



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑ ΑΤΤΙΚΗΣ
ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ
ΠΡΟΕΔΡΟΣ ΟΙΚ.ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ**

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

ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ

Συνεδρίαση 47η

Απόφαση υπ' αριθμ. 1345/2020

Στην Αθήνα, σήμερα στις **14-07-2020**, ημέρα **Τρίτη** και ώρα **11.00 π.μ.**, στο Κατάστημα της Περιφέρειας Αττικής, συνήλθε σε τακτική συνεδρίαση η Οικονομική Επιτροπή, ύστερα από την υπ' αριθ. πρωτ. **οικ. 488055** πρόσκληση του Προέδρου της που κοινοποιήθηκε νόμιμα στα μέλη της, στις 09-07-2020.

Η Συνεδρίαση έλαβε χώρα διά τηλεδιάσκεψης, σε εφαρμογή της από 11/03/2020 Π.Ν.Π. (ΦΕΚ 55/τ.Α'/11-3-20).

Θέμα 3^ο εκτός ημερήσιας διάταξης

Άσκηση ενδίκου μέσου κατά της υπ'αρ.3/1.9.2020 Πράξεως του IV Κλιμακίου Προληπτικού Ελέγχου Δαπανών του Ελεγκτικού Συνεδρίου.

Παρόντες:

Ο Πρόεδρος της Οικονομικής Επιτροπής, κος Νικόλαος Πέππας και
Τα τακτικά μέλη της Οικονομικής Επιτροπής κκ.:

- Παπαγεωργίου Νικόλαος
- Κόκκαλης Βασίλειος
- Κοσμόπουλος Ελευθέριος
- Αλεξανδράτος Χαράλαμπος
- Μπαλάφας Γεώργιος
- Τημπλαλέξης Γρηγόριος

Τα αναπληρωματικά μέλη:

- Αγγελόπουλος Γεώργιος
- Βάρσου Μαργαρίτα
- Αγγέλης Σπυρίδων
- Κατριβάνος Γεώργιος
- Ανδρουλακάκης Νικόλαος

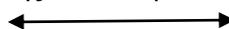
Απόντες:

Τα τακτικά μέλη της Οικονομικής Επιτροπής κ.κ.:

- Γεωργόπουλος Γεώργιος
- Αδαμοπούλου Γεωργία
- Κουρή Μαρία
- Καραμάνος Χρήστος
- Κασικάρης Δημήτριος
- Μεθυμάκη Άννα

Εκ των ανωτέρω απόντων τακτικών μελών τα πέντε (5) έχουν αντικατασταθεί από τα αναπληρωματικά μέλη.

Χρέη Γραμματέα της Οικονομικής Επιτροπής εκτελεί η υπάλληλος της Περιφέρειας Μαρία Σαλπιά.



Αφού διαπιστώθηκε απαρτία καθώς είναι παρόντα 12 από τα 13 μέλη της Οικονομικής Επιτροπής, και αφού αποφασίστηκε ομόφωνα η συζήτηση του θέματος με τη διαδικασία του κατεπείγοντος, καθώς υφίσταται νόμιμος λόγος να ασκηθεί αίτηση ανάκλησης έως την 17.07.2020 κατά της υπ'αρ.3/2020 Πράξης του IV Κλιμακίου Προληπτικού Ελέγχου του Ελεγκτικού Συνεδρίου, ο πρόεδρος της Επιτροπής κ. Πέππας δίνει το λόγο στην κα. Σαββίδου, η οποία ενημερώνει τα μέλη της Οικονομικής Επιτροπής για τα εξής:

Έχοντας υπόψη:

A. Την 17.06.2020 επιδόθηκε στο Γραφείο Νομοθετικού Συντονισμού και Δικαστικών Υποθέσεων των Περιφερειακών Ενοτήτων Πειραιώς και Νήσων η με αριθμό 3/2020 Πράξη του ΙV Κλιμακίου Προληπτικού Ελέγχου Δαπανών του Ελεγκτικού Συνεδρίου, με την οποία απεφάνθη να μην θεωρηθεί το υπ'αρ.622^E – χρηματικά ένταλμα πληρωμής της Περιφέρειας Αττικής, ποσού 22.293,96€.

B. Σύντομο ιστορικό:

1. Με την υπ' αριθμ. 3/2018 Διακήρυξη με Α/Α συστήματος Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. 60595 η Περιφέρεια Αττικής προκήρυξε ηλεκτρονικό ανοικτό διαγωνισμό για την ανάδειξη αναδόχου που θα αναλάβει τη μεταφορά του εξοπλισμού και του αρχείου (συσκευασία, φόρτωση, μεταφορά, εκφόρτωση και τοποθέτηση) λόγω μεταστέγασης των υπηρεσιών των ΠΕ Πειραιά, ΠΕ Νήσων και των κοινών υπηρεσιών ΠΕ Πειραιά και ΠΕ Νήσων της Περιφέρειας Αττικής στο νέο μισθωμένο ακίνητο (Αιγάλεω 5 και Κάστορος, Πειραιάς), συνολικού ποσού 245.520,00 ευρώ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%.

2. Με την 2029/2018 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Διαγωνισμού συνεστήθη Τριμελής Επιτροπή Παρακολούθησης και Παραλαβής Υλικών, Εργασιών και Παροχής Υπηρεσιών ΠΕ Πειραιώς και Νήσων.

3. Με την υπ' αρ. 56/2018 σύμβαση επιλέχθηκε ως ανάδοχος του έργου η εταιρεία «ΟΡΦΕΥΣ ΒΕΪΝΟΓΛΟΥ ΔΙΕΘΝΗΣ ΜΕΤΑΦΟΡΙΚΗ Α.Ε.».

4. Με το με αριθ. πρωτ. 95039/09-04-2019 έγγραφο του Αντιπεριφερειάρχη ΠΕ Πειραιά της Περιφέρειας Αττικής προς τη Διεύθυνση Οικονομικών Υπηρεσιών της ΠΕ Πειραιά παραγγέλθηκε η επέκταση του οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης και πενθήμερη παράταση των εργασιών λόγω ανάγκης εκτέλεσης συμπληρωματικών εργασιών στο έργο.

5. Με την με αρ. 967/2014 (Συνεδρίαση 20η/17-04-2014) Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής Περιφέρειας Αττικής, εγκρίθηκαν α) τα συμβατικά τεύχη, β) οι όροι της προκήρυξης της προς ανάθεση μελέτης, σύμφωνα με τις διαδικασίες του άρθρου 7 του Ν.3316/2005, γ) η διεξαγωγή του διαγωνισμού την 25-6-2014 ημέρα Τετάρτη και ώρα 10:00, δ) η περίληψη της προκήρυξης και ε) η εξουσιοδότηση του Δ/ντή Τεχνικών έργων Περιφερειακής Ενότητας Νήσων να προβεί στις απαραίτητες ενέργειες για την διεξαγωγή του υπόψη διαγωνισμού.

6. Με το από 12-04-2019 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου ο Αντιπεριφερειάρχης Πειραιά γνωστοποίησε στην Τριμελή Επιτροπή Παρακολούθησης την ανάγκη επέκτασης του οικονομικού αντικείμενου της εν λόγω σύμβασης και παράτασης των εργασιών.

7. Με το υπ' αριθμ. 20/2019 η Τριμελής Επιτροπή Παρακολούθησης εισηγήθηκε θετικά για την τροποποίηση της υπ' αριθμ. 56/2018 σύμβασης ως προς τις συμπληρωματικές εργασίες και για την πενθήμερη παράταση του έργου.

8. Με το υπ' αριθμ. 7/15-04-2019 πρακτικό της Πενταμελούς Γνωμοδοτικής Επιτροπής Αξιολόγησης των Αποτελεσμάτων των Ανοικτών Διαγωνισμών & των Διαδικασιών Διαπραγμάτευσης της ΠΕ Πειραιά (που συγκροτήθηκε με την υπ' αρ. 433/2018 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Αττικής) η Επιτροπή Αξιολόγησης γνωμοδότησε ομόφωνα υπέρ της επέκτασης του οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης.

9. Με την υπ' αριθμ. 1065/16-04-2019 η Οικονομική Επιτροπή της Περιφέρειας ενέκρινε ομόφωνα το πρακτικό της Πενταμελούς Γνωμοδοτικής Επιτροπής.

10. Στις 17-04-2019 υπεγράφη η τροποποιητική σύμβαση της 56/2018 σύμβασης με αντικείμενο την επέκταση του οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης κατά το ποσό των 17.979,00 ευρώ, πλέον ΦΠΑ και την πενθήμερη παράταση της διάρκειας του έργου.

11. Με την υπ' αριθμ. 2/31-07-2019 Πράξη της 15^{ης} Υπηρεσίας Επιτρόπου του Ελεγκτικού Συνεδρίου επεστράφη αθεώρητο το υπ' αριθμ. 328 Χρηματικό Ένταλμα ποσού 218.213,96 ευρώ το οποίο εκδόθηκε στο όνομα της αναδόχου εταιρείας «ΟΡΦΕΥΣ ΒΕΪΝΟΓΛΟΥ ΔΙΕΘΝΗΣ ΜΕΤΑΦΟΡΙΚΗ Α.Ε.» για την πληρωμή: 1) του ποσού των 195.920.000 ευρώ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% για τη σύμβαση 56/2018 με αντικείμενο τη μεταφορά εξοπλισμού και αρχείου λόγω μεταστέγασης Περιφερειακής Ενότητας Πειραιά, καθώς και 2) του ποσού των 22.293,96 ευρώ για την από 17-4-2018 συμπληρωματική σύμβαση για τις αναγκαίες συμπληρωματικές εργασίες. Με την ανωτέρω πράξη της 15^{ης} Υπηρεσίας Επιτρόπου του Ελεγκτικού Συνεδρίου η δαπάνη κρίθηκε «εν μέρει μη νόμιμη» και δη «κατά το ποσό των 22,293,96 ευρώ» που αφορά τη συμπληρωματική σύμβαση.

12. Μετά την απόφαση αυτή, η Περιφέρεια Αττικής ακύρωσε το υπ' αριθμ. 328 Χρηματικό Ένταλμα και το αντικατέστησε με το υπ' αριθμ. 621Ε χρηματικό ένταλμα για το ποσό των 195.920,00 ευρώ για την κύρια σύμβαση και το 622^E χρηματικό ένταλμα για το ποσό των 22.293,96 ευρώ για τη συμπληρωματική σύμβαση.

13. Στις 09.06.2020, το κλιμάκιο προληπτικού ελέγχου δαπανών του ΙV Τμήματος του Ελεγκτικού Συνεδρίου, με την Πράξη 3/2020, απεφάνθη ότι το υπ' αριθμόν Ε 622^E χρηματικό ένταλμα της Περιφέρειας Αττικής δεν πρέπει να θεωρηθεί, γιατί δεν προκύπτει από κανένα έγγραφο η συνδρομή απρόβλεπτων περιστάσεων της περίπτωσης γ' της παραγράφου 1 του άρθρου 132 του ν. 4412/2016,

Γ. Νομικό μέρος:

Οι Πράξεις του Ελεγκτικού Συνεδρίου που εκδίδονται σε υποθέσεις διαφωνιών μεταξύ Επιτρόπων και αρμοδίων οργάνων που ανακλύπουν κατά τον έλεγχο δικαιολογητικών απόδοσης λογαριασμών, δεν αποτελούν δικαστικές αποφάσεις, δεν παράγουν δεδικασμένο και για το λόγο αυτό υπόκεινται σε αίτηση ανάκλησης από το Τμήμα που τις εξέδωσε. Η ανάκληση της πράξης γίνεται είτε αυτεπαγγέλτως από το ίδιο το δικαστήριο είτε μετά από έγγραφη αίτηση του έχοντος έννομο συμφέρον και μόνο εάν έχει επιφλοχωρήσει πλάνη περί το δίκαιο ή περί τα πράγματα, ή λόγω λογιστικού λάθους ή εξαιτίας νέων στοιχείων που μπορούν να διαφοροποιήσουν την κρίση του δικαστηρίου. (βλ. 9/2010 ΕΣ (Πράξη-Τμ. V))

Εν προκειμένω, το Κλιμάκιο Προληπτικού Ελέγχου Δαπανών του IV Τμήματος του Ελεγκτικού Συνεδρίου, με την Πράξη 3/2020, έκρινε, εσφαλμένα, ότι το υπ' αριθμόν 622^Ε χρηματικό ένταλμα της Περιφέρειας Αττικής δεν πρέπει να θεωρηθεί επειδή η συμπληρωματική σύμβαση, η οποία πραγματοποιήθηκε με τον αρχικό ανάδοχο με απ' ευθείας ανάθεση και όχι με διαγωνισμό, δεν καταρτίστηκε με αυτή τη διαδικασία λόγω απρόβλεπτων συνθηκών, όπως απαιτεί το εδάφιο γ) της παραγράφου 1 του άρθρου 132 του ν. 4412/2016.

Σύμφωνα με το άρθρο 132 παρ. 1 εδάφιο 2 του ν. 4412/2016 «1. Οι συμβάσεις και οι συμφωνίες-πλαίσιο μπορούν να τροποποιούνται χωρίς νέα διαδικασία σύναψης σύμβασης σε οποιαδήποτε από τις ακόλουθες περιπτώσεις. [...]

Β) Για τα συμπληρωματικά έργα, υπηρεσίες ή αγαθά από τον αρχικό ανάδοχο, τα οποία κατέστησαν αναγκαία και δεν περιλαμβάνονταν στην αρχική σύμβαση, εφόσον:

αα) δεν μπορεί να γίνει για οικονομικούς ή τεχνικούς λόγους, π.χ. απαιτήσεις εναλλαξιμότητας ή διαλειτουργικότητας με τον υφιστάμενο εξοπλισμό, υπηρεσίες ή εγκαταστάσεις που παρασχέθηκαν με την διαδικασία σύναψης της αρχικής σύμβασης, και

ββ) θα συνεπαγόταν σημαντικά προβλήματα ή ουσιαστική επικάλυψη δαπανών για την αναθέτουσα αρχή.

Ωστόσο, οποιαδήποτε αύξηση της τιμής δεν υπερβαίνει το πενήντα τοις εκατό (50%) της αξίας της αρχικής σύμβασης. Σε περίπτωση διαδοχικών τροποποιήσεων, η σωρευτική αξία των τροποποιήσεων αυτών δεν πρέπει να υπερβαίνει το πενήντα τοις εκατό (50%) της αξίας της αρχικής σύμβασης ή της συμφωνίας-πλαίσιο.

Οι επακόλουθες τροποποιήσεις δεν πρέπει να αποσκοπούν στην αποφυγή εφαρμογής του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 3 έως 221)...

Συνεχίζοντας, οι διατάξεις της Κατευθυντήριας Οδηγίας 22 (απόφαση 44/09-06-2017 της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημόσιων Συμβάσεων) με τίτλο «Τροποποίηση των συμβάσεων κατά τη διάρκειά τους», όσον αφορά τη συνδρομή των όρων της υπό στοιχείο β) περίπτωσης της παραγράφου 1 του άρθρου 132 του ν. 4412/2016 προβλέπει ότι τα συμπληρωματικά έργα, υπηρεσίες ή αγαθά, για να συνιστούν επιτρεπτές τροποποιήσεις της αρχικής σύμβασης θα πρέπει σωρευτικά:

1. Να μην περιλαμβάνονται στην αρχική σύμβαση και να κατέστησαν αναγκαία κατά τη διάρκεια εκτέλεσης αυτής.
2. Να μη μπορεί να γίνει αλλαγή του αρχικού αναδόχου για λόγους τεχνικούς ή οικονομικούς.
3. Οποιαδήποτε αύξηση της τιμής δεν πρέπει να υπερβαίνει το 50% της αξίας της αρχικής σύμβασης.
4. Οι επακόλουθες τροποποιήσεις δεν πρέπει να αποσκοπούν στην αποφυγή εφαρμογής των διατάξεων του Βιβλίου Ι, του Βιβλίου ΙΙ ή του ν. 4413/2016 ανάλογα με το είδος της σύμβασης.

Όσον αφορά την πρώτη προϋπόθεση, πρέπει να αναφερθεί ότι η εν λόγω οδηγία, σε αντίθεση με τις προϋφιστάμενες, δεν περιέχει αναφορά σε «μη προβλέψιμες περιστάσεις», εξαιτίας των οποίων να προέκυψε η αναγκαιότητα των συμπληρωματικών έργων/υπηρεσιών/ αγαθών. Έτσι, προκύπτει μεγαλύτερη ευχέρεια της αναθέτουσας αρχής στο να εγκρίνει συμπληρωματικά έργα, χωρίς δηλαδή να υφίσταται το στοιχείο του απροβλέπτου.

Ως προς τη δεύτερη προϋπόθεση, ως «τεχνικοί λόγοι» αναφέρονται λόγοι που αφορούν την εναλλαξιμότητα και διαλειτουργικότητα του εξοπλισμού και των εγκαταστάσεων του έργου με υφιστάμενο εξοπλισμό, που τυχόν αλλαγή του αναδόχου θα έθετε σε προφανή κίνδυνο την τεχνική αρτιότητα και τη συνολική λειτουργικότητα του έργου. Έτσι, προκύπτει ότι αν υφίσταται κίνδυνος για τεχνικές δυσχέρειες του έργου από την αλλαγή αναδόχου, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να αναθέσει τις συμπληρωματικές εργασίες στον αρχικό ανάδοχο. Ως «οικονομικοί λόγοι» δε, θεωρούνται λόγοι που σχετίζονται με το οικονομικό αποτέλεσμα της ανάθεσης των συμπληρωματικών εργασιών σε άλλο ανάδοχο υπό την έννοια ότι η ανάθεση σε άλλο, νέο, ανάδοχο θα ήταν δυσανάλογα ασύμφορη οικονομικά. Τονίζεται δε ότι η ύπαρξη τεχνικών ή οικονομικών λόγων κρίνεται διαζευκτικά και όχι σωρευτικά. Έτσι αρκεί είτε τεχνική δυσχέρεια είτε δυσανάλογη αύξηση του κόστους για να ανατεθούν απευθείας οι συμπληρωματικές εργασίες στον ανάδοχο της κύριας σύμβασης.

Στη συγκεκριμένη περίπτωση πληρούνται όλες οι προαναφερθείσες προϋποθέσεις.

Συγκεκριμένα, όσον αφορά την υπό (1) προϋπόθεση, οι τεχνικές προδιαγραφές του παραρτήματος ΙΙ της υπ' αρ. 3/2018 διακήρυξης αναφέρουν ότι η μεταφορά αρχείου από το κτήριο της οδού Σωκράτους 1 αφορούσε όγκο περίπου 1.800 κ.μ. χωρίς κάποια άλλη εξειδίκευση. Ωστόσο, μετά την έναρξη εκτέλεσης της σύμβασης αποδείχθηκε ότι στο κτήριο επί της οδού Σωκράτους υπήρχε αρχείο και στον 3^ο όροφο το οποίο έρχοζε μεταφοράς, γεγονός το οποίο όμως ουδέποτε γνωστοποιήθηκε στους οικονομικούς φορείς

και την ανάδοχο εταιρεία πριν από τη σύναψη της σύμβασης, με αποτέλεσμα να προέκυψε η ανάγκη μεταφοράς επιπλέον αρχείου και ο όγκος να υπερβεί κατά πολύ τα 1.800 κ.μ. που αρχικά είχαν υπολογιστεί και που αποτελούσαν το συμβατικό αντικείμενο. Επίσης, όσον αφορά τη μεταφορά αρχείου σε κτήριο επί της οδού Τζαβέλα 88, αναφέρεται ότι αυτή προέκυψε εκ των υστέρων και ουδεμία αναφορά επ' αυτού δεν υφίσταται στην 3/2018 Διακήρυξη. Τέλος, αναφέρεται ότι μετά την έναρξη εκτέλεσης της σύμβασης και κατά τη διάρκεια εκτέλεσης αυτής προέκυψε ανάγκη επιπλέον μεταφοράς και επανατοποθέτησης αρχείου και εξοπλισμού σε τόπους διαφορετικούς του αρχικού προορισμού, προκειμένου να εξασφαλιστεί η καλύτερη και απρόσκοπτη εξυπηρέτηση των πολιτών από τις υπηρεσίες της Περιφέρειας Αττικής, αναγκαιότητα που προέκυψε εκ των υστέρων και κατά το στάδιο της εκτέλεσης του έργου και για την καλύτερη εξυπηρέτηση των πολιτών, και δεν ήταν δυνατόν να προβλεφθεί σε προσυμβατικό στάδιο.

Συνεχίζοντας, η επιλογή νέου αναδόχου θα προξενούσε τεχνικές και οικονομικές δυσχέρειες στην ολοκλήρωση του έργου και γι' αυτό προτιμήθηκε η απευθείας ανάθεση στον ανάδοχο της κύριας σύμβασης. Συγκεκριμένα, αυτό εξυπηρετούσε καλύτερα το συμφέρον του έργου καθώς η ανάδοχος εταιρεία είχε προβεί σε εγκατάσταση ανυψωτικών μηχανημάτων και άλλου εξοπλισμού για την υλοποίηση της σύμβασης. Η αλλαγή αναδόχου θα απαιτούσε την απεγκατάσταση του εξοπλισμού του παλαιού αναδόχου και την εγκατάσταση του εξοπλισμού του νέου, με αποτέλεσμα τη σημαντική χρονική καθυστέρηση του έργου και την αδυναμία τήρησης των προβλεπόμενων χρονοδιαγραμμάτων με τον κίνδυνο της μη έγκαιρης μετεγκατάστασης και λειτουργίας των υπηρεσιών των Περιφερειακών Ενοτήτων Πειραιά και Νήσων. Επίσης, πέρα από τις τεχνικές δυσχέρειες υφίσταντο και οικονομικές δυσχέρειες αφού το έργο θα καθυστερούσε κατά πολύ να ολοκληρωθεί με αποτέλεσμα την καταβολή αρκετών μισθωμάτων αλλά και του ποσού που τελικά κοστολογήθηκαν οι συμπληρωματικές εργασίες, το οποίο κρίθηκε ασύμφορο για την επιλογή τρίτου, νέου αναδόχου.

Επίσης, το ποσό που υπολογίστηκε ότι απαιτείται για την υλοποίηση των συμπληρωματικών εργασιών είναι κατά πολύ μικρότερο του 50% της αξίας της αρχικής σύμβασης, ορίου που θέτει η κατευθυντήρια οδηγία για τις επιτρεπόμενες αναθέσεις συμπληρωματικών εργασιών στον ανάδοχο της κύριας σύμβασης. Συγκεκριμένα, όπως βεβαιώνεται και στην υπ' αρ. 1065/16.04.2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Αττικής, η αύξηση της τιμής μετά την πρόσθεση των συμπληρωματικών εργασιών ανέρχεται στο 11,3% επί της αρχικής τιμής.

Τέλος, η διαφάνεια και τυπικότητα που έδειξε η Περιφέρεια Αττικής κατά την ανάθεση των συμπληρωματικών εργασιών (όσον αφορά τον υπολογισμό της αξίας, τη λήψη αποφάσεων οργάνων, τις γνωμοδοτήσεις κ.λπ.) αποδεικνύει ότι η Περιφέρεια Αττικής δεν είχε σκοπό να παρακάμψει το νόμο και ιδιαίτερα τα Βιβλία Ι και ΙΙ της κατευθυντήριας Οδηγίας και το ν. 4412/2016 αλλά αντίθετα είχε σκοπό να πραγματοποιήσει κάθε στάδιο της σύμβασης κατά το γράμμα του νόμου και όπως προστάζουν οι αρχές των δημοσίων συμβάσεων.

Όπως προκύπτει δε, αβίαστα από τα ανωτέρω συντρέχουν όλοι οι όροι του εδαφίου β) της παραγράφου 1 του Άρθρου 132 του ν. 4412/2016 και άρα η Περιφέρεια Αττικής είχε το δικαίωμα να αναθέσει απευθείας στον αρχικό ανάδοχο τις συμπληρωματικές εργασίες.

Παρά το γεγονός ότι η συνδρομή των ανωτέρω όρων είναι πασιφανής, ωστόσο η υπηρεσία μας εσφαλμένα και εκ παραδρομής επικαλέστηκε τη συνδρομή όχι του εδαφίου β) της παραγράφου 1 του Ν. 4412/2013 αλλά του εδαφίου γ) της παραγράφου 1 του νόμου αυτού. Με τον τρόπο αυτό, η Περιφέρεια προέβη σε εσφαλμένη υπαγωγή του νόμου, επικαλούμενη λανθασμένη υποπαράγραφο του ν. 4412/2016. Ωστόσο, επειδή το εδάφιο γ) απαιτεί την ύπαρξη μη προβλέψιμων περιστάσεων, πράγμα που δεν απαιτεί το εδάφιο β) αλλά και που δεν υφίσταται στη συγκεκριμένη περίπτωση, η 15^η Υπηρεσία Επιτρόπου επέστειψε αθώρητο το υπ' αρ. 328 Χρηματικό Ένταλμα της Περιφέρειας Αττικής λόγω της μη ύπαρξης απρόβλεπτων περιστάσεων.

Ωστόσο, η Περιφέρεια Αττικής ουδέποτε είχε σκοπό την καταστράτηγηση των διατάξεων του νόμου αλλά καλόπιστα επικαλέστηκε τη συνδρομή των περιστάσεων του εδαφίου γ) της παραγράφου 1 του ν. 4412/2013, πιστεύοντας εσφαλμένα ότι σε αυτό το εδάφιο έπρεπε να υπαχθούν τα πραγματικά περιστατικά της προκείμενης υπόθεσης. Για το λόγο αυτό, πρέπει να θεωρηθεί ότι η Περιφέρεια Αττικής βρισκόταν σε συγγνωστή πλάνη ως προς τη συνδρομή των προϋποθέσεων της υποπαράγραφου που επικαλέστηκε και γι' αυτό το λόγο δεν επικαλέστηκε τους όρους της υποπαράγραφου που όντως έπρεπε να επικαλεστεί.

Όπως αναφέρθηκε και ανωτέρω, συγγνωστή πλάνη μπορεί να υφίσταται τόσο ως προς τα πραγματικά περιστατικά όσο και ως προς το δίκαιο. Έτσι, στην περίπτωση αυτή μπορεί να θεωρηθεί ότι υφίσταται συγγνωστή πλάνη ως προς την υπαγωγή σε ορισμένη διάταξη νόμου και κατά το λόγο αυτό η πράξη 3/2020 του Κλιμακίου Προληπτικού Ελέγχου Δαπανών του ΙV Τμήματος πρέπει να ανακληθεί. Χαρακτηριστικά, αναφέρεται ότι η συγγνωστή πλάνη έχει πολλακίς γίνει δεκτή από το Δικαστήριο Σας (π.χ. 41/2007 ΕΣ (ΠΡΑΞΗ), 17/2007 ΕΣ (ΠΡΑΞΗ), 167/2017 ΕΣ (ΠΡΑΞΗ- Τμ. Ι)).

Κατά τα παγίως κριθέντα (βλ. 47, 18, 14, 12/2013, 130, 80/2012, 316, 227/2011, 394, 163/2010 πράξεις VII Τμ. ΕλΣυν), συγχωρείται η θεώρηση χρηματικού εντάλματος πληρωμής, του οποίου η εντελλόμενη δαπάνη κρίνεται μη νόμιμη, όταν διαπιστώνεται ότι ο διατάκτης της δαπάνης ενήργησε όχι με σκοπό την καταστράτηγηση του νόμου αλλά από πλάνη ως προς την αληθινή έννοια των διατάξεων αυτού, η οποία

κρίνεται από το αρμόδιο δικαστικό σχηματισμό συγγνωστή, ήτοι καλόπιστη και μη ερχόμενη σε αντίθεση με το δημόσιο συμφέρον. Η ως άνω θεώρηση του χρηματικού εντάλματος πληρωμής, με βάση την οποία επιτρέπεται, κατ' εξαίρεση, η εκταμίευση του εν ευρεία έννοια, δημοσίου χρήματος, χωρίς αλλοίωση της έννοιας της αντικειμενικής δημοσιονομικής νομιμότητας, κρίνεται με βάση τις συντρέχουσες, στην ελεγχόμενη περίπτωση, συνθήκες. Στην προκειμένη περίπτωση, αποδεικνύεται από τα ανωτέρω αναφερόμενα επιχειρήματα ότι τα αρμόδια όργανα της Περιφέρειας Αττικής ενήργησαν όχι με σκοπό την καταστράτηγηση του νόμου και την παράνομη εκταμίευση χρήματος, αλλά από συγγνωστή πλάνη, λόγω της εσφαλμένης ερμηνείας και εφαρμογής των εφαρμοστέων, εν προκειμένω, διατάξεων από τις συγκεκριμένες διευθύνσεις. Επίσης, το μη θεωρούμενο συνολικό ποσό των χρηματικών ενταλμάτων που επεστράφησαν από τα Ελεγκτικό Συνέδριο αθεώρητα, δεν επιβαρύνει υπέρμετρα τον προϋπολογισμό της Περιφέρειας Αττικής. Αντιθέτως, πρόκειται για μικρά ποσά, τα οποία χρησιμοποιήθηκαν για υπηρεσιακές ανάγκες, ήτοι για την μεταφορά και μετεγκατάσταση των υπηρεσιών των Περιφερειακών Ενοτήτων Πειραιά και Νήσων σε νέο μισθωμένο κτίριο, νέα μίσθωση που συνεπάγεται σημαντική εξοικονόμηση πόρων για την Περιφέρεια Αττικής και καλύτερη εξυπηρέτηση των πολιτών(193/2014 ΕΣ (Τμ. VII) ΝΟΜΟΣ).

Δ .Επί των παραπάνω, γνώμη της υπηρεσίας είναι ότι υφίσταται νόμιμος λόγος να ασκηθεί αίτηση ανάκλησης έως την 17.07.2020 κατά της υπ'αρ.3/2020 Πράξης του IV Κλιμακίου Προληπτικού Ελέγχου του Ελεγκτικού Συνεδρίου και ως εκ τούτου εισηγούμαστε την άσκηση του συγκεκριμένου ενδίκου μέσου ως ανωτέρω ορίζεται.

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

Την άσκηση ενδίκων μέσων κατά της υπ'αρ.3/2020 Πράξης του IV Κλιμακίου Προληπτικού Ελέγχου του Ελεγκτικού Συνεδρίου.

Ο Πρόεδρος

Νικόλαος Πέππας

Τα μέλη

**Παπαγεωργίου Νικόλαος
Κόκκαλης Βασίλειος
Κοσμόπουλος Ελευθέριος
Αλεξανδράτος Χαράλαμπος
Μπαλάφας Γεώργιος
Τημπλαλέξης Γρηγόριος
Αγγελόπουλος Γεώργιος
Βάρσου Μαργαρίτα
Αγγέλης Σπυρίδων
Κατριβάνος Γεώργιος
Ανδρουλακάκης Νικόλαος**