



ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑ ΔΥΤΙΚΗΣ ΕΛΛΑΔΑΣ
Γραφείο Προέδρου Οικονομικής Επιτροπής
Ταχ. Δ/ση: : ΝΕΟ Πατρών-Αθηνών 32
264 41 Πάτρα
Τηλέφωνο: 2613 613517-8
e-mail: koin.oik@pde.gov.gr

ΠΑΤΡΑ, 21 Φεβρουαρίου 2014
Αρ. πρωτ. 44196/420
& σχετ. 36579/353

ΠΡΟΣ: Αποκεντρωμένη Διοίκηση Πελοποννήσου-
Δυτικής Ελλάδας και Ιονίου
Δ/ση Διοικητικού
ΝΕΟ Πατρών Αθηνών 28, Πάτρα
Για έλεγχο νομιμότητας
Κοιν. Περιφέρεια Δυτικής Ελλάδας
Δ/ση Τεχνικών Έργων
Ακτή Δυμαίων και Δημ. Υψηλάντη 1 Πάτρα

ΘΕΜΑ: «Διαβίβαση της υπ' αριθμ. 121/2014 Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας».

Σχετ.1) η υπ' αριθμ. 37744/1128/13-2-2014 εισήγηση της Δ/σης Τεχνικών Έργων της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας
2) η από 3-2-2014 προδικαστική προσφυγή της εταιρείας «ΕΡΓΟΔΥΝΑΜΙΚΗ ΠΑΤΡΩΝ ΑΤΕ»
3) η υπ' αριθμ. 14/2014 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας (η οποία σας έχει αποσταλεί με το υπ' αριθμ. 4010/33/16-1-2014 έγγραφό μας)

Σας διαβιβάζουμε την υπ' αριθμ. 121/2014 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας με θέμα «Εκδίκαση της προδικαστικής προσφυγής της εταιρείας «ΕΡΓΟΔΥΝΑΜΙΚΗ ΠΑΤΡΩΝ» κατά της υπ' αριθμ. 14/2014 αποφάσεως της Οικονομικής Επιτροπής», για τις δικές σας ενέργειες.

Ο Πρόεδρος της Οικονομικής Επιτροπής

Χρήστος Χριστοδουλόπουλος

ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ ΕΚ ΤΟΥ ΑΡΙΘΜ. 7/2014 ΠΡΑΚΤΙΚΟΥ
ΣΥΝΕΔΡΙΑΣΕΩΣ ΤΗΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ ΤΗΣ ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΣ
ΔΥΤΙΚΗΣ ΕΛΛΑΔΑΣ

Στην Πάτρα (στην έδρα της Περιφέρειας, Ν.Ε.Ο. Πατρών Αθηνών 32), σήμερα την 17^η Φεβρουαρίου 2014, ημέρα Δευτέρα και ώρα 12.30 μ.μ., συνήλθε η Οικονομική Επιτροπή της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας, ύστερα από την υπ' αριθμ. 44002/419/13-2-2014 νόμιμη πρόσκληση του προέδρου της η όποια δόθηκε στα μέλη της Επιτροπής. Στην συνεδρίαση παραβρέθηκαν οι:

1. Χριστοδουλόπουλος Χρήστος, Πρόεδρος της Οικονομικής Επιτροπής
2. Σταρακά Χριστίνα- Αντιπρόεδρος της Οικονομικής Επιτροπής
3. Αυγέρης Σάββας - μέλος της Οικονομικής Επιτροπής
4. Μιχαλόπουλος Νικόλαος - μέλος της Οικονομικής Επιτροπής
5. Τσάνης Νικόλαος - μέλος της Οικονομικής Επιτροπής
6. Καραπάνος Γεώργιος- μέλος της Οικονομικής Επιτροπής
7. Σταυρόπουλος Χρήστος- μέλος της Οικονομικής Επιτροπής
8. Μπουχάγιερ Αριστείδης- αν. μέλος της Οικονομικής Επιτροπής

και η γραμματέας της Οικονομικής Επιτροπής, Ελισάβετ Κανελλοπούλου, υπάλληλος της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας.

Από τη συνεδρίαση απουσίαζε αν και νομίμως προσκλήθηκε ο Περιφερειακός Σύμβουλος κος Τρύφωνας Φωτόπουλος.

Αφού διαπιστώθηκε η νόμιμη απαρτία ο πρόεδρος κήρυξε την έναρξη της συνεδρίασης.

Ακολούθως ο πρόεδρος έθεσε προς συζήτηση 3^ο θέμα της ημερησίας διάταξης, με τίτλο:

«Εκδίκαση της προδικαστικής προσφυγής της εταιρείας «ΕΡΓΟΔΥΝΑΜΙΚΗ ΠΑΤΡΩΝ» κατά της υπ' αριθμ. 14/2014 αποφάσεως της Οικονομικής Επιτροπής».

Ο πρόεδρος της Οικονομικής Επιτροπής έδωσε το λόγο στον υπάλληλο της Δ/σης Τεχνικών Έργων της ΠΔΕ κο Ιωάννη Ρόδη ο προκειμένου να ενημερώσει τα μέλη της επιτροπής παρέθεσε την υπ' αριθμ. 37744/1128/13-2-2014 εισήγηση της Δ/σης Τεχνικών Έργων της ΠΔΕ η οποία αναφέρει αναλυτικά τα κάτωθι:

«ΣΧΕΤ. : Το με αριθ. πρωτ. 32254/90 έγγραφο της ΝΟΜΙΚΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΑΣ της Δ.Τ.Ε. με το οποίο μας διαβιβάσθηκε η από 03-02-2014 προδικαστική προσφυγή της εταιρείας με επωνυμία «ΕΡΓΟΔΥΝΑΜΙΚΗ ΠΑΤΡΩΝ ΑΤΕ» κατά της με αριθ. 14/2014 Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής Π.Δ.Ε..

Σε συνέχεια του ανωτέρω (1) σχετικού εγγράφου, σας γνωρίζουμε ότι οι απόψεις της Υπηρεσίας μας, επί της από 03-02-2014 προδικαστικής προσφυγής της «ΕΡΓΟΔΥΝΑΜΙΚΗΣ ΠΑΤΡΩΝ ΑΤΕ», είναι :

1. Γενικά

Στις 12-11-2013 πραγματοποιήθηκε στη Δ.Τ.Ε./Π.Δ.Ε. διαγωνισμός, κατά το σύστημα των άρθρων 6 και 9 του Ν. 3669/2008, για την ανάδειξη του αναδόχου του έργου: «Ολοκλήρωση κατασκευής Μικρής Περιμετρικής οδού Πατρών και κατασκευή αγωγού ομβρίων Σ1 περιοχής Αρόης».

Μετά την ολοκλήρωση της προβλεπόμενης διαδικασίας αναρτήθηκε στις 05-12-2013, σε πίνακα της Υπηρεσίας, το απόσπασμα πρακτικού του διαγωνισμού και γνωστοποιήθηκε στους διαγωνιζομένους ότι μπορούν να λάβουν γνώση του πρακτικού και να υποβάλουν (ενδεχομένως) ένσταση κατ' αυτού μέσα σε πέντε (5) ημέρες από την παραπάνω ανακοίνωση, δηλαδή μέχρι και την 10-12-2013.

Σύμφωνα με το από 05-12-2013 πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού, οι τρεις πρώτες κατά σειρά μειοδοσία εργοληπτικές επιχειρήσεις είναι :

α/α	ΕΡΓΟΛΗΠΤΙΚΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ	Μέση έκπτωση Εμ Ομάδων Εργασιών αποτιμώμενες με τιμές μονάδος	Έκπτωση επί του Γ.Ε. & Ο.Ε. Απολογιστικών Εργασιών	Προϋπολογισμός Προσφοράς (χωρίς αναθεώρηση και Φ.Π.Α.)
1η	ΔΟΜΟΚΑΤ Α.Ε.	38,14%	39,00%	13.540.503,27
2η	ΔΟΞΑ Α.Β.Ε.Τ.Ε.	34,11%	35,00%	14.405.409,57
3η	ΕΡΓΟΔΥΝΑΜΙΚΗ ΠΑΤΡΩΝ	29,46%	30,00%	15.382.267,53

A.T.E.			
--------	--	--	--

Στις 10-12-2013 υποβλήθηκε, η με αρ. πρωτ. Δ.Τ.Ε./Π.Δ.Ε. 327658/11493/10-12-2013 **εμπρόθεσμη** ένσταση από την «ΕΡΓΟΔΥΝΑΜΙΚΗ ΠΑΤΡΩΝ Α.Τ.Ε.».

Η Επιτροπή Διαγωνισμού με το από 18-12-2013 έγγραφό της, με θέμα «**Απόψεις της Επιτροπής Διαγωνισμού επί της υποβληθείσας ένστασης κατά του πρακτικού του διαγωνισμού**», γνωμοδοτεί υπέρ της **απόρριψης** της ανωτέρω ένστασης ως αβάσιμης σε όλα τα σημεία της.

Με την αριθ. **14/2014** Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής Π.Δ.Ε. (ΑΔΑ: ΒΙΨΒ7Λ6-8ΣΥ) :

- Απορρίφθηκε η από 10-12-2013 ένσταση της «ΕΡΓΟΔΥΝΑΜΙΚΗΣ ΠΑΤΡΩΝ Α.Τ.Ε.» και
- Ανακηρύχθηκε ανάδοχος του έργου του θέματος η «ΔΟΜΟΚΑΤ Α.Ε.».

Η ανωτέρω Απόφαση κατακύρωσης, της Οικονομικής Επιτροπής Π.Δ.Ε., κοινοποιήθηκε με ΦΑΞ στις **22-01-2014** σε όλες τις εργοληπτικές επιχειρήσεις που συμμετείχαν στον διαγωνισμό του έργου (εκτός του μειοδότη «ΔΟΜΟΚΑΤ Α.Ε.»), με το αριθ. πρωτ. 19672/422/οικ./2014 έγγραφό μας. (συνημμένο αποδεικτικό αποστολής ΦΑΞ)

Η παρ. 1 του άρθρου 4 του Ν. 3886/2010 αναφέρει ότι : " *Πριν υποβάλει την αίτηση ασφαλιστικών μέτρων, ο ενδιαφερόμενος οφείλει, μέσα σε προθεσμία δέκα (10) ημερών από την έλαβε πλήρη γνώση της παράνομης πράξης ή παράλειψης, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της αναθέτουσας αρχής, προσδιορίζοντας ειδικώς τις νομικές και πραγματικές αιτιάσεις που δικαιολογούν το αίτημά του. Ως πλήρης νοείται η γνώση της πράξης που βλάπτει τα συμφέροντά του και της αιτιολογίας της. Η πράξη, καθώς και κάθε στοιχείο της αιτιολογίας της, μπορεί να αποστέλλεται στον ενδιαφερόμενο με τηλεομοιοτυπία ή ηλεκτρονικό μέσο."*

Συνεπώς η άσκηση προδικαστικής προσφυγής, κατά της απόφασης ανάδειξης αναδόχου του έργου του θέματος, ασκείται νομίμως και εμπροθέσμως εντός προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την 22-01-2014, ημερομηνία κοινοποίησης της απόφασης ανάδειξης αναδόχου στους ενδιαφερομένους με τηλεομοιοτυπία (φαξ).

Επειδή η τελευταία ημέρα της ανωτέρω δεκαήμερης προθεσμίας είναι αργία (Σάββατο 01-02-2014), η λήξη της προθεσμίας υποβολής προδικαστικής προσφυγής μετατίθεται στην επόμενη εργάσιμη ημέρα, δηλαδή την **Δευτέρα 03-02-2014**.

Στις 03-02-2014 υποβλήθηκε η με αριθ. πρωτ. 32254/90/03.02.2014 (της Νομικής Υπηρεσίας Π.Δ.Ε.) **ΕΜΠΡΟΘΕΣΜΗ** προδικαστική προσφυγή (του άρθρου 4 του Ν. 3886/2010) της εταιρείας με επωνυμία «ΕΡΓΟΔΥΝΑΜΙΚΗ ΠΑΤΡΩΝ Α.Ε.».

2. Προδικαστική Προσφυγή της «ΕΡΓΟΔΥΝΑΜΙΚΗΣ ΠΑΤΡΩΝ Α.Τ.Ε.»

Η «ΕΡΓΟΔΥΝΑΜΙΚΗ ΠΑΤΡΩΝ Α.Τ.Ε.» συμμετείχε νομότυπα στο διαγωνισμό του έργου του θέματος και κατετάγη τρίτη κατά σειρά μειοδοσίας του τελικού πίνακα προσφορών του πρακτικού της Επιτροπής Διαγωνισμού του έργου.

Με την αριθ. πρωτ. 32254/90/03.02.2014 (της Νομικής Υπηρεσίας Π.Δ.Ε.) **ΕΜΠΡΟΘΕΣΜΗ** προδικαστική προσφυγή (του άρθρου 4 του Ν. 3886/2010) η «ΕΡΓΟΔΥΝΑΜΙΚΗ ΠΑΤΡΩΝ Α.Ε.» στρέφεται κατά της με αριθ. 14/2014 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Π.Δ.Ε. και ζητά " να ακυρωθεί και να εξαφανιστεί, άλλως μεταρρυθμιστεί η προσβαλλόμενη απόφαση, προς το σκοπό να αποκλεισθούν από τον ... διαγωνισμό οι εργοληπτικές επιχειρήσεις ΔΟΜΟΚΑΤ Α.Τ.Ε.Ε. και ΔΟΞΑ Α.Β.Ε.Τ.Ε. και να ανακηρυχθώ εγώ ανάδοχος της εκτελέσεως του έργου «Ολοκλήρωση κατασκευής Μικρής Περιμετρικής οδού Πατρών και κατασκευή αγωγού ομβρίων Σ1 περιοχής Αρόης»"

Συνοπτικά, οι ισχυρισμοί της «ΕΡΓΟΔΥΝΑΜΙΚΗ ΠΑΤΡΩΝ Α.Τ.Ε.» που περιγράφονται αναλυτικά στην προδικαστική προσφυγή της και, κατά την άποψή της, συνηγορούν στον αποκλεισμό των εργοληπτικών επιχειρήσεων «ΔΟΜΟΚΑΤ Α.Ε.» και «ΔΟΞΑ Α.Β.Ε.Τ.Ε.» είναι :

- I. Η μη νομότυπη σύνταξη της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής που υπέβαλαν οι εργοληπτικές επιχειρήσεις «ΔΟΜΟΚΑΤ Α.Ε.» και «ΔΟΞΑ Α.Β.Ε.Τ.Ε.», επικεντρώνοντας στο θέμα της διατύπωσης των υποχρεώσεων των εγγυητών για καταβολή του ποσού της εγγύησης εντός 5 (το πολύ) εργάσιμων ημερών, από την έγγραφη ειδοποίησή τους, σε περίπτωση μερικής ή ολικής κατάπτωσης, και μετά την επιστροφή στους εγγυητές του σώματος της εγγυητικής επιστολής.
- II. Η ύπαρξη μονογραφής, αντί για υπογραφή, στην υπεύθυνη δήλωση της «ΔΟΜΟΚΑΤ Α.Ε.» που αφορά την ασφαλιστική και φορολογική ενημερότητα που εμφανίζονται ληγμένες στην Ενημερότητα Πτυχίου της και στην υπεύθυνη δήλωσή της περί ακρίβειας των φωτοαντιγράφων.
- III. Η μη κάλυψη της απαιτούμενης πιστοληπτικής ικανότητας από την «ΔΟΞΑ Α.Β.Ε.Τ.Ε.», στην προσκομισθείσα βεβαίωση πιστοληπτικής ικανότητας της Εθνικής Τράπεζας.

3. Απόψεις της Υπηρεσίας μας

Σχετικά με τους ισχυρισμούς που προβάλλει η «ΕΡΓΟΔΥΝΑΜΙΚΗ ΠΑΤΡΩΝ Α.Ε.» στην προδικαστική προσφυγή της, η Υπηρεσία μας επισημαίνει :

- I. Η διακήρυξη του διαγωνισμού στο άρθρο 15.2 αυτής αναφέρει : "15.2 Οι εγγυητικές επιστολές αναφέρουν απαραίτητα την επωνυμία του διαγωνιζόμενου νομικού προσώπου (εταιρείας) ή τον τίτλο της Κοινοπραξίας, τον τίτλο του έργου για το οποίο δίδεται η εγγύηση, σαφή παραίτηση του εγγυητή από την ένσταση της διζήσεως μέχρι το παραπάνω ποσό και ανεπιφύλακτη υπόσχεση περί καταβολής του ποσού της εγγύησης, χωρίς καμία ένσταση ή αντίρρηση, μέσα σε πέντε (5) το πολύ εργάσιμες ημέρες από τη σχετική ειδοποίηση, κατά τα αναφερόμενα ειδικότερα στις διατάξεις του άρθρου 24 του ν. 3669/08. Σφάλματα ή ελλείψεις που σχετίζονται με τον τίτλο του έργου ή τον υπερού η εγγύηση δεν οδηγούν σε αποκλεισμό αν δεν γεννάται σύγχυση".

Επίσης στο εγχειρίδιο του Πρακτικού οδηγού (σελ.32) για τον έλεγχο από το Ελεγκτικό Συνέδριο των δημοσίων συμβάσεων (προσυμβατικό στάδιο) τονίζεται : "Εγγυητική επιστολή συμμετοχής: Πλημμέλειες της εγγυητικής επιστολής είναι ουσιώδεις μόνο αν από το περιεχόμενό της καταλείπονται αμφιβολίες σχετικά με την έκταση της δέσμευσης του εγγυητή».

Η ενιστάμενη ισχυρίζεται ότι η διατύπωση των εγγυητικών επιστολών των επιχειρήσεων «ΔΟΜΟΚΑΤ Α.Ε.» και «ΔΟΞΑ Α.Β.Ε.Τ.Ε.» και ειδικότερα η φράση *"και μετά την επιστροφή σε μας της παρούσας"* αποκλίνει από τις απαιτήσεις της διακήρυξης δημιουργώντας δυνητικά πιθανότητες μη υποχρεωτικής συμμόρφωσης του εγγυητή σε περίπτωση απαιτήσεων του Δημοσίου.

Το παραπάνω επιχείρημα είναι αποτέλεσμα λογικών υπερβολών και αστήρικτων συνειρμών.

Συγκεκριμένα, εξεδόθησαν από το Ε.Τ.Α.Α. - Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε. οι παρακάτω εγγυητικές επιστολές :

- Η 1616436/5-11-2013 υπέρ της ΔΟΜΟΚΑΤ Α.Ε. (Ε.Τ.Α.Α. - Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε. Αθήνας)
- Η 33633/11-11-2013 υπέρ της ΔΟΞΑ Α.Β.Ε.Τ.Ε. (Ε.Τ.Α.Α. - Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε. Πύργου)

Και οι δυο εγγυητικές επιστολές αναφέρουν στο επίμαχο σημείο : *«Το παραπάνω ποσό τηρούμε στη διάθεσή σας και θα σας καταβάλουμε χωρίς ένσταση ή αντίρρηση, ανεπιφύλακτα και ανέκκλητα, ολικά ή μερικά, σε περίπτωση ολικού ή μερικού καταλογισμού της εγγύησης σε βάρος αυτού υπέρ του οποίου εκδόθηκε η παρούσα, μέσα σε πέντε (5) το πολύ εργάσιμων ημερών από την έγγραφη ειδοποίησή σας σε μας και μετά την επιστροφή σε μας της παρούσας».*

Το Ε.Τ.Α.Α. - Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε. με τη δέσμευσή του στο σώμα της εγγυητικής επιστολής διαβεβαιώνει την Π.Δ.Ε., **ρητά, κατηγορηματικά και ανεπιφύλακτα**, ότι σε περίπτωση καταλογισμού της εγγύησης σε βάρος των εργοληπτικών εταιρειών θα διαθέσει το ποσό της εγγύησης σε πέντε το πολύ εργάσιμες ημέρες με την επιστροφή της εγγυητικής επιστολής σε αυτό.

Θεωρούμε ότι η Π.Δ.Ε. διασφαλίζεται πλήρως με αυτή τη διατύπωση (που σημειωτέον είναι **ταυτόσημη** σε όλες τις εγγυητικές επιστολές που **εκδίδει πανελληνίως** το Ε.Τ.Α.Α. - Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε.) γιατί σε περίπτωση μερικού ή ολικού καταλογισμού σε βάρος των εταιρειών, απαιτείται μια **απλή και μονοσήμαντη** κίνηση από την Π.Δ.Ε. : **Αποστολή έγγραφης ειδοποίησης προς το Ε.Τ.Α.Α. - Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε. και κατόπιν κατά την καταβολή της εγγύησης εκ μέρους του Ε.Τ.Α.Α.** (εντός πέντε το πολύ εργάσιμων ημερών από την έγγραφη ειδοποίηση) **η Π.Δ.Ε. θα επιστρέψει την εγγυητική επιστολή συμμετοχής.** Η πρόβλεψη για επιστροφή της εγγυητικής επιστολής δεν δημιουργεί απόκλιση από τις νομοθετικές και κανονιστικές απαιτήσεις (Ν.3669/2008, Διακήρυξη), η δε όλη διατύπωση της εγγυητικής επιστολής είναι πλήρως εναρμονισμένη σε αυτές.

Εν εναντία περιπτώσει τίθεται, συνολικά, διαχρονικά και πανελλήνια, αδικαιολόγητα σε αμφισβήτηση η αξιοπιστία του πιστωτικού φορέα, Ε.Τ.Α.Α. - Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε., χωρίς να έχει προκύψει ως τώρα, εξ όσων γνωρίζουμε, περιστατικό άρνησης στην κάλυψη ανειλημμένων υποχρεώσεων του. Αποδοχή μιας τέτοιας πιθανότητας, πλέον της αμφισβήτησης, σημαίνει ανάγκη αναδιατύπωσης του σώματος και του τύπου των εκδιδόμενων από το ίδρυμα ΕΕ, που όμως αυτές έχουν γίνει αποδεκτές, χωρίς ποτέ να

δημιουργηθεί πρόβλημα και από τους προσυμβατικούς ελέγχους του Ελεγκτικού Συνεδρίου.

Είναι αναγκαίο όμως να επισημάνουμε ότι, εκτός από την εγγυητική επιστολή υπέρ της «ΔΟΜΟΚΑΤ Α.Ε.» και της «ΔΟΞΑ Α.Β.Ε.Τ.Ε.», παρόμοιες διατυπώσεις έχουν οι εγγυητικές επιστολές, των συμμετεχόντων στο διαγωνισμό, : του Ε.Τ.Α.Α. - Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε. υπέρ της «Κ/Ξ ΕΡΓΟΤΕΜ - ΑΝΤΑΙΟΣ» και της «ΑΕΤΕΘ Α.Ε.» καθώς και της Εθνικής Τράπεζας υπέρ της «ΤΟΜΗ Α.Β.Ε.Τ.Ε.».

Συνεπώς, η Υπηρεσία μας κρίνει αβάσιμη την επιχειρηματολογία της «ΕΡΓΟΔΥΝΑΜΙΚΗ ΠΑΤΡΩΝ Α.Τ.Ε.» ως προς τον πρώτο επικαλούμενο λόγο αποκλεισμού των εργοληπτικών επιχειρήσεων «ΔΟΜΟΚΑΤ Α.Ε.» και «ΔΟΞΑ Α.Β.Ε.Τ.Ε.».

II. Η «ΕΡΓΟΔΥΝΑΜΙΚΗ ΠΑΤΡΩΝ Α.Τ.Ε.», με τον δεύτερο κατά σειρά ισχυρισμό της, στρέφεται κατά της νομιμότητας αποδοχής της συμμετοχής της «ΔΟΜΟΚΑΤ Α.Ε.» στη διαδικασία του διαγωνισμού εκτιμώντας ότι έχουν μονογραφή αντί για υπογραφή του νομίμου εκπροσώπου, η υπεύθυνη δήλωση της «ΔΟΜΟΚΑΤ Α.Ε.» που αφορά την ασφαλιστική και φορολογική ενημερότητα που εμφανίζονται ληγμένες στην Ενημερότητα Πτυχίου της και η υπεύθυνη δήλωση περί ακρίβειας των φωτοαντιγράφων.

Συγκεκριμένα :

- Η «ΔΟΜΟΚΑΤ Α.Ε.» υπέβαλε στο φάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής την με αρ. πρωτ. Δ15/10834/2013/23-7-2013 Ενημερότητα Πτυχίου που ισχύει μέχρι **23-1-2014**. Από τον έλεγχο αυτής προκύπτει ότι η φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα της επιχείρησης εμφανίζονται ληγμένες.
- Στο άρθρο **23.2.1** της διακήρυξης του διαγωνισμού αναφέρεται : "**23.2.1 Οι εργοληπτικές επιχειρήσεις που είναι εγγεγραμμένες στο Μ.Ε.Ε.Π. θα προσκομίσουν «Ενημερότητα Πτυχίου» για χρήση σε δημοπρασίες, σύμφωνα με την ισχύουσα κάθε φορά υπουργική απόφαση. Η Ενημερότητα Πτυχίου επί ποινή αποκλεισμού, πρέπει να είναι σε ισχύ κατά την ημερομηνία λήξης της παραλαβής των προσφορών. Στην περίπτωση που η φορολογική ή η ασφαλιστική ενημερότητα που αναγράφονται στην Ενημερότητα Πτυχίου έχουν λήξει, συνυποβάλλεται υπεύθυνη δήλωση (του μεμονωμένου υποψήφιου ή του μέλους της υποψήφιας κοινοπραξίας) ότι ο συμμετέχων είναι ασφαλιστικά και φορολογικά ενήμερος κατά την ημέρα του διαγωνισμού και ότι είναι σε θέση να αποδείξει την ενημερότητα αυτή εφόσον αναδειχθεί μειοδότης.**"
- Η «ΔΟΜΟΚΑΤ Α.Ε.» προσκόμισε υπεύθυνες δηλώσεις για διάφορα θέματα, μεταξύ των οποίων και τις απαιτούμενες για την φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητά της και την ακρίβεια των φωτοαντιγράφων η οποία υπογράφεται από τον Ιωάννη Ρήγα του Ανδρέα που από τον φάκελο δικαιολογητικών (πρακτικό Δ.Σ., υπεύθυνες δηλώσεις, οικονομική προσφορά κ.λ.π.) προκύπτει ότι είναι νομίμως αρμόδιος για την υπογραφή των Υ.Δ.

Ο ισχυρισμός της ΕΡΓΟΔΥΝΑΜΙΚΗ ΠΑΤΡΩΝ Α.Τ.Ε. ότι οι Υ.Δ. μονογράφονται αντί για να υπογράφονται, πέραν του γεγονότος ότι προσπαθεί για λογαριασμό τρίτου να προδιαγράψει τα στοιχεία και τον τρόπο υπογραφής, *παραβλέπει την δυνατότητα και ιδιαιτερότητα να καθορίζει ο ίδιος την μορφή και τον τρόπο υπογραφής του ίδιου του Ιωάννη Ρήγα (όπως ο ίδιος έχει το δικαίωμα να καθορίζει, χωρίς γραφολογικές παρεμβάσεις ή απαιτήσεις τρίτων)*. Η μορφή της υπογραφής του Ιωάννη Ρήγα, αποδεικνύεται χωρίς αμφισβήτηση στο έντυπο της οικονομικής προσφοράς, όπου η υπηρεσία απαιτεί την ύπαρξη της υπογραφής του προσφέροντος και την αναγραφή του ονοματεπώνυμου αυτού. Από την στοιχειώδη σύγκριση αυτής της υπογραφής και των υπογραφών στις Υ.Δ. προκύπτει απόλυτη ταύτιση.

Τέλος, παρέλκει οποιαδήποτε αναφορά στην αλυσίδα των **σχετικών ή μη** αποφάσεων που παραπέμπει η προδικαστική προσφυγή της «ΕΡΓΟΔΥΝΑΜΙΚΗ ΠΑΤΡΩΝ Α.Τ.Ε.», αφού **επί της ουσίας** όλες οι Υ.Δ. υπογράφονται **νομίμως** από τον Ιωάννη Ρήγα.

Συνεπώς, η Υπηρεσία μας κρίνει αβάσιμη την επιχειρηματολογία της «ΕΡΓΟΔΥΝΑΜΙΚΗ ΠΑΤΡΩΝ Α.Τ.Ε.» ως προς τον δεύτερο επικαλούμενο λόγο αποκλεισμού της εργοληπτικής επιχείρησης «ΔΟΜΟΚΑΤ Α.Ε.».

III. Η «ΕΡΓΟΔΥΝΑΜΙΚΗ ΠΑΤΡΩΝ Α.Τ.Ε.», με τον τρίτο κατά σειρά ισχυρισμό της, στρέφεται κατά της νομιμότητας αποδοχής της συμμετοχής της «ΔΟΞΑ Α.Β.Ε.Τ.Ε.» στη διαδικασία του διαγωνισμού, τονίζοντας ότι η βεβαίωση πιστοληπτικής ικανότητας που υπέβαλε η «ΔΟΞΑ Α.Β.Ε.Τ.Ε.» δεν καλύπτει τις απαιτήσεις της διακήρυξης και ειδικότερα λόγω της αναφοράς ότι *"η Εθνική Τράπεζα θα εξετάσει αίτημα χρηματοδότησης της εν λόγω εταιρείας μέχρι ποσοστού 10% του προϋπολογισμού του έργου."*

Το άρθρο **23.3** της διακήρυξης του διαγωνισμού αναφέρει ότι απαιτείται : **"23.3 Δικαιολογητικά Χρηματοδοτικής και Οικονομικής Ικανότητας : Βεβαίωση τράπεζας για τη δανειοληπτική ικανότητα της διαγωνιζόμενης εργοληπτικής επιχείρησης, ημεδαπής ή αλλοδαπής. Κρίνεται επαρκής ως απόδειξη πιστοληπτικής ικανότητας, έγγραφο τράπεζας που δηλώνει ότι συνεργάζεται με υποψήφιο και θα εξετάσει αίτησή του για χρηματοδότηση, με ποσό που αντιστοιχεί σε ποσοστό 10% τουλάχιστον του προϋπολογισμού του έργου (χωρίς Φ.Π.Α.), αν και εφόσον αναδειχθεί ανάδοχος."**

Η «ΔΟΞΑ Α.Β.Ε.Τ.Ε.» υπέβαλε στον φάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής το από 11-11-2013 έγγραφο της Εθνικής Τράπεζας Πύργου το οποίο, μεταξύ άλλων, αναφέρει : *"Σε περίπτωση που η ΔΟΞΑ Α.Β.Ε.Τ.Ε. αναδειχθεί μειοδότης και αναλάβει την εκτέλεση του ανωτέρω έργου, η Τράπεζά μας προτίθεται να εξετάσει τυχόν αίτημα της πιστούχου μας για την χρηματοδότηση του έργου μέχρι ποσοστού 10% του προϋπολογισμού του (μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α)."*

Από τη σύγκριση της διατύπωσης της διακήρυξης και της διατύπωσης του παραπάνω εγγράφου, η «ΕΡΓΟΔΥΝΑΜΙΚΗ ΠΑΤΡΩΝ Α.Τ.Ε.» επισημαίνει ότι υπάρχει **διαφοροποίηση στη λέξη «τουλάχιστον» με τη λέξη «μέχρι».**

Η διακήρυξη απαιτεί την έγγραφη δέσμευση πιστωτικού ιδρύματος ότι **θα εξετάσει αίτημα χρηματοδότησης, αν εργοληπτική επιχείρηση αναδειχθεί ανάδοχος**. Η δέσμευση αυτή είναι **στην πράξη δυνητική ως προς την υλοποίησή της** αφού υπάρχει η λέξη «θα εξετάσει». Αναφέρεται επίσης στη διακήρυξη ότι το υποβληθησόμενο αίτημα θα είναι για ποσό που αντιστοιχεί σε ποσοστό τουλάχιστον 10% του προϋπολογισμού του έργου. Είναι

σαφές ότι δεν ορίζεται συγκεκριμένο ποσό, άρα συνάγεται ότι η διατύπωση είναι για εξέταση χρηματοδότησης ποσού **μεγαλύτερου ή ίσου** του 10% του προϋπολογισμού.

Το έγγραφο της Εθνικής Τράπεζας Πύργου αναφέρει δέσμευση εξέτασης αιτήματος για ποσό **μικρότερο ή ίσο** με το απαιτούμενο ποσό.

Από τη σύγκριση των παραπάνω, προκύπτει ότι η απαίτηση της διακήρυξης και το έγγραφο πιστοληπτικής ικανότητας έχουν κοινό στοιχείο το **«ακριβώς 10% του προϋπολογισμού του έργου»**. Άρα, υπάρχει **σημείο τομής** της απαίτησης της διακήρυξης και της πιστοληπτικής ικανότητας της «ΔΟΞΑ Α.Β.Ε.Τ.Ε.» που φυσικά είναι επαρκές για την υπηρεσία.

Επίσης η ΕΡΓΟΔΥΝΑΜΙΚΗ ΠΑΤΡΩΝ Α.Τ.Ε. ισχυρίζεται, προς επίρρωση των αρχικών ισχυρισμών της, ότι το **σημερινό** αναφερόμενο εγκεκριμένο όριο πιστοδότησης της ΔΟΞΑ Α.Β.Ε.Τ.Ε. ανέρχεται σε 600.000 €. Η αναφορά αυτή δίνει μεν μια εικόνα για τη σημερινή πιστοληπτική ικανότητα της ΔΟΞΑ Α.Β.Ε.Τ.Ε., σε καμία όμως περίπτωση δεν σχετίζεται με την ανεπιφύλακτη βεβαίωση της Εθνικής Τράπεζας για μελλοντική εξέταση αιτήματος χρηματοδότησης μεγαλύτερου ποσού. Η διακήρυξη **δεν ζητά** συγκεκριμένα στοιχεία της σημερινής πιστοληπτικής ικανότητας. **Αρκείται στη βεβαίωση πιστωτικού ιδρύματος για μελλοντική εξέταση αιτήματος χρηματοδότησης**. Επικουρικά πάντως σημειώνουμε ότι, στο έγγραφο της Εθνικής Τράπεζας Πύργου, σημειώνεται επίσης ότι η συναλλακτική συμπεριφορά της ΔΟΞΑ Α.Β.Ε.Τ.Ε. κρίνεται ικανοποιητική.

Τέλος, τονίζουμε ότι τα αναφερόμενα στην προδικαστική προσφυγή νομολογιακά στοιχεία δεν σχετίζονται **ακριβώς με τη φύση και ιδιαιτερότητα του εξεταζόμενου θέματος**, με αποκορύφωμα την 446/2013 απόφαση του Τμήματος Α! Ακυρωτικής Διαδικασίας του Διοικητικού Εφετείου Πατρών (σελ.8) που αναφέρεται (όσον αφορά το εξεταζόμενο θέμα) **σε μη ύπαρξη συγκεκριμένης δέσμευσης** πιστωτικού ιδρύματος για εξέταση αιτήματος χρηματοδότησης εργοληπτικής επιχείρησης.

Συνεπώς, η Υπηρεσία μας κρίνει αβάσιμη την επιχειρηματολογία της «ΕΡΓΟΔΥΝΑΜΙΚΗ ΠΑΤΡΩΝ Α.Τ.Ε.» ως προς τον τρίτο επικαλούμενο λόγο αποκλεισμού της εργοληπτικής επιχείρησης «ΔΟΞΑ Α.Β.Ε.Τ.Ε.».

4. Συμπέρασμα

Ανακεφαλαιώνοντας τις απόψεις μας, γνωμοδοτούμε υπέρ της **συνολικής απόρριψης της (εμπρόθεσμης) προδικαστικής προσφυγής της εργοληπτικής επιχείρησης «ΕΡΓΟΔΥΝΑΜΙΚΗ ΠΑΤΡΩΝ Α.Τ.Ε.»** ως αβάσιμης σε όλα τα σημεία της, σύμφωνα με το σκεπτικό που αναπτύχθηκε παραπάνω».

Στη συνέχεια ο πρόεδρος έδωσε το λόγο στους εκπροσώπους της εταιρείας «ΕΡΓΟΔΥΝΑΜΙΚΗ ΠΑΤΡΩΝ ΑΤΕ» καθώς και της εταιρείας «ΔΟΜΟΚΑΤ Α.Ε.» οι οποίοι νομίμως προσκλήθηκαν και ανέπτυξαν προφορικά τις απόψεις τους επί της εν λόγω προσφυγής.

Συγκεκριμένα ο εκπρόσωπος της εταιρεία «ΕΡΓΟΔΥΝΑΜΙΚΗ ΠΑΤΡΩΝ ΑΤΕ» αιτήθηκε την αναβολή της συζήτησης του θέματος ,αλλά τα μέλη της Οικονομικής Επιτροπής ομόφωνα απέρριψαν το σχετικό αίτημα λόγω της λήξης της προθεσμίας για την εξέταση της προσφυγή.

Η Οικονομική επιτροπή αφού άκουσε τον πρόεδρο και τους λοιπούς ομιλητές που ανέπτυξαν τις απόψεις τους επί των ανωτέρω, κατόπιν διαλογικής συζήτησης και λαμβάνοντας υπόψη:

- Τις διατάξεις των άρθρων 176, 177, 184 & 225 του ν. 3852/2010 (ΦΕΚ.87^Α/7.6.2010) «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης - Πρόγραμμα Καλλικράτης» περί Σύστασης και Συγκρότησης Περιφερειών, όπως τροποποιήθηκαν με το άρθρο 5 του ν.4071/2012 «Ρυθμίσεις για την τοπική ανάπτυξη, την αυτοδιοίκηση και την αποκεντρωμένη διοίκηση, Ενσωμάτωση οδηγίας 2009/50/ΕΚ »
- την υπ' αριθ. 2/2013 απόφαση του Περιφερειακού Συμβουλίου αναφορικά με την εκλογή τακτικών αναπληρωματικών μελών της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας
- την αριθμ. 1/2013 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας σχετικά με την εκλογή Αντιπροέδρου
- την αριθμ. 46010/928/19-2-2013 απόφαση του Περιφερειάρχη Δυτικής Ελλάδας σχετικά με τον ορισμό Προέδρου της Οικονομικής Επιτροπής
- Το Π.Δ. 132/2010 «Οργανισμός της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας» (ΦΕΚ 225^Α/27.12.2010).
- Το υπ' αριθ. 463/τ' Β/26-2-2013 ΦΕΚ περί ανάθεσης άσκησης τομέων αρμοδιοτήτων στους εκλεγμένους Αντιπεριφερειάρχες και τους Αντιπεριφερειάρχες που ορίστηκαν από τον Περιφερειάρχη της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας
- Το άρθρο 26 του ν. 4024/2011 9 ΦΕΚ 226/Α' /27-10-2011 «Συνταξιοδοτικές ρυθμίσεις, ενιαίο μισθολόγιο -βαθμολόγιο, εργασιακή εφεδρεία και άλλες

διατάξεις, εφαρμογής του μεσοπρόθεσμου πλαισίου δημοσιονομικής στρατηγικής 2012-2015».

- Την υπ' αριθμ. ΔΙΣΚΠΟ/Φ.18/οικ. 21526/4-11-2011 εγκύκλιο του Υπουργείου Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης.
- Την υπ' αριθμ. 37744/1128/13-2-2014 εισήγηση της Δ/νσης Τεχνικών Έργων της ΠΔΕ
- Την υπ' αριθμ. 14/2014 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής
- Την από 3-2-2014 προσφυγή της εταιρείας «ΕΡΓΟΔΥΝΑΜΙΚΗ ΠΑΤΡΩΝ ΑΤΕ» κατά της υπ' αριθμ. 14/2014 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής
- Τα όσα προφορικά αναπτύχθηκαν

ΟΜΟΦΩΝΑ ΑΠΟΦΑΣΙΖΕΙ

Απορρίπτει στο σύνολό της, ως αβάσιμη σε όλα τα σημεία της, την από 3-2-2014 προδικαστική προσφυγή της εργοληπτικής επιχείρησης «ΕΡΓΟΔΥΝΑΜΙΚΗ ΠΑΤΡΩΝ Α.Τ.Ε.» κατά της υπ' αριθμ. 14/2014 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής, για την ανάθεση του έργου με τα κάτωθι στοιχεία :Τίτλος υποέργου (με α/α 12) : «ΟΛΟΚΛΗΡΩΣΗ ΚΑΤΑΣΚΕΥΗΣ ΜΙΚΡΗΣ ΠΕΡΙΜΕΤΡΙΚΗΣ ΟΔΟΥ ΠΑΤΡΩΝ και ΚΑΤΑΣΚΕΥΗ ΑΓΩΓΟΥ ΟΜΒΡΙΩΝ Σ1 ΠΕΡΙΟΧΗΣ ΑΡΟΗΣ»της Πράξης : «ΚΑΤΑΣΚΕΥΗ ΜΙΚΡΗΣ ΠΕΡΙΜΕΤΡΙΚΗΣ ΠΑΤΡΩΝ», σύμφωνα με το σκεπτικό που αναπτύχθηκε στην υπ' αριθμ. 37744/1128/13-2-2014 εισήγηση της Δ/νσης Τεχνικών Έργων της ΠΔΕ.

Το παρόν πρακτικό αφού συντάχθηκε, διαβάστηκε και βεβαιώθηκε , υπογράφεται ως ακολούθως.

Ο Πρόεδρος

Χρήστος Χριστοδουλόπουλος

Η ΑΝΤΙΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΤΑ ΜΕΛΗ

Ακριβές απόσπασμα από τα πρακτικά συνεδριάσεων της Οικονομικής Επιτροπής της
Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας.
Η Γραμματέας

Ελισάβετ Κανελλοπούλου