



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑ ΑΤΤΙΚΗΣ
ΓΕΝΙΚΗ Δ/ΝΣΗ ΑΝΑΠΤΥΞΙΑΚΟΥ
ΠΡΟΓΡ/ΜΟΥ ΚΑΙ ΥΠΟΔΟΜΩΝ
Δ/ΝΣΗ ΤΕΧΝΙΚΩΝ ΕΡΓΩΝ
ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΚΗΣ ΕΝΟΤΗΤΑΣ ΝΗΣΩΝ

ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΑΝΑΡΤΗΣΗΣ

Για το έργο

«ΣΥΣΤΗΜΑ ΝΑΥΔΕΤΟΥ ΚΟΝΤΑ ΣΤΟ ΝΗΣΑΚΙ ΑΓ. ΝΙΚΟΛΑΟΥ Ν. ΥΔΡΑΣ»

προϋπολογισμού 350.000,00 €.

Σήμερα στις 31/01/2014, ημέρα Παρασκευή, αναρτήθηκε στο Πίνακα Ανακοινώσεων της Δ/σης Τεχνικών Έργων Περιφερειακής Ενότητας Νήσων, οδός Εθνικής Αντιστάσεως 2 στον Πειραιά, το Πρακτικό με Αριθμ.1/2014, της Επιτροπής του άρθρου 7, παρ. 1, του Ν 2839/2000 της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αττικής, σχετικά με την από 22/11/2013 προσφυγή της «ΜΠΕΡΤΟΔΟΥΛΟΣ ΑΤΕ», κατά της υπ' αριθμ. 2428/2013 (59^η Συνεδρίαση της 8-11-2013) Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής Περιφέρειας Αττικής, σχετικά με το διαγωνισμό του έργου «ΣΥΣΤΗΜΑ ΝΑΥΔΕΤΟΥ ΚΟΝΤΑ ΣΤΟ ΝΗΣΑΚΙ ΑΓ. ΝΙΚΟΛΑΟΥ Ν. ΥΔΡΑΣ» που διενεργήθηκε στις 3/09/2013.

Πειραιάς, 31-01-2014

1) Ζιάβρα Αγγελική, Τοπ. Μηχ. Τ.Ε. στην Δ.Τ.Ε.Π.Ε.Ν.

2) Προυσαεύς Περικλής, Μηχανολόγος Μηχ. Π.Ε. , στην Δ.Τ.Ε.Π.Ε.Ν.



ΑΚΡΙΒΕΣ ΦΩΤΟΑΝΤΙΓΡΑΦΟ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ
ΤΗΣ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑΣ
ΒΟΠΛΑΤΣΗ ΧΡΥΣΟΥΛΑ



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗ ΑΤΤΙΚΗΣ

**ΕΠΙΤΡΟΠΗ των άρθρων 18 του Ν. 2218/1994 και
7 παρ. 1 του Ν. 2839/2000**

ΠΡΑΚΤΙΚΟ Αριθμ. 1/2014

Στην Αθήνα σήμερα την **17^η Ιανουαρίου 2014**, ημέρα Παρασκευή και ώρα 13:30 και στο κατάστημα της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αττικής, οδός Κατεχάκη αριθμ. 56, κατόπιν τηλεφωνικής πρόσκλησης του Προέδρου, που καταχωρήθηκε στο προς τούτο ειδικό βιβλίο, συνεδρίασε η κατά τα άρθρα 18 του Ν.2218/1994 και 7 παρ. 1 του Ν. 2839/2000 Επιτροπή, που συγκροτήθηκε με την υπ' αριθμό 2026/866/9-2-2011 απόφαση του Γενικού Γραμματέα της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αττικής (ΦΕΚ 38/2011/Τ.Υ.Ε.Θ.Ο.Δ.) και τροποποιήθηκε με την με αριθμό 49641/40606/25-9-2013 απόφαση του ίδιου Γενικού Γραμματέα (ΦΕΚ 485/Υ.Ο.Δ.Δ./2013), αποτελούμενη από τους:

1. **Στέργιο Κίκα**, Πάρεδρο Ν.Σ.Κ., ως Πρόεδρο, σε αναπλήρωση της προέδρου της Επιτροπής Ιουλίας Σφυρή, Παρέδρου Ν.Σ.Κ, η οποία κωλύεται,
2. **Αντωνία Παπαηλιάδου**, υπάλληλο της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αττικής, ως αναπληρωματικό μέλος, λόγω κωλύματος του τακτικού μέλους Μαρίας Καλύβα – Αποστολάκη, η οποία κλήθηκε νομίμως,
3. **Άννα Ροκοφύλλου**, περιφερειακή σύμβουλο της Περιφέρειας Αττικής, ως τακτικό μέλος.

Στη συνεδρίαση συμμετείχε και ο γραμματέας της Επιτροπής **Αθανάσιος Βλαχάκης**, υπάλληλος της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αττικής.

Η Επιτροπή συνήλθε σε μη δημόσια συνεδρίαση, για να συζητήσει, σύμφωνα με την ημερήσια διάταξη, τα παρακάτω θέματα:

ΘΕΜΑ 2^ο: Η από 22.11.2013 προσφυγή της Ανώνυμης Εταιρείας με την επωνυμία «ΜΠΕΡΤΟΔΟΥΛΟΣ Α.Τ.Ε.» κατά της με αριθμό 2428/08.11.2013 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Αττικής.

Το μέλος της Επιτροπής Αντωνία Παπαηλιάδου, που είχε ορισθεί εισηγήτρια, ανέγνωσε την γραπτή εισήγησή της, με την οποία ανέφερε ότι, η κρινόμενη προσφυγή ασκήθηκε εμπρόθεσμα, κατά τη διάταξη του άρθρου 227 παρ. 1 α' του ν.3852/2010, την 22.11.2013, η δε προσφεύγουσα με έννομο συμφέρον άσκησε την προσφυγή αυτή, αναφέροντας, περαιτέρω ότι:

«1. Με την από 22-11-2013 προσφυγή της, η οποία κατατέθηκε στην Επιτροπή την 22-11-2013 (αριθμ. πρωτ. 103/22-11-2013) η εταιρεία με την επωνυμία «ΜΠΕΡΤΟΔΟΥΛΟΣ Α.Τ.Ε.» ζήτησε την ακύρωση της αριθμ. 2428/8-11-2013 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Αττικής με την οποία αποφασίστηκε :

Α) Η απόρριψη της από 07-10-2013 ένστασης, κατά του από 02-10-2013 πρακτικού του διαγωνισμού του έργου «ΣΥΣΤΗΜΑ ΝΑΥΔΕΤΟΥ ΚΟΝΤΑ ΣΤΟ ΝΗΣΑΚΙ ΑΓ. ΝΙΚΟΛΑΟΥ Ν. ΥΔΡΑΣ», της εταιρείας «ΜΠΕΡΤΟΔΟΥΛΟΣ Α.Τ.Ε., στο σύνολό της.

Β) Η έγκριση του από 02-10-2013 πρακτικού της δημοπρασίας που διεξήχθη στις 03-09-2013 για την ανάδειξη του αναδόχου του έργου «ΣΥΣΤΗΜΑ ΝΑΥΔΕΤΟΥ ΚΟΝΤΑ ΣΤΟ ΝΗΣΑΚΙ ΑΓ. ΝΙΚΟΛΑΟΥ Ν. ΥΔΡΑΣ», προϋπολογισμού 350.000,00€ (τριακοσίων πενήντα χιλιάδων ευρώ) με ΦΠΑ.

Γ) Η κατακύρωση του αποτελέσματος του διαγωνισμού, στον μειοδότη «ΠΕΤΡΟΠΟΥΛΟΣ ΚΙΜΩΝ ΤΟΥ ΚΩΝ/ΝΟΥ που προσέφερε για την εκτέλεση του έργου μέση έκπτωση τριάντα και εβδομήντα πέντε επί τοις εκατό (30,75%) επί των τιμών του τιμολογίου, ήτοι προσέφερε τη χαμηλότερη τιμή και καλύπτει όλες τις προϋποθέσεις συμμετοχής στο διαγωνισμό, σύμφωνα με το άρθρο 26 του ν. 3669/08.

Δ) Η εξουσιοδότηση του Δ/ντή Τεχνικών Έργων της Π.Ε. Νήσων της Περιφέρειας Αττικής, να ολοκληρώσει τη διαδικασία του διαγωνισμού μέχρι την υπογραφή του συμφωνητικού.

2. Ο φάκελος της υπόθεσης της ανωτέρω προσφυγής εστάλη από την Περιφέρεια Αττικής με το αριθμ. πρωτ. 236168/09-12-2013 έγγραφο και περιήλθε στην Επιτροπή την 12-12-2013 (αριθμ. πρωτ. 108/12-12-2013).

Σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 1 α του άρθρου 227 του Ν. 3582/2010 η προσφυγή ασκήθηκε από την ενδιαφερόμενη εμπρόθεσμα την 22-11-2013, δεδομένου ότι η προσβαλλόμενη απόφαση εκδόθηκε την 08-11-2013.

3. Από τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης προκύπτει ότι η Οικονομική Επιτροπή της Περιφέρειας Αττικής προέβη στην έκδοση της προσβαλλόμενης απόφασης αφού έλαβε υπόψη της τα εξής δεδομένα:

- Με την αριθμ. πρωτ. 119118/27-06-2013 απόφαση του Τμήματος Τεχνικής Υποστήριξης Νησιωτικών Δήμων, της Δ/σης Τεχνικών Έργων Π.Ε. Νήσων, εγκρίθηκε η μελέτη με τίτλο «Σύνταξη τευχών δημοπράτησης και μεθοδολογίας κατασκευής του έργου : Σύστημα ναυδέτου κοντά στο νησάκι Αγ. Νικόλαος Ν. Ύδρας», η οποία περιλαμβάνει και τα τεύχη δημοπράτησης του έργου του θέματος πλην της διακήρυξης.
- Με την αρ. 1496/2013 απόφαση της Ο.Ε. της Περιφέρειας Αττικής εγκρίθηκαν οι όροι της διακήρυξης για τη δημοπράτηση του έργου, η δημοπράτηση του έργου την 03-09-2013 και η συγκρότηση της επιτροπής διαγωνισμού.
- Στον διαγωνισμό έλαβαν μέρος έντεκα (11) διαγωνιζόμενοι . Με το από 02-10-2013 πρακτικό της η Επιτροπή Διαγωνισμού απέρριψε τις προσφορές των εταιρειών ΠΑΟΥΡ ΣΑΜΠ ΛΙΝΚ Α.Ε., ΜΠΕΡΤΟΔΟΥΛΟΣ ΑΤΕ, ΑΝΑΓΝΩΣΤΟΥ ΙΩΑΝΝΗΣ ΤΟΥ ΑΘΑΝΑΣΙΟΥ, και μετά τον έλεγχο των εγγυητικών επιστολών καταρτίστηκε πίνακας μειοδοσίας με μειοδότη τον ΠΕΤΡΟΠΟΥΛΟ ΚΙΜΩΝΑ του ΚΩΝ/ΝΟΥ.
- Η εταιρεία ΜΠΕΡΤΟΔΟΥΛΟΣ ΑΤΕ υπέβαλε την από 7-10-2013 ένστασή της κατά του ανωτέρω πρακτικού της επιτροπής διαγωνισμού. Η Δ/ση Τεχνικών Έργων Π.Ε. Νήσων, αφού έλαβε υπόψη της την από 10-10-2013 γνωμοδότηση της επιτροπής διαγωνισμού και την από 04-11-2013 γνωμοδότηση της Νομικής Υπηρεσίας, εισηγήθηκε στην Ο.Ε. της Περιφέρειας την απόρριψη της ανωτέρω ένστασης στο σύνολό της, την έγκριση του από 02-10-2013 πρακτικού της δημοπρασίας και την κατακύρωση του διαγωνισμού στον μειοδότη «ΠΕΤΡΟΠΟΥΛΟΣ ΚΙΜΩΝ του ΚΩΝ/ΝΟΥ».
- Με την αριθμ. 2428/2013 προσβαλλόμενη απόφασή της η Ο.Ε. της Περιφέρειας Αττικής απέρριψε την ανωτέρω ένσταση στο σύνολό της, ενέκρινε το από 02-10-2013 πρακτικό της δημοπρασίας και κατακύρωσε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού στον μειοδότη «ΠΕΤΡΟΠΟΥΛΟΣ ΚΙΜΩΝ του ΚΩΝ/ΝΟΥ».

και λαμβάνοντας, επίσης, υπόψη:

α. Το γεγονός ότι κατά πάγια νομολογία του Ελεγκτικού Συνεδρίου και του Συμβουλίου της Επικρατείας η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική διοικητική πράξη και ως εκ τούτου δεσμεύει με τους κατά νόμο όρους της την αναθέτουσα αρχή που διενεργεί τον διαγωνισμό καθώς και τους συμμετέχοντες σε αυτόν. Κατά συνέπεια τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διενέργεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη σύναψη της σύμβασης που καταρτίζεται στη συνέχεια, καθιστά μη νόμιμη την τηρηθείσα διαδικασία και υπάγεται ακυρότητα αυτής.

β. Το γεγονός ότι στο άρθρο 24.1 της διακήρυξης του διαγωνισμού αναφέρεται ότι : «*Ο φάκελος των δικαιολογητικών συμμετοχής **περιέχει επί ποινή αποκλεισμού** όλα τα δικαιολογητικά (και με τις διακρίσεις) που αναφέρονται στο άρθρο 23 και επιπλέον (**επίσης επί ποινή αποκλεισμού**) : 1.....2.....5^ο). «Οι επιχειρήσεις που είναι εγγεγραμμένες στο Μ.Ε.Ε.Π. **προσκομίζουν αναλυτική κατάσταση με τα στοιχεία των μετόχων της εταιρείας και τον αριθμό των μετόχων κάθε μετόχου (μετοχολόγιο)**, όπως τα στοιχεία αυτά είναι καταχωρημένα στο βιβλίο μετόχων της εταιρείας, το πολύ τριάντα εργάσιμες ημέρες πριν από την ημέρα υποβολής της προσφοράς (η ημερομηνία έκδοσης της σχετικής κατάστασης πρέπει να αναγράφεται) καθώς και πιστοποιητικό της εποπτεύουσας (κατά τον Κ.Ν. 2190/20) την εταιρεία αρχής ότι οι μετοχές της είναι ονομαστικές (το πιστοποιητικό αυτό καλύπτεται από την ενημερότητα πτυχίου, εφόσον προσκομίζεται)».*

γ. Το γεγονός ότι η προσφεύγουσα εταιρεία προσκόμισε μόνο το πιστοποιητικό της εποπτεύουσας (κατά τον Κ.Ν. 2190/20) την εταιρεία αρχής ότι οι μετοχές της είναι ονομαστικές **και δεν προσκόμισε αναλυτική κατάσταση με τα στοιχεία των μετόχων της εταιρείας και τον αριθμό των μετοχών κάθε μετόχου** (μετοχολόγιο) όπως τα στοιχεία αυτά είναι καταχωρημένα στο βιβλίο μετόχων της εταιρείας, το πολύ τριάντα εργάσιμες ημέρες πριν από την ημέρα υποβολής της προσφοράς.

δ. Το γεγονός ότι η προσφεύγουσα εταιρεία προβάλλει ως λόγους ακύρωσης της προαναφερμένης απόφασης ότι ο ανωτέρω αναφερόμενος στο άρθρο 24.1.5.α λόγος της διακήρυξης :

i) Αντιτίθεται στις διατάξεις του αρ. 2^{ου} παρ. 7 του ν. 3669/2008 που ορίζει ότι οι περί ονομαστικοποίησης των μετοχών εργοληπτικών επιχειρήσεων με μορφή

Α.Ε. διατάξεις εφαρμόζονται μόνο σε διαγωνισμούς με προϋπολογιζόμενη δαπάνη της σύμβασης (με ΦΠΑ) άνω του 1.000.000,00€.

ii) Αντιτίθεται στο άρθρο 7.2 όχι μόνο του πρότυπου τεύχους διακήρυξης τύπου Β αλλά και του ταυτάριθμου όρου της διακήρυξης του επίμαχου έργου

iii) Αντιτίθεται στο άρθρο 15 παρ. 4 του ν. 3669/2008, με το οποίο επιτρέπεται κατ' εξαίρεση μόνο η παρέκκλιση από τους όρους των πρότυπων τευχών διακηρύξεων και μόνο μετά από προηγούμενη απόφαση του Υπουργού ΥΠΟ.ΜΕ.ΔΙ.

5. Επειδή οι όροι διακήρυξης του εν λόγω διαγωνισμού, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου, δεν έχουν προσβληθεί παραδεκτώς, και επομένως έχουν το τεκμήριο της νομιμότητας και αποτελούν πράξη κανονιστικού περιεχομένου.

6. Επειδή, σύμφωνα με τη νομολογία (Ελ.Συν. Τμ.6/1891/2010): *«...με την υποβολή προσφοράς στη διαδικασία διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχου για την εκτέλεση ενός έργου γίνεται αποδεκτό από τον συμμετέχοντα το περιεχόμενο της διακήρυξης και των τευχών δημοπράτησης. Ο διαγωνιζόμενος όμως δύναται να διατυπώσει επιφύλαξη ως προς έναν ή περισσότερους όρους της διακήρυξης ή των τευχών δημοπράτησης, ενώ δεν αποτελεί νόμιμο λόγο αποκλεισμού του η θέσπιση στη διακήρυξη του όρου περί ανεπιφύλακτης αποδοχής αυτής.. Σε περίπτωση δε που με την υποβολή της προσφοράς του ο συμμετέχων διατυπώσει επιφύλαξη για όρο ή όρους της διακήρυξης ή των τευχών δημοπράτησης, αλλά **δεν προβεί στην άσκηση εντός της νόμιμης προθεσμίας των προβλεπόμενων διοικητικών προσφυγών και ένδικων βοηθημάτων, ο διαγωνισμός διεξάγεται εφαρμοζομένων και των όρων αυτών, ενώ η προσφορά που δεν πληροί τους εν λόγω προβλεπόμενους στη διακήρυξη και τα τεύχη δημοπράτησης όρους...είναι απορριπτέα, η δε συμμετέχουσα εταιρεία που την υποβάλλει πρέπει να αποκλειστεί από τη διαγωνιστική διαδικασία**».*

7. Ενόψει των ανωτέρω και λαμβάνοντας υπόψη και το άρθρο 10 της διακήρυξης «Τεκμήριο από τη συμμετοχή στον διαγωνισμό» που ορίζει ότι: *«Η υποβολή προσφοράς στο διαγωνισμό αποτελεί τεκμήριο ότι ο διαγωνιζόμενος έχει λάβει πλήρη γνώση αυτής της διακήρυξης και των λοιπών τευχών δημοπράτησης και γνωρίζει πλήρως τις συνθήκες εκτέλεσης του έργου»*, σε συνδυασμό με τη νομολογία του Ελεγκτικού Συνεδρίου (Πράξεις VI Τμ. 19/2005, 31/2003, 3130/2009), σύμφωνα με την οποία *«...ο διαγωνισμός με τα συμβατικά του τεύχη δεσμεύει ως κανονιστική πράξη τους συμμετέχοντες στον διαγωνισμό καθώς και την*

αναθέτουσα αρχή, οι οποίοι υποχρεούνται από την έναρξη έως την ολοκλήρωση της διαγωνιστικής διαδικασίας να εφαρμόζουν και να τηρούν όσα ορίζονται στην διακήρυξη του διαγωνισμού, στο πλαίσιο των αρχών της τυπικότητας της διαδικασίας, του ελεύθερου ανταγωνισμού και της ισότητας μεταξύ των διαγωνιζομένων», προκύπτει ότι η προσφεύγουσα εταιρεία μη υποβάλλοντας στον φάκελο της προσφοράς της την **αναλυτική κατάσταση με τα στοιχεία των μετόχων της εταιρείας και τον αριθμό των μετοχών κάθε μετόχου** (μετοχολόγιο) δεν κάλυψε τον **επί ποινή αποκλεισμού** όρο της παρ. 24.1.5.α. του άρθρου 24 της εγκεκριμένης διακήρυξης του διαγωνισμού και, συνεπώς, ορθά αποκλείστηκε από τον διαγωνισμό και η Οικονομική Επιτροπή της Περιφέρειας Αττικής ορθά εξέδωσε την προσβαλλόμενη απόφαση. Για τους ανωτέρω λόγους εισηγούμαι να απορριφθεί η προσφυγή της εταιρείας 'ΜΠΕΡΤΟΔΟΥΛΟΣ ΑΤΕ'».

Η Επιτροπή, επιληφθείσα, εντός της κατά χρόνο αρμοδιότητάς της, καθώς ο φάκελος της υπόθεσης περιήλθε σ' αυτήν την 12.12.2013 (αρ. πρωτ. 108/12.12.2013) με το με αριθμό πρωτ. 236168/09.12.2013 έγγραφο της Περιφέρειας Αττικής, προσφυγής ασκηθείσης παραδεκτώς ενώπιόν της και αφού έλαβε υπόψη της την ανωτέρω εισηγήση και τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης, **απορρίπτει, ομόφωνα,** την κρινόμενη προσφυγή κατά της προσβαλλόμενης με αριθμό **2428/2013** απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Αττικής.

Η παρούσα απόφαση προσβάλλεται στο αρμόδιο δικαστήριο με το ένδικο βοήθημα που προβλέπεται από την κείμενη νομοθεσία (πρβλ. άρθρα 230 παρ. 3 και 238 παρ. 1 του ν. 3852/2010).

Κατόπιν αυτών και αφού διαπιστώθηκε ότι δεν υπάρχει άλλο θέμα προς συζήτηση, λύεται η συνεδρίαση και υπογράφεται το παρόν πρακτικό σύμφωνα με τον νόμο.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΣΤΕΡΓΙΟΣ Σ. ΚΙΚΑΣ

ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ ΒΛΑΧΑΚΗΣ



*Αυθentic Αποδοσεσση
Ο Γραμματέας*