



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΝΟΜΟΣ ΑΤΤΙΚΗΣ
ΔΗΜΟΣ ΔΙΟΝΥΣΟΥ
ΤΜΗΜΑ ΠΡΟΓΡΑΜΜΑΤΙΣΜΟΥ, ΟΡΓΑΝΩΣΗΣ
ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΚΗΣ & ΔΙΑΦΑΝΕΙΑΣ
Δ/ΝΣΗ : Λ. Μαραθώνος 29
ΤΚ 145 65, Άγιος Στέφανος
ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΕΣ : Παναγιώτης Τσέλιος
ΤΗΛ : 213 2030607

Άγιος Στέφανος, 19 /7 /2018
Αριθ. Πρωτ : 24619

**ΕΙΣΗΓΗΣΗ
ΓΙΑ ΤΗΝ ΠΡΟΕΔΡΟ ΤΟΥ ΔΗΜΟΤΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ**

ΘΕΜΑ : Έγκριση τροποποίησης (μη ουσιώδης) σύμβασης σύμφωνα με το άρθρο 132 παρ. 1 περ. ε΄ του Ν4412/2016, για την συντήρηση και προμήθεια αναλωσίμων φωτοτυπικών μηχανημάτων μάρκας XEROX” (συνολικού ποσού 9.000,00 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%)

Με το άρθρο 65 παρ.1 του Ν. 3852/2010 «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης-Πρόγραμμα Καλλικράτης» (ΦΕΚ Α΄ 87/7.6.2010): «Το δημοτικό συμβούλιο αποφασίζει για όλα τα θέματα που αφορούν το δήμο, εκτός από εκείνα που ανήκουν εκ του νόμου στην αρμοδιότητα του δημάρχου ή άλλου οργάνου του δήμου ή το ίδιο το δημοτικό συμβούλιο μεταβίβασε σε επιτροπή του» και σύμφωνα με το άρθρο 72: «1. Η Οικονομική Επιτροπή είναι όργανο παρακολούθησης και ελέγχου της οικονομικής λειτουργίας του δήμου. Ειδικότερα έχει τις ακόλουθες αρμοδιότητες: α) (...), δ) αποφασίζει για την έγκριση των δαπανών και τη διάθεση των πιστώσεων του προϋπολογισμού, εκτός από εκείνες που σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις αποφασίζει το δημοτικό συμβούλιο, καθώς επίσης αποφασίζει αιτιολογημένα και για τις περιπτώσεις απευθείας ανάθεσης προμηθειών (...) σε εξαιρετικά επείγουσες περιπτώσεις, (...)». Από το συνδυασμό των ανωτέρω διατάξεων συνάγεται ότι το Δημοτικό Συμβούλιο, ως όργανο διοίκησης των Ο.Τ.Α. α΄ βαθμού, έχει γενική αρμοδιότητα και αποφασίζει για κάθε θέμα σχετικό με τις αρμοδιότητες του οικείου Ο.Τ.Α., εκτός από τα θέματα που, βάσει ρητής διάταξης, ανήκουν στην αρμοδιότητα των λοιπών οργάνων του Δήμου. Όσον αφορά ειδικότερα στην **έγκριση διενέργειας ορισμένης δημοτικής προμήθειας**, η αρμοδιότητα ανήκει στο Δημοτικό Συμβούλιο και μόνο κατ’ εξαίρεση, όταν η προμήθεια διενεργείται με απευθείας ανάθεση, λόγω της συνδρομής εξαιρετικά επείγουσας περίπτωσης, αρμόδιο όργανο για την έγκρισή της είναι η Οικονομική Επιτροπή. Το ίδιο όργανο (Οικονομική Επιτροπή) είναι, καταρχήν, αρμόδιο για την έγκριση μιας δαπάνης και τη διάθεση της σχετικής πίστωσης. (Ελ. Συν. Τμ. 7 Πράξη 33/2012).

Η σχετική περιπτωσιολογία επιτρεπτών τροποποιήσεων δεν είναι ενδεικτική, αλλά περιοριστική, ήτοι μόνο στις συγκεκριμένες περιπτώσεις και με τήρηση σωρευτικά των οικείων, κατά περίπτωση, προϋποθέσεων, επιτρέπεται η τροποποίηση της

αρχικής σύμβασης, χωρίς να ακολουθήσει η αναθέτουσα αρχή νέα διαδικασία ανάθεσης. (ΕΑΑΔΗΣΥ Οδηγία 22/2017)

Σε κάθε περίπτωση επισημαίνεται ότι, για την εφαρμογή των σχετικών διατάξεων που ρυθμίζουν τις επιτρεπτές τροποποιήσεις, θα πρέπει να πληρούνται σωρευτικά οι προϋποθέσεις, που επιτάσσουν οι οικείες διατάξεις, όπως παρατίθενται στη συνέχεια. (ΕΑΑΔΗΣΥ Οδηγία 22/2017)

Επισημαίνεται ότι οι διατάξεις περί τροποποιήσεων, ανά περίπτωση, καταλαμβάνουν τόσο τις συμβάσεις άνω των ορίων όσο και τις συμβάσεις κάτω των ορίων, καθώς, σύμφωνα με το τελευταίο εδάφιο της παραγράφου 1 του άρθρου 2 του ν.4412/2016: «Οι διατάξεις του παρόντος εφαρμόζονται, με την επιφύλαξη των παραγράφων 3 έως 7, σε όλες τις συμβάσεις των περιπτώσεων α' και β', ανεξαρτήτως είδους και εκτιμώμενης αξίας αυτών, εκτός αν άλλως ορίζεται στις επιμέρους διατάξεις αυτού.». Το ίδιο ισχύει και ως προς τις συμβάσεις παραχώρησης έργων και υπηρεσιών, ήτοι οι διατάξεις νόμου 4413/2016 που αφορούν στην τροποποίηση των συμβάσεων εφαρμόζονται ανεξάρτητα από την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης παραχώρησης. (ΕΑΑΔΗΣΥ Οδηγία 22/2017)

Στην παράγραφο 4 του άρθρου 132 του ν. 4412/2016 καθορίζονται τα κριτήρια που καθιστούν την τροποποίηση της αρχικής σύμβασης ουσιαστική, ήτοι τροποποίηση που επιτάσσει την εκκίνηση νέας διαδικασίας σύναψης σύμβασης έκ μέρους της αναθέτουσας αρχής. Ειδικότερα, σύμφωνα με τις εθνικές διατάξεις, οι οποίες ενσωματώνουν τις αντίστοιχες ρυθμίσεις των Οδηγιών, η τροποποίηση της σύμβασης, κατά τη διάρκεια της, θεωρείται ουσιαστική με την έννοια ότι καθιστά τη σύμβαση ουσιαστικά διαφορετική, ως προς τον χαρακτήρα, από την αρχικώς συναφθείσα στις ανωτέρω περιπτώσεις (α) έως (δ), οι οποίες μπορεί να συντρέχουν εναλλακτικά και **δεν απαιτείται η σωρευτική** συνδρομή τους. (ΕΑΑΔΗΣΥ Οδηγία 22/2017)

Σε κάθε περίπτωση, με την επιφύλαξη των παραγράφων 1 και 2 του άρθρ. 132 του Ν4412/2016, **μία τροποποίηση θεωρείται ουσιαστική όταν πληροί μία ή περισσότερες από τις ακόλουθες προϋποθέσεις:**

- α) η τροποποίηση εισάγει όρους οι οποίοι, εάν είχαν αποτελέσει μέρος της αρχικής διαδικασίας σύναψης σύμβασης, θα είχαν επιτρέψει τη συμμετοχή διαφορετικών υποψηφίων από αυτούς που επιλέχθηκαν αρχικώς ή στην αποδοχή άλλης προσφοράς από εκείνη που επελέγη αρχικώς ή θα προσέλκυαν και άλλους συμμετέχοντες στη διαδικασία σύναψης σύμβασης,
- β) η τροποποίηση αλλάζει την οικονομική ισορροπία της σύμβασης ή της συμφωνίας-πλαίσιο υπέρ του αναδόχου, κατά τρόπο που δεν προβλεπόταν στην αρχική σύμβαση ή συμφωνία-πλαίσιο,
- γ) η τροποποίηση επεκτείνει σημαντικά το αντικείμενο της σύμβασης ή της συμφωνίας-πλαίσιο,
- δ) όταν νέος ανάδοχος υποκαθιστά εκείνον στον οποίο είχε ανατεθεί αρχικώς η σύμβαση σε περιπτώσεις διαφορετικές από τις προβλεπόμενες στην περίπτωση δ' της παραγράφου 1. (άρθρο 132 παρ.4 Ν.4412/2016)

Οι συμβάσεις και οι συμφωνίες-πλαίσιο μπορούν να τροποποιούνται χωρίς νέα διαδικασία σύναψης σύμβασης όταν οι τροποποιήσεις, ανεξαρτήτως της αξίας τους, **δεν είναι ουσιαστικές** κατά την έννοια της παρ. 4. (άρθρο 132 παρ.1ε Ν.4412/2016)

Ως **μη ουσιαστική τροποποίηση της σύμβασης νοείται** κάθε άλλη περίπτωση τροποποίησης αυτής, η οποία δεν είναι ουσιαστική, όπως η έννοια αυτή έχει

διαμορφωθεί νομολογιακά από το Δικαστήριο και έχει αποτυπωθεί στις διατάξεις των Οδηγιών, καθώς και στις αντίστοιχες εθνικές ρυθμίσεις και παρουσιάζεται αναλυτικά στην Ενότητα IV. (ΕΑΑΔΗΣΥ Οδηγία 22/2017) και αναφέρθηκαν ανωτέρω.

Με την 106/09-05-2017 (ΑΔΑ: 6ΛΥ4Ω93-ΨΦΟ) Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής **“Έγκριση της δαπάνης και της διάθεσης πίστωσης κι ορισμός του τρόπου διενέργειας της εργασίας για την συντήρηση και προμήθεια αναλωσίμων φωτοτυπικών μηχανημάτων μάρκας XEROX”**, εγκρίθηκε η δαπάνη για τη συντήρηση και προμήθεια αναλωσίμων φωτοτυπικών μηχανημάτων μάρκας XEROX του Δήμου Διονύσου, με διάθεση πίστωσης **9.000,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%**, καθώς και η από 25-4-2017 τεχνική περιγραφή του Τμήματος Προγραμματισμού, Οργάνωσης, Πληροφορικής και Διαφάνειας που αφορά στη συντήρηση των φωτοτυπικών μηχανημάτων μάρκας XEROX, ενώ ανατέθηκε η εργασία στην εταιρία **XEROX HELLAS A.E.**, με τη διαδικασία της απ' ευθείας ανάθεσης. Στη συνέχεια υπογράφηκε στις 29/12/2017 η υπ' αριθμ. 43307/2017 σύμβαση.

Όπως αναφέρεται στην ανωτέρω σύμβαση: *«τα μηχανήματα M128V-US 3313740268 (Πεντζερίδη 3 Αγ. Στέφανος) και M128V-US 3551982660 (Κανάρη 3, Άνοιξη) θα καλυφθούν από την παρούσα Σύμβαση έως και 31/03/2018, σύμφωνα με τις από 18/12/2017 επιστολές της Αναδόχου»*, αφού μετά την ημερομηνία αυτή η εταιρία παύει να υποστηρίζει αυτούς τους τύπους των μηχανημάτων λόγω παλαιότητας.

Στο πλαίσιο της καλής συνεργασίας μας, και προκειμένου να καλυφθούν οι ανάγκες του Δήμου για φωτοτυπικά μηχανήματα μέχρι το τέλος της σύμβασης, ο ανάδοχος, προσφέρθηκε να παραχωρήσει δυο μηχανήματα πιο εξελιγμένης μάλιστα τεχνολογίας (μοντέλο 5735 VR-AT) για χρήση από το Δήμο μας στα αντίστοιχα κτίρια, **χωρίς οποιαδήποτε αναπροσαρμογή των τιμών και σύμφωνα με τους όρους που διέπουν τη σύμβαση.**

Συγκεκριμένα, με το από 14/6/2018 ηλεκτρονικό μήνυμα, ο ανάδοχος προτείνει:

- την παραχώρηση ενός μηχανήματος τύπου 5735 VR-AT με Serial No. 3643328401 για χρήση αντί του μηχανήματος τύπου M128V-US με Serial No. 3313740268 που είναι εγκατεστημένο στην Πεντζερίδη 3 στον Άγιο Στέφανο και ανήκει στο Δήμο μας και
- την παραχώρηση ενός μηχανήματος τύπου 5735 VR-AT με Serial No. 3643309300 για χρήση αντί του μηχανήματος τύπου M128V-US με Serial No. 3551982660 που είναι εγκατεστημένο στην Κανάρη 3 στην Άνοιξη και ανήκει στο Δήμο μας.

Σύμφωνα με την παρ. Β13 του άρθρου 6 της αριθμ. 43307/2017 σύμβασης προβλέπεται *«Κάθε τροποποίηση ή παραίτηση από τους όρους της παρούσας Σύμβασης θα αποδεικνύεται εγγράφως και θα είναι έγκυρη εφ' όσον φέρει τις υπογραφές των νομίμων εκπροσώπων του ΑΝΑΔΟΧΟΥ και του ΔΗΜΟΥ ΔΙΟΝΥΣΟΥ.»*

Η ανωτέρω προτεινόμενη τροποποίηση κρίνεται ως μη ουσιώδης καθώς **δεν** αλλάζει καθόλου την οικονομική ισορροπία της σύμβασης, κατά τρόπο που δεν προβλεπόταν στην αρχική σύμβαση.

Κατόπιν των ανωτέρω και έχοντας υπόψη:

I) των άρθρων 65 και 72 του Ν.3852/2010

II) τις διατάξεις του Ν.4412/2016

III) την με αριθμ. 43307/29-12-2017 σύμβαση

IV) την με αριθμ. πρωτ. 24423/18-7-2018 πρόταση της Αναδόχου,

καλείται το Δημοτικό Συμβούλιο να εγκρίνει:

1. την τροποποίηση της με αριθμ. πρωτ. 43307/2017 Σύμβασης ως προς τα εξής:
 - Παραχώρηση από τον ανάδοχο ενός μηχανήματος τύπου 5735 VR-AT με Serial No. 3643328401 για χρήση αντί του μηχανήματος τύπου M128V-US με Serial No. 3313740268 που είναι εγκατεστημένο στην Πεντζερή 3 στον Άγιο Στέφανο και ανήκει στο Δήμο μας και
 - Παραχώρηση από τον ανάδοχο ενός μηχανήματος τύπου 5735 VR-AT με Serial No. 3643309300 για χρήση αντί του μηχανήματος τύπου M128V-US με Serial No. 3551982660 που είναι εγκατεστημένο στην Κανάρη 3 στην Άνοιξη και ανήκει στο Δήμο μας,
- χωρίς αναπροσαρμογή τιμών και σύμφωνα με τους όρους που διέπουν την εν λόγω σύμβαση.

Συν.: Η αριθμ. πρωτ. 24423/18-7-2018 ηλεκτρονική επιστολή του Αναδόχου.

Ο ΓΕΝΙΚΟΣ ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΠΕΤΡΟΥΛΑΚΗΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ