



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΔΗΜΟΣ ΛΑΡΙΣΑΙΩΝ
Δ/ΝΣΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΙΑΚΟΥ ΣΧΕΔΙΑΣΜΟΥ
ΤΜΗΜΑ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ

ΑΠΟΦΑΣΗ ΑΡΙΘ. 321
ΑΠΟ ΤΟ ΥΠ' ΑΡΙΘ.16/2013 ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΣΥΝΕΔΡΙΑΣΕΩΣ
ΤΟΥ ΔΗΜΟΤΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΛΑΡΙΣΑΙΩΝ

ΘΕΜΑ: Επιστροφή χρηματικού ποσού, ως αχρεωστήτως καταβληθέντος (ΠΡΙΟΝΑ – ΚΡΙΚΕΛΗ Ο.Ε.).

Στην Λάρισα σήμερα την 17 Ιουνίου του έτους 2013 ημέρα της εβδομάδας Δευτέρα και ώρα 20.30 και στο Δημοτικό Κατάστημα, το Δημοτικό Συμβούλιο συνήλθε σε συνεδρίαση, ύστερα από την με αριθμ. πρωτ. 60752/11-06-2013 πρόσκληση του Προέδρου αυτού, η οποία έγινε σύμφωνα με τους ορισμούς του άρθρου 67 του Ν. 3852/7-6-2010.

Ήταν δε παρόντες από τα μέλη του οι κ.κ: 1) Μπαρμπούτης Σπυρίδων, ως Πρόεδρος, 2) Αγραφιώτη Μαρία, 3) Αδαμόπουλος Αθανάσιος, 4) Αλαμάνης Ευθύμιος, 5) Αλεξούλης Ιωάννης, 6) Αράγκουλε Δέσποινα, 7) Γαλάτος Αριστοκλής, 8) Γιαννούλας Κων/νος, 9) Ιωακειμίδου – Παπαγεωργίου Μεταξωτή, 10) Καλαμπαλίκης Κων/νος, 11) Καλογιάννης Απόστολος, 12) Καφφές Θεόδωρος, 13) Κέλλας Χρήστος, 14) Κοτάκου Μαρία, 15) Κρίκης Πέτρος, 16) Κυριτσάκας Βάϊος του Νικολάου, 17) Κυριτσάκας Βάϊος του Θωμά, 18) Λέτσιος Ιωάννης, 19) Λέτσιος Κλεάνθης, 20) Μαμάκος Αθανάσιος, 21) Μάντζαρη Δέσποινα, 22) Μητσιός Αθανάσιος, 23) Μίχος Χρήστος, 24) Μπανιός Μάρκος, 25) Μπατζηλιώτης Βασίλειος, 26) Μπεκύρης Μιχαήλ, 27) Ντάβαρη Ευαγγελία, 28) Ξυνοπούλου – Θυμούλια Ελένη – Μαρίνα, 29) Οικονόμου Ιωάννης, 30) Ούντρια Ευαγγελή, 31) Πράπας Αντώνιος, 32) Πρασσάς Αναστάσιος, 33) Σαμουρέλης Κων/νος, 34) Σάπκας Ιωάννης, 35) Σούλτης Γεώργιος, 36) Τερζούδης Χρήστος, 37) Τσακίρης Μιχαήλ και 38) Τσιαούσης Κων/νος.

και δεν προσήλθαν οι Δημοτικοί Σύμβουλοι κ.κ 1) Καραμπάτσας Κων/νος, 2) Κλεισιάρης Βασίλειος, 3) Λαμπρούλης Γεώργιος, 4) Μπαρτζώκης Γεώργιος, 5) Παπακρίβος Χρυσόστομος, 6) Σουλούκου Ασπασία και 7) Φακής Γεώργιος.

Το Δημοτικό Συμβούλιο, αφού βρέθηκε σε νόμιμη απαρτία (σε σύνολο αριθμού συμβούλων 45 παρευρίσκονταν οι 38, αποτελούντες την απόλυτη πλειοψηφία αυτού, άρθρο 96 παράγραφος 2 του ΔΚΚ (Ν. 3463/8-6-2006), δηλαδή τον αμέσως μεγαλύτερο ακέραιο του μισού του νομίμου αριθμού των μελών του Συμβουλίου), εισέρχεται στην συζήτηση των θεμάτων παρόντος του Δημάρχου κ. Κωνσταντίνου Τζανακούλη.

Κατά την συζήτηση του θέματος απουσίαζαν οι Δ.Σ. κ.κ. Μητσιός Αθανάσιος & Μπατζηλιώτης Βασίλειος.

Το Δημοτικό Συμβούλιο Λαρισαίων, αφού συζήτησε σχετικά με την Επιστροφή χρηματικού ποσού, ως αχρεωστήτως καταβληθέντος (ΠΡΙΟΝΑ – ΚΡΙΚΕΛΗ Ο.Ε.) και αφού έλαβε υπόψη:

1. Το άρθρο 26 παρ. 13 του Β.Δ. 17/5-15/6/1959.
2. Το άρθρο 26 παρ.1 του Ν.Δ. 318/69.
3. Το άρθρο 6 παρ.15 του Ν. 4071/2012.
4. Το με αριθμ. πρωτ. 58019/06-06-2013 έγγραφο της Δ/σης Οικονομικών Υπηρεσιών, το οποίο έχει ως εξής:

Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 6, παραγρ. 15 του Ν. 4071/11-4-12 (ΦΕΚ 85/12), στους διαγωνισμούς για την προμήθεια καυσίμων για την κίνηση των υπηρεσιακών αυτοκινήτων, οι κρατήσεις υπέρ ασφαλιστικών ταμείων (ΤΑΔΚΥ) επιβαρύνουν την αναθέτουσα αρχή.

Η υπηρεσία μας παρακράτησε την κράτηση (ΤΑΔΚΥ) από την ανάδοχο εταιρεία ΠΡΙΟΝΑ-ΚΡΙΚΕΛΗ Ο.Ε. για την σύμβαση έτους 2012-2013 το ποσό των δώδεκα χιλιάδων τετρακοσίων πενήντα τριών ευρώ και δεκατεσσάρων λεπτών (12.453,14) και το οποίο αποδόθηκε στην Α' ΔΟΥ με τα υπ' αριθμ. Ζ 5025295, Ζ 5424112, Ζ 6955750, Η 2124446, Η 2674720 διπλότυπα είσπραξης.

Η εταιρεία ΠΡΙΟΝΑ- ΚΡΙΚΕΛΗ Ο.Ε. με την υπ' αριθμ. πρωτ. 40364/22-4-2013 αίτησή της ζητά την επιστροφή του ποσού των δώδεκα χιλιάδων τετρακοσίων πενήντα τριών ευρώ και δεκατεσσάρων λεπτών (12.453,14) ως αχρεωστήτως καταβληθέντα.

Υστερα από τα παραπάνω παρακαλούμε όπως το Δημοτικό Συμβούλιο αποφασίσει για την επιστροφή του ποσού των δώδεκα χιλιάδων τετρακοσίων πενήντα τριών ευρώ και δεκατεσσάρων λεπτών (12.453,14) ως αχρεωστήτως καταβληθέντα, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 26 παρ. 13 του Β.Δ. 17/5-15/6-1959 του άρθρου 26 παρ. 1 του Ν.Δ. 318/69.

5. Την με αριθμ.πρωτ.64176/17-06-2013 γνωμοδότηση του Γραφείου Δικηγόρων, η οποία έχει ως εξής:

Επί του 10^{ου} θέματος της ΗΔ του ΔΣ της 17/6/2013 έχουμε να παρατηρήσουμε τα κάτωθι Επειδή, όπως έχει κριθεί (ΣτΕ 1667/2011 Ολομ.), με την ανεπιφύλακτη συμμετοχή τους στο διαγωνισμό για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης, οι διαγωνιζόμενοι αποδέχονται πλήρως τη νομιμότητα των όρων της διακήρυξης, με βάση τους οποίους διενεργείται ο διαγωνισμός και διαμορφώνονται οι υποβαλλόμενες προσφορές. Ως εκ τούτου, και για λόγους ασφάλειας του δικαίου, δεν είναι επιτρεπτή η εκ μέρους τους παρεμπίπτουσα, εκ των υστέρων, αμφισβήτηση του κύρους των όρων της διακήρυξης, την οποία δεν έχουν προσβάλει ευθέως εντός της προθεσμίας για την άσκηση της αιτήσεως ακυρώσεως, με την ευκαιρία της προσβολής των μεταγενέστερων πράξεων της διαγωνιστικής διαδικασίας, ανεξαρτήτως του αν οι όροι αυτοί, σύμφωνα με τους προβαλλόμενους ισχυρισμούς, αντίκεινται σε υπερκείμενους κανόνες δικαίου, όπως σε κανόνες του συντάγματος ή του κοινοτικού δικαίου (ΣτΕ 964/1998 Ολομ., 966/1998 Ολομ., 1415/2000 Ολομ., 3602/2005 επταμ., 702/2008, 1794/2008 και άλλες, πρβλ. και ΔΕΚ, απόφαση της 12.2.2002, Universale-Bau AG, C-470/99, σκέψεις 65 έως 79, καθώς και απόφαση της 27.2.2003, Santex SpA, C-327/00, σκέψεις 32 έως 66) ή αντιβαίνουν σε αναγκαστικού δικαίου διατάξεις της κοινής νομοθεσίας. (ΣΤΕ 2137/2012) Τούτο δε, δηλαδή η αδυναμία παρεμπίπτουσας αμφισβήτησης της νομιμότητας όρων της διακήρυξης, η οποία δεν έχει προσβληθεί ευθέως, ισχύει, κατά λογική ακολουθία, και στο μεταγενέστερο στάδιο της εκτέλεσης της συναφθείσης με τον ανάδοχο σύμβασης, οπότε οι όροι της διακήρυξης έχουν πλέον καταστεί όροι της σύμβασης διότι, πέραν των ανωτέρω, η αντίθετη άποψη θα είχε και ως συνέπεια την, κατά παραβίαση της αρχής της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, ανεπίτρεπτη, εκ των υστέρων, ανατροπή των όρων με βάση τους οποίους αναπτύχθηκε ο ανταγωνισμός, διαμορφώθηκαν οι προσφορές των διαγωνιζομένων και ανακηρύχθηκε ο ανάδοχος (πρβλ. ΔΕΚ, απόφαση της 29.4.2004, CAS Succhi di Frutta SpA, C-496/99 P, σκέψεις 106 έως 125 και απόφαση της 19.6.2008, Preettext Nachrichtenagentur GmbH, C-454/06, σκέψεις 55 και επόμενες και ιδίως 59 και 60).

Εν προκειμένω η αιτούσα εταιρία με την με αρ.πρωτ. 75150/17-7-2012 σύμβαση προμήθειας υγρών καυσίμων ανέλαβε την υποχρέωση να τηρήσει όλους τους όρους της διακήρυξης, μεταξύ των οποίων και αυτών που προβλέπονται στο άρθρο 24 της διακήρυξης (βλ.άρθρο 7^ο συμβάσεως) .

Στο άρθρο 24 της διακήρυξης αναφέρεται ρητά ότι ο ανάδοχος βαρύνεται, μεταξύ άλλων και με την κράτηση υπέρ ΤΑΔΚΥ (2%).

Επομένως, σύμφωνα με τα προεκτεθέντα, κατά την άποψη του γραφείου μας, ο ανάδοχος δεν δικαιούται την επιστροφή της κράτησης υπέρ του ΤΑΔΚΥ, έστω κι αν η νομοθεσία το προβλέπει, καθόσον με την ανεπιφύλακτη συμμετοχή της στο διαγωνισμό για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης, η αιτούσα εταιρία αποδέχτηκε πλήρως τη νομιμότητα των όρων της διακήρυξης, με βάση τους οποίους διενεργήθηκε ο διαγωνισμός και διαμορφώθηκαν οι υποβαλλόμενες προσφορές. Ως εκ τούτου, και για λόγους ασφάλειας του δικαίου, δεν είναι επιτρεπτή η εκ μέρους της παρεμπίπτουσα, εκ των υστέρων, αμφισβήτηση του κύρους των όρων της διακήρυξης, την οποία δεν έχει προσβάλει ευθέως εντός της προθεσμίας για την άσκηση της αιτήσεως ακυρώσεως. Επιπλέον, η αντίθετη άποψη θα οδηγούσε σε παραβίαση της αρχής της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, ανεπίτρεπτη, εκ των υστέρων, ανατροπή των όρων με βάση τους οποίους αναπτύχθηκε ο ανταγωνισμός, διαμορφώθηκαν οι προσφορές των διαγωνιζομένων και ανακηρύχθηκε ο ανάδοχος.

ΑΠΟΦΑΣΙΣΕ ΟΜΟΦΩΝΑ

Την μη επιστροφή του ποσού των δώδεκα χιλιάδων τετρακοσίων πενήντα τριών ευρώ και δεκατεσσάρων λεπτών (12.453,14€),στην εταιρεία με την επωνυμία ΠΡΙΟΝΑ – ΚΡΙΚΕΛΗ Ο.Ε., ως αχρεωστήτως καταβληθέντος, για τους λόγους που αναφέρονται στην παραπάνω γνωμοδότηση του Γραφείου Δικηγόρων.

Το παρόν συντάχθηκε αναγνώσθηκε και αφού βεβαιώθηκε υπογράφεται όπως παρακάτω.

Ο ΔΗΜΟΤΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΤΑ ΜΕΛΗ

ΜΠΑΡΜΠΟΥΤΗΣ ΣΠΥΡΙΔΩΝ

ΜΠΑΡΤΖΩΚΗΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ

ΔΗΜΟΣ ΛΑΡΙΣΑΙΩΝ
MUNICIPALITY OF LARISSA