

Α Π Ο Σ Π Α Σ Μ Α

Του Πρακτικού αριθ. 38/2017 Συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας ΑΜΘ.

Αριθ. Απόφασης 705/2017

ΠΕΡΙΛΗΨΗ: Εισήγηση για την έγκριση ή μη της από 11-9-2017 ενστάσεως που υπέβαλε η εταιρεία ΑΦΟΙ ΓΙΑΝΝΑΚΙΔΗ Α.Ε., για την ακύρωση της απόφασης κατάπτωσης της εγγυητικής επιστολής καλής εκτέλεσης του έργου : «Αποπεράτωση εργασιών φράγματος Ιασιού».

Στην Κομοτηνή σήμερα στις **5 Οκτωβρίου 2017** ημέρα **Πέμπτη** και ώρα **12:00 μ.μ.** στην αίθουσα συνεδριάσεων «ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΠΑΥΛΙΔΗΣ» του Καταστήματος της Περιφερειακής Ενότητας Ροδόπης, 1ος όροφος, Λ. Δημοκρατίας 1, συνήλθε σε δημόσια **τακτική** συνεδρίαση η Οικονομική Επιτροπή της Περιφέρειας Ανατολικής Μακεδονίας - Θράκης ύστερα από την **Δ.Δ.οικ. 5744/29-9-2017** έγγραφη πρόσκληση του προέδρου αυτής, που επιδόθηκε σε κάθε μέλος χωριστά, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 177 του Ν. 3852/2010.

Παρόντες ήταν: οι κ.κ. 1) **Πέτροβιτς Δημήτριος** Πρόεδρος της Οικονομικής Επιτροπής, 2) **Τσολάκης Σταύρος** αναπληρωματικό μέλος, 3) **Γεωργιτσόπουλος Χρήστος** μέλος, 4) **Αλατζά – Παπαδοπούλου Κυριακούλα** μέλος, 5) **Εξακουστός Κωνσταντίνος** μέλος, 6) **Μουσταφά Μετίν** μέλος, 7) **Καραλίδης Φώτιος** μέλος, 8) **Ζιμπίδης Γεώργιος** αναπληρωματικό μέλος και 9) **Τσαλδαρίδης Αναστάσιος** αναπληρωματικό μέλος.

Απόντες ήταν οι: κ. κ. 1) **Αντωνιάδης Κωνσταντίνος** Αντιπρόεδρος της Οικονομικής Επιτροπής, 2) **Γρανάς Αρχέλαος** μέλος και 3) **Λασκαρίδης Παντελής** μέλος, οι οποίοι απουσίαζαν αν και κλήθηκαν νόμιμα.

Καθήκοντα Γραμματέα άσκησε η υπάλληλος της Περιφέρειας Γκουτζέρη Αγγελική.

Αφού διαπιστώθηκε απαρτία σε σύνολο εννέα μελών, ήταν παρόντα και τα εννέα μέλη, ο Πρόεδρος της Οικονομικής Επιτροπής έθεσε υπόψη των μελών τα θέματα εκτός και ημερήσιας διάταξης.

Αποχώρησε μόνιμα από την συνεδρίαση το μέλος της Οικονομικής επιτροπής Καραλίδης Φώτιος.

ΑΠΟΦΑΣΗ 705: Εισηγούμενη το εικοστό θέμα ημερήσιας διάταξης η Δ/ση Τεχνικών Έργων της ΠΕ Ροδόπης με το υπ' αριθμ. Δ.Τ.Ε.:2583/27-9-2017 έγγραφό της, έθεσε υπόψη των μελών της επιτροπής την από 27-9-2017 εισήγηση της Υπηρεσίας, η οποία ανέφερε τα εξής:

Θέτουμε υπόψη της Οικονομικής Επιτροπής τα παρακάτω :

1. Τα Άρθρα 61 παρ. 10 και 35 παρ. 7 του Ν. 3669/2008 «Κύρωση της κωδικοποίησης της νομοθεσίας κατασκευής δημόσιων έργων» όπως τροποποιήθηκε και ισχύει, σε συνδυασμό με το Άρθρο 376 του Ν. 4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών»
1. Το Ν. 3852/2010 «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης – Πρόγραμμα Καλλικράτης».
2. Το Π.Δ. 144/23-12-2010 περί του Οργανισμού της Περιφέρειας Α.Μ.Θ. (Φ.Ε.Κ. 237/Α/27-12-2010).

και σας γνωρίζουμε τα ακόλουθα :

Η Σύμβαση του έργου **«Αποπεράτωση εργασιών φράγματος Ιασιού»**, υπογράφηκε στις **10-6-2015** για το ποσό του **1.114.114,90 €** (με Φ.Π.Α.), ημερομηνία περαίωσης την **10-12-2016** και Ανάδοχο την εργοληπτική επιχείρηση ΑΦΟΙ ΓΙΑΝΝΑΚΙΔΗ Α.Ε.

Με την αρ.πρωτ. **1136/19-4-2017** Απόφαση της Δ.Τ.Ε. Π.Ε. Ροδόπης η ανωτέρω επιχείρηση κηρύχθηκε **έκπτωτη** από την εργολαβία του έργου του θέματος. Η Απόφαση αυτή κατέστη **οριστική** με την αρ. **549/πρ.31/10-8-2017** Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής Π.Α.Μ.Θ.

Η Υπηρεσία μας προχώρησε στη συνέχεια ως όφειλε, στην εφαρμογή των συνεπειών της έκπτωσης, κατ' εφαρμογή της παρ. 10 του Άρθρου 61 του Ν.3669/2008, η οποία αναφέρει επί λέξει :

«Κατά του οριστικά έκπτωτου αναδόχου επέρχονται αθροιστικά οι εξής συνέπειες, τις οποίες υποχρεούται να υλοποιήσει η Διευθύνουσα Υπηρεσία εντός μηνός από την οριστικοποίηση της έκπτωσης:

α) Καθίσταται άμεσα απαιτητό το αναπόσβεστο μέρος της προκαταβολής

β) **Καταπίπτει υπέρ του κυρίου του έργου, ως ειδική ποινική ρήτρα, το σύνολο των εγγυήσεων για την καλή εκτέλεση του έργου, όπως ορίζονται στο άρθρο 4.**

γ) Καταπίπτει το σύνολο των ποινικών ρητρών

Από την ανάγνωση των ανωτέρω, καταλήγουμε στις ακόλουθες διαπιστώσεις :

- Δεδομένου ότι στην εν λόγω εργολαβία δεν υπήρξε ούτε προκαταβολή, αλλά ούτε και επιβολή ποινικών ρητρών, εξυπακούεται ότι μόνο η (β) συνέπεια δύναται να εφαρμοστεί, δηλαδή η κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής καλής εκτέλεσης που προσκόμισε ο ανάδοχος, κατά τη διαδικασία υπογραφής της σύμβασης.
- Η Διευθύνουσα Υπηρεσία, όχι μόνο είναι υποχρεωμένη στην υλοποίηση των ανωτέρω συνεπειών, αλλά της τίθεται και η χρονική προθεσμία του ενός μηνός για να πράξει τούτο.

Περαιτέρω δε, στο Άρθρο 35 του Ν.3669/2008 που πραγματεύεται τα κύρια χαρακτηριστικά των εγγυήσεων καλής εκτέλεσης, η παράγραφος 7 αναφέρει ότι :

«Οι εγγυήσεις των προηγούμενων παραγράφων καταπίπτουν πάντα υπέρ του κυρίου του έργου και καλύπτουν στο σύνολό τους και χωρίς καμία διάκριση την πλήρη και πιστή εφαρμογή όλων ανεξαιρέτως των όρων της σύμβασης από τον ανάδοχο και κάθε απαίτηση του κυρίου απέναντι στον ανάδοχο που προκύπτει από την εκτέλεση ή και εξαιτίας του έργου. Η κατάπτωση γίνεται με αιτιολογημένη απόφαση της Διευθύνουσας Υπηρεσίας. Η τυχόν υποβολή ενστάσεως κατά της αποφάσεως αυτής δεν αναστέλλει τη διαδικασία είσπραξης της εγγύησης».

Έτσι, η Υπηρεσία μας εντός μηνός από την προαναφερθείσα οριστικοποίησης της έκπτωσης, προέβη στην έκδοση της αρ.πρωτ. **2558/7-9-2017** Απόφασης κατάπτωσης της εγγυητικής επιστολής καλής εκτέλεσης (συνημμένο 1), εφαρμόζοντας κατά γράμμα την ανωτέρω περιγραφόμενη διαδικασία.

Ο έκπτωτος – πλέον – ανάδοχος, υπέβαλε στις 11-9-2017 (εντός της τασσόμενης προθεσμίας των δεκαπέντε ημερών που ορίζει η παρ.1 του άρθρου 76 του Ν.3669/2008), ένσταση (συνημμένο 2) με την οποία ζητεί την ακύρωση της αρ.πρωτ. **2558/7-9-2017** Απόφασης της Δ.Τ.Ε. με την οποία αποφασίστηκε η κατάπτωση της εγγυητικής επιστολής του καλής εκτέλεσης, επικαλούμενος τους παρακάτω λόγους :

- Έχει υποβάλλει Αίτηση Θεραπείας κατά των προαναφερθέντων Αποφάσεων έκπτωσής του, η οποία επιδόθηκε στο Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας – Θράκης, στην Περιφέρεια Ανατολικής Μακεδονίας – Θράκης και στην Οικονομική Επιτροπή της Περιφέρειας Ανατολικής Μακεδονίας – Θράκης.
- Έχει υποβάλλει προσφυγή κατά της Απόφασης έκπτωσης και αίτηση αναστολής εκτέλεσης.
- Λόγω των ανωτέρω, η έκπτωση δεν είναι οριστική και αμετάκλητη, οπότε και η Απόφαση κατάπτωσης της εγγυητικής είναι παράνομη και καταχρηστική.
- Συνεπώς, και έως ότου εξεταστούν ή εκδικαστούν οι ανωτέρω πράξεις, δεν μπορεί να εφαρμοστεί η ποινή της κατάπτωσης της εγγυητικής επιστολής.

Στα ανωτέρω, η Υπηρεσία μας έχει να παρατηρήσει τα παρακάτω :

- Η Αίτηση Θεραπείας ενώπιον του Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας – Θράκης (ο οποίος είναι και ο αρμόδιος για να αποφανθεί επ' αυτής), δεν έχει επιδοθεί έως σήμερα, όπως μας γνώρισε το προσωπικό της γραμματείας του μετά από τηλεφωνική επικοινωνία.
- Η προσφυγή την οποία αναφέρει ο έκπτωτος Ανάδοχος δεν είναι σε γνώση της Υπηρεσίας μας, ενώ στην από 13-9-2017 αίτηση αναστολής εκτέλεσης (συνημμένο 3), η εν λόγω Απόφαση κατάπτωσης εγγυητικής επιστολής δεν περιλαμβάνεται ρητά στις πράξεις για τις οποίες αιτείται την αναστολή της εκτέλεσής τους (αν και τη χρονική στιγμή της σύνταξης της ένστασης, ήταν ήδη γνώστης της Απόφασης κατάπτωσης).

- Τέλος, επανερχόμαστε στην παρ. 7 του Άρθρου 35 του Ν.3669/2008, η οποία με απόλυτη σαφήνεια αναφέρει ότι «Η τυχόν υποβολή ενστάσεως κατά της αποφάσεως αυτής δεν αναστέλλει τη διαδικασία είσπραξης της εγγύησης».

Ως εκ τούτου, η Υπηρεσία μας θεωρεί ότι η διαδικασία είσπραξης της εγγύησης δεν πρέπει να ανασταλεί, η αρ.πρωτ. **2558/7-9-2017** Απόφαση κατάπτωσης της εγγυητικής επιστολής καλής εκτέλεσης δεν πρέπει να ακυρωθεί, και συνεπώς

ΕΙΣΗΓΕΙΤΑΙ

Την **απόρριψη** της από 11-9-2017 ένστασης της εταιρείας ΑΦΟΙ ΓΙΑΝΝΑΚΙΔΗ Α.Ε.

Η Οικονομική Επιτροπή Ανατολικής Μακεδονίας – Θράκης μετά από διαλογική συζήτηση και έχοντας υπόψη τις διατάξεις του άρθρου 176 του Ν. 3852/2010 όπως αντικαταστάθηκαν με το άρθρο 5 του Ν.4071/2012:

ΑΠΟΦΑΣΙΖΕΙ ΟΜΟΦΩΝΑ

Απορρίπτει την από 11-9-2017 ένσταση της εταιρείας ΑΦΟΙ ΓΙΑΝΝΑΚΙΔΗ Α.Ε., για την ακύρωση της απόφασης κατάπτωσης της εγγυητικής επιστολής καλής εκτέλεσης του έργου : «Αποπεράτωση εργασιών φράγματος Ιασιού».

Η παρούσα απόφαση έλαβε α/α 705/2017.

**ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΤΗΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ**

ΠΕΤΡΟΒΙΤΣ ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ

ΤΑ ΜΕΛΗ

**ΤΣΟΛΑΚΗΣ ΣΤΑΥΡΟΣ
ΓΕΩΡΓΙΤΣΟΠΟΥΛΟΣ ΧΡΗΣΤΟΣ
ΑΛΑΤΖΑ-ΠΑΠΑΔΟΠΟΥΛΟΥ ΚΥΡΙΑΚΟΥΛΑ
ΕΞΑΚΟΥΣΤΟΣ ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ
ΜΟΥΣΤΑΦΑ ΜΕΤΙΝ
ΚΑΡΑΛΙΔΗΣ ΦΩΤΙΟΣ
ΖΙΜΠΙΔΗΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ
ΤΣΑΛΔΑΡΙΔΗΣ ΑΝΑΣΤΑΣΙΟΣ**