

Α Π Ο Σ Π Α Σ Μ Α

Του Πρακτικού αριθ. 8/2017 Συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας ΑΜΘ.

Αριθ. Απόφασης 87/2017

ΠΕΡΙΛΗΨΗ: Εισήγηση για την έγκριση ή μη της Προδικαστικής Προσφυγής (άρθρο 4 του Ν.3886/2010) της εταιρείας «ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ ΤΣΑΡΟΥΧΑΣ & ΣΙΑ Ο.Ε.» κατά της υπ' αριθμ. 25/2017 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής.

Στην Κομοτηνή σήμερα στις **16 Φεβρουαρίου 2017** ημέρα **Πέμπτη** και ώρα **11:00 μ.μ.** στην αίθουσα συνεδριάσεων «ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΠΑΥΛΙΔΗΣ» του Καταστήματος της Περιφερειακής Ενότητας Ροδόπης, 1ος όροφος, Λ. Δημοκρατίας 1, συνήλθε σε δημόσια **τακτική** συνεδρίαση η Οικονομική Επιτροπή της Περιφέρειας Ανατολικής Μακεδονίας - Θράκης ύστερα από την **Δ.Δ.οικ. 617/10-2-2017** έγγραφη πρόσκληση του προέδρου αυτής, που επιδόθηκε σε κάθε μέλος χωριστά, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 177 του Ν. 3852/2010.

Παρόντες ήταν: οι κ.κ. 1) **Πέτροβιτς Δημήτριος** Πρόεδρος της Οικονομικής Επιτροπής, 2) **Ιωσηφιδης Αλέξανδρος** Αντιπρόεδρος της Οικονομικής Επιτροπής, 3) **Μοσχοφίδου - Βλάχου Ελεονώρα** αναπληρωματικό μέλος, 4) **Μποταΐτης Σωτήριος** μέλος, 5) **Ιμπραήμ Αχμέτ** μέλος, 6) **Κινατζίδης Κωνσταντίνος** μέλος και 7) **Καραλίδης Φώτιος** μέλος.

Απόντες ήταν: οι κ.κ.: 1) **Μπούτος Ιωάννης** μέλος, 2) **Τσαλδαρίδης Αναστάσιος** μέλος και 3) **Λασκαρίδης Παντελής** μέλος, οι οποίοι απουσίαζαν αν και κλήθηκαν νόμιμα.

Καθήκοντα Γραμματέα άσκησε η υπάλληλος της Περιφέρειας Γκουτζέρη Αγγελική.

Αφού διαπιστώθηκε απαρτία σε σύνολο εννέα μελών, ήταν παρόντα μόνο τα επτά μέλη, ο Πρόεδρος της Οικονομικής Επιτροπής έθεσε υπόψη των μελών τα θέματα ημερήσιας διάταξης.

Αποχώρησε από την συνεδρίαση το μέλος της οικονομικής επιτροπής Φώτιος Καραλίδης.

ΑΠΟΦΑΣΗ 87: Εισηγούμενο το δέκατο θέμα ημερήσιας διάταξης η Δ/ση Οικονομικού της Π.Α.Μ.Θ. με το υπ' αριθμ. Δ.Δ.ΟΙΚ. 507/9-2-2017 έγγραφό της, έθεσε υπόψη των μελών της επιτροπής τα εξής:

Α. Με την αριθ.18/πρ.3/19.01.2017 (ΑΔΑ: Ω9Θ47ΛΒ-Θ2Ω) απόφαση, η Οικονομική Επιτροπή ΠΑΜΘ ενέκρινε το Πρακτικό 1 της Επιτροπής διενέργειας της διαδικασίας απευθείας ανάθεσης με διαπραγμάτευση για τα άγονα δρομολόγια μεταφοράς μαθητών στην ΠΕ Ροδόπης για τα σχολικά έτη 2015-16, 2016-17, 2017-18, προηγθέντος διεθνούς ανοικτού διαγωνισμού.

Β. Με την από 07.02.2017 συνημμένη Προδικαστική Προσφυγή (άρθ.4 του Ν.3886/10), η «ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ ΤΣΑΡΟΥΧΑΣ & ΣΙΑ Ο.Ε.» προσβάλλει, για τους λόγους που αναφέρονται αναλυτικά σ' αυτήν, την ανωτέρω απόφαση της Ο.Ε. ως προς τα εξής:

Την απόρριψη της «ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ ΤΣΑΡΟΥΧΑΣ & ΣΙΑ Ο.Ε.» κατά την αξιολόγηση της τεχνικής προσφοράς και των δικαιολογητικών συμμετοχής διότι το γραμμάτιο σύστασης παρακαταθήκης που κατατέθηκε εκ μέρους της ως Εγγυητική Επιστολή Συμμετοχής εκδόθηκε υπέρ της «ΤΡΑΙΝΟΣΕ Α.Ε.» αντί της Περιφέρειας Α.Μ.Θ..

Γ. Με το αριθ.πρωτ. Δ.Ο.486/07.02.2017 έγγραφο, η Διεύθυνση Οικονομικού-Τμήμα Προμηθειών διαβίβασε την προσφυγή στην Νομική Υπηρεσία της ΠΑΜΘ (Γραφείο Έβρου) ζητώντας την γνώμη της.

Δ. Με το αριθ,πρωτ. 23/08.02.2016 (εισερχ. Δ.Ο.507/09.02.2017) η Νομική Υπηρεσία, δια της, δικηγόρου παρ' Αρείω Πάγω, κας Ελένης Αναγνώστου εξέφρασε την παρακάτω νομική άποψη:

«... Από τον συνδυασμό των ανωτέρω προκύπτει ότι εν προκειμένω, η λανθασμένη αναγραφή στην υπόψη εγγυητική του πιο βασικού στοιχείου αυτής, ήτοι του προσώπου που καθίσταται δικαιούχος της (ΤΡΑΙΝΟΣΕ ΑΕ αντί ΠΑΜΘ), ματαιώνει τον σκοπό για τον οποίο αυτή εκδόθηκε ,που δεν είναι άλλος από την εξασφάλιση της αναθέτουσας αρχής, ανεξαρτήτως υπαιτιότητας.

Επομένως ορθά η επιτροπή του διαγωνισμού εισηγήθηκε την απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας και συνακόλουθα ορθά η οικονομική επιτροπή με την προσβαλλόμενη απόφαση ενέκρινε το σχετικό πρακτικό, η δε προδικαστική προσφυγή, κατά την άποψη της υπογράφουσας, πρέπει να απορριφθεί.»

Συγκεκριμένα η από 8-2-2017 γνωμοδότηση της δικηγόρου αναφέρει τα εξής: « ΙΣΤΟΡΙΚΟ

Κατά την ηλεκτρονική αποσφράγιση των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών του διαγωνισμού 4/2015 (Α/Α ΕΣΗΔΗΣ 12712 ΑΔΑ: ΨΠ2Φ7ΛΒ-351 ΑΔΑΜ: 15PROC002945215) για την ανάθεση υπηρεσιών μεταφοράς μαθητών, χωρικής αρμοδιότητας Π. Ε. Ροδόπης, για τα σχολικά έτη 2015-2016, 2016-2017 και 2017-2018 με δικαίωμα τρίμηνης παράτασης, συνολικού προϋπολογισμού 3.806.143,66 ευρώ, συμπεριλαμβανομένων δικαιωμάτων προαίρεσης και Φ.Π.Α., ο οποίος διεξήχθη με την διαδικασία απευθείας διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, σύμφωνα με το άρθρο 32 παρ. 2 περ.α του Ν.4412/16,εξετάστηκαν από την Επιτροπή Διαγωνισμού οι αντίστοιχοι φυσικοί φάκελοι που υποβλήθηκαν, ήτοι των:

1. Μπαμπασίδου Δήμητρα (αριθ. πρωτ.Δ.Ο. 5382/23-12-2016).
2. Καρά Μεμέτ Γκιουρτζάν(αριθ. πρωτ.Δ.Ο. 5402/27-12-2016).
3. Δημήτριος Τσαρούχας και Σία ΟΕ (αριθ. πρωτ.Δ.Ο. 6411/29-12-2016).

Κατά τον έλεγχο των δικαιολογητικών των ως άνω προσφερόντων και τον έλεγχο της εγκυρότητας των ψηφιακών υπογραφών των οικονομικών φορέων που κατέθεσαν προσφορά, διαπιστώθηκε ότι το γραμμάτιο σύστασης παρακαταθήκης της προσφεύγουσας, εκδόθηκε υπέρ της «ΤΡΑΙΝΟΣΕ Α.Ε», αντί της Περιφέρειας Α.Μ.Θ. και για τον λόγο αυτό η επιτροπή του διαγωνισμού με το υπ' αριθμ.1 πρακτικό της εισηγήθηκε την απόρριψη της προσφοράς .

Στη συνέχεια η Οικονομική Επιτροπή με την υπ' αριθμ.25/2017 απόφασή της ενέκρινε το σχετικό πρακτικό και απέρριψε την προσφορά της προσφεύγουσας κατά τα ανωτέρω.

Με την από 7-2-2017 προσφυγή της η εταιρεία στρεφόμενη κατά της απόφασης της Ο.Ε., ζητά την ακύρωση αυτής και την αποδοχή της προσφοράς της ,διότι ,κατά τους ισχυρισμούς της, η λανθασμένη αναγραφή του δικαιούχου στο σώμα της εγγυητικής επιστολής οφείλεται σε λάθος της υπαλλήλου της Δ.Ο.Υ. Ξάνθης και όχι σε δικό της, προσάγει δε με την προσφυγή της σχετική βεβαίωση.

ΝΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ

Σύμφωνα με το άρθρο 6^{Α1} της πρόσκλησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος η οποία διέπει τον διαγωνισμό, οι συμμετέχοντες οφείλουν να προσκομίσουν μεταξύ των άλλων, εγγύηση συμμετοχής.....σύμφωνα με το παράρτημα Γ. Στο δε άρθρο 10παρ.1β της πρόσκλησης αναφέρεται ρητά ότι προσφορές χωρίς εγγύηση ή χωρίς την προσήκουσα εγγύηση, απορρίπτονται ως απαράδεκτες και δεν λαμβάνονται υπόψη. Τέλος στο παράρτημα Γ παρατίθεται υπόδειγμα προσήκουσας εγγυητικής επιστολής.

Περαιτέρω, με την εγγυητική επιστολή συμμετοχής ο εκδότης αυτής εγγυάται έναντι της αναθέτουσας αρχής την καταβολή ορισμένου ποσού για την περίπτωση που ο συμμετέχων δεν εκπληρώσει ή εκπληρώσει πλημμελώς τις υποχρεώσεις του που πηγάζουν από την συμμετοχή του. Σκοπός δηλαδή της εγγυητικής επιστολής αυτού του είδους είναι η εξασφάλιση της αναθέτουσας αρχής από τυχόν επιζήμιες ενέργειες του διαγωνιζομένου κατά το προσυμβατικό στάδιο, το δε περιεχόμενο αυτής προσδιορίζεται στους όρους της προκήρυξης ή πρόσκλησης του διαγωνισμού και αποτελεί ουσιώδη προϋπόθεση για το παραδεκτό της συμμετοχής (ΣτΕ480/90).

ΑΠΑΝΤΗΣΗ

Από τον συνδυασμό των ανωτέρω προκύπτει ότι εν προκειμένω, η λανθασμένη αναγραφή στην υπόψη εγγυητική του πιο βασικού στοιχείου αυτής, ήτοι του προσώπου που καθίσταται δικαιούχος της (ΤΡΑΙΝΟΣΕ ΑΕ αντί ΠΑΜΘ), ματαιώνει τον σκοπό για τον οποίο αυτή εκδόθηκε ,που δεν είναι άλλος από την εξασφάλιση της αναθέτουσας αρχής, ανεξαρτήτως υπαιτιότητας.

Επομένως ορθά η επιτροπή του διαγωνισμού εισηγήθηκε την απόρριψη της προσφοράς της προσφεύγουσας και συνακόλουθα ορθά η οικονομική επιτροπή με την προσβαλλόμενη απόφαση ενέκρινε το σχετικό πρακτικό, η δε προδικαστική προσφυγή, κατά την άποψη της υπογράφουσας, πρέπει να απορριφθεί. Η δικηγόρος ΕΛΕΝΗ Κ. ΑΝΑΓΝΩΣΤΟΥ”».

Κατόπιν όλων των ανωτέρω η Διεύθυνση Οικονομικού

ΕΙΣΗΓΕΙΤΑΙ

Συντάσσεται με την άποψη της Νομικής Υπηρεσίας ήτοι, την απόρριψη της Προδικαστικής Προσφυγής (άρθ. 4 του Ν.3886/2010) της «ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ ΤΣΑΡΟΥΧΑΣ & ΣΙΑ Ο.Ε.» κατά της αριθ.25/πρ2/19.01.2017 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής.

Η Οικονομική Επιτροπή Ανατολικής Μακεδονίας – Θράκης μετά από διαλογική συζήτηση και έχοντας υπόψη τις διατάξεις του άρθρου 176 του Ν. 3852/2010 όπως αντικαταστάθηκαν με το άρθρο 5 του Ν.4071/2012:

ΑΠΟΦΑΣΙΖΕΙ ΟΜΟΦΩΝΑ

Απορρίπτει την Προδικαστική Προσφυγή (άρθ. 4 του Ν.3886/2010) της «ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ ΤΣΑΡΟΥΧΑΣ & ΣΙΑ Ο.Ε.» κατά της αριθ.25/πρ2/19.01.2017 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής, σύμφωνα με την από 8-2-2017 απάντηση της Νομικής Υπηρεσίας.

Η παρούσα απόφαση έλαβε α/α 87/2017.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΤΗΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ**

ΠΕΤΡΟΒΙΤΣ ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ

ΤΑ ΜΕΛΗ

**ΙΩΣΗΦΙΔΗΣ ΑΛΕΞΑΝΔΡΟΣ
ΜΟΣΧΟΦΙΔΟΥ –ΒΛΑΧΟΥ ΕΛΕΟΝΩΡΑ
ΜΠΟΤΑΪΤΗΣ ΣΩΤΗΡΙΟΣ
ΙΜΠΡΑΗΜ ΑΧΜΕΤ
ΚΙΝΑΤΖΙΔΗΣ ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ
ΚΑΡΑΛΙΔΗΣ ΦΩΤΙΟΣ
ΤΣΑΛΔΑΡΙΔΗΣ ΑΝΑΣΤΑΣΙΟΣ (ΑΠΩΝ)
ΛΑΣΚΑΡΙΔΗΣ ΠΑΝΤΕΛΗΣ (ΑΠΩΝ)**