

Τμ. Δ/σης  
19/10/16



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

Σέρρες 11 Οκτωβρίου 2016

Αριθ. Πρωτ.: 17284

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΔΗΜΟΣ ΣΕΡΡΩΝ

Αριθ. Πρωτ. 44301  
19/10/16

Ταχ. Δ/ση: Διοικητήριο  
Ταχ. Κώδ.: 62123 Σέρρες  
Πληροφορίες: Δ. Κωνσταντόπουλος  
Τηλέφωνο: 23210- 57725  
FAX: 23210- 22160  
e-mail: dkonstant@damt.gov.gr

ΘΕΜΑ: Ακύρωση της αριθ.717/2016 απόφασης του Δημάρχου Σερρών και της αριθ.511/2016 απόφασης της οικονομικής επιτροπής του Δήμου Σερρών

#### Απόφαση

- Ο Γενικός Γραμματέας Αποκεντρωμένης Διοίκησης  
Μακεδονίας - Θράκης

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις των άρθρων 225, 226, 238 του Ν. 3852/2010, «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης - Πρόγραμμα Καλλικράτης», (ΦΕΚ 87 Α' /07.06.2010),
2. Το Π.Δ 142/27-12-2010, «Οργανισμός της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας- Θράκης», (ΦΕΚ 235 Α/27.12.2010),
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 Ν. 4412/16 (ΦΕΚ147 Α/8.8.16) Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ),
5. Με το αριθ. 38168/23-09-2016 έγγραφο του Δήμου Σερρών στάλθηκε προς έλεγχο νομιμότητας η απόφαση 511/2016 της οικονομικής επιτροπής με θέμα «Έγκριση πρακτικών και εξέταση ενστάσεων κατά του πρακτικού

διενέργειας του πρόχειρου διαγωνισμού για την προμήθεια κάδων απορριμμάτων για τις ανάγκες του Δήμου Σερρών για το έτος 2016 προϋπολογισθείσας αξίας 19.926,00€ με Φ.Π.Α.» και έλαβε αριθ.πρ.16680/27.09.2016. Με το αριθ.16680/29.09.2016 έγγραφο της Υπηρεσίας μας ζητήθηκαν στοιχεία από το φάκελο του διαγωνισμού, τα οποία ο Δήμος Σερρών απέστειλε με το αριθ. 41549/03.10.2016 απαντητικό έγγραφό του που έλαβε αρ.πρ.17284/05.10.2016 στην Υπηρεσία μας.

6. Με τις διατάξεις του άρθρου 225 του Ν. 3852/2010, όπως τροποποιήθηκαν με την παρ. 5 του αρ. 10 του Ν. 4071/12,(ΦΕΚ -85 Α/11.4.12) ορίζεται ότι: « 1. Οι αποφάσεις των συλλογικών οργάνων των δήμων και των περιφερειών αποστέλλονται υποχρεωτικά για έλεγχο νομιμότητας στην Αυτοτελή Υπηρεσία Εποπτείας Ο.Τ.Α., εφόσον αφορούν: α) ρυθμίσεις κανονιστικού περιεχομένου, β) την ανάθεση έργων, υπηρεσιών, μελετών και προμηθειών, γ) (.....) . 2. Η απόφαση αποστέλλεται για έλεγχο νομιμότητας συνοδευόμενη από αντίγραφο του αποδεικτικού δημοσίευσης και από τα έγγραφα στοιχεία που είναι αναγκαία για τη νόμιμη έκδοσή της, μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) ημερών από τη συνεδρίαση του συλλογικού οργάνου. Οι δήμοι, οι περιφέρειες και οι ανωτέρω επιχειρήσεις τους υποχρεούνται να διαβιβάσουν και κάθε επιπλέον στοιχείο που ζητείται από την Αυτοτελή Υπηρεσία Εποπτείας Ο.Τ.Α..3. Ο Ελεγκτής Νομιμότητας ελέγχει τη νομιμότητα της απόφασης μέσα σε αποκλειστική προθεσμία τριάντα (30) ημερών από την περιέλευσή της στην Αυτοτελή Υπηρεσία Εποπτείας Ο.Τ.Α. και εκδίδει υποχρεωτικά ειδική πράξη. Σε περίπτωση που διαπιστωθεί ότι η απόφαση είναι παράνομη, τότε αυτή ακυρώνεται.». Με τις διατάξεις του άρθρου 226 του ίδιου νόμου ορίζεται ότι: «1. Ο Ελεγκτής Νομιμότητας μπορεί αυτεπαγγέλτως να ακυρώσει οποιαδήποτε απόφαση των συλλογικών ή μονομελών οργάνων των δήμων και των περιφερειών, των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου αυτών και των κοινωφελών επιχειρήσεων, των ΔΕΥΑ και των μονομετοχικών ανωνύμων εταιρειών Ο.Τ.Α., καθώς και των συνδέσμων για λόγους νομιμότητας, μέσα σε προθεσμία δύο (2) μηνών αφότου η απόφαση έχει δημοσιευθεί ή εκδοθεί.». Τέλος με τις διατάξεις του άρθρου 238 ορίζεται ότι: «1.Μέχρι την έναρξη λειτουργίας της Αυτοτελούς Υπηρεσίας Εποπτείας Ο.Τ.Α. ο έλεγχος νομιμότητας των πράξεων κατά τα άρθρα 225, 226 και 227 του παρόντος ασκείται από τον Γενικό Γραμματέα της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης και τις Ειδικές Επιτροπές του άρθρου 152 του Κ.Δ.Κ, οι οποίες βρίσκονται στις έδρες των περιφερειών που ανήκουν στην ανωτέρω Αποκεντρωμένη Διοίκηση, καθώς και τις Επιτροπές Ελέγχου των Πράξεων του άρθρου 68 του Κώδικα Νομαρχιακής Αυτοδιοίκησης (π.δ. 30/1996), που βρίσκονται στην έδρα της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης.».

7. Με το νόμο 4412/2016 (ΦΕΚ 147Α'/8.8.2016) Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ) επήλθε αλλαγή του εφαρμοστέου νομοθετικού πλαισίου για τις ανωτέρω δημόσιες συμβάσεις. Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρ. 379 του Ν.4412/2016 « Έναρξη ισχύος» ορίζεται ότι η ισχύς των διατάξεων του Ν.4412/2016 αρχίζει από τη δημοσίευσή του, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στις επιμέρους διατάξεις του.

8. Με τις διατάξεις του άρθρου 377 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι : «Καταργούμενες διατάξεις 1. Από την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου καταργούνται οι διατάξεις: ((1).....), (38) των παραγράφων 1-3, του πρώτου εδαφίου της παρ. 9, της παρ. 10 του άρθρου 209 της παρ. 5 του άρθρου 223, του δεύτερου εδαφίου της παρ. 2 του άρθρου 257, της παρ. 7 του άρθρου 265, της παραγράφου 1 του άρθρου 268 του ν. 3463/2006 (Α' 114), (...), (82) της απόφασης με αριθμ. 11389/1993 (Β' 185) του Υπουργού Εσωτερικών. Ειδικά η υποχρέωση δημοσίευσης εφάπαξ περίληψης σε δύο οικονομικές εφημερίδες, που προβλέπεται στο άρθρο 5 της ως άνω απόφασης, καταργείται με την επιφύλαξη της παρ. 10 του άρθρου 379. Ειδικά η υποχρέωση δημοσίευσης εφάπαξ περίληψης σε τοπική εφημερίδα, που προβλέπεται στο ίδιο άρθρο, καταργείται με την επιφύλαξη της παρ. 12 του άρθρου 379,(...).».

9. Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρ.376 παρ.1 του Ν.4412/16:«1.Οι διατάξεις του παρόντος νόμου εφαρμόζονται σε όλες τις δημόσιες συμβάσεις, καθώς και σε όλους τους διαγωνισμούς μελετών που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου Ι (άρθρα 3 έως 221), (.....), και η έναρξη της διαδικασίας σύναψης των οποίων, σύμφωνα με τα άρθρα 61, 120 και 290 αντίστοιχα, λαμβάνει χώρα μετά την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου. Με τις διατάξεις του άρθρου 120 παρ.2 του Ν.4412/16 : «Ως χρόνος έναρξης της διαδικασίας του συνοπτικού διαγωνισμού νοείται η ημερομηνία δημοσίευσης της απλοποιημένης προκήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ, σύμφωνα με το άρθρο 66, με την επιφύλαξη της παρ. 5 του άρθρου 376.».

10. Με την αρ.183/2016 απόφαση της οικονομικής επιτροπής του Δήμου Σερρών (ημερ. λήψης 07.04.2016) εγκρίθηκαν οι τεχνικές προδιαγραφές, η ψήφιση πίστωσης και ο καθορισμός των όρων της διακήρυξης της προμήθειας κάδων απορριμμάτων του Δήμου Σερρών ποσού 19.926,00€ με ΦΠΑ, ενώ με την αρ. 231/2016 όμοια (ημερ. λήψης 18.04.2016) τροποποιήθηκαν οι όροι της διακήρυξης κατόπιν ενστάσεων. Η δημοσίευση της αριθ. 717/2016 (α.π.33513/17.08.2016) διακήρυξης του Δημάρχου Σερρών έγινε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 17.8.2016 ενώ στο άρ.1 αυτής αναφέρεται ότι η εκτέλεση της προμήθειας διέπεται από διατάξεις της αρ.11389/93 απόφασης Υπουργού Εσωτερικών (Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α.), και το άρθρο 209 του ν.3463/2006 .

11. Επειδή στα δύο (2) πρακτικά της επιτροπής του διαγωνισμού (02.09.2016 αξιολόγησης προσφορών και 14.09.2016 εξέταση ενστάσεων ) αναφέρεται ότι το νομοθετικό πλαίσιο που ελήφθη υπόψη είναι οι όροι της διακήρυξης και του Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α..

12. Επειδή η απόφαση 511/2016 της οικονομικής επιτροπής του Δήμου Σερρών που ενέκρινε τα ανωτέρω πρακτικά διέπεται επίσης από τις ήδη καταργηθείσες διατάξεις του ΕΚΠΟΤΑ και της διακήρυξης.

13. Επειδή όλες οι ανωτέρω διατάξεις που διέπουν τον εν λόγω διαγωνισμό κατά την κρίσιμη ημερομηνία έναρξης της διαδικασίας (δημοσίευση της διακήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ) είχαν καταργηθεί, κατ' εφαρμογή των διατάξεων του άρ.377 και 379 του Ν.4412/2016 .

14. Επειδή η διακήρυξη του διαγωνισμού έπρεπε κατά την ημερομηνία δημοσίευσης στο ΚΗΜΔΗΣ να διέπεται από τις διατάξεις του Ν.4412/2016 συνεπώς μετά την δημοσίευσή του ανωτέρω νόμου στο ΦΕΚ (08.08.2016) έπρεπε να έχουν τροποποιηθεί τόσο η απόφαση του δημάρχου για τη διακήρυξη όσο και οι σχετικές αποφάσεις της οικονομικής επιτροπής ως προς το νομοθετικό πλαίσιο διεξαγωγής του διαγωνισμού και τους σχετικούς όρους της διακήρυξης.

15. Επειδή σύμφωνα με γενική αρχή του δικαίου η νομιμότητα της ελεγχόμενης πράξης κρίνεται βάσει του νομικού καθεστώτος που ισχύει κατά το χρόνο έκδοσής της.

16. Επειδή ο Δήμος Σερρών διεξήγαγε το σχετικό διαγωνισμό κατά παράβαση του ισχύοντος νομοθετικού πλαισίου του ν.4412/2016.

Εν όψει των ανωτέρω.

#### Αποφασίζουμε

Ακυρώνουμε την αριθ.απ.717/33513/17.08.2016 απόφαση - διακήρυξη του Δημάρχου Σερρών για την προμήθεια κάδων απορριμμάτων του Δήμου Σερρών και την αρ.511/2016 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. Οικονομίδη & Καθ. Ρωσσίδου 11 Τ.Κ. 54008 Θεσσαλονίκη, εντός προθεσμίας ενός μηνός από

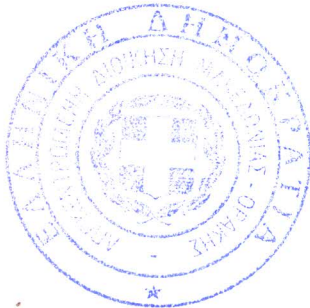
την έκδοση της απόφασης ή την κοινοποίησή της ή αφότου έλαβε γνώση αυτής.

Μ.Ε.Γ.Γ  
Η Αναπληρώτρια  
Προϊσταμένη Τμήματος

Ε.Θεοδοσίου

✓ ΚΟΙΝ/ΣΗ:  
Δήμο Σερρών (με απόδειξη παραλαβής)  
Κ.Καραμανλή 1, Τ.Κ.62100

( Ο Δήμος Σερρών να κοινοποιήσει  
την παρούσα απόφαση στις συμμετέχουσες  
στο διαγωνισμό εταιρείες)



ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ  
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ  
ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑΣ

Ευθυμία Εφραιμίδου  
ΔΕ Πληροφορικής Α' Βαθμός