

Προβήθειες

Δ/νση Πρασίνου Κατοικαίου
Νοτική Υπηρεσία

7677
26/4/24

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΛΕΓΚΤΙΚΟ ΣΥΝΕΔΡΙΟ
ΥΠΗΡΕΣΙΑ ΕΠΙΤΡΟΠΟΥ
ΣΤΗ ΓΡΑΜΜΑΤΕΙΑ

ΚΛΙΜΑΚΙΟ ΣΤ'

Ταχ. Δ/ση: Βουρνάζου 4 & Τσόχα

Τ.Κ.: 11521 ΑΘΗΝΑ

Πληροφορίες: Μαρίνα Πέτρου

Τηλέφωνο: 213 1309795, 783

Γραφείο: 2.23, 2^ο όροφος

email: klimakio05@elsyn.g2r

Αθήνα, 25/04/2024

Αριθμ. Πρωτ.: 16195

ΠΡΟΣ: Δήμος Μοσχάτου-Ταύρου
Τμήμα Προμηθειών

Ελ.Κατσαντώνη

Τηλ: 213 2019632 & 637

Email: katsantoni@0144.syzefxis.gov.gr

ΘΕΜΑ : Κοινοποίηση Πράξης Ελεγκτικού Συνεδρίου

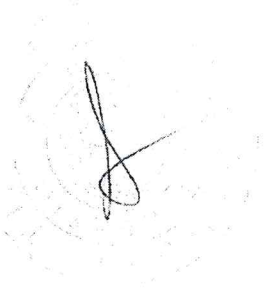
Σας κοινοποιούμε αντίγραφο της 145/2024 Πράξης του ΣΤ' Κλιμακίου του Ελεγκτικού Συνεδρίου για τις δικές σας ενέργειες, το οποίο πρέπει να κοινοποιήσετε αμελλητί με ηλεκτρονικό ταχυδρομείο σε όλους τους συμμετέχοντες στην ελεγχθείσα διαδικασία ανάδειξης αναδόχου (άρθρο 326 παρ. 2 του ν. 4700/2020, Α' 127).

Η συμπλήρωση του φακέλου κατά τα αναφερόμενα στο σκεπτικό της άνω Πράξης θα πρέπει να γίνεται σε έντυπη μορφή και τα στοιχεία να αποστέλλονται στο Πρωτόκολλο της Κεντρικής Υπηρεσίας του Ελεγκτικού Συνεδρίου.



Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ ΤΟΥ ΣΤ' ΚΛΙΜΑΚΙΟΥ

Μεσοί
ΠΕΤΡΟΥ ΜΑΡΙΝΑ



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΤΟ ΕΛΕΓΚΤΙΚΟ ΣΥΝΕΔΡΙΟ

ΣΤ' ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΠΡΑΞΗ 145/2024

Αποτελούμενο από την Πρόεδρό του Δέσποινα Καβαδιά-Κωνσταντάρα, Σύμβουλο και τα μέλη Αθανάσιο Καρακούδα και Αναστάσιο Ταμαμίδη, Παρέδρους.

Συνήλθε στην αίθουσα διασκέψεων του Καταστήματός του στις 16 Απριλίου 2024, προκειμένου να ελέγξει τη νομιμότητα της τροποποίησης της 14503/8.8.2023 (ΑΔΑΜ: 22SYMV011073163) σύμβασης για την προμήθεια με τίτλο «Παρεμβάσεις Ανάπλασης για την Αναζωογόνηση και Βιοκλιματική Αναβάθμιση Κοινόχρηστων Χώρων της Συνοικίας των Προσφυγικών στη Δ.Κ. Ταύρου, για την ιστορική και αισθητική ανάδειξη της περιοχής, την περιβαλλοντική προστασία και την διατήρηση της κοινωνικής συνοχής». Ο φάκελος με τα στοιχεία της υπόθεσης υποβλήθηκε στο Ελεγκτικό Συνέδριο στις 15.3.2024 (αρ. πρωτ. ΕΛΣ 16195), με το 4979/14.3.2024 έγγραφο του αναπληρωτή Διευθυντή Οικονομικών Υπηρεσιών του Δήμου Μοσχάτου - Ταύρου και συμπληρώθηκε στις 29.3.2024 (αρ. πρωτ. ΕΛΣ 18756) και στις 9.4.2024 (αρ. πρωτ. ΕΛΣ 21617) μέσω μηνυμάτων ηλεκτρονικού ταχυδρομείου.

Άκουσε την εισήγηση του Παρέδρου Αναστασίου Ταμαμίδη.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφθηκε κατά τον νόμο

1. Τα στοιχεία και το σχέδιο της από 28.12.2023 (βλ. την 228/28.12.2023 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Μοσχάτου - Ταύρου) εγκριθείσας τροποποίησης της ανωτέρω σύμβασης, συνολικού ποσού 258.319,77 ευρώ πλέον ΦΠΑ, η οποία (αρχική σύμβαση) έχει υποβληθεί στο παρόν Κλιμάκιο για προσυμβατικό έλεγχο νομιμότητας (βλ. την 272/2022 Πράξη αυτού με την οποία κρίθηκε ότι δεν κωλύεται η υπογραφή της), εισάγονται παραδεκτώς σ' αυτό για έλεγχο νομιμότητας, σύμφωνα με την περ. α' της παρ. 5 του άρθρου 324 του ν. 4700/2020 «Ενιαίο κείμενο Δικονομίας για το Ελεγκτικό Συνέδριο, ολοκληρωμένο νομοθετικό πλαίσιο για τον προσυμβατικό έλεγχο (...)» (Α' 127) και τα αναφερόμενα στη σκέψη που ακολουθεί.

2. Ειδικότερα, η ανωτέρω τροποποίηση παρίσταται ουσιώδης κατά την έννοια της ανωτέρω διάταξης, καθόσον επιφέρει επαύξηση του συνολικού τιμήματος της ανωτέρω αρχικής σύμβασης στο ποσό των 258.319,77 ευρώ πλέον ΦΠΑ, ήτοι σε ποσοστό μεν κάτω του 10% (σχεδόν 6,8%), πλην όμως υπερβαίνουν το κατώτατο όριο του άρθρου 5 περ. β' του ν. 4412/2016 (Α' 147) για τις δημόσιες συμβάσεις

προμήθειας αγαθών (135.000 ευρώ, βλ. σχετικά το άρθρο 132 παρ. 2 του ν. 4412/2016). Σε κάθε περίπτωση, η ανωτέρω τροποποίηση επιφέρει επαύξηση και των συμβατικών τιμών μονάδας όλων των ανωτέρω προς προμήθεια ειδών στο πλαίσιο της αρχικής αυτής σύμβασης, με αποτέλεσμα να επέρχεται τροποποίηση ουσιωδών όρων (*essentialia negotii*) της αρχικής σύμβασης (βλ. ΕλΣ ΣΤ' Κλιμ. 107/2024, 295, 95/2023, 506, 431/2022).

3. Στο πλαίσιο διενέργειας προσυμβατικού ελέγχου, οι αναθέτουσες Αρχές, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο άρθρο 326 παρ. 1 του ν. 4700/2020, υποχρεούνται να υποβάλλουν στο αρμόδιο Κλιμάκιο του Ελεγκτικού Συνεδρίου πλήρη φάκελο περιέχοντα όλα τα έγγραφα και στοιχεία, καθώς και τυχόν αναγκαίες διευκρινίσεις επί της διαδικασίας ανάθεσης της σχετικής σύμβασης και των όρων αυτής, αλλά και επί τυχόν αυτεπαγγέλτως εξεταζόμενων νομικών ζητημάτων που ασκούν ουσιώδη επιρροή τόσο επί της υπαγωγής όσο και επί της έκβασης του ελέγχου (βλ. ΕλΣ ΣΤ' Κλ. 243, 208/2022, 380/2021 κ.ά.). Αν ο υποβληθείς φάκελος δεν είναι πλήρης ή κρίνεται απαραίτητη η προσκόμιση και άλλων συμπληρωματικών στοιχείων για τη διαμόρφωση ασφαλούς κρίσης, το Κλιμάκιο ζητεί με πράξη του τη συμπλήρωση του φακέλου, εντός της υπ' αυτού τασσόμενης προθεσμίας. Στην περίπτωση αυτή, η προθεσμία που προβλέπεται από τις ως άνω διατάξεις για την ολοκλήρωση του ελέγχου διακόπτεται και επανεκκινεί από την υποβολή στο Ελεγκτικό Συνέδριο των ελλειπόντων στοιχείων (βλ. ΕλΣ ΣΤ' Κλ. 417, 334, 146/2023, 588, 243, 208/2022, 55/2021 κ.ά.).

4. Στην προκειμένη περίπτωση, το Κλιμάκιο κρίνει ότι, για τη διαμόρφωση ασφαλούς κρίσης, πρέπει να υποβληθεί ενώπιόν του νέο σχέδιο σύμβασης, τροποποιημένο σύμφωνα με τα αναφερόμενα στις σκέψεις 5 έως και 10.

5. Από τα στοιχεία του φακέλου (βλ. σχετικά το από 2.3.2023 αίτημα του αναδόχου οικονομικού φορέα για την ελεγχόμενη τροποποίηση, την 49/27.3.2023 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Μοσχάτου - Ταύρου περί αποδοχής του ανωτέρω αιτήματος και της ανάγκης υποβολής συμπληρωματικών στοιχείων για την σχετική τροποποίηση της απόφασης ένταξης της προμήθειας στο χρηματοδοτικό πρόγραμμα «ΑΝΤΩΝΗΣ ΤΡΙΤΣΗΣ», καθώς και το 7327/13.4.2023 έγγραφο του Δημάρχου Μοσχάτου - Ταύρου διά του οποίου υποβλήθηκαν τα σχετικά συμπληρωματικά στοιχεία και ζητήθηκε η ως άνω τροποποίηση της απόφασης ένταξης) προκύπτει ότι η ελεγχόμενη τροποποίηση υποβάλλεται προς έλεγχο με νομική βάση τις παρ. 9 και 9α του άρθρου 53 του ν. 4412/2016, η πρώτη εκ των οποίων τροποποιήθηκε και η δεύτερη προστέθηκε με την παρ. 1 του άρθρου 7 του ν. 4965/2022 (Α' 162).

6. Ως εκ τούτου, απαιτείται σχέδιο τροποποίησης της ανωτέρω αρχικής σύμβασης που δεν θα αναπροσαρμόζει το αρχικό συμβατικό τίμημα και δεν θα επαναλαμβάνει όρους και πίνακες της αρχικής σύμβασης, αλλά, με σκοπό την ορθή εφαρμογή των ανωτέρω διατάξεων, θα τροποποιεί μόνο την παράγραφο που αναφέρει τα εξής: «Οι τιμές του τιμολογίου παραμένουν σταθερές και αμετάβλητες για όλο το χρονικό διάστημα της σύμβασης. Προς το σκοπό αυτό η Ανάδοχος δηλώνει ότι προϋπολόγισε με ακρίβεια το κόστος των ειδών της και εγγυάται την ακρίβεια του

προϋπολογισμού της. Συνεπώς αύξηση των ανωτέρω τιμών δεν επιτρέπεται να γίνει για οποιοδήποτε λόγο και αιτία ούτε και με προσφυγή στα άρθρα 288 και 388 Α.Κ. καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης».

7. Συγκεκριμένα, η παράγραφος αυτή πρέπει να αντικατασταθεί με την με την ακόλουθη πρόβλεψη: «Οι τιμές του τιμολογίου παραμένουν σταθερές και αμετάβλητες για όλο το χρονικό διάστημα της σύμβασης. Προς το σκοπό αυτό η Ανάδοχος δηλώνει ότι προϋπολόγισε με ακρίβεια το κόστος των ειδών της και εγγυάται την ακρίβεια του προϋπολογισμού της. Κατ' εφαρμογή των παρ. 9 και 9α του άρθρου 53 του ν. 4412/2016, η πρώτη εκ των οποίων τροποποιήθηκε και η δεύτερη προστέθηκε με την παρ. 1 του άρθρου 7 του ν. 4965/2022, προβλέπεται η εξής ρήτρα (μαθηματικός τύπος) αναπροσαρμογής των συμβατικών τιμών κάθε συμβατικού είδους: $T = T \text{ προσφοράς} \times (1 + \Delta TK)$, όπου ΔTK έκαστος δείκτης τιμών καταναλωτή των συγκεκριμένων κατηγοριών στις οποίες υπάγονται τα αντίστοιχα είδη (09215 «ΕΙΔΗ ΓΙΑ ΠΑΙΧΝΙΔΙΑ ΚΑΙ ΑΘΛΗΤΙΣΜΟ», 0921 «ΔΙΑΡΚΗ ΑΓΑΘΑ ΑΝΑΨΥΧΗΣ» και 09332 «ΦΥΤΑ ΚΑΙ ΑΝΘΗ») όπως έχουν ανακοινωθεί από την Ελληνική Στατιστική Αρχή (ΕΛ.ΣΤΑΤ.) για τον μήνα που προηγείται του χρόνου παράδοσης των οικείων αγαθών (ειδών) σε σχέση με τον ίδιο μήνα του έτους κατά το οποίο υποβλήθηκε η προσφορά της αναδόχου και ανακοινώνεται σε μηνιαία βάση από το Υπουργείο Ανάπτυξης και Επενδύσεων, T προσφοράς η τιμή μονάδας της οικονομικής προσφοράς της αναδόχου για τα αντίστοιχα είδη με βάση τον συνημμένο πίνακα (της αρχικής σύμβασης) και T η αναπροσαρμοσμένη τιμή μονάδας εκάστου αντίστοιχου είδους. Η ανωτέρω ρήτρα (μαθηματικός τύπος) αναπροσαρμογής εφαρμόζεται μόνο αν ο ΔTK της συγκεκριμένης κατηγορίας, στην οποία υπάγεται το αντίστοιχο είδος, είναι μικρότερος από μείον τρία τοις εκατό (-3%) και μεγαλύτερος από τρία τοις εκατό (3%) για τον χρόνο της οικείας παράδοσης των αντίστοιχων αγαθών (ειδών) και εφόσον η αναθέτουσα Αρχή (Δήμος Μοσχάτου - Ταύρου) διαθέτει τις απαραίτητες για την εφαρμογή της πιστώσεις. Η εφαρμογή της ανωτέρω ρήτρας (μαθηματικού τύπου) αναπροσαρμογής τιμών τέλει υπό την επιφύλαξη της τήρησης των προϋποθέσεων και των περιορισμών εφαρμογής της περ. γ' της παρ. 1 του άρθρου 132 του ν. 4412/2016. Ειδικότερα, δεν επιτρέπεται η διά της εφαρμογής της ανωτέρω ρήτρας (μαθηματικού τύπου) αναπροσαρμογής τιμών υπέρβαση της συνολικής συμβατικής τιμής (3.805.942,78 ευρώ πλέον ΦΠΑ) πέραν του 50% αυτής.».

8. Στη συνέχεια, το κατά τα ανωτέρω σχέδιο τροποποιητικής σύμβασης πρέπει να εγκριθεί με απόφαση του αρμοδίου προς τούτο Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Μοσχάτου - Ταύρου, κατόπιν σχετικής γνωμοδότησης (πρακτικού) της αρμόδιας Επιτροπής Παραλαβής Προμηθειών του ίδιου δήμου. Ακολούθως, αμφότερες (απόφαση και γνωμοδότηση) πρέπει, ομοίως, να υποβληθούν στο παρόν Κλιμάκιο. Επισημαίνεται, ότι η ρητή αναφορά στην ανωτέρω τροποποιούμενη παράγραφο των συγκεκριμένων κατηγοριών ειδών με ΔTK , στις οποίες εμπίπτουν τα αντίστοιχα συμβατικά είδη, είναι απαραίτητη προκειμένου να καθίσταται εξ αρχής σαφές στον ανάδοχο της σύμβασης οικονομικό φορέα, ότι τυχόν συντελούμενη κατά τον χρόνο παράδοσης των ειδών αυτών αναπροσαρμογή της τιμής τους αφορά στη

συγκεκριμένη κατηγορία ειδών (βλ. και την 95213/5.10.2022 σχετική εγκύκλιο του Υπουργού Ανάπτυξης και Επενδύσεων, ΑΔΑ: 6Μ8Ο46ΜΤΑΡ-ΔΔΓ).

9. Σε κάθε περίπτωση, ο Δήμος Μοσχάτου - Ταύρου δύναται, σύμφωνα με την παρ. 9α του άρθρου 53 του ν. 4412/2016, να ορίσει στον ανωτέρω τροποποιούμενο όρο άλλον τύπο αναπροσαρμογής των συμβατικών τιμών των προς προμήθεια ειδών, που, όμως, επίσης, θα εφαρμόζεται αμέσως μετά τον χρόνο παράδοσης κάθε αντίστοιχου είδους και πριν από την καταβολή της πρώτης επόμενης τμηματικής πληρωμής του αναδόχου οικονομικού φορέα, ιδίως στην περίπτωση που κρίνει ότι τα συμβατικά είδη δεν εμπίπτουν σε κάποια συγκεκριμένη κατηγορία ειδών με ΔΤΚ ή εμπίπτουν σε περισσότερες τέτοιες κατηγορίες ή ότι η ιδιαιτερότητα της ελεγχόμενης σύμβασης επιβάλλει τη συνεκτίμηση άλλων ή και άλλων δεδομένων στον θεσπιζόμενο τύπο αναπροσαρμογής τιμών, υπό την προϋπόθεση ότι ο επιλεγείς άλλος τύπος αναπροσαρμογής τιμών είναι σαφής, συγκεκριμένος, αποτυπώνεται μαθηματικά και αιτιολογείται ειδικά βάσει των ιδιαιτεροτήτων της σύμβασης.

10. Μετά την εισαγωγή των ανωτέρω τροποποιήσεων στην προεκτεθείσα αρχική σύμβαση, δεν θα απαιτείται πλέον νέα τροποποίησή της προκειμένου να εφαρμοστεί η ανωτέρω ρήτρα (μαθηματικός τύπος) αναπροσαρμογής τιμών, αλλά αυτή θα εφαρμόζεται αυτοδικαίως ως όρος πλέον της κατά τα ανωτέρω τροποποιηθείσας αρχικής σύμβασης. Κατά συνέπεια, για την εφαρμογή της δεν θα απαιτείται και σχετικός προσυμβατικός έλεγχος νομιμότητας από το Ελεγκτικό Συνέδριο, αφού, σύμφωνα με την περ. α' της παρ. 5 του άρθρου 324 του ν. 4700/2020 σε συνδυασμό με την περ. β' της παρ. 6 και την περ. α' της παρ. 1 του άρθρου 132 του ν. 4412/2016, δεν υπάρχουν στον προσυμβατικό έλεγχο νομιμότητας του Ελεγκτικού Συνεδρίου οι μη ουσιώδεις τροποποιήσεις συμβάσεων που αφορούν στην εφαρμογή σαφών, ακριβών και ρητών ρητρών αναθεώρησης τιμών που προβλέπονται στην οικεία (αρχική) σύμβαση, όπως η ανωτέρω ρήτρα αναπροσαρμογής τιμών (πρβλ. ΕλΣ Έβδ Τμ. 433, 1286/2023, ΣΤ' Κλ. 107/2024, 526/2022, 122, 282, 300/2023).

11. Κατ' ακολουθίαν των ανωτέρω και δεδομένου ότι η αποσαφήνιση των αναφερομένων στις σκέψεις 5 έως και 10 είναι απαραίτητη για τη διαμόρφωση της οριστικής κρίσης του Κλιμακίου επί της νομιμότητας της ελεγχόμενης τροποποίησης, το Κλιμάκιο κρίνει ότι πρέπει να αναβάλει την οριστική κρίση του, μέχρι να συμπληρωθεί αρμοδίως ο φάκελος εντός δεκαπέντε (15) ημερών από την κοινοποίηση της παρούσας στον Δήμο Μοσχάτου - Ταύρου.

Για τους λόγους αυτούς

Αναβάλλει την έκδοση οριστικής Πράξης και

Διατάσσει τη συμπλήρωση του φακέλου, κατά τα αναφερόμενα στο σκεπτικό της παρούσας.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΕΙΣΗΓΗΤΗΣ ΠΑΡΕΔΡΟΣ

ΔΕΣΠΟΙΝΑ ΚΑΒΒΑΔΙΑ - ΚΩΝΣΤΑΝΤΑΡΑ

ΑΝΑΣΤΑΣΙΟΣ ΤΑΜΑΜΙΔΗΣ

Για την ακρίβεια
Αθήνα 25-4-24
Η Γραμματέας των
Ε.Π. Σ.Σ. ΚΑΙΜΑΚΡΩΝ
ΜΑΡΙΝΑ ΠΕΤΡΟΥ

Ι.Α./prx.kl.6.24 / 98 φ