



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΑΠΟΦΑΣΗ

82/2016

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα, την 26^η Μαΐου του έτους δύο χιλιάδες δέκα έξι (2016) ημέρα Πέμπτη και ώρα 11.00 π.μ. και επί της οδού Κηφισίας 7 (5^{ος} όροφος), 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 την συνεδρίαση τα ακόλουθα:

- 1. Προεδρεύουσα:** Μπουσουλέγκα Χριστίνα (Αντιπρόεδρος της Αρχής)
- 2. Μέλη :** Καραμανλής Ευάγγελος
Σταθακόπουλος Δημήτριος
Λουρίκας Δημήτριος (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Τα λοιπά τακτικά και αναπληρωματικά μέλη, καίτοι προσκληθέντα, δεν προσήλθαν λόγω δικαιολογημένου κωλύματος.

Γραμματέας: Αθανάσιος Λαμπράκης

Εισήγηση: Η με αριθ. πρωτ. 2405/24.05.2016 εισήγηση

Εισηγητής: Γεώργιος Ταρασίδης, Μηχανικός/Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστη μέσω τηλεδιάσκεψης και ο Εισηγητής κ. Ταρασίδης, ο οποίος αποδεσμεύτηκε πριν την έναρξη της διαδικασίας της ψηφοφορίας των μελών του Διοικητικού Συμβουλίου της Αρχής και τη λήψη της απόφασης.

Ερώτημα: Το υπ' αρ. πρωτ. 2002/08.03.2016 αίτημα, το οποίο παρελήφθη από την Αρχή την 09.03.2016 (αριθ. πρωτ. εισερχομένου της Αρχής 1169/09.03.2016) όπως συμπληρώθηκε με τα έγγραφα, τα οποία παρελήφθησαν από την Αρχή την 25.04.2016 (αριθ. πρωτ. εισερχομένου της Αρχής 2050/25.04.2016) και την 10.05.2016 (αριθ. πρωτ. εισερχομένου της Αρχής 2220/10.05.2016).

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή της Δημοτικής Επιχείρησης Ύδρευσης Αποχέτευσης Ηρακλείου (Δ.Ε.Υ.Α.Η.) στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού για την ανάθεση στον Οργανισμό Ανάπτυξης Κρήτης Α.Ε. (Ο.Α.Κ. Α.Ε.) σύμβασης παροχής νερού ύδρευσης από το διωλιστήριο του φράγματος Αποσελέμη για ένα (1) έτος από την υπογραφή της σύμβα-

σης με δυνατότητα χορήγησης τρίμηνης παράτασης, έναντι προϋπολογιζόμενου ανταλλάγματος για την κάλυψη του κόστους διαχείρισης των έργων του ως άνω φράγματος προϋπολογισμού 1.700.000€ χωρίς Φ.Π.Α. (συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος παράτασης κατά τρεις (3) μήνες και σχετικής επαύξεσης κατά 25% του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης).

1. Με το υπ' αρ. πρωτ. 2002/08.03.2016 αίτημα, το οποίο παρελήφθη από την Αρχή την 09.03.2016 (αριθ. πρωτ. εισερχομένου της Αρχής 1169/09.03.2016) όπως συμπληρώθηκε με τα έγγραφα, τα οποία παρελήφθησαν από την Αρχή την 25.04.2016 (αριθ. πρωτ. εισερχομένου της Αρχής 2050/25.04.2016) και την 10.05.2016 (αριθ. πρωτ. εισερχομένου της Αρχής 2220/10.05.2016), η Δημοτική Επιχείρηση Ύδρευσης Αποχέτευσης Ηρακλείου (Δ.Ε.Υ.Α.Η.), αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.), σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ (δδ) του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την προσφυγή της σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού προκειμένου για την ανάθεση στον Οργανισμό Ανάπτυξης Κρήτης Α.Ε. (Ο.Α.Κ. Α.Ε.) σύμβασης παροχής νερού ύδρευσης από το διυλιστήριο του φράγματος Αποσελέμη για ένα (1) έτος από την υπογραφή της σύμβασης με δυνατότητα χορήγησης τρίμηνης παράτασης, έναντι προϋπολογιζόμενου ανταλλάγματος για την κάλυψη του κόστους διαχείρισης των έργων του ως άνω φράγματος προϋπολογισμού 1.700.000€ χωρίς Φ.Π.Α. (συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος παράτασης κατά τρεις (3) μήνες και σχετικής επαύξεσης κατά 25% του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης), σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 3 περ. (γ) του π.δ/τος 59/2007, κατ' επίκληση τόσο τεχνικών λόγων όσο και λόγων σχετικών με την ύπαρξη αποκλειστικών δικαιωμάτων του προτεινόμενου αναδόχου Ο.Α.Κ. Α.Ε. επί της διαχείρισης, λειτουργίας και εκμετάλλευσης των έργων ύδρευσης Ηρακλείου Κρήτης από το ως άνω φράγμα.

I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

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

2.1 Με την από 29.1.2016 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Ο.Α.Κ. Α.Ε. (απόσπασμα πρακτικού 02/2016 – θέμα Η,Δ. Νο 17Α "Έγκριση σχεδίου σύμβασης και υπογραφή μεταξύ Οργανισμού Ανάπτυξης Κρήτης Α.Ε. και της Δημοτικής Επιχείρησης Ύδρευσης Αποχέτευσης Ηρακλείου (ΔΕΥΑΗ)") εγκρίθηκε η "σύμβαση παροχής νερού μεταξύ Οργανισμού Ανάπτυξης Κρήτης Α.Ε. και της Δημοτικής Επιχείρησης Ύδρευσης Αποχέτευσης Ηρακλείου (ΔΕΥΑΗ), έναντι ανταλλάγματος για την κάλυψη του κόστους της διαχείρισης των Έργων Αποσελέμη σύμφωνα με το επισυναπτόμενο σχέδιο σύμβασης".

2.2 Στο υποβληθέν με το υπ' α.π. 2002/8.3.2016 έγγραφο της Δ.Ε.Υ.Α.Η. σχέδιο σύμβασης παροχής νερού, το οποίο τελεί υπό την αίρεση της σύμφωνης γνώμης της Αρχής, και το οποίο τροποποιήθηκε ως προς τα άρθρα 6 (Ποσόν σύμβασης), 7 (Ισχύς σύμβασης) και 8 (Παράταση σύμβασης) με το υπ' α.π. 4209/10.05.2016 έγγραφό της, προβλέπονται τα εξής:

"Στα Χανιά σήμερα /.../2016 οι παρακάτω φορείς καλούμενοι στο εξής «Συμβαλλόμενοι»:

- Ο **Οργανισμός Ανάπτυξης Κρήτης (Ο.Α.Κ. Α.Ε.)**, ο οποίος εκπροσωπείται νόμιμα από τον Διευθύνοντα Σύμβουλο του Ο.Α.Κ. Α.Ε., κο Ελευθέριο Κοπάση και θα καλείται στο εξής «ο παρέχων Οργανισμός - Ο.Α.Κ. Α.Ε.» και
- Η **Δ.Ε.Υ.Α. Ηρακλείου**, η οποία εκπροσωπείται νόμιμα από τον Πρόεδρο του Δ.Σ και θα καλείται στο εξής «η καταναλώτρια Επιχείρηση - Δ.Ε.Υ.Α.Η».

Έχοντας υπόψη:

- Το Νόμο 4138/2013 (ΦΕΚ 72/Α'/19.03.2013): «Επείγουσες ρυθμίσεις του Υπουργείου Περιβάλλοντος, Ενέργειας και Κλιματικής Αλλαγής και άλλες διατάξεις» περί συστάσεως Ο.Α.Κ. Α.Ε.
- Την Οδηγία 2000/60/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 23^{ης} Οκτωβρίου 2000 για τη θέσπιση πλαισίου δράσης στον τομέα της πολιτικής των υδάτων.
- Τον Νόμο 3199/2003 «Προστασία και διαχείριση των υδάτων- Εναρμόνιση με την Οδηγία 200/60/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 23^{ης} Οκτωβρίου 2000» (ΦΕΚ Α'

280/09.12.2003).

- Το Π.Δ. 51/2007: Καθορισμός μέτρων και διαδικασιών για την ολοκληρωμένη προστασία και διαχείριση των υδάτων σε συμμόρφωση με τις διατάξεις της οδηγίας 2000/60/ΕΚ «για τη θέσπιση πλαισίου κοινοτικής δράσης στον τομέα της πολιτικής των υδάτων» του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 23ης Οκτωβρίου 2000.
- Την ΚΥΑ Αριθμ. Δ16γ/364/15/256/Γ/18-6-2013 «Πράξη Συγχώνευσης του Ν.Π.Ι.Δ. Ο.ΑΝ.Α.Κ. και του Ν.Π.Ι.Δ. Ο.Α.ΔΥ.Κ. με σύσταση νέας εταιρείας - Σύσταση ανώνυμης εταιρείας υπό την επωνυμία "ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΑΝΑΠΤΥΞΗΣ ΚΡΗΤΗΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ"».
- Την ΚΥΑ Αριθμ. Δ16γ/012/262/Γ/20-6-2013 «Ορισμός Προέδρου, Διευθύνοντος Συμβούλου και μελών Διοικητικού Συμβουλίου της Εταιρείας με την επωνυμία "ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΑΝΑΠΤΥΞΗΣ ΚΡΗΤΗΣ Α.Ε. (ΟΑΚ Α.Ε.)"».
- Την υπ' αριθμ., Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του ΟΑΚ Α.Ε.
- Την υπ' αριθμ. Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της Δ.Ε.Υ.Α.Η
- Την υπ' αριθμ. απόφαση της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων.

Συμφώνησαν, συνομολόγησαν και συναποδέχονται τα εξής:

ΑΡΘΡΟ 1

Γενικά

Σύμφωνα με το **N.4138/2013** (ΦΕΚ 72/Α'/19.03.2013), άρθρο 3, στον Οργανισμό Ανάπτυξης Κρήτης (Ο.Α.Κ. Α.Ε.) μεταφέρθηκε στο σύνολό της η εποπτεία, η επίβλεψη και ο άμεσος έλεγχος της μελέτης και κατασκευής, όπως και η διαχείριση και η λειτουργία των έργων της ύδρευσης Ηρακλείου Κρήτης και Αγίου Νικολάου από το Φράγμα Αποσελέμη (σήραγγα Αποσελέμη, φράγμα-ταμιευτήρας Αποσελέμη, ΕΕΝ Αποσελέμη, αγωγοί-υδραγωγεία, σήραγγες (Σ1, Σ2, Βραχασίου), ΦΔΕ, αντλιοστάσια και λουπά μέρη του έργου).

Το Φράγμα Αποσελέμη και ο αντίστοιχος ταμιευτήρας του είναι έργο ενίσχυσης της ύδρευσης της ευρύτερης περιοχής Ηρακλείου-Αγ. Νικολάου. Το χωμάτινο φράγμα Αποσελέμη Ηρακλείου έχει ύψος 61 m, ο ταμιευτήρας έχει χωρητικότητα $25,27 \times 10^6 \text{ m}^3$ και επίσης περιλαμβάνονται σήραγγες συνολικού μήκους περίπου 4 χλμ. και κεντρικά δίκτυα προς Ηράκλειο-Χερσόνησο-Αγ. Νικόλαο περίπου 70 χλμ.

Η Εγκατάσταση Επεξεργασίας Νερού (ΕΕΝ) Αποσελέμη είναι δυναμικότητας 110.600 m^3 νερού την ημέρα και περιλαμβάνει το έργο εισόδου, το κτίριο οζόνωσης, τις εγκαταστάσεις κροκίδωσης-καθίζησης, τις εγκαταστάσεις διύλισης-μεταχλωρίωσης, την δεξαμενή καθαρού νερού χωρητικότητας 22.000 m^3 , τις εγκαταστάσεις διακίνησης και επεξεργασίας ιλύος, το κτίριο διοίκησης συνολικής επιφάνειας 1.000 τ.μ. δύο ορόφων, εντός του οποίου στεγάζεται το χημικό-βιολογικό εργαστήριο ελέγχου του νερού με τον εξοπλισμό του, βοηθητικά κτίρια (συνεργείο-αποθήκη) ωφέλιμης επιφάνειας 165 τ.μ., εγκαταστάσεις για την παροχή και διανομή ηλεκτρικής ενέργειας, αγωγοί προσαγωγής – απαγωγής και τέλος αγωγός οικολογικής παροχής υδροδότησης του υδροβιότοπου της εκβολής Αποσελέμη.

Ο Αγωγός μεταφοράς διυλισμένου νερού προς Ηράκλειο περιλαμβάνει χαλύβδινους αγωγούς διαμέτρων από D1100 έως D500, έχει μήκος ~ 30 km και τροφοδοτεί με διυλισμένο νερό τις δεξαμενές της ευρύτερης περιοχής της πόλης του Ηρακλείου. Ο αγωγός αυτός καταλήγει στην υφιστάμενη δεξαμενή Δ4 της ΔΕΥΑ Ηρακλείου.

Στα πλαίσια αυτά γίνεται καθημερινά από τον Ο.Α.Κ. Α.Ε. η παρακολούθηση και καταγραφή των ποσοτήτων νερού που καταλήγουν από την Εγκατάσταση Επεξεργασίας Νερού (ΕΕΝ) Αποσελέμη στις παρακάτω εγκαταστάσεις της Δ.Ε.Υ.Α. Ηρακλείου:

- Στη δεξαμενή ύδρευσης Ηρακλείου Δ7 (περιοχή Δύο Αοράκια Ηρακλείου).
- Στη δεξαμενή ύδρευσης Ηρακλείου Δ3Α (περιοχή Παπά Τίτου Μετόχι)
- Στη δεξαμενή ύδρευσης Ηρακλείου Δ4 (Οδός Ούλαφ Πάλμε, περιοχή Μεσαμπελιές Ηρακλείου).

ΑΡΘΡΟ 2

Αντικείμενο της σύμβασης

Αντικείμενο της παρούσας σύμβασης είναι η παροχή νερού, έναντι ανταλλάγματος για την κάλυψη του κόστους της διαχείρισης των Έργων Αποσελέμη που αναφέρονται στο άρθρο 1, του νερού ύδρευσης στην καταναλωτήρια Επιχείρηση - Δ.Ε.Υ.Α. ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ από τον παρέχοντα Οργανισμό - Ο.Α.Κ. Α.Ε.

Η παροχή νερού ύδρευσης θα προέρχεται από τον ταμιευτήρα του φράγματος Αποσελέμη, το οποίο υφίσταται επεξεργασία στην Εγκατάσταση Επεξεργασίας Νερού (ΕΕΝ) στα Αγριανά Χερσονήσου. Το επεξεργασμένο νερό καταλήγει στην Δεξαμενή Καθαρού Νερού (ΔΚΝ) των εγκαταστάσεων και δια μέσου του αγωγού μεταφοράς διυλισμένου νερού διοχετεύεται προς το Ηράκλειο (Αγωγός ΕΕΝ - Ηράκλειο).

ΑΡΘΡΟ 3

Υποχρεώσεις του παρέχοντος Οργανισμού - Ο.Α.Κ. Α.Ε.

Ο παρέχων Οργανισμός - Ο.Α.Κ. Α.Ε. υποχρεούται να τροφοδοτεί με νερό ύδρευσης τις προαναφερόμενες συνδέσεις με το δίκτυο της Δ.Ε.Υ.Α. Ηρακλείου, κατά τις αναγραφόμενες χρονικές περιόδους και τις αντίστοιχες παροχές νερού ως τον πίνακα που ακολουθεί:

Πίνακας κατανομής παρεχόμενου νερού από ΕΕΝ Αποσελέμη στη ΔΕΥΑΗ

Θέση παροχής	Συνολική ποσότητα νερού
Δεξαμενή Δ7, Δ3Α, Δ4	8.000.000 m ³

ΑΡΘΡΟ 4

Υποχρεώσεις του καταναλωτή

Ο καταναλωτής υποχρεούται να καταβάλει το οικονομικό ανάλλαγμα της μηνιαίας κατανάλωσης νερού, που καταγράφεται στα αντίστοιχα υδρόμετρα των σημείων τροφοδοσίας του νερού, σύμφωνα με τα τιμολόγια που θα αποστέλλονται στο λογιστήριό του.

Η μη έγκαιρη (εντός μηνός) εξόφληση των τιμολογίων που εκδίδονται και αφού προηγηθεί έγγραφη προειδοποίηση, δίδει το δικαίωμα στον παρέχοντα Οργανισμό - Ο.Α.Κ. Α.Ε. να διακόψει το σύνολο των παροχών νερού.

ΑΡΘΡΟ 5

Τιμολόγηση νερού

Η τιμολογιακή πολιτική ασκείται από το Δ.Σ. του Ο.Α.Κ. Α.Ε., μετά από εισήγηση της Δ/σης Διαχείρισης Συγκοινωνιακών & Υδραυλικών Έργων και γνωμοδότηση του Οργάνου Παρακολούθησης Έργων Αποσελέμη, το οποίο Δ.Σ. του Ο.Α.Κ. Α.Ε. καθορίζει κάθε έτος την τιμή του νερού, ανάλογα με το κόστος διαχείρισης των Έργων Αποσελέμη, το είδος της ροής (φυσική ροή ή με άντληση), της θέσης των παροχών, καθώς και τα τέλη σύνδεσης και επανασύνδεσης.

Με το υπ' αρ. πρακτικό Συνεδρίασης του Διοικητικού Συμβουλίου του Ο.Α.Κ. Α.Ε. η τιμή του νερού ύδρευσης για τη ΔΕΥΑΗ, καθορίζεται από .../.../... έως .../.../... όπως παρακάτω:

- Νερό ύδρευσης από Εγκατάσταση Επεξεργασίας Νερού (ΕΕΝ) Αποσελέμη: **0,17 €/m³**.

Στην ανωτέρω τιμή δεν συμπεριλαμβάνεται ο Φόρος Προστιθέμενης Αξίας (ΦΠΑ).

ΑΡΘΡΟ 6

Ποσόν σύμβασης

Το ποσόν της παρούσας σύμβασης είναι **ένα εκατομμύριο τριακόσιες εξήντα χιλιάδες ευρώ (1.360.000,00 €)**. Σε περίπτωση δε παράτασης κατά το άρθρο 8, το ποσό της παρούσας ανέρχεται τελικά σε **ένα εκατομμύριο επτακόσιες χιλιάδες ευρώ (1.700.000 €)**.

Το παραπάνω ποσό αναλύεται, σύμφωνα με την τιμολόγηση του Άρθρου 5, για εκτιμώμενη ποσότητα νερού **8.000.000 κ.μ.**, όπως αναφέρεται στον Πίνακα του Άρθρου 3 καταμετρημένη στα αντίστοιχα υδρόμετρα στις θέσεις παροχής.

ΑΡΘΡΟ 7

Ισχύς σύμβασης

Η ισχύς της παρούσας σύμβασης, με την τιμολόγηση που αναφέρεται στο Άρθρο 5, είναι μονοετής και ξεκινάει από .../.../2016 και λήγει στις .../.../2017, με την δυνατότητα τρίμηνης παράτασης του άρθρου 8.

ΑΡΘΡΟ 8

Παράταση σύμβασης

Η παρούσα σύμβαση, δύναται να παραταθεί κατά τρεις (3) μήνες, δηλ. έως .../.../2017, μετά από κοινή απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Ο.Α.Κ. Α.Ε. και του Διοικητικού Συμβουλίου της Δ.Ε.Υ.Α. ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ.

Σε περίπτωση τρίμηνης παράτασης το ποσό της σύμβασης αυξάνεται ανάλογα κατά $\frac{1}{4}$ από το αρχικά προβλεπόμενο ποσό στο άρθρο 6 της παρούσας και η εκτιμωμένη παρασχετέα ποσότητα νερού αυξάνεται ομοίως κατά $\frac{1}{4}$ σε σχέση με την αρχικά προβλεπόμενη στο ίδιο άρθρο.

ΑΡΘΡΟ 9

Τροποποιήσεις Άρθρων της παρούσας σύμβασης

Τα Άρθρα της παρούσας σύμβασης μπορούν να τροποποιηθούν μόνο ύστερα από κοινή απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Ο.Α.Κ. Α.Ε. και του Διοικητικού Συμβουλίου της Δ.Ε.Υ.Α. ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ.

ΑΡΘΡΟ 10

Εφαρμοστέο Δίκαιο – Επίλυση διαφορών

Η παρούσα σύμβαση διέπεται από το Ελληνικό Δίκαιο. Οποιαδήποτε διαφορά περί την ερμηνεία ή εφαρμογή της παρούσας, που δεν μπορεί να επιλυθεί συμβιβαστικά μέσα σε τριάντα (30) ημερολογιακές ημέρες από την παραλαβή του σχετικού αιτήματος του ενός συμβαλλομένου μέρους από το άλλο συμβαλλόμενο μέρος, θα επιλύεται αποκλειστικά από τα Δικαστήρια Χανίων.

Κατά το χρονικό διάστημα επίλυσης των διαφορών τα συμβαλλόμενα μέρη οφείλουν να εκτελούν τις υποχρεώσεις τους και να ασκούν τα δικαιώματά τους με καλή πίστη και με βάση τους όρους της παρούσας σύμβασης.”

2.3 Στο υποβληθέν με το υπ' α.π. 820/3.3.2016 έγγραφο αίτημα της Δ.Ε.Υ.Α.Η., με το οποίο προσκομίσθηκε και σχέδιο απόφασης του Διοικητικού της Συμβουλίου για την «Έγκριση σχεδίου σύμβασης παροχής νερού από το διυλιστήριο του φράγματος Αποσελέμη», αναφέρονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

“[...]Για την κάλυψη των αναγκών ύδρευσης του Ηρακλείου η ΔΕΥΑΗ επιθυμεί να προσφύγει στη διαδικασία των διαπραγματεύσεων για την ανάθεση της παροχής νερού ύδρευσης φράγματος Αποσελέμη έναντι ανταλλάγματος από τον παρέχοντα Οργανισμό - Ο.Α.Κ. Α.Ε. (Οργανισμός Ανάπτυξης Κρήτης)

Η προϋπολογιζόμενη αξία της σύμβασης είναι ένα εκατομμύριο τριακόσιες εξήντα χιλιάδες ευρώ (1.360.000,00€) για εκτιμωμένη ετήσια ποσότητα νερού 8.000.000 κ.μ., καταμετρημένη σε αντίστοιχα υδρόμετρα στις θέσεις παροχής της Δ.Ε.Υ.Α.Η. όπου παρουσιάζονται ελλείψεις υδροδότησης

Η ανάθεση πρόκειται να πραγματοποιηθεί σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 3 του π.δ. 59/2007 και συγκεκριμένα με βάση την περίπτωση γ) για λόγους τεχνικούς, καθώς η σύμβαση μπορεί να ανατεθεί μόνο σε ορισμένο οικονομικό φορέα, τον Ο.Α.Κ. Α.Ε., ο οποίος και εξετέλεσε ένα σημαντικό δημόσιο έργο ιδιαίτερα μεγάλης αξίας για την επίλυση του χρόνιου προβλήματος υδροδότησης των Δήμων της Ανατολικής Κρήτης.

Ο Ο.Α.Κ. Α.Ε. λειτουργεί χάριν του Δημόσιου Συμφέροντος, είναι Επιχείρηση Κοινής ωφέλειας και διέπεται από τους κανόνες της ιδιωτικής οικονομίας στο πλαίσιο των διατάξεων του νόμου 4138/2013, του καταστατικού της και συμπληρωματικά των διατάξεων του κ.ν. 2190/1920 (Α'37) και του ν. 3429/2005 (Κεφ. Α') (Α' 314). Με τον νόμο 4138/2013 το νομικό πρόσωπο ιδιωτικού δικαίου με την επωνυμία «Οργανισμός Αναπτύξεως Ανατολικής Κρήτης» (Ο.Α.Ν.Α.Κ.) με Αρ. ΜΑΕ: 27120/70/Β/92/57, το οποίο συστήθηκε σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 36 του ν. 849/1978 (Α' 232) και του π.δ. 125/1991 (Α' 51) υπό την εποπτεία και τον έλεγχο του κράτους, και το νομικό πρόσωπο ιδιωτικού δικαίου με την επωνυμία «Οργανισμός Αναπτύξεως Δυτικής Κρήτης» (Ο.Α.ΔΥ.Κ.) με Αρ. ΜΑΕ: 11970/Β/ 86/29, ΕΦΗΜΕΡΙΣ ΤΗΣ ΚΥΒΕΡΝΗΣΕΩΣ (ΤΕΥΧΟΣ ΠΡΩΤΟ) 949 που συστήθηκε σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 36 του ν. 849/1978 (Α' 232) και του π.δ. 383/1979 (Α' 118) υπό την εποπτεία και τον έλεγχο του κράτους

συγκωνεύθηκαν κατά τις διατάξεις του παρόντος νόμου σε νέα εταιρία με την επωνυμία Οργανισμός Ανάπτυξης Κρήτης Α.Ε. Η νέα αυτή εταιρία που συνιστάται με τη συντέλεση της συγχώνευσης εποπτεύεται από το Υπουργείο Ανάπτυξης, Ανταγωνιστικότητας, Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων και συγκεκριμένα τον τομέα Υποδομών, έχει την επωνυμία «ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΑΝΑΠΤΥΞΗΣ ΚΡΗΤΗΣ Α.Ε.» («ΟΑΚ. Α.Ε.») και έδρα το Δήμο Χανίων.

Σύμφωνα με το άρθρο 3 του Νόμου 4138/2013, μεταξύ των σκοπών και των αρμοδιοτήτων του Ο.Α.Κ. Α.Ε. είναι η ανάληψη, συντήρηση, λειτουργία, διοίκηση, διαχείριση και εκμετάλλευση έργων εγγείων βελτιώσεων και η αξιοποίηση και εκμετάλλευση υδάτινων πόρων, καθώς και υγρών αποβλήτων. Επίσης, στον Ο.Α.Κ. Α.Ε. μεταφέρθηκε στο σύνολο της η εποπτεία, η επίβλεψη και ο άμεσος έλεγχος της μελέτης και κατασκευής, όπως και η διαχείριση και η λειτουργία των έργων της ύδρευσης Ηρακλείου Κρήτης και Αγίου Νικολάου από το Φράγμα Αποσελέμη (φράγμα Αποσελέμη, Διυλιστήρια, αγωγοί, σήραγγες, και λοιπά μέρη του έργου).[...]"

2.4 Ακόμη αναφέρεται ότι :"[...]Επειδή κατά το άρθρο 25 παρ. 3 περίπτωση γ' του π.δ. 59/2007 είναι δυνατή η απευθείας ανάθεση εάν, για λόγους τεχνικούς η σύμβαση μπορεί να ανατεθεί μόνο σε ορισμένο οικονομικό φορέας. Η προϋπόθεση αυτή συντρέχει για είδη τα οποία δεν υπόκεινται σε ανταγωνισμό ή όταν, εκτός των άλλων, για λόγους τεχνικούς (όπως η κατοχή αποκλειστικών τεχνικών μέσων, γνώσεων ή μεθόδων) καθίσταται απολύτως αναγκαίο να ανατεθεί η εκτέλεση σε συγκεκριμένο πρόσωπο, το οποίο όμως δεν αρκεί να είναι απλώς ικανό να εκτελέσει την προμήθεια, αλλά απαιτείται να είναι και το μοναδικό έναντι οιοδήποτε άλλου παρέχοντος ανάλογες προμήθειες. Στην περίπτωση δε αυτή, πρέπει να αποδεικνύεται, με πλήρη και ειδική αιτιολογία, που πρέπει να προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, η μοναδικότητα του επιλεγέντος προμηθευτή.

Στην προκείμενη περίπτωση οι ως άνω προϋποθέσεις συντρέχουν προδήλως καθώς αποκλειστικά και μόνο ο υποψήφιος αντισυμβαλλόμενος οικονομικός φορέας διαθέτει την δυνατότητα να παράσχει αυτές τις ποσότητες του νερού, διαθέτει αποκλειστικά τα τεχνικά μέσα και το δίκτυο για την παροχή του νερού αυτού στις δεξαμενές της ΔΕΥΑΗ, καθώς η παροχή νερού ύδρευσης θα προέρχεται από τον ιδιοκτησίας του ταμιευτήρα του φράγματος Αποσελέμη, το οποίο υφίσταται επεξεργασία στην δική του Εγκατάσταση Επεξεργασίας Νερού (ΕΕΝ) στα Αγριανά Χερσονήσου. Το επεξεργασμένο νερό καταλήγει στην Δεξαμενή Καθαρού Νερού (ΔΚΝ) των εγκαταστάσεων και δια μέσου του δικού του αγωγού μεταφοράς διυλισμένου νερού διοχετεύεται προς το Ηράκλειο (Αγωγός ΕΕΝ- Ηράκλειο). Ο ίδιος δε ο ιδρυτικός του νόμος 4138/2013 λέγει ότι "στη νέα εταιρία μεταφέρεται στο σύνολο της η εποπτεία, η επίβλεψη και ο άμεσος έλεγχος της μελέτης και κατασκευής, η διαχείριση και η λειτουργία των έργων της ύδρευσης Ηρακλείου Κρήτης και Αγίου Νικολάου από το Φράγμα Αποσελέμη (φράγμα Αποσελέμη, Διυλιστήρια, αγωγοί, σήραγγες, και λοιπά μέρη του έργου)"

Σύμφωνα με τα παραπάνω, παρακαλούμε να μας παράσχετε, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ.2γ.δδ του Ν.4013/2011, τη σύμφωνη γνώμη σας, προκειμένου να προχωρήσουμε στην ανάθεση της προπεριγραφόμενης δημόσιας σύμβασης. [...]"

2.5 Περαιτέρω, στο υποβληθέν με το υπ' α.π. 4209/10.05.2016 συμπληρωματικό έγγραφο της Δ.Ε.Υ.Α.Η., αναθεωρημένο σχέδιο απόφασης του Δ.Σ της ΔΕΥΑΗ αναφέρεται ότι:

"[...] Η ανάθεση πρόκειται να πραγματοποιηθεί σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 3 του π.δ. 59/2007 και συγκεκριμένα με βάση την περίπτωση γ) ("για λόγους τεχνικούς ή καλλιτεχνικούς ή σχετικούς με την προστασία αποκλειστικών δικαιωμάτων, η σύμβαση μπορεί να ανατεθεί μόνο σε ορισμένο οικονομικό φορέα"), καθώς το σχέδιο διαχείρισης της λεκάνης απορροής του υδατικού διαμερίσματος Κρήτης (ΘΚ13) έχει εγκριθεί με την αριθμ. 163/2015 (ΦΕΚ 570/Β 708-04-2015) απόφαση της Εθνικής Επιτροπής Υδάτων και μέρος των υδατικών αναγκών του Δήμου Ηρακλείου καλύπτονται από τον Οργανισμό Ανάπτυξης Κρήτης Α.Ε. (Ο.Α.Κ. Α.Ε.), καθώς είναι ο φορέας διαχείρισης και υπεύθυνος της λειτουργίας των έργων του φράγματος Αποσελέμη, είναι δε και ο μοναδικός πάροχος νερού στη περιοχή αρμοδιότητας της Δ.Ε.Υ.Α. ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ Κρήτης που δύναται να προμηθεύει νερό ύδρευσης σε ποσότητα μεγαλύτερη των 2.000.000 κ.μ. ετησίως."

2.6 Στο προσκομισθέν έγγραφο με α.π. 1484/13.4.2016 της Διεύθυνσης Υδάτων της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Κρήτης προς τη Διεύθυνση Διαχείρισης Συγκοινωνιακών & Υδραυλικών Έργων του Ο.Α.Κ. Α.Ε., αναφέρονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

“[...]2. Μέρος των υδατικών αναγκών του Δήμου Ηρακλείου καλύπτονται από τον Οργανισμό Ανάπτυξης Κρήτης Α.Ε. (Ο.Α.Κ. Α.Ε.), καθώς είναι ο φορέας διαχείρισης και υπεύθυνος της λειτουργίας των έργων του φράγματος Αποσελέμη, είναι δε και ο μοναδικός πάροχος νερού στη περιοχή αρμοδιότητας της Δ.Ε.Υ.Α. ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ Κρήτης που δύναται να προμηθεύει νερό ύδρευσης σε ποσότητα μεγαλύτερη των 2.000.000 κ.μ. ετησίως.”

2.7 Στην προσκομισθείσα δε “Μελέτη κοστολόγησης υπηρεσιών ύδατος έργων Αποσελέμη” του Ο.Α.Κ. Α.Ε., αναφέρονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

“[...]3.6 Τιμολογιακή πολιτική

Δεδομένης της σαφήνειας του διαχωρισμού της κοστολόγησης από την τιμολόγηση των υπηρεσιών ύδατος, θα πρέπει να σημειωθεί ότι μετά την ολοκλήρωση των Σχεδίων Διαχείρισης για όλα τα Υδατικά Διαμερίσματα της Ελλάδος, θα θεσπιστούν κατευθύνσεις τιμολόγησης και επιπέδων ανάκτησης σε εθνικό επίπεδο.

Αν οι ποσότητες νερού τιμολογηθούν με την προκύπτουσα τιμή συνολικού κόστους 0,44-0,53 €/m³, θα επιτυγχάνεται ανάκτηση κόστους 100%.

Τέλος, στην περίπτωση που το κόστος αντικατάστασης των έργων θεωρηθεί ότι δεν θα συμπεριληφθεί στην κοστολόγηση, το κόστος μειώνεται στα 0,16 - 0,19 €/m³.

Πίνακας 8: Πίνακας κοστολόγησης υπηρεσιών ύδατος έργων Αποσελέμη

	ΜΕΤΡΗΣΕΙΣ - ΕΚΤΙΜΗΣΕΙΣ	ΕΤΗΣΙΟ ΚΟΣΤΟΣ (€/έτος)
	ΣΥΝΟΛΟ ΚΟΠΟΣ ΚΕΦΑΛΑΙΟΝ (χωρίς ΦΠΑ) (€)	196.930.000,00
A	ΕΠΙΚΑΙΡΟΠ. ΣΥΝΟΛΙΚΕΣ ΑΠΟΣΒΕΣΕΙΣ	3.391.051,15
	ΔΑΠΑΝΕΣ	
1	Δαπάνες Διοίκησης	176.000,00
2	Δαπάνες Συντήρησης & Λειτουργίας	1.712.077,09
2.1	Μισθοδοσία προσωπικού	384.000,00
2.2	Παροχές τρίτων	100.230,09
2.2.1	Συντήρηση	671.575,00
2.2.2	Ηλεκτρική ενέργεια ΔΕΗ	456.272,00
2.3	Λοιπές Δαπάνες	100.000,00
3	Χρεωστικοί τόκοι	0,00
B.	ΣΥΝΟΛΟ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΚΩΝ ΔΑΠΑΝΩΝ (1+2+3)	1.888.077,09
	ΧΡΗΜΑΤΟΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ (Α*Β)	5.279.128,24
	Ποσότητα διακινούμενου ύδατος (ιτι3/ έτος)	10.000.000 -12.000.000
	Μοναδιαίο Χρηματοοικονομικό Κόστος (€/νπ3)	0,44-0,53
	Περιβαλλοντικό Κόστος ΛΑΠ 39 (€/νπ3)	0,00
	Κόστος φυσικού Πόρου ΛΑΠ 39 (€/νπ3)	0,00
	ΑΠΟΣΒΕΣΕΙΣ ΤΩΝ ΕΡΓΩΝ (ΚΟΣΤΟΣ ΑΝΤΙΚΑΤΑΣΤΑΣΗΣ) (€/γπϊ)	0,44 - 0,53
	ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΜΟΝΑΔΙΑΙΟ ΚΟΣΤΟΣ ΧΩΡΙΣ ΤΙΣ ΑΠΟΣΒΕΣΕΙΣ ΤΩΝ ΕΡΓΩΝ (ΚΟΣΤΟΣ ΑΝΤΙΚΑΤΑΣΤΑΣΗΣ) (€/πι3)	0,16-0,19

Λαμβάνοντας υπόψη τα ως άνω, το μοναδιαίο κόστος νερού για τις ΔΕΥΑ Χερσονήσου, Ηρακλείου και Αγίου Νικολάου είναι:

0,16€/m³ για την ΔΕΥΑ Χερσονήσου, που γειτνιάζει με την Ε. Ε.Ν. Αποσελέμη.

0,17 €/m³ για την ΔΕΥΑ Ηρακλείου, που βρίσκεται σε απόσταση 20km έως 26km από την Ε.Ε.Ν. και στην οποία παρέχεται νερό με φυσική ροή.

0,19 €/m³ για την ΔΕΥΑ Αγίου Νικολάου, που βρίσκεται σε απόσταση 36,5km (δεξαμενή Δ6) από την Ε.Ε.Ν. και το νερό παρέχεται μέσω δύο αντλιοστασίων (αντλιοστάσιο Α0 παροχής 3*440m³/h και εγκατεστημένης ισχύος 3*37kw και αντλιοστάσιο Α1 παροχής 3*220m³/h και εγκατεστημένης ισχύος 3*165kw) και ειδικών τεχνικών έργων (σήραγγα Βραχασίου).

2.8 Τέλος, στο υποβληθέν με το υπ' α.π. 3663/20.04.2016 έγγραφο παροχής διευκρινίσεων που συμπληρώθηκε με το υπ' α.π. 4209/10.05.2016 έγγραφο της Δ.Ε.Υ.Α.Η., αναφέρονται τα εξής:

''[...]α) Σύμφωνα με το άρθρο 2 της υπό κρίση σύμβασης: «Αντικείμενο της παρούσας σύμβασης είναι η παροχή νερού, έναντι ανταλλάγματος για την κάλυψη του κόστους της διαχείρισης των Έργων Αποσελέμη». Συνεπώς η σύμβαση αφορά προμήθεια αγαθού και υπάγεται στο CPV 65130000-3 (Λειτουργία Εγκατάστασης Παροχής Νερού).''

β) Σύμφωνα με το άρθρο 21 παρ. 1 του π.δ. 59/2007: «Το παρόν διάταγμα δεν εφαρμόζεται: α) στις συμβάσεις για την αγορά ύδατος, εφόσον συνάπτονται από αναθέτοντες φορείς οι οποίοι ασκούν μια ή και τις δύο από τις δραστηριότητες που ορίζονται στο άρθρο 5 παράγραφος 1». Περαιτέρω κατά το τελευταίο αυτό άρθρο: «Το παρόν διάταγμα εφαρμόζεται στις ακόλουθες δραστηριότητες: α) διάθεση ή εκμετάλλευση σταθερών δικτύων σχεδιασμένων για να παρέχουν στο κοινό υπηρεσίες στον τομέα της παραγωγής, της μεταφοράς ή της διανομής πόσιμου ύδατος, ή β) τροφοδότηση των εν λόγω δικτύων με πόσιμο ύδωρ».

Θεωρούμε ότι η σύμβαση υπάγεται στην εξαίρεση αυτή, καθώς η ΔΕΥΑΗ σύμφωνα με το ν. 1069/1980 είναι επιφορτισμένη να παρέχει πόσιμο νερό στους δημότες του Ηρακλείου ενώ ο ΟΑΚ σύμφωνα με το καταστατικό του (ΦΕΚ Β, 2733/25-10-2013) έχει ως αντικείμενο εκτός των άλλων και : « (ν) Την ανάληψη, συντήρηση, λειτουργία, διοίκηση, διαχείριση και εκμετάλλευση έργων εγγείων βελτιώσεων και την αξιοποίηση και εκμετάλλευση υδάτινων πόρων, καθώς και υγρών αποβλήτων», στις οποίες περιλαμβάνεται και η τροφοδότηση των τοπικών Δήμων και ΔΕΥΑ με πόσιμο νερό από το φράγμα του Αποσελέμη μέσω ενός σταθερού δικτύου αγωγού σχεδιασμένου εκ των προτέρων για να διανέμει πόσιμο νερό.. Συνεπώς η σύμβαση εμπίπτει στην εξαίρεση του άρθρου 21 παρ. 1 του π.δ. 59/2007.

2.9 Περαιτέρω στο ως άνω συμπληρωματικό έγγραφο αναφέρεται ότι :

''[...]κανένας άλλος προμηθευτής δεν διαθέτει σχετική άδεια για την παροχή τόσο μεγάλης ποσότητας νερού και δεν υπάρχει κανένας εναλλακτικός προμηθευτής, ο οποίος δύναται να προμηθεύσει την ΔΕΥΑΗ με την συμβατικά προβλεπόμενη ποσότητα νερού και δη μέσω ενός σταθερού δικτύου, το οποίο θα εξασφαλίζει αδιάλειπτη παροχή.

θ) Σήμερα οι ανάγκες της ΔΕΥΑΗ καλύπτονται από γεωτρήσεις, πεπαλαιωμένες στην πλειοψηφία τους, οι οποίες αποδίδουν νερό με υψηλή σκληρότητα και αυξημένο λειτουργικό" κόστος λόγω της κατανάλωσης ηλεκτρικού ρεύματος και του κόστους μηχανικής συντήρησης και ανταλλακτικών, το οποίο πλησιάζει μεσοσταθμικά τα 0,23 ευρώ ανά κυβικό μέτρο. Εξάλλου οι υφιστάμενες γεωτρήσεις δεν επαρκούν για την κάλυψη των αναγκών και για το λόγο αυτό δεν υπάρχει αδιάλειπτη εικοσιτετράωρη παροχή νερού στο δίκτυο.''

II. Νομικό πλαίσιο

3. Στο άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του Ν. 4013/2011 (ΦΕΚ Α' 204/15.9.2011), ως ισχύει (μετά και την τροποποίηση της σχετικής προθεσμίας), ορίζεται ότι:

«2. Η Αρχή έχει τις ακόλουθες αρμοδιότητες: [...] γ) [...] 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. Η εν λόγω αρμοδιότητα ασκείται μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) εργάσιμων ημερών από την περιέλευση του σχεδίου απόφασης στην Αρχή, συνοδευόμενου από όλα τα στοιχεία στα οποία θεμελιώνεται, κατά περίπτωση, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, με μέριμνα της αναθέτουσας αρχής. Με την άπρακτη παρέλευση της ως άνω προθεσμίας τεκμαίρεται η σύμφωνη γνώμη της Αρχής. Σε εξαιρετικές περιπτώσεις και ιδίως λόγω της πολυπλοκότητας της υπό ανάθεση σύμβασης, η Αρχή δύναται με απόφαση της, η οποία κοινοποιείται στην αιτούσα αναθέτουσα αρχή, να παρατείνει άπαξ την ως άνω προθεσμία για δεκαπέντε (15) επιπλέον εργάσιμες ημέρες. [...]

4. Όσον αφορά στο νομικό πλαίσιο που διέπει τη σύσταση και λειτουργία της Δημοτικής Επιχείρησης Ύδρευσης Αποχέτευσης Ηρακλείου (Δ.Ε.Υ.Α.Η.) σημειώνονται τα εξής:

4.1 Στο νόμο 1069 της 19/23.8.80 "Περί κινήτρων δια την ίδρυσιν Επιχειρήσεων Ύδρευσεως και Αποχετεύσεως" (ΦΕΚ Α' 191), ως ισχύει, προβλέπονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

"Άρθρον 1 (Αντικείμενον - φορείς - αρμοδιότης)

1. Δια την άσκησιν των πάσης φύσεως δραστηριοτήτων του κυκλώματος υδρεύσεως και αποχετεύσεως οικιστικών κέντρων της Χώρας, εξαιρέσει των πόλεων Αθηνών, Θεσσαλονίκης και Βόλου και των μειζόνων αυτών περιοχών, δύναται να συνιστώνται κατά την παράγραφον 3 του παρόντος άρθρου εις έκαστον Δήμον ή Κοινότητα της Χώρας ή υπό πλειόνων Δήμων ή Κοινοτήτων ή Δήμων και Κοινοτήτων ενιαία επιχειρήσεις υδρεύσεως και αποχετεύσεως. Αι ανωτέρω Επιχειρήσεις αποτελούν ίδια Νομικά Πρόσωπα Ιδιωτικού Δικαίου κοινωφελούς χαρακτήρος, διεπόμενα υπό των κανόνων της Ιδιωτικής οικονομίας, εφ' όσον δεν ορίζεται άλλως υπό νόμου. [...] Αι επιχειρήσεις υδρεύσεως και αποχετεύσεως λειτουργούν υπό μορφήν Δημοτικής ή Κοινοτικής επιχειρήσεως και διέπονται ως προς την διοίκησιν, οργάνωσιν, εκτέλεσιν, λειτουργίαν, συντήρησιν των έργων της αρμοδιότητός των καθώς και τας πηγάς της χρηματοδοτήσεώς των υπό των διατάξεων του παρόντος νόμου, εφαρμοζομένων κατά τα λοιπά των σχετικών διατάξεων του "Δημοτικού και Κοινοτικού Κώδικος". [...]

3. Η σύστασις εκάστης επιχειρήσεως ενεργείται δι' αποφάσεως των οικείων Δημοτικών ή Κοινοτικών Συμβουλίων, δι' ης θα ορίζεται η επωνυμία, η έδρα, οι δικαιολογούντες την σύστασιν αυτής λόγοι, τα παραχωρούμενα εις αυτήν περιουσιακά στοιχεία, ο τρόπος εκμεταλλεύσεως των έργων ή υπηρεσιών και τα εξ' αυτών έσοδα ως και η περιοχή της επιχειρήσεως. Προκειμένου περί μετατροπής συνδέσμου εις επιχείρησιν απαιτείται αποφάσις των δημοτικών και κοινοτικών συμβουλίων των Δήμων και Κοινοτήτων των μετεχόντων εις τούτον. [...]"

"Άρθρον 3 (Διοικητικόν Συμβούλιον της Επιχειρήσεως)

1. Η υπό ενός μόνου Δήμου συνιστωμένη επιχείρησις διοικείται υπό Διοικητικόν Συμβούλιον τον οποίου τα μέλη, ο Πρόεδρος και Αντιπρόεδρος ορίζονται κατά τας περί συγκροτήσεως της Επιτροπής Δημοτικών Επιχειρήσεων του Δημοτικού και Κοινοτικού Κώδικος διατάξεις. [...]

2. Προκειμένου περί επιχειρήσεως συνιστωμένης υπό πλειόνων Δήμων ή Κοινοτήτων ή Δήμων και Κοινοτήτων ή μετατροπής συνδέσμου εις επιχείρησιν, αυτή διοικείται, υπό συμβούλιον ο αριθμός των μελών του οποίου ορίζεται δια των περί συστάσεως της επιχειρήσεως ή μετατροπής του συνδέσμου αποφάσεων των οικείων Δημοτικών ή Κοινοτικών Συμβουλίων. Οι εκπρόσωποι εκάστου Δήμου ή Κοινοτήτος και οι αναπληρωταί αυτών ορίζονται δι' αποφάσεως του οικείου Δημοτικού ή Κοινοτικού Συμβουλίου. [...]"

4.2 Στο Π.Δ 352/1982 με τίτλο "Σύσταση στο Δήμο Ηρακλείου Νομού Ηρακλείου ενιαίας επιχείρησης ύδρευσης και αποχέτευσης με το όνομα «Δημοτική Επιχείρηση Ύδρευσης και Αποχέτευσης Ηρακλείου»" (ΦΕΚ Α' 63/26.05.1982), ως ισχύει, προβλέπονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

"Άρθρο μόνο.

Εγκρίνεται η αρ. 194/1981 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου Ηρακλείου του Ν. Ηρακλείου που αφορά τη σύσταση στον ομώνυμο δήμο ενιαίας επιχείρησης ύδρευσης και αποχέτευσης πού έχει ως εξής :

1. Συνιστάται στο Δήμο Ηρακλείου Νομού Ηρακλείου ενιαία επιχείρηση ύδρευσης και αποχέτευσης με το όνομα «Δημοτική Επιχείρηση Ύδρευσης και Αποχέτευσης Ηρακλείου».
2. Η Δημοτική Επιχείρηση Ύδρευσης και Αποχέτευσης είναι νομικό πρόσωπο ιδιωτικού δικαίου με κοινωφελή χαρακτήρα και διέπεται ως προς τη διοίκηση, οργάνωση, εκτέλεση, λειτουργία και συντήρηση των έργων της αρμοδιότητος της καθώς και τις πηγές χρηματοδότησης της από τις διατάξεις του Ν.1069/1980 «περί κινήτρων δια την ίδρυση επιχειρήσεων υδρεύσεως και αποχέτευσεως». Όσον αφορά τα υπόλοιπα εφαρμόζονται οι διατάξεις του Ν. 1065/1980 «περί κυρώσεως του Δημοτικού και Κοινοτικού Κώδικα» παρ. 1 Ν. 1069/80).
3. Έδρα της επιχείρησης είναι η πόλη του Ηρακλείου Κρήτης.
4. Περιοχή αρμοδιότητας της επιχείρησης είναι η διοικητική περιφέρεια του Δήμου Ηρακλείου.
5. Η σύσταση της επιχείρησης δικαιολογείται γιατί : α) με τη σύσταση αυτής σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν. 1069/1980 που έχει διοικητική και οικονομική αυτοτέλεια και ευελιξία, αντιμετωπίζεται ριζικά, μεθοδικά και μακροχρόνια όλο το κύκλωμα ύδρευσης και αποχέτευσης της πόλης του Ηρακλείου με την εκτέλεση και λειτουργία των συναφών έργων ύδρευσης και αποχέτευσης και β) εξασφαλίζεται ή χρηματοδότηση των έργων αυτών από το πρόγραμμα Δημοσίων Επενδύσεων, από δανειοδότηση και από ίδιους πόρους που προβλέπονται υπέρ της επιχείρησης από το Ν. 1069/1980."
6. Τρόπος εκμετάλλευσης των έργων και υπηρεσιών :
Η εκμετάλλευση των έργων και υπηρεσιών της επιχείρησης ενεργείται σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν. 1069/1980 και τους κανονισμούς που θα συνταχθούν σύμφωνα με τις διατάξεις του νόμου τούτου.
7. Περιουσία της επιχείρησης : Στην περιουσία της επιχείρησης ανήκουν τα έργα ύδρευσης και αποχέτευσης της περιοχής αρμοδιότητας της επιχείρησης τα όποια εκτελέστηκαν ή θα εκτελεσθούν με βάση τις μελέτες που εγκρίθηκαν ή θα εγκριθούν, όλοι οι υπόνομοι που υπάρχουν και οι εγκαταστάσεις ύδρευσης και αποχέτευσης ακαθάρτων και ομβρίων υδάτων, όλοι οι υπόνομοι ή ανοικτοί αγωγοί που εκβάλλουν "άμεσα ή έμμεσα στο δίκτυο καθώς επίσης και οι μονάδες επεξεργασίας πόσιμου ύδατος και υγρών αποβλήτων. [...]
9. Η επιχείρηση διοικείται από διοικητικό συμβούλιο που αποτελείται από το δήμαρχο ως πρόεδρο και δέκα (10) μέλη που προέρχονται σε ίσο αριθμό από δημοτικούς συμβούλους και από κατοίκους του δήμου οι όποιοι έχουν πείρα ή γνώσεις σχετικές με το αντικείμενο της επιχείρησης. Τα μέλη του Διοικητικού Συμβουλίου και οι αναπληρωτές τους ορίζονται από το δημοτικό συμβούλιο. Η θητεία του Διοικητικού Συμβουλίου ακολουθεί τη θητεία του δημοτικού συμβουλίου και λήγει μόλις εγκατασταθούν τα νέα μέλη.[...]"

5. Όσον αφορά τις σχετικές με την κρινόμενη υπόθεση διατάξεις του ισχύοντος νομικού πλαισίου σύστασης και λειτουργίας της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «Οργανισμός Αναπτύξεως Ανατολικής Κρήτης Α.Ε.» σημειώνονται τα εξής:

5.1 Στο άρθρο 3 του Ν. 4138/2013 "Επείγουσες ρυθμίσεις του Υπουργείου Περιβάλλοντος, Ενέργειας και Κλιματικής Αλλαγής και άλλες διατάξεις" (ΦΕΚ Α' 72/19.03.2013) προβλέπονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

"Α. Συγχώνευση με σύσταση νέας εταιρίας

1. Το νομικό πρόσωπο ιδιωτικού δικαίου με την επωνυμία «Οργανισμός Αναπτύξεως Ανατολικής Κρήτης» (Ο.ΑΝ.Α.Κ.) με Αρ. ΜΑΕ: 27120/70/Β/92/57, το οποίο συστήθηκε σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 36 του ν. 849/1978 (Α` 232) και του π.δ. 125/1991 (Α` 51), όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει, και τελεί υπό την εποπτεία και τον έλεγχο του κράτους, και το νομικό πρόσωπο ιδιωτικού δικαίου με την επωνυμία «Οργανισμός Αναπτύξεως Δυτικής Κρήτης» (Ο.Α.ΔΥ.Κ.) με Αρ. ΜΑΕ: 11970/Β/86/29, που συστήθηκε σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 36 του ν. 849/1978 (Α` 232) και του π.δ. 383/1979 (Α` 118), όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει και το οποίο επίσης, τελεί υπό την εποπτεία και τον έλεγχο του κράτους συγχωνεύονται κατά τις διατάξεις του παρόντος νόμου σε νέα εταιρία. Στους σκοπούς της νέας εταιρίας Ο.Α.Κ. Α.Ε. περιέρχονται και οι σκοποί της Ανώνυμης Εταιρίας με την επωνυμία «Υποδομές, Μεταφορές και Δίκτυα Ανάπτυξης Κρήτης» (δ.τ. «Υποδομές Ανάπτυξης Κρήτης Α.Ε.»), η οποία ιδρύθηκε με την υπ` αριθμ. Δ17α/02/99/ΦΝ 380 κοινή απόφαση των Υπουργών Οικονομικών, Οικονομίας, Ανταγωνιστικότητας και Ναυτιλίας και Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων (Β` 1454/17.6.2011) και η οποία καταργείται από τη

δημοσίευση του παρόντος στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως. Η νέα εταιρία που συνιστάται με τη συντέλεση της συγχώνευσης εποπτεύεται από το Υπουργείο Ανάπτυξης, Ανταγωνιστικότητας, Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων και συγκεκριμένα τον τομέα Υποδομών, έχει την επωνυμία «ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΑΝΑΠΤΥΞΗΣ ΚΡΗΤΗΣ Α.Ε.» («ΟΑΚ. Α.Ε.») και έδρα το Δήμο Χανίων. [...]

Δ. Σκοποί νέας εταιρείας

11. α) Στους σκοπούς και τις αρμοδιότητες που ασκεί η νέα εταιρία Ο.Α.Κ. Α.Ε. σε ολόκληρη την περιοχή της Κρήτης περιλαμβάνονται:

(i) Η εκπόνηση των πάσης φύσεως προγραμμάτων ανάπτυξης της Περιφέρειας Κρήτης, η μελέτη, η χρηματοδότηση, η εκτέλεση, η λειτουργία και η αξιοποίηση έργων κοινωφελών και δημόσιου εν γένει ενδιαφέροντος που του ανατίθενται με αποφάσεις των Υπουργών Οικονομικών, Ανάπτυξης, Ανταγωνιστικότητας, Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων, Περιβάλλοντος, Ενέργειας και Κλιματικής Αλλαγής, Αγροτικής Ανάπτυξης και Τροφίμων ή του καθ' ύλην αρμόδιου Υπουργού και του Γενικού Γραμματέα της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Κρήτης, με αποφάσεις της Περιφέρειας Κρήτης, των Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης, Νομικών Προσώπων Δημοσίου Δικαίου και λοιπών νομικών ή φυσικών προσώπων. [...]

(ii) Η ανάληψη πάσης φύσεως επιχειρηματικών δραστηριοτήτων κοινωφελούς χαρακτήρα.[...]

(ν) Η ανάληψη, συντήρηση, λειτουργία, διοίκηση, διαχείριση και εκμετάλλευση έργων εγγείων βελτιώσεων και η αξιοποίηση και εκμετάλλευση υδάτινων πόρων, καθώς και υγρών αποβλήτων.[...]

γ) Στη νέα εταιρία μεταφέρεται στο σύνολο της η εποπτεία, η επίβλεψη και ο άμεσος έλεγχος της μελέτης και κατασκευής, η διαχείριση και η λειτουργία των έργων της ύδρευσης Ηρακλείου Κρήτης και Αγίου Νικολάου από το Φράγμα Αποσελέμη (φράγμα Αποσελέμη, Διυλιστήρια, αγωγοί, σήραγγες, και λοιπά μέρη του έργου). Ειδικότερα, η νέα εταιρία αναλαμβάνει όλα τα έργα κυριότητας των συγχωνευόμενων οργανισμών Ο.Α.ΔΥ.Κ. και Ο.ΑΝ.Α.Κ., [...], το έργο της ύδρευσης Ηρακλείου Κρήτης και Αγίου Νικολάου από το Φράγμα Αποσελέμη, [...].

ΣΤ. Θέματα Λειτουργίας της νέας εταιρίας

15. Η νέα εταιρία Ο.Α.Κ. Α.Ε. λειτουργεί χάριν του δημόσιου συμφέροντος, είναι επιχείρηση κοινής ωφέλειας και διέπεται από τους κανόνες της ιδιωτικής οικονομίας στο πλαίσιο των διατάξεων του παρόντος νόμου, του καταστατικού της και συμπληρωματικά των διατάξεων του κ.ν. 2190/1920 (Α` 37) και του ν. 3429/2005 (Κεφ. Α') (Α` 314).

16. Το Διοικητικό Συμβούλιο του Ο.Α.Κ. Α.Ε. αποτελείται από τα ακόλουθα μέλη:

α. Τον Γενικό Γραμματέα της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Κρήτης, ως Πρόεδρο.

β. Ένα (1) μέλος οριζόμενο από τον Υπουργό Ανάπτυξης, Ανταγωνιστικότητας, Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων, ως Διευθύνοντα Σύμβουλο.

γ. Πέντε (5) μέλη οριζόμενα από τον Υπουργό Ανάπτυξης, Ανταγωνιστικότητας, Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων, ως μέλη, με τους αναπληρωτές τους.

δ. Δύο (2) εκπροσώπους της Περιφέρειας Κρήτης οριζόμενους από τον Περιφερειάρχη Κρήτης, ως μέλη, με τους αναπληρωτές τους.

ε. Δύο (2) εκπροσώπους της Περιφερειακής Ένωσης Δήμων Κρήτης, ως μέλη, με τους αναπληρωτές τους. [...]

20. Για τη συγκρότηση του Διοικητικού Συμβουλίου κατά τις παραγράφους 16,17 και 18 του παρόντος εκδίδεται κοινή απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης, Ανταγωνιστικότητας, Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων και του Υπουργού Οικονομικών.

21. Με απόφαση της Γενικής Συνέλευσης της νέας εταιρίας Ο.Α.Κ. Α.Ε. καταρτίζεται αμελλητί το καταστατικό της, όπως αυτό ορίζεται με την Πράξη Συγχώνευσης της παραγράφου 8 του παρόντος, εγκρίνεται με απόφαση του εποπτεύοντος Υπουργού Ανάπτυξης, Ανταγωνιστικότητας, Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων και καταχωρείται αυτό στο Μητρώο Ανωνύμων Εταιριών.

22. Με απόφαση του πρώτου Διοικητικού Συμβουλίου της νέας εταιρίας Ο.Α.Κ. Α.Ε., η οποία εγκρίνεται από τον εποπτεύοντα Υπουργό, καταρτίζεται Εσωτερικός Κανονισμός Λειτουργίας της εταιρίας, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στο παρόν, ο οποίος υπέχει θέση Οργανισμού του φορέα, στον οποίο καθορίζονται, ιδίως, η σύσταση του τεχνικού του συμβουλίου, τα όργανα διοίκησης του, η διάρθρωση του σε

υπηρεσιακές μονάδες, οι αρμοδιότητες των υπηρεσιών του, οι οργανικές θέσεις του προσωπικού, καθώς και τα όργανα που αποφασίζουν ή γνωμοδοτούν για την εκπόνηση των μελετών και την ανάθεση και κατασκευή των έργων και διασφαλίζεται η ομαλή συνέχιση της λειτουργίας των απαραίτητων υπηρεσιών της συγχωνευόμενης εταιρείας Ο.ΑΝ.Α.Κ. Α.Ε. στην, προ της συγχωνεύσεως, έδρα της.[...]"

5.2 Με την υπ' αριθμ. Δ16γ/364/15/256/Γ/18.6.2013 Κοινή Υπουργική Απόφαση των Υπουργών Οικονομικών και Ανάπτυξης, Ανταγωνιστικότητας, Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων με τίτλο "Πράξη Συγχώνευσης του νομικού προσώπου ιδιωτικού δικαίου «ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΑΝΑΠΤΥΞΕΩΣ ΑΝΑΤΟΛΙΚΗΣ ΚΡΗΤΗΣ» και του νομικού προσώπου ιδιωτικού δικαίου «ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΑΝΑΠΤΥΞΕΩΣ ΔΥΤΙΚΗΣ ΚΡΗΤΗΣ» με σύσταση νέας εταιρείας - Σύσταση ανώνυμης εταιρείας υπό την επωνυμία «ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΑΝΑΠΤΥΞΗΣ ΚΡΗΤΗΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ»" (ΦΕΚ Β' 1473/18.6.2013) ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

"Άρθρο 1: 1. Το νομικό πρόσωπο ιδιωτικού δικαίου υπό την επωνυμία «ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΑΝΑΠΤΥΞΕΩΣ ΑΝΑΤΟΛΙΚΗΣ ΚΡΗΤΗΣ» («Ο.ΑΝ.Α.Κ.») με Αρ. Μ.Α.Ε. 27120/70/Β/92/57 (Αρ. Γ.Ε.ΜΗ. 125184427000), με Α.Φ.Μ. 094313618 και έδρα το Δήμο Ηρακλείου Κρήτης και το νομικό πρόσωπο ιδιωτικού δικαίου υπό την επωνυμία «ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΑΝΑΠΤΥΞΕΩΣ ΔΥΤΙΚΗΣ ΚΡΗΤΗΣ» («Ο.Α.ΔΥ.Κ.») με Αρ. ΜΑΕ. 11970/Β/86/29 (Αρ. Γ.Ε.ΜΗ. 124529858000), με Α.Φ.Μ. 094085574 και έδρα το Δήμο Νέας Κυδωνίας Χανίων και ήδη Δήμο Χανίων, συγχωνεύονται σε νέα ανώνυμη εταιρεία, με την επωνυμία «ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΑΝΑΠΤΥΞΗΣ ΚΡΗΤΗΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ» και τον διακριτικό τίτλο «Ο.Α.Κ. Α.Ε.». 2. Η νέα εταιρεία «Ο.Α.Κ. Α.Ε.», έχει έδρα το Δήμο Χανίων Κρήτης και εποπτεύεται από το Υπουργείο Ανάπτυξης, Ανταγωνιστικότητας, Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων και συγκεκριμένα από τον τομέα Υποδομών. [...]

Άρθρο 6: 1. Η Νέα Εταιρεία θα φέρει την επωνυμία «ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΑΝΑΠΤΥΞΗΣ ΚΡΗΤΗΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ» και τον διακριτικό τίτλο «Ο.Α.Κ. Α.Ε.» και θα εδρεύει στον Δήμο Χανίων. Το Καταστατικό της Νέας Εταιρείας θα καταρτισθεί με απόφαση της Γενικής Συνέλευσης των μετόχων της και θα υποβληθεί έπειτα προς έγκριση προς τον Υπουργό Ανάπτυξης, Ανταγωνιστικότητας, Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων, σύμφωνα με το άρθρο 3 παρ. 21 του ν. 4138/2013. [...]"

Τέλος, με βάση το άρθρο 3 με τίτλο "Σχέση ανταλλαγής μετοχών – διατυπώσεις παράδοσης στους δικαιούχους" της ως άνω ΚΥΑ προβλέπεται ότι "η μετοχική σύνθεση της Νέας Εταιρείας κατά τον χρόνο συντέλεσης της συγχώνευσης θα έχει ως ακολούθως: 1. Ελληνικό Δημόσιο ... Ποσοστό επί του μετοχικού κεφαλαίου 51,00% [...] Περιφέρεια Κρήτης Ποσοστό επί του μετοχικού κεφαλαίου 22.00% [...] Περιφερειακή Ένωση Δήμων Κρήτης Ποσοστό επί του μετοχικού κεφαλαίου 22.00% [...]", η οποία και ισχύει.

5.3 Με την υπ' Αριθμ. Δ16γ/584/7/425/Γ Απόφαση του Υπουργού Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων με τίτλο "Έγκριση του Καταστατικού της Ανώνυμης Εταιρείας με την επωνυμία «Οργανισμός Ανάπτυξης Κρήτης (ΟΑΚ Α.Ε)»" (ΦΕΚ Β' 2733/25.10.2013) ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

"Άρθρο 1. Σύσταση – Επωνυμία

1. [...] 2. Η εταιρεία λειτουργεί χάριν του δημόσιου συμφέροντος, είναι επιχείρηση κοινής ωφέλειας και διέπεται από τους κανόνες της ιδιωτικής οικονομίας στο πλαίσιο των διατάξεων του άρθρου 3 του ν. 4138/2013 «Επείγουσες ρυθμίσεις του Υπουργείου Περιβάλλοντος, Ενέργειας και Κλιματικής Αλλαγής και άλλες διατάξεις» (ΦΕΚ Α' 72), της υπ' αριθ. Δ 16γ/364/15/256/Γ/18-6-2013 κοινής υπουργικής απόφασης (ΦΕΚ 1473/18-6-2013, Β'), του παρόντος καταστατικού της και συμπληρωματικά των διατάξεων του Κωδικοποιημένου Νόμου 2190/1920, ως ισχύει τροποποιημένος, και του ν. 3429/2005, όπως ισχύει, και εποπτεύεται από το Υπουργείο Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων. [...]

Άρθρο 4. Σκοπός- Αρμοδιότητες

1. Στους σκοπούς της εταιρείας περιλαμβάνονται: [...] (ν) Η ανάληψη, συντήρηση, λειτουργία, διοίκηση, διαχείριση και εκμετάλλευση έργων εγγείων βελτιώσεων και η αξιοποίηση και εκμετάλλευση υδάτινων πόρων, καθώς και υγρών αποβλήτων.

2. Η εταιρεία έχει όλες τις αρμοδιότητες που είχαν οι συγχωνευθέντες οργανισμοί με την επωνυμία «Οργανισμός Ανάπτυξης Δυτικής Κρήτης» (Ο.Α.ΔΥ.Κ.) και «Οργανισμός Ανάπτυξης Ανατολικής Κρήτης» (Ο.Α.ΝΑ.Κ.) βάσει νομοθετικής, κανονιστικής ή άλλης διάταξης ως προς τα δημόσια έργα, τα έργα εγγείων

βελτιώσεων, τα έργα διαχείρισης υδατικών πόρων, τις προμήθειες και τις υπηρεσίες οποιουδήποτε είδους.

Ειδικότερα, η εταιρεία αναλαμβάνει όλα τα έργα κυριότητας των συγχωνευθέντων οργανισμών Ο.Α.ΔΥ.Κ. και Ο.ΑΝ.Α.Κ., το έργο του Βόρειου Οδικού Άξονα Κρήτης (Β.Ο.Α.Κ.), το έργο του Νότιου Οδικού Άξονα Κρήτης (Ν.Ο.Α.Κ.), το έργο της ύδρευσης Ηρακλείου Κρήτης και Αγίου Νικολάου από το Φράγμα Αποσελέμη, ενώ δύναται να αναλάβει και το σχεδιασμό, μελέτη, κατασκευή, λειτουργία, εκμετάλλευση και διαχείριση οποιουδήποτε άλλου έργου ανατεθεί σε αυτήν κατ' εντολήν Οργανισμού Τοπικής Αυτοδιοίκησης, α' και β' βαθμού, ή του εποπτεύοντος Υπουργού. [...]"

5.4 Με την υπ' αριθμ. Δ16γ/632/2/443/Γ Απόφαση του Υπουργού Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων με τίτλο "Έγκριση Εσωτερικού Κανονισμού Λειτουργίας της «Οργανισμός Ανάπτυξης Κρήτης (ΟΑΚ Α.Ε.)»" (ΦΕΚ Β' 2836/7.11.2013) προβλέπονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

"Εγκρίνουμε τον Εσωτερικό Κανονισμό Λειτουργίας της ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «Οργανισμός Ανάπτυξης Κρήτης Α.Ε. (ΟΑΚ ΑΕ)», ο οποίος έχει ως εξής:

Άρθρο 1 - Νομική μορφή και σκοπός.

Στους σκοπούς της Εταιρείας περιλαμβάνονται: [...]

(ν) Η ανάληψη, συντήρηση, λειτουργία, διοίκηση, διαχείριση και εκμετάλλευση έργων εγγείων βελτιώσεων και η αξιοποίηση και εκμετάλλευση υδάτινων πόρων, καθώς και υγρών αποβλήτων.[...]

Επίσης, η Εταιρεία έχει όλες τις αρμοδιότητες που είχαν οι συγχωνευθέντες οργανισμοί με την επωνυμία «Οργανισμός Ανάπτυξης Δυτικής Κρήτης» (Ο.Α.ΔΥ.Κ.) και «Οργανισμός Ανάπτυξης Ανατολικής Κρήτης» (Ο.Α.ΝΑ.Κ.) βάσει νομοθετικής, κανονιστικής ή άλλης διάταξης ως προς τα δημόσια έργα, τα έργα εγγείων βελτιώσεων, τα έργα διαχείρισης υδατικών πόρων, τις προμήθειες και τις υπηρεσίες οποιουδήποτε είδους.

Ειδικότερα, η Εταιρεία αναλαμβάνει όλα τα έργα κυριότητας των συγχωνευθέντων οργανισμών Ο.Α.ΔΥ.Κ. και Ο.ΑΝ.Α.Κ., [...] το έργο της ύδρευσης Ηρακλείου Κρήτης και Αγίου Νικολάου από το Φράγμα Αποσελέμη, ενώ δύναται να αναλάβει και το σχεδιασμό, μελέτη, κατασκευή, λειτουργία, εκμετάλλευση και διαχείριση οποιουδήποτε άλλου έργου ανατεθεί σε αυτήν κατ' εντολήν Οργανισμού Τοπικής Αυτοδιοίκησης, α' και β' βαθμού, ή του εποπτεύοντος Υπουργού. [...]

Άρθρο 2 - Βασική διάρθρωση του Οργανισμού Ανάπτυξης Κρήτης Α.Ε.

Η Εταιρεία οργανώνεται σε Διευθύνσεις και Τμήματα, ως ακολούθως: [...] Διεύθυνση Διαχείρισης Συγκοινωνιακών & Υδραυλικών Έργων [...] Τμήμα Διαχείρισης Υδραυλικών Έργων [...]

Άρθρο 15

Διεύθυνση Διαχείρισης Συγκοινωνιακών Υδραυλικών Έργων

Επιχειρησιακοί στόχοι της Διεύθυνσης Διαχείρισης Συγκοινωνιακών και Υδραυλικών Έργων είναι [...], η ενιαία διακίνηση - διαχείριση, διανομή, δια μέσου των υδροαρδευτικών έργων, των υδατικών πόρων των περιοχών που της έχουν ανατεθεί, με απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της Εταιρείας, καθώς και η συστηματική παρακολούθηση με μετρήσεις και διαγράμματα, της μεταβολής της στάθμης των υπογείων υδροφόρων οριζόντων και της μεταβολής των παροχών πηγών, φραγμάτων και λιμνοδεξαμενών που είναι ενταγμένα στο σύστημα της ενιαίας διακίνησης, αλλά και της Κρήτης γενικότερα, ώστε να είναι σε θέση να προβαίνει στις αναγκαίες παρεμβάσεις όταν αυτό κρίνεται αναγκαίο, η πιστή τήρηση της ισχύουσας νομοθεσίας και των κειμένων διατάξεων για την παρακολούθηση της ασφαλούς λειτουργίας φραγμάτων και λιμνοδεξαμενών, που θα ενταχθούν στο σύστημα της ενιαίας διαχείρισης και διακίνησης νερού, ο συστηματικός έλεγχος, η συστηματική καταγραφή και αξιολόγηση των μετρήσεων των οργάνων παρακολούθησης των φραγμάτων και λιμνοδεξαμενών, που θα ενταχθούν στο σύστημα της ενιαίας διαχείρισης και διακίνησης νερού, [...]

3. Τμήμα Διαχείρισης Υδραυλικών Έργων

Στις αρμοδιότητες του Τμήματος Διαχείρισης Υδραυλικών Έργων συμπεριλαμβάνονται: [...] Η λειτουργία, συντήρηση, διοίκηση, διαχείριση και εκμετάλλευση έργων υποδομής, έργων εγγείων βελτιώσεων, καθώς και έργων αξιοποίησης και εκμετάλλευσης υδάτινων πόρων και υγρών αποβλήτων της Κρήτης. [...]"

5.5 Με την υπ' αριθμ. Δ17α/01/273/ΦΝ393/19.12.2013 Απόφαση του Υπουργού Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων με τίτλο "Ρύθμιση μεταφοράς αρμοδιοτήτων, εκτελούμενων και προς εκτέλεση έργων και

συναφών θεμάτων της Ειδικής Υπηρεσίας Δημοσίων Έργων (ΕΥΔΕ) «Βόρειος Οδικός Άξονας Κρήτης» και της Ειδικής Υπηρεσίας Δημοσίων Έργων (ΕΥΔΕ) «Μελέτη και Κατασκευή έργου ύδρευσης Ηρακλείου Κρήτης και Αγ. Νικολάου από το φράγμα Αποσελέμη» στην Ανώνυμη Εταιρεία «Οργανισμός Ανάπτυξης Κρήτης (Ο.Α.Κ.) Α.Ε.», σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ.29 του άρθρου 3 του Κεφαλαίου Β του Ν. 4138/2013 (ΦΕΚ Α'72)» (ΦΕΚ Β 3252/20.12.2013) προβλέπονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

“Καθορίζουμε τα σχετικά με τη μεταφορά των αρμοδιοτήτων θέματα της Ειδικής Υπηρεσίας Δημοσίων Έργων (ΕΥΔΕ) «Βόρειος Οδικός Άξονας Κρήτης», που συστήθηκε με το Π.Δ. 208/2000 (ΦΕΚ Α'187) όπως ισχύει και της Ειδικής Υπηρεσίας Δημοσίων Έργων (ΕΥΔΕ) «Μελέτη και Κατασκευή έργου ύδρευσης Ηρακλείου Κρήτης και Αγ. Νικολάου από το φράγμα Αποσελέμη» που συστήθηκε με το Π.Δ. 85/2001 (ΦΕΚ Α'73) όπως ισχύει, στην Ανώνυμη Εταιρεία «Οργανισμός Ανάπτυξης Κρήτης (Ο.Α.Κ.) Α.Ε.», ως ακολούθως:

[...] Β. Ειδική Υπηρεσία Δημοσίων Έργων (ΕΥΔΕ) Ύδρευσης Ηρακλείου Αγ. Νικολάου από το φράγμα Αποσελέμη. [...] 1. Ύδρευση Ηρακλείου και Αγ. Νικολάου από το φράγμα Αποσελέμη - Κατασκευή φράγματος Αποσελέμη. 2. Ύδρευση Ηρακλείου και Αγ. Νικολάου από το φράγμα Αποσελέμη - Εργασίες εκτροπής / μεταφοράς υδάτων και κατασκευή αγωγών και διυλιστηρίων. 3. Ύδρευση Ηρακλείου και Αγ. Νικολάου από το φράγμα Αποσελέμη - Έργα ενίσχυσης ταμιευτήρα φράγματος Αποσελέμη από το οροπέδιο Λασιθίου. 4. Ύδρευση Ηρακλείου Αγ. Νικολάου από το φράγμα Αποσελέμη - Εργασίες παρακολούθησης πρώτης πλήρωσης ταμιευτήρα φράγματος Αποσελέμη. 5. Λιμνοδεξαμενή Αγ. Γεωργίου Οροπεδίου Λασιθίου. [...]

9. Η ισχύς της παρούσας απόφασης αρχίζει από 01/01/2014.”

6. Στο εθνικό νομικό πλαίσιο περί προστασίας και διαχείρισης των υδάτων, και ειδικότερα ως προς τις έννοιες “υπηρεσίες ύδατος” και “ανάκτηση του κόστους για υπηρεσίες ύδατος”, προβλέπονται τα εξής:

6.1 Στο Ν.3199/2003 “Προστασία και διαχείριση των υδάτων - Εναρμόνιση με την Οδηγία 2000/60/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 23ης Οκτωβρίου 2000” (ΦΕΚ Α' 280/9.12.2003):

α) “Άρθρο 2 (Πεδίο εφαρμογής – Ορισμοί):

1. Ο νόμος αυτός εφαρμόζεται για την προστασία και διαχείριση των επιφανειακών και των υπόγειων υδάτων.

2. Κατά την έννοια του νόμου αυτού και των κανονιστικών πράξεων που εκδίδονται κατ' εξουσιοδότησή του, νοούνται ως:

[...] κθ) “Υπηρεσίες ύδατος”: όλες οι υπηρεσίες οι οποίες παρέχουν, για τα νοικοκυριά, τις δημόσιες υπηρεσίες ή για οποιαδήποτε οικονομική δραστηριότητα: α) άντληση, κατακράτηση, αποθήκευση, επεξεργασία και διανομή επιφανειακών ή υπόγειων υδάτων, [...]”.

β) “Άρθρο 12 (Ανάκτηση κόστους για υπηρεσίες ύδατος)

Με απόφαση της Εθνικής Επιτροπής Υδάτων, που δημοσιεύεται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, καθορίζονται οι διαδικασίες, η μέθοδος και τα επίπεδα ανάκτησης του κόστους των υπηρεσιών ύδατος στις διάφορες χρήσεις λαμβάνοντας υπόψη: α) την ανάλυση των χαρακτηριστικών των λεκανών απορροής, β) την επισκόπηση των επιπτώσεων των ανθρώπινων δραστηριοτήτων στην κατάσταση των επιφανειακών και των υπόγειων υδάτων, γ) την οικονομική ανάλυση, που διενεργείται σύμφωνα με όσα ορίζονται στο προεδρικό διάταγμα που προβλέπεται στην παρ. 1 του άρθρου 15, δ) την αρχή «Ο ρυπαίνων πληρώνει», ε) τα κοινωνικά, τα περιβαλλοντικά και τα οικονομικά αποτελέσματα της ανάκτησης, καθώς και τις γεωγραφικές και τις κλιματολογικές συνθήκες της οικείας περιοχής.”

6.2 Στο άρθρο 8 (“Ανάκτηση του κόστους για υπηρεσίες ύδατος”) παρ. 1 και 2 του π.δ/τος 51/2007 με τίτλο “Καθορισμός μέτρων και διαδικασιών για την ολοκληρωμένη προστασία και διαχείριση των υδάτων σε συμμόρφωση με τις διατάξεις της Οδηγίας 2000/60/ΕΚ «για τη θέσπιση πλαισίου κοινοτικής δράσης στον τομέα της πολιτικής των υδάτων» του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 23ης Οκτωβρίου 2000” (ΦΕΚ Α' 54/8.3.2007) προβλέπονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

“1. Για την ανάκτηση κόστους που αφορά τις υπηρεσίες ύδατος, συμπεριλαμβανομένου και του κόστους για το περιβάλλον και τους φυσικούς πόρους, απαιτείται σχετική οικονομική ανάλυση σύμφωνα με το άρθρο 12 του ν. 3199/2003, η οποία πραγματοποιείται κατά τα οριζόμενα στο Παράρτημα ΙV του παρόντος διατάγματος και σύμφωνα με την αρχή “ο ρυπαίνων πληρώνει”.

2. Οι γενικοί κανόνες κοστολόγησης και τιμολόγησης των υδάτων, συμπεριλαμβανομένης της ανάκτησης κόστους, εγκρίνονται με απόφαση της Εθνικής Επιτροπής Υδάτων, μετά από εισήγηση της Κεντρικής Υπηρεσίας Υδάτων και γνώμη της Κεντρικής Γνωμοδοτικής Επιτροπής Υδάτων που δημοσιεύεται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, σύμφωνα με το άρθρο 4 (παρ. 1 εδ. δ και παρ. 3) του ως άνω νόμου.[...]"

Συναφώς επισημαίνεται ότι όσον αφορά τους γενικούς κανόνες κοστολόγησης και τιμολόγησης των υδάτων, συμπεριλαμβανομένης της ανάκτησης του κόστους για υπηρεσίες ύδατος, έχει εκδοθεί η υπ' αριθμ. 39626/2208/Ε130/25.9.2009 Κοινή Απόφαση των Υπουργών Εσωτερικών, Οικονομίας και Οικονομικών, Περιβάλλοντος Χωροταξίας και Δημοσίων Έργων και Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης με τίτλο "Καθορισμός μέτρων για την προστασία των υπόγειων νερών από την ρύπανση και την υποβάθμιση, σε συμμόρφωση με τις διατάξεις της οδηγίας 2006/118/ΕΚ "σχετικά με την προστασία των υπόγειων υδάτων από την ρύπανση και την υποβάθμιση", του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 12^{ης} Δεκεμβρίου 2006" (ΦΕΚ Β' 2075/25.09.2009).

7. Στο π.δ. 59/2007 "Προσαρμογή της Ελληνικής Νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/17/ΕΚ «περί συντονισμού των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων στους τομείς του ύδατος, της ενέργειας, των μεταφορών και των ταχυδρομικών υπηρεσιών», όπως τροποποιήθηκε και συμπληρώθηκε" (ΦΕΚ Α' 63/16.3.2007) προβλέπονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

α) "Άρθρο 2 [Ορισμοί (άρθρο 1 Οδηγίας 2004/17/ΕΚ)]:

1. Για την εφαρμογή του παρόντος διατάγματος οι παρακάτω όροι έχουν την εξής σημασία:

2. α) Ως «συμβάσεις προμηθειών, έργων και υπηρεσιών», νοούνται συμβάσεις εξ επαχθούς αιτίας που συνάπτονται γραπτώς μεταξύ ενός ή περισσότερων από τους αναθέτοντες φορείς, οι οποίοι ορίζονται στο άρθρο 3 παράγραφος 2 και ενός ή περισσότερων εργοληπτών ή προμηθευτών ή παρόχων υπηρεσιών.[...]

γ) Ως «συμβάσεις προμηθειών», νοούνται συμβάσεις, πλην αυτών του στοιχείου β), οι οποίες έχουν ως αντικείμενο την αγορά, τη χρηματοδοτική μίσθωση, τη μίσθωση ή τη μίσθωση-πώληση, με ή χωρίς δικαίωμα αγοράς, προϊόντων. [...]

δ) Ως «συμβάσεις υπηρεσιών», νοούνται συμβάσεις πλην των συμβάσεων έργων ή προμηθειών, που έχουν ως αντικείμενο την παροχή των υπηρεσιών, οι οποίες αναφέρονται στο παράρτημα ΧVII.[...]

9. Ως «ανοικτές διαδικασίες, κλειστές διαδικασίες και διαδικασίες με διαπραγμάτευση», νοούνται οι διαδικασίες σύναψης που εφαρμόζουν οι αναθέτοντες φορείς και όπου: [...] γ) όσον αφορά στις διαδικασίες με διαπραγμάτευση, ο αναθέτων φορέας απευθύνεται στους οικονομικούς φορείς της επιλογής του και διαπραγματεύεται τους όρους της σύμβασης με έναν ή περισσότερους από αυτούς. [...]"

Συναφώς επισημαίνεται ότι, βάσει των διατάξεων του άρθρου 2 του Κανονισμού (ΕΚ) αριθ. 213/2008 της Επιτροπής της 28^{ης} Νοεμβρίου 2007 "για τροποποίηση του Κανονισμού (ΕΚ) αριθ. 2195/2002 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου περί του κοινού λεξιλογίου για τις δημόσιες συμβάσεις (CPV) και των οδηγιών του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου 2004/17/ΕΚ και 2004/18/ΕΚ περί των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων, όσον αφορά την αναθεώρηση του CPV", οι πίνακες που παρατίθενται στα Παραρτήματα ΧVIIA και ΧVIIB της Οδηγίας 2004/17/ΕΚ (ομοίως και του π.δ/τος 59/2007) έχουν αντικατασταθεί αντιστοίχως από το κείμενο που παρατίθεται στα Παραρτήματα VI και VII του ως άνω Κανονισμού.

β) "Άρθρο 3 [Αναθέτοντες φορείς (άρθρα 2, 8 Οδηγίας 2004/17/ΕΚ)]:

1. Για τους σκοπούς του παρόντος διατάγματος νοούνται ως:

α) «αναθέτουσες αρχές»: το κράτος, οι αρχές, τοπικές ή περιφερειακές, οι οργανισμοί δημοσίου δικαίου και οι ενώσεις μιας ή περισσότερων από τις προαναφερόμενες αρχές ή οργανισμούς δημοσίου δικαίου.

Ως «οργανισμός δημοσίου δικαίου» θεωρείται κάθε οργανισμός, ο οποίος έχει συσταθεί με συγκεκριμένο σκοπό την κάλυψη αναγκών γενικού συμφέροντος που δεν εμπίπτουν στο βιομηχανικό ή εμπορικό τομέα, έχει νομική προσωπικότητα, και του οποίου η δραστηριότητα χρηματοδοτείται κατά το μεγαλύτερο μέρος από το κράτος ή τις τοπικές ή περιφερειακές αρχές ή άλλους οργανισμούς δημοσίου δικαίου ή του οποίου η διαχείριση υπόκειται σε έλεγχο ασκούμενο από τους οργανισμούς αυτούς ή περισσότερο από το ήμισυ των μελών του διοικητικού, του διευθυντικού ή του εποπτικού συμβουλίου του διορίζεται από το κράτος, τις τοπικές ή περιφερειακές αρχές τοπικής αυτοδιοίκησης ή άλλους οργανισμούς δημοσίου δικαίου,

β) «δημόσια επιχείρηση»: κάθε επιχείρηση στην οποία οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να ασκούν άμεσα ή έμμεσα καθοριστική επιρροή, είτε επειδή έχουν κυριότητα ή χρηματοδοτική συμμετοχή είτε λόγω των κανόνων που διέπουν την επιχείρηση. Η καθοριστική αυτή επιρροή επί της επιχείρησης εκ μέρους των αναθέτουσών αρχών τεκμαίρεται όταν οι εν λόγω αρχές, έμμεσα ή άμεσα κατέχουν το μεγαλύτερο μέρος του καλυφθέντος κεφαλαίου μιας επιχείρησης, ή διαθέτουν την πλειονότητα των ψήφων, οι οποίες αντιστοιχούν στους τίτλους που έχει εκδώσει η επιχείρηση, ή μπορούν να διορίζουν περισσότερα από τα μισά μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου της επιχείρησης.

2. Οι διατάξεις του παρόντος διατάγματος εφαρμόζονται στους αναθέτοντες φορείς, οι οποίοι α) είναι αναθέτουσες αρχές ή δημόσιες επιχειρήσεις και ασκούν μια από τις δραστηριότητες που αναφέρονται στα άρθρα 4 έως 8, β) [...]

3. Για τους σκοπούς του παρόντος διατάγματος, ειδικά ή αποκλειστικά δικαιώματα είναι τα δικαιώματα που χορηγούνται από αρμόδια αρχή, δυνάμει διατάξεων της κείμενης νομοθεσίας η οποία έχει ως αποτέλεσμα να επιφυλάσσεται σε έναν ή περισσότερους φορείς η άσκηση δραστηριότητας που ορίζεται στα άρθρα 4 έως 8 και να θίγεται ουσιωδώς η δυνατότητα άλλων φορέων να ασκήσουν την δραστηριότητα αυτή.

4. Οι αναθέτοντες φορείς, κατά την έννοια του παρόντος διατάγματος, απαριθμούνται κατά τρόπο μη εξαντλητικό στους καταλόγους που παρατίθενται στα παραρτήματα Ι έως ΙΧ. [...]"

γ) Στο δε Παράρτημα ΙΙΙ με τίτλο "Αναθέτοντες φορείς στους τομείς της παραγωγής, της μεταφοράς ή της διανομής πόσιμου νερού" του ως άνω π.δ/τος (Οδηγίας 2004/17/ΕΚ) ρητώς μνημονεύονται για τη χώρα μας, μεταξύ άλλων, και "οι «Δημοτικές Επιχειρήσεις Ύδρευσης – Αποχέτευσης», οι οποίες παράγουν ή διανέμουν νερό δυνάμει του νόμου 1069/80 της 23^{ης} Αυγούστου 1980".

δ) "Άρθρο 5 [Υδωρ (άρθρο 4 Οδηγίας 2004/17/ΕΚ)]:

1. Το παρόν διάταγμα εφαρμόζεται στις ακόλουθες δραστηριότητες: α) διάθεση ή εκμετάλλευση σταθερών δικτύων σχεδιασμένων για να παρέχουν στο κοινό υπηρεσίες στον τομέα της παραγωγής, της μεταφοράς ή της διανομής πόσιμου ύδατος, ή β) τροφοδότηση των εν λόγω δικτύων με πόσιμο ύδωρ.[...]"

ε) "Άρθρο 16 [Κατώτατα όρια των συμβάσεων (άρθρο 16 Οδηγίας 2004/17/ΕΚ, άρθρο 1 παρ.1 του Κανονισμού 2083/2005)]:

Εξαιρουμένων των περιπτώσεων όπου αποκλείονται με βάση τις εξαιρέσεις που προβλέπονται στα άρθρα 19 έως 21 ή δυνάμει του άρθρου 23, σχετικά με την άσκηση της συγκεκριμένης δραστηριότητας, το παρόν διάταγμα εφαρμόζεται στις συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών, των οποίων η εκτιμώμενη αξία, χωρίς τον φόρο προστιθεμένης αξίας (ΦΠΑ), ισούται με ή υπερβαίνει τα ακόλουθα κατώτατα όρια: α) των 422.000 ευρώ για τις συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών, β) των 5.278.000 ευρώ για τις συμβάσεις έργων."

Συναφώς σημειώνεται ότι με βάση τις σχετικές διατάξεις του άρθρου 1 του Κανονισμού (ΕΕ) αριθ. 2015/2341 της Επιτροπής της 15^{ης} Δεκεμβρίου 2015 ("για την τροποποίηση της οδηγίας 2004/17/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου όσον αφορά τα κατώτατα όρια εφαρμογής κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων"), τα ως άνω κατώτατα χρηματικά όρια έχουν τροποποιηθεί, για τα έτη 2016 και 2017, σε 418.000€ και 5.225.000€ αντίστοιχα.

στ) "Άρθρο 17 [Μέθοδοι υπολογισμού της εκτιμώμενης αξίας των συμβάσεων, των συμφωνιών – πλαισίων και των δυναμικών συστημάτων αγορών (άρθρο 17 Οδηγίας 2004/17/ΕΚ)]:

1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, εκτός ΦΠΑ, εκτιμώμενο από τον αναθέτοντα φορέα. Ο υπολογισμός αυτός λαμβάνει υπόψη το εκτιμώμενο συνολικό ποσό, συμπεριλαμβανομένου του τυχόν προβλεπόμενου δικαιώματος προαίρεσης ή τυχόν ανανεώσεων της σύμβασης.[...]"

ζ) "Άρθρο 20 [Εξαιρέσεις που ισχύουν για όλους τους αναθέτοντες φορείς, αλλά μόνο για τις συμβάσεις υπηρεσιών (άρθρα 24, 25 Οδηγίας 2004/17/ΕΚ)]:

Το παρόν διάταγμα δεν εφαρμόζεται στις συμβάσεις υπηρεσιών, οι οποίες: [...] στ) ανατίθενται σε φορέα, ο οποίος είναι ο ίδιος αναθέτουσα αρχή κατά την έννοια του άρθρου 3 παράγραφος 1 στοιχείο α) ή ένωση τέτοιων αναθετουσών αρχών δυνάμει αποκλειστικού δικαιώματος που τους παρέχεται βάσει των κείμενων διατάξεων, εφόσον οι διατάξεις αυτές είναι σύμφωνες με τη Συνθήκη ΕΕ.”

η) “Άρθρο 21 [Εξαιρέσεις που ισχύουν για ορισμένους μόνον αναθέτοντες φορείς (άρθρο 26 Οδηγίας 2004/17/ΕΚ)]:

Το παρόν διάταγμα δεν εφαρμόζεται:

- α) στις συμβάσεις για την αγορά ύδατος, εφόσον συνάπτονται από αναθέτοντες φορείς οι οποίοι ασκούν μια ή και τις δύο από τις δραστηριότητες που ορίζονται στο άρθρο 5 παράγραφος 1 και
- β) στις συμβάσεις για την προμήθεια ενέργειας ή καυσίμων που προορίζονται για την παραγωγή ενέργειας, εφόσον συνάπτονται από αναθέτοντες φορείς, οι οποίοι ασκούν δραστηριότητα που ορίζεται στο άρθρο 4 παράγραφοι 1 και 3 ή στο άρθρο 8 στοιχείο α).

θ) “Άρθρο 25 [Χρησιμοποίηση ανοικτών διαδικασιών, κλειστών διαδικασιών και διαδικασιών με διαπραγμάτευση (άρθρο 40 Οδηγίας 2004/17/ΕΚ)]:

1. Για τη σύναψη συμβάσεων προμηθειών, έργων και υπηρεσιών, οι αναθέτοντες φορείς εφαρμόζουν τις διαδικασίες που είναι προσαρμοσμένες στους σκοπούς του παρόντος διατάγματος.
2. Οι αναθέτοντες φορείς μπορούν να επιλέγουν οποιαδήποτε από τις διαδικασίες που περιγράφονται στο άρθρο 2 παράγραφος 9 στοιχεία α), β) ή γ), εφόσον, υπό την επιφύλαξη της παραγράφου 3, έχει προκηρυχθεί διαγωνισμός, δυνάμει του άρθρου 32.
3. Οι αναθέτοντες φορείς μπορούν να χρησιμοποιούν μια διαδικασία χωρίς προηγούμενη προκήρυξη διαγωνισμού, στις ακόλουθες περιπτώσεις: [...] γ) εάν, για λόγους τεχνικούς ή καλλιτεχνικούς ή σχετικούς με την προστασία αποκλειστικών δικαιωμάτων, η σύμβαση μπορεί να ανατεθεί μόνο σε ορισμένο οικονομικό φορέα. [...]”

III. Νομική Εκτίμηση

8. Από τις προαναφερόμενες διατάξεις σαφώς συνάγεται ότι η Αρχή επιλαμβάνεται, των περιπτώσεων προσφυγής των αναθετουσών αρχών / αναθετόντων φορέων στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων, εφόσον οι συμβάσεις αυτές εμπίπτουν λόγω της φύσεως και της εκτιμώμενης αξίας τους στο πεδίο εφαρμογής των π.δ/των 59/2007 ή 60/2007.

Το υπό εξέταση αίτημα της Δημοτικής Επιχείρησης Ύδρευσης και Αποχέτευσης Ηρακλείου αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας νερού ύδρευσης από το διυλιστήριο του φράγματος Αποσελέμη για ένα (1) έτος από την υπογραφή της σύμβασης με δυνατότητα χορήγησης τρίμηνης παράτασης, έναντι προϋπολογιζόμενου ανταλλάγματος για την κάλυψη του κόστους διαχείρισης των έργων του ως άνω φράγματος, μέσω της διαδικασίας της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 3 περ. (γ) του π.δ/τος 59/2007, κατ’ επίκληση τόσο τεχνικών λόγων όσο και λόγων σχετικών με την ύπαρξη αποκλειστικών δικαιωμάτων του προτεινόμενου αναδόχου Ο.Α.Κ. Α.Ε. επί της διαχείρισης, λειτουργίας και εκμετάλλευσης των έργων ύδρευσης Ηρακλείου Κρήτης από το ως άνω φράγμα.

Ωστόσο η Δ.Ε.Υ.Α.Η. στο υποβληθέν με το υπ’ α.π. 3663/20.04.2016 έγγραφο παροχής διευκρινίσεων το οποίο συμπληρώθηκε με το υπ’ α.π. 4209/10.05.2016 έγγραφό της επικαλείται ότι “η σύμβαση εμπίπτει στην εξαίρεση του άρθρου 21 παρ. 1 του π.δ. 59/2007” περί μη εφαρμογής των διατάξεων του Π.Δ. 59/2007 στην υπό σύναψη σύμβαση.

Από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης προκύπτουν τα εξής:

Στην προκειμένη περίπτωση αναθέτουσα αρχή της σύμβασης είναι η Δ.Ε.Υ.Α.Η., η οποία, ως Δημοτική Επιχείρηση Ύδρευσης – Αποχέτευσης που παράγει / διανέμει νερό δυνάμει του Ν.1069/1980, αφενός συγκαταλέγεται μεταξύ των ρητώς αναφερόμενων στο Παράρτημα ΙΙΙ του π.δ/τος 59/2007 αναθετόντων φορέων στους τομείς της παραγωγής, της μεταφοράς ή της διανομής πόσιμου νερού, αφετέρου συνιστά,

επιπρόσθετα, και αναθέτουσα αρχή στον τομέα του ύδατος (άρθρο 5 παρ. 1 π.δ/τος 59/2007) κατά την έννοια των προπαρατεθεισών διατάξεων του άρθρου 3 παρ. 1 περ. (α) του π.δ/τος 59/2007, καθώς έχει συσταθεί και λειτουργεί εκτός συνθηκών αγοράς ως δημοτική επιχείρηση για την εξυπηρέτηση του προαναφερόμενου σκοπού γενικού συμφέροντος, μη εμπύπτοντος στο βιομηχανικό ή εμπορικό τομέα, ήτοι για την κατά το Ν.1069/1980 και τις καταστατικές της διατάξεις (βλ. ως άνω υπό παρ. 4 της παρούσας) κατ' αποκλειστικότητα παραγωγή / διανομή νερού ύδρευσης στην περιοχή ευθύνης της.

Από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει επίσης ότι το αντικείμενο της σύμβασης αφορά σε προμήθεια ύδατος της ΔΕΥΑΗ (αγορά νερού ύδρευσης φράγματος Αποσελέμη) για την κάλυψη των αναγκών ύδρευσης του Ηρακλείου έναντι ανταλλάγματος από τον παρέχοντα Οργανισμό - Ο.Α.Κ. Α.Ε. (Οργανισμός Ανάπτυξης Κρήτης). Η προϋπολογιζόμενη αξία της σύμβασης είναι ένα εκατομμύριο τριακόσιες εξήντα χιλιάδες ευρώ (1.360.000,00€) για εκτιμώμενη ετήσια ποσότητα νερού 8.000.000 κ.μ., καταμετρημένη σε αντίστοιχα υδρόμετρα στις θέσεις παροχής της Δ.Ε.Υ.Α.Η. όπου παρουσιάζονται ελλείψεις υδροδότησης.

Ωστόσο η εν λόγω σύμβαση προμήθειας δεδομένου ότι έχει ως αντικείμενο την αγορά ύδατος από τη Δ.Ε.Υ.Α.Η. εμπίπτει στην εξαίρεση που εισάγει η διάταξη του άρθρου 21 του Π.Δ. 59/2007 [*Εξαίρεσεις που ισχύουν για ορισμένους μόνον αναθέτοντες φορείς (άρθρο 26 Οδηγίας 2004/17/ΕΚ)*] σύμφωνα με το οποίο «*Το παρόν διάταγμα δεν εφαρμόζεται:*

α) στις συμβάσεις για την αγορά ύδατος, εφόσον συνάπτονται από αναθέτοντες φορείς οι οποίοι ασκούν μια ή και τις δύο από τις δραστηριότητες που ορίζονται στο άρθρο 5 παράγραφος 1» ήτοι όπως ορίζεται στο προαναφερόμενο τελευταίο αυτό άρθρο 5: «*α) διάθεση ή εκμετάλλευση σταθερών δικτύων σχεδιασμένων για να παρέχουν στο κοινό υπηρεσίες στον τομέα της παραγωγής, της μεταφοράς ή της διανομής πόσιμου ύδατος, ή β) τροφοδότηση των εν λόγω δικτύων με πόσιμο ύδωρ*».

Κατόπιν των ανωτέρω διαπιστώνεται ότι δεν τυγχάνουν εφαρμογής οι διατάξεις του Π.Δ. 59/2007 και για το λόγο αυτό δεν συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για τη διατύπωση σύμφωνης γνώμης για την αιτούμενη ανάθεση σύμβασης κατά τις διατάξεις του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ'(δδ) του Ν.4013/2011 ως ισχύει.

Σημειώνεται επίσης, χωρίς τούτο να επηρεάζει την ως άνω διατυπωθείσα κρίση περί του αντικείμενου της σύμβασης, ότι το CPV 65130000-3 (Λειτουργία Εγκατάστασης Παροχής Νερού) αναφέρεται εσφαλμένα από τη ΔΕΥΑΗ στο συμπληρωματικό της έγγραφο και αφορά σε υπηρεσίες ενώ σύμφωνα με τον ισχύοντα Κανονισμό (ΕΚ) 213/2008 της Επιτροπής της 28ης Νοεμβρίου 2007 διαπιστώθηκε ότι ο σχετικός κωδικός κατά CPV (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι -ΚΟΙΝΟ ΛΕΞΙΛΟΓΙΟ ΓΙΑ ΤΙΣ ΔΗΜΟΣΙΕΣ ΣΥΜΒΑΣΕΙΣ) που συνάδει εν προκειμένω με το φυσικό αντικείμενο της σύμβασης προμήθειας ύδατος είναι ο «41110000-3 (Πόσιμο νερό)».

Με βάση τα προεκτεθέντα και σύμφωνα με την προπαρατεθείσα διάταξη του εδ. στ' του άρθρου 20 του ΠΔ 59/2007 προκύπτει το συμπέρασμα ότι η εξεταζόμενη σύμβαση εξαιρείται του πεδίου εφαρμογής του π.δ/τος 59/2007 και ως σύμβαση υπηρεσιών θεωρούμενη, η οποία ανατίθεται από αναθέτουσα αρχή σε αναθέτουσα αρχή δυνάμει αποκλειστικού δικαιώματος που παρέχεται στην τελευταία βάσει των κείμενων διατάξεων, και, συνεπώς, το εξεταζόμενο αίτημα εκφεύγει της αρμοδιότητας της Αρχής για την παροχή της σύμφωνης γνώμης της κατά τις διατάξεις του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ'(δδ) του Ν.4013/2011 ως ισχύει.

IV. Συμπέρασμα

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του τεθέντος αιτήματος, η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ αποφασίζει:

Τη μη εξέταση του κατά τα ως άνω αιτήματος της Δημοτικής Επιχείρησης Ύδρευσης Αποχέτευσης Ηρακλείου, δεδομένης της διαπίστωσης έλλειψης αρμοδιότητας έκδοσης της σύμφωνης γνώμης της Αρχής κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ'(δδ) του Ν.4013/2011 ως ισχύει, καθότι η εξεταζόμενη σύμβαση εξαιρείται του πεδίου εφαρμογής του π.δ/τος 59/2007.

Επισημαίνεται, ωστόσο, ότι η εξέταση της συνδρομής των νομίμων προϋποθέσεων προκειμένου για την προσφυγή της Δημοτικής Επιχείρησης Ύδρευσης Αποχέτευσης Ηρακλείου στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού με σκοπό την ανάθεση της εξεταζόμενης σύμβασης στον Οργανισμό Ανάπτυξης Κρήτης Α.Ε. ανήκει στην αποκλειστική ευθύνη της αναθέτουσας αρχής.

Αθήνα, 26 Μαΐου 2016

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ
Η Αντιπρόεδρος

Μπουσουλέγκα Χριστίνα