



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

## ΤΟ ΕΛΕΓΚΤΙΚΟ ΣΥΝΕΔΡΙΟ

Ε΄ ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΠΡΑΞΗ 135 / 2021

Αποτελούμενο από την Πρόεδρο του Κλιμακίου Θεολογία Γναρδέλλη, Σύμβουλο, και τα μέλη Μαρία Ζέρβα, Πάρεδρο, και, κωλυομένων των λοιπών Παρέδρων, Ελευθερία Πρασιανάκη, Εισηγήτρια.

Συνήλθε στις 22 Φεβρουαρίου και στις 8 Μαρτίου 2021, προκειμένου να ελέγξει τη νομιμότητα της διαδικασίας ανάδειξης αναδόχου και του σχεδίου σύμβασης του έργου της «Δημόσιας Επιχείρησης Δικτύων Διανομής Αερίου Μονοπρόσωπη Α.Ε.» («ΔΕΔΑ») «Επέκταση χαλύβδινου δικτύου (19BAR), δικτύου πολυαιθυλενίου και συνδέσεις οικιακών και εμπορικών πελατών στα δίκτυα χαμηλής πίεσης (4 BAR), των πόλεων της Ξάνθης και της Δράμας της Περιφέρειας Ανατολικής Μακεδονίας και Θράκης», προϋπολογιζόμενης δαπάνης 17.148.000,00 ευρώ, χωρίς Φ.Π.Α. (21.263.520,00 ευρώ, με Φ.Π.Α.), και συμβατικού τιμήματος 16.767.099,78 ευρώ, χωρίς Φ.Π.Α. (20.791.203,72 ευρώ, με Φ.Π.Α.). Ο φάκελος με τα στοιχεία της υπόθεσης υποβλήθηκε στο Ελεγκτικό Συνέδριο στις 9.2.2021, με το 9167/9.2.2021 έγγραφο του Συντονιστή Διευθυντή Τεχνικών Δραστηριοτήτων της «ΔΕΔΑ» (αριθ. πρωτ. ΕλΣ 6291), και συμπληρώθηκε μέσω ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στις 26.2.2021, με το 9201/26.2.2021 έγγραφο του ως άνω Συντονιστή.

Άκουσε την εισήγηση της Εισηγήτριας Ελευθερίας Πρασιανάκη.

**Σκέφθηκε κατά τον νόμο και**

**Αποφάσισε τα ακόλουθα:**

1. Το ελεγχόμενο σχέδιο σύμβασης και η προηγηθείσα διαγωνιστική διαδικασία παραδεκτώς (βλ. και Ζ΄ Κλ. 131/2021) υποβάλλονται ενώπιον του παρόντος Κλιμακίου για έλεγχο νομιμότητας, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 324, 353 και 383 του ν.4700/2020 «Ενιαίο κείμενο Δικονομίας για το Ελεγκτικό Συνέδριο ολοκληρωμένο νομοθετικό πλαίσιο για τον προσυμβατικό έλεγχο, τροποποιήσεις στον Κώδικα Νόμων

για το Ελεγκτικό Συνέδριο, διατάξεις για την αποτελεσματική απονομή της δικαιοσύνης και άλλες διατάξεις» (Α' 127). Και τούτο, καθόσον η «Δημόσια Επιχείρηση Δικτύων Διανομής Αερίου Μονοπρόσωπη Α.Ε.» («ΔΕΔΑ»), η οποία συστήθηκε, κατ' εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 80Α παρ. 10 του ν.4001/2011 «Για τη λειτουργία Ενεργειακών Αγορών Ηλεκτρισμού και Φυσικού Αερίου, για Έρευνα, Παραγωγή και Δίκτυα Μεταφοράς Υδρογονανθράκων και άλλες ρυθμίσεις» (Α' 179), που προστέθηκε με το άρθρο 4 της υποπαραγράφου Β1 του άρθρου 2 του ν.4336/2015 (Α' 94), ως διαχειριστής του δικτύου διανομής φυσικού αερίου σε όλη την ελληνική επικράτεια, εκτός των γεωγραφικών ορίων των Δικτύων Διανομής Αττικής, Θεσσαλονίκης και Θεσσαλίας, μετά την απόσχιση του κλάδου διανομής φυσικού αερίου από τη «ΔΕΠΑ Α.Ε.», που ολοκληρώθηκε στις 2.1.2017, αποτελεί νομικό πρόσωπο εξομοιούμενο με το Ελληνικό Δημόσιο, εφόσον βρίσκεται σε σχέση εξάρτησης προς αυτό (βλ. και ΕΛΣ Πρακτικά 6<sup>ης</sup> Γ.Σ. Ολ. της 6<sup>ης</sup> Μαρτίου 2002, Τμήμα Μείζ. Επτ. Σύνθ. 1922, 1924/2016, VI Τμήμα 1069/2016, 3583/2015). Και τούτο, διότι η «ΔΕΔΑ» είναι αναθέτων φορέας του άρθρου 224 του ν.4412/2016, και, ειδικότερα, δημόσια επιχείρηση, που ασκεί δραστηριότητα κοινής ωφελείας, υπό την εποπτεία του Κράτους, σύμφωνα με το άρθρο 1 του ν.4001/2011, και ελέγχεται από το Ελληνικό Δημόσιο. Συγκεκριμένα, το σύνολο του μετοχικού της κεφαλαίου κατέχει σήμερα η [Α], η οποία προήλθε από τη μερική διάσπαση του κλάδου υποδομών της [Β] και την εισφορά του στη [Α], που ολοκληρώθηκε στις 30.4.2020, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 80Ι του ν.4001/2011, όπως αυτό προστέθηκε με το άρθρο 53 του ν.4602/2019 (Α' 45) και αντικαταστάθηκε από το άρθρο 16 του ν.4643/2019 (Α' 193) (βλ. την 6644/2020 συμβολαιογραφική πράξη της Συμβολαιογράφου Αθηνών ... και την 4579/30.4.2020 ανακοίνωση καταχώρισης στο Γ.Ε.ΜΗ. της έγκρισης της μερικής διάσπασης του κλάδου υποδομών της [Β], η οποία πλέον έχει μετονομαστεί σε [Γ], και της σύστασης νέας εταιρείας με την επωνυμία [Α]). Εξάλλου, το μετοχικό κεφάλαιο της [Α] ανήκει κατά ποσοστό 35% στην εισηγμένη εταιρεία [Δ] και κατά ποσοστό 65% στο συσταθέν με το άρθρο 1 του ν.3986/2011 (Α' 152) «ΤΑΜΕΙΟ ΑΞΙΟΠΟΙΗΣΗΣ ΙΔΙΩΤΙΚΗΣ ΠΕΡΙΟΥΣΙΑΣ ΤΟΥ ΔΗΜΟΣΙΟΥ Α.Ε.» (Τ.Α.Ι.Π.Ε.Δ.), ενώ, περαιτέρω, το «Τ.Α.Ι.Π.Ε.Δ.» αποτελεί πλέον θυγατρική της «Ελληνικής Εταιρείας Συμμετοχών και Περιουσίας Α.Ε.» (Ε.Ε.ΣΥ.Π. Α.Ε.), που συστήθηκε με τις διατάξεις των άρθρων 184 επ. του ν.4389/2016 (Α' 94), το δε σύνολο των μετοχών της «Ε.Ε.ΣΥ.Π. Α.Ε.» ανήκουν στο Ελληνικό Δημόσιο και είναι μη μεταβιβάσιμες (άρθρο 187 ν.4389/2016) (πρβλ. και Ζ' Κλ. 659/2019). Από τα προεκτεθέντα συνάγεται ότι η «ΔΕΔΑ» συνιστά δημόσια

επιχείρηση και, ως εκ τούτου, αναθέτοντα φορέα, κατά την έννοια του άρθρου 224 του ν.4412/2016, για τους σκοπούς του Βιβλίου ΙΙ του νόμου αυτού, στις διατάξεις του οποίου καταρχήν υπάγεται, με την επιφύλαξη της διάταξης της παραγράφου 7 του άρθρου 222 του ν.4412/2016, δοθέντος ότι υπάγεται επίσης στο Κεφάλαιο Β΄ του ν.3429/2005 (Α΄ 314), ως εταιρεία συνδεδεμένη με εταιρεία εισηγμένη σε οργανωμένη αγορά (ΕΛΠΕ) (βλ. σχετικά τη Γ5/2018 γνώμη της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. και Ζ΄ Κλ. 131/2021), και, κατά συνέπεια, δεν ανήκει στο δημόσιο τομέα, όπως αυτός ορίζεται με το άρθρο 14 παρ. 1 υποπ. α΄ του ν.4270/2014 (Α΄ 143).

**2.** Η διαδικασία διενέργειας του ελεγχόμενου διαγωνισμού και η σύναψη της οικείας δημόσιας σύμβασης έργου διέπονται, όπως προαναφέρθηκε, από τις διατάξεις του Βιβλίου ΙΙ του ν.4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ )» (Α΄ 147) και, συμπληρωματικά, από τους όρους της «Διαδικασίας Διοίκησης και Εκτέλεσης έργων» και του «Προσαρτήματος Διαδικασιών Διοίκησης και Εκτέλεσης με συμπληρωματικές διατάξεις για την ανάθεση» της «ΔΕΔΑ», καθώς και από τους όρους της οικείας διακήρυξης.

**3.** Από τα στοιχεία του φακέλου και από στοιχεία γνωστά στο Δικαστήριο από προηγούμενες ενέργειές του, προκύπτουν τα ακόλουθα:

**3.1.** Η «ΔΕΔΑ» ασκεί, όπως προαναφέρθηκε, τις δραστηριότητες του Διαχειριστή και Διανομέα των Δικτύων Διανομής Φυσικού Αερίου σε όλη την ελληνική επικράτεια, εκτός των γεωγραφικών ορίων των Δικτύων Διανομής Αττικής, Θεσσαλονίκης και Θεσσαλίας, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στον ν.4001/2011, όπως αυτός τροποποιήθηκε με τον ν.4336/2015. Η χορήγηση των σχετικών αδειών διανομής και διαχείρισης δικτύου προς τη «ΔΕΔΑ» εγκρίθηκε από τη Ρ.Α.Ε. στις 31.12.2018.

**3.2.** Το υπό έλεγχο έργο, συνολικού προϋπολογισμού 17.148.000,00 ευρώ χωρίς Φ.Π.Α. (21.263.520 ευρώ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.), έχει ενταχθεί για χρηματοδότηση, μέχρι το ποσό των 8.551.707,60 ευρώ, ως υποέργο της Πράξης «Ανάπτυξη Δικτύων Φυσικού Αερίου Μέσης και Χαμηλής Πίεσης στην Περιφέρεια Αν. Μακεδονίας – Θράκης», συνολικής δημόσιας - επιλέξιμης δαπάνης 29.608.416,28 ευρώ (26.815.752,76 ευρώ με δικαιούχο τη «ΔΕΔΑ»), στο Επιχειρησιακό Πρόγραμμα Ανατολικής Μακεδονίας Θράκης του ΕΣΠΑ 2014 - 2020, με την 4507/17.12.2018 απόφαση του Περιφερειάρχη Ανατολικής Μακεδονίας και Θράκης, όπως τροποποιήθηκε με την 3710/27.7.2020 απόφαση του ίδιου οργάνου. Από τη «ΔΕΔΑ», από ίδιους πόρους και δάνεια, θα καλυφθεί το ποσό των 8.596.292,40 ευρώ, καθώς και

ο Φ.Π.Α., ποσού 4.115.520,00 ευρώ. Για την κάλυψη της ίδιας συμμετοχής της, η «ΔΕΔΑ» έχει, μεταξύ άλλων, υπογράψει την 87480/2017-0106 δανειακή σύμβαση με την Ευρωπαϊκή Τράπεζα Επενδύσεων, με περίοδο διαθεσιμότητας του δανείου μέχρι τον Φεβρουάριο του 2022, συνολικού ύψους 48.000.000,00 ευρώ. Εξάλλου, με την 91/7.9.2020 απόφασή του, το Διοικητικό Συμβούλιο της επιχείρησης έχει εγκρίνει την κάλυψη της ίδιας συμμετοχής της «ΔΕΔΑ», που αντιστοιχεί στο οικονομικό αντικείμενο της σύμβασης.

**3.3.** Αντικείμενο του έργου, που δεν υπόκειται σε περιβαλλοντική αδειοδότηση (βλ. το 8532/21.2.2017 έγγραφο της Διεύθυνσης Περιβαλλοντικής Αδειοδότησης του Υπουργείου Περιβάλλοντος και Ενέργειας), είναι η κατασκευή νέου δικτύου διανομής φυσικού αερίου στους Δήμους Ξάνθης και Δράμας. Ειδικότερα, στο αντικείμενο της σύμβασης περιλαμβάνεται η μελέτη, κατασκευή και ενεργοποίηση χαλύβδινου δικτύου μέσης πίεσης, η εγκατάσταση σταθμών διανομής, οι οποίοι θα τροφοδοτήσουν δίκτυο χαμηλής πίεσης, η κατασκευή δικτύου πολυαιθυλενίου χαμηλής πίεσης (4 bar), η εγκατάσταση σελλών παροχής επί του δικτύου, η κατασκευή παροχетеυτικών αγωγών πολυαιθυλενίου από τον κεντρικό αγωγό ως τον ρυθμιστή (4 bar), η εγκατάσταση ρυθμιστών, η κατασκευή παροχетеυτικών αγωγών από τον ρυθμιστή έως τον μετρητή (25mbar) και, τέλος, η εγκατάσταση μετρητών για τη διανομή του αερίου σε οικιακούς, εμπορικούς και μικρούς βιομηχανικούς καταναλωτές στις πόλεις της Ξάνθης και της Δράμας.

**3.4.** Η διακήρυξη του διαγωνισμού απεστάλη για δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης στις 7.9.2020 και δημοσιεύτηκε στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ. στις 10.9.2020 (Α.Δ.Α.Μ. 20PRO007294623), καθώς και στον ελληνικό τύπο.

**3.5.** Με την από 7.9.2020 απόφαση του Δ.Σ. της «ΔΕΔΑ» (πρακτικό 91) εγκρίθηκε η σκοπιμότητα διενέργειας και τα τεύχη δημοπράτησης του έργου, κατόπιν και της 4356/4.9.2020 θετικής γνώμης της Ειδικής Υπηρεσίας Διαχείρισης του Ε.Π. Περιφέρειας Ανατολικής Μακεδονίας - Θράκης. Ειδικότερα, αποφασίστηκε η διενέργεια διεθνούς ηλεκτρονικού ανοικτού διαγωνισμού του άρθρου 264 του ν.4412/2016, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφοράς μόνο με βάση την τιμή.

**3.6.** Μέχρι την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών (12.10.2020) υποβλήθηκαν προσφορές από έξι (6) οικονομικούς φορείς. Κατά την ημέρα ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών (15.10.2020), η Επιτροπή του Διαγωνισμού, όπως προκύπτει από το Ι/4.11.2020 Πρακτικό, κατέγραψε τα

δικαιολογητικά συμμετοχής των συνολικά έξι (6) διαγωνιζομένων, αποσφράγισε τις οικονομικές τους προσφορές και τις κατέταξε σε πίνακα κατά σειρά μειοδοσίας. Ακολούθως, προέβη σε έλεγχο, κατά σειρά μειοδοσίας, της ολόγραφης και αριθμητικής αναγραφής των επιμέρους ποσοστών έκπτωσης των οικονομικών προσφορών, της ομαλής μεταξύ τους σχέσης, των δικαιολογητικών συμμετοχής και των εγγυητικών επιστολών. Κατά τον έλεγχο αυτό, όλες οι προσφορές κρίθηκαν αποδεκτές, πλην αυτών του 5<sup>ου</sup> και 6<sup>ου</sup> κατά σειρά μειοδοσίας οικονομικού φορέα, η νομιμότητα του αποκλεισμού των οποίων δεν ελέγχεται στο παρόν στάδιο, ενόψει της σειράς μειοδοσίας τους, και προσωρινή ανάδοχος αναδείχθηκε η εταιρεία ..., που κατετάγη πρώτη στον πίνακα μειοδοσίας με προσφερόμενη μέση έκπτωση 2,22%. Το ως άνω Πρακτικό εγκρίθηκε με την 4105/4.11.2020 απόφαση του Διευθύνοντος Συμβούλου της «ΔΕΔΑ», που κοινοποιήθηκε σε όλους τους συμμετέχοντες στις 6.11.2020.

**3.7.** Κατόπιν πρόσκλησης, στις 17.11.2020, της αναθέτουσας αρχής, η ως άνω προσωρινή ανάδοχος κατέθεσε τα προβλεπόμενα από τη διακήρυξη του διαγωνισμού δικαιολογητικά κατακύρωσης. Σύμφωνα με το Π/23.12.2020 Πρακτικό της, η Επιτροπή Διαγωνισμού ήλεγξε τα κατατεθέντα δικαιολογητικά και, αφού διαπίστωσε ότι αυτά ήταν σύμφωνα με τη διακήρυξη και τον νόμο, εισηγήθηκε την κατακύρωση της σύμβασης στην ανωτέρω επιχείρηση. Ακολούθως, με την 103/11.1.2021 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της «ΔΕΔΑ», η οποία κοινοποιήθηκε σε όλους τους συμμετέχοντες, πλην του προσωρινού αναδόχου, στις 14.1.2021, εγκρίθηκε το ως άνω Πρακτικό της Επιτροπής του Διαγωνισμού και κατακυρώθηκε το έργο στην εταιρεία ....

**3.8.** Τέλος, όπως βεβαιώνεται με το 9154/9.2.2021 έγγραφο της Προϊσταμένης του Τμήματος Προμηθειών της «ΔΕΔΑ», δεν έχουν ασκηθεί προδικαστικές προσφυγές στο πλαίσιο της ανωτέρω διαδικασίας.

**4.** Με τα δεδομένα αυτά, από τον έλεγχο των υποβληθέντων στο Κλιμάκιο τούτο στοιχείων δεν διαπιστώθηκαν νομικές πλημμέλειες κατά τη διαδικασία ανάδειξης αναδόχου του ελεγχόμενου έργου και, ως εκ τούτου, δεν συντρέχει νόμιμος λόγος που να κωλύει την υπογραφή του σχεδίου σύμβασης, που επισυνάπτεται στην παρούσα Πράξη και αποτελεί αναπόσπαστο μέρος αυτής, με την επισήμανση ότι θα πρέπει, από το σχέδιο της σύμβασης, να απαλειφθεί το άρθρο 4, που αναφέρεται στην ευθύνη μελών κοινοπραξίας έναντι της αναθέτουσας αρχής.

**Για τους λόγους αυτούς**

Δεν κωλύεται η υπογραφή του σχεδίου σύμβασης με αντικείμενο την ανάθεση, από τη «Δημόσια Επιχείρηση Δικτύων Διανομής Αερίου Μονοπρόσωπη Α.Ε.» («ΔΕΔΑ») στην εργοληπτική επιχείρηση ..., της εκτέλεσης του έργου «Επέκταση χαλύβδινου δικτύου (19BAR), δικτύου πολυαιθυλενίου και συνδέσεις οικιακών και εμπορικών πελατών στα δίκτυα χαμηλής πίεσης (4 BAR), των πόλεων της Ξάνθης και της Δράμας της Περιφέρειας Ανατολικής Μακεδονίας και Θράκης», με την επισήμανση που αναφέρεται στο σκεπτικό (σκέψη 4) της παρούσας.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**Η ΕΙΣΗΓΗΤΡΙΑ**

**ΘΕΟΛΟΓΙΑ ΓΝΑΡΔΕΛΛΗ**

**ΕΛΕΥΘΕΡΙΑ ΠΡΑΣΙΑΝΑΚΗ**