



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

Σέρρες 16 Φεβρουαρίου 2017

Αριθ.Πρ.:1567+20975/2016

Ταχ. Δ/ση: Διοικητήριο
 Ταχ. Κωδ.: 62123 Σέρρες
 Πληροφορίες: Δ. Κωνσταντόπουλος
 FAX: 2321022160
 Τηλέφωνο: 2321057725
 e-mail: dkonstant@damt.gov.gr

ΘΕΜΑ: Εξέταση προσφυγής κατά της αριθ.592/2016 απόφασης της οικονομικής επιτροπής του Δήμου Σερρών

Απόφαση

Ο Γενικός Γραμματέας
 Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας- Θράκης

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις των άρθρων 6, 72, 214, 225, 227, 238 του ν. 3852/2010 (ΦΕΚ 87^Α /07-06-2010) , «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης - Πρόγραμμα Καλλικράτης»,
2. Τις διατάξεις του άρθρου 209 παρ.1 του ν.3463/2006 (ΦΕΚ 114/Α' /2006).
3. Τις διατάξεις του ν.3861/2010 «Ενίσχυση της διαφάνειας με την υποχρεωτική ανάρτηση νόμων και πράξεων των κυβερνητικών, διοικητικών και αυτοδιοικητικών οργάνων στο Διαδίκτυο-Πρόγραμμα Διαύγεια και άλλες διατάξεις» (ΦΕΚ 112/Α' /13.07.2010).
4. Τις διατάξεις της αριθ. 11389/93 απόφασης ΥΠ.ΕΣ. (ΦΕΚ-185 Β' - Διόρθ. Σφάλμ. στο ΦΕΚ 550 Β) : "Ενιαίος κανονισμός προμηθειών Τοπικής Αυτοδιοίκησης"
5. Τις διατάξεις των άρθρων 8 και 24 του π.δ. 142/27.12.2010 (ΦΕΚ 235 Α' /27.12.2010) «Οργανισμός της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας-Θράκης»
6. Την αριθ. οικ. 99386/6.11.2014 απόφαση του Γ.Γ. της Α.Δ.Μ.Θ. στο ΦΕΚ

3105/B/18.11.2014 Ανάθεση άσκησης αρμοδιοτήτων σε οργανικές μονάδες της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας – Θράκης και παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής πράξεων και εγγράφων Με εντολή Γενικού Γραμματέα στους προϊσταμένους των οργανικών μονάδων της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας – Θράκης. (ΑΔΑ Ω7ΑΛΟΡ1Υ-2ΧΝ), όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.

7. Την από 20.12.2016 κατατεθείσα στη Δ/νση Διοίκησης της Α.Δ.Μ.Θ. προσφυγή της ομόρρυθμης εταιρίας με την επωνυμία « ΑΦΟΙ Α.ΜΟΥΡΟΠΟΥΛΟΥ Ο.Ε.» , με έδρα στη Θεσσαλονίκη, κατά της αρ.592/2016 απόφαση της οικονομικής επιτροπής του Δήμου Σερρών, η οποία έλαβε αρ. πρωτ.88474/20-12-2016 στην οικεία Δ/νση και αρ.πρωτ.350/11-01-2017 στην υπηρεσία μας.
8. Την αριθ.592/2016 απόφαση της οικονομικής επιτροπής του Δήμου Σερρών με θέμα « Εξέταση προδικαστικής προσφυγής της Ομόρρυθμης Εταιρίας με την επωνυμία “Αφοι Μουρόπουλοι Ο.Ε.” κατά του πρακτικού εξέτασης ενστάσεων του ηλεκτρονικού ανοικτού διαγωνισμού για την προμήθεια “ειδών καθαριότητας υγιεινής και ευπρεπισμού για τις ανάγκες του Δήμου Σερρών και Ν. Προσώπων του Δήμου, προϋπολογισθείσας αξίας 207.688,58 χωρίς ΦΠΑ & 255.456,30€ με ΦΠΑ”, με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή επί της ενδεικτικής προϋπολογισθείσας δαπάνης.».
9. Με το αριθ.350/12-01-2017 έγγραφό μας ζητήθηκαν στοιχεία από το φάκελο του διαγωνισμού (η αριθ.555/2016 απόφαση της ο.ε.) και οι απόψεις του Δήμου Σερρών επί της ανωτέρω προσφυγής, ενώ ο Δήμος Σερρών απέστειλε το αριθ.1567/31.01.2017 (πρωτ. Υπηρεσίας μας 1567/31.01.2017) όμοιο απαντητικό μόνο με τις απόψεις του τμήματος προμηθειών επί της κατατεθείσας προσφυγής .
10. Με τις διατάξεις του άρθρου 227 του ν.3852/2010 ορίζεται ότι «1.α. οποιοσδήποτε έχει έννομο συμφέρον μπορεί να προσβάλει τις αποφάσεις των συλλογικών ή μονομελών οργάνων των δήμων, των περιφερειών, των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου αυτών και των συνδέσμων για λόγους νομιμότητας, μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) ημερών από τη δημοσίευση της απόφασης ή την ανάρτησή της στο διαδίκτυο ή από την κοινοποίησή της ή αφότου έλαβε γνώση αυτής. β. Προσφυγή επιτρέπεται και κατά παράλειψης οφειλόμενης νόμιμης ενέργειας των οργάνων της προηγούμενης παραγράφου...2. Ο Ελεγκτής Νομιμότητας αποφαινεται επί της προσφυγής

μέσα σε αποκλειστική προθεσμία δύο (2) μηνών από την υποβολή της. Αν παρέλθει η ανωτέρω προθεσμία χωρίς να εκδοθεί απόφαση θεωρείται ότι η προσφυγή έχει σιωπηρώς απορριφθεί.».

11. Στις διατάξεις του άρθρου 209 παρ. 1 του ν.3463/2006 ορίζεται ότι : « Οι προμήθειες των Δήμων, των Κοινοτήτων, των πάσης φύσεως Συνδέσμων τους, των νομικών τους προσώπων δημοσίου δικαίου και των ιδρυμάτων τους διενεργούνται σύμφωνα με τις διατάξεις του Ενιαίου Κανονισμού Προμηθειών των Ο.Τ.Α. (Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α), όπως ισχύει, με την επιφύλαξη των ειδικών ρυθμίσεων του π.δ. 370/1995 (ΦΕΚ 199 Α΄), όπως αυτές έχουν τροποποιηθεί από το π.δ. 105/2000 (ΦΕΚ 100 Α΄) και των αντίστοιχων του π.δ. 57/2000 (ΦΕΚ 45 Α΄)».

12. Στις διατάξεις της παρ.2 του άρθρου 15 της αριθ.11389/1993 (ΦΕΚ185 Β΄ /23-03-1993) απόφασης του Υπουργού Εσωτερικών (ΕΚΠΟΤΑ) αναφέρονται τα εξής: « Ενστάσεις προ της υπογραφής της σύμβασης 1. Ένσταση κατά της διακήρυξης του διαγωνισμού ή της νομιμότητας διενέργειάς του, ή της συμμετοχής προμηθευτή σ' αυτόν, υποβάλλεται εγγράφως ως εξής: α. Κατά της διακήρυξης του διαγωνισμού, (.....). β. Κατά της νομιμότητας της διενέργειας του διαγωνισμού ή της συμμετοχής προμηθευτή σ' αυτόν, μόνο από προμηθευτή που συμμετέχει στο διαγωνισμό ή αποκλείστηκε απ' αυτόν σε οποιοδήποτε στάδιο της διαδικασίας του και για λόγους που ανακύπτουν κατά το αντίστοιχο στάδιο, στην αρμόδια για την διενέργεια του διαγωνισμού υπηρεσία κατά την διάρκεια του διαγωνισμού, μέχρι και την επόμενη εργάσιμη ημέρα από την ανακοίνωση του αποτελέσματος του αντιστοίχου σταδίου. Η ένσταση αυτή δεν επιφέρει αναβολή ή διακοπή του διαγωνισμού, αλλά εξετάζεται κατά την αξιολόγηση των αποτελεσμάτων του διαγωνισμού από το αρμόδιο όργανο. Το όργανο αυτό υποβάλλει την ένσταση με αιτιολογημένη γνωμοδότησή του στην δημοτική επιτροπή ή στο κοινοτικό συμβούλιο που αποφαινεται τελικά. 2. Οι ανωτέρω αποφάσεις των δημοτικών επιτροπών ή των κοινοτικών συμβουλίων καθώς και οι αποφάσεις τους που αφορούν στην κατακύρωση του διαγωνισμού ελέγχονται για τη νομιμότητά τους και είναι δυνατή η προσβολή τους στον οικείο νομάρχη κατά τις διατάξεις του Δ.Κ.Κ. όπως αυτός ισχύει κάθε φορά. ».

13. Επειδή προϋποθέσεις του παραδεκτού της προσφυγής είναι η προθεσμία, το έννομο συμφέρον του προσφεύγοντος και η φύση της

προσβαλλόμενης πράξης. Η ανωτέρω προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα και κατά έννομο συμφέρον της προσφεύγουσας εταιρίας ως συμμετέχουσας στη σχετική διαδικασία, θεωρείται τυπικά δεκτή και εξετάζεται.

14. Επειδή κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας και του Ελεγκτικού Συνεδρίου, η Διακήρυξη (Προκήρυξη) του διαγωνισμού αποτελεί την κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το δημόσιο διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο τη δημόσια αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν και υποχρεούται από την έναρξη και μέχρι την ολοκλήρωση της διαδικασίας του διαγωνισμού να εφαρμόζει όσα ορίζονται σε αυτή (Πράξεις VI Τμ. Ε.Σ.78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζομένους. Η παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής , οι οποίες πρέπει να ερμηνεύονται στενά και αυστηρά, συνιστά παράβαση νόμου και οδηγεί σε ακυρότητα εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟλστΕ2137/1993,ΣτΕ2162/1990, 3642/1989,2772/1986, ΟλστΕ668/1974) . Κατά συνέπεια τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνολολόγηση της σύμβασης που καταρτίζεται μετά τη διενέργεια του διαγωνισμού, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία. (ΠράξειςVI Τμ. Ε.Σ.78/2007, IV Τμ.Ε.Σ.70/2003, 105/2002).

15. Επειδή στην αρ.12308/29.03.2016 διακήρυξη του Δημάρχου Σερρών αναφέρονται τα εξής: « ΔΙΑΚΗΡΥΞΗ. Ο ΔΗΜΑΡΧΟΣ ΣΕΡΡΩΝ διακηρύσσει ότι εκτίθεται σε πρόχειρο δημόσιο διαγωνισμό με σφραγισμένες προσφορές σύμφωνα με τις διατάξεις του Ε. Κ. Π. Ο. Τ. Α. (Υπ. Αποφ. 11389/1993) και με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη προσφερόμενη τιμή, για το προς προμήθεια είδος που συμφωνεί με τις τεχνικές προδιαγραφές και τους όρους της παρούσας διακήρυξης, της προμήθεια με τίτλο: «προμήθεια ειδών καθαριότητας υγιεινής και ευπρεπισμού για τις ανάγκες του Δήμου Σερρών και Ν.Π. ΟΠΑΚΠΑ, προϋπολογισθείσας 207.688.58€ χωρίς ΦΠΑ & 255.456.300 με ΦΠΑ CPV 39224300-1» για τις αντίστοιχες ανάγκες του Δήμου Σερρών & του ΟΠΑΚΠΑ, όπως προδιαγράφεται στη με αριθμό 5/2016 μελέτη του τμ. Προμηθειών της Διεύθυνσης Οικονομικών του Δήμου ΣΕΡΡΩΝ, η οποία αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της παρούσης (.....). ΑΡΘΡΟ 7 Δικαιολογητικά συμμετοχής - χρηματοοικονομική ικανότητα-τεχνική προσφορά. Περιεχόμενα (υπο)φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής-

τεχνική προσφορά» Απαιτούμενα δικαιολογητικά εκπροσώπησης στη διαγωνιστική διαδικασία- Έγγραφο νομιμοποίησης Στον (υπό) φάκελο « Δικαιολογητικά Συμμετοχής -Τεχνική Προσφορά » υποβάλλονται ηλεκτρονικά τα κάτωθι : Οι προσφέροντες υποβάλουν ηλεκτρονικά μαζί με την προσφορά τους, εγκαίρως και προσηκόντως, επί ποινή αποκλεισμού, τα εξής δικαιολογητικά, σε μορφή αρχείου .pdf σύμφωνα με το ν. 4155/13 (.....) α.3 Πιστοποιητικό αρμόδιας αρχής, από το οποίο να προκύπτει ότι ο διαγωνιζόμενος είναι ενήμερος ως προς τις φορολογικές υποχρεώσεις του κατά την ημερομηνία διεξαγωγής του διαγωνισμού. (.....) γ. ΤΑ ΝΟΜΙΚΑ ΠΡΟΣΩΠΑ ΗΜΕΔΑΠΑ ή ΑΛΛΟΔΑΠΑ Τα παραπάνω δικαιολογητικά των περιπτώσεων για «Έλληνες πολίτες» και «Αλλοδαπούς πολίτες» αντίστοιχα. Ειδικότερα των κάτωθι: Ομόρρυθμων εταίρων και διαχειριστών για Ο.Ε. και Ε.Ε. 2. (.....). Η παράλειψη προσκόμισης έστω και ενός από τα δικαιολογητικά συμμετοχής ή η προσκόμιση δικαιολογητικών που δεν πληρούν τις απαιτήσεις της διακήρυξης και του νόμου, συνεπάγεται τον υποχρεωτικό αποκλεισμό του ενδιαφερομένου από το διαγωνισμό.(.....).».

16. Επειδή οποιαδήποτε ένσταση κατά των όρων της διακήρυξης δεν κατατέθηκε συνεπώς η κατάθεση προσφοράς δηλώνει την πλήρη αποδοχή των όρων της διακήρυξης από τις συμμετέχουσες εταιρείες.
17. Επειδή η διακήρυξη στο άρθρο 7.γ.1. αναφέρει ρητά και επί ποινή αποκλεισμού ότι απαιτείται η υποβολή του δικαιολογητικού ασφαλιστικής ενημερότητας για τους ομόρρυθμους εταίρους σε περίπτωση κατάθεσης προσφοράς από Ομόρρυθμη Εταιρεία.
18. Επειδή ο ανωτέρω λόγος είναι ο μοναδικός για τον οποίο κατατέθηκε η υπό εξέταση προσφυγή από την προσφεύγουσα εταιρεία.

Εν όψει των ανωτέρω

Αποφασίζουμε

Κάνουμε δεκτή ως προς το παραδεκτό και απορρίπτουμε ως προς το βάσιμο αυτής την αρ.πρ. 350/11-01-2017 προσφυγή της ομόρρυθμης εταιρίας με την επωνυμία « ΑΦΟΙ Α.ΜΟΥΡΟΠΟΥΛΟΥ Ο.Ε.» κατά της αρ.592/2016 απόφαση της οικονομικής επιτροπής του Δήμου Σερρών, για τους ειδικότερους λόγους που αναφέρονται 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. 3463/2006 ενώπιον της Ειδικής Επιτροπής του άρθρου 152 του ίδιου Νόμου, που εδρεύει στη Θεσσαλονίκη στην οδό Τ. Οικονομίδα & Καθ. Ρωσίδου 11, Τ.Κ. 54008, εντός προθεσμίας ενός μηνός από την έκδοση της απόφασης ή την κοινοποίηση της ή αφότου έλαβε γνώση αυτής.

Μ.Ε.Γ.Γ.
Η Αναπληρώτρια
Προϊσταμένη Τμήματος

Ε. Θεοδοσίου

Κοιν/ση:

1. Δήμο Σερρών **(ΜΕ ΑΠΟΔΕΙΞΗ ΠΑΡΑΛΑΒΗΣ)**
2. « ΑΦΟΙ Α.ΜΟΥΡΟΠΟΥΛΟΥ Ο.Ε.»
ΟΔΟΣ ΚΑΝΑΡΗ 6, Τ.Κ. 57009
ΚΑΛΟΧΩΡΙ ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ **(ΜΕ ΑΠΟΔΕΙΞΗ ΠΑΡΑΛΑΒΗΣ)**