



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑ ΑΤΤΙΚΗΣ
ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ**

Δ/ση: Λ. Συγγρού 15 – 17
Τ.Κ.: 117 43 Αθήνα
Τηλ.: **213 20 63 776**
213 20 63 538

ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ

Συνεδρίαση 68^η

Απόφαση υπ' αριθ. 3099/2016

Στην Αθήνα, σήμερα στις **22-12-2016**, ημέρα **Πέμπτη** και ώρα **11.45π.μ.**, στο Κατάστημα της Περιφέρειας Αττικής, συνήλθε σε τακτική συνεδρίαση η **Οικονομική Επιτροπή**, ύστερα από την υπ' αριθ. πρωτ. οικ. **238784** πρόσκληση του Προέδρου της που κοινοποιήθηκε νόμιμα στα μέλη της, στις **19-12-2016**.

Θέμα 2^ο εκτός ημερήσιας διάταξης

Εξέταση ενστάσεων της VODAFONE - ΠΑΝΑΦΟΝ Α.Ε.Ε.Τ. (τέως της HELLAS ONLINE Α.Ε.) παρόχου της σύμβασης υπηρεσιών: "**ΣΗΜ-03/13: Υπηρεσίες επικοινωνίας ολοκληρωμένου συστήματος διαχείρισης κυκλοφορίας Περιφέρειας Αττικής**".

Παρόντες:

Ο Πρόεδρος της Οικονομικής Επιτροπής, κος Καραμάνος Χρήστος και
Τα τακτικά μέλη της Οικονομικής Επιτροπής κ.κ.:

- Τζίβα Αιμιλία
- Μπαλάφας Γεώργιος
- Δημάκος Δημήτρης
- Σαπουνά Αγγελική
- Μοίρας Ιωάννης

Τα αναπληρωματικά μέλη:

- Τσούπρα Ιωάννα
- Νερούτσου Μαρία

Απόντες:

Τα τακτικά μέλη της Οικονομικής Επιτροπής κ.κ.:

- Στεργίου Ιωάννα
- Αλεξίου Αθανάσιος
- Μπαλού Αλεξάνδρα
- Καραμπέλας Κωνσταντίνος
- Κορομάντζος Βασίλειος

Χρέη Γραμματέα της Οικονομικής Επιτροπής εκτελεί η υπάλληλος της Περιφέρειας κα Μαρία Ντόβα.



Αφού διαπιστώθηκε απαρτία και αφού αποφασίστηκε η συζήτηση του θέματος με την διαδικασία του κατεπείγοντος, ο πρόεδρος της Επιτροπής κ. Καραμάνος, δίνει το λόγο στον κ. Μοσχολέα, ο οποίος ενημερώνει τα μέλη της Οικονομικής Επιτροπής για τα εξής:

Έχοντας υπόψη:

1. Το Ν.3852/07.06.2010 (ΦΕΚ 87 Α' /7-6-2010), «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης – Πρόγραμμα Καλλικράτης».
2. Του Π.Δ. 145/2010 (ΦΕΚ 238 Α' /27-12-2010), «Οργανισμός της Περιφέρειας Αττικής», όπως τροποποιήθηκε με την απόφαση αριθμ. 44403 του Υπουργού Εσωτερικών (ΦΕΚ. 2494.Β/04-11-2011) «Έγκριση τροποποίησης του Οργανισμού Εσωτερικής Υπηρεσίας της Περιφέρειας Αττικής».
3. Του Ν.4018/2011 (ΦΕΚ 215Α' /30-9-2011) «Ρύθμιση θεμάτων της Περιφέρειας Αττικής».

4. Της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ "Σύναψη Δημοσίων Συμβάσεων Υπηρεσιών", όπως τροποποιήθηκε με την Οδηγία 2005/51/ΕΚ της Επιτροπής της 7ης Σεπτεμβρίου 2005 για την τροποποίηση του παραρτήματος ΧΧ της οδηγίας 2004/17/ΕΚ και του παραρτήματος VIII της οδηγίας 2004/18/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Συμβουλίου περί δημοσίων συμβάσεων και με τον Κανονισμό 2083/2005 της 19ης Δεκεμβρίου 2005 για την τροποποίηση των οδηγιών 2004/17/ΕΚ και 2004/18/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, όσον αφορά τα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τη διαδικασία σύναψης συμβάσεων.
5. Ο Κανονισμός (ΕΚ) αριθ. 842/2011 της Επιτροπής της 19ης Αυγούστου 2011 περί καταρτίσεων τυποποιημένων εντύπων για τη δημοσίευση προκηρύξεων και γνωστοποιήσεων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων και περί καταργήσεως του κανονισμού (ΕΚ) αριθ. 1564/2005.
6. Ο Κανονισμός (ΕΚ) αριθ. 1251/2011 της Επιτροπής της 30ης Νοεμβρίου 2011 για την τροποποίηση των οδηγιών 2004/17/ΕΚ, 2004/18/ΕΚ και 2009/81/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου όσον αφορά τα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων.
7. Το Ν.3886/10 (ΦΕΚ 173/Α/10) «Περί δικαστικής προστασίας κατά το στάδιο που προηγείται της σύναψης συμβάσεως δημοσίων έργων, κρατικών προμηθειών και υπηρεσιών, σύμφωνα με την οδηγία 89/665ΕΟΚ».
8. Το Π.Δ. 166/2003 (ΦΕΚ 138/Α/2003) «Προσαρμογή της Ελληνικής Νομοθεσίας στην Οδηγία 2000/35 της 29-6-2000 για την καταπολέμηση των καθυστερήσεων πληρωμών στις Εμπορικές Συναλλαγές».
9. Το Π.Δ 60/2007 (ΦΕΚ 64/Α/2007) «Προσαρμογή της Ελληνικής Νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ "περί συντονισμού των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών" όπως τροποποιήθηκε με την οδηγία 2005/51/ΕΚ της Επιτροπής και την οδηγία 2005/75/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 16ης Νοεμβρίου 2005
10. Το Ν.2362/95 (ΦΕΚ 247/Α/95) «Περί Δημοσίου Λογιστικού, ελέγχου των δαπανών του κράτους και άλλες διατάξεις», άρθρα 82 έως 84.
11. Το Ν.2286/1995 (ΦΕΚ 19/Α/95) «Προμήθειες του δημοσίου τομέα και ρυθμίσεις σχετικών θεμάτων», όπως τροποποιήθηκε με το Ν.2323/95 (ΦΕΚ 145/Α/95) «Υπαίθριο Εμπόριο και άλλες Διατάξεις»
12. Το ΠΔ118/2007 Κανονισμός προμηθειών Δημοσίου και ΝΠΔΔ.
13. Το Ν.4354/2015 (ΦΕΑ 176/Α/16.12.2016) «Διαχείριση των μη εξυπηρετούμενων δανείων, μισθολογικές ρυθμίσεις και άλλες επείγουσες διατάξεις εφαρμογής της συμφωνίας δημοσιονομικών στόχων και διαρθρωτικών μεταρρυθμίσεων» άρθρο 5.
14. Τις σε εκτέλεση των ανωτέρω διατάξεων εκδοθείσες κανονιστικές πράξεις, καθώς και λοιπές διατάξεις που αναφέρονται ρητά ή απορρέουν από τα οριζόμενα στα συμβατικά τεύχη της παρούσας παροχής υπηρεσιών και γενικότερα κάθε διάταξη (Νόμος, Π.Δ., Υ.Α.) και ερμηνευτική εγκύκλιος που διέπει την ανάθεση και εκτέλεση των προς παροχή υπηρεσιών της παρούσας σύμβασης, έστω και αν δεν αναφέρονται ρητά παραπάνω.
15. Τη μελέτη του θέματος που συντάχθηκε από την Διεύθυνση Οδικών Έργων Περιφέρειας Αττικής (Δ9).
16. Την από 05-07-2013 Απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης & Ανταγωνιστικότητας (ΑΔΑ: ΒΛ4ΡΦ-Ε1Ι), με την οποία το έργο παροχής υπηρεσιών θα χρηματοδοτηθεί από τη ΣΑΕΠ 085, κωδικός έργου 2012ΕΠ08500214 του Π.Δ.Ε., με εγκεκριμένο προϋπολογισμό 6.000.000,00€, όπως αυτός εντάχθηκε τελικά στην από 22-08-2014 απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας (ΑΔΑ:Β58ΕΦ-Υ3Ρ) με νέο κωδικό 2014ΕΠ58500028.
17. Την υπ' αριθ. 1795/2013/30-08-2013 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής Περιφέρειας Αττικής, με την οποία εγκρίθηκαν οι όροι της διακήρυξης και τα τεύχη δημοπράτησης, η δημοπράτηση και η αποστολή περίληψης για δημοσίευση της παροχής υπηρεσιών που αναφέρεται στο θέμα.
18. Την υπ' αριθ. 2875/2013/13-12-2013 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής Περιφέρειας Αττικής (ΑΔΑ: ΒΛΓΚ7Λ7-ΩΥΥ), με την οποία ορίστηκε η Τριμελής Γνωμοδοτική Επιτροπή Αξιολόγησης Ενστάσεων του άρθρου 15 του ΠΔ 118/2007 και προσφυγών του Ν. 3886/2010 για τα έργα παροχής υπηρεσιών αρμοδιότητας Δ/σης Οδικών Έργων (Δ9), Δ/σης Κατασκευής Έργων Συντήρησης Οδοποιίας (ΔΚΕΣΟ), Δ/σης Κατασκευής Έργων Οδοποιίας (ΔΚΕΟ), Δ/σης Υδραυλικών Έργων (Δ10) και Δ/σης Κατασκευών Υδραυλικών Έργων (ΔΚΥΕ), για το έτος 2014.

19. Τις με αρ. 2871/2014 (ΑΔΑ:ΒΛΓΚ7Λ7-92Κ) & 517/2014 (ΑΔΑ:ΒΙΚΥ7Λ7-ΠΡΡ) Αποφάσεις της Οικονομικής Επιτροπής Περιφέρειας Αττικής με τις οποίες εγκρίθηκαν το πρακτικό και το αποτέλεσμα της δημοπρασίας και η κατακύρωση οριστικά του διαγωνισμού της υπόψη σύμβασης ,στην εταιρεία «HELLAS ONLINE» με τελική δαπάνη 5.939.771,34 € με ΦΠΑ .
20. Την σύμβαση παροχής υπηρεσιών του θέματος που υπογράφηκε στις **31/03/2014**.
21. Την υπ' αριθμ. 1636/2015/29-07-2015 και 1909/2016/07-07-2016 αποφάσεις τις Οικονομικής Επιτροπής Περιφέρειας Αττικής, με τις οποίες ορίστηκαν οι Επιτροπές παρακολούθησης και παραλαβής της σύμβασης Παροχής Υπηρεσιών του θέματος.
22. Τα υπ' αριθμ. 9956/04-12-2015, 644/18-02-2016, 1679/18-03-2016, 2531/25-04-2016, και 3641/01-06-2016, 4929/06-07-2016, 6329/25-07-2016, 10771/23-11-2016 έγγραφα της Δ.Κ.Ε.Σ.Ο., με τα οποία μας διαβιβάστηκαν οι εννέα (9) ενστάσεις της **VODAFONE – ΠΑΝΑΦΟΝ Α.Ε.Ε.Τ. (τέως της HELLAS ONLINE Α.Ε. (HOL)** μαζί με τα πρακτικά διατύπωσης απόψεων της Επιτροπής παρακολούθησης και παραλαβής των υπηρεσιών του ΣΗΜ-03/13.
23. Τις από 15-01-2016 ,07-04-2016,14-06-2016,28-09-2016, 05-12-2016 Αναφορές της Προέδρου της Τριμελούς Γνωμοδοτικής Επιτροπής Αξιολόγησης Ενστάσεων (Επιτροπή Ενστάσεων), με τις οποίες κατατέθηκαν στο πρωτόκολλο της Δ/νσης Δ9, τα αντίστοιχα πρακτικά γνωμοδότησης.
24. Το υπ' αριθμ. Δ9/οικ. 14230/16-12-2016 έγγραφο προς ΔΚΕΣΟ - Επιτροπή Παρακολούθησης και Παραλαβής της Παροχής Υπηρεσιών για τη διατύπωση απόψεων αναφορικά με την πληρωμή του παρόχου κατά το επίμαχο διάστημα.
25. Το υπ' αριθμ. 12217/21-12-2016 απαντητικό έγγραφο της ΔΚΕΣΟ.

Και Επειδή:

1. Οι ενστάσεις της εταιρείας **VODAFONE –ΠΑΝΑΦΟΝ Α.Ε.Ε.Τ. (τέως της HELLAS ONLINE Α.Ε. Α.Ε.)** κατατέθηκαν εμπρόθεσμα, εντός της προβλεπόμενης από τα συμβατικά τεύχη (άρθρο 5.1.10 της Ε.Σ.Υ.) 20ήμερης προθεσμίας, από την κοινοποίηση της απόρριψης των πρακτικών της Επιτροπής παραλαβής.
2. Η εταιρεία **VODAFONE –ΠΑΝΑΦΟΝ Α.Ε.Ε.Τ. (τέως της HELLAS ONLINE Α.Ε. Α.Ε.)** στις υπόψη ενστάσεις ισχυρίζεται ότι ολοκλήρωσε προσηκόντως τις συμβατικές της υποχρεώσεις, κατά τα χρονικά διαστήματα από (χρονικό διαστήματα από **1-09-2015 έως 31-07-2016**) και συνεπώς πρέπει να εξοφληθεί για το σύνολο αυτών καθώς παραβιάζεται η αρχή της χρηστής διοίκησης και της δικαιολογημένης εμπιστοσύνης του διοικουμένου. Σύμφωνα με αυτές, η Διοίκηση θα έπρεπε να ασκήσει τις αρμοδιότητές της και να συμπράξει επικαίρως στην έκδοση διοικητικών πράξεων που ενδιαφέρουν τους διοικούμενους και διασφαλίζουν τα εν γένει έννομα συμφέροντά τους.
3. **Η Επιτροπή Παρακολούθησης και Παραλαβής Υπηρεσιών** της σύμβασης «ΣΗΜ-03/13: Υπηρεσίες Επικοινωνίας Ολοκληρωμένου Συστήματος Διαχείρισης Κυκλοφορίας Περιφέρειας Αττικής», ισχυρίζεται με τα σχετικά πρωτόκολλά της, ότι αδυνατεί να επιβεβαιώσει ότι οι υπηρεσίες που παρασχέθηκαν εκ μέρους του παρόχου κατά το ανωτέρω χρονικό διάστημα ήταν οι προσήκουσες, δηλαδή ότι δεν υπήρξαν βλάβες σε κάποιες από τις προβλεπόμενες από την παρούσα σύμβαση αντίστοιχες οπτικές διασυνδέσεις, ούτε την έκταση αυτών και το χρόνο που αυτές ενδεχομένως διήρκησαν. Αυτό προέκυψε επειδή το Κέντρο Διαχείρισης Κυκλοφορίας (Κ.Δ.Κ.) είχε διακόψει ολοσχερώς τη λειτουργία του και δεν υφίσταται εκεί προσωπικό του αναδόχου της σύμβασης ΣΗΜ-02/13, που ήταν υποχρεωμένο να επιτηρεί τη λειτουργία του εξοπλισμού του συστήματος διαχείρισης της κυκλοφορίας, να διαπιστώνει τις βλάβες και τα αίτια που τις προκαλούσαν, περιλαμβανομένων και των βλαβών στο υπόψη δίκτυο οπτικών ινών και να καταγράφει αυτά στο βιβλίο βλαβών που τηρείται στο Κ.Δ.Κ. Αυτό είχε ως αποτέλεσμα, η Επιτροπή να απορρίψει το σύνολο των ποσοτήτων των υπηρεσιών που αφορούν τις οπτικές ζεύξεις του συστήματος διαχείρισης κυκλοφορίας (Κ.Δ.Κ.).
4. **Η Επιτροπή Αξιολόγησης Ενστάσεων**, λαμβάνοντας υπόψη τα συμβατικά τεύχη, τα αντίστοιχα **πρωτόκολλα** της Επιτροπής παραλαβής υποστηρίζει τα ακόλουθα :
 - Το κατά πόσο είναι δυνατή η παραλαβή των υπηρεσιών της σύμβασης είναι πραγματικό γεγονός με τεχνικό περιεχόμενο επί του οποίου δεν υπάρχει δυνατότητα νομικής προσέγγισης.
 - Η παραλαβή του αντικειμένου μιας σύμβασης δεν είναι δυνατόν να εξαρτάται από την ύπαρξη άλλης εργολαβίας με την οποία ο ανάδοχος της αρχικής δε σχετίζεται.
 - Από τη διατύπωση των πρωτοκόλλων παραλαβής προκύπτει ότι οι υπηρεσίες των οποίων δεν είναι δυνατή η παραλαβή εξαρτώνται από γεγονότα για τα οποία ο ανάδοχος δεν φέρει ευθύνη (ύπαρξη ενεργής, άλλης άσχετης σύμβασης). Στο πλαίσιο, συνεπώς, των αρχών που διέπουν τις

δημόσιες συμβάσεις θα έπρεπε να εξασφαλιστεί ότι η Υπηρεσία είναι διαρκώς σε θέση να ελέγχει την προσήκουσα εκπλήρωση των υποχρεώσεων του αναδόχου των υπηρεσιών **«ΣΗΜ-03/13: Υπηρεσίες Επικοινωνίας Ολοκληρωμένου Συστήματος Διαχείρισης Κυκλοφορίας Περιφέρειας Αττικής»**.

- Επίσης, όπως διαφαίνεται από τα πρωτόκολλα παραλαβής απόρριψης τμηματικών υπηρεσιών της Επιτροπής, ακόμα και αν ενεργοποιηθεί η επίμαχη σύμβαση η διαπίστωση της εκπλήρωσης των συμβατικών υποχρεώσεων του αναδόχου δεν θα είναι δυνατή, δεδομένου ότι η αναδρομή σε προγενέστερο χρόνο δεν είναι τεχνικά εφικτή.

5. Με τη διάδοχη παροχή υπηρεσιών **"ΣΗΜ-03/14:Συντήρηση εξοπλισμού Συστήματος Διαχείρισης Κυκλοφορίας και λειτουργία Κ.Δ.Κ"**, που συμβασιοποιήθηκε στις 13-07-2016,ετέθη σε λειτουργία το Κ.Δ.Κ., διαπιστώθηκε ότι μπορούσαν να παρασχεθούν απρόσκοπτα οι υπηρεσίες που αφορούν τις οπτικές ζεύξεις του συστήματος διαχείρισης κυκλοφορίας (Κ.Δ.Κ.) ,με το έργο της **VODAFONE –ΠΑΝΑΦΟΝ Α.Ε.Ε.Τ. .**

6. Η επιτροπή παρακολούθησης και παραλαβής με το από 2/11/2016 πρακτικό της διαπίστωσε ότι οι παρεχόμενες οπτικές ζεύξεις, εκ μέρους της αναδόχου έχουν καλώς και βρίσκονται σε λειτουργία.

7. Η ΔΚΕΣΟ με το αριθμ. 12217/21-12-2016 έγγραφό της διατύπωσε την άποψη της και θεωρεί ότι το ποσοστό βλαβών είναι 0,58% στο σύνολο των οπτικών ινών..

ΕΙΣΗΓΟΥΜΕΘΑ

1. Την αποδοχή των από 23/11/2015, 01/12/2016, 09/03/2016, 05/04/2016, 10/05/2016, 03/06/2016, 13/06/2016, 18/06/2016 και 17/11/2016,ενστάσεων της εταιρείας VODAFONE –ΠΑΝΑΦΟΝ Α.Ε.Ε.Τ. (τέως της HELLAS ONLINE Α.Ε. Α.Ε.), κατά των πρωτοκόλλων παραλαβής (χρονικό διάστημα από 1-09-2015 έως 31-07-2016) της επιτροπής παρακολούθησης και παραλαβής της παροχής υπηρεσιών: **«ΣΗΜ-03/13: Υπηρεσίες Επικοινωνίας Ολοκληρωμένου Συστήματος Διαχείρισης Κυκλοφορίας Περιφέρειας Αττικής»** με το αιτιολογικό που αναφέρεται παραπάνω.

2. Την περικοπή του μηνιαίου τιμήματος σε ποσοστό 0,58% επί του συνόλου των οπτικών ινών για το χρονικό διάστημα από Σεπτέμβριο 2015 έως την 16-07-2016.

Μετά από διαλογική συζήτηση μεταξύ των μελών της
η Οικονομική Επιτροπή
ομόφωνα αποφασίζει

1. Την αποδοχή των από 23/11/2015, 01/12/2016, 09/03/2016, 05/04/2016, 10/05/2016, 03/06/2016, 13/06/2016, 18/06/2016 και 17/11/2016,ενστάσεων της εταιρείας VODAFONE –ΠΑΝΑΦΟΝ Α.Ε.Ε.Τ. (τέως της HELLAS ONLINE Α.Ε. Α.Ε.), κατά των πρωτοκόλλων παραλαβής (χρονικό διάστημα από 1-09-2015 έως 31-07-2016) της επιτροπής παρακολούθησης και παραλαβής της παροχής υπηρεσιών: **«ΣΗΜ-03/13: Υπηρεσίες Επικοινωνίας Ολοκληρωμένου Συστήματος Διαχείρισης Κυκλοφορίας Περιφέρειας Αττικής»** με το αιτιολογικό που αναφέρεται παραπάνω.

2. Την περικοπή του μηνιαίου τιμήματος σε ποσοστό 0,58% επί του συνόλου των οπτικών ινών για το χρονικό διάστημα από Σεπτέμβριο 2015 έως την 16-07-2016.

Ο Πρόεδρος

Καραμάνος Χρήστος

Τα Μέλη

**Τζίβα Αιμιλία
Μπαλάφας Γεώργιος
Δημάκος Δημήτρης
Σαπουνά Αγγελική
Μοίρας Ιωάννης
Τσούπρα Ιωάννα
Νερούτσου Μαρία**