

14-7-2015
Γ. Δ/Παπ - Οίκοσ
- Γεμίσα - Προσέδωσ

ΑΡΙΘΜ. ΠΡΩΤ.	ΧΡΕΩΣΗ
20480	
ΗΜΕΡΟΛΟΓΙΟ	ΔΗΜΑΡΧΟΣ
13-7-15	



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ



ΤΟ ΕΛΕΓΚΤΙΚΟ ΣΥΝΕΔΡΙΟ

VI ΤΜΗΜΑ

Συνεδρίασε δημόσια στο ακροατήριό του, στις 19 Ιουνίου 2015, με την ακόλουθη σύνθεση : Σωτηρία Ντούνη, Αντιπρόεδρος, Πρόεδρος του VI Τμήματος, Γεώργιος Βοΐλης και Μαρία Αθανασοπούλου, Σύμβουλοι, Νεκταρία Δουλιανάκη και Ευθύμιος Καρβέλης (εισηγητής), Πάρεδροι με συμβουλευτική ψήφο. Ως Γραμματέας έλαβε μέρος η Μαρία Δανιήλ, Προϊσταμένη Τμήματος του Ελεγκτικού Συνεδρίου.

Για να αποφασίσει σχετικά με την από 10.6.2015 (ΑΒΔ 1217/2015) αίτηση του νομικού προσώπου δημοσίου δικαίου με την επωνυμία «Δήμος Διονύσου» (Οργανισμός Τοπικής Αυτοδιοίκησης α΄ βαθμού), που εδρεύει στον Άγιο Στέφανο Αττικής (Λεωφόρος Μαραθώνος αριθ. 29) και εκπροσωπείται νόμιμα από το Δήμαρχο Διονύσιο Ζαμάνη, ο οποίος παραστάθηκε μετά του πληρεξουσίου δικηγόρου Ιωάννη Βασιλείου (ΑΜ/ΔΣΑ 13802).

Με την ως άνω αίτηση επιδιώκεται η ανάκληση της 96/2015 πράξης του ΣΤ΄ Κλιμακίου του Ελεγκτικού Συνεδρίου.

Κατά τη συνεδρίαση το Δικαστήριο άκουσε:



Τον πληρεξούσιο δικηγόρο του αιτούντος, ο οποίος ζήτησε να γίνει δεκτή η αίτηση. Και

Τον Αντεπίτροπο της Επικρατείας στο Ελεγκτικό Συνέδριο Κωνσταντίνο Τόλη, που αναπληρώνει νόμιμα τον κωλυόμενο Γενικό Επίτροπο της Επικρατείας, ο οποίος πρότεινε την απόρριψη της αίτησης.

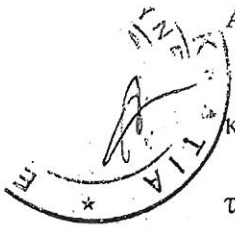
Μετά τη δημόσια συνεδρίαση, το Δικαστήριο συνήλθε σε διάσκεψη, με την παρουσία όλων των ανωτέρω μελών του.

Άκουσε τον εισηγητή Πάρεδρο Ευθύμιο Καρβέλη και

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφθηκε κατά το νόμο

I. Με την υπό κρίση αίτηση, για την οποία δεν απαιτείται η καταβολή παραβόλου (άρθρο 73 παρ. 1 Κώδικα Νόμων για το Ελεγκτικό Συνέδριο, κυρωθέντος με το άρθρο πρώτο του ν. 4129/2013, Α'52), όπως αυτή αναπτύσσεται με το από 19.6.2015 υπόμνημα, ζητείται η ανάκληση της 96/2015 πράξης του ΣΤ' Κλιμακίου του Ελεγκτικού Συνεδρίου, με την οποία κρίθηκε ότι κωλύεται η υπογραφή πέντε σχεδίων συμβάσεων για την προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου Διονύσου, του δημοτικού νομικού προσώπου με την επωνυμία «Οργανισμός Νεολαίας, Άθλησης και Πολιτισμού Δήμου Διονύσου ΘΕΣΠΙΣ» και των Σχολικών Επιτροπών Πρωτοβάθμιας και Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης του άνω Δήμου. Η αίτηση αυτή έχει ασκηθεί νομότυπα και εμπρόθεσμα και, ως εκ τούτου, είναι τυπικά δεκτή

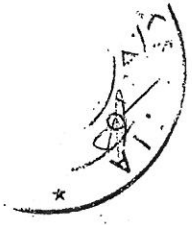


και πρέπει να εξετασθεί περαιτέρω ως προς την ουσιαστική βασιμότητά της.


II. Με το άρθρο 49 του π.δ/τος 60/2007 «Προσαρμογή της Ελληνικής Νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/EK «περί συντονισμού των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών», όπως τροποποιήθηκε με την Οδηγία 2005/75/EK του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 16^{ης} Νοεμβρίου 2005» (ΦΕΚ 64 Α') παρέχεται στις αναθέτουσες αρχές η δυνατότητα να καλούν τους διαγωνιζόμενους να συμπληρώνουν ή να διευκρινίζουν τα δικαιολογητικά και λοιπά στοιχεία που υπέβαλαν για τη συμμετοχή τους στο διαγωνισμό, όχι όμως και να αναπληρώνουν μη υποβληθέντα ή μη νομίμως υποβληθέντα δικαιολογητικά και λοιπά στοιχεία. Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 22 παρ. 1 του Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α. (11389/1993 Υ.Α., ΦΕΚ Β' 185 – Διόρθ. Σφάλμ. Στο ΦΕΚ Β' 550), σε περίπτωση που ο διαγωνισμός αποτύχει ή κριθεί ασύμφορο το αποτέλεσμα του και η προμήθεια κρίνεται επείγουσα, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αποφασίσει τη συνέχισή του με την υποβολή νέων εγγράφων κλειστών οικονομικών προσφορών από τους συμμετέχοντες, οι προσφορές των οποίων είχαν κριθεί τυπικά παραδεκτές διότι συνοδεύονταν από πλήρη και νόμιμα δικαιολογητικά συμμετοχής και πληρούσαν τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης.



III. Από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτουν τα εξής: Με την 40288/2014 διακήρυξη του Δήμου Διονύσου, προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός για την προμήθεια των οριζόμενων σε αυτή πέντε ομάδων καυσίμων και λιπαντικών για τις ανάγκες του ιδίου, των Σχολικών Επιτροπών Πρωτοβάθμιας και Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης αυτού, καθώς του δημοτικού νομικού προσώπου δημοσίου δικαίου με την επωνυμία «Οργανισμός Νεολαίας, Άθλησης και Πολιτισμού Δήμου Διονύσου ΘΕΣΠΙΣ», προϋπολογιζόμενης δαπάνης 655.000,00 ευρώ (συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.), με κριτήριο κατακύρωσης για τα, μεν, καύσιμα το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί της μέσης λιανικής τιμή πώλησης του Παρατηρητηρίου Υγρών Καυσίμων του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας, για τα, δε, λιπαντικά τη χαμηλότερη τιμή. Στο διαγωνισμό αυτό, για τον οποίο τηρήθηκαν οι νόμιμες διατυπώσεις δημοσιότητας, υπέβαλαν προσφορές μόνο οι ακόλουθες τρεις εταιρείες «ΟΙΚΟΘΕΡΜΑΝΣΗ ΕΠΕ», «Αθηνά Διον. Παπαγεωργίου και Σια Ε.Ε.» και «Μουστάκας Δημ. και Μουστάκας Ελ. Ο.Ε.». Κατά το στάδιο ελέγχου του τυπικά παραδεκτού των προσφορών διαπιστώθηκε ότι οι άνω εταιρείες δεν είχαν υποβάλει όλα τα απαιτούμενα από τη διακήρυξη δικαιολογητικά και στοιχεία και ειδικότερα ότι : α) η ηλεκτρονική τεχνική προσφορά που υπέβαλε η εταιρεία «ΟΙΚΟΘΕΡΜΑΝΣΗ ΕΠΕ», κατά παράβαση του άρθρου 8 της διακήρυξης, δεν έφερε την ψηφιακή υπογραφή του νομίμου εκπροσώπου της, β) η εταιρεία «Αθηνά Διον. Παπαγεωργίου και Σια Ε.Ε.», κατά παράβαση του άρθρου 6 της διακήρυξης, δεν είχε υποβάλει ασφαλιστική ενημερότητα του Ο.Α.Ε.Ε. για την Αθηνά




Παπαγεωργίου, καθώς και υπεύθυνη δήλωση στην οποία να δηλώνονται οι ασφαλιστικοί φορείς στους οποίους είναι ασφαλισμένοι οι απασχολούμενοι σε αυτή, ενώ περαιτέρω, οι ηλεκτρονικά υποβληθείσες υπεύθυνες δηλώσεις της νομίμου εκπροσώπου της δεν έφεραν τη σφραγίδα της επιχείρησης και γ) η εταιρεία «Μουστάκας Δημ. και Μουστάκας Ελ. Ο.Ε.», κατά παράβαση του άρθρου 6 της διακήρυξης, δεν είχε υποβάλει πιστοποιητικό ποινικού μητρώου του εκπροσώπου της. Παρά τις άνω ελλείψεις, που κατά τα προαναφερόμενα άρθρα της διακήρυξης καθιστούσαν τυπικά μη παραδεκτές τις προσφορές και των τριών ως άνω εταιρειών, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Διονύσου, αποδεχόμενη τη σχετική εισήγηση της επιτροπής του διαγωνισμού, αποφάσισε να κληθούν και οι τρεις εταιρείες να υποβάλουν τα άνω ελλείποντα δικαιολογητικά και στοιχεία, ώστε μετά την υποβολή αυτών να συνεχισθεί η διαδικασία του διαγωνισμού με την αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών τους κατ' εφαρμογή του άρθρου 22 παρ. 1 του Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α. (βλ. 64/2015 απόφαση της άνω Οικονομικής Επιτροπής). Μετά δε την, σε εκτέλεση της άνω απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής, υποβολή των προαναφερόμενων δικαιολογητικών και στοιχείων και από τις τρεις διαγωνιζόμενες εταιρείες, αποσφραγίστηκαν οι οικονομικές προσφορές τους και κατακυρώθηκαν τα αποτελέσματα του διαγωνισμού στις δύο κατά περίπτωση μειοδότες εταιρείες «Αθηνά Διον. Παπαγεωργίου και Σια Ε.Ε.» και «Μουστάκας Δημ. και Μουστάκας Ελ. Ο.Ε.» (βλ. 96/2015 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής). Ειδικότερα κατακυρώθηκε στην εταιρεία «Μουστάκας Α. Δημ. και Μουστάκας Α. Ελ. Ο.Ε.» η προμήθεια των αγαθών



της ομάδας Α' υποομάδα Α1 (πετρέλαιο κίνησης και αμόλυβδη βενζίνη του Δήμου Διονύσου) με ποσοστό έκπτωσης 0,05% στη μέση τιμή λιανικής πώλησης αυτών και της ίδιας ομάδας υποομάδα Α2 (λιπαντικά του Δήμου Διονύσου) στο ποσό 14.000,00 ευρώ με ΦΠΑ και στην εταιρεία «Αθηνά Διον. Παπαγεωργίου & ΣΙΑ Ε.Ε.» η προμήθεια των αγαθών των ομάδων Β, Γ, Δ και Ε' (πετρέλαιο θέρμανσης του Δήμου Διονύσου, των Σχολικών Επιτροπών Πρωτοβάθμιας και Δευτεροβάθμιας εκπαίδευσης και του Ν.Π.Δ.Δ. «Ο ΘΕΣΠΙΣ»), με ποσοστό έκπτωσης 2,16% στη μέση τιμή λιανικής πώλησης.

IV. Με την προσβαλλόμενη πράξη του Κλιμακίου κρίθηκε ότι κωλύεται η υπογραφή των πέντε σχεδίων συμβάσεων με τις άνω αναδόχους εταιρείες διότι μη νομίμως παρασχέθηκε σ' αυτές η δυνατότητα να υποβάλουν εκ των υστέρων τα προαναφερόμενα ελλείποντα δικαιολογητικά. Η κρίση αυτή του Κλιμακίου είναι ορθή, αφού, σύμφωνα με όσα έγιναν δεκτά στην σκέψη II της παρούσας, το μεν άρθρο 49 του π.δ/τος 60/2007 δεν επιτρέπει την αναπλήρωση μη υποβληθέντων ή μη νομίμως υποβληθέντων δικαιολογητικών και στοιχείων, όπως εν προκειμένω, αλλά μόνο τη συμπλήρωση ή διευκρίνιση νομίμως υποβληθέντων τοιούτων, το δε άρθρο 22 παρ. 1 του Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α., που εφάρμοσε η αναθέτουσα αρχή, ρυθμίζει όλως διαφορετικό ζήτημα, δηλαδή αυτό της δυνατότητας συνέχισης ενός ασύμφορου από οικονομική άποψη διαγωνισμού με την υποβολή νέων κλειστών οικονομικών προσφορών από τους διαγωνιζόμενους, οι προσφορές των οποίων είχαν ήδη κριθεί ως τυπικά παραδεκτές και σύμφωνες με τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης. Εντούτοις, η άνω ορθώς διαπιστωθείσα από το Κλιμάκιο νομική



πλημμέλεια δεν παρίσταται εν προκειμένω ουσιώδης, όπως βάσιμα προβάλλεται με την κρινόμενη αίτηση, αφού η προαναφερόμενη παράτυπη διαδικασία αναπλήρωσης μη υποβληθέντων δικαιολογητικών και στοιχείων εφαρμόστηκε αδιακρίτως και στις τρεις συμμετέχουσες στον επίμαχο διαγωνισμό εταιρείες, μη πληττόμενων, ως εκ τούτου, των αρχών της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, που διέπουν τις διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, ενώ περαιτέρω, σημειώνεται ότι οι προσφερθείσες εκπτώσεις δεν είχαν αρνητικό πρόσημο.

V. Κατ' ακολουθία των ανωτέρω, πρέπει η αίτηση να γίνει δεκτή, να ανακληθεί η προσβαλλόμενη 96/2015 πράξη του ΣΤ' Κλιμακίου του Ελεγκτικού Συνεδρίου και να επιτραπεί η υπογραφή των υποβληθέντων πέντε σχεδίων συμβάσεων μεταξύ αφενός του Δήμου Διονύσου, των Σχολικών Επιτροπών Πρωτοβάθμιας και Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης αυτού και του δημοτικού ν.π.δ.δ. με την επωνυμία «Οργανισμός Νεολαίας, Άθλησης και Πολιτισμού Δήμου Διονύσου ΘΕΣΠΠΣ» και αφετέρου των εταιρειών «Αθηνά Διον. Παπαγεωργίου και Σια Ε.Ε.» και «Μουστάκας Δημ. και Μουστάκας Ελ. Ο.Ε» για την προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών, κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα ανωτέρω.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την αίτηση.

Ανακαλεί την 96/2015 πράξη του ΣΤ' Κλιμακίου του Ελεγκτικού Συνεδρίου .

Αποφαίνεται ότι δεν κωλύεται η υπογραφή των αναφερόμενων στο σκεπτικό της παρούσας σχεδίων συμβάσεων.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στην Αθήνα στις 29 Ιουνίου 2015.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΣΩΤΗΡΙΑ ΝΤΟΥΝΗ

Ο ΕΙΣΗΓΗΤΗΣ ΠΑΡΕΔΡΟΣ
ΕΥΘΥΜΙΟΣ ΚΑΡΒΕΛΗΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΜΑΡΙΑ ΔΑΝΙΗΛ

Δημοσιεύθηκε σε δημόσια συνεδρίαση, στο ακροατήριο του Δικαστηρίου, στις 10 Ιουλίου 2015.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΦΛΩΡΕΝΤΙΑ ΚΑΛΛΗ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΠΑΝΑΓΙΩΤΑ ΚΟΚΚΟΡΟΥ

Ακριβές αντίγραφο
Αθήνα 13.07.2015

Ο Γραμματέας

