

ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ

Από το αριθ.25/11-11-2024 πρακτικό έκτακτης, διά περιφοράς συνεδρίασης του Δημοτικού Συμβουλίου Ξάνθης,

Αριθμ. Απόφασης 248**Περίληψη**

Έγκριση του από 6-11-2024 πρακτικού τής Επιτροπής Αξιολόγησης Ενστάσεων του άρθρου 221 παρ.11α του Ν.4412/2016

Στην Ξάνθη, σήμερα 11 Νοεμβρίου 2024, ημέρα Δευτέρα και ώρα έναρξης 11:30 - 14:00 ώρα λήξης, συνήλθε σε έκτακτη, διά περιφοράς συνεδρίαση, μέσω ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, το Δημοτικό Συμβούλιο Ξάνθης, ύστερα από την αριθμ.πρωτ.34168/11-11-2024 έγγραφη πρόσκληση τού προέδρου Ιωάννη Δρεμισίτζη και υπό την προεδρία τού ιδίου, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 65 και 67 του Ν.3852/2010, όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν, προκειμένου ληφθεί η σχετική απόφαση, στο παρακάτω θέμα, της ημερήσιας διάταξης.

Αφού διαπιστώθηκε νόμιμη απαρτία, γιατί σε σύνολο 35 δημοτικών Συμβούλων, βρέθηκαν παρόντες 23 δημοτικοί σύμβουλοι, δηλαδή:

ΠΑΡΟΝΤΕΣ

- | | |
|-----------------------------------|-----------------------------|
| 1) Ιωάννης Δρεμισίτζης (Πρόεδρος) | 13) Βασίλειος Παπαδόπουλος |
| 2) Ηλίας Ασκαρίδης | 14) Χρήστος Παππάς |
| 3) Ελένη Γιάνναρου | 15) Ελισάβετ Παυλίδου |
| 4) Κωνσταντίνος Γκαγκαλιδής | 16) Ιωάννης Πεπονίδης |
| 5) Νικόλαος Γουναρίδης | 17) Αναστάσιος Ταρενίδης |
| 6) Δέσποινα Θεοδωρίδου | 18) Ιωάννης Τσάπαλης |
| 7) Χαράλαμπος Ευστρατίου | 19) Εμμανουήλ Τσέπελης |
| 8) Ιωάννης Ζερενίδης | 20) Μιχαήλ Τσέπελης |
| 9) Ηλίας Κοτόπουλος | 21) Μάριος Τσορμπατζίδης |
| 10) Χρήστος Κυρπόγλου | 22) Εμμανουήλ Φανουράκης |
| 11) Σιαμπάν Μπαντακ | 23) Αθανάσιος Χατζηαντωνίου |
| 12) Κυριάκος Παπαδόπουλος | |

ΑΠΟΝΤΕΣ

- | | |
|----------------------------|-----------------------------|
| 1) Παναγιώτης Αμβροσιάδης | 7) Πασχάλης Λύρατζης |
| 2) Σταύρος Αμοιράς | 8) Σάββας Μελισσόπουλος |
| 3) Θωμάς Ηλιάδης | 9) Ινάτς Μουσταφά Ογλού |
| 4) Στέφανος Ιγιαννίδης | 10) Σουά Μπεκήρ Ογλού |
| 5) Ιπποκράτης Καμαρίδης | 11) Σελαϊντήν Μπογιάρ Αχμέτ |
| 6) Λεβεντ Καρά Οσμάν Χασάν | 12) Παναγιώτης Σταυρακάρας |
- (οι οποίοι δεν συμμετείχαν αν και προσκλήθηκαν νόμιμα)

Ο Πρόεδρος Ιωάννης Δρεμισίτζης, κήρυξε την έναρξη της έκτακτης, διά περιφοράς συνεδρίασης και αφού αναφέρθηκε στο κατεπείγον της συνεδρίασης λόγω στενών χρονικών περιθωρίων, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 67 του 3852/2010, όπως αυτό τροποποιήθηκε και ισχύει, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 65 και 67 του Ν.3852/2010, όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν, προκειμένου ληφθεί η σχετική απόφαση, στο παρακάτω θέμα, της ημερήσιας διάταξης, ζήτησε από τα μέλη του Δημοτικού Συμβουλίου, να αποφανθούν για το κατεπείγον του παρακάτω θέματος της ημερήσιας διάταξης:

01ο ΘΕΜΑ : Έγκριση του από 6-11-2024 πρακτικού τής Επιτροπής Αξιολόγησης Ενστάσεων του άρθρου 221 παρ.11α του Ν.4412/2016

Το Δ.Σ. αφού έλαβε υπόψη του την εισήγηση του προέδρου, τις διατάξεις του άρθρου 67 του Ν.3852/10, όπως αυτό τροποποιήθηκε και ισχύει

ΑΠΟΦΑΣΙΖΕΙ ΟΜΟΦΩΝΑ

Τη συζήτηση του θέματος που αφορά την «Έγκριση του από 6-11-2024 πρακτικού τής Επιτροπής Αξιολόγησης Ενστάσεων του άρθρου 221 παρ.11α του Ν.4412/2016», λόγω της κατεπείγουσας φύσης του, που προκύπτει από τα στενά χρονικά περιθώρια επίλυσης του ζητήματος και τέθηκε υπόψη των μελών το αριθμ.πρωτ.34145/11-11-2024 πρακτικό γνωμοδότησης της Επιτροπής Αξιολόγησης Ενστάσεων του άρθρου 221 παρ.11α του Ν.4412/2016, το οποίο έχει ως εξής:

«Στην Ξάνθη σήμερα την 6^η Νοεμβρίου, ημέρα Τετάρτη και ώρα 10:00 π.μ. συνήλθε σε συνεδρίαση στο Δημοτικό κατάστημα Ξάνθης, η Επιτροπή αξιολόγησης ενστάσεων, η οποία

συγκροτήθηκε με την υπ' αριθμ.28/2023 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Ξάνθης, προκειμένου να γνωμοδοτήσει σχετικά με την προσφυγή της εταιρείας ΤΟΠ ΒΙΖΙΟΝ Ε.Π.Ε., η οποία εδρεύει στον Πειραιά, Καρπάθου 84, με ΑΦΜ 095735038, για την ακύρωση και εξαφάνιση της υπ' αριθ.265/27-08-2024 απόφαση της Δημοτικής Επιτροπής Ξάνθης.

Στη συνεδρίαση της επιτροπής ήταν παρόντες:

Κατερίνα Μαυρομάτη, τακτικό μέλος-Πρόεδρος Επιτροπής

Βασίλα Αναστασία, τακτικό μέλος

Οκταποδά Μαρία, τακτικό μέλος

Η επιχείρηση η οποία αναφέρεται στον παρακάτω πίνακα αναδείχθηκε ανάδοχος, του ανοιχτού διαγωνισμού που διενεργήθηκε με την υπ' αρ.πρωτ.7499/30.03.2023

Διακήρυξη Δήμου Ξάνθης με τίτλο *“Προμήθεια, μεταφορά και τοποθέτηση στεγάστρων για την αναβάθμιση στάσεων αστικής συγκοινωνίας”*.

ΕΠΩΝΥΜΙΑ ΑΝΑΔΟΧΟΥ	ΑΡ. ΠΡΩΤ. ΣΥΜΒΑΣΗΣ	ΠΟΣΟ ΣΥΜΒΑΣΗΣ
ΤΟΠ ΒΙΖΙΟΝ Ε.Π.Ε.	16622/20.07.2023 και ημερομηνία ανάρτησης ΚΗΜΔΗΣ 24-07-2023	117.378,40€

Σε απόδειξη αυτού, μεταξύ του Δήμου Ξάνθης και του αναδόχου, υπογράφηκε η ως άνω σχετική σύμβαση. Η διάρκεια της σύμβασης ορίστηκε έως 6 μήνες από την ημερομηνία ανάρτησης στο ΚΗΜΔΗΣ (ήτοι 24-01-2023) και παρατάθηκε κατά έξι (6) μήνες με την υπ' αριθμ.297/21-12-2023 απόφαση Δημοτικού Συμβουλίου Ξάνθης, περί τροποποίησης της ως προς τον χρόνο παράδοσης των υπό προμήθεια ειδών, ήτοι μέχρι τις 22-07-2024.

Σύμφωνα με την υπ' αριθμ.265/2024 απόφαση Δημοτικής Επιτροπής Ξάνθης, η ανάδοχος εταιρεία κρίθηκε έκπτωτη, μετά από γνωμοδότηση της Επιτροπής Παρακολούθησης και Παραλαβής της Σύμβασης (Αρ.27/2023 απόφαση Οικον. Επιτροπής Δ. Ξάνθης) καθώς παραβιάστηκαν εκ μέρους της οι διατάξεις της παρ.6 του άρθρου 206 του ν.4412/2016 όπου

“Ο προμηθευτής υποχρεούται να ειδοποιεί την υπηρεσία που εκτελεί την προμήθεια, την αποθήκη των υλικών και την επιτροπή παραλαβής, για την ημερομηνία που προτίθεται να παραδώσει το υλικό, τουλάχιστον πέντε (5) ημέρες νωρίτερα”.

Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5.2.1της αρ.πρωτ.7499/30.03.2023 διακήρυξης *“Ο ανάδοχος κηρύσσεται υποχρεωτικά έκπτωτος από τη σύμβαση και από κάθε δικαίωμα που απορρέει από αυτήν, με απόφαση του αρμόδιου αποφαινόμενου οργάνου, ύστερα από γνωμοδότηση του αρμόδιου οργάνου (Επιτροπή Παρακολούθησης και Παραλαβής):*

β) στην περίπτωση που δεν εκπληρώσει τις υποχρεώσεις του που απορρέουν από τη σύμβαση ή/και δεν συμμορφωθεί με τις σχετικές γραπτές εντολές της υπηρεσίας, που είναι σύμφωνες με τη σύμβαση ή τις κείμενες διατάξεις, εντός του συμφωνημένου χρόνου εκτέλεσης της σύμβασης,

γ) εφόσον δεν φορτώσει, δεν παραδώσει ή δεν αντικαταστήσει τα συμβατικά αγαθά ή δεν επισκευάσει ή δεν συντηρήσει αυτά μέσα στον συμβατικό χρόνο ή στον χρόνο παράτασης που του δόθηκε, σύμφωνα με όσα προβλέπονται στο άρθρο 206 και την παράγραφο 6.1.1.της παρούσας, με την επιφύλαξη της επόμενης παραγράφου..

Στην περίπτωση συνδρομής λόγου έκπτωσης του αναδόχου από σύμβαση κατά ως άνω περίπτωση γ, η αναθέτουσα αρχή κοινοποιεί στον ανάδοχο ειδική όχληση, η οποία μνημονεύει τις διατάξεις του άρθρου 203 του ν.4412/2026 και περιλαμβάνει συγκεκριμένη περιγραφή των ενεργειών στις οποίες οφείλει να προβεί ο ανάδοχος, προκειμένου να συμμορφωθεί, μέσα σε προθεσμία είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της ανωτέρω όχλησης. Αν η προθεσμία, που έχει τεθεί με την ειδική όχληση, παρέλθει, χωρίς ο ανάδοχος να συμμορφωθεί, κηρύσσεται έκπτωτος μέσα σε προθεσμία τριάντα (30) ημερών από την άπρακτη πάροδο της προθεσμίας συμμόρφωσης, με απόφαση της αναθέτουσας αρχής”

Με το άρθρο 72 του ν.3852/2010 παρ.1ζ ορίζεται ότι η *“Οικονομική Επιτροπή ασκεί τα καθήκοντα αναθέτουσας αρχής κατά το στάδιο που προηγείται της σύναψης των συμβάσεων έργων, μελετών, υπηρεσιών και προμηθειών...εφαρμοζόμενης νομοθεσίας”* (από 01.01.2024 από Δημοτική Επιτροπή-άρθρο 26 ν.5056/2023). Συνεπώς η Δημοτική Επιτροπή ασκεί καθήκοντα αναθέτουσας αρχής κατά το στάδιο που προηγείται της σύμβασης.

Με το άρθρο 65 του ν.3852/2010 ορίζεται ότι *“Το Δημοτικό Συμβούλιο αποφασίζει για όλα τα θέματα που αφορούν το Δήμο, εκτός από εκείνα που ανήκουν εκ του νόμου στην αρμοδιότητα του Δημάρχου ή άλλου οργάνου του Δήμου ή το ίδιο το δημοτικό συμβούλιο μεταβίβασε σε επιτροπή του”*. Συνεπώς το Δημοτικό Συμβούλιο ασκεί καθήκοντα αναθέτουσας αρχής κατά το στάδιο που έπεται της σύναψης των

συμβάσεων έργων, μελετών, υπηρεσιών και προμηθειών ανεξαρτήτως προϋπολογισμού, πλην των περιπτώσεων της απευθείας ανάθεσης που υπάγονται στο Δήμαρχο.

Με την αρ.πρωτ.31023/11.10.2024 ασκηθείσα εμπρόθεσμη προσφυγή της η ανάδοχος εταιρεία υποστηρίζει ότι ενημέρωσε προφορικά τον Πρόεδρο της Επιτροπής Παρακολούθησης και Παραλαβής για την επικείμενη παράδοση της προμήθειας σε αόριστο μεν χρόνο, σε κάθε περίπτωση δε εντός του συμβατικού χρόνου παράδοσης, ήτοι έως 22.07.2024

Με την αρ.πρωτ.24899/23.08.2024 γνωμοδότηση της Επιτροπής Παρακολούθησης και Παραλαβής βεβαιώνεται ότι η Επιτροπή ουδέποτε ειδοποιήθηκε από τον προμηθευτή (ούτε και προφορικά) για την ημερομηνία παραλαβής της προμήθειας και γνωμοδότησε θετικά προς τη Δημοτική Επιτροπή Ξάνθης για την κήρυξη αυτού ως έκπτωτου κατ' εφαρμογή του άρθρου 206 παρ. 6 του ν.4412/2016.

Στη βάση των προεκτεθέντων η Επιτροπή Αξιολόγησης Ενστάσεων γνωμοδοτεί τα παρακάτω:

1) Ως προς τον λόγο Α της από 11.10.2024 προσφυγής *“Αναρμοδιότητα του οργάνου που εξέδωσε την προσβαλλόμενη απόφαση”* αυτός πρέπει να γίνει δεκτός δεδομένου ότι το αποφαινόμενο όργανο που θα μπορούσε να κηρύξει τον ανάδοχο έκπτωτο είναι το Δημοτικό Συμβούλιο Ξάνθης, σύμφωνα με το άρθρο 65 του ν.3852/2010 ενεργώντας στη συγκεκριμένη περίπτωση και ως Αναθέτουσα Αρχή, και όχι η Δημοτική Επιτροπή Ξάνθης (άρθρο 5.2.1 της αρ. πρωτ.87499/30.03.2023 διακήρυξης & άρθρο 203 παρ. 2 του ν.4412/2016).

2) Ως προς τον λόγο Β της από 11.10.2024 προσφυγής *“Παραβίαση του δικαιώματος ακροάσεως του διοικούμενου”*, αυτός πρέπει να γίνει δεκτός δεδομένου ότι η Αναθέτουσα Αρχή (στην προκειμένη περίπτωση Δημοτικό Συμβούλιο Ξάνθης) όφειλε να κοινοποιήσει στον ανάδοχο ειδική όχληση, στην οποία να μνημόνευε τις διατάξεις του άρθρου 203 του ν.4412/2026 και να περιλάμβανε συγκεκριμένη περιγραφή των ενεργειών στις οποίες όφειλε να προβεί ο ανάδοχος, προκειμένου να συμμορφωθεί, μέσα σε προθεσμία είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της ανωτέρω όχλησης. Αν η προθεσμία, που είχε τεθεί με την ειδική όχληση, είχε παρέλθει, χωρίς ο ανάδοχος να συμμορφωθεί, τότε με απόφασή της θα μπορούσε να κηρύξει τον ανάδοχο έκπτωτο μέσα σε προθεσμία τριάντα (30) ημερών από την άπρακτη πάροδο της προθεσμίας συμμόρφωσης (άρθρο 5.2.1 της αρ. πρωτ.87499/30.03.2023 διακήρυξης & άρθρο 203 παρ. 2 του ν.4412/2016).

3) Ως προς τον λόγο Γ της από 11.10.2024 προσφυγής *“Έλλειψη νόμιμης αιτιολόγησης της προσβαλλόμενης απόφασης”* αυτός πρέπει να απορριφθεί δεδομένου ότι η απόφαση βασίστηκε στη νόμιμη αιτιολόγηση της αρ.πρωτ.24541/20-8-2024 γνωμοδότησης της Επιτροπής Παρακολούθησης και Παραλαβής και συγκεκριμένα :

α) η ανάδοχος εταιρεία δεν ειδοποίησε την Επιτροπή Παραλαβής ως όφειλε για την ημερομηνία παράδοσης (παρ.6 του άρθρου 206 του ν.4412/2016), προκειμένου να τηρηθούν οι διαδικασίες του άρθρου 6.2.1. της διακήρυξης: *“Η παραλαβή των υλικών γίνεται από επιτροπές, Κατά την διαδικασία παραλαβής των υλικών διενεργείται ποσοτικός και ποιοτικός έλεγχος καιΗ επιτροπή παραλαβής, μετά τους προβλεπόμενους ελέγχους συντάσσει πρωτόκολλα (μακροσκοπικό – οριστικό- παραλαβής του υλικού με παρατηρήσεις –απόρριψης των υλικών) σύμφωνα με την παρ.3 του άρθρου 208 του ν. 4412/16.τα αποτελέσματα της κατ’ έφεση εξέτασης”*.

β) Νόμιμο αρμόδιο όργανο για την παρακολούθηση και την παραλαβή της σύμβασης προμήθειας είναι η ανωτέρω Επιτροπή *“η οποία εισηγείται για όλα τα θέματα παραλαβής του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης, προβαίνοντας, σε μακροσκοπικούς, λειτουργικούς ή και επιχειρησιακούς ελέγχους του προς παραλαβή αντικείμενου της σύμβασης,, συντάσσει τα σχετικά πρωτόκολλα, παρακολουθεί και ελέγχει την προσήκουσα εκτέλεση όλων των όρων της σύμβασης και την εκπλήρωση των υποχρεώσεων του αναδόχου και εισηγείται τη λήψη των επιβεβλημένων μέτρων λόγω μη τήρησης των ως άνω όρων (άρθρο 221 παρ.11β) ν.4412/2016).*

Περαιτέρω και σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 6.2.2 της αρ.πρωτ.7499/30.03.2024 διακήρυξης ορίζεται ότι *“.....Αν η παραλαβή των υλικών και η σύνταξη του σχετικού πρωτοκόλλου δεν πραγματοποιηθεί από την επιτροπή παρακολούθησης και παραλαβής μέσα στον οριζόμενο από τη σύμβαση χρόνο, σύμφωνα με όσα ορίζονται σε σύμβαση χρόνο, θεωρείται ότι η παραλαβή συντελέσθηκε αυτοδίκαια, με κάθε επιφύλαξη των δικαιωμάτων του Δημοσίου και εκδίδεται προς τούτο σχετική απόφαση του αρμοδίου αποφαινομένου οργάνου, με βάση μόνο το θεωρημένο από την υπηρεσία που παραλαμβάνει τα υλικά αποδεικτικό προσκόμισης τούτων, σύμφωνα δε με την απόφαση αυτή η αποθήκη του φορέα εκδίδει δελτίο εισαγωγής του υλικού και εγγραφής του στα βιβλία της, προκειμένου να πραγματοποιηθεί η πληρωμή του αναδόχου.*

Ανεξάρτητα από την, κατά τα ανωτέρω, αυτοδίκαιη παραλαβή και την πληρωμή του αναδόχου, πραγματοποιούνται οι προβλεπόμενοι από την σύμβαση έλεγχοι από επιτροπή που συγκροτείται με απόφαση του αρμοδίου αποφαινομένου οργάνου, στην οποία δεν μπορεί να συμμετέχουν ο πρόεδρος και τα μέλη της

επιτροπής που δεν πραγματοποίησε την παραλαβή στον προβλεπόμενο από την σύμβαση χρόνο. Η παραπάνω επιτροπή παραλαβής προβαίνει σε όλες τις διαδικασίες παραλαβής που προβλέπονται από την ως άνω παράγραφο 1 και το άρθρο 208 του ν. 4412/2016 και συντάσσει τα σχετικά πρωτόκολλα. Οι εγγυητικές επιστολές προκαταβολής και καλής εκτέλεσης δεν επιστρέφονται πριν από την ολοκλήρωση όλων των προβλεπομένων από τη σύμβαση ελέγχων και τη σύνταξη των σχετικών πρωτοκόλλων”.

4) Εφόσον διαπιστωθεί ότι τα υπό προμήθεια είδη παραδόθηκαν, σύμφωνα με τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, εντός των συμβατικών προθεσμιών, τότε να θεωρηθεί ότι αυτοδίκαια παραλήφθηκαν, με κάθε επιφύλαξη των δικαιωμάτων του Δήμου και προς τούτο να ακυρωθεί η υπ’ αριθμ.265/27.08.2024 απόφαση της Δημοτικής Επιτροπής Ξάνθης και να ακολουθεί η διαδικασία που ορίζεται στο άρθρο 6.2.2 της αρ.πρωτ.7499/30.03.2024 διακήρυξης «Προμήθεια, μεταφορά και τοποθέτηση στεγάστρων για την αναβάθμιση στάσεων αστικής συγκοινωνίας» (όπως περιγράφεται ανωτέρω).

Σημειώνεται ότι η εμπρόθεσμη άσκηση της προσφυγής αναστέλλει τις επιβαλλόμενες κυρώσεις και ότι το Δημοτικό Συμβούλιο Ξάνθης αποφασίζει επί αυτής ύστερα από την παρούσα γνωμοδότηση, εντός προθεσμίας τριάντα (30) ημερών από την άσκησή της, ήτοι έως 11.11.2024 άλλως θεωρείται ως σιωπηρώς απορριφθείσα»

Ο δημοτικός σύμβουλος Βασίλειος Παπαδόπουλος, με το από 11-11-2024 ηλεκτρονικό μήνυμα, ψήφισε Λευκό.

ΤΟ ΔΗΜΟΤΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ

Έχοντας υπόψη του το σχετικό πρακτικό

ΑΠΟΦΑΣΙΖΕΙ ΟΜΟΦΩΝΑ

Την έγκριση του από 6-11-2024 πρακτικού τής Επιτροπής Αξιολόγησης Ενστάσεων του άρθρου 221 παρ.11α του Ν.4412/2016 και συγκεκριμένα:

1) Ως προς τον λόγο Α της από 11.10.2024 προσφυγής “Αναρμοδιότητα του οργάνου που εξέδωσε την προσβαλλόμενη απόφαση” **αποδέχεται την προσφυγή**, δεδομένου ότι το αποφαινόμενο όργανο που θα μπορούσε να κηρύξει τον ανάδοχο έκπτωτο είναι το Δημοτικό Συμβούλιο Ξάνθης, σύμφωνα με το άρθρο 65 του Ν.3852/2010 ενεργώντας στη συγκεκριμένη περίπτωση και ως Αναθέτουσα Αρχή, και όχι η Δημοτική Επιτροπή Ξάνθης (άρθρο 5.2.1 της αρ.πρωτ.87499/30.03.2023 διακήρυξης & άρθρο 203 παρ. 2 του ν.4412/2016).

2) Ως προς τον λόγο Β της από 11.10.2024 προσφυγής «Παραβίαση του δικαιώματος ακροάσεως του διοικούμενου», **αποδέχεται την προσφυγή**, δεδομένου ότι η Αναθέτουσα Αρχή (στην προκειμένη περίπτωση Δημοτικό Συμβούλιο Ξάνθης), όφειλε να κοινοποιήσει στον ανάδοχο ειδική όχληση, στην οποία να μνημόνευε τις διατάξεις του άρθρου 203 του ν.4412/2026 και να περιλάμβανε συγκεκριμένη περιγραφή των ενεργειών στις οποίες όφειλε να προβεί ο ανάδοχος, προκειμένου να συμμορφωθεί, μέσα σε προθεσμία είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της ανωτέρω όχλησης. Αν η προθεσμία, που είχε τεθεί με την ειδική όχληση, είχε παρέλθει, χωρίς ο ανάδοχος να συμμορφωθεί, τότε με απόφασή της θα μπορούσε να κηρύξει τον ανάδοχο έκπτωτο μέσα σε προθεσμία τριάντα (30) ημερών από την άπρακτη πάροδο της προθεσμίας συμμόρφωσης (άρθρο 5.2.1 της αρ.πρωτ.87499/30.03.2023 διακήρυξης & άρθρο 203 παρ. 2 του ν.4412/2016).

3) Ως προς τον λόγο Γ της από 11.10.2024 προσφυγής «Έλλειψη νόμιμης αιτιολόγησης της προσβαλλόμενης απόφασης» **απορρίπτει την προσφυγή**, δεδομένου ότι η απόφαση βασίστηκε στη νόμιμη αιτιολόγηση της αρ.πρωτ.24541/20-8-2024 γνωμοδότησης της Επιτροπής Παρακολούθησης και Παραλαβής και συγκεκριμένα :

α) η ανάδοχος εταιρεία δεν ειδοποίησε την Επιτροπή Παραλαβής ως όφειλε για την ημερομηνία παράδοσης (παρ.6 του άρθρου 206 του ν.4412/2016), προκειμένου να τηρηθούν οι διαδικασίες του άρθρου 6.2.1. της διακήρυξης: “Η παραλαβή των υλικών γίνεται από επιτροπές, Κατά την διαδικασία παραλαβής των υλικών διενεργείται ποσοτικός και ποιοτικός έλεγχος καιΗ επιτροπή παραλαβής, μετά τους προβλεπόμενους ελέγχους συντάσσει πρωτόκολλα (μακροσκοπικό – οριστικό- παραλαβής του υλικού με παρατηρήσεις –απόρριψης των υλικών) σύμφωνα με την παρ.3 του άρθρου 208 του ν. 4412/16.....τα αποτελέσματα της κατ’ έφεση εξέτασης”.

β) Νόμιμο αρμόδιο όργανο για την παρακολούθηση και την παραλαβή της σύμβασης προμήθειας είναι η ανωτέρω Επιτροπή “η οποία εισηγείται για όλα τα θέματα παραλαβής του φυσικού αντικείμενου της σύμβασης, προβαίνοντας, σε μακροσκοπικούς, λειτουργικούς ή και επιχειρησιακούς ελέγχους του προς παραλαβή αντικείμενου της σύμβασης,, συντάσσει τα σχετικά πρωτόκολλα, παρακολουθεί και ελέγχει την προσήκουσα εκτέλεση όλων των όρων της σύμβασης και την εκπλήρωση των υποχρεώσεων του αναδόχου και εισηγείται τη λήψη των επιβεβλημένων μέτρων λόγω μη τήρησης των ως άνω όρων (άρθρο 221 παρ.11β) ν.4412/2016).

Περαιτέρω και σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 6.2.2 της αρ.πρωτ.7499/30.03.2024 διακήρυξης ορίζεται ότι «.....Αν η παραλαβή των υλικών και η σύνταξη του σχετικού πρωτοκόλλου δεν πραγματοποιηθεί από την επιτροπή παρακολούθησης και παραλαβής μέσα στον οριζόμενο από τη σύμβαση χρόνο, σύμφωνα με όσα ορίζονται σε σύμβαση χρόνο, θεωρείται ότι η παραλαβή συντελέστηκε αυτοδίκαια, με κάθε επιφύλαξη των δικαιωμάτων του Δημοσίου και εκδίδεται προς τούτο σχετική απόφαση του αρμοδίου αποφαινομένου οργάνου, με βάση μόνο το θεωρημένο από την υπηρεσία που παραλαμβάνει τα υλικά αποδεικτικό προσκόμισης τούτων, σύμφωνα δε με την απόφαση αυτή η αποθήκη του φορέα εκδίδει δελτίο εισαγωγής του υλικού και εγγραφής του στα βιβλία της, προκειμένου να πραγματοποιηθεί η πληρωμή του αναδόχου.

Ανεξάρτητα από την, κατά τα ανωτέρω, αυτοδίκαιη παραλαβή και την πληρωμή του αναδόχου, πραγματοποιούνται οι προβλεπόμενοι από την σύμβαση έλεγχοι από επιτροπή που συγκροτείται με απόφαση του αρμοδίου αποφαινομένου οργάνου, στην οποία δεν μπορεί να συμμετέχουν ο πρόεδρος και τα μέλη της επιτροπής που δεν πραγματοποίησε την παραλαβή στον προβλεπόμενο από την σύμβαση χρόνο. Η παραπάνω επιτροπή παραλαβής προβαίνει σε όλες τις διαδικασίες παραλαβής που προβλέπονται από την ως άνω παράγραφο 1 και το άρθρο 208 του ν. 4412/2016 και συντάσσει τα σχετικά πρωτόκολλα. Οι εγγυητικές επιστολές προκαταβολής και καλής εκτέλεσης δεν επιστρέφονται πριν από την ολοκλήρωση όλων των προβλεπομένων από τη σύμβαση ελέγχων και τη σύνταξη των σχετικών πρωτοκόλλων».

4) Εφόσον διαπιστωθεί ότι τα υπό προμήθεια είδη παραδόθηκαν, σύμφωνα με τους ισχυρισμούς της προσφεύγουσας, εντός των συμβατικών προθεσμιών, τότε να θεωρηθεί ότι αυτοδίκαια παραλήφθηκαν, με κάθε επιφύλαξη των δικαιωμάτων του Δήμου και προς τούτο να ακυρωθεί η υπ' αριθμ.265/27.08.2024 απόφαση της Δημοτικής Επιτροπής Ξάνθης και να ακολουθεί η διαδικασία που ορίζεται στο άρθρο 6.2.2 της αρ.πρωτ.7499/30.03.2024 διακήρυξης «Προμήθεια, μεταφορά και τοποθέτηση στεγάστρων για την αναβάθμιση στάσεων αστικής συγκοινωνίας» (όπως περιγράφεται ανωτέρω).

.....
Συντάχθηκε το πρακτικό αυτό και δεν υπογράφεται, σύμφωνα με την αριθμ.40/31-3-2020 εγκύκλιο του ΥΠΕΣ

ΤΟ ΔΗΜΟΤΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ

Ο Πρόεδρος
Ιωάννης Δρεμισίζης

Τα μέλη

Ακριβές απόσπασμα
Ξάνθη 11-11-2024
Με εντολή Δημάρχου
Η Ειδική Γραμματέας του Δημοτικού Συμβουλίου
Μαρία Άννα Ανδρέου