

Δ/Γω  
25-6-19ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗ  
ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ - ΘΡΑΚΗΣ  
ΓΕΝΙΚΗ Δ/ΝΣΗ ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ  
Δ/ΝΣΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ  
ΤΜΗΜΑ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟΥ-ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟΥ  
Ν.ΣΕΡΡΩΝ

Σέρρες 21 Ιουνίου 2019

Αριθ. Πρωτ.: 9134

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΔΗΜΟΣ ΣΕΡΡΩΝΑριθ. Πρωτ. 19281  
Εληφθη την 25-6-19Ταχ. Δ/ση: Μεραρχίας 67  
Ταχ. Κώδ.: 62125, Σέρρες  
FAX: 2321056474/22660  
Πληροφορίες: Δ. Κωνσταντόπουλος  
Τηλέφωνο: 2313309069  
e-mail: dkonstant@damt.gov.gr

ΘΕΜΑ: Ακύρωση της αριθμ.108/2019 απόφασης της οικονομικής επιτροπής του Δήμου Σερρών

Απόφαση  
Ο Συντονιστής Αποκεντρωμένης Διοίκησης  
Μακεδονίας - Θράκης

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις των άρθρων 116, 117 και 131 του ν.4555/2018 (ΦΕΚ-133 Α/19-7-2018).
2. Τις διατάξεις των άρθρων 65 και 67 του Ν. 3852/2010, «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης - Πρόγραμμα Καλλικράτης», (ΦΕΚ 87Α' /07-06-2010).
3. Τις διατάξεις του ν. 4412/2016 (ΦΕΚ-147 Α/8-8-16-Διορθ.Σφαλμ. Στα ΦΕΚ-200 Α/24-10-16 και ΦΕΚ-206 Α/3-11-16) : Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ).
4. 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).

5. Τις διατάξεις των άρθρων 28 και 28<sup>Α</sup> του Ν.4325/2015 «Εκδημοκρατισμός της Διοίκησης - Καταπολέμηση Γραφειοκρατίας και Ηλεκτρονική Διακυβέρνηση. αποκατάσταση αδικιών και άλλες διατάξεις» (ΦΕΚ 47 Α).
6. Το Π.Δ 142/27-12-2010, «Οργανισμός της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας-Θράκης», (ΦΕΚ 235 Α/27-12-2010).
7. Με τις διατάξεις του άρθρου 131 παρ.1 του ν.4555/2016 ορίζεται ότι: «Το άρθρο 238 του ν. 3852/2010 αντικαθίσταται ως εξής: «Άρθρο 238 Εποπτεία των Ο.Τ.Α. μέχρι την έναρξη λειτουργίας της ΑΥΕ Ο.Τ.Α. - Μετάταξη στην ΑΥΕ Ο.Τ.Α. προσωπικού των Αποκεντρωμένων Διοικήσεων - Έναρξη λειτουργίας ΑΥΕ Ο.Τ.Α.1. Μέχρι την έναρξη λειτουργίας της ΑΥΕ Ο.Τ.Α. ο έλεγχος νομιμότητας των πράξεων, κατά τα άρθρα 225 έως 227, ασκείται από τον Συντονιστή της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης και τις Ειδικές Επιτροπές του άρθρου 152 του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων (ν. 3463/2006, Α' 114), 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, Α' 21), που βρίσκονται στην έδρα της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης.».
8. Με τις διατάξεις του άρθρου 116 του ν.4555/2018 ορίζεται ότι : Το άρθρο 225 του ν. 3852/2010 αντικαθίσταται ως εξής: «Άρθρο 225. Υποχρεωτικός Έλεγχος Νομιμότητας. 1. Οι αποφάσεις των συλλογικών οργάνων των δήμων και των περιφερειών, καθώς και των Ν.Π.Δ.Δ. αυτών, αποστέλλονται υποχρεωτικά για έλεγχο νομιμότητας στην ΑΥΕ Ο.Τ.Α., εφόσον αφορούν: α) (.....) β) την ανάθεση έργων, υπηρεσιών, μελετών και προμηθειών, αν το τίμημα υπερβαίνει το ποσό των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ χωρίς Φ.Π.Α., γ) (.....). 2. Η απόφαση αποστέλλεται για έλεγχο νομιμότητας συνοδευόμενη από αντίγραφο του αποδεικτικού δημοσίευσης και από τα έγγραφα στοιχεία που είναι αναγκαία για την νόμιμη έκδοσή της, μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) ημερών από τη συνεδρίαση του συλλογικού οργάνου. Οι δήμοι, οι περιφέρειες, τα Ν.Π.Δ.Δ. και οι ανωτέρω επιχειρήσεις τους υποχρεούνται να διαβιβάζουν αμελλητί και κάθε επιπλέον στοιχείο που ζητείται από την ΑΥΕ Ο.Τ.Α. 3. Ο Επόπτης Ο.Τ.Α. ελέγχει τη νομιμότητα της απόφασης μέσα σε αποκλειστική προθεσμία τριάντα (30) ημερών από την περιέλευσή της στην ΑΥΕ Ο.Τ.Α. και εκδίδει υποχρεωτικά ειδική πράξη. Η μη έκδοση της ειδικής πράξης του προηγούμενου εδαφίου συνιστά πειθαρχικό παράπτωμα του Επόπτη Ο.Τ.Α.».



9. Με την αριθμ.647/2018 (ΑΔΑ:ΨΛ6ΝΩ10-ΒΔΨ) απόφαση της οικονομικής επιτροπής του Δήμου Σερρών εγκρίθηκε η αριθμ. 29/2018 μελέτη της Δνσης Κοινωνικής Προστασίας, Υγείας, Παιδείας και Πολιτισμού του Δήμου Σερρών καθορίστηκε ο τρόπος εκτέλεσης και εγκρίθηκαν οι όροι της διακήρυξης για την εκτέλεση της υπηρεσίας “Διενέργεια πολιτιστικών - κοιν. - αθλητ. -κλπ. δραστηριοτήτων έτους 2019” . Κατόπιν εκδόθηκε η αριθμ.πρ.275/04-01-2019 διακήρυξη του Δημάρχου Σερρών με τους όρους τέλεσης του ανωτέρω (κάτω των ορίων) ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού.

10. Με την αριθμ. 108/2019 Απόφαση Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Σερρών (ΑΔΑ: 6Λ75Ω10-95Ξ) εγκρίθηκε το πρακτικό 3 της επιτροπής διαγωνισμού για τον έλεγχο των δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου για το Τμήμα Γ του ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού κάτω των ορίων για την εκτέλεση της υπηρεσίας “Διενέργεια πολιτιστικών - κοιν. - αθλητ. -κλπ. δραστηριοτήτων έτους 2019” ποσού 73.915,00 ευρώ χωρίς ΦΠΑ και 91.654,60 ευρώ με Φ.Π.Α και αναδείχτηκε ο οριστικός ανάδοχος για το παραπάνω τμήμα του διαγωνισμού.

11. Με την αριθμ. 77/2019 Απόφαση Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Σερρών (ΑΔΑ:65ΜΤΩ10-6ΡΠ) εγκρίθηκαν τα πρακτικά 1 και 2 της επιτροπής διαγωνισμού, κηρύχθηκε ο προσωρινός ανάδοχος για το τμήμα Γ ενώ αποφασίστηκε η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για τα τμήματα Α και Β του ανωτέρω διαγωνισμού λόγω μη κατάλληλων προσφορών του ίδιου συμμετέχοντα για τα ανωτέρω τμήματα .

12. Επειδή κατά πάγια νομολογία, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική διοικητική πράξη και ως εκ τούτου οι όροι της έχουν δεσμευτική ισχύ τόσο για την αναθέτουσα αρχή που διεξάγει το διαγωνισμό όσο και για τους υποψηφίους. Τυχόν δε παράβαση ουσιωδών όρων της διακήρυξης , οι οποίοι πρέπει να ερμηνεύονται στενά και αυστηρά (ΣτΕ 1630/1950), κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης και κατά το στάδιο εκτέλεσης αυτής, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία και επάγεται ακυρότητα. (βλ. Πρ. VI Τμ. 53/2007, 181/2006, 31/2003, 105/2003). Επιπλέον η παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, συνιστά παράβαση νόμου και οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟλΣτΕ 2137/1993, ΣτΕ 2162/1990, 3642/1989, 2772/1986).

13. Επειδή με την αριθμ.2 Κατευθυντήρια Οδηγία της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. «Σύνταξη διακηρύξεων και τευχών διαγωνισμού προς αποφυγή συνήθων πλημμελειών των όρων αυτών» ορίζεται ότι εφόσον μία αναθέτουσα αρχή προκρίνει τη δυνατότητα υποβολής προσφοράς για μέρος των ζητούμενων αγαθών ή υπηρεσιών (τμήματα) η διακήρυξη πρέπει να προβλέπει τη δυνατότητα υποβολής προσφορών τόσο για το σύνολο αλλά και σε τμήματα (ανά είδος/ανά φορέα/γεωγραφικά κλπ) και ανάθεσης μίας ή περισσότερων συμβάσεων για καθένα εξ αυτών χωριστά . Επίσης θα πρέπει να αναφέρεται ρητά , ειδικά και με σαφήνεια για ποια τμήματα μπορούν οι συμμετέχοντες να υποβάλλουν προσφορά με πρόβλεψη όλων των συνδυασμών που κρίνει σκόπιμους η αναθέτουσα αρχή.

14. Επειδή στο άρθρο 1.3 της οικείας διακήρυξης (αρ. 275/04-01-2019) του Δημάρχου Σερρών αναφέρεται ότι « Αντικείμενο της σύμβασης είναι παροχή υπηρεσιών και προμηθειών για «Έξοδα πολιτιστικών-κοιν. αθλητ.-κλπ. δραστηριοτήτων» του Δήμου Σερρών έτους 2019. Οι παρεχόμενες υπηρεσίες κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV): 80340000 - 9. ΤΜΗΜΑ Α Παροχή υπηρεσιών για τη διοργάνωση των Πολιτιστικών, Αθλητικών και Κοινωνικών δράσεων και εκδηλώσεων του Δήμου Σερρών για το έτος 2019, συνολικού ποσού 29.720,00 € χωρίς ΦΠΑ και 36 .852.80 € με ΦΠΑ. ΤΜΗΜΑ Β Προμήθεια υλικών για την Διοργάνωση των Πολιτιστικών, Αθλητικών και Κοινωνικών Δράσεων και Εκδηλώσεων του Δήμου Σερρών για το έτος 2019 , συνολικού ποσού 30.695,00 € χωρίς ΦΠΑ και 38.061,80 € με ΦΠΑ. ΤΜΗΜΑ Γ Παροχή υπηρεσιών για την κάλυψη της οργάνωσης, προβολής και τεκμηρίωσης φεστιβάλ, τις αμοιβές των καλλιτεχνών, συνολικού ποσού 13.500,00 € χωρίς ΦΠΑ και 16. 740.00 € με ΦΠΑ. **Η προσφορά θα δοθεί μία και ενιαία για όλα τα τμήματα, ωστόσο θα αποτυπώνεται και η προσφερόμενη τιμή σε κάθε τμήμα. ....** Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 73.915,00 ευρώ χωρίς ΦΠΑ και 91.654,60 ευρώ με ΦΠΑ. (.....) Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς βάσει τιμής. (Οι ενδιαφερόμενοι πρέπει να υποβάλουν μία συνολική προσφορά,ωστόσο θα αποτυπώνεται ξεχωριστά η προσφερόμενη τιμή που αντιστοιχεί σε κάθε τμήμα).».

15. Επειδή όπως προκύπτει από τα πρακτικό 1 (14-03-2019) της επιτροπής διαγωνισμού στο διαγωνισμό προσήλθε ένας μόνο οικονομικός φορέας του οποίου ο



ηλεκτρονικός φάκελος για τα Δικαιολογητικά συμμετοχής - Τεχνική προσφορά απορρίφτηκε ως προς τα τμήματα Α και Β της διακήρυξης λόγω έλλειψης των ΤΕΥΔ των υπεργολάβων που αναφέρονταν στην προσφορά ( σύμφωνα με υπόδειξη της ΜοΠΑΔιΣ και κατ' εφαρμογή της συνδυαστικής εφαρμογής των άρθρων 58, 79 και 131 παρ.7 του ν.4412/16) ενώ έγινε δεκτή ως προς το τμήμα Γ . Στη συνέχεια έγινε αντίστοιχα δεκτή η οικονομική προσφορά μόνο για το τμήμα Γ. Τα πρακτικά επικυρώθηκαν με την απόφαση 77/2019 της οικονομικής επιτροπής του Δήμου Σερρών και κηρύχτηκε ο προσωρινός ανάδοχος του διαγωνισμού ως προς το ανωτέρω τμήμα Γ.

16. Επειδή από τα ανωτέρω προκύπτει σαφής παραβίαση των όρων της διακήρυξης ως προς την αποδοχή της προσφοράς του μοναδικού συμμετέχοντα στο διαγωνισμό. Η διακήρυξη απαιτούσε την υποβολή μίας ενιαίας και μόνο προσφοράς για όλα τα τμήματα . Ο όρος αυτός είναι ρητά διατυπωμένος στο άρθρο 1.3 ανωτέρω σκ.14) αλλά και σε άλλα σημεία της διακήρυξης όπου γίνεται σαφής αναφορά στην υπογραφή μίας και μόνο σύμβασης ή στο ποσό της εγγυητικής συμμετοχής που αντιστοιχεί στο 1% του συνολικού ποσού του διαγωνισμού. Συνεπώς όρος απαράβατος ήταν η προσφορά να είναι μία και ενιαία και οποιαδήποτε παράβαση όσον αφορά στα δικαιολογητικά συμμετοχής και στην τεχνική προσφορά οδηγεί στην απόρριψη αυτής συνολικά και όχι ανά τμήμα όπως εσφαλμένα γνωμοδότησε η επιτροπή διαγωνισμού και ακολούθως αποφάσισε με την αρ.77/2019 απόφασή της η οικονομική επιτροπή του Δήμου Σερρών ότι τα δικαιολογητικά του μοναδικού συμμετέχοντα ήταν πλήρη ως προς το Τμήμα Γ.

17. Επειδή ο διαγωνισμός είναι σύνθετη διοικητική ενέργεια συνεπώς η απόφαση αρ. 108/2019 της οικονομικής επιτροπής του Δήμου Σερρών, με την οποία κατακυρώνεται οριστικά ο ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την εκτέλεση της υπηρεσίας « Αντικείμενο της σύμβασης είναι παροχή υπηρεσιών και προμηθειών για «Έξοδα πολιτιστικών-κοιν. αθλητ.-κλπ. δραστηριοτήτων» του Δήμου Σερρών έτους 2019 ως προς το Τμήμα Γ, έχει στηριχτεί σε προηγηθείσες μη νόμιμες πράξεις της σχετικής διαδικασίας κατά παράβαση και εσφαλμένη εφαρμογή από την αναθέτουσα αρχή των όρων της διακήρυξης και της νομοθεσίας και για το λόγο αυτό ως εκτελεστή κατακυρωτική πράξη του δημόσιου διαγωνισμού χρήζει ακύρωσης ως μη νόμιμη.

Για τους παραπάνω λόγους

## Αποφασίζουμε

Ακυρώνουμε τις αριθμ.77/2019 και αριθμ. 108/2019 αποφάσεις της οικονομικής επιτροπής, 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. Ρωσσίδου 11. Τ.Κ. 54008 Θεσσαλονίκη, εντός προθεσμίας ενός μηνός από την έκδοση της απόφασης ή την κοινοποίησή της ή αφότου έλαβε γνώση αυτής.

Ο ΣΥΝΤΟΝΙΣΤΗΣ  
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗΣ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ  
ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ ΘΡΑΚΗΣ

Δρ.ΙΩΑΝΝΗΣ Κ. ΣΑΒΒΑΣ

**ΚΟΙΝΟΠΟΙΗΣΗ:**

Δήμο Σερρών (με απόδειξη παραλαβής)