



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΝΟΜΟΣ ΑΤΤΙΚΗΣ
ΔΗΜΟΣ ΑΓ. ΔΗΜΗΤΡΙΟΥ

Γραφείο : Οικονομικής Επιτροπής

ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ

Από το πρακτικό της με αριθμό 22/2020
Συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής
ΑΡΙΘΜΟΣ ΑΠΟΦΑΣΗΣ: 167 /2020
ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ

Π Ε Ρ Ι Λ Η Ψ Η

Λήψη απόφασης επί της υπ' αρ. πρωτ. 14861/3-6-20 ενδικοφανούς προσφυγής (ένστασης) της εταιρείας ΑΙΑΝΤΑΣ ΑΕ κατά τη 136/2020 περί κατάπτωσης της εγγυητικής καλής εκτέλεσης για την «Προμήθεια ειδών κρεοπωλείου – Έξοδα συσσιτίων για άπορους δημότες».

Στον Άγιο Δημήτριο και στο Δημοτικό Κατάστημα σήμερα , **στις 10 του μήνα Ιουνίου έτους 2020 , ημέρα της εβδομάδας Τετάρτη και ώρα 08.00** συνήλθε σε Τακτική Συνεδρίαση η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Αγίου Δημητρίου, ύστερα από την αριθμό πρωτοκόλλου **15205/35/05-06-2020** έγγραφη πρόσκληση του Προέδρου αυτής. Η πρόσκληση επιδόθηκε σε κάθε ένα μέλος (τακτικά και αναπληρωματικά) της Οικονομικής Επιτροπής σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 75 του Ν. 3852/2010 (ΦΕΚ 87/7-6-10 τεύχος Α') με τίτλο : «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της αποκεντρωμένης Διοίκησης – Πρόγραμμα Καλλικράτης» όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 77 του Ν. 4555/2018 – «Πρόγραμμα Κλεισθένης Ι» και συμπληρώθηκε με το άρθρο 2 παρ.3 του Ν.4623/2019 και δημοσιεύθηκε στην ιστοσελίδα του Δήμου σύμφωνα με την παρ. 6 του άρθρου 77 του Ν. 4555/2018.

Διαπιστώθηκε ότι υπάρχει απαρτία, δεδομένου ότι σε σύνολο 9 μελών παρέστησαν στη συνεδρίαση 6 μέλη:

ΠΑΡΟΝΤΑ

ΑΠΟΝΤΑ

1	Μ. Ανδρούτσου, Δήμαρχος-Πρόεδρος	1	Ι. Παναγόπουλος
2	Α. Γαβαλάς, Αντιδήμαρχος	2	Χ. Πρεκετές
3	Α. Σοφιανόπουλος, Αντιδήμαρχος	3	Μ. Αχουλιά
4	Χ. Μπέλλος, Τακτικό μέλος		
5	Β. Κουτσανδρέας, Τακτικό μέλος		
6	Α.Γιαννέζος, Τακτικό μέλος		

Χρέη πρακτικογράφου εκτελεί η μόνιμη υπάλληλος του Δήμου κα Λαζαράκη Αθανασία.

Η Δήμαρχος - Πρόεδρος της Οικονομικής Επιτροπής κα Ανδρούτσου Μαρία εισηγούμενη το **2ο θέμα της ημερήσιας διάταξης** σχετικό με την περίληψη, έθεσε υπόψη των μελών της Οικονομικής Επιτροπής

Α) το υπ' αρ. πρωτ. 15349/9-6-20 πρακτικό της επιτροπής παραλαβής το οποίο έχει ως εξής:

<< ΠΡΑΚΤΙΚΟ

- **Επί της με αρ. Πρωτ. 14861/03-06-2020 Ενδικοφανούς Προσφυγής (ένστασης) άρθρου 205 ν.4412/2016 της εταιρείας ΑΙΑΝΤΑΣ ΑΕ**

- Στον Άγιο Δημήτριο, στο Δημοτικό Κατάστημα του Δήμου Αγίου Δημητρίου που βρίσκεται επί της οδού Αγίου Δημητρίου αρ. 55, στις 5/06/2020 του μήνα Ιουνίου του έτους 2020, ημέρα Παρασκευή, συνήλθε σε τακτική συνεδρίαση η Επιτροπή

Παραλαβής, η οποία συγκροτήθηκε με την υπ' αρ. 429/2019 Απόφαση Δημοτικού Συμβουλίου, προκειμένου να γνωμοδοτήσει σχετικά με την υπ.αριθμ.πρωτ. 14861/03-06-2020 ενδικοφανή προσφυγή της εταιρείας ΑΙΑΝΤΑΣ ΑΕ κατά της υπ.αριθμ. 136/2020 Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής σύμφωνα με την οποία αποφασίστηκε η κατάπτωση εγγυητικών επιστολών καλής εκτέλεσης της εταιρείας "ΑΙΑΝΤΑ Α.Ε".

Στη συνεδρίαση ήταν παρόντες τα μέλη της Επιτροπής:

1. Φαλιέρος Παναγιώτης, πρόεδρος
2. Σερέτης Διαμαντής, μέλος
3. Καραμανώλη Ειρήνη, μέλος

Η Επιτροπή Παραλαβής ως αρμόδιο γνωμοδοτικό όργανο και λαμβάνοντας υπόψη την υπ. αριθμ. Πρωτ. 15057/04-06-2020 εισήγηση της Νομικής Υπηρεσίας η οποία έχει ως εξής:

«ΘΕΜΑ :ΑΠΟΨΕΙΣ επί της με αρ. Πρωτ.14861/3-6-2020 Ενδικοφανούς Προσφυγής (ένστασης) αρθρου 205 ν.4412/2016 της εταιρείας ΑΙΑΝΤΑΣ ΑΕ

Σχ. Η με αριθμό 136/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής /καταγγελία της σύμβασης προμήθειας με την εταιρεία ΑΙΑΝΤΑΣ ΑΕ.

ΕΠΙ ΤΗΣ παραπάνω ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας ΑΙΑΝΤΑΣ ΑΕ διατυπώνουμε τις ακόλουθες απόψεις:

1)Το άρθρο 205 του ν.4412/2016 <<Διοικητικές προσφυγές κατά τη διαδικασία εκτέλεσης των συμβάσεων>>ορίζει ότι :<< Ο ανάδοχος μπορεί κατά των αποφάσεων που επιβάλλουν σε βάρος του κυρώσεις κατ' εφαρμογή των άρθρων 203, 206, 208, 207, 213, 218, 219 και 220, καθώς και κατ' εφαρμογή των συμβατικών όρων να ασκήσει προσφυγή για λόγους νομιμότητας και ουσίας ενώπιον του φορέα που εκτελεί τη σύμβαση μέσα σε ανατρεπτική προθεσμία (30) ημερών από την ημερομηνία της κοινοποίησης ή της πλήρους γνώσης της σχετικής απόφασης. Η εμπρόθεσμη άσκηση της προσφυγής αναστέλλει τις επιβαλλόμενες κυρώσεις. Επί της προσφυγής αποφασίζει το αρμοδίως αποφαινόμενο όργανο, ύστερα από γνωμοδότηση του προβλεπόμενου στις περιπτώσεις β' και δ' της παραγράφου 11 του άρθρου 221 οργάνου, εντός προθεσμίας τριάντα (30) ημερών από την άσκησή της, άλλως θεωρείται ως σιωπηρώς απορριφθείσα. Κατά της απόφασης αυτής δεν χωρεί η άσκηση άλλης οποιασδήποτε φύσης διοικητικής προσφυγής. Αν κατά της απόφασης που επιβάλλει κυρώσεις δεν ασκηθεί εμπρόθεσμα η προσφυγή ή αν απορριφθεί αυτή από το αποφαινόμενο αρμοδίως όργανο, η απόφαση καθίσταται οριστική. Αν ασκηθεί εμπρόθεσμα προσφυγή, αναστέλλονται οι συνέπειες της απόφασης μέχρι αυτή να οριστικοποιηθεί.»

2) Η ως άνω ενδικοφανής προσφυγή κατά της 136/2020 απόφασης της Οικ.Επιτροπής που απεφάσισε την κατάπτωση των εγγυητικών επιστολών καλής εκτέλεσης της εταιρείας ΑΙΑΝΤΑΣ μετά την καταγγελία της σύμβασης προμήθειας με την 100/2020 απόφασή της, η οποία προσφυγή ασκείται κατ'άρθρο 205 ν. 4412/2016 δεν είναι νόμιμη για τον λόγο ότι ο Δήμος μας δεν επέβαλε κυρώσεις για τους προβλεπόμενους από το άρθρο αυτό λόγους, αλλά κατήγγειλε την σύμβαση κατ'εφαρμογή των άρθρων 362 και 335 ΑΚ (Σύμβαση για αδύνατη παροχή και αδυναμία εκπλήρωσης παροχής) σε συνδυασμό με το άρθρο 129 του ν.4412/2016 (συμβατικό πλαίσιο –εφαρμοστέα νομοθεσία) και το άρθρο 133 του ν.4412/2016 (μονομερής λύση της σύμβασης) δεδομένου ότι η προσφεύγουσα εταιρεία δεν είχε εφοδιαστεί με άδεια κοπής-παραγωγής κιμά και συνεπώς δεν νομιμοποιείτο να συμμετάσχει στον διαγωνισμό, να υπογράψει την σύμβαση και δεν μπορούσε να παραδίδει κιμά στον Δήμο μας γεγονός που πληροφορηθήκαμε με την κοινοποίηση της με αρ. πρωτ. 185749/5.3.2020 Κτηνιατρικής Εκθεσης Ελέγχου της Δ/σης Αγροτικής Οικονομίας και Κτηνιατρικής της Περιφερειακής Ενότητας Πειραιά

3) Η ως άνω προσφυγή είναι απορριπτέα προεχόντως ως απαράδεκτη διότι στο περιεχόμενό της δεν περιέχει έναν τουλάχιστον ορισμένο λόγο για τον οποίο ενίσταται κατά της προσβαλλομένης απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής.

Η κρίσιμη ένσταση ερείδεται σε γεγονότα σχετικά με την καταγγελία της σύμβασης οπότε παρέλκει και η εξέτασή τους και πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

Σημειώνεται ότι όλοι οι λόγοι της παρούσας ένστασης έχουν προβληθεί με την 10502/10.4.2020 ένσταση της προσφεύγουσας κατά της 100/2020 απόφασης/καταγγελίας, την οποία ένστασή της έκρινε και απέρριψε η Οικονομική Επιτροπή με την 115/2020 απόφαση της.

Ως προς τους λόγους αυτούς που είναι απορριπτέοι ως μη νόμιμοι και αβάσιμοι παραπέμπουμε στην με αρ. πρωτ. 10637/13.4.2020 εισήγηση μας ως ενιαίο περιεχόμενο με την παρούσα.

Μετά από τα παραπάνω εισηγούμεθα την απόρριψη της ενδικοφανούς προσφυγής του άρθρου 205 ν. 4412/2016 μετά από γνωμοδότηση της αρμόδιας Επιτροπής.

Η δικηγόρος του Δήμου

Ευθυμία Καδδά

ΓΝΩΜΟΔΟΤΕΙ – ΕΙΣΗΓΕΙΤΑΙ

- Την απόρριψη της υπ. αριθμ. πρωτ.14861/3-06-2020 ενδικοφανούς προσφυγής του άρθρου 205 ν. 4412/2016, της εταιρείας Αϊάντας ΑΕ .

Για τη διαπίστωση των ανωτέρω, συντάχθηκε το παρόν πρακτικό το οποίο αφού αναγνώσθηκε, βεβαιώνεται και υπογράφεται.

Ο Πρόεδρος**Τα μέλη**

Φαλιέρος Παναγιώτης

1. Σερέτης Διαμαντής

2. Καραμανώλη Ειρήνη>>

Β) το την υπ' αριθμ. Πρωτ. 15057/4-6-2020 έγγραφο της Νομικής Υπηρεσίας το οποίο έχει ως εξής:

<< ΘΕΜΑ :ΑΠΟΨΕΙΣ επί της με αρ. πρωτ. 14861/3.6.2020 Ενδικοφανούς Προσφυγής (ένστασης) άρθρου 205 ν.4412/2016 της εταιρείας ΑΙΑΝΤΑΣ ΑΕ

Σχ. Η με αριθμό 136/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής για κατάπτωση εγγυητικών επιστολών καλής εκτέλεσης της εταιρείας ΑΙΑΝΤΑΣ ΑΕ

ΕΠΙ ΤΗΣ παραπάνω ενδικοφανούς προσφυγής της εταιρείας ΑΙΑΝΤΑΣ ΑΕ διατυπώνουμε τις ακόλουθες απόψεις:

1)Το άρθρο 205 του ν.4412/2016 <<Διοικητικές προσφυγές κατά τη διαδικασία εκτέλεσης των συμβάσεων>>ορίζει ότι :<< Ο ανάδοχος μπορεί κατά των αποφάσεων που επιβάλλουν σε βάρος του κυρώσεις κατ' εφαρμογή των άρθρων 203, 206, 208, 207, 213, 218, 219 και 220, καθώς και κατ' εφαρμογή των συμβατικών όρων να ασκήσει προσφυγή για λόγους νομιμότητας και ουσίας ενώπιον του φορέα που εκτελεί τη σύμβαση μέσα σε ανατρεπτική προθεσμία (30) ημερών από την ημερομηνία της κοινοποίησης ή της πλήρους γνώσης της σχετικής απόφασης. Η εμπρόθεσμη άσκηση της προσφυγής αναστέλλει τις επιβαλλόμενες κυρώσεις. Επί της προσφυγής αποφασίζει το αρμοδίως αποφαινόμενο όργανο, ύστερα από γνωμοδότηση του προβλεπόμενου στις περιπτώσεις β' και δ' της παραγράφου 11 του άρθρου 221 οργάνου, εντός προθεσμίας τριάντα (30) ημερών από την άσκησή της, άλλως θεωρείται ως σιωπηρώς απορριφθείσα. Κατά της απόφασης αυτής δεν χωρεί η άσκηση άλλης οποιασδήποτε φύσης διοικητικής προσφυγής. Αν κατά της απόφασης που επιβάλλει κυρώσεις δεν ασκηθεί εμπρόθεσμα η προσφυγή ή αν απορριφθεί αυτή από το αποφαινόμενο αρμοδίως όργανο, η απόφαση καθίσταται οριστική. Αν ασκηθεί εμπρόθεσμα προσφυγή, αναστέλλονται οι συνέπειες της απόφασης μέχρι αυτή να οριστικοποιηθεί.»

2)Η ως άνω ενδικοφανής προσφυγή κατά της 136/2020 απόφασης της Οικ.Επιτροπής που απεφάσισε την κατάπτωση των εγγυητικών επιστολών καλής εκτέλεσης της εταιρείας ΑΙΑΝΤΑΣ μετά την καταγγελία της σύμβασης προμήθειας με την 100/2020 απόφασή της ,η οποία προσφυγή ασκείται κατ'άρθρο 205 ν. 4412/2016 δεν είναι νόμιμη για τον λόγο ότι ο Δήμος μας δεν επέβαλε κυρώσεις για τους προβλεπόμενους από το άρθρο αυτό λόγους , αλλά κατήγγειλε την σύμβαση κατ' εφαρμογή των άρθρων 362 και 335 ΑΚ (Σύμβαση για αδύνατη παροχή και αδυναμία εκπλήρωσης παροχής) σε συν-

δυσασμό με το άρθρο 129 του ν.4412/2016 (συμβατικό πλαίσιο –εφαρμοστέα νομοθεσία) και το αρθρο 133 του ν.4412/2016 (μονομερής λύση της σύμβασης) δεδομένου ότι η προσφεύγουσα εταιρεία δεν είχε εφοδιαστεί με άδεια κοπής-παραγωγής κιμά και συνεπώς δεν νομιμοποιείτο να συμμετάσχει στον διαγωνισμό, να υπογράψει την σύμβαση και δεν μπορούσε να παραδίδει κιμά στον Δήμο μας γεγονός που πληροφορηθήκαμε με την κοινοποίηση της με αρ. πρωτ. 185749/5.3.2020 Κτηνιατρικής Εκθεσης Ελέγχου της Δ/νσης Αγροτικής Οικονομίας και Κτηνιατρικής της Περιφερειακής Ενότητας Πειραιά

3) Η ως άνω προσφυγή είναι απορριπτέα προεχόντως ως απαράδεκτη διότι στο περιεχόμενό της δεν περιέχει έναν τουλάχιστον ορισμένο λόγο για τον οποίο ενίσταται κατά της προσβαλλομένης απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής.

Η κρίσιμη ένσταση ερείδεται σε γεγονότα σχετικά με την καταγγελία της σύμβασης οπότε παρέλκει και η εξέτασή τους και πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη.

Σημειώνεται ότι όλοι οι λόγοι της παρούσας ένστασης έχουν προβληθεί με την 10502/10.4.2020 ένσταση της προσφεύγουσας κατά της 100/2020 απόφασης/καταγγελίας ,την οποία ένστασή της έκρινε και απέρριψε η Οικονομική Επιτροπή με την 115/2020 απόφαση της .

Ως προς τους λόγους αυτούς που είναι απορριπτέοι ως μη νόμιμοι και αβάσιμοι παραπέμπουμε στην με αρ. πρωτ. 10637/13.4.2020 εισήγηση μας ως ενιαίο περιεχόμενο με την παρούσα.

Μετά από τα παραπάνω εισηγούμεθα την απόρριψη της ενδικοφανούς προσφυγής του άρθρου 205 ν. 4412/2016 μετά από γνωμοδότηση της αρμόδιας Επιτροπής

Η δικηγόρος του Δήμου

Ευθυμία Καδδά.>>

Ακολούθησε διαλογική συζήτηση μεταξύ των μελών της Οικονομικής Επιτροπής.

Στη συνέχεια η Πρόεδρος κάλεσε τα μέλη της Οικονομικής Επιτροπής να αποφασίσουν σχετικά

Η Οικονομική Επιτροπή λαμβάνοντας υπόψη της , το ανωτέρω πρακτικό, το υπ' αρ. πρωτ. 15057/4-6-2020 έγγραφο της Νομικής Υπηρεσίας, την υπ' αρ. πρωτ. 14861/3-6-2020 ενδικοφανή προσφυγή (ένσταση) της εταιρείας ΑΙΑΝΤΑΣ ΑΕ κατά της 136/2020 απόφασης της Ο.Ε. περί κατάπτωσης εγγυητικής επιστολής καλής εκτέλεσης σχετικά με την σύμβαση για την «Προμήθεια ειδών κρεοπωλείου – Έξοδα συσσιτίων για άπορους δημότες» , τα σχετικά έγγραφα που αναφέρονται σε αυτήν, καθώς και τις ισχύουσες νομικές διατάξεις, μετά από συζήτηση :

ΑΠΟΦΑΣΙΖΕΙ ΟΜΟΦΩΝΑ

Την απόρριψη της υπ' αρ. πρωτ. 14861/3-6-2020 ενδικοφανούς προσφυγής του άρθρου 205 ν. 4412/2016, της εταιρείας ΑΙΑΝΤΑΣ ΑΕ κατά της 136/2020 απόφασης της Ο.Ε. με την οποία αποφασίστηκε η κατάπτωση υπέρ του Δήμου της υπ' αρ. 31943890 Εγγυητικής επιστολής καλής εκτέλεσης εκδόσεως της εταιρείας INTERAMERICAN ΑΕ ποσού 3.917,29€, για την με αρ. πρωτ. 27618/9.8.2019 <<ΣΥΜΒΑΣΗ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ ΕΙΔΩΝ ΚΡΕΟΠΩΛΕΙΟΥ-Έξοδα συσσιτίων για άπορους Δημότες>>, σύμφωνα με το ανωτέρω πρακτικό της επιτροπής παραλαβής και την εισήγηση της Νομικής μας Υπηρεσίας για τους λόγους που αναλυτικά αποτυπώνονται στα δύο παραπάνω έγγραφα στο εισηγητικό μέρος της παρούσας απόφασης.

Η παρούσα απόφαση αφού διαβάστηκε στα μέλη της Ο.Ε. , πήρε αύξοντα αριθμό **167/10-06-2020** και υπογράφεται ως εξής:

Η Πρόεδρος

Ανδρούτσου Μαρία Δήμαρχος – Πρόεδρος

Τα Μέλη

Α. Γαβαλάς
Α. Σοφιανόπουλος
Χ. Μπέλλος
Β. Κουτσανδρέας
Α. Γιαννέζος

*Ακριβές απόσπασμα
Η Πρόεδρος της Οικονομικής Επιτροπής*

ΜΑΡΙΑ ΑΝΔΡΟΥΤΣΟΥ