

Αρ. Πρωτ. Δήμου Ιλίου:4354/02.02.2017

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ**ΝΟΜΟΣ ΑΤΤΙΚΗΣ****ΔΗΜΟΣ Ι Λ Ι Ο Υ****5^η Τακτική Συνεδρίαση Οικονομικής Επιτροπής****την 02.02.2017**

Η Οικονομική Επιτροπή Ιλίου συνήλθε στο Δημαρχιακό Μέγαρο σήμερα την 2^η Φεβρουαρίου 2017, ημέρα Πέμπτη και ώρα 10.00 π.μ., ύστερα από την υπ. αριθμ. 3584/27.01.2017 πρόσκληση του Δημάρχου ως Προέδρου της Ο.Ε. κ. Νίκου Ζενέτου, η οποία επιδόθηκε νόμιμα και εμπρόθεσμα σε όλα τα μέλη της Οικονομικής Επιτροπής στις 27.01.2017.

Η Οικονομική Επιτροπή αποτελείται από εννέα (9) μέλη.

ΠΑΡΟΝΤΕΣ

ΖΕΝΕΤΟΣ ΝΙΚΟΣ

Δήμαρχος ως Πρόεδρος Ο.Ε.

- | | |
|----------------------------------|-------------------|
| 1. ΚΟΥΜΑΡΑΔΙΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ, Δ.Σ | Μέλος της Ο.Ε. |
| 2. ΒΕΡΓΟΣ ΙΩΑΝΝΗΣ, Δ.Σ. | « « |
| 3. ΧΑΡΑΛΑΜΠΟΠΟΥΛΟΣ ΙΩΑΝΝΗΣ, Δ.Σ. | « « |
| 4. ΓΑΛΟΥΝΗΣ ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ, Δ.Σ. | Αν. Μέλος της Ο.Ε |

ΑΠΟΝΤΕΣ

- | | |
|--------------------------------|------------------|
| 1. ΚΑΒΟΥΡΑΣ ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ | Αντιπρόεδρος Ο.Ε |
| 2. ΒΟΜΠΙΡΑΚΗ ΝΙΚΟΛΕΤΤΑ, Δ.Σ | Μέλος της Ο.Ε |
| 3. ΓΚΟΓΚΟΣ ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ, Δ.Σ. | « « |
| 4. ΦΕΓΓΕΡΟΣ ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ, Δ.Σ. | « « |
| 5. ΚΟΥΤΣΙΑΝΑΣ ΠΑΝΑΓΙΩΤΗΣ, Δ.Σ. | « « |

ΑΠΟΦΑΣΗ –045–

Ο Δήμαρχος κ. Ζενέτος Νίκος ως Πρόεδρος της Οικονομικής Επιτροπής, εισάγει για συζήτηση το 2^ο θέμα εκτός ημερήσιας διάταξης, σύμφωνα με το άρθρο 75 § 6, που αφορά τη λήψη απόφασης επί της προδικαστικής προσφυγής της εταιρείας « ΑΔΕΛΦΕΣ ΠΑΠΑΔΑΚΗ Ο.Ε» κατά της 554/2016 Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ιλίου.

Αφού θέτει υπ' όψιν της Επιτροπής το υπ' αριθμ. 4233/01.02.2017 έγγραφο της Οικονομικής Υπηρεσίας του Δήμου, στο οποίο αναφέρεται ότι:

«Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις του νόμου 4412/16 (ΦΕΚ 147 Α'/08-08-2016) «Δημόσιες συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)»
2. Την με αρ.πρωτ. 47078/01-11-2016 διακήρυξη που αφορά την «Προμήθεια τροφίμων για τις ανάγκες των υπηρεσιών του Δήμου Ιλίου» έτους 2017 προϋπολογισμού 497.512,52 €, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.
3. Το Ν. 3886/2010 (ΦΕΚ 173/30.09.2010 τεύχος Α') «Δικαστική προστασία κατά τη σύναψη

δημόσιων συμβάσεων» που αφορά σε διαφορές που αναφύονται κατά τη διαδικασία που προηγείται της σύναψης συμβάσεων δημοσίων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών προϋπολογισμού άνω των 209.000€, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

4. Το γεγονός ότι αρμόδιο όργανο για να αποφασίσει επί της προσφυγής είναι εκείνο που έχει την εξουσία να κατακυρώσει το αποτέλεσμα του διαγωνισμού. (ΕΑ ΣτΕ 959/2010) (Εγκύκλιος Υπ. Υποδομών Μεταφ. & Δικτ. εγκ.23/Δ17γ/10/200/ΦΝ 458/06.12.2010)
5. Επομένως, στους Δήμους αρμόδιο όργανο είναι η Οικονομική Επιτροπή, εκτός από τις περιπτώσεις που έχει παραχωρήσει την αρμοδιότητά της στο Δημοτικό Συμβούλιο. (άρθρο 72 παρ.1 περιπτ.ε του Ν.3852/2010)

Σας διαβιβάζουμε, την προδικαστική προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία: «ΑΔΕΛΦΕΣ ΠΑΠΑΔΑΚΗ Ο.Ε.» κατά της 554/2016 Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ιλίου (Α.Δ.Α.: ΩΞΖΩΕΒ-8ΨΝ) με την οποία εγκρίθηκε το πρακτικό αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών., την από 30/1/2017 γνωμοδότηση της αρμόδιας επιτροπής αξιολόγησης ενστάσεων, καθώς και το φάκελο που αφορά την προμήθεια τροφίμων για τις ανάγκες των υπηρεσιών του Δήμου Ιλίου, και παρακαλούμε να αποφασίσετε σχετικά.

Γ Ν Ω Μ Ο Δ Ο Τ Η Σ Η

Στο Ίλιον και στο Δημοτικό Κατάστημα του Δήμου Ιλίου την **30η** του μήνα **Ιανουαρίου** του έτους **2017** ημέρα Δευτέρα και ώρα 10:00 πμ οι παρακάτω υπογεγραμμένοι:

1. Γαλάνη Ευαγγελία, τακτικό μέλος, κλάδου ΠΕ Δασολόγων,
 2. Μιχαηλίδης Ανδρέας, τακτικό μέλος, κλάδου ΤΕ Μηχανικών,
 3. Αλεξόπουλος Γεώργιος, τακτικό μέλος, κλάδου ΠΕ Φυσικής Αγωγής,
- αποτελούντες την επιτροπή εξέτασης - αξιολόγησης ενστάσεων & προσφυγών για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και γενικών υπηρεσιών, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 221 παρ. 11α του Ν. 4412/2016, που ορίστηκαν με την αριθμ. 431/2016 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ιλίου (ΑΔΑ 63Υ6ΩΕΒ-Φ6Ζ), έχοντας υπόψη:

- α) Την υπ' αριθμ. 47078/1-1-2016 **Διακήρυξη** διεθνούς ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά βάσει τιμής για την **Προμήθεια τροφίμων για τις ανάγκες των υπηρεσιών του Δήμου Ιλίου, προϋπολογισμού 573.832,37€, συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α**, που δημοσιεύτηκε στον Ελληνικό τύπο, στο τεύχος δημοσίων συμβάσεων καθώς και στην επίσημη εφημερίδα της Ε.Ε.
- β) Το από 7-12-2016 Πρακτικό Δημοπρασίας,
- γ) Την με αρ. 554/2016 (αρ. πρωτ. 56127/29-12-2016) Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής,

δ) Τις απόψεις του Γραφείου Νομικής Υποστήριξης του δήμου μας, συγκεντρώθηκαν για την εξέταση και γνωμοδότηση προς την Οικονομική Επιτροπή σχετικά με την με αρ. πρωτ. 2240/19-1-2017 **προδικαστική προσφυγή**, η οποία υποβλήθηκε εμπρόθεσμα, και σύμφωνα με το άρθρο 20 της προαναφερόμενης Διακήρυξης, από τον οικονομικό φορέα με επωνυμία **«ΑΔΕΛΦΕΣ ΠΑΠΑΔΑΚΗ Ο.Ε.»** με έδρα στην οδό Μενελάου αρ. 80 στο Δήμο Ιλίου.

Συγκεκριμένα και σύμφωνα με τους ακόλουθους λόγους (Α) & (Β) του μέρους ΙΙ της Προδικαστικής Προσφυγής αναφορικά :

Α) Με τον υπολογισμό του ύψους της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής που υποβλήθηκε στο διαγωνισμό και ανέρχεται στο ποσό των 6.510,00 € αντί του ποσού των 7.004,96 €.

Η Επιτροπή έχει να παρατηρήσει τα εξής:

A1) Στο Άρθρο 17 της υπόψη διακήρυξης, η αναθέτουσα αρχή καθορίζει το ύψος της εγγύησης συμμετοχής στο «... 2% επί του ενδεικτικού προϋπολογισμού της ομάδας ή ομάδων που συμμετέχει (μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.) εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης προ ΦΠΑ, με ανάλογη στρογγυλοποίηση. (άρθρο 72 παρ. 1^ο του Ν.4412/16)»

Από τα παραπάνω προκύπτει ότι γίνεται σαφή αναφορά στον **ενδεικτικό προϋπολογισμό** της μελέτης δηλ. τον προϋπολογισμό που εμπεριέχει τις τιμές των προϊόντων που καθόρισε η αναθέτουσα αρχή ως βάση και οι οποίες επιδέχονται έκπτωσης, όπως αναφέρεται άλλωστε και στο Άρθρο 7 παρ. Β της διακήρυξης : *«οι υποψήφιοι θα συμπληρώσουν ως τιμή προσφοράς την τιμή με δύο (2) δεκαδικά ψηφία που προκύπτει ανά ομάδα η υποομάδα μετά την αφαίρεση του ποσοστού έκπτωσης που προσφέρουν, από την συνολική ενδεικτική τιμή (προ ΦΠΑ) όπως αυτή δίδεται στον ενδεικτικό προϋπολογισμό της με κωδικό Π132/2016 μελέτης του Δήμου Ιλίου, που τίθεται στην παρούσα Διακήρυξη για την αντίστοιχη ομάδα η υποομάδα. Το προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης θα πρέπει να είναι ενιαίο για τα είδη της κάθε ομάδας ή υποομάδας, ως αυτές έχουν καθορισθεί.»*

Οι τιμές των προϊόντων που καταθέτει ο οικονομικός φορέας με την προσφορά του είναι οριστικές όπως αναφέρεται στο Άρθρο 8 της διακήρυξης : *«Η τιμή της προσφοράς είναι δεσμευτική για τον διαγωνιζόμενο μέχρι και την οριστική παραλαβή της προμήθειας. Αποκλείεται αναθεώρηση της τιμής προσφοράς και οποιαδήποτε αξίωση του αναδόχου πέραν της τιμής της προσφοράς του»* και ως εκ τούτου δεν αποτελούν τον ενδεικτικό προϋπολογισμό της μελέτης βάση του οποίου υπολογίζεται το ύψος της εγγύησης συμμετοχής.

A2) Στο Άρθρο 2 – Ορισμοί, παρ. 14 του Ν.4412/2016 (ΦΕΚ 147/Α/2016) γίνεται αναφορά στα έγγραφα της σύμβασης που ορίζονται ως : *«κάθε έγγραφο το οποίο παρέχει ή στο οποίο παραπέμπει η αναθέτουσα αρχή/αναθέτων φορέας με σκοπό να περιγράψει ή να προσδιορίσει στοιχεία της σύμβασης ή της διαδικασίας ανάθεσης ... των τεχνικών προδιαγραφών ... Επίσης στην έννοια αυτή*

περιλαμβάνονται και η διακήρυξη ...» δηλαδή με τη φράση «...εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης προ ΦΠΑ ...» του άρθρου 17 της διακήρυξης, δεν γίνεται κατ' ανάγκη αναφορά στην έννοια της σύμβασης/συμφωνητικού που θα συντάσσονταν βάσει του ύψους της οικονομικής προσφοράς της προσφεύγουσας (εφόσον αναδεικνύονταν ανάδοχος της προμήθειας) από την οποία προσδιόρισε, λανθασμένα, το αναλογούν ποσό της εγγύησης συμμετοχής.

A3) Στην τεχνική προσφορά που υποβλήθηκε στο ηλεκτρονικό σύστημα από την προσφεύγουσα, εμφανίζονται οι ομάδες τροφίμων για τις οποίες συμμετείχε στο διαγωνισμό και με αυτό τον τρόπο – αφού ο υπολογισμός του ύψους της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής έγινε με βάση τις τιμές των προϊόντων που προσέφερε – κατέστη εκ των προτέρων γνωστό το ύψος της προσφοράς της υπόψη εταιρείας και στους υπόλοιπους διαγωνιζόμενους, πριν από την αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών, που στη διακήρυξη ορίζεται σε χρόνο μεταγενέστερο από το άνοιγμα των Δικαιολογητικών συμμετοχής - Τεχνικών προσφορών, σύμφωνα με τη διαδικασία που περιγράφεται στο Άρθρο 12 της διακήρυξης : *«Κατά την προαναφερόμενη ημερομηνία και ώρα γίνεται αποσφράγιση μόνο των ηλεκτρονικών (υπό)φακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά». Οι ηλεκτρονικοί (υπο)φάκελοι των οικονομικών προσφορών αποσφραγίζονται ηλεκτρονικά μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο σύστημα οργάνων, σε ημερομηνία και ώρα που θα γνωστοποιηθεί σε αυτούς των οποίων οι προσφορές κρίθηκαν αποδεκτές μετά την αξιολόγηση των λοιπών στοιχείων αυτών μέσω του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ.*

Αμέσως μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση των (υπο)φακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά», οι συμμετέχοντες στο διαγωνισμό θα έχουν ηλεκτρονική πρόσβαση στο περιεχόμενο των προσφορών που αποσφραγίσθηκαν.

Ομοίως, μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση των (υπο)φακέλων «Οικονομική Προσφορά», οι προσφέροντες των οποίων οι οικονομικές προσφορές αποσφραγίσθηκαν, θα έχουν ηλεκτρονική πρόσβαση στο περιεχόμενο των προσφορών που αποσφραγίσθηκαν προκειμένου να λαμβάνουν γνώση των τιμών που προσφέρθηκαν.»

Από τα παραπάνω συνάγεται το συμπέρασμα ότι το ποσό της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής θα έπρεπε να έχει υπολογισθεί ως ποσοστό 2% του προϋπολογισμού της μελέτης (προ ΦΠΑ) για τις ομάδες προϊόντων για τις οποίες η προσφεύγουσα κατέθεσε προσφορά, ήτοι :

1^η Ομάδα

A' υποομάδα :	41.600,00 €
B' υποομάδα :	115.400,00 €
	22.000,00 €

2^η Ομάδα

A' υποομάδα :	609,10 €
	15.642,00 €

4^η Ομάδα

ΣΤ' υποομάδα :	28.878,80 €
Z' υποομάδα :	29.541,90 €

79.776,40 €

16.800,00 €

Σύνολο : 350.248,20 €

Ορθός υπολογισμός της εγγύησης συμμετοχής : 350.248,20 € X 2 % = **7.004,96 €**

Β) Με την ακύρωση του από 7-12-2016 Πρακτικού της επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού καθώς και της με αρ. 554/2016 Απόφασης της οικονομικής επιτροπής του Δήμου Ιλίου λόγω έλλειψης νόμιμης αιτιολογίας.

Ο προβαλλόμενος λόγος της έλλειψης νόμιμης αιτιολογίας είναι παντελώς αβάσιμος και αόριστος. Ειδικότερα :

B1) Όπως προκύπτει από το άρθρο 17 της διακήρυξης που αναφέρει : «*Το ύψος της εγγύησης συμμετοχής καθορίζεται σε χρηματικό ποσό, που αντιστοιχεί στο 2% επί του ενδεικτικού προϋπολογισμού της ομάδας ή ομάδων που συμμετέχει (μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.), εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης προ ΦΠΑ, με ανάλογη στρογγυλοποίηση. (άρθρο 72 παρ.1α του Ν.4412/16)*», γίνεται αντιληπτό ότι η αναφορά στον ενδεικτικό προϋπολογισμό και την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης έχει σχέση με τα περιγραφόμενα στη διακήρυξη του Δήμου Ιλίου και όχι βέβαια με την τιμή προσφοράς της προμήθειας της προσφεύγουσας, αφού με το σκεπτικό αυτό, το ποσοστό της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής θα καθιστούσε τη διαδικασία διαβλητή και όχι σύμφωνα με τα όσα επιτάσσει η διακήρυξη.

B2) Διότι στο προσαλλόμενο πρακτικό δημοπρασίας αιτιολογείται επαρκώς και εμπεριστατωμένα ότι ο αποκλεισμός της προσφεύγουσας οφείλεται στην μη προσκόμιση ορθής εγγυητικής επιστολής σύμφωνα με το αρ. 17 της διακήρυξης, το οποίο και μνημονεύεται επαρκώς. Τα προτεινόμενα από την Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού στο από 7-12-2016 Πρακτικό και η

συνακόλουθη 554/2016 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής είναι σε συμφωνία με τους όρους της διακήρυξης, διασφαλίζοντας με τον τρόπο αυτό τη διαφάνεια της συναλλαγής και το δημόσιο συμφέρον.

Κατόπιν των παραπάνω η Επιτροπή εξέτασης - αξιολόγησης ενστάσεων & προσφυγών για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και γενικών υπηρεσιών

γνωμοδοτεί

η με αρ. πρωτ. 2240/19-1-2017 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με επωνυμία «**ΑΔΕΛΦΕΣ ΠΑΠΑΔΑΚΗ Ο.Ε.**» με έδρα στην οδό Μενελάου αρ. 80 στο Δήμο Ιλίου να **απορριφθεί** στο σύνολό της.».

Προτείνει την λήψη σχετικής απόφασης.

Η Οικονομική Επιτροπή

Έχοντας υπόψη τα ανωτέρω,

Αποφασίζει Ομόφωνα

A. Δέχεται να συζητηθεί το θέμα κατ' επείγον, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 75 § 6, του Ν. 3852/2010

B. Απορρίπτει την με αρ. πρωτ. 2240/19-1-2017 προδικαστική προσφυγή του οικονομικού φορέα με επωνυμία «**ΑΔΕΛΦΕΣ ΠΑΠΑΔΑΚΗ Ο.Ε.**», για του λόγους που αναλυτικά ανωτέρω αναφέρονται.

Στη συνέχεια υπογράφεται από τα παρόντα στη Συνεδρίαση Μέλη

Ο Δήμαρχος ως Πρόεδρος της Ο.Ε.

Τα Μέλη

Κουμαραδίδος Γ.,

Χαραλαμπόπουλος Ι., Βέργος Ι.,

Γαλούνης Δ.

ΖΕΝΕΤΟΣ ΝΙΚΟΣ