

Α Π Ο Σ Π Α Σ Μ Α

Του Πρακτικού αριθ. 35/2014 Συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας ΑΜΘ.

Αριθ. Απόφασης 653/2014

ΠΕΡΙΛΗΨΗ: Εισηγήση για την ανάκληση της υπ' αριθμ. 122/2014 απόφασης Οικονομικής Επιτροπής της Π.Α.Μ.Θ. που αφορούσε την έγκριση αποτελέσματος του διαγωνισμού του έργου «ΚΑΤΑΣΚΕΥΗ ΦΡΑΓΜΑΤΟΣ ΜΑΡΜΑΡΑ (ΑΚΡΟΠΟΤΑΜΟΥ), ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΑΠΟΠΕΡΑΤΩΣΗΣ».

Στην Κομοτηνή σήμερα στις **29 Αυγούστου 2014** ημέρα **Παρασκευή** και ώρα **16.00 μ.μ.** στην αίθουσα συνεδριάσεων του Καταστήματος της Περιφερειακής Ενότητας Ροδόπης, 1^{ος} όροφος, Λ. Δημοκρατίας 1, Κομοτηνή, συνήλθε σε δημόσια **έκτακτη** συνεδρίαση η Οικονομική Επιτροπή της Περιφέρειας Ανατολικής Μακεδονίας – Θράκης λόγω της αναβολής των θεμάτων προηγούμενης συνεδρίασης προκειμένου οι υπηρεσίες να εναρμονιστούν με τις αλλαγές του Ν.4281/2014 (ΦΕΚ160/Α'08.08.2014) "Μέτρα στήριξης και ανάπτυξης της ελληνικής οικονομίας, οργανωτικά θέματα Υπουργείου Οικονομικών και άλλες διατάξεις" και ύστερα από την **Δ.Δ.οικ.4887/29-8-2014** έγγραφη πρόσκληση της προέδρου αυτής, που επιδόθηκε σε κάθε μέλος χωριστά, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 177 του Ν. 3852/2010.

Παρόντες ήταν: ο κ. 1) **Γεωργία Μαυρανεζούλη - Νικολάου** Πρόεδρος της Οικονομικής Επιτροπής 2) **Γεώργιος Χριστοδουλίδης** Αντιπρόεδρος της Οικονομικής Επιτροπής, 3) **Γεώργιος Ζιμπίδης** μέλος, 4) **Ιωάννης Νικολαΐδης** μέλος, 5) **Γεωργία Μαραγκού** μέλος, 6) **Αντώνιος Ματζιάρης** μέλος, 7) **Δημήτριος Πέτροβιτς** μέλος 8) **Κωνσταντίνος Μιχαηλίδης** μέλος .

Απόντες ήταν: 1) **Χρήστος Ποτόλιας** μέλος ο οποίος απουσίαζε αν και κλήθηκε νόμιμα.

ΑΠΟΦΑΣΗ 653: Εισηγούμενη το πρώτο θέμα ημερήσιας διάταξης η Πρόεδρος της Οικονομικής Επιτροπής έθεσε υπόψη των μελών της Επιτροπής το υπ.αριθμ.9/26-6-2014 της Δ/σης Διοίκησης της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας Θράκης – της Επιτροπής του Άρθρου 7 του Ν.2839/2000 το οποίο διαβίβαζε το ακριβές απόσπασμα του αριθμ.01/29-5-2014 πρακτικού της Ειδικής Επιτροπής του άρθρου 7 του Ν.2839/2000 που περιλαμβάνει την υπ.αριθμ.01/01/29-5-2014 απόφαση της σχετικά με την ασκηθείσα προσφυγή της Κ/Ξ «ΕΛΛΗΝΙΣ ΑΤΕ- ΑΡΙΩΝ ΑΤΕ» κατά της υπ.αριθμ.122/2014 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της Π.Α.Μ.Θ. που ανέφερε μεταξύ των άλλων και τα εξής: Στις 29-05-2014 ημέρα Πέμπτη και ώρα 09:30 μ.μ. συνήλθε στη Δ/ση Διοίκησης (Τμήμα Διοικητικού – Οικονομικού Ν. Ροδόπης) της Περιφέρειας Ανατολικής Μακεδονίας – Θράκης σύμφωνα με την αριθμ.9986/22-07-2011 απόφαση του Γενικού Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας - Θράκης, η Επιτροπή του άρθρου 7 του Ν.2839/2000 (πρώην άρθρου 18 του Ν.2218/94) της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας- Θράκης και μετά την αριθμ. 11/23-05-2014 πρόσκληση του Προέδρου της όλων των μελών τακτικών και αναπληρωματικών, για συζήτηση και λήψη αποφάσεων επί του κάτωθι θέματος της ημερήσιας διάταξης: 1.Προσφυγή της Κοινοπραξίας με την επωνυμία «Κ/Ξ ΕΛΛΗΝΙΣ Α.Τ.Ε. – ΑΡΙΩΝ Α.Τ.Ε.», που εδρεύει στην Καβάλα (Λεωνάτου αρ.2) και εκπροσωπείται νόμιμα, κατά της υπ' αριθ. 122/2014 αποφάσεως της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Ανατολικής Μακεδονίας - Θράκης, με την οποία απορρίφθηκε η από 08-01-2014 ένσταση της προσφεύγουσας κατά του από 27-12-2013 πρακτικού της Επιτροπής Διαγωνισμού του έργου «ΚΑΤΑΣΚΕΥΗ ΦΡΑΓΜΑΤΟΣ ΜΑΡΜΑΡΑ (ΑΚΡΟΠΟΤΑΜΟΥ),ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΑΠΟΠΕΡΑΤΩΣΗΣ», εγκρίθηκε το ως άνω Πρακτικό και κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού στην Κ/Ξ «ΓΕΩΡΓΙΟΣ Β. ΕΥΦΡΟΣΥΝΙΔΗΣ – ΤΣΑΚΙΡΗΣ –ΚΑΤΑΣΚΕΥΕΣ Ε.Ε.». Η Εισηγήτρια του θέματος , κ. Μαρίκα Πουρνάρα, διάβασε την εισήγησή της, που έχει ως εξής: « Επί της από 17-03-2014 προσφυγής της κοινοπραξίας «Κ/Ξ ΕΛΛΗΝΙΣ Α.Τ.Ε-ΑΡΙΩΝ Α.Τ.Ε» κατά της με αριθμό 122/2014 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Ανατολικής Μακεδονίας & Θράκης

Ι. Στις 19-03-2014 , υποβλήθηκε στην Επιτροπή και έλαβε αριθμό πρωτοκόλλου 5 προσφυγή της κοινοπραξίας «Κ/Ξ ΕΛΛΗΝΙΣ Α.Τ.Ε-ΑΡΙΩΝ Α.Τ.Ε» κατά της με αριθμό 122/2014 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Ανατολικής Μακεδονίας & Θράκης.

Από τον έλεγχο των στοιχείων του φακέλου διαπιστώθηκε ότι η πιο πάνω προσφυγή υποβλήθηκε εμπρόθεσμα και αρμοδίως εισάγεται για συζήτηση στην Επιτροπή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 68 του Π.Δ. 30/1996 και της με αριθμό 3125/6.6.2007 απόφασης του Υπουργείου Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης «Κανονισμός λειτουργίας της Ειδικής Επιτροπής για την εξέταση προσφυγών κατά αποφάσεων του Γενικού Γραμματέα της Περιφέρειας» (ΦΕΚ 1020/22.6.2007 τ. Β'), η παρούσα, δε, Επιτροπή, αρμοδίως, κατά χρόνον, επιλαμβάνεται της εξέτασής της, δεδομένου ότι, τόσο η προσβαλλόμενη πράξη, όσο και τα κρίσιμα για την έκδοσή της στοιχεία, περιήλθαν στην Ειδική Επιτροπή την 12-5-2014.

II. α) Κατά τις διατάξεις του άρθρου 68 του Π.Δ. 30/1996 (Α'21), στην έδρα κάθε Νομαρχιακής Αυτοδιοίκησης συνιστάται τριμελής επιτροπή, με έργο την άσκηση ελέγχου νομιμότητας στις πράξεις, μεταξύ άλλων, των νομαρχιακών επιτροπών, μετά από παραπομπή από το Γενικό Γραμματέα Περιφέρειας ή κατόπιν ασκήσεως προσφυγής από οποιονδήποτε έχει έννομο συμφέρον προς τούτο. Η Επιτροπή αποφασίζει επί των προσφυγών αυτών μέσα σε προθεσμία είκοσι ημερών αφότου έλαβε την προσβαλλόμενη πράξη μαζί με τα προβλεπόμενα για την έκδοσή της δικαιολογητικά, σε περίπτωση, δε, που δεν αποφανθεί μέσα στην προθεσμία αυτή, η προσφυγή θεωρείται απορριφθείσα.

Στο άρθρο 227 του Ν. 3852/2010, υπό τον τίτλο «Ειδική διοικητική προσφυγή-Αιτήσεις Θεραπείας» ορίζεται ότι:

«I.α. Οποιοσδήποτε έχει έννομο συμφέρον μπορεί να προσβάλει τις αποφάσεις των συλλογικών ή μονομελών οργάνων των δήμων, των περιφερειών, των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου αυτών και των συνδέσμων για λόγους νομιμότητας, μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) ημερών από τη δημοσίευση της απόφασης ή την ανάρτηση της στο διαδίκτυο ή από την κοινοποίηση της ή αφότου έλαβε γνώση αυτής.

β. Προσφυγή επιτρέπεται και κατά παράλειψης οφειλόμενης νόμιμης ενέργειας των οργάνων της προηγούμενης παραγράφου...

2.Ο Ελεγκτής Νομιμότητας 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. Περαιτέρω, στο άρθρο 238 του Ν. 3852/2010 και υπό τον τίτλο «Έλεγχος νομιμότητας πράξεων Ο.Τ.Α. αστική και Πειθαρχική ευθύνη αιρετών μέχρι την έναρξη λειτουργίας της Αυτοτελούς Υπηρεσίας Εποπτείας Ο.Τ.Α.», ορίζονται τα ακόλουθα:

«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. Οι επιτροπές αυτές συγκροτούνται με απόφαση του Γενικού Γραμματέα της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης», η ισχύς, δε, της πιο πάνω διατάξεως, σύμφωνα με το άρθρο 286ου ιδίου, ως άνω, νόμου, αρχίζει από 1-1-2011.

III. Στην εξεταζόμενη περίπτωση, με την προσβαλλόμενη πράξη, η Οικονομική Επιτροπή της Περιφέρειας Ανατολικής Μακεδονίας & Θράκης, αποφάσισε την έγκριση πρακτικού διαγωνισμού για την ανάδειξη ανάδοχου εκτέλεσης του έργου «Κατασκευή Φράγματος Μαρμαρά (Ακροποτάμου), εργασίες αποπεράτωσης» προϋπολογισμού προ Φ.Π.Α. 2.032.520,32 ευρώ και απέρριψε την ασκηθείσα ένσταση της κοινοπραξίας «Κ/Ξ ΕΛΛΗΝΙΣ Α.Τ.Ε-ΑΡΙΩΝ Α.Τ.Ε.» :Αναλυτικότερα, την 17-12-2013 διενεργήθηκε ανοικτή δημοπρασία από την Περιφέρεια ΑΜΘ για την ανάθεση του έργου «Κατασκευή Φράγματος Μαρμαρά (Ακροποτάμου), εργασίες αποπεράτωσης» προϋπολογισμού προ Φ.Π.Α. 2.032.520,32 ευρώ με σύστημα υποβολής προσφοράς επιμέρους έκπτωσης (άρθ. 6 Ν. 3669/08) και κριτήρια ανάθεσης τη χαμηλότερη τιμή. Η επιτροπή διαγωνισμού με το από 27-12-2013 πρακτικό της, ανέδειξε μειοδότη την κοινοπραξία με την επωνυμία Κ/Ξ ΓΕΩΡΓΙΟΣ Β. ΕΥΦΡΟΣΥΝΙΔΗΣ-ΤΣΑΚΙΡΗΣ ΚΑΤΑΣΚΕΥΕΣ Ε.Ε. και απέκλεισε την προσφεύγουσα με την αιτιολογία ότι η προσκομισθείσα εγγυητική επιστολή δεν πληροί την απαίτηση του όρου 15.1 της διακήρυξης, διότι δεν αναφέρεται στο κείμενό της ότι αυτή έχει εκδοθεί κοινή υπέρ όλων των μελών της. Στη συνέχεια ασκήθηκε από την προσφεύγουσα η με ημερομηνία 23-1-2014 ένσταση ενώπιον της οικονομικής επιτροπής, η

οποία και απορρίφθηκε με την προσβαλλόμενη απόφαση. Επειδή, όσον αφορά τους προσβαλλόμενους με την κρινόμενη προσφυγή λόγους, πρέπει να λεχθούν τα ακόλουθα:

Με τον πρώτο λόγο της κρινόμενης προσφυγής η προσφεύγουσα εταιρεία ισχυρίζεται ότι η εγγυητική επιστολή που προσκόμισε είναι έγκυρη. Επειδή, η διέπουσα τον επίμαχο διαγωνισμό διακήρυξη ορίζει στο άρθρο 15, που έχει τον τίτλο «Εγγύηση συμμετοχής στο διαγωνισμό», τα εξής: «15.1. Για την έγκυρη συμμετοχή στον διαγωνισμό κατατίθενται από τους διαγωνιζόμενους εγγυητικές επιστολές συμμετοχής, ... 15.2 Οι εγγυητικές επιστολές αναφέρουν απαραίτητα τα στοιχεία του διαγωνιζόμενου, δηλαδή το ονοματεπώνυμο και πατρώνυμο του ατομικού εργολήπτη, την επωνυμία του νομικού προσώπου (εταιρείας) ή τον τίτλο της Κοινοπραξίας, ...», και στο άρθρο 24, που έχει τον τίτλο «Περιεχόμενο Φακέλου Προσφοράς», τα εξής : «... 24.1 Ο φάκελος των δικαιολογητικών συμμετοχής περιέχει επί ποινή αποκλεισμού όλα τα δικαιολογητικά που αναφέρονται στο άρθρο 23 και επιπλέον (επίσης επί ποινή αποκλεισμού): 1. Τις εγγυητικές επιστολές συμμετοχής του άρθρου 15 της παρούσας. 2. ... 3. ... Σε περίπτωση κοινοπραξίας, ιδιωτικό συμφωνητικό για τη σύστασή της και τα ποσοστά συμμετοχής των κοινοπρακτούντων μελών (όπου οι ισχύουσες διατάξεις προβλέπουν ελάχιστα ποσοστά συμμετοχής στην κοινοπραξία). Επειδή ο τίτλος της κοινοπραξίας αποτελείται από τα στοιχεία εκάστου των μελών της, εφόσον δεν αναφέρεται διαφορετικός τίτλος της κοινοπραξίας τεκμαίρεται ότι η εγγύηση του ΕΤΑΑ εκδίδεται υπέρ εκάστου των μελών της κοινοπραξίας και καλύπτει όλους τους κοινοπρακτούντες (πρβλ. Σ.τ.Ε. 4355/1997, 963/2000, 2789/2007). Συνεπώς, εφόσον στην προκειμένη περίπτωση στην εγγυητική επιστολή αναφέρονται τα ονόματα και των δύο μελών της κοινοπραξίας, μη νομίμως κρίθηκε από την Οικονομική Επιτροπή ότι η εγγυητική της προσφεύγουσας είναι πλημμελής. Δεν δημιουργεί δε ασάφεια, ως προς την ταυτότητα των προσώπων υπέρ των οποίων χορηγείται η εγγύηση, το γεγονός ότι δεν αναγράφεται ότι έχει εκδοθεί υπέρ όλων των μελών της Κ/Ξ.. Ενόψει των ανωτέρω, εισηγούμαι να γίνει δεκτός ο πρώτος λόγος της προσφυγής και να γίνει δεκτή η εγγυητική συμμετοχής της προσφεύγουσας.

Με το δεύτερο λόγο της κρινόμενης προσφυγής η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι εσφαλμένα η Οικονομική Επιτροπή έκανε δεκτή την προσφορά της Κ/Ξ ΓΕΩΡΓΙΟΣ Β. ΕΥΦΡΟΣΥΝΙΔΗΣ-ΤΣΚΙΡΗΣ ΚΑΤΑΣΚΕΥΕΣ Ε.Ε, διότι η παραπάνω κοινοπραξία κατέθεσε οικονομική προσφορά μη νομίμως υπογεγραμμένη από τον ατομικό εργολήπτη Γεώργιο Ευφροσυνίδα και τον κο Τσακίρη για λογαριασμό της ετερόρρυθμης εταιρείας Γ. ΤΣΑΚΙΡΗΣ ΚΑΤΑΣΚΕΥΕΣ Ε.Ε. Σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο άρθρο 24.1.2 με τίτλο “περιεχόμενο φακέλου προσφοράς” της επίμαχης διακήρυξης το πρόσωπο που υπογράφει την προσφορά για λογαριασμό νομικού προσώπου οφείλει να καταθέσει υπεύθυνη δήλωση όπου να δηλώνει:

α)ότι αποτελεί νόμιμο εκπρόσωπο της επιχείρησης για την οποία υπογράφει και β) ότι έχει το εκ του καταστατικού δικαίωμα εκπροσώπησης της εν λόγω επιχείρησης στον εν λόγω διαγωνισμό.

Στην υπό κρίση περίπτωση ο κος Τσακίρης υπέγραψε την υποβληθείσα προσφορά χωρίς να υποβάλει την ανωτέρω προβλεπόμενη από τη διακήρυξη υπεύθυνη δήλωση, ώστε να προκύπτει ότι εν προκειμένω ενεργεί όχι ατομικά, αλλά για λογαριασμό της ετερόρρυθμης εταιρείας με την επωνυμία λειτουργεί Γ. ΤΣΑΚΙΡΗΣ ΚΑΤΑΣΚΕΥΕΣ Ε.Ε.

Συνεπώς εισηγούμαι να γίνει δεκτός και ο δεύτερος λόγος της κρινόμενης προσφυγής».

Η Επιτροπή, αφού άκουσε την εισήγηση, μελέτησε τα στοιχεία του σχηματισθέντος φακέλου, μετά από διαλογική συζήτηση μεταξύ των μελών και αφού σκέφθηκε κατά Νόμον, ΑΠΟΦΑΣΙΖΕΙ ΟΜΟΦΩΝΑ τα εξής:

Την αποδοχή της προσφυγής Κοινοπραξίας με την επωνυμία «Κ/Ξ ΕΛΛΗΝΙΣ Α.Τ.Ε. – ΑΡΙΩΝ Α.Τ.Ε.», κατά της υπ' αριθμόν 122/2014 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Ανατολικής Μακεδονίας-Θράκης, σύμφωνα με τις σκέψεις που εκτέθηκαν στην ανωτέρω εισήγηση, η οποία που αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της παρούσας απόφασης.

Κατόπιν των ανωτέρω η Πρόεδρος της Οικονομικής Επιτροπής

ΕΙΣΗΓΕΙΤΑΙ

Α) Την ανάκληση της υπ' αριθμ. 122/2014 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Ανατολικής Μακεδονίας-Θράκης, αποδεχόμενη τα όσα αναφέρθηκαν στην υπ.αριθμ.01/01/29-5-2014 απόφαση της Ειδικής Επιτροπής του άρθρου 7 του Ν.2839/2000

Β) Την παραπομπή του θέματος στην Επιτροπή αξιολόγησης αποτελεσμάτων του διαγωνισμού του έργου «ΚΑΤΑΣΚΕΥΗ ΦΡΑΓΜΑΤΟΣ ΜΑΡΜΑΡΑ (ΑΚΡΟΠΟΤΑΜΟΥ), ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΑΠΟΠΕΡΑΤΩΣΗΣ» προκειμένου να γνωμοδοτήσει σχετικά με την περαιτέρω πορεία του διαγωνισμού.

Η Οικονομική Επιτροπή Ανατολικής Μακεδονίας – Θράκης μετά από διαλογική συζήτηση και έχοντας υπόψη τις διατάξεις του άρθρου 176 του Ν. 3852/2010 όπως αντικαταστάθηκαν με το άρθρο 5 του Ν.4071/2012 :

ΑΠΟΦΑΣΙΖΕΙ ΟΜΟΦΩΝΑ

Α) Ανακαλεί την υπ' αριθμ. 122/2014 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Ανατολικής Μακεδονίας-Θράκης, αποδεχόμενη την υπ.αριθμ.01/01/29-5-2014 απόφαση της Ειδικής Επιτροπής του άρθρου 7 του Ν.2839/2000

Β) Παραπέμπει το θέμα στην Επιτροπή αξιολόγησης αποτελεσμάτων του διαγωνισμού του έργου «ΚΑΤΑΣΚΕΥΗ ΦΡΑΓΜΑΤΟΣ ΜΑΡΜΑΡΑ (ΑΚΡΟΠΟΤΑΜΟΥ), ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΑΠΟΠΕΡΑΤΩΣΗΣ» προκειμένου να γνωμοδοτήσει σχετικά με την περαιτέρω πορεία του διαγωνισμού, δεδομένης της παρούσας απόφασης.

Η παρούσα απόφαση έλαβε α/α 653 /2014.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΤΗΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ**

ΓΕΩΡΓΙΑ ΜΑΥΡΑΝΕΖΟΥΛΗ ΝΙΚΟΛΑΟΥ

**ΤΑ ΜΕΛΗ
ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΧΡΙΣΤΟΔΟΥΛΙΔΗΣ
ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΖΙΜΠΙΔΗΣ
ΙΩΑΝΝΗΣ ΝΙΚΟΛΑΪΔΗΣ
ΓΕΩΡΓΙΑ ΜΑΡΑΓΚΟΥ
ΑΝΤΩΝΙΟΣ ΜΑΤΖΙΑΡΗΣ
ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ ΠΕΤΡΟΒΙΤΣ
ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΜΙΧΕΛΗΣ**