

## **ΤΟ ΕΛΕΓΚΤΙΚΟ ΣΥΝΕΔΡΙΟ**

### **ΣΤ' ΚΛΙΜΑΚΙΟ**

#### **ΠΡΑΞΗ 49/2012**

Αποτελούμενο από την Πρόεδρό του, Άννα Λιγωμένου, Σύμβουλο, και τα μέλη Ευφροσύνη Παπαθεοδώρου, Πάρεδρο και, κωλυομένων των λοιπών Παρέδρων, Ελένη Κατσούρα, Εισηγήτρια.

Συνήλθε στην αίθουσα διασκέψεων του Καταστήματός του, στις 26 Μαρτίου 2012, προκειμένου να ελέγξει τη νομιμότητα της διαδικασίας ανάδειξης αναδόχου και του οικείου σχεδίου σύμβασης μεταξύ της «... Α.Ε.» (... ΑΕ) και της εταιρείας «...» με αντικείμενο την συγχρηματοδοτούμενη από το Ταμείο Περιφερειακής Ανάπτυξης προμήθεια προϊόντων για τον «... », προϋπολογιζόμενης δαπάνης 17.000.000,00 ευρώ, πλέον του Φ.Π.Α., τα στοιχεία της οποίας υποβλήθηκαν στο Ελεγκτικό Συνέδριο με το .../6.3.2012 έγγραφο του Διευθύνοντος Συμβούλου της «... Α.Ε.» (αρ. πρωτ. Ελ. Συν. .../7.3.2012) και συμπληρώθηκαν με τα στοιχεία που υποβλήθηκαν στο Δικαστήριο στις 12 και 22.3.2012 (με αντίστοιχους αρ. πρωτ. Ελ.Συν. .../13.3.2012 και .../22.3.2012).

Άκουσε την εισήγηση της Εισηγήτριας Ελένης Κατσούρα.

**Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα**

**Σκέφθηκε κατά το νόμο**

**και αποφάσισε τα ακόλουθα:**

I. Σύμφωνα με την παράγραφο 7 του άρθρου 19 του π.δ/τος 774/1980 (ΦΕΚ Α΄, 189, που προστέθηκε με το πρώτο εδάφιο του άρθρου 15 του ν. 2145/1993, ΦΕΚ Α΄ 88), όπως αυτή τροποποιήθηκε και ισχύει για τις χρηματοδοτούμενες από κοινοτικούς πόρους συμβάσεις (βλ. άρθρο 25 παρ. 3 του ν. 3614/2007, ΦΕΚ Α΄ 267), το Ελεγκτικό Συνέδριο ελέγχει υποχρεωτικά, πριν από τη σύναψή τους τη νομιμότητα των συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών του Δημοσίου, των Ν.Π.Δ.Δ. και των Δημοσίων Επιχειρήσεων ή Οργανισμών, των οποίων η προϋπολογιζόμενη δαπάνη, χωρίς να λαμβάνεται υπόψη ο αναλογών φόρος προστιθέμενης αξίας (βλ. άρθρο 19 του ν. 3193/2003, ΦΕΚ Α΄266) ανέρχεται στο ποσό των 5.000.000,00 ευρώ. Στις ανωτέρω Δημόσιες Επιχειρήσεις υπάγεται και η «... Α.Ε.», η οποία ιδρύθηκε αρχικά με το άρθρο 12 παρ.1 του ν. 2636/1998 (ΦΕΚ Α΄198) ως ανώνυμη εταιρεία με την επωνυμία «Ανώνυμη Εταιρεία Αξιοποίησης Περιουσίας Ε.Ο.Τ.», μετονομάστηκε με το άρθρο 9 παρ.4 του ν. 2837/2000 (ΦΕΚ Α΄ 178) σε «Ελληνικά Τουριστικά Ακίνητα Α.Ε» και με το άρθρο 2 παρ.1 εδ. δ΄ του ν. 3270/2004 (ΦΕΚ Α΄187) σε «... Α.Ε.» και στη συνέχεια μετά την απορρόφηση της εταιρείας «... Α.Ε.» βάσει του άρθρου 47 παρ.2 του ν. 3943/2011 (ΦΕΚ Α΄ 66) σε «... Α.Ε.» και ήδη, μετά την απορρόφηση της «... Α.Ε.» βάσει της Υπουργικής Απόφασης ... 2011 (ΦΕΚ Β΄2779) σε «...Α.Ε.» (... ΑΕ). Ειδικότερα δε, η τελευταία ως Δημόσια Επιχείρηση λειτουργεί, κατά τους κανόνες της ιδιωτικής οικονομίας, χάριν του δημοσίου συμφέροντος, ενώ το μετοχικό της κεφάλαιο ανήκει εξ ολοκλήρου στο Ελληνικό Δημόσιο (βλ. άρθρο 12 παρ. 2 του ν. 2636/1998, ΦΕΚ 198 Α΄, όπως ισχύει μετά την

αντικατάστασή του με το άρθρο 49 παρ. 9 του ν. 3220/2004, ΦΕΚ Α΄ 15, άρθρο 9 παρ. 4 του ν. 2837/2000, ΦΕΚ Α΄ 178, άρθρο 2 παρ. 1 του ν. 3270/2004, ΦΕΚ Α΄ 187, άρθρο 21 παρ.1 του 3878/2010, ΦΕΚ Α΄ 161, άρθρο 1 του ν. 973/1979, ΦΕΚ Α΄226, βλ και Πράξεις Ζ΄ Κλιμακίου 352/2007, 306/2009, 177 και 227/2011). Ακολούθως, ο κατά τα ανωτέρω έλεγχος νομιμότητας του Ελεγκτικού Συνεδρίου περατώνεται μέσα σε τριάντα (30) ημερολογιακές ημέρες από τη διαβίβαση σε αυτό του σχετικού φακέλου. Ενώ, τέλος, το Κλιμάκιο, επιλαμβανόμενο του ελέγχου αυτού, αποσκοπεί στη διαπίστωση τυχόν ουσιωδών νομικών πλημμελειών στις πράξεις της διαδικασίας που προηγείται της κατάρτισης της σχετικής σύμβασης, και ως εκ τούτου δεν υποκαθιστά τα διοικητικά όργανα στην ουσιαστική εκτίμηση των πραγμάτων, ούτε ερευνά την ορθότητα των τεχνικών κρίσεων της Διοίκησης ή τις κρίσεις σκοπιμότητας αυτής.

**II.** Η ελεγχόμενη διαδικασία, ως εκ του αντικειμένου της, του φορέα διενέργειάς της και του ύψους της προϋπολογιζόμενης δαπάνης διέπεται από τις διατάξεις 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 2005/51/EK της Επιτροπής και την Οδηγία 2005/75/EK του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 16ης Νοεμβρίου 2005» (ΦΕΚ Α΄ 64), του νόμου 2286/1995 (ΦΕΚ Α΄19), του άρθρου 20 του ν. 2636/1998 (ΦΕΚ Α΄ 198), της Τ/1436/9.3.2001 απόφασης του Υπουργού Ανάπτυξης (ΦΕΚ Β΄ 290), με την οποία εγκρίθηκε ο

Κανονισμός Διενέργειας μισθώσεων, εκμισθώσεων, αγορών, πωλήσεων και ανταλλαγών, ανάθεσης εκπόνησης μελετών και εκτέλεσης έργων και ανάθεσης και εκτέλεσης προμηθειών της εταιρίας «... Α.Ε.» και ήδη, «... Α.Ε.» και τους όρους της .../22.8.2011 Προκήρυξης.

**III.** Το π.δ. 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 2005/51/EK της Επιτροπής και την Οδηγία 2005/75/EK του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 16ης Νοεμβρίου 2005» ορίζει στο άρθρο 2 ότι «1. Για τους σκοπούς του παρόντος εφαρμόζονται οι ορισμοί που παρατίθενται στις παραγράφους 2 έως 14. 2.α) ... β) «Δημόσιες Συμβάσεις έργων» είναι δημόσιες συμβάσεις που έχουν ως αντικείμενο είτε την εκτέλεση, είτε συγχρόνως τη μελέτη και την εκτέλεση εργασιών που αφορούν μία από τις δραστηριότητες που αναφέρονται στο Παράρτημα I ή ενός έργου, είτε ακόμη την πραγματοποίηση, με οποιαδήποτε μέσα, ενός έργου το οποίο ανταποκρίνεται στις επακριβώς οριζόμενες από τον αναθέτοντα φορέα ανάγκες. Ως «έργο», νοείται το αποτέλεσμα ενός συνόλου οικοδομικών εργασιών ή εργασιών πολιτικού μηχανικού που προορίζεται να πληροί αυτό καθαυτό μια οικονομική ή τεχνική λειτουργία. γ) Ως «συμβάσεις προμηθειών», νοούνται συμβάσεις, πλην αυτών του στοιχείου β), οι οποίες έχουν ως αντικείμενο την αγορά, τη χρηματοδοτική μίσθωση, τη μίσθωση ή τη μίσθωση-πώληση, με ή χωρίς δικαίωμα αγοράς, προϊόντων. Δημόσια σύμβαση, η οποία έχει ως αντικείμενο την προμήθεια προϊόντων και καλύπτει,

παρεμπιπτόντως, εργασίες τοποθέτησης και εγκατάστασης, θεωρείται ως «σύμβαση προμηθειών». δ) «Δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών», είναι δημόσιες συμβάσεις πλην των δημοσίων συμβάσεων έργων ή προμηθειών, οι οποίες έχουν ως αντικείμενο την παροχή των υπηρεσιών, που αναφέρονται στο Παράρτημα II. Δημόσια σύμβαση, η οποία έχει ως αντικείμενο ταυτοχρόνως προϊόντα και υπηρεσίες που αναφέρονται στο Παράρτημα II, θεωρείται ως «δημόσια σύμβαση υπηρεσιών», εφόσον η αξία των συγκεκριμένων υπηρεσιών υπερβαίνει την αξία των προϊόντων που περιλαμβάνονται στη σύμβαση. Δημόσια σύμβαση, η οποία έχει ως αντικείμενο υπηρεσίες που αναφέρονται στο Παράρτημα II και η οποία δεν περιλαμβάνει δραστηριότητες που αναφέρονται στο Παράρτημα I παρά μόνο παρεμπιπτόντως σε σχέση με το κύριο αντικείμενο της σύμβασης, θεωρείται ως δημόσια σύμβαση υπηρεσιών.

3. ...». Κατά την έννοια των προμνησθεισών διατάξεων, όπως αυτές έχουν ερμηνευθεί από το ΔΕΚ, ο ορισμός μιας δημόσιας σύμβασης ως σύμβασης έργου, προμηθειών και υπηρεσιών ανάγεται στο κοινοτικό δίκαιο και δεν εξαρτάται από το χαρακτηρισμό αυτής με βάση την εθνική νομοθεσία (βλ. ΔΕΚ, απόφαση της 18.7.2007, C-382/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, σκ. 30). Εξάλλου, όταν η σύμβαση περιλαμβάνει τόσο στοιχεία σύμβασης έργου, όσο και στοιχεία άλλου τύπου δημόσιας σύμβασης (προμήθειας ή υπηρεσίας), πρόκειται δηλαδή για μικτή σύμβαση, το στοιχείο που καθορίζει ποιές είναι οι εφαρμοστέες διατάξεις της κοινής, και για τους τρεις τύπους συμβάσεων, οδηγίας 2004/18/EK, είναι εκείνο το στοιχείο της σύμβασης που είναι το κύριο, το κεντρικό δηλαδή στοιχείο γύρω από το οποίο διαρθρώνεται η

σύμβαση αυτή. Το κύριο δε αντικείμενο της σύμβασης προσδιορίζεται στο πλαίσιο της αντικειμενικής εξέτασης του συνόλου της σύμβασης. Ο προσδιορισμός αυτός γίνεται με βάση τις ουσιώδεις υποχρεώσεις που υπερσχύουν και οι οποίες ακριβώς χαρακτηρίζουν τη σύμβαση, σε αντίθεση με αυτές που έχουν απλώς παρεπόμενο ή συμπληρωματικό χαρακτήρα, ενώ η οικονομική αξία αυτών δεν μπορεί να αποτελέσει το αποκλειστικό κριτήριο για τον προσδιορισμό, αλλά είναι ένα κριτήριο, το οποίο συνεκτιμάται με τα λοιπά (βλ. ΔΕΚ, απόφαση της 18.1.2007, C-220/05, Jean Auroux κλπ. κατά Commune de Roanne, σκ. 37-41, απόφαση της 21.2.2008, C-412/04, Επιτροπή κατά Ιταλικής Δημοκρατίας, σκ. 47-52, απόφαση της 19.4.1994, C-331/92, Gestion Hotelera International SA κλπ. σκ. 23-29, πρβλ. ΣτΕ 2387/2009, βλ. Ε.Σ. απόφαση Τμ. Μείζονος-Επταμελούς Σύνθεσης 1656/2011, πράξεις Ε΄ Κλιμ. 230/2011 και Στ΄ Κλιμάκιο 117/2011).

**IV.** Στην προκειμένη περίπτωση από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτουν τα ακόλουθα:

i). Με την .../28.6.2011 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της εταιρείας «...», και ήδη «....» (... ΑΕ), εγκρίθηκε η διενέργεια ανοιχτού διαγωνισμού για την ανάθεση της συγχρηματοδοτούμενης από το Ταμείο Περιφερειακής Ανάπτυξης (βλ. την με αριθ. πρ. .../.../.../15.3.2012 Απόφαση του Ειδικού Γραμματέα για την Ανταγωνιστικότητα περί ένταξης της Πράξης «...» με κωδικό ... στο Επιχειρησιακό Πρόγραμμα «Θεσσαλία- Στερεά Ελλάδα- Ήπειρος»- ΈΣΠΑ) προμήθειας των απαραίτητων προϊόντων για τον «...», με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη προσφορά (βλ. άρθρο 22 της

Προκήρυξης) και συνολικό εκτιμώμενο προϋπολογισμό 17.000.000,00 ευρώ, μη συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ. Ακολούθως, η ως άνω απόφαση του οικείου Διοικητικού Συμβουλίου ελήφθη χωρίς να έχει διενεργηθεί ένταξη της εν λόγω προμήθειας στο Ενιαίο Πρόγραμμα Προμηθειών του Δημοσίου, κατά το άρθρο 2 του ν. 2286/1995 (βλ. σχετικά το με αριθ. πρ. .../21.3.2012 έγγραφο του Διευθύνοντος Συμβούλου της ... ΑΕ).

ii). Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 3 της οικείας Προκήρυξης, το αντικείμενο του διαγωνισμού περιλαμβάνει κατά συνοπτική απαρίθμηση την προμήθεια, εγκατάσταση, θέση σε λειτουργία, συντήρηση των αναβατήρων και των παρακολουθημάτων τους καθώς και την τεχνική υποστήριξη κατά τη λειτουργία τους για το διάστημα της υπό εγγύηση λειτουργίας. Ακολούθως, η δημοπρατούμενη, κατά το ίδιο άρθρο, προμήθεια προϊόντων κατατάσσεται στην κατηγορία με κωδικούς αριθμούς αναφοράς (CPV) 42418200-1 «Εξοπλισμός μονοτρόχιου σιδηροδρόμου ή ανελκυστήρων χιονοδρόμων», 42418220-7 «Τελεσιέζ», 42418290-8 «Ανελκυστήρες χιονοδρόμων», 31213400-6 «Σύστημα διανομής», 31320000-5 «Καλώδια διανομής ηλεκτρικού ρεύματος», 31121000-0 «Συγκροτήματα ηλεκτροπαραγωγών ζευγών» και 32562000-0 «Καλώδια οπτικών ινών» της οδηγίας 2004/18/EK. Περαιτέρω, στο Κεφάλαιο 1.1 του Παραρτήματος Α' του συμβατικού τεύχους της Συγγραφής Υποχρεώσεων (τεύχος Α', με τίτλο «Τεχνική Περιγραφή Αναβατήρων και Δικτύων») ορίζεται μεταξύ άλλων ότι «Στο αντικείμενο της παρούσης σύμβασης, ... περιλαμβάνονται κατ' ελάχιστον: Η προμήθεια, μετά από την προσήκουσα σχεδίαση, μελέτη και κατασκευή του υλικού των νέων

αναβατήρων (Τερματικοί Σταθμοί, Πύργοι, Βρόχος Συρματόσχοινου, Φορείς, Σταθμοί Φορέων, Οικίσκοι ελέγχου λειτουργίας κ.λ.π.) και της πλήρους εξαρτήσεως ισχύος, η προμήθεια συστημάτων ασφάλειας, εποπτείας και συντήρησης μετά των οριζομένων προσαρτημάτων τους και βοηθητικών συστημάτων (σύστημα SkiData, τηλεοπτική παρακολούθηση, μεγάφωνα οδηγίων) μετά του απαιτούμενου λογισμικού και των αναμονών Κεντρικού Συστήματος Ελέγχου, καθώς και η πλήρης εγκατάσταση των ως άνω μετά των απαιτούμενων συμπληρωματικών εργασιών, έτοιμων για πλήρη και ασφαλή λειτουργία...». Ενώ, σύμφωνα με το άρθρο 1 του Παραρτήματος Β' του συμβατικού τεύχους της Συγγραφής Υποχρεώσεων (τεύχος Α', με τίτλο «Συμπληρωματικά στοιχεία υποστηρικτικών εργασιών») «1.1. Η αντικατάσταση ή η εγκατάσταση νέων αναβατήρων αποτελεί ένα έργο με τεχνικές ιδιομορφίες ως προς τον τρόπο και τις φάσεις κατασκευής του... 1.2. Αποτελείται βασικά από δύο μέρη, πρώτον αυτό της προμήθειας από εξειδικευμένο κατασκευαστικό οίκο των αναβατήρων μαζί με τον εξειδικευμένο λειτουργικό εξοπλισμό τους και τα παρελκόμενα, της μεταφοράς επί τόπου, της εγκατάστασης στις προβλεπόμενες θέσεις και τη θέση σε πλήρη και ασφαλή λειτουργία και δεύτερον της κατασκευής όλων των συνοδευτικών και λειτουργικά απαραίτητων κατασκευών και των διαμορφώσεων των άμεσα περιβαλλόντων αυτά χώρων». Στη συνέχεια, όπως προκύπτει από τη δημοσιευθείσα προκήρυξη στο τεύχος .../25.8.2011 της Επίσημης Εφημερίδας της Ε.Ε., το αντικείμενο της υπό έλεγχο σύμβασης χαρακτηρίστηκε από την αναθέτουσα αρχή ως προμήθεια προϊόντων για τον «...». Περαιτέρω, σύμφωνα



με το από 1.11.2011 έγγραφο του Διευθύνοντος Συμβούλου της Αναθέτουσας Αρχής προς τον «...» (...), σχετικά με το χαρακτηρισμό της υπό έλεγχο σύμβασης (ως σύμβασης προμήθειας εξοπλισμού ή έργου), η Αναθέτουσα Αρχή διευκρινίζει, μεταξύ άλλων, ότι οι αναβατήρες (ήτοι οι πυλώνες, τα συρματόσχοινα, οι τροχαλίες, οι κινητήρες, τα καθίσματα, τα συστήματα ελέγχου, κ.λ.π.) κατασκευάζονται από ειδικευμένους οίκους του εξωτερικού (τρεις παγκοσμίως, POMGALSKI, DOPPELMAYER, LEITNER) που διαθέτουν την κατάλληλη τεχνογνωσία και εργοστασιακή παραγωγική ικανότητα και οι οποίοι προσαρμόζουν τα προϊόντα τους στις εκάστοτε απαιτήσεις του χιονοδρομικού κέντρου, που προμηθεύουν. Τυχόν έργα και μελέτες που αφορούν π.χ. την κατασκευή υποστηρικτικών κτιρίων ή εγκαταστάσεων αποτελούν παρακολουθήματα των προς εγκατάσταση αναβατήρων και αντιπροσωπεύουν μικρό μόνο μέρος της αξίας της σχετικής σύμβασης. Περαιτέρω δε, επισημαίνει ότι ο αναλυτικός προϋπολογισμός εργασιών που αφορά τις επί τόπου, εκτός εργοστασίων κατασκευές, βασίζεται στα εγκεκριμένα περιγραφικά τιμολόγια που ισχύουν για τα έργα του Δημοσίου καθώς και στις ποσότητες, όπως αυτές προκύπτουν από τις απαιτήσεις της προμήθειας σύμφωνα με την Προκήρυξη, το δε κονδύλι εργασιών (οικοδομικές εργασίες δικτύων και πυλώνων και κτιριακές εγκαταστάσεις) ανέρχεται στο 21,17 % του συνολικού προϋπολογισμού, ενώ, το κονδύλι που αφορά το προέχον αντικείμενο της σύμβασης, ήτοι της προμήθειας εργοστασιακά κατασκευασμένων προϊόντων ανέρχεται στο 78,83% του συνολικού προϋπολογισμού, περιλαμβανομένου και του κόστους

της επί τόπου συναρμολόγησης (εγκατάστασης - έργο) των αναβατήρων, το οποίο όμως δεν ξεπερνά το 10% της αξίας της αμιγούς προμήθειας (βλ. και το με αρθμ. πρωτ. .../21.3.2012 έγγραφο του Διευθύνοντος Συμβούλου της ... ΑΕ, όπου 70,95% κόστος προμήθειας, 7,88% κόστος συναρμολόγησης – εγκατάστασης και 21,17% κόστος παρεπόμενων εργασιών).

iii). Με τα δεδομένα αυτά και σύμφωνα με όσα έγιναν δεκτά στην προηγούμενη σκέψη, η ελεγχόμενη σύμβαση έχει μικτό χαρακτήρα, αφού περιλαμβάνει την προμήθεια μετά από την προσήκουσα σχεδίαση, μελέτη και κατασκευή του υλικού των αναβατήρων καθώς και του εξειδικευμένου λειτουργικού τους εξοπλισμού (προμήθεια), περιλαμβάνει δε και τα παρελκόμενα, της μεταφοράς επί τόπου, της εγκατάστασης τους στις προβλεπόμενες θέσεις (εκτέλεση έργου), καθώς και τη θέση αυτών σε πλήρη και ασφαλή λειτουργία (παροχή υπηρεσίας), ενώ, περαιτέρω, περιλαμβάνει την κατασκευή όλων των συνοδευτικών και λειτουργικά απαραίτητων κατασκευών αλλά και τη διαμόρφωση των άμεσα περιβαλλόντων αυτά χώρων (εκτέλεση έργου). Επομένως, η προμήθεια των αναβατήρων και του εξειδικευμένου λειτουργικού τους εξοπλισμού συνιστά τον πυρήνα της ελεγχόμενης μικτής σύμβασης, συνεκτιμώμενης και της οικονομικής αξίας αυτής, η οποία ανέρχεται στο 78,83% του προϋπολογισμού της σύμβασης (συμπεριλαμβανομένων και των εργασιών συναρμολόγησης οι οποίες καλύπτουν μόλις το 7,88% του προϋπολογισμού), ενώ οι παρεπόμενες εργασίες που περιλαμβάνουν οικοδομικές εργασίες δικτύων και πυλώνων (έργο), καθώς και οι εργασίες κτιριακών εγκαταστάσεων (έργο) αποτελούν

παρεπόμενες παροχές καλύπτοντας το 21,17% του προϋπολογισμού της σύμβασης. Εξάλλου, οι κωδικοί ονοματολογίας που εισήγαγε ο Κανονισμός 213/2008 της Ευρωπαϊκής Επιτροπής περί κοινού λεξιλογίου για της Δημόσιες Συμβάσεις (L 74/15.3.2008), στον οποίο περιγράφονται οι κωδικοί(CPV) 42418200-1 «Εξοπλισμός μονοτρόχιου σιδηροδρόμου ή ανελκυστήρων χιονοδρόμων», 42418220-7 «Τελεσιέζ», 42418290-8 «Ανελκυστήρες χιονοδρόμων», 31213400-6 «Σύστημα διανομής», 31320000-5 «Καλώδια διανομής ηλεκτρικού ρεύματος», 31121000-0 «Συγκροτήματα ηλεκτροπαραγωγών ζευγών» και 32562000-0 «Καλώδια οπτικών ινών» καλύπτουν το αντικείμενο της υπό έλεγχο σύμβασης προμήθειας.

iv). Στην συνέχεια των όσων εκτίθενται στις σκέψεις (i) και (ii), περίληψη της οικείας προκήρυξης απεστάλη για δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων στις 22.8.2011, ενώ δημοσιεύθηκε και στις εφημερίδες «Ημερησία» και «Καθημερινή» στις 24 και 25.8.2011, αντίστοιχα.

v) Περαιτέρω, οκτώ (8) εταιρείες εκδήλωσαν ενδιαφέρον και παρέλαβαν την οικεία Προκήρυξη μετά των επισυναπτομένων τευχών, ενώ με το από 4.10.2011 έγγραφο του Διευθύνοντος Συμβούλου του αναθέτοντος φορέα, δόθηκαν διευκρινίσεις επί σχετικών ερωτημάτων που υπέβαλε η ενδιαφερόμενη εταιρεία με την επωνυμία «Υιοί Νουλίκας Ο.Ε.» αναφορικά με τους όρους της Προκήρυξης.

vi) Στη συνέχεια, κατά την ημερομηνία διενέργειας του Διαγωνισμού (14.10.2011) υπέβαλαν εμπροθέσμως προσφορές η εταιρεία «...» και η

κοινοπραξία «... Α.Ε.». Η Επιτροπή Διεξαγωγής του Διαγωνισμού, που συγκροτήθηκε με την .../29.8.2011 απόφαση του Διευθύνοντος Συμβούλου της Αναθέτουσας Αρχής, προέβη αυθημερόν στην αρίθμηση, μονογραφή και αποσφράγιση των κυρίως φακέλων - προσφορών των ως άνω συμμετεχόντων στο διαγωνισμό και αφού διαπίστωσε την ύπαρξη τριών υποφακέλων με ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής», «Δήλωση αποδοχής Συγγραφής Υποχρεώσεων και Ελάχιστων Τεχνικών Απαιτήσεων» και «Οικονομική Προσφορά» αρίθμησε και μονογράφησε τους ανωτέρω. Ακολούθως, η ως άνω Επιτροπή, προέβη στην αποσφράγιση των φακέλων με τα δικαιολογητικά των συμμετεχόντων και εν συνεχεία, στη μονογραφή και καταγραφή όλων των στοιχείων που περιέχονταν σε αυτούς, ενώ περαιτέρω, διαπίστωσε ότι οι φάκελοι αυτοί περιείχαν όλα τα προβλεπόμενα από την Προκήρυξη δικαιολογητικά συμμετοχής (βλ. άρθρο 19 της Προκήρυξης), καθώς και ότι οι Εγγυητικές Επιστολές Συμμετοχής ήταν σύμφωνες με το σχετικό υπόδειγμα. Ακολούθως, η ίδια Επιτροπή προέβη στην αρίθμηση, μονογραφή και αποσφράγιση των φακέλων περί «Δήλωσης αποδοχής Συγγραφής Υποχρεώσεων και Ελάχιστων Τεχνικών Απαιτήσεων» κατά το άρθρο 15 της Προκήρυξης και εν συνεχεία διαπίστωσε ότι το περιεχόμενο των σχετικών δηλώσεων ήταν σύμφωνο με το σχετικό υπόδειγμα του Προσαρτήματος V της οικείας Προκήρυξης. Περαιτέρω, ακολουθώντας τη διαδικασία του άρθρου 24 της Προκήρυξης, προέβη στο άνοιγμα των οικονομικών προσφορών των ως άνω συμμετεχόντων στο διαγωνισμό και αφού διαπίστωσε ότι το έντυπο της οικονομικής προσφοράς που περιείχαν ήταν σύμφωνο με το υπόδειγμα της

Προκήρυξης ανακοίνωσε στους παρευρισκομένους εκπροσώπους των συμμετεχόντων ότι η εταιρεία «...» προσέφερε συνολικό ποσοστό έκπτωσης 9,44%, ενώ η κοινοπραξία «... Ο.Ε.- ... Α.Ε.» συνολικό ποσοστό έκπτωσης 6,60%. Ακολούθως, σύμφωνα με το από 1.11.2011 Πρακτικό της Επιτροπής Διεξαγωγής Διαγωνισμού, η τελευταία, κατά τον έλεγχο και την αξιολόγηση των υποβληθέντων δικαιολογητικών, αφού διαπίστωσε ότι α) η εγγυητική επιστολή συμμετοχής της ως άνω Κοινοπραξίας έχει ελαφρά διαφοροποιημένο λεκτικό περιεχόμενο σε σχέση με το υπόδειγμα της Προκήρυξης, το οποίο δεν αφίσταται όμως των ουσιαστικών όρων του υποδείγματος, β) η μετάφραση του από 10.8.2010 Πρακτικού του Διοικητικού Συμβουλίου της ... (την σχετική εμπειρία και τη συνεργασία της οποίας επικαλείται η συμμετέχουσα Κοινοπραξία) δεν φέρει την υπογραφή του μεταφράσαντα και επικυρούντα Δικηγόρου και γ) τα Πιστοποιητικά, που προβλέπονται στα άρθρα 15.2β. της Προκήρυξης της Εταιρείας «... Α.Ε.» φέρουν ημερομηνία Απριλίου 2011, ήτοι 6 και πλέον μηνών από την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς, έκρινε ομοφώνως, τα ως άνω ζητήματα ως μη ουσιώδη, αποδέχθηκε τυπικώς όλες τις υποβληθείσες προσφορές και εν συνεχεία εισηγήθηκε την ανάδειξη ως προσωρινού αναδόχου της εταιρείας «...», η προσφορά της οποίας ήταν η χαμηλότερη σύμφωνα με το άρθρο 22 της σχετικής Προκήρυξης. Περαιτέρω, με την .../7.12.2011 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της .... Α.Ε. εγκρίθηκε το ως άνω Πρακτικό Αξιολόγησης της Επιτροπής Διεξαγωγής Ανοιχτού Διαγωνισμού για την επιλογή αναδόχου για τον «...». Κατά της τελευταίας αυτής απόφασης η κοινοπραξία «... Ο.Ε.- ... Α.Ε.», αλλά και η

εταιρεία «...» κατά το μέρος που με την απόφαση αυτή έγινε τυπικώς δεκτή η προσφορά της συμμετέχουσας κοινοπραξίας, άσκησαν τις από 14.12.2011 και 15.12.2011 προδικαστικές προσφυγές, αντίστοιχα. Στη συνέχεια, η από 14.12.2011 προδικαστική προσφυγή της κοινοπραξίας «... Ο.Ε.- ... Α.Ε.» απορρίφθηκε σιωπηρώς, κατόπιν παρέλευσης της δεκαπενθήμερης προθεσμίας του άρθρου 4 παρ. 4 του ν.3886/2010, ενώ η εταιρεία «...», τρεις ημέρες πριν από την παρέλευση της ως άνω δεκαπενθήμερης προθεσμίας, κατέθεσε την από 27.1.2012 αίτηση ασφαλιστικών μέτρων κατά της τεκμαιρόμενης σιωπηρής απόρριψης της από 15.12.2011 προδικαστικής της προσφυγής, ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας, από την οποία όμως και παραιτήθηκε σύμφωνα με το .../13.2.2012 Πρακτικό Παραίτησης της Επιτροπής Αναστολών του Συμβουλίου της Επικρατείας.

**V.** Με τα δεδομένα αυτά, το Κλιμάκιο επισημαίνει ότι η παράλειψη ένταξης της ελεγχόμενης προμήθειας στο Ενιαίο Πρόγραμμα Προμηθειών του Δημοσίου, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2 του ν. 2286/1995, δεν καθιστά πλημμελή την οικεία διαδικασία ανάδειξης προμηθευτή, διότι ο σκοπός των διατάξεων αυτών περί νομιμότητας, αμεροληψίας και διαφάνειας των διαδικασιών αναθέσεως της προμήθειας, καλύπτεται πλήρως από την προηγηθείσα διαδικασία περί ένταξής της στο κοινοτικό πρόγραμμα χρηματοδότησης από το Ευρωπαϊκό Ταμείο Περιφερειακής Ανάπτυξης (βλ. Πρακτικά της 11<sup>ης</sup> Γ.Σ. της 17<sup>ης</sup> Απριλίου 2000 της Ολομ. Ελ.Συν., πρβλ. Πράξη .../2001 Στ' Κλιμακίου, Απόφ. .../2011 VI Τμήμα, βλ και την με αριθ. πρ. .../.../.../15.3.2012 Απόφαση του Ειδικού Γραμματέα για την

Ανταγωνιστικότητα περί ένταξης της Πράξης «Εκσυγχρονισμός αναβατήρων χιονοδρομικού κέντρου Παρνασσού» με κωδικό ... στο Επιχειρησιακό Πρόγραμμα «Θεσσαλία- Στερεά Ελλάδα- Ήπειρος» - ΈΣΠΑ). Κατόπιν όλων αυτών, το Κλιμάκιο δεν διαπιστώνει ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες στο πλαίσιο της υπό κρίση διαδικασίας και ως εκ τούτου, κρίνει ότι δεν κωλύεται η υπογραφή του υποβληθέντος προς έλεγχο σχεδίου σύμβασης.

### **Για τους λόγους αυτούς**

Δεν κωλύεται η υπογραφή του σχεδίου σύμβασης, το οποίο επισυνάπτεται στην παρούσα και αποτελεί αναπόσπαστο μέρος αυτής, μεταξύ της Ανώνυμης Εταιρείας με την επωνυμία «... Α.Ε.» (... ΑΕ) και της εταιρείας με την επωνυμία «...», σύμφωνα με όσα ειδικότερα αναφέρθηκαν στο σκεπτικό της παρούσας Πράξης.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**Η ΕΙΣΗΓΗΤΡΙΑ**

**ANNA ΛΙΓΩΜΕΝΟΥ**

**ΕΛΕΝΗ ΚΑΤΣΟΥΡΑ**