



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ  
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ  
ΓΕΝ. Δ/ΝΣΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ  
Δ/ΝΣΗ ΝΟΜΙΚΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ**

**ΑΠΟΦΑΣΗ**

**85/2015**

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

**Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

Στην Αθήνα σήμερα την 28η Απριλίου του έτους δύο χιλιάδες δέκα πέντε (2015) ημέρα Τρίτη και ώρα 10:30, και επί της οδού Λ. Κηφισίας 7, 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 τη συνεδρίαση τα ακόλουθα:

- 1. Αναπληρωτής Πρόεδρος:** Δετσαρίδης Χρήστος
- 2. Αναπληρωτής Αντιπρόεδρος:** Βαρδακαστάνης Κωνσταντίνος
- 3. Μέλη:** Καραμανλής Ευάγγελος  
Κουλούρη Ιωάννα  
Λουρίκας Δημήτριος

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

Γραμματέας: Στυλιανή Τσιάβου

Εισηγήτρια: Ελένη Γούναρη, Τοπογράφος Μηχανικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.Σ.Υ.

**Ερώτημα:** Το υπ' αρ. Πρωτ. 3759/06-04-2015 αίτημα του Δήμου Ερμιονίδας προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.Σ.Υ. (εφεξής Αρχή) που παρελήφθη στις 07-04-2015 (αρ. Πρωτ. Εισερχ. 1555).

**Θέμα:** Διατύπωση σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, κατόπιν προηγηθέντος άγονου διεθνούς διαγωνισμού, για την σύναψη σύμβασης παροχής υπηρεσιών με τίτλο: “Διάθεση προς επεξεργασία προ-διαλεγμένων ρευμάτων αστικών αποβλήτων” συνολικού προϋπολογισμού 345.112,00 € πλέον ΦΠΑ 23%.

Με το υπ' αρ. Πρωτ. 3759/06-04-2015 αίτημα του Δήμου Ερμιονίδας προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή) που παρελήφθη στις 07-04-2015 (αρ. Πρωτ. Εισερχ. 1555), ο Δήμος Ερμιονίδας αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ (δδ) ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών με τίτλο: “Διάθεση προς επεξεργασία προ-διαλεγμένων ρευμάτων αστικών αποβλήτων” συνολικού προϋπολογισμού 345.112,00 € πλέον ΦΠΑ.

## **I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά**

**1.** Από το φάκελο της υπόθεσης και τα περιεχόμενα σε αυτόν στοιχεία και σχετικά έγγραφα προκύπτουν τα ακόλουθα:

**1.1** Στις 15-01-2015 θεωρήθηκε αρμοδίως η υπ' αρ. 1/2015 Τεχνική Μελέτη με τίτλο: “Διάθεση προς επεξεργασία προ-διαλεγμένων ρευμάτων αστικών αποβλήτων” συνολικού προϋπολογισμού 345.112,00 € πλέον ΦΠΑ. Η εν λόγω μελέτη συντάχθηκε από το Δήμο Ερμιονίδας/ Δ/ση Περιβάλλοντος & Πολεοδομίας/ Τμήμα Περιβάλλοντος – Πολιτικής Προστασίας – Καθαριότητας – Ανακύκλωσης & Συντήρησης Πρασίνου και περιλαμβάνει τα τεύχη: α) Τεχνική Έκθεση, β) Προϋπολογισμός, γ) Συγγραφή Υποχρεώσεων και δ) Αναλυτική Τεχνική Περιγραφή.

**1.2** Στις 22-01-2015 και με την υπ' αρ. 23 Απόφαση, το Δημοτικό Συμβούλιο του Δήμου Ερμιονίδας αποφάσισε κατά πλειοψηφία: α) την έγκριση της ανωτέρω Τεχνικής Μελέτης, β) την ανάθεση των υπηρεσιών οι οποίες αναλύονται ενδελεχώς στην εν λόγω μελέτη σε ιδιώτη εργολάβο, καθώς αυτές δε δύνανται να υλοποιηθούν με ίδια μέσα του Δήμου και γ) τον Ανοικτό, Δημόσιο Διαγωνισμό ως τρόπο διενέργειας ανάθεσης της διαχείρισης προ-διαλεγμένων αστικών στερεών αποβλήτων του Δήμου.

**1.3** Η Αποκεντρωμένη Διοίκηση Πελοποννήσου, Δυτικής Ελλάδας και Ιονίου/ Γενική Δ/ση Εσωτερικής Λειτουργίας/ Δ/ση Διοίκησης/ Τμήμα Δ/κού – Οικονομικού του Νομού Αργολίδας, με το με αρ. πρωτ. 21405/772/31-03-2015 έγγραφό της προς το Δήμαρχο Ερμιονίδας δηλώνει πως: *'.....θεωρούμε νόμιμη την αρ. 23/2015 Απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου που αφορά στην εκτέλεση της υπηρεσίας “Διάθεση προς επεξεργασία προ-διαλεγμένων στερεών αποβλήτων”, όπως ειδικότερα αναφέρεται σε αυτή'.*

**1.4** Στις 02-02-2015 εκδόθηκε η υπ' αρ. 4 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ερμιονίδας με την οποία αποφασίστηκε ομόφωνα μεταξύ άλλων η έγκριση διάθεση πίστωσης 424.500,00 € σε βάρος του ΚΑ 20-6162.003 με τίτλο: 'Διάθεση προς επεξεργασία προδιαλεγμένων ρευμάτων ΑΣΑ' του προϋπολογισμού οικονομικού έτους 2015. Η Αποκεντρωμένη Διοίκηση Πελοποννήσου, με το με αρ. πρωτ. 211449/410/25-02-2015 έγγραφό της προς το Δήμαρχο Ερμιονίδας δηλώνει πως: *'.....θεωρούμε νόμιμη την αρ. 4/2015 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ερμιονίδας που αφορά στη διάθεση πιστώσεων του προϋπολογισμού οικονομικού έτους 2015, όπως ειδικότερα αναφέρεται σε αυτή'.*

**1.5** Στις 05-02-2015 εκδόθηκε η υπ' αρ. 6 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ερμιονίδας με την οποία αποφασίστηκε κατά πλειοψηφία: α) η έγκριση του Πρακτικού κλήρωσης

και η συγκρότηση της Επιτροπής Διαγωνισμού της σύμβασης του θέματος και β) ο καθορισμός των όρων διενέργειας του σχετικού ανοικτού, διεθνούς, δημόσιου ηλεκτρονικού διαγωνισμού. Ως κριτήριο κατακύρωσης ορίστηκε η “χαμηλότερη προσφερόμενη τιμή”. Η Αποκεντρωμένη Διοίκηση Πελοποννήσου, με το με αρ. πρωτ. 211449/410/25-02-2015 έγγραφό της προς το Δήμαρχο Ερμιονίδας δηλώνει πως: *'..... θεωρούμε νόμιμη την αρ. 6/2015 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ερμιονίδας με την οποία καθορίζονται οι όροι του διεθνούς ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την εκτέλεση της υπηρεσίας....., όπως ειδικότερα αναφέρεται'.*

**1.6** Στις 06-02-2015 και με το υπ' αρ. 1236 πρωτ. ο Δήμαρχος Ερμιονίδας εξέδωσε την αναλυτική Διακήρυξη της σύμβασης υπηρεσιών του θέματος η οποία και αναρτήθηκε στη 'ΔΙΑΥΓΕΙΑ' με ΑΔΑ: 6ΨΝΒΩΡΡ-ΠΓΨ ενώ δημοσιεύτηκε στο ΕΣΗΔΗΣ, με αύξοντα αριθμό συστήματος 7028 στις 20-02-2015.

Περαιτέρω, η διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) με κωδικό ΑΔΑΜ: 14PROC002585353 2015-02-19.

**1.7** Στις 09-02-2015 απεστάλη η περίληψη της διακήρυξης προς δημοσίευση στο συμπλήρωμα της Επίσημης Εφημερίδας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ενώ στις 13-02-2015 δημοσιεύτηκε στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως (ΦΕΚ 49).

**1.8** Στις 11-02-2015 και με το υπ' αρ. 1406 πρωτ. ο Δήμαρχος Ερμιονίδας εξέδωσε την περιληπτική Διακήρυξη της σχετικής σύμβασης η οποία εστάλη για δημοσίευση στις εφημερίδες: α) 'ΑΥΓΗ', 'ΗΜΕΡΗΣΙΑ', 'ΑΡΓΟΛΙΔΑ' (ημερ. δημ. 17-02-2015), β) 'ΔΗΜΟΣΙΟΓΡΑΦΟΣ' (ημερ. δημ. 18-02-2015) και γ) 'ΑΝΑΓΝΩΣΤΗΣ' (ημερ δημ. 19-02-2015). Επιπλέον, αναρτήθηκε στους πίνακες ανακοινώσεων της Τεχνικής Υπηρεσίας του Δήμου Ναυπλιέων και των Επιμελητηρίων Αργολίδας, Αθήνας και Πειραιώς.

**2.** Στη Διακήρυξη που δημοσιεύτηκε στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ στις 20-02-2015 ορίζεται η 16-03-2015 ως η ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών με καταληκτική ημερομηνία την 30-03-2015. Ως ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών ορίστηκε η 31-03-2015.

**2.1** Αντικείμενο του διαγωνισμού αποτελεί η παροχή υπηρεσιών που περιλαμβάνει τη διαχείριση (παραλαβή, προσωρινή εναπόθεση, μεταφορά, επεξεργασία και προσωρινή εναπόθεση του υπολείμματος επεξεργασίας) προ-διαλεγμένων ρευμάτων Αστικών Στερεών Αποβλήτων (ΑΣΑ) και συνίσταται στις κάτωθι δύο διακριτές Ομάδες Εργασιών:

- **Ομάδα Α:** 3.428,00 τόνοι Βιοαποδομήσιμων Αστικών Αποβλήτων (ΒΑΑ) και
  - **Ομάδα Β:** 2.500,00 τόνοι Αποβλήτων από Ανακυκλώσιμα Υλικά (ΑΑΥ) πλην Συσκευασιών
- Στην παρούσα φάση τα εν λόγω ρεύματα αποτελούν αντικείμενο εφαρμογής ισάριθμων προγραμμάτων Διαλογής στην Πηγή (ΔσΠ) που υλοποιείται εντός των ορίων του Δήμου Ερμιονίδας.

Ειδικότερα, τα αστικά απόβλητα που περιλαμβάνονται στην Ομάδα Α αναφέρονται σε Δημοτικά Απόβλητα τα οποία έχουν ήδη προ-διαλεχθεί στους 'καφέ' κάδους ανακύκλωσης που είναι τοποθετημένοι στο Δήμο Ερμιονίδας και αποτελούνται κυρίως από: (βιοαποικοδομήσιμα απόβλητα κουζίνας και χώρων ενδιαίτησης, απόβλητα κήπων, πάρκων, νεκροταφείων, απόβλητα από αγορές κοκ.)

Τα αστικά απόβλητα που περιλαμβάνονται στην Ομάδα Β αναφέρονται σε Δημοτικά Απόβλητα τα οποία έχουν ήδη προ-διαλεχθεί στους 'πράσινους' κάδους ανακύκλωσης και αποτελούνται κυρίως από: (χαρτιά, χαρτόνια, γυαλιά, ρούχα, υφάσματα, αεροζόλ, χρώματα μελάνες, κόλλες και ρητίνες, απορρυπαντικά, ξύλα, πλαστικά που όμως δεν αποτελούν συσκευασία και δεν έχουν περισυλλεγεί χωριστά, μη βιοαποικοδομήσιμα απόβλητα πάρκων, κήπων και νεκροταφείων, υπολείμματα από τον καθαρισμό δρόμων κοκ)

Οι παρεχόμενες, με την εν θέματι σύμβαση, υπηρεσίες θα πρέπει να διασφαλίζουν ότι, πλέον της παραλαβής, προσωρινής εναπόθεσης (στα όρια του Δήμου και μεταφοράς, τα προ-διαλεγμένα ρεύματα (ΑΣΑ) θα τυγχάνουν επεξεργασίας προς την κατεύθυνση της ανακύκλωσης – αξιοποίησης και ειδικότερα:

- Οι 3.428,00 τόνοι (ΒΑΑ) θα οδηγηθούν προς επεξεργασία σε αδειοδοτημένες εγκαταστάσεις βιολογικής επεξεργασίας με στόχο τη, με ή χωρίς ανάκτηση ενέργειας, παραγωγή εδαφοβελτιωτικού (compost). Κατόπιν της επεξεργασίας, προβλέπεται η προσωρινή αποθήκευση του υπολείμματος με ευθύνη του Δήμου Ερμιονίδας και εντολή αυτού προς περαιτέρω διαχείριση-διάθεση.
- Οι 2.500,00 τόνοι (ΑΑΥ) θα οδηγηθούν σε αδειοδοτημένες εγκαταστάσεις διαχωρισμού μέσω μηχανικών μέσων ή/και χειροδιαλογής και εν συνεχεία δεματοποίησης με στόχο την παραγωγή ανακυκλώσιμων υλικών-στόχων. Κατόπιν της επεξεργασίας, προβλέπεται η προσωρινή αποθήκευση του υπολείμματος με ευθύνη του Δήμου Ερμιονίδας και εντολή αυτού προς περαιτέρω διαχείριση-διάθεση.

**2.2** Ρητά αναφέρεται πως οι διαγωνιζόμενοι πρέπει να υποβάλουν προσφορά για το σύνολο του αντικειμένου της Ομάδας Α ή της Ομάδας Β ή και για τις δύο Ομάδες και όχι για μέρος αυτών. Δε γίνονται δεκτές και απορρίπτονται ως απαράδεκτες οι προσφορές για μέρος μόνο του αντικειμένου της Ομάδας Α ή/και της Ομάδας Β.

Ο συνολικός προϋπολογισμός ύψους 345.112,00 € χωρίς ΦΠΑ επιμερίζεται σε 185.112,00 € για την Ομάδα Α και 160.000,00 € για την Ομάδα Β.

**2.3** Οι ανά Ομάδα υπηρεσίες θα παρέχονται για χρονικό διάστημα μέχρι εξαντλήσεως των ανά Ομάδα ποσοτήτων απορριμάτων που πρόκειται να διατεθούν προς επεξεργασία (3.428,00 τόνοι για την Α Ομάδα και 2.500,00 τόνοι για τη Β). Αυτό εκτιμάται ότι θα συντελεστεί μέσα σε χρονικό διάστημα περίπου 310 ημερών. Στην περίπτωση που το ανωτέρω χρονικό διάστημα παρέλθει χωρίς να έχουν εξαντληθεί οι απαιτούμενες, ανά Ομάδα εργασιών, ποσότητες (για τη μία εκ των δύο ή και για τις δύο Ομάδες), τότε το χρονικό διάστημα των 310 ημερών δύναται να παραταθεί (για τη συγκεκριμένη Ομάδα ή και για τις δύο Ομάδες αντίστοιχα) όχι όμως πέραν του τριμήνου και υπό την προϋπόθεση ότι δε θα υπάρξει οικονομική επιβάρυνση.

**3.** Στις 31-03-2015 και με αρ. Πρωτ. 3554 υπεγράφη το Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμού σύμφωνα με το οποίο: *'.....ύστερα από έλεγχο στην ειδική ηλεκτρονική πλατφόρμα του εν λόγω διαγωνισμού.....διαπιστώθηκε ότι δεν κατατέθηκε καμία προσφορά. Ως εκ τούτου η Επιτροπή έχει τη γνώμη ότι ο διαγωνισμός πρέπει να κηρυχθεί άγονος.....'*

**4.** Την 01-04-2015 υπεγράφη η υπ' αρ. 22 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ερμιονίδας σύμφωνα με την οποία: α) έγινε αποδοχή του με αρ. 3554/31-03-2015 Πρακτικού της Επιτροπής Διαγωνισμού, β) κηρύχθηκε άγονος ο εν λόγω διαγωνισμός, γ) αποφασίστηκε η συνέχιση αυτού με την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, ύστερα από Απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου, σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα και τις προϋποθέσεις του άρθρου 25, παρ. 1.α του ΠΔ 60/07 και δ) αποφασίστηκε η υποβολή της παρούσας απόφασης στον Πρόεδρο του Δημοτικού Συμβουλίου για να δρομολογηθούν οι ενέργειες για την εξασφάλιση της σύμφωνης γνώμης της Αρχής, πριν τη λήψη της σχετικής απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου.

Σε συνέχεια της με αρ. 22/2015 Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής καταρτίστηκε σχετικό Σχέδιο Απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου με το οποίο εγκρίνεται η προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη προκήρυξη, σύμφωνα με το άρθρο 25, παρ. 1.α του ΠΔ 60/07, με τους ίδιους όρους με αυτούς των τευχών του διαγωνισμού που απέβη άγονος, ηλεκτρονικά μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, μετά από τη σύμφωνη γνώμη της Αρχής.

5. Περαιτέρω, στο με αρ. Πρωτ. 3759/06-04-2015 έγγραφο του Δήμου Ερμιονίδας, δηλώνεται σαφώς ότι: *'.....κατά του διαγωνισμού αυτού δεν υποβλήθηκε καμία ένσταση, προσφυγή, αντίρρηση, αίτημα αναστολής, αγωγή και γενικά ένδικο μέσο ή βοήθημα, εμπρόθεσμα ή εκπρόθεσμα, είτε στο ΕΣΗΔΗΣ, είτε στο Δήμο Ερμιονίδας, είτε σε οποιονδήποτε άλλο φορέα που να υπέπεσε στην αντίληψή μας. Επίσης, δεν υποβλήθηκαν από τους ενδιαφερόμενους αιτήματα για συμπληρωματικές πληροφορίες ή και διευκρινίσεις σχετικά με τα έγγραφα του εν λόγω διαγωνισμού...'*

## II. Νομικό πλαίσιο

6. Το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης, ορίζει τα ακόλουθα: *«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. [...]*».

7. Η διάταξη του άρθρου 6 παρ. 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 από αυτές που καλύπτονται από την περίπτωση β) στοιχείο ιι) που συνάπτονται από τις αναθέτουσες αρχές, οι οποίες είναι κεντρικές κυβερνητικές αρχές του Παραρτήματος Ιν. [...]*

*β) 211.000 ευρώ, προκειμένου για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που συνάπτονται είτε ι) από αναθέτουσες αρχές άλλες από εκείνες που αναφέρονται στο Παράρτημα Ιν [...]*”

*Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με το άρθρο 2 του αριθ. 1336/2013 Κανονισμού της Επιτροπής της 13ης Δεκεμβρίου 2013 για την τροποποίηση των οδηγιών 2004/17/ΕΚ, 2004/18/ΕΚ και 2009/81/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, όσον αφορά στα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, το ως άνω ποσό αναπροσαρμόστηκε στις 134.000 και 207.000 ευρώ, αντιστοίχως.*

8. Επίσης, στο άρθρο 8 παρ. 1, 3 και 5 του ίδιου π.δ. ορίζεται 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. [...] 6) 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...»..*

9. Στο άρθρο 25 παρ. 1 περ. α' του ιδίου π.δ. ορίζεται ότι «*Διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού*» (άρθρο 31 οδηγίας 2004/18/EK), ορίζεται: «*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 ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή, ύστερα από αίτημα της*» [...].

### III. Νομική Εκτίμηση

10. Το υπό εξέταση αίτημα, αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών, με την έννοια της περίπτωσης δ' της παραγράφου 2 του άρθρου 2 «*Ορισμοί* του Π.Δ 60/2007 (άρθρο 1 Οδηγίας 2004/18/EK). Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών για τη διάθεση προς επεξεργασία προ-διαλεγμένων ρευμάτων αστικών στερεών αποβλήτων, σε συνδυασμό με το συνολικό προϋπολογισμό του αιτήματος (345.112,00 € πλέον ΦΠΑ), συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος, σύμφωνα με την προαναφερόμενη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ, υποπερίπτωση δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει.

11. Περαιτέρω η διαδικασία με διαπραγμάτευση, έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/EK περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007) (βλ. σχετικώς ΔΕΕ, απόφαση της 8ης Απριλίου 2008, C337/05, 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 αναγνωριζομένων 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/EK 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. I-1249, σκέψη 23, της 28<sup>ης</sup> Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13<sup>ης</sup> Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).

12. Εν προκειμένω, με βάση τα πραγματικά περιστατικά που επικαλείται στο αίτημά της η αναθέτουσα αρχή, τυγχάνει εξέτασης η εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 25, παρ. 1.α του πδ 60/07 και για τις δύο Ομάδες Α & Β των προ-διαλεγμένων αστικών αποβλήτων, προϋπολογισθείσας δαπάνης 345.112,00 € πλέον ΦΠΑ για τις οποίες δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.

13. Περαιτέρω, η εφαρμογή του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007 στη βάση της οποίας οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε

διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, προϋποθέτει:

α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία,

β) να μην έχει υποβληθεί, κατά την υπό σημείο α) 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,

γ) τη μη ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση.

Επιπλέον, προϋποθέτει ότι σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση προς αυτήν, σχετικής εκθέσεως.

**14.** Εν προκειμένω, από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, προκύπτουν τα ακόλουθα:

**α)** Ως προς την προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας

Ο Δήμος Ερμιονίδας, με την υπ' αρ. 6/05-02-2015 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής αποφάσισε κατά πλειοψηφία μεταξύ άλλων και τους όρους διενέργειας του ανοικτού, διεθνούς, δημόσιου, ηλεκτρονικού διαγωνισμού για τη σύμβαση παροχής υπηρεσιών με τίτλο: 'Διάθεση προς επεξεργασία προ-διαλεγμένων ρευμάτων αστικών στερεών αποβλήτων', προϋπολογιζόμενης δαπάνης 345.112,00 € πλέον ΦΠΑ, ήτοι 424.487,76 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και απέστειλε τη σχετική Προκήρυξη Σύμβασης στο TED με ημερομηνία αποστολής την 09-02-2015.

Για την εν λόγω διακήρυξη τηρήθηκαν οι απαιτούμενες διατυπώσεις δημοσιότητας και τα σχετικά τεύχη δεν περιείχαν όρους που θα απέτρεπαν οικονομικούς φορείς από τη συμμετοχή τους στο σχετικό διαγωνισμό, όπως προκύπτει από το παραπάνω παραταθέν ιστορικό.

**β)** Ως προς τη μη υποβολή προσφοράς ή την ύπαρξη απαράδεκτης-μη κανονικής προσφοράς Στο από 31-03-2015 και με αρ. Πρωτ. 3554 Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμού, αναφέρεται ρητά ότι: *'.....ύστερα από έλεγχο στην ειδική ηλεκτρονική πλατφόρμα του εν λόγω διαγωνισμού.....διαπιστώθηκε ότι δεν κατατέθηκε καμία προσφορά. Ως εκ τούτου η Επιτροπή έχει τη γνώμη ότι ο διαγωνισμός πρέπει να κηρυχθεί άγονος.....'*

**γ)** Ως προς τη μη ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης Στο υποβληθέν Σχέδιο Απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Ερμιονίδας με το οποίο εγκρίνεται η προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη προκήρυξη, σύμφωνα με το άρθρο 25, παρ. 1.α του ΠΔ 60/07, ορίζεται ότι: *'.....οι όροι που διέπουν την διαπραγμάτευση είναι οι ίδιοι με αυτούς των τευχών του διαγωνισμού που απέβη άγονος....'*

Κατόπιν των ανωτέρω και από την υπαγωγή των πραγματικών περιστατικών στις προαναφερόμενες διατάξεις, διαπιστώνεται ότι προκύπτει η συνδρομή των προϋποθέσεων του άρθρου 25 παρ. 1, περίπτωση α' του Π.Δ. 60/2007 για την παροχή σύμφωνης γνώμης για την ζητούμενη προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης.

## **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 ΕΑΑΔΗΣΥ ομόφωνα αποφασίζει:

**την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος του Δήμου Ερμιονίδας, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ (δδ) του ν. 4013/2011, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση, για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών με τίτλο: “Διάθεση προς επεξεργασία προ-διαλεγμένων ρευμάτων αστικών αποβλήτων” συνολικού προϋπολογισμού 345.112,00 € πλέον ΦΠΑ 23%, σύμφωνα με το άρθρο 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/07, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης προϋπολογισθείσας δαπάνης 345.3112,00 € πλέον ΦΠΑ, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.**

**Αθήνα, 28.04.2015**

**Θεωρήθηκε**

**Ο Αναπληρωτής Πρόεδρος**

**Χρήστος Δετσαρίδης**