

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΝΟΜΟΣ ΛΕΣΒΟΥ
ΔΗΜΟΣ ΛΕΣΒΟΥ
ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ

Αριθμός απόφασης : 659/2018

ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ

Από το Πρακτικό της 48/30-08-2018 τακτικής συνεδρίασης
της Οικονομικής Επιτροπής

ΘΕΜΑ : Αποδοχή γνωμοδότησης περί άσκησης ή μη ενδίκων μέσων κατά της υπ' αριθμ. 58/2018 απόφασης του Ειρηνοδικείου Μυτιλήνης (Τακτική Διαδικασία) και του Εμμανουήλ Γιάνναρου.

Στη Μυτιλήνη και στο Δημοτικό Κατάστημα, σήμερα Πέμπτη 30 Αυγούστου 2018 και ώρα 09:30 π.μ., συνήλθε σε τακτική συνεδρίαση η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Λέσβου, μετά από την υπ' αριθμ. 37694/24-08-2018 πρόσκληση του Προέδρου της, που επιδόθηκε νόμιμα στα μέλη της, σύμφωνα με το άρθρο 75 του Ν. 3852/10.

Ο Πρόεδρος αφού διαπίστωσε τη νόμιμη απαρτία, δεδομένου ότι από τα εννιά (9) μέλη της παρόντα ήταν έξι (6), ήτοι :

ΠΑΡΟΝΤΕΣ	ΑΠΟΝΤΕΣ
1.- Τσουπής Παναγιώτης, Πρόεδρος 2.- Κυρατζής-Χρυσοστόμου Ευστράτιος, Αντιπρόεδρος 3.- Κατσαρός Κωνσταντίνος, τακτικό μέλος 4.- Ιωσηφέλλη Αθηνά, τακτικό μέλος 5.- Στεργίου Θεόδωρος, τακτικό μέλος 6.- Κουμαράς Αντώνιος, τακτικό μέλος.	1.- Αστυρακάκης Κων/νος, τακτικό μέλος 2.- Κατσαβέλλης Παναγιώτης, τακτικό μέλος 3.- Καραγεωργίου Ευστράτιος, τακτικό μέλος.

κήρυξε την έναρξη της συνεδρίασης, τα πρακτικά της οποίας τήρησε η δημοτική υπάλληλος Σαββίνου Ελένη.

Σχετικά με το 4^α θέμα ημερήσιας διάταξης, ο Πρόεδρος – Αντιδήμαρχος Οικονομικών, Καταγραφής και Διερεύνησης Αξιοποίησης Περιουσίας θέτει υπόψη του Σώματος την από 21-08-2018 γνωμοδότηση της δικηγόρου, Νομικής Συμβούλου της Νομικής Υπηρεσίας του Δήμου, κας Μαρίας Ταμτάμη, η οποία διαλαμβάνει τα εξής :

«ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ

ΘΕΜΑ: ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ ΣΧΕΤΙΚΑ ΜΕ ΤΗ ΛΗΨΗ ΑΠΟΦΑΣΗΣ ΠΕΡΙ ΑΣΚΗΣΗΣ Η ΜΗ ΤΟΥ ΕΝΔΙΚΟΥ ΜΕΣΟΥ ΤΗΣ ΕΦΕΣΕΩΣ ΚΑΤΑ ΤΗΣ ΥΠ ΑΡΙΘΜ 58/2018 ΑΠΟΦΑΣΗΣ ΤΟΥ ΕΙΡΗΝΟΔΙΚΕΙΟΥ ΜΥΤΙΛΗΝΗΣ (ΤΑΚΤΙΚΗ ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ).

Λαμβάνοντας υπόψη:

1. Την υπ' αριθμ. 58/2018 απόφαση του Ειρηνοδικείου Μυτιλήνης (Τακτική Διαδικασίας).
2. Την υπ' αριθμ. κατ. 42/2017 αγωγή του Εμμανουήλ Γιάνναρου ενώπιον του Ειρηνοδικείου Μυτιλήνης.

3. Το άρθρο 94 παρ. 1 του Συντάγματος ορίζεται, μεταξύ άλλων, ότι η εκδίκαση των διοικητικών διαφορών ουσίας ανήκει στα υφιστάμενα τακτικά διοικητικά Δικαστήρια. Κατά δε την παρ. 3 του ίδιου άρθρου, στα πολιτικά Δικαστήρια υπάγονται όλες οι ιδιωτικές διαφορές. Περαιτέρω κατά το άρθρο 1 παρ. 2 του ν. 1406/1983 στις διοικητικές διαφορές ουσίας, που υπάγονται στη δικαιοδοσία των τακτικών διοικητικών Δικαστηρίων, περιλαμβάνονται ιδίως αυτές που αναφύονται κατά την εφαρμογή της νομοθεσίας που αφορά, εκτός άλλων και : "ι) τις διοικητικές συμβάσεις. **Διοικητικές είναι οι συμβάσεις εκείνες στις οποίες ένα τουλάχιστον από τα συμβαλλόμενα μέρη είναι το Δημόσιο ή ΝΠΔΔ, έχουν αντικείμενο σχετικό με τη λειτουργία δημόσιας υπηρεσίας ή εξυπηρετούν δημόσιο σκοπό, και, προσθέτως, η κατάρτιση και εκτέλεσή τους διέπεται, έστω και εν μέρει, από κανόνες διοικητικού δικαίου ή περιέχουν νομίμως όρους που εξασφαλίζουν υπέρ του συμβαλλόμενου Δημοσίου ή ΝΠΔΔ δυνατότητες μονομερούς επέμβασης ή εξαιρετικό συμβατικό καθεστώς.**
4. Τις διατάξεις του άρθρου 208 του Ν. 3463/2006 : « 1. Τα Δημοτικά και Κοινοτικά Συμβούλια, καθώς και τα Διοικητικά Συμβούλια των Συνδέσμων οφείλουν, δύο (2) τουλάχιστον μήνες πριν από την έναρξη του οικονομικού έτους, να αποφασίζουν για το ετήσιο Τεχνικό πρόγραμμα που περιλαμβάνει με σειρά προτεραιότητας τα έργα που πρέπει να εκτελεστούν και που η δαπάνη τους πρέπει να αντιμετωπιστεί με τα κάθε είδους έσοδα του προϋπολογισμού. Η δαπάνη για κάθε έργο υπολογίζεται κατά προσέγγιση, σύμφωνα με προκαταρκτικές εκθέσεις, προμελέτες, μελέτες ή άλλα στοιχεία...».
5. Τις διατάξεις του άρθρου 3 του Ν. 3669/2008 : « **Τρόποι επιλογής της εργοληπτικής επιχείρησης για την κατασκευή του έργου είναι:** α) Η ανοικτή δημοπρασία, στην οποία λαμβάνουν μέρος και υποβάλλουν προσφορές όλοι όσοι έχουν τα νόμιμα προσόντα που προβλέπονται στη διακήρυξη. Αυτή είναι η κύρια διαδικασία επιλογής. β) Η δημοπρασία με προεπιλογή, εφαρμόζεται κυρίως σε έργα μεγάλης σπουδαιότητας ή εξειδικευμένα και διεξάγεται σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 23 του παρόντος. γ) Η απευθείας ανάθεση ή διαγωνισμός μεταξύ περιορισμένου αριθμού προσκαλούμενων εργοληπτικών επιχειρήσεων, η οποία αποτελεί εξαιρετική διαδικασία και εφαρμόζεται όταν συντρέχουν οι προϋποθέσεις που προβλέπονται στο άρθρο 28 του παρόντος. δ) Ο

πρόχειρος διαγωνισμός και η προφορική δημοπρασία που διέπονται από τις διατάξεις του άρθρου 29 του παρόντος».

6. Τις διατάξεις του άρθρου 28 του Ν. 3669/2008 όπως αντικαταστάθηκε ως άνω με το άρθρο 35 παρ. 1 του Ν.4053/2012 (ΦΕΚ Α΄ 44/07/03/2012) και με το άρθρο 19 παρ.13 Ν.4071/2012,ΦΕΚ Α 85/11.4.2012 : « Προϋποθέσεις εφαρμογής της απευθείας ανάθεσης ή διαγωνισμού μεταξύ περιορισμένου αριθμού προσκαλούμενων εργοληπτικών επιχειρήσεων. Η απευθείας ανάθεση ή διαγωνισμός μεταξύ περιορισμένου αριθμού προσκαλούμενων εργοληπτικών επιχειρήσεων, ως τρόπος επιλογής εργοληπτικής επιχείρησης για την κατασκευή δημόσιου έργου, αποτελεί εξαιρετική διαδικασία και επιτρέπεται μόνο: α) Όταν πρόκειται για σύμβαση έργου που υπάγεται στο άρθρο 118. Η σύμβαση χαρακτηρίζεται ως απόρρητη με απόφαση του Πρωθυπουργού. β) Όταν συντρέχουν οι προϋποθέσεις των άρθρων 57 παράγραφος 1,124 και 125. γ) όταν πρόκειται για την κατασκευή μικρών έργων και εργασιών συντήρησης τα οποία εκτελούνται από τους δήμους και τους λοιπούς φορείς της πρωτοβάθμιας τοπικής αυτοδιοίκησης της παρ. 1 του άρθρου 1 του ΠΔ 171/1987 (Α΄ 84) και η προϋπολογιζόμενη δαπάνη τους δεν υπερβαίνει ορισμένα ποσά που καθορίζονται γενικά ή κατά κατηγορίες έργων με απόφαση του Υπουργού Υποδομών. Η ισχύς της περίπτωσης αυτής ανατρέχει στο χρόνο έναρξης ισχύος του άρθρου 35 του ν 4053/2012.»
7. Τις διατάξεις της υπ' αριθμ. [Δ2α/04/40/Φ.Ν.294/1986 ΥΑ, όπως αναπροσαρμόστηκαν με την Δ17α/7/96/Φ.Ν. 249/1992 \(ΦΕΚ Β 547\) ΥΑ](#) , σύμφωνα με την οποία το όριο της απευθείας ανάθεσης από την οικονομική επιτροπή καθορίζεται μέχρι ποσού προϋπολογιζόμενης δαπάνης έργου των πέντε εκατομμυρίων (5.000.000) δραχμών, αν πρόκειται για τους Δήμους Αθηναίων, Πειραιώς και Θεσσαλονίκης, των τριών εκατομμ. πεντακοσίων (3.500.000) χιλιάδων δραχμών (10.271,46 Ευρώ) για τους λοιπούς Δήμους, των δύο εκατομμ.(2.000.000) δραχμών, για όλες τις κοινότητες της χώρας.
8. Τις διατάξεις του άρθρου 4 του Ν. 1418/1984: «3. Η ανάθεση της κατασκευής γίνεται με βάση τη σχετική μελέτη.....».
9. Τις διατάξεις του άρθρου 7 του ΠΔ 171/1987 : «1. Οι κατά τις διατάξεις του ν. 1418/1984 και των εκτελεστικών αυτού διαταγμάτων προβλεπόμενες συμβάσεις υπογράφονται από το Δήμαρχο ή τον Πρόεδρο της Κοινότητας.».

10. Τις διατάξεις του άρθρου 139 του Ν. 4281/2014 : «1. Το Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων («ΚΗΜΔΗΣ») του άρθρου 11 του ν. 4013/2011 (Α` 204) το οποίο αποτελεί μέρος του ΕΣΗΔΗΣ έχει ως σκοπό τη συλλογή, την επεξεργασία και τη δημοσιοποίηση στοιχείων, που αφορούν στις δημόσιες συμβάσεις που συνάπτουν αναθέτουσες αρχές, αναθέτοντες φορείς και κεντρικές αρχές προμηθειών του παρόντος νόμου, ανεξαρτήτως εκτιμώμενης αξίας και διαδικασίας ανάθεσης. Με κοινή απόφαση των Υπουργών Διοικητικής Μεταρρύθμισης και Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης, Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας και του καθ' ύλην συναρμόδιου Υπουργού μπορούν να ορίζονται ειδικότερα οι συμβάσεις που εξαιρούνται από το πεδίο εφαρμογής του παρόντος τίτλου. 2. Η λειτουργία του ΚΗΜΔΗΣ τελεί υπό την επιφύλαξη των διατάξεων του ν. 2472/1997 (Α` 50) και του άρθρου 22 του παρόντος. Η πρόσβαση στα στοιχεία του ΚΗΜΔΗΣ πραγματοποιείται με την επιφύλαξη των διατάξεων για την προστασία του ατόμου από την επεξεργασία ευαίσθητων δεδομένων προσωπικού χαρακτήρα και των κρατικών απορρήτων που προβλέπονται στην κείμενη νομοθεσία, των κανόνων πνευματικής και βιομηχανικής ιδιοκτησίας, καθώς και του εταιρικού ή άλλου απορρήτου που προβλέπεται σε ειδικότερες διατάξεις. 3. Στο ΚΗΜΔΗΣ καταχωρίζονται από τις αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς και τις κεντρικές αρχές προμηθειών ηλεκτρονικά στοιχεία των ακόλουθων σταδίων για όλες τις δημόσιες συμβάσεις: α) το πρωτογενές αίτημα, β) το εγκεκριμένο αίτημα, ήτοι ανάληψη υποχρέωσης ή/και δέσμευση πίστωσης, γ) οι προκηρύξεις, σύμφωνα με το άρθρο 152 και η διακήρυξη με τα παραρτήματα της, δ) η απόφαση ανάθεσης ή κατακύρωσης, ε) η σύμβαση, στ) κάθε εντολή πληρωμής και ζ) το αποδεικτικό κάθε πληρωμής.».
11. Τις διατάξεις του άρθρου [71 του Ν. 3669/08](#), όπως τροποποιήθηκε με την [παρ. 1 του άρθρου 136 του Ν. 4070/12](#)- (κωδικοποίησε τις διατάξεις: άρθρο 52 του Π.Δ.609/85), : «1. Όταν λήξει η προθεσμία περάτωσης του συνόλου ή τμημάτων του έργου, ο επιβλέπων αναφέρει στη διευθύνουσα υπηρεσία, μέσα σε διάστημα δέκα (10) ημερών από τη λήξη του εγκεκριμένου χρόνου περαίωσης, αν τα έργα έχουν περατωθεί και έχουν υποστεί ικανοποιητικά τις δοκιμασίες που προβλέπονται στη σύμβαση ή αν τα έργα δεν έχουν περατωθεί, οπότε αναφέρει συγκεκριμένα τις εργασίες που απομένουν για εκτέλεση. Αν οι εργασίες έχουν περατωθεί, ο προϊστάμενος της διευθύνουσας υπηρεσίας, μέσα σε δέκα (10) ημέρες από την παραλαβή της πιο πάνω αναφοράς, εκδίδει βεβαίωση για την ημέρα που

περατώθηκαν οι εργασίες του έργου (βεβαίωση περάτωσης των εργασιών). Εάν η βεβαίωση δεν εκδοθεί μέσα στην πιο πάνω προθεσμία, τότε θεωρείται ότι έχει εκδοθεί αυτοδίκαια τριάντα (30) ημέρες μετά την υποβολή από τον ανάδοχο σχετικής έγγραφης όχλησης και επιβάλλονται στα υπαίτια όργανα του φορέα κατασκευής του έργου οι πειθαρχικές ποινές που προβλέπονται στην παράγραφο 3 του άρθρου 40. Την έκδοση της βεβαίωσης μπορεί να ζητήσει ο ανάδοχος και πριν από τη λήξη των προθεσμιών αν έχει περατώσει τα έργα. **Η βεβαίωση περάτωσης των εργασιών δεν αναπληρώνει την παραλαβή των έργων, η οποία διενεργείται σύμφωνα με τις διατάξεις των επόμενων άρθρων».**

12. Σύμφωνα με το [άρθρο 75 του Ν. 3669/08](#) , όπως τροποποιήθηκε με την [παρ. 4 του άρθρου 136 και την παρ. 2 του άρθρου 137 του Ν. 4070/12](#)- (κωδικοποίησε τις διατάξεις: [άρθρο 55 του Π.Δ.609/85](#) και η απόφαση του [Υφυπουργού αριθμ. ΔΕΕΠΠ/οικ.433/19.9.2000.\(Β'1176\)](#), [άρθρο 11 παρ.1, 3 και 4 του Ν. 1418/84](#)), ορίζονται τα εξής: «1. Στην οριστική παραλαβή εφαρμόζονται οι διατάξεις για την προσωρινή παραλαβή των [παραγράφων 3, 5 και 6 του άρθρου 73](#) του παρόντος. 2. Η οριστική παραλαβή γίνεται μετά την προσωρινή και την πάροδο του χρόνου υποχρεωτικής από τον ανάδοχο συντήρησης. Πρέπει να διενεργηθεί μέσα σε δύο (2) μήνες από τότε που λήγει ο χρόνος εγγύησης, σύμφωνα με το [άρθρο 74](#) του παρόντος. **Αν η οριστική παραλαβή δεν διενεργηθεί μέσα σε αυτήν την προθεσμία, θεωρείται ότι έχει συντελεσθεί αυτοδίκαια εξήντα (60) ημέρες μετά την υποβολή από τον ανάδοχο σχετικής όχλησης για τη διενέργειά της και επιβάλλονται στα υπαίτια όργανα του φορέα κατασκευής του έργου οι πειθαρχικές ποινές που προβλέπονται στην [παράγραφο 3 του άρθρου 40](#).** Αν η προσωρινή παραλαβή δεν έχει διενεργηθεί μέχρι την οριστική παραλαβή, διενεργείται ταυτόχρονα προσωρινή και οριστική παραλαβή».
13. Τις διατάξεις του άρθρου 53 του Ν. 3669/2008, όπως τροποποιήθηκε με το Ν.4070/2012,ΦΕΚ Α 82/ 10.4.2012 : «1. Η πληρωμή στον ανάδοχο του εργολαβικού ανταλλάγματος γίνεται τμηματικά, με βάση τις πιστοποιήσεις των εργασιών που έχουν εκτελεσθεί μέσα στα όρια του χρονοδιαγράμματος εργασιών.... 2. **Η πραγματοποίηση τόσο των τμηματικών πληρωμών όσο και της οριστικής πληρωμής του εργολαβικού ανταλλάγματος, καθώς και η εκκαθάριση όλων των αμοιβαίων απαιτήσεων από την εργολαβική σύμβαση, γίνεται με βάση τους λογαριασμούς και τις πιστοποιήσεις.** 3.

Μετά τη λήξη κάθε μήνα ή άλλης χρονικής περιόδου που ορίζει η σύμβαση για τις τμηματικές πληρωμές, ο ανάδοχος συντάσσει λογαριασμό των ποσών από εργασίες που εκτελέσθηκαν, τα οποία οφείλονται σ' αυτόν. Οι λογαριασμοί αυτοί στηρίζονται στις επιμετρήσεις των εργασιών και στα πρωτόκολλα παραλαβής αφανών εργασιών. Απαγορεύεται να περιλαμβάνονται στο λογαριασμό εργασίες που δεν έχουν επιμετρηθεί. Κατ' εξαίρεση, για τμήματα του έργου, για τα οποία, κατά την κρίση του επιβλέποντος μηχανικού, δεν ήταν δυνατή η σύνταξη επιμετρήσεων κατά διακριτά και αυτοτελώς επιμετρήσιμα τμήματα του έργου, επιτρέπεται να περιλαμβάνονται στο λογαριασμό εργασίες βάσει προσωρινών επιμετρήσεων, για τις οποίες όμως έχουν ληφθεί επιμετρητικά στοιχεία. Η αξία των εργασιών που πιστοποιούνται βάσει προσωρινών επιμετρήσεων απαγορεύεται να υπερβαίνει το 20% της αξίας του συνόλου των εργασιών του λογαριασμού. 7. Οι λογαριασμοί συντάσσονται πάντοτε ανακεφαλαιωτικοί και για την πληρωμή συνοδεύονται μόνο από ανακεφαλαιωτικό συνοπτικό πίνακα των εργασιών που εκτελέσθηκαν από την αρχή του έργου, τα παραστατικά στοιχεία των τυχόν απολογιστικών εργασιών, το συνοπτικό πίνακα του υπολογισμού της αναθεώρησης και από τις αποφάσεις που αναγνωρίζουν αποζημιώσεις ή επιβάλλουν ποινικές ρήτρες ή περικοπές ή άλλες απαιτήσεις του εργοδότη.8. **Οι λογαριασμοί υποβάλλονται στη διευθύνουσα υπηρεσία που τους ελέγχει και τους διορθώνει μέσα σε ένα μήνα. Αν ο λογαριασμός που έχει υποβληθεί έχει ασάφειες ή ανακρίβειες, σε βαθμό που να είναι δυσχερής η διόρθωσή του, η διευθύνουσα υπηρεσία, με εντολή της προς τον ανάδοχο, επισημαίνει τις ανακρίβειες ή ασάφειες που διαπιστώθηκαν από τον έλεγχο και παραγγέλλει την ανασύνταξη και επανυποβολή του. Στην περίπτωση αυτή η οριζόμενη μηνιαία προθεσμία για τον έλεγχο του λογαριασμού αρχίζει από την επανυποβολή, ύστερα από την ανασύνταξη από τον ανάδοχο. Ο έλεγχος του λογαριασμού μπορεί να γίνει και από συνεργείο της υπηρεσίας, στο οποίο συμμετέχει ο επιβλέπων το έργο. Ο επιβλέπων υπογράφει το λογαριασμό, βεβαιώνοντας έτσι ότι οι ποσότητες είναι σύμφωνες με τις επιμετρήσεις και τα επιμετρητικά στοιχεία, οι τιμές σύμφωνες με τη σύμβαση και τις σχετικές διατάξεις και γενικά ότι έχουν διενεργηθεί στο λογαριασμό όλες οι περικοπές ή εκπτώσεις ποσών, που προκύπτουν από το νόμο και την εφαρμογή της σύμβασης. Ο λογαριασμός, μετά τον έλεγχο, εγκρίνεται από τη διευθύνουσα υπηρεσία. Ο εγκεκριμένος λογαριασμός αποτελεί την πιστοποίηση για την πληρωμή του αναδόχου («πληρωτέο εργολαβικό αντάλλαγμα»).**

14. Τις διατάξεις του άρθρου 35 του Ν. 3669/2008: «1. Για την ανάληψη της κατασκευής του έργου απαιτείται η παροχή εγγύησης καλής εκτέλεσης του έργου. Η εγγύηση κατατίθεται κατά την υπογραφή του ιδιωτικού συμφωνητικού της σύμβασης και το ύψος της ανέρχεται γενικά σε ποσοστό πέντε τοις εκατό (5%) του προϋπολογισμού της υπηρεσίας. Στον προϋπολογισμό περιλαμβάνεται το κονδύλιο των απροβλέπτων και δεν περιλαμβάνονται τα κονδύλια της αναθεώρησης και του Φ.Π.Α.. Στις περιπτώσεις ειδικών ή σημαντικών έργων ή αν ο χρόνος εκτέλεσης του έργου έχει ιδιαίτερη σημασία, η διακήρυξη μπορεί να ορίζει μεγαλύτερο ποσοστό εγγύησης, όχι όμως πέραν του δέκα τοις εκατό (10%) του προϋπολογισμού της υπηρεσίας. Σε περίπτωση απευθείας ανάθεσης ή διαγωνισμού μεταξύ περιορισμένου αριθμού επιχειρήσεων, ορίζεται ομοίως με τη σύμβαση εγγύηση μέχρι του ποσοστού του προηγούμενου εδαφίου».
15. Τη μελέτη του έργου **«Ανακαίνιση Γηπέδου Λουτρών αρμοδιότητας Αντιδημαρχίας Περιβάλλοντος και Ποιότητας Ζωής»**.
16. Την υπ' αριθμό. 385/2013 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου Λέσβου με την οποία αποφασίσθηκε η τροποποίηση του τεχνικού προγράμματος και του ετήσιου προγράμματος δράσης του Δήμου Λέσβου για το έτος 2013 και η έγκριση της ως άνω μελέτης.
17. Την υπ' αριθμ. 46031/4633/2.10.2013 απόφαση της Γενικής Γραμματέας της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αιγαίου με την οποία επικυρώθηκε η νομιμότητα την υπ' αριθμ. 385/2013 απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου Λέσβου.
18. Την υπ' αριθμ. 539/2013 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Λέσβου με την οποία εγκρίθηκε η διάθεση πίστωσης ποσού 10.203,77 ευρώ σε βάρος του σχετικού ΚΑ για το έργο : **«Ανακαίνιση Γηπέδου Λουτρών αρμοδιότητας Αντιδημαρχίας Περιβάλλοντος και Ποιότητας Ζωής»**.
19. Την υπ' αριθμ. 627/2013 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Λέσβου με την οποία εγκρίθηκε η απευθείας ανάθεση του έργου : **«Ανακαίνιση Γηπέδου Λουτρών αρμοδιότητας Αντιδημαρχίας Περιβάλλοντος και Ποιότητας Ζωής»** πίστωσης 10.203,77 ευρώ στον κ. Γιάνναρο Εμμανουήλ.
20. Την υπ' αριθμ. 1174/88/12.2.2014 απόφαση της Γενικής Γραμματέας της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αιγαίου με την οποία επικυρώθηκε η νομιμότητα την υπ' αριθμ. 627/2013 (Ορθή επανάληψη) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Λέσβου.

21. Την υπ' αριθμ. πρωτ. 8432/4.2.2014 σύμβαση κατασκευής έργου «Ανακαίνιση Γηπέδου Λουτρών αρμοδιότητας Αντιδημαρχίας Περιβάλλοντος και Ποιότητας Ζωής» μεταξύ του Δημάρχου Λέσβου και του Εμμανουήλ Γιάνναρου, με ΑΔΑ ΒΙΡ3ΩΛΦ-ΥΓΥ.
 22. Την υπ' αριθμ. 714/2014 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου Δήμου Λέσβου με την οποία εγκρίθηκε ο 1^{ος} ΑΠΕ και ο 1^{ος} ΠΚΤΜΝΕ του έργου : «Ανακαίνιση Γηπέδου Λουτρών αρμοδιότητας Αντιδημαρχίας Περιβάλλοντος και Ποιότητας Ζωής».
 23. Την υπ' αριθμ. πρωτ. 104479/20.12.2014 Βεβαίωση Περάτωσης Εργασιών της Προϊσταμένης της Δ/σης Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου Λέσβου.
 24. Την υπ' αριθμ. πρωτ. 95297/29.12.2014 απόφαση για την έγκριση δέσμευσης πίστωσης ύψους 10.203,77 ευρώ για την πληρωμή ισόποσης δαπάνης σε βάρος της πίστωσης του προϋπολογισμού εξόδων του Δήμου Λέσβου για το οικονομικό έτος 2014.
 25. Την από 23.1.2015 έγκριση του 1^{ου} και τελικού λογαριασμού του έργου «Ανακαίνιση Γηπέδου Λουτρών αρμοδιότητας Αντιδημαρχίας Περιβάλλοντος και Ποιότητας Ζωής».
 26. Την υπ' αριθμό. πρωτ. 1029/11.1.2017 έγγραφο όχλησης του ενάγοντος για την παραλαβή του έργου.
 27. Την υπ' αριθμ. 863/2015 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου Δήμου Λέσβου με την οποία συγκροτήθηκε η επιτροπή προσωρινής παραλαβής του έργου «Ανακαίνιση Γηπέδου Λουτρών αρμοδιότητας Αντιδημαρχίας Περιβάλλοντος και Ποιότητας Ζωής».
 28. Την υπ' αριθμ. πρωτ. 37282/19.6.2015 απόφαση για την έγκριση δέσμευσης πίστωσης ύψους 9.427,32 ευρώ για την πληρωμή ισόποσης δαπάνης σε βάρος της πίστωσης του προϋπολογισμού εξόδων του Δήμου Λέσβου για το οικονομικό έτος 2015.
 29. Το υπ' αριθμ. πρωτ. 9670/2.3.2016 έγγραφο του Λογιστικού Τμήματος της Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών με το οποίο ενημερώνουν ότι δεν είναι δυνατή η ενταλματοποίηση του έργου με τίτλο «Ανακαίνιση Γηπέδου Λουτρών αρμοδιότητας Αντιδημαρχίας Περιβάλλοντος και Ποιότητας Ζωής» λόγω μη τήρησης των διαδικασιών του Π.Δ. 113/2010.
- Επειδή σύμφωνα με το [άρθρο 28 του Ν. 3669/08](#), όπως αυτό αντικαταστάθηκε με την [παρ.1 του άρθρου 35 του Ν.4053/2012](#) και συμπληρώθηκε με την [παρ.13 του άρθρου 19 του Ν.4071/12](#)- (κωδικοποίησε τις διατάξεις: [άρθρο 4 παρ.2γ του Ν.1418/84](#), [άρθρο 83 του Ν.2362/95](#)), ορίζεται ότι η απευθείας ανάθεση ή διαγωνισμός μεταξύ περιορισμένου αριθμού

προσκαλούμενων εργοληπτικών επιχειρήσεων, ως τρόπος επιλογής εργοληπτικής επιχείρησης για την κατασκευή δημόσιου έργου, αποτελεί εξαιρετική διαδικασία και επιτρέπεται όταν πρόκειται για την κατασκευή μικρών έργων και εργασιών συντήρησης τα οποία εκτελούνται από τους δήμους και τους λοιπούς φορείς της πρωτοβάθμιας τοπικής αυτοδιοίκησης της παρ. 1 του άρθρου 1 του ΠΔ 171/1987 (Α' 84) και η προϋπολογιζόμενη δαπάνη τους δεν υπερβαίνει ορισμένα ποσά που καθορίζονται γενικά ή κατά κατηγορίες έργων με απόφαση του Υπουργού Υποδομών. Η Απόφαση που ισχύει σήμερα είναι η [Δ2α/04/40/Ξ.Ν.294/1986 ΥΑ, όπως αναπροσαρμόστηκαν με την Δ17α/7/96/Ξ.Ν. 249/1992 \(ΦΕΚ Β 547\) ΥΑ](#) και το όριο της απευθείας ανάθεσης από την οικονομική επιτροπή που είναι το αρμόδιο όργανο ανάθεσης, καθορίζεται μέχρι ποσού προϋπολογιζόμενης δαπάνης έργου των τριών εκατομμ. πεντακοσίων (3.500.000) χιλιάδων δραχμών (10.271,46 Ευρώ) για όλους τους λοιπούς Δήμους εκτός Αθηναίων, Πειραιώς και Θεσσαλονίκης.

Επειδή από το Δήμο Λέσβου για τη σύναψη της υπό κρίση σύμβασης για την απευθείας ανάθεση του έργου με τίτλο «Ανακαίνιση Γηπέδου Λουτρών αρμοδιότητας Αντιδημαρχίας Περιβάλλοντος και Ποιότητας Ζωής» προς τον Εμμανουήλ Γιάνναρο τηρήθηκαν οι διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας, όπως προκύπτει από τα ως άνω αναφερόμενα.

Επειδή το έργο έχει περατωθεί όπως βεβαιώνεται από την υπ' αριθμ. πρωτ. 104479/20.12.2014 Βεβαίωση Περάτωσης Εργασιών της Προϊσταμένης της Δ/νσης Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου Λέσβου και έχει παραληφθεί αυτοδίκαια μετά το πέρας των εξήντα ημερών από την όχληση του αναδόχου.

Επειδή η ασκηθείσα αγωγή δεν έχει ασκηθεί στο αρμόδιο καθ' ύλην δικαστήριο.

Επειδή σύμφωνα με το άρθρο 94 παρ. 1 του η εκδίκαση των διοικητικών διαφορών ουσίας ανήκει στα υφιστάμενα τακτικά διοικητικά Δικαστήρια και περαιτέρω κατά το άρθρο 1 παρ. 2 του ν. 1406/1983 στις διοικητικές διαφορές ουσίας, που υπάγονται στη δικαιοδοσία των τακτικών διοικητικών Δικαστηρίων, περιλαμβάνονται ιδίως αυτές που αναφύονται κατά την εφαρμογή της νομοθεσίας που αφορά, εκτός άλλων και : "ι) τις διοικητικές συμβάσεις. Διοικητικές είναι οι συμβάσεις εκείνες στις οποίες 1) ένα τουλάχιστον από τα συμβαλλόμενα μέρη είναι το Δημόσιο ή ΝΠΔΔ, 2) έχουν αντικείμενο σχετικό με τη λειτουργία δημόσιας υπηρεσίας ή εξυπηρετούν δημόσιο σκοπό, και, 3) η κατάρτιση και εκτέλεσή τους διέπεται, έστω και εν μέρει, από κανόνες διοικητικού δικαίου ή περιέχουν νομίμως όρους που εξασφαλίζουν υπέρ του συμβαλλόμενου Δημοσίου ή ΝΠΔΔ δυνατότητες μονομερούς επέμβασης ή εξαιρετικό συμβατικό καθεστώς.

Επειδή στην υπό κρίση περίπτωση η υπ' αριθμ. πρωτ. 8432/4.2.2014 σύμβαση κατασκευής έργου «Ανακαίνιση Γηπέδου Λουτρών αρμοδιότητας Αντιδημαρχίας Περιβάλλοντος και Ποιότητας Ζωής» μεταξύ του Δημάρχου Λέσβου και του Εμμανουήλ Γιάνναρου πληροί όλα τα στοιχεία για το χαρακτηρισμό αυτής ως διοικητικής.

Επειδή το Ειρηνοδικείο Μυτιλήνης με την υπ' αριθμ. 58/2018 απόφασή του που έκανε εν μέρει δεκτή την αγωγή του Εμμανουήλ Γιάνναρου έσφαλε κρίνοντας ότι η ένδικη αγωγή ως προς το πρώτο κονδύλι για το έργο με τίτλο «Ανακαίνιση Γηπέδου Λουτρών αρμοδιότητας Αντιδημαρχίας Περιβάλλοντος και Ποιότητας Ζωής» δεν στηρίζεται σε νόμιμη σύμβαση απευθείας ανάθεσης έργου, στηριζόμενη στη διάταξη του άρθρου 267 του ΠΔ 410/1995, το οποίο σύμφωνα με το άρθρο τέταρτο και με την επιφύλαξη των παραγράφων 3 και 4 του άρθρου 273, καθώς και των ειδικών ρυθμίσεων του Ν. 3463/2006 "Κύρωση του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων" (ΦΕΚ Α 114 8.6.2006) έχει καταργηθεί. Η υπό κρίση σύμβαση είναι καθόλα νόμιμη και πληροί όλα τα στοιχεία για το χαρακτηρισμό αυτής ως διοικητικής, και ως εκ τούτου αρμόδια δικαστήρια για τις διαφορές που πηγάζουν απ' αυτή είναι τα τακτικά διοικητικά δικαστήρια.

ΓΝΩΜΟΔΟΤΩ ότι κατά της υπ' αριθμ. 58/2018 απόφασης του Ειρηνοδικείου Μυτιλήνης, εκδοθείσης με την τακτική διαδικασία συντρέχει ο ως άνω λόγος άσκησης του ενδίκου μέσου της εφέσεως».

Στη συνέχεια, ο Πρόεδρος κάλεσε το Σώμα να αποφασίσει σχετικά,

Μετά από διαλογική συζήτηση και ανταλλαγή απόψεων,

Η ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ

Αφού έλαβε υπ' όψη της:

α) τις διατάξεις των άρθρων 72 και 75 του Ν. 3852/2010 σχετικά με τις αρμοδιότητες και τη λειτουργία της Οικονομικής Επιτροπής,

β) την από 21-08-2018 γνωμοδότηση της δικηγόρου, Νομικής Συμβούλου της Νομικής Υπηρεσίας του Δήμου, κας Μαρίας Ταμτάμη, αντίγραφο της οποίας επισυνάπτεται στην παρούσα,

γ) την παρ. 4 του άρθρου 72 του Ν. 3852/2010,

Αποφασίζει ομόφωνα

Παραπέμπει, το θέμα της άσκησης ή μη του ενδίκου μέσου της εφέσεως κατά της υπ' αριθμ. 58/2018 απόφασης του Ειρηνοδικείου Μυτιλήνης (Τακτική Διαδικασία) και του

Εμμανουήλ Γιάνναρου, λόγω της ιδιαίτερης σοβαρότητάς του, για συζήτηση και λήψη απόφασης στο Δημοτικό Συμβούλιο Λέσβου, βάσει του άρθρου 72 παρ. 4 του Ν. 3852/2010.

Συντάχθηκε και υπογράφεται ως εξής :

Ο Πρόεδρος

Τα Μέλη

(Υπογραφές)