



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΝΟΜΟΣ ΚΟΖΑΝΗΣ  
ΔΗΜΟΣ ΒΕΛΒΕΝΤΟΥ**

**ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ**

Από το Πρακτικό της **15ης/3-5-2022** συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Βελβεντού.

Αριθ. απόφασης: **48/2022**

<b>ΘΕΜΑ:</b>	Εξέταση αξιοπιστίας αναδόχου μετά από δήλωση οψιγενών μεταβολών.
--------------	--

Στο Βελβεντό, σήμερα, την 3η του μηνός Μαΐου, του έτους 2022, ημέρα της εβδομάδας Τρίτη και ώρα 11:00, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Βελβεντού, συνήλθε σε **τακτική** συνεδρίαση στο Δημαρχείο Βελβεντού, ύστερα από την αριθμ. πρωτ. 1278/28-4-2022 πρόσκληση του Προέδρου που επιδόθηκε νόμιμα, σύμφωνα με το άρθρο 75 του Ν.3852/10.

Αφού διαπιστώθηκε νόμιμη απαρτία, δηλαδή σε σύνολο επτά (7) μελών βρέθηκαν παρόντα τα παρακάτω επτά (7) μέλη:

<b>Παρόντες</b>		<b>Απόντες</b>	
	Στεργίου Μανώλης, Δήμαρχος		
	Αχιλλας Γεώργιος, Αντιδήμαρχος		
	Καμκούτης Θωμάς, Αντιδήμαρχος		
	Κουκόλη Σοφία, μέλος		
	Εμμανουήλ Δημήτριος, μέλος		
	Τσιτσιόκας Νικόλαος, μέλος		
	Τέτος Νικόλαος, μέλος		

Τα πρακτικά τηρήθηκαν από την Ελένη Ζορζοβίλη, μόνιμη υπάλληλος του Δήμου.

Ο Πρόεδρος εισηγούμενος το 1<sup>ο</sup> θέμα της ημερήσιας διάταξης είπε τα εξής:

**ΠΡΟΪΜΙΟ**

Κατά τη διαγωνιστική διαδικασία ανάθεσης του έργου «ΔΙΑΜΟΡΦΩΣΗ ΠΑΡΚΟΥ ΣΤΟ Ο.Τ. 107 ΤΟΥ ΟΙΚΙΣΜΟΥ ΒΕΛΒΕΝΤΟΥ» προϋπολογισμού μελέτης 166.200,00 ευρώ με ΦΠΑ 24% το οποίο χρηματοδοτείται από πόρους του ΠΡΑΣΙΝΟΥ ΤΑΜΕΙΟΥ και Ίδιους Πόρους του Δήμου Βελβεντού, διαπιστώθηκε οψιγενής μεταβολή στον ανάδοχο του έργου ο οποίος υπέβαλλε τη μοναδική παραδεκτή προσφορά. Η μεταβολή αφορά στην κήρυξη έκπτωσης του οικονομικού φορέα ALMO ΤΕΧΝΙΚΗ ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΗ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΚΕΦΑΛΑΙΟΥΧΙΚΗ ΕΤΑΙΡΙΑ με απόφαση του Προϊσταμένου της Τεχνικής Υπηρεσίας της Δ.Ε.Υ.Α. Νάουσας.

Η οικονομική Επιτροπή καλείται να εξετάσει την αξιοπιστία του οικονομικού φορέα ALMO ΤΕΧΝΙΚΗ ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΗ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΚΕΦΑΛΑΙΟΥΧΙΚΗ ΕΤΑΙΡΙΑ και την συνέχιση ή μη της διαγωνιστικής διαδικασίας με την υπογραφή της σχετικής σύμβασης του έργου «ΔΙΑΜΟΡΦΩΣΗ ΠΑΡΚΟΥ ΣΤΟ Ο.Τ. 107 ΤΟΥ ΟΙΚΙΣΜΟΥ ΒΕΛΒΕΝΤΟΥ».

**ΙΣΤΟΡΙΚΟ – ΔΙΑΓΩΝΙΣΤΙΚΗ ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ**

Με την 104/2021 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής καθορίστηκαν οι όροι ανάθεσης της δημόσιας σύμβασης του έργου «ΔΙΑΜΟΡΦΩΣΗ ΠΑΡΚΟΥ ΣΤΟ Ο.Τ. 107 ΤΟΥ ΟΙΚΙΣΜΟΥ ΒΕΛΒΕΝΤΟΥ» Εκτιμώμενης αξίας 134.032,26Ευρώ (πλέον Φ.Π.Α. 24%).

Για την επιλογή αναδόχου κατασκευής του έργου ορίστηκε η ανοικτή διαδικασία μέσω του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) με Α/Α Συστήματος 183170. Οι όροι περιλαμβάνονται στην αναλυτική διακήρυξη με ΑΔΑΜ: 21PROC009341636. Ως ημερομηνία και ώρα λήξης της προθεσμίας υποβολής των προσφορών ορίστηκε η 10η Νοεμβρίου 2021, ημέρα Τετάρτη και ώρα 10:00π.μ. και ως ημερομηνία και ώρα ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών ορίστηκε η 17η Νοεμβρίου 2021, ημέρα Τετάρτη και ώρα 10:00π.μ..

Με την 158/22-11-2021 (ΑΔΑ: 6ΗΧΟ46ΜΓΗΖ-7ΡΩ) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής εγκρίθηκε το 1<sup>ο</sup> πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού, έγινε αποδεκτή η μοναδική προσφορά που υποβλήθηκε και ανακηρύχθηκε προσωρινός μειοδότης η εταιρία «ALMO ΤΕΧΝΙΚΗ ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΗ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΚΕΦΑΛΑΙΟΥΧΙΚΗ ΕΤΑΙΡΙΑ, δ.τ. ALMOTЕК ΙΚΕ» με α/α προσφοράς στο ΕΣΗΔΗΣ 231174 και ποσοστό μείωσης τεκμαρτής έκπτωσης: Έντεκα και σαράντα τρία επί τοις εκατό (11.43 %) επί των τιμών του τιμολογίου της μελέτης.

Με το αρ. πρωτ. 270/ 25-1-2022 στάλθηκε πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών σύμφωνα με το άρθρο 103 του Ν.4412/2016 όπως ίσχυε και μέσω του συστήματος στις 27-1-2021 ο προσωρινός μειοδότης υπέβαλε τα απαιτούμενα έγγραφα.

Με την 15/15-02-2022 (ΑΔΑ: ΨΝΙ246ΜΓΗΖ-ΞΩΧ) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής εγκρίθηκε το 2ο πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού και κατακυρώθηκε η εκτέλεση της σύμβασης στην εταιρία ALMOTЕК ΙΚΕ. Η αριθμ. 15/2022 απόφαση εγκρίθηκε με την αριθμ. Πρωτ. 20413/24-02-2022 (ΑΔΑ: ΨΔ59ΟΡ1Γ-1ΘΗ) Απόφαση του Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου – Δυτικής Μακεδονίας.

Με το αρ. πρωτ. 724/04-03-2022 της Διευθύνουσας Υπηρεσίας καλείται ο ανάδοχος να καταθέσει υπεύθυνη δήλωση οψιγενών μεταβολών κατά την έννοια του άρθρου 104 του Ν. 4412/2016 όπως ίσχυε.

Σε απάντηση της ανωτέρω πρόσκλησης, στις 21-03-2022 κατατέθηκε από τον μειοδότη υπεύθυνη δήλωση και δηλώθηκε ότι επήλθε οψιγενής μεταβολή στο πρόσωπο της εταιρίας με δ.τ. ALMOTЕК ΙΚΕ, η οποία εμπίπτει στην περ.(στ), της παρ. 4 του άρθρου 73 του Ν.4412/2016. Σύμφωνα με όσα υπευθύνως δηλώνονται η ALMOTЕК ΙΚΕ κηρύχθηκε έκπτωτη με την με Α.Π. 2223/9-12-2022 απόφαση του Προϊσταμένου της Τεχνικής Υπηρεσίας της Δ.Ε.Υ.Α. Νάουσας και η έκπτωση οριστικοποιήθηκε με την με Α.Π. 56193/23-02-2022 Απόφαση του Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας – Θράκης.

Συνοδευτικά της υπεύθυνης δήλωσης προσκομίστηκαν:

1. Έγγραφο με «ΕΠΑΝΟΡΘΩΤΙΚΑ ΜΕΤΡΑ – ΜΕΤΡΑ ΑΥΤΟΚΑΘΑΡΣΗΣ» της εταιρίας με τα συνοδευτικά παραστατικά
2. Έγγραφο με στοιχεία που 'δύνανται' να αυξήσουν την αξιοπιστία της εταιρίας

Στην υπεύθυνη δήλωση αναφέρεται επίσης ότι η εταιρία ALMOTЕК ΙΚΕ στις 16-3-2022 προσέφυγε στο Διοικητικό Εφετείο Θεσσαλονίκης καταθέτοντας Αγωγή – Προσφυγή, η οποία ακόμα δεν έχει προσδιοριστεί.

Επιπλέον στις 21-03-2022 μαζί με την υπεύθυνη δήλωση οψιγενών μεταβολών κατατέθηκε η εγγυητική επιστολή καλής εκτέλεσης του ΤΜΕΔΕ με αρ. e-140854 Ποσού 5.936,00ευρώ .

Τέλος στις 12-04-2022 κοινοποιήθηκε νόμιμα στην Διεύθυνση Τεχνικών Υπηρεσιών και Περιβάλλοντος του Δήμου Βελβεντού, μέσω της Δικαστικής Επιμελήτριας του Εφετείου Δυτικής Μακεδονίας Ιφιγένειας Γκάσης-Κατσικα, η από 14-03-2022 Προσφυγή της αναδόχου εταιρίας κατά της ως άνω απόφασης του Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας – Θράκης, που κατατέθηκε στο Διοικητικό Εφετείο Θεσσαλονίκης με αριθμό καταχώρησης ΑΓΠΡ118/16-03-2022/2022011436. Μαζί με την ως άνω Προσφυγή κοινοποιήθηκε στην αναθέτουσα αρχή και η από 22-03-2022 Αίτηση Αναστολής της αναδόχου εταιρίας, επίσης κατά της ως άνω απόφασης του Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας–Θράκης, που κατατέθηκε στο Διοικητικό Εφετείο Θεσσαλονίκης στις 24-03-2022 με αριθμό καταχώρησης ΑΝ21/24-03-2022, στην οποία συμπεριλαμβάνεται η από 08-04-2022 Προσωρινή Διαταγή της Προέδρου Εφετών του Β' τμήματος Διοικητικού

Εφετείου Θεσσαλονίκης που διατάσσει «προσωρινώς μέχρι να εκδοθεί απόφαση επί της προκειμένης αιτήσεως την αναστολή εκτελέσεως της προσβαλλόμενης πράξεως»

#### ΣΧΕΤΙΚΗ ΝΟΜΟΘΕΣΙΑ – ΝΟΜΟΛΟΓΙΑ

Λαμβάνονται υπόψη:

1. Ο Ν. 4412/16 όπως ισχύει
2. Η ΚΑΤΕΥΘΥΝΤΗΡΙΑ ΟΔΗΓΙΑ 20 (Απόφαση 42/30-5-2017 της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων) με ΘΕΜΑ: "Λόγοι αποκλεισμού από τη συμμετοχή στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων
3. Η 1524/2021 Απόφαση του 5ου κλιμακίου της ΑΕΠΠ

Στο Ν. 4412/16 άρθρο 138 'Γενικές υποχρεώσεις αναδόχου'

**«1. Ο ανάδοχος είναι υποχρεωμένος να κατασκευάσει το έργο κατά τους όρους της σύμβασης και τις έγγραφες εντολές των αρμοδίων κατά περίπτωση οργάνων του φορέα κατασκευής του έργου, εφόσον αυτές φέρουν τα κατά τον νόμο απαραίτητα εξωτερικά στοιχεία νομιμότητας, ευθυνόμενος έναντι του κυρίου του έργου για την επιμέλεια που επιδεικνύει και στις δικές του υποθέσεις»**

Στο Ν. 4412/2016 Άρθρο 73 «Λόγοι αποκλεισμού' όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 22 του Ν. 4782/21, ΦΕΚ-36 Α/9-3-21, στην παράγραφο 4 αναφέρεται:

**«4. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αποκλείουν από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης οποιονδήποτε οικονομικό φορέα σε οποιαδήποτε από τις ακόλουθες καταστάσεις:**

**στ) εάν ο οικονομικός φορέας έχει επιδείξει σοβαρή ή επαναλαμβανόμενη πλημμέλεια κατά την εκτέλεση ουσιώδους απαίτησης στο πλαίσιο προηγούμενης δημόσιας σύμβασης, προηγούμενης σύμβασης με αναθέτοντα φορέα ή προηγούμενης σύμβασης παραχώρησης που είχε ως αποτέλεσμα την πρόωρη καταγγελία της προηγούμενης σύμβασης, αποζημιώσεις ή άλλες παρόμοιες κυρώσεις,..»**

Επίσης στις παραγράφους 6,7, και 8 του Ν. 4412/16 όπως ισχύει αναφέρεται:

6. Σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας ανάθεσης, οι αναθέτουσες αρχές αποκλείουν έναν οικονομικό φορέα, όταν αποδεικνύεται ότι αυτός βρίσκεται λόγω πράξεων ή παραλείψεων αυτού είτε πριν είτε κατά τη διαδικασία, σε μία από τις περιπτώσεις των παρ. 1 και 2.

**Σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αποκλείουν οικονομικό φορέα, όταν αποδεικνύεται ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας βρίσκεται λόγω πράξεων ή παραλείψεων αυτού είτε πριν είτε κατά τη διάρκεια της διαδικασίας ανάθεσης, σε μία από τις περιπτώσεις της παρ. 4.**

7. Οποιοσδήποτε οικονομικός φορέας εμπίπτει σε μια από τις καταστάσεις που αναφέρονται στην παρ. 1

**και στην παρ. 4, εκτός από την περ. β' αυτής, μπορεί να προσκομίζει στοιχεία, προκειμένου να αποδείξει**

ότι τα μέτρα που έλαβε επαρκούν για να αποδείξουν την αξιοπιστία του, παρότι συντρέχει ο σχετικός λόγος αποκλεισμού. Εάν τα στοιχεία κριθούν επαρκή, ο εν λόγω οικονομικός φορέας δεν αποκλείεται από τη διαδικασία σύναψης σύμβασης.

Για τον σκοπό αυτόν, ο οικονομικός φορέας αποδεικνύει ότι έχει καταβάλει ή έχει δεσμευθεί να καταβάλει αποζημίωση για ζημιές που προκλήθηκαν από το ποινικό αδίκημα ή το παράπτωμα, ότι έχει διευκρινίσει τα γεγονότα και τις περιστάσεις με ολοκληρωμένο τρόπο, μέσω ενεργού συνεργασίας με τις ερευνητικές αρχές, και έχει λάβει συγκεκριμένα τεχνικά και οργανωτικά μέτρα, καθώς και μέτρα σε επίπεδο προσωπικού κατάλληλα για την αποφυγή περαιτέρω ποινικών αδικημάτων ή παραπτωμάτων.

Τα μέτρα που λαμβάνονται από τους οικονομικούς φορείς αξιολογούνται σε συνάρτηση με τη σοβαρότητα

και τις ιδιαίτερες περιστάσεις του ποινικού αδικήματος ή του παραπτώματος. Αν τα μέτρα κριθούν ανεπαρκή, γνωστοποιείται στον οικονομικό φορέα το σκεπτικό της απόφασης αυτής.

Οικονομικός φορέας που έχει αποκλειστεί, με τελεσίδικη απόφαση, από τη συμμετοχή σε διαδικασίες σύναψης σύμβασης ή ανάθεσης παραχώρησης δεν μπορεί να κάνει χρήση της δυνατότητας που παρέχεται βάσει της παρούσας κατά την περίοδο του αποκλεισμού που ορίζεται στην εν λόγω απόφαση στο κράτος μέλος στο οποίο ισχύει η απόφαση.

8. Η απόφαση της αναθέτουσας αρχής για τη διαπίστωση της επάρκειας ή μη των επανορθωτικών μέτρων

κατά την παρ. 7, **εκδίδεται μετά από σύμφωνη γνώμη της επιτροπής της παρ. 9**, η οποία εκδίδεται εντός προθεσμίας σαράντα (40) ημερών από την περιέλευση του σχεδίου απόφασης της αναθέτουσας αρχής στην εν λόγω επιτροπή, συνοδευόμενου από όλα τα σχετικά στοιχεία. Αν παρέλθει άπρακτη η προθεσμία του πρώτου εδαφίου, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να εκδώσει απόφαση για τη διαπίστωση της επάρκειας ή μη των επανορθωτικών μέτρων κατά την παρ. 7 και χωρίς τη σύμφωνη γνώμη της επιτροπής της παρ. 9. \_\_\_»

Επίσης στο άρθρο 104 του Ν. 4412/16 όπως ισχύει, αναφέρεται:

#### **«Άρθρο 104**

#### **Χρόνος συνδρομής όρων συμμετοχής -Οψιγενείς μεταβολές**

1. Το δικαίωμα συμμετοχής, καθώς και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής, όπως ορίστηκαν στα έγγραφα της σύμβασης, κρίνονται:

α) κατά την υποβολή της αίτησης εκδήλωσης ενδιαφέροντος ή της προσφοράς, με την υποβολή του

ΕΕΕΣ,

β) κατά την υποβολή των δικαιολογητικών του άρθρου 80 και

γ) κατά την εξέταση της υπεύθυνης δήλωσης, σύμφωνα με όσα ορίζονται στην περ. γ' της παρ. 3 του

άρθρου 105, περί κατακύρωσης και σύναψης σύμβασης.

2. Αν επέλθουν μεταβολές στις προϋποθέσεις τις οποίες οι προσφέροντες/υποψήφιοι είχαν δηλώσει ότι

πληρούν, σύμφωνα με το άρθρο 79, περί Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης, μέχρι τη σύναψη

της σύμβασης, οι προσφέροντες/υποψήφιοι οφείλουν να ενημερώσουν αμελλητί την αναθέτουσα αρχή

σχετικά.

3. Σε περίπτωση έγκαιρης και προσηκούσας ενημέρωσης της αναθέτουσας αρχής κατά την παρ. 2, δεν

καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του. Σε αντίθετη περίπτωση, καταπίπτει υπέρ της αναθέτουσας αρχής η εγγύηση συμμετοχής του προσωρινού αναδόχου, που είχε προσκομισθεί, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 72, περί εγγυήσεων.».

Σύμφωνα με την **ΚΑΤΕΥΘΥΝΤΗΡΙΑ ΟΔΗΓΙΑ 20 (Απόφαση 42/30-5-2017 της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων) με ΘΕΜΑ: "Λόγοι αποκλεισμού από τη συμμετοχή στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων"**

.....

«Δυνητικοί λόγοι αποκλεισμού: Σοβαρή ή επαναλαμβανόμενη πλημμέλεια κατά την εκτέλεση προηγούμενης σύμβασης, με αποτέλεσμα πρόωρη καταγγελία, αποζημιώσεις ή άλλες παρόμοιες κυρώσεις (άρθρο 73 παρ. 4 περ. στ')

Η αναθέτουσα αρχή μπορεί, επίσης, να αποκλείει από τη συμμετοχή οικονομικό φορέα, εάν αυτός έχει επιδείξει σοβαρή ή επαναλαμβανόμενη πλημμέλεια κατά την εκτέλεση ουσιώδους απαίτησης στο πλαίσιο προηγούμενης δημόσιας σύμβασης, προηγούμενης σύμβασης με αναθέτοντα φορέα ή προηγούμενης σύμβασης παραχώρησης, που είχε ως αποτέλεσμα την πρόωρη καταγγελία της προηγούμενης σύμβασης, αποζημιώσεις ή άλλες παρόμοιες κυρώσεις.

Πρόκειται για έναν νέο δυνητικό λόγο αποκλεισμού, ο οποίος δεν προβλεπόταν ρητώς στο προηγούμενο νομοθετικό καθεστώς (Οδηγία 2004/18/ΕΚ και π.δ. 60/2007), ωστόσο καλυπτόταν υπό την ευρύτερη έννοια του "σοβαρού επαγγελματικού παραπτώματος του οικονομικού φορέα σε σχέση με την επαγγελματική του ιδιότητα", όπως προβλεπόταν στο άρθρο 43 παρ. 2 περ. δ' του π.δ. 60/200752 .

Ο υπό κρίση λόγος αποκλεισμού συνδέεται με προβλήματα συμβατικής συμπεριφοράς κατά την εκτέλεση προηγούμενων συμβάσεων, προβλέποντας ότι ο αποκλεισμός από τη συμμετοχή μπορεί να οφείλεται σε προηγούμενες πλημμέλειες είτε "επαναλαμβανόμενες" είτε "σοβαρές", διότι, λ.χ., λαμβάνουν χώρα εκ προθέσεως/ενέχουν δόλια συμπεριφορά ή εξαιτίας των επιπτώσεών τους.

Τονίζεται, πάντως, ότι η σοβαρή ή επαναλαμβανόμενη πλημμέλεια θα πρέπει να είχε ως αποτέλεσμα την πρόωρη καταγγελία της εν λόγω προηγούμενης σύμβασης, αποζημιώσεις ή άλλες παρόμοιες κυρώσεις, γεγονός το οποίο φαίνεται να περιορίζει σημαντικά το πεδίο εφαρμογής των περιπτώσεων στις οποίες μπορεί να επιβληθεί ο συγκεκριμένος λόγος αποκλεισμού. Η εν λόγω διαπίστωση κρίνεται σημαντική, λαμβάνοντας υπόψη ότι, πολύ συχνά, πρακτικές δυσκολίες, όπως το κόστος διεξαγωγής δικών ή η διαδικασία για την καταγγελία των συμβάσεων μπορεί να αποτρέψει τις αναθέτουσες αρχές από το να λάβουν συγκεκριμένα μέτρα ή να

επιβάλλουν τέτοιου είδους κυρώσεις, σε περίπτωση πλημμελούς εκτέλεσης συμβάσεων<sup>54</sup>.

Επίσης, σημειώνεται ότι η δυνατότητα αποκλεισμού αφορά στις περιπτώσεις που η προηγουμένως διαπιστωθείσα πλημμέλεια αφορά στην εκτέλεση δημοσίων συμβάσεων (του κλασικού τομέα, ήτοι του Βιβλίου I του ν. 4412/2016) και συμβάσεων με αναθέτοντα φορέα (πρώην εξαιρούμενων τομέων, ήτοι του Βιβλίου II του ν. 4412/2016), ήτοι σε όλες τις συμβάσεις του ν. 4412/2016 ανεξαρτήτως αξίας, καθώς στην εκτέλεση συμβάσεων παραχώρησης (του ν. 4413/2016), και όχι λ.χ. συμβάσεων μεταξύ ιδιωτών.

Τέλος, επισημαίνεται ότι, ο υπό κρίση ειδικός λόγος αποκλεισμού, καθώς και η εξέταση από την αναθέτουσα αρχή της συνδρομής ή όχι των προϋποθέσεων εφαρμογής του στην προκειμένη περίπτωση, δεν αφαιρούν από την αναθέτουσα αρχή τη δυνατότητα να λαμβάνει υπόψη της την πλημμελή εκτέλεση συμβάσεων που έλαβαν χώρα στο παρελθόν, κατά την εκτίμηση του κατά πόσον ένας οικονομικός φορέας διαθέτει την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα που απαιτείται για να εκτελέσει τη σύμβαση, κατά το άρθρο 75 παρ. 4 του ν. 4412/2016.»

.....

**«III. Ε. Μέτρα αυτοκάθαρσης ("self-cleaning measures") - Παρέκκλιση από τον αποκλεισμό για υποχρεωτικούς λόγους (της παρ. 1 του άρθρου 73) και για δυνητικούς λόγους (της παρ. 4 του άρθρου 73) με τη λήψη σχετικών μέτρων<sup>83</sup>**

Όπως προαναφέρθηκε, η αναθέτουσα αρχή αποκλείει τον οικονομικό φορέα στο πρόσωπο του οποίου συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού υποχρεωτικοί ή δυνητικοί, τους οποίους η αναθέτουσα αρχή περιέλαβε στη διακήρυξη και επομένως κατέστησαν και αυτοί υποχρεωτικοί, υπό την έννοια που έχει αναφερθεί ανωτέρω υπό III.Β. Παρέκκλιση από τον αποκλεισμό του οικονομικού φορέα προβλέπεται, για πρώτη φορά, στην παρ. 7 του άρθρου 73 του ν. 4412/2016, εφόσον ο οικονομικός φορέας έχει λάβει μέτρα αυτοκάθαρσης, προκειμένου να αποδείξει την αξιοπιστία του.

Ειδικότερα, με την παρ. 7 του άρθρου 73 του ν. 4412/2016, δίδεται για πρώτη φορά στους οικονομικούς φορείς η δυνατότητα να υιοθετούν μέτρα συμμόρφωσης, με στόχο την άρση των συνεπειών τυχόν ποινικών αδικημάτων ή παραπτώματων και την αποτελεσματική πρόληψη των παρανομιών, ήτοι μέτρα που έχουν ληφθεί για να διασφαλίσουν ότι η εν λόγω συμπεριφορά δεν θα επαναληφθεί. Ως εκ τούτου, ο οικονομικός φορέας έχει πλέον τη δυνατότητα να μην αποκλείεται από τη συμμετοχή, παρότι συντρέχει ή συνέτρεξε στο πρόσωπό του λόγος αποκλεισμού, αποδεικνύοντας την αξιοπιστία του, και τούτο, διότι έλαβε μέτρα αυτοκάθαρσης (συμμόρφωσης/επανορθωτικά).

Η ανωτέρω δυνατότητα λήψης μέτρων αυτοκάθαρσης παρέχεται στην περίπτωση συνδρομής τόσο των υποχρεωτικών λόγων αποκλεισμού της παρ. 1 του άρθρου 73 του ν. 4412/2016 (τα οποία αναφέρονται στην τελεσίδικη καταδίκη για ορισμένα εγκλήματα, όπως προαναφέρθηκε υπό III.Α. της παρούσας) όσο και των δυνητικών λόγων αποκλεισμού της παρ. 4 του άρθρου 73.

Τουναντίον, η δυνατότητα λήψης μέτρων αυτοκάθαρσης (που να επιτρέπουν την παρέκκλιση από τον αποκλεισμό) δεν εφαρμόζεται για τους υποχρεωτικούς λόγους αποκλεισμού της παρ. 2 του άρθρου 73, οι οποίοι αναφέρονται στην αθέτηση υποχρεώσεων όσον αφορά στην καταβολή φόρων/τελών ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης<sup>84</sup>. Για την εφαρμογή αυτού του λόγου αποκλεισμού, δεν ενδιαφέρει η λήψη άλλων μέτρων αυτοκάθαρσης για την απόδειξη της αξιοπιστίας του οικονομικού φορέα παρά μόνο η καταβολή των οφειλομένων ή τυχόν διακανονισμός με τους πιστωτές<sup>85</sup>.

➤ **Ενδεικτικά μέτρα αυτοκάθαρσης:**

Τα εν λόγω μέτρα μπορούν να συνίστανται, ιδίως, σε:

- καταβολή ή δέσμευση για καταβολή αποζημίωσης για τυχόν ζημία που προκλήθηκε από ποινικό αδίκημα ή παράπτωμα
- Ενεργή συνεργασία με τις αρμόδιες ερευνητικές αρχές για τη διευκρίνιση με ολοκληρωμένο τρόπο των γεγονότων και των περιστάσεων υπό τις οποίες έλαβε χώρα

- Λήψη συγκεκριμένων τεχνικών και οργανωτικών μέτρων ως προς τη λειτουργία της επιχείρησης
- Λήψη μέτρων, σε επίπεδο προσωπικού, κατάλληλων για την αποφυγή περαιτέρω ποινικών αδικημάτων ή παραπτωμάτων.

➤ Ιδιαίτερος επισημαίνεται ότι:

- Τα μέτρα αυτοκάθαρσης που λαμβάνονται από τον οικονομικό φορέα αξιολογούνται σε συνάρτηση με τη σοβαρότητα και τις ιδιαίτερες περιστάσεις του ποινικού αδικήματος ή του παραπτώματος.

- Εάν τα εν λόγω μέτρα προσφέρουν επαρκείς εγγυήσεις/κριθούν επαρκή → η αναθέτουσα αρχή δεν αποκλείει τον οικονομικό φορέα για αυτούς τους λόγους και μόνο.

- Εάν τα εν λόγω μέτρα κριθούν ανεπαρκή → η αναθέτουσα αρχή, με απόφασή της και κατά τη διαδικασία που περιγράφεται κατωτέρω, αποκλείει τον οικονομικό φορέα και του γνωστοποιεί το σκεπτικό της απόφασης.

- Το να επιτρέπεται σε οικονομικό φορέα η συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης, κατόπιν λήψης επανορθωτικών μέτρων που κρίθηκαν επαρκή, δεν είναι ασυνεπές με την τακτική διασφάλισης ενός ελάχιστου επιπέδου εκτέλεσης για τις συμβάσεις που ανατίθενται ούτε με την αρχή της μη ανάθεσης συμβάσεων σε οικονομικούς φορείς που εξακολουθούν να επιδεικνύουν ανήθικη συμπεριφορά.

➤ Διαδικασία για τη διαπίστωση της επάρκειας ή μη των μέτρων αυτοκάθαρσης:

- Έκδοση απόφασης της αναθέτουσας αρχής,

- Κατόπιν σύμφωνης γνώμης της Επιτροπής που συνιστάται με την παρ. 9 του άρθρου 73, απαρτιζόμενης από εκπροσώπους Υπουργείων<sup>88</sup>

- Η σύμφωνη γνώμη της Επιτροπής εκδίδεται εντός προθεσμίας τριάντα (30) ημερών από την περιέλευση, στην εν λόγω Επιτροπή, του σχεδίου απόφασης της αναθέτουσας αρχής, συνοδευόμενου από όλα τα σχετικά στοιχεία

- Αν παρέλθει άπρακτη η ως άνω προθεσμία → η αναθέτουσα αρχή αποκλείει τον οικονομικό φορέα

- Η απόφαση της αναθέτουσας αρχής για την επάρκεια ή μη των μέτρων αυτοκάθαρσης, καθώς και τυχόν απόφαση με την οποία γίνονται δεκτά ένδικα βοηθήματα κατά αυτής → κοινοποιούνται στην Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

➤ Μέτρα αυτοκάθαρσης & αποκλεισμός από τη συμμετοχή σε διαδικασίες σύναψης σύμβασης ή ανάθεσης παραχώρησης με τελεσίδικη απόφαση

Οικονομικός φορέας που έχει αποκλειστεί, με τελεσίδικη απόφαση, από τη συμμετοχή σε διαδικασίες σύναψης σύμβασης ή ανάθεσης παραχώρησης δεν μπορεί να κάνει χρήση της δυνατότητας που παρέχεται βάσει της παρ. 7 του άρθρου 73 (ήτοι να λάβει μέτρα αυτοκάθαρσης) κατά την περίοδο του αποκλεισμού που ορίζεται στην εν λόγω απόφαση στο κράτος - μέλος στο οποίο ισχύει η απόφαση<sup>89</sup>. Αυτό σημαίνει, για παράδειγμα, ότι όταν ένα δικαστήριο επιβάλλει, με τελεσίδικη απόφαση, αποκλεισμό από τις διαδικασίες σύναψης σύμβασης ή ανάθεσης παραχώρησης σε ένα κράτος μέλος, λ.χ. ως παρεπόμενη ποινή για ένα τελεσθέν ποινικό αδίκημα, η κύρωση αυτή δεν αναιρείται απλώς και μόνο επειδή ο οικονομικός φορέας έλαβε μέτρα αυτοκάθαρσης.

Ως εκ τούτου, καθιερώνεται δικαίωμα του οικονομικού φορέα να αποδείξει την αξιοπιστία του με τη λήψη μέτρων αυτοκάθαρσης, με εξαίρεση την περίπτωση αποκλεισμού του από τη διαδικασία ανάθεσης με τελεσίδικη απόφαση για την περίοδο που ορίζεται στην εν λόγω απόφαση στο κράτος - μέλος στο οποίο αυτή ισχύει.

➤ **Βάσει των ανωτέρω, εφίσταται η προσοχή των αναθετουσών αρχών στο ότι:**

- Σε κάθε περίπτωση που στο πρόσωπο οικονομικού φορέα συντρέχουν υποχρεωτικοί και δυνητικοί λόγοι αποκλεισμού, της παρ. 1 και της παρ. 4, αντιστοίχως, του άρθρου 73 του ν. 4412/2016, η αναθέτουσα αρχή οφείλει, προτού

τον αποκλείσει, να εξετάσει, καταρχάς, εάν αυτός έχει λάβει μέτρα αυτοκάθαρσης και κατά δεύτερον, εάν αυτά κρίνονται επαρκή (κατά τη διαδικασία που περιγράφηκε ανωτέρω).

• Όπως έχει αναφερθεί ανωτέρω υπό ΙΙΙ.Δ, ο οικονομικός φορέας δηλώνει καταρχάς τα μέτρα αυτοκάθαρσης που έχει λάβει, κατά το χρονικό σημείο της προκαταρκτικής απόδειξης στο Ε.Ε.Ε.Σ ή στο Τ.Ε.Υ.Δ. (για τις συμβάσεις άνω των ορίων ή κάτω των ορίων, αντιστοίχως), τα δε σχετικά στοιχεία και τεκμήρια τα προσκομίζει σε μεταγενέστερο χρονικό σημείο με τα αποδεικτικά μέσα του άρθρου 80 του ν. 4412/201690

Σε κάθε περίπτωση, υπενθυμίζεται, ότι κατά το άρθρο 79 παρ. 5 του ν. 4412/2016, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες και υποψηφίους, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή αυτής.

### **1524/2021 Απόφαση του 5ου κλιμακίου της ΑΕΠΠ**

Σύμφωνα με το σκεπτικό της ανωτέρω απόφασης:

«Η έκπτωση, λόγω μη συνεπούς εκπλήρωσης συμβατικών υποχρεώσεων σε προηγούμενη σύμβαση με αντικείμενο συναφές με αυτό του ένδικου διαγωνισμού, στοιχειοθετεί κατ' αρχήν σοβαρή ή/και επαναλαμβανόμενη πλημμέλεια κατά την εκτέλεση ουσιώδους απαίτησης (ΕΑ ΣΤΕ 274/2018 σκ.13, ΑΕΠΠ 823/2021 σκ. 39). Για την οριστικοποίηση της έκπτωσης δεν απαιτείται η έκδοση σχετικής δικαστικής απόφασης, ούτε είναι δυνατός ο παρεμπόδιος έλεγχος από την αναθέτουσα αρχή της νομιμότητας της απόφασης έκπτωσης (ΕΑ ΣΤΕ 274/2018 σκ. 13). Συναφώς, ουδεμία επιρροή ασκεί το γεγονός ότι ο οικονομικός φορέας, δηλώνει ότι, έχει ήδη ασκήσει την προσφυγή στο Διοικητικό Εφετείο διότι, για την οριστικοποίηση της έκπτωσης δεν απαιτείται η έκδοση δικαστικής απόφασης (ΑΕΠΠ 823/2021 σκ. 39).»

«η αναθέτουσα αρχή δύναται να αποκλείσει τον οικονομικό φορέα που εμπίπτει στις διατάξεις του άρθρου 73 παρ.4 είτε επικαλεστεί είτε όχι την λήψη επανορθωτικών μέτρων. Πιο συγκεκριμένα η αναθέτουσα αρχή μπορεί να δεχθεί διαγωνιζόμενο που έχει υποπέσει σε κάποιο εκ των παραπτώματων της παρ. 4 του άρθρου 73 αν κρίνει ότι αυτό δεν πλήττει την αξιοπιστία του και χωρίς αυτός να επικαλεστεί επανορθωτικά μέτρα. Σε περίπτωση δε που επικαλεστεί τέτοια, αυτά έχουν ιδιαίτερη νομική αξία στην περίπτωση που η αναθέτουσα αρχή θα έκρινε την απόρριψη της προσφοράς του (όχι την αποδοχή της) αλλά πλέον θα πρέπει να αξιολογήσει αν τα επανορθωτικά μέτρα είναι επαρκή για τη ανάκτηση της αξιοπιστίας του.»

### ΔΙΑΠΙΣΤΩΣΕΙΣ

Η αναθέτουσα αρχή προκειμένου να λάβει απόφαση σχετικά με την αξιοπιστία του οικονομικού φορέα θα πρέπει να ελέγξει αν:

α) αν δικαιολογείται η υπαγωγή στο πεδίο του 73 παρ 4στ με βάση πραγματικά περιστατικά,

β) αν υπάρχουν τέτοια περιστατικά και είναι ικανά ώστε να κλονίζουν την αξιοπιστία του οικονομικού Φορέα στην εκτέλεση της παρούσας σύμβασης (εξατομίκευση της στάσης του οικονομικού φορέα με συνεκτίμηση του είδους της πλημμέλειας, τη σοβαρότητα και τη τυχόν ζημία της διοίκησης, ΑΕΠΠ 81/2017).

γ) αν ο κλονισμός της αξιοπιστίας επέρχεται σε τέτοιο βαθμό που ο αποκλεισμός από τον διαγωνισμό να παρουσιάζεται ως το πλέον κατάλληλο, αν όχι το μοναδικό μέσο προστασίας αναθέτουσας αργής (εφαρμογή αρχής αναλογικότητας σκ.101-102 οδηγία 2014/24).»

Από την επισκόπηση του φακέλου συνάγονται τα κάτωθι:

Ο οικονομικός φορέας «ALMO ΤΕΧΝΙΚΗ ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΗ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΚΕΦΑΛΑΙΟΥΧΙΚΗ ΕΤΑΙΡΙΑ, δ.τ. ALMOTEK ΙΚΕ» υπέβαλλε την μοναδική οικονομική προσφορά στην ανοιχτή διαδικασία επιλογής αναδόχου του έργου: «ΔΙΑΜΟΡΦΩΣΗ ΠΑΡΚΟΥ ΣΤΟ Ο.Τ. 107 ΤΟΥ ΟΙΚΙΣΜΟΥ ΒΕΛΒΕΝΤΟΥ» εκτιμώμενης



αξίας 134.032,26 Ευρώ (πλέον Φ.Π.Α. 24% ) με ποσοστό μέσης τεκμαρτής έκπτωσης: Έντεκα και σαράντα τρία επί τοις εκατό (11.43 %) επί των τιμών του τιμολογίου της μελέτης, η οποία έγινε αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή, αφού πληρούσε τους όρους του διαγωνισμού.

Στο στάδιο κατακύρωσης και κατά την υποβολή των δικαιολογητικών κατακύρωσης (25-1-2022 ) ο οικονομικός φορέας ALMOTEK IKE **δεν ενημέρωσε** την Αναθέτουσα αρχή για την με Α.Π. 2223/9-12-2022 απόφαση του Προϊσταμένου της Τεχνικής Υπηρεσίας της Δ.Ε.Υ.Α. Νάουσας με την οποία κηρύχθηκε έκπτωτος από την εργολαβία «Εργασίες για την ολοκλήρωση των νέων δικτύων ύδρευσης και αποχέτευσης στη Δ.Ε. Νάουσας» . Η Απόφαση έκπτωσης οριστικοποιήθηκε με την με Α.Π. 56193/23-02-2022 Απόφαση του Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας – Θράκης, όμως η Αναθέτουσα Αρχή του Δήμου Βελβεντού ενημερώθηκε στις 21-3-2022, σχεδόν ένα μήνα μετά. Η ενημέρωση δεν έγινε με πρωτοβουλία του οικονομικού φορέα αλλά μετά από την πρόσκληση για υποβολή υπεύθυνης δήλωσης οφισγενών μεταβολών που του απεστάλει σύμφωνα με το άρθρο 104 του Ν. 4412/2016 στα πλαίσια της διαγωνιστικής διαδικασίας του έργου «ΔΙΑΜΟΡΦΩΣΗ ΠΑΡΚΟΥ ΣΤΟ Ο.Τ. 107 ΤΟΥ ΟΙΚΙΣΜΟΥ ΒΕΛΒΕΝΤΟΥ».

Κατά της απόφασης έκπτωσης από τον οικονομικό φορέα ALMOTEK IKE ασκήθηκε Αγωγή – Προσφυγή στα αρμόδια Διοικητικά Δικαστήρια στις 16-3-2022 η οποία δεν έχει προσδιοριστεί.

Με την κατάθεση Υ.Δ. οφισγενών μεταβολών κατατέθηκε συνημμένα έγγραφο με «επανορθωτικά μέτρα – μέτρα αυτοκάθαρσης», τα οποία αφορούν σε:

1. Παρακολούθηση εξ αποστάσεως ενδοεπιχειρησιακού σεμιναρίου διάρκειας 16 ωρών στις 9 & 10-3-2022 στο πεδίο «Διαχείρισης Έργων». Το σεμινάριο παρακολούθησαν στελέχη της εταιρίας και εκδόθηκαν σχετικά πέντε πιστοποιητικά παρακολούθησης
2. Εφαρμογή Συστήματος Διαχείρισης Ποιότητας (ISO 9001:2015) στην εταιρία με αποκλειστικό πεδίο εφαρμογής την Ανάληψη και Εκτέλεση Δημοσίων Έργων. Η πιστοποίηση εκδόθηκε στις 2-3-2022.
3. Εφαρμογή Συστήματος Διαχείρισης Επιχειρησιακής Συνέχειας (ISO 22301:2019) στην εταιρία με αποκλειστικό πεδίο εφαρμογής την Ανάληψη και Εκτέλεση Δημοσίων Έργων. Η πιστοποίηση εκδόθηκε στις 2-3-2022.
4. Σύναψη συνεργασίας μέσω ιδιωτικού συμφωνητικού (1-3-2022) τριετούς διάρκειας με Διπλ. Πολιτικό Μηχανικό για την παροχή συμβουλευτικών υπηρεσιών και εξειδικευμένων γνώσεων στην οργάνωση και διαχείριση έργων.
5. Σύναψη συνεργασίας μέσω ιδιωτικού συμφωνητικού (1-3-2022) τριετούς διάρκειας με Δικηγόρο για την παροχή νομικών συμβουλών στη διαχείριση και εκτέλεση δημοσίων έργων.
6. Αναδιάρθρωση εταιρίας με πρόσληψη επιπλέον προσωπικού (δύο οικοδομοτεχνιτών προϋπηρεσίας 9 ετών και άνω). Η πρόσληψη έγινε στις 1-3-2022.

## ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑΤΑ

Α. Σύμφωνα με το άρθρο 73 παρ. 4 περ. (στ) και παρ. 6 του Ν. 4412/2016 όπως ισχύει, η Αναθέτουσα Αρχή του Δήμου Βελβεντού, μπορεί να αποκλείσει σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο της διαδικασίας τον οικονομικό φορέα «ALMO ΤΕΧΝΙΚΗ ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΗ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΚΕΦΑΛΑΙΟΥΧΙΚΗ ΕΤΑΙΡΙΑ, δ.τ. ALMOTEK IKE» από τη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης του έργου «ΔΙΑΜΟΡΦΩΣΗ ΠΑΡΚΟΥ ΣΤΟ Ο.Τ. 107 ΤΟΥ ΟΙΚΙΣΜΟΥ ΒΕΛΒΕΝΤΟΥ», αφού συντρέχει ο δυνητικός λόγος αποκλεισμού της σοβαρής πλημμέλειας κατά την εκτέλεση προηγούμενης σύμβασης. Ο λόγος αυτός είναι απολύτως παραδεκτός από την ALMOTEK IKE σύμφωνα με την υπεύθυνη δήλωση οφισγενών μεταβολών που κατέθεσε. Ο υπό κρίση λόγος αποκλεισμού συνδέεται με προβλήματα συμβατικής συμπεριφοράς κατά την

εκτέλεση προηγούμενων συμβάσεων και συγκεκριμένα στην **μη εκτέλεση** συμβασιοποιημένου έργου.

Β. Η Αναθέτουσα Αρχή (του Δήμου Βελβεντού) κατά τη διάρκεια της διαγωνιστικής διαδικασίας του έργου «ΔΙΑΜΟΡΦΩΣΗ ΠΑΡΚΟΥ ΣΤΟ Ο.Τ. 107 ΤΟΥ ΟΙΚΙΣΜΟΥ ΒΕΛΒΕΝΤΟΥ» **δεν ενημερώθηκε εγκαίρως** για τη μεταβολή που επήλθε στον οικονομικό φορέα ALMOTEK IKE όπως προβλέπεται στο άρθρο 104 παρ. 2, γεγονός που συνιστά **επιπλέον λόγο πλημμέλειας**.

Θα πρέπει να σημειωθεί ότι ενώ τα περισσότερα επανορθωτικά μέτρα που έλαβε ο οικονομικός φορέας **την 1-3-2022** αφορούν στη σωστή διαχείριση τεχνικών έργων, εντούτοις ουδόλως λειτούργησαν θετικά ως προς την υποχρέωση από το νόμο, του οικονομικού φορέα για αμελλητί ενημέρωση της Α.Α. του Δήμου Βελβεντού για οψιγενείς μεταβολές, με αποτέλεσμα ο Δήμος Βελβεντού να ενημερωθεί **24-3-2022**.

Τα ανωτέρω μεγιστοποιούν τον κλονισμό της αξιοπιστίας του οικονομικού φορέα και οδηγούν στη διαπίστωση της μη επάρκειας των επανορθωτικών μέτρων.

Γ. Η έκπτωση του οικονομικού φορέα αφορά στην εξ ολοκλήρου αθέτηση των συμβατικών του υποχρεώσεων. **Αφενός δεν προέβη σε καμιά εργασία για την εκτέλεση** του έργου « Εργασίες για την ολοκλήρωση των νέων δικτύων ύδρευσης και αποχέτευσης στη Δ.Ε. Νάουσας» παρά το γεγονός ότι του δόθηκε και σχετική παράταση χρόνου κι **αφετέρου ουδέποτε συμμορφώθηκε στις γραπτές εντολές της υπηρεσίας**.

Η μη συμμόρφωση και η μη εκτέλεση συμβασιοποιημένου έργου είναι συμπεριφορές που δεν θεραπεύονται με επανορθωτικά μέτρα, με την έννοια ότι δεν απαιτούνται συμβουλευτικές υπηρεσίες κι εξειδικευμένες γνώσεις τεχνικές ή νομικές για την υλοποίηση των συμβατικών υποχρεώσεων του αναδόχου που απορρέουν από τη νομοθεσία (**Ν. 4412/16 όπως ισχύει άρθρο 138 Γενικές υποχρεώσεις αναδόχου** «1. Ο ανάδοχος είναι υποχρεωμένος να κατασκευάσει το έργο κατά τους όρους της σύμβασης και τις έγγραφες εντολές των αρμοδίων κατά περίπτωση οργάνων του φορέα κατασκευής του έργου, εφόσον αυτές φέρουν τα κατά τον νόμο απαραίτητα εξωτερικά στοιχεία νομιμότητας, ευθυνόμενος έναντι του κυρίου του έργου για την επιμέλεια που επιδεικνύει και στις δικές του υποθέσεις»).

Επιπλέον δεν προσδιορίζεται πώς τα επανορθωτικά μέτρα που έλαβε ο οικονομικός φορέας θα συμβάλλουν στην μη επανάληψη παρόμοιων συμπεριφορών.

Δ. Σύμφωνα με το σκεπτικό της Απόφασης 1524/2021 της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (5<sup>ο</sup> κλιμάκιο) , «ουδεμία επιρροή ασκεί το γεγονός ότι ο οικονομικός φορέας, δηλώνει ότι, έχει ήδη ασκήσει την προσφυγή στο Διοικητικό Εφετείο αφού για την οριστικοποίηση της έκπτωσης δεν απαιτείται η έκδοση δικαστικής απόφασης. Το γεγονός ότι ο οικονομικός φορέας ALMOTEK IKE έχει προσφύγει στα διοικητικά δικαστήρια για ακύρωση της απόφασης έκπτωσης δεν ασκεί επιρροή, όμως ενώ με την προσφυγή αυτή δηλώνει ότι δεν αποδέχεται τους λόγους έκπτωσης εντούτοις προβαίνει στη λήψη επανορθωτικών μέτρων.

Ε. Η Προσωρινή Διαταγή Αναστολής Εκτέλεσης του άρθρ. 204 παρ. 3 του Κ.Δ.Δ., συνιστά μια συνοπτικά διατυπωμένη δικαστική απόφαση, με την οποία ρυθμίζεται το χρονικό διάστημα έως την επικείμενη απόφαση επί της αίτησης αναστολής, ώστε να μην υφίσταται κάποιο χρονικό κενό προστασίας, στη διαδικασία παροχής της προσωρινής δικαστικής προστασίας. Η απόφαση επί της Προσωρινής Διαταγής δεν παράγει κάποιου είδους δεδικασμένο, ούτε δεσμεύει το δικαστή της αίτησης αναστολής. Η περί προσωρινής διαταγής δικαστική απόφαση δεν επιτρέπεται να δημιουργήσει κατάσταση, η οποία να μην μπορεί να ανατραπεί με απόφαση περί προσωρινής δικαστικής προστασίας. Το άρθρ. 204 παρ. 3 Κ.Δ.Δ. καλύπτει με το θεσμό της προσωρινής διαταγής την ανάγκη μιας ακόμα πιο γρήγορης προστασίας από αυτήν των ασφαλιστικών μέτρων ή της προσωρινής δικαστικής προστασίας, η οποία όμως είναι εντελώς προσωρινή. Υπό αυτήν την έννοια και μόνο, η προσωρινή διαταγή δεν

κάνει δεσμευτική διάγνωση για το αν ισχύει η κρίσιμη έννομη σχέση και δεν δημιουργεί ούτε το λεγόμενο «προσωρινό δεδικασμένο».

ΣΤ. Στην περίπτωση που ο οικονομικός φορέας γίνει αποδεκτός ως προς την αξιοπιστία του από την Α.Α. θα υπογραφεί μεταξύ της ALMOTEK IKE και του Δήμου Βελβεντού, η δημόσια σύμβαση εκτέλεσης του έργου «ΔΙΑΜΟΡΦΩΣΗ ΠΑΡΚΟΥ ΣΤΟ Ο.Τ. 107 ΤΟΥ ΟΙΚΙΣΜΟΥ ΒΕΛΒΕΝΤΟΥ».

Στην περίπτωση απόρριψης του οικονομικού φορέα, ο διαγωνισμός ανάθεσης του έργου «ΔΙΑΜΟΡΦΩΣΗ ΠΑΡΚΟΥ ΣΤΟ Ο.Τ. 107 ΤΟΥ ΟΙΚΙΣΜΟΥ ΒΕΛΒΕΝΤΟΥ» θα επαναληφθεί από την αρχή αφού η προσφορά της ALMOTEK IKE ήταν η μοναδική κατά την υφιστάμενη διαδικασία.

Σε κάθε περίπτωση σχέδιο της απόφασης της Α.Α. θα διαβιβαστεί με τα συνημμένα στοιχεία και έγγραφα που αφορούν, στην επιτροπή της παρ. 9 του άρθρου 73 του Ν. 4412/2016, προκειμένου να αποφανθεί σχετικά.

Καλείται η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Βελβεντού ως Αναθέτουσα Αρχή (Α.Α) να λάβει απόφαση για την αξιοπιστία του οικονομικού φορέα ALMOTEK IKE, ως αναδόχου του έργου «ΔΙΑΜΟΡΦΩΣΗ ΠΑΡΚΟΥ ΣΤΟ Ο.Τ. 107 ΤΟΥ ΟΙΚΙΣΜΟΥ ΒΕΛΒΕΝΤΟΥ».

Στη συνέχεια ο Πρόεδρος κάλεσε την Οικονομική Επιτροπή να αποφασίσει σχετικά.

Η Οικονομική Επιτροπή μετά την εισήγηση αφού έθεσε τις απόψεις και τις προτάσεις στο συζητούμενο θέμα,

#### **ΑΠΟΦΑΣΙΖΕΙ ΟΜΟΦΩΝΑ**

Απορρίπτει τον οικονομικό φορέα ALMOTEK IKE, από τη διαδικασία ανάθεσης του έργου «ΔΙΑΜΟΡΦΩΣΗ ΠΑΡΚΟΥ ΣΤΟ Ο.Τ. 107 ΤΟΥ ΟΙΚΙΣΜΟΥ ΒΕΛΒΕΝΤΟΥ», και διαβιβάζει σχέδιο της απόφασης στην επιτροπή της παρ. 9 του άρθρου 73 του Ν. 4412/2016, προκειμένου να γνωμοδοτήσει σχετικά.

#### **Η απόφαση αυτή πήρε αύξοντα αριθμό 48/ 2022**

Αφού συντάχθηκε και αναγνώστηκε το πρακτικό αυτό υπογράφεται ως ακολούθως.

Ο Πρόεδρος  
(σφραγίδα – υπογραφή)

Τα Μέλη  
(υπογραφές)

Ακριβές αντίγραφο  
Βελβεντό, 3 Μαΐου 2022  
Ο Πρόεδρος

Μανώλης Κ. Στεργίου  
Δήμαρχος Βελβεντού