

Αριθμ. Απόφασης 329/2021

ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ
 Της με αριθμ. 31/19-07-2021
 Τακτικής συνεδρίασης
 της Οικονομικής Επιτροπής
 Δήμου Δίου-Ολύμπου

ΘΕΜΑ: Λήψη απόφασης – γνωμοδότησης προς ενδοδικαστική συμβιβαστική ή μη επίλυση της διαφοράς σε συμβούλιο επί της υπόθεσης με αριθμ. καταθ. ΑΓ18/21-1-2021 αγωγής της ανώνυμης εταιρίας με την επωνυμία «ΧΡΙΣΤΟΦΟΡΟΣ ΚΑΙΡΙΔΗΣ ΤΕΧΝΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ Α.Ε.»

Στο Λιτόχωρο σήμερα, 19 Ιουλίου 2021 και ώρα 09:00 π.μ. στο Δημοτικό Κατάστημα του Δήμου Δίου-Ολύμπου, συνήλθε **σε τακτική συνεδρίαση**, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Δίου-Ολύμπου, ύστερα από την αριθμ.10880/15.07.2021 πρόσκληση του Προέδρου, που επιδόθηκε νόμιμα στα μέλη της, σύμφωνα με το άρθρο 75 του Ν. 3852/10.

Αφού διαπιστώθηκε η νόμιμη απαρτία, δηλαδή σε σύνολο επτά (7) μελών, βρέθηκαν παρόντα τα παρακάτω πέντε (5) μέλη :

ΠΑΡΟΝΤΕΣ

1. Ευάγγελος Γερολιόλιος
2. Αθανάσιος Καλαϊτζής
3. Κωνσταντίνος Κουριάτης
4. Νικόλαος Λαμπονίκος
5. Ιωάννης Πούλιος

ΑΠΟΝΤΕΣ

Πέτρος Κιάφας
 Πατσιαρίκας Δημήτριος

Τα πρακτικά τηρήθηκαν από την κ. Δότσιου Αρετή

Ο Πρόεδρος της Ο.Ε. εισηγούμενος το 1^ο θέμα της ημερήσιας διάταξης με θέμα έθεσε υπόψη των μελών την υπ' Πρωτ. 10140/06-07-2021 εισήγηση της Νομικής Υπηρεσίας, η οποία έχει ως εξής:

Ο Δήμος «Δίου-Ολύμπου», μετά από προκήρυξη ηλεκτρονικού διαγωνισμού, που έγινε με τη με αριθμ. πρωτ. 5508/2018 διακήρυξη για την ανάδειξη αναδόχου για την παροχή της υπηρεσίας «Εργασίες αποκομιδής απορριμμάτων Δ.Ε. Ανατολικού Ολύμπου», προϋπολογισμού μελέτης 169.656,47 ευρώ μετά του Φ.Π.Α και το αποτέλεσμα που επήλθε από αυτόν, με ανάδειξη αναδόχου την ενάγουσα με τιμή προσφοράς το συνολικό ποσό των 150.660,00 ευρώ μετά του Φ.Π.Α. (121.500 ευρώ καθαρή αξία + 29.160 ευρώ Φ.Π.Α) και έγκριση των αποτελεσμάτων της επιτροπής από την Οικονομική Επιτροπή του Δήμου, προχώρησε στην υπογραφή της από 18/7/2018 και με αριθμ. πρωτ. 11341οικ/2018 σύμβασης ποσού 121.500 ευρώ, πλέον Φ.Π.Α., με αντικείμενο εργασιών την αποκομιδή απορριμμάτων στη Δημοτική Ενότητα Ανατολικού Ολύμπου, ήτοι το σύνολο των εργασιών που απαιτούνται για την παροχή της ανωτέρω υπηρεσίας και η οποία θα περιλάμβανε την εκτέλεση αυτών με κατάλληλο προσωπικό του αναδόχου και τη χρήση ιδιόκτητων απορριματοφόρων οχημάτων, όπως αναφέρονται αναλυτικά στη διακήρυξη, για συνολικά εβδομήντα πέντε ημέρες από την υπογραφή της σύμβασης έως 30/09/2018.

Σε εκτέλεση των άνω παρασχεθεισών υπηρεσιών της η ενάγουσα εταιρία εξέδωσε τρία τιμολόγια: α) το με αριθμ. 2020/01-08-2018 αξίας 28.123,20 ευρώ μετά του Φ.Π.Α, β) το με αριθμ. 2037/31-08-2018 αξίας 62.272,80 ευρώ μετά του Φ.Π.Α και γ) το με αριθμ. 2100/01-11-2018 αξίας 60.264,00 ευρώ μετά του Φ.Π.Α και στη συνέχεια την 18/09/2018 η επιτροπή παραλαβής του Δήμου βεβαίωσε για την διαπίστωση καλής εκτέλεσης και

παραλαβής των υπηρεσιών για τις εργασίες που αναφέρονται στα δύο πρώτα τιμολόγια και το Δ.Σ. του Δήμου με τη με αριθμό 245/2018 απόφαση ενέκρινε τα πρωτόκολλα οριστικής παραλαβής εργασιών που αφορούν τα δύο αυτά τιμολόγια. Στις 28/09/2018 εκδόθηκε από το Δήμο το με αριθμ. 143/2018 χρηματικό ένταλμα πληρωμής ποσού 90.396,00 ευρώ, το οποίο απεστάλη προς θεώρηση στην Επιτροπή του Ελεγκτικού Συνεδρίου. Επίσης, στη συνέχεια η ίδια, ως άνω, επιτροπή βεβαίωσε στις 22-11-2018 ότι παρέλαβε και τις υπηρεσίες της ενάγουσας για το διάστημα από 1-9-2018 έως και 30-9-2018, αφού βεβαιώθηκε ότι εκτελέστηκε καλώς, προβαίνοντας και στην οριστική ποιοτική και ποσοτική παραλαβή τους, χωρίς επιφύλαξη.

Η Υπηρεσία του Επιτρόπου του Ελεγκτικού Συνεδρίου Ν. Πιερίας όμως με τη με αριθμό πρωτ. 20610/17-12-2018 πράξη της επέστρεψε αθεώρητο το παραπάνω χρηματικό ένταλμα πληρωμής, διότι από τον έλεγχο των δικαιολογητικών του εντάλματος προέκυψε ότι η κατακύρωση στη μειοδότη και φερόμενη ως δικαιούχο εταιρία έγινε μη νόμιμα και κατά παράβαση ουσιαστικού όρου της διακήρυξης του ηλεκτρονικού διαγωνισμού με ανοιχτή διαδικασία. **Ειδικότερα**, κατά την άνω πράξη επί λέξει:... «παραβίασε την παρ. 2.2.6 παρ. 4 της διακήρυξης σύμφωνα με την οποία ορίζεται μεταξύ των άλλων ότι ο ανάδοχος θα πρέπει να διαθέτει «τουλάχιστον τρία απορριματοφόρα οχήματα που θα πληρούν τα εξής κριτήρια: να είναι χωρητικότητας από 20-22 κ.μ. με σύστημα συμπίεσης τύπου πρέσσας και μηχανισμό ανύψωσης κάδων από 240 έως 1100 lit, με κινητήρα αντιρρυπαντικής τεχνολογίας (προτύπου τουλάχιστον ΕΥΡΟ 5), ενώ το ένα εξ αυτών θα πρέπει να είναι τουλάχιστον 25 τόνων μικτού φορτίου. Περαιτέρω στην παρ. 2.4.6 περ. θ' (Λόγοι απόρριψης προσφορών) της ανωτέρω διακήρυξης ορίζεται ότι απορρίπτεται, σε κάθε περίπτωση, προσφορά που παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της εν λόγω διακήρυξης και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης ενώ στην παρ. 3.2 (πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου–Δικαιολογητικά προσωρινού αναδόχου) της ανωτέρω διακήρυξης μεταξύ άλλων ορίζεται ότι απορρίπτεται η προσφορά προσωρινού αναδόχου, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας εγγύηση συμμετοχής του και η κατακύρωση γίνεται στον προσφέροντα που υπέβαλε την αμέσως επόμενη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, τηρουμένης της ανωτέρω διαδικασίας, εάν : i) κατά τον έλεγχο των παραπάνω δικαιολογητικών διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν Τ.Ε.Υ.Δ., είναι ψευδή ή ανακριβή, ή ii) ... ή iii) από δικαιολογητικά που προσκομίσθηκαν νομίμως και εμπροθέσμως, δεν αποδεικνύονται οι όροι και οι προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 2.2.3 (λόγοι αποκλεισμού) και 2.2.4 έως 2.2.8 (κριτήρια ποιοτικής επιλογής) της ανωτέρω διακήρυξης. Αν κανένας από τους προσφέροντες δεν υποβάλλει αληθή ή ακριβή δήλωση ή δεν προσκομίσει ένα ή περισσότερα από τα απαιτούμενα δικαιολογητικά ή δεν αποδείξει ότι πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής σύμφωνα με τις παραγράφους 2.2.4 – 2.2.8 της παρούσας διακήρυξης, η διαδικασία ματαιώνεται. Στον παραπάνω διαγωνισμό που διενεργήθηκε μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) κατέθεσαν προσφορά οι εταιρίες << ΧΡΙΣΤΟΦΟΡΟΣ ΚΑΙΡΙΔΗΣ ΤΕΧΝΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ Α.Ε. >> και << ΔΙΟΝ ΤΕΧΝΙΚΗ Α.Ε. >>. Η Επιτροπή διαγωνισμού προέβη στην ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών και συγκεκριμένα των υποφακέλων << Δικαιολογητικά συμμετοχής – τεχνική προσφορά >> και με το από 04-05-2018 πρακτικό της έκρινε ότι όλες είχαν τα απαραίτητα δικαιολογητικά και ανταποκρίνονταν στους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης. Στη συνέχεια και μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών των ανωτέρω δύο υποψηφίων, η Επιτροπή του Διαγωνισμού με το από 08-05-2018 πρακτικό της εισηγήθηκε την κατακύρωση του διαγωνισμού στην εταιρία <<ΧΡΙΣΤΟΦΟΡΟΣ ΚΑΙΡΙΔΗΣ ΤΕΧΝΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ Α.Ε. >> διότι η προσφορά που κατέθεσε ήταν η χαμηλότερη και τα δικαιολογητικά της ήταν πλήρη και ανταποκρίνονταν στους όρους της Διακήρυξης και με το από 05-06-2018 πρακτικό της εισηγήθηκε την κατακύρωση του διαγωνισμού στην ανωτέρω εταιρία, αφού

προηγουμένως ζήτησε διευκρινίσεις με το αρ. πρωτ, 8471/04.06.2018 έγγραφό της από την ανάδοχο εταιρία, η οποία είχε ήδη δώσει συμπληρωματικά στοιχεία με το από 23.04.2018 έγγραφό της και απάντησε στη συνέχεια με το από 04.06.2018 έγγραφό της και σύμφωνα με τον από 30.05.2018 πίνακα εξοπλισμού, διευκρινίζοντας πως το ένα από τα τρία απορριμματοφόρα οχήματά της είναι χωρητικότητας κάτω των ορίων 20-22 κ.μ. που τίθενται από τους όρους της διακήρυξης (παρ. 2.2.6 περ. 4) και συγκεκριμένα είναι 18 κ.μ., αφού έλαβε προηγουμένως υπόψη το αρ. πρωτ. 6444/26-04-18 έγγραφο του Δημάρχου, με το οποίο διευκρινίστηκε μεταξύ άλλων πως γίνονται αποδεκτές προσφορές οικονομικών φορέων οι οποίες περιλαμβάνουν συνδυασμό απορριμματοφόρων οχημάτων που να καλύπτουν αθροιστικά τις ελάχιστες απαιτήσεις συνολικής χωρητικότητας ήτοι 60 κ.μ., με την προϋπόθεση ότι μόνο το ένα εκ των τριών συνολικά απορριμματοφόρων είναι χωρητικότητας μικρότερης των 20 κ.μ.. Στη συνέχεια η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Δίου – Ολύμπου με την αρ. 183/17-05-2018 απόφασή της επικύρωσε τα ανωτέρω πρακτικά συνεδρίασης της Επιτροπής του Διαγωνισμού, ενώ με την αρ.194/05-06-2018 απόφασή της ενέκρινε το από 05-06-2018 πρακτικό συνεδρίασης της Επιτροπής Διαγωνισμού και κατακύρωσε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού στην εταιρία <<ΧΡΙΣΤΟΦΟΡΟΣ ΚΑΙΡΙΔΗΣ ΤΕΧΝΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ Α.Ε. >> . Σε εκτέλεση της απόφασης αυτής υπογράφηκε η αρ. πρωτ. 11341/18-0702018 σύμβαση μεταξύ του Δήμου Δίου – Ολύμπου και της ως άνω εταιρίας, χρονικής διάρκειας 75 ημερών , δηλαδή από 18-07-2018 έως 30-09-2018. Από τα ανωτέρω όμως και ειδικότερα από την άτυπη τροποποίηση των όρων της παρ.2.2.6 περ. 4 (Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα) της διακήρυξης, που συντελέσθηκε με το αρ. πρωτ. 6444/26-04-2018 έγγραφο του Δημάρχου, συνεπάγεται ανεπίτρεπτη παρέκκλιση και παραβίαση των όρων της διακήρυξης του ως άνω διαγωνισμού, ανεπίτρεπτη ουσιώδης τροποποίηση των όρων της διακήρυξης του ως άνω διαγωνισμού, η οποία παραβιάζει εν όψει της αυστηρότητας και τυπικότητας που διέπει το δίκαιο των δημοσίων συμβάσεων, τις γενικές αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας και τους κανόνες για την διεξαγωγή διαγωνιστικών διαδικασιών, καθόσον εισήχθη με τις πρόσθετες διευκρινίσεις, που δόθηκαν με το άνω έγγραφο του Δημάρχου, ουσιώδης διαφοροποίηση των όρων της Διακήρυξης με αποτέλεσμα την πιθανή αδυναμία των υποψηφίων να υποβάλλουν προσφορές που να ανταποκρίνονται στους όρους αυτούς, καθόσον πρόκειται για νέα δεδομένα στους όρους των απαιτήσεων των τεχνικών προδιαγραφών και μάλιστα μόλις τέσσερις ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών. Η νέα δε αυτή τροποποίηση μη νόμιμα δεν έλαβε την έγκριση της Οικονομικής Επιτροπής, η οποία συνιστά το αρμόδιο όργανο για την έγκριση των όρων του διαγωνισμού, και δεν έλαβε και την προσήκουσα δημοσιότητα (Ε.Ε. τοπικό τύπο, ΦΕΚ και ιστοσελίδα του Δήμου). Η έλλειψη δε δημοσιότητας στην τροποποίηση, συνιστά ουσιώδη νομική πλημμέλεια, καθόσον έχει ως αποτέλεσμα τη μη εξασφάλιση ελεύθερης, άμεσης και πλήρους πρόσβασης των υποψηφίων στο περιεχόμενο των τευχών του διαγωνισμού, ενώ η παράλειψη αυτή πλήττει τις αρχές του ανταγωνισμού, της πρόσβασης στις διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων και της διαφάνειας και καθιστά μη μόνιμη τη διενέργειά του (ΕΛΣυν ΣΤ'Κλιμ.53/2010, Τμ.VI 2016/2010 και 935/2013).

Επομένως, κατά την Επίτροπο του Ελεγκτικού Συνεδρίου θα έπρεπε να απορριφθεί η προσφορά του προσωρινού αναδόχου, καθόσον σύμφωνα με τον όρο 2.4.6 περ. θ' της διακήρυξης αυτή παρουσιάζει απόκλιση από τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της. Ειδικότερα δε και κατά παράβαση του όρου 3.2 περ. iii) από τα δικαιολογητικά, που προσκομίσθηκαν, δεν αποδεικνύεται ότι η ανάδοχος εταιρία πληροί τους όρους και τις προϋποθέσεις συμμετοχής σύμφωνα με τα άρθρα 2.2.6 (κριτήρια ποιοτικής επιλογής) της ως άνω διακήρυξης και επομένως μη νόμιμα κατακυρώθηκε σε αυτή το αποτέλεσμα του διαγωνισμού, ενώ θα έπρεπε να απορριφθεί και για το λόγο αυτό η εν λόγω δαπάνη δεν εντέλλεται νόμιμα και το σχετικό χρηματικό ένταλμα δεν μπορεί να πληρωθεί», επιστρέφοντας ακυρωμένο αυτό στο Δήμο. Να σημειωθεί ότι η άλλη εταιρία «ΔΙΟΝ ΤΕΧΝΙΚΗ Α.Ε.», που συμμετείχε στον διαγωνισμό άσκησε τη με αριθμ. πρωτ. 399/03-05-

2018 προδικαστική προσφυγή κατά του Δήμου Δίου-Ολύμπου και κατά του με αριθμ. πρωτ. 6444/26-04-2018 εγγράφου παροχής διευκρινίσεων της Επιτροπής Διαγωνισμού ενώπιον της Α.Ε.Π.Π. επί όρων της με αριθμ. πρωτ. 5508/5-04-2018 Διακήρυξης, από την οποία στη συνέχεια με το από 03-05-2018 έγγραφό της προς την Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.) δήλωσε την παραίτησή της, δεδομένου ότι η αναθέτουσα αρχή την ενημέρωσε σχετικά με την πρόθεσή της για την επικείμενη ματαίωση της διαγωνιστικής διαδικασίας και την επανάληψή της με τροποποίηση των όρων της τεχνικής μελέτης, πράγμα το οποίο δεν έγινε. Και επειδή η δήλωσή της αυτή προφανώς δεν έγινε δεκτή από την άνω Αρχή κατέθεσε προς αυτή και την από 07-05-2018 δήλωσή της, σε ορθή επανάληψη της αρχικής, με την οποία δηλώνει ότι παραιτείται απλά από την ασκηθείσα προσφυγή της, χωρίς κανέναν όρο. Η διαγωνιστική διαδικασία όμως δεν ματαιώθηκε εξαιτίας της παραβίασης όρων της διακήρυξης για να επαναληφθεί νομίμως και για το λόγο αυτό η Επίτροπος του Ελεγκτικού Συνεδρίου, Γραφείο Ν. Πιερίας, όπως προαναφέρθηκε, δεν θεώρησε το χρηματικό ένταλμα πληρωμής που εξέδωσε ο Δήμος, ακυρώνοντας αυτό.

Αποτέλεσμα των άνω παρατυπιών ήταν να μη μπορεί να πληρωθεί η ενάγουσα ανώνυμη εταιρία με την επωνυμία «ΧΡΙΣΤΟΦΟΡΟΣ ΚΑΙΡΙΔΗΣ ΤΕΧΝΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ Α.Ε.», που εδρεύει στη Θεσ/νίκη μέσω της ταμειακής υπηρεσίας του Δήμου, οπότε προχώρησε στην κατάθεση της εξεταζόμενης με αριθμ. καταθ. ΑΓ25/13-1-2020 αγωγής της ενώπιον του αρμοδίου καθ' ύλην Διοικητικού Εφετείου Θεσσαλονίκης, στρεφόμενη κατά του Δήμου Δίου-Ολύμπου, με την οποία ζητά να καταδικασθεί ο εναγόμενος Δήμος να της καταβάλει για την παροχή της παραπάνω παρασχεθείσας υπηρεσίας το συνολικό ποσό των 121.500 ευρώ, πλέον του αναλογούντος ΦΠΑ εκ 29.160,00 ευρώ και συνολικά 150.660,00 ευρώ, με το νόμιμο τόκο υπερημερίας από την ολοκλήρωση της διαδικασίας οριστικής παραλαβής, άλλως από την επίδοση της αγωγής μέχρι την ολοσχερή της εξόφληση, άλλως και όλως επικουρικώς και στην περίπτωση που κριθεί ότι η παραπάνω σύμβαση για οποιοδήποτε λόγο είναι άκυρη και δεν υφίσταται νόμιμη αιτία για την πληρωμή της με βάση την υπογραφείσα σύμβαση, να της καταβάλει το παραπάνω ποσό κατά τις διατάξεις του αδικαιολόγητου πλουτισμού, Να κηρυχθεί η απόφαση που θα εκδοθεί προσωρινά εκτελεστή και Να καταδικασθεί ο εναγόμενος Δήμος Δίου-Ολύμπου στην εν γένει δικαστική της δαπάνη και αμοιβή της πληρεξούσιας δικηγόρου της.

Μετά την κατάθεση της παραπάνω αγωγής κοινοποιήθηκε στο Δήμο η από 17/03/2021 και με αριθμό ΠΟΕ73/17-03-2021 πράξη της Προέδρου του Γ' Τμήματος Ουσίας του Διοικητικού Εφετείου Θεσσαλονίκης, με την οποία ορίστηκε εισηγήτης η κ. Σταυροπούλου Ελένη, Εφέτης Δ.Δ. για την ενδοδικαστική επίλυση σε συμβούλιο της διαφοράς από την άνω αγωγή και κάλεσε τους διαδίκους, ενάγουσα εταιρία και εναγόμενο Δήμο, να προσκομίσουν εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση αυτής στη γραμματεία του Δικαστηρίου όλα τα αναγκαία στοιχεία για την επίλυση της διαφοράς, διότι διαφορετικά η συμβιβαστική επίλυση αυτής ματαιώνεται και η υπόθεση παραπέμπεται για επίλυση ενώπιον του δικαστηρίου.

Σε εκτέλεση της πράξης αυτής η ενάγουσα εταιρία και ο εναγόμενος Δήμος προσκόμισαν τα αναγκαία στοιχεία της υπόθεσης και μετά ταύτα σε επικοινωνία της γραμματείας του άνω δικαστηρίου με το Δήμο (αρχικά με την κ. Μόχλα και στη συνέχεια μαζί μου) για την εξεύρεση ημερομηνίας προς απόπειρα ενδοδικαστικής συμβιβαστικής εξέτασης της υπόθεσης σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 126B του Κώδικα Διοικητικής Δικονομίας, όπως αυτό προστέθηκε με την παρ. 1 του άρθρου 23 του ν. 4446/2016, ενώπιον της παραπάνω ορισθείσας εισηγήτριας, ορίστηκε ημερομηνία για την ενδοδικαστική συμβιβαστική επίλυση της διαφοράς η 14/9/2021 και ώρα 12:00μ., για την οποία θα πρέπει να προηγηθεί η λήψη απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου, λόγω αρμοδιότητας αφού το ποσό του συμβιβασμού ξεπερνά τα 60.000,00 ευρώ, που να αποφασίζει για αυτή και στην περίπτωση θετικής απόφασης να με εξουσιοδοτήσει σχετικώς για να την υπογράψω ενώπιον της άνω εισηγήτριας- Εφέτη Δ.Δ. από κοινού με την πληρεξούσια δικηγόρο της ενάγουσας εταιρίας.

Ηδη, η ενάγουσα εταιρία που επιθυμεί την παραπάνω επίλυση της διαφοράς κατέθεσε στο πρωτόκολλο του Δήμου την από 22/6/2021 και με αριθμ. πρωτ. 9153/23-06-2021 αίτησή της περί συμβιβαστικής ενδοδικαστικής επίλυσης της άνω διαφοράς, δηλώνοντας ότι στην περίπτωση αυτή και μόνο παραιτείται της αξίωσης των τόκων και της δικαστικής δαπάνης, προτιθέμενη να διεκδικήσει μόνο το κεφάλαιο με τον Φ.Π.Α και δη το συνολικό ποσό των 150.660,00 ευρώ (121.500,00+29.160,00).

Στην προκειμένη περίπτωση και μετά την επιστροφή αθεώρητου του εκδοθέντος χρηματικού εντάλματος του Δήμου με τη με αριθμό 60/2018 πράξη της Επιτρόπου του Ελεγκτικού Συνεδρίου, Γραφείο Ν. Πιερίας και για τους αναπτυσσόμενους λόγους που αναφέρονται σε αυτή, η με αριθμ. πρωτ. 11341/18/7/2018 σύμβαση έργου εκτέλεσης της εργασίας «Εργασίες αποκομιδής απορριμμάτων στη Δ.Ε. Αν. Ολύμπου» είναι άκυρη και δεν παράγει αποτελέσματα, επομένως είναι μη νόμιμο το κύριο αίτημα της αγωγής για πληρωμή της ενάγουσας εκ της συμβάσεως.

Είναι όμως νόμιμο το επικουρικό αίτημα της αγωγής για την πληρωμή της ενάγουσας κατά τις διατάξεις «περί αδικαιολόγητου πλουτισμού» των άρθρων 904 και επ. ΑΚ., το οποίο μόνο μπορεί να εξετασθεί επί της ουσίας.

Από όλα τα στοιχεία που μου προσκομίσθηκαν από την Τεχνική και Οικονομική Υπηρεσία του Δήμου προκύπτει ότι οι ανατεθείσες εργασίες εκτελέστηκαν και παραδόθηκαν οριστικά στο Δήμο εντός της ταχθείσας προθεσμίας και ο λόγος που δεν πληρώθηκαν ήταν η μη θεώρηση του σχετικού χρηματικού εντάλματος από την Επίτροπο του Ελεγκτικού Συνεδρίου, Γραφείο Ν. Πιερίας, όπως προαναφέρθηκε.

Επομένως, στην προκειμένη περίπτωση έχουμε μεν εκτέλεση και παράδοση των ανατεθεισών εργασιών από την ενάγουσα, για τις οποίες έχει νόμιμη αξίωση να πληρωθεί, αφού ο δήμος αποκόμισε ωφέλεια από αυτές, ανατέθηκαν όμως εν τέλει σε αυτή όχι με την απαιτούμενη νόμιμη διαδικασία με βάση έγκυρο διαγωνισμό, από τον οποίο ενδεχομένως να είχαμε άλλο αποτέλεσμα, το οποίο θα ήταν περισσότερο προς το συμφέρον του Δήμου μέσα από τον ανταγωνισμό, δεδομένου ότι υπήρχε και άλλος ανάδοχος που συμμετείχε στον άκυρο τελικά διαγωνισμό που διενεργήθηκε από τον δήμο και δη η εταιρία ΔΙΟΝ ΤΕΧΝΙΚΗ Α.Ε., η οποία ενώ προσέφυγε κατά της παραβίασης όρων της διακήρυξης, όπως προαναφέρθηκε, τελικά υπαναχώρησε και επομένως ευθύνεται και η ενάγουσα εταιρία που συνεχίστηκε ο τυπικά άκυρος διαγωνισμός και δεν ματαιώθηκε για να επαναληφθεί νόμιμα. Στην περίπτωση αυτή και επειδή, εάν τηρούνταν η νόμιμη διαδικασία στον διενεργηθέντα διαγωνισμό, το επιτευχθέν ποσό εκ του διαγωνισμού, λόγω του ανταγωνισμού θα μπορούσε να ήταν διαφορετικό, ήτοι θα διαμορφώνονταν σε ποσοστό μειωμένο τουλάχιστον κατά 10%, όπως δέχονται τα δικαστήρια στις περιπτώσεις των απ' ευθείας και χωρίς διαγωνισμό αναθέσεων προμηθειών και έργων (βλ. αρ. 874/2019 απόφαση Μον/λούς Εφετείου Θεσσαλονίκης) πρότευνα και στην πληρεξούσια δικηγόρο της ενάγουσας να συμπεριλάβει στην αίτησή της για ενδοδικαστική συμβιβαστική επίλυση της διαφοράς και παραίτηση κατά ποσοστό 10% επί του κεφαλαίου, πράγμα το οποίο τελικά δεν έκανε, περιορισθείσα μόνο σε παραίτηση από τόκους και δικαστική δαπάνη.

Επομένως, σε περίπτωση ενδοδικαστικής συμβιβαστικής επίλυσης της διαφοράς, σύμφωνα με το αίτημα της ενάγουσας εταιρίας, ο Δήμος θα πρέπει να πληρώσει το ποσό των 150.660,00 ευρώ, ενώ σε περίπτωση μη συμβιβαστικής επίλυσης της διαφοράς και εφόσον το δικαστήριο κατά την πάγια νομολογία μειώσει το κεφάλαιο της απαίτησης κατά ένα ποσοστό, τουλάχιστον της τάξης του 10%, όταν σε άλλες περιπτώσεις έχει δεχθεί και μείωση 20 ή 30%, τότε ο Δήμος θα υποχρεωθεί να καταβάλει για κεφάλαιο 135.594,00 (150.660,00-15.066) ευρώ, για νόμιμους τόκους από την επίδοση της αγωγής, που έγινε την 19/02/2021 μέχρι την εξόφληση, οι οποίοι μέχρι τέλους του 2021 και με το νόμιμο επιτόκιο του 6%, που ισχύει για Δημόσιο και ΟΤΑ, θα είναι περίπου 7.000,00 ευρώ και για δικαστική δαπάνη είτε τίποτε, συμψηφίζοντας αυτή, είτε περίπου 1000 ευρώ, ήτοι συνολικά 143.594,00 ευρώ.

Μετά από αυτά μία συμβιβαστική πρόταση με μείωση του αιτούμενου ποσού των 150.660,00 ευρώ κατά ποσοστό 10%, ήτοι κατά 15.066,00 ευρώ, που γίνεται πλέον 135.594,00 ευρώ, χωρίς τόκους και δικαστικά έξοδα είναι μία καλή πρόταση συμβιβασμού.

Μία τέτοια πρόταση ενδοδικαστικής συμβιβαστικής επίλυσης της διαφοράς στο συμβούλιο του άνω δικαστηρίου κατά την άποψή μου θα είναι και προς όφελος της ενάγουσας, αλλά και προς όφελος του δήμου, με την οποία θα αναλάβει την υποχρέωση ο Δήμος να καταβάλει στην ενάγουσα-αιτούσα το παραπάνω ποσό των εκατόν τριάντα πέντε χιλιάδων πεντακοσίων ενενήντα τεσσάρων (135.594,00) ευρώ, σε πλήρη και ολοσχερή εξόφληση της με αριθμ. καταχώρησης ΑΓ18/21-1-2021 αγωγής της.

Επομένως, ΕΙΣΗΓΟΥΜΑΙ-ΠΡΟΤΕΙΝΩ τα παραπάνω.

Μετά από τα παραπάνω ΠΑΡΑΚΑΛΩ για την έκδοση της σχετικής απόφασής σας, σύμφωνα με όσα ορίζονται στη διάταξη του άρθρου 72 παρ. 1 ιβ) και 2 του Ν. 3852/2010, όπως τροποποιήθηκε με το Ν. 4623/2019 άρθρο 3 και ισχύει.

Στη συνέχεια ο Πρόεδρος της Ο.Ε. πρότεινε λόγω της σπουδαιότητας του θέματος να αποφασίσει σχετικά το Δ.Σ.

Η Ο.Ε. αφού έλαβε υπόψη την εισήγηση της κας Χατζή, την εισήγηση του Προέδρου Ο.Ε. καθώς και τις διατάξεις του Ν.3852/2010

ΑΠΟΦΑΣΙΖΕΙ ΟΜΟΦΩΝΑ

A. Την διαβίβαση του θέματος λόγω της σπουδαιότητάς του στο Δ.Σ. για λήψη σχετικής απόφασης.

B. Κοινοποιεί την απόφαση αυτή αρμοδίως για περαιτέρω ενέργειες.

Η Απόφαση αυτή πήρε αύξοντα αριθμό 329/2021

Αφού αναγνώσθηκε το πρακτικό υπογράφεται ως ακολούθως.

Η Οικονομική Επιτροπή

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Υπογραφή

ΤΑ ΜΕΛΗ

υπογραφές

ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ

Λιτόχωρο 19-07-2021

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΕΥΑΓΓΕΛΟΣ Κ. ΓΕΡΟΛΙΟΛΙΟΣ

ΚΟΙΝΟΠΟΙΗΣΗ:

- 1.- Γραφείο Δημάρχου
- 2.- Δημοτικό Συμβούλιο
- 3.-Τεχνική Υπηρεσία
- 4.- Οικονομική Υπηρεσία