

ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ

**Από το πρακτικό της αρ. 28ης/15 Συνεδρίασης
ΤΟΥ ΔΗΜΟΤΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ ΛΕΥΚΑΔΑΣ
ΑΡ.ΑΠΟΦ. 322**

Στη Λευκάδα σήμερα στις 14 του μηνός Δεκεμβρίου του έτους 2015, ημέρα Δευτέρα και ώρα 18:00, ήρθε σε συνεδρίαση το Δημοτικό Συμβούλιο Λευκάδας, στην αίθουσα πολλαπλών χρήσεων του Διοικητηρίου Λευκάδας (Ταχ. Δ/ση: Αντ. Τζεβελέκη & Υποσμ. Κατωπόδη), ύστερα από την με αρ. πρωτ. 26630/9-12-2015 έγγραφη πρόσκληση του Προέδρου του, η οποία επιδόθηκε και δημοσιεύθηκε νόμιμα, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 67 του Ν.3852/2010 (ΦΕΚ Α'87).

Παραβρέθηκαν

1. Γεωργάκης Γεώργιος
2. Νικητάκης Μάρκος
3. Περδικάρης Αθανάσιος
4. Χαλικιάς Ευάγγελος
5. Κούρτης Φίλιππος
6. Σέρβος Κων/νος
7. Πολίτης Σπυρίδων
8. Βλάχος Κων/νος
9. Γκογκάκης Γρηγόρης
10. Αρβανίτης Σπυρίδων
11. Κατηφόρης Χρήστος
12. Φίλιππας Γεώργιος
13. Θερμός Ευάγγελος
14. Γιαννιώτης Οδυσσέας
15. Μαργέλης Σπυροπάνος
16. Κατωπόδη Ευανθία
17. Καρφάκη Μαριάννα
18. Βικέντιος Νικόλαος
19. Ζουριδάκης Ευτύχιος
20. Σκληρός Φίλιππος
21. Τριλίβας Χρήστος
22. Καββαδάς Θωμάς
23. Γληγόρης Κων/νος
- 24.
- 25.
- 26.
- 27.
- 28.
- 29.
- 30.
- 31.
- 32.
- 33.

Απουσίαζαν

1. Λύλη Γεωργία
2. Γαζής Πάνος
3. Κοντογεώργης Ηλίας
4. Βλάχος Ευστάθιος
5. Παπαδόπουλος Ανδρέας
6. Σκληρός Παναγιώτης
7. Γαζή-Παρασκευά Σωτηρία
8. Αραβανής Βασίλειος
9. Καββαδάς Αθανάσιος
10. Γράψας Αθανάσιος
- 11.

ΠΑΡΑΤΗΡΗΣΕΙΣ

Η πρόσκληση δόθηκε στον Δήμαρχο κ. Κων/νο Δρακονταειδή, που ήταν παρών.

Στην Η.Δ. προτάχθηκαν τα εξής θέματα:

Το 3^ο θέμα μετά το 3^ο θέμα.

Το 5^ο και το 6^ο μετά το 32^ο θέμα.

Ο Δ.Σ. Γράψας Αθανάσιος προσήλθε πριν την συζήτηση του 5^{ου} θέματος της Η.Δ.

Οι Δ.Σ. Μαργέλης Σπυροπάνος και Καρφάκη Μαριάννα αποχώρησαν πριν την συζήτηση του 6^{ου} θέματος της Η.Δ.

Ο Δ.Σ. Γληγόρης Κων/νος αποχώρησε πριν την συζήτηση του 4^{ου} θέματος της Η.Δ.

Η Δ.Σ. Κατωπόδη Ευανθία αποχώρησε πριν την συζήτηση του 15^{ου} θέματος της Η.Δ.

34.

Αφού διαπιστώθηκε νόμιμη απαρτία, δηλαδή σε σύνολο τριάντα τριών (33) μελών βρέθηκαν παρόντα είκοσι τρία (23) μέλη, άρχισε η Συνεδρίαση.

ΘΕΜΑ 3^ο της ημερήσιας διάταξης της αρ. 28ης/15 Συνεδρίασης του Δημ. Συμβουλίου.

Απόφαση Δ.Σ. σχετικά με την εξέταση ένστασης αναδόχου του έργου «ΚΑΤΑΣΚΕΥΗ ΔΙΚΤΥΟΥ ΑΠΟΧΕΤΕΥΣΗΣ» Δ.Ε. Ελλομένου κατά πρωτοκόλλου διακοπής προσωρινής παραλαβής.

Εισηγητής: Κυριάκος Προκοπίου, Πρ/νος Δ/σης Πολεοδομίας & Περιβάλλοντος

Ο Πρόεδρος του Δ.Σ. ανακοίνωσε στο Σώμα, την από 11-12-2015 αίτηση της αναδόχου εταιρείας: «ΕΡΓΟΔΥΝΑΜΙΚΗ ΠΑΤΡΩΝ ΑΤΕ» για το έργο: «Κατασκευή δικτύου αποχέτευσης» με την οποία ζητείται η αναβολή της συζήτησης των ενστάσεων της για το εν λόγω έργο, προκειμένου να παραστεί με δικηγόρο στη συζήτησή τους.

Το Συμβούλιο ομόφωνα δεν αποδέχεται το αίτημα για αναβολή και προχωρά στην συζήτηση των θεμάτων.

Στη συνέχεια το λόγο πήρε ο κ. Κυριάκος Προκοπίου, Πρ/νος Δ/σης Πολεοδομίας & Περιβάλλοντος και είπε τα εξής:

«Με την αριθμ.388/8-12-2014 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου Λευκάδας συγκροτήθηκε η επιτροπή προσωρινής παραλαβής του έργου «ΚΑΤΑΣΚΕΥΗ ΔΙΚΤΥΟΥ ΑΠΟΧΕΤΕΥΣΗΣ» Δ.Ε. Ελλομένου. Κατόπιν συνεννόησης της διευθύνουσας υπηρεσίας με την επιτροπή παραλαβής, ορίστηκε ως ημερομηνία διενέργειας της προσωρινής παραλαβής η 24-9-2015 με το αρ.πρωτ.οικ.20493/22-9-2015 έγγραφο που απεστάλη σε όλους τους συμμετέχοντες στη διαδικασία αυτή. Κατά την ημέρα της παραλαβής που ήταν παρόντες εκτός των μελών της επιτροπής και ο ανάδοχος, ο τεχνικός σύμβουλος και η διευθύνουσα υπηρεσία, διαπιστώθηκε βλάβη μίας αντλίας στο παραλιακό αντλιοστάσιο και επιπλέον παρουσιάστηκαν από τον πρόεδρο της επιτροπής εργαστηριακά αποτελέσματα μετρήσεων στην εγκατάσταση επεξεργασίας λυμάτων (Ε.Ε.Λ.) που μαρτυρούσαν σημαντικές συγκεντρώσεις θαλασσινού νερού στο δίκτυο αποχέτευσης. Αποφασίστηκε από την επιτροπή η αναβολή της παραλαβής προκειμένου να γίνουν πιο συστηματικές μετρήσεις για τη διαπίστωση της έκτασης του προβλήματος. Ακολούθησε σειρά μετρήσεων εντός του μηνός Οκτωβρίου 2015 από την πιστοποιημένη εταιρεία «Αναλυτικά Εργαστήρια Αθηνών Α.Ε.» που συνεργάζεται με το Δήμο, με δειγματοληψίες στα τέσσερα αντλιοστάσια του δικτύου και στην Ε.Ε.Λ., από τις οποίες εντοπίστηκαν υψηλές συγκεντρώσεις θαλασσινού νερού στο παραλιακό αντλιοστάσιο στο λιμάνι. Κατόπιν αυτού η διευθύνουσα υπηρεσία απέστειλε στον ανάδοχο την αρ.πρωτ.22628/21-10-2015 ειδική διαταγή για τον εντοπισμό και αποκατάσταση των ελαττωμάτων που προκαλούν την εισροή θαλασσινού νερού κατά μήκος του παραλιακού αγωγού μέχρι και το αντλιοστάσιο και για την αποκατάσταση της βλάβης της αντλίας. Παράλληλα η επιτροπή παραλαβής σύνταξε το από 21-10-2015 «Πρωτόκολλο Διακοπής Προσωρινής Παραλαβής» το οποίο απέστειλε στις 10-11-2015 στη διευθύνουσα υπηρεσία. Το πρωτόκολλο αυτό διαβιβάστηκε μαζί με το διορθωμένο 16^ο λογαριασμό προς τον ανάδοχο με το αρ.πρωτ.23439/12-11-2015 έγγραφο της διευθύνουσας υπηρεσίας. Κατά του πρωτοκόλλου διακοπής ο ανάδοχος υπέβαλε ένσταση στις 27-11-2015, εντός δηλαδή της δεκαπενθήμερης προθεσμίας που προβλέπει το άρθρο 76 παρ.1 του Ν.3669/08. Στην ένστασή του ο ανάδοχος ζητάει την ακύρωση του πρωτοκόλλου για τους ακόλουθους δύο λόγους:

1. Ισχυρίζεται ότι η παραλαβή έχει συντελεστεί αυτοδίκαια λόγω παρέλευσης του προβλεπόμενου από το νόμο χρονικού διαστήματος από την υποβολή σχετικής όχλησης εκ μέρους του για τη διενέργειά της. Επικαλείται συγκεκριμένα τα άρθρα 73 παρ.2 και 75 παρ.2 του Ν.3669/08 που προβλέπουν αυτοδίκαιη συντέλεση της προσωρινής ή της οριστικής παραλαβής μετά την παρέλευσης τριάντα (30) ή εξήντα (60) ημερών αντιστοίχως και αναφέρει ότι στις 31-7-2015 υπέβαλε την απαιτούμενη όχληση. Πράγματι το άρθρο 73 για την προσωρινή παραλαβή προβλέπει ότι «η παραλαβή θεωρείται ότι έχει συντελεστεί αυτοδίκαια τριάντα (30) ημέρες μετά την υποβολή από τον ανάδοχο σχετικής όχλησης για τη διενέργειά της». Σύμφωνα όμως με την υπάρχουσα νομολογία η όχληση αυτή είναι «ειδική» και πρέπει να αναφέρεται ρητά στην απαίτηση να γίνει η παραλαβή. Στη συγκεκριμένη περίπτωση ο ανάδοχος υπέβαλε την αρ.πρωτ.297/31-7-2015 (πρωτ. Δήμου 16452/31-7-2015) αίτηση με αναφερόμενο θέμα «Επανυποβολή 16^{ου} λογαριασμού» και μνημονευόμενο σχετικό έγγραφο το αρ.πρωτ.27212/7-11-2014 έγγραφο της διευθύνουσας υπηρεσίας με το οποίο του είχε επιστραφεί στο παρελθόν ο ίδιος λογαριασμός για διόρθωση. Στο περιεχόμενο της αίτησης αναφέρεται ότι επανυποβάλεται ο 16^{ος} λογαριασμός σύμφωνα με τις διορθώσεις που αναφέρονται στο σχετικό έγγραφο και δηλώνει ότι έχουν ολοκληρωθεί οι αποκαταστάσεις των παρατηρήσεων που αναφέρονται στο από 23-3-2015 πρωτόκολλο διοικητικής παραλαβής για χρήση και ότι το έργο χρησιμοποιείται από τους κατοίκους και λειτουργεί χωρίς προβλήματα. Στην τελευταία παράγραφο της αίτησης μόνο αναφέρει «Παρακαλούμε λοιπόν για τον καθορισμό σε σύντομο χρονικό διάστημα της ημερομηνίας για την προσωρινή και οριστική παραλαβή του έργου του θέματος». Όπως σαφώς προκύπτει, η ως άνω αίτηση δεν έχει το περιεχόμενο και τα χαρακτηριστικά της απαιτούμενης από το νόμο όχλησης για αυτοδίκαια παραλαβή καθότι αφενός μεν το θέμα της δεν επιγράφεται ως «όχληση», αφετέρου δε το περιεχόμενό της αφορά κατά κύριο λόγο την υποβολή του 16^{ου} λογαριασμού και την ολοκλήρωση των αποκαταστάσεων και δευτερευόντως αναφέρεται για την παραλαβή ζητώντας μάλιστα όχι τη σύντομη διενέργεια της αλλά το σύντομο καθορισμό της ημερομηνίας διενέργειας

αυτής. Για να παράγει το αποτέλεσμα της αυτοδίκαιης παραλαβής η αίτηση του αναδόχου, θα έπρεπε να είναι συνταγμένη ειδικά για το σκοπό αυτό με σαφή διατύπωση του αιτήματος στον τίτλο του θέματος και στο περιεχόμενό της και με την επισήμανση ότι η αίτηση αυτή συνιστά την προβλεπόμενη όχληση σύμφωνα με το άρθρο 73 παρ.2 του Ν.3669/08. Συνεπώς η εκ των υστέρων προσπάθεια του αναδόχου να παρουσιάσει την αίτηση υποβολής του 16^{ου} λογαριασμού ως όχληση για την παραλαβή δεν βρίσκει νομικό και ουσιαστικό έρεισμα και είναι απορριπτέα. Πέραν αυτού όμως πρέπει να επισημανθεί ότι κατά την ημερομηνία υποβολής της αίτησης δεν πληρούντο οι απαραίτητες προϋποθέσεις για την παραλαβή του έργου καθότι δεν είχαν ολοκληρωθεί ακόμα οι αποκαταστάσεις των κακοτεχνιών όπως αντιθέτως και αναληθώς αναφέρει ο ανάδοχος στην αίτησή του. Όπως προκύπτει από την ίδια αντίληψη της διευθύνουσας υπηρεσίας και το ημερολόγιο του τεχνικού συμβούλου ο οποίος ανελλιπώς παρακολουθούσε όλες τις εργασίες, οι αποκαταστάσεις βλαβών συνεχίστηκαν και μετά την 31-7-2015 που υπεβλήθη η αίτηση κατά τους μήνες Αύγουστο και Σεπτέμβριο με τελευταία ημερομηνία την 21-9-2015 που επιδιορθώθηκε αστοχία χαλύβδινου σωλήνα στο βανοστάσιο του κεντρικού αντλιοστασίου Α1. Για τους λόγους αυτούς που ήταν αποκλειστικά υπαίτιος ο ανάδοχος, δεν ήταν δυνατός ο προγραμματισμός της παραλαβής του έργου νωρίτερα.

2. Ως δεύτερο λόγο ακύρωσης του πρωτοκόλλου διακοπής της παραλαβής ο ανάδοχος αναφέρει την δήθεν αναρμοδιότητα της επιτροπής να προβεί στην διακοπή αυτή γιατί η έκδοση απόφασης διακοπής της παραλαβής υπάγεται στην αποκλειστική αρμοδιότητα της προϊσταμένης αρχής. Όμως η αρμοδιότητα αυτή που αναφέρει ο ανάδοχος αφορά την περίπτωση που η επιτροπή προχωράει στην προσωρινή παραλαβή του έργου αλλά με παρατηρήσεις για ελαττωματικές εργασίες, οπότε σύμφωνα με το άρθρο 73 παρ.5 του Ν.3669/08 η προϊσταμένη αρχή «*μπορεί να αναβάλλει την έγκριση του πρωτοκόλλου μέχρι να αποκατασταθούν από τον ανάδοχο τα ελαττώματα που διαπιστώθηκαν*». Αντιθέτως στη συγκεκριμένη περίπτωση η επιτροπή δεν προχώρησε στην παραλαβή του έργου αλλά διέκοψε αυτήν ως είχε δικαίωμα συντάσσοντας πρωτόκολλο διακοπής προσωρινής παραλαβής. Για το θέμα αυτό υπάρχει πλούσια νομολογία του ΣτΕ αλλά και άλλων δικαστηρίων που αναφέρει την υποχρέωση της επιτροπής να μη διενεργεί την παραλαβή όταν διαπιστώνονται ουσιώδεις πλημμέλειες και την παράλληλη απαίτηση έκδοσης ειδικής διαταγής από τη διευθύνουσα υπηρεσία για την αποκατάσταση αυτών των πλημμελειών. Συνεπώς και αυτός ο ισχυρισμός του αναδόχου περί αναρμοδιότητας είναι εντελώς αβάσιμος. Για όλους τους ανωτέρω λόγους προτείνεται η καθ' ολοκληρία απόρριψη της ένστασης της αναδόχου εταιρείας «ΕΡΓΟΔΥΝΑΜΙΚΗ ΠΑΤΡΩΝ Α.Τ.Ε.» ως νόμω αστήρικτης και αβάσιμης.»

Μετά τα παραπάνω και διαλογική συζήτηση, το Δημ. Συμβούλιο ομόφωνα, με είκοσι τρεις (23) ψήφους, αποφασίζει:

Την απόρριψη καθ' ολοκληρία της ένστασης της εταιρείας: «ΕΡΓΟΔΥΝΑΜΙΚΗ ΠΑΤΡΩΝ Α.Τ.Ε.» αναδόχου του έργου: «ΚΑΤΑΣΚΕΥΗ ΔΙΚΤΥΟΥ ΑΠΟΧΕΤΕΥΣΗΣ» Δ.Ε. Ελλομένου κατά πρωτοκόλλου διακοπής προσωρινής παραλαβής, ως νόμω αστήρικτης και αβάσιμης.

Η απόφαση αυτή πήρε αρ. 322/2015.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Τα παρόντα μέλη

ΓΕΩΡΓΑΚΗΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ