

ΑΔΑ: 6ΔΒΚΟΡΙΥ-2ΥΛ



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗ  
ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ - ΘΡΑΚΗΣ  
ΓΕΝΙΚΗ Δ/ΝΣΗ ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ  
Δ/ΝΣΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ  
ΤΜΗΜΑ : ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟΥ- ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟΥ  
Ν. ΣΕΡΡΩΝ

Σέρρες 18-4-2023

Αριθ. Πρωτ : 55919

Ταχ. Δ/ση: Μεραρχίας 67  
Ταχ. Κώδ.: 62125 Σέρρες  
FAX: 2321056474  
Πληροφορίες: Γ. Ιωαννίδης  
Τηλέφωνο: 2313309070  
e-mail: gioan@damt.gov.gr

ΘΕΜΑ: Ακύρωση της αριθ. 177/2023 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Σερρών.

Α Π Ο Φ Α Σ Η  
Ο Γ Ρ Α Μ Μ Α Τ Ε Α Σ  
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗΣ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ-ΘΡΑΚΗΣ

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις του άρθρου 6 του Ν. 3852/2010, «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης - Πρόγραμμα Καλλικράτης», (ΦΕΚ 87 Α'/07-06-2010), με τις οποίες συνίσταται ως ενιαία αποκεντρωμένη μονάδα διοίκησης του κράτους, η Αποκεντρωμένη Διοίκηση Μακεδονίας-Θράκης.
2. Το Π.Δ 142/27-12-2010, «Οργανισμός της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας- Θράκης», (ΦΕΚ 235 Α'/27-12-2010).
3. Τις διατάξεις του άρθρου 225 του Ν. 3852/2010 , σύμφωνα με τις οποίες οι αποφάσεις των συλλογικών οργάνων των δήμων και των περιφερειών, καθώς και των Ν.Π.Δ.Δ. αυτών, αποστέλλονται υποχρεωτικά για έλεγχο νομιμότητας στην ΑΥΕ Ο.Τ.Α., εφόσον αφορούν: α) ρυθμίσεις κανονιστικού περιεχομένου, β) (βα) την ανάθεση συμβάσεων μελετών, παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών, προμήθειας αγαθών και παροχής γιλικών υπηρεσιών η εκτιμώμενη αξία των οποίων υπερβαίνει το ποσό των τριάντα χιλιάδων (30.000) ευρώ χωρίς Φ.Π.Α. και μέχρι το ποσό των τριακοσίων χιλιάδων (300.000) ευρώ χωρίς Φ.Π.Α., (ββ) την ανάθεση συμβάσεων έργων και υπηρεσιών, που εμπíπτουν στο πεδίο εφαρμογής των άρθρων 107 έως 110 του ν. 4412/2016 (Α' 147), η εκτιμώμενη αξία των οποίων υπερβαίνει το ποσό των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ χωρίς Φ.Π.Α. και μέχρι το ποσό των τριακοσίων χιλιάδων (300.000) ευρώ χωρίς Φ.Π.Α., (βγ) την ανάθεση συμβάσεων, ανεξαρτήτως είδους αυτών, που συγχρηματοδοτούνται από ενωσιακούς πόρους, η εκτιμώμενη αξία των οποίων δεν υπερβαίνει το ποσό των πέντε εκατομμυρίων (5.000.000) ευρώ χωρίς Φ.Π.Α., γ) την αγορά και εκποίηση, λόγω πώλησης ή δωρεάς κατά κυριότητα, ακινήτων, δ) την κήρυξη αναγκαστικών απαλλοτριώσεων, ε) τη μίσθωση ακινήτων από τρίτους, στ) τη σύναψη πάσης φύσεως δανείων, ζ) την ίδρυση πάσης φύσεως νομικών προσώπων, τη συμμετοχή σε υφιστάμενα νομικά πρόσωπα, καθώς και τη λύση και τη θέση σε εκκαθάριση νομικών προσώπων, η) τη σύναψη πάσης φύσεως προγραμματικών συμβάσεων η προϋπολογιζόμενη δαπάνη των οποίων δεν υπερβαίνει το ποσό των τριακοσίων χιλιάδων (300.000) ευρώ χωρίς Φ.Π.Α. και θ)

τη διεξαγωγή δημοτικού ή περιφερειακού δημοψηφίσματος. Η απόφαση αποστέλλεται για έλεγχο νομιμότητας συνοδευόμενη από αντίγραφο του αποδεικτικού δημοσίευσης και από τα έγγραφα στοιχεία που είναι αναγκαία για την νόμιμη έκδοσή της, μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) ημερών από τη συνεδρίαση του συλλογικού οργάνου. Οι δήμοι, οι περιφέρειες, τα Ν.Π.Δ.Δ. και οι ανωτέρω επιχειρήσεις τους υποχρεούνται να διαβιβάζουν αμελλητί και κάθε επιπλέον στοιχείο που ζητείται από την ΑΥΕ Ο.Τ.Α. Ο Επόπτης Ο.Τ.Α. ελέγχει τη νομιμότητα της απόφασης μέσα σε αποκλειστική προθεσμία τριάντα (30) ημερών από την περιέλευσή της στην ΑΥΕ Ο.Τ.Α. και εκδίδει υποχρεωτικά ειδική πράξη. Η μη έκδοση της ειδικής πράξης του προηγούμενου εδαφίου συνιστά πειθαρχικό παράπτωμα του Επόπτη Ο.Τ.Α. Μέχρι την έναρξη λειτουργίας της Αυτοτελούς Υπηρεσίας Εποπτείας Ο.Τ.Α. όπου στα άρθρα 128, 129 και 130 του παρόντος αναφέρεται Επόπτης Ο.Τ.Α., νοείται ο Συντονιστής της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης.

4. Την αριθ. 263518/22-12-2022 απόφαση του Γραμματέα της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας-Θράκης (ΑΔΑ: 6ΚΖΖΟΡ1Υ-ΙΧΑ) και την αριθ. πρωτ. 86781/19.12.2022 (ΦΕΚ 1183/Υ.Ο.Δ.Δ/20.12.2022) απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών.
5. Τις διατάξεις της παρ. 12 του άρθρου 6 του Ν. 4071/2012 (ΦΕΚ 85 Α'/11-4-2012) σύμφωνα με τις οποίες ορίζεται ότι «Το πρώτο εδάφιο της παρ. 3 του άρθρου 225 του Ν. 3852/2010 αντικαθίσταται ως εξής: «Ο Ελεγκτής Νομιμότητας ελέγχει τη νομιμότητα της απόφασης μέσα σε αποκλειστική προθεσμία τριάντα (30) ημερών από την περιέλευσή της στην Αυτοτελή Υπηρεσία εποπτείας ΟΤΑ και εκδίδει υποχρεωτικά ειδική πράξη».
6. Το αριθ. 12047/12-4-2023 έγγραφο του Δήμου Σερρών με το οποίο υποβλήθηκε για έλεγχο νομιμότητας η αριθ. 177/2023 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, μαζί με τα συνημμένα.
7. Την αριθ. 177/2023 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής που αναφέρεται στην απευθείας ανάθεση, σύμφωνα με την παρ. 2γ του άρθρου 32 του Ν. 4412/2016, εκτέλεσης της μελέτης με τίτλο «Μελέτη στατικής επάρκειας αποκατάστασης-ενίσχυσης των εγκαταστάσεων δημοτικού γηπέδου Σερρών» προϋπολογισμού 370.932,53€.
8. Τις διατάξεις του Ν. 4412/2016 και συγκεκριμένα την περ. γ της παρ.2 του άρθρου 32 αυτού, «2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών σε οποιαδήποτε από τις κατωτέρω περιπτώσεις: ... γ) στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο, εάν λόγω κατεπείγουσας ανάγκης οφειλόμενης σε γεγονότα απρόβλεπτα για την αναθέτουσα αρχή, **δεν είναι δυνατή η τήρηση των προθεσμιών** που προβλέπονται για τις ανοικτές, κλειστές ή ανταγωνιστικές διαδικασίες με διαπραγμάτευση. Οι περιστάσεις που επικαλούνται οι αναθέτουσες αρχές για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη».
9. Επειδή θα μπορούσαν να τηρηθούν οι προϋποθέσεις (προθεσμία) για τη διενέργεια ανοιχτού διαγωνισμού, αφού από τα συνημμένα της απόφασης προκύπτει ότι: α) Στις **12/8/2022** ο Ο.Π.Α.Κ.Π.Α. του Δήμου Σερρών ανέθεσε στην ίδια εταιρεία «CONCEPT ΣΥΜΒΟΥΛΟΙ ΜΗΧΑΝΙΚΟΙ ΑΕ» την παροχή υπηρεσιών με τίτλο «Εκπόνηση εργαστηριακών και επιτόπου ελέγχων -οπτική επιθεώρηση, αποτύπωση δημοτικού γηπέδου Σερρών του Οργανισμού Προσχολικής Αγωγής Κοινωνικής Πολιτικής και Αθλητισμού Δήμου Σερρών» η οποία ολοκληρώθηκε στις **13-12-2022**, β) Στις **21-2-2023** υποβλήθηκε από τον πρόεδρο του Ο. Π.Α.Κ.Π.Α έγγραφο προς τον αντιδήμαρχο έργων-υποδομών & μελετών του δήμου Σερρών για την εκπόνηση των αναγκαίων μελετών, από την τεχνική υπηρεσία του Δήμου Σερρών και γ) Στις **9-3-2023** η διεύθυνση τεχνικών υπηρεσιών του Δήμου Σερρών εισηγήθηκε την ανάγκη εκπόνησης της μελέτης ως κατεπείγουσας και την εκτέλεση αυτής με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, σύμφωνα με το άρθρο 32 παρ.2γ του Ν.4412/2016.

10. Η επίκληση των παραδοτέων, της υπηρεσίας που είχε προηγουμένως ανατεθεί στην ίδια εταιρεία και τα αποτελέσματα αυτών, δεν δικαιολογούν την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, καθώς αυτά δε συνιστούν απρόβλεπτες περιστάσεις στους διαγωνισμούς, ήτοι έκτακτα και ασυνήθιστα γεγονότα, που αντικειμενικά δεν ήταν δυνατόν να προβλεφθούν σύμφωνα με τους κανόνες της ανθρώπινης πείρας και λογικής κατά τον προγραμματισμό της σχετικής διαδικασίας. Ειδικότερα, κατά πάγια νομολογία του Ελεγκτικού Συνεδρίου, η τήρηση χρονοβόρων, ενδεχομένως, διαδικασιών διενέργειας διαγωνισμών, εξαιτίας των δημοσιεύσεων ή της υποβολής ενστάσεων, προσφυγών και αιτήσεων ασφαλιστικών μέτρων από τους συμμετέχοντες, δεν συνιστά απρόβλεπτη περίπτωση, η οποία να συνδέεται αιτιωδώς με την κατεπείγουσα ανάγκη απευθείας ανάθεσης της σχετικής προμήθειας (βλ. ενδεικτικά πράξεις VI Τ. Ελ. Συν. 91/2007 και 205/2007).
11. Κατά πάγια άποψη της νομολογίας, η διαδικασία με διαπραγμάτευση, έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικές απαριθμούμενες στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/EK περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007) (βλ. σχετικώς ΔΕΙ, απόφαση της 8ης Απριλίου 2008, C337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56). Συναφώς επισημαίνεται ότι οι ανωτέρω διατάξεις στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από τη βασική ρύθμιση δηλαδή από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζομένων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συσταλτικής ερμηνείας. Συγκεκριμένα, προκειμένου η οδηγία 2004/18/EK να μην απολέσει την πρακτική αποτελεσματικότητά της, τα κράτη μέλη και οι αναθέτουσες αρχές τους δεν επιτρέπεται να προβλέπουν περιπτώσεις προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση που δεν προβλέπονται από την εν λόγω οδηγία ή να συνοδεύουν τις ρητώς προβλεπόμενες από την οδηγία αυτή περιπτώσεις με νέους όρους που έχουν ως αποτέλεσμα να καθιστούν ευκολότερη την προσφυγή στην εν λόγω διαδικασία (βλ. ΔΕΕ, αποφάσεις της 18ης Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-249, σκέψη 23, της 28ης Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13ης Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).
12. Επειδή στην προκειμένη περίπτωση δεν συνέτρεξε επείγουσα ανάγκη, αφού σύμφωνα με την αριθ. 8/2023 μελέτη του δήμου Σερρών: α) η επείγουσα αφορά τον έλεγχο στατικής επάρκειας και στην στατική αποκατάσταση-ενίσχυση (εφόσον και όπου απαιτηθεί), του συνόλου των εγκαταστάσεων του δημοτικού γηπέδου, β) στόχος αυτής είναι η έκδοση πιστοποιητικού στατικής επάρκειας και γ) η Δ/νση τεχνικών υπηρεσιών του δήμου αδυνατεί να εκπονήσει την εν λόγω μελέτη εξαιτίας φόρτου εργασίας, έλλειψης σχετικού τεχνικού εξοπλισμού-λογισμικού και εξειδικευμένης εμπειρίας. Επομένως ο Δήμος Σερρών θα έπρεπε να προγραμματίσει με επιμέλεια τις σχετικές του ενέργειες για την κάλυψη των αναγκών τους.
13. Επειδή η αριθ. 177/2023 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής λήφθηκε κατά παράβαση των προαναφερόμενων διατάξεων.  
Για τους παραπάνω λόγους

### **Αποφασίζουμε**

Ακυρώνουμε την αριθ. 177/2023 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, για τους λόγους που αναλύονται στο σκεπτικό της παρούσης απόφασης.

Η παρούσα απόφαση μπορεί να προσβληθεί από οποιονδήποτε έχει έννομο συμφέρον, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 151 του Ν. 34/3/2006 ενώπιον της

Ειδικής Επιτροπής του άρθρου 152 του ίδιου Νόμου, που εδρεύει στη Θεσσαλονίκη στην οδό Τ.Οικονομίδη & Καθ. Ρωσσίδου 11 Τ. Κ. 54008 Θεσσαλονίκη, εντός προθεσμίας ενός μηνός από την έκδοση της απόφασης ή την κοινοποίηση της ή αφορμού έλαβε γνώση αυτής.

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗΣ  
ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ - ΘΡΑΚΗΣ

ΔΡ. ΙΩΑΝΝΗΣ Π. ΣΑΒΒΑΣ

ΚΟΙΝ/ΣΗ  
Δήμο Σερρών