



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗ ΚΡΗΤΗΣ
ΓΕΝΙΚΗ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΟΥ-ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟΥ Ν.ΧΑΝΙΩΝ**

Ταχ. Δ/ση: Θεραπευτηρίου 27
Ταχ. Κώδικας: 73200 Σούδα
Fax: 2821023830
Πληροφορίες: Αικ.Βρουβάκη
Τηλέφωνο: 2821023804

Χανιά 8-5-2018

Αριθμ.πρωτ: 619

ΘΕΜΑ: Έλεγχος νομιμότητας της αριθμ. 201/2018 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Χανίων αναφορικά με την κατακύρωση ανοικτής πλειοδοτικής προφορικής δημοπρασίας εκμίσθωσης προκατασκευασμένων αναψυκτηρίων-Επαναπροκήρυξη δημοπράτησης θέσης ΑΚ14 και εξέταση προσφυγής του Νικολάου Πανιεράκη κατά της ανωτέρω πράξης και κατά της αριθμ. 172/2018 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής και της σε εκτέλεση αυτής αριθμ.12627/13-3-2018 Διακήρυξης Δημοπρασίας.

**Α Π Ο Φ Α Σ Η
Η ΣΥΝΤΟΝΙΣΤΡΙΑ ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗΣ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ ΚΡΗΤΗΣ**

Έχοντας υπόψη:

- 1.Τις διατάξεις των άρθρων 6, 72, 214, 225, 227 και 238 του Ν.3852/2010 (ΦΕΚ 87 τ.Α/7-6-2010) «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτ/σης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης-Πρόγραμμα Καλλικράτης», όπως ισχύουν.
- 2.Τις διατάξεις του άρθρου 23 του Π.Δ.136/2010 (ΦΕΚ 229 Α/27-12-2010) «Οργανισμός Αποκεντρωμένης Διοίκησης Κρήτης».
- 3.Τις διατάξεις του άρθρου 28 και του άρθρου 28^Α του Ν.4325/15 (ΦΕΚ 47^Α/2015) «Εκδημοκρατισμός της Διοίκησης-Καταπολέμηση Γραφειοκρατίας και Ηλεκτρονική Διακυβέρνηση Αποκατάσταση αδικιών και άλλες διατάξεις», όπως το άρθρο αυτό προστέθηκε με το άρθρο 24 του Ν.4368/16 (ΦΕΚ 21^Α/2016).
- 4.Την αριθμ.14026/15-5-2017 απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών (ΦΕΚ 250/τ.Υ.Ο.Δ.Δ./26-5-2017) περί «Διορισμού της Συντονίστριας Αποκεντρωμένης Διοίκησης Κρήτης».
- 5.Την αριθμ. 60/74895/30-12-2010 εγκύκλιο του Υπουργείου Εσωτερικών, Αποκέντρωσης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης περί «Ελέγχου νομιμότητας πράξεων ΟΤΑ και αναζήτηση πειθαρχικής ευθύνης αιρετών μέχρι την έναρξη λειτουργίας της Αυτοτελούς Υπηρεσίας Εποπτείας ΟΤΑ».
- 6.Την αριθμ. 11/7666/7-2-2007 εγκύκλιο του ΥΠ.ΕΣ.Δ.Δ.Α. περί «Εποπτείας των πράξεων των συλλογικών και μονομελών οργάνων των πρωτοβάθμιων ΟΤΑ».
- 7.Την αριθμ. οικ.8165/27-6-2017 απόφαση της Συντονίστριας Αποκ.Διοίκησης Κρήτης περί «Ανάθεσης άσκησης αρμοδιοτήτων σε οργανικές μονάδες της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Κρήτης και παροχή εξουσιοδότησης υπογραφής με «Με εντολή Συντονιστή» («Μ.Ε.Σ.») αποφάσεων, εγγράφων και άλλων πράξεων, στους Προϊσταμένους των οργανικών μονάδων της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Κρήτης».
8. Τις διατάξεις των άρθρων 192 και 201 του Ν.3463/06 όπως ισχύουν, καθώς και τις όμοιες του Π.Δ. 270/81.
9. Τις διατάξεις του άρθρου 36 του Ν.4049/2012.
10. Την από 4-4-2018 προσφυγή του Πανιεράκη Νικολάου κατά της αριθμ. 201/2018 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Χανίων και κατά της αριθμ. 172/2018 απόφασης του ίδιου οργάνου και της σε εκτέλεση αυτής αριθμ. 12627/13-3-2018 Διακήρυξης Δημοπρασίας, η οποία πρωτοκολλήθηκε στην υπηρεσία μας στις 4-4-2018 και έλαβε αριθμό πρωτ. 530.
- 11.Το αριθμ. 15138/27-3-2018 έγγραφο του Δήμου Χανίων με το οποίο διαβιβάσθηκε στην Υπηρεσία μας η αριθμ.201/2018 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής για έλεγχο νομιμότητας μαζί με τα συνημμένα δικαιολογητικά της δημοπρασίας, το οποίο πρωτοκολλήθηκε στην υπηρεσία μας στις 3-4-2018 και έλαβε αριθμό πρωτ.523.

12. Το αριθμ. 530/10-4-2018 έγγραφό μας προς τον Δήμο Χανίων σχετικά με την αποστολή συμπληρωματικών δικαιολογητικών για τον έλεγχο νομιμότητας των προσβαλλόμενων πράξεων καθώς και των απόψεων του Δήμου αναφορικά με την εξέταση της προσφυγής.

13. Το αριθμ. 17206/18-4-2018 έγγραφο του Δήμου Χανίων με το οποίο διαβιβάστηκαν στην Υπηρεσία μας τα συμπληρωματικά δικαιολογητικά καθώς και οι απόψεις του Δήμου επί της υποβληθείσας προσφυγής.

Αφού σκεφθήκαμε

- Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 225 παρ.1 κ' παρ.3 του Ν.3852/2010 όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 6 παρ.12 του Ν.4071/12 οι αποφάσεις των συλλογικών οργάνων των δήμων οι οποίες αφορούν μεταξύ άλλων και την σύναψη κάθε μορφής συμβάσεων αποστέλλονται υποχρεωτικά για έλεγχο νομιμότητας στην Αυτοτελή Υπηρεσία Εποπτείας ΟΤΑ, ο δε Ελεγκτής Νομιμότητας ελέγχει την νομιμότητα τους μέσα σε αποκλειστική προθεσμία τριάντα (30) ημερών από την περιέλευσή τους σ' αυτήν και εκδίδει υποχρεωτικά ειδική πράξη. Σε περίπτωση που διαπιστωθεί ότι η απόφαση είναι παράνομη τότε αυτή ακυρώνεται. Σύμφωνα με τις όμοιες του άρθρου 226 παρ.1 του ίδιου ως άνω Νόμου ο ελεγκτής νομιμότητας μπορεί αυτεπαγγέλτως να ακυρώσει οποιαδήποτε απόφαση των συλλογικών ή μονομελών οργάνων των δήμων, των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου αυτών και των επιχειρήσεων τους για λόγους νομιμότητας μέσα σε προθεσμία δύο (2) μηνών αφότου η απόφαση έχει δημοσιευθεί ή εκδοθεί. Επίσης σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 227 παρ.1α και 2 και 238 παρ.1 του ίδιου ως άνω Νόμου οποιοσδήποτε έχει έννομο συμφέρον μπορεί να προσβάλλει τις αποφάσεις των συλλογικών ή μονομελών οργάνων των δήμων, των περιφερειών, των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου αυτών και των συνδέσμων για λόγους νομιμότητας μέσα σε προθεσμία δέκα πέντε (15) ημερών από την δημοσίευση της απόφασης ή την ανάρτησή της στο διαδίκτυο ή από την κοινοποίησή της ή αφότου έλαβε γνώση αυτής. Ο ελεγκτής νομιμότητας αποφαινεται επί της προσφυγής μέσα σε αποκλειστική προθεσμία δύο (2) μηνών από την υποβολή της. Μέχρι την έναρξη λειτουργίας της Αυτοτελούς Υπηρεσίας Εποπτείας ΟΤΑ ο έλεγχος νομιμότητας των πράξεων κατά τα άρθρα 225, 226 και 227 ασκείται από τον Γενικό Γραμματέα της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης (νυν Συντονιστή) και την ειδική επιτροπή του άρθρου 152 του Κ.Δ.Κ (Ν.3463/2006).

-Επειδή, εμπρόθεσμα ασκείται ο έλεγχος νομιμότητας της 201/2018 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Χανίων, εντός της προβλεπόμενης στις διατάξεις του άρθρου 225 παρ.1 του ίδιου ως άνω Νόμου τριακονθήμερης προθεσμίας δεδομένου ότι η ελεγχόμενη πράξη περιήλθε στην υπηρεσία μας στις 3-4-2018 και έλαβε αριθμό πρωτ. 523. Στη συνέχεια με το αριθμ. 530/10-4-2018 έγγραφό μας ζητήσαμε από τον Δήμο Χανίων την αποστολή συμπληρωματικών δικαιολογητικών για τον έλεγχο νομιμότητας της ανωτέρω πράξης, τα οποία μας απέστειλε με το αριθμ. 17206/18-4-2018 έγγραφό του το οποίο περιήλθε στην υπηρεσία μας στις 23-4-2018 και έλαβε αριθμό πρωτ. 619.

-Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 201 του Ν.3463/06 με Προεδρικό Διάταγμα που εκδίδεται με πρόταση του Υπουργού Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης καθορίζεται η διαδικασία για την διεξαγωγή των κάθε είδους δημοπρασιών που αφορούν την εκποίηση ή την εκμίσθωση ακινήτων πραγμάτων των Δήμων, οι όροι για την συμμετοχή στις δημοπρασίες αυτές, τα σχετικά με την διακήρυξη, την δημοσίευση και την επικύρωση των αποτελεσμάτων των δημοπρασιών αυτών, καθώς και κάθε άλλη σχετική λεπτομέρεια.

-Επειδή, με τις ειδικές διατάξεις του Π.Δ 270/81 «περί καθορισμού των οργάνων, της διαδικασίας και των όρων διενέργειας δημοπρασιών δι εκποίησης ή εκμίσθωσης πραγμάτων των δήμων και κοινοτήτων» καθορίζονται αναλυτικά οι όροι που πρέπει να περιλαμβάνει η διακήρυξη της δημοπρασίας, στο δε άρθρο 3 παρ. 1 ορίζεται ότι « Η πρώτη δημοπρασία γνωστοποιείται δια διακήρυξης εκδομένης υπό του δημάρχου ή του προέδρου της κοινότητας, βάσει των δι' αποφάσεως των αρμοδίων οργάνων του δήμου ή της κοινότητας, καθορισθέντων όρων.

Παρ.2. Η διακήρυξις δέον να περιλαμβάνη:

Α' Γενικά: α) προκειμένου μεν περί κινητού, το είδος και λεπτομερή περιγραφήν αυτού, προκειμένου δε περί ακινήτου, το είδος, την θέση, τα όρια, την έκτασιν αυτού και εν γένει σαφή και λεπτομερή περιγραφήν του προς εκποίηση ή εκμίσθωσιν ακινήτου, ως και τον δήμον ή την κοινότητα όπου τούτο κείται, β) την ημέρα και τας ώρας διενεργείας της δημοπρασίας, γ) τον τρόπον διενεργείας της δημοπρασίας, δ) το ελάχιστον όριον πρώτης προσφοράς, ε) ότι ο αναδειχθησόμενος τελευταίος πλειοδότης υποχρεούται να παρουσιάσει αξιόχρεον εγγυητήν, όστις θέλει υπογράψη τα πρακτικά της δημοπρασίας καθιστάμενος αλληλεγγύως και εις ολόκληρον υπεύθυνος μετ' αυτού δια την εκπλήρωσιν των όρων της συμβάσεως, στ) ότι ο τελευταίος πλειοδότης ουδέν δικαίωμα αποκτά προς αποζημίωσιν εκ της μη εγκρίσεως των πρακτικών της δημοπρασίας υπό του αρμοδίου οργάνου του δήμου ή της κοινότητος ή της διοικητικής αρχής, ζ) ότι ο τελευταίος πλειοδότης υποχρεούται όπως εντός δέκα ημερών από της κοινοποιήσεως, ενεργουμένης επί αποδεικτικό παραλαβής, της αποφάσεως της διοικητικής αρχής περί κατακυρώσεως ή εγκρίσεως του αποτελέσματος της δημοπρασίας, προσέλθη μετά του εγγυητού του δια την σύνταξιν και υπογραφήν της συμβάσεως, άλλως και η κατατεθείσα εγγύησις καταπίπτει υπέρ του δήμου ή της κοινότητος άνευ δικαστικής παρεμβάσεως ενεργείται δε αναπλειστηριασμός εις βάρος τούτου και του εγγυητού του, ενεχομένων αμφοτέρων δια την επί έλατον διαφορά του αποτελέσματος της δημοπρασίας από της προηγουμένης τοιαύτης, η) ότι, από της λήξεως της υπό στοιχείον ζ' προθεσμίας, η σύμβασις θεωρείται οριστικώς καταρτισθείσα και θ) πάντα όρον, όστις εις εκάστην συγκεκριμένη περίπτωσιν τείνει εις πληρεστέραν εξασφάλισιν των συμφερόντων του δήμου ή της κοινότητος.

Β'...Γ.' Προκειμένου περί εκμισθώσεως πλέον των υπό εδάφιον Α' του παρόντος άρθρου: α) την διάρκεια μισθώσεως, β) τας προθεσμίας καταβολής του μισθώματος, γ) εγγύησιν δια την συμμετοχήν εις την δημοπρασίαν εις ποσοστόν δέκα επί τοις εκατόν (10%) του ορίου πρώτης προσφοράς, τούτου υπολογιζόμενου προκειμένου μεν περί χρόνου ελάσσονος του έτους δι' ολόκληρον τον χρόνον της μισθώσεως, προκειμένου δε περί χρόνου, μείζονος του έτους, ενός έτους τουλάχιστον, δ) ότι η εγγυητική αυτή επιστολή αντικαθίσταται, μετά την υπογραφήν της συμβάσεως δι' ετέρας τοιαύτης ποσού ίσου προς το άνω ποσοστόν επί του επιτευχθησομένου μισθώματος, δια την εξασφάλισιν του εγκαίρου και εντός των υπό της διακηρύξεως οριζομένων προθεσμιών καταβολήν του μισθώματος, ε) ότι ο μισθωτής υποχρεούται να διατηρή την κατοχήν του μισθίου, τας υπέρ αυτού δουλείας, τα όρια αυτού και εν γένει το μίσθιον, εις καλήν κατάστασιν, προστατεύων αυτό κατά πάσης καταπατήσεως, άλλως ευθύνεται εις αποζημίωσιν, στ) ότι ο δήμος ή η κοινότης δεν ευθύνεται έναντι του μισθωτού δια την πραγματικήν κατάστασιν εις ήν ευρίσκειται το μίσθιον, της οποίας τεκμαίρεται ότι έχει λάβει γνώσιν ούτος, ουδέ δια την ύπαρξιν οιασδήποτε δουλείας επί του κτήματος, ούτε, συνεπώς υποχρεούται εντεύθεν εις την επιστροφήν ή μείωσιν του μισθώματος, ουδέ εις την λύσιν της μισθώσεως, ζ) ότι ο μισθωτής υποχρεούται άμα τη λήξη της μισθώσεως, να παραδώση το μίσθιον εις την κατάστασιν εις την οποίαν το παρέλαβεν, άλλως ευθύνεται εις αποζημίωσιν, η) ότι σιωπηρά αναμίσθωσις, ως και υπεκμίσθωσις του μισθίου υπό του μισθωτού απαγορεύεται απολύτως». Επίσης παρέχεται το δικαίωμα στην δημοπρατούσα αρχή, πέραν των όρων που τίθενται ευθέως εκ του νόμου, να θέσει στην διακήρυξη κάθε επί πλέον όρο ο οποίος σε κάθε συγκεκριμένη περίπτωση τείνει στην πληρέστερη εξασφάλισιν των συμφερόντων του δήμου. Επίσης σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 5 του εν λόγω Π.Δ «1.Η δημοπρασία είναι φανερή και προφορική.... και 8. Επί των πρακτικών της δημοπρασίας αποφασίζει το αρμόδιο κατά νόμο όργανο».

-Επειδή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 72 παρ.1ε του Ν.3852/2010 η οικονομική επιτροπή είναι αρμόδια να καταρτίζει τους όρους, συντάσσει την διακήρυξη, διεξάγει και κατακυρώνει όλες τις δημοπρασίες σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία.

-Επειδή, όπως έχει παγίως κριθεί, η διακήρυξη της δημοπρασίας αποτελεί κανονιστική διοικητική πράξη, και ως εκ τούτου, δεσμεύει με τους, κατά νόμο, όρους της το Δημόσιο, ή το νομικό πρόσωπο που διενεργεί το διαγωνισμό, καθώς και τους συμμετέχοντες σε αυτόν, τυχόν δε παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά την διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά την συνομολόγησιν της σύμβασης, που καταρτίζεται μετά τη διενέργεια του διαγωνισμού, είτε κατά το στάδιο της εκτέλεσης αυτής, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία και επάγεται ακυρότητα. Το κανονιστικό πλαίσιο που θέτει η Διακήρυξη, δεσμεύει τόσο την Αρχή που διενεργεί το διαγωνισμό, όσο και τους διαγωνιζόμενους, υπό την προϋπόθεση όμως, ότι οι όροι της δεν είναι αντίθετοι με την ισχύουσα νομοθεσία (ΣτΕ 2670/1967, Α.Π.274/1971 κα.) και τούτο, διότι η αναφορά της διακήρυξης σε διατάξεις και νομοθετήματα, τις καθιστά μέρος του κανονιστικού πλέγματος, που διέπει το διαγωνισμό (ΣτΕ 1633/2002). Επίσης επιβάλλεται να προσδιορίζονται επακριβώς στη διακήρυξη, τα προς συμμετοχή στο διαγωνισμό, απαιτούμενα προσόντα

και τα υποβλητέα, κατά την κατάθεση της προσφοράς, δικαιολογητικά και λοιπά στοιχεία. Εν όψει τούτων, αλλά και των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των ελαχίστων όρων συμμετοχής, που διέπουν τη διαδικασία σύναψης δημοσίων συμβάσεων, κατά το πνεύμα, τόσο της κοινοτικής, όσο και της εθνικής νομοθεσίας, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει τα αξιούμενα από τη διακήρυξη, ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητά παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία, για την απόδειξη ιδιότητας κρίσιμης για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό. Βάσει της αρχής της τυπικότητας και της αυστηρά τυπικής διαδικασίας, οι προσφορές των διαγωνιζόμενων πρέπει να πληρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης, υπό το πλήρες περιεχόμενο, κάθε δε παράβαση διατάξεων της διακήρυξης – η οποία ελέγχεται και αυτεπάγγελα από την αναθέτουσα αρχή- συνεπάγεται την ακυρότητα, τόσο της παράτυπης προσφοράς και τον αποκλεισμό του υποψηφίου που τις παραβίασε, όσο και των πράξεων των διοικητικών αρχών που αντιβαίνουν τη διακήρυξη, δηλ. των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού (βλ.ΣτΕ 2992/1983, 2878/1997, 1945/2001, 4343/2005, Γνωμ ΝΣΚ 117/2003 (ολ), 1/2006 κ.α.). Σκοπός της ενιαίας εφαρμογής των όρων της διακήρυξης και της τήρησης των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας είναι η διαμόρφωση ενός ασφαλούς δικαιοσύνης πλαισίου εντός του οποίου θα διεξαχθεί ο διαγωνισμός και η αποφυγή αδικαιολόγητων αιφνιδιασμών των υποψηφίων οι οποίοι θα γνωρίζουν εκ των προτέρων ασφαλώς και με ακρίβεια τις προβλεπόμενες διαδικασίες. Άλλωστε η αρχή της δεσμευτικότητας της διακήρυξης κατοχυρώνεται και στο ενωσιακό δίκαιο αφού κάθε απόκλιση από τους όρους αυτής αποτελεί παράβαση της αρχής της ισότητας των διαγωνιζομένων (πράξη VI τμήματος Ελ.Συν.70/2006).

- Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση με την αριθμ. 122/2018 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Χανίων, αποφασίσθηκε η δημοπράτηση των επτά (7) Δημοτικών Αναψυκτηρίων που βρίσκονται στη Χρυσή Ακτή και τους Αγίους Αποστόλους της Δ.Ε. Νέας Κυδωνίας. Στη συνέχεια με την υπ' αριθμ. 172/2018 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, κατ'εφαρμογή των συνδυασμένων διατάξεων του άρθρου 72 παρ. 1^ε του Ν.3852/2010 και του Π.Δ. 270/81, εγκρίθηκαν οι όροι και συντάχθηκε η διακήρυξη της ανωτέρω δημοπρασίας στην οποία μεταξύ άλλων προβλέπονται «...**ΑΡΘΡΟ 6^ο ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ** Οι ενδιαφερόμενοι συμμετοχής πρέπει να υποβάλλουν φάκελλο με τα παρακάτω δικαιολογητικά, **με ποινή αποκλεισμού:** Α) Παράβολο συμμετοχής ύψους 50,00 € από το ταμείο του Δήμου Χανίων .

Β)Εγγυητική επιστολή συμμετοχής για τον διαγωνισμό ύψους 10 % του οριζόμενου ελάχιστου ορίου πρώτης προσφοράς της διακήρυξης από το Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων ή αναγνωρισμένης Τράπεζας (από νόμιμα λειτουργούν στην επικράτεια πιστωτικό ίδρυμα) για κάθε αναψυκτήριο στο οποίο θα εκδηλώσουν ενδιαφέρον.

Γ)Υπεύθυνη δήλωση εκδήλωσης ενδιαφέροντος , όπου θα αναγράφονται αναλυτικά τα αναψυκτήρια στα οποία επιθυμεί να δώσει προσφορά(υπόδειγμα στο παράρτημα 1)

Δ)Για τον εγγυητή: 1.Φωτοαντίγραφο ταυτότητας 2.Δημοτική και φορολογική ενημερότητα σε ισχύ την ημέρα του διαγωνισμού.

Επιπλέον των ανωτέρω:

Ε)Σε περίπτωση συμμετοχής Φυσικού Προσώπου :

1)Βεβαίωση εγγραφής ή προεγγραφής από το Επιμελητήριο από την οποία πρέπει να προκύπτει η δήλωση δραστηριότητας συναφούς με το προς ενοικίαση ακίνητο .

2) Φορολογική ενημερότητα που να ισχύει την ημέρα του διαγωνισμού.

3) Ασφαλιστική ενημερότητα από φορέα κύριας ασφάλισης (Ο.Α.Ε.Ε.) και σε περίπτωση απασχόλησης προσωπικού προσκομίζεται υποχρεωτικά και ασφαλιστική ενημερότητα από το ΙΚΑ, άλλως σε περίπτωση μη απασχόλησης προσωπικού θα κατατίθεται αντίστοιχη υπεύθυνη δήλωση του Ν. 1599/1986 ότι δεν απασχολεί προσωπικό. Όλες οι ασφαλιστικές ενημερότητες θα πρέπει να ισχύουν την ημέρα του διαγωνισμού.

4) Δημοτική ενημερότητα από τον Δήμο Χανίων περί μη οφειλής του ιδίου που να ισχύει την ημέρα του διαγωνισμού.

5) Υπεύθυνη δήλωση του Ν. 1599/1986 ότι έλαβε γνώση των όρων του ισχύοντος κανονισμού κοινοχρήστων χώρων του Δήμου Χανίων, της παρούσας διακήρυξης και του σχεδίου του συμφωνητικού που προσαρτάται , τους οποίους αποδέχεται πλήρως και ανεπιφύλακτα.

6) Απόσπασμα ποινικού του τελευταίου τριμήνου από το οποίο να προκύπτει ότι δεν έχουν καταδικαστεί για αδίκημα σχετικό με την άσκηση της επαγγελματικής τους δραστηριότητας ή άλλο αδίκημα από το οποίο

να απορρέει απαγόρευση άσκησης του επαγγέλματος και της λειτουργίας καταστήματος υγειονομικού ενδιαφέροντος.

7) Σε περίπτωση που δεν προσέρχεται ο ίδιος ο ενδιαφερόμενος απαιτείται έγγραφο ειδικής πληρεξουσιότητας ή δήλωσης του Ν.1599/86 όπως ισχύει σήμερα δεόντως θεωρημένη για το γνήσιο της υπογραφής στην οποία δηλώνεται η εξουσιοδότηση για την συμμετοχή στη δημοπρασία του συγκεκριμένου ακινήτου.

8) Για ανέργους βεβαίωση Ο.Α.Ε.Ε. περί εγγραφής ή μη στα μητρώα τους.

Ακολούθως η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Χανίων με την αριθμ. 201/2018 απόφασή της ενέκρινε, κατ'άρθρο 5 του Π.Δ. 270/81, το από 26-3-2018 πρακτικό του ανοικτού πλειοδοτικού προφορικού διαγωνισμού για την «ΕΝΟΙΚΙΑΣΗ ΠΡΟΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΜΕΝΩΝ ΑΝΑΨΥΚΤΗΡΙΩΝ ΔΗΜΟΥ ΧΑΝΙΩΝ» και **α)** Απέρριψε την υπ'αριθμ.14943/26-3-2018 ένσταση του Πανιεράκη Νικολάου για την αναφερόμενη σαυτήν λόγους **β)** Κατακύρωσε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού όσον αφορά τα υπό στοιχεία ΑΚ8, ΑΚ9, ΑΚ10, ΑΚ11, ΑΚ12 και ΑΚ13 αναψυκτήρια στους αναλυτικά αναφερόμενους σ'αυτήν πλειοδότες, και **γ)** Κήρυξε τον πλειοδοτικό διαγωνισμό για την θέση ΑΚ14 ως άγονο, καθώς απεκλείσθη η μοναδική συμμετέχουσα, και αποφάσισε την επαναπροκήρυξή του με τους ίδιους όρους διακήρυξης.

-Επειδή, όπως συνάγεται από τα ανωτέρω σε συνδυασμό με τις προαναφερόμενες διατάξεις:

Σύμφωνα με την διακήρυξη μοναδική προϋπόθεση για να συμμετέχει κάποιος στον διαγωνισμό είναι να προσκομίσει μέσα σε φάκελο τα δικαιολογητικά που αναφέρονται περιοριστικά στο άρθρο 6 της διακήρυξης **«με ποινή αποκλεισμού»** και ανάμεσα σε αυτά είναι και η **Βεβαίωση εγγραφής ή προεγγραφής από το Επιμελητήριο από την οποία πρέπει να προκύπτει η δήλωση δραστηριότητας συναφούς με το προς ενοικίαση ακίνητο.** Όπως προκύπτει από το από 26-3-2018 Πρακτικό της Επιτροπής του διαγωνισμού και από την ελεγχόμενη αριθμ. 201/2018 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής στον διαγωνισμό για τα αναψυκτήρια ΑΚ8 και ΑΚ13 έγιναν δεκτοί συμμετέχοντες οι οποίοι δεν είχαν συμπεριλάβει μέσα στο φάκελο των δικαιολογητικών τους την βεβαίωση εγγραφής ή προεγγραφής από το Επιμελητήριο προκειμένου να διαπιστωθεί από την επιτροπή η δήλωση δραστηριότητας τους συναφούς με το προς ενοικίαση αναψυκτήριο, κατά παράβαση του άρθρου 6 παράγραφος Ε1 της διακήρυξης. Η μη υποβολή από τους παραπάνω βεβαίωσης εγγραφής ή προεγγραφής, συνιστά ουσιώδη πλημμέλεια, επιφέρουσα τον αποκλεισμό τους από την περαιτέρω συμμετοχή τους στο διαγωνισμό. Επομένως οι συμμετέχοντες οι οποίοι δεν είχαν προσκομίσει μέσα στο φάκελο, το δικαιολογητικό που ζητούνταν «επί ποινή αποκλεισμού» από το άρθρο 6 της διακήρυξης, θα έπρεπε να αποκλειστούν κατά το στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής και να μην συμμετέχουν στη συνέχεια της πλειοδοτικής δημοπρασίας όπως εσφαλμένα αποφάσισε η οικονομική επιτροπή. Το γεγονός ότι, ο Δήμος Χανίων, πριν από την διεξαγωγή του διαγωνισμού, με το αριθμ. 13397/16-3-2018 έγγραφο του ζήτησε από το Επιμελητήριο Χανίων ενημέρωση αν χορηγείται σχετική βεβαίωση προεγγραφής και το Επιμελητήριο με την αριθμ. 1207/20-3-2018 απάντησή του αναφέρει ότι, σύμφωνα με την ΠΟΛ.1085/12-6-2017, για την έναρξη εργασιών φυσικών προσώπων δεν απαιτείται χορήγηση βεβαίωσης ελέγχου επωνυμίας και διακριτικού τίτλου (προεγγραφή) από τα Επιμελητήρια, δεν θεραπεύει την παράβαση του σχετικού άρθρου της διακήρυξης. Εξάλλου η ελεγχόμενη απόφαση είναι ανατιολόγητη αφού από κανένα σημείο των αποφάσεων τόσο στο από 26-3-2018 πρακτικό της επιτροπής διαγωνισμού του διαγωνισμού όσο και της κατακυρωτικής της οικονομικής επιτροπής προκύπτει ότι, οι συμμετέχοντες στον διαγωνισμό οι οποίοι στερούνταν της βεβαίωσης και έγιναν δεκτοί στο διαγωνισμό, προσήλθαν στο Επιμελητήριο αιτήθηκαν την έκδοση βεβαίωσης εγγραφής ή προεγγραφής και δεν τους χορηγήθηκε. Ως εκ τούτου η ελεγχόμενη πράξη (201/2018 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής) πάσχει ακυρότητας κατά το μέρος που αφορά στην διαδικασία του πλειοδοτικού διαγωνισμού και στην κατακύρωση στους πλειοδότες για τα προκατασκευασμένα αναψυκτήρια ΑΚ8 και ΑΚ13.

-Επειδή οι όροι που τίθενται επί ποινή αποκλεισμού από τη διακήρυξη αποτελούν δέσμια αρμοδιότητα της επιτροπής διαγωνισμού (ΣτΕ 743/2000). Επειδή η αρχή της τυπικότητας δεν επιτρέπει να τεθούν εκτός διατάξεις της διακήρυξης οι οποίες θεσπίζουν υποχρέωση υποβολής στοιχείων επί ποινή αποκλεισμού από τον διαγωνισμό (ΣτΕ 2889/2011, 4343/2005).

-Επειδή, με την από 4-4-2018 προσφυγή του ο Πανιεράκης Νικόλαος του Βασιλείου ζητεί την ακύρωση της αριθμ. 172/2018 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Χανίων και της σε εκτέλεση αυτής αριθμ.12627/13-3-2018 Διακήρυξης Δημοπρασίας καθώς και της αριθμ. 201/2018 απόφασης του ίδιου οργάνου, για τους λόγους: 1)Έλλειψη επαρκούς αιτιολογίας 2)Έλλειψη νομιμότητας και 3)Παραβίαση της αρχής της αναλογικότητας, όπως αναλυτικά αναφέρεται σαυτήν.

-Επειδή, εμπρόθεσμα ασκείται η εξέταση της υποβληθείσας προσφυγής εντός της προβλεπόμενης στις διατάξεις του άρθρου 227 του Ν.3852/10 δέσμης προθεσμίας δεδομένου ότι αυτή κατατέθηκε στην υπηρεσία μας στις 4-4-2018 και έλαβε αριθμό πρωτ. 530.

-Επειδή, σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στην αριθμ. 11/7666/7-2-2007 εγκύκλιο του Υπουργείου Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης στην περίπτωση υποβολής προσφυγής ο έλεγχος αφορά καταρχήν το παραδεκτό αυτής και στην συνέχεια το βάσιμο. Εφόσον κριθεί ότι η προσφυγή είναι παραδεκτή, τότε ελέγχεται το βάσιμο αυτής, διαφορετικά απορρίπτεται ως απαράδεκτη. Κατά τις προβλέψεις της ως άνω εγκυκλίου, ειδικές προϋποθέσεις του παραδεκτού της προσφυγής είναι: (i)η προθεσμία για την άσκησή της (ii)το έννομο συμφέρον του προσφεύγοντος και (iii)η φύση της προσβαλλόμενης πράξης.

-Επειδή, εν προκειμένω, ως προς το εξεταζόμενο πρώτο προαπαιτούμενο κατά σειρά του παραδεκτού της προσφυγής στοιχείο, την προθεσμία, επισημαίνεται ότι η κρινόμενη προσφυγή α)κατά το μέρος που στρέφεται κατά της αριθμ. 201/2018 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Χανίων, υποβλήθηκε εμπρόθεσμα εντός της οριζόμενης από τις διατάξεις του άρθρου 227 παρ.1^α του Ν.3852/2010 δεκαπενθήμερης προθεσμίας, δεδομένου ότι περιήλθε στην υπηρεσία μας στις 4-4-2018, η δε προσβαλλόμενη πράξη αναρτήθηκε στον ειδικό χώρο του Δήμου που προορίζεται για τις δημοσιεύσεις στις 2-4-2018 όπως προκύπτει από το σχετικό αποδεικτικό τοιχοκόλλησης και αναρτήθηκε στο Πρόγραμμα Διαύγεια στις 30-3-2018 (ΑΔΑ: ΩΩΟ2ΩΗ5-1ΡΩ) και β)κατά το μέρος που στρέφεται κατά της αριθμ. 172/2018 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Χανίων και της σε εκτέλεση αυτής αριθμ. 12627/13-3-2018 Διακήρυξης Δημοπρασίας, υποβλήθηκε εκπρόθεσμα εκτός της οριζόμενης από τις διατάξεις του άρθρου 227 παρ.1^α του Ν.3852/2010 δεκαπενθήμερης προθεσμίας, δεδομένου ότι περιήλθε στην υπηρεσία μας στις 4-4-2018, η δε προσβαλλόμενη πράξη αναρτήθηκε στον ειδικό χώρο του Δήμου που προορίζεται για τις δημοσιεύσεις στις 13-3-2018 όπως προκύπτει από το σχετικό αποδεικτικό τοιχοκόλλησης και αναρτήθηκε στο Πρόγραμμα Διαύγεια στις 13-3-2018 (ΑΔΑ: Ψ8ΓΥΩΗ5-ΡΟ7).

Περαιτέρω, ο προσφεύγων έχει άμεσο, προσωπικό και ενεστώως έννομο συμφέρον για την άσκηση προσφυγής κατά της αριθμ. 201/2018 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής, ως συμμετέχων στην διαδικασία της ανοικτής πλειοδοτικής προφορικής δημοπρασίας για την εκμίσθωση των προκατασκευασμένων αναψυκτηρίων και μόνο για το προκατασκευασμένο αναψυκτήριο με αριθμό ΑΚ13 στο οποίο έλαβε μέρος και όχι επί όλου του διαγωνισμού.

-Επειδή, η προσφυγή είναι αόριστη κατά το μέρος με το οποίο ζητείται η ακύρωση της αριθμ. 172/2018 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής και της σε εκτέλεση αυτής αριθμ. 12627/13-3-2018 Διακήρυξης Δημοπρασίας αφού δεν αναφέρει λόγους ακύρωσης και τέλος εφόσον ο προσφεύγων μεταξύ των δικαιολογητικών συμμετοχής κατέθεσε και την από 24-3-2018 Υπεύθυνη Δήλωση με την οποία δηλώνει τας εξής «Έχω λάβει γνώση των όρων του κανονισμού λειτουργίας κοινοχρήστων χώρων, των όρων της διακήρυξης και των όρων του συμφωνητικού, σχέδιο του οποίου προσαρτάται στη διακήρυξη και τους οποίους αποδέχομαι πλήρως και ανεπιφύλακτα», συνεπώς μη νομίμως με την κρινόμενη προσφυγή αμφισβητεί εκ των υστέρων το κύρος των όρων της διακήρυξης, τους οποίους έχει ήδη αποδεχθεί ανεπιφύλακτα και για το λόγο αυτό η κρινόμενη προσφυγή πρέπει να απορριφθεί κατά το μέρος με το οποίο ζητείται η ακύρωση της αριθμ. 172/2018 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής και της σε εκτέλεση αυτής αριθμ. 12627/13-3-2018 Διακήρυξης Δημοπρασίας.

-Επειδή, λόγω ακύρωσης εν μέρει της αριθμ. 201/2018 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Χανίων κατά τα ανωτέρω παρέλκει ως αλυσιτελής η εξέταση της κρινόμενης προσφυγής κατά αυτής.

Α Π Ο Φ Α Σ Ι Ζ Ο Υ Μ Ε

Α) Ακυρώνουμε ως μη νόμιμη την υπ αριθμ. 201/2018 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Χανίων κατά το μέρος που αφορά στην διαδικασία του πλειοδοτικού διαγωνισμού και στην κατακύρωση στους πλειοδότες για τα προκατασκευασμένα αναψυκτήρια ΑΚ8 και ΑΚ13 και για τους λόγους που αναφέρονται στο σκεπτικό της παρούσας.

Β) Κατά τα λοιπά της μέρη η ανωτέρω απόφαση κρίνεται νόμιμη και επικυρώνεται.

Γ) Απορρίπτουμε την από 4-4-2018 προσφυγή του Πανιεράκη Νικολάου κατά της αριθμ. 172/2018 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Χανίων και της σε εκτέλεση αυτής αριθμ.12627/13-3-2018 Διακήρυξης Δημοπρασίας για τους αναφερόμενους στο σκεπτικό της παρούσας λόγους, καθώς επίσης λόγω ακύρωσης εν μέρει της αριθμ. 201/2018 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Χανίων κατά τα ανωτέρω, παρέλκει ως αλυσιτελής η εξέταση της κρινόμενης προσφυγής κατά αυτής.

Κατά της παρούσας απόφασης δύναται να προσφύγει ενώπιον της Ειδικής Επιτροπής του άρθρου 152 του Ν.3463/2006 οποιοσδήποτε έχει έννομο συμφέρον εντός προθεσμίας ενός (1) μηνός από την έκδοσή της ή την κοινοποίηση της ή αφότου έλαβε γνώση αυτής.

ΚΟΙΝΟΠΟΙΗΣΗ:

1) Δήμο Χανίων

(με απόδειξη παραλαβής)

(με επιστροφή των δικαιολογητικών)

2) Νικόλαο Πανιεράκη του Βασιλείου

κατοίκου Ανω Γαλατά Χανίων

(με απόδειξη παραλαβής)

Ε.Σ.Α.Δ.Κ.

Η ΑΝ/ΤΡΙΑ ΤΜΗΜΑΤΑΡΧΗΣ

ΑΙΚΑΤΕΡΙΝΗ ΒΡΟΥΒΑΚΗ