



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΔΗΜΟΣ ΛΑΡΙΣΑΙΩΝ
Δ/ΝΣΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΙΑΚΟΥ ΣΧΕΔΙΑΣΜΟΥ
ΤΜΗΜΑ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ**

Λάρισα 21-06-2018

**ΑΠΟΦΑΣΗ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ
ΑΡΙΘΜΟΣ ΑΠΟΦΑΣΗΣ 303**

ΘΕΜΑ: Άσκηση ή μη Αίτησης Ανάκλησης κατά της με αριθμό 277/2018 Πράξης του Ε΄ Κλιμακίου του Ελεγκτικού Συνεδρίου.

Στη Λάρισα σήμερα 21-06-2018 ημέρα της εβδομάδας Πέμπτη και ώρα 12.30 μ.μ., η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Λαρισαίων, συνήλθε σε συνεδρίαση ύστερα από τη με αρ. πρωτ. 21561/15-06-2018 έγγραφη πρόσκληση του Προέδρου αυτής κ. Αθανασίου Αδαμόπουλου, που ορίστηκε με τη με αριθμ. 355/28-02-2017 απόφαση του Δημάρχου Λάρισας, παρευρεθέντων από τα μέλη οι κ. 1) Αθανάσιος Αδαμόπουλος ως Πρόεδρος, 2) Αναστασίου Μιχαήλ, 3) Δαούλας Θωμάς, 4) Νταής Παναγιώτης, 5) Σούλτης Γεώργιος και 6) Βλησαρούλης Αθανάσιος.

Η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Λαρισαίων, αφού συζήτησε εκτός ημερήσιας διάταξης (πριν τη συζήτηση των θεμάτων της ημερήσιας διάταξης), μετά από ομόφωνη απόφαση ένταξης λόγω του κατεπείγοντος λήψης απόφασης, σχετικά με το θέμα: Άσκηση ή μη Αίτησης Ανάκλησης κατά της με αριθμό 277/2018 Πράξης του Ε΄ Κλιμακίου του Ελεγκτικού Συνεδρίου και αφού έλαβε υπόψη:

1. Το άρθρο 72 του Ν.3852/10.
2. Τη με αριθμ. πρωτ.22109/20-06-2018 γνωμοδότηση του Τμήματος Νομικής Υποστήριξης, η οποία έχει ως εξής:

Με τη με αριθμό 277/2018 Πράξη του Ε Κλιμακίου του Ελεγκτικού Συνεδρίου κρίθηκε ότι κωλύεται η υπογραφή του σχεδίου σύμβασης του έργου του Δήμου Λαρισαίων «Ασφαλτοστρώσεις Δ.Ε Λάρισας» .

Συγκεκριμένα το Κλιμάκιο έκρινε ότι οι εντελλόμενες δαπάνες είναι μη νόμιμες διότι « ... μολονότι κατά την οικεία διακήρυξη ως σύστημα υποβολής των οικονομικών προσφορών είχε ορισθεί αυτό των επιμέρους ποσοστών έκπτωσης κατά ομάδες τιμών (άρθρο 95 παρ 2α του ν. 4412/2016) εντούτοις ο προϋπολογισμός μελέτης του ελεγχόμενου έργου μη νομίμως περιέλαβε μόνον μια ομάδα εργασιών (ΟΔΟΠΟΙΑ) με πέντε είδη εργασιών χωρίς περαιτέρω ομαδοποίηση αυτών σε δύο υποομάδες κατά παράβαση της διάταξης του άρθρου 4 της ΔΝΣγ/οικ.38107/ΦΝ466/22.3.2017 υπουργικής απόφασης. Τούτο είχε ως αποτέλεσμα το ελεγχόμενο έργο να δημοπρατηθεί ουσιαστικά με σύστημα υποβολής προσφορών αυτό του ενιαίου ποσοστού έκπτωσης του άρθρου 125 του ν. 4412/2016, γεγονός που συνιστά ουσιώδη πλημμέλεια της διενεργηθείσης διαγωνιστικής διαδικασίας, καθόσον αφενός η προϋπολογιζόμενη για το ελεγχόμενο έργο δαπάνη υπερβαίνει κατά πολύ το κατά τη ρητή διάταξη του άρθρου 125 παρ 1 του ν. 4412/2016 οριζόμενο ποσό των 60.000 ευρώ, μέχρι του οποίου είναι δυνατή η υποβολή οικονομικών προσφορών με ενιαίο ποσοστό έκπτωσης, και αφετέρου η θεώρηση όλων των επιμέρους προβλεπόμενων ειδών εργασιών ως μιας ομάδας – χωρίς άλλωστε τούτο να προκύπτει αναμφίβολα από τη φύση τους [βλ. διάκριση ομάδων εργασιών (ασφαλτικά, οδοστρωσία κλπ) στη ΔΝΣγ/οικ. 38107/ΦΝ466/22.3.2017 υπουργική απόφαση] – καθιστά δυσχερή (αν όχι ανέφικτο) τον έλεγχο της διαχείρισης των επί ελασσον δαπανών, σύμφωνα με όσα ορίζονται στον νόμο (άρθρο 156 παρ 3 του ν 4412/2016) και την οικεία διακήρυξη (άρθρο 11.3), ενδέχεται δε να οδηγήσει σε μη νόμιμες αυξομειώσεις των προϋπολογιζόμενων για τα επί μέρους είδη εργασιών δαπανών, μέσω της μείωσης των δαπανών κάποιων από αυτά τα είδη εργασιών και, παράλληλα, μέσω της υπέρβασης των προβλεπόμενων για άλλα είδη εργασιών δαπανών, πέραν των

ποσοστιαίων ορίων που τίθενται στην υπέρβαση της συμβατικής ομάδας εργασιών δυνάμει του άρθρου 11.3 της διακήρυξης του διαγωνισμού (βλ. και όμοια διατύπωση σε άρθρο 156 παρ 3 περ β υποπερ εε, όπου ορίζεται ως προϋπόθεση για την εφαρμογή της εν λόγω παραγράφου η ανάλυση του προϋπολογισμού σε ομάδες εργασιών).

Με την υπ.αρ. 422/2017 Πράξη του ίδιου Κλιμακίου κρίθηκε (κατά πλειοψηφία) ότι « Με τα δεδομένα αυτά, το Κλιμάκιο κρίνει ότι δεν διαπιστώθηκαν ουσιώδεις πλημμέλειες στην ανωτέρω διαδικασία, δοθέντος ότι δεν συνιστά ουσιώδη πλημμέλεια της ακολουθηθείσης ανταγωνιστικής διαδικασίας – κατά την οποία προσφορές υπέβαλαν εννέα υποψήφιοι, εκ των οποίων ανάδοχος ανεδείχθη η εταιρία που προσέφερε τη μεγαλύτερη έκπτωση – το γεγονός ότι το ελεγχόμενο έργο δημοπρατήθηκε με σύστημα υποβολής προσφορών αυτό του ενιαίου ποσοστού έκπτωσης του άρθρου 125 του ν. 4412/2016, καθόσον η προϋπολογιζόμενη δαπάνη αυτού – ποσού 1.290.305,09 ευρώ χωρίς ΦΠΑ – υπερέβαινε το ποσό των 60.000 ευρώ, δηλαδή το ανώτατο όριο μέχρι του οποίου, κατά το γράμμα του νόμου, μπορούσε να επιλεγεί από την αναθέτουσα αρχή το ανωτέρω σύστημα υποβολής προσφοράς, καθόσον το όριο αυτό παρίσταται εφαρμοστέο στην περίπτωση έργων όπου είναι δυνατή η διάκριση των απαιτούμενων για την εκπόνηση του έργου εργασιών σε περισσότερες ομάδες και όχι στην περίπτωση έργου η εκπόνηση του οποίου προϋποθέτει τη διενέργεια εργασιών οι οποίες, ως εκ της φύσεως τους, εντάσσονται σε μια ομάδα (πρβλ ΕΣ VI Τμ. 1476/2016), όπως εν προκειμένω.....»

Από την επισκόπηση της Διακήρυξης και του προϋπολογισμού μελέτης του έργου, προκύπτει κατά τη γνώμη μας, ότι οι εργασίες του υπό εξέταση έργου εκ της φύσεως τους, εντάσσονται σε μια ομάδα. Ως εκ τούτου, κατά την άποψη μας δεν διαπιστώνονται πλημμέλειες στην υπό κρίση διαδικασία.

Επειδή σε κάθε περίπτωση, ακόμη κι αν κριθεί ότι παραβιάστηκαν οι διατάξεις του ν. 4412/2016 και οι κατ' εξουσιοδότηση αυτού ΥΑ, έχουμε τη γνώμη ότι, αυτό δεν έγινε σκόπιμα, αφού είναι προφανές, ότι, λόγω της πολυνομίας, των διαφορετικών νομικών απόψεων επί του θέματος και της έγκρισης προηγούμενου σχεδίου συμβάσεως για παρόμοιο έργο με την υπ.αρ. 422/2017 Πράξη του ίδιου Κλιμακίου, θα πρέπει να γίνει δεκτό, ότι τα όργανα του Δήμου διέλαβαν εσφαλμένα μεν, κατά πλάνη συγγνωστή δε, ότι έπρατταν νόμιμα, δυνάμει των ανωτέρω διατάξεων και λόγω της έγκρισης προηγούμενης πανομοιότυπης σύμβασης από το αρμόδιο Κλιμάκιο του Ελεγκτικού Συνεδρίου.

Επειδή, κατά τη γνώμη μας, η οποία αποτελεί «απλή» γνώμη στερούμενη δεσμευτικότητας, θα πρέπει να ασκηθεί αίτηση ανάκλησης επειδή υφίστανται πιθανότητες ευδοκίμησης.

Ως εκ τούτου, καλείται η Οικονομική Επιτροπή, ως αρμόδια κατ' άρθρο 72 του ν. 3852/2010, να αποφασίσει την άσκηση ή μη του ενδίκου βοηθήματος της Αίτησης Ανάκλησης.

ΑΠΟΦΑΣΙΣΕ ΟΜΟΦΩΝΑ

Την άσκηση Αίτησης Ανάκλησης κατά της με αριθμό 277/2018 Πράξης του Ε΄ Κλιμακίου του Ελεγκτικού Συνεδρίου, για τους λόγους που αναφέρονται στην παραπάνω εισήγηση.

Αποφασίστηκε, αναγνώσθηκε και υπογράφηκε.

Η ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΑΔΑΜΟΠΟΥΛΟΣ ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ

ΤΑ ΜΕΛΗ

**ΑΝΑΣΤΑΣΙΟΥ ΜΙΧΑΗΛ
ΔΑΟΥΛΑΣ ΘΩΜΑΣ
ΝΤΑΗΣ ΠΑΝΑΓΙΩΤΗΣ
ΣΟΥΛΤΗΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ
ΒΛΗΣΑΡΟΥΛΗΣ ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ**