



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΝΟΜΟΣ ΣΕΡΡΩΝ
ΔΗΜΟΣ ΣΕΡΡΩΝ

Δ/ΝΣΗ Δ/ΚΟΥ-ΟΙΚΟΝ/ΚΟΥ
ΤΜΗΜΑ ΥΠΟΣΤ. ΣΥΛΛΟΓΙΚΩΝ ΟΡΓΑΝΩΝ

ΑΝΑΡΤΗΤΕΟ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ

Π Ρ Α Κ Τ Ι Κ Ο 31^ο έτους 2016

Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Σερρών (Συνεδρίαση 31^η)

Στις Σέρρες, σήμερα **23 Νοεμβρίου**, ημέρα **Τετάρτη** και ώρα **12:30** π.μ. συνήλθε σε κατεπείγουσα συνεδρίαση η Οικονομική Επιτροπή, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 72 και 75 του Ν. 3852/2010 (ΦΕΚ 87 ΤΑ) «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης - Πρόγραμμα Καλλικράτης», ύστερα από έγγραφη πρόσκληση του Προέδρου, με χρονολογία: **31 / 22-11-2016**.

Από τα εννέα μέλη παρόντες ήταν οι:

1. Γαλάνης Στέργιος, Αντιδήμαρχος και Πρόεδρος της Οικον. Επιτροπής, 2. Ιλανίδου-Βίλλιου Δέσποινα, Αντιπρόεδρος, 3. Τερζής Βασίλειος, 4. Χαρίτος Χρήστος, 5. Χράπας Παντελής,

ΑΠΟΝΤΕΣ: 1. Δούκας Γεώργιος, 2. Καλώτα Παναγιώτα, 3. Τσαλίκογλου Δημήτριος, 4. Χρυσανθίδης Βασίλειος, Μέλη

Μετά την διαπίστωση απαρτίας, ο κ. Αντιδήμαρχος ως Πρόεδρος της Οικον. Επιτροπής, κήρυξε την έναρξη της συνεδρίασης, ύστερα από την ομόφωνα σύμφωνη γνώμη του Σώματος για το χαρακτήρα του κατεπείγοντος της Συνεδρίασης και αμέσως άρχισε η συζήτηση των θεμάτων της ημερήσιας διάταξης.

Α Π Ο Φ Α Σ Η 591 / 2016

ΠΕΡΙΛΗΨΗ: Εξέταση προδικαστικής προσφυγής της ομόρρυθμης εταιρείας με την επωνυμία "Πατσιαλά Μ. - Νιζάμη Θ. Ο.Ε." κατά της υπ' αριθμ. 469/2016 αποφάσεως της Οικονομικής Επιτροπής, που αφορά την αποκομιδή και μεταφορά απορριμμάτων Δ.Ε. Σερρών του Δήμου Σερρών, για τα έτη 2017-2019.

Στην παραπάνω συνεδρίαση, στο 2^ο θέμα της ημερήσιας διάταξης, ο κ. Αντιδήμαρχος ως Πρόεδρος της Οικον. Επιτροπής, έθεσε υπόψη των μελών της την υπ' αριθμ. 48470/15-11-2016 εισήγηση του Τμήματος Προμηθειών του Δήμου, που έχει ως εξής:

« κ. Πρόεδρε,

Σχετ. 1. Η υπ' αρ. Πρωτ. 16941/25-10-2016 Απόφαση, 2. Το με αρ. Πρωτ. 46559/03-11-2016 υπόμνημα, 3. Το με αρ. Πρωτ. 45762/27-10-2016.

Σας πληροφορούμε ότι με την 257/2016 Απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου εγκρίθηκε η μελέτη παροχής υπηρεσιών «Αποκομιδή και μεταφορά απορριμμάτων Δ.Ε. Σερρών του Δήμου Σερρών» για τα έτη 2017-2019, προϋπολογισμού **442.800,00 €** (συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α.) και με την 212/2016 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής εγκρίθηκαν οι όροι δημοπράτησης της παραπάνω Παροχής Υπηρεσίας.

Μετά τη διενέργεια του ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού εγκρίθηκε με την 469/2016 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, το από 21-07-2016 πρακτικό 1 για την αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών της επιτροπής διενέργειας του παραπάνω διαγωνισμού της παροχής υπηρεσιών «**Αποκομιδή και μεταφορά απορριμμάτων Δ.Ε. Σερρών του Δήμου Σερρών**», για τα έτη 2017- 2019.

Με την ίδια απόφαση εγκρίθηκε και το από 17-08-2016 πρακτικό της επιτροπής διενέργειας του παραπάνω διαγωνισμού επί της ένστασης της διαγωνιζόμενης εταιρείας με την επωνυμία Μ. Πατσιαλά Θ. Νιζάμη ο.ε. eco NPtech, χωρίς να κάνει δεκτές τις αιτιάσεις της προσφεύγουσας εταιρείας, κατά των τεχνικών προσφορών των λοιπών συμμετεχόντων στον διαγωνισμό.

Κατά της παραπάνω 469/2016 Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής υποβλήθηκε στην Αποκεντρωμένη Διοίκηση Μακεδονίας-Θράκης η με αρ. πρ. 15613/08-09-2016 προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία Πατσιαλά Μ. Νιζάμη Θ. ο.ε. eco NPtech.

Με την υπ' αρ. πρωτ. 16941+15177 25-10-2016 Απόφαση του Γενικού Γραμματέα της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας -Θράκης, απορρίφθηκε η προσφυγή της παραπάνω εταιρείας με την επωνυμία Πατσιαλά Μ. Νιζάμη Θ. ο.ε. eco NPtech, ως απαράδεκτη λόγω έλλειψης σχετικής αρμοδιότητας του Γενικού Γραμματέα της Αποκεντρωμένης Διοίκησης, καθόσον σύμφωνα με το άρθρο 4 παρ. 1 του Ν.3886/2010, που διέπει τον παραπάνω διαγωνισμό, η προδικαστική προσφυγή έπρεπε να ασκηθεί ενώπιον της αναθέτουσας αρχής, μέσα σε 10 ημέρες αφότου έλαβε γνώση της πράξης, δηλαδή έως την 10-9-2016, άλλως είναι απαράδεκτη ως εκπρόθεσμος.

Κατά του δήμου Σερρών κατατέθηκε σύμφωνα με το άρθρο 4 παρ. 1 του Ν.3886/2010, η με αρ. πρ. 45762/27-10-2016 προδικαστική προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία Πατσιαλά Μ. Νιζάμη Θ. ο.ε. eco NPtech, η οποία κοινοποιήθηκε σε όλους τους συμμετέχοντες στον διαγωνισμό της παροχής υπηρεσιών «**Αποκομιδή και μεταφορά απορριμμάτων Δ.Ε. Σερρών του Δήμου Σερρών**», για τα έτη 2017- 2019.

Στο σκεπτικό και τις αιτιάσεις της προσφεύγουσας εταιρίας προκειμένου να δικαιολογήσει την εκπρόθεσμη υποβολή της προδικαστικής προσφυγής στηρίζεται Αποκεντρωμένης Διοίκησης, αναφέρεται, <<... Επειδή η οικεία διακήρυξη του Δήμου Σερρών, ενώ διέπεται από τις διατάξεις του π.δ.60/2007 και του ν.3886/2010, που αποτελούν αναγκαστικό δίκαιο για την τέλεση διεθνούς διαγωνισμού λόγω του ορίου του προϋπολογισμού του συγκεκριμένου διαγωνισμού αποκομιδής απορριμμάτων της Δ.Ε. Σερρών του Δήμου Σερρών, στο άρθρο 15 αυτής «Ενστάσεις πριν την υπογραφή της σύμβασης» εσφαλμένα παραπέμπει την εξέταση προσφυγών κατά αποφάσεων της οικονομικής επιτροπής στον Ελεγκτή Νομιμότητας αντί της ανωτέρω διαδικασίας. Συνεπώς το αρμόδιο όργανο του Δήμου στα πλαίσια εφαρμογής της αρχής της χρηστής διοικήσεως, η οποία πρέπει να σέβεται την προστασία των δικαιωμάτων του διοικουμένου και να λειτουργεί με επιείκεια θα μπορούσε να δεχτεί την υποβολή έστω και τυπικά εκπρόθεσμης προδικαστικής προσφυγής κατ' εφαρμογή της ανωτέρω νομοθεσίας αναγνωρίζοντας κατ' αυτό τον τρόπο το σφάλμα της διακήρυξης του Δήμου. >>

Η παραπάνω αιτιολογία για τη μη εμπρόθεσμη άσκηση της προδικαστικής προσφυγής κατά την άποψη της υπηρεσίας δεν είναι νόμιμη διότι:

1. Η Αποκεντρωμένη Διοίκηση μέσα από το σώμα του παραπάνω σε απόσπασμα κείμενου

της αναγνωρίζει αναφέροντας ότι η προσφυγή είναι τυπικά εκπρόθεσμη.

Η προτροπή δε προς το αρμόδιο όργανο να εξετάσει την παραπάνω προσφυγή στα πλαίσια και του σεβασμού των δικαιωμάτων του διοικούμενου, θεωρείται απαράδεκτη, διότι η συμβουλή σε παρατυπία υπέρ της προσφεύγουσας εταιρείας οδηγεί ευθέως κατά των δικαιωμάτων των υπολοίπων συμμετεχόντων στην ανοικτή ηλεκτρονική διαγωνιστική διαδικασία της παροχής υπηρεσιών «Αποκομιδή και μεταφορά απορριμμάτων Δ.Ε. Σερρών του Δήμου Σερρών».

Άλλωστε λόγω της παρατυπίας ορθώς δεν προχώρησε ο Γενικός Γραμματέας της Αποκεντρωμένης Διοίκησης στην εξέταση της προσφυγής, και δεν λειτούργησε με επιείκεια, που θα μπορούσε να δεχτεί την υποβολή, έστω και τυπικά αναρμοδίως υποβληθείσας προδικαστικής προσφυγής.

2. Η με αρ. πρωτ. 18268/10-5-2016 διακήρυξη, με την οποία διενεργήθηκε ο εν λόγω διαγωνισμός, ρητά αναφέρει τις διατάξεις που διέπουν τον διαγωνισμό. Θέτει ρητά δε, ως νομικό πλαίσιο αυτό του ΠΔ 60/2007 και τον Ν. 3886/2010. Συνεπώς η διακήρυξη ευθέως παραπέμπει στο ορθό νομοθέτημα για την δικαστική προστασία των συμμετεχόντων στο στάδιο που προηγείται της υπογραφής της σύμβασης (Ν. 3886/2010) και όφειλε ως συμμετέχουσα στον διαγωνισμό εταιρία, τα όποια ένδικα μέσα εδικοιούτο, να ασκήσει κατά της απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής, μέσα στην οριζόμενη από Νόμο προθεσμία.

3. Στο άρθρο 15 παρ. 3 της διακήρυξης ορίζεται «...Οι παραπάνω αποφάσεις της Οικονομικής Επιτροπής καθώς και οι αποφάσεις της που αφορούν στην κατακύρωση του διαγωνισμού, ελέγχονται για τη νομιμότητά τους και είναι δυνατή η προσβολή τους στον Ελεγκτή Νομιμότητας, ή περαιτέρω στα αρμόδια δικαστήρια». Έτσι όπως διατυπώνεται ο όρος της διακήρυξης δεν αποκλείει την άσκηση της ειδικής προδικαστικής προσφυγής του άρθρου 4 του Ν.3886/2010, η οποία αποτελεί τυπική διαδικαστική προϋπόθεση για το παραδεκτό της άσκησης τυχόν ασφαλιστικών μέτρων του άρθρου 5 του ίδιου Νόμου.

Η διάταξη της διακήρυξης, δεν αποκλείει όποιον θίγεται να προσφύγει στην δικαστική προστασία του Ν.3886/2010 σύμφωνα με το Π.Δ. 60/2007, δηλαδή να ασκήσει ασφαλιστικά μέτρα, αφού προηγουμένως ασκήσει την προδικαστική προσφυγή που ορίζει το άρθρο 4 του Ν. 3886/2010.

Συνεπώς, η επίκληση μόνο του άρθρου 15 παρ. 3 της διακήρυξης, προκειμένου να δικαιολογήσει την αναρμοδίως υποβληθείσα προδικαστική προσφυγή και την εκπρόθεσμη προς την Οικονομική Επιτροπή του Δήμου είναι απαράδεκτη, διότι όφειλε να γνωρίζει το νομοθετικό πλαίσιο του διαγωνισμού και να προσφύγει αρμοδίως.

Στην προκειμένη περίπτωση η προδικαστική προσφυγή κατά της 469/2016 Απόφασης Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου δεν ασκήθηκε, μέσα στην προθεσμία που ορίζεται από τον Νόμο, και κατόπιν όλων των παραπάνω προκύπτει ότι δεν υπάρχει κανένας νόμιμος λόγος να εξετασθεί περαιτέρω και θα πρέπει αυτή να απορριφθεί ως εκπρόθεσμος και απαράδεκτη »

Στην συνέχεια η Οικον. Επιτροπή αφού έλαβε υπόψη της και τις διατάξεις του άρθρου 72 του Ν. 3852/2010,

ΑΠΟΦΑΣΙΖΕΙ ΟΜΟΦΩΝΑ

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή της εταιρείας “Πατσιαλά Μ. - Νιζάμη Θ. Ο.Ε.” με αρ. πρωτ. 15613/8-9-2016 κατά της αριθ. 469/2016 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Σερρών, η οποία αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της παρούσης.

Στην προκειμένη περίπτωση η προδικαστική προσφυγή κατά της 469/2016 Απόφασης Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου δεν ασκήθηκε μέσα στην προθεσμία που ορίζεται από τον Νόμο και κατόπιν όλων των παραπάνω δεν υπάρχει κανένας νόμιμος λόγος να εξετασθεί περαιτέρω και την απορρίπτει ως εκπρόθεσμη και απαράδεκτη.

Αναθέτει στον κ. Δήμαρχο τις παραπάνω ενέργειες.

Η ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ ΤΗΣ Ο.Ε.

ΣΤΕΡΓΙΟΣ ΓΑΛΑΝΗΣ
ΑΝΤΙΔΗΜΑΡΧΟΣ ΔΙΟΙΚ/ΚΩΝ-
ΟΙΚΟΝ/ΚΩΝ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΩΝ –
ΗΛΕΚΤΡ. ΔΙΑΚΥΒ.
& ΔΙΑΦΑΝΕΙΑΣ

ΤΑ ΜΕΛΗ

- 1) Ιλανίδου – Βίλλιου Δέσποινα
- 2) Τερζής Βασίλειος
- 3) Χαρίτος Χρήστος
- 4) Χράπας Παντελής

Σέρρες 24- 11-2016

Πιστό Αντίγραφο

Ο ΔΗΜΑΡΧΟΣ ΣΕΡΡΩΝ

ΠΕΤΡΟΣ ΑΓΓΕΛΙΔΗΣ

Μ. Ε. Δ.

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ ΤΗΣ Ο.Ε.

ΒΕΪΖΑΔΕ ΣΟΦΙΑ