

## ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ

**Από το πρακτικό της με αριθ. 59/2016 Συνεδρίασης  
της Οικονομικής Επιτροπής  
του Δήμου Λευκάδας  
Αριθ. Απόφ: 373/2016**

Στην Λευκάδα και στο Δημοτικό Κατάστημα του Δήμου, σήμερα στις 28 του μηνός Δεκεμβρίου του έτους 2016, ημέρα Τετάρτη και ώρα 13:00, ήλθε σε συνεδρίαση η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου μετά την αριθ. πρωτ. 26448/23-12-16 έγγραφη πρόσκληση του Προέδρου της, η οποία επιδόθηκε νόμιμα με αποδεικτικό στα μέλη, σύμφωνα με τις όξεις του άρθρου 75 παρ.6 του Ν.3852/2010 «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης-Πρόγραμμα Καλλικράτης».

Αφού διαπιστώθηκε νόμιμη απαρτία, δηλαδή σε σύνολο εννέα (9) μελών βρέθηκαν παρόντα τα παρακάτω πέντε (5) μέλη, άρχισε η Συνεδρίαση.

**ΠΑΡΟΝΤΕΣ****ΑΠΟΝΤΕΣ**

|                       |                         |
|-----------------------|-------------------------|
| 1. Νικητάκης Μάρκος   | 1. Ζουριδάκης Ευύχιος   |
| 2. Βλάχος Κων/νος     | 2. Περδικάρης Αθανάσιος |
| 3. Χαλικιάς Ευάγγελος | 3. Σκληρός Φίλιππος     |
| 4. Καρφάκη Μαριάννα   | 4. Γιαννιώτης Οδυσσεάς  |
| 5. Σέρβος Κων/νος     | 5.                      |
| 6.                    | 6.                      |
| 7.                    | 7.                      |
| 8.                    | 8.                      |
| 9.                    | 9.                      |

Τα ανωτέρω απόντα μέλη απουσίαζαν, αν και κλήθηκαν νόμιμα.

Στη συνεδρίαση, καλείται το αναπληρωματικό μέλος της Ο.Ε. κ. Χαλικιάς Ευάγγελος, στη θέση του κ. Ηλία Κοντογεώργη, ο οποίος ανεξαρτητοποιήθηκε από την παράταξη της πλειοψηφίας.

Επίσης καλείται το αναπληρωματικό μέλος της Ο.Ε., των παρατάξεων της μειοψηφίας, κ. Σκληρός Φίλιππος, στη θέση του παραιτηθέντος τακτικού μέλους, κας Σταματέλου Δήμητρας.

Καλείται, το αναπληρωματικό μέλος της Ο.Ε. κ. Περδικάρης Αθανάσιος, στη θέση του τακτικού μέλους της πλειοψηφίας κ. Γκογκάκη Γρηγόρη, ο οποίος εκλέχθηκε Πρόεδρος του Δημοτικού Συμβουλίου.

Τα πρακτικά τηρήθηκαν από την αναπληρώτρια γραμματέα της Οικονομικής Επιτροπής, Ασπασία Σούνδια, υπάλληλο του Δήμου Λευκάδας.

**ΘΕΜΑ 1<sup>ο</sup> Εκτός Ημερήσιας Διάταξης:**

Απόφαση Ο.Ε. σχετικά με ένσταση κατά της απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής με αρ. 348/2016, που αφορά την έγκριση των πρακτικών της επιτροπής διενέργειας και αξιολόγησης προσφορών του συνοπτικού διαγωνισμού για την επιλογή αναδόχου για την εκτέλεση υπηρεσίας καθαρισμών δημοτικών χώρων για λόγους πυροπροστασίας.

**Εισηγητής:** Νικητάκης Μάρκος, Πρόεδρος Ο.Ε.

Ύστερα από πρόταση του Προέδρου της, η Ο.Ε. ομόφωνα αποφασίζει την συζήτηση θέματος εκτός ημερήσιας διάταξης σχετικά με την ένσταση κατά της απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής με αρ. 348/2016, που αφορά την έγκριση των πρακτικών της επιτροπής διενέργειας και αξιολόγησης προσφορών του συνοπτικού διαγωνισμού για την επιλογή αναδόχου για την εκτέλεση υπηρεσίας καθαρισμών δημοτικών χώρων για λόγους πυροπροστασίας.

Στη συνέχεια ο Πρόεδρος της Ο.Ε. κ. Μάρκος Νικητάκης, διαβάζει την εισήγηση της Επιτροπής Αξιολόγησης Ενστάσεων η οποία έχει ως εξής:

«Λαμβάνοντας υπόψη:

1. Την αριθμ. 323/2016 απόφαση Οικονομικής Επιτροπής (ΑΔΑ: 7ΝΘ1ΩΛΙ-ΙΣΛ), σύμφωνα με την οποία ορίζεται η Επιτροπή αξιολόγησης ενστάσεων διαδικασιών σύναψης δημόσιας σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρ. 221 του Ν.4412/2016, για παροχή υπηρεσίας καθαρισμών δημοτικών χώρων για λόγους πυροπροστασίας για το έτος 2016, αποτελούμενη από τους (1) Κονιδάρη Αριστείδη, (2) Παπαδόπουλο Άγγελο και (3) Αρβανίτη Κων/νο
2. Τη Διακήρυξη συνοπτικού διαγωνισμού για την επιλογή αναδόχου για την εκτέλεση υπηρεσίας καθαρισμών δημοτικών χώρων για λόγους πυροπροστασίας
3. Το από 28-11-2016 Πρακτικό της Επιτροπής διενέργειας και αξιολόγησης προσφορών
4. Το από 05-12-2016 Πρακτικό της Επιτροπής διενέργειας και αξιολόγησης προσφορών

5. Την αριθμ. 348/2016 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, σύμφωνα με την οποία εγκρίνονται τα Πρακτικά της Επιτροπής διενέργειας και αξιολόγησης προσφορών και αναδεικνύεται ως προσωρινός ανάδοχος του διαγωνισμού ο Μπίμππος Σπυριδωνας
6. Τη με αρ. πρωτ. 26054/19-12-2016 υποβληθείσα σύμφωνα με το άρθ. 127 του Ν. 4412/2016 ένσταση του Σπυριδωνα Ζαβιτσάνου, δεύτερου κατά σειρά προσωρινού μειοδότη, κατά την αριθμ. 348/2016 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής

Η Επιτροπή αξιολόγησης ενστάσεων συνεδρίασε την 27-12-2016 και διαπίστωσε τα εξής:

1. Η ένσταση του Σπυριδωνα Ζαβιτσάνου υποβλήθηκε εμπρόθεσμα και συνοδευόμενη από το απαιτούμενο παράβολο υπέρ του Δημοσίου, σύμφωνα με το αρθ. 127 του Ν. 4412/2016.
2. Σύμφωνα με το εδάφιο (Α) της ένστασης του Σπυριδωνα Ζαβιτσάνου, ο Μπίμππος Σπυριδωνας θα έπρεπε να έχει ακυρωθεί από τη συμμετοχή στο διαγωνισμό, καθώς ενώ σύμφωνα με το άρθρο 11 της διακήρυξης του Διαγωνισμού, στα δικαιολογητικά συμμετοχής περιλαμβάνεται επί ποινή αποκλεισμού Υπεύθυνη Δήλωση, η Υπεύθυνη Δήλωση του Μπίμππου Σπυριδωνα δεν φέρει ημερομηνία. Όπως αναφέρεται στην ένσταση,

*‘Η ημερομηνία που πρέπει να φέρει η υπεύθυνη δήλωση, είναι η ημερομηνία υποβολής της προσφοράς, δεδομένης της απαίτησης της διακήρυξης να βεβαιώνονται σ’ αυτήν οι σχετικές νομικές καταστάσεις μέχρι και την ημέρα υποβολής της προσφοράς. Ειδικότερα, σύμφωνα με την μέχρι στιγμής πάγια νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας, (βλ. αντί πολλών, ΣτΕ ΕΑ 736/2009 και την εκεί αναφερόμενη νομολογία, βλ επίσης ΣτΕ ΕΑ 336, 208 και 43/2010), η ημερομηνία της υπεύθυνης δήλωσης είναι ουσιώδες στοιχείο το οποίο δεν επιτρέπεται να συμπληρώνεται από κανένα άλλο στοιχείο. Έτσι υπεύθυνη δήλωση η οποία φέρει ημερομηνία διαφορετική από την ημερομηνία υποβολής της σχετικής προσφοράς δεν έχει υποβληθεί νομίμως και, συνεπώς, η σχετική προσφορά πρέπει να απορρίπτεται. Αποκλείεται δε είτε η αναθέτουσα αρχή να ζητήσει σχετικές διευκρινίσεις, είτε η ημερομηνία να συμπληρωθεί από άλλα στοιχεία της υπεύθυνης δήλωσης (π.χ. από την ημερομηνία θεώρησης του γνησίου της υπογραφής της).*

*Περαιτέρω, ενόψει της ρητής προβλέψεως της διακήρυξης και του άρθρου 6 του Π.Δ. 118/2007 περί του ότι με την κατ’ άρθρο 8 του Ν. 1599/1986 υπεύθυνη δήλωση πρέπει να δηλώνεται ότι όλα όσα αναλυτικώς αναφέρονται στη διακήρυξη (αρθ.11) και στο άρθ. 6 του Π.Δ. 118/2007 ισχύουν «μέχρι και την ημέρα υποβολής της προσφοράς», συνάγεται ότι η ημερομηνία υπογραφής της υπεύθυνης δήλωσης πρέπει να συμπίπτει με την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς, ούτως ώστε να καλύπτει, κατά τη ρητή απαίτηση της διακηρύξεως, και την ημερομηνία αυτή...*

*Επομένως η ημερομηνία σύνταξης της υπεύθυνης δήλωσης πρέπει να συμπίπτει με την ημερομηνία υποβολής της προσφοράς, ώστε να καλύπτει και την ημερομηνία αυτή.*

*Υπεύθυνη δήλωση χωρίς ημερομηνία δεν καλύπτει τις απαιτήσεις της διακήρυξης, αφού βεβαιώνοντας την ανυπαρξία καταδικών, κτλ σε απροσδιόριστο χρόνο είναι αυτονόητα ανακριβής. Λόγω ακυρότητας της υπεύθυνης αυτής δήλωσης δεν μπορεί να βεβαιωθεί ότι την ημέρα του διαγωνισμού ισχύουν αυτά που δηλώνονται στην υπεύθυνη δήλωση.’*

Πράγματι, η απόφαση του ΣτΕ ΕΑ 736/2009, η οποία επισυνάπτεται στην παρούσα εισήγηση, δικαιώνει τα γραφόμενα της ενστάσεως και ως εκ τούτου η υπεύθυνη δήλωση του Μπίμππου Σπυριδωνα δεν καλύπτει τις απαιτήσεις της διακήρυξης.

3. Σύμφωνα με το εδάφιο (Β) της ένστασης του Σπυριδωνα Ζαβιτσάνου, σύμφωνα με την παρ. 6 του αρθ. 13 της διακήρυξης, η υποβληθείς υποφάκελος «Τεχνική Προσφορά» περιλαμβάνει επί ποινή αποκλεισμού, μεταξύ άλλων, δίπλωμα γεωργικού ελκυστήρα. Στον υποβληθέντα από τον Μπίμππο Σπυριδωνα φάκελο περιλαμβάνεται η άδεια χειριστή μηχανημάτων έργου του κ. Τσιώρη Ηλία, ο οποίος όμως, σύμφωνα με την ένσταση δεν έχει κανέναν δεσμό εξάρτησης (δεν έχει εξαρτημένη σχέση εργασίας) με τον Μπίμππο Σπυριδωνα, καθώς ο ίδιος είναι ανεξάρτητος οικονομικός φορέας, εργολήπτης και κατέχει και πτυχίο ΜΕΕΠ. Σύμφωνα με την παρ. 1 του αρθ. 78 του Ν. 4412/2016 «Στήριξη στις ικανότητες άλλων φορέων»,

*‘ένας οικονομικός φορέας μπορεί, κατά περίπτωση και για συγκεκριμένη σύμβαση, να στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών του με αυτούς.*

*Όσον αφορά τα κριτήρια που σχετίζονται με τους τίτλους σπουδών και τα επαγγελματικά προσόντα που ορίζονται στην περίπτωση στ’ του Μέρους ΙΙ του Παραρτήματος ΧΙΙ του Προσαρτήματος Α’ ή με την σχετική επαγγελματική εμπειρία, οι οικονομικοί φορείς, μπορούν ωστόσο να βασίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων μόνο εάν οι τελευταίοι θα εκτελέσουν τις εργασίες ή τις υπηρεσίες για τις οποίες απαιτούνται οι συγκεκριμένες ικανότητες.*

*Αν ο οικονομικός φορέας επιθυμεί να στηριχθεί στις ικανότητες άλλων φορέων, αποδεικνύει στην αναθέτουσα αρχή ότι θα έχει στη διάθεσή του τους αναγκαίους πόρους, ιδίως, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων αυτών για τον σκοπό αυτό.*

*Όταν ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων όσον αφορά τα κριτήρια που σχετίζονται με την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να απαιτεί ο οικονομικός φορέας και αυτοί οι φορείς να είναι από κοινού υπεύθυνοι για την εκτέλεση της σύμβασης.’*

Η άποψη της Επιτροπής Ενστάσεων είναι ότι ναι μεν σύμφωνα με το εδάφιο 3 της παρ. 1 του αρθ. 78 του Ν. 4412/2016 *‘Αν ο οικονομικός φορέας επιθυμεί να στηριχθεί στις ικανότητες άλλων φορέων, αποδεικνύει στην αναθέτουσα αρχή ότι θα έχει στη διάθεσή του τους αναγκαίους πόρους, ιδίως, με την προσκόμιση της*

σχετικής δέσμευσης των φορέων αυτών για τον σκοπό αυτό.' ωστόσο, δεν αναφέρεται ρητώς ως λόγος αποκλεισμού στο εν λόγω άρθρο ή στη διακήρυξη ή μη υποβολή της σχετικής δέσμευσης στο φάκελο δικαιολογητικών. Λαμβάνοντας υπόψη το εδάφιο 4 της παρ. 1 του άρθ. 78 του Ν. 4412/2016

*'Η αναθέτουσα αρχή ελέγχει, σύμφωνα με τα άρθρα 79, 80 και 81, αν οι φορείς, στις ικανότητες των οποίων προτίθεται να στηριχθεί ο οικονομικός φορέας, πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής και εάν συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού, σύμφωνα με τα άρθρα 73 και 74. Η αναθέτουσα αρχή απαιτεί από τον οικονομικό φορέα να αντικαταστήσει έναν φορέα που δεν πληροί σχετικό κριτήριο επιλογής ή για τον οποίο συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού των παραγράφων 1 και 2. του άρθρου 73 και του άρθρου 74. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να απαιτήσει από τον οικονομικό φορέα την αντικατάσταση φορέα για τον οποίον συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού της παρ. 4 του άρθρου 73 και του άρθρου 74.'*

προκύπτει ότι η ανεξάρτητη αρχή μπορεί να εξετάσει τους λόγους αποκλεισμού και να ζητήσει πρόσθετα δικαιολογητικά ή αντικατάσταση άλλου φορέα κατόπιν του ανοίγματος των φακέλων των προσφορών ενός διαγωνισμού και στην προκειμένη περίπτωση τη σχετική δέσμευση του τρίτου οικονομικού φορέα Τσιώρη Ηλία.

Κατόπιν των ανωτέρω

### **ΕΙΣΗΓΟΥΜΑΣΤΕ**

1. να γίνει δεκτή η ένσταση του Ζαβιτσάνου Σπύρου για τον πρώτο λόγο, ήτοι για την έλλειψη της αναγραφής ημερομηνίας στην Υπεύθυνη Δήλωση του Μπίμπου Σπυρίδωνα
2. να ακυρωθεί η αριθμ. 348/2016 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, με την οποία αναδεικνύεται προσωρινός μειοδότης ο Μπίμπος Σπυρίδωνας
3. Να αναδειχθεί προσωρινός μειοδότης ο Ζαβιτσάνος Σπυρίδων ως επόμενος κατά σειρά μειοδοσίας μετά τον Μπίμπο Σπυρίδωνα
4. Να επιστραφεί το παράβολο στον ενιστάμενο Ζαβιτσάνο Σπύρο, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθ. 127 του Ν. 4412/2016.

Λευκάδα, 27/12/2016

Τα μέλη της Επιτροπής

1. Κονιδάρης Αριστείδης
2. Παπαδόπουλος Άγγελος
3. Αρβανίτης Κωνσταντίνος

**Μετά από διαλογική συζήτηση, η Ο.Ε. αφού έλαβε υπόψη της:**

**- Το άρθρο 72, παρ. 4 του Ν.3852/10.**

**- Την παραπάνω εισήγηση, ομόφωνα αποφασίζει:**

1.Γίνεται δεκτή η ένσταση του Ζαβιτσάνου Σπύρου για τον πρώτο λόγο, ήτοι για την έλλειψη της αναγραφής ημερομηνίας στην Υπεύθυνη Δήλωση του Μπίμπου Σπυρίδωνα.

2.Να ακυρωθεί η αριθμ. 348/2016 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, με την οποία αναδεικνύεται προσωρινός μειοδότης ο Μπίμπος Σπυρίδωνας.

3.Να αναδειχθεί προσωρινός μειοδότης ο Ζαβιτσάνος Σπυρίδων ως επόμενος κατά σειρά μειοδοσίας μετά τον Μπίμπο Σπυρίδωνα.

4. Να επιστραφεί το παράβολο στον ενιστάμενο Ζαβιτσάνο Σπύρο, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθ. 127 του Ν. 4412/2016.

**Η απόφαση αυτή πήρε αύξοντα αριθμό: 373/2016.**

**Συντάχθηκε το πρακτικό και υπογράφεται ως ακολούθως.**

**Ο Πρόεδρος**

**Τα μέλη**

**ΝΙΚΗΤΑΚΗΣ ΜΑΡΚΟΣ**