

ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
 ΝΟΜΟΣ ΠΕΛΛΑΣ
 ΔΗΜΟΣ ΑΛΜΩΠΙΑΣ
 ΤΜΗΜΑ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ ΠΟΛΙΤΙΚΩΝ ΟΡΓΑΝΩΝ

ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ

Από το πρακτικό της συνεδρίασης αριθμ. 19/2017 της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Αλμωπίας

Αριθμ. Απόφ: 197/2017	ΘΕΜΑ 9ο: Ανακοίνωση αίτησης θεραπείας της “ΑΞΙΟΝ ΤΕΧΝΙΚΗ Α.Ε.” κατά της αριθμ. 134/2017 απόφασης της οικονομικής επιτροπής του Δήμου Αλμωπίας με θέμα “Πρωτόκολλο διαπίστωσης βλαβών από ανωτέρω βία (Αριθ. Πρωτ. 13292/16-06-2017) για το έργο “Επέκταση Χ.Υ.Τ.Α. 1ης διαχειριστικής ενότητας Πέλλας (ΧΥΤΑ Αλμωπίας) και εκσυγχρονισμός του υπάρχοντος βιολογικού”, ενώπιον του Γ.Γ.Α.Δ. Μακεδονίας Θράκης.
---------------------------------	---

Στην Αριδαία και στο Δημοτικό Κατάστημα σήμερα **12 Σεπτεμβρίου**, του έτους **2017**, ημέρα **Τρίτη** και ώρα **14:30 (2:30 μ.μ.)** συνεδρίασε η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου, ύστερα από έγγραφη πρόσκληση του Δημάρχου με αριθμό **21145/08-09-2017** που δόθηκε στο κάθε μέλος χωριστά, σύμφωνα με το άρθρο **75** του **Ν.3852/10**.

Αφού διαπιστώθηκε ότι υπάρχει νόμιμη απαρτία, δεδομένου ότι επί συνόλου επτά (7) μελών προσήλθαν **έξι (6)**, δηλαδή:

ΠΑΡΟΝΤΕΣ	
1	Μπίνος Γ. Δημήτριος (Πρόεδρος)
2	Ουργαντζόγλου Ι. Απόστολος
3	Αβραμίκας Χρ. Στέφανος
4	Δόντσος Ν. Χρήστος, αναπληρωματικό μέλος, στη θέση του κ. Κετικίδη Π. Ιωάννη
5	Καλδερεμτζή Θ. Δέσποινα (Αντιπρόεδρος)
6	Πασόης Ι. Δημήτριος (ήταν παρών μόνο στο 9ο θέμα)

ΑΠΟΝΤΕΣ	
1	Χουρσόγλου Δ. Χρήστο
	(που δεν προσήλθε αν και κλήθηκε νόμιμα)

Στη συνεδρίαση παραβρέθηκε ο υπάλληλος του Δήμου Αλμωπίας, Πασόης Ν. Ιωάννης, για την τήρηση των πρακτικών. Επίσης, παραβρέθηκε και η Ειδικός Συνεργάτης Δημάρχου, δικηγόρος Έδεσσας, κα Χατζηπαντελιάδου Ειρήνη χωρίς δικαίωμα ψήφου στην Οικονομική Επιτροπή.

Τα θέματα εκτός ημερήσιας διάταξης, αποφάσισαν ομόφωνα να συζητηθούν πριν από τα θέματα ημερήσιας διάταξης.

Ο Πρόεδρος της Ο.Ε., κήρυξε την έναρξη της συνεδρίασης και εισηγούμενος το **9ο** θέμα της ημερήσιας διάταξης, έθεσε υπόψη στα μέλη της Οικονομικής Επιτροπής την από 31-08-2017 ΑΙΤΗΣΗ ΘΕΡΑΠΕΙΑΣ της ΑΞΙΟΝ ΤΕΧΝΙΚΗ Α.Ε., η οποία έχει ως εξής:

“.....

ΕΝΩΠΙΟΝ ΤΟΥ Γ.Γ.Α.Δ. ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ ΘΡΑΚΗΣΑΙΤΗΣΗ ΘΕΡΑΠΕΙΑΣ

(άρθρο 76 ΚΔΕ)

Της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «ΑΞΙΟΝ ΤΕΧΝΙΚΗ Α.Ε.», η οποία εδρεύει στην Έδεσσα Ν. Πέλλας, οδ. Ρωμανού 9, και εκπροσωπείται νόμιμα.

Κ Α Τ Α

Της υπ' αριθ. 134/12-7-2017 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Αλμωπίας, που αφορά το υπ' αριθμ. 13292/16-6-2017 Πρωτόκολλο Διαπίστωσης Βλαβών ώστε να μας καταβληθεί αποζημίωση θετικής ζημίας συνολικού ποσού 5.218,25€ (πλέον Φ.Π.Α.) λόγω των καταρρακτωδών βροχοπτώσεων στο έργο στις 24/05/2017, 25/05/2017 και 26/05/2017.

Ι. ΣΥΝΤΟΜΟ ΙΣΤΟΡΙΚΟ.

Με την από 6.3.2015 εργολαβική σύμβαση ανατέθηκε στην εταιρεία μας η εκτέλεση του έργου «*Επέκταση ΧΥΤΑ 1ης Διαχειριστικής ενότητας Ν. Πέλλας (ΧΥΤΑ Αλμωπίας) και εκσυγχρονισμός του υπάρχοντος Βιολογικού*».

Κατά το τριήμερο 24/05/2017, 25/05/2017 και 26/5/2017 έλαβαν χώρα στην περιοχή του εργοταξίου επικίνδυνα καιρικά φαινόμενα, και συγκεκριμένα πρωτοφανείς καταρρακτώδεις βροχοπτώσεις. Τα έντονα καιρικά φαινόμενα προκάλεσαν ζημιές στο έργο, οι οποίες ήταν αδύνατο να προβλεφθούν και να αποφευχθούν. Ήδη, με το υπ' αριθ. πρωτ. 11446/29-5-2017 έγγραφό μας υποβάλαμε αρμοδίως δήλωση βλαβών του άρθρου 58 παρ. 4 ΚΔΕ με το εξής περιεχόμενο:

“Η παρούσα αποτελεί δήλωση βλαβών από ανωτέρα βία κατά την έννοια του άρθρου 58 παρ. 1 & 4 ΚΔΕ για την αποζημίωσή μας λόγω καταρρακτωδών βροχοπτώσεων στις 24,25 και 26/5/2017.

Αναλυτικότερα λόγω της σφοδρότητας της βροχής δημιουργήθηκαν νεροφαγώματα σε μεγάλη επιφάνεια των πρανών της Β΄ Φάσης και καταστράφηκε η εργασία «επίστρωση της μεμβράνης από αμμοχαλικάδες διαβαθμισμένο υλικό (Α.Τ. 45)». Ειδικότερα αποξηλώθηκε η στρώση σε βάθος περίπου 5 cm.

Η ποσότητα της ζημίας που υπέστη το έργο είναι : $15.000,00\mu^2 \times 0,05\mu = 750,00 \mu^3$. Η παραπάνω στρώση χρήζει ανακατασκευής με νέο υλικό καθώς το υλικό που αποξηλώθηκε οδηγήθηκε στον πυθμένα των λεκανών των δύο κυττάρων και ανακατεύθηκε με την πιο χονδρόκοκκη χαλικώδες στρώση αποστράγγισης (Α.Τ.8) των πυθμένων.

Αξίζει να σημειωθεί ότι όλα τα έργα αντιπλημμυρικής προστασίας που προβλέπονταν στην μελέτη έχουν κατασκευαστεί και λειτούργησαν.

Η ζημία ανέρχεται στο ποσό των : $750,00\mu^3 \times 15,85\text{€} \times (1-0,38) \times 1,18 = 8.696,89$ Ευρώ πλέον Φ.Π.Α."

Με το υπ' αριθμ. πρωτ. 11745/31-5-2017 έγγραφό μας υποβάλαμε αναλυτικά επιμετρητικά στοιχεία.

Με το υπ' αριθμ. πρωτ. 11559/29-5-2017 έγγραφο η προϊσταμένη Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών, Περιβάλλοντος και Πολεοδομίας εισηγήθηκε στην Προϊσταμένη αρχή την σύσταση επιτροπής για την διαπίστωση βλαβών στο έργο.

Ακολούθως η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Αλμωπίας, ως Προϊσταμένη Αρχή του έργου, βάσει της υπ' αριθμ. 103/2-6-2017 απόφασης, όρισε επιτροπή διαπίστωσης βλαβών για να εξετάσει την υπ' αριθμ. πρωτ. 11446/29-5-2017 δήλωση του αναδόχου για τις βροχοπτώσεις στις 24, 25 και 26/05/2017 τους κάτωθι υπαλλήλους :

1. Χριστοπούλου Μαρία, Ηλ/γος Μηχανικός, υπάλληλος στη Δ.Τ.Υ.Π. & Π.,
2. Μονογενίδου Μαρία, Πολ/κός Μηχανικός, υπάλληλος στη Δ.Τ.Υ.Π. & Π.,
3. Μήτκα Ασημένια, Αρχ/των Μηχανικός, υπάλληλος στη Δ.Τ.Υ.Π. & Π.

Η επιτροπή, παρουσία εκπροσώπου του Αναδόχου, μετέβηκε επιτόπου του έργου στις 08/06/2017, όπου διενέργησε αυτοψία και ελήφθησαν και φωτογραφίες που αποδεικνύουν άνευ αμφιβολίας το μέγεθος και την έκταση των βλαβών.

Στη συνέχεια βάσει της παρ. 5 του άρθρου 58 του ΚΔΕ η επιτροπή συνέταξε το υπ' αριθμ. 13292/16-6-2017 σχετικό πρωτόκολλο διαπίστωσης βλαβών, με το οποίο αναγνωρίστηκε αποζημίωση ποσού 5.218,25€ (πλέον Φ.Π.Α.).

Με το υπ' αριθμ. πρωτ. 15706/10-7-2017 έγγραφο η Δ/νουσα Υπηρεσία διαβίβασε προς την Οικονομική Επιτροπή το υπ' αριθμ. 13292/16-6-2017 Πρωτόκολλο Διαπίστωσης Βλαβών, με επισυναπτόμενα α) το υπ' αριθμ. πρωτ. 11220/25-5-2017 έγγραφο του Τμήματος Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου Αλμωπίας προς τον Ανάδοχο του έργου με θέμα : «Υποχρέωση του Αναδόχου για την Ασφάλιση του έργου» και β) την υπ'

αριθμ. πρωτ. 13734/21-6-2017 απαντητική επιστολή του Αναδόχου. Το Πρωτόκολλο Διαπίστωσης Βλαβών απορρίφθηκε με την υπ' αριθμ. 134/2017 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής.

Βάσει της υπ' αριθμ. πρωτ. 134/12-7-2017 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Αλμωπίας, για την οποία ενημερωθήκαμε από την Διαύγεια στις 01/08/2017, ασκούμε εμπρόθεσμα την παρούσα Αίτηση Θεραπείας ζητώντας να τηρηθούν οι νόμιμες διαδικασίες και να μας καταβληθεί το ποσό των 5.218,25 € (πλέον Φ.Π.Α.) ως αποζημίωση για τις βλάβες από ανωτέρα βία που προξένησαν στο έργο οι έντονες βροχοπτώσεις στις 24/5/2017, 25/5/2017 και 26/5/2017.

II. ΠΡΟΒΑΛΛΟΜΕΝΟΙ ΛΟΓΟΙ.

Κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 58 ΚΔΕ (Ν. 3669/2008), σε περίπτωση που ο ανάδοχος υποβάλει δήλωση για επέλευση ζημιών στο έργο, οι οποίες αποδίδονται σε λόγο ανωτέρας βίας όπως η σφοδρή βροχόπτωση (ΣτΕ 3568/2006, 289/2011), η Διευθύνουσα Υπηρεσία κατ' αρχάς και η Προϊσταμένη Αρχή στη συνέχεια πρέπει να προβούν στις ενέργειες που εκτίθενται αναλυτικά στην παρ. 5 του ως άνω άρθρου. Ειδικότερα, εντός πενθημέρου από την υποβολή της δήλωσης βλαβών του άρθρου 58 παρ. 4 ΚΔΕ, η Διευθύνουσα Υπηρεσία προβαίνει σε αυτοψία για τη διαπίστωση των βλαβών. Στη συνέχεια, η Προϊσταμένη Αρχή πρέπει να ορίσει ειδική επιτροπή, η οποία πρέπει να προβεί σε επιτόπια εξέταση, σε αντιπαράσταση με τον ανάδοχο, και να συντάξει σχετικό πρωτόκολλο, στο οποίο να εκθέσει τα αίτια, τον χρόνο και τις ειδικές συνθήκες υπό τις οποίες επήλθαν οι βλάβες, να προσδιορίσει με λεπτομέρεια το είδος και την έκταση των βλαβών, να προτείνει τον τρόπο και την δαπάνη που απαιτείται για την επανόρθωσή τους και να εξετάσει την ύπαρξη ή όχι ευθύνης του αναδόχου. Στην συνέχεια το πρωτόκολλο επέχει θέση πράξης της διευθύνουσας υπηρεσίας για την υποβολή ένστασης του αναδόχου σύμφωνα με το νόμο. Η ένσταση είναι απαράδεκτη εφόσον το πρωτόκολλο υπογράφηκε από τον ανάδοχο χωρίς καμιά επιφύλαξη. Αν ο ανάδοχος δεν παραστεί ή αρνηθεί να υπογράψει το πρωτόκολλο, ο προϊστάμενος της διευθύνουσας υπηρεσίας του το κοινοποιεί. Η ένσταση ειδικά στην περίπτωση αυτή υποβάλλεται μέσα σε ανατρεπτική προθεσμία πέντε (5) ημερών από την υπογραφή με επιφύλαξη του πρωτοκόλλου ή από την κοινοποίηση αυτού. Η αποζημίωση

αναγνωρίζεται με απόφαση της προϊσταμένης αρχής που εγκρίνει το πρωτόκολλο και αποφασίζει επί της τυχόν ενστάσεως.

Εν προκειμένω, όπως εκτέθηκε αναλυτικά ανωτέρω διενεργήθηκε αυτοψία παρουσία του αναδόχου, κατά την οποία ελήφθησαν και φωτογραφίες, συντάχθηκε Πρωτόκολλο Διαπίστωσης Βλαβών από την ορισθείσα επιτροπή (για το οποίο δεν ασκήσαμε ένσταση) και αφού διαβιβάστηκε στην Προϊσταμένη Αρχή με επισυναπτόμενα α) το υπ' αριθμ. πρωτ. 11220/25-5-2017 έγγραφο του τμήματος τεχνικών υπηρεσιών του Δήμου Αλμωπίας προς τον Ανάδοχο του έργου με θέμα : «Υποχρέωση του Αναδόχου για την Ασφάλιση του έργου» και β) την υπ' αριθμ. πρωτ. 13734/21-6-2017 απαντητική επιστολή του Αναδόχου, δεν εγκρίθηκε στηριζόμενο στο υπ' αριθμ. πρωτ. 11220/25-5-2017 έγγραφο του τμήματος τεχνικών υπηρεσιών του Δήμου Αλμωπίας προς τον Ανάδοχο του έργου με θέμα : «Υποχρέωση του Αναδόχου για την Ασφάλιση του έργου», προτείνοντας στον Ανάδοχο την ασφάλιση του έργου και κυρίως την ασφάλισή του από καταστροφές που προέρχονται από φυσικά φαινόμενα.

Στο υπ' αριθμ. πρωτ. 13734/21-6-2017 έγγραφό μας με το οποίο απαντούμε στο υπ' αριθμ. πρωτ. 11220/25-05-2017 έγγραφο της Δ/νουσας Υπηρεσίας το οποίο λάβαμε με συστημένη ταχυδρομική επιστολή στις 21/06/2017, δηλαδή μετά τις ζημιές αλλά και μετά την σύνταξη και υπογραφή του πρωτοκόλλου βλαβών από την αρμόδια επιτροπή, αναφέρουμε : *«Σε συνέχεια του υπ' αριθμ. πρωτ. 11220/25-05-2017 εγγράφου το οποίο λάβαμε με συστημένη ταχυδρομική επιστολή στις 21/06/2017 σας γνωστοποιούμε ότι το άρθρο 27 της Ειδικής Συγγραφής Υποχρεώσεων αναφέρεται στην υποχρέωση ασφάλισης από τον Ανάδοχο του προσωπικού και των μηχανημάτων που θα απασχολήσει στο έργο. Δεν αναφέρει συγκεκριμένη υποχρέωση σύναψης ασφαλιστηρίου συμβολαίου, αλλά παραπέμπει γενικά στις περί υποχρεωτικής ασφάλισης οχημάτων διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και στις διατάξεις της νομοθεσίας περί δημοσίων έργων (ν. 1418/1984 και πδ 609/1985). Η διάταξη του άρθρου 45 παρ. 4 ΚΔΕ, στο οποίο κωδικοποιήθηκε η διάταξη του άρθρ. 4 παρ. 11 του Ν. 1418/1984, σύμφωνα με την οποία «για την πληρότητα των εκπονούμενων μελετών, τον αρτιότερο σχεδιασμό, την καλύτερη διοίκηση και επίβλεψη και την έντεχνη κατασκευή του έργου, υποχρεούνται ο μελετητής, ο ανάδοχος κατασκευής του έργου και ο τεχνικός σύμβουλος να ασφαλίζουν τη μελέτη, την κατασκευή του έργου και τις υπηρεσίες τεχνικού συμβούλου αντίστοιχα», **είναι ανενεργή, διότι δεν έχει εκδοθεί ούτε το προεδρικό διάταγμα που προβλέπεται στο εδ. β' της παρ. 4 του άρθρου 45 ΚΔΕ περί***

έναρξης εφαρμογής της ανωτέρω διάταξης ούτε η υπουργική απόφαση που προβλέπεται στο εδ. γ' της παρ. 4 του ίδιου ως άνω άρθρου σχετικά με τις λεπτομέρειες της ασφαλιστικής κάλυψης. εξ αυτού δε συνάγεται ότι δεν υπάρχει κατά νόμο υποχρέωση ασφάλισης του έργου και ότι σε περίπτωση κατά την οποία προκληθούν στο έργο ή τις εγκαταστάσεις αυτού βλάβες από ανωτέρα βία, υπόχρεος για την αποζημίωση είναι ο κύριος του έργου.

Επομένως, δεν νοείται συμβατική υποχρέωση ασφάλισης του έργου, χωρίς συγκεκριμένους όρους, αλλά διά παραπομπής σε ανενεργή διάταξη.

Ακόμη και εάν ήθελε κριθεί ότι η εταιρεία μας είχε υποχρέωση ασφάλισης του έργου, πράγμα το οποίο δεν συμβαίνει σύμφωνα με την ανάπτυξη που προηγήθηκε, και ρητώς αρνούμαστε, η υποχρέωση αυτή δεν θα κατελάμβανε την αποζημίωση για λόγους ανωτέρας βίας. Και τούτου για τους εξής δύο λόγους:

Α) Η (ανενεργή) διάταξη του άρθρου 45 παρ. 4 ΚΔΕ, ο ανάδοχος έχει υποχρέωση ασφάλισης του έργου για «την έντεχνη κατασκευή» του, δηλαδή για την καλή εκτέλεσή του. Η κάλυψη αυτή αφορά τις απαιτήσεις του κυρίου του έργου σε περίπτωση κακοτεχνιών, και όχι τις απαιτήσεις του αναδόχου για ανόρθωση της ζημίας που του προκαλείται από γεγονότα ανωτέρας βίας, για την καταβολή της οποίας είναι κατ' αρχήν υπόχρεος ο κύριος του έργου. Η ερμηνεία αυτή ενισχύεται από το γεγονός ότι στον ΚΔΕ συνυπάρχει η διάταξη του άρθρου 45 παρ. 4 με αυτή του άρθρου 58, στην οποία προβλέπεται συγκεκριμένη διαδικασία αποζημίωσης του αναδόχου από τον κύριο του έργου για λόγους ανωτέρας βίας. Εάν το άρθρο 45 παρ. 4 ΚΔΕ καταλάμβανε και τέτοια γεγονότα, συστηματικά δεν θα ήταν απαραίτητη και δεν θα προβλεπόταν η υποχρέωση των οργάνων του κυρίου του έργου να διαπιστώνουν και να αποζημιώνουν τη ζημία του αναδόχου κατ' άρθρο 58 ΚΔΕ.

Β) Επίσης στα ειδικά ασφαλιστήρια συμβόλαια έργων υπάρχει άρθρο στο οποίο ρητά αναγράφεται : «Ειδική Προϋπόθεση. Με τον παρόντα ειδικό όρο διευκρινίζεται ότι η εταιρία θα αποζημιώσει τον ασφαλισμένο για απώλεια, ζημία ή ευθύνη, η οποία, άμεσα ή έμμεσα, προκαλείται από όμβρια ύδατα, πλημμύρα και κατακλυσμό μόνο εφόσον είχαν προβλεφθεί και ληφθεί επαρκή μέτρα προστασίας κατά τη μελέτη και την εκτέλεση του έργου. Με τη φράση "επαρκή μέτρα προστασίας" θα εννοείται ότι ελήφθησαν υπόψη τα σχετικά στατιστικά στοιχεία της Μετεωρολογικής Υπηρεσίας και/ή άλλης αρμόδιας κρατικής υπηρεσίας (π.χ. Υδρολογικής Υπηρεσίας της Δ.Ε.Η. κτλ) για τα όμβρια ύδατα,

πλημμύρα και κατακλυσμό, με περίοδο αναφοράς είκοσι (20) ετών για την ευρύτερη περιοχή όπου εκτελείται το ασφαλισμένο έργο και για ολόκληρη την περίοδο ασφάλισης».

Στην προκειμένη περίπτωση η φύση του έργου είναι τέτοια, ανοικτή λεκάνη έκτασης 30στρ., ώστε σε κάθε καταρρακτώδης βροχόπτωση οι ζημιές να προκαλούνται από τα όμβρια ύδατα της ίδια της λεκάνης και όχι από τα νερά που εισρέουν από παρακείμενες επιφάνειες. Τα όμβρια ύδατα των παρακείμενων επιφανειών οδηγούνται σε αντιπλημμυρικές τάφρους.

Συμπέρασμα : Καμία από τις διατάξεις στις οποίες παραπέμπει, σε κάθε περίπτωση αορίστως και χωρίς έννομες συνέπειες, το άρθρο 27 της ΕΣΥ δεν καταλαμβάνει την ασφαλιστική κάλυψη του έργου για βλάβες από θεομηνίες. Αντιθέτως, **όλες οι εκεί μνημονεύσιμοι νόμοι αφορούν την υποχρεωτική ασφάλιση των οχημάτων** (σημειωτέον ότι τα οχήματα της εταιρείας μας εν γένει και, συγκεκριμένα, όσα χρησιμοποιούνται στο έργο είναι ασφαλισμένα σύμφωνα με τις γενικές διατάξεις). Επομένως, ακόμη και εάν ήθελε θεωρηθεί ότι το άρθρο 27 της ΕΣΥ επιβάλλει συγκεκριμένη υποχρέωση σύναψης ασφαλιστικών συμβάσεων σύμφωνα με την εκεί αναφερόμενη νομοθεσία (πράγμα το οποίο δεν συμβαίνει και ρητώς αρνούμαστε), αυτή θα αφορούσε μόνο την υποχρέωση ασφάλισης των οχημάτων της αναδόχου.»

Επίσης, **στην προκειμένη περίπτωση δεν υπάρχει ούτε συμβατική υποχρέωση ασφάλισης του έργου.**

Συγκεκριμένα, ο νεότερος ισχυρισμός της Δ/νουσας Υπηρεσίας τον οποίο υιοθετεί η Οικονομική Επιτροπή, ότι η εταιρεία μας είχε σύμφωνα με το άρθρο 27 της ΕΣΥ συγκεκριμένη υποχρέωση ασφάλισης του έργου είναι αβάσιμος και αντίθετος προς τον επικαλούμενο όρο της μεταξύ μας σύμβασης. Το άρθρο 27 της ΕΣΥ δεν διαγράφει συγκεκριμένη υποχρέωση σύναψης ασφαλιστηρίου συμβολαίου με τους επί μέρους κινδύνους, ασφαλιστικές καλύψεις και ποσά αλλά παραπέμπει γενικά στις περί υποχρεωτικής ασφάλισης οχημάτων διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και στις διατάξεις της νομοθεσίας περί δημοσίων έργων (ν. 1418/1984 και πδ 609/1985). Όπως, όμως, προεκτέθηκε οι οικείες περί ασφάλισης της κατασκευής του έργου διατάξεις της νομοθεσίας δημοσίων έργων, ήτοι η διάταξη του άρθρ. 4 παρ. 11 του Ν. 1418/1984, όπως ισχύει κωδικοποιημένη στο άρθρο 45 παρ. 4 ΚΔΕ, είναι **ανεργή. Επομένως, δεν νοείται συμβατική υποχρέωση ασφάλισης του έργου, χωρίς συγκεκριμένους όρους, αλλά διά παραπομπής σε ανεργή διάταξη.**

Επιπροσθέτως, σε καμία διάταξη ή όρο των συμβατικών τευχών που διέπουν τη μεταξύ μας εργολαβική σύμβαση δεν προβλέπεται η αναφερόμενη στην προσβαλλόμενη απόφαση υποχρέωση για «ασφάλιση του έργου και κυρίως για την ασφάλισή του από καταστροφές από φυσικά φαινόμενα και επίσης πουθενά δεν προβλέπονται και δεν αναφέρονται τα ποσά και οι όροι των τυχόν ασφαλιζόμενων κινδύνων που θα περιλαμβάνονται στο ασφαλιστήριο συμβόλαιο». Ο σχετικός ισχυρισμός της Δ/νουςας Υπηρεσίας και της Προϊσταμένης Αρχής είναι εντελώς **αβάσιμος, αντίθετος προς τη σύμβαση, και αυθαίρετος** και η απόρριψη του αιτήματος αποζημίωσης για τον λόγο αυτό πρέπει να ακυρωθεί άνευ ετέρου. **Αν ήθελε ο φορέας να ασφαλιστεί το έργο θα έπρεπε σε ειδικό κεφάλαιο στην Ε.Σ.Υ. να περιλάβει αναλυτικά τους όρους, τα ποσά και τους ασφαλιζόμενους κινδύνους όπως κάνουν άλλοι φορείς έργων ανά την Ελλάδα. (Σας προσκομίζουμε απόσπασμα Ε.Σ.Υ. από άλλο έργο)**

Επίσης σε προγενέστερες βλάβες που επήλθαν στο έργο από την ίδια αιτία τόσο η Δ/νουςα Υπηρεσία, με το υπ' αριθμ. 33172/14-12-2016 έγγραφο με θέμα «απόψεις επί της αίτησης Θεραπείας» προς το Τ.Σ.Δ.Ε. Π.Ε. Πέλλας, ρητά αναφέρει ότι δεν υπάρχει συμβατική υποχρέωση ασφάλισης του έργου σύμφωνα με το άρθρο 27 της Ε.Σ.Υ, όσο και η Προϊσταμένη αρχή αλλά και ο Γενικός Γραμματέας της Αποκ. Δ. Μακ. Θράκης με την αποδοχή αιτήσεων θεραπείας μας, αποδέχθηκαν ότι στο συγκεκριμένο έργο δεν υπάρχει συμβατική υποχρέωση ασφάλισης πόσο μάλλον από γεγονότα ανωτέρας βίας που την αποζημίωση στον ανάδοχο την αναγνωρίζει ο ΚΔΕ στο άρθρο 58.

Αξίζει να σημειωθεί ότι υπάρχουν οι κάτωθι εγκεκριμένες αποφάσεις για προγενέστερες βλάβες που επήλθαν στο έργο από την ίδια αιτία :

- α) υπ' αριθμ. 7/2017 Απόφ. Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Αλμωπίας
- β) υπ' αριθμ. πρωτ. 6325/10-5-2017 Απόφ. Γ.Γ. Α.Δ. Μ.-Θ. και 64/2017 Απόφ. Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Αλμωπίας
- γ) υπ' αριθμ. πρωτ. 283/13-1-2017 Απόφ. Γ.Γ. Α.Δ. Μ.-Θ.

-Επειδή η παρούσα ασκείται εμπροθέσμως, εντός τριμήνου από την επίδοση της υπ' αριθμ. πρωτ 134/2017 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του δήμου Αλμωπίας, ως προϊσταμένη αρχή του έργου.

-Επειδή, μέχρι τη σύσταση της αυτοτελούς υπηρεσίας εποπτείας ΟΤΑ, αρμόδιος να αποφαινεται επί αιτήσεων θεραπείας αναδόχου σύμβασης έργου προϋπολογισμού μέχρι 5.000.000 προ ΦΠΑ είναι ο Γ.Γ. της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης (άρθρ. 227 σε

συνδυασμό με το αρθρ. 238 παρ. 1 Ν. 3852/2010 «ΚΑΛΛΙΚΡΑΤΗΣ»).

-Επειδή κατά τόπον αρμόδιος είναι ο Γ.Γ.Α.Δ. Μακεδονίας – Θράκης, διότι οι προσβαλλόμενες αποφάσεις είναι των οργάνων του Δήμου Αλμωπίας και διότι το έργο εκτελείτε στα διοικητικά όρια του Δήμου Αλμωπίας της Περιφέρειας Κεντρικής Μακεδονίας.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

με την επιφύλαξη παντός δικαιώματός μας, ιδίως δε του δικαιώματός μας να διεκδικήσουμε με κάθε νόμιμο μέσο την αποζημίωση της θετικής ζημίας, την οποία υπέστημεν λόγω ανωτέρας βίας, εντόκως από το χρόνο επέλευσής της.

ΖΗΤΟΥΜΕ

1. Να γίνει δεκτή στο σύνολό της η παρούσα αίτηση θεραπείας και να ακυρωθούν στο σύνολό τους **οι προσβαλλόμενες πράξεις**.
2. Να γίνει δεκτό το υπ' αριθμ. 13292/16-6-2017 Πρωτόκολλο Διαπίστωσης Βλαβών από ανωτέρα βία λόγω των καταρακτωδών βροχοπτώσεων στις 24/5/2017, 25/5/2017 και 26/5/2017, να αναγνωριστεί ότι μας οφείλεται και να υποχρεωθεί ο κύριος του έργου να μας καταβάλει αποζημίωση ποσού 5.218,25 ευρώ πλέον ΦΠΑ, η οποία αντιστοιχεί στη ζημία λόγω της ανωτέρας βίας, εντόκως από την ημερομηνία υποβολής του αιτήματος, άλλως από την ημερομηνία υποβολής της παρούσας και μέχρι την ολοσχερή εξόφληση.

Αρμόδιος δικαστικός επιμελητής καλείται, με την επιφύλαξη κάθε δικαιώματός μας, να επιδώσει την παρούσα, μαζί με τα συνημμένα έγγραφα, ήτοι:

1. Την υπ' αριθ. πρωτ. 11446/29-5-2017 δήλωση βλαβών από ανωτέρα βία, του αναδόχου.
2. Το υπ' αριθμ. 13292/16-6-2017 Πρωτ. Διαπ. Βλαβών από ανωτέρα βία.
3. Την υπ' αριθ. 134/2017 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Αλμωπίας.
4. Το υπ' αριθμ. πρωτ. 11220/25-5-2017 έγγραφο του τμήματος Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου Αλμωπίας.
5. Την υπ' αριθμ. πρωτ. 13734/21-6-2017 απαντητική επιστολή του Αναδόχου.
6. Το υπ' αριθ. πρωτ. 33172/14-12-2016 έγγραφο της Δ/νουσας Υπηρεσίας προς το Τ.Σ.Δ.Ε. Π.Ε. Πέλλας με θέμα «απόψεις επί της αίτησης Θεραπείας».

7. Το Άρθρο 46 της Ε.Σ.Υ. (Σελ. 39-46) που αφορά την ασφάλιση του έργου :
 “Στεγανοποίηση Κυψελών 3 και 4 ΧΥΤΑ ΒΔ Ενότητας Ν. Θεσσαλονίκης (Ολοκλήρωση Εργασιών)”

προς τον Γ.Γ. Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας - Θράκης που εδρεύει στη Θεσσαλονίκη, υπό την ιδιότητά του ως αποφαινομένου επί της παρούσας αίτησης θεραπείας οργάνου,

και μόνο την αίτηση θεραπείας χωρίς τα συνοδευτικά έγγραφα προς:

- Προς την Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Αλμωπίας, υπό την ιδιότητά της ως Προϊσταμένης Αρχής του έργου και εκδόντος την πρώτη προσβαλλόμενη πράξη οργάνου
- Προς τον Δήμο Αλμωπίας υπό την ιδιότητά του ως αντισυμβαλλομένου.

Έδεσσα, 31 Αυγούστου 2017

Για την αιτούσα εταιρεία

Ο Νόμιμος Εκπρόσωπος

.....”
 Στη συνέχεια έγινε διαλογική συζήτηση χωρίς να ληφθεί κάποια απόφαση επί της ανωτέρω αίτησης θεραπείας.

Η απόφαση αυτή πήρε αύξ. αριθμ. **197/2017**

.....
Αφού τελείωσαν τα θέματα της ημερήσιας διάταξης λύνεται η συνεδρίαση.
Για αυτό συντάχθηκε το πρακτικό αυτό και υπογράφεται όπως παρακάτω:

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΤΑ ΜΕΛΗ

(Ακολουθούν Υπογραφές)

ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΠΟΣΠΑΣΜΑ

Αριδαία 25-9-2017

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ Ο.Ε.

**ΜΠΙΝΟΣ ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ
ΔΗΜΑΡΧΟΣ ΑΛΜΩΠΙΑΣ**