**ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ**

**Αριθ. Απόφασης 598/2017**

**ΑΔΑ:** ΩΥΣΜΩΨΑ-Θ7Σ



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ**

**ΝΟΜΟΣ ΑΡΤΑΣ**

**ΔΗΜΟΣ ΑΡΤΑΙΩΝ**

**ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ**

**ΑΠΟ ΤΟ ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΤΗΣ 52ο/2017 Της 21Ης ΝΟΕΜΒΡΙΟΥ 2017**

**ΣΥΝΕΔΡΙΑΣΗΣ ΤΗΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ΑΡΤΑΙΩΝ**

**ΘΕΜΑ: ‘‘*Απόρριψη ή μη προσφυγής της σύμπραξης* *των εταιρειών OBERMEYER ΕΛΛΑΣ ΕΠΕ ΣΥΜΒΟΥΛΟΙ ΜΗΧΑΝΙΚΟΙ και OBERMEYER PLANET + BERATEN GMbH κατά της διακήρυξης ανοικτής διαδικασίας για την εκπόνηση της μελέτης: Μελέτη κατασκευής μόνιμου στεγασμένου εκθεσιακού κέντρου*  ’’**

Στην Άρτα, σήμερα, 21-11-2017 και ώρα 13:30 μ. μ. στο Δημοτικό Κατάστημα του Δήμου Αρταίων συνήλθε σε έκτακτη συνεδρίαση η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Αρταίων, ύστερα από την **44564/21-11-2017** έγγραφη πρόσκληση, του Προέδρου της Οικονομικής Επιτροπής, που επιδόθηκε νόμιμα με αποδεικτικό στα μέλη, σύμφωνα με το άρθρο 75 παρ. 6 του Ν.3852/10.

Αφού διαπιστώθηκε νόμιμη απαρτία, δηλαδή σε σύνολο εννέα (9) μελών βρέθηκαν παρόντα τα παρακάτω (5) μέλη:

|  |  |
| --- | --- |
| **ΠΑΡΟΝΤΕΣ**   1. **Τσιρογιάννης Χρήστος**   **(Πρόεδρος)**  **2. Σιαφάκας Χριστόφορος**  **3. Βλάχος Μιχαήλ**  **4. Χαρακλιάς Κων/νος**  **5.Ζέρβας Κων/νος** | **ΑΠΟΝΤΕΣ**  **1.Λιλής Γεώργιος**  **2. Βασιλάκη-Μητρογιώργου**  **Βικτωρία**  **3. Κοσμάς Ηλίας**  **4. Παπαϊωάννου Κων/νος** |

Στη συνεδρίαση παραβρέθηκαν ως ειδικώς προσκεκλημένοι Ο Γενικός Γραμματέας κ. Σερβετάς Ηλίας

Καθήκοντα Γραμματέα Οικονομικής Επιτροπής εκτελεί ο Γεώργιος Ντεκουμές

Πριν την συζήτηση η επιτροπή ομόφωνα απεφάνθη για το κατεπείγον της συνεδρίασης

Ο κ. Πρόεδρος εισηγούμενος το 1ο τακτικό θέμα: ***Απόρριψη ή μη προσφυγής της σύμπραξης των εταιρειών OBERMEYER ΕΛΛΑΣ ΕΠΕ ΣΥΜΒΟΥΛΟΙ ΜΗΧΑΝΙΚΟΙ και OBERMEYER PLANET + BERATEN GMbH κατά της διακήρυξης ανοικτής διαδικασίας για την εκπόνηση της μελέτης: Μελέτη κατασκευής μόνιμου στεγασμένου εκθεσιακού κέντρου*** είπε: Η παραπάνω σύμπραξη κατέθεσε προσφυγή στις 10-11-2017, κατάτης διακήρυξης ανοικτής διαδικασίας για την εκπόνηση της μελέτης: Μελέτη κατασκευής μόνιμου στεγασμένου εκθεσιακού κέντρου και κατά του όρου της παραγράφου 19.3 της διακήρυξης που αναφέρει τα εξής: **19.3. Τεχνική και Επαγγελματική Ικανότητα**

**‘‘** Επιπλέον, δεδομένου ότι, σύμφωνα με την παρ. 6 του άρθρου 188 του Ν. 4412/16, οι βασικοί μελετητές θα πρέπει να μετέχουν υποχρεωτικά στην κατασκευή του έργου ως Τεχνικοί Σύμβουλοι, οι υποψήφιοι θα πρέπει να διαθέτουν και σχετική ειδική τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, η οποία εν προκειμένω θα συνίσταται σε:

* Μια τουλάχιστον Σύμβαση παροχής υπηρεσιών Επίβλεψης (ή σύμβαση παροχής Υπηρεσιών ως Σύμβουλος Επίβλεψης) Δημοσίου κτιρίου (του ευρύτερου Δημοσίου Τομέα), εμβαδού τουλάχιστον 3.000,00 m2 για τις κατηγορίες μελέτης 06, 08 και 09 **’’**

Μετά την ανωτέρω προσφυγή η Οικονομική Επιτροπή με την αρ. 589/2017 απόφαση της ανέθεσε σε δικηγορική εταιρεία να γνωματεύσει σχετικά.

Κατόπιν αυτού θέτω υπόψη σας την γνωμάτευση της δικηγορικής εταιρείας η οποία έχει ως εξής: Με την από 10.11.2017 προδικαστική προσφυγή της η σύμπραξη των εταιρειών OBERMEYER ΕΛΛΑΣ ΕΠΕ ΣΥΜΒΟΥΛΟΙ ΜΗΧΑΝΙΚΟΙ - OBERMEYER PLANEN + BERATEN GmbH., επικαλούμενη με συγκεκριμένες αιτιάσεις ότι διαθέτει τα προσόντα και τη βούληση για να συμμετάσχει στον ανοιχτό δημόσιο διαγωνισμό που έχει προκηρυχθεί δυνάμει της άνω διακήρυξης, ζητεί την ακύρωσή της ή την τροποποίησή της, προκειμένου να απαλειφθεί (ως παράνομος λόγω ασάφειας) ο όρος της παραγράφου 19.3 («Τεχνική και Επαγγελματική Ικανότητα»), που αναφέρει τα εξής:

«Επιπλέον, δεδομένου ότι, σύμφωνα με την παρ. 6 του άρθρου 188 του Ν.4412/16, οι βασικοί μελετητές θα πρέπει να μετέχουν υποχρεωτικά στην κατασκευή του έργου ως Τεχνικοί Σύμβουλοι, οι υποψήφιοι θα πρέπει να διαθέτουν και σχετική ειδική τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, η οποία εν προκειμένω θα συνίσταται σε:

• Μια τουλάχιστον Σύμβαση παροχής υπηρεσιών Επίβλεψης (ή σύμβαση παροχής Υπηρεσιών ως Σύμβουλος Επίβλεψης) Δημοσίου κτιρίου (του ευρύτερου Δημοσίου Τομέα), εμβαδού τουλάχιστον 3.000,00 m2 για τις κατηγορίες μελέτης 06, 08 και 09».

Η προσφεύγουσα σύμπραξη δικαιολογεί την προσβολή του άνω όρου προσδίδοντας στη διακήρυξη την έννοια ότι περιέχει δέσμευση του αναδόχου να συμβληθεί υποχρεωτικά, μετά από την παραλαβή των μελετών που θα έχει εκπονήσει, για την παροχή και ασαφών υπηρεσιών τεχνικού συμβούλου κατά τη διάρκεια της εργολαβίας με όρους μη προσδιορισμένους.

2. Από την επισκόπηση των τευχών του διαγωνισμού προκύπτει ότι στο αντικείμενο

των συμβατικών υποχρεώσεων του οικονομικού φορέα που θα ανακηρυχθεί ανάδοχος περιλαμβάνεται μόνο η εκπόνηση της μελέτης του έργου, αποτελούμενης από τις ειδικώς προβλεπόμενες συγκεκριμένες επί μέρους μελέτες αυτού, για τις οποίες δίδονται και οι αναγκαίες πληροφορίες ως προς τις ζητούμενες συμβατικές απαιτήσεις, καθώς και οι αντίστοιχες προεκτιμώμενες αμοιβές. Προβλέπεται χρονοδιάγραμμα εκπόνησης και παράδοσης αυτών των μελετών και δεν ζητείται η παροχή υπηρεσιών τεχνικού συμβούλου μετά από την παράδοση και της τελευταίας ούτε η υποβολή οικονομικής προσφοράς για υπηρεσίες μετά από την παραλαβή των μελετών.

3. Το άρθρο 188 του Ν. 4412/2016 προβλέπει το εξής:

« Μετά την έναρξη κατασκευής του έργου, οι βασικοί μελετητές μετέχουν υποχρεωτικά ως Τεχνικοί Σύμβουλοι - Μελετητές στην εκτέλεση αυτού. Με απόφαση του Υπουργού Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων καθορίζονται όλα τα θέματα που ρυθμίζουν τα καθήκοντα και τις αρμοδιότητές των βασικών μελετητών κατά την εκτέλεση του έργου, το περιεχόμενο της σύμβασης που υπογράφεται με την Προϊσταμένη Αρχή του έργου, τον τρόπο πληρωμής των υπηρεσιών τους και κάθε άλλο συναφές με τα ανωτέρω θέμα.»

Μέχρι σήμερα δεν έχει εκδοθεί η προβλεπόμενη στην άνω διάταξη ΥΑ και επομένως δεν είναι προσδιορισμένο κατ’ είδος το αντικείμενο της ζητούμενης παροχής και το εν γένει περιεχόμενο της σχετικής σύμβασης ούτε οι κανόνες προεκτίμησης της σχετικής αμοιβής ούτε ο τρόπος και οι προϋποθέσεις για τη σύναψή της, ιδίως μεταξύ αναθέτουσας αρχής και μελετητή αμιγούς συμβάσεως μελέτης που θα έχει ήδη ανατεθεί ή προκηρυχθεί πριν από την έκδοση της ΥΑ.

4. Εν όψει της άνω εκκρεμότητας και των άνω χαρακτηριστικών της παρούσας διακήρυξης, η μόνη σύννομη και λογική έννοια της επίμαχης πρόβλεψης της παρ. 19.3 είναι ότι καθορίζει ένα πρόσθετο κριτήριο επιλογής, την καταλληλότητα του μελετητή και για την παροχή υπηρεσιών επίβλεψης κλπ, προνοώντας ώστε, όταν εκδοθεί η αναμενόμενη ΥΑ και εφ’ όσον συντρέξουν οι προϋποθέσεις νόμιμης

ανάθεσης τέτοιων υπηρεσιών κατόπιν διαπραγματεύσεων, να προσδιοριστούν σύμφωνα με την ΥΑ η αντίστοιχες παροχή και αντιπαροχή και να μπορεί να συναφθεί αρχική ή συμπληρωματική σύμβαση με το συγκεκριμένο ανάδοχο, η οποία άλλως μπορεί να κωλύετο μόνο από έλλειψη καταλληλότητας.

5. Η άνω σύμπραξη με την προδικαστική προσφυγή της δηλώνει ευθέως ότι διαθέτει την εν λόγω πρόσθετη ειδική καταλληλότητα και δεν βάλλει κατ’ αυτής. Βάλλει όμως κατά του άνω όρου, προσδίδοντάς του έννοια που δεν έχει. Επομένως η προσφυγή είναι απορριπτέα ως εδραζόμενη σε ανύπαρκτη προϋπόθεση.

Ακολούθησε διαλογική συζήτηση και στη συνέχεια ο κ. Πρόεδρος κάλεσε την επιτροπή να αποφασίσει σχετικά .

**Η ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ**

Αφού έλαβε υπόψη διατάξεις Ν. 3463/2006 και Ν.3852/2010 και την σχετική γνωμοδότηση

**ΑΠΟΦΑΣΙΖΕΙ ΟΜΟΦΩΝΑ**

**Α.** Αποδέχεται σύμφωνα με το ιστορικό της παρούσης την γνωμοδότηση *και απορρίπτει την προσφυγή της σύμπραξης των εταιρειών OBERMEYER ΕΛΛΑΣ ΕΠΕ ΣΥΜΒΟΥΛΟΙ ΜΗΧΑΝΙΚΟΙ και OBERMEYER PLANET + BERATEN GMbH κατά της διακήρυξης ανοικτής διαδικασίας για την εκπόνηση της μελέτης: Μελέτη κατασκευής μόνιμου στεγασμένου εκθεσιακού κέντρου, ως εδραζόμενη* σε ανύπαρκτη προϋπόθεση.

**B.** Αναθέτει κάθε παραπέρα ενέργεια στον κ. Δήμαρχο

**Η απόφαση αυτή έλαβε αριθμό 598 /2017**

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ**

***ΤΣΙΡΟΓΙΑΝΝΗΣ ΧΡΗΣΤΟΣ***

***Ακριβές Αντίγραφο***

*Άρτα αυθημερόν*

*Με εντολή Δημάρχου*

*Ο Υπάλληλος*

*Γ. Ντεκουμές*