

ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ

Από το αριθ.38/10-11-2023 πρακτικό τακτικής, συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Ξάνθης

Αριθ. Απόφασης 304

Περίληψη

Άσκηση αίτησης ακύρωσης και αίτησης αναστολής κατά της με αριθμό 1582/2023 απόφασης της Ενιαίας Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΑΔΗΣΥ)

Στην Ξάνθη και στο Δημαρχιακό Κατάστημα, σήμερα 10 Νοεμβρίου 2023, ημέρα Παρασκευή και ώρα 09:30, συνήλθε σε τακτική συνεδρίαση, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Ξάνθης, ύστερα από την αριθμ.πρωτ.28508/6-11-2023 έγγραφη πρόσκληση του Προέδρου της, Εμμανουήλ Τσέπελη, Δημάρχου Ξάνθης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 67 του Ν.3852/2010, όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει, προκειμένου να συζητηθούν τα παρακάτω θέματα της ημερήσιας διάταξης.

Αφού διαπιστώθηκε νόμιμη απαρτία, γιατί σε σύνολο 9 μελών βρέθηκαν παρόντα 6 μέλη δηλαδή:

ΠΑΡΟΝΤΕΣ

- | | |
|----------------------------------|-------------------------|
| 1) Τσέπελης Εμμανουήλ (Πρόεδρος) | 4) Λεβέντ Καρά Οσμάν |
| 2) Απόστολος Ελευθεριάδης | 5) Σουά Μπεκήρ Ογλού |
| 3) Στέφανος Ιγιαννίδης | 6) Εμμανουήλ Φανουράκης |

ΑΠΟΝΤΕΣ

- | | |
|-----------------------------|-----------------------|
| 1) Δημοσθένης Γεωργιάδης | 3) Γεώργιος Καλογεράς |
| 2) Χαράλαμπος Δημαρχόπουλος | |
- (οι οποίοι δεν προσήλθαν, αν και νόμιμα προσκλήθηκαν)

Ο Πρόεδρος Εμμανουήλ Τσέπελης, ανακοίνωσε στο σώμα ότι σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 75 του Ν.3852/2010, όπως αντικαταστάθηκε από το άρθρο 77 του Ν.4555/2018, ορίζονται τα εξής: «Ο πρόεδρος καταρτίζει την ημερήσια διάταξη. Στην ημερήσια διάταξη αναγράφονται υποχρεωτικά και όλα τα θέματα που προτείνει ο δήμαρχος. Η επιτροπή μπορεί να αποφασίζει με την απόλυτη πλειοψηφία του συνολικού αριθμού των μελών της ότι συγκεκριμένο θέμα το οποίο δεν έχει εγγραφεί στην ημερήσια διάταξη είναι κατεπείγον να το συζητά και να λαμβάνει απόφαση γι' αυτό με την ίδια πλειοψηφία, πριν από την έναρξη της συζήτησης των θεμάτων της ημερήσιας διάταξης» και εισηγήθηκε, πριν από τη συζήτηση των θεμάτων της ημερήσιας διάταξης, τα εκτός ημερήσιας διάταξης θέματα ως εξής:

01ο ΘΕΜΑ : Έγκριση Έκδοσης Εντάλματος Προπληρωμής για την αντιμετώπιση δαπανών που αφορούν τα έξοδα μετακίνησης Δικηγόρου της Νομικής Υπηρεσίας του Δήμου Ξάνθης, στην Αθήνα

02ο ΘΕΜΑ : Άσκηση αίτησης ακύρωσης και αίτησης αναστολής κατά της με αριθμό 1582/2023 απόφασης της Ενιαίας Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΑΔΗΣΥ)

03ο ΘΕΜΑ : Έγκριση παράστασης πληρεξουσίου δικηγόρου για συζήτηση αίτησης για χορήγηση προσωρινής διαταγής ενώπιον του Προέδρου του Μονομελούς Πρωτοδικείου Αθηνών

04ο ΘΕΜΑ : Έγκριση προδιαγραφών της προμήθειας με τίτλο: «Προμήθεια καυσίμων θέρμανσης – κίνησης και λιπαντικών»

Η Οικονομική Επιτροπή αφού έλαβε υπόψη της, την εισήγηση του προέδρου, τις διατάξεις της παρ. 5 του άρθρου 67 και της παρ. 1 του άρθρου 167 του ν. 3852/2010 (Α' 87), διατάξεις του άρθρου 78 του Ν.4954/2022 και το περιεχόμενο του θέματος το οποίο πρέπει να συζητηθεί λόγω της κατεπείγουσας φύσης του

ΑΠΟΦΑΣΙΖΕΙ ΟΜΟΦΩΝΑ

Τη συζήτηση του θέματος που αφορά την «Άσκηση αίτησης ακύρωσης και αίτησης αναστολής κατά της με αριθμό 1582/2023 απόφασης της Ενιαίας Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΑΔΗΣΥ)» λόγω της κατεπείγουσας φύσης του, που προκύπτει από τα στενά χρονικά περιθώρια επίλυσης του ζητήματος.

Στη συνέχεια ο Πρόεδρος, έθεσε υπόψη της Επιτροπής, την αριθμ.πρωτ.28807/8-11-2023 εισήγηση της Νομικής Υπηρεσίας, η οποία έχει ως εξής:

«Στις 1-11-2023 κοινοποιήθηκε στο Δήμο Ξάνθης η με αριθμό 1582/2023 απόφαση της Ενιαίας Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΑΔΗΣΥ) 1^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ με την οποία έγινε δεκτή η προσφυγή του Οικονομικού φορέα Π. Μ. και ακυρώθηκε η υπ' αριθμ.244/2023 απόφαση της οικονομικής επιτροπής του Δήμου Ξάνθης, στο πλαίσιο του ηλεκτρονικού διαγωνισμού με τίτλο «Διαχείριση αδέσποτων ζώων συντροφιάς – Ανάθεση κτηνιατρικών υπηρεσιών, προμήθεια ζωοτροφών και ειδών περισυλλογής για τις ανάγκες του καταφυγίου Ξάνθης».

Ο Δήμος Ξάνθης είχε αποστείλει απόψεις στην Ενιαία Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων, προκειμένου να απορριφθεί η προσφυγή του ανωτέρω οικονομικού φορέα, οι οποίες είχαν ως εξής:

«1. Πρώτος λόγος προσφυγής: Η επιτροπή κατόπιν του ελέγχου και της αξιολόγησης που πραγματοποιήθηκε στα δικαιολογητικά συμμετοχής που υπέβαλλε ο οικονομικός φορέας: «I. & E. M. O.E.», διαπίστωσε ότι ενώ έχει καταθέσει σε κλειστό φάκελο σε φυσική μορφή την εγγυητική συμμετοχής, ο οποίος έλαβε τον αριθμ.πρωτ.8884/20.04.2023 από τον Δήμο Ξάνθης, άρα εμπρόθεσμα σύμφωνα με τα άρθρα της Διακήρυξης, η εγγυητική διαπιστώθηκε να μην έχει αναρτηθεί ηλεκτρονικά σε μορφή pdf. στο ΕΣΗΔΗΣ. Η επιτροπή σύμφωνα με το άρθρο 3.1.2.1 της διακήρυξης: «3.1.2.1 Μετά την κατά περίπτωση ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών η Αναθέτουσα Αρχή προβαίνει στην αξιολόγηση αυτών, μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο ΕΣΗΔΗΣ οργάνων της, εφαρμοζόμενων κατά τα λοιπά των κειμένων διατάξεων. Η αναθέτουσα αρχή, τηρώντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, ζητά από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς, όταν οι πληροφορίες ή η τεκμηρίωση που πρέπει να υποβάλλονται είναι ή εμφανίζονται ελλιπείς ή λανθασμένες, συμπεριλαμβανομένων εκείνων στο ΕΕΕΣ, ή όταν λείπουν συγκεκριμένα έγγραφα, να υποβάλλουν, να συμπληρώνουν, να αποσαφηνίζουν ή να ολοκληρώνουν τις σχετικές πληροφορίες ή τεκμηρίωση, εντός προθεσμίας όχι μικρότερης των δέκα (10) ημερών και όχι μεγαλύτερης των είκοσι (20) ημερών από την ημερομηνία κοινοποίησης σε αυτούς της σχετικής πρόσκλησης. Η συμπλήρωση ή η αποσαφήνιση ζητείται και γίνεται αποδεκτή υπό την προϋπόθεση ότι δεν τροποποιείται η προσφορά του οικονομικού φορέα και ότι αφορά σε στοιχεία ή δεδομένα, των οποίων είναι αντικειμενικά εξακριβώσιμος ο προγενέστερος χαρακτήρας σε σχέση με το πέρας της καταληκτικής προθεσμίας παραλαβής προσφορών. Τα ανωτέρω ισχύουν κατ' αναλογία και για τυχόν ελλείπουσες δηλώσεις, υπό την προϋπόθεση ότι βεβαιώνουν γεγονότα αντικειμενικά εξακριβώσιμα.», ζήτησε με το με αριθμ. πρωτ. 14852/29-06-2023 έγγραφο της, την κατάθεση του παραπάνω δικαιολογητικού εντός (10) δέκα ημερών σε ηλεκτρονική μορφή. Το έγγραφο της επιτροπής κοινοποιήθηκαν στον οικονομικό φορέα μέσω της επικοινωνίας του ΕΣΗΔΗΣ την 29/06/2023. Επίσης η εγγυητική συμμετοχής κατατέθηκε σε φυσική μορφή σύμφωνα με τα οριζόμενα της Διακήρυξης (άρθρα 2.1.5, 2.2.2 και 2.4.2.5) και μάλιστα αναλυτικότερα σύμφωνα με το άρθρο 2.4.2.5 της Διακήρυξης: «Έως την ημέρα και ώρα αποσφράγισης των προσφορών προσκομίζονται με ευθύνη του οικονομικού φορέα στην αναθέτουσα αρχή, σε έντυπη μορφή και σε κλειστούς φακέλους, στον οποίο αναγράφεται ο αποστολέας και ως παραλήπτης η Επιτροπή Διαγωνισμού του παρόντος διαγωνισμού, τα στοιχεία της ηλεκτρονικής προσφοράς του, τα οποία απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή. Τέτοια στοιχεία και δικαιολογητικά ενδεικτικά είναι: α) η πρωτότυπη εγγυητική επιστολή συμμετοχής, πλην των περιπτώσεων που αυτή εκδίδεται ηλεκτρονικά, άλλως η προσφορά απορρίπτεται ως απαράδεκτη». Σύμφωνα με τα παραπάνω η επιτροπή αφού κατέληξε στο συμπέρασμα ότι η παράληψη του οικονομικού φορέα «I. & E. M. O.E.» να αναρτήσει σε ψηφιακή μορφή την εγγυητική συμμετοχής στο σύστημα του ΕΣΗΔΗΣ δεν αποτελεί λόγο αποκλεισμού, αφού κατατέθηκε η πρωτότυπη εγγυητική επιστολή συμμετοχής σύμφωνα με τα οριζόμενα της Διακήρυξης και γνωρίζοντας ότι σε περίπτωση κατάπτωσης της για την είσπραξή της θα πρέπει η αναθέτουσα αρχή να διαθέτει την εγγυητική συμμετοχής σε έντυπη μορφή, απέστειλε επιστολή αφού πρώτα μελέτησε το άρθρο 3.1.2.1 της Διακήρυξης και κατέληξε ότι με την επιστολή της δεν παραβιάζεται η αρχή της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας διότι δεν τροποποιείται η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα αλλά και ότι τα στοιχεία που ζητούνται είναι αντικειμενικά εξακριβώσιμος ο προγενέστερος χαρακτήρας σε σχέση με το πέρας της καταληκτικής προθεσμίας παραλαβής προσφορών, προς τον οικονομικό φορέα με την οποία ζητούσε την ανάρτηση σε ψηφιακή μορφή στο σύστημα του ΕΣΗΔΗΣ εντός δέκα ημερών, έτσι ώστε να είναι δυνατός ο έλεγχος αυτής από τους υπόλοιπους οικονομικούς φορείς που λαμβάνουν μέρος σε μεταγενέστερο στάδιο του διαγωνισμού. Η εγγυητική επιστολή αναρτήθηκε ψηφιακά μέσω της επικοινωνίας του ΕΣΗΔΗΣ εμπρόθεσμα την 29/06/2023.

2. Δεύτερος λόγος προσφυγής: Όσον αφορά τον δεύτερο λόγο προσφυγής η επιτροπή προσκομίζει συνημμένα το με αριθμ πρωτ.39447- 17/24-04-2017 έγγραφο του Τ.Π.Δ, στο οποίο αναφέρεται ότι η ισχύς της εγγυητικής επιστολής είναι 15 έτη. Για όλους τους παραπάνω λόγους, η επιτροπή καταλήγει στην άποψη πως δεν πρέπει να γίνει αποδεκτή η από 01/09/2023 προσφυγή του οικονομικού φορέα: «Π. Μ. του Δ.» και να απορριφθεί ως αβάσιμη».

Ωστόσο οι εν λόγω απόψεις μας δεν έγιναν δεκτές από την προσβαλλόμενη, όσον αφορά στον πρώτο λόγο της προσφυγής, με αποτέλεσμα να γίνει δεκτή εν μέρει (για τον 1^ο λόγο της προσφυγής καθώς απορρίφθηκε ο 2ος) και να επέλθει η ακύρωση της με αριθμό 244/23 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής

Επειδή κρίνουμε ότι οι παραπάνω απόψεις μας είναι νόμιμες, βάσιμες και αληθινές και θα έπρεπε να γίνουν δεκτές από την Αρχή ώστε να απορριφθεί η ένδικη προσφυγή του οικονομικού φορέα Π. Μ. καθ' ολοκληρία

Τούτο διότι από το άρθρο 102 του Ν. 4412/2016 και το άρθρο 3.1.2 Αξιολόγηση προσφορών της Διακήρυξης, προκύπτει ότι είναι επιτρεπτή, μετά από πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής, η συμπλήρωση ή

διευκρίνιση νομίμως κατ' αρχήν υποβληθέντων δικαιολογητικών ή άλλων στοιχείων των φακέλων εκδήλωσης ενδιαφέροντος υπό την προϋπόθεση ότι η εν λόγω δυνατότητα της αναθέτουσας αρχής να ζητήσει από υποψήφιο να διευκρινίσει την αίτηση εκδήλωσης ενδιαφέροντός του δεν έχει ως αποτέλεσμα την υποβολή, στην πραγματικότητα, νέας αιτήσεως συμμετοχής από τον συγκεκριμένο υποψήφιο, ούτε θεραπεύεται με τον τρόπο αυτό η παράλειψη προσκόμισης εγγράφων ή παροχής πληροφοριών, των οποίων η υποβολή επιβάλλεται από τη Διακήρυξη.

Στην προκειμένη δε περίπτωση προκύπτει πως ο Δήμος Ξάνθης ρητά όρισε ότι η πρωτότυπη εγγύηση συμμετοχής πρέπει να υποβληθεί από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς επί ποινή απαραδέκτου σε φυσική μορφή ενώπιον της Επιτροπής Διαγωνισμού, ενώ δεν διατήρησε αντίστοιχο λόγο απόρριψης της προσφοράς σε περίπτωση που έχει μεν κατατεθεί η πρωτότυπη εγγυητική επιστολή συμμετοχής σε φυσική μορφή και εντός της νομίμου προθεσμίας υποβολής των δικαιολογητικών, αλλά εκ παραδρομής δεν καταχωρίστηκε σε μορφή ηλεκτρονικού αρχείου, με την υποβολή του ηλεκτρονικού φακέλου συμμετοχής, και επιπλέον όρισε επίσης ρητά πως λόγος απόρριψης μιας προσφοράς αποτελεί η έλλειψη στοιχείων που δεν επιδέχονται συμπλήρωσης ή που, εφόσον επιδέχονται, δεν έχουν αποκατασταθεί εντός της χορηγηθείσης από την αναθέτουσα αρχή προθεσμίας προς αποκατάσταση. Συγκεκριμένα ο Π. Μ., ισχυρίστηκε ότι ο φάκελος συμμετοχής της εταιρείας I&E M. ΟΕ είναι ελλιπής διότι δεν υποβλήθηκε με τον φάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς ηλεκτρονικά η εγγύηση συμμετοχής, αλλά μόνο σε φυσική μορφή, κατόπιν πρόσκλησης της αναθέτουσας αρχής μετά την αποσφράγιση των προσφορών και ο λόγος αυτός έγινε δεκτός. Ωστόσο θα έπρεπε να απορριφθεί διότι η παραπάνω εταιρία είχε υποβάλλει σύννομα και εντός της νόμιμης προθεσμίας υποβολής των δικαιολογητικών συμμετοχής σε κλειστό φάκελο και σε φυσική μορφή την πρωτότυπη εγγυητική επιστολή συμμετοχής στη διαγωνιστική διαδικασία, η οποία έλαβε αριθμό πρωτοκόλλου 8884/20-4-2023, πλην όμως εκ παραδρομής δεν την ανάρτησε ηλεκτρονικά και σε μορφή pdf και για το λόγο αυτό κλήθηκε από τον Δήμο Ξάνθης με το αριθμ.14852/29-06-2023 έγγραφο προκειμένου να αναρτήσει εντός 10 ημερών και σε ηλεκτρονική μορφή, γεγονός με το οποίο η παραπάνω εταιρία συμμορφώθηκε κοινοποιώντας το στις 29-6-2023. Συνεπώς καθίσταται προφανές ότι δεν πρόκειται για ανεπίτρεπτη συμπλήρωση φακέλου λόγω παντελούς έλλειψης δικαιολογητικού, ούτε για τροποποίηση της οικονομικής συμμετοχής της εταιρείας μας, αλλά για αναπλήρωση επουσιώδους έλλειψης στοιχείου του ηλεκτρονικού φακέλου και γι' αυτό πρέπει η προσβαλλόμενη να ακυρωθεί.

Επειδή πέραν των ανωτέρω υφίστανται και κατεπείγοντες λόγοι δημοσίου συμφέροντος που επιβάλλουν την διατήρηση της με αριθμό 244/2023 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ξάνθης και την συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας και υπογραφής σύμβασης με την ανωτέρω ανάδοχο διότι υπάρχει μεγάλη και άμεση ανάγκη για την περισυλλογή, περίθαλψη, φροντίδα και παροχή κτηνιατρικών υπηρεσιών και ζωοτροφών προς τα αδέσποτα της πόλης μας στο καταφύγιο του Δήμου Ξάνθης, που κάθε ημέρα καθυστέρησης υπογραφής της οξύνει και αμβλύνει το πρόβλημα.

Επειδή κατά άρθρο 372 του νόμου 4412/2016 ορίζεται ότι: «Δικαστική προστασία - Αρμόδιο δικαστήριο: 1. Όποιος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση και υφίσταται ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από ενδεχόμενη παραβίαση της νομοθεσίας περί δημόσιων συμβάσεων, μπορεί, με το ίδιο δικόγραφο, να ασκήσει αίτηση αναστολής εκτέλεσης και ακύρωσης των αποφάσεων της Α.Ε.Π.Π.. Το αυτό ισχύει και σε περίπτωση σιωπηρής απόρριψης της προδικαστικής προσφυγής. Δικαίωμα άσκησης του ως άνω ένδικου βοηθήματος έχει και η αναθέτουσα αρχή, αν η Α.Ε.Π.Π. κάνει δεκτή την προδικαστική προσφυγή, αλλά και αυτός του οποίου έχει γίνει εν μέρει δεκτή η προδικαστική προσφυγή. Με την απόφαση της Α.Ε.Π.Π. λογίζονται ως συμπροσβαλλόμενες και όλες οι συναφείς προς την εν λόγω απόφαση πράξεις ή παραλείψεις της αναθέτουσας αρχής, εφόσον έχουν εκδοθεί ή συντελεστεί, αντιστοίχως, έως τη συζήτηση της αίτησης.

Όταν η Α.Ε.Π.Π. απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή, νομιμοποιούνται παθητικώς η Α.Ε.Π.Π. και η αναθέτουσα αρχή. Όταν η Α.Ε.Π.Π. κάνει δεκτή την προδικαστική προσφυγή, νομιμοποιείται παθητικώς μόνο η Α.Ε.Π.Π..

2. Η αίτηση αναστολής και ακύρωσης περιλαμβάνει μόνο αιτιάσεις που είχαν προταθεί με την προδικαστική προσφυγή ή αφορούν στη διαδικασία ενώπιον της Α.Ε.Π.Π. ή το περιεχόμενο των αποφάσεών της. Η αναθέτουσα αρχή, εφόσον ασκήσει την αίτηση της παρ. 1, μπορεί να προβάλει και ομιγερείς ισχυρισμούς αναφορικά με τους επιτακτικούς λόγους δημοσίου συμφέροντος, οι οποίοι καθιστούν αναγκαία την άμεση ανάθεση της σύμβασης.

3. Αρμόδιο για την εκδίκαση των υποθέσεων του παρόντος είναι το Διοικητικό Εφετείο της έδρας της αναθέτουσας αρχής. Κατ' εξαίρεση, διαφορές οι οποίες προκύπτουν κατά την ανάθεση συμβάσεων παραχώρησης έργων ή υπηρεσιών και δημόσιων συμβάσεων, οι οποίες υλοποιούνται ως Συμπράξεις Δημόσιου Ιδιωτικού Τομέα (Σ.Δ.Ι.Τ.) σύμφωνα με τον ν. 3389/2005 (Α' 232), εκδικάζονται από το Συμβούλιο της Επικρατείας. Ομοίως, διαφορές οι οποίες προκύπτουν από την ανάθεση δημόσιων συμβάσεων που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής των Οδηγιών 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ, με εκτιμώμενη

αξία μεγαλύτερη των δεκαπέντε εκατομμυρίων (15.000.000) ευρώ, εκδικάζονται από το Συμβούλιο της Επικρατείας.

4. Η αίτηση ασκείται εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση ή την πλήρη γνώση της απόφασης της Α.Ε.Π.Π. ή από την παρέλευση της προθεσμίας για την έκδοση απόφασης, σύμφωνα με όσα ορίζονται στην παρ. 1 του άρθρου 367 περί διαδικασίας λήψης απόφασης και συνεπειών των αποφάσεων της Α.Ε.Π.Π.. Η δικάσιμος για την εκδίκαση της αίτησης ακύρωσης δεν πρέπει να απέχει πέραν των εξήντα (60) ημερών από την κατάθεση του δικογράφου. Ο Πρόεδρος του αρμόδιου Τμήματος ορίζει με πράξη του τον εισηγητή, καθώς και την ημέρα και την ώρα εκδίκασης της αίτησης. Αντίγραφο της αίτησης με κλήση κοινοποιείται με τη φροντίδα του αιτούντος προς την Α.Ε.Π.Π., την αναθέτουσα αρχή, αν δεν έχει ασκήσει αυτή την αίτηση, και προς κάθε τρίτο ενδιαφερόμενο, την κλήτευση του οποίου διατάσσει με πράξη του ο Πρόεδρος ή ο προεδρεύων του αρμόδιου Δικαστηρίου ή Τμήματος έως την επόμενη ημέρα από την κατάθεση της αίτησης. Ο αιτών υποχρεούται επί ποινή απαραδέκτου του ενδίκου βοηθήματος να προβεί στις παραπάνω κοινοποιήσεις εντός αποκλειστικής προθεσμίας δύο (2) ημερών από την έκδοση και την παραλαβή της ως άνω πράξης του Δικαστηρίου. Εντός αποκλειστικής προθεσμίας δέκα (10) ημερών από την ως άνω κοινοποίηση της αίτησης κατατίθεται η παρέμβαση και διαβιβάζονται ο φάκελος και οι απόψεις των παθητικώς νομιμοποιούμενων. Εντός της ίδιας προθεσμίας κατατίθενται στο Δικαστήριο και τα στοιχεία που υποστηρίζουν τους ισχυρισμούς των διαδίκων.

Επιπρόσθετα, η παρέμβαση κοινοποιείται με επιμέλεια του παρεμβαίνοντος στα λοιπά μέρη της δίκης εντός δύο (2) ημερών από την κατάθεσή της, αλλιώς λογίζεται ως απαραδέκτη. Το διατακτικό της δικαστικής απόφασης εκδίδεται εντός δεκαπέντε (15) ημερών από τη συζήτηση της αίτησης της παρ. 1 ή από την προθεσμία για την υποβολή υπομνημάτων.

5. Για την άσκηση της αίτησης οι οικονομικοί φορείς καταβάλλουν παράβολο, το ύψος του οποίου ανέρχεται σε ποσοστό 0,1% της προϋπολογισθείσας αξίας, περιλαμβανομένου του Φ.Π.Α., το οποίο δεν μπορεί να είναι κατώτερο των πεντακοσίων (500) ευρώ και ανώτερο των πέντε χιλιάδων (5.000) ευρώ. Το 1/2 του ποσού του παραβόλου καταβάλλεται κατά την κατάθεση της αίτησης και, αν η αίτηση απορριφθεί, ο αιτών καταδικάζεται στην καταβολή του υπολοίπου 1/2 με την απόφαση του Δικαστηρίου. Το παράβολο εκδίδεται υπέρ του Ταμείου Χρηματοδοτήσεως Δικαστικών Κτηρίων (ΤΑ.Χ.ΔΙ.Κ.) και υπέρ του Δημοσίου, σε ποσοστό 60% και 40% του συνολικού ύψους αντιστοίχως, το οποίο καταμερίζεται σε δύο αντίστοιχους Κ.Α.Ε.. Σε περίπτωση άσκησης αίτησης εκ μέρους αναθέτουσας αρχής, ισχύουν οι γενικές διατάξεις, ανάλογα με τη φύση της αναθέτουσας αρχής. Σε περίπτωση ολικής ή μερικής αποδοχής της αίτησης, το Δικαστήριο διατάσσει την απόδοση του παραβόλου στον αιτούντα. Σε περίπτωση ακύρωσης απόφασης της Α.Ε.Π.Π., που είχε απορρίψει προσφυγή, το Δικαστήριο διατάσσει την επιστροφή του παραβόλου που προσκομίστηκε στο πλαίσιο της προσφυγής. Το Δικαστήριο, εκτιμώντας τις περιστάσεις, μπορεί να διατάξει την απόδοση του παραβόλου, ακόμα και αν απορρίπτεται η αίτηση ακύρωσης. Επί προφανώς απαραδέκτης ή αβάσιμης αίτησης, και εφόσον υπάρξει σχετικό αίτημα της διαδίκου αναθέτουσας αρχής ή αναθέτοντος φορέα, μπορεί να απαγγείλει τον πολλαπλασιασμό του συνολικού παραβόλου στο προσήκον μέτρο και έως του 2% της αξίας της σύμβασης, εφόσον αυτή είναι δυνατόν να προϋπολογισθεί, περιλαμβανομένου του ΦΠΑ, συνεκτιμώντας τη ζημία για το γενικό συμφέρον από την καθυστερημένη ανάθεση της σύμβασης. Κατά τα λοιπά, εφαρμόζεται το άρθρο 36 του π.δ. 18/1989 (Α' 8).

6. Η προθεσμία για την άσκηση και η άσκηση της αίτησης ενώπιον του Δικαστηρίου της παρ. 3 κωλύουν τη σύναψη της σύμβασης μέχρι την έκδοση της οριστικής δικαστικής απόφασης, εκτός εάν με την προσωρινή διαταγή της παρ. 7 το αρμόδιο δικαστήριο αποφανθεί διαφορετικά. Επίσης, η προθεσμία για την άσκηση και η άσκηση της αίτησης κωλύουν την πρόοδο της διαδικασίας ανάθεσης για χρονικό διάστημα δεκαπέντε (15) ημερών από την άσκηση της αίτησης, εκτός εάν με την προσωρινή διαταγή της παρ. 7 το αρμόδιο δικαστήριο αποφανθεί διαφορετικά.

7. Μέχρι την παρέλευση της εκ του νόμου αναστολής της προόδου της διαδικασίας κατά την παρ. 6, και εφόσον έχουν γίνει προσηκόντως οι προβλεπόμενες στην παρ. 4 κοινοποιήσεις της αίτησης, ο Πρόεδρος Εφετών του οικείου Διοικητικού Εφετείου ή ο Εφέτης που αυτός ορίζει, καθώς και ο Πρόεδρος ή ο προεδρεύων της Ολομέλειας ή του οικείου σχηματισμού του Συμβουλίου της Επικρατείας αντίστοιχα, αποφαινόμενοι επί του αιτήματος αναστολής με προσωρινή διαταγή που περιέχει όλως συνοπτική αιτιολογία. Εφόσον κριθεί σκόπιμο, μπορεί να ζητηθεί ακρόαση των μερών με κάθε πρόσφορο τρόπο. Η προσωρινή διαταγή ισχύει μέχρι την έκδοση οριστικής απόφασης επί της αιτήσεως, μπορεί δε να ανακληθεί ή να τροποποιηθεί μέχρι τη συζήτηση της υπόθεσης, μετά από σχετική αίτηση οιουδήποτε των μερών, την οποία ο αιτών κοινοποιεί στους υπόλοιπους διαδίκους ή αυτεπαγγέλτως, με τήρηση της διαδικασίας του παρόντος. Με την ίδια διαδικασία, ύστερα από αίτημα του μέρους που στοιχειοθετεί σχετικό έννομο συμφέρον, μπορεί να αρθεί η εκ του νόμου αναστολή σύναψης της σύμβασης ή/και η εκ του νόμου αναστολή της προόδου της διαδικασίας ανάθεσης σύμφωνα με όσα προβλέπονται στην παρ. 6. Στις περιπτώσεις που, λόγω της σπουδαιότητας της υπόθεσης, αυτή παραπέμπεται από την Πενταμελή Σύνοψη στην Επταμελή Σύνοψη ή

στην Ολομέλεια του Συμβουλίου της Επικρατείας ή όταν το Διοικητικό Εφετείο αποστέλλει αίτημα για πρότυπη δίκη κατά το άρθρο 1 του ν. 3900/2010 (Α' 213) ή στην περίπτωση υποβολής προδικαστικών ερωτημάτων προς το Δικαστήριο της Ευρωπαϊκής Ένωσης, με την παραπεμπτική απόφαση ή με προσωρινή διαταγή κατά τα ανωτέρω διατάσσεται κάθε πρόσφορο μέτρο προσωρινής προστασίας μέχρι την οριστική εκδίκαση της υπόθεσης.

8. Το αίτημα αναστολής γίνεται δεκτό, εφόσον πιθανολογείται σοβαρά η παράβαση κανόνα του δικαίου της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή του εθνικού δικαίου και η αναστολή είναι αναγκαία για να αρθούν τα δυσμενή από την παράβαση αποτελέσματα ή να αποτραπεί η ζημία των συμφερόντων του αιτούντος. Το αίτημα, όμως, μπορεί να απορριφθεί, αν από τη στάθμιση της βλάβης του αιτούντος, των συμφερόντων τρίτων και επιτακτικών λόγων γενικού δημοσίου συμφέροντος κρίνεται ότι οι αρνητικές συνέπειες από την αποδοχή θα είναι σοβαρότερες από την ωφέλεια του αιτούντος.

Το Δικαστήριο διατάζει τα κατάλληλα ασφαλιστικά μέτρα, χωρίς να δεσμεύεται από τις προτάσεις των διαδίκων. Διατάζει ιδίως την αναστολή ισχύος όρων της διακήρυξης, των τευχών δημοπράτησης και οποιουδήποτε άλλου εγγράφου σχετικού με τη διεξαγωγή του διαγωνισμού, την αναστολή εκτέλεσης οποιασδήποτε πράξης της αναθέτουσας αρχής, την απαγόρευση νομικών ή υλικών ενεργειών, την εκτέλεση των απαραίτητων θετικών πράξεων, όπως τη διατήρηση εγγράφων και άλλων στοιχείων, καθώς και την αναστολή σύναψης της σύμβασης.

9. Αν ο ενδιαφερόμενος δεν αιτήθηκε ή αιτήθηκε ανεπιτυχώς την αναστολή και η σύμβαση υπογράφηκε και η εκτέλεσή της ολοκληρώθηκε πριν από τη συζήτηση της αίτησης, εφαρμόζεται αναλόγως η παρ. 2 του άρθρου 32 του π.δ. 18/1989.

10. Στις διαφορές του παρόντος δεν εφαρμόζεται το άρθρο 11 του Κώδικα περί δικών του Δημοσίου (Κ.Δ. από 26.6./10.7.1944, Α' 139).

11. Αν το δικαστήριο ακυρώσει πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής μετά τη σύναψη της σύμβασης, το κύρος της τελευταίας δεν θίγεται, εκτός αν πριν από τη σύναψη αυτής είχε ανασταλεί η διαδικασία σύναψης της σύμβασης. Στην περίπτωση που η σύμβαση δεν είναι άκυρη, ο ενδιαφερόμενος δικαιούται να αξιώσει αποζημίωση, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο άρθρο 373.

12. Η ΕΑΔΗΣΥ με τα αρμόδια όργανά της οφείλει να συμμορφώνεται προς τις ακυρωτικές αποφάσεις των διοικητικών δικαστηρίων που λαμβάνονται δυνάμει του παρόντος με τις οποίες ακυρώνονται εν όλω ή εν μέρει οι αποφάσεις της. Η συμμόρφωση σε περίπτωση αναπομπής της υπόθεσης στην ΕΑΔΗΣΥ συντελείται υποχρεωτικά εντός αποκλειστικής προθεσμίας τριάντα (30) ημερών από την κοινοποίηση της δικαστικής απόφασης από το δικαστήριο, την αναθέτουσα αρχή ή τα λοιπά διάδικα μέρη. Υποχρέωση συμμόρφωσης προς τις δικαστικές αποφάσεις που ακυρώνουν εν όλω ή εν μέρει αποφάσεις της ΕΑΔΗΣΥ έχουν κατά το μέρος των αρμοδιοτήτων τους και οι αναθέτουσες αρχές εντός εντός είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της απόφασης.»

Επειδή η απόφαση μας κοινοποιήθηκε στις 1-11-2023 και υπάρχει προθεσμία 10 ημερών από την κοινοποίησή της για την άσκηση αίτησης ακύρωσης αλλά και αναστολής της, ήτοι μέχρι τις 11-11-2023.

Επειδή από όλα τα ανωτέρω κρίνουμε ότι υφίσταται λόγος άσκησης αίτησης ακύρωσης και αναστολής κατά της με αριθμό 1582/2023 απόφαση της Ενιαίας Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων, που μας κοινοποιήθηκε στις 1-11-2023 διότι πέραν των ουσιαστικών λόγων που θα προβληθούν, υπάρχουν και λόγοι δημοσίου συμφέροντος όπως αναφέρθηκαν ανωτέρω.

Για όλους τούς ως άνω λόγους, εισηγούμαστε και γνωμοδοτούμε για την κατεπείγουσα άσκηση (λόγω προθεσμίας μέχρις τις 10/11/2023) του ενδίκου μέσου της αίτησης ακύρωσης και αναστολής κατά της ανωτέρω απόφασης, κατ' άρθρο 372 του νόμου 4412/2016, ως έχοντες έννομο συμφέρον, καθώς υπάρχουν βάσιμοι λόγοι ευδοκίμησής της αλλά και προς προάσπιση του δημοσίου συμφέροντος και ζητούμε προς τούτο να χορηγηθεί ειδική εντολή και πληρεξουσιότητα στους πληρεξουσίου δικηγόρους του Δήμου Ξάνθης, Λάμπρου Ιωάννη του Ε. (ΑΜ ΔΣΞ 85), κάτοικο Ξάνθης, οδός ** ***** ** και Χατζηλιάδου Ελένη του Δ. (ΑΜ ΔΣΞ 149), κάτοικο Ξάνθης, οδός ***** ***, όπως από κοινού ή ο καθένας χωριστά παρασταθούν ενώπιον του αρμόδιου Διοικητικού Εφετείου Κομοτηνής υπογράψουν και καταθέσουν το ανωτέρω δικόγραφο και παραστούν κατά την συζήτηση και εκδίκασή του σε όποια δικάσιμο οριστεί για την συζήτησή του»

Επακολούθησε συζήτηση και πλήρης περιγραφή των συζητηθέντων, βρίσκεται καταγεγραμμένη σε ηλεκτρονική μορφή που τηρείται στο αρχείο του γραφείου της Οικονομικής Επιτροπής.

Τέλος ο Πρόεδρος, κάλεσε τα μέλη να αποφασίσουν σχετικά.

Η ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ

Ύστερα από διαλογική συζήτηση και ανταλλαγή απόψεων, έχοντας υπόψη την εν λόγω εισήγηση

ΑΠΟΦΑΣΙΖΕΙ ΟΜΟΦΩΝΑ

Την κατεπείγουσα άσκηση (λόγω προθεσμίας μέχρις τις 10/11/2023) του ενδίκου μέσου της αίτησης ακύρωσης και αναστολής κατά της ανωτέρω απόφασης, κατ' άρθρο 372 του νόμου 4412/2016, ως έχοντες

έννομο συμφέρον, καθώς υπάρχουν βάσιμοι λόγοι ευδοκίμησής της αλλά και προς προάσπιση του δημοσίου συμφέροντος και ζητούμε προς τούτο να χορηγηθεί ειδική εντολή και πληρεξουσιότητα στους πληρεξούσιους δικηγόρους του Δήμου Ξάνθης, Λάμπρου Ιωάννη του Ε. (ΑΜ ΔΣΞ 85), κάτοικο Ξάνθης, οδός ** ***** ** και Χατζηλιάδου Ελένη του Δ. (ΑΜ ΔΣΞ 149), κάτοικο Ξάνθης, οδός ***** ***, όπως από κοινού ή ο καθένας χωριστά παρασταθούν ενώπιον του αρμόδιου Διοικητικού Εφετείου Κομοτηνής υπογράψουν και καταθέσουν το ανωτέρω δικόγραφο και παραστούν κατά την συζήτηση και εκδίκασή του σε όποια δικάσιμο οριστεί για την συζήτησή του.

.....
Συντάχθηκε το πρακτικό αυτό και υπογράφεται όπως ακολουθεί.

Η ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ

Ο Πρόεδρος
Εμμανουήλ Τσέπελης
(υπογραφή)

Τα μέλη
(Ακολουθούν υπογραφές)

Ακριβές απόσπασμα
Ξάνθη, 10-11-2023
Με εντολή Δημάρχου
Η Γραμματέας της Οικονομικής Επιτροπής
Μαρία Άννα Ανδρέου