



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ  
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΑΠΟΦΑΣΗ

246/ 2015

(Της διαδικασίας του άρθρου 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011)

ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την **22η Οκτωβρίου 2015**, ημέρα **Πέμπτη** και ώρα **10:00 πμ.**, και επί της οδού Κηφισίας 7 (5ος όροφος), όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (εφεξής Αρχή) 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 τη συνεδρίαση τα ακόλουθα:

- |                                   |                |
|-----------------------------------|----------------|
| <b>1. Χριστίνα Μπουσουλέγκα</b>   | (Αντιπρόεδρος) |
| <b>2. Ιωάννα Κουλούρη</b>         | (Μέλος)        |
| <b>3. Δημήτριος Σταθακόπουλος</b> | (Μέλος)        |
| <b>4. Δημήτριος Λουρίκας</b>      | (Μέλος)        |
| <b>5. Ευάγγελος Καραμανλής</b>    | (Μέλος)        |

Τα λοιπά αναπληρωματικά μέλη, καίτοι προσκληθέντα, δεν προσήλθαν.

**Γραμματέας:** Παρασκευή Λεμπούση

**Εισηγητής:** Χρήστος Κανελλόπουλος, Ε.Ε.Π. – Οικονομολόγος, Αικ. Θεοδωροπούλου Ε.Ε.Π Νομικός

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης παρέστη ο υπάλληλος του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων, κ. Χρήστος Κανελλόπουλος, ο οποίος αποδεσμεύτηκε πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

**Ερώτημα:** Το αριθμ. πρωτ. 28236/20-07-2015 έγγραφο του Δήμου Αιγιαλείας, το οποίο παραλήφθηκε από την Αρχή στις 23-7-2015 (αριθμ. πρωτ. 3307), όπως αυτό

συμπληρώθηκε με τα υπ' αριθμ. πρωτ. 31332/19-8-2015 και 35079/01-10-2015 (αριθμ. πρωτ. 3665/25-8-2015 και 4328/05.10.2015 της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. αντίστοιχα).

**Θέμα:** Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, περί προσφυγής στη διαδικασία διαπραγματεύσεως σύμφωνα με το άρθρο 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011 για την παροχή υπηρεσιών **«Μεταφορά Συμπυκνωμένων Απορριμμάτων του Δήμου Αιγιαλείας και Απόρριψή τους σε Χ.Υ.Τ.Α.»**, προϋπολογισθείσας δαπάνης € 1.055.340,00 με Φ.Π.Α. ή € 858.000,00 χωρίς Φ.Π.Α., οικονομικού έτους 2015, σε συνέχεια άγονου επαναληπτικού ανοικτού διεθνή διαγωνισμού με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.).

## **I. ΙΣΤΟΡΙΚΟ – ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΑ ΠΕΡΙΣΤΑΤΙΚΑ**

**1.** Από τη μελέτη των στοιχείων και εγγράφων του φακέλου της υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα:

**2.1** Με την αριθμ. 5383/24-2-2015 Διακήρυξή του (ΑΔΑΜ: 15PROC002594265 2015-02-224), ο Δήμος Αιγιαλείας διενήργησε διεθνή ανοικτό διαγωνισμό με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) για την παροχή υπηρεσιών **«Μεταφορά Συμπυκνωμένων Απορριμμάτων του Δήμου Αιγιαλείας και Απόρριψή τους σε Χ.Υ.Τ.Α.»**, προϋπολογισθείσας δαπάνης € 1.055.340,00 με Φ.Π.Α. ή € 858.000,00 χωρίς Φ.Π.Α., οικονομικού έτους 2015, με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή. Η Σύμβαση είχε διάρκεια δώδεκα (12) μήνες. Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ορίστηκε η 27η Μαρτίου 2015, ώρα 10:00 πμ., και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, στη διαδικτυακή πύλη [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) του συστήματος Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., ορίστηκε η 6η Απριλίου 2015 και ώρα 23:59. Ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ορίστηκε η 14η Απριλίου 2015 και ώρα 12:00 πμ. Ο διαγωνισμός πήρε Αριθμό Συστήματος 7226 στο Εθνικό Σύστημα Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ). Με την αριθμ. 100/20-4-2015 Απόφασή της, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου ενέκρινε το από 14-4-2015 Πρακτικό της Επιτροπής Αξιολόγησης με το οποίο κήρυξε άγονο τον διαγωνισμό και αποφάσισε την επαναπροκήρυξή του.

**2.2** Στη συνέχεια με την αριθμ. 13323/23-4-2015 Διακήρυξή του (ΑΔΑΜ: 15PROC002725333 2015-04-23), ο Δήμος Αιγιαλείας διενήργησε διεθνή ανοικτό διαγωνισμό με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) για την παροχή υπηρεσιών **«Μεταφορά Συμπυκνωμένων Απορριμμάτων του Δήμου Αιγιαλείας και Απόρριψή τους σε Χ.Υ.Τ.Α.»**, προϋπολογισθείσας δαπάνης € 1.055.340,00 με Φ.Π.Α. ή € 858.000,00 χωρίς Φ.Π.Α., οικονομικού έτους 2015, με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή. Η Σύμβαση είχε διάρκεια δώδεκα (12) μήνες. Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ορίστηκε η 25-5-2015, ώρα 10:00 πμ., και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, στη διαδικτυακή πύλη [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) του συστήματος Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., ορίστηκε η 5η Ιουνίου 2015 και ώρα 23:59. Ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ορίστηκε η 11η Ιουνίου 2015 και ώρα 12:00 πμ. Ο διαγωνισμός πήρε Αριθμό Συστήματος 9662 στο Εθνικό Σύστημα Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) και αναρτήθηκε την 6η Μαΐου 2015.

**2.3** Με βάση την υπ' αριθμ. 77/2014 μελέτη (Ειδική Συγγραφή Υποχρεώσεων – άρθρο 9) και το αναλυτικό τεύχος διακήρυξης ορίζεται ότι τα απορρίμματα θα μεταφέρονται, μετά από την αποκομίδή τους, από τα συνεργεία καθαριότητας του

Δήμου σε ακίνητο εντός των διοικητικών ορίων του Δήμου, θα φορτώνονται στο σημείο αυτό από τα οχήματα του αναδόχου και θα μεταφέρονται σε νόμιμο ΧΥΤΑ επιλογής του τελευταίου, ο οποίος θα βρίσκεται σε μέση απόσταση 220 χλμ περίπου από το σημείο φόρτωσης (Αίγιο), εκτός αν ορίσει διαφορετικά ο εργοδότης. Ειδικότερα και σύμφωνα με το άρθρο Α.2.8. της διακήρυξης το αντικείμενο του διαγωνισμού περιγράφεται ως εξής “...η μεταφορά και απόρριψη συμπυκνωμένων απορριμμάτων του Δήμου Αιγιαλείας, μετά από ελαφρά συμπύκνωση, μέσου όρου παραγωγής 40 τόνων ημερησίως. Τα απορρίμματα αυτά θα τοποθετούνται εντός φορτηγών με κιβωτάμαξα καλυμμένων κατάλληλα κατά τη μεταφορά τους ή εντός κλειστών και στεγανών απορριμματοκιβωτίων (containers) ή ανοικτών απορριμματοκιβωτίων καλυμμένων κατάλληλα κατά την μεταφορά τους και θα μεταφέρονται με φορτηγά οχήματα αναλόγου ικανότητας σε απόσταση διακοσίων είκοσι (220) χιλιομέτρων περίπου από τον χώρο φόρτωσης στην έδρα του Δήμου Αιγιαλείας.”

**2.4** Ο συνολικός προϋπολογισμός των εν θέματι υπηρεσιών ορίσθηκε στο ποσό 1.055.340,00 € με Φ.Π.Α.23%, ήτοι 858.000,00 € χωρίς ΦΠΑ. Για τον υπολογισμό της ως άνω προϋπολογισθείσας δαπάνης, σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στην υπ' αριθμ. 77/2014 μελέτη, έχει “ληφθεί υπ' όψιν ως βάση υπολογισμού το υπ' αριθμ. 10.07.01 άρθρο του ΑΤΟΕ (αναλυτικό τιμολόγιο οικοδομικών εργασιών). Επιπλέον στο από 01.10.2015 έγγραφο του Δήμου Αιγιαλείας αναφέρεται, κατόπιν αιτήματος της Αρχής, αναφέρεται χαρακτηριστικά: “Για την τιμή έχει ληφθεί υπόψη, όπως αναφέρεται στο τιμολόγιο της υπ' αριθμ. 77/2014 μελέτης ως βάση υπολογισμού το υπ' αριθμ. οικ. 10.07.01 άρθρο του ΑΤΟΕ.

*10.07 Μεταφορές με αυτοκίνητο*

*Μεταφορά με αυτοκίνητο οποιουδήποτε υλικού, ανά χιλιόμετρο αποστάσεως*

*10.07.01 δια μέσου οδών καλής βατότητας*

*Επί οδού επιτρέπουσας ταχύτητα άνω των 40km/h,*

*Ευρώ 0,35 (σημερινή τιμή)*

*Η παραπάνω τιμή έχει διαμορφωθεί λόγω της ιδιαιτερότητας της μεταφοράς (αστικά απόβλητα και όχι αδρανή υλικά κ.λπ) του ειδικού εξοπλισμού που απαιτείται [...] καθώς και επίσης ότι στην παραπάνω τιμή συμπεριλαμβάνονται και τα τέλη απόρριψης στον ΧΥΤΑ σύμφωνα με τις τότε τρέχουσες τιμές”*

**2.5** Κατά το άρθρο Α 2.4. της διακήρυξης δικαίωμα στο διαγωνισμό είχαν: “α) εταιρείες μεταφορών ή ιδιώτες μεταφορείς ή εταιρείες μεταφοράς στερεών αποβλήτων που κατέχουν τις αναγκαίες άδειες για μεταφορά στερεών αποβλήτων, όπως αυτά ορίζονται στην ΚΥΑ 50910/2727/16.12.03 (Φ.Ε.Κ.1909/Β/22.12.03), των διοικητικών αλλαγών του Ν. 3852/2010 και των εκτελεστικών του Π.Δ που έχουν εκδοθεί, και β) αντίστοιχες εταιρείες μεταφορών ή ιδιώτες μεταφορείς ή εταιρείες μεταφοράς στερεών αποβλήτων προερχόμενες από κράτη μέλη της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου (Ε.Ο.Χ.) ή από κράτη που έχουν υπογράψει την συμφωνία για τις Δημόσιες Συμβάσεις (Σ.Δ.Σ.) του Παγκόσμιου Οργανισμού Εμπορίου (Π.Ο.Ε.) εφόσον κατέχουν τις αναγκαίες άδειες για μεταφορά στερεών αποβλήτων” .

**2.6** Περαιτέρω στο άρθρο Α.2.7. ορίζονται αναλυτικά τα δικαιολογητικά συμμετοχής, τα οποία όφειλαν οι υποψήφιοι να υποβάλουν επί ποινή αποκλεισμού. Μεταξύ αυτών συμπεριλαμβάνονταν και τα κάτωθι: [...]

β) Άδεια συλλογής και μεταφοράς στερεών αποβλήτων όπως ορίζεται στην ΚΥΑ 50910/2727/16.12.03(Φ.Ε.Κ.1909Β/22.12.03 ) των διοικητικών αλλαγών του Ν. 3852/2010 και των εκτελεστικών του Π.Δ που έχουν εκδοθεί και την εγκύκλιο 129043/4345/08-07-2011 του Υπουργείου Περιβάλλοντος γ)πιστοποιητικό εγγραφής στους επίσημους καταλόγους εγκεκριμένων παρόχων υπηρεσιών της κατηγορίας 16 του Παραρτήματος ΙΙΑ της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ με αριθμό αναφοράς CPV 90512000-9,

δ) Υπεύθυνη δήλωση ψηφιακά υπογεγραμμένη, για τον ΧΥΤΑ (ή τους ΧΥΤΑ) στον (στους) οποίο (οποίους) θα μεταφέρουν τα απορρίμματα προς απόρριψη (οι ΧΥΤΑ καθώς και τα τέλη απόρριψης είναι ευθύνη και επιλογή του διαγωνιζόμενου) και λειτουργεί με νόμιμη άδεια συνοδευόμενη από την αντίστοιχη βεβαίωση αποδοχής ΧΥΤΑ,

δ) άδειες κυκλοφορίας, αποδείξεις πληρωμών τελών κυκλοφορίας τρέχοντος έτους, έγκυρα πιστοποιητικά ασφάλισης, αντίγραφα βιβλίων μεταβολών και ΚΤΕΟ για τα οχήματα μεταφοράς που θα πρέπει να διαθέτουν κατ' ελάχιστο οι συμμετέχοντες για την εκτέλεση του έργου όπως περιγράφεται παρακάτω: Α) Ένα (1) τουλάχιστον ειδικό όχημα τριών αξόνων με μηχανισμό φόρτωσης τύπου γάντζου-hooklift, μικτού φορτίου τουλάχιστον 26 ton πλήρως συμβατό για συνεργασία με open container Β) Τέσσερα τουλάχιστον ειδικά οχήματα τύπου συρμού συνολικού μικτού φορτίου 40 ton που θα αποτελούνται από ρυμουλκό τριών αξόνων με μηχανισμό φόρτωσης τύπου γάντζου- hooklift και ρυμουλκούμενο όχημα πλήρως συμβατό για συνεργασία με open container. Γ) Δέκα τουλάχιστον open container διαχείρισης μεικτών απορριμμάτων χωρητικότητας τουλάχιστον 30m<sup>3</sup> με αντίγραφα τιμολογίου ή μισθωτήρια για τον εξοπλισμό που θα πρέπει να διαθέτουν κατ' ελάχιστο οι συμμετέχοντες για την εκτέλεση του έργου.

ε)πιστοποιητικό συστήματος διασφάλισης ποιότητας ISO 9001: 2000 για το αντικείμενο του διαγωνισμού το οποίο θα πρέπει να έχει εκδοθεί από διαπιστευμένο φορέα.

ζ) Πιστοποιητικό ISO 14001 συστήματος περιβαλλοντικής διαχείρισης για το αντικείμενο του διαγωνισμού το οποίο θα πρέπει να έχει εκδοθεί από διαπιστευμένο φορέα.

η) Πιστοποιητικό OHSAS 18001 για την τήρηση κανόνων υγιεινής και ασφάλειας των εργασιών για το αντικείμενο του διαγωνισμού το οποίο θα πρέπει να έχει εκδοθεί από διαπιστευμένο φορέα.”

**2.** Σύμφωνα με τους όρους διακήρυξης (άρθρο Β.1.2.) μετά την ολοκλήρωση της διαδικασίας αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών «η Επιτροπή διαγωνισμού συντάσσει σχετικό πρακτικό, το οποίο περιλαμβάνει συγκριτικό πίνακα αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών των Υποψηφίων ανά φθίνουσα τιμή», ενώ μετά τον σχετικό έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης ανάδοχος προτείνεται από την Επιτροπή Διαγωνισμού «ο υποψήφιος που έχει υποβάλει την προσφορά με τη χαμηλότερη τιμή» ήτοι την τιμή ανά χιλιόμετρο τόνο, όπως

προκύπτει από τη μελέτη και από το υπόδειγμα της οικονομικής προσφοράς που έχει αναρτηθεί από την αναθέτουσα στο ΕΣΗΔΗΣ.

Στο κεφ. Β- (Όροι διενέργειας και κατακύρωσης διαγωνισμού) Άρθρο Β.1.1. αναφέρεται ότι η οικονομική προσφορά θα υποβληθεί μέσω ΕΣΗΔΗΣ και «η διάρθρωση της Οικονομικής Προσφοράς θα είναι όπως αυτή παρατίθεται στον Πίνακα του Παραρτήματος της παρούσης», χωρίς ωστόσο να συμπεριλαμβάνεται αντίστοιχο αρχείο στα Παραρτήματα της διακήρυξης (ούτε στο ηλεκτρονικό ούτε στο έντυπο αρχείο.) Ακολούθως στην παρ. 7 του ιδίου άρθρου αναφέρεται «Περαιτέρω για λόγους πληρέστερης τεκμηρίωσης των οικονομικών στοιχείων της προσφοράς, ο Υποψήφιος ανάδοχος καλείται να υποβάλει ηλεκτρονικά, με την ένδειξη ΑΝΑΛΥΤΙΚΗ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ» τον πίνακα που παρατίθεται κατωτέρω ως υπόδειγμα σε ξεχωριστό ηλεκτρονικό αρχείο,, φέροντα ηλεκτρονική υπογραφή» και στην παρ. 8 «σε περίπτωση διάστασης μεταξύ των στοιχείων κόστους της οικονομικής προσφοράς που δηλώνονται εντός του συστήματος και εκείνων στον πίνακα «ανάλυσης οικονομικής προσφοράς» ισχύουν τα δηλωθέντα εντός του συστήματος στοιχεία»

**2.7** Περίληψη της Διακήρυξης στάλθηκε, με ηλεκτρονικά μέσα, στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης την 23η Απριλίου 2015, η οποία και δημοσιεύτηκε την 28η Απριλίου 2015 (S 082 – 145860). Επίσης περίληψη της Διακήρυξης (ΑΔΑ:7Ν80Ω6Χ-4ΕΣ), δημοσιεύτηκε την 28η Απριλίου 2015 στις εφημερίδες «Ημερησία», «Χρηματιστηριακές Ανακοινώσεις», «Αυγή», «Ελεύθερος Τύπος» και «Πελοπόννησος» και στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως την 30η Απριλίου 2015 (ΦΕΚ 162/2015). Επιπρόσθετα, όλο το τεύχος της Διακήρυξης αναρτήθηκε στον διαδικτυακό τόπο [www.aigialeia.gov.gr](http://www.aigialeia.gov.gr).

**2.8** Με την από 28-4-2015 Προσφυγή της, η εταιρεία «Περιβαλλοντική Ενεργειακή Α.Ε.», ενώπιον του Γενικού Γραμματέα της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Πελοποννήσου Δυτικής Ελλάδας και Ιονίου προσέβαλε ορισμένους εκ των όρων της επαναληπτικής Διακήρυξης. Ειδικότερα, η εν λόγω εταιρεία αναφέρει στην προσφυγή της ότι: α) “η μεταφορά των απορριμμάτων και η απόρριψή τους θα γίνεται αόριστα σε μέση απόσταση περίπου 220 χιλιομέτρων από τον χώρο φόρτωσης στην έδρα του Δήμου Αιγιαλείας (εδάφιο Α.2.8. της Διακήρυξης)” και β) “ο Δήμος Αιγιαλείας προσπαθεί να αποφύγει την νόμιμη διαδικασία εύρεσης νόμιμου Χ.Υ.Τ.Α., και περιμένει σύμφωνα με το άρθρο Β.1.3. Παρ. 1 viii της διακήρυξης ο διαγωνιζόμενος να υποβάλει υπεύθυνη δήλωση που θα δηλώνει που θα εναποθέσει τα απορρίμματά του”

**2.9** Με το αριθμ. 16615/19-5-2015 έγγραφο του, ο Δήμος Αιγιαλείας, Διεύθυνση Καθαριότητας και Ανακύκλωσης αναφέρει, στην Αποκεντρωμένη Διοίκηση Πελοποννήσου, Δυτικής Ελλάδος και Ιονίου, τους λόγους για τους οποίους θα πρέπει να απορριφθεί η Προσφυγή της εν λόγω εταιρείας Ειδικότερα στα υποβληθέντα στην Αρχή έγγραφά του ο Δήμος αναφέρει ότι “παλαιότερα ο Δήμος μας είχε καταβάλει προσπάθειες για την εξυπηρέτησή του από άλλους ΧΥΤΑ αλλά οι απαντήσεις που είχε λάβει ήταν αρνητικές από το ΧΥΤΑ Φλόκα, όπως φαίνεται από το υπ' αριθμ. 1505/19.01.2012 έγγραφο του Δήμου Δυτ. Αχαΐας”.

**2.10** Με την αριθμ. 61378/6499/3-6-2015 Απόφασή της, με βάση το άρθρο 227 του Ν. 3852/2010, η Αποκεντρωμένη Διοίκηση Πελοποννήσου, Δυτικής Ελλάδος

και Ιονίου, αφού έλαβε υπόψη του το αριθμ. 16615/19-5-2015 έγγραφο του Δήμου Αιγιαλείας, Διεύθυνση Καθαριότητας και Ανακύκλωσης, απέρριψε την Προσφυγή της εταιρείας «Περιβαλλοντική Ενεργειακή Α.Ε.» διότι όπως υποστηρίζει στην εν λόγω Απόφασή της, *“Επειδή στη συγκεκριμένη περίπτωση .... λόγω μη υποβολής ουδεμίας προσφοράς από ενδιαφερόμενο, δεν δύναται να συναχθεί ότι η προσφεύγουσα έχει υποστεί συγκεκριμένη βλάβη η ίδια πό την έκδοση της πάφωσης, ως εκ τούτου η κρινόμενη προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως απαράδεκτη, ελλείψει εννόμου συμφέροντος στο πρόσωπο της προσφεύγουσας. Η εν λόγω Απόφαση κοινοποιήθηκε στην «Περιβαλλοντική Ενεργειακή Α.Ε.» την 4η Ιουνίου 2015.*

Στο σημείο αυτό επισημαίνεται ότι η ίδια ως άνω εταιρεία είχε ήδη καταθέσει την από 2-3-2015 Προσφυγή της κατά των όρων της προηγηθείσας διακήρυξης του ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού για τη μεταφορά απορριμμάτων του Δήμου, με το ίδιο ακριβώς περιεχόμενο με την ως άνω υπό στοιχ. 2.10 Προσφυγή της. Με την αριθμ. 35096/27-4-2015 Απόφασή της, η Αποκεντρωμένη Διοίκηση Πελοποννήσου, Δυτικής Ελλάδος και Ιονίου απέρριψε την εν λόγω Προσφυγή κάνοντας μεία της αριθμ. 99/2012 (Κλιμάκιο Ζ') Πράξης `του Ελεγκτικού Συνεδρίου και της αριθμ. 2754/2011 Απόφασης (Τμήμα VI) του Ελεγκτικού Συνεδρίου. Η αριθμ. 2754/2011 Απόφαση του Ελεγκτικού Συνεδρίου αναφέρει ότι *«... ο μη προσδιορισμός του χώρου εναπόθεσης των απορριμμάτων και η ρητή πρόβλεψη τόσο στη διακήρυξη όσο και στο οικείο σχέδιο συμβάσεως ότι το κόστος της μεταφορτώσεως και της διαθέσεως των απορριμμάτων, στην οποία περιλαμβάνεται και η απόθεση αυτών, θα επιβαρύνει τον ανάδοχο, προσδιοριζόμενου μόνου του κόστους ανά τόνο μεταφερόμενων απορριμμάτων, δεν καθιστά αόριστο το αντικείμενο της συμβάσεως ... Συνεπώς η μη αναγραφή στη διακήρυξη συγκεκριμένου χώρου διαθέσεως δεν καθιστά το αντικείμενο της αόριστο ούτε οδηγεί σε νόθευση της διαφάνειας και του ανταγωνισμού...».*

**2.11** Με το αριθμ. 1/11-6-2015 Πρακτικό της, η Επιτροπή του διαγωνισμού διαπίστωσε ότι δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.

**2.12** Με την αριθμ. 190/26-6-2015 Απόφασή (ΑΔΑ: 7Μ5ΓΩ6Χ-ΨΛ2) της, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Αιγιαλείας έκανε αποδεκτό το αριθμ. 1/11-6-2015 Πρακτικό της Επιτροπής, κήρυξε άγονο τον διαγωνισμό και πρότεινε την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης σύμφωνα με το άρθρο 25 του Π.Δ. 60/2007. Η ως άνω απόφαση εγκρίθηκε κατά τον έλεγχο νομιμότητας από την Αποκεντρωμένη Διοίκηση Πελοποννήσου, Δυτικής Ελλάδος και Ιονίου με την αριθμ. 82227/8732/15-7-2015 Απόφασή (ΑΔΑ:ΩΞΑΦΟΡ1Φ-TBZ) της.

**2.13** Με το αριθμ. 31691/14-8-2015 έγγραφό του, ο Δήμος Αιγιαλείας βεβαιώνει ότι δεν έχουν ασκηθεί Ενστάσεις, Προδικαστικές Προσφυγές ή Ασφαλιστικά Μέτρα ή λοιπά ένδικα βοηθήματα κατά του διαγωνισμού εκτός της, από 28-4-2015, Προσφυγής της εταιρείας «Περιβαλλοντική Ενεργειακή Α.Ε.».

**2.14** Από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι ο Δήμος Αιγιαλείας καλύπτει τουλάχιστον από το έτος 2011 τις εν λόγω υπηρεσίες με διενέργεια ανοικτών διεθνών διαγωνισμών για την ανάθεση σύμβασης παροχής μεταφοράς απορριμμάτων. Ήδη έχουν διενεργηθεί δύο διεθνείς διαγωνισμοί εκ ποσού 559.000€ πλέον ΦΠΑ (για διάστημα 115 ημερών) και 1.072.500,00€ (για διάστημα 250 ημερών), οι οποίοι κατέληξαν σε ανάδοχο και ελέχθησαν για την νομιμότητά

τους κατά τον γενόμενο προσυμβατικό έλεγχο από το Ελεγκτικό Συνέδριο (Απόφαση 1505/2012 του VI Τμήματος –μετά από ανάκληση της υπ' αριθμ. 99/2012 του Ζ' Κλιμακίου- και Πράξη 105/2013 του Ζ' Κλιμακίου). Στην προσκομισθείσα τελευταία σύμβαση (από 29.07.2013 και για 12 μήνες) δεν αναγράφεται ο ΧΥΤΑ απόρριψης των απορριμμάτων αλλά σε σχετικό ερώτημα της Αρχής αναφέρεται ότι “η από 29.07.2013 υπογραφείσα σύμβαση συνεχίστηκε έως το Δεκέμβριο του 2014 λόγω ύπαρξης αδιάθετου ποσού στη σύμβαση και κατόπιν αυτού η απόρριψη γινόταν στο ΧΥΤΑ Αιγείρας δημιουργώντας πρόβλημα στην ήδη κορεσμένο ΧΥΤΑ”. Επιπλέον με τα συμπληρωματικά έγγραφα ο Δήμος προσκόμισε στην Αρχή αλληλογραφία με ΧΥΤΑ της περιοχής στους οποίους απευθύνθηκε για την αναζήτηση εναπόθεσης 10.000 τόνων αστικών αποβλήτων ανά έτος. Οι από 22.09.2015, 23.09.2015 και 24.09.2015 απαντήσεις των φορέων (Σύνδεσμος Διαχείρισης Στερεών Αποβλήτων 4ης ΓΕΝ Αιτωλ/νίας, Σύνδεσμος Δ/σης Στερεών Αποβλήτων 1ης Γεωγραφικής Ενότητας Ν Αιτωλ/νίας και Σύνδεσμος Διαχείρισης Στερεών αποβλήτων 2ης Ενότητας Ν. Αχαΐας) ήταν όλες αρνητικές.

**2.15** Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Αιγιαλείας, με το προαναφερόμενο έγγραφό του, στο οποίο επισυνάπτεται σχέδιο Απόφασής του, ζητά την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. προκειμένου να προσφύγει στην διαδικασία της απευθείας ανάθεσης για την παροχή υπηρεσιών «Μεταφορά Συμπυκνωμένων Απορριμμάτων του Δήμου Αιγιαλείας και Απόρριψή τους σε Χ.Υ.Τ.Α.», προϋπολογισθείσας δαπάνης € 1.055.340,00 με Φ.Π.Α. ή € 858.000,00 χωρίς Φ.Π.Α., οικονομικού έτους 2015, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, χωρίς τροποποίηση των όρων της αρχικής Σύμβασης.

## II. ΝΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ

**3.** Το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων, ορίζει τα ακόλουθα: «δδ) Οι αποφάσεις των αναθέτουσών 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. [...]».

**4.** Το άρθρο 6, παράγραφος 1 του Π.Δ. 60/2007 «Προσαρμογή της ελληνικής νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ...» ορίζει: “Το παρόν εφαρμόζεται στις δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών που δεν εξαιρούνται, δυνάμει των εξαιρέσεων που προβλέπονται στα άρθρα 16, 17 και 9 έως 15, και των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός φόρου προστιθέμενης αξίας (ΦΠΑ) είναι ίση προς ή ανώτερη από τα ακόλουθα κατώτατα όρια:

**α)** 137.000 ευρώ, για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών, εκτός αυτών που καλύπτονται από την περίπτωση β) στοιχείο iii), που συνάπτονται από τις αναθέτουσες αρχές οι οποίες είναι κεντρικές κυβερνητικές αρχές του Παραρτήματος IV. [...]

**β)** 211.000 ευρώ, προκειμένου για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που συνάπτονται είτε i) από αναθέτουσες αρχές άλλες από εκείνες που αναφέρονται στο Παράρτημα IV, είτε ii) από τις αναθέτουσες αρχές που αναφέρονται στο Παράρτημα IV και οι οποίες δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, όταν οι συμβάσεις αφορούν προϊόντα τα οποία δεν καλύπτει το Παράρτημα V, είτε iii) από οποιαδήποτε αναθέτουσα αρχή και έχουν ως αντικείμενο υπηρεσίες της κατηγορίας 8 του Παραρτήματος II A, υπηρεσίες τηλεπικοινωνιών της κατηγορίας 5 των οποίων οι θέσεις στο CPV είναι αντίστοιχες με τους αριθμούς αναφοράς CPC 7524, 7525 και 7526, ή/και υπηρεσίες που αναφέρονται στο Παράρτημα II B.”

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με τον Κανονισμό (ΕΕ) αριθμ. 1336/2013 της Επιτροπής για την τροποποίηση των οδηγιών 2004/17/ΕΚ, 2004/18/ΕΚ και 2009/81/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, όσον αφορά τα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, τα ως άνω ποσά αναπροσαρμόστηκαν, από 1/1/2014 και για την διετία 2014-2015, στις 134.000 και 207.000 ευρώ αντίστοιχα.

**5.** Το άρθρο 8 παράγραφος 1, 3, 5 και 7 του Π.Δ. 60/2007 ορίζει ότι: «1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας δημόσιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, εκτός ΦΠΑ, όπως προσδιορίζεται από την αναθέτουσα αρχή. Στον υπολογισμό αυτό, λαμβάνεται υπόψη το εκτιμώμενο συνολικό ποσό, συμπεριλαμβανομένων τόσο του τυχόν προβλεπόμενου δικαιώματος προαίρεσης όσο και των τυχόν παρατάσεων της σύμβασης ... 3. Κανένα σχέδιο έργου και καμία σύμβαση προμήθειας ή υπηρεσιών δεν επιτρέπεται να κατατμηθεί, προκειμένου να αποφευχθεί η εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος διατάγματος. ...5. β) Όταν η προμήθεια ομοειδών προϊόντων μπορεί να οδηγήσει σε ταυτόχρονη σύναψη χωριστών συμβάσεων κατά τμήματα, λαμβάνεται υπόψη η εκτιμώμενη συνολική αξία αυτών των τμημάτων κατά την εφαρμογή του άρθρου 6 σημεία α) και β). Όταν η συνολική αξία των τμημάτων είναι ίση με ή υπερβαίνει την αξία που καθορίζεται στο άρθρο 6, το παρόν εφαρμόζεται στη σύναψη κάθε τμήματος. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να παρεκκλίνουν προκειμένου για τα τμήματα των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός Φ.Π.Α. είναι μικρότερη των ογδόντα χιλιάδων (80.000) ευρώ και υπό τον όρο ότι το συνολικό ποσό των συγκεκριμένων τμημάτων δεν υπερβαίνει το 20% της συνολικής αξίας όλων των τμημάτων. ...7. Όταν πρόκειται για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών ή υπηρεσιών που έχουν περιοδικό χαρακτήρα ή προβλέπεται να ανανεωθούν μέσα σε συγκεκριμένο χρονικό διάστημα, λαμβάνεται ως βάση για τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης α) είτε η συνολική πραγματική αξία των διαδοχικών συμβάσεων του ίδιου τύπου, οι οποίες συνήφθησαν κατά το προηγούμενο δωδεκάμηνο ή οικονομικό έτος, αναπροσαρμοσμένη, εφόσον τούτο είναι δυνατόν, προκειμένου να ληφθούν υπόψη ενδεχόμενες μεταβολές ως προς τις ποσότητες ή την αξία τους κατά τους δώδεκα (12) μήνες που έπονται της αρχικής σύμβασης. β) είτε η εκτιμώμενη συνολική αξία των διαδοχικών συμβάσεων που συνήφθησαν κατά το δωδεκάμηνο που έπεται της πρώτης παράδοσης ή κατά τη διάρκεια του οικονομικού έτους, εφόσον αυτό υπερβαίνει τους δώδεκα (12) μήνες. Η επιλογή της μεθόδου για τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας μιας δημόσιας σύμβασης δεν επιτρέπεται να γίνεται προς το σκοπό αποφυγής της εφαρμογής του παρόντος».

**6.** Το άρθρο 25 του Π.Δ. 60/2007 ορίζει 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: 1) Προκειμένου για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών: α) εάν, ύστερα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές δεν κρίνεται κατάλληλη, ή εάν δεν υπάρχει κανείς υποψήφιος, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή, ύστερα από αίτημά της, [...]».

**7.** Το άρθρο 32 του Π.Δ. 60/2007 ορίζει ότι: «1. Κατά τον καθορισμό των προθεσμιών παραλαβής των προσφορών και των αιτήσεων συμμετοχής, οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν υπόψη, ιδίως, το πολύπλοκο της σύμβασης και τον χρόνο που απαιτείται για την προετοιμασία των προσφορών, με την επιφύλαξη των ελαχίστων προθεσμιών που καθορίζονται στο παρόν άρθρο. 2. Στις ανοικτές διαδικασίες, η ελάχιστη προθεσμία παραλαβής των προσφορών ανέρχεται σε πενήντα δύο (52) ημέρες από την ημερομηνία αποστολής της προκήρυξης διαγωνισμού. ... 5. Όταν οι προκηρύξεις καταρτίζονται και αποστέλλονται με ηλεκτρονικά μέσα σύμφωνα με τη μορφή και τις λεπτομέρειες διαβίβασης που προβλέπονται στο Παράρτημα VIII σημείο 3, οι προθεσμίες παραλαβής των προσφορών που ορίζονται στις παραγράφους 2 και 4, για τις ανοικτές διαδικασίες, και η προθεσμία παραλαβής των αιτήσεων συμμετοχής που ορίζεται στην παράγραφο 3 εδάφιο α), για τις κλειστές και με διαπραγμάτευση διαδικασίες και τον ανταγωνιστικό διάλογο, μπορούν να συντμηθούν κατά επτά (7) ημέρες. 6. Σύντμηση κατά πέντε (5) ημέρες των προθεσμιών παραλαβής των προσφορών που ορίζονται στην παράγραφο 2 και στην παράγραφο 3 εδάφιο β), είναι δυνατή όταν η αναθέτουσα αρχή παρέχει, με ηλεκτρονικό μέσο και από την ημερομηνία δημοσίευσης της προκήρυξης, σύμφωνα με το Παράρτημα VIII, ελεύθερη, άμεση και πλήρη πρόσβαση στη συγγραφή υποχρεώσεων και στα λοιπά τεύχη του διαγωνισμού, προσδιορίζοντας στο κείμενο της προκήρυξης την ηλεκτρονική διεύθυνση στην οποία διατίθεται η εν λόγω τεκμηρίωση. Η σύντμηση αυτή μπορεί να ορίζεται επιπλέον της μείωσης που προβλέπεται στην παράγραφο 5. [...]».

**8.** Τα άρθρα 134 και 136 του Ν. 4281/2014 «Μέτρα Στήριξης και Ανάπτυξης της Ελληνικής Οικονομίας, Οργανωτικά Θέματα Υπουργείου Οικονομικών και άλλες διατάξεις» με τα οποία ορίζονται ότι: «...134. Οι διατάξεις του παρόντος Τίτλου εφαρμόζονται κατά την ανάθεση και εκτέλεση, με τη χρήση Τεχνολογιών Πληροφορικής και Επικοινωνιών (ΤΠΕ), δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών του Μέρους Β' του παρόντος από αναθέτουσες αρχές / αναθέτοντες φορείς. Μπορεί επίσης να εφαρμόζονται στις συμβάσεις παραχώρησης δημοσίων έργων και στις συμβάσεις του ν. 3389/2005 (Α' 232), εφόσον τούτο ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης. [...] 136. 1. Οι αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς υποχρεούνται να χρησιμοποιούν το ΕΣΗΔΗΣ σε όλα τα στάδια της διαδικασίας ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων του παρόντος, από την υποβολή του αιτήματος μέχρι την υπογραφή και την εκτέλεση των συμβάσεων αυτών, με εκτιμώμενη αξία ίση ή ανώτερη των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ, χωρίς να συμπεριλαμβάνεται ο ΦΠΑ. Με απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας ο χρόνος έναρξης υποχρεωτικής εφαρμογής του συνόλου ή μέρους από τις διατάξεις του παρόντος τίτλου μπορεί να μετατίθεται, σε όλες ή ορισμένες κατηγορίες δημοσίων συμβάσεων, για όλες ή για ορισμένες αναθέτουσες αρχές και σε όλες τις αποφάσεις ανάθεσης και εκτέλεσης δημοσίων συμβάσεων ή σε μέρη αυτών...». Επιπλέον, με την παρ. 3 του άρθρου 201

του ιδίου Νόμου, ορίζεται ότι : «...3. Η ισχύς των άρθρων 134 έως 138, αρχίζει ως προς τις προμήθειες και υπηρεσίες, όσον αφορά τους φορείς της Κεντρικής Διοίκησης όπως ορίζεται στο άρθρο 14 του ν. 4270/2014 την 1η Ιουλίου 2014, όσον αφορά τους φορείς της Γενικής Κυβέρνησης την 1η Οκτωβρίου 2014 και όσον αφορά το σύνολο του δημόσιου τομέα την 1η Οκτωβρίου 2015. ...».

**9.** Την αριθμ. Π1/2390 απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας (ΦΕΚ 2677/Β/2013) με την οποία καθορίστηκαν οι Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.).

**10.** Ο Κώδικας Δήμων και Κοινοτήτων, ο οποίος κυρώθηκε με το άρθρο πρώτο του ν. 3463/2006 (ΦΕΚ Β' 114) και, σύμφωνα με το άρθρο τέταρτο του ανωτέρω νόμου, στο άρθρο 75 παρ. 1, ότι: «Οι δημοτικές ... αρχές διευθύνουν και ρυθμίζουν όλες τις τοπικές υποθέσεις ... με στόχο την προστασία, την ανάπτυξη και τη συνεχή βελτίωση των συμφερόντων και της ποιότητας ζωής της τοπικής κοινωνίας. Οι αρμοδιότητες των Δήμων και Κοινοτήτων αφορούν, κυρίως, τους τομείς: α) ... β) Περιβάλλοντος, στον οποίο περιλαμβάνεται, ιδίως: 1. ... 4. Η καθαριότητα όλων των κοινόχρηστων χώρων της εδαφικής τους περιφέρειας, η αποκομιδή και διαχείριση των αποβλήτων ...». Περαιτέρω, με το ν. 3852/2010 «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης – Πρόγραμμα Καλλικράτης» (ΦΕΚ Α' 87) και ειδικότερα στο άρθρο 94 παρ. 1 περ. 25 " ορίζεται "1. Στο άρθρο 75 παρ. 1 του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων και υπό τον τομέα β' («Περιβάλλον») προστίθενται οι ακόλουθες αρμοδιότητες: 25. Η διαχείριση στερεών αποβλήτων, σε επίπεδο προσωρινής αποθήκευσης, μεταφόρτωσης, επεξεργασίας, ανακύκλωσης και εν γένει αξιοποίησης, διάθεσης, λειτουργίας σχετικών εγκαταστάσεων, κατασκευής μονάδων επεξεργασίας και αξιοποίησης, καθώς και αποκατάστασης υφιστάμενων χώρων ενάποθησης (Χ.Α.Δ.Α.). Η διαχείριση πραγματοποιείται, σύμφωνα με τον αντίστοιχο σχεδιασμό, που καταρτίζεται από την Περιφέρεια κατά την ειδικότερη ρύθμιση του άρθρου 186 παρ. ΣΤ' αριθμ. 29 του παρόντος νόμου."

**11.** Ο νόμος 3536/2007 «Ειδικές ρυθμίσεις θεμάτων μεταναστευτικής πολιτικής και λοιπών ζητημάτων αρμοδιότητας Υπουργείου Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης» (ΦΕΚ Α' 42), ορίζει στο άρθρο 30 ότι: «1. α) Τροποποιείται η παρ. 2 του άρθρου 12 του ν. 1650/1986 (Φ.Ε.Κ. Α' 160) ως προς τον ορισμό των αρμόδιων φορέων για τη διαχείριση των στερεών αποβλήτων και των ανάλογων αρμοδιοτήτων των Ο.Τ.Α. (παρ. 3 και 4). Η προσωρινή αποθήκευση, μεταφόρτωση, επεξεργασία, αξιοποίηση και διάθεση των στερεών αποβλήτων σε κάθε Περιφέρεια της χώρας διενεργείται με ευθύνη των Φορέων Διαχείρισης Στερεών Αποβλήτων (ΦΟΔ-ΣΑ), που προβλέπονται στο άρθρο 7 παρ. 2 της κ.υ.α. 50910/2727/2003 (Φ.Ε.Κ. 1909 Β'/22.12.2003), οι οποίοι αντιστοιχούν στις διαχειριστικές ενότητες κάθε Περιφέρειας και οι οποίοι οργανώνονται σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στις επόμενες παραγράφους.(...)».

**12.** Περαιτέρω, η κ.υ.α. 50910/2727/16.12.2003 (Φ.Ε.Κ. 1909 Β'/22.12.2003), που εκδόθηκε, όπως αναφέρεται στο άρθρο 1 αυτής, για την εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 12 του ν. 1650/1986 και σε συμμόρφωση προς τους ορισμούς της οδηγίας 91/156/ΕΟΚ του Συμβουλίου της 18ης Μαρτίου 1991 «Τροποποίηση της Οδηγίας 75/442/ΕΟΚ περί των στερεών αποβλήτων» (ΕΕ L 78/26.3.1991), ορίζει, στο άρθρο 7, ότι: «1. Υπόχρεοι φορείς για τη συλλογή και μεταφορά των αποβλήτων: α.

(...) β. Οι εργασίες συλλογής και μεταφοράς των στερεών αποβλήτων εκτελούνται με ευθύνη των οικείων Ο.Τ.Α. πρώτου βαθμού (...) β. Οι πιο πάνω υπόχρεοι φορείς: β1) υποχρεούνται να διαθέτουν τα συλλεγόμενα στερεά απόβλητα στις εγκαταστάσεις της οικείας διαχειριστικής ενότητας που ορίζεται από το ΠΕΣΔΑ. (...).

**13.** Το άρθρο 61 ν. 3979/2011 “Σύναψη δημόσιων συμβάσεων παροχής υπηρεσιών καθαριότητας” ορίζει “Για την παροχή συγκεκριμένων υπηρεσιών συλλογής και μεταφοράς στερεών αποβλήτων και ανακυκλώσιμων υλικών, καθαριότητας κοινόχρηστων χώρων και δημοτικών κτιρίων, ακολουθείται η διαδικασία για τη σύναψη δημόσιων συμβάσεων παροχής υπηρεσιών, που προβλέπεται στις διατάξεις του π.δ. 60/2007 (Α` 64), σε συνδυασμό με τις διατάξεις των άρθρων 209 και 273 του Κ.Δ.Κ. (ν. 3463/2006). Με αιτιολογημένη απόφαση του δημοτικού συμβουλίου, η οποία λαμβάνεται με την απόλυτη πλειοψηφία του συνόλου των μελών, τεκμηριώνεται η αδυναμία εκτέλεσης συγκεκριμένων υπηρεσιών με ίδια μέσα του δήμου και καθορίζονται, ιδίως, το αντικείμενο των παρεχόμενων υπηρεσιών, η διάρκεια και η περιοχή, εντός της οποίας αυτές παρέχονται.”

### **III. ΝΟΜΙΚΗ ΕΚΤΙΜΗΣΗ**

**14.** Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Αιγιαλείας αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών μέσω της διαδικασίας της διαπραγμάτευσης βάσει της παραγράφου 1, περίπτωση α' του άρθρου 25 του Π.Δ. 60/2007 περί προσαρμογής της ελληνικής νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ «Περί συντονισμού των Διαδικασιών Σύναψης Δημοσίων Συμβάσεων Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών».

Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών συνολικού προϋπολογισμού € 858.000,00 χωρίς Φ.Π.Α., συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή γνώμης σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 6 και 8 του Π.Δ. 60/2007 και του άρθρου 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει.

**15.** Η διαδικασία με διαπραγμάτευση, έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25 Π.Δ. 60/2007) (βλ. σχετικώς ΔΕΕ, απόφαση της 8ης Απριλίου 2008, C 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56). Συναφώς επισημαίνεται ότι οι ανωτέρω διατάξεις στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από τη βασική ρύθμιση, δηλαδή από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζόμενων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συστατικής ερμηνείας. Συγκεκριμένα, προκειμένου η Οδηγία 2004/18/ΕΚ να μην απολέσει την πρακτική αποτελεσματικότητά της, τα κράτη μέλη και οι αναθέτουσες αρχές τους δεν επιτρέπεται να προβλέπουν περιπτώσεις προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση που δεν προβλέπονται από την εν λόγω οδηγία ή να συνοδεύουν τις ρητώς προβλεπόμενες από την Οδηγία αυτή περιπτώσεις με νέους όρους που έχουν ως αποτέλεσμα να καθιστούν ευκολότερη την προσφυγή στην εν λόγω διαδικασία (βλ. ΔΕΕ, αποφάσεις της 18<sup>ης</sup> Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά

Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. Ι-1249, σκέψη 23, της 28<sup>ης</sup> Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. Ι-1949, σκέψη 13 και της 13<sup>ης</sup> Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, Ι-13947, σκέψη 48).

**16.** Με τη διάταξη του άρθρου 25 παράγραφος 1, περίπτωση α' του Π.Δ. 60/2007, παρέχεται η δυνατότητα στις Αναθέτουσες Αρχές να συνάπτουν συμβάσεις με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, με την προϋπόθεση: α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, β) να μην έχει υποβληθεί κατά την ανωτέρω νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές να μην κρίνεται κατάλληλη ή να μην υπάρχει κανείς υποψήφιος και γ) να μην τροποποιούνται ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση.

**17.** Ειδικότερα δε, σχετικά με την υπό σημείο α) προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, παγίως έχει κριθεί ότι η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή της παραγράφου 1, περίπτωση α' του άρθρου 25 του Π.Δ. 60/2007, συνέχεται άμεσα με τον προηγηθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία (ΕΣ-Πράξη 215/2012-Ζ' Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

**18.** Ως προς την προϋπόθεση, προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, από τα στοιχεία του φακέλου διαπιστώνεται ότι με την αριθμ. 13323/23-4-2015 Διακήρυξή του, ο Δήμος Αιγιαλείας διενήργησε διεθνή ανοικτό διαγωνισμό με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) για την παροχή υπηρεσιών «Μεταφορά Συμπυκνωμένων Απορριμμάτων του Δήμου Αιγιαλείας και Απόρριψή τους σε Χ.Υ.Τ.Α.», προϋπολογισθείσας δαπάνης € 1.055.340,00 με Φ.Π.Α. ή € 858.000,00 χωρίς Φ.Π.Α., οικονομικού έτους 2015, με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή. Από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι, ο Δήμος Αιγιαλείας διενήργησε τον ανωτέρω διεθνή ανοικτό διαγωνισμό τηρώντας τις προβλεπόμενες διατυπώσεις δημοσιότητας. Η δε διακήρυξη του διαγωνισμού, δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στο σχετικό διαγωνισμό, όπως προκύπτει από το ως άνω παρατεθέν ιστορικό.

**19.** Ωστόσο επισημαίνονται τα ακόλουθα σημεία της διακήρυξης που δεν απέδιδαν με απόλυτη σαφήνεια ορισμένους όρους του διαγωνισμού, ικανά ίσως να εγείρουν κάποιο διευκρινιστικό ερώτημα, αλλά όχι σε τέτοιο βαθμό που να δημιουργήσουν σύγχυση ή και αμφισημία των όρων αυτών, τουλάχιστον σε βαθμό τέτοιο που να απέτρεψαν εν τέλει έναν οικονομικό φορέα από την συμμετοχή του στον διαγωνισμό και την κατάθεση προσφοράς:

Η αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με την μελέτη που προηγήθηκε, προσδιόρισε μια “τεκμαρτή” απόσταση μεταφοράς της τάξεως των 220 km (μέση απόσταση μεταξύ δύο πιθανών ΧΥΤΑ υποδοχής των απορριμμάτων) και επέλεξε να θέσει στους όρους του διαγωνισμού και της σύμβασης τον υποψήφιο προσφέροντα να καθορίσει τον/ ή τους ΧΥΤΑ, στα πλαίσια των επιχειρηματικών του επιλογών. Προσδιόρισε δε την ποσότητα των απορριμμάτων (παράγοντας που προσδιορίζεται από την αναθέτουσα) έως 10.000 tn, ως το ανώτατο όριο που θα ληφθεί υπόψη κατά την

προσφορά και την εκτέλεση της σύμβασης (βλ. άρθρο Β.2.3 “το σύνολο των τμηματικών πληρωμών δεν μπορεί να υπερβεί .... την οικονομική του προσφορά”).

Ως κριτήριο κατακύρωσης στην εν λόγω διακήρυξη ορίσθηκε αυτό της χαμηλότερης τιμής. Στο κεφ. Β- (Όροι διενέργειας και κατακύρωσης διαγωνισμού) Άρθρο Β.1.1. αναφέρεται ότι η οικονομική προσφορά θα υποβληθεί μέσω ΕΣΗΔΗΣ και «η διάρθρωση της Οικονομικής Προσφοράς θα είναι όπως αυτή παρατίθεται στον Πίνακα του Παραρτήματος της παρούσης», χωρίς ωστόσο να συμπεριλαμβάνεται αντίστοιχο αρχείο στα Παραρτήματα της διακήρυξης πλην του Παραρτήματος Γ “Σύμβαση” όπου υπήρχε διάρθρωση με στήλη “0,... €/χιλιομετρικό τόνο. Επιπρόσθετα, στο έντυπο (ηλεκτρονικό) της οικονομικής προσφοράς που αναρτήθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ αναφερόταν “ανά χιλιομετρικό τόνο (tn/km) το ποσό (ολογράφως).... (αριθμητικώς)..... Επιπλέον στην παρ. 7 του ιδίου άρθρου, κατά τα ανωτέρω υπό στοιχ. 3 του Κεφ. Ι της παρούσης, αναφέρεται πίνακας με τίτλο «ΑΝΑΛΥΣΗ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ», ο οποίος αντιστοίχως ελλείπει από την διακήρυξη και τα παρατήματα αυτής.

Πλην όμως, από τα ανωτέρω άρθρα περί της υποβολής της οικονομικής προσφοράς, της διαδικασίας αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών και την κατακύρωση της εν θέματι υπηρεσίας έως και από το σχέδιο σύμβασης, προκύπτει ο τρόπος αξιολόγησης των προσφορών, σε σχέση με το αναφερθέν κριτήριο, ήτοι ότι αφορά την τιμή *ΑΝΑ ΧΙΛΙΟΜΕΤΡΙΚΟ ΤΟΝΟ ΤΟ ΠΟΣΟ: ..... (ολογράφως )..... (αριθμητικώς)....» για 2.200.000 tn\*km*. Επομένως, η πραγματική απόσταση του επιλεγέντος από τον υποψήφιο ανάδοχο ΧΥΤΑ από το σημείο φόρτωσης, δεν λαμβάνεται υπ' όψιν για την αξιολόγηση και κατάταξη των προσφορών ούτε και συνέχεται με την τιμολόγηση κατά την εκτέλεση της σύμβασης (αυτή γίνεται επί της τεκμαρτής απόστασης των 220 km) και άρα όχι βάσει πραγματικά επιμετρούμενης και πιστοποιούμενης από την επίβλεψη της σύμβασης απόστασης.

Μια άλλη ευκρινέστερη εκδοχή θα μπορούσε να αναφέρεται στην τιμή ανά τόνο (tn) απορριμμάτων μετά της επεξεργασίας αυτών και της μεταφοράς τους σε οποιαδήποτε απόσταση.

Ως προς την προϋπόθεση β) που απαιτείται για την εφαρμογή της διάταξης της περίπτωσης α' της παραγράφου 1 του άρθρου 25 του Π.Δ. 60/2007, ήτοι της μη υποβολής προσφοράς ή της υποβολής ακατάλληλης προσφοράς, από το παραταθέν ιστορικό προκύπτει ότι σύμφωνα με την αριθμ. 190/26-6-2015 Απόφασή της, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Αιγιαλείας έκανε αποδεκτό το αριθμ. 1/11-6-2015 Πρακτικό της Επιτροπής, κήρυξε άγονο τον διαγωνισμό και πρότεινε την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης σύμφωνα με το άρθρο 25 του Π.Δ. 60/2007. Επομένως, συντρέχει η προϋπόθεση της «μη υποβολής» προσφοράς για την εφαρμογή της περίπτωσης α' της παραγράφου 1 του άρθρου 25 του Π.Δ. 60/2007.

**20.** Ως προς τη προϋπόθεση γ), ήτοι της μη ουσιώδους τροποποίησης των αρχικών όρων της Σύμβασης, στο υποβληθέν σχέδιο Απόφασής του, ο Δήμος Αιγιαλείας ζητά την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. προκειμένου να προσφύγει στην διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την παροχή υπηρεσιών «Μεταφορά Συμπυκνωμένων Απορριμμάτων του Δήμου Αιγιαλείας και Απόρριψή τους σε Χ.Υ.Τ.Α.», χωρίς τροποποίηση των όρων της αρχικής σύμβασης.

**21.** Συνεπώς, από την υπαγωγή των πραγματικών περιστατικών στις προαναφερόμενες διατάξεις, διαπιστώνεται ότι προκύπτει η συνδρομή των προϋποθέσεων της περίπτωσης α', παράγραφος 1, άρθρο 25 του Π.Δ. 60/2007 για την παροχή σύμφωνης γνώμης για την αιτούμενη προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης.

#### **IV. Συμπέρασμα**

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του υποβληθέντος αιτήματος, ομόφωνα αποφασίζουμε:

**Την παροχή σύμφωνης γνώμης προς το Δήμο Αιγιαλείας σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, χωρίς τροποποίηση των όρων της αρχικής σύμβασης για την ανάθεση σύμβασης για την παροχή υπηρεσιών «Μεταφορά Συμπυκνωμένων Απορριμμάτων του Δήμου Αιγιαλείας και Απόρριψή τους σε Χ.Υ.Τ.Α.», προϋπολογισθείσας δαπάνης € 1.055.340,00 με Φ.Π.Α. ή € 858.000,00 χωρίς Φ.Π.Α., οικονομικού έτους 2015, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.**

**ΑΘΗΝΑ, 22/10/2015**

**ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ**

**Η ΑΝΤΙΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**ΧΡΙΣΤΙΝΑ ΜΠΟΥΣΟΥΛΕΓΚΑ**