



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΝΟΜΟΣ ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ
ΔΗΜΟΣ ΩΡΑΙΟΚΑΣΤΡΟΥ
ΔΗΜΟΤΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ**

Αριθμός Απόφασης: **358 /2017**

ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ

Από το πρακτικό αριθμός: **20/2017**

Τακτικής Συνεδρίασης του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Ωραιοκάστρου

ΘΕΜΑ: Εξέταση της ένστασης, της αναδόχου Εταιρείας "ΑΡΗΣ Κ. ΑΤΕ" του έργου "ΑΝΕΓΕΡΣΗ 2ου ΔΗΜΟΤΙΚΟΥ ΣΧΟΛΕΙΟΥ ΠΑΛΑΙΟΚΑΣΤΡΟΥ", κατά της υπ' αριθμ. 19825/12-09-2017 απόφασης της Προϊσταμένης της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών και Πολεοδομίας του Δήμου Ωραιοκάστρου, που αφορά την επιβολή Ειδικής Ποινικής Ρήτρας ποσού 3.554,45 € στον Ανάδοχο του έργου, για παραβίαση της 1ης υποχρεωτικής ενδεικτικής τμηματικής προθεσμίας του έργου.

Στο Ωραιόκαστρο και στο Δημοτικό κατάστημα σήμερα, **την 6η του μήνα Οκτωβρίου του έτους 2017**, ημέρα της εβδομάδας Παρασκευή και ώρα 19:00, το Δημοτικό Συμβούλιο, συνήλθε σε **τακτική συνεδρίαση** ύστερα από την υπ' αριθμ. πρωτ. 22229/2-10-2017 έγγραφη πρόσκληση του Προέδρου, που επιδόθηκε σε καθένα από τα μέλη και δημοσιεύθηκε στον πίνακα ανακοινώσεων, σύμφωνα με το άρθρο 67 του Ν.3852/2010.

Διαπιστώθηκε ότι υπάρχει η νόμιμη απαρτία, αφού σε σύνολο τριάντα τριών (33) μελών, βρέθηκαν παρόντα τα είκοσι πέντε (25):

ΠΑΡΟΝΤΕΣ

1. ΑΤΑΜΙΑΝ ΜΠΕΔΡΟΣ-ΕΣΑΗ
2. ΕΥΘΥΜΙΟΥ ΘΕΟΦΙΛΟΣ
3. ΙΩΣΗΦΙΔΗΣ ΚΥΡΙΑΚΟΣ
4. ΔΙΓΚΑΛΗΣ ΘΩΜΑΣ
5. ΚΑΡΑΣΤΕΡΙΟΥ ΕΥΑΓΓΕΛΟΣ
6. ΧΑΤΖΗΑΝΤΩΝΙΟΥ ΕΥΑΓΓΕΛΟΣ
7. ΚΑΡΥΔΗΣ ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ
8. ΠΑΝΑΓΙΩΤΙΔΗΣ ΧΡΗΣΤΟΣ
9. ΠΑΠΑΔΟΠΟΥΛΟΣ ΝΙΚΟΛΑΟΣ
10. ΖΙΑΚΟΥΛΗΣ ΗΛΙΑΣ
11. ΑΝΤΩΝΙΑΔΟΥ ΕΙΡΗΝΗ
12. ΚΟΪΤΣΙΔΗΣ ΠΑΝΑΓΙΩΤΗΣ
13. ΒΑΜΒΑΚΗ-ΛΙΜΠΑΤΕ ΧΡΙΣΤΙΝΑ
14. ΣΗΜΑΙΟΦΟΡΙΔΗΣ ΘΕΟΦΙΛΟΣ
15. ΠΟΡΦΥΡΙΑΔΗΣ ΠΑΝΤΕΛΗΣ
16. ΛΟΚΟΒΙΤΗΣ ΝΙΚΟΛΑΟΣ
17. ΣΑΡΑΜΑΝΤΟΣ ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ
18. ΠΟΛΥΧΡΟΝΙΔΗΣ ΑΝΑΣΤΑΣΙΟΣ

19. ΔΟΥΜΠΑΛΑΣ ΚΥΡΙΑΚΟΣ
20. ΠΑΠΑΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΥ ΓΕΩΡΓΙΟΣ
21. ΤΕΡΖΗΣ ΧΡΗΣΤΟΣ
22. ΚΑΝΤΑΡΤΖΗΣ ΕΥΑΓΓΕΛΟΣ
23. ΠΑΡΑΠΑΝΗΣΙΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ
24. ΕΔΙΡΝΕΛΗΣ ΓΡΗΓΟΡΙΟΣ
25. ΘΕΜΕΛΗΣ ΑΓΓΕΛΟΣ

ΑΠΟΝΤΕΣ

1. ΜΟΔΙΤΣΗΣ ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ
2. ΤΣΑΚΑΛΙΔΗΣ ΗΡΑΚΛΗΣ
3. ΧΑΤΖΗΑΓΟΡΟΥ ΕΥΑΓΓΕΛΟΣ
4. ΓΕΡΑΚΗ ΒΙΚΤΩΡΙΑ
5. ΛΑΖΑΡΙΔΗΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ
6. ΚΑΡΑΣΑΒΒΙΔΗΣ ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ
7. ΠΑΡΙΣΟΠΟΥΛΟΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ
8. ΔΕΛΗΠΑΛΑ ΔΑΦΝΗ

(Απουσιάζει δικαιολογημένα)

Στη συνεδρίαση προσκλήθηκαν σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 67, 80 και 81 του Ν.3852/2010 οι Πρόεδροι των Δημοτικών και Τοπικών Κοινοτήτων του Δήμου:

ΔΗΜΟΤΙΚΩΝ ΚΟΙΝΟΤΗΤΩΝ

ΔΡΥΜΟΥ	Πατσαλάς Κωνσταντίνος	Απών
ΛΗΤΗΣ	Χατζηαντωνίου Απόστολος	Παρών
ΜΕΛΙΣΣΟΧΩΡΙΟΥ	Γκάτσης Αθανάσιος	Παρών
ΩΡΑΙΟΚΑΣΤΡΟΥ	Κουφουνάκης Μιχαήλ	Απών
ΠΕΝΤΑΛΟΦΟΥ	Τερζής Χρήστος	Παρών

ΤΟΠΙΚΩΝ ΚΟΙΝΟΤΗΤΩΝ

ΜΕΣΑΙΟΥ	Λαζαρίδης Αναστάσιος	Απών
ΝΕΑΣ ΦΙΛΑΔΕΛΦΕΙΑΣ	Γιαϊλατζόγλου Νικόλαος	Απών
ΝΕΟΧΩΡΟΥΔΑΣ	Ζέγος Χρήστος	Παρών

Στη συνεδρίαση προσκλήθηκε και ο Δήμαρχος Γαβότσης Αστέριος, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 67 του Ν.3852/2010, ο οποίος παρέστη.

Παρούσα στη συνεδρίαση ήταν και η Δημοτική Υπάλληλος Κλεισιάρη Ευαγγελία για την τήρηση των πρακτικών.

Πριν την έναρξη της συνεδρίασης ο Πρόεδρος έθεσε υπόψη των μελών του συμβουλίου **τέσσερα (4) θέματα εκτός ημερήσιας διάταξης** και ζήτησε την έγκριση του Δημοτικού Συμβουλίου για τη συζήτηση των θεμάτων ως κατεπείγοντα, λόγω των χρονικών περιορισμών και τα μέλη αποφάσισαν ομόφωνα τη συζήτηση τους.

Οι Δημοτικοί Σύμβουλοι κ. κ. Ε. Κανταρτζής και Γ. Παραπανήσιος αποχώρησαν πριν τη συζήτηση των εκτός ημερήσιας διάταξης θεμάτων. Ο κ. Δ. Σαραμάντος αποχώρησε κατά τη διάρκεια του 2ου Η.Δ. θέματος. Η κα. Ε. Αντωνιάδου αποχώρησε μετά τη συζήτηση του 3ου Η.Δ. θέματος και ο κ. Κ. Δούμπαλας μετά το 5ο Η.Δ. θέμα.

Μετά τη διαπίστωση της απαρτίας, ο Πρόεδρος του Δημοτικού Συμβουλίου, κ. **Σημαιοφορίδης Θεόφιλος**, κήρυξε την έναρξη της συνεδρίασης και αφού ανέγνωσε το **2ο θέμα εκτός της ημερήσιας διάταξης**, έδωσε τον λόγο στον Αντιδήμαρχο Τεχνικών Έργων και Πολεοδομίας, κ. **Καραστερίου Ευάγγελο**, ο οποίος είπε τα εξής:

Το Τμήμα Τεχνικών Έργων του Δήμου μας, με το **υπ' αριθμ. πρωτ. 597/5-10-2017 έγγραφό** του εισηγείται την εξέταση αίτησης της αναδόχου Εταιρείας "ΑΡΗΣ Κ. ΑΤΕ" του έργου "ΑΝΕΓΕΡΣΗ 2ου ΔΗΜΟΤΙΚΟΥ ΣΧΟΛΕΙΟΥ ΠΑΛΛΑΙΟΚΑΣΤΡΟΥ", κατά της υπ' αριθμ. 19825/12-09-2017 απόφασης της Προϊσταμένης της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών και Πολεοδομίας του Δήμου Ωραιοκάστρου, που αφορά στην

επιβολή Ειδικής Ποινικής Ρήτρας ποσού 3.554,45 € στον Ανάδοχο του έργου, για παραβίαση της 1ης υποχρεωτικής ενδεικτικής τμηματικής προθεσμίας του έργου.

Συγκεκριμένα στην εισήγηση της Υπηρεσίας αναφέρεται ότι:

Βάσει των διατάξεων της παρ. 2 του άρθρου 148 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ 147/Α/8-8-2016) «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)» και των άρθρων 7 & 8 της Ειδικής Συγγραφής Υποχρεώσεων (ΕΣΥ), λήφθηκε η σχετική απόφαση της Προϊσταμένης της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών και Πολεοδομίας του Δήμου Ωραιοκάστρου, που αφορά την επιβολή Ειδικής Ποινικής Ρήτρας ποσού 3.554,45 € στον Ανάδοχο του έργου του θέματος, για παραβίαση της 1ης υποχρεωτικής ενδεικτικής τμηματικής προθεσμίας του έργου.

Η ανάδοχος Εταιρεία «ΑΡΗΣ Κ. ΑΤΕ» του έργου, ενίσταται κατά της σχετικής απόφασης της Προϊσταμένης της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών και Πολεοδομίας του Δήμου Ωραιοκάστρου **(αρ. πρωτ. 19825/12-9-2017)**, επικαλούμενη τους παρακάτω λόγους:

1. Η εταιρεία μας υπέγραψε σύμβαση με τον Δήμο Ωραιοκάστρου για το έργο «Ανέγερση 2^{ου} Δημοτικού Σχολείου Παλαιοκάστρου» στις 01-06-2017.
2. Η εταιρεία μας εγκαταστάθηκε στο έργο στις 09/06/2017.
3. Από την αρχή του έργου και μέχρι τις 24/07/2017, ήτοι για 54 ημερολογιακές ημέρες η εταιρεία μας δεν μπορούσε να εκτελέσει καμία εργασία στο χώρο του έργου μέχρι να απομακρυνθεί το εναέριο δίκτυο της ΔΕΗ που διερχόταν εντός του οικοπέδου.
4. Η μετακίνηση του εναέριου δικτύου της ΔΕΗ που διερχόταν εντός του οικοπέδου ήταν υποχρέωση της Διευθύνουσας Υπηρεσίας και έπρεπε να μετακινηθεί πριν από την υπογραφή της σύμβασης με τον Ανάδοχο.
5. Η ολοκλήρωση μετακίνησης του εναέριου δικτύου της ΔΕΗ που διερχόταν εντός του οικοπέδου έγινε στις 24/07/2017 όπου και με την με αρ.πρ_ 16311/24-07-2017 απόφαση της Διευθύνουσας Υπηρεσίας έγινε άρση της από 30-06-2017 διακοπής των εργασιών του έργου.
6. Τα τελικά διορθωμένα σχέδια ξυλοτύπων δόθηκαν στον Ανάδοχο στις 04/07/2017 ήτοι 34 ημερολογιακές ημέρες μετά από την υπογραφή της σύμβασης . Όλο αυτό το χρονικό διάστημα η εταιρεία μας δεν μπορούσε να εκτελέσει καμία εργασία.
7. Η εταιρεία μας με τα με αρ.πρ.16699127-07-2017 έγγραφό μας υπέβαλλε προς την Διευθύνουσα Υπηρεσία αίτημα παράτασης των εργασιών. Έκτοτε και μέχρι σήμερα, η Διευθύνουσα Υπηρεσία δεν μας απάντησε σχετικά με την εξέλιξη του αιτήματός μας.
8. Με το με αρ.πρ. 18032/22-08-2017 ο Ανάδοχος υπέβαλλε Ειδική Δήλωση Διακοπής Εργασιών η οποία διήρκησε έως τις 29-08-2017, ήτοι 7 ημερολογιακές ημέρες, λόγω υπαιτιότητας του κυρίου του έργου.

9. Η καθυστέρηση πληρωμής του 1^{ου} Λογαριασμού του έργου με υπαιτιότητα του κυρίου του έργου, επηρέασε την πρόοδο των εργασιών. Όπως γνωρίζετε η προκαταβολή του έργου δίνεται αμέσως μετά από την εγκατάσταση του Αναδόχου για την κάλυψη των εξόδων εγκαταστάσεων καθώς και άλλων εξόδων εκκίνησης του έργου. Λόγω της οικονομικής κατάστασης της χώρας μας, όλα τα υλικά καθώς και η παροχή υπηρεσιών των υπεργολάβων που απασχολούνται στο έργο σε συνδυασμό με το αυξημένο κόστος των πρώτων εγκαταστάσεων του Αναδόχου (κατασκευή περίφραξης περιμετρικά του οικοπέδου, εργασίες εκθάμνωσης, τοποθέτηση πινακίδας έργου, τοπογραφικές εργασίες κλπ) προκαταβάλλονται και η **καθυστέρηση** της πληρωμής του 1^{ου} Λογαριασμού του έργου οδηγούν τον Ανάδοχο σε οικονομική αιμορραγία και σε καθυστέρηση.

10. Σύμφωνα με το άρθρο 147 του Ν. 4412/2016 «Κάθε σύμβαση, εκτός από την προθεσμία για την περάτωση του συνόλου του έργου (συνολική προθεσμία), περιλαμβάνει και προθεσμίες για την ολοκλήρωση συγκεκριμένων Τμημάτων αυτού (Τμηματικές προθεσμίες)». Επιπροσθέτως στο εδάφιο 4 της παραγράφου 2 του άρθρου 148 του Ν. 4412/2016 αναγράφεται ότι: «Εφόσον στην σύμβαση ορίζονται τμηματικές προθεσμίες, **ορίζεται υποχρεωτικά** και το ποσοστό των ποινικών ρητρών ανά ημέρα υπέρβασης, καθώς και ο συνολικός χρόνος για την επιβολή τους. Το συνολικό ποσό της ποινικής ρήτρας για υπέρβαση των τμηματικών προθεσμιών δεν μπορεί να ξεπεράσει σε ποσοστό το τρία τοις εκατό (3%) της αξίας της σύμβασης, χωρίς ΦΠΑ.» Στην από 01-06-2017 υπογραφείσα σύμβαση μεταξύ της Αναδόχου εταιρείας μας και του Δήμου Ωραιοκάστρου αναγράφεται μόνο η συνολική προθεσμία περάτωσης του έργου χωρίς καμία αναφορά σε τμηματικές ενδεικτικές προθεσμίες, ως εκ τούτου οποιαδήποτε επιβολή ποινικής ρήτρας για υπέρβαση **τμηματικής** προθεσμίας είναι παράνομη.

Όπως προκύπτει από τα παραπάνω, ο Ανάδοχος από την ημέρα της υπογραφής της σύμβασης μέχρι και τις 24-07-2017 ήτοι για 54 ημερολογιακές ημέρες δεν μπορούσε να εκτελέσει καμία εργασία, χωρίς υπαιτιότητά του.

Επίσης δεν υπάρχει καμία συμβατική υποχρέωση του Αναδόχου για τήρηση τμηματικών προθεσμιών σύμφωνα με την από 01-06-2017 υπογραφείσα σύμβαση του έργου παρά μόνο η συνολική περάτωση του έργου σε 630 ημερολογιακές ημέρες.

Η Εταιρία ζητά:

1. Να γίνει δεκτή η παρούσα ένσταση ως εμπρόθεσμη, νόμιμη και έγκαιρη.
2. Να ακυρωθεί η με αρ.πρ.19825/12-09-2017 απόφαση της Διευθύνουσας Υπηρεσίας με Θέμα «Ποινική ρήτρα για παραβίαση της 1^{ης} υποχρεωτικής ενδεικτικής τμηματικής προθεσμίας του έργου «ΑΝΕΓΕΡΣΗ 2^{ης} ΔΗΜΟΤΙΚΟΥ ΣΧΟΛΕΙΟΥ ΠΑΛΑΙΟΚΑΣΤΡΟΥ»», διότι αφενός μεν, η καθυστέρηση των εργασιών δεν οφείλεται σε υπαιτιότητα του Αναδόχου, αφετέρου δε, η

επιβολή της ποινικής ρήτρας δεν βασίζεται στα πραγματικά γεγονότα και είναι παράνομη.

3. Να ενημερωθεί η εταιρεία για την εξέταση της ένστασης από την Υπηρεσία και να παραστεί στο Δημοτικό Συμβούλιο για να εκφράσει τις απόψεις της. Με τη ρητή επιφύλαξη παντός νομίμου δικαιώματος.

ΟΙ ΠΑΡΑΤΗΡΗΣΕΙΣ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΤΕΧΝΙΚΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΚΑΙ ΠΟΛΕΟΔΟΜΙΑΣ ΕΠΙ ΤΗΣ ΕΝΣΤΑΣΕΩΣ ΤΟΥ ΑΝΑΔΟΧΟΥ ΕΙΝΑΙ ΟΙ ΠΑΡΑΚΑΤΩ:

α] Η ένσταση κατατέθηκε στις 25-09-2017, δηλαδή εντός της νόμιμης προθεσμίας των 15 ημερών (ημερομηνία κοινοποίησης της απόφασης επιβολής Ποινικής Ρήτρας της Προϊσταμένης της Διευθύνουσας Υπηρεσίας είναι η 12-09-2017) και συνεπώς είναι εμπρόθεσμη.

β] Επί του περιεχομένου της ένστασης η Υπηρεσία, αφού έλαβε υπ' όψη της:

1. Τις διατάξεις του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ 147/Α/8-8-2016) «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)».
2. Την υπ' αριθμ. **383/2016 (ΑΔΑ: 7ΔΘΗΩΗΖ-ΗΧΞ)** απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Ωραιοκάστρου, η οποία αφορά (μεταξύ άλλων) την έγκριση της υπ' αριθμ. 20/2016 μελέτης – τεύχη δημοπράτησης για την υλοποίηση του παραπάνω έργου και ορίστηκε ως τρόπος επιλογής του αναδόχου να είναι η Ανοιχτή Δημοπρασία (βάσει του άρθρου 27 του Ν. 4412/2016).
3. Την υπ' αριθμ. **39/2017 (ΑΔΑ: 7ΥΘΗΩΗΖ-ΙΑΡ)** απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ωραιοκάστρου, που αφορά την έγκριση του από 30-01-2017 πρακτικού ανοιχτής δημοπρασίας του παραπάνω έργου και από το οποίο προέκυψε τελικός μειοδότης η εταιρεία «ΑΡΗΣ Κ. Α.Τ.Ε.» με μέση έκπτωση 61,39% επί των τιμών του προϋπολογισμού.
4. Την υπ' αριθμ. 11772/01-06-2017 σύμβαση κατασκευής του έργου, ποσού 1.088.914,58 ευρώ (συμπ. Φ.Π.Α. 24%), που υπογράφηκε μεταξύ του Δημάρχου Ωραιοκάστρου και του κ. Καψανάκη Γεώργιου εκπροσώπου της Εταιρείας «ΑΡΗΣ Κ. ΑΤΕ».
5. Τα συμβατικά τεύχη και τα στοιχεία του φακέλου της εργολαβίας του θέματος.

παρατηρεί τα εξής:

Με βάση το άρθρο 6 της Ειδικής Συγγραφής Υποχρεώσεων (Ε.Σ.Υ.) η υποβολή προσφοράς στη δημοπρασία αποτελεί αμάχητο τεκμήριο ότι ο Ανάδοχος:

- Έχει επισκεφθεί και ελέγξει την τοποθεσία, τη διαμόρφωση και τη φύση του εδάφους του γηπέδου του έργου και έχει λάβει πλήρη γνώση των γενικών ειδικών και τοπικών συνθηκών κατασκευής του.
- Έχει μελετήσει με κάθε προσοχή τα σχέδια της εγκεκριμένης μελέτης εφαρμογής και τα τεύχη μελέτης και δημοπράτησης του έργου και ότι θα συμμορφωθεί απόλυτα με αυτά για την εκτέλεση των εργασιών κατασκευής του.

- Αναλαμβάνει να εκτελέσει όλες τις υποχρεώσεις του που απορρέουν από τις παραπάνω ειδικές συνθήκες και όρους κατασκευής του έργου και ότι δεν απαλλάσσεται από την ευθύνη που έχει για την πλήρη συμμόρφωσή του προς τις συμβατικές του υποχρεώσεις, αν παρέλειψε να ενημερωθεί με κάθε δυνατή λεπτομέρεια ή να ζητήσει κάθε πληροφορία, που έχει σχέση με τη μελέτη των συνθηκών κατασκευής του έργου γενικά.

Η ανάδοχος εταιρεία για πρώτη φορά διαπίστωσε και ενημέρωσε με το από 30-06-2017 (αρ. πρωτ. 14524/30-06-2017) έγγραφό της, την Δ.Υ. του έργου σχετικά με την μετατόπιση κολονών Υπέργειου Δικτύου Ηλεκτροδότησης. Μετά από την μετάβαση μας στον τόπο του έργου, κατά την εκτέλεση των τοπογραφικών εργασιών και της χάραξης του περιγράμματος της ανάλογης εκσκαφής (στην επιφάνεια του φυσικού εδάφους), διαπιστώθηκε από την Υπηρεσία μας, ότι οι γραμμές ηλεκτροδότησης μεταξύ των στύλων της ΔΕΗ - επί της οδού Δημ. Υψηλάντη - βρίσκονταν πολύ κοντά στα φέροντα στοιχεία της πρόσοψης του υπό ανέγερση κτιρίου και δεν τηρούνταν οι ελάχιστες αποστάσεις ασφαλείας, γεγονός που οδήγησε (μετά από έγγραφο της ΔΕΔΔΗΕ) στην υπ' αριθμ. 14600/30-06-2017 Διαταγή της Δ.Υ. που αφορούσε την διακοπή εργασιών του έργου, μέχρι και τις 24-07-2017, βάσει της υπ' αριθμ. 16311/24-07-2017 απόφασης της Δ.Υ., που αφορά την άρση της διακοπής εργασιών του έργου.

Επισημαίνεται ότι βάσει του **άρθρου 42 της Ειδικής Συγγραφής Υποχρεώσεων (Ε.Σ.Υ.)**, ο Ανάδοχος πρέπει να έχει υπόψη του ότι μπορεί στην περιοχή του έργου να υπάρχουν δίκτυα Ο.Κ.Ω. που θα πρέπει να μετατεθούν από τους κυρίους τους.

Με τις εργασίες αυτές ο Ανάδοχος δεν θα έχει καμία ανάμειξη, υποχρεούται όμως να παρέχει κάθε διευκόλυνση για την εκτέλεσή τους, χωρίς να δικαιούται οποιαδήποτε αποζημίωση για λόγους καθυστέρησης ή δυσχερειών στην εκτέλεση του έργου του.

Επομένως δεν υφίσταται η καθυστέρηση των πενήντα τεσσάρων (54) ημερολογιακών ημερών, που επικαλείται στο σώμα της σχετικής ένστασης ο ανάδοχος του έργου.

Όταν μας ζητήθηκαν οι μελέτες του έργου του θέματος από την ανάδοχο εταιρεία, η Υπηρεσία μας ανταποκρίθηκε άμεσα, όπου με το υπ' αριθμ. 12597/12-06-2017 έγγραφό μας αποστείλαμε σε ηλεκτρονική μορφή τις Οριστικές Μελέτες για την υλοποίηση του έργου του θέματος.

Τονίζεται ότι σε συνέχεια των προφορικών αιτημάτων του Αναδόχου, η Υπηρεσία μας - σε συνεργασία με τους μελετητές - ανταποκρίθηκε το ίδιο άμεσα στην παροχή όλων των επιπρόσθετων στοιχείων τα οποία μας ζήτησε ο Ανάδοχος, προκειμένου να αποφευχθούν καθυστερήσεις στην υλοποίηση του έργου.

Η παροχή των επιπρόσθετων πληροφοριών αφορούσε στοιχεία της μελέτης, τα οποία δεν είχαν καθοριστική σημασία στην εκτέλεση των εργασιών του έργου που θα ακολουθούσαν στο επόμενο χρονικό διάστημα (όπως χωματουργικά, χάραξη, κέντρωση, θεμελίωση κλπ), λαμβάνοντας μάλιστα υπ' όψη την τεχνογνωσία που διαθέτει η εργοληπτική επιχείρησή, βάσει του Μ.Ε.ΕΠ. (Μητρώο Εργοληπτικών Επιχειρήσεων) που διαθέτει.

Η εκσκαφή του ακινήτου για την ανέγερση του 2ου Δημοτικού σχολείου Παλαιοκάστρου και η περιμετρική αποστράγγιση του κτιρίου, δύναται να πραγματοποιηθεί βάσει της εφαρμογής όλων των σχεδίων - στοιχείων (στο σύνολό τους) της παραπάνω μελέτης.

Το περίγραμμα της εκσκαφής εφαρμόστηκε από τον Ανάδοχο στην επιφάνεια του φυσικού εδάφους, μαζί με τις τοπογραφικές εργασίες που πραγματοποίησε την τελευταία βδομάδα του Ιουνίου.

Από τα προαναφερόμενα προκύπτει ότι, από την πλευρά μας δεν υφίσταται καμιά εκκρεμότητα & καθυστέρηση για την υλοποίηση του έργου του θέματος, όπως ισχυρίζεται ο ανάδοχος του έργου στο σώμα της σχετικής ένστασης.

Με την από 27-07-2017 (αρ. πρωτ. 16699/27-07-2017) αίτησή του, ο Ανάδοχος του έργου ζητά τη χορήγηση παράτασης της 1ης ενδεικτικής τμηματικής προθεσμίας του έργου κατά δύο μήνες.

Με την υπ' αριθμ. **317/2017 (ΑΔΑ: 7Ν9ΒΩΗΖ-Ο5Β) απόφασή του Δημοτικού Συμβουλίου** του Δήμου Ωραιοκάστρου, εγκρίθηκε η χορήγηση παράτασης της προθεσμίας περάτωσης της 1ης Ενδεικτικής Τμηματικής Προθεσμίας του έργου, για είκοσι τέσσερις (24) ημέρες.

Κατά τη συνάντηση που έλαβε χώρα στις 13-09-2017 ημέρα Τετάρτη στα γραφεία της Υπηρεσίας μας, με εκπροσώπους της αναδόχου εταιρείας, όπου μεταξύ των άλλων πραγματοποιήθηκε και η ενημέρωση για τη λήψη της προαναφερόμενης απόφασης.

Ακολούθησε η από 19-09-2017 (αρ. πρωτ. 20590/19-09-2017) αίτησή της αναδόχου εταιρείας, που αφορά την εξέλιξη του υπ' αριθμ. 16699/27-07-2017 αιτήματός της.

Η Υπηρεσία μας προέβη στην αποστολή της υπ' αριθμ. 317/2017 (ΑΔΑ: 7Ν9ΒΩΗΖ-Ο5Β) απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Ωραιοκάστρου, με τηλεομοιοτυπία (fax) στις 26-09-2017.

Ο Ανάδοχος με το υπ' αριθμ. 27/28-7-2017 έγγραφό του (αρ. πρωτ. εισερχομένου 16762/28-7-2017) μας ενημέρωσε ότι θα προβεί στις εργασίες εκσκαφής την Δευτέρα 31-7-2017, αλλά αυτό δεν πραγματοποιήθηκε.

Ο Ανάδοχος προχώρησε τελικά σε εργασίες εκσκαφής του Οικοπέδου την Δευτέρα 6-8-2017 για μία μόνο ημέρα και μετά σταμάτησε πάλι τις εργασίες για μεγάλο χρονικό διάστημα.

Ξεκίνησε πάλι τις εργασίες για την εκσκαφή του οικοπέδου στα τέλη Αυγούστου και την ολοκλήρωσε την Πέμπτη 21 Σεπτεμβρίου 2017.

Με το από 22-08-2017 (αρ. πρωτ. 18032/22-08-2017) έγγραφό του ο Ανάδοχος υπέβαλλε Ειδική Δήλωση Διακοπής Εργασιών, λόγω υπαιτιότητας του κυρίου του έργου για την μη πληρωμή του 1^{ου} Λογαριασμού (προκαταβολή), ενώ με την υπ' αριθμ. 19055/04-09-2017 απόφαση της Προϊσταμένης της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών και Πολεοδομίας του Δήμου Ωραιοκάστρου, απορρίφθηκε το περιεχόμενο της προαναφερόμενης Ειδικής Δήλωσης Διακοπής Εργασιών του έργου, επειδή η καθυστέρηση της πληρωμής του 1^{ου} Λογαριασμού (Πιστοποίηση) – προκαταβολή, οφείλεται σε αποκλειστική υπαιτιότητα του αναδόχου και ο Δήμος

Ωραιοκάστρου ως κύριος του έργου δεν είχε καταστεί υπερήμερος ως προς την εκπλήρωση των συμβατικών του υποχρεώσεων.

Άρα η διακοπή των εργασιών για επτά (7) ημερολογιακές ημέρες, λόγω υπαιτιότητας του κυρίου του έργου δεν υφίσταται, όπως επικαλείται ο ανάδοχος του έργου στο σώμα της σχετικής ένστασης.

Σύμφωνα με τις **διατάξεις του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ 147/Α/8-8-2016)** «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)» και ειδικότερα στο εδάφιο 42 της παρ. 1 του άρθρου 2: "Ορισμοί" αναφέρεται ότι "ως «συμφωνητικό» νοείται η γραπτή συμφωνία μεταξύ της αναθέτουσας αρχής/αναθέτοντος φορέα ή της ΚΑΑ και του αναδόχου, αναπόσπαστο τμήμα της οποίας αποτελούν όλα τα σχετικά έγγραφα της σύμβασης της περίπτωσης 14, η προσφορά του αναδόχου, καθώς και οι πάσης φύσεως τροποποιήσεις της συμφωνίας αυτής."

Επίσης στις διατάξεις της παρ. 7 του άρθρου 53: "Περιεχόμενο εγγράφων της σύμβασης" του ίδιου νόμου, αναφέρεται ότι «Ειδικά για τις δημόσιες συμβάσεις έργων, πέραν των ανωτέρω, κατά τη σύνταξη των εγγράφων της σύμβασης, ισχύουν και τα ακόλουθα:

ε) Τα τεχνικά τεύχη είναι σχέδια και κείμενα που δίνουν εικόνα του έργου που πρόκειται να κατασκευαστεί και των υποχρεώσεων που αναλαμβάνει ο ανάδοχος με τη σύμβαση (τεχνική περιγραφή, συγγραφές υποχρεώσεων κ.λπ.).

Επιπρόσθετα το Συμβατικό αντικείμενο, τα Συμβατικά Τεύχη και η σειρά ισχύος τους, σε περίπτωση ασυμφωνίας των όρων τους, καθορίζονται στην Εγκεκριμένη (ΑΔΑΜ:16PROC005592833 2016-12-16) Διακήρυξη του έργου, όπου αναφέρονται τα κάτωθι:

- Το «Συμβατικό Αντικείμενο» συνίσταται στην ανάληψη και εκπλήρωση από τον Ανάδοχο όλων των υποχρεώσεων που απορρέουν από τη Σύμβαση και τα αναπόσπαστα Συμβατικά της Τεύχη
- Άρθρο 5: Σύμβαση-Συμβατικά τεύχη
 - 5.1 Σχετικά με την υπογραφή της σύμβασης, ισχύουν τα προβλεπόμενα στα άρθρα 135 και 140 του Ν.4412/2016.
 - 5.2 Τα συμβατικά τεύχη και στοιχεία, με βάση τα οποία θα εκτελεστεί το προς ανάθεση έργο, είναι τα αναφερόμενα παρακάτω. Σε περίπτωση ασυμφωνίας των περιεχομένων σ' αυτά όρων, η σειρά ισχύος αυτών καθορίζεται ως κατωτέρω:
 1. Το συμφωνητικό.
 2. Η παρούσα Διακήρυξη.
 3. Η Οικονομική Προσφορά.
 4. Το Τιμολόγιο Μελέτης.
 5. Η Ειδική Συγγραφή Υποχρεώσεων (Ε.Σ.Υ.).
 6. Οι Τεχνικές Προδιαγραφές και τα Παραρτήματα τους, Τ.Σ.Υ.
 7. Η Τεχνική Περιγραφή (Τ.Π.).
 8. Ο Προϋπολογισμός Μελέτης.
 9. Οι εγκεκριμένες μελέτες, που θα χορηγηθούν στον ανάδοχο από την υπηρεσία και οι εγκεκριμένες τεχνικές μελέτες, που θα συνταχθούν από τον Ανάδοχο, αν προβλέπεται η περίπτωση αυτή από τα συμβατικά τεύχη ή

προκύψει κατά τις ισχύουσες διατάξεις περί τροποποίησης των μελετών του έργου.

10. Το Χρονοδιάγραμμα/ Πρόγραμμα κατασκευής των έργων, όπως αυτό τελικά θα εγκριθεί από την Υπηρεσία.

Συνεπώς η «Σύμβαση» συνίσταται από το ομώνυμο κείμενο και από τα τεύχη δημοπράτησης, τα οποία με την υπογραφή της σύμβασης καθίστανται συμβατικά και αποτελούν αναπόσπαστο μέρος της.

Επομένως βάσει των άρθρων 7 & 8 της Ειδικής Συγγραφής Υποχρεώσεων (ΕΣΥ) του έργου, **που αποτελεί συμβατική υποχρέωση του Αναδόχου**, υπάρχει συμβατική υποχρέωση του αναδόχου για την τήρηση τμηματικών προθεσμιών του έργου και μάλιστα ορίζεται το ποσοστό των ποινικών ρητρών ανά ημέρα υπέρβασης καθώς και ο συνολικός χρόνος για την επιβολή τους.

Επιπρόσθετα το γεγονός ότι η Ανάδοχος εταιρεία «ΑΡΗΣ Κ. ΑΤΕ» με το υπ' αριθμ. 25/26-07-2017 έγγραφό της (αρ. πρωτ. εισερχομένου στον Δήμο 16699/27-07-2017), αιτήθηκε την παράταση της 1^{ης} Τμηματικής Προθεσμίας του έργου, **αποδεικνύει ότι δεν αμφισβητεί και η ίδια την ύπαρξη τμηματικών προθεσμιών στο έργο του θέματος.**

Με βάση τα όσα αναφέρονται παραπάνω, η Υπηρεσία μας εισηγείται την απόρριψη της από 25-09-2017 (αρ. πρωτ. 21141/25-09-2017) ένστασης της αναδόχου εταιρείας «ΑΡΗΣ Κ. ΑΤΕ», κατά της υπ' αριθμ. 19825/12-09-2017 απόφασης της Προϊσταμένης της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών και Πολεοδομίας του Δήμου Ωραιοκάστρου, που αφορά την επιβολή Ειδικής Ποινικής Ρήτρας στον ανάδοχο του έργου, ποσού 3.554,45 €, για παραβίαση της 1ης υποχρεωτικής ενδεικτικής τμηματικής προθεσμίας του έργου.

Στην περίπτωση που το Σώμα απορρίψει την ένσταση, ο **ανάδοχος μπορεί να ασκήσει αίτηση θεραπείας μέσα σε ανατρεπτική προθεσμία τριών (3) μηνών από την κοινοποίηση της απόφασης.**

Η αίτηση θεραπείας απευθύνεται στον Υπουργό Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων ή στο κατά περίπτωση, σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις αρμόδιο αποφαινόμενο όργανο και η επίδοσή της γίνεται πάντοτε με δικαστικό επιμελητή, κοινοποιείται δε και στην υπηρεσία που έχει εκδώσει την προσβαλλόμενη πράξη.

Κατά τη διάρκεια της διαλογικής συζήτησης που ακολούθησε συμμετείχαν η Δ/ντρια της Τεχνικής Υπηρεσίας, κ. **Τόλια Έλενα** και ο **εκπρόσωπος της αναδόχου εταιρείας**, οι οποίοι εξέθεσαν τις απόψεις τους για το θέμα.

Ο Δημοτικός Σύμβουλος κ. Κυριάκος Δούμπαλας δήλωσε ότι απέχει από τη συζήτηση και την ψηφοφορία.

Στη συνέχεια ο Πρόεδρος κάλεσε το Δημοτικό Συμβούλιο να αποφασίσει σχετικά.

Το Δημοτικό Συμβούλιο μετά από διαλογική συζήτηση, η οποία έχει καταγραφεί (και με τεχνικά μέσα) και καταχωρηθεί στα πρακτικά μετά την απομαγνητοφώνηση, αφού έλαβε υπόψη του:

1. Την παραπάνω εισήγηση
2. Τις απόψεις των Δημοτικών Συμβούλων
3. Τις διατάξεις του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ 147/Α/8-8-2016)
4. Τις απόψεις της Δ/ντριας της Τεχνικής Υπηρεσίας και του εκπροσώπου της αναδόχου Εταιρείας
5. Την υπ' αριθμ. 19825/12-09-2017 απόφαση της Προϊσταμένης της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών και Πολεοδομίας του Δήμου Ωραιοκάστρου, που αφορά την επιβολή Ειδικής Ποινικής Ρήτρας
6. Την από 25-09-2017 (αρ. πρωτ. 21141/25-09-2017) ένσταση της αναδόχου εταιρείας, κατά της προαναφερόμενης απόφασης
7. Τη με αρ.πρωτ. 597/5-10-2017 εισήγηση του Τμήματος Τεχνικών Έργων

Αποφασίζει με πλειοψηφία

Απορρίπτει την από 25-09-2017 (αρ. πρωτ. 21141/25-09-2017) **ένσταση της αναδόχου εταιρείας «ΑΡΗΣ Κ. ΑΤΕ»**, κατά της υπ' αριθμ. 19825/12-09-2017 απόφασης της Προϊσταμένης της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών και Πολεοδομίας του Δήμου Ωραιοκάστρου, που αφορά στην επιβολή Ειδικής Ποινικής Ρήτρας στον ανάδοχο του έργου, ποσού 3.554,45 €, για παραβίαση της 1ης υποχρεωτικής ενδεικτικής τμηματικής προθεσμίας του έργου, για τους λόγους που αναφέρονται στο εισηγητικό της παρούσης.

Ο ανάδοχος μπορεί να ασκήσει αίτηση θεραπείας μέσα σε ανατρεπτική προθεσμία τριών (3) μηνών από την κοινοποίηση της απόφασης.

Οι Δημοτικοί Σύμβουλοι κ.κ. Δ. Σαραμάντος, Α. Πολυχρονίδης, Γ. Παπακωνσταντίνου και Χρ. Τερζής ψήφισαν παρών.

Η απόφαση αυτή πήρε αύξοντα αριθμό: **358/2017**

Μετά την εξάντληση των θεμάτων και της ημερησίας διάταξης ο Πρόεδρος κήρυξε τη λήξη της συνεδρίασης.

Αφού συντάχθηκε και αναγνώστηκε το πρακτικό αυτό, υπογράφεται ως κατωτέρω.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
υπογραφή

ΤΑ ΜΕΛΗ
υπογραφές

Ακριβές Απόσπασμα

Ο Πρόεδρος του Δημοτικού Συμβουλίου

Σημαιοφορίδης Θεόφιλος