

Α Π Ο Σ Π Α Σ Μ Α

Του Πρακτικού αριθ. 50/2017 Συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας ΑΜΘ.

Αριθ. Απόφασης 941/2017

ΠΕΡΙΛΗΨΗ: Εισηγήση για την άσκηση ή μη του ενδίκου μέσου της αναίρεσης κατά της υπ'αριθμ. Α196/2017 απόφασης του Διοικητικού Εφετείου Κομοτηνής που αφορά το υποέργο: «Αποκατάσταση της έμφραξης του ποταμού Έβρου».

Στην Κομοτηνή σήμερα στις **19 Δεκεμβρίου 2017** ημέρα **Τρίτη** και ώρα **13:00 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. 7733/15-12-2017** 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,

Απόντες ήταν οι: κ. κ. 1) **Αντωνιάδης Κωνσταντίνος** Αντιπρόεδρος της Οικονομικής Επιτροπής, 2) **Καραλίδης Φώτιος** μέλος, 3) **Γρανάς Αρχέλαος** μέλος, 4) **Λασκαρίδης Παντελής** μέλος, οι οποίοι απουσίαζαν αν και κλήθηκαν νόμιμα.

Καθήκοντα Γραμματέα άσκησε η υπάλληλος της Περιφέρειας Νταντή Φωτεινή.

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

Προσήλθαν στην συνεδρίαση από την συζήτηση του δεύτερου θέματος ημερήσιας διάταξης τα μέλη της Οικονομικής Επιτροπής, Καραλίδης Φώτιος, Τσαλδαρίδης Αναστάσιος, Ζιμπίδης Γεώργιος .

Αποχώρησαν από την συνεδρίαση της Οικονομικής Επιτροπής , από την συζήτηση του ενδέκατου θέματος ημερήσιας διάταξης τα μέλη, Καραλίδης Φώτιος, Τσαλδαρίδης Αναστάσιος, Ζιμπίδης Γεώργιος .

ΑΠΟΦΑΣΗ 941: Εισηγούμενη το δέκατο έκτο θέμα ημερήσιας διάταξης η Νομική Υπηρεσία της Π.Ε. Έβρου με το υπ' αριθμ.306/14-12-2017 έγγραφό της, έθεσε υπόψη των μελών της επιτροπής τα εξής:

Η ανώνυμη εταιρεία με την επωνυμία «ΓΡΑΜΜΑΤΙΚΟΠΟΥΛΟΣ Α.Τ.Ε.» , που εδρεύει στην Αλεξανδρούπολη , όπως εκπροσωπείται νόμιμα , ως αναδόχου του υποέργου με τον τίτλο «ΑΠΟΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΤΗΣ ΕΜΦΡΑΞΗΣ ΤΟΥ ΠΟΤΑΜΟΥ ΕΒΡΟΥ » άσκησε προσφυγή κατά της ΠΑΜΘ και 1. κατά της σιωπηρής απόρριψης της από 30-6- 2011 αίτησης θεραπείας της ενώπιον του Υπουργού ΠΕΧΩΔΕ , 2) της με αριθ. πρωτ. 2804/721/5-4-2011 πράξης της Διεύθυνσης Δημοσίων έργων της πρώην ΠΑΜΘ (Προϊσταμένη αρχή) με την οποία επεστράφη στη Διευθύνουσα Υπηρεσία - Διεύθυνση Ελέγχου Κατασκευής Έργων (ΔΕΚΕ) της πρώην ΠΑΜΘ ο 3ος ΑΠΕ της αντιδίκου χωρίς να εγκριθεί λόγω παρόδου του χρόνου επιλεξιμότητας για τη χρηματοδότηση του έργου .

Η προσφεύγουσα με την ένδικη προσφυγή της αιτούνταν ακυρωμένων των ως άνω πράξεων να εγκριθεί ο 3ος Α.Π.Ε. και να αναγνωριστεί από το Δικαστήριο η υποχρέωση του κυρίου του έργου, να της καταβάλλει το ποσό των 76.193,13 Ευρώ ως αποζημίωση για αποκατάσταση βλαβών από λόγους ανωτέρας βίας για το υποέργο «ΑΠΟΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΤΗΣ ΕΜΦΡΑΞΗΣ ΤΟΥ ΠΟΤΑΜΟΥ ΕΒΡΟΥ » και

μάλιστα εντόκως από την επομένη της υποβληθείσας από την αντίδικο με αριθ. πρωτ.13436/159/22-9-2009 αίτησης-όχλησης της , άλλως από την επομένη της υποβληθείσας από την αντίδικο ένστασης-όχλησης κατά της μη πληρωμής του 5ου λογαριασμού –Πιστοποίησης προς πληρωμή εργασιών και να υποχρεωθεί να της καταβάλλει το προαναφερόμενο ποσό εντόκως κατά τα αμέσως προαναφερθέντα .

Με την υπ'αριθ. Α196/2017 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Κομοτηνής έγινε εν μέρει δεκτή προσφυγή. Η ως άνω απόφαση έκρινε ειδικότερα ότι α) οι αναφερόμενες στην προσφυγή ζημιές επήλθαν από ανωτέρα βία β) την ευθύνη αυτών δεν φέρει η ανάδοχος –προσφεύγουσα , η οποία άλλωστε προέβη στην αποκατάσταση αυτών, γ) τούτο βεβαιώνεται και από την διευθύνουσα υπηρεσία και για το λόγο αυτό , προτάθηκε προς έγκριση ο 3ος Α.Π.Ε. και δ) με το περιεχόμενο του εν λόγω Α.Π.Ε. συμφώνησε και η Προϊσταμένη αρχή , συνεπώς πρέπει ο εν λόγω Α.Π.Ε να εγκριθεί, αφού , η πάροδος του χρόνου επιλεξιμότητας για τη χρηματοδότηση του έργου δεν αποτελεί νόμιμη αιτιολογία για την άρνηση πληρωμής της πιο πάνω οφειλής . Για τους παραπάνω λόγους πρέπει η υπόθεση να αναπεμφθεί στη Διοίκηση για την έγκριση του 3ου ΑΠΕ , εφόσον δεν επιτρέπεται στο Δικαστήριο να προβεί αυτό , για πρώτη φορά σε κρίση ως προς το ποσό το οποίο οφείλεται στον προσφεύγοντα ανάδοχο για τις εκτελεσθείσες εργασίες (ΣΤΕ 3319/2014, πρβλ ΣΤΕ 767/2011, 142/2005) . Έκρινε επίσης ότι το αίτημα της προσφεύγουσας για υποχρέωση καταβολής του αναφερόμενου στον υποβληθέντα 5ο λογαριασμό ποσού και μάλιστα νομιμοτόκως πρέπει να υπορραφθεί ως απαράδεκτο κατά τα προαναφερόμενα . (βλ. σελ 8)

Μετά ταύτα η υπ'αριθ. Α196/2017 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Κομοτηνής αναπέμπει την υπόθεση στη Διοίκηση (Διεύθυνση Δημοσίων Έργων –Τμήμα Υδραυλικών Έργων της Περιφέρειας Ανατολικής Μακεδονίας) προκειμένου να εγκριθεί ο 3ος Α.Π.Ε. του έργου.

Κατά των αποφάσεων του Διοικητικού Εφετείου που δικάζει σε πρώτο βαθμό , όπως εν προκειμένω το ένδικο μέσο που μπορεί να ασκηθεί είναι αυτό της αναίρεσης ενώπιον του ΣΤΕ (άρθρο 53 παρ. 1 του πδ. 18/1989)

Περαιτέρω το άρθρο 53 παρ. 4 του ΠΔ 18/1989: ΚΩΔΙΚΟΠΟΙΗΣΗ ΝΟΜΩΝ ΓΙΑ ΤΟ ΣΤΕ , όπως αυτό αντικαταστάθηκε με το άρθρο 12 παρ.1 Ν.3900/2010, με έναρξη ισχύος από 1-1-2011 ορίζει ότι «δεν επιτρέπεται η άσκηση αίτησης αναίρεσεως, όταν το ποσό της διαφοράς που άγεται ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας είναι κατώτερο από σαράντα χιλιάδες ευρώ... Ειδικώς στις διαφορές από διοικητικές συμβάσεις, το όριο αυτό ορίζεται στις διακόσιες χιλιάδες ευρώ. ...Όταν η αίτηση αναίρεσεως ασκείται από το νομικό πρόσωπο δημοσίου δικαίου , (όπως εν προκειμένω η ΠΑΜΘ) η αρμόδια κατά περίπτωση διοικητική αρχή συντάσσει σημείωμα για το ποσό της διαφοράς, το οποίο σημείωμα συνυποβάλλεται με την κατάθεση του δικογράφου της αίτησης αναίρεσεως. »

Επίσης η παρ. 3 του ίδιου άρθρου , όπως αυτό ισχύει σήμερα μετά την αντικατάσταση του με το άρθρο 15 παρ.2 Ν.4446/2016,ΦΕΚ Α 240/22.12.2016. ορίζει ότι «3. Η αίτηση αναίρεσεως επιτρέπεται μόνον όταν προβάλλεται από τον διάδικο, με συγκεκριμένους ισχυρισμούς, που περιέχονται στο εισαγωγικό δικόγραφο, ότι δεν υπάρχει νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας ή ότι υπάρχει αντίθεση της προσβαλλομένης αποφάσεως προς τη νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας ή άλλου ανωτάτου δικαστηρίου είτε προς ανέκκλητη απόφαση διοικητικού δικαστηρίου»

Από τις παραπάνω διατάξεις προκύπτει ότι όταν πρόκειται για διαφορά από διοικητική σύμβαση, αίτηση αναίρεσης ασκείται μόνο όταν το ποσό της διαφοράς είναι πάνω από 200.000 ευρώ και για το λόγο αυτό με την κατάθεση της αιτήσεως αναίρεσεως υποχρεωτικά κατατίθεται και σημείωμα της αρμόδιας διοικητικής υπηρεσίας αναφορικά με το ύψος της διαφοράς . Σε αντίθετη περίπτωση η άσκηση της αίτησης αναίρεσης είναι απαράδεκτη

Εν προκειμένω σύμφωνα με το υπ'αριθ. πρωτ. 1043/11-12-2017 έγγραφο σημείωμα της δ/σης τεχνικών έργων της γενικής δ/σης αναπτυξιακού προγρ/σμου περιβάλλοντος & υποδομών το πόσο της διαφοράς δηλ. το αντίτιμο των εργασιών , που θα συμπεριληφθούν στον 3ο Α.Π.Ε. σε εκτέλεση της εν λόγω δικαστικής απόφασης ανέρχεται σε 50.963,49 ευρώ και συνολικά με Γ.Ε. και Ο.Ε 18% και ΦΠΑ 24% ανέρχεται στο ποσό των 74.564,82 ευρώ , ητοι μικροτερο των 200.000 , που απαιτεί το άρθρο 53 παρ. 4 του Π.Δ. 18/1989

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 176 παρ.ι του ν. 3852/2010 η οικονομική επιτροπή αποφασίζει για την άσκηση ή μη ενδίκου μέσου μετά από γνωμοδότηση δικηγόρου **γνωμοδοτώ** για την μη άσκηση αίτησης αναίρεσης κατά της με αριθ. Α196/2017 απόφασης του Τριμελούς Διοικητικού Εφετείου Κομοτηνής διότι με βάση τα παραπάνω και σύμφωνα με το άρθρο 53 παρ. 3 και 4 του ΠΔ 18/1989 η άσκηση αίτησης αναίρεσης κατά της με αριθ. Α196/2017 απόφασης του Τριμελούς Διοικητικού Εφετείου Κομοτηνής θα απορριφθεί ως απαράδεκτη και απλά η ΠΑΜΘ θα επιβαρύνεται με επιπλέον τόκους υπερημερίας και δικαστικά έξοδα

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

Να μην ασκηθεί αίτηση αναίρεσης κατά της με αριθ. Α196/2017 απόφασης του Τριμελούς Διοικητικού Εφετείου Κομοτηνής διότι σύμφωνα με την γνωμοδότηση της δικηγόρου και σύμφωνα με το άρθρο 53 παρ. 3 και 4 του ΠΔ 18/1989 η άσκηση αίτησης αναίρεσης κατά της με αριθ. Α196/2017 απόφασης του Τριμελούς Διοικητικού Εφετείου Κομοτηνής θα απορριφθεί ως απαράδεκτη .

Η παρούσα απόφαση έλαβε α/α 941/2017.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΤΗΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ**

ΠΕΤΡΟΒΙΤΣ ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ

ΤΑ ΜΕΛΗ

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