ΠΡΩΤΟΔΙΚΕΙΟ ΧΑΛΚΙΔΑΣ

ΤΑΚΤΙΚΗ ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ

 ΑΡΙΘΜΟΣ ΑΠΟΦΑΣΗΣ

 **43 / 2014**

 ΤΟ ΜΟΝΟΜΕΛΕΣ ΠΡΩΤΟΔΙΚΕΙΟ ΧΑΛΚΙΔΑΣ

ΣΥΓΚΡΟΤΗΘΗΚΕ από τη Δικαστή …, Πρωτόδικη, η οποία ορίστηκε από την Πρόεδρο Πρωτοδικών και τη Γραμματέα.

ΣΥΝΕΔΡΙΑΣΕ δημόσια, στο ακροατήριό του, για να δικάσει την υπόθεση μεταξύ:

ΤΟΥ ΚΑΛΟΥΝΤΟΣ - ΑΝΑΚΟΠΤΟΝΤΟΣ: … κατοίκου Χαλκίδας, οδός …, ο οποίος παραστάθηκε μετά της πληρεξούσιας δικηγόρου του, Μαρίας Κοκονού.

ΤΗΣ ΚΑΘ' ΗΣ Η ΚΛΗΣΗ - Η ΑΝΑΚΟΠΗ: Ανώνυμης Τραπεζικής Εταιρείας με την επωνυμία «ΤΡΑΠΕΖΑ ΠΕΙΡΑΙΩΣ Α.Ε.», που εδρεύει στην Αθήνα, οδός Αμερικής αριθμ. 4 και εκπροσωπείται νόμιμα, η οποία παραστάθηκε δια της πληρεξούσιας δικηγόρου της, Χρυσαλένας Αγγελέτου.

Ο καλών - ανακόπτων με την από … κλήση του, που κατατέθηκε στη Γραμματεία του Δικαστηρίου με αριθμό έκθεσης κατάθεσης δικογράφου … και προσδιορίστηκε για τη δικάσιμο της … και μετ' αναβολών για την αναφερόμενη στην αρχή της παρούσας δικάσιμο και γράφηκε στο πινάκιο, επαναφέρει προς συζήτηση την από … ανακοπή του, που κατατέθηκε στην Γραμματεία του Δικαστηρίου με αριθμό έκθεσης κατάθεσης δικογράφου … και προσδιορίστηκε για τη δικάσιμο της …, κατά την οποία η συζήτησή της ματαιώθηκε.

 ΑΦΟΥ ΜΕΛΕΤΗΣΕ ΤΗ ΔΙΚΟΓΡΑΦΙΑ

 ΣΚΕΦΘΗΚΕ ΣΥΜΦΩΝΑ ΜΕ ΤΟ ΝΟΜΟ

Με την από … και με αριθμό έκθεσης κατάθεσης δικογράφου … κλήση του καλούντος - ανακόπτοντος νομίμως επαναφέρεται προς συζήτηση η από … και με αριθμό έκθεσης κατάθεσης δικογράφου … ανακοπή του, μετά την ματαίωση της συζήτησής της κατά την ορισθείσα μετ' αναβολή δικάσιμο.

Από τη συναλλακτική σχέση που δημιουργείται μεταξύ τράπεζας και πελάτη προκύπτουν τόσο γενικής φύσης υποχρεώσεις, όσο και ειδικής, οι οποίες έχουν τη βάση τους σε συγκεκριμένη σχέση. Τούτο συμβαίνει κυρίως για τους εξής λόγους: α) η τράπεζα είναι επαγγελματίας και γνώστης της αγοράς χρήματος, με ευρύτατη πληροφόρηση στον χρηματοπιστωτικό τομέα, λόγω δε της θέσης της αυτής, μπορεί να προκόψει υποχρέωση της να καταστήσει τον πελάτη της κοινωνό ορισμένων πληροφοριών ή να του παράσχει συμβουλές, β) από τη συμπεριφορά της τράπεζας εξαρτάται πολλές φορές ακόμη και η οικονομική κατάσταση του πελάτη της, γ) οι σχέσεις τράπεζας και πελάτη έχουν εμπιστευτικό και άρα ιδιαίτερα ευαίσθητο χαρακτήρα, δεδομένου ότι η τράπεζα γνωρίζει πολλά προσωπικά και ενδεχομένως απόρρητα στοιχεία του πελάτη της, δ) τα πιστωτικά ιδρύματα δεν είναι απλές εμπορικές επιχειρήσεις, αλλά επιτελούν σημαντικότατη λειτουργία στην εθνική οικονομία κάθε χώρας, διότι χρηματοδοτούν το εμπόριο και τη βιομηχανία, η θέση δε αυτή των τραπεζών τους επιβάλλει την υποχρέωση ομαλής και καλόπιστης συνεργασίας με τους πελάτες τους και ε) η τράπεζα έχει κατά κανόνα μεγαλύτερη οικονομική ισχύ από τον πελάτη της. Από τα παραπάνω συνάγεται ότι η θέση της τράπεζας είναι κατά πολύ πλεονεκτικότερη από αυτή των πελατών της, πράγμα που δικαιολογεί τη δημιουργία αυξημένης υποχρέωσης προστασίας των συμφερόντων των τελευταίων, η οποία εξειδικεύεται με βάση και τις ειδικές συνθήκες κάθε συγκεκριμένης περίπτωσης. Και τούτο γιατί μεταξύ τράπεζας και πελάτη δημιουργείται μία εξειδικευμένη σχέση εμπιστοσύνης, αλλά εν μέρει και εξάρτησης του πελάτη καθόσον, η τράπεζα έχει ειδικές γνώσεις των συνθηκών της αγοράς και ευρύτατο φάσμα πληροφοριών. Από τη γενική αυτή υποχρέωση απορρέει αφενός η ειδικότερη υποχρέωση της τράπεζας να μην επιδιώκει μονομερώς την πρόταξη των ατομικών της συμφερόντων και αφετέρου η ειδικότερη υποχρέωση ενημέρωσης και παροχής συμβουλών, ανάλογα και με τις συγκεκριμένες συνθήκες και το επίπεδο γνώσεων του πελάτη της. Έτσι η τράπεζα έχει την υποχρέωση να πληροφορεί τον πελάτη της για περιστατικά, τα οποία μπορεί η ίδια να αξιολογήσει ως σημαντικά για τη λήψη απόφασης εκ μέρους του, καθώς και να καθοδηγεί και να πληροφορεί τον πελάτη της, κατά τρόπο πρόσφορο για την βέλτιστη εξυπηρέτηση του συμβατικού σκοπού, και να τον προειδοποιεί, ακόμα, για κινδύνους, που απειλούν εν γένει τα συμφέροντά του, δυνάμενες όμως να αποτραπούν (βλ. Ν. Ρόκα, Στοιχεία τραπεζικού δικαίου 2002, σελ. 352) Ψυχομάνη, Τραπεζικό δίκαιο - Δίκαιο τραπεζικών συμβάσεων Τεύχος I, 2008, σελ. 31, 70 επ.). Περαιτέρω στο πλαίσιο όλων εν γένει των τραπεζικών συμβάσεων γεννώνται πέραν των υποχρεώσεων των μερών για κύρια παροχή και επιπρόσθετες παρεπόμενες υποχρεώσεις, τις οποίες υπαγορεύει και προσδιορίζει κατά περιεχόμενο η προβλεπόμενη στη διάταξη του άρθρου 288 ΑΚ αρχή της καλής πίστης και των συναλλακτικών ηθών, διευρύνοντας το περιεχόμενο της ενοχής. Επομένως και αυτές οι υποχρεώσεις, παρότι προβλέπονται στο νόμο στο περιθώριο της ενοχής, δεν παύουν να θεωρούνται (και να είναι) συμβατικές, με συνέπεια η παράβαση τους να συνιστά πλημμελή εκπλήρωση της παροχής (Ψυχομάνης ό.π., σελ. 33, Σταθόπουλος σε Γεωργιάδη - Σταθόπουλου ΑΚ στο άρθρο 288 αρ. 23). Η παραπάνω αρχή λειτουργεί τόσο ως συμπληρωματική των δικαιοπρακτικών βουλήσεων ρήτρα, όσο και ως διορθωτική αυτών, στις περιπτώσεις όπου η συνδρομή ειδικών συνθηκών επιβάλλει παρέκκλιση από την αρχική ρύθμιση της ενοχικής σχέσης (ΑΠ Ολ 927/1982 ΝοΒ 31,214, Σταθόπουλος, ό.π., αρ. 14). Εξάλλου λόγω της προαναφερόμενης σχέσης ιδιαίτερης εμπιστοσύνης που χαρακτηρίζει κάθε τραπεζική σύμβαση και έχει ως γενικό περιεχόμενο την πίστη κυρίως του πελάτη της τράπεζας ότι αυτή θα πράξει ό,τι είναι αναγκαίο για την εξυπηρέτηση και την προστασία των οικονομικών του συμφερόντων, αλλά και της ίδιας της τράπεζας ότι ο πελάτης της συμπεριφέρεται απέναντι της με ειλικρίνεια και διάθεση να καταβάλει κάθε δυνατή προσπάθεια για εκπλήρωση των υποχρεώσεων που αναλαμβάνει, η εφαρμογή των αρχών της καλής πίστης (288 ΑΚ) προσλαμβάνει ιδιαίτερα ευρύ περιεχόμενο και ένταση στα πλαίσια των τραπεζικών συναλλαγών. Οι αρχές αυτές επιβάλλουν τόσο στα διαπραγματευόμενα όσο και στα συμβαλλόμενα μέρη την τήρηση συμπεριφοράς ανταποκρινόμενης στην ιδιαιτερότητα της αμοιβαίας εμπιστοσύνης των μερών. Κατά το στάδιο της συμβατικής δέσμευσης, η σχέση εμπιστοσύνης επιβάλλει στην τράπεζα τις γενικές υποχρεώσεις αφενός της τήρησης εξαιρετικής επιμέλειας ως προς την εξυπηρέτηση του αντισυμβαλλόμενου πελάτη της και αφετέρου, σε περιπτώσεις σύγκρουσης συμφερόντων, της πρόταξης του συμφέροντος αποκλειστικά του πελάτη της. Ο τελευταίος οφείλει επίσης από την πλευρά του να επιδεικνύει ιδιαίτερα ειλικρινή συμπεριφορά και επιμέλεια. Η παράβαση αυτών των υποχρεώσεων, που θεωρούνται επίσης συμβατικές, συνεπάγεται, βεβαίως, ενδοσυμβαπκή ευθύνη του παραβάτη (ΕφΑΘ 4617/2012, δημοσιευμένη σε ΤΝΠ «ΝΟΜΟΣ», Ψυχομάνης, Δίκαιο Τραπεζικών Συμβάσεων, Τεύχος I, σελ. 37).

Στην προκειμένη περίπτωση ο ανακόπτων ζητά με την κρινόμενη ανακοπή να ακυρωθεί, για τους αναφερόμενους σε αυτήν λόγους, η με αριθμό … Διαταγή Πληρωμής του Δικαστή του Μονομελούς Πρωτοδικείου Χαλκίδας, με την οποία υποχρεώθηκε να καταβάλει στην καθ' ης η ανακοπή το ποσό των … ευρώ πλέον τόκων και εξόδων, για απαίτηση που προέρχεται από σύμβαση δανείου. Με αυτό το περιεχόμενο και αίτημα η υπό κρίση ανακοπή παραδεκτώς εισάγεται για να συζητηθεί ενώπιον του Δικαστηρίου τούτου, που είναι καθ' ύλην και κατά τόπο αρμόδιο (άρθρα 14 § 2, 221 § 1β', 584, 625 καί 632 § 1 ΚΠολΔ, όπως αυτά ίσχυαν πριν την τροποποίηση τους με το ν. 4055/2012, καθόσον η υπό κρίση ανακοπή κατατέθηκε πριν τη δημοσίευση και την έναρξη ισχύος του ως άνω νόμου στις 2-4-2012) κατά την τακτική διαδικασία (άρθρο 270 επ. ΚΠολΔ, άρθρο 9 παρ. 3 ΕισΝΚΠολΔ), κατά την οποία εκδικάζεται η διαφορά από την απαίτηση, για την οποία εκδόθηκε η ανακοπτόμενη Διαταγή Πληρωμής (632 παρ.1, 3 ΚΠολΔ). Περαιτέρω, η υπό κρίση ανακοπή ασκήθηκε νομότυπα και εμπρόθεσμα (632 παρ.1, 147 παρ.7 ΚΠολΔ), δεδομένου ότι η ανακοπτόμενη Διαταγή Πληρωμής επιδόθηκε στον ανακόπτοντα στις …2007 (βλ. την υπ' αριθμ. … έκθεση επίδοσης του αρμόδιου Δικαστικού Επιμελητή στο Πρωτοδικείο Χαλκίδας, Νικολάου Τσινίκου, που προσκομίζει η καθ' ης και την με ημερομηνία …2007 βεβαίωση του ίδιου Δικαστικού Επιμελητή στο περιθώριο του αντιγράφου της, που προσκομίζει ο ανακόπτων), ενώ η κρινόμενη ανακοπή κατατέθηκε ενώπιον της Γραμματείας του παρόντος Δικαστηρίου στις …2007 και επιδόθηκε στην καθ' ης εμπροθέσμως στις …2007 (βλ. την υπ' αριθμ. 5533/16-7-2007 έκθεση επίδοσης της αρμόδιας Δικαστικής Επιμελήτριας στο Πρωτοδικείο Πειραιά, Σταυρούλας Μανωλάκου, που προσκομίζει ο ανακόπτων). Πρέπει, επομένως, η κρινομένη ανακοπή να γίνει δεκτή κατά το τυπικό της μέρος και να ερευνηθεί, περαιτέρω, η νομική και ουσιαστική βασιμότητα των λόγων της.

Με τον πρώτο λόγο ανακοπής, ο ανακόπτων εκθέτει ότι η προσβαλλόμενη διαταγή πληρωμής πρέπει να ακυρωθεί διότι η καθ' ης, κατά παράβαση των μεταξύ τους συμφωνηθέντων με βάση την υπογραφείσα δανειακή σύμβαση, κατέβαλε το μεγαλύτερο μέρος του ποσού του δανείου στον εργολάβο της υπό ανέγερση οικοδομής, διαμέρισμα του τρίτου ορόφου της οποίας είχε αγοράσει αυτός και για το οποίο αιτήθηκε τη χορήγηση του δανείου, χωρίς να ελέγξει, ως όφειλε, το στάδιο των εργασιών αυτού και ανάλογα με την πρόοδό τους να προβεί στην σταδιακή αποδέσμευση αντιστοίχων ποσών, με αποτέλεσμα, ο εργολάβος να έχει εξοφληθεί, ενώ η οικοδομή να παραμένει έως σήμερα ημιτελής και να είναι απίθανο να αναλάβει και στο μέλλον το διαμέρισμα αυτό, λόγω ανακύψαντος προβλήματος στην έκδοση οικοδομικής άδειας και ως εκ τούτου αυτή καταχρηστικά να αιτείται το ποσό του δανείου που του είχε χορηγήσει. Ο λόγος αυτός της ανακοπής, είναι νόμιμος, στηριζόμενος στα άρθρα 361, 281, 288 ΑΚ και πρέπει να εξεταστεί περαιτέρω κατ' ουσίαν.

Από την εκτίμηση των ενόρκων καταθέσεων των μαρτύρων των διαδίκων, που εξετάστηκαν στο ακροατήριο του παρόντος Δικαστηρίου και περιέχονται στα ταυτάριθμα με την παρούσα απόφαση πρακτικά δημόσιας συνεδρίασης του και από όλα ανεξαιρέτως τα έγγραφα, που οι διάδικοι νόμιμα επικαλούνται και προσκομίζουν, αποδεικνύονται τα ακόλουθα πραγματικά περιστατικά: Δυνάμει του υπ' αριθμ. … πωλητήριου συμβολαίου του συμβολαιογράφου Χαλκίδας, Ιωάννη Χρήστου Στρουμπούλη, νομίμως μεταγεγραμμένου στα βιβλία μεταγραφών του Υποθηκοφυλακείου Χαλκίδας, στον τόμο … και με αριθμό …, ο ανακόπτων αγόρασε ένα υπό κατασκευή διαμέρισμα σε οικοδομή που ανεγειρόταν στην Χαλκίδα, επί των οδών … και ειδικότερα το με στοιχεία … διαμέρισμα του … ορόφου, εμβαδού 83 τ.μ., την με στοιχεία … αποθήκη του υπογείου, εμβαδού 6,08 τ.μ., ενώ του παραχωρήθηκε και η αποκλειστική χρήση της με αριθμό … θέσης στάθμευσης στην πυλωτή, αντί του συνολικού τιμήματος των … ευρώ. Το τίμημα αυτό ο ανακόπτων ανέλαβε την υποχρέωση να καταβάλλει στον εργολάβο της ως άνω οικοδομής, … αφού, σύμφωνα με το με αριθμό … προσύμφωνο και εργολαβικό συμβόλαιο του ίδιου ως άνω Συμβολαιογράφου, που είχε υπογράφει μεταξύ αυτού (εργολάβου) και των οικοπεδούχων και σε εκτέλεση του, οι ιδιοκτησίες αυτές έπρεπε να του μεταβιβασθούν κατά κυριότητα, ως συμφωνημένο εργολαβικό αντάλλαγμα, για την κατασκευή από αυτόν ολόκληρης της πολυκατοικίας. Με το ως άνω συμβόλαιο συμφωνήθηκε, επίσης, ότι ο εργολήπτης υποχρεούταν να παραδώσει τις πωλούμενες οριζόντιες ιδιοκτησίες πλήρως αποπερατωμένες εντός τριάντα μηνών από την έκδοση της οικοδομικής άδειας, η οποία είχε εκδοθεί την …2002, και τα κοινόκτητα και κοινόχρηστα δύο μήνες αργότερα, ενώ από την πλευρά του ανακόπτοντος ανελήφθη η υποχρέωση να καταβάλλει στον εργολήπτη το τίμημα, με χρήματα ισόποσου δανείου που θα λάμβανε εντός δύο (2) μηνών από την υπογραφή του συμβολαίου από την Τράπεζα Πειραιώς ή από οποιαδήποτε άλλη Τράπεζα ή πιστωτικό φορέα. Προς το σκοπό αυτό, ο ανακόπτων, μετά την υπογραφή του ως άνω συμβολαίου και κατόπιν υπόδειξης του εργολήπτη, ο οποίος συνεργαζόταν με την καθ' ης, σύναψε με την τελευταία την υπ' αριθμ. … σύμβαση στεγαστικού δανείου, με την οποία η καθ' ης του χορήγησε δάνειο, ποσού … ευρώ, σύμφωνα με τους ειδικότερους όρους και συμφωνίες που αναφέρονται σε αυτήν. Σκοπός του δανείου, σύμφωνα με τον όρο 1 της ανωτέρω σύμβασης, ήταν η από τον ανακόπτοντα αγορά και επισκευή του ως άνω αγορασθέντος διαμερίσματος, της αποθήκης και της θέσης στάθμευσης. Με τον υπ' αριθμ. 2 όρο της ως άνω σύμβασης ρητώς συμφωνήθηκε μεταξύ των συμβαλλομένων ότι η εκταμίευση του δανείου θα γινόταν μεν εφάπαξ, πλην όμως το προϊόν του δανείου θα κατατίθετο σε δεσμευμένο λογαριασμό του ανακόπτοντα στην Τράπεζα και η αποδέσμευση θα γινόταν από την τελευταία σύμφωνα με την πρόοδο των εργασιών επί των ανωτέρω αναφερόμενων οριζοντίων ιδιοκτησιών. Το ως άνω ποσό του δανείου εκταμιεύθηκε από την καθ' ης την …2003 καί κατατέθηκε στον υπ' αριθμ. … δεσμευμένο λογαριασμό του ανακόπτοντος. Λίγο μετά την υπογραφή της ως άνω συμβάσεως, και. ειδικότερα το καλοκαίρι του 2003, η υπ' αριθμ. …2002 άδεια οικοδομής, που είχε εκδοθεί για την ανέγερση της ως άνω οικοδομής, ανακλήθηκε και οι εργασίες σταμάτησαν, με αποτέλεσμα η ως άνω οικοδομή να παραμένει έκτοτε και μέχρι σήμερα στο στάδιο των αποπερατωμένων οπλισμένων σκυροδεμάτων, του υπογείου, του ισογείου και των Α' και Β' ορόφων. Πλην, όμως, η καθ' ης ήδη από την ημέρα εκταμίευσης του ποσού του δανείου, είχε αποδεσμεύσει από τον λογαριασμό του ανακόπτοντος και καταθέσει στον εργολάβο το ποσό των 73.368 ευρώ, που αντιστοιχούσε στο τίμημα της πώλησης, υπεγράφη δε απ' αυτόν, μεταγενεστέρως, η υπ' αριθμ. …2009 πράξη εξόφλησης υπολοίπου τιμήματος αγοραπωλησίας ακινήτου, του συμβολαιογράφου Χαλκίδας Ιωάννη Στρουμπούλη. Από κανένα αποδεικτικό στοιχείο δεν προέκυψε ότι για την εκταμίευση του ποσού των 73.368 ευρώ, υπήρξε εντολή ή συναίνεση του ανακόπτοντος, τουναντίον η καθ' ης δεν προσκομίζει, ούτε επικαλείται, κανένα σχετικό παραστατικό. Ως εκ τούτου συνάγεται ότι οι ως άνω καταβολές έγιναν από την καθ' ης αυτοβούλως, χωρίς την εντολή του ανακόπτοντος και κατά παράβαση των μεταξύ των συμφωνηθέντων για τμηματική καταβολή του τιμήματος, ανάλογα με την πρόοδο των εργασιών. Όσον αφορά τον ισχυρισμό της καθ' ης ότι ο ανακόπτων με την υπογραφή του πωλητήριου συμβολαίου είχε αναλάβει την υποχρέωση να εξοφλήσει τον εργολάβο εντός διμήνου από την υπογραφή του και σε εκτέλεση αυτής της υποχρέωσης του η ίδια κατέβαλλε το ως άνω ποσό στον εργολάβο, πρέπει να απορριφθεί ως αβάσιμος, καθόσον σύμφωνα με τα ανωτέρω αναγραφόμενα στο ως άνω συμβόλαιο προκύπτει με σαφήνεια ότι, δυνάμει αυτού, ο ανακόπτων ανέλαβε την υποχρέωση να συνάψει σύμβαση δανείου εντός διμήνου από την υπογραφή του και όχι να εξοφλήσει το τίμημα, το οποίο θα εξοφλούνταν σύμφωνα με τους όρους που θα έθετε η τράπεζα κατά τη χορήγηση του δανείου (εν προκειμένω και σύμφωνα με τον όρο 2 της δανειακής του σύμβασης τμηματικά και ανάλογα με την πρόοδο των εργασιών), ενώ σε περίπτωση που δεν του χορηγούταν το αντίστοιχο δάνειο η καταβολή του τιμήματος θα γινόταν εντός έξι μηνών από την υπογραφή του συμβολαίου. Ο ισχυρισμός της καθ' ης ότι δεν είχε ενημερωθεί για το πρόβλημα της οικοδομικής άδειας και την παύση των εργασιών επί της οικοδομής έως τον Οκτώβριο του 2006, πέραν του ότι ουδεμία επιρροή ασκεί στην προκειμένη περίπτωση, καθόσον ήταν υποχρέωσή της και όχι δικαίωμα, της, όπως αβασίμως ισχυρίζεται, να ενημερώνεται για την πρόοδο των εργασιών και να εκταμιεύει αντίστοιχα με αυτές ποσά του δανείου, έρχεται και σε αντίθεση με τα διδάγματα της κοινής πείρας και λογικής, καθώς δεν δύναται η πρώτη ανακόπτουσα να γνωρίζει από το 2003 την παύση των εργασιών στην οικοδομή, όπου επρόκειτο να κατασκευαστεί η κατοικία της και εντούτοις να μην έχει ενημερώσει σχετικά την καθ' ης για 3 ολόκληρα χρόνια, αλλά ούτε και ο εργολάβος-πελάτης της καθ' ης, ο οποίος είχε συχνά συναλλαγές μαζί της να μην της ανέφερε τίποτα σχετικά με την ως άνω ανάκληση. Τουναντίον αποδείχθηκε, από την κατάθεση του μάρτυρα του ανακόπτοντος, ότι ο τελευταίος, λίγο μετά την παύση των εργασιών λόγω του ως άνω προβλήματος, επικοινώνησε με τους υπαλλήλους του υποκαταστήματος της καθ' ης στην Χαλκίδα,οι οποίοι τον καθησύχασαν και τον διαβεβαίωσαν για την διευθέτηση του προβλήματος. Σημειωτέον ότι όσον αφορά την αποδέσμευση και καταβολή του ποσού των 24.000 ευρώ στον εργολάβο από την καθ' ης, από το προσκομιζόμενο και επικαλούμενο από την τελευταία από 5-9-2003 παραστατικό, που φέρει την υπογραφή του ανακόπτοντος, προκύπτει ότι πράγματι αυτός έδωσε εντολή για την χορήγηση του ανωτέρω ποσού, αφού και ο μάρτυρας απόδειξης και αδελφός του ανακόπτοντος αναγνώρισε την υπογραφή του τελευταίου σε αυτό. Ως εκ τούτου και με δεδομένο ότι κατά το άρθρο 457 παρ. 2 και 3 του ΚΠολΔ, όταν ένα έγγραφο είναι ενυπόγραφο, η γνησιότητα της υπογραφής του, δημιουργεί αμάχητο τεκμήριο περί της γνησιότητας του υπερκείμενου περιεχομένου του εγγράφου, που καλύπτεται από αυτήν και ανατρέπεται μόνο με την προσβολή του εγγράφου ως πλαστού και λαμβανομένου υπόψη ότι αυτό δεν προσβλήθηκε ως πλαστό παραδεκτά κατά το άρθρο 463 ΚΠολΔ από τον ανακόπτοντα με την προσθήκη στις προτάσεις του θεωρείται-ότι αναγνωρίστηκε σιωπηρώς η γνησιότητά του (ΑΠ 718/2010 δημοσιευμένη σε ΤΝΠ «ΙΣΟΚΡΑΤΗΣ»), Το γεγονός, όμως, αυτό σε κάθε περίπτωση δεν αναιρεί την προηγούμενη αντισυμβατική συμπεριφορά της καθ' ης να αποδώσει το σύνολο του τιμήματος της πώλησης στον εργολάβο, χωρίς σχετική εντολή από τον ανακόπτοντα και χωρίς να ελέγξει το στάδιο εργασιών της υπό ανέγερση οικοδομής, ενώ αντιθέτως επιρρωνύει τον ισχυρισμό του ανακόπτοντος ότι ουδέποτε έδωσε τέτοια εντολή, καθόσον θα υπήρχε και αντίστοιχο παραστατικό και για την αποδέσμευση αυτή. Περαιτέρω, αποδείχθηκε ότι τον Σεπτέμβριο του 2006 ο ανακόπτων, ο οποίος πιστεύοντας μέχρι τότε στις διαβεβαιώσεις της καθ' ης για διευθέτηση του προβλήματος, ανταποκρινόταν πλήρως στις υποχρεώσεις του απέναντι της, διαπιστώνοντας ότι το πρόβλημα δεν θα αντιμετωπιζόταν, ζήτησε από το υποκατάστημα της καθ' ης στην Χαλκίδα να ενημερωθεί σχετικά με το εκταμιευθέν ποσό του δανείου. Η καθ' ης με την από …2006 επιστολή της απάντησε ότι ποσό 73.368 ευρώ, έχει λάβει ο κατασκευαστής και ποσό 16.632 ευρώ παρέμενε δεσμευμένο στο λογαριασμό του, χωρίς να αναφέρει τις ακριβείς ημερομηνίες εκταμίευσης αλλά και τι έχει γίνει με το υπόλοιπο ποσό του δανείου εξ ευρώ 24.000 ευρώ. Ένα μήνα αργότερα η καθ' ης απέστειλε στον ανακόπτοντα την από … 1η υπενθύμιση, με την οποία τον ενημέρωνε ότι το δάνειο παρουσίαζε καθυστέρηση και τον καλούσε να προβεί σε τακτοποίηση της οφειλής του εντός δέκα (10) ημερών, άλλως θα κατήγγειλε τη σύμβαση. Ο ανακόπτων απευθύνθηκε στο κατάστημα της καθ' ης στην Αθήνα όπου και εκεί τον διαβεβαίωσαν για την τακτοποίηση του ζητήματος και μάλιστα την …2006 η καθ' ης πίστωσε το υπόλοιπο του δανείου εξ ευρώ 13.335,42 στον λογαριασμό του δανείου, με την ένδειξη «μερική αποπληρωμή», μειώνοντας με τον τρόπο αυτό την οφειλή του. Λαμβάνοντας τη διαβεβαίωση αυτή ο ανακόπτων σταμάτησε να καταβάλλει τις δόσεις του δανείου από τον μήνα Νοέμβριο 2006 και εφεξής. Πλην όμως την …2007 του κοινοποιήθηκε η από …2007 εξώδικη καταγγελία της σύμβασης δανείου της καθ' ης, με την οποία τον ενημέρωνε για την καταγγελία της σύμβασης και τον καλούσε να προβεί σε άμεση εξόφληση του υπολοίπου, ενώ την …2007 του κοινοποιήθηκε πρώτο εκτελεστό απόγραφο της ανακοπτόμενης διαταγής πληρωμής, χωρίς ουδέποτε να του χορηγηθούν από την καθ' ης τα επανειλημμένως ζητούμενα από αυτόν έγγραφα, με βάση τα οποία προέβη στην εκταμίευση του ποσού του δανείου. Εκ των ανωτέρω συνάγεται ότι η ενέργεια της καθ' ης να καταβάλλει στον εργολάβο, αμέσως μετά την υπογραφή της δανειακής σύμβασης με τον ανακόπτοντα το σύνολο του τιμήματος της πώλησης, χωρίς αυτό να αντιστοιχεί στην πρόοδο των εργασιών που είχαν πραγματοποιηθεί μέχρι τότε, πέραν του ότι έρχεται σε αντίθεση με τον υπ' αριθμό 2 όρο της δανειακής σύμβασης, παραβιάζει και την υποχρέωσή της που απορρέει από την ιδιαίτερη σχέση εμπιστοσύνης μεταξύ αυτής και του ανακόπτοντος, όπως στη μείζονα σκέψη αυτή ερμηνεύτηκε, σύμφωνα με την οποία όφειλε να τηρεί εξαιρετική επιμέλεια για την προστασία των συμφερόντων του αντισυμβαλλομένου πελάτη της. Εκ των ανωτέρω προκύπτει ότι η συμπεριφορά της καθ' ης να προβεί στην έκδοση και επίδοση της ανακοπτόμενης διαταγής πληρωμής είναι καταχρηστική και ως εκ τούτου ο σχετικός λόγος ανακοπής θα πρέπει να γίνει δεκτός ως και κατ' ουσίαν βάσιμος. Μετά δε και την ουσιαστική παραδοχή του λόγου αυτού παρέλκει η έρευνα των λοιπών λόγων της ανακοπής και πρέπει, συνεπώς, αυτή να γίνει δεκτή και να ακυρωθεί η προσβαλλόμενη υπ' αριθμ. 271/2007 Διαταγή Πληρωμής του Δικαστή του Μονομελούς Πρωτοδικείου Χαλκίδας. Τέλος, πρέπει, κατόπιν παραδοχής σχετικού αιτήματος (άρθρο 106 του ΚΠολΔ), να καταδικαστεί η καθ' ης λόγω της ήττας της, στην καταβολή των δικαστικών εξόδων του ανακόπτοντος (άρθρο 176, 191 παρ.2 ΚΠολΔ), κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στο διατακτικό της παρούσας.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

ΔΙΚΑΖΕΙ αντιμωλία των διαδίκων.

ΔΕΧΕΤΑΙ την ανακοπή.

ΑΚΥΡΩΝΕΙ την υπ' αριθμ. …/2007 Διαταγή Πληρωμής του Δικαστή του Μονομελούς Πρωτοδικείου Χαλκίδας.

ΚΑΤΑΔΙΚΑΖΕΙ την καθ' ης η ανακοπή στην καταβολή των δικαστικών εξόδων του ανακόπτοντος, τα οποία ορίζει στο ποσό των τριών χιλιάδων τετρακοσίων είκοσι ευρώ (3.420C).

ΚΡΙΘΗΚΕ, αποφασίσθηκε και δημοσιεύθηκε στην Χαλκίδα, σε έκτακτη δημόσια συνεδρίαση στο ακροατήριό του, χωρίς την παρουσία των διαδίκων ή του πληρεξούσιου δικηγόρου τους στις …2014.

 **Η ΔΙΚΑΣΤΗΣ Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ**