



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

Αρ. Απόφ. 188 /2019

ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ

Από το πρακτικό της **36/30-12-2019 τακτικής** συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ωραιοκάστρου

ΘΕΜΑ: Λήψη απόφασης για την άσκηση ή μη ενδίκων μέσων και άλλων ενεργειών κατά της υπ αρ. 439/2019 πράξης του ΣΤ Κλιμακίου του Ελεγκτικού Συνεδρίου.

Στο Ωραιοκάστρο, σήμερα **Δευτέρα, 30 Δεκεμβρίου 2019** και ώρα **9:00**, στο Δημοτικό Κατάστημα, συνήλθε σε **τακτική συνεδρίαση** σύμφωνα με το άρθρο 75 παρ 6 εδ. γ' του Ν.3852/2010, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Ωραιοκάστρου, ύστερα από την **28.977/23-12-2019** έγγραφη πρόσκληση του Προέδρου. Διαπιστώθηκε νόμιμη απαρτία, δεδομένου ότι από τα εννιά (9) μέλη, παραβρέθηκαν τα επτά (7), δηλαδή:

Παρόντες

1. Καρασαββίδης Δημήτριος
2. Ζιακούλης Ηλίας
3. Λαζαρίδης Αριστείδης
4. Καζαντζίδης Χαράλαμπος
5. Μαρμαρίδης Σταύρος
6. Τερζής Χρήστος
7. Τσακαλίδης Ηρακλής

Απόντες

1. Παπακωνσταντίνου Γεώργιος
2. Σκαρλάτος Παντελής

Ο κ. Μαρμαρίδης αποχώρησε μετά τη συζήτηση του 2^{ου} θέματος εκτός ημερησίας διάταξης.

Τα πρακτικά τηρήθηκαν από την υπάλληλο του Δήμου Ωραιοκάστρου Σταυρίδου Στέλλα.

Πριν την έναρξη της συνεδρίασης ο Πρόεδρος έθεσε υπόψη των μελών της Οικονομικής Επιτροπής **δύο (2) θέματα εκτός ημερησίας διάταξης** και ζήτησε την έγκριση της Οικονομικής Επιτροπής για τη συζήτηση των θεμάτων ως κατεπείγοντα, λόγω των χρονικών περιορισμών και τα μέλη με την υπ' αριθμ. 187/2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής ενέκριναν ομόφωνα τη συζήτηση τους.

Μετά τη διαπίστωση της απαρτίας ο Πρόεδρος, εισηγούμενος το **2ο Θέμα εκτός ημερήσιας διάταξης**, ανέφερε τα παρακάτω:

Λαμβάνοντας υπόψη :

1. Την περίπτωση ιη' της παραγράφου 1 του άρθρου 72 του Ν.3852/2010 όπως τροποποιήθηκε με τον Ν.4623/2019 και ισχύει σήμερα, σύμφωνα με την οποία η Οικονομική Επιτροπή αποφασίζει για την άσκηση ή μη όλων των ένδικων βοηθημάτων και των ένδικων μέσων, καθώς και για την παραίτηση από αυτά.
2. Την παραγράφου 2 του άρθρου 72 του Ν.3852/2010 όπως τροποποιήθηκε με τον Ν.4623/2019 και ισχύει σήμερα, σύμφωνα με την οποία για την περίπτωση ιη' της παραγράφου 1 του άρθρου 72 του Ν.3852/2010 η απόφαση λαμβάνεται ύστερα από γνωμοδότηση δικηγόρου, η ανυπαρξία της οποίας συνεπάγεται ακυρότητα της σχετικής απόφασης.
3. Την υπ αρ. 439/2019 πράξη του ΣΤ Κλιμακίου του Ελεγκτικού Συνεδρίου.
4. Την με ημερομηνία 30/12/2019 γνωμοδότηση του Πληρεξούσιου δικηγόρου του Δήμου κ. Λαζίδη Δημητρίου η οποία αναφέρει:

Όπως γνωρίζετε στη διάταξη της περίπτωσης ιη' της παραγράφου 1 του άρθρου 72 του Ν.3852/2010 «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης - Πρόγραμμα Καλλικράτης» (Α' 78), όπως έχει τροποποιηθεί, προβλέπεται ότι η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου «Αποφασίζει για την άσκηση ή μη όλων των ένδικων βοηθημάτων και των ένδικων μέσων, καθώς και για την παραίτηση από αυτά..».

Περαιτέρω, στη διάταξη της παραγράφου 2 του ίδιου άρθρου προβλέπεται ότι «2. Για τις περιπτώσεις ιζ', ιη', ιθ' της προηγούμενης παραγράφου, η απόφαση λαμβάνεται ύστερα από γνωμοδότηση δικηγόρου, η ανυπαρξία της οποίας συνεπάγεται ακυρότητα της σχετικής απόφασης. Η παρούσα ρύθμιση ισχύει και όταν αποφασίζει, σχετικά, το Δημοτικό Συμβούλιο, λόγω υπέρβασης του αντικειμένου των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ της περίπτωσης ιθ' της προηγούμενης παραγράφου.»

Μετά από προφορική ενημέρωση, μου ζητήθηκε εάν μπορεί να ασκηθεί αίτηση ανάκλησης ενώπιον του Ελεγκτικού Συνεδρίου, κατά της υπ'αρ. 439/2019 πράξης του ΣΤ Κλιμακίου του Ελεγκτικού Συνεδρίου.

Σύμφωνα με την διάταξη του άρθρου 35 του ν. 4129/2013 του Κώδικα Νόμων για το Ελεγκτικό Συνέδριο ορίζεται ότι « ... 1. Στις συμβάσεις προμήθειας αγαθών του άρθρου 1 του ν. 2286/1995 (Α` 19), εκτέλεσης έργων και παροχής υπηρεσιών, που

συνάπτονται από το Δημόσιο, τα Ν.Π.Δ.Δ. και τις δημόσιες επιχειρήσεις ή οργανισμούς, η προϋπολογιζόμενη δαπάνη των οποίων υπερβαίνει το ποσό του ενός εκατομμυρίου ευρώ, διενεργείται υποχρεωτικά έλεγχος νομιμότητας της οικείας σύμβασης, πριν από τη σύναψη της, από Κλιμάκιο του Ελεγκτικού Συνεδρίου.... 2. Για το σκοπό του προβλεπόμενου στην παράγραφο 1 ελέγχου υποβάλλεται στο οικείο κατά περίπτωση Κλιμάκιο από τον αρμόδιο Υπουργό ή φορέα ο φάκελος με όλα τα σχετικά έγγραφα και στοιχεία, ιδίως δε αυτά των οποίων η έλλειψη επιφέρει κατά την κείμενη νομοθεσία τον αποκλεισμό της συμμετέχουσας στο διαγωνισμό επιχείρησης. Ο αρμόδιος Υπουργός ή φορέας μπορεί να ζητεί τη διενέργεια ελέγχου νομιμότητας και για επί μέρους φάσεις της σχετικής διαδικασίας που προηγούνται της σύναψης της οικείας σύμβασης. Ο έλεγχος του Ελεγκτικού Συνεδρίου ολοκληρώνεται μέσα σε τριάντα ημέρες από τη διαβίβαση σε αυτό του σχετικού φακέλου. Η πράξη που εκδίδεται κοινοποιείται με τηλεομοιοτυπία στον αρμόδιο φορέα, ο οποίος υποχρεούται αμελλητί να την κοινοποιήσει με τηλεομοιοτυπία σε όλους τους συμμετέχοντες στην ελεγχόμενη διαγωνιστική διαδικασία ανάδειξης αναδόχου. Προϊστάμενοι υπηρεσιών ή άλλα αρμόδια όργανα που ενεργούν κατά παράβαση της υποχρέωσης που προβλέπεται στο προηγούμενο εδάφιο διώκονται για παράβαση καθήκοντος κατά το άρθρο 259 του Ποινικού κώδικα αυτεπαγγέλτως και παραπέμπονται υποχρεωτικά στην αρμόδια πειθαρχική δικαιοδοσία. 3. ... 4. ... 5. «Αιτήσεις ανάκλησης των πράξεων των Κλιμακίων που αποφαινόμενοι ότι κωλύεται η υπογραφή της ελεγχόμενης σύμβασης, υποβάλλονται στη γραμματεία του αρμόδιου Τμήματος, σε περίπτωση πλάνης περί τα πράγματα ή το νόμο, από αυτόν που έχει σπουδαίο έννομο συμφέρον προς τούτο, ή από τον Γενικό Επίτροπο της Επικρατείας, χάριν του δημοσίου συμφέροντος, μέσα σε δεκαπέντε ημέρες από την κοινοποίηση της πράξης του Κλιμακίου στον οικείο φορέα και στον Γενικό Επίτροπο.» **Η αίτηση ανάκλησης κοινοποιείται χωρίς υπαίτια καθυστέρηση, με επιμέλεια του αιτούντος, σε καθέναν που έχει έννομο συμφέρον.** Ο πρόεδρος του Τμήματος μπορεί να διατάξει τη γνωστοποίηση με οποιονδήποτε τρόπο της αίτησης ανάκλησης και σε άλλους που έχουν κατά την κρίση του έννομο συμφέρον. Άλλη αίτηση ανάκλησης δεν επιτρέπεται. 6. ... 7. ... 8. 9. ... 10. ...»

Η οικονομική επιτροπή με την υπ'αρ. 39/26-02-2019 απόφαση της με βάση τα πραγματικά γεγονότα προέβη στην έγκριση της διενέργειας του διαγωνισμού.

Σύμφωνα με την επιχειρηματολογία του εγγράφου του Στ' Τμήματος οι λόγοι που κωλύεται η υπογραφή του σχεδίου σύμβασης για την προμήθεια καυσίμων για περιορισμό του ελεύθερου ανταγωνισμού.

Για τους ανωτέρω λόγους **άποψή μου είναι**, η οποία δεν είναι δεσμευτική για το όργανό σας, **να προβούμε στην κατάθεση αίτησης ανάκλησης** κατά της υπ'αρ. 439/2019 πράξης ενώπιον του ΣΤ' Κλιμακίου του Ελεγκτικού Συνεδρίου, διότι συντρέχουν λόγοι ευδοκίμησης της αιτήσεως, και δεν κωλύεται η υπογραφή του σχεδίου σύμβασης για την προμήθεια καυσίμων κίνησης (αμόλυβδης βενζίνης και πετρελαίου κίνησης) και πετρελαίου θέρμανσης μεταξύ του Δήμου Ωραιοκάστρου και της εταιρείας με την επωνυμία « ΤΣΑΙΑΣ ΑΡΙΣΤΟΜΕΝΗΣ ΚΑΙ ΣΙΑ Ο.Ε», καθώς και των τεσσάρων (4) σχεδίων σύμβασης για την προμήθεια πετρελαίου θέρμανσης μεταξύ αφ' ενός των νομικών προσώπων

του Δήμου μας και αφ' ετέρου της παραπάνω εταιρείας, διότι υπήρχε λόγος επί ποινή αποκλεισμού των εταιρειών που αποκλείστηκαν και δεν υπήρξε νόθευση του ανταγωνισμού.

Σας καλώ να αποφασίσουμε σχετικά.

Η Οικονομική Επιτροπή μετά από διαλογική συζήτηση και αφού έλαβε υπόψη της:

1. Την περίπτωση ιη της παραγράφου 1 του άρθρου 72 του Ν.3852/2010 όπως τροποποιήθηκε με τον Ν.4623/2019 και ισχύει σήμερα, σύμφωνα με την οποία η Οικονομική Επιτροπή αποφασίζει για την άσκηση ή μη όλων των ένδικων βοηθημάτων και των ένδικων μέσων, καθώς και για την παραίτηση από αυτά.
2. Την παραγράφου 2 του άρθρου 72 του Ν.3852/2010 όπως τροποποιήθηκε με τον Ν.4623/2019 και ισχύει σήμερα, σύμφωνα με την οποία για την περίπτωση ιη' της παραγράφου 1 του άρθρου 72 του Ν.3852/2010 η απόφαση λαμβάνεται ύστερα από γνωμοδότηση δικηγόρου, η ανυπαρξία της οποίας συνεπάγεται ακυρότητα της σχετικής απόφασης.
3. Την υπ αρ. 439/2019 πράξη του ΣΤ Κλιμακίου του Ελεγκτικού Συνεδρίου.
4. Την με ημερομηνία 30/12/2019 γνωμοδότηση του Πληρεξούσιου δικηγόρου του Δήμου κ. Λαζίδη Δημητρίου.

Αποφασίζει ΟΜΟΦΩΝΑ

Εγκρίνει την άσκηση αίτησης ανάκλησης κατά της υπ'αρ. 439/2019 πράξης του ΣΤ Κλιμακίου του Ελεγκτικού Συνεδρίου για τους λόγους που αναφέρονται στο εισηγητικό μέρος της παρούσας απόφασης. Εξουσιοδοτεί τους πληρεξούσιους δικηγόρους του Δήμου στην κατάθεση της ανωτέρω αίτησης ανάκλησης.

Η απόφαση αυτή πήρε αριθμό: 188/2019

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

Αφού αναγνώστηκε το πρακτικό αυτό υπογράφεται ως ακολούθως.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ	ΤΑ ΜΕΛΗ
-------------------	----------------

ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ ΤΗΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ

ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ ΚΑΡΑΣΑΒΒΙΔΗΣ