

ΤΟ ΕΛΕΓΚΤΙΚΟ ΣΥΝΕΔΡΙΟ

Ε΄ ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΠΡΑΞΗ 366/ 2013

Με μέλη τους Γεωργία Μαραγκού Σύμβουλο, ως Πρόεδρο, Ευφροσύνη Παπαδημητρίου, Πάρεδρο και κωλυομένων των λοιπών Παρέδρων, Ιωάννη Βάγια, Εισηγητή.

Συνεδρίασε στην αίθουσα διασκέψεων του Καταστήματός του στις 2 Οκτωβρίου 2013 για να ελέγξει τη νομιμότητα της διαδικασίας ανάδειξης αναδόχου και του σχεδίου σύμβασης του έργου « ... », τα στοιχεία της οποίας περιήλθαν στο Ελεγκτικό Συνέδριο στις 24.9.2013 (αριθμ. πρωτ. ...) με το ... /23.9.2013 έγγραφο του Διευθυντή της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου

Άκουσε την εισήγηση του Εισηγητή Ιωάννη Βάγια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφθηκε κατά το Νόμο

I. Το σχέδιο της σύμβασης με το φάκελο της διαδικασίας για την ανάδειξη αναδόχου του έργου « ... », προϋπολογιζόμενης δαπάνης 1.113.975,60 ευρώ (άνευ ΦΠΑ), το οποίο χρηματοδοτείται από πιστώσεις ΣΑΤΑ (κωδικός εναριθμ. έργου Κ.Α. ... /7326-44), παραδεκτώς εισάγεται ενώπιον του Κλιμακίου τούτου για άσκηση ελέγχου νομιμότητας, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 36 του ν. 4129/2013 (ΦΕΚ Α΄ 52).

II. Κατά την έννοια των ανωτέρω διατάξεων, όπως παγίως γίνεται δεκτό από το παρόν Κλιμάκιο, ο έλεγχος αυτού εκτείνεται επί του συνόλου των πράξεων που συνθέτουν τη διαδικασία επιλογής του αναδόχου και καταλήγουν στην προς υπογραφή σύμβαση, διατυπώνεται δε αρνητική κρίση, και κατά συνέπεια κωλύεται η υπογραφή του υποβληθέντος σχεδίου σύμβασης, μόνο στην περίπτωση που διαπιστωθούν ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες αυτού (σχεδίου σύμβασης), καθώς και των πράξεων της προηγούμενης διαδικασίας ανάθεσης. Εξάλλου, ως ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες νοούνται εκείνες που συνίστανται σε παραβίαση των αρχών του ελεύθερου ανταγωνισμού και της διαφάνειας, καθώς και των διατάξεων περί προστασίας του περιβάλλοντος ή εκείνες που συνεπάγονται βλάβη του δημοσίου συμφέροντος.

III. Από τον διενεργηθέντα έλεγχο των στοιχείων του φακέλου (στοιχεία χρηματοδότησης, περιβαλλοντική αδειοδότηση, έγκριση των οριστικών μελετών και των τευχών δημοπράτησης, τήρηση των κανόνων δημοσιότητας, έλεγχος των πράξεων της διαγωνιστικής διαδικασίας και των δικαιολογητικών συμμετοχής του ανακηρυχθέντος αναδόχου), καθώς και του σχεδίου σύμβασης του ως άνω έργου, το Κλιμάκιο διαπίστωσε ότι νομίμως η Επιτροπή Διαγωνισμού προέβη στον αποκλεισμό της δεύτερης κατά σειρά μειοδοσίας κοινοπραξίας «Κ/Ξ – ... », για το λόγο ότι οι κατατεθείσες από την εργοληπτική επιχείρηση ... υπεύθυνες δηλώσεις δεν έφεραν υπογραφή. Επίσης, με την ... /2013 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου ... νομίμως έγινε δεκτή η ένσταση της πρώτης κατά σειρά μειοδοσίας κοινοπραξίας «Κ/Ξ ... – ... » κατά του από 15.5.2013 πρακτικού της Επιτροπής Διαγωνισμού, με το οποίο η προσφορά της δεν έγινε

δεκτή με την αιτιολογία ότι το μέλος της ... , ατομική εργοληπτική επιχείρηση, προσκόμισε υπεύθυνη δήλωση ότι δεν είναι γραμμένη σε καμία εργοληπτική οργάνωση, δυνατότητα που εκ του νόμου παρέχεται στις επιχειρήσεις που είναι εγγεγραμμένες σε Νομαρχιακά Μητρώα, αλλά όχι σε όσες είναι εγγεγραμμένες στο Μ.Ε.ΕΠ. Πλην όμως, από το συνδυασμό των διατάξεων του άρθρου 16 παρ. 1 του ν. 3669/2008 (ΦΕΚ Α' 116), σύμφωνα με το οποίο «Στις δημοπρασίες κατασκευής των έργων καλούνται οι εγγεγραμμένες στο Μ.Ε.ΕΠ. ή τα νομαρχιακά μητρώα επιχειρήσεις, σύμφωνα με τις διατάξεις των επόμενων παραγράφων» και των άρθρων 92 επ. του ίδιου ως άνω νόμου, τα οποία ορίζουν τις προϋποθέσεις εγγραφής μίας επιχείρησης στο Μ.Ε.ΕΠ., δεν προκύπτει υποχρέωση των εργοληπτικών επιχειρήσεων να είναι υποχρεωτικά μέλη κάποιου σωματείου ή οργάνωσης, προκειμένου να λάβουν μέρος σε διαγωνισμό δημοσίου έργου, ενόψει μάλιστα και της θεσπιζόμενης από το άρθρο 12 του Συντάγματος αρνητικής ελευθερίας του συνεταιρίζεσθαι βλ. Γνωμ.ΝΣΚ 247/2000). Τούτου δοθέντος και λαμβανομένης υπόψη και της ρητής διατύπωσης του άρθρου 23.2.2^ε της διακήρυξης, σύμφωνα με το οποίο οι συμμετέχουσες στη διαγωνιστική διαδικασία επιχειρήσεις υποχρεούνται να προσκομίσουν «πιστοποιητικά εκπλήρωσης των οικονομικών τους υποχρεώσεων προς τις επαγγελματικές οργανώσεις ή υπεύθυνη δήλωση ότι δεν είναι εγγεγραμμένες σε τέτοιες οργανώσεις» νομίμως έγινε δεκτή η ένσταση της κοινοπραξίας «Κ/Ξ ... – ... », στην οποία κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού με ποσοστό έκπτωσης 40,71%.

V. Με τα δεδομένα αυτά και λαμβανομένου υπόψη ότι όπως προκύπτει από το ... /28.8.2013 έγγραφο του Διευθυντή της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου ... δεν έχουν ασκηθεί άλλες ενστάσεις, διοικητικές προσφυγές ή ένδικα βοηθήματα κατά της ... /2013 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής, το Κλιμάκιο κρίνει ότι δεν κωλύεται η υπογραφή του υποβληθέντος προς έλεγχο σχεδίου σύμβασης, το οποίο επισυνάπτεται και αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της παρούσας, με την επισήμανση ότι η συνολική προθεσμία εκτέλεσης και περαίωσης του συνόλου των εργασιών θα διορθωθεί στο ορθό «δέκα (10) μήνες», σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στα άρθρα 12 της διακήρυξης και 5 της Ε.Σ.Υ..

Για τους λόγους αυτούς

Δεν κωλύεται η υπογραφή του σχεδίου σύμβασης του έργου «... », σύμφωνα με όσα έγιναν δεκτά στο σκεπτικό της παρούσας.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΜΑΡΑΓΚΟΥ ΓΕΩΡΓΙΑ

Ο ΕΙΣΗΓΗΤΗΣ

ΙΩΑΝΝΗΣ ΒΑΓΓΙΑΣ