



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

Σέρρες 25 Οκτωβρίου 2016

Αριθ. Πρωτ.:16941+15177

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

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΔΙΟΙΚΗΣΗ ΣΕΡΡΩΝΑριθμ Πρωτ.  
Επιφύλι την46651  
3-11-16

ΘΕΜΑ: Εξέταση προσφυγής κατά της αριθ.469/2016 απόφασης της οικονομικής επιτροπής του Δήμου Σερρών

Απόφαση

Ο Γενικός Γραμματέας

Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας- Θράκης

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις των άρ. 6 παρ. 1 περ. vii, 72 παρ. 1 περ. ε), 214, 215, 227 και 238 του ν. 3852/2010 «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης - Πρόγραμμα Καλλικράτης» (ΦΕΚ 87/Α'/07.06.2010) .
2. Τις διατάξεις του νόμου 3886/2010 (ΦΕΚ 173/Α'/30.09.2010) «Δικαστική προστασία κατά τη σύναψη δημόσιων συμβάσεων - Εναρμόνιση της ελληνικής νομοθεσίας με την Οδηγία 89/665/ΕΟΚ του Συμβουλίου της 21ης Ιουνίου 1989 (L 395) και την Οδηγία 92/13/ΕΟΚ του Συμβουλίου της 25ης Φεβρουαρίου 1992 (L 76), όπως τροποποιήθηκαν με την Οδηγία 2007/66/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 11ης Δεκεμβρίου 2007 (L 335)» με ημερομηνία δημοσίευσης την 30.09.2010.
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 του π.δ. 60/2007 «Προσαρμογή της Ελληνικής Νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ "περί συντονισμού των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών", όπως τροποποιήθηκε με την Οδηγία 2005/51/ΕΚ της Επιτροπής και την Οδηγία 2005/75/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 16ης Νοεμβρίου 2005.» (ΦΕΚ 64/Α/2007), όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.
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. Τις διατάξεις του άρθρου 56 του ν.4257/2014 σύμφωνα με τις οποίες "Ο Γενικός Γραμματέας της Αποκεντρωμένης Διοίκησης με απόφασή του δύναται να μεταβιβάζει στους προϊσταμένους των οργανικών μονάδων της ορισμένες από τις αρμοδιότητές του ή το δικαίωμα υπογραφής με εντολή Γενικού Γραμματέα της Αποκεντρωμένης Διοίκησης, τηρουμένων των διατάξεων των παραγράφων 2 και 4 του άρθρου 54 του προεδρικού διατάγματος [ΠΔ] 63/2005. Τον Γενικό Γραμματέα της Αποκεντρωμένης Διοίκησης αναπληρώνει ο αρχαιότερος Γενικός Διευθυντής, όταν αυτός απουσιάζει ή κωλύεται. Επίσης, ασκεί τα καθήκοντα του Γενικού Γραμματέα όταν η θέση είναι κενή".
7. Την αποδοχή παραιτήσεων των Γενικών Γραμματέων των Αποκεντρωμένων Διοικήσεων της χώρας (ΦΕΚ 24/Α' /6-2-2015).
8. Την αριθ.15613/08.09.2016 προσφυγή της ομορρύθμου εταιρίας με την επωνυμία «ΠΑΤΣΙΑΛΑ Μ.-ΝΙΖΑΜΗ Θ.ΟΕ» , με έδρα στις Σέρρες, κατά της αρ.469/2016 απόφασης της οικονομικής επιτροπής του Δήμου Σερρών .
9. Την αριθ.469/2016 απόφαση της οικονομικής επιτροπής του Δήμου Σερρών με θέμα «Έγκριση του πρακτικού για την αξιολόγηση τεχνικών προσφορών και του πρακτικού εξέτασης ένστασης για την παροχή υπηρεσιών «Αποκομιδή απορριμμάτων Δ.Ε. Σερρών του Δήμου Σερρών για τα έτη 2017-2019».
10. Το με αρ. πρωτ. 15613/09.09.2016 έγγραφό μας προς το Δήμο Σερρών με το οποίο ζητήθηκαν στοιχεία για την εξέταση της προσφυγής και οι απόψεις του καθώς και το α.π.37783/21.09.2016 απαντητικό έγγραφο του Δήμου Σερρών, το οποίο έλαβε α.π.16941/30.09.2016 στην Υπηρεσία μας.
11. Η διάταξη του άρθρου 6 παρ. 1 του π.δ. 60/2007 «Προσαρμογή της ελληνικής νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ...» ορίζει: "Το παρόν εφαρμόζεται στις δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών που δεν



εξαιρούνται, δυνάμει των εξαιρέσεων που προβλέπονται στα άρθρα 16, 17 και 9 έως 15, και των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός φόρου προστιθέμενης αξίας (ΦΠΑ) είναι ίση προς ή ανώτερη από τα ακόλουθα κατώτατα όρια: α) 137.000 ευρώ για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών, εκτός από αυτές που καλύπτονται από την περίπτωση β) στοιχείο ιι) που συνάπτονται από τις αναθέτουσες αρχές, οι οποίες είναι κεντρικές κυβερνητικές αρχές του Παραρτήματος IV . [...] β) 211.000 ευρώ, προκειμένου για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που συνάπτονται είτε ι) από αναθέτουσες αρχές άλλες από εκείνες που αναφέρονται στο Παράρτημα IV [...]”. Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με τον Κανονισμό (ΕΕ) αριθ. 2015/2342 της Επιτροπής για την τροποποίηση των οδηγιών 2004/18/ΕΚ (ΕΕ L 330/18) (σχετ. έγγραφο Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 5729/22.12.2015) από 1.1.2016, όσον αφορά στα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, το ανωτέρω όριο στο στ. β) αναπροσαρμόστηκε σε 209.000€.

12. Επίσης, στο άρθρο 8 παρ. 1, 3 και 5 του ίδιου π.δ. ορίζεται ότι : «...1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας δημόσιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, εκτός ΦΠΑ, όπως προσδιορίζεται από την αναθέτουσα αρχή. Στον υπολογισμό αυτό, λαμβάνεται υπόψη το εκτιμώμενο συνολικό ποσό, συμπεριλαμβανομένων τόσο του τυχόν προβλεπόμενου δικαιώματος προαίρεσως όσο και των τυχόν παρατάσεων της σύμβασης [...] 3. Κανένα σχέδιο έργου και καμία σύμβαση προμήθειας ή υπηρεσιών δεν επιτρέπεται να καταμνηθεί, προκειμένου να αποφευχθεί η εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος διατάγματος. ...».

13. Επειδή, από τις διατάξεις των άρ. 1 παρ.1 και άρ.2 του ν. 3886/2010 προβλέπεται: «ΑΡΘΡΟ 1. Πεδίο εφαρμογής 1. Οι διαφορές που αναφύονται κατά τη διαδικασία που προηγείται της σύναψης συμβάσεων δημοσίων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών διέπονται από τις διατάξεις του παρόντος νόμου, εφόσον η σύμβαση εμπίπτει στο Πεδίο εφαρμογής των Οδηγιών 2004/17/ΕΚ (L 134) και 2004/18/ΕΚ (L 134) ή στις διατάξεις, με τις οποίες οι εν λόγω Οδηγίες μεταφέρονται στην εσωτερική έννομη τάξη. 2. [...]. ΑΡΘΡΟ 2. Είδη δικαστικής προστασίας. Κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, δικαιούται να ζητήσει, κατά τα οριζόμενα



ειδικότερα στα επόμενα άρθρα, προσωρινή δικαστική προστασία, ακύρωση της παράνομης πράξης της αναθέτουσας αρχής ή της υπογραφείσας σύμβασης και επιδίκαση αποζημίωσης.» Στην παρ. 1 του άρ.4 του ίδιου νόμου, που αναφέρεται στην προδικαστική προσφυγή, ορίζεται ότι «1. Πριν υποβάλει την αίτηση ασφαλιστικών μέτρων, ο ενδιαφερόμενος οφείλει, μέσα σε προθεσμία δέκα (10) ημερών αφότου έλαβε πλήρη γνώση της παράνομης πράξης ή παράλειψης, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της αναθέτουσας αρχής, προσδιορίζοντας ειδικώς τις νομικές και πραγματικές αιτιάσεις που δικαιολογούν το αίτημά του.». Στο δε άρ. 4 παρ. 6 του ίδιου νόμου προβλέπεται «6. Σε διαφορές διεπόμενες από τον παρόντα νόμο δεν εφαρμόζονται οι διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας ή εσωτερικών κανονισμών που προβλέπουν την άσκηση διοικητικών προσφυγών κατά εκτελεστών πράξεων ή παραλείψεων της διαδικασίας διεξαγωγής δημόσιων διαγωνισμών.» Από την ανωτέρω νομοθεσία προκύπτει ότι με την τελευταία παράγραφο του άρθρου 4 καταργούνται οι διοικητικές προσφυγές κατά εκτελεστών πράξεων ή παραλείψεων που τυχόν προβλέπονται στις διαδικασίες ανάθεσης των συμβάσεων που εμπίπτουν στο Πεδίο εφαρμογής των Οδηγιών 2004/17/EK (L 134) και 2004/18/EK (L 134) ή στις διατάξεις, με τις οποίες οι εν λόγω Οδηγίες μεταφέρονται στην εσωτερική έννομη τάξη. Τέτοιες διατάξεις είναι και αυτές του άρθρου 227 του ν. 3852/2010 που προβλέπουν την άσκηση προσφυγής για λόγους νομιμότητας ενώπιον του Ελεγκτή Νομιμότητας (και μέχρι την έναρξη λειτουργίας αυτού, ενώπιον του Γενικού Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης ) κατά αποφάσεων των συλλογικών οργάνων των Δήμων.

14. Σύμφωνα με γενική αρχή του δικαίου η νομιμότητα της ελεγχόμενης πράξης κρίνεται βάσει του νομικού καθεστώτος που ισχύει κατά το χρόνο της έκδοσής της. Με την αριθ. 257/2016 απόφαση του δημοτικού συμβουλίου, εγκρίθηκε η αριθ.11/2016 μελέτη της Δ/σης Καθαριότητας του Δήμου Σερρών και καθορίστηκε ως τρόπος εκτέλεσης της παροχής υπηρεσιών «Αποκομιδή και μεταφορά απορριμμάτων Δ.Ε Σερρών του Δήμου Σερρών για τα έτη 2017-2019» ο ηλεκτρονικός διεθνής ανοικτός μειοδοτικός διαγωνισμός, σύμφωνα με τις διατάξεις του π.δ. 60/2007 (ΦΕΚ 64/Α/2007), όπως αυτό τροποποιήθηκε και ισχύει, οι οποίες προσάρμοσαν στην ελληνική εσωτερική έννομη τάξη τις διατάξεις της οδηγίας 2004/18/EK του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου. Στη συνέχεια με την αριθ. 212/2016 απόφαση της οικονομικής



επιτροπής, εγκρίθηκαν οι όροι διακήρυξης για την ως άνω παροχή υπηρεσίας προϋπολογισμού 360.000,00€ προ Φ.Π.Α και κατόπιν δημοσιεύτηκε η αριθ. 18268/10.05.2016 διακήρυξη του εντεταλμένου δημ. συμβούλου της Δ/νσης Καθαριότητας του Δήμου Σερρών για την παροχή υπηρεσιών «Αποκομιδή και μεταφορά απορριμμάτων Δ.Ε Σερρών του Δήμου Σερρών για τα έτη 2017-2019 προϋπολογισμού 442.800,00€ με Φ.Π.Α. 23% και 360.000,00€ χωρίς Φ.Π.Α. με ηλεκτρονικό διεθνή δημόσιο ανοικτό μειοδοτικό διαγωνισμό και για χρονικό διάστημα εικοσιτεσσάρων (24) μηνών.

15. Η προσφεύγουσα ως υποψήφια στο διαγωνισμό προσβάλλει για λόγους νομιμότητας κατά τις διατάξεις του άρθρου 227 του ν.3852/2010, την απόφαση με αρ. 469/2016 της οικονομικής επιτροπής του Δήμου Σερρών, η οποία ενέκρινε το αρ.1/21.07.2016 πρακτικό εξέτασης αξιολόγησης τεχνικών προσφορών και το από 17.08.2016 πρακτικό εξέτασης ενστάσεων της επιτροπής του διαγωνισμού, με το οποίο εξετάστηκε και δεν έγινε δεκτή ένσταση της προσφεύγουσας εταιρείας κατά των τεχνικών προσφορών λοιπών συμμετεχόντων.

16. 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.

16. Επειδή δεν δύναται να εφαρμοστούν οι διατάξεις για την άσκηση ειδικής διοικητικής προσφυγής του άρθρου 227 του ν.3852/2010, αλλά τυχάνουν αποκλειστικής εφαρμογής οι διατάξεις του ν.3886/2010, που υπερισχύουν στη συγκεκριμένη περίπτωση από κάθε άλλη γενική ή ειδική διάταξη της νομοθεσίας και της διακήρυξης, για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής από κάθε ενδιαφερόμενο, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί



συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού ενώπιον της αναθέτουσας αρχής, δηλαδή στην υπό εξέταση περίπτωση ενώπιον του Δήμου Σερρών και του αρμοδίου οργάνου του.

Ενόψει των ανωτέρω .

Αποφασίζουμε

Απορρίπτουμε τη με αριθ. πρωτ. 15613/08.09.2016 προσφυγή της ομορρύθμου εταιρίας με την επωνυμία «ΠΑΤΣΙΑΛΑ Μ.-ΝΙΖΑΜΗ Θ.ΟΕ» , με έδρα στις Σέρρες, κατά της με αριθ. 469/2016 απόφασης της οικονομικής επιτροπής του Δήμου Σερρών, ως απαράδεκτη λόγω έλλειψης της σχετικής αρμοδιότητας του Γενικού Γραμματέα της Αποκεντρωμένης Διοίκησης, όπως αναλυτικά αναφέρεται στο σκεπτικό της παρούσας 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. Οικονομίδη & Καθ. Ρωσσίδου 11 Τ.Κ. 54008, εντός προθεσμίας ενός μηνός από την έκδοση της απόφασης ή την κοινοποίηση της ή αφότου έλαβε γνώση αυτής.

Ο ασκών καθήκοντα  
Γενικού Γραμματέα

Δρ. ΝΙΚΗΤΑΣ ΦΡΑΓΚΙΣΚΑΚΗΣ

Κοιν/ση:

- ✓ 1. Δήμο Σερρών (ΜΕ ΑΠΟΔΕΙΞΗ ΠΑΡΑΛΑΒΗΣ)
2. Ομόρρυθμη Εταιρία  
με την επωνυμία «ΠΑΤΣΙΑΛΑ Μ.-ΝΙΖΑΜΗ Θ.ΟΕ.»  
Οδός Ραιδεστού 2, Τ.Κ.62100, Σέρρες  
(ΜΕ ΑΠΟΔΕΙΞΗ ΠΑΡΑΛΑΒΗΣ)



ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ  
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ  
ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑΣ

Ευθυμία Εφραιμίδου  
ΔΕ Πληροφορικής Α΄ Βαθμίδας