



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΔΗΜΟΣ ΩΡΑΙΟΚΑΣΤΡΟΥ  
Δ/ΝΣΗ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΩΝ ΚΑΙ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ  
ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ**

**Αρ. Απόφ. 75 /2018**

**ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ**

Από το πρακτικό της **9/27-2-2018 ΤΑΚΤΙΚΗΣ** συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ωραιοκάστρου

**ΘΕΜΑ: Λήψη απόφασης περί άσκησης ή μη προσφυγής κατά της με αριθ. πρωτ. 2496/14-2-2018 απόφασης του συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας - Θράκης.**

Στο Ωραιοκάστρο, σήμερα την **Τρίτη, 27 Φεβρουαρίου 2018** και ώρα **10:00** του έτους 2018 στο Δημοτικό Κατάστημα, συνήλθε σε **ΤΑΚΤΙΚΗ** συνεδρίαση σύμφωνα με το άρθρο 75 παρ 6 εδ. γ' του Ν.3852/2010, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Ωραιοκάστρου, ύστερα από την 3786/23-2-2018 έγγραφη πρόσκληση του Προέδρου. Διαπιστώθηκε νόμιμη απαρτία, δεδομένου ότι από τα εννιά (9) μέλη, παραβρέθηκαν τα έξι (6), δηλαδή:

**Παρόντες**

1. Κοϊτσίδης Παναγιώτης
2. Ζιακούλης Ηλίας
3. Καραστερίου Ευάγγελος
4. Χατζηαντωνίου Ευάγγελος
5. Λοκοβίτης Νικόλαος
6. Καρασαββίδης Δημήτριος

**Απόντες**

1. Αταμιάν Μπέδρος - Εσαη
2. Σαραμάντος Δημήτριος
3. Παπακωνσταντίνου Γεώργιος

Τα πρακτικά τηρήθηκαν από τον υπάλληλο του Δήμου Ωραιοκάστρου κ. Νάσση Νικόλαο.

Η σημερινή συνεδρίαση είναι από αναβολή λόγω των δυσμενών καιρικών συνθηκών που επικρατούσαν στον Δήμο Ωραιοκάστρου στις 26-2-2018.

Ο Πρόεδρος ζήτησε από τα μέλη τη συζήτηση **τεσσάρων (4) θεμάτων εκτός ημερήσιας διάταξης**, λόγω των χρονικών περιορισμών και τα μέλη δέχτηκαν ομόφωνα την συζήτηση των θεμάτων.

Ο κ. Πρόεδρος, εισηγούμενος το **5ο θέμα, της ημερήσιας διάταξης, είπε τα εξής:**

Σας καλώ να αποφασίσουμε για την άσκηση ή μη προσφυγής κατά της με αριθ. πρωτ. 2496/14-2-2018 απόφασης του συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας – Θράκης που ακυρώνει την υπ' αριθμ. 373/2017 Α.Ο.Ε Ωραιοκάστρου με θέμα «Έλεγχος νομιμότητας της αριθμ. 373/2017 Α.Ο.Ε του Δήμου Ωραιοκάστρου», σύμφωνα με την διάταξη της παρ. 2 του άρθ. 72 του ν. 3852/2010 «"2. Για τις περιπτώσεις ιβ', ιγ' και ιδ' της προηγούμενης παραγράφου, η απόφαση λαμβάνεται ύστερα από γνωμοδότηση δικηγόρου, η ανυπαρξία της οποίας συνεπάγεται ακυρότητα της σχετικής απόφασης. ...».

Επειδή η περίπτωση ιγ' της παρ. 1 του άρθ. 72 του ν. 3852/2010 ορίζει τα εξής: «... ιγ) αποφασίζει για την άσκηση όλων των ενδίκων βοηθημάτων και των ενδίκων μέσων ...».

Ο Νομικός Σύμβουλος του Δήμου κος Λαζίδης Δημήτριος μας στην υπ' αριθ. 35/23-2-2018 εισήγησή του αναφέρει τα κάτωθι:

«Μετά από προφορική ενημέρωση, μου ζητήθηκε εάν μπορεί να ασκηθεί προσφυγή ενώπιον της Ειδικής Επιτροπής του άρθρου 152 του ν. 3463/2006, κατά της υπ'αρ. 2496/2018 αποφάσεως του Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας – Θράκης.

Επειδή σύμφωνα με την **παράγραφο 4 του άρθρου 102 του Συντάγματος** ορίζεται ότι «...4. Το Κράτος ασκεί στους οργανισμούς τοπικής αυτοδιοίκησης εποπτεία που συνίσταται αποκλειστικά σε έλεγχο νομιμότητας και δεν επιτρέπεται να εμποδίζει την πρωτοβουλία και την ελεύθερη δράση τους. Ο έλεγχος νομιμότητας ασκείται, όπως νόμος ορίζει. ...».

Επειδή σύμφωνα με την διάταξη του άρθρου 214 του ν.3852/2010 ορίζεται ότι «1. Στους δήμους και τις περιφέρειες, καθώς και στα νομικά πρόσωπα αυτών ασκείται εποπτεία από το Κράτος, η οποία συνίσταται αποκλειστικά σε έλεγχο νομιμότητας των πράξεών τους και σε πειθαρχικό έλεγχο των αιρετών. 2. Η εποπτεία δεν επιτρέπεται να εμποδίζει την πρωτοβουλία και την ελεύθερη δράση των οργανισμών τοπικής αυτοδιοίκησης, ούτε να θίγει τη διοικητική και την οικονομική αυτοτέλειά τους.»

Σύμφωνα με την επιχειρηματολογία του εγγράφου της ΑΔΜΘ οι λόγοι της ακύρωσης της Α.Ο.Ε 373/2017 του Δήμου Ωραιοκάστρου εδράζονται σε 2 σημεία (11 & 12) τα οποία παρατίθενται παρακάτω και επί των οποίων διατυπώνονται οι απόψεις της ΑΔΜΘ/ΓΔΕΛ/ΔΔ/ΤΠ ως κάτωθι :

**1. Σε ότι αφορά στο σημείο 14 του υπ αριθμ. 24315/10-5-2017 εγγράφου της ΑΔΜΘ :**

*«Επειδή, η αριθ.251/2017 Α.Ο.Ε ελήφθη κατά παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας, διότι αναρμοδίως με αυτήν καθορίστηκε ο τρόπος εκτέλεσης του διαγωνισμού, με τη διαδικασία του Ανοικτού Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού, λόγω της εκτιμώμενης αξίας ποσού 199.640,00 ευρώ..., κατά παράβαση των ως άνω διατάξεων του άρθρου 65 του ν. 3852/2010 και της παρ. 9 του άρθρου 209 του ν.3463/2006, από τις οποίες προκύπτει ότι το αρμόδιο καθορίζον τον τρόπο εκτέλεσης όργανο στην περίπτωση του ανοικτού διαγωνισμού είναι το Δημοτικό Συμβούλιο και όχι η Οικονομική Επιτροπή.»*

**Επί του θέματος αυτού επισημαίνουμε ότι :**

Σύμφωνα με την διάταξη της παραγράφου 9 του άρθρου 209 του ν. 3463/2006 αναφέρεται ότι :

«9. Οι Δήμοι και οι Κοινότητες, οι Σύνδεσμοι τους, τα νομικά τους πρόσωπα δημοσίου δικαίου και τα ιδρύματα τους δύνανται να αναθέτουν απευθείας ή με συνοπτική διαδικασία (**πρόχειρο διαγωνισμό**) παροχή υπηρεσιών, που δεν υπάγονται στις διατάξεις του Ν. 3316/2005 (ΦΕΚ 42 Α), σύμφωνα με τις προβλέψεις του άρθρου 83 του Ν. 2362/1995 (ΦΕΚ 247 Α), ως προς τα επιτρεπτά χρηματικά όρια, όπως αυτά καθορίζονται με τις εκάστοτε εκδιδόμενες αποφάσεις του Υπουργού Οικονομίας και Οικονομικών. Για την απευθείας ανάθεση απαιτείται απόφαση Δημάρχου ή Προέδρου Κοινότητας, προέδρου συνδέσμων, νομικών τους προσώπων δημοσίου δικαίου και ιδρυμάτων, χωρίς προηγούμενη απόφαση του συμβουλίου. Στην περίπτωση αυτή τα συντασσόμενα τεύχη εγκρίνονται από τον Δήμαρχο ή τον Πρόεδρο Κοινότητας ή τον πρόεδρο του συνδέσμου, του δημοτικού ή κοινοτικού προσώπου δημοσίου δικαίου ή ιδρύματος. **Για τη συνοπτική διαδικασία (πρόχειρο διαγωνισμό) απαιτείται απόφαση της δημορχιακής επιτροπής ή του κοινοτικού συμβουλίου, του διοικητικού συμβουλίου συνδέσμων, νομικών τους προσώπων δημοσίου δικαίου και ιδρυμάτων, που εγκρίνει και τα συντασσόμενα τεύχη.**»

Αναφορικά με το ότι η, δήθεν, η υπ'αρ. 251/2017 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής ελήφθη κατά παράβαση της διάταξης της παρ.9 του άρθρου 209 του Ν. 3463/2006, αναφέρουμε ότι η συγκεκριμένη διάταξη αναφέρεται σε συνοπτική διαδικασία (πρόχειρος διαγωνισμός). Στην επίδικη περίπτωση η διαδικασία αφορούσε ανοιχτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό.

**2. Σε ότι αφορά στο σημείο 12 του υπ αριθμ. 2496/18 εγγράφου της ΑΔΜΘ:**

*«**Επειδή**, περαιτέρω, από τα αποσταλέντα έγγραφα και στοιχεία ...δεν προκύπτει ότι έχει ληφθεί σχετική απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου που να αφορά στον καθορισμό του τρόπου εκτέλεσης της προμήθειας του εν λόγω ανοικτού διαγωνισμού , κατά παράβαση της ως άνω αριθμ. 11543/26-03-2013 Εγκυκλίου 3 του Υπουργείου Εσωτερικών, με την οποία ορίζεται ότι για τις προμήθειες τροφίμων αποτελεί αρμοδιότητα του Δημοτικού Συμβουλίου ... ενώ αρμοδιότητα της Οικονομικής Επιτροπής είναι να εγκρίνει τη μελέτη και να καταρτίζει τους όρους της διακήρυξης.»*

**Επί του θέματος αυτού επισημαίνουμε ότι :**

Σύμφωνα με τον Ν. 4111/2013 για την διαδικασία ανάδειξης προμηθευτών προμηθειών των νομικών προσώπων των Δήμων, είναι υπεύθυνοι οι Δήμοι. Το Δημοτικό Συμβούλιο του Δήμου, έχοντας υπόψη την ενιαία μελέτη, τις αποφάσεις των Δ.Σ. των νομικών του προσώπων και τις ΠΑΥ, λαμβάνει απόφαση για την έγκριση και τον τρόπο διενέργειας της προμήθειας, που αφορά τον ίδιο και τα νομικά του πρόσωπα.

Στην προκειμένη περίπτωση ο Δήμος δεν συνέταξε ενιαία μελέτη, δεδομένου ότι η μελέτη ήταν μία και ενός μόνο νομικού προσώπου

(Δ.Ο.Π.Π.Α.Ω) και η οποία εγκρίθηκε από το διοικητικό τους συμβούλιο. Χωρίς λοιπόν ενιαία μελέτη και χωρίς επιβάρυνση του προϋπολογισμού του Δήμου, αρμόδιο όργανο λήψης απόφασης και έγκρισης διενέργειας της προμήθειας είναι το Δ.Σ. του νομικού προσώπου. Έτσι λοιπόν η Οικονομική Επιτροπή προχώρησε σε ανοιχτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό ο οποίος και διεξήχθη ομαλά μέχρι την ολοκλήρωσή του.

Η μη λήψη απόφασης από το Δημοτικό Συμβούλιο, αλλά η λήψη απόφασης από την Οικονομική Επιτροπή, **κατά πλάνη περί τον νόμο**, δεν ασκεί ουσιώδη επιρροή διότι, α) από το εγκεκριμένο προϋπολογισμό του ΔΟΠΠΑΩ, ο οποίος εγκρίθηκε με την υπ' αρ. 113/2017 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Ωραιοκάστρου, το οποίο με την παραπάνω απόφασή του είχε εκφράσει τη συναίνεσή του στη διενέργεια του ήδη με την έγκριση του προϋπολογισμού, προκύπτει ότι ορώς ελήφθη η απόφαση από την Οικονομική Επιτροπή β) από το Ν. 4111/2013 (ΦΕΚ 18/Α), σύμφωνα με τον οποίο « η διαδικασία ανάδειξης προμηθευτών – χορηγητών, για προμήθειες α. τροφίμων ..... για τις ανάγκες των Δήμων και των ΝΠΔΔ πραγματοποιείται εφεξής από τους οικείους Δήμους , χωρίς να αναφέρει ποιο όργανο λαμβάνει την σχετική απόφαση έγκρισης, και γ) το δημοτικό συμβούλιο είχε δέσμια αρμοδιότητα να εγκρίνει τη διενέργεια για την πραγματοποίηση ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού και δεν μπορούσε να μην την εγκρίνει, άρα το ότι λήφθηκε η απόφαση από την Οικονομική Επιτροπή δεν στερείται νομίμου ερείσματος.

Επειδή εφαρμόστηκε η νομοθεσία σε όλα τα στάδια της διαγωνιστικής διαδικασίας και δεν μειώθηκε και δεν επηρεάστηκε σε κανένα διαγωνιστικό στάδιο ο ανταγωνισμός.

Επιπλέον η απουσία της συγκεκριμένης απόφασης του Δ.Σ. του δήμου δεν θα μπορούσε κατ ουσία να επηρεάσει τον τρόπο διεξαγωγής και την έκβαση του διαγωνισμού, όπως αναφέρθηκε παραπάνω.

Επειδή με την επίδικη απόφαση (2496/18) εκτός των παραπάνω, εμποδίζεται και η πρωτοβουλία και η ελεύθερη δράση του Δήμου μας.

Παρακαλείσθε, η Οικονομική επιτροπή, να εγκρίνει την άσκηση προσφυγής κατά της υπ'αρ. 2496/2018, απόφασης του συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας – Θράκης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 72 του ν.3852/2010».

Με βάση τα παραπάνω σας καλώ να ψηφίσουμε σχετικά.

Η Οικονομική Επιτροπή αφού άκουσε τον Πρόεδρο και έλαβε υπόψη της:

1. Την παραπάνω εισήγηση
2. Το αρθ. 72 παρ 1δ του Ν. 3852/10 παρ. 2
3. Την υπ' αριθ. 35/23-2-2018 εισήγηση του Νομικού Συμβούλου του Δήμου

και μετά από διαλογική συζήτηση μεταξύ των μελών,

**Αποφασίζει Ομόφωνα**

**Α) Εγκρίνει** την άσκηση προσφυγής και την παράσταση ενώπιον της Ειδικής Επιτροπής του άρθρου 152 Ν.3463/2006 κατά της υπ' αρ. 2496/2018 απόφασης του συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας Θράκης που ακυρώνει την υπ' αριθ. 373/2017 Α.Ο.Ε Ωραιοκάστρου με θέμα «Έλεγχος νομιμότητας της αριθ. 373/2017 Α.Ο.Ε του Δήμου Ωραιοκάστρου» σύμφωνα με το εισηγητικό μέρος της παρούσης απόφασης.

**Β) Εξουσιοδοτεί** τον Νομικό Σύμβουλο του Δήμου κ. Λαζίδη Δημήτριο για την άσκηση προσφυγής.

Η απόφαση αυτή πήρε αριθμ. **75/2018**

Αφού αναγνώστηκε το πρακτικό αυτό υπογράφεται ως ακολούθως.

<b>Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ</b>	<b>ΤΑ ΜΕΛΗ</b>
-------------------	----------------

**ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ**

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ ΤΗΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ**

**ΚΟΪΤΣΙΔΗΣ ΠΑΝΑΓΙΩΤΗΣ**