

Δ/Γω  
10-1-19



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

Σέρρες 8-1-2019

Αριθ. Πρωτ : 20032/2018

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

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗ  
ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ - ΘΡΑΚΗΣ  
809  
10-1-2019

ΘΕΜΑ: Εξέταση προσφυγής της τεχνικής εταιρίας Β. ΚΥΠΑΡΙΣΣΗΣ & ΣΙΑ Ε.Τ.Ε., κατά της αριθ. 543/2018 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Σερρών.

Α Π Ο Φ Α Σ Η  
Ο ΣΥΝΤΟΝΙΣΤΗΣ  
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 118 του Ν. 4555/2018, σύμφωνα με τις οποίες οποιοσδήποτε έχει έννομο συμφέρον μπορεί να προσβάλει τις αποφάσεις των συλλογικών ή μονομελών οργάνων των δήμων, των περιφερειών, των νομικών προσώπων αυτών, καθώς και των συνδέσμων τους, για λόγους νομιμότητας, ενώπιον του Επόπτη Ο.Τ.Α., 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 πλήρη γνώση αυτής. Ατομικές πράξεις κοινοποιούνται στον ενδιαφερόμενο με απόδειξη παραλαβής και αναφέρουν υποχρεωτικά ότι κατ' αυτών χωρεί ειδική προσφυγή για λόγους νομιμότητας ενώπιον του Επόπτη Ο.Τ.Α. μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) ημερών..
4. Τις διατάξεις των παρ. 5 & 6 του άρθρου 118 του Ν. 4555/2018, σύμφωνα με τις οποίες ο Επόπτης Ο.Τ.Α. 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. Η άσκηση της ειδικής διοικητικής

- προσφυγής αποτελεί προϋπόθεση για την άσκηση ένδικων βοηθημάτων ενώπιον των αρμόδιων δικαστηρίων.
5. Τις διατάξεις της αριθ. 11/7666/7-2-2007 εγκυκλίου του Υπ. Εσωτερικών , Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης «Εποπτεία των πράξεων των συλλογικών και μονομελών οργάνων των πρωτοβάθμιων ΟΤΑ ». Σε περίπτωση που λείπουν κάποια από τα στοιχεία που είναι απαραίτητα για τον έλεγχο και ζητηθεί η αποστολή ή συμπλήρωσή τους, η προαναφερόμενη αποκλειστική προθεσμία άρχεται από την περιέλευση αυτών, εφόσον έκτοτε είναι δυνατόν να διαμορφωθεί ολοκληρωμένη κρίση για τη νομιμότητα ή μη της πράξης.
  6. Την προσφυγή της τεχνικής εταιρίας Β. ΚΥΠΑΡΙΣΣΗΣ & ΣΙΑ Ε.Τ.Ε., η οποία κατατέθηκε στην υπηρεσία μας στις 1/11/2018 (αρ. πρωτ. 18950), με την οποία ζητείται η ακύρωση της αριθ. 543/2018 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Σερρών.
  7. Το αριθ. 34592/9-11-2018 έγγραφο του Δήμου Σερρών σε απάντηση του αριθ. 18950/5-11-2018 όμοιου δικού μας, με το οποίο ζητήθηκαν πρόσθετα στοιχεία για την εξέταση της προσφυγής.
  8. Επειδή η από 1/11/2018 προσφυγή της τεχνικής εταιρίας Β. ΚΥΠΑΡΙΣΣΗΣ & ΣΙΑ Ε.Τ.Ε. , η οποία συμμετείχε στην εκδήλωση ενδιαφέροντος με την κατάθεση προσφοράς, ασκήθηκε μέσα στην προβλεπόμενη προθεσμία (ανάρτηση στη διαύγεια της αριθ. 543/2018 απόφασης στις 17/10/2018). Ως εκ τούτου θεωρείται τυπικά δεκτή και εξετάζεται.
  9. Επειδή από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης προκύπτει ότι: α) Με την αριθ. 106/2017 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου εγκρίθηκε η αριθ. 102/2016 μελέτη του έργου «Κατασκευή εγκαταστάσεων πυροπροστασίας στο Κλειστό Γυμναστήριο και στο Εθνικό Στάδιο του Δήμου Σερρών», προϋπολογισμού 70.000,00 ευρώ, β) Με την αριθ. 407/2018 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής καθορίστηκαν οι όροι της διακήρυξης του συνοπτικού διαγωνισμού, γ) Με την αριθ. 517/2018 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής εγκρίθηκε το πρακτικό αξιολόγησης προσφορών της Επιτροπής Διαγωνισμού με μειοδότη την προσφεύγουσα εταιρία «Β. ΚΥΠΑΡΙΣΣΗΣ & ΣΙΑ Ε.Τ.Ε.» η οποία προσέφερε ποσοστό έκπτωσης 52,00% και δ) Με την αριθ. 543/2018 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής έγινε δεκτή η ένσταση του Σαββαΐδη Χαραλάμπου, βάση της από 12/10/2018 γνωμοδότησης της Επιτροπής Διαγωνισμού, ο οποίος προσέφερε ποσοστό έκπτωσης 61,00%.
  10. Τη διακήρυξη του επίμαχου διαγωνισμού και συγκεκριμένα:
    - ι) **το άρθρο 15.2** , Οι εγγυητικές επιστολές συμμετοχής περιλαμβάνουν κατ' ελάχιστον τα ακόλουθα στοιχεία : α) την ημερομηνία έκδοσης, β) τον εκδότη, γ) τον κύριο του έργου ή το φορέα κατασκευής του έργου «Κατασκευή εγκαταστάσεων πυροπροστασίας στο Κλειστό Γυμναστήριο και στο Εθνικό Στάδιο του Δήμου Σερρών» προς τον οποίο απευθύνονται, δ) τον αριθμό της εγγύησης, ε) το ποσό που καλύπτει η εγγύηση, στ) την πλήρη επωνυμία, τον Α.Φ.Μ. και τη διεύθυνση του οικονομικού φορέα υπέρ του οποίου εκδίδεται η εγγύηση (στην περίπτωση ένωσης αναγράφονται όλα τα παραπάνω για κάθε μέλος της ένωσης), ζ) τους όρους ότι: αα) η εγγύηση παρέχεται ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα, ο δε εκδότης παραιτείται του δικαιώματος της διαιρέσεως και της διζήσεως, και ββ) ότι σε περίπτωση κατάπτωσης αυτής, το ποσό της κατάπτωσης υπόκειται στο εκάστοτε ισχύον τέλος χαρτοσήμου, η) τα στοιχεία της διακήρυξης (αριθμός, έτος, τίτλος έργου ) και την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, θ) την ημερομηνία λήξης ή τον χρόνο ισχύος της εγγύησης, ι) την ανάληψη υποχρέωσης από τον εκδότη της εγγύησης να καταβάλει το ποσό της εγγύησης ολικά ή μερικά εντός πέντε (5) ημερών μετά από απλή έγγραφη

ειδοποίηση εκείνου προς τον οποίο απευθύνεται,

ii) **το άρθρο 22.Γ**, Ειδικά οι εργοληπτικές επιχειρήσεις που είναι εγγεγραμμένες στο ΜΕΕΠ, δεν θα πρέπει να υπερβαίνουν τα ανώτατα επιτρεπτά όρια ανεκτέλεστου υπολοίπου εργολαβικών συμβάσεων, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 20 παρ. 4 του ν. 3669/2008, όπως ισχύει και

iii) **το άρθρο 24.2**, Ο φάκελος «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού, να περιέχει τα ακόλουθα: α) Το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ), β) εγγύηση συμμετοχής, του άρθρου 15 της παρούσας.

11. Τις διατάξεις του Ν. 4412/2016 και συγκεκριμένα : **i) της παρ. 4 του άρθρου 72**, Οι εγγυήσεις του παρόντος άρθρου περιλαμβάνουν κατ'ελάχιστον τα ακόλουθα στοιχεία: α) την ημερομηνία έκδοσης, β) τον εκδότη, γ) την αναθέτουσα αρχή προς την οποία απευθύνονται (ή τον κύριο του έργου ή τον φορέα κατασκευής στις περιπτώσεις δημοσίων συμβάσεων έργων, μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών), δ) τον αριθμό της εγγύησης, ε) το ποσό που καλύπτει η εγγύηση, στ) την πλήρη επωνυμία, τον Α.Φ.Μ. και τη διεύθυνση του οικονομικού φορέα υπέρ του οποίου εκδίδεται η εγγύηση, ζ) τους όρους ότι: αα) η εγγύηση παρέχεται ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα, ο δε εκδότης παραιτείται του δικαιώματος της διαιρέσεως και της διζήσεως, και ββ) ότι σε περίπτωση κατάπτωσης αυτής, το ποσό της κατάπτωσης υπόκειται στο εκάστοτε ισχύον τέλος χαρτοσήμου, η) τα στοιχεία της σχετικής διακήρυξης ή πρόσκλησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος και την «καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών» του διαγωνισμού, θ) την ημερομηνία λήξης ή τον χρόνο ισχύος της εγγύησης, ι) την ανάληψη υποχρέωσης από τον εκδότη της εγγύησης να καταβάλει το ποσό της εγγύησης ολικά ή μερικά εντός πέντε (5) ημερών μετά από απλή έγγραφη ειδοποίηση εκείνου προς τον οποίο απευθύνεται και ια) στην περίπτωση των εγγυήσεων καλής εκτέλεσης και προκαταβολής, τον αριθμό και τον τίτλο της σχετικής σύμβασης και **ii) της παρ. 5 του άρθρου 102**, Η παροχή της δυνατότητας διευκρινίσεων στον προσφέροντα ή υποψήφιο, σύμφωνα με τις παραγράφους 1 έως 4, είναι υποχρεωτική για την αναθέτουσα αρχή, αν επίκειται αποκλεισμός του από τη διαδικασία, λόγω ασαφειών των δικαιολογητικών και εγγράφων της προσφοράς.
12. Την αρ. πρωτ. 15896/ΕΑ/11-10-2018 γνωμοδότηση της Μονάδας Παρακολούθησης Διαγωνισμών και Συμβάσεων με θέμα : Συμπλήρωση ή διευκρίνιση ΤΕΥΔ-άρθρο 102 ν.4412, σύμφωνα με την οποία ο κ. Σαββαΐδης Χαράλαμπος δεν συμπλήρωσε το σημείο Β.6 του Μέρους IV του ΤΕΥΔ (αναφορά του ανεκτέλεστου εργολαβικού υπολοίπου), ενώ η διακήρυξη το απαιτούσε ρητά, παρά ταύτα συμπλήρωσε το σημείο α του Μέρους IV (γενική ένδειξη για όλα τα κριτήρια επιλογής) με δική του πρωτοβουλία, δηλώνοντας υπεύθυνα με το γενικό αυτό τρόπο ότι πληροί όλα τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής που έχει θέση η αναθέτουσα αρχή . Τα πραγματικά αυτά περιστατικά θα μπορούσαν να υπαχθούν στην έννοια της ασάφειας στο υποβληθέν ΤΕΥΔ και επομένως να υποχρεώσουν την αναθέτουσα αρχή να μην αποκλείσει τον διαγωνιζόμενο πριν τουλάχιστον ζητήσει διευκρινήσεις ως προς το καθεστώς που ισχύει αναφορικά με το επίμαχο κριτήριο ποιοτικής επιλογής (ανεκτέλεστο εργολαβικής σύμβασης) ΑΕΠΠ 575/2018.
13. Την αρ. πρωτ. 15865/ΑΧ/ΕΑ/13-9-2018 γνωμοδότηση της Μονάδας Παρακολούθησης Διαγωνισμών και Συμβάσεων με θέμα : Δάνεισμός της εγγραφής στο ΜΕΠΠ-Συμπλήρωση ΤΕΥΔ σύμφωνα με την οποία, μπορεί

να συμπληρωθεί η παράλειψη αναφοράς ΑΦΜ σε μία εγγυητική επιστολή συμμετοχής, εφόσον από τα υπόλοιπα στοιχεία της επιστολής ταυτοποιείται ο οικονομικός φορέας, ενώ δεν αναπληρώνεται η έλλειψη ρητής παραίτησης από το δικαίωμα διζήσεως και ενστάσεως, διότι δημιουργείται κώλυμα στην είσπραξη του ποσού (ΑΕΠΠ 102/2017,10/2017).

14. Το αριθ. πρωτ. 17973/15-10-2018 έγγραφο του ΤΜΕΔΕ στο οποίο αναφέρονται τα εξής: Με δεδομένο ότι στο σώμα της εν λόγω εγγυητικής επιστολής συμμετοχής με αριθμό e-24382/23.08.2018 ποσού 1.130,00€ υπάρχουν σωστά α) όλα τα λοιπά απαιτούμενα από τον Νόμο στοιχεία, όπως ιδίως η ημερομηνία διεξαγωγής του διαγωνισμού, ο αριθμός της συγκεκριμένης διακήρυξης, ο τίτλος της σύμβασης του έργου και ο αριθμός CPV της, η επωνυμία της αναθέτουσας αρχής προς την οποία απευθύνεται, β) το ΑΦΜ του υπέρ ου η εγγυητική πιστούχου μας και υποψήφιου αναδόχου, το επώνυμο και το πατρώνυμό του και γ) λαμβανομένων υπόψη των σχετικών αιτήσεων προς το Ταμείο για έκδοση της εν λόγω Ε/Ε, το Ταμείο δηλώνει ότι προκύπτει αναμφισβήτητα και μονοσήμαντα η ταυτότητά του και η μη ορθή αναγραφή του ονόματός του, ουδέν πρόβλημα δύναται να προκαλέσει στην είσπραξή της, σε ενδεχόμενη κατάπτωσή της.
15. Επειδή σύμφωνα με τα ανωτέρω, προκύπτει η δυνατότητα υπαγωγής της μη συμπλήρωσης του πεδίου περί ανεκτέλεστο στην έννοια της ασάφειας του άρθρου 102 του Ν. 4412/2016 και η μη ορθή αναγραφή της επωνυμίας του κ. Σαββαΐδη Χαραλάμπου στην εγγυητική συμμετοχής του δεν επιφέρει κώλυμα στην είσπραξή της, σε ενδεχόμενη κατάπτωσή της.

Για τους παραπάνω λόγους

### Αποφασίζουμε

Απορρίπτουμε την προσφυγή της τεχνικής εταιρίας Β. ΚΥΠΑΡΙΣΣΗΣ & ΣΙΑ Ε.Τ.Ε και θεωρούμε νόμιμη την αριθ. 543/2018 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Σερρών, για τους 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 κοινοποίηση της ή αφότου έλαβε γνώση αυτής.

Ο ΣΥΝΤΟΝΙΣΤΗΣ ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗΣ  
ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ - ΘΡΑΚΗΣ

ΔΡ. ΙΩΑΝΝΗΣ Κ. ΣΑΒΒΑΣ

ΚΟΙΝ/ΣΗ

1. Δήμο Σερρών
2. Β. ΚΥΠΑΡΙΣΣΗΣ & ΣΙΑ Ε.Τ.Ε.  
ΤΕΧΝΙΚΗ ΕΤΑΙΡΙΑ  
Εμμ. Ανδρόνικου 1, Σέρρες  
(με απόδειξη)