



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΑΠΟΦΑΣΗ

224/2015

(Της διαδικασίας του άρθρου 2, παρ. 2, περ. γ' (δδ) Ν. 4013/2011)

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα, την 25η Σεπτεμβρίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαπέντε (2015) ημέρα Παρασκευή και ώρα 11.00 π.μ. και επί της οδού Κηφισίας 7 (5^{ος} όροφος) στους Αμπελοκήπους, όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η **ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** σε συνεδρίαση μετά από σχετική πρόσκληση του Προέδρου της, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα μέλη της Αρχής.

Από τα προσκληθέντα μέλη της Αρχής παρέστησαν κατά την συνεδρίαση τα ακόλουθα:

- 1. Αντιπρόεδρος** : Μπουσουλέγκα Χριστίνα
2. Μέλη : Καραμανλής Ευάγγελος
Κουλούρη Ιωάννα
Λουρίκας Δημήτριος
Σταθακόπουλος Δημήτριος

Τα λοιπά τακτικά και αναπληρωματικά μέλη, καίτοι προσκληθέντα, δεν προσήλθαν.

Γραμματέας: Τσιάβου Στυλιανή

Εισηγητής: Αριστοτέλης Ζαχαρόπουλος, Πολ. Μηχανικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά την διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστη ο εισηγητής Αριστοτέλης Ζαχαρόπουλος, καθώς και η Προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων Καζιρή Χριστίνα, οι οποίοι αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011 ως ισχύει, προκειμένου να συναφθεί με τη διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού (άρθρο 25 παρ. 4 περ. (α) του Π.Δ. 60/2007), συμπληρωματική δημόσια σύμβαση παροχής υπηρεσιών του έργου "Γεωτεχνικές έρευνες της μελέτης: Μελέτη οδικού άξονα Τρίπολη- Βυτίνα-Αρχ. Ολυμπία (κατά τμήματα), τμήμα: Παράκαμψη Λαγκαδίων" συνολικού προϋπολογισμού 191.010,71€ πλέον Φ.Π.Α.

Με το με αρ. πρωτ. ΔΟΥ/ο/3329/06-07-2015 αίτημά της προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή) και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα, που παρελήφθησαν από την Αρχή στις 29-07-2015 (αρ. πρωτ. εισερχ. 3376), όπως συμπληρώθηκε με

το με αρ. πρωτ. ΔΟΥ/ο/3867/08-09-2015 έγγραφο της αιτούσας, το οποίο παρελήφθη στις 09-09-2015 (αρ. πρωτ. εισερχ. 3899), ύστερα από την αποστολή των με αρ. πρωτ. 3205/06-08-2015 και 3376/07-08-2015 εγγράφων της ΕΑΑΔΗΣΥ περί συμπλήρωσης του φακέλου, η Διεύθυνση Οδικών Υποδομών αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, για την ανάθεση συμπληρωματικής σύμβασης παροχής υπηρεσιών στο έργο με τίτλο “Γεωτεχνικές έρευνες της μελέτης: Μελέτη οδικού άξονα Τρίπολη- Βυτίνα-Αρχ. Ολυμπία (κατά τμήματα), τμήμα: Παράκαμψη Λαγκαδίων”, συνολικού προϋπολογισμού 191.010,71€ πλέον Φ.Π.Α.,ήτοι 234.943,17€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

I. Ιστορικό - πραγματικά περιστατικά

Από το φάκελο της υπόθεσης και τα σχετικά έγγραφα που συνοδεύουν το αίτημα της Διεύθυνσης Οδικών Υποδομών του Υπουργείου Οικονομίας,Υποδομών,Ναυτιλίας και Τουρισμού, προκύπτουν τα ακόλουθα:

- 1.** Με την με αρ. πρωτ. ΔΜΕΟ/οικ/2611/22-04-2009 Απόφαση Υπουργού ΠΕ.ΧΩ.Δ.Ε. ανατέθηκε η μελέτη οδοποιίας με τίτλο “Μελέτη οδικού άξονα Τρίπολη-Βυτίνα-Αρχ. Ολυμπία (κατά τμήματα), τμήμα: Παράκαμψη Λαγκαδίων” και στις 26-06-2009 υπεγράφη η σχετική σύμβαση ποσού 2.286.242,28€ (με ΦΠΑ 19%).
- 2.** Με την με αρ. πρωτ. ΔΜΕΟ/οικ/1852/19-03-2009 Απόφαση Υπουργού τ. ΠΕ.ΧΩ.Δ.Ε., εγκρίθηκε η διάθεση πίστωσης ποσού 734.000,00€ και οι διαδικασίες ανάθεσης για την εκπόνηση της μελέτης με τίτλο: “Γεωτεχνικές έρευνες της μελέτης: Μελέτη οδικού άξονα Τρίπολη- Βυτίνα-Αρχ. Ολυμπία (κατά τμήματα), τμήμα: Παράκαμψη Λαγκαδίων”. Ως διαδικασία ανάθεσης ορίστηκε η ανοικτή διαδικασία, σύμφωνα με τις διαδικασίες του άρθρου 7 σε συνδυασμό με το άρθρο 5 παρ. α του ν. 3316/2005. Ως κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε η πλέον συμφέρουσα προσφορά.
- 3.** Με την με αρ. πρωτ. ΔΜΕΟ/οικ/1853/19-03-2009 Απόφαση του Διευθυντή ΔΜΕΟ εγκρίθηκαν τα συμβατικά τεύχη για την προκήρυξη της μελέτης του θέματος (Προκήρυξη, Σ.Υ., Έντυπο Οικονομικής Προσφοράς, Φάκελος του Έργου)
- 4.** Με την με αρ. πρωτ. ΔΜΕΟ/οικ/1562/23-3-2010 Απόφαση Υπουργού τ. ΠΕ.ΧΩ.Δ.Ε., εγκρίθηκε το αποτέλεσμα του διεξαχθέντος στις 19-05-2009 διαγωνισμού και η ανάθεση εκπόνησης της μελέτης με τίτλο “Γεωτεχνικές έρευνες της μελέτης: Μελέτη οδικού άξονα Τρίπολη- Βυτίνα-Αρχ. Ολυμπία (κατά τμήματα), τμήμα: Παράκαμψη Λαγκαδίων” στα συμπράττοντα γραφεία μελετών: ΓΕΩΤΕΧΝΙΚΗ ΘΕΜΕΛΙΩΣΕΩΝ Ε.Π.Ε. (Α.Μ. 341),ΤΡΙΤΩΝ ΣΥΜΒΟΥΛΟΙ ΜΗΧΑΝΙΚΟΙ Ε.Π.Ε (Α.Μ145) με συμβατική αμοιβή 492.090,00€ (χωρίς ΦΠΑ 19%).
- 5.** Η υπογραφή της σχετικής σύμβασης έγινε στις 27-07-2010 με συνολική αμοιβή 605.270,70€ (με ΦΠΑ 23%), και συνολική προθεσμία περαίωσης της σύμβασης 5 μήνες. Αντικείμενο της σύμβασης ήταν η εκτέλεση γεωτεχνικών ερευνών, οι οποίες είναι απαραίτητες για την εκπόνηση των αντίστοιχων συγκοινωνιακών και στατικών μελετών. Πιο συγκεκριμένα προβλέφθηκε στον φάκελο του έργου η εκτέλεση 75 ερευνητικών γεωτρήσεων για την διερεύνηση των συνθηκών θεμελίωσης τεχνικών έργων, 9 γεωτρήσεων για την διερεύνηση των συνθηκών ευστάθειας υψηλών ορυγμάτων, 4 γεωτρήσεων για την διερεύνηση των γεωτεχνικών συνθηκών 2 σηράγγων και 2 cut and cover ,η διάνοιξη 12 ερευνητικών φρεατίων για την μελέτη θεμελίωσης του οδοστρώματος κατά μήκος της χάραξης και τέλος οι αναγκαίες επί τόπου εργαστηριακές δοκιμές. Όλες οι προαναφερθείσες εργασίες θα εκτελούντο στο τμήμα Λαγκάδια-Σταυροδρόμι μήκους 12,3 χλμ, βάσει του σχεδίου της οριζοντιογραφίας ΟΡ.1 Αναγνωριστικής Μελέτης που υπήρχε στον φάκελο του έργου.
- 6.** Για τη σύμβαση του θέματος έχουν δοθεί μέχρι σήμερα 3 παρατάσεις της προθεσμίας περαίωσης. Η τελευταία δόθηκε με την με αρ. πρωτ. ΔΟΥ/ο/3195/29-6-2015 Απόφαση του Γεν. Δ/ντή Συγκοινωνιακών Υποδομών κατά τριάντα (30) μήνες μετά την λήξη της 2^{ης} παράτασης στις 27-6-2013, ήτοι μέχρι 27-12-2015, για την ολοκλήρωση των διαδικασιών παραλαβής και οικονομικής τακτοποίησης, του αντικειμένου της σύμβασης.

7. Με την με αρ. πρωτ. ΔΜΕΟ/511πε/14-01-2011 Απόφαση του Γεν. Γραμματέα Δημοσίων Έργων εγκρίθηκαν η Προωθημένη Αναγνωριστική Μελέτη Οδοποιίας και η Προκαταρκτική μελέτη ισόπεδων κόμβων Αγ. Παρασκευής και Λευκοχωρίου καθώς και του κυκλοφοριακού σχεδιασμού ισόπεδων κόμβων Κρύας Βρύσης και Περδικονερίου-Γαλατά στα πλαίσια της μελέτης με τίτλο “Μελέτη του οδικού άξονα Τρίπολη-Βυτίνα-Αρχ. Ολυμπία. Τμήμα: Παράκαμψη Λαγκαδίων”. Η υπόψη μελέτη εγκρίθηκε ως χάραξη της ευρείας παράκαμψης Λαγκαδίων στη ζώνη Αγ. Παρασκευής-Γαλατάς-Περδικονέρι-Κάστρο Άκοβα- Λευκοχώρι και μήκος περίπου 20.2 χλμ., ύστερα και από το με αρ. Πρωτ. ΔΜΕΟ/οικ/7687/28-12-2009 έγγραφο της ΔΜΕΟ προς τον ανάδοχο μελετητή για εξέταση εναλλακτικής λύσης με χάραξη βορειότερα του οικισμού Λαγκαδίων. Ως λόγος τροποποίησης της αρχικής χάραξης θεωρήθηκε η ύπαρξη περιβαλλοντικών προβλημάτων καθώς και η ύπαρξη περιοχών με αστάθειες στις ζώνες εισόδου και εξόδου του οικισμού Λαγκαδίων όπου και παρουσιάστηκαν κατολισθήσεις.

8. Με το με αρ. Πρωτ. ΔΜΕΟ/οικ/4753/18-11-2011 έγγραφο του Τμήματος Γεωλογικών, Εδαφοτεχνικών και Περιβαλλοντικών Μελετών της ΔΜΕΟ, προς τον ανάδοχο της σύμβασης δόθηκε εντολή εκτέλεσης του προγράμματος των γεωτεχνικών ερευνών.

9. Με τα με αριθμ. πρωτ.: ΔΜΕΟ/717/13-2-2012, ΔΜΕΟ/805/16-2-2012, ΔΜΕΟ/1347/20-3-2012, ΔΜΕΟ/1354/21-3-2012, ΔΜΕΟ/1463/27-3-2012, ΔΜΕΟ/1611/6-4-2012, ΔΜΕΟ/1757/19-4-2012, ΔΜΕΟ/1765/19-4-2012, ΔΜΕΟ/1925/3-5-2012, και ΔΜΕΟ/1943/4-5-2012, έγγραφα του αναδόχου των γεωτεχνικών ερευνών, υποβλήθηκαν τα αποτελέσματα των γεωτεχνικών ερευνών της σύμβασης, για έλεγχο και έγκριση, και με την με αριθμ. πρωτ. ΔΜΕΟ/1943/3-7-2012 Απόφαση του Δ/ντού της ΔΜΕΟ, εγκρίθηκαν τα τεύχη των γεωτεχνικών ερευνών.

10. Για την σύμβαση του θέματος με την με αρ. Πρωτ. ΔΜΕΟ/ο/4554/04-11-2011 απόφαση του Γεν. Διευθυντή της ΓΓΔΕ έχει εγκριθεί ο 1ος Σ.Π. συνολικής δαπάνης 605.270,70€, ήτοι σε ισοζύγιο με την αρχική σύμβαση.

11. Με το παρόν αίτημά της όπως συμπληρώθηκε κατόπιν αιτήματος της Αρχής, η Διεύθυνση Οδικών Υποδομών αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, προσκομίζοντας και το σχετικό σχέδιο απόφασης έγκρισης του 2ου Σ.Π., προκειμένου να προβεί στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, κατά τη διάταξη του άρθρου 25 παρ. 4 περ. α' του π.δ. 60/2007, για τη σύναψη συμπληρωματικής δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών του έργου “Γεωτεχνικές έρευνες της μελέτης: Μελέτη οδικού άξονα Τρίπολη-Βυτίνα-Αρχ.Ολυμπία (κατά τμήματα),τμήμα:Παράκαμψη Λαγκαδίων” συνολικού προϋπολογισμού 191.010,71€ πλέον Φ.Π.Α. Ο υπόψη 2ος Σ.Π. έχει συνολική δαπάνη 840.213,87€ (με ΦΠΑ) .

12. Όπως επικαλείται η αναθέτουσα αρχή στη σχετική αιτιολογική έκθεση που συνοδεύει τον 2ο Σ.Π.

“ Η προτεινόμενη με τον 2° Σ.Π. συνολική δαπάνη των εργασιών είναι 234.943,17 € επιπλέον σε σχέση με αυτήν που εγκρίθηκε με την αρχική σύμβαση και με τον 1° Σ.Π. Η μεταβολή του οικονομικού αντικειμένου οφείλεται στην οριστικοποίηση των γεωτεχνικών ερευνών (υπαίθρου και εργαστηρίου) και στην τακτοποίηση των ποσοτήτων όπως αυτές επιμετρήθηκαν μετά την ολοκλήρωση των εργασιών.

Αναλυτικά, οφείλεται:

σε αλλαγή της αρχικής χάραξης της οδού,

στην εξαιρετικά δύσβατη περιοχή των ερευνών,

στην αύξηση ωρών διάνοιξης των οδών προσπέλασης με προωθητήρα τύπου D8

στη χρήση περισσότερων γεωτρύπανων στο πλαίσιο «προώθηση μελετών ενόψει της επίσπευσης των διαδικασιών για την ένταξη και δημοπράτηση του έργου» - ΔΜΕΟ/οικ/575/2.2.2012

στη χρήση μεγαλύτερου δικτύου νερού, ωρών λειτουργίας αντλιών και χρήση βυτίων

στην ανάγκη να μελετηθούν προβλήματα αστοχιών, κυρίως σε πρανή, της υφιστάμενης οδού εισόδου Λαγκαδίων, η βελτίωση της οποίας συμπεριλαμβάνεται στο τεχνικό αντικείμενο της σύμβασης: «Μελέτη οδικού άξονα Τρίπολη – Βυτίνα – Αρχ. Ολυμπία (κατά τμήματα). Τμήμα: Παράκαμψη Λαγκαδίων»,

στην ανάγκη εκτέλεσης πλήθους εργασιών υπαίθρου, οι οποίες είτε κατά την διάρκεια εκτέλεσης των ερευνών υπερέβησαν τις εγκεκριμένες ποσότητες είτε δεν προβλέπονταν στο φάκελο του έργου και στον εγκεκριμένο 1ο Σ.Π.

Οι παραπάνω εργασίες δεν ήταν δυνατόν να προβλεφθούν κατά την έγκριση των σχετικών προγραμμάτων και ενδεικτικά αναφέρουμε τις παρακάτω:

Εισκόμιση και αποκόμιση γεωτρητικού συγκροτήματος στην 1η θέση γεώτρησης

Κατασκευή δικτύου νερού και αντλία προμήθειας νερού

Βυτιοφόρο όχημα μεταφοράς νερού

Περιστροφικές γεωτρήσεις σε σχηματισμούς αργίλων, ιλύος, άμμου, βράχων σκληρότητας μέχρι και 4 ΜΟΗΣ, σε βάθη 20-40μ.

Περιστροφικές γεωτρήσεις σε αμμοχάλικα ή κροκάλες και σε βράχους κατακερματισμένους με RQD < 25%, σε βάθη 40-60μ.

Περιστροφικές γεωτρήσεις σε αμμοχάλικα ή κροκάλες και σε βράχους κατακερματισμένους με RQD < 25%, σε βάθη 60-80μ.

Πρόσθετη αποζημίωση για διάτρηση με δειγματολήπτη διαιρετού τύπου σε συνδυασμό με τριών βαθμίδων αδαμαντοκορώνες βραδείας προχώρησης σε γεωτρήσεις του άρθρου ΓΤΕ.1.5, σε βάθη 0-20μ.

Πρόσθετη αποζημίωση για διάτρηση με δειγματολήπτη διαιρετού τύπου σε συνδυασμό με τριών βαθμίδων αδαμαντοκορώνες βραδείας προχώρησης σε γεωτρήσεις του άρθρου ΓΤΕ.1.5, σε βάθη 20-40μ.

Πρόσθετη αποζημίωση για διάτρηση με δειγματολήπτη διαιρετού τύπου σε συνδυασμό με τριών βαθμίδων αδαμαντοκορώνες βραδείας προχώρησης σε γεωτρήσεις του άρθρου ΓΤΕ.1.6, σε βάθη 40-60μ.

Πρόσθετη αποζημίωση για διάτρηση με δειγματολήπτη διαιρετού τύπου σε συνδυασμό με τριών βαθμίδων αδαμαντοκορώνες βραδείας προχώρησης σε γεωτρήσεις του άρθρου ΓΤΕ.1.6, σε βάθη 60-80μ.

Πρόσθετη αποζημίωση για διάτρηση με δειγματολήπτη διαιρετού τύπου σε συνδυασμό με τριών βαθμίδων αδαμαντοκορώνες βραδείας προχώρησης σε γεωτρήσεις του άρθρου ΓΤΕ.1.7, σε βάθη 0-20μ.

Πρόσθετη αποζημίωση για διάτρηση με δειγματολήπτη διαιρετού τύπου σε συνδυασμό με τριών βαθμίδων αδαμαντοκορώνες βραδείας προχώρησης σε γεωτρήσεις του άρθρου ΓΤΕ.1.7, σε βάθη 20-40μ.

Λήψη μετρήσεων πιεζόμετρων και αποκλισιόμετρων μετά το πέρας των εργασιών υπαίθρου

Διάνοξη οδών προσπέλασης με προωθητήρα τύπου D8, και αποκατάσταση ιδιοκτησιών - δρόμων, που επηρεάστηκαν από τις εργασίες των διανοίξεων και εγκαταστάσεων των μηχανημάτων στις θέσεις διάτρησης, με προωθητήρα τύπου D8.

Εισκόμιση και αποκόμιση οργάνων και προσωπικού εκτέλεσης επί τόπου δοκιμών εδαφομηχανικής και βραχομηχανικής, καθώς και στην εκτέλεση πρόσθετων εργαστηριακών δοκιμών.

Για τις εργασίες, που δεν περιέχονται στο φάκελο του έργου, ούτε στον 1° Σ.Π., αλλά εκτελέστηκαν ως απαραίτητες, συντάχθηκε το 2° ΠΚΤΜΝΕ, που περιλαμβάνει δεκαπέντε (15) άρθρα, συνολικής δαπάνης 47.823,16 € και θα υπογραφεί η 1^η Σ.Σ. της μελέτης”.

II. Νομικό πλαίσιο

13. Σύμφωνα με τις διατάξεις της υποπερ. δδ' της περ. γ' της παρ. 2 του άρθρου 2 του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, «δδ) Οι αποφάσεις των αναθετουσών Αρχών που αφορούν προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημόσιων συμβάσεων, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 3 του π.δ. 59/2007 και των άρθρων 24 και 25 του π.δ. 60/2007, εξαιρουμένων των περιπτώσεων ανωτέρας βίας, εκδίδονται μετά από σύμφωνη γνώμη της Αρχής, εφόσον οι συμβάσεις αυτές εμπίπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των ανωτέρω προεδρικών διαταγμάτων. Η εν λόγω αρμοδιότητα ασκείται μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) εργασίμων ημερών από την περιέλευση του σχεδίου απόφασης στην Αρχή, συνοδευόμενου από όλα τα στοιχεία στα οποία θεμελιώνεται, κατά περίπτωση, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, με μέριμνα της αναθέτουσας αρχής. Με την άπρακτη παρέλευση της ως άνω προθεσμίας τεκμαίρεται η σύμφωνη γνώμη της Αρχής. [...]».

14. Με το δεύτερο εδάφιο του ακροτελεύτιου άρθρου 20 του Ν.4013/2011, ορίστηκε ότι «Οι προβλεπόμενες στο άρθρο 2 αρμοδιότητες ασκούνται από την Αρχή μόνο με την πάροδο τριών μηνών από την έκδοση της απόφασης που προβλέπεται στην παρ. 3 του Άρθρου 3 του παρόντος», δηλαδή μετά τη δημοσίευση της απόφασης του Υπουργού Ανάπτυξης με την οποία διορίστηκαν το πρώτον, τα μέλη της Αρχής.

Η ως άνω Υπουργική Απόφαση (υπ'αρ. 3396/5-3-2012) δημοσιεύτηκε στις 06.03.2012 (ΦΕΚ 94 ΥΟΔΔ).

15. Στο Π.Δ. 60/2007 και ειδικότερα στο άρθρο 25 [με τίτλο “Διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού (άρθρο 31 οδηγίας 2004/18/EK)” ορίζεται ότι:

«Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν τις δημόσιες συμβάσεις τους προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, στις ακόλουθες περιπτώσεις [...]

4. Προκειμένου για δημόσιες συμβάσεις έργων και υπηρεσιών: α) όταν αφορούν συμπληρωματικά έργα ή υπηρεσίες που δεν περιλαμβάνονταν στην αρχικώς κατακυρωθείσα μελέτη ούτε στην αρχική σύμβαση και τα οποία, λόγω μη προβλέψιμων περιστάσεων, κατέστησαν αναγκαία για την εκτέλεση των εργασιών ή της υπηρεσίας, όπως περιγράφεται στην αρχική σύμβαση, υπό την προϋπόθεση ότι η ανάθεση γίνεται στον οικονομικό φορέα που εκτελεί τις υπηρεσίες αυτές ή την υπηρεσία αυτή, εφόσον τα συμπληρωματικά έργα ή οι υπηρεσίες είτε δεν μπορούν, από τεχνική ή οικονομική άποψη, να διαχωριστούν από την αρχική σύμβαση χωρίς να δημιουργηθούν μείζονα προβλήματα για τις αναθέτουσες αρχές είτε μπορούν να διαχωριστούν από την εκτέλεση της αρχικής σύμβασης, πλην όμως είναι απόλυτα αναγκαία για την ολοκλήρωσή της. Το σωρευτικό ποσό των συναπτομένων συμβάσεων συμπληρωματικών έργων ή υπηρεσιών δεν επιτρέπεται να υπερβαίνει το 50% του ποσού της αρχικής σύμβασης,».

III. Νομική Εκτίμηση

16. Όπως προκύπτει από το δεύτερο εδάφιο του άρθρου 20 του Ν. 4013/2011, σε συνδυασμό και με την ημερομηνία δημοσίευσης της υπ'αρ. 3396/5-3-2012 (ΦΕΚ 94 ΥΟΔΔ/6-3-2012) απόφασης του Υπουργού Ανάπτυξης, Ανταγωνιστικότητας και Ναυτιλίας, η αρμοδιότητα της Αρχής προς παροχή σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα με την υποπερίπτωση δδ', της περιπτ. γ' της παρ. 2 του άρθρου 2 του β.4013/2011, θεσπίζεται από το νόμο και ασκείται από την Αρχή για αποφάσεις αναθετουσών αρχών που ελήφθησαν μετά τις 7/6/2012. Ως εκ τούτου και ο ουσιώδης τύπος της διαδικασίας έκδοσης σύμφωνης γνώμης, ο οποίος επιτάσσεται με την ως άνω διάταξη, θεσπίζεται και αφορά αποφάσεις αναθετουσών αρχών, που εκδίδονται μετά την ως άνω ημερομηνία (πρβλ. Πράξη ΕΣ 105/2008), δεδομένου ότι η Αρχή για το προηγούμενο της κρίσιμης ημερομηνίας διάστημα, στερείται της κατά χρόνο αρμοδιότητας.

17. Στην υπό εξέταση περίπτωση, το υποβληθέν αίτημα της Διεύθυνσης Οδικών Υποδομών αφορά στη σύναψη συμπληρωματικής σύμβασης υπηρεσιών, προϋπολογισμού ύψους, 191.010,71€ πλέον Φ.Π.Α. Ωστόσο, η ανάθεση των εν λόγω υπηρεσιών έχει ήδη πραγματοποιηθεί με τον 1^ο Σ.Π. και με την εντολή εκτέλεσης του προγράμματος των γεωτεχνικών ερευνών στην νέα χάραξη της οδού που δόθηκε στις 18-11-2011 προς τον ανάδοχο της σύμβασης, γεγονός που επιβεβαιώνει και η αναθέτουσα αρχή με το με αρ. Πρωτ.ΔΟΥ/3867/08-09-2015 διευκρινιστικό της έγγραφο. Επισημαίνεται επιπροσθέτως, ότι η υποβολή των αποτελεσμάτων των υπόψη γεωτεχνικών ερευνών καθώς και η έγκριση τους έγινε σταδιακά από τον Φεβρουάριο μέχρι τον Ιούλιο του 2012 (ιστορικό παρ.8 και 9). Η ως άνω εντολή που συνιστά και την αποδοχή εκτέλεσης των γεωτεχνικών ερευνών στην νέα χάραξη της οδού, διαφορετική αυτής που προβλεπόταν στον φάκελο του έργου, και είχε ως συνέπεια την αβέβαιη έκβαση της οικονομικής διαχείρισης της σύμβασης ως προς το αρχικό συμβατικό τίμημα, δόθηκε στις 18-11-2011 ήτοι πριν από την έναρξη άσκησης των προβλεπομένων στο άρθρο 2 του Ν. 4013/2011 αρμοδιοτήτων της Αρχής. Ως εκ τούτου, η Αρχή δεν δύναται να επιληφθεί της εξέτασης του υποβληθέντος αιτήματος, καθώς στερείται της απαιτούμενης κατά χρόνο αρμοδιότητας (βλ. Απόφαση 139/2014 της Αρχής).

Σημειώνεται ότι σε κάθε περίπτωση, όπως προκύπτει από την προπαρατεθείσα διάταξη της υποπερ. δδ της περ. γ της παραγρ. 2 του άρθρου 2 του Ν. 4013/2011, σε περίπτωση κατά την οποία μια αναθέτουσα αρχή κρίνει αναγκαία τη σύναψη συμπληρωματικής σύμβασης οφείλει, πριν τη λήψη της απόφασης έγκρισης του σχετικού Σ.Π. και πάντως πριν την εντολή εκτέλεσης των εργασιών, να υποβάλει το φάκελο με όλα τα αναγκαία στοιχεία ενώπιον της Αρχής, προκειμένου να ασκήσει την γνωμοδοτική της αρμοδιότητα. Αν η Αρχή γνωμοδοτεί αρνητικά, η σύμβαση δεν μπορεί να συναφθεί, αφού, σύμφωνα με τις διατάξεις του προαναφερόμενου νόμου, η γνώμη που διατυπώνει η Αρχή είναι σύμφωνη και κατά συνέπεια, το όργανο που ασκεί την αποφασιστική αρμοδιότητα, υποχρεούται να ενεργήσει κατά τον τρόπο που υποδεικνύει το γνωμοδοτούν όργανο, ενώ, αν ο αναθέτων φορέας δεν υποβάλει το φάκελο της διαδικασίας ενώπιον της Αρχής, τυχόν απόφαση του αρμοδίου οργάνου περί σύναψης της συμπληρωματικής σύμβασης είναι παράνομη, ως εκδοθείσα κατά παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας έκδοσής της (βλ και ΝΣΚ 262/2008, Ελ. Συν. Πράξη 287/2013, Απ. 3630/2013 Τμ. VI, Απ. 4700/2013 Τμ. Μείζονος-Επταμελούς σύνθεσης.).

IV. Συμπέρασμα

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του τεθέντος ερωτήματος, η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. ομόφωνα αποφασίζει: **Την αποχή από την έκδοση σύμφωνης γνώμης** επί του αιτήματος της Διεύθυνσης Οδικών Υποδομών του Υπουργείου Οικονομίας,Υποδομών,Ναυτιλίας και Τουρισμού, λόγω κατά χρόνο αναρμοδιότητας της Αρχής.

Αθήνα, 25 Σεπτεμβρίου 2015

	ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ
Ο Συντάκτης	Η Αντιπρόεδρος
Δημήτριος Λουρίκας	Χριστίνα Μπουσουλέγκα