Απόθαζε **90 / 2018** (ΣΣ, ΠΟΙΝΙΚΕΣ)

Αξηζκό 90/2018

ΣΟ ΓΙΚΑΣΤΗΡΙΟ ΣΟΤ ΑΡΔΙΟΤ ΠΑΓΟΤ

ΣΤ' ΠΟΙΝΙΚΟ ΣΜΗΜΑ

Συγκξνηήζεθε από ηνπο Γηαλέμε: Μαμία Γαιάιε - Λελλαμδνπνύι νπ, Αληηγόεδξν ηνπ Αμείνπ Πάγντ, Αμηωκηζία Παλαγηώηνπ Γεώμγην Αλαμηαμία θν, Μαμία Γεσμγίνπ, Δπθξνζύλε Καιογεμάηνπ - Δπαγγέι νπ - Δηηζεγήηξηα, Αμελπαγίηεο. Συνήλμε ζε δεκόζηα ζπιεδξίαζε ζην Καηάζηεκά ηνπ ζηηο9 Ιαλνπαμίνπ 2018, κε ηελ παμνπζία ηνπ Αληηεηζαγγεισέα ηνπ Αμείνπ Πάγντ Υαμάι ακπνπ Βνπμι ηώηε (γηαηί θηαίνεηα η ε Δηηζαγγεισέαο) θαη ηνπ Γεσκκαηάεο Υαμάι ακπνπ Αμαλαμί νπ, γηα λα δηθάζεη ηελ αίηεζε ηνπ αλαηεμεμείλ ηνο - θαηεγνξνπκέλνπ Π. Μ. ηνπ Σ., θαηνίθνπ ..., πνπ εθπέμνζε πήζεθε από ηελ πι εξεμνύζηα δηθεγόξν ηνπ Υξήζηηιαο Παπαπαλαγηώηνπ γηα αλαίμεμε ηεο πι πάη' αμηηζ22653/2017 απνθάμεσο ηνπ Σξήκει νύο Πι εκ/θείνπ Αμελώλ. Με πνι ηηηηθό ελάγνπμεο ηηο 1)Κ. - Ν. Μ. ηνπ Π. θαη 2)Φ. Μ. ηνπ Π., θαηνίθσλ ..., νη νπνίεο δελ παμέμηεζαλ. Σν Σξήκει εο Πι εκ/θείν Αμελώλ κε ηελ σο άλσ απόθαμε ηνπ δήηεκε: όμα ι επηκκεμώο αλαθέμνληαη ζ' απηή, θαη ο αλαηεμέεσ λ - θαηεγνξνύκελνο δελ εί ηελ αλαίμεμε απηήο, γηα ηνπο ι όγνπο πνπ αλαθέμνληαη ζηελ πάη' αμηηζπξση. .../25-9-2017 αίηεμή ηνπ αλαηεμέεσο, ε νπνία θαηαμσμ ίζηεθε ζην νηθείν πηλάθηελ κε ηνλ αμηηό .../17.

Αθνύ άθνληαμε

Σελ πι εξεμνύζηα δηθεγόξν ηνπ αλαηεμεμείλ ηνο, πνπ δήηεμε όμα αλαθέμνληαη ζηα ζμεηηθά πξαθηηθά θαη ηνλΑληεηζαγγεισέα, πνπ πξόηεηλε λα γίμεη δεθηή ε πξνθείκελε αίηεζε α λαίμεμε .

ΣΚΔΦΣΗΚΕ ΣΤΜΦΩΝΑ ΜΔ ΣΟ ΝΟΜΟ

Η θξηηόκελε πάη' αμηηό. πξση. ... / 25.9.2017 δήι σμε ηνπ Π. Σ. Μ., θαηνίθνπ ..., γηα αλαίμεμε ηεο πάη' αμηηό. 22653/2017 απνθάμεσο ηνπ Σξήκει νύο Πι εκκει εηνδθείνπ Αμελώλ, (ε νπνία - θαη' έθεμε δηθάδνληαο - θήμπε ηνλ ήδε αλαηεμεμείλ ηα έλνξν γηα ην αδίθεκα ηεο παμαβίαμεο ηεο πνπξμέεσμεο γηα δηαμμελόή θαηά ζπμμέλή θαη θαη' εμαζθνύμεμε θαη ηνπ επέβαι ε πνηλή θηι αθίμεσο ηξηώι κελώλ αλαίμαι είμα επί ηξηεμία αμθήμεθε παμαδεθηώο θαη εκπμνύμέξ κν3ο θαη' άμξμν 473 παμ. 3 ΚΠνηλΓ (θαηαμόμξμεμε ηεο πξνύβι αι ι νκέλεο απνθάμεσο ζην εηδηθό θξηήξηόν ηεο 4.9.2017). Καηά ηε δήηεκε νπνία ηνπ άμξμν πξ 358 ΠΚ, "όπνηνο θαθόβνπι α παμαβηάζεη ηελ πνπξμέεσμεο δηαμμελόή, πνπ ηνπ ηελ έμεηεμεπηβάεεηαη λόκνο θαηέμεηαλαγλο ξίμεη, έμεησ θαη πξνύζε ξηώά, ην δηθαμηήξηνλ, κε ηξόπν ηέηαηνλ, ώμεηε ν δηθαηνύνπο λα πνπνύμεη ζμεμξέμεησ ή λα αλαγθαμεηί λα δεξμεί βνήμεηα άι ι σλ, ηηηκξέίηαη κε θπι άθηεμε κέξμε ελόο έηνπο". Από ηε δήηεκε απηή πξνθύπηεηόήηηαηε ζμνηεηνύμεμε νπνε αλσηέξσ εγθι ήκαηνο απαηηείηαη: α) πνπξμέεσμεο δηαμμελόή από ηνλ λόκν, πνπ ηδξύεηαη κε βάζε ηνλ δεζκό ηνπ γάκνπ κεηαμύ ησλ ζπδύγσλ, δηαδεπγκέλσλ ζπδύγσλ, ζπγγελώλ εμαίκαηνο θαη' επμείαλ γξαθθή ή αδει θώλ θαη ζμεηώλ ηέθλσλ, β) ε πνπξμέσμε λα έμεη αλαγλόξ ηζμέλε κε δηθαμηήξή από θαέε, έζησ θαη πξνύζε ζηλώο, πνπ δηαηεμέεί ηελ ηώύ ηεο κέξμηλα εθδνύμεί νξηζμηήξή από θαέε δηαμμελόή, έζησ θαηαλ. κεηαβι εζύν λ νηόξνπ δηαμμελόή, γ) θαθόβνπι ε παμαβίαμε ηεο πνπξμέσμεο εο απηήο, δει αδή δεδει σκέλε παμάι εηξε ηνπ θεξόκελνπ σο πηόρμενπ πξνο δηαμμελόή θαηεμδηάμεηε βνύι ε με απηνύ λα κε ζπκκνξθόσμεί πξνο ηελ πνπξμέσμε ζε ηνπ, ε νπνία νθείι εηαη ζε θαθελήμέρεηα θαθόήηεηα θαηθαθή ζέι ε με, ώμεηε λα ζηεμξέμεί ν δηθαηνύηνπ από ηα αλαγθαία πξνο ην δελ, παμόηεην δξάμεηε είμε ηελ νηθλνκηθή δπλαηόήηα λα θαηαβάι εη ην ρξέκαηηθό πνύδ πνπ επηδηώάμεθε θε γηα ηελ θάι πς ε ηελ αλαγθώλ επηβόμεο ηνπ δηθαηνύκελνπ πξνύθ πνπ γηα ην πξνμέ δηνμξμέλελ ρξνληθό δηάμεηα θαη δελ αμθεί ι ε μεκνύμλε ή νηθλνκηθή αδπλαθία, ε δε νηθλνκηθή δπλαηόήηα ηνπ πηόρμενπ θξίλεηαη με ζρέμε κε ηελ νηθλνκηθή ηνπ θαηάζηαμε θαη ηελ επαγγει καηηθή ηνπ δξάμεηε μήηεηα, δ) ν δηθαηνύνπο λα πηνύμεί πξάγκαηηζεμήμεηο ή λα αλαγθαμζεί λα δε ήμεη ή λα δεξμεί βνήμεηα άι ι σλ. Οη μεμξέήμεηο αλαθέμνληαη γεληθά με θαηεμδνύή ζε όι ε ηεο ηελ έθηαμε θαηόρηκόλν μα απνι ύησο αλαγθαία κέμα μπιήμεμε α Ω ο βνήμε ηα λνείηαη κε πι ηή βνήμεηα άι ι σλ, έμ ης θαηαπώηεξσλ πηόρμεσλ πξνο δηαμμελόή, μπγγελώλ ή κε, θίι σλ. θι π ή θξαηηήό θνηλσληθό πξόλνηαο ή ηεπκάησλ, ε) δόι νο θαμόμλν πέμαι ηεο θαθνβνπι ί ιαο απαηηείηαη θαηδόι νο ηνπ δξάμεμε. Αμθεί θαηεμδεξόκελνο δόι νο. Στν δόι ν ηνπ δξάμεμε πεμηκαβάμεηκθαηεμ γλώμε ηεο πνπξμέσμεο μεο γηαδηαμμελόή, βάμεη όκσο ήδε εθδνμείίμαο με βάμνο ηνπ δηθαμηήό απόθαμεο, ρξέίο λα απαηηείηαη θαη ηπηηή επίδνμε ζ' απηόή ηεο απόθαμεο κε δηθαμηήό επηηκε ή θαη γλώμε όηην δηθαηνύνπο μα πεμηέμεμε ζε μεμξέήμεηο ή ζα αλαγθαμζεί λα δεξμεί ηε βνήμεηα άι ι σλ γηα ηε δηαμμελόή. Πεμμαηηέξσ, ε παμαβίαμε ηεο πνπξμέσμεο πξνο δηαμμελόή ηεο ίμεη θαη' εμαθνύ νύμεμε γηααπέρνληα ρξνληθό δηαμμελόή κεα (κελώλ). Η απόθαμε ε ηνπ πνι ηηηηθό δηθαμηήξνπ δεζκεύεη ην πνηληθό δηθαμηήξηλ γηα ηελ ύπαμμε πνπξμέσμεο δηαμμελόή, πι ε.λ όκσο ηνύην εξεπλά ην θόξνο θαη ηελ ηζνύ ηεο απόθαμεο θαηά ην άμξμν 60 παμ. 1 ηνπ ΚΠνηλΓ, με ζπιάέεμμε κε ην ρξόλν ηεο παμαβίαμεο ηεο πνπξμέσμεο δηαμμελόή, όρη όκσο θαη ηελ νμξόηεηα ηεο (ΑΠ 322/2017). Δμάιι νπ, ε θαηαδηθάμεηή απόθαμε έρεη ηελ απαηηνύκελε, θαηά ηα άμξμ α 93 παμ. 3 νπ Σπλήγκαγνπ θαη 139 ΚΠνηλΓ, εηδνή θαη εκπεμξμέηεηαη σκέλε αηηηνλγία, ε έι ι εηξε ηεο νπνίαο ηδξύεηηηνλ από ην άμξμ ν 510 παμ. 1 ζηνηρ Γ' ' ηνπ ίδηηπ Κώδηθα ι όγν αλαίμεμεο, όηαλ αλαθέμνληαη ζε απηή, κε ζα θήέεηα πι εξόηεηα θαη ρξμ ίο αλαηηάζεη ή ι νγηθά θελά, ηα πξαγκαηηθά πεμξέήμεηα πνπ πξνέθπς αλ από ηελ απνδεηηηή δηαδηηαζία, ζηα νπνία ζηεξίρμεθε ε θξίζε ηνπ δηθαμηεξίνπ γηα ηε ζπιδζνκή ηελ αλαηηεηκελήώλ θαη πππνθεηκελήώλ ζηνηρέσλ. Η νπνία ηέθεθε ζε ζπιν ηήή πνηλή θαι άθηεμε δύν (2) κελώλ γηα θάζε δηαηαηήνν θαη ζπλν ηήή θαι άθηεμε ηξηώλκελώλ. (3) κελώλ, ηελ εθηέι εμε ηεο νπνίαο αλέίμεηηε επί ηξηεμία. Δηδνηθηεξα, ην δηθαμηήξηλ ηεο νπνίαο δέρμεθε όηη μπό ηα απνδεηηηά κέμα πνπ κλεκνλέυεη θαηά ην είδνο ηνπ [αλαγλόμξμέλεηα έγγξαθα, θαηαμέίμεηο καξηύξσλ θαηεγνξέία ο θαη πππεξαζπίέεσ α, απνι γγία ηνπ θαηεγνξνύκελνπ], απνδείρμεθ αλ ηα αθόι νπζα πξαγκαηηθά πεμξέήμεηα: "ην ΓηθαμηήξηνΗ: "ην ΓηθαμηήξηνΗ πεμέηεθε ε όηην θαηεγνξνύκελνο ηελ αλεηηεκελήή θαη πππνθεηκελήή πηόμεμε ηεο επίδηθεο ο πξάμε ο (ΑΠ 958/2009, Νόκνο σο πξνο ην όηη ην ζθεπηηό θαη ην δηαμμελόή ηεο παμόύμεο α ι ε ι νζπ κπι εξώλνληαη θαη απνηεμ νύμ ελήάν ζύλνι ν). Δηδνηθηεξα ην γεγνλόο όηη νη εγθαι νύμεο θαη δηθαηνύνπ δηαμμελόή ζηαγαηέξεο ηνπ θαηεγνξνύκελνπ πππεξμέσμεο ζηελ ίδην σο άλσ ζθεπηηό θαη δηαηαηαθηηό αλ νη δηθαηνύνπ ηεο δηαμμελόή, πνπ είμαη ηα ηέθλα ηνπ θαη

αλσκνή θαηάζεζε ηεο ζπγαηέξαο ηνπ θαη ηεο έλνξθε θαηάζεζε ηεο πξώεμ. ζπδύγνπ ηνπ, ελώ ην όηη πεξηή ζαλ ζε ζμεξήζεηο απνδεηηόύεηαη από ην γεγνλόο όηη ηνπ ζπγαηέξεο ηνπ θαηεγνξνύκελνπ δελ δηέμεηλε. ηνπο απαηηνύκελνπο νηθνλνκηθνύο πόξνπο γηα λα αλαπνθξηζνύλ. ζηηο αλάγθεο ηεο δόξμε ηνπ, όπσο απηέο είραλ δηαμκνξθσζεί ζύκεθα λα κε ηα εηδνδήκαηα ησλ γνλέσλ ηνπ Δμάι ι νπ, ν θαηεγνξνύκελνο θαθόβνπι α παξαβίαζε ηελ πνπξμέσμεο ηνπ απηή, δνξέλ λνμο όηη ησο επί ξεηξά ενώλ νδνλίαηξνο ζην Βόι ν , δηέμεηε θαη εμαθνύ νπζεί λα δηαμέεηη ηα απαηηνύκελα εηδνδήκαηα γηα λα αλαπνθξηζεί ζηηο δηαμμελόή θέο πνπ πππνξξεώζεηα όπσο απηέο έρνπλ αλαγλσξηζεί δπλάκεη ηεο πάη' αμηηό. 91/2011 απόθαζε ο νπ Μνλνκε ι νύο Πξσηνδηθείνπ Βόι νπ. Καη' αθνι νπζία ησλ αλσηέξσ, επεηδή ζηνηηεκνζεηείηαη ε αληηθαηκελήή θαη πππνθεηκελήή πηόζηαμε ηνπ εγθι ήκαηνο πνπ απνδίδεηαη ζηνλ. θαηεγνξνύκελν, πξέπεη, απηόο λα θεξπρεί έλνρνο, ζύκεθα λα κε ηα εηδνδήθεξα αλαθεξόκελα ζην δηαμμελόή ηεο παξνύζαο α". Στε ζπιέρεηαθήξμεθε έλνρν ηνλ αλαηεμεμείλ ηα γηα ην όηη"Στελ Αζήλα θαηά ην ρξνληθό δηάζηεκα από ην κήλα Γεθέκβξη ηνπ 2011 έσο ην κήλα Ννέκβξην ηνπ 2013, κε πεξηζζόηεξεο από κία πξάμεηο απνπ ζπιεηζηνύμεμαθνι νύμεμε ηνπ ηδίνπ εγθι ήκαηνο, θαθόβνπι α παξαβίαμε ηελ επηβεβιεκέλε από ην λόκν θαη αλαγλσξηζκέλε από ην Γηθαμηήξηνο πνπξμέσμεο ηνπ γηαδηαμμελόή ζπιάνι ηθώλ πνύδλ....Δηηξώ πνπ αληηζηνηρεί ζην πνύδ : 1) ησλ 951,33 επξώ θαη αθνύ ά πηόι νηηπν νθεηείμο γηα ην ρξνληθό δηάζηεκα από κήλα Γεθέκβξη 2011 έσο θαηκήλα Φεβξνπάξην 2012 πνπ αλαγλσξίζηεθε κε ηελ πάη' αμηηό. 91/2011 απόθαμε ηνπ Μνλνκε ι νύο Πξσηνδηθείνπ Βόι νπ θαη ηξόπν ώμεηε ν εγθαι νύμε θόξε ηνπ Κ. - Ν. Μ. πνπ δηθαηνύηαη ηελ αλσηέξσ δηαμμελόή θαη ηα αλσηέξσ πνύδ , πεξηήμεμε ζε ζμεξήζεηο θαη αλαγθάμεθε λα δεξμεί ηε βνήμεηα άι ι σλ." . Έηζη όκσο πνπ απνθάμεθε ην δηθαμηήξηνηεο νπζίαο, θαζ' όζνλ αθνξά ηελ θξίζε ηνπ γηαηελ ελρξή ηνπ ήδε αλαθεμείίλνηο γηα ηελ πξάμε ηεο παξαβίαμεο ηεο πνπξμέσμεο ηνπ πξνο δηαμμελόή δελ δηέιαβε ζηελ από θαμε ηνπ απεή ηελ θαηά ηα άλσ απαηηνύκελε εηδνδήή θαη εκπεμξμέηεηαη σκέλε αηηηνλγία, αθνύ δελ εθηίμεμηη όι α ηα αλαγθαία γηα ηε ζμεκεί ησο ε γεγνλόο εγθι ήκαηνο απηνύ πξαγκαηηθά πεμξέήμεηα πνπ πξνέθπς αλ από ηελ απνδεηηηή δηαδηθαζία νύηε ηνλ λνκηθό ζθέμ ε ηεο ηεογηαηελ. πππαγσγή ησλ πεμξέήμεηα θαλ απηώλ ζηηο δηαμάμεηο πνπ εθαξκόμμεθ αλ. Δηδνηθόηεξα, δελ αλαθέμνληαη νύηε ζην ζθεπηηό νύηε ζην δηαμαθηηό ηεο πξνύβι αι ι σκέλεο απόθαμεο ηα πεξμέμεηα θαη ηα πνπνία πξνθύπηεη, όηη ν αλαηεμεείσλ είρε ηελ νηθλνκηθή δπλαηόήηα λα θαηαβάι εηηεμ σο άλσ αλαγλσξηζκέλεο δηθαμηήό ζηα αλάι ηθα ηέθλα ηνπ θαη ηνύην αλάι νγα κε ηελ νηθλνκηθή ηνπ θαηάζηαμε θαη ηελ επαγγει καηηθή ηνπ δξάμεηε μήηεηα, ρξμ ίο λα αμθεί ε αόμηήμε αλαθνύά ζην ζθεπηηό όηη ν θαηεγνξνύκελνο "επί ζηεμξά ενώλ νδνλίαηξνο ζην Βόι ν, δηέμεηε θαη εμαθνύ νπζεί λα δηαμέεηη ηα απαηηνύκελα εηδνδήκαηα γηα λα αλαπνθξηζεί ζηηο δηαμμελόή θέο πνπ πππνξξεώζεηο . . . ", νύηε δηα ακβάλνληαη ζ' απηή πξαγκαηηθά πεμξέήμεηα πνπ απνδείρμεθαλ από ηελ αθξναθαηηθή δηαδηθαζία, από ηα νπνία λα πξνθύπηεη ε ελδηάμεηε βνύι ε με ηνπ αλαθεμείίλνηο λα κε ζπκκνξθόσμεί ζηελ απόθαμε απηή, δελ εθηίμεηαη, όηη ν θαηεγνξνύκελνο θαηήδε αλαηεμείσλ ηελ αλσηέξσ αμηόπηηε πξάμε κε δόι ν: δελ πξνζδηνξίδεηαη ε δόι ηα πξνα ίμεμε ηνπ εθπνξεπόκελε από θαθόήηα ή από θαθελεμξέρεηα θαη επηπέέι δελ δηα ακβάλεηαη ζην ίδην σο άλσ ζθεπηηό θαη δηαηαηαθηηό αλ νη δηθαηνύνπ ηεο δηαμμελόή, πνπ είμαη ηα ηέθλα ηνπ θαη

όρη ε πξώεμ ζύδαγνο ηνπ, πππεξμέσμαλ ζηεμξέήμεηο ή αλαγθάζηεθαλ λα δεξμνύλ ηε βνήμεηα άι ι σλ, μπγγελώλ ή κε, θίι σλ, ή θξαηηήό πππεξμέσο πξόλνηαο θι π κε παξάμεμε πξαγκαηηθώλ πξνο ηνύην ηεο δηαμμελόή. Οη μεμξέήμεηο ηνπ ζθεπηηό θαη ηνπ πξνύβι αι ι όκελεο απόθαμεο, πνπ είμαη απαγνξεπηηό θαη ζεκεί ησο ηνπ εγθι ήκαηνο ηνπ άμξμ ν 358 ΠΚ, δελ κπνξνύλ λα αλαπι εξμέύλνληαη από όζα πεξηέρνληαη ζην δηαμάθηηό απηήο, ζην νπνίν δελ γίλνληαη πεξηζζόηεξεο αλαθνμέέο. Δπκέλσο, είλαη βάζηκνο ν από ην άμξμ ν 510 παμ 1 ζηνηρ Γ' (κνλαδηθό) ι όγνο ηεο θξηλόκελεο αίηεζεο (δήι σμε) αλαίμεμεο θαη, θαηά παξαδνρή ηνπ ι όγνπ απηνύ, πξέπεη λα αλαηεμέεί ε πξνύβι αι ι όκελε απόθαμε θαη λα παξαπεκθμέεί ε πόόξεξε γηα λέα ζπδήηεμε ζην ίδηνδηαηξήξηεο, αθνύ είλαη δπλαηή ε ζπγθόύεμε ηνπ από άι ι νπο δηθαμηό εθηόο από εθείλνπο πνπ δίθαμαλ πξνεγνπκέλσο. (αμξμ . 519 Κ.Πνηλ.Γ.).

ΓΙΑ ΣΟΤΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΤΣΟ ΥΣ

Αλαηξεί ηελ πάη' αμηηό. 22653/2017 απόθαμε ηνπ Σξήκει νύο Πι εκκει εηνδθείνπ Αμελώλ.

Καη

Παμαπέκπεηηελ πηόζεμε γηαλέα ζπδήηεμε ζην παμαπάλσ δηαθηζήξηλ, ζπιηηζέκελν από άι ι νπο δηθαμηό, εθηόο εθείλσλ πνπ δίθαμαλ πξνεγνπκέλσο. Κξίμεθε ε θαη απνθαμίί ζεθε ε ζηελ Αζήλα ζήμο 16 Ιαλνπαμίνπ 2018.
Γεκνγελεύζεθε ζηελ Αζήλα ζε δε κόζηα ζπιεδξίαζε ζη ν αθξναηήξηό ηνπ ζήμο19 Ιαλνπαμίνπ 2018.

Η ΑΝΣΙΠΡΟΔΓΡΟΣ Ο ΓΡΑΜΜΑΣΕΑΣ