

ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΝΟΜΟΣ ΛΕΣΒΟΥ
ΔΗΜΟΣ ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ
ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ

Αριθμός απόφασης : 418/2020

ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ

Από το Πρακτικό της 36/13-10-2020 τακτικής συνεδρίασης
της Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Μυτιλήνης

ΘΕΜΑ : Έγκριση ενδοδικαστικής συμβιβαστικής επίλυσης διαφοράς μεταξύ του Δήμου Μυτιλήνης και της εταιρείας με την επωνυμία ΑΦΟΙ Γ. ΠΕΤΡΙΤΖΙΚΛΗ ΟΕ.

Στη Μυτιλήνη σήμερα Τρίτη 13 Οκτωβρίου 2020 με ώρα έναρξης 13:00 και λήξης 19:00, πραγματοποιήθηκε διά περιφοράς (σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 67 του Ν. 3852/2010 όπως αυτό τροποποιήθηκε με το άρθρο 184 του Ν. 4635/2019 και δυνάμει της από 11-3-2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου – ΦΕΚ 55/Α΄) τακτική συνεδρίαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Μυτιλήνης, μετά από την υπ' αριθμ. 32365/9-10-2020 πρόσκληση του Προέδρου της, που επιδόθηκε νόμιμα στα μέλη της, κατά το άρθρο 75 του Ν. 3852/10, όπως αντικαταστάθηκε από το άρθρο 77 του Ν. 4555/18.

Ο Πρόεδρος διαπίστωσε τη νόμιμη απαρτία, δεδομένου ότι από τα εννιά (9) μέλη της συμμετείχαν και τα εννιά (9), ήτοι :

ΣΥΜΜΕΤΕΧΟΝΤΕΣ	ΜΗ ΣΥΜΜΕΤΕΧΟΝΤΕΣ
1.- Κατσαβέλλης Παναγιώτης, Πρόεδρος 2.-Τζιμής Ευστράτιος, Αντιπρόεδρος 3.- Αλεξανδρή Δήμητρα, τακτικό μέλος 4.- Βαρβαγιάννης Δημήτριος, τακτικό μέλος 5.- Μαμάκος Μιχαήλ, τακτικό μέλος 6.- Μανούσος Παράσχος, τακτικό μέλος 7.- Τσιριγώτη Νίκη, τακτικό μέλος 8.- Φλώρος Γεώργιος, τακτικό μέλος 9.- Χιωτέλλη Εριφύλη, τακτικό μέλος	Ουδείς

Τα πρακτικά της διά περιφοράς συνεδρίασης τήρησε ο δημοτικός υπάλληλος Ευστράτιος Χριστοφαρής.

Σχετικά με το 11^ο θέμα ημερήσιας διάταξης, ο Πρόεδρος – Αντιδήμαρχος Οικονομικών έθεσε υπόψη του Σώματος την υπ' αριθμ. πρωτ. 32362/9-10-2020 γνωμοδότηση της δικηγόρου με έμμισθη εντολή της Νομικής Υπηρεσίας του Δήμου κας Μαρίας Ταμτάμη, που διαλαμβάνει τα εξής:

«ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ

ΘΕΜΑ: ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ ΓΙΑ ΤΗ ΛΗΨΗ ΑΠΟΦΑΣΗΣ ΣΧΕΤΙΚΑ ΜΕ ΤΗ ΔΥΝΑΤΟΤΗΤΑ ΓΙΑ ΕΝΔΟΔΙΚΑΣΤΙΚΗΣ ΣΥΜΒΙΒΑΣΤΙΚΗΣ ΕΠΙΛΥΣΗΣ ΣΕ

ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ ΤΗΣ ΔΙΑΦΟΡΑΣ ΑΠΟ ΤΗΝ ΑΓΩΓΗ ΤΗΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ ΜΕ ΤΗΝ ΕΠΩΝΥΜΙΑ «ΑΦΟΙ Γ. ΠΕΤΡΙΤΖΙΚΛΗ ΟΕ» ΚΑΤΑ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ.

Λαμβάνοντας υπόψη:

1. Την από 10.3.2020 και με αρ. κατ. ΑΓ 53/12.3.2020 αγωγή εταιρείας με την επωνυμία «ΑΦΟΙ Γ. ΠΕΤΡΙΤΖΙΚΛΗ ΟΕ» κατά του Δήμου Μυτιλήνης η οποία ασκήθηκε ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Πειραιά και με την οποία αιτείται την καταβολή ποσού **εβδομήντα πέντε χιλιάδων τετρακοσίων τριών ευρώ και πέντε λεπτών (75.403,05 €)** εντόκως από την επομένη της επίδοσης της ως άνω αγωγής (5/10/2020) και μέχρι ολοσχερούς εξοφλήσεως.
2. Την υπ' αριθμό 284/2.4.2018 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής Λέσβου περί έγκρισης δαπανών και διάθεσης πίστωσης προμήθειας ανταλλακτικών μεταφορικών μέσων και μηχανημάτων του προϋπολογισμού του Δήμου Λέσβου οικονομικού έτους 2018.
3. Το υπ' αριθμ. πρωτ. 11595/12.3.2018 πρωτογενές αίτημα με ΑΔΑΜ 18REQ002787954.
4. Την υπ' αριθμό 120/2018 τεχνική μελέτη της Δ/νσης καθαριότητας και Ανακύκλωσης με τίτλο «Προμήθεια ανταλλακτικών μεταφορικών μέσων και μηχανημάτων Δημοτικών Ενοτήτων Β-Δ Λέσβου».
5. Την υπ' αριθμόν 509/16.7.2018 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου Δήμου Λέσβου για την έγκριση της υπ' αριθμό 120/2018 τεχνικής μελέτης της Δ/νσης καθαριότητας και Ανακύκλωσης με τίτλο «Προμήθεια ανταλλακτικών μεταφορικών μέσων και μηχανημάτων Δημοτικών Ενοτήτων Β-Δ Λέσβου» και διενέργειας της ανωτέρω προμήθειας με τίτλο «Προμήθεια ανταλλακτικών μεταφορικών μέσων και μηχανημάτων Δημοτικών Ενοτήτων Β-Δ Λέσβου», με ΑΔΑ ΨΨΖΖΩΛΦ-ΔΥ2.
6. Την υπ' αριθμ. 35702/8.8.2018 διακήρυξη του Δημάρχου Λέσβου για την «Προμήθεια ανταλλακτικών και μεταφορικών μέσων και μηχανημάτων Δημοτικών Ενοτήτων Β - Δ Λέσβου», αναρτητέα στη ΔΙΑΥΓΕΙΑ με Α.Δ.Α 6ΙΞ4ΩΛΦ-ΑΙΣ και στο ηλεκτρονικό σύστημα του ΕΣΗΔΗΣ με αριθμό 63113.

7. Την με αρ. 629/7.8.2018 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής «Έγκριση των τεχνικών προδιαγραφών και καθορισμός όρων του διαγωνισμού προμήθειας ανταλλακτικών μεταφορικών μέσων και μηχανημάτων Δημοτικών Ενοτήτων Β-Δ Λέσβου» με ΑΔΑ ΨΟΝΛΩΛΦ-ΝΟΟ.
8. Την με αρ. 733/1.10.2018 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής «Έγκριση 1^{ου} και 2^{ου} πρακτικού του ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού προμήθειας ανταλλακτικών μεταφορικών μέσων και μηχανημάτων Δημοτικών Ενοτήτων Β-Δ Λέσβου» με ΑΔΑ ΩΑΜ1ΩΛΦ-ΓΗ2.
9. Την με αρ. 850/2018 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Λέσβου, δυνάμει της οποίας Εγκρίθηκε το 3^ο πρακτικό Ηλεκτρονικής Αποσφράγισης & έλεγχος δικαιολογητικών προσωρινών αναδόχων του ανοικτού δημόσιου ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την προμήθεια με τίτλο «Προμήθεια ανταλλακτικών και μεταφορικών μέσων και μηχανημάτων Δημοτικών Ενοτήτων Β - Δ Λέσβου», η νομιμότητα της οποίας επικυρώθηκε με την με αρ. Πρωτ. 75008/12.12.2018 απόφαση του Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αιγαίου ΜΕ ΑΔΑ 6ΔΘ5ΟΡ1ΙΠ00.
10. Την με αρ. Πρωτ. 10047/8.3.2019 πρόσκληση για την υπογραφή σύμβασης
11. Τις υπ' αριθμό 335,336,337,338/19.3.2019 αποφάσεις ανάληψης υποχρέωσης.
12. Την με αρ. Πρωτ. 13249/27.3.2019 σύμβαση προμήθειας ανταλλακτικών.
13. Την από 27.5.2019 βεβαίωση παραλαβής σε άριστη κατάσταση και εντός συμβατικού χρόνου όλων των ειδών.
14. Το με αρ. Πρωτ. 13755/18.12.2019 έγγραφο της Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών του Δήμου Μυτιλήνης περί μη εξόφλησης των υπ' αριθμών 292/15.5.2019, 2/20.6.2020 και 738/24.6.2019 τιμολογίων.
15. Αντίγραφα των υπ' αριθμών 818/2019, 172/2020, 178/2020, 179/2020, 181/2020 και 198/2020 χρηματικών ενταλμάτων πληρωμής.
16. Την υπ' αριθμ. 203/23.9.2020 πράξη της Προέδρου του Ζ' Τμήματος Συνεδριάσεων του Διοικητικού Εφετείου Πειραιά δυνάμει της οποίας ο Δήμος μας καλείται για να καταθέσει ενώπιον της γραμματείας του Δικαστηρίου της απόψεις του

σχετικά με την από 10.3.2020 και με αρ. κατ. ΑΓ 53/12.3.2020 αγωγή της εταιρείας με την επωνυμία «ΑΦΟΙ Γ. ΠΕΤΡΙΤΖΙΚΛΟΙ ΟΕ» κατά του Δήμου Μυτιλήνης προκειμένου να επιτευχθεί η προβλεπόμενη στο άρθρο 126B παρ. 2 Ν. 2717/1999 ενδοδικαστική συμβιβαστική επίλυση της διαφοράς.

17. Το με αρ. Πρωτ. 32169/9.10.2020 έγγραφο απόψεων του Τμήματος Λογιστικού του Δήμου Μυτιλήνης προς τη Νομική Υπηρεσία, στο οποίο παρατίθενται οι λόγοι για τους οποίους δεν κατέστη δυνατή η εκκαθάριση του συνόλου της οφειλής του Δήμου προς την ενάγουσα και το ποσό που εκκρεμεί το οποίο αντιστοιχεί στο ποσό των υπ' αριθμ 292/15.5.2019, 2/20.6.2019 και 738/24.6.2019 τιμολογίων της ενάγουσας.
18. Την από 9.10.2020 επιστολή του πληρεξουσίου δικηγόρου της ενάγουσας την οποία λάβαμε στην υπηρεσία μας με ηλεκτρονική αλληλογραφία δυνάμει της οποίας δηλώνεται η πρόθεση παραίτησής της από το τμήμα του κεφαλαίου που έχει εξοφληθεί και από τους τόκους.
19. Τη διάταξη του άρθρου 72παρ.1περ.ιβ του Ν. 3852/2010 όπως έχει αντικατασταθεί με το άρθρο 3 παρ. 1 Ν.4623/2019, ΦΕΚ Α 134/9.8.2019 «1. Η οικονομική επιτροπή είναι συλλογικό όργανο, αρμόδιο για τον έλεγχο και την παρακολούθηση της οικονομικής λειτουργίας του δήμου. Ειδικότερα, έχει τις ακόλουθες αποφασιστικές, ελεγκτικές και γνωμοδοτικές αρμοδιότητες: **ιβ) Αποφασίζει τον συμβιβασμό ή την κατάργηση δίκης που έχει αντικείμενο μέχρι ποσού εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ.** Όταν το αντικείμενο είναι άνω των 60.000 ευρώ, τότε εισηγείται τη λήψη απόφασης από το Δημοτικό Συμβούλιο. Δεν επιτρέπεται συμβιβασμός ή κατάργηση δίκης για απαιτήσεις μισθών, επιδομάτων, αποζημιώσεων, εξόδων παράστασης, εξόδων κίνησης και γενικά μισθολογικών παροχών οποιασδήποτε μορφής, εξαιρουμένων εκείνων για τις οποίες το νομικό ζήτημα έχει επιλυθεί με απόφαση ανωτάτου δικαστηρίου.
20. Τη διάταξη του άρθρου 126B Ν. 2717/1999 « 1. Οι διαφορές από αγωγές για απαιτήσεις από την εκτέλεση «δημοσίων» συμβάσεων αρμοδιότητας των διοικητικών εφετείων υπόκεινται στη διαδικασία ενδοδικαστικής συμβιβαστικής επίλυσης σε

συμβούλιο, σύμφωνα με τους όρους των επόμενων παραγράφων. 2. Ο πρόεδρος του συμβουλίου διεύθυνσης ή ο Δικαστής που διευθύνει το Δικαστήριο ή ο οριζόμενος από αυτόν Δικαστής, αμέσως μετά την κατάθεση του εισαγωγικού της δίκης δικογράφου, ορίζει με πράξη του επ' αυτού το αρμόδιο τμήμα για την ενδοδικαστική επίλυση της διαφοράς. Ο πρόεδρος του οικείου τμήματος ορίζει εισηγητή Δικαστή με πράξη του, η οποία κοινοποιείται στους διαδίκους. Εντός δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση, οι διάδικοι δύνανται να προσκομίσουν στη γραμματεία του Δικαστηρίου όλα τα αναγκαία στοιχεία για την επίλυση της διαφοράς. Εάν μετά την παρέλευση της ανωτέρω προθεσμίας δεν έχουν προσκομιστεί τα προαναφερόμενα στοιχεία, η συμβιβαστική επίλυση της διαφοράς, κατόπιν σχετικής επισημείωσης από τον εισηγητή Δικαστή επί του φακέλου της δικογραφίας, ματαιώνεται. Ο εισηγητής επιμελείται τη συγκέντρωση των αναγκαίων στοιχείων από τους διαδίκους και μπορεί να ζητά, διά της γραμματείας και εφόσον το κρίνει αναγκαίο, την προσκόμιση πρόσθετων στοιχείων και οργανώνει την επικοινωνία με αυτούς προς το σκοπό επίλυσης της διαφοράς. Προς τούτο καλούνται σε κοινή συνάντηση από τον εισηγητή σε ημερομηνία που ορίζεται από τον ίδιο. Κατά τη συνάντηση τηρούνται πρακτικά από τον γραμματέα, στα οποία αποτυπώνεται είτε το αποτέλεσμα του συμβιβασμού είτε η ματαίωσή του. Τα πρακτικά υπογράφονται από τους εκπροσώπους των διαδίκων, τον εισηγητή Δικαστή και τον γραμματέα. Εφόσον συνταχθεί πρακτικό συμβιβασμού, η υπόθεση εισάγεται στο συμβούλιο, για την έκδοση απόφασης, με την οποία επιλύεται συμβιβαστικά η διαφορά. Σε αντίθετη περίπτωση το πρακτικό ματαίωσης του συμβιβασμού παραμένει στο φάκελο της υπόθεσης. Εάν κατά την κρίση του εισηγητή δικαστή η αγωγή είναι προδήλως απαράδεκτη ή αβάσιμη, η υπόθεση μπορεί να εισαχθεί στο συμβούλιο προκειμένου να ακολουθηθεί η διαδικασία του άρθρου 126Α του παρόντος Κώδικα.

3. Η απόφαση ενδοδικαστικής επίλυσης, η οποία περιέχει το ύψος της απαίτησης χωρίς παράθεση του πραγματικού, το χρόνο έναρξης της τοκοφορίας και τον προσδιορισμό του επιτοκίου, έχει τα αποτελέσματα αμετάκλητης δικαστικής απόφασης και συνιστά

εκτελεστό τίτλο κατά την έννοια του άρθρου 199 (παρ. 1) του παρόντος Κώδικα, χωρίς να απαιτείται προς τούτο η καταβολή τέλους δικαστικού ενσήμου.

4. Η διαδικασία ενδοδικαστικής επίλυσης διεξάγεται κατά τρόπο που να διασφαλίζεται το απόρρητο αυτής.

5. Οι διάδικοι, πλην του Δημοσίου και των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου, για τους οποίους έχει εφαρμογή η παράγραφος 1 του άρθρου 29 του παρόντος Κώδικα, εκπροσωπούνται στη διαδικασία του παρόντος άρθρου από δικηγόρους, σύμφωνα με τον Κώδικα Δικηγόρων, εφαρμοζόμενης και της διάταξης της περίπτωσης Α' της παραγράφου 2 του άρθρου 27 του παρόντος Κώδικα. Για την ενδοδικαστική επίλυση της διαφοράς απαιτείται ειδική πληρεξουσιότητα».

Κατά την εξέταση των νομικών προϋποθέσεων και πραγματικών περιστατικών από το κατά περίπτωση αρμόδιο όργανο του δήμου, προκειμένου να αποφασιστεί εάν τελικά ο τελευταίος θα προχωρήσει σε ενδοδικαστική συμβιβαστική επίλυση της διαφοράς, θα πρέπει να λαμβάνονται σοβαρά υπόψη οι **θετικές επιπτώσεις** που ο συμβιβασμός τέτοιου είδους θα έχει όχι μόνο στον διεκδικούντα αποζημίωση αλλά και στον ίδιο το δήμο και στο δημόσιο κατ' επέκταση, καθώς: α) Η δικαστική επίλυση της διαφοράς είναι δυνατό να έχει ως τελικό αποτέλεσμα τη σημαντικά μεγαλύτερη οικονομική επιβάρυνση του δήμου, δεδομένου ότι, σε περίπτωση δικαίωσης του ενάγοντος, η δαπάνη του δήμου προσαυξάνεται με τα δικαστικά έξοδα αυτού και τους επιδικαζόμενους τόκους, ενώ είναι επίσης πιθανό να επιδικαστούν χρηματικά ποσά για αναπλήρωση διαφυγόντων κερδών ή/και ηθική βλάβη. Συνεπώς, σε περιπτώσεις όπου κρίνεται σχεδόν βέβαια η έκδοση δικαστικής απόφασης υπέρ του ενάγοντος, η αποδοχή τέτοιου συμβιβασμού εκ μέρους του δήμου συμβάλλει στην προστασία της περιουσίας αυτού, κάτι που αποτελεί άλλωστε υποχρέωσή του σύμφωνα με τη ρητή διάταξη της παρ. 1 του 178 του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων (ΚΔΚ, ν. 3463/2006), β) Επιτυγχάνεται η ταχύτερη αποζημίωση του ζημιωθέντος, ο οποίος διαφορετικά υποχρεούται συχνά να περιμένει την πάροδο μεγάλου χρονικού διαστήματος έως ότου εκδικασθεί η υπόθεση.

Με τον τρόπο αυτόν προάγεται η εμπιστοσύνη του προς τη διοίκηση, γ) Παράλληλα, αποφορτίζεται ο μηχανισμός απονομής δικαιοσύνης (ΥΠ.ΕΣ.οικ.45351/12.11.2013).

Η Οικονομική επιτροπή αποφασίζει για το δικαστικό συμβιβασμό και τον εξώδικο συμβιβασμό ή κατάργηση δίκης που έχουν αντικείμενο μέχρι του ποσού των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ.

Για τη λήψη νόμιμης απόφασης ερευνάται αν τηρήθηκαν οι προϋποθέσεις που ορίζει ο νόμος τόσο ως προς τα **τυπικά**, εξωτερικά στοιχεία της πράξης του συμβιβασμού, που αφορούν στην απόφαση του αρμοδίου οργάνου, όσο και ως προς τα **ουσιαστικά**, εσωτερικά στοιχεία της πράξης υπό την έννοια: **α) ότι η σχετική δαπάνη μπορεί να αποτελέσει αντικείμενο συμβιβασμού, προβλέπεται από διάταξη νόμου και συνοδεύεται από τα αναγκαία δικαιολογητικά στοιχεία που αποδεικνύουν τη σχετική απαίτηση** (βλ, πραξ. VII τμ. 15/2008 και 117/2002) **β) Της ύπαρξης δικαιώματος ουσιαστικού δικαίου, ήτοι έγκυρης αιτίας, όπως επιβάλλεται λόγω του αιτιώδους χαρακτήρα του αλλά και λόγω της αρχής της νομιμότητας που οφείλει να διέπει τη δράση της δημόσιας διοίκησης.** Η διαπίστωση εάν συντρέχουν οι αντικειμενικές προϋποθέσεις, ώστε να επιλέξει ο εκάστοτε δήμος την οδό του εξώδικου συμβιβασμού, δεν μπορεί να γίνεται παρά μόνο κατά περίπτωση και εναπόκειται στην **αποκλειστική αρμοδιότητα του αποφασιστικού οργάνου του δήμου** (ΥΠ.ΕΣ. οικ.45351/12.11.2013). Σε κάθε περίπτωση το νόμιμο έρεισμα της δαπάνης αναζητείται αποκλειστικώς στις ειδικές, αναλόγως της περίπτωσης, διατάξεις, με βάση τις οποίες θα μπορούσε **εγκύρως να συνομολογηθεί η σχετική υποχρέωση του ΟΤΑ έναντι του φερόμενου ως πιστωτή του.** Τούτο διότι, υπό την αντίθετη εκδοχή, θα μπορούσε η Διοίκηση, εκδίδοντας τίτλο ερειδόμενο στις γενικές περί αδικαιολόγητου πλουτισμού διατάξεις, να καταστήσει αλυσιτελή τον προληπτικό έλεγχο των δημοσίων δαπανών, που ασκείται όταν πλέον ο ΟΤΑ έχει προσποριστεί την ωφέλεια από την παροχή του αντισυμβαλλόμενου του, με συνέπεια, κάθε φορά που διαπιστώνεται η ανυπαρξία νόμιμης συμβατικής σχέσης, να μπορεί να προβληθεί αξίωση για την απόδοση της ωφέλειας αυτής και να επιδιώκεται η ικανοποίηση της, χωρίς να προηγηθεί δικαστική

επιβεβαίωση της ύπαρξης και έκτασης της, οπότε και μόνο θα υποχρεούτο ο ελεγκτικός φορέας να συμμορφωθεί, ως εκ του παραγόμενου από την οικεία δικαστική απόφαση δεδικασμένου (βλ. 58, 137, 168/2006 Πράξεις ΙV Τμ. Ελ. Συν.).

Ειδικότερα, για την κατάρτιση σύμβασης με ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό, απαιτούνται τα κάτωθι βήματα:

1. **Πρωτογενές αίτημα (για συμβάσεις άνω των 1.000 ευρώ)**
Υποβολή πρωτογενούς αιτήματος στην οικονομική υπηρεσία και καταχώρισή του στο ΚΗΜΔΗΣ. (άρθρο 38 παρ.1 του Ν.4412/2016, Απόφαση Υπ. Οικονομίας & Ανάπτυξης 57654/22.05.2017).
2. **Συγκρότηση και τήρηση φακέλου δημόσιας σύμβασης** (άρθρο 45 του Ν.4412/2016)
3. **Απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου για την έγκριση διενέργειας της προμήθειας/υπηρεσίας και τον καθορισμό του τρόπου ανάθεσης**
4. **Απόφαση ανάληψης υποχρέωσης για την έγκριση της δαπάνης και τη διάθεση της πίστωσης** (περίπτωση ε' της παρ. 1 του άρθρου 58 του ν. 3852/2010, όπως τροποποιήθηκε από την παρ.1 του άρθρου 203 του Ν.4555/2018)
5. **α. Ανάρτηση της ανωτέρω απόφασης (εγκεκριμένου αιτήματος) στο ΚΗΜΔΗΣ** (για συμβάσεις άνω των 1.000 ευρώ) (άρθρο 38 παρ.1 του Ν.4412/2016, Απόφαση Υπ. Οικονομίας & Ανάπτυξης 57654/22.05.2017)
β. Ανάρτηση της ανωτέρω απόφασης στη "ΔΙΑΥΓΕΙΑ" (άρθρο 2 παρ.4 περιπτ.6α Ν. 3861/2010)
6. **Έγκριση τεχνικών προδιαγραφών και όρων του διαγωνισμού**
Οι τεχνικές προδιαγραφές καθορίζονται και εγκρίνονται **πριν** την έναρξη της διαδικασίας σύναψης της σύμβασης κατά το άρθρο 61. (άρθρο 54 παρ. 7 Ν. 4412/2016, άρθρο 72 Ν. 3852/2010)
7. **Έκδοση προκήρυξης από το Δήμαρχο για Δήμους και από το αρμόδιο αποφαινόμενο όργανο για Δημοτικές Επιχειρήσεις** (άρθρο 63 και άρθρο 122 του Ν.4412/2016) καθώς επίσης και διενέργεια των σχετικών δημοσιεύσεων.

8.
 - α. Αποσφράγιση δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών από την Επιτροπή Διαγωνισμού (άρθρο 100 παρ.2α του Ν.4412/2016)
 - β. Αξιολόγηση τεχνικών προσφορών από την Επιτροπή Διαγωνισμού (άρθρο 100 παρ.2β του Ν.4412/2016)
9.
 - α. Αποσφράγιση οικονομικών προσφορών από την Επιτροπή Διαγωνισμού (άρθρο 100 παρ.2γ του Ν.4412/2016)
10.
 - β. Ανακοίνωση τιμών από την Επιτροπή Διαγωνισμού (άρθρο 100 παρ.2γ του Ν.4412/2016)
 - γ. Ανάδειξη προσωρινού αναδόχου
11.
 - α. Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής για επικύρωση των ανωτέρω σταδίων (άρθρο 100 παρ.4 του Ν.4412/2016)
12.
 - β. Κοινοποίηση της απόφασης μαζί με αντίγραφο των πρακτικών της διαδικασίας ελέγχου και αξιολόγησης των προσφορών του αντίστοιχου σταδίου στους προσφέροντες μέσω του ΕΣΗΔΗΣ (άρθρο 100 παρ.4 του Ν.4412/2016)
13.
 - α. Αποσφράγιση δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών από την Επιτροπή Διαγωνισμού (άρθρο 100 παρ.2α του Ν.4412/2016)
 - β. Αξιολόγηση τεχνικών προσφορών από την Επιτροπή Διαγωνισμού (άρθρο 100 παρ.2β του Ν.4412/2016)
 - γ. Κοινοποίηση του πρακτικού, μέσω της λειτουργικότητας της «Επικοινωνίας», στην Οικονομική Επιτροπή προς έγκριση (πρότυπο διακήρυξης σελ.43, παρ.3.1.2.)
14. Απόφαση Οικονομικής Επιτροπής για την επικύρωση των ανωτέρω σταδίων
15. Αποστολή πρόσκλησης, μέσω ΕΣΗΔΗΣ, στον προσωρινό ανάδοχο για την προσκόμιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης (άρθρο 103 παρ.1 του Ν.4412/2016) και έλεγχος των σχετικών δικαιολογητικών
16. Απόφαση Οικονομικής Επιτροπής για επικύρωση του ανωτέρω Πρακτικού και κατακύρωση στον ανάδοχο (άρθρο 103 παρ.6 και άρθρο 105 του Ν.4412/2016)
17. Αποστολή πρόσκλησης και υπογραφή σύμβασης

Επειδή από τα πλήρη στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης που διαβιβάστηκαν στην υπηρεσία μας προκύπτουν τα ακόλουθα: Με την υπ' αριθμ. 509/2018 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου Λέσβου εγκρίθηκε η υπ' αριθμό 120/2018 τεχνική μελέτη της Δ/νσης Καθαριότητας με τίτλο «Προμήθεια ανταλλακτικών μεταφορικών μέσων και μηχανημάτων Δημοτικών Ενοτήτων Β-Δ Λέσβου» και η διενέργεια ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την ανωτέρω προμήθεια με τίτλο «Προμήθεια ανταλλακτικών μεταφορικών μέσων και μηχανημάτων Δημοτικών Ενοτήτων Β-Δ Λέσβου». Επίσης, με την υπ' αρ. 629/2018 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής εγκρίθηκαν οι τεχνικές προδιαγραφές και καθορίστηκαν οι όροι του διαγωνισμού για την «προμήθεια ανταλλακτικών μεταφορικών μέσων και μηχανημάτων Δημοτικών Ενοτήτων Β-Δ Λέσβου», ενώ με τις με αριθμό 578,587, 598,607/2018 αποφάσεις ανάληψης υποχρέωσης απόφαση του Δημάρχου Λέσβου εγκρίθηκαν οι απαιτούμενες δεσμεύσεις πίστωσης σε βάρος της πίστωσης του προϋπολογισμού εξόδων του ΔΗΜΟΥ ΛΕΣΒΟΥ ΚΑΕ 20.6671.0002, 30.6671.0002, 30.6672.0002 και 30.6672.0003, 35.6671.0002 οικ. έτους 2018 για την προμήθεια ανταλλακτικών μεταφορικών μέσων και μηχανημάτων Δημοτικών Ενοτήτων Β-Δ Λέσβου. που εγκρίθηκαν με την υπ' αριθμό. 284/2.4.2018 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Λέσβου.

Ακολούθησε η με αρ. Πρωτ. 35702/8.8.2018 Διακήρυξη Διεθνούς Ανοικτού Ηλεκτρονικού Μειοδοτικού Διαγωνισμού για την «Προμήθεια ανταλλακτικών μεταφορικών μέσων και μηχανημάτων Δημοτικών Ενοτήτων Β-Δ Λέσβου» με Α.Δ.Α 6ΙΞ4ΩΛΦ-ΑΙΣ. Τέλος, με την υπ' αρ. 850/2018 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Λέσβου, εγκρίθηκε το 3^ο πρακτικό Αποσφράγισης δικαιολογητικών κατακύρωσης του ανοικτού δημόσιου ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την προμήθεια με τίτλο «Προμήθεια ανταλλακτικών μεταφορικών μέσων και μηχανημάτων Δημοτικών Ενοτήτων Β-Δ Λέσβου», αναπυρώσαντας ανάδοχο του διαγωνισμού για την ΟΜΑΔΑ 2 την ενάγουσα «ΑΦΟΙ Γ. ΠΕΤΡΙΤΖΙΚΛΟΙ ΟΕ», η νομιμότητα δε της ως άνω απόφασης επικυρώθηκε με την με αρ. πρωτ. 75008/12.12.2018 απόφαση του Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αιγαίου.

Κατόπιν υπεγράφη η με αρ. πρωτ. 13249/27.3.2019 σύμβαση μεταξύ του Δήμου Λέσβου και της ενάγουσας ανάδοχης ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «ΑΦΟΙ Γ. ΠΕΤΡΙΤΖΙΚΛΟΙ ΟΕ» συνολικού ποσού **88.794,42 ευρώ με ΦΠΑ**. Από την από 27.5.2019 βεβαίωση συνάγεται και η ομαλή εξέλιξη της ως άνω σύμβασης και η τήρηση των συμβατικών υποχρεώσεων της ενάγουσας.

Ωστόσο, παρά την έκδοση των τιμολογίων πώλησης δεν κατέστη δυνατή η ολική εξόφλησή τους από το Δήμο. Με τα υπ' αριθμό 818/2019, 172/2020, 178/2020, 179/2020, 181/2020 και 198/2020 χρηματικά εντάλματα πληρωμής αποπληρώθηκε ποσό ύψους 50.886,91 ευρώ ενώ όπως προκύπτει από το υπ' αριθμό πρωτ. 13755/18.12.2019 έγγραφο του Τμήματος Λογιστικού, που διαβιβάστηκε στην υπηρεσία μας με το υπ' αριθμό πρωτ. 32169/9.10.2020 έγγραφο του ίδιου ως άνω Τμήματος, δεν πληρώθηκε το ποσό των υπ' αριθμό. 292/15.5.2019, 2/20.6.2019 και 738/24.6.2019 τιμολογίων της ενάγουσας συνολικού ποσού 37.901,44 ευρώ, διότι δεν καταχωρήθηκαν τα τιμολόγια στο ηλεκτρονικό σύστημα του Δήμου για να είναι εφικτή η συσχέτιση αυτών με τις αντίστοιχες ΑΑΥ. Εντωμεταξύ η ανάδοχος εταιρεία με την επωνυμία «ΑΦΟΙ ΠΕΤΡΙΤΖΙΚΛΗ ΟΕ», άσκησε ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Πειραιά την με αρ. κατ. ΑΓ από 10.3.2020 και με αρ. κατ. ΑΓ 53/12.3.2020 αγωγή, δυνάμει της οποίας εκλήθημεν με την υπ' αριθμ. 203/23.9.2020 της πράξεως της Προέδρου του Ζ' Τμήματος Συνεδριάσεων του Διοικητικού Εφετείου Πειραιά, προκειμένου να προβούμε σε ενδοδικαστική συμβιβαστική επίλυση της εν λόγω διαφοράς.

Επειδή η απαίτηση της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «ΑΦΟΙ Γ. ΠΕΤΡΙΤΖΙΚΛΟΙ ΟΕ» **μπορεί να αποτελέσει** αντικείμενο συμβιβασμού, αφού προβλέπεται από διάταξη νόμου, συνοδεύεται από τα **αναγκαία δικαιολογητικά** στοιχεία που αποδεικνύουν τη σχετική απαίτηση (βλ, πραξ. VII τμ. 15/2008 και 117/2002) και υφίσταται η προϋπόθεση της **ύπαρξης δικαιώματος** ουσιαστικού δικαίου, ήτοι **έγκυρης αιτίας, όπως επιβάλλεται λόγω του αιτιώδους χαρακτήρα του αλλά και λόγω της αρχής της νομιμότητας που οφείλει να διέπει τη δράση της δημόσιας διοίκησης.**

Επειδή η υπό κρίση αγωγή της αντιδίκου υπάγεται στην αρμοδιότητα του Διοικητικού Εφετείου Πειραιά σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 205^Α Ν. 4412/2016.

Επειδή ο Δήμος μας είναι καθολικός διάδοχος του καταργηθέντος Δήμου Λέσβου προκειμένου να υλοποιήσει όλες τις ενεργές συμβάσεις και να εισπράξει και να καταβάλλει όλες τις απαιτήσεις και τις αντίστοιχες υποχρεώσεις δυνάμει της διατάξεως της παρ. 8 του άρθρου 18 του ν. 4623/2019 : *«Υπό την επιφύλαξη της παραγράφου 1 του άρθρου 157 του ν. 4600/2019, ο δήμος που αποτελούσε την έδρα του καταργηθέντος, διατηρεί τους λογαριασμούς σε πιστωτικά ιδρύματα ή/και χρηματοπιστωτικούς οργανισμούς, τον Αριθμό Φορολογικού Μητρώου και είναι ο καθολικός διάδοχος αυτού, προκειμένου να υλοποιήσει όλες τις ενεργές συμβάσεις και να εισπράξει και να καταβάλλει όλες τις απαιτήσεις και τις αντίστοιχες υποχρεώσεις...»*.

Λαμβάνοντας υπόψη τα ως άνω, ΓΝΩΜΟΔΟΤΩ ότι συντρέχουν τα απαιτούμενα ουσιαστικά, εσωτερικά στοιχεία για την επίτευξη ενδοδικαστικής συμβιβαστικής επίλυσης της ως άνω διαφοράς, σύμφωνα με το άρθρο 126Β Ν. 2717/1999, καθώς επίσης και την υπ' αριθμ. 203/23.9.2020 της πράξεως της Προέδρου του Ζ' Τμήματος Συνεδριάσεων του Διοικητικού Εφετείου Πειραιά, η δε Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Μυτιλήνης θα πρέπει να προβεί στη λήψη ή μη απόφασης για την επίτευξη της ως άνω συμβιβαστικής επίλυσης της διαφοράς, δοθείσης μάλιστα της έγγραφης παραιτήσεως των αντιδίκων από τους τόκους. Λαμβάνοντας δε υπόψη ότι σε περίπτωση εκδίκασης της αγωγής πιθανολογείται η έκδοση δικαστικής απόφασης υπέρ της ενάγουσας, η λήψη μιας τέτοιας απόφασης συμβάλλει στην προστασία της περιουσίας αυτού, κάτι που αποτελεί άλλωστε υποχρέωσή του σύμφωνα με τη ρητή διάταξη της παρ. 1 του 178 του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων (ΚΔΚ, ν. 3463/2006). Ενώ τέλος με τη λήψη της σχετικής απόφασης, επιτυγχάνεται η ταχύτερη αποζημίωση της ζημειωθείσας, η οποία διαφορετικά υποχρεούται συχνά να περιμένει την πάροδο μεγάλου χρονικού διαστήματος έως ότου εκδικασθεί η υπόθεση και με τον τρόπο αυτόν προάγεται η εμπιστοσύνη της προς τη διοίκηση.

Με την ίδια ως άνω απόφασή σας, σε περίπτωση που γίνει δεκτό το αίτημα της ενάγουσας, θα πρέπει να δοθεί η εντολή και ειδική πληρεξουσιότητα στην έμμισθη δικηγόρο του Δήμου Μυτιλήνης Μαρία Ε. Ταμτάμη, όπως εκπροσωπήσει τον Δήμο Μυτιλήνης, κατά τη διαδικασία της ενδοδικαστικής συμβιβαστικής επίλυσης της διαφοράς ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Πειραιά και ειδικότερα όπως παρασταθεί στο συμβούλιο και υπογράψει το σχετικό πρακτικό συμβιβασμού και κάθε άλλο απαιτούμενο έγγραφο, καθώς επίσης όπως διενεργήσει κάθε απαιτούμενη ενέργεια προς τούτο.»

Εν συνεχεία ο Πρόεδρος πρότεινε τη λήψη απόφασης υπέρ της επίτευξης της ενδοδικαστικής συμβιβαστικής επίλυσης της διαφοράς, σύμφωνα με την ανωτέρω γνωμοδότηση, και κάλεσε το Σώμα να αποφασίσει σχετικά.

Ακολούθησε ψηφοφορία επί του θέματος, σύμφωνα με την οποία ο κ. Δ. Βαρβαγιάννης ψήφισε λευκό, ενώ τα υπόλοιπα συμμετέχοντα μέλη υπερψήφισαν την εισήγηση.

Μετά τα παραπάνω

Η ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ

Αφού έλαβε υπ' όψη της:

α) τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 72 του Ν. 3852/2010, όπως αντικαταστάθηκε με την παρ.1 του άρθρου 3 του Ν. 4623/19,

β) τις διατάξεις του άρθρου 75 του Ν. 3852/2010, όπως αντικαταστάθηκε από το άρθρο 77 του Ν.4555/18, που ρυθμίζουν τα θέματα σχετικά με τις συνεδριάσεις της Οικονομικής Επιτροπής,

γ) τις διατάξεις της από 11-3-2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου – ΦΕΚ 55/Α' και της παρ. 5 του άρθρου 67 του Ν.3852/10, όπως συμπληρώθηκε με την παρ. 1 του άρθρου 184 του Ν. 4635/19,

γ) ειδικότερα τη διάταξη του άρθρου 72 παρ.1 περ. ιβ του Ν. 3852/2010, όπως έχει αντικατασταθεί με το άρθρο 3 παρ. 1 Ν.4623/2019, ΦΕΚ Α 134/9.8.2019, που προβλέπει ότι «1. Η οικονομική επιτροπή είναι συλλογικό όργανο, αρμόδιο για τον έλεγχο και την παρακολούθηση της οικονομικής λειτουργίας του δήμου. Ειδικότερα, έχει τις ακόλουθες αποφασιστικές, ελεγκτικές και γνωμοδοτικές αρμοδιότητες: ιβ) Αποφασίζει τον συμβιβασμό ή την κατάργηση δίκης που έχει αντικείμενο μέχρι ποσού εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ. Όταν το αντικείμενο είναι άνω των 60.000 ευρώ, τότε εισηγείται τη λήψη απόφασης από το Δημοτικό Συμβούλιο. Δεν επιτρέπεται συμβιβασμός ή κατάργηση δίκης για απαιτήσεις μισθών, επιδομάτων, αποζημιώσεων, εξόδων παράστασης, εξόδων κίνησης και γενικά μισθολογικών παροχών οποιασδήποτε μορφής, εξαιρουμένων εκείνων για τις οποίες το νομικό ζήτημα έχει επιλυθεί με απόφαση ανωτάτου δικαστηρίου,

δ) την υπ' αριθμ. πρωτ. 32362/9-10-2020 γνωμοδότηση της δικηγόρου με έμμισθη εντολή της Νομικής Υπηρεσίας του Δήμου κας Μαρίας Ταμτάμη, αντίγραφο της οποίας επισυνάπτεται στην παρούσα,

ε) την εισήγηση του Προέδρου της

Αποφασίζει

Α) Εγκρίνει την ενδοδικαστική συμβιβαστική επίλυση της διαφοράς μεταξύ του Δήμου Μυτιλήνης και της εταιρείας με την επωνυμία ΑΦΟΙ Γ. ΠΕΤΡΙΤΖΙΚΛΗ ΟΕ, σύμφωνα με την υπ' αριθμ. πρωτ. 32362/9-10-2020 γνωμοδότηση της δικηγόρου με έμμισθη εντολή της Νομικής Υπηρεσίας του Δήμου κας Μαρίας Ταμτάμη.

Β) Ειδικότερα, εγκρίνει την καταβολή από το Δήμο Μυτιλήνης στην ως άνω εταιρεία τμήμα του αιτούμενου με την από 10.3.2020 και με αρ. κατ. ΑΓ 53/12.03.2020 αγωγή της ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Πειραιά ποσού ύψους **37.901,44 ευρώ**, το οποίο αντιστοιχεί στα ανεξόφλητα μέχρι σήμερα τιμολόγια, αφαιρουμένου του ποσού των τόκων και πλέον των δικαστικών εξόδων.

Γ) Δίνει εντολή και πληρεξουσιότητα στην έμμισθη δικηγόρο του Δήμου Μυτιλήνης κα Μαρία Ταμτάμη, όπως εκπροσωπήσει τον Δήμο Μυτιλήνης κατά τη διαδικασία της ενδοδικαστικής συμβιβαστικής επίλυσης της διαφοράς ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Πειραιά και ειδικότερα όπως παρασταθεί στο συμβούλιο και υπογράψει το σχετικό πρακτικό συμβιβασμού και κάθε άλλο απαιτούμενο έγγραφο, καθώς επίσης όπως διενεργήσει κάθε απαιτούμενη ενέργεια προς τούτο.

Συντάχθηκε και υπογράφεται ως εξής :

Ο Πρόεδρος

Τα Μέλη

(Υπογραφές)