

<http://alampasis.blogspot.gr/>

Διαταγή πληρωμής από σύμβαση τραπεζικού δανείου κατά προσώπου που απεβίωσε . Ανύπαρκτη η διαταγή πληρωμής. Απαράδεκτη η αίτηση για την έκδοσή της (άρθρο 626 Κ.Πολ.Δ.)

■ Από τον συνδυασμό των διατάξεων των άρθρων 62,68 και 73 ΚΠολΔ συνάγεται ότι το Δικαστήριο εξετάζει και αυτεπαγγέλτως σε κάθε στάση της δίκης την ύπαρξη των προβλεπομένων από το νόμο διαδικαστικών προϋποθέσεων και συγκεκριμένα αν ο ενάγων και ο εναγόμενος έχουν την ικανότητα να είναι υποκείμενα δικαιωμάτων και υποχρεώσεων, καθώς και αν αυτοί νομιμοποιούνται ενεργητικά ή παθητικά. Επί τη βάση τούτων, αν πρόκειται περί αγωγής ή αιτήσεως γενικά προς παροχή εννόμου προστασίας, η οποία ασκείται ή απευθύνεται κατά ανύπαρκτου (φυσικού ή νομικού) προσώπου, η διαδικαστική πράξη είναι ανυπόστατη, όπως και η εκδιδόμενη απόφαση (688/2007 Εφ.Θεσσαλ. (460400)).

Περαιτέρω, εφόσον πριν την κατάθεση της αίτησης το πρόσωπο κατά του οποίου στρέφεται είχε αποβιώσει δεν νομιμοποιείται ενεργητικά και παθητικά εφόσον το εν λόγω φυσικό πρόσωπο είναι ανύπαρκτο και ως εκ τούτου δεν δύναται να είναι υποκείμενο δικαιωμάτων και υποχρεώσεων, αφού είχε προαποβιώσει, αλλά οι κληρονόμοι του κατά τα προσδιοριζόμενα ποσοστά (πρβλ. ανύπαρκτο νομικό πρόσωπο, 3891/2001 ΠΠρΠειρ. (310424), 1260/1997 ΕφΘεσσαλ Αρμ. 1997.784, 1248/1997 ΠΠρΑθ Αρμ 1999.524).

Με τον πρώτο λόγο της ανακοπής, οι ανακόπτοντες ισχυριζόμαστε ότι η προσβαλλόμενη Διαταγή Πληρωμής εκδόθηκε κατά της θανούσης και της Χρυσούλας, κατοίκου όσο ζούσε Βούλας Αττικής, οδός, αριθμός 3 και Πιστούχου στην υπ' αριθμ. 4204906..... Ιδιωτική Σύμβαση Δανείου Τοκοχρεωλυτικού σε Ελβετικά Φράγκα, η οποία δεν νομιμοποιείται παθητικά, διότι δεν είναι υποκείμενο δικαιωμάτων και υποχρεώσεων πρόσωπο, αφού απεβίωσε στην Αθήνα την 27η Νοεμβρίου του έτους 2013 και κατά ημών των ανακοπτόντων, με την ιδιότητά μας ως Πιστούχου της πρώτης και ως Εγγυητού του δευτέρου στην

υπ' αριθμ. 42049..... Ιδιωτική Σύμβαση Δανείου Τοκοχρεωλυτικού σε Ελβετικά Φράγκα, αντί της ορθής νομικά ιδιότητάς μας, αφενός ως εξ αδιαθέτου κληρονόμοι κατά το λόγο της κληρονομικής μερίδας μας ως κληρονόμοι της πιο πάνω Πιστούχου στη σύμβαση, ήτοι κατά ποσοστό ½ ο κάθε ένας, αφετέρου δε ως Πιστούχου της πρώτης εξ ημών και Εγγυητού του δευτέρου στην υπ' αριθμ. 420..... Ιδιωτική Σύμβαση Δανείου Τοκοχρεωλυτικού σε Ελβετικά Φράγκα. Ειδικότερα, καίτοι, με την από Ιουλίου 2014 τακτική αγωγή μας του άρθρου 70 Κ.Πολ.Δ. ενώπιον του Πολυμελούς Πρωτοδικείου Αθηνών (με γενικό αριθμό καταθέσεως 8..... και αριθμό καταθέσεως δικογράφου), αναφορικά με την επίδικη υπ' αριθμ. 4204..... δανειακή σύμβαση, η οποία κοινοποιήθηκε στην καθ' ης τράπεζα την 28.07.2014 (όπως αυτό προκύπτει από το υπ' αριθμ. 1551..... αποδεικτικό επίδοσης του Δικαστικού Επιμελητή στο Πρωτοδικείο Αθηνών, Φιλίππου), υπάρχει σαφέστατη αναφορά, ήδη από την πρώτη σελίδα του δικογράφου αυτής, αλλά και στη σελίδα 136, στ. 9 περί του γεγονότος του θανάτου της αδερφής και θυγατέρας αντιστοίχως ημών, Γ..... την 27.11.2013, η οποία ήταν πρωτοφειλέτιδα στην επίδικη δανειακή σύμβαση, η καθ' ης με την από 09.02.2015 αίτησή της προχώρησε στην έκδοση της προσβαλλομένης διαταγής πληρωμής εναντίον της! Η καθ' ης αγνόησε παντελώς την ασκηθείσα αγωγή μας, παραλείποντας έστω στοιχειωδώς να αναγνώσει στην πρώτη σελίδα αυτής, όπου ευκρινώς αναφέρεται ότι η πρωτοφειλέτιδα στην μεταξύ μας δανειακή σύμβαση, Γ..... είχε ήδη αποβιώσει από 27.11.2013.

Όμως, κατά το χρονικό διάστημα πριν την υποβολή της αίτησης (.....) αλλά και μέχρι την έκδοση της ως άνω διαταγής πληρωμής (.....), ήτοι στις 27.11.2013, η προαναφερθείσα Πιστούχος, αδελφή και κόρη ημών των ανακοπτόντων απεβίωσε και έτσι η εν λόγω διαταγή πληρωμής κατέστη ως προς αυτήν ανύπαρκτη, εφόσον κατά το χρόνο έκδοσης της ήταν πλέον ανύπαρκτο πρόσωπο αφού είχε προαποβιώσει, κληρονομηθείς εξ αδιαθέτου από εμάς ανακόπτοντες κατά τα προαναφερθέντα ποσοστά. Μετά από το θάνατο αυτής, η καθής προκειμένου να διεκδικήσει την αξίωση της εκ της ένδικης πίστωσης και

τους κληρονόμους της Πιστούχου Γ....., όφειλε να υποβάλει νέα αίτηση κατά ημών στο αυτό δικαστήριο προς έκδοση και σε βάρος μας, διαταγής πληρωμής υπό την προαναφερθείσα ιδιότητα μας [πρβλ. 446/2005 , 1448/2004 ΕφΘεσ , 2210/2013 ΑΠ].

Παράδειγμα:

Περίπτωση 1^η (Μετά από το θάνατο της Γ....., η καθής προκειμένου να διεκδικήσει την αξίωση της εκ της ένδικης πίστωσης και τους κληρονόμους της Πιστούχου Γ....., υποβάλει νέα αίτηση και εκδίδει νέα διαταγή πληρωμής): Έστω ότι η εν ζωή Α..... παντρεύεται τον Χ, αποκτά μαζί του το τέκνο Ψ και στη συνέχεια αποβιώνει, κληρονομηθείσα εξ αδιαθέτου από τους Χ και Ψ κατά το λόγο της κληρονομικής μερίδας τους ως κληρονόμοι τής πιο πάνω Πιστούχου στη σύμβαση Αντωνίας, ως εξής: ο Χ κατά ποσοστό $\frac{1}{4}$ ως κληρονόμος της Αντωνίας στην πιο πάνω σύμβαση + $\frac{2}{16}$ ως εξ αδιαθέτου κληρονόμος του ποσοστού που κατά το λόγο της κληρονομικής μερίδας της η Αντωνία κληρονόμησε από την προαποβιώσασα αδελφή της Γεωργία ως κληρονόμος της στην ίδια σύμβαση) και ο Ψ κατά ποσοστό $\frac{3}{4}$ ως κληρονόμος της Αντωνίας στην πιο πάνω σύμβαση + $(\frac{6}{16})$ ως εξ αδιαθέτου κληρονόμος του ποσοστού που κατά το λόγο της κληρονομικής μερίδας της η Αντωνία κληρονόμησε από την προαποβιώσασα αδελφή της Γεωργία ως κληρονόμος της στην ίδια σύμβαση).

Περίπτωση 2^η (Μετά από το θάνατο της Γεωργίας, η καθής εμμένει στην ανακοπτόμενη διαταγή πληρωμής προκειμένου να διεκδικήσει την αξίωση της και δεν υποβάλει νέα αίτηση): Έστω ότι η εν ζωή Αντωνία παντρεύεται τον Χ, αποκτά μαζί του το τέκνο Ψ και στη συνέχεια αποβιώνει, κληρονομηθείσα εξ αδιαθέτου από τους Χ και Ψ κατά το λόγο της κληρονομικής μερίδας τους ως κληρονόμοι τής πιο πάνω Πιστούχου στη σύμβαση Αντωνίας, ως εξής: ο Χ κατά ποσοστό $\frac{1}{4}$ ως κληρονόμος της Αντωνίας στην πιο πάνω σύμβαση και ο Ψ κατά ποσοστό $\frac{3}{4}$ ως κληρονόμος της Αντωνίας στην πιο πάνω σύμβαση.

Κατά συνέπεια, πρέπει να γίνει δεκτή η κρινόμενη ανακοπή, κατά παραδοχή του πρώτου λόγου αυτής, ως ουσία βάσιμου και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη διαταγή πληρωμής.

■ Περαιτέρω, κατά τη διάταξη του άρθρου 806 ΑΚ, "Με τη σύμβαση του δανείου ο ένας από τους συμβαλλομένους μεταβιβάζει στον άλλον κατά κυριότητα χρήματα ή άλλα αντικαταστατά πράγματα, και αυτός έχει υποχρέωση να αποδώσει άλλα πράγματα της ίδιας ποσότητας και ποιότητας". Από τη διάταξη αυτή σαφώς προκύπτει ότι για τη σύναψη της σύμβασης του δανείου απαιτείται να υπάρχει καταρτισμένη σύμβαση, κατά τους όρους των άρθρων 185-195 ΑΚ και μεταβίβαση της κυριότητας του δανειζομένου πράγματος από το δανειστή στον οφειλέτη (βλ. ΑΠ 1484/2004, ΑΠ 1598/2003). Η σύμβαση δανείου στεγαστικής πιστώσεως είναι σύμβαση δανείου, η οποία υφίσταται, όταν ο ένας από τους συμβαλλομένους υποχρεούται να θέσει στη διάθεση του άλλου ορισμένη πίστωση (δάνειο) και ο άλλος, δηλαδή ο πιστούχος, μπορεί να κάνει χρήση, εν όλω ή εν μέρει, έχει δε υποχρέωση να επιστρέψει το δανεισθέν ποσό κατά τους όρους που συμφωνήθηκαν ως προς τον χρόνο και τρόπο εξόφλησης, ύψος επιτοκίου κλπ. Η άνω σύμβαση διέπεται από τους όρους, τους οποίους τα μέρη συμφώνησαν, τις διατάξεις περί δανείου (άρθρα 806 επ. ΑΚ), οι οποίες έχουν ευθεία εφαρμογή, σε συνδυασμό με εκείνες των άρθρων 35 εδ. α', 47, 48 εδ. δ', 64, 65 και 66 του ΝΔ 17.7/13-8-1923. "Περί ειδικών διατάξεων επί ανωνύμων εταιρειών" και 112 του ΕΙΣΝΑΚ.

Εξάλλου, προκύπτει ότι ο Πιστούχος για την καταβολή του υπολοίπου του δανείου που θα προκύψει από τη λειτουργία συμβάσεως, ευθύνεται, μέχρι του ποσού του συνόλου της κύριας οφειλής, δηλαδή της πιστώσεως για την οποία αυτός συμβλήθηκε. Η ευθύνη αυτή του Πιστούχου από τη σύμβαση του δανείου μεταβιβάζεται μετά το θάνατό του στους κληρονόμους του (αρθρ. 1710, 1901 ΑΚ). Επομένως οι κληρονόμοι του Πιστούχου, εφόσον υπεισέρχονται στις από τη σχετική σύμβαση υποχρεώσεις του τελευταίου, ευθύνονται, κατά λόγο της κληρονομικής μερίδας τους, στην ίδια έκταση που ευθυνόταν και ο καθολικός δικαιοπάροχός τους, δηλαδή για την πληρωμή του υπολοίπου του δανείου οποτεδήποτε και αν το υπόλοιπο

καταστεί απαιτητό, έστω και μετά το θάνατο του Πιστούχου. Τέλος, σύμφωνα με τα άρθρα 626παρ. 1 και 2 και 118 παρ. 4 Κ.Πολ.Δ., μεταξύ των προϋποθέσεων, οι οποίες πρέπει να συντρέχουν για να εκδοθεί εγκύριως διαταγή πληρωμής είναι και η υποβολή αιτήσεως, στην οποία να περιέχεται, εκτός άλλων, η απαίτηση του δικαιούχου και το ακριβές ποσό των χρημάτων με τους τυχόν οφειλόμενους τόκους των οποίων ζητείται η καταβολή, να εξιστορούνται δηλαδή τα παραγωγικά της απαιτήσεως πραγματικά γεγονότα, διαφορετικά η αίτηση είναι απαράδεκτη. Για την απαίτηση και το ορισμένο ποσό χρημάτων ή χρεωγράφων με τους οφειλόμενους Τόκους, των οποίων η καταβολή ζητείται, απαιτείται μνεία της έννομης σχέσης, από την οποία απορρέει η απαίτηση και το ορισμένο ποσό της, χωρίς να αρκεί η παραπομπή στα επισυναπτόμενα έγγραφα. Προσθέτως απαιτείται μνεία των πραγματικών περιστατικών, με τα οποία προσδιορίζεται ο γενεσιουργός λόγος της απαίτησης (Βαθρακοκοίλης 626 ΚΠολΔ , σελ 826). Αρκεί η έκθεση των πραγματικών περιστατικών που να εξατομικεύουν την απαίτηση, υπό την άποψη του αντικειμένου, του είδους και του τρόπου γένεσης της (ΑΠ 54/90 Δνη 32/62). Η αναγραφή των άνω στοιχείων επιβάλλεται με ποινή απαραδέκτου της αίτησης (ΕΑ 676/76 ΝοΒ 24/728). Τέλος, από Άρθρο 1715 ΑΚ προβλέπεται ρητώς ότι η κληρονομική διαδοχή είναι έννοια αναγκαστικού δικαίου και δημόσιας τάξεως.

Στην προκείμενη περίπτωση, όπως προκύπτει από την αίτηση για την έκδοση της ανακοπτόμενης διαταγής πληρωμής, το περιεχόμενο της οποίας παραθέτουμε αυτούσιο, η καθ' ης αναφέρει τα εξής: «.....αντιγραφή του ιστορικού που παρατίθεται , των κομματιών δηλαδή που παρουσιάζουν τη θανούσα ως συμβαλλόμενη σήμερα στη σύμβαση. Το ίδιο και για τους υπόλοιπους που είναι εν ζωή.» Ζήτησε δε με την αίτηση αυτή να της πληρώσουμε (οι ανακόπτοντες αλλά και οι θανούσα Γεωργία Ξηρού) το συνολικό ποσό των «αντιγράφεις, ο πρώτος τόσα , ο δεύτερος τόσα , η τρίτη τόσα)

Τούτων δοθέντων, με την από Διαταγή πληρωμής, ελλείπει της αντίστοιχης κατά το άρθρο 626 Κ.Πολ.Δ. προϋποθέσεως

προς έκδοσή της, επιτασσόμεθα να καταβάλουμε «.....«αντιγραφή ο πρώτος τόσα , ο δεύτερος τόσα , η τρίτη τόσα, δικαστικές δαπάνες , όλα)..... , ενώ με το από ακριβές αντίγραφο εκ του πρώτου εκτελεστού απογράφου της ως άνω πληττομένης Διαταγής Πληρωμής, κάτωθι του οποίου υπάρχει η από επιταγή, επιτασσόμαστε να καταβάλλουμε στην καθ' ης : α) για επιδικασθέν κεφάλαιο το ποσόν των εξακοσίων πενήντα τριών χιλιάδων επτακοσίων είκοσι ελβετικών φράγκων και πέντε λεπτών (653.720,05 CHF), με τη νόμιμη ισοτιμία κατά την ημερομηνία σύνταξης αυτής σε ευρώ, ήτοι 627.684,20€, β) για τόκους υπερημερίας του ανωτέρω κεφαλαίου, από 24.01.2015 έως 05.05.2015, το ποσόν των 12.679,22 ευρώ, γ) για επιδικασθείσα δικαστική δαπάνη το ποσόν των 11.000,00 ευρώ, δ) για λήψη απογράφου και αντιγραφικά δικαιώματα το ποσό των 10,00 ευρώ, πλέον ΦΠΑ 23%, ε) για σύνταξη της συμπροσβαλλόμενης επιταγής, το ποσόν των 1.800,00 ευρώ πλέον ΦΠΑ 23%, και στ) για παραγγελία προς επίδοση, καθώς και επίδοση της συμπροσβαλλόμενης επιταγής 55,00 ευρώ, πλέον ΦΠΑ 23%, ήτοι το ποσόν των εξακοσίων πενήντα τριών χιλιάδων διακοσίων είκοσι οκτώ ευρώ και σαράντα δύο λεπτών (653.228,42) πλέον αναλογούντως ΦΠΑ για τα υπ' αριθμ. δ-στ κονδύλια, ποσού 428,95 ευρώ, ήτοι συνολικά το ποσόν των εξακοσίων πενήντα τριών χιλιάδων εξακοσίων πενήντα επτά ευρώ και τριάντα επτά λεπτών (653.657,37), και αυτά όλα, εκτός από το κονδύλι των τόκων, με το νόμιμο τόκο από την επίδοση μέχρι εξοφλήσεως, αντί του ορθού. ήτοι οι ανακόπτοντες να επιτασσόμαστε να καταβάλλουμε στην καθ' ης αφενός ως Πιστούχος της πρώτης εξ ημών και Εγγυητού του δευτέρου στην υπ' αριθμ. 4204..... Ιδιωτική Σύμβαση Δανείου Τοκοχρεωλυτικού σε Ελβετικά Φράγκα καθώς κατά το λόγο της κληρονομικής μας μερίδας ως κληρονόμοι της πιστούχου Γεωργίας της ίδιας σύμβασης, ήτοι κατά ποσοστό ½ εξ αδιαθέτου ο κάθε ένας από εμάς, τα εξής ποσά: i) με την πληττόμενη διαταγή πληρωμήςαντιγράφετε τα ποσά της διαταγής (χωρίς το όνομα της θανούσας και χωρίς τα ονόματα των εν ζωή συγγενών της)..... και ii) με την από επιταγή προς πληρωμή α) για επιδικασθέν κεφάλαιο το ποσόν των εξακοσίων πενήντα τριών χιλιάδων επτακοσίων είκοσι ελβετικών

φράγκων και πέντε λεπτών (653.720,05 CHF), με τη νόμιμη ισοτιμία κατά την ημερομηνία σύνταξης αυτής σε ευρώ, ήτοι 627.684,20€, β) για τόκους υπερημερίας του ανωτέρω κεφαλαίου, από 24.01.2015 έως 05.05.2015, το ποσόν των 12.679,22 ευρώ, γ) για επιδικασθείσα δικαστική δαπάνη το ποσόν των 11.000,00 ευρώ, δ) για λήψη απογράφου και αντιγραφικά δικαιώματα το ποσό των 10,00 ευρώ, πλέον ΦΠΑ 23%, ε) για σύνταξη της συμπροσβαλλόμενης επιταγής, το ποσόν των 1.800,00 ευρώ πλέον ΦΠΑ 23%, και στ) για παραγγελία προς επίδοση, καθώς και επίδοση της συμπροσβαλλόμενης επιταγής 55,00 ευρώ, πλέον ΦΠΑ 23%, ήτοι το ποσόν των εξακοσίων πενήντα τριών χιλιάδων διακοσίων είκοσι οκτώ ευρώ και σαράντα δύο λεπτών (653.228,42) πλέον αναλογούντως ΦΠΑ για τα υπ' αριθμ. δ-στ κονδύλια, ποσού 428,95 ευρώ, ήτοι συνολικά το ποσόν των εξακοσίων πενήντα τριών χιλιάδων εξακοσίων πενήντα επτά ευρώ και τριάντα επτά λεπτών (653.657,37), και αυτά όλα, εκτός από το κονδύλι των τόκων, με το νόμιμο τόκο από την επίδοση μέχρις εξοφλήσεως.

Με βάση αυτά, πρέπει να κριθεί περαιτέρω, ότι η ένδικη αίτηση για την έκδοση διαταγής πληρωμής δεν είναι ορισμένη από πλευράς απαιτήσεως της αιτούσας Τράπεζας, αφού δεν εξιστορούνται τα παραγωγικά της απαιτήσεως πραγματικά γεγονότα, γεγονός που καθιστά την αίτηση απαράδεκτη, ενώ για την απαίτηση και το ορισμένο ποσό χρημάτων, δεν γίνεται μνεία της έννομης σχέσης, από την οποία απορρέει η απαίτηση και το ορισμένο, ούτε των πραγματικών περιστατικών με τα οποία προσδιορίζεται ο γενεσιουργός λόγος της απαίτησης (Βαθρακοκοίλης 626 ΚΠολΔ, σελ 826). Παραλείπεται δηλαδή η έκθεση των πραγματικών περιστατικών που να εξατομικεύουν την απαίτηση, υπό την άποψη του αντικειμένου, του είδους και του τρόπου γένεσης της (ΑΠ 54/90 Δνη 32/62). Η αναγραφή των άνω στοιχείων επιβάλλεται με ποινή απαραδέκτου της αίτησης και καθόσον αφορά το από τον καθένα από τους καθών αιτούμενο ποσό, όπως την επιβάλλουν τα άρθρα 624 παρ. 1, 626 παρ. 2γ και 630 γ του Κ.Πολ.Δ., ενόψει ιδίως των διαλαμβανόμενων σ' εκείνων ότι η Γεωργία, πιστούχος στην αρχική σύμβαση πέθανε στις και κληρονομήθηκε από τους εμάς τους ανακόπτοντες πατέρα και αδελφή

της, κατά το λόγο της κληρονομικής μας μερίδας ως κληρονόμοι της τής ίδιας σύμβασης, ήτοι κατά ποσοστό ½ εξ αδιαθέτου ο κάθε ένας από εμάς για το σύνολο των ανωτέρω ποσών της πληττόμενης διαταγής πληρωμής καθώς και της από 05.05.2015 επιταγής προς πληρωμή.

Πρέπει για αυτό η διαταγή πληρωμής να ακυρωθεί για έλλειψη της αντίστοιχης κατά το άρθρο 626 Κ.Πολ.Δ. προϋποθέσεως προς έκδοσής της.