



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΝΟΜΟΣ ΑΤΤΙΚΗΣ
ΔΗΜΟΣ ΑΙΓΑΛΕΩ
ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ

ΣΥΝΕΔΡΙΑΣΗ 4^η
της 04-02-2020

Αριθμ. Απόφασης: 35

Θ Ε Μ Α: Αποζημίωση ή μη της αναδόχου εταιρείας "B.C PERIGRAMMA A.E" λόγω διάλυσης της σύμβασης του έργου: «ΚΑΤΑΣΚΕΥΗ ΤΟΥ 5ου ΒΡΕΦΟΝΗΠΙΑΚΟΥ ΣΤΑΘΜΟΥ ΑΙΓΑΛΕΩ» από τον κύριο του έργου

Α Π Ο Σ Π Α Σ Μ Α

Από τα πρακτικά της αριθμ. **4/2020** συνεδριάσεως της
Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Αιγάλεω

Στο Αιγάλεω, στο Δημοτικό Κατάστημα, σήμερα, ημέρα Τρίτη **04/02/2020** και ώρα 13.00, συνήλθε σε συνεδρίαση η **Οικονομική Επιτροπή Δήμου Αιγάλεω**, κατόπιν της αριθμ. πρωτ. **3020/31-01-2020** έγγραφης πρόσκλησης του Προέδρου της, η οποία δόθηκε σε κάθε ένα μέλος, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 75, παρ.6 του Ν.3852/2010, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει. Στη συνέχεια, διαπιστώθηκε ότι υπάρχει νόμιμη απαρτία, αφού **από το σύνολο των εννέα (9) τακτικών μελών βρέθηκαν παρόντα επτά (7) τακτικά μέλη**, ήτοι:

Παρόντες

1. Γκίκας Ιωάννης (Δήμαρχος, Πρόεδρος Ο.Ε.)
2. Ζαχαροπούλου – Γιαννουλάτου Χρυσούλα (Αντιδήμαρχος, τακτικό μέλος)
3. Ασημακόπουλος Νικόλαος (Αντιδήμαρχος, τακτικό μέλος)
4. Κάντζος Ιωάννης (τακτικό μέλος)
5. Αρβανίτης Χρήστος (Αντιδήμαρχος, τακτικό μέλος)
6. Μπίρμπας Δημήτριος (τακτικό μέλος)
7. Χριστόγλου Γιάννα (τακτικό μέλος)

Απόντες

1. Σαντζαρίδης Παναγιώτης (τακτικό μέλος)
2. Τόλης Γεώργιος (τακτικό μέλος)

αν και κλήθηκαν νόμιμα

Στο 9^ο θέμα της ημερήσιας διάταξης, η Οικονομική Επιτροπή λαμβάνει υπόψη τα παρακάτω:

1^ο) το αριθμ. πρωτ.2163/23-01-2020 έγγραφο του Αντιδημάρχου, κ.Μ.Μαζαράκη, το οποίο έχει ως εξής:

ΘΕΜΑ: ΑΠΟΖΗΜΙΩΣΗ ΤΗΣ ΑΝΑΔΟΧΟΥ ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ "B.C PERIGRAMMA A.E" ΛΟΓΩ ΔΙΑΛΥΣΗΣ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ ΤΟΥ ΕΡΓΟΥ : «ΚΑΤΑΣΚΕΥΗ ΤΟΥ 5^{ου} ΒΡΕΦΟΝΗΠΙΑΚΟΥ ΣΤΑΘΜΟΥ ΑΙΓΑΛΕΩ» ΑΠΟ ΤΟΝ ΚΥΡΙΟ ΤΟΥ ΕΡΓΟΥ

(σχετ. έγγραφο με αριθμ.πρωτ. 782863/2-12-2019/Γενική Δ/ση Αναπτυξιακού Προγραμματισμού Έργων & Υποδομών/Διεύθυνση Τεχνικών Έργων)

Σε συνέχεια του παραπάνω σχετικού εγγράφου, με το οποίο μας κοινοποιήθηκε το πρωτόκολλο προσωρινής και οριστικής παραλαβής του παραπάνω Έργου, καθώς και οι λόγοι αποζημίωσης από τον Δήμο Αιγάλεω της αναδόχου Εταιρείας "**B.C PERIGRAMMA A.E**" λόγω διάλυσης της Σύμβασης, σας στέλνω τον σχετικό φάκελο του Έργου με την Προγραμματική Σύμβαση, τις απόψεις του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου, καθώς και τις από 15-1-2020 απόψεις του Νομικού Συμβούλου του Δήμου και παρακαλώ να εισηγηθείτε στο Δημοτικό Συμβούλιο για την λήψη Απόφασης σύμφωνα με το άρθρο 72 του Ν.3852/2010 , όπως έχει αντικατασταθεί από το άρθρο 3 του Ν.4623/2019, σχετικά **με την έγκριση ή μη** από τον Δήμο Αιγάλεω στον ανάδοχο του παραπάνω Έργου "**B.C PERIGRAMMA A.E**", λόγω διάλυσης της Σύμβασης:

α. **καταβολής αποζημίωσης συνολικού ποσού 64.140,22 ευρώ πλέον 15.393,65 ευρώ ήτοι σύνολο 79.533,85 ευρώ**, σύμφωνα με το Πρωτόκολλο Προσωρινής & Οριστικής Παραλαβής που μας κοινοποιήθηκε με το αριθμ.πρωτ. 782863/2-12-2019 έγγραφο της Διεύθυνσης Τεχνικών Έργων της Περιφέρειας Αττικής

β. **συνυπαιτιότητας της Περιφέρειας Αττικής** η οποία είχε την ευθύνη εκτέλεσης του Έργου με συμμετοχή της στην αποζημίωση του αναδόχου κατά ποσοστό τουλάχιστον 50%, λόγω μη θεμελίωσης **αποκλειστικής υπαιτιότητας του Δήμου** σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο άρθρο 3 της Προγραμματικής Σύμβασης, διότι ο Δήμος είχε μεριμνήσει για την απομάκρυνση όσων κινητών ευρίσκονταν επί του χώρου, ώστε να είναι δυνατή η απρόσκοπτη εγκατάσταση του εργοταξίου και η έναρξη των εργασιών σύμφωνα με το αριθμ.πρωτ. **61886/18-11-2011** έγγραφο της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου προς την Διεύθυνση Τεχνικών Έργων της Περιφέρειας Αττικής.

Επίσης ο Δήμος Αιγάλεω είχε μεριμνήσει και για μια σειρά επιπλέον ζητήματα που είχαν να κάνουν με τη σύνταξη της Μελέτης Εφαρμογής του Έργου (κατασκευαστικές λεπτομέρειες κ.λ.π), την έκδοση της Οικοδομικής Άδειας, την έκδοση Άδειας εκσκαφών από την Αρχαιολογική Υπηρεσία, την ενημέρωση των κατοίκων της περιοχής για το Έργο, την αποστολή απόψεων και τη διεξοδική

ενημέρωση του Συμβουλίου της Επικρατείας, όπως φαίνεται και από την απόφαση της Επιτροπής Αναστολών του Συμβουλίου της Επικρατείας, σύμφωνα με την οποία είχε απορριφθεί η αίτηση μερίδας των κατοίκων για την αναστολή εκτέλεσης της αριθ. 814/2009 οικοδομικής αδειάς για την ανέγερση του 5^{ου} Β/Ν Σταθμού και συνεργάστηκε τόσο με την Διεύθυνση Τεχνικών Έργων της Περιφέρειας όσο και με την ανάδοχο εταιρεία όπως φαίνεται και από τη μεταξύ τους αλληλογραφία, με συμμετοχή σε κοινές συσκέψεις, επιτόπια παρουσία μηχανικού κ.λ.π για την άρση των εμποδίων στην υλοποίηση του Έργου το οποίο για λόγους ανωτέρας βίας και όχι υπαιτιότητας του Δήμου δεν κατέστη εφικτό να κατασκευασθεί.

2^{ου}) Το υπηρεσιακό σημείωμα του Δ/ντη Τεχνικών Υπηρεσιών κ.Γ.Ροδάτου, το οποίο έχει ως εξής:

Σε συνέχεια του με αριθ.πρωτ. 782863/2-12-2019/Γενική Δ/ση Αναπτυξιακού Προγραμματισμού Έργων & Υποδομών/Διεύθυνση Τεχνικών Έργων εγγράφου, με το οποίο μας κοινοποιήθηκε το πρωτόκολλο προσωρινής και οριστικής παραλαβής του παραπάνω Έργου, καθώς και οι λόγοι αποζημίωσης από τον Δήμο Αιγάλεω της αναδόχου Εταιρείας **“B.C PERIGRAMMA A.E”** λόγω διάλυσης της Σύμβασης, θα ήθελα να αναφέρω τα εξής:

Ο Δήμος Αιγάλεω ως Κύριος του Έργου, αντίθετα με τα όσα υποστηρίζονται στο σχετικό έγγραφο ενήργησε σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο άρθρο 3 της Προγραμματικής Σύμβασης και είχε μεριμνήσει για την απομάκρυνση όσων κινητών ευρίσκονταν επί του χώρου, ώστε να ήταν δυνατή η απρόσκοπτη εγκατάσταση του εργοταξίου και η έναρξη των εργασιών.

Σύμφωνα με το με αριθ.πρωτ. **61886/18-11-2011** έγγραφο, η Διεύθυνση Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου είχε ενημερώσει εγγράφως την Διεύθυνση Τεχνικών Έργων της Περιφέρειας Αττικής ότι είχαν ολοκληρωθεί οι αποζηλώσεις όλων των κινητών κατασκευών (Όργανα Παιδικής Χαράς, Παγκάκια κ.λ.π) που ο Δήμος Αιγάλεω είχε υποχρέωση σύμφωνα με τα οριζόμενα στη Προγραμματική Σύμβαση να απομακρύνει.

Επιπλέον ο προγραμματισμός των εκσκαπτικών εργασιών από την ανάδοχο εταιρεία **“B.C PERIGRAMMA A.E”** σύμφωνα με το αριθ. πρωτ. οικ/209932/27-10-2014 έγγραφο της Περιφέρειας Αττικής για τις 29/10/2014 προϋπόθετε την ολοκλήρωση από πλευράς Δήμου όλων των υποχρεώσεων του για την αποξήλωση όλων των κινητών κατασκευών που μνημονεύονται αλλά και την τακτοποίηση όλων των εκκρεμοτήτων.

Οι επανειλημμένες προσπάθειες έναρξης των εργασιών από πλευράς του αναδόχου και της Περιφέρειας ως διευθύνουσας Υπηρεσίας, απέβησαν άκαρπες **όχι λόγω μη συμμόρφωσης από πλευράς Δήμου σε όρο ή όρους της Προγραμματικής Σύμβασης αλλά λόγω ανωτέρας βίας** και συγκεκριμένα από τις διαμαρτυρίες πολιτών που αντιδρούσαν στην ανέγερση του 5^{ου} Βρεφονηπιακού Σταθμού, είτε με την κατάθεση ασφαλιστικών και ένδικων μέσων στην Επιτροπή Αναστολών του Συμβουλίου της Επικρατείας που είχαν απορριφθεί (αριθμός Απόφασης 408/2012), είτε με καταγγελίες προς την Πολεοδομία Αιγάλεω, είτε με βανδαλισμούς και καταστροφές όπως φαίνεται και από το 27-1-2012 έγγραφο της Διεύθυνσης Τεχνικών Έργων της Περιφέρειας με αριθ. πρωτ. οικ12319 προς το Αστυνομικό Τμήμα Αιγάλεω, με το οποίο ζητούσαν την παρουσία αστυνομικών δυνάμεων επί εικοσιτετραώρου για τη φύλαξη του χώρου κατασκευής του Έργου, στον οποίο είχε κατασκευασθεί στις 27-1-2012 εκ νέου η περίφραξη του εργοταξίου που είχε πάλι καταστραφεί από αγνώστους στις 12-10-2011 χωρίς την ολοκλήρωση της οποίας δεν ήταν δυνατή η έναρξη των εκσκαφών του Έργου, ενώ δέχονταν απειλές για την εκ νέου καταστροφή της.

Επομένως ο Δήμος Αιγάλεω με τις Υπηρεσίες του προέβη σε όλες τις οφειλόμενες από τη μεριά του ενέργειες προκειμένου να γίνει η έναρξη των εργασιών σύμφωνα με τους όρους της Προγραμματικής Σύμβασης για την υλοποίηση του Έργου και δεν ευθύνεται για τις τυχόν αποζημιώσεις της αναδόχου Εταιρείας, λόγω διάλυσης της Σύμβασης. Η αδυναμία υλοποίησης της εργολαβικής σύμβασης που μνημονεύεται στη Προγραμματική Σύμβαση αφορά αποκλειστικά στη μη τήρηση από πλευράς του Δήμου των όρων της που αφορούν στη μέριμνα απομάκρυνσης όσων κινητών ευρίσκονται επί του χώρου και εμποδίζουν την έναρξη των εργασιών και όχι εν γένει στη μέριμνα του Δήμου για την προστασία του χώρου από βανδαλισμούς, απειλές ή καταστροφές ή την προστασία των μηχανημάτων και του προσωπικού του αναδόχου από τις αντιδράσεις μερίδας κατοίκων του Δήμου ή άλλων αγνώστων κ.λ.π. .

Για τους παραπάνω λόγους, άποψή μας είναι ότι δεν **θεμελιώνεται καθ' οιονδήποτε τρόπο η ύπαρξη υπαιτιότητας του Κυρίου του Έργου για λογαριασμό του οποίου θα κατασκευαζόταν το Έργο και επομένως δεν τεκμηριώνεται λόγος αποζημίωσης της αναδόχου εταιρείας B.C PERIGRAMMA A.E από τον Δήμο Αιγάλεω** και κυρίως λόγω έλλειψης από μεριάς του Δήμου της απαιτούμενης μέριμνας ή της συνδρομής του για φύλαξη του χώρου ή λήψη μέτρων αποτροπής βλαβών ή καταστροφών στο Έργο, εφόσον τα παραπάνω αναφέρονται ρητά (άρθρο 3 της Προγραμματικής Σύμβασης) για το Έργο αφού κατασκευασθεί και οριστικά παραληφθεί και όχι στη προετοιμασία ή φύλαξη του εργοταξίου για το οποίο η μόνη αναφορά που γίνεται αφορά στην απομάκρυνση των όσων κινητών ευρίσκονται επί του χώρου και εμποδίζουν την έναρξη των εργασιών και τα οποία απομακρύνθηκαν με μέριμνα του Δήμου (βλέπε σχετικό έγγραφο του Δήμου με αριθ.πρωτ. 61886/18-11-2011).

Αλλά πέραν των όσων αναφέρθηκαν προηγούμενα, ο Δήμος Αιγάλεω μερίμνησε και για μια σειρά επιπλέον ζητήματα που είχαν να κάνουν με τη σύνταξη της Μελέτης Εφαρμογής του Έργου (κατασκευαστικές λεπτομέρειες κ.λ.π), την έκδοση της Οικοδομικής Άδειας, την Αρχαιολογική Υπηρεσία, την ενημέρωση των κατοίκων της περιοχής για το Έργο, την αποστολή απόψεων και τη διεξοδική ενημέρωση του Συμβουλίου της Επικρατείας, όπως φαίνεται και από την απόφαση της Επιτροπής Αναστολών του Συμβουλίου της Επικρατείας, σύμφωνα με την οποία είχε απορριφθεί η αίτηση μερίδας των κατοίκων για την αναστολή εκτέλεσης της αριθ. 814/2009 οικοδομικής αδειάς για την ανέγερση του 5^{ου} Β/Ν Σταθμού και συνεργάστηκε τόσο με την Διεύθυνση Τεχνικών Έργων της Περιφέρειας όσο και με την ανάδοχο εταιρεία όπως φαίνεται και από τη μεταξύ τους αλληλογραφία, με συμμετοχή σε συσκέψεις, για την άρση των εμποδίων στην υλοποίηση του Έργου το οποίο για λόγους ανωτέρας βίας και όχι υπαιτιότητας του Δήμου δεν κατέστη εφικτό να κατασκευασθεί.

3^{ου}) Γνωμοδότηση του νομικού συμβούλου

Σε συνέχεια του με αριθ.πρωτ. 782863/2-12-2019/Γενική Δ/ση Αναπτυξιακού Προγραμματισμού Έργων & Υποδομών/Διεύθυνση Τεχνικών Έργων εγγράφου, η Διεύθυνση Τεχνικών Υπηρεσιών εξέθεσε αρμοδίως τις απόψεις της. Προς τις απόψεις αυτές συντάσσομαι απολύτως.

Συναφώς, επισημαίνω ότι η αναμενόμενη (αν όχι ήδη λαβούσα χώρα) έγκριση του Πρωτοκόλλου Προσωρινής και Οριστικής Παραλαβής του εν θέματι έργου με το δεδομένο περιεχόμενο, γεννά ευθύνη του Δήμου μας προς αποζημίωση του αναδόχου. Αντιθέτως, η Περιφέρεια Αττικής, απεκδύεται κάθε ευθύνης για το έργο.

Η έννομη αυτή συνέπεια, δεν μπορεί να γίνει αποδεκτή από το Δήμο μας, δεδομένου ότι ελλείπει κάθε υπαιτιότητα αυτού για τη μη κατασκευή του έργου. Ειδικότερα ουδόλως προσδιορίζεται άμεση ή έμμεση μη τήρηση των υποχρεώσεών μας που απορρέουν από τη Π.Σ. ή το νόμο είτε έναντι του αναδόχου, είτε έναντι του φορέα κατασκευής του έργου. Ειδικά ο τελευταίος έχει ιδιαίτερη υποχρέωση να εξασφαλίσει την ομαλή εκτέλεση της σύμβασης, προς την οποία υποχρέωση δεν φαίνεται να έχει ανταποκριθεί. Ομοίως, εντοπίζονται σοβαρές ευθύνες και στην αρμόδια αστυνομική διεύθυνση, η οποία διαχρονικά δεν εξασφάλισε την δημόσια τάξη επί τόπου του εργοταξίου.

Παρά ταύτα, όμως, ο ανάδοχος πρέπει να αποζημιωθεί σύμφωνα με το εν θέματι Πρωτόκολλο, τη δε εκ του νόμου ευθύνη αποζημίωσης φέρει κατ' αρχήν ο κύριος του έργου, ήτοι ο Δήμος μας.

Στο πλαίσιο της τήρησης της αρχής της νομιμότητας και με γνώμονα την ταχεία επίλυση της διαφοράς, εισηγούμαι τον επιμερισμό της οφειλόμενης αποζημίωσης μεταξύ του Δήμου μας και της Περιφέρειας Αττικής, η οποία πρέπει να κληθεί να συμμετάσχει στην εν θέματι επιβάρυνση σε ποσοστό 50%, υπό την ιδιότητά της ως φορέα κατασκευής.

Στη συνέχεια ο Πρόεδρος καλεί την Οικονομική Επιτροπή να αποφασίσει σχετικά. Η Οικονομική Επιτροπή αφού άκουσε την εισήγηση και μελέτησε τα δικαιολογητικά του θέματος, σύμφωνα με τις γνώμες του Δ/ντη Τεχνικών Υπηρεσιών, κ.Γ.Ροδάτου και του νομικού συμβούλου του Δήμου, κ.Ευ.Πετρόπουλου, μετά από διαλογική συζήτηση,

ΑΠΟΦΑΣΙΖΕΙ ΟΜΟΦΩΝΑ

Εισηγείται στο Δημοτικό Συμβούλιο, σύμφωνα με το άρθρο 72 του Ν.3852/2010, όπως έχει αντικατασταθεί από το άρθρο 3 του Ν.4623/2019, κατόπιν διάλυσης της Σύμβασης με την ανάδοχο εταιρεία: "B.C PERIGRAMMA A.E" για το Έργο: «ΚΑΤΑΣΚΕΥΗ ΤΟΥ 5^{ου} ΒΡΕΦΟΝΗΠΙΑΚΟΥ ΣΤΑΘΜΟΥ ΑΙΓΑΛΕΩ», τα εξής:

α. τη μη έγκριση καταβολής αποζημίωσης συνολικού ποσού **79.533,85€** (με Φ.Π.Α.), σύμφωνα με το Πρωτόκολλο Προσωρινής & Οριστικής Παραλαβής που μας κοινοποιήθηκε με το αριθ.πρωτ. 782863/2-12-2019 έγγραφο της Διεύθυνσης Τεχνικών Έργων της Περιφέρειας Αττικής,

β. τη συνυπαιτιότητα της Περιφέρειας Αττικής, η οποία είχε την ευθύνη εκτέλεσης του Έργου με συμμετοχή της στην αποζημίωση του αναδόχου κατά ποσοστό τουλάχιστον 50%, λόγω μη θεμελίωσης αποκλειστικής υπαιτιότητας του Δήμου σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο άρθρο 3 της Προγραμματικής Σύμβασης, διότι ο Δήμος είχε μεριμνήσει για την απομάκρυνση όσων κινητών ευρίσκονταν επί του χώρου, ώστε να είναι δυνατή η απρόσκοπτη εγκατάσταση του εργοταξίου και η έναρξη των εργασιών σύμφωνα με το αριθ.πρωτ. 61886/18-11-2011 έγγραφο της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου προς την Διεύθυνση Τεχνικών Έργων της Περιφέρειας Αττικής.

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ**

**ΙΩΑΝΝΗΣ ΓΚΙΚΑΣ
ΔΗΜΑΡΧΟΣ**

**ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ
Ο ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ
ΔΙΟΙΚΗΤΙΚΗΣ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ
ΔΗΜΟΤΙΚΟΥ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟΥ & ΕΠΙΤΡΟΠΩΝ**

ΓΙΑΝΝΗΣ ΤΣΟΥΝΗΣ