

ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ

Από το πρακτικό της 7^{ης} συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής
του Δήμου Εορδαίας

Στην Πτολεμαΐδα σήμερα 26-5-2017 ημέρα Παρασκευή και ώρα 10.00 π.μ στο Δημοτικό Κατάστημα Πτολεμαΐδας συνήλθε σε τακτική συνεδρίαση η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Εορδαίας, όπως ορίστηκε με την αρ. πρωτ.17074/22-5-2017 πρόσκληση του Προέδρου, η οποία επιδόθηκε νόμιμα με αποδεικτικό στα μέλη σύμφωνα με το άρθρο 75 του Ν.3852/10 για να συζητήσει και να λάβει απόφαση για τα παρακάτω θέματα ημερήσιας διάταξης:

Λήψη απόφασης σχετικά με την ένσταση και την προσφυγή (σύμφωνα με το αρ 4 του Ν3886/2010) της εταιρίας ΑΡΗΣ Κ. Α.Τ.Ε. κατά της υπ'αριθμ 55/2017 ΑΟΕ

Αφού διαπιστώθηκε νόμιμη απαρτία, δηλαδή σε σύνολο εννέα (9) μελών ήταν παρόντα τα παρακάτω μέλη:

ΠΑΡΟΝΤΕΣ

1. Σάββας Ζαμανιδης
2. Ιορδανιδης Φωτιος
3. Καϊδης Αποστολος
4. Θεοδοσιαδης Γεωργιος
5. Κοκκινιδης Γεωργιος
6. Τσοκτουριδης Ιωαννης
7. Καραϊσκος Γεωργιος
8. Σιδηροπουλος Σοφοκλης
9. Μπιγγας Στέφανος

ΑΠΟΝΤΕΣ

Ο Πρόεδρος κ. Σάββας Ζαμανιδης, κήρυξε την έναρξη της συνεδρίασης και έθεσε υπόψη των μελών ότι κατ'εφαρμογή των διατάξεων του Ν4412/2016, με το υπ'αριθμ 15286/10-5-2017 έγγραφό μας, διαβιβάσαμε την υπ'αριθμ 55/2017 ΑΟΕ καθώς και το υπ'αριθμ 13186/27-4-2017 πρακτικό της Επιτροπής διενέργειας της ανοικτής διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης για την ανάδειξη αναδόχου για το έργο: «Ανάπλαση κεντρικών οδών τ.δ. Αγίου Χριστοφόρου και Σπηλιάς, β' φάση», προκειμένου να λάβουν γνώση οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς.

Κατά της υπ'αριθμ 55/2017 ΑΟΕ η εταιρία ΑΡΗΣ Κ. Α.Τ.Ε κατέθεσε την από 14-5-2017 ένσταση με αριθμ πρωτ 15996/16-5-2017 δικό μας καθώς και την από 17-5-2017 προσφυγή (σύμφωνα με το αρ 4 του Ν3886/2010) της με αριθμ πρωτ 16772/19-5-2017 δικό μας. Κατόπιν των ανωτέρω η επιτροπή διαγωνισμού με την υπ'αριθμ 17779/25-5-2017 γνωμοδότησή της αναφέρει τα εξής:

« Προς: Οικονομική Επιτροπή Δήμου Εορδαίας (Προϊσταμένη αρχή του διαγωνισμού)

ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ ΕΠΙ ΕΝΣΤΑΣΕΩΝ ΚΑΤΑ ΤΟΥ 1^{ου} ΠΡΑΚΤΙΚΟΥ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ σύμφωνα με το άρθρο 98 του Ν.4412/2016

Για το έργο: «Ανάπλαση κεντρικών οδών τ.δ. Αγίου Χριστοφόρου – Σπηλιάς β' Φάση»

Στα Γραφεία της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου Εορδαίας συνήλθε σήμερα **25-05-2017** ημέρα **Πέμπτη** και ώρα **11:00 πμ** η επιτροπή διεξαγωγής διαγωνισμού που συστάθηκε σύμφωνα με την υπ' αριθμό 201 / 12-12-2017 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής Δ. Εορδαίας για το παραπάνω έργο, αποτελούμενη από τους :

- | | |
|-----------------------------|---|
| 1. Σάββα Νικολιά (Πρόεδρος) | Πολιτικό Μηχανικό - Υπάλληλο ΤΥΔΕ |
| 2. Μαρία Καραγιαννάκη | Πολιτικό Μηχανικό τ.ε. - Υπάλληλο ΤΥΔΕ |
| 3. Καλλιρρόη Μπογδάνη | Τοπογράφο Μηχανικό τ.ε. - Υπάλληλο ΤΥΔΕ |

Μετά την κοινοποίηση της υπ' αριθμό 55 /02-05-2017 απόφασης της οικονομικής επιτροπής του δήμου Εορδαίας και του υπ' αριθμό 13186/27-04-2017 1^{ου} Πρακτικού της επιτροπής διαγωνισμού για το έργο «Ανάπλαση κεντρικών οδών τ.δ. Αγίου Χριστοφόρου – Σπηλιάς β' Φάση» την 10-05-2017 με το υπ' αριθμό 15286 έγγραφο, υποβλήθηκε με τηλεομοιοτυπία την 15-05-2017 στις 19:29 ένσταση κατά της προαναφερόμενης απόφασης από την:

1. «ΑΡΗΣ Κ. Α.Τ.Ε.» με αριθμό πρωτοκόλλου 15996/16-05-2017.

Επίσης υποβλήθηκε με τηλεομοιοτυπία την 18-05-2017 στις 20:06 προσφυγή κατά της προαναφερόμενης απόφασης από την:

2. «ΑΡΗΣ Κ. Α.Τ.Ε.» με αριθμό πρωτοκόλλου 16772/19-05-2017.

Κατ' αρχήν τα προαναφερόμενα δύο έγγραφα της «ΑΡΗΣ Κ. Α.Τ.Ε.» αφορούν το ίδιο θέμα και έχουν τον ίδιο σκοπό σύμφωνα με το κυρίως κείμενό τους. Ως εκ τούτου και λαμβάνοντας υπόψη την κατευθυντήρια οδηγία 19/08-05-2017 της Γενικής Διεύθυνσης Δημοσίων Συμβάσεων σχετικά με την υπ' αριθμό 31/2017 απόφαση της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. και αναφορικά με το ισχύον θεσμικό πλαίσιο επί δημοσίων συμβάσεων εκτιμώμενης αξίας ανώτερης των 60.000€ και κατώτερης των ορίων των άρθρων 5 και 235, για το μεταβατικό χρονικό διάστημα από ενάρξεως ισχύος του ν.4412/2016 (από την 08.08.2016) έως την έναρξη εφαρμογής των διατάξεων του Βιβλίου IV (έως και την 30-5-2017), σε περιπτώσεις όπως η παρούσα συνεχίζει να ισχύει η διάταξη του άρθρου 127 του προαναφερόμενου νόμου (αναδρομικά). Συγκεκριμένα η όποια διοικητική προσφυγή (ενδικοφανής ή προδικαστική προσφυγή) προβάλλεται με ένσταση και μόνον, μέχρι και την 30-05-2017. Κατά συνέπεια λαμβάνουμε υπόψη με την παρούσα μόνο την ένσταση και όχι την προσφυγή της οποίας το κείμενο συμπίπτει με της πρώτης.

Όσον αφορά το παραδεκτό της ενστάσεως αναφέρουμε πως η ένσταση υποβλήθηκε εμπρόθεσμα και εντός των πέντε (5) ημερών που αναφέρονται από τη διακήρυξη και το άρθρο 127 του ν. 4412/2016 όπως ερμηνεύει η απόφαση 31 της ε.α.α.δη.συ.. Πλην όμως δεν κατατέθηκε με αυτήν το προβλεπόμενο σχετικό παράβολο των 600 € σύμφωνα με τις ίδιες διατάξεις. Κατά συνέπεια η ένσταση είναι απαράδεκτη και δεν πρέπει να ληφθεί υπόψη από την αναθέτουσα αρχή.

Περαιτέρω και σχετικά με την ουσία της ένστασης της «ΑΡΗΣ Κ. Α.Τ.Ε.» αναφέρουμε ότι η εν λόγω εταιρεία με αυτήν ζητά την απόρριψη της προσφοράς της προσωρινής μειοδότης εταιρείας «Μιχαηλίδης Γ. & ΣΙΑ Ε.Ε.» για τους εξής λόγους:

1^ο Η εταιρεία «Μιχαηλίδης Γ. & ΣΙΑ Ε.Ε.» μαζί με το φάκελο προσφοράς δεν υπέβαλε στην επιτροπή διαγωνισμού αίτηση υποβολής προσφοράς, όπως ορίζει το άρθρο 3 παρ. 2 της διακήρυξης αλλά αίτηση του Αναστασόπουλου Βασιλείου σαν φυσικό πρόσωπο.

2^ο Η αίτηση του Αναστασόπουλου Βασιλείου απευθύνεται προς την Δ/ση Τεχνικών Υπηρεσιών Δήμου Εορδαίας και όχι προς τον πρόεδρο της επιτροπής διαγωνισμού ή προς την αναθέτουσα αρχή του έργου όπως ορίζεται από τη διακήρυξη.

3^ο Στο έντυπο της οικονομικής προσφοράς που κατατέθηκε από την εταιρεία «Μιχαηλίδης Γ. & ΣΙΑ Ε.Ε.» δεν σφραγίστηκε και δεν υπογράφηκε από τον νόμιμο εκπρόσωπο της εταιρείας το εδάφιο που αναφέρει ότι: *«Αφού έλαβα γνώση της Διακήρυξης της Δημοπρασίας του έργου που αναγράφεται στην επικεφαλίδα και των λοιπών στοιχείων Δημοπράτησης, καθώς και των συνθηκών εκτέλεσης του έργου αυτού, υποβάλλω την παρούσα προσφορά και δηλώνω ότι αποδέχομαι πλήρως και χωρίς επιφύλαξη όλα αυτά και αναλαμβάνω την εκτέλεση του έργου με τα ακόλουθα ποσοστά έκπτωσης επί των τιμών του Τιμολογίου Μελέτης και του Προϋπολογισμού Μελέτης και για κάθε ομάδα αυτού.»*. Ως εκ τούτου η εταιρεία «Μιχαηλίδης Γ. & ΣΙΑ Ε.Ε.» δεν αποδέχεται ότι έλαβε γνώση του παραπάνω εδαφίου.

Σχετικά με τους προαναφερόμενους λόγους σας ενημερώνουμε ως εξής:

1^ο Η εν λόγω αίτηση της «Μιχαηλίδης Γ. & ΣΙΑ Ε.Ε.» όπως και κάθε αίτηση υποβάλλεται από νομικά ή φυσικά πρόσωπα δεν μπορεί όμως παρά να υπογράφεται μόνο από φυσικά πρόσωπα αφού τα νομικά δεν έχουν υλική υπόσταση. Στην συγκεκριμένη αίτηση αναγράφονται, όπως ορθά μνημονεύονται από την ενιστάμενη, τα απαιτούμενα της παραγράφου 3.2 της διακήρυξης στοιχεία (ο διαγωνισμός τον οποίο αφορά, τα στοιχεία ταυτότητας του προσφέροντος δηλαδή επωνυμία της εταιρείας και απαραίτητα στοιχεία επικοινωνίας - ταχυδρομική διεύθυνση, αριθμό τηλεφώνου, fax, e-mail) και παράλληλα και τα στοιχεία του υπογράφοντος φυσικού προσώπου. Πρέπει να τονιστεί ιδιαίτερα ότι μεταξύ άλλων η αίτηση υποβάλλεται από την «Μιχαηλίδης Γ. & ΣΙΑ Ε.Ε.» της οποίας είναι εκπρόσωπος όπως επικαλείται και αποδεικνύει ο κύριος Βασίλειος Αναστασόπουλος. Η προαναφερόμενη απόδειξη της εκπροσώπησης προκύπτει από το ιδιωτικό συμφωνητικό σύστασης ετερόρρυθμης εταιρείας το οποίο κατατέθηκε μαζί με το φάκελο δικαιολογητικών και του οποίου έλαβε γνώση ο εκπρόσωπος της ενιστάμενης κος Σ. Σιμούδης. Πιο συγκεκριμένα στο εν λόγω συμφωνητικό και στην παράγραφο 9.5 αυτού αναφέρεται ότι *«Κάθε ετερόρρυθμος εταίρος μόνος του και χωρίς τη σύμπραξη του άλλου θα έχει το δικαίωμα και την πληρεξουσιότητα να εκπροσωπεί την εταιρεία σε διαγωνισμούς που διενεργούνται από το δημόσιο, καθώς και να επιδίδει προσφορές και οποιοδήποτε έγγραφο απαραίτητο για την περαίωση της πιο πάνω διαδικασίας επιλογής αναδόχου, έστω και αν δεν αναγράφεται ρητά στο παρόν.»*. Κατά τα ανωτέρω συνάγεται ότι υπεβλήθη νομίμως και αρμοδίως έγκυρη αίτηση της «Μιχαηλίδης Γ. & ΣΙΑ Ε.Ε.» υπογεγραμμένη από το νόμιμο εκπρόσωπο αυτής κο Βασίλειο Αναστασόπουλο αίτηση στη οποία αναγράφονται στοιχεία αφενός του φυσικού αφετέρου και του νομικού προσώπου με την οποία δεσμεύονται αμφότεροι.

2^ο Σε ότι αφορά τον τύπο σχετικά με το που πρέπει να απευθύνεται η αίτηση συμμετοχής η επικαλούμενη από την ενιστάμενη αναφορά στην διακήρυξη περιγράφει το τι θα πρέπει να αναγράφεται στους φακέλους που υποβάλλονται και όχι στην αίτηση. Σε ότι αφορά την αίτηση σύμφωνα με το άρθρο 92 του ν.4412/2017 παράγραφο 1 αναφέρεται μεταξύ άλλων *«οι προσφορές και αιτήσεις συμμετοχής υποβάλλονται μέσα σε σφραγισμένο φάκελο, στον οποίο πρέπει να αναγράφονται ευκρινώς: α) η λέξη Προσφορά ή Αίτηση συμμετοχής, β) η επωνυμία της αναθέτουσας αρχής»*. Η διεύθυνση τεχνικών υπηρεσιών δήμου Εορδαίας στην

οποία απευθύνεται η αίτηση προφανώς ανήκει στο δήμο Εορδαίας στον οποίο και απευθύνεται η αίτηση. Περαιτέρω και πιο γενικά κατά τις διατάξεις των άρθρων 44 και 45 του ν.4412/2016 η τεχνική υπηρεσία της αναθέτουσας αρχής έχει την εποπτεία και την επίβλεψη για τη διεξαγωγή της διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης έργου και ως εκ τούτου κατά μείζονα λόγω απευθυνόμενη προς αυτή αίτηση σαφώς απευθύνεται στην αναθέτουσα αρχή και στο πλέον αρμόδιο όργανο αυτής.

3^ο Το έντυπο οικονομικής προσφοράς του διαγωνισμού αποτελεί ενιαίο τυποποιημένο τεύχος δημοπράτησης με συνέχεια των σελίδων του χωρίς δυνατότητα τροποποίησης αυτού παρά μόνο συμπλήρωσης. Οι θέσεις στις οποίες καλείται να υπογράψει ο κάθε συμμετέχοντας είναι συγκεκριμένες και βρίσκονται στην τρίτη (3^η) και τέταρτη (4^η) σελίδα όπως και έπραξε η «Μιχαηλίδης Γ. & ΣΙΑ Ε.Ε.». Οι άλλες δύο σελίδες (1^η και 2^η) μονογράφονται σύμφωνα και με την παράγραφο 3.6 της διακήρυξης. Το γεγονός, κατά την ενιστάμενη, ότι σε ένα έγγραφο απαιτείται σε κάθε σελίδα υπογραφή (και όχι μονογραφή) στερείται βάσης καθώς καταστρατηγεί την ισχύ της μονογραφής όπως προβλέπεται και στη διακήρυξη αλλά περαιτέρω ακυρώνει το σύνολο των εγγράφων του δημοσίου και του ιδιωτικού τομέα τα οποία κατά κανόνα υπογράφονται στο τέλος αυτών. Του λόγου το αληθές αποδεικνύεται με το πλέον ισχυρό έγγραφο των συμβάσεων το οποίο τα συμβαλλόμενα μέρη καλούνται να υπογράψουν μόνο στην τελευταία σελίδα μονογράφοντας όλες τις προηγούμενες και δεν υπογράφουν την κάθε σελίδα αυτού. Το ίδιο έπραξε και η ενιστάμενη σε άλλο έντυπο της προσφοράς της, το Τ.Ε.Υ.Δ. στο οποίο ενώ σε κάθε σελίδα δηλώνει κάποια στοιχεία που αφορούν την εταιρεία υπογράφει μόνο σε μία και όχι στην καθεμιά από αυτές γεγονός που αποδεικνύει ότι και η ίδια η προσφεύγουσα απορρίπτει το εν λόγω επιχείρημά της.

Έτσι σύμφωνα με τα προαναφερόμενα και όπως αυτά αναλύθηκαν στην παρούσα, η επιτροπή εισηγείται την **απόρριψη** της ενστάσεως ως καταρχήν άκυρης λόγω μη συνυποβολής του σχετικού παράβολου των 600 € ενώ περαιτέρω ως αβάσιμης καθώς στερείται των νομίμων αιτιάσεων.»

Σχετικά με το ανωτέρω θέμα ο Νομικός Σύμβουλος του Δήμου Εορδαίας κ.Λιακος Ευθύμιος με το υπ' αριθμ 17219/22-5-2017 έγγραφό του αναφέρει τα εξής:

«Σχετικά με την άσκηση ένστασης και προσφυγής της εταιρείας ΑΡΗΣ Κ. ΑΝΩΝΥΜΗ ΤΕΧΝΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ κατά της υπ' αριθμ. 55/2017 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Εορδαίας περί ανάδειξης προσωρινού αναδόχου στο έργο ανάπλαση κεντρικών οδών τ.δ. Άγιου Χριστόφορου και Σπηλιάς Β' φάση έχω να επισημάνω τα εξής: Η εν λόγω απόφαση προσβάλλεται παραδεκτώς με ένσταση σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 127 Ν. 4412/2016. Η εν λόγω σύμβαση είναι κάτω των ορίων, όπως αυτά καθορίζονται με τους σχετικούς κανονισμούς της Ευρωπαϊκής Επιτροπής και τα οποία ανέρχονται στο ποσό των 5.225.000 ευρώ για το είδος της συμβάσεως αυτής. Η προδικαστική προσφυγή που έχει καταθέσει η ανωτέρω εταιρεία προβλέπεται από τις διατάξεις του Ν. 3886/2010, ο οποίος τελεί εν ισχύ έως τις 31-5-2017, όμως αφορά συμβάσεις έργων με αντικείμενο άνω των 5.186.000 ευρώ σύμφωνα με τον Κανονισμό (ΕΕ) αριθμ. 1336/2013 της Ευρωπαϊκής Επιτροπής της 13ης Δεκεμβρίου 2013 «για την τροποποίηση των οδηγιών του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου 2004/17/ΕΚ, 2004/18/ΕΚ και 2009/81/ΕΚ όσον αφορά τα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων». Επομένως η προσφυγή δέον να απορριφθεί ως απαράδεκτη και η ένσταση να εξεταστεί επί της ουσίας της. Για το παραδεκτό της ένστασης απαιτείται επιπλέον κατάθεση παράβολου υπέρ του Δημοσίου, σε ποσοστό 1% επί της αξίας της σύμβασης.»

Υστερα από τα παραπάνω καλείται η Οικονομική Επιτροπή ν' αποφασίσει σχετικά.

Αριθμ. απόφ. 96/2017

Η Οικονομική Επιτροπή μετά διαλογική συζήτηση και σύμφωνα με

1. τις διατάξεις του άρθρου 72 του Ν.3852/2010 καθώς και της σχετικής εισήγησης.
2. τις διατάξεις του Ν 4412/2016
3. την από 14-5-2017 ένσταση με αριθμ πρωτ 15996/16-5-2017 δικό μας καθώς και την από 17-5-2017 προσφυγή (σύμφωνα με το αρ 4 του Ν3886/2010) της με αριθμ πρωτ 16772/19-5-2017 δικό μας, της εταιρίας ΑΡΗΣ Κ. Α.Τ.Ε
- 4 την υπ' αριθμ 17779/25-5-2017 γνωμοδότησή της επιτροπής διαγωνισμού καθώς και το υπ' αριθμ 17219/22-5-2017 έγγραφο του Νομικού Συμβούλου του Δήμου Εορδαίας

Αποφασίζομενά

Κάνει δεκτή την υπ' αριθμ 17779/25-5-2017 γνωμοδότηση της Επιτροπής διαγωνισμού και ως εκ τούτου :

Α) Απορρίπτει την από 14-5-2017 ένσταση με αριθμ πρωτ 15996/16-5-2017 δικό μας , της εταιρίας ΑΡΗΣ Κ. Α.Τ.Ε, ως καταρχήν άκυρη λόγω μη συνυποβολής του σχετικού παράβολου των 600 €, ενώ περαιτέρω ως αβάσιμη καθώς στερείται των νομίμων αιτιάσεων.

Β) Απορρίπτει την προσφυγή της εταιρίας ΑΡΗΣ Κ. Α.Τ.Ε καθώς η όποια διοικητική προσφυγή (ενδικοφανής ή προδικαστική προσφυγή) προβάλλεται με ένσταση και μόνον, μέχρι και την 30-05-2017.

Η απόφαση αυτή πήρε αύξοντα αριθμό 96/2017.

.....
Αφού αναγνώστηκε το πρακτικό αυτό υπογράφεται ως ακολούθως.

| | |
|--|---|
| <p>Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ Σάββας Ζαμανίδης</p> | <p>ΤΑ ΜΕΛΗ Ιορδανίδης Φωτιος Καΐδης Αποστολος Θεοδοσιαδης Γεωργιος Κοκκινιδης Γεωργιος Τσοκτουριδης Ιωαννης Καραΐσκος Γεωργιος Σιδηροπουλος Σοφοκλης Μπίγγας Στεφανος</p> |
|--|---|

ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ
Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΣΑΒΒΑΣ ΖΑΜΑΝΙΔΗΣ