

ΕΚΜΙΣΘΩΣΗ ΧΩΡΩΝ ΚΕΝΤΡΙΚΗΣ ΠΛΑΤΕΙΑΣ

«Στην από 25/10/2019 υπ' αριθμ. 45 Συνεδρίαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Αγίας Παρασκευής, ελήφθη η υπ' αριθμ. 158/2019 απόφαση, με θέμα: *«Κατάρτιση και έγκριση όρων διακήρυξης δημοπρασίας εκμίσθωσης χώρων κεντρικής πλατείας για Χριστουγεννιάτικες εκδηλώσεις».*

Η εν λόγω απόφαση, με αριθμό πρωτοκόλλου: 30130/31-10-19 αναρτήθηκε στο «ΔΙΑΥΓΕΙΑ» στις 31/10/19, με ΑΔΑ: ΨΔΥ7Ω6Υ-ΞΘ8.

Με την εν λόγω απόφαση εγκρίθηκε η αντίστοιχη διακήρυξη, στην οποία καθορίστηκαν οι όροι *«διενέργειας της φανεράς, πλειοδοτικής και προφορικής δημοπρασίας για την εκμίσθωση τμημάτων της Κεντρικής Πλατείας Αγίας Παρασκευής, ενόψει των εορτών Χριστουγέννων 2018 που προορίζεται να αποκλειστικά για την προσωρινή εγκατάσταση και λειτουργία παγοδρομίου, καρουζέλ, παιδικού τρένου, τραμπολίνο και κερματοφόρων παιχνιδιών, σύμφωνα με τις διατάξεις του Π.Δ. 270/81».*

Ακολούθως, στις 4/11/2019 εκδόθηκε η αντίστοιχη περίληψη της διακήρυξης (αρ.πρωτ. 30374/4-11-19 – ΑΔΑ: ΩΦΑΖΩ6Υ-611), η οποία δημοσιεύθηκε και αναρτήθηκε, σύμφωνα με τα καθοριζόμενα στο άρθρο 16 της διακήρυξης και στο άρθρο 4 του Π.Δ. 270/81.

Στην από 20/11/2019 υπ' αριθμ. 49 Συνεδρίαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Αγίας Παρασκευής, ελήφθη η υπ' αριθμ. 178/2019 απόφαση, με θέμα: *«Έγκριση πρακτικού επιτροπής διενέργειας προφορικής πλειοδοτικής δημοπρασίας για την «Εκμίσθωση δημοτικού κοινόχρηστου χώρου (τμημάτων της κεντρικής πλατείας Αγίας Παρασκευής) για Χριστουγεννιάτικες Εκδηλώσεις».*

Η εν λόγω απόφαση, με αριθμό πρωτοκόλλου: 32586/25-11-19 αναρτήθηκε στο «ΔΙΑΥΓΕΙΑ» στις 25/11/19, με ΑΔΑ: 6Ζ18Ω6Υ-ΥΔΚ.

Με την εν λόγω απόφαση αφενός εγκρίθηκε το πρακτικό της επιτροπής και αφετέρου κατακυρώθηκε ο διενεργηθείς διαγωνισμός στον μοναδικό συμμετέχοντα με την επωνυμία: «ΖΥΓΟΥΡΑΚΗ ΕΛΕΝΗ – ΖΥΓΟΥΡΑΚΗΣ ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ Ε.Ε.», με ποσό 3.500,00 €.

Στην από 3/12/2019 υπ' αριθμ. 51 Συνεδρίαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Αγίας Παρασκευής, ελήφθη η υπ' αριθμ. 206/2019 απόφαση, με θέμα: *«Τροποποίηση της υπ' αριθ. 158/2019 απόφασης και εκ νέου λήψη απόφασης που αφορά «Κατάρτιση και έγκριση όρων διακήρυξης δημοπρασίας εκμίσθωσης χώρων κεντρικής πλατείας για Χριστουγεννιάτικες εκδηλώσεις».*

Η εν λόγω απόφαση, με αριθμό πρωτοκόλλου: 33689/3-12-19 αναρτήθηκε στο «ΔΙΑΥΓΕΙΑ» στις 3/12/19, με ΑΔΑ: 6ΟΒΦΩ6Υ-Δ0Ο.

Όπως περιγράφεται στο σκεπτικό της εν λόγω απόφασης, στις 27/11/19 η εταιρεία-ανάδοχος ενημέρωσε την Υπηρεσία, ότι «λόγω ανεπάρκειας του είδους, δεν δύναται να τοποθετηθεί carousel και θα αντικατασταθεί με ρόδα, αντίστοιχων περίπου διαστάσεων και συγκεκριμένα διάμετρο 6,93μ., ύψος 6,5μ., βάση 5μ., με 10 καλάθια αντοχής 350κιλών max/ καλάθι 4 ατόμων».

Επίσης, στο σκεπτικό της απόφασης αναφέρεται ότι *«εκ παραδρομής σε σημεία του κειμένου των όρων διακήρυξης αναφέρεται επιπλέον των άλλων παιγνιδιών – εγκαταστάσεων, που είχαν εγκριθεί στη χωροθέτηση από την Επιτροπή Ποιότητας Ζωής και η τσουλήθρα. Για το λόγο αυτό πρέπει να τροποποιηθεί η με αρ.158/2019 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής αφενός για διόρθωση σφαλμάτων, αφετέρου για την αντικατάσταση του παιγνιδιού carousel με Ρόδα, με διάμετρο 6,93μ., ύψος 6,5μ., βάση 5μ., με 10 καλάθια αντοχής 350κιλών max/ καλάθι 4 ατόμων».* Στην απόφαση ακολουθεί τροποποιημένο το κείμενο της διακήρυξης.

Με την εν λόγω απόφαση (206/2019), μειοψηφούντος του κ. Γεωργίου Οικονόμου, ο οποίος ψήφισε «αρνητικά», αποφασίστηκε κατά πλειοψηφία η τροποποίηση της υπ' αριθ. 158/2019 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής και της αντίστοιχης εγκριθείσας διακήρυξης.

Σημειώνεται ότι η ανωτέρω υπ' αριθμ. 206/2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, περί τροποποίησης της διακήρυξης, ελήφθη κατόπιν πρόσκλησης του κ. Δημάρχου, για τακτική συνεδρίαση, προς τα μέλη της Οικονομικής Επιτροπής (αρ. πρωτ. 33306/29-11-19) και της αντίστοιχης εισήγησης του κ. Δημάρχου (αρ. πρωτ. 33531/2-12-19).

Όπως γίνεται σαφές από τα παραπάνω, συντελέστηκε τροποποίηση όρων της διακήρυξης, χρονολογικά μεταγενέστερα από:

- Την έγκριση της διακήρυξης
- Τη δημοσίευσή της
- Τη διενέργεια του διαγωνισμού
- Το Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού
- Την κατακύρωση του διαγωνισμού

Η συγκεκριμένη πράξη παραβιάζει κατάφωρα τις διαδικασίες που καθορίζονται στην ισχύουσα νομοθεσία για τη διενέργεια διαγωνισμών.

Πιο συγκεκριμένα, κατά πάγια νομολογία, η διακήρυξη ενός διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική διοικητική πράξη και ως εκ τούτου οι όροι της έχουν δεσμευτική ισχύ τόσο για την αναθέτουσα αρχή που διεξάγει το διαγωνισμό όσο και για τους υποψηφίους (Ελεγκτικό Συνέδριο: Απόφαση Τμήματος Μείζονος Επταμελούς Σ. 3495/2012, VI Τμ. 2884/2014, 4919, 3208/2013, Κλιμάκιο ΣΤ΄ Πράξη 33/17 κ.α.).

Επιπρόσθετα καθορίζεται ότι παράβαση όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διενέργεια του διαγωνισμού, συμπεριλαμβανομένης της κατακυρωτικής απόφασης, είτε κατά τη σύναψη της σύμβασης που καταρτίζεται στη συνέχεια, καθιστά μη νόμιμη την τηρηθείσα διαδικασία και επάγεται ακυρότητα αυτής (Ελεγκτικό Συνέδριο: Αποφ. 4, 3175/2012 Τμ. Μείζονος-7μελ. Συνθ., VI Τμ. 3674/2009, 2045, 3145/2010, 2383/2011, 1364/2013 κ.ά.).

Σύμφωνα με το σκεπτικό των ανωτέρω αποφάσεων, δεν είναι δυνατή η ανάθεση σύμβασης προμήθειας κατά παρέκκλιση από όρους της οικείας διακήρυξης, οι οποίοι, αν είχαν περιληφθεί στη διακήρυξη όπως διαμορφώθηκαν εκ των υστέρων κατά τη διενέργεια του διαγωνισμού, θα είχαν δώσει στους ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς τη δυνατότητα να εκτιμήσουν υπό άλλη οπτική τη συμμετοχή τους στο διαγωνισμό.

Επίσης, σύμφωνα με την αρχή της τυπικότητας της διαδικασίας που διέπει τους διαγωνισμούς για την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων, όλες οι διατάξεις της διακήρυξης καθιερώνουν ουσιώδεις όρους και ως εκ τούτου τυχόν παραβίαση διατάξεων της διακήρυξης συνεπάγεται την ακυρότητα της διαδικασίας (Ελεγκτικό Συνέδριο Τμ. Μείζονος Συνθ. 31/2013).

Πέραν των ως άνω αποφάσεων του Ελεγκτικού Συνεδρίου, αντίστοιχη νομολογία υφίσταται και σε αποφάσεις του Συμβουλίου της Επικρατείας, όπου καθορίζεται ότι: *«κατά γενική αρχή του δικαίου που διέπει τους δημόσιους διαγωνισμούς, δεν επιτρέπεται η μετά τη διενέργεια (ή κατά τη διάρκεια) διαγωνισμού τροποποίηση των όρων της διακηρύξεως που αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο που τον διέπει»* (Αποφάσεις 179/2009 και 61/2011 Επιτροπής Αναστολών του ΣΤΕ).

Τέλος, ανάλογες αποφάσεις έχουν εκδοθεί από την Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (παρατίθεται ενδεικτικά η υπ' αριθμ. 222/2019), όπου καθορίζονται τα εξής: *«Κατά τα παγίως γενόμενα δεκτά από τη νομολογία, η Διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις VI Τμήματος 78/2007,19/2005,31/2003), όσο και τους διαγωνιζόμενους. Η δε παράβαση των διατάξεων (όρων) αυτής, οδηγεί σε ακυρότητα των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού και των κατακυρωτικών αυτού πράξεων (ΟΛΣΤΕ 2137/1993). Κατά συνέπεια, τυχόν παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία (ΕΣ Πράξη VI Τμήματος 78/2007)»*.

Με βάση τα ανωτέρω, η υπ' αριθμ. 206/2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Αγίας Παρασκευής, με θέμα: *«Τροποποίηση της υπ' αριθ. 158/2019 απόφασης και εκ νέου λήψη απόφασης που αφορά «Κατάρτιση και έγκριση όρων διακήρυξης δημοπρασίας εκμίσθωσης χώρων κεντρικής πλατείας για Χριστουγεννιάτικες εκδηλώσεις»*, με αριθμό πρωτοκόλλου: 33689/3-12-19 (ΑΔΑ: 6ΟΒΦΩ6Υ-ΔΟΟ) **είναι απολύτως ΠΑΡΑΝΟΜΗ**.