

Αρ. Πρωτ. Δήμου Ιλίου: 45771/20.10.2017

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ**ΝΟΜΟΣ ΑΤΤΙΚΗΣ****ΔΗΜΟΣ Ι Λ Ι Ο Υ****42^η Τακτική Συνεδρίαση Οικονομικής Επιτροπής
την 19.10.2017**

Η Οικονομική Επιτροπή Ιλίου συνήλθε στο Δημαρχιακό Μέγαρο «ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΚΟΥΚΟΥΒΙΝΟΣ» σήμερα την 19^η Οκτωβρίου 2017, ημέρα Πέμπτη και ώρα 20.00 μ.μ., ύστερα από την υπ. αριθμ. 44771/13.10.2017 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 13.10.2017.

Η Οικονομική Επιτροπή αποτελείται από εννέα (9) μέλη.

ΠΑΡΟΝΤΕΣ

ΖΕΝΕΤΟΣ ΝΙΚΟΣ

Δήμαρχος ως Πρόεδρος Ο.Ε.

- | | |
|--------------------------------|-------------------|
| 1. ΚΑΝΕΛΛΟΠΟΥΛΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ, Δ.Σ | Αντιπρόεδρος Ο.Ε |
| 2. ΚΟΥΜΑΡΑΔΙΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ, Δ.Σ | Μέλος της Ο.Ε |
| 3. ΓΚΟΓΚΟΣ ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ, Δ.Σ. | « « |
| 4. ΒΕΡΓΟΣ ΙΩΑΝΝΗΣ, Δ.Σ. | « « |
| 5. ΚΑΒΟΥΡΑΣ ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ | « « |
| 6. ΓΑΛΟΥΝΗΣ ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ, Δ.Σ. | Αν. Μέλος της Ο.Ε |

ΑΠΟΝΤΕΣ

- | | |
|----------------------------------|---------------|
| 1. ΧΑΡΑΛΑΜΠΟΠΟΥΛΟΣ ΙΩΑΝΝΗΣ, Δ.Σ. | Μέλος της Ο.Ε |
| 2. ΒΟΜΠΙΡΑΚΗ ΝΙΚΟΛΕΤΤΑ, Δ.Σ | « « |
| 3. ΣΤΑΜΑΤΟΠΟΥΛΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ | « « |

ΑΠΟΦΑΣΗ –421–

Ο Δήμαρχος κ. Ζενέτος Νίκος ως Πρόεδρος της Οικονομικής Επιτροπής, εισάγει για συζήτηση το 3^ο θέμα της ημερήσιας διάταξης, που αφορά την εξέταση της προδικαστικής προσφυγής της εταιρείας « T-FITTINGS Ε.Π.Ε».

Αφού θέτει υπ' όψιν της Επιτροπής το υπ' αριθμ. 45150/17.10.2017 έγγραφο της Οικονομικής Υπηρεσίας του Δήμου, στο οποίο αναφέρεται ότι:

«Έχοντας υπόψη:

1. Την υπ' αρ. 119/2017 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου εγκρίθηκε η διενέργεια ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού κάτω των ορίων για την προμήθεια οικοδομικών υλικών – υλικών σιδήρου – χρωμάτων και υδραυλικών υλικών για τις ανάγκες του Δήμου προϋπολογισμού (139.995,46) ευρώ συμπεριλαμβανομένου και Φ.Π.Α.
2. Την υπ' αρ. 154/2017 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ιλίου εγκρίθηκαν οι τεχνικές προδιαγραφές και καταρτίστηκαν οι όροι της οικείας με αρ. πρωτ. 16265/19-4-2017 διακήρυξης, η οποία δημοσιεύτηκε στο ΚΗΜΔΗΣ την 19-04- 2017.

- 3.** Την με αρ. **250/2017** (ΑΔΑ: ΩΙΧΔΩΕΒ-0ΑΠ) Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής περί έγκρισης των πρακτικών της επιτροπής διενέργειας ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού,
- 4.** Την από 23-06-2017 Ένσταση του οικ. φορέα με την επωνυμία «Τ FITTINGS ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ ΕΜΠΟΡΙΑΣ ΕΞΑΡΤΗΜΑΤΩΝ ΑΠΟ ΧΑΛΚΟ ΟΡΕΙΧΑΛΚΟ ΚΑΙ ΣΥΝΑΦΗΣ ΠΡΩΤΕΣ ΥΛΕΣ»
- 5.** Την με αρ. **280/2017** (ΑΔΑ: Ω2ΒΜΩΕΒ-ΕΚΝ) Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής με την οποία απορρίφθηκε η από 23-06-2017 Ένσταση του οικ. φορέα με την επωνυμία «Τ FITTINGS ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ ΕΜΠΟΡΙΑΣ ΕΞΑΡΤΗΜΑΤΩΝ ΑΠΟ ΧΑΛΚΟ ΟΡΕΙΧΑΛΚΟ ΚΑΙ ΣΥΝΑΦΗΣ ΠΡΩΤΕΣ ΥΛΕΣ».
- 6.** Την από 14/7/2017 προδικαστική προσφυγή της εταιρείας T-FITTINGS Ε.Π.Ε., η οποία κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού.
- 7.** Την υπ' άρ **328/ 27.07.2017** με την οποία η Οικονομική Επιτροπή του Δ. Ιλίου παραπέμπει λόγω αναρμοδιότητας την προδικαστική προσφυγή της εταιρείας στην Αποκεντρωμένη Διοίκηση Αττικής προκειμένου να εξετασθεί αρμοδίως.
- 8.** Το με αρ. πρωτ. 3338/23408+59243/21834+59236/21832+57502/21272 έγγραφο της Αποκεντρωμένης Διοίκησης. Με το οποίο επεστράφη στο Δήμο Ιλίου η προδικαστική προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «T-FITTINGS Ε.Π.Ε.», προκειμένου να εξεταστεί από την Οικονομική Επιτροπή του Δ. Ιλίου, σύμφωνα με το Ν.3386/2010 για τους λόγους που αναφέρονται σε αυτό.
- 9.** Τη γνωμοδότηση της επιτροπής εξέτασης ενστάσεων και προσφυγών επί των ουσιαστικών λόγων που επικαλείται η προσφεύγουσα εταιρεία.
- 10.** Το άρθρο 227 παρ. 1.α **του Ν.3852/2010 σύμφωνα με το οποίο**
 « 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 ανάρτησή της στο διαδίκτυο ή από την κοινοποίησή της ή αφότου έλαβε γνώση αυτής» .
- 11.** Το άρθρο 43 του ν. 4487/2017, παρ. 4 σύμφωνα με το οποίο Η παρ. 7 του άρθρου 379 του Ν. 4412/2016, όπως ισχύει, αντικαθίσταται ως εξής:
 «7. Οι διατάξεις του Βιβλίου IV (άρθρα 345 έως 374) διέπουν τις διαφορές που αναφέρονται από πράξεις ή παραλείψεις, οι οποίες εκδίδονται ή συντελούνται από την αναθέτουσα αρχή στο πλαίσιο διαδικασίας σύναψης σύμβασης, η οποία εκκινεί, κατά τα οριζόμενα στα άρθρα 61,120, 290 και 330 του παρόντος:
 α) για τις δημόσιες συμβάσεις γενικών υπηρεσιών και τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών, μετά την 26^η Ιουνίου 2017,
- 12.** Το άρθρο 376 παρ. 12 του Ν.4412/2016 σύμφωνα με το οποίο «Με την επιφύλαξη των παραγράφων 7 και 8 του άρθρου 379, η προβλεπόμενη διαδικασία ένστασης της περίπτωσης στ' της

παρ. 1 του άρθρου 98, των υποπεριπτώσεων α' της περίπτωσης β', της υπουποπερίπτωσης ββ' της υποπερίπτωσης ββ' της περίπτωσης β' καθώς και της περίπτωσης γ' της παραγράφου 1 του άρθρου 99 και της παραγράφου 4 του άρθρου 100 εφαρμόζεται σε όλες τις συμβάσεις των περιπτώσεων α' και β' της παραγράφου 2 του άρθρου 1 κάτω των ορίων.

13. Την κατευθυντήρια οδηγία **19** της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων με θέμα: **Συμβάσεις κάτω των ορίων των άρθρων 5 (ΒΙΒΛΙΟ Ι) και 235 (ΒΙΒΛΙΟ ΙΙ) του Ν. 4412/2016(Α 147) «Δημόσιες συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)», στο μέρος 10 της οποίας αναλύεται διεξοδικά η διαδικασία που ακολουθείται για Ενστάσεις / προδικαστικές προσφυγές στις συμβάσεις κάτω των ορίων όπου μεταξύ άλλων αναφέρεται ότι:** Έως την έναρξη εφαρμογής των διατάξεων του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, δηλαδή έως και την 30η Μαΐου 2017, (συν 26/6/2017 με βάση τη τελευταία τροποποίηση που επήλθε με το άρθρο 43 παρ.4α 4487/2017) η προβλεπόμενη διαδικασία ένστασης του άρθρου 127, όπως αναφέρεται στην περίπτωση της παραγράφου 4 του άρθρου 100, εφαρμόζεται σε όλες τις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου I του ν. 4412/2016, με εκτιμώμενη αξία κάτω των ορίων του άρθρου 5 (τόσο κάτω όσο και άνω των 60.000 Ευρώ, χωρίς ΦΠΑ, αλλά σε κάθε περίπτωση, κάτω των ορίων του άρθρου 5).

14. Την Ερώτηση - Απάντηση 11 της ΕΑΑΔΗΣΥ «ενστάσεις για συμβάσεις κάτω των ορίων αλλά άνω των 60.000 ευρώ, έως την 01.01.2017, [αρχική ημερομηνία πριν τις παρατάσεις που δόθηκαν εκ των υστέρων] υποβάλλονται ενώπιον της αναθέτουσας αρχής/του αναθέτοντος φορέα, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 127.

15. Το άρθρο 1 του Ν.3886/2010 σύμφωνα με το οποίο « Οι διαφορές που αναφύονται κατά τη διαδικασία που προηγείται της σύναψης συμβάσεων δημοσίων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών διέπονται από τις διατάξεις του παρόντος νόμου, **εφόσον η σύμβαση εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των Οδηγιών 2004/17/ΕΚ (L 134) και 2004/18/ΕΚ (L 134)** ή στις διατάξεις, με τις οποίες οι εν λόγω Οδηγίες μεταφέρονται στην εσωτερική έννομη τάξη».

Δηλαδή ισχύει στις συμβάσεις που η εκτιμώμενη αξία κατά την ημερομηνία δημοσίευσης της προκήρυξης του διαγωνισμού, χωρίς το Φ.Π.Α. είναι ίση ή μεγαλύτερη από το όριο όπως αυτό ορίζεται στο άρθρο 5 του Ν.4412/2016 που θέτει ως κατώτατο όριο για τις συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών τα 209.000 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

Εν όψει των ανωτέρω, η άποψη της υπηρεσίας έχει ως εξής:

Α. Στη συγκεκριμένη περίπτωση δεν τυγχάνουν εφαρμογής οι διατάξεις του 3886/2010, δεδομένου ότι η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης είναι 112.899,56 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ήτοι κάτω των ορίων, ως εκ τούτου η Προδικαστική Προσφυγή είναι απορριπτή, ως απαράδεκτη.

Β. Τυγχάνουν εφαρμογής οι διατάξεις του άρθρου 127 του Ν.4412/2016 τις οποίες έχει κάνει ήδη χρήση

η προσφεύγουσα εταιρεία με την από 23/6/2017 ένσταση της, η οποία απορρίφθηκε από την Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Ιλίου κατόπιν σχετικής γνωμοδότησης της επιτροπής ενστάσεων με την 280/2017 απόφαση της.

Γ. Κατά της ανωτέρω απόφασης η εταιρεία θα μπορούσε να προσφύγει στην Αποκεντρωμένη Διοίκηση Αττικής κάνοντας χρήση του άρθρου 227 του Ν.3852/2010.

Δ. Δεν έχουν εφαρμογή οι διατάξεις του βιβλίου IV του Ν.4412/2016 διότι η διαγωνιστική διαδικασία ξεκίνησε πριν την 26/6/2017, δεδομένου ότι η διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ, την 19/4/2017.

Ε. Η προσφυγή δεν εμπίπτει στις αρμοδιότητες της Οικονομικής Επιτροπής πλην όμως για λόγους χρηστής διοίκησης και προκειμένου να προχωρήσουμε τη διαδικασία εισηγούμαστε την λήψη απόφασης, κατόπιν σχετικής γνωμοδότησης του αρμοδίου οργάνου, προκειμένου να διερευνηθούν οι ουσιαστικοί λόγοι που επικαλείται η προσφεύγουσα εταιρεία.

Ως εκ τούτου εισηγούμαστε:

1. Να απορριφθεί η προσφυγή ως απαραδέκτως ασκηθείσα, για τους ανωτέρω λόγους, αλλά και ως προς την ουσία της, όπως προκύπτει από το πρακτικό της αρμόδιας επιτροπής.
2. Να επιστραφεί το παράβολο των 600 ευρώ, που προσκόμισε η προσφεύγουσα εταιρεία με την κατάθεση της προδικαστικής, διότι δεν ισχύουν οι διατάξεις του βιβλίου IV του Ν.4412/2016 στο άρθρο 360 του οποίου γίνεται αναφορά στην κατάθεση παράβολου.

Γ Ν Ω Μ Ο Δ Ο Τ Η Σ Η

Στο Ίλιον και στο Δημοτικό Κατάστημα του Δήμου Ιλίου την **27η** του μήνα **Σεπτεμβρίου** του έτους **2017** ημέρα **Τετάρτη** και ώρα 10:00 πμ οι παρακάτω υπογεγραμμένοι:

1. Μαρία Στρατουδάκη, αναπληρωματικό μέλος, κλάδου ΠΕ Τοπογράφων,
2. Ανδρέας Μιχαηλίδης, 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. 044/2017 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Ιλίου (ΑΔΑ 69Σ9ΩΕΒ-747) έχοντας υπόψη:

α) την υπ' αρ. **119/2017** (ΑΔΑ: 6ΝΦ9ΩΕΒ-ΩΞ0) Απόφαση του Δ.Σ. του Δήμου Ιλίου, η οποία αφορά την έγκριση διενέργειας της προμήθειας οικοδομικών υλικών – υλικών σιδήρου - χρωμάτων και υδραυλικών υλικών για τις ανάγκες του δήμου,

β) την υπ' αρ. **154/2017** (ΑΔΑ: ΩΖ2ΘΩΕΒ-ΑΘΤ)) Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ιλίου η οποία αφορά την έγκριση πίστωσης 139.995,46 €, συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α., των τεχνικών προδιαγραφών, τον τρόπο εκτέλεσης και τους όρους της διακήρυξης του διαγωνισμού για την προμήθεια οικοδομικών υλικών – υλικών σιδήρου - χρωμάτων και υδραυλικών υλικών για τις ανάγκες

του δήμου,

γ) την υπ' αρ. **16265/19-04-2017** (17PROC006077582 2017-04-19) Διακήρυξη του κ. Δημάρχου, περιλήψη της οποίας δημοσιεύτηκε στον Ελληνικό τύπο, στην Εφημερίδα της Κυβέρνησης και στην επίσημη ιστοσελίδα του Δήμου Ιλίου www.ilion.gr,

δ) τη σχετική με κωδικό **Π56/2017** μελέτη που συντάχθηκε και θεωρήθηκε από τη Δ/νση Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου Ιλίου,

ε) το γεγονός ότι ο διαγωνισμός πραγματοποιείται με τη χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.),

στ) το από 18-05-2017 Πρακτικό Αποσφράγισης Ηλεκτρονικών Προσφορών,

ζ) το από 18-05-2017 Πρακτικό Δημοπρασίας,

η) την με αρ. **250/2017** (ΑΔΑ: ΩΙΧΔΩΕΒ-0ΑΠ) Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής περί έγκρισης των πρακτικών της επιτροπής διενέργειας ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού,

θ) την από 23-06-2017 Ένσταση του οικ. φορέα με την επωνυμία «T FITTINGS ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ ΕΜΠΟΡΙΑΣ ΕΞΑΡΤΗΜΑΤΩΝ ΑΠΟ ΧΑΛΚΟ ΟΡΕΙΧΑΛΚΟ ΚΑΙ ΣΥΝΑΦΗΣ ΠΡΩΤΕΣ ΥΛΕΣ»

ι) την από 30-06-2017 Γνωμοδότηση της επιτροπής εξέτασης - αξιολόγησης ενστάσεων & προσφυγών για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και γενικών υπηρεσιών,

ια) την με αρ. **280/2017** (ΑΔΑ: Ω2ΒΜΩΕΒ-ΕΚΝ) Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής με την οποία απορρίφθηκε η από 23-06-2017 Ένσταση του οικ. φορέα με την επωνυμία «T FITTINGS ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ ΕΜΠΟΡΙΑΣ ΕΞΑΡΤΗΜΑΤΩΝ ΑΠΟ ΧΑΛΚΟ ΟΡΕΙΧΑΛΚΟ ΚΑΙ ΣΥΝΑΦΗΣ ΠΡΩΤΕΣ ΥΛΕΣ»,

ιβ) την από 14-07-2017 Προδικαστική προσφυγή του οικ. φορέα με την επωνυμία «T FITTINGS ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ ΕΜΠΟΡΙΑΣ ΕΞΑΡΤΗΜΑΤΩΝ ΑΠΟ ΧΑΛΚΟ ΟΡΕΙΧΑΛΚΟ ΚΑΙ ΣΥΝΑΦΗΣ ΠΡΩΤΕΣ ΥΛΕΣ»

ιγ) το από 21-07-2017/Δ.Υ. έγγραφο με θέμα «Σχετικά με υποβληθείσα προδικαστική προσφυγή» της επιτροπής εξέτασης - αξιολόγησης ενστάσεων & προσφυγών για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και γενικών υπηρεσιών,

ιδ) την με αρ. **328/2017** (ΑΔΑ: 782ΠΩΕΒ-8ΘΡ) Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής με την οποία παραπέμφθηκε η προδικαστική προσφυγή στην Αποκεντρωμένη Διοίκηση Αττικής, λόγω αναρμοδιότητας,

ιε) το με αρ. πρ. 63338/23408+59243/21834+59236/21832+57502/21272/14-09-2017 έγγραφο της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αττικής, με το οποίο μας επιστρέφεται η προδικαστική προσφυγή για τις δικές μας ενέργειες λόγω αρμοδιότητας,

συγκεντρώθηκαν για την εξέταση και γνωμοδότηση προς την Οικονομική Επιτροπή της από **14-07-2017 Προδικαστικής Προσφυγής** του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «T FITTINGS ΕΤΑΙΡΕΙΑ

ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ ΕΜΠΟΡΙΑΣ ΕΞΑΡΤΗΜΑΤΩΝ ΑΠΟ ΧΑΛΚΟ ΟΡΕΙΧΑΛΚΟ ΚΑΙ ΣΥΝΑΦΗΣ ΠΡΩΤΕΣ ΥΛΕΣ» που υποβλήθηκε εμπρόθεσμα στο ηλεκτρονικό σύστημα ΕΣΗΔΗΣ και με το με α/α 3503/14-07-2017/Β' Περιστερίου παράβολο ύψους 600,00 €.

Η επιτροπή εξετάζοντας την προσφυγή έχει να παρατηρήσει τα εξής :

1. Αναφορικά με την αξία του με α/α 2598/21-06-2017/Β' Περιστερίου παραβόλου που υποβλήθηκε στην ένσταση ύψους 403,19 € λόγω ισχυρισμού του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα ότι η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης εμπίπτει στην παρέκκλιση της παρ. 2 του άρθρου 6 του Ν.4412/16.

Η αξία του παραβόλου που απαιτείται στην περίπτωση υποβολής ένστασης κατά πράξης της αναθέτουσας αρχής καθορίζεται στο Άρθρο 20 : Διοικητικές προσφυγές – ενστάσεις- κήρυξη αναδόχου εκπτώτου- κυρώσεις της με αρ. πρ. 16265/19-04-2017 διακήρυξης :

*«... Σε περίπτωση ένστασης κατά πράξης της αναθέτουσας αρχής, η προθεσμία άσκησης της είναι πέντε (5) ημέρες από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης στον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα. ...Για το παραδεκτό της άσκησης ένστασης, απαιτείται, με την κατάθεση της ένστασης, η καταβολή παραβόλου υπέρ του Δημοσίου ποσού ίσου με το ένα τοις εκατό (1%) επί της **εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης**. Το παράβολο αυτό αποτελεί δημόσιο έσοδο... Σύμφωνα με την παρ. 12 του άρθρου 376 του ν. 4412/16, όπως συμπληρώθηκε με την παρ. 3 του άρθρου 46 του ν. 4447/16, για συμβάσεις άνω των 60.000,00€ χωρίς Φ.Π.Α. το σύμφωνα με το άρθρο 127 του ν. 4412/16, παράβολο υπέρ του Δημοσίου, δεν υπερβαίνει τα 600,00€.»*

Η μέθοδος υπολογισμού της προαναφερόμενης **εκτιμώμενης αξία της σύμβασης** καθορίζεται στο Άρθρο 6 του Ν. 4412/16 :

« 1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς ΦΠΑ, όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος προαιρέσεως ή τυχόν παρατάσεων της σύμβασης, όπως ορίζουν ρητά τα έγγραφα της σύμβασης. Αν η αναθέτουσα αρχή προβλέπει απονομή βραβείων ή καταβολή χρηματικών ποσών για τους υποψήφιους ή προσφέροντες, λαμβάνει υπόψη της τα ποσά αυτά κατά τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης.

*2. Όταν αναθέτουσα αρχή αποτελείται από χωριστές επιχειρησιακές μονάδες λαμβάνεται υπόψη η συνολική εκτιμώμενη αξία για όλες τις χωριστές επιχειρησιακές μονάδες. Κατά παρέκκλιση του πρώτου εδαφίου, όταν μία χωριστή επιχειρησιακή μονάδα είναι **ανεξαρτήτως υπεύθυνη για τις διαδικασίες σύναψης των συμβάσεων της ίδιας ή ορισμένων κατηγοριών αυτών**, η αξία των συμβάσεων μπορεί να υπολογίζεται στο επίπεδο της συγκεκριμένης μονάδας.»*

Συγκεκριμένα, στην περίπτωση μας, ο Δήμος Ιλίου ως Οργανισμός Τοπικής Αυτοδιοίκησης (Ο.Τ.Α.) Α' Βαθμού και αναθέτουσα αρχή, διαρθρώνεται σε υπηρεσιακές μονάδες, σύμφωνα τον Οργανισμό Εσωτερικής Υπηρεσίας που τον διέπει (Άρθρο 1 : Συγκρότηση Υπηρεσιακών Μονάδων και Άρθρο 2 :

Διάρθρωση Υπηρεσιών, ΦΕΚ 1276/τΒ' /2013), απ' όπου εμφανίζονται τα εξής :

Αρμόδια υπηρεσιακή μονάδα για την παραλαβή των μελετών **όλων των υπηρεσιών του Δήμου**, τη σύνταξη των διακηρύξεων και την απρόσκοπτη υλοποίηση της διαδικασίας των διαγωνισμών είναι η Δ/ση Οικονομικών Υπηρεσιών και ειδικότερα το Τμήμα Προμηθειών, Αποθηκών και Δημοτικής Περιουσίας (παρ. 2.5, άρθρο 3: Καθήκοντα και Αρμοδιότητες).

Δηλαδή, δεν υφίσταται περίπτωση κάποια χωριστή υπηρεσιακή μονάδα – εκτός από την αρμόδια Δ/ση Οικονομικών Υπηρεσιών βάσει του εγκεκριμένου Οργανισμού Εσωτερικής Υπηρεσίας - να είναι ανεξαρτήτως υπεύθυνη για τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων έτσι ώστε να εμπίπτει στην παρέκκλιση της παρ. 2 του προαναφερόμενου άρθρου 6 του Ν.4412/16.

Επιπλέον, στην εν λόγω παράγραφο 2 του άρθρου 6 του Ν.4412/16 γίνεται σαφή αναφορά σε επιχειρησιακές μονάδες, δηλαδή τις μονάδες με τις οποίες διαρθρώνεται ένας οργανισμός και ουδεμία σχέση έχει το CPV (Common Procurement Vocabulary: Κοινό Λεξιλόγιο για τις Δημόσιες συμβάσεις) το οποίο είναι ένα σύστημα ταξινόμησης των Δημοσίων Συμβάσεων και ο ΚΑΕ (Κωδικός Αριθμός Εξόδων), που εμφανίζεται στον προϋπολογισμού του Δήμου.

Συνεπώς, ο ισχυρισμός του προσφεύγοντος οικονομικού φορέα περί υπαγωγής της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης στην παρέκκλιση της παρ. 2 του άρθρου 6 του Ν.4412/16 λόγω του διαφορετικού CPV & ΚΑΕ της ομάδας υλικών για τα οποία υπέβαλλε προσφορά - δηλαδή για την ομάδα Α: Υδραυλικά υλικά – δεν είναι ορθός.

Η προϋπολογισθείσα δαπάνη (εκτιμώμενη αξία της σύμβασης) του με αρ. πρ. 16265/19-04-2017 ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού, ούτως ή άλλως είναι υπολογισμένη σε επίπεδο επιχειρησιακής μονάδας, αφορά όλες τις ομάδες των προς προμήθεια υλικών ύψους 112.899,57 € (χωρίς ΦΠΑ) και συνεπώς το απαιτούμενο ύψος του παραβόλου της ένστασης, σύμφωνα με τη διακήρυξη και την κείμενη νομοθεσία, ανέρχεται στα 600,00 €.

1) Αναφορικά με την υπογραφή του ΤΕΥΔ μόνο από τον ένα από τους δύο διαχειριστές της προσφεύγουσας εταιρείας.

Ο Νόμος 4412/16 στην Ενότητα 4 : Κριτήρια Ποιοτικής Επιλογής και συγκεκριμένα στο Άρθρο 73 : Λόγοι Αποκλεισμού αναφέρει:

«1. Οι αναθέτουσες αρχές αποκλείουν έναν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης σύμβασης όταν αποδεικνύουν, με την επαλήθευση που προβλέπεται στα άρθρα 79 έως 81 ή είναι γνωστό στην αναθέτουσα αρχή με άλλο τρόπο, ότι υπάρχει εις βάρος του τελεσίδικη καταδικαστική απόφαση για έναν από τους ακόλουθους λόγους:

Η υποχρέωση αποκλεισμού οικονομικού φορέα εφαρμόζεται επίσης όταν το πρόσωπο εις βάρος του οποίου εκδόθηκε τελεσίδικη καταδικαστική απόφαση είναι μέλος του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του εν λόγω οικονομικού φορέα ή έχει εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτό.

Η υποχρέωση του προηγούμενου εδαφίου αφορά ιδίως:

αα) στις περιπτώσεις εταιρειών περιορισμένης ευθύνης (Ε.Π.Ε.) και προσωπικών εταιρειών (Ο.Ε. και Ε.Ε.), τους διαχειριστές, ββ)....»

Επίσης, στην Ενότητα 5 : Κανόνες Απόδειξης Ποιοτικής Επιλογής και συγκεκριμένα στο Άρθρο 79 : Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης, αναφέρει:

«2. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων άνω των ορίων, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο αποτελείται από ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α' 75), **ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις:**
α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν,
β) ...»

Στην με αρ. πρ. 16265/19-04-2017 Διακήρυξη και συγκεκριμένα στο Άρθρο 7 : Λόγοι αποκλεισμού – Περιεχόμενο προσφορών – Δικαιολογητικά συμμετοχής σελ. 18 αναφέρεται:

«Σημείωση : Η υποχρέωση υποβολής του τυποποιημένου εντύπου υπεύθυνης δήλωσης – Τ.Ε.Υ.Δ. περί μη εκδόσεως τελεσίδικης καταδικαστικής απόφασης **αφορά σε κάθε πρόσωπο που είναι μέλος του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του εν λόγω οικονομικού φορέα ή έχει εξουσία εκπροσώπησης λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτό.**

Η υποχρέωση του προηγούμενου εδαφίου αφορά ιδίως :

Α) στις περιπτώσεις **εταιρειών περιορισμένης ευθύνης (Ε.Π.Ε.),** Ιδιωτικών Κεφαλουχικών Εταιρειών (Ι.Κ.Ε.) και προσωπικών εταιρειών (Ο.Ε. και Ε.Ε.) τους διαχειριστές, ...

... Το Τ.Ε.Υ.Δ θα πρέπει να είναι **ψηφιακά υπογεγραμμένο** σύμφωνα με την αιτιολογική έκθεση του ν. 4416/12 ... »

Επίσης, σχετική διάταξη του Εκτελεστικού Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 βάσει της οποίας «... *κάθε άτομο «ενδέχεται» να πρέπει να υπογράψει το ίδιο ΤΕΥΔ*», τελεί υπό την επιφύλαξη των σχετικών κανόνων δικαίου, ήτοι εν προκειμένω των προαναφερομένων εφαρμοστέων διατάξεων των άρθρων 73 και 79 του Ν. 4412/2016 (Απόφαση 1434/2017 – Τμήμα 6 του Ελεγκτικού Συνεδρίου)

Επιπλέον, στο με αρ. πρ. 3367/29-5-2017 έγγραφό της η Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.) καταλήγοντας αναφέρει : «*Η Αρχή αντιλαμβανόμενη πλήρως τα ενδεχόμενα διοικητικά βάρη που μπορεί να προκαλεί η υπογραφή του ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ από περισσότερα του ενός φυσικά πρόσωπα, και προκειμένου να επιλύσει το εν λόγω ζήτημα απευθύνθηκε στην Αρχή Προστασίας Δεδομένων Προσωπικού Χαρακτήρα, προκειμένου να ζητήσει τη συνδρομή της για την **εκπόνηση πρότασης ειδικής νομοθετικής ρύθμισης για τις δημόσιες συμβάσεις, η οποία θα επιτρέψει την παροχή εξουσιοδότησης προς τον νόμιμο εκπρόσωπο του οικονομικού φορέα εκ μέρους των λοιπών προαναφερθέντων φυσικών προσώπων να υπογράψει για λογαριασμό τους τα σχετικά έντυπα (ΕΕΕΣ/ΤΕΥΔ).***»

Από όλα τα παραπάνω συνάγεται το συμπέρασμα ότι στην περίπτωση που ο προσφέρων είναι νομικό πρόσωπο, υποχρέωση υποβολής ψηφιακά υπογεγραμμένου Τ.Ε.Υ.Δ. - σε αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές - έχει κάθε πρόσωπο που είναι μέλος του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου του εν λόγω οικονομικού φορέα ή έχει εξουσία εκπροσώπησης, λήψης αποφάσεων ή ελέγχου σε αυτό.

Στην περίπτωση μας, ο προσφέρων είναι εταιρεία περιορισμένης ευθύνης (Ε.Π.Ε.) και υποχρέωση

υπογραφής του Τ.Ε.Υ.Δ. - το οποίο αποτελεί υπεύθυνη δήλωση για την ποινική κατάσταση εκάστου των διαχειριστών - έχουν όλοι οι διαχειριστές.

Τέλος, αναφορικά με την ψηφιακή υπογραφή που πρέπει να φέρουν οι υπεύθυνες δηλώσεις, διευκρινίζουμε ότι η υποχρέωση αυτή αφορά τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς του εκάστοτε διαγωνισμού και όχι τυχόν υπεύθυνες δηλώσεις τρίτων που υποβάλλονται στα πλαίσια της διαγωνιστικής διαδικασίας, σύμφωνα με :

- i) εδάφιο του Άρθρου 7 της διακήρυξης σελ 21 που αναφέρει «*Στην περίπτωση που ο προσφέρων είναι νομικό πρόσωπο τις ανωτέρω υπεύθυνες δηλώσεις υπογράφουν α)*»
- ii) την αριθμ. 56902/215/2017 Υπουργική Απόφαση (ΦΕΚ 1924/Β/2-6-2017) «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.)» που στο Άρθρο 8 παρ. 2 αναφέρει «**Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν μέσω του Συστήματος τα κατά περίπτωση έγγραφα που έχουν συνταχθεί/παραχθεί από τους ίδιους υπογεγραμμένα με εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή....**»

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

Γνωμοδοτεί

Για την **απόρριψη** της από 14-07-2017 προδικαστικής προσφυγής του οικονομικού φορέα με επωνυμία «Τ FITTINGS ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ ΕΜΠΟΡΙΑΣ ΕΞΑΡΤΗΜΑΤΩΝ ΑΠΟ ΧΑΛΚΟ ΟΡΕΙΧΑΛΚΟ ΚΑΙ ΣΥΝΑΦΗΣ ΠΡΩΤΕΣ ΥΛΕΣ», με έδρα στην οδό Αγάπης 6 Αιγάλεω ΤΚ 12241.»

Προτείνει την λήψη σχετικής απόφασης.

Η Οικονομική Επιτροπή

Έχοντας υπόψη τα ανωτέρω,

Αποφασίζει Ομόφωνα

1. Την απόρριψη της ως απαραδέκτως ασκηθείσας από 14-07-2017 προδικαστικής προσφυγής του οικονομικού φορέα με επωνυμία «Τ FITTINGS ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ ΕΜΠΟΡΙΑΣ ΕΞΑΡΤΗΜΑΤΩΝ ΑΠΟ ΧΑΛΚΟ ΟΡΕΙΧΑΛΚΟ ΚΑΙ ΣΥΝΑΦΗΣ ΠΡΩΤΕΣ ΥΛΕΣ», για του λόγους που αναλυτικά ανωτέρω αναφέρονται αλλά και ως προς την ουσία της
2. Την επιστροφή του παράβολου των 600 ευρώ, που προσκόμισε η προσφεύγουσα εταιρεία με την κατάθεση της προδικαστικής

Στη συνέχεια υπογράφεται από τα παρόντα στη Συνεδρίαση Μέλη

Ο Δήμαρχος ως Πρόεδρος της Ο.Ε.

Τα Μέλη

**Κουμαραδιός Γ., Γκόγκος Κ.,
Κανελλόπουλος Γ., Βέργος Ι.,
Κάβουρας Κ., Γαλούνης Δ.**

ΖΕΝΕΤΟΣ ΝΙΚΟΣ