



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΑΠΟΦΑΣΗ

21/2017

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα, την 29η Μαρτίου του έτους δύο χιλιάδες δέκα επτά (2017) ημέρα Τετάρτη και ώρα 12.00 μ.μ. και επί της οδού Κηφισίας 7 (5ος 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. **Πρόεδρος:** Γεώργιος Καταπόδης
2. **Αντιπρόεδρος :** Χριστίνα Μπουσουλέγκα
3. **Μέλη :** Δημήτριος Λουρίκας
Δημήτριος Σταθακόπουλος
Ερωφίλη Χριστοβασίλη

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

Γραμματέας: Ελένη Βαφειάδου

Έκθεση: Η με αριθ. πρωτ. 2160/29.3.2017 Έκθεση

Εισηγητής: Ηλιάννα Κανταρτζή, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστη μέσω τηλεδιάσκεψης η εισηγήτρια κα Κανταρτζή και η προϊστάμενη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων κα Χ. Καξιρή, οι οποίες αποδεσμεύτηκαν πριν την έναρξη της διαδικασίας της ψηφοφορίας των μελών του Διοικητικού Συμβουλίου της Αρχής και τη λήψη της απόφασης.

Ερώτημα: Το υπ' αριθμ. πρωτ 730/14.03.2017 (αρ. πρωτ. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 1790/15.03.2017) έγγραφο - αίτημα του Δήμου Σπετσών και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης για την παροχή υπηρεσιών για την "παροχή και εν γένει λειτουργία

δικτύου υδροληψίας – άντλησης ύδατος για την υδροδότηση του Δήμου Σπετσών από την πηγή στη θέση Πάνιτσα ΔΔ Αγίου Ανδρέα Βόρειας Κυνουρίας” για το διάστημα από 24.3.2017 έως 23.3.2018 συνολικού ενδεικτικού προϋπολογισμού 240.000,00 € πλέον ΦΠΑ.

1. Με το υπ’ αρ. πρωτ. 730/14.03.2017 (αρ. πρωτ. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 1790/15.03.2017) αίτημα του Δήμου Σπετσών (εφεξής και “Δήμος”) μετά του συνημμένου σε αυτό φακέλου, ο ως άνω φορέας αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής και Αρχή) κατ’ άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ’ υποπερ. (δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών για την “παροχή και εν γένει λειτουργία δικτύου υδροληψίας – άντλησης ύδατος για την υδροδότηση του Δήμου Σπετσών από την πηγή στη θέση Πάνιτσα ΔΔ Αγίου Ανδρέα Βόρειας Κυνουρίας” για το διάστημα από 24.3.2017 έως 23.3.2018 συνολικού ενδεικτικού προϋπολογισμού 240.000,00 € πλέον ΦΠΑ.

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 τις με αριθμ. πρωτ. 35791/3597/8.6.2015 και 46966/4336/8.6.2015 αποφάσεις του Γενικού Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης Πελοποννήσου, Δυτικής Ελλάδος και Ιονίου, οι οποίες έχουν αναρτηθεί στη ΔΙΑΥΓΕΙΑ με αριθμούς ΑΔΑ ΩΦ7ΚΟΡ1Φ-ΞΔΡ και Ω4ΚΦΟΡ1Φ-Κ4Γ αντίστοιχα, χορηγήθηκαν στο Δήμο Σπετσών άδειες χρήσης νερού από υφιστάμενη υδρευτική γεώτρηση στη θέση “Πάνιτσα” Αγίου Ανδρέα της Δημοτικής Ενότητας Βόρειας Κυνουρίας του Δήμου Βόρειας Κυνουρίας της Περιφερειακής Ενότητας Αρκαδίας. Οι άδειες αφορούν την πηγή και δύο (2) γεωτρήσεις (Γ1 και Γ2), οι οποίες βρίσκονται εντός ακινήτου ιδιοκτησίας της εταιρείας “Κων/νος Κουλεντιανός και ΣΙΑ Ο.Ε.". Η χρήση νερού χορηγείται για τις υδρευτικές ανάγκες του Δήμου και η χορηγούμενη ποσότητα νερού ανέρχεται στα 400.000 m³ νερού/έτος για κάθε μία γεώτρηση και για περίοδο από 1/1 έως 31/12. Οι εν λόγω άδειες χρήσης νερού ισχύουν έως το 2022. Επισημαίνεται σχετικά ότι ο Δήμος Σπετσών μέχρι την έκδοση των ανωτέρω αδειών χρήσης νερού, δεδομένου ότι δε διέθετε ίδιες πηγές πόσιμου νερού, συνήπτε συμβάσεις προμήθειας νερού από την ως άνω πηγή με την εταιρεία “Κων/νος Κουλεντιανός και ΣΙΑ Ο.Ε.” κατόπιν διεξαγωγής διαγωνιστικής διαδικασίας.

2.2 Κατόπιν της έκδοσης των ανωτέρω αδειών χρήσης νερού, ο Δήμος Σπετσών, ο οποίος πλέον είχε τη δυνατότητα να αντλήσει από την οικεία πηγή τις απαραίτητες για την εξυπηρέτηση των υδρευτικών του αναγκών ποσότητες ύδατος, συνήψε την με αρ. πρωτ. 1336/22.4.2016 σύμβαση για την παροχή δικτύου άντλησης πόσιμου νερού με την εταιρεία “Κων/νος Κουλεντιανός και ΣΙΑ Ο.Ε.". Με την εν λόγω σύμβαση η εταιρεία παραχώρησε τις δύο γεωτρήσεις και τη χρήση και λειτουργία ολόκληρου του δικτύου των δύο πλήρως λειτουργικών αντλητικών συγκροτημάτων για την κάλυψη των υδρευτικών αναγκών του Δήμου και ανέλαβε να παράσχει προς το Δήμο την υπηρεσία της παροχής και εν γένει λειτουργίας δικτύου υδροληψίας – άντλησης (από τις συγκεκριμένες γεωτρήσεις) ύδατος προοριζόμενου για ανθρώπινη κατανάλωση, καθώς και την παροχή κάθε αναγκαίας συνδρομής στο πλαίσιο της παρακολούθησης και του ελέγχου των ποιοτικών παραμέτρων και της ποσοτικής κατάστασης των υδάτων που αντλούνται από τη συγκεκριμένη πηγή, ως επίσης και της λήψης αναγκαίων μέτρων για την πρόληψη της υποβάθμισης των υδάτων, την αναβάθμιση του υδατικού συστήματος, την κατάρτιση σχετικού σχεδίου διαχείρισης του ύδατος. Περαιτέρω συμφωνήθηκε ότι η εταιρεία θα διαθέτει και θα μισθοδοτεί η ίδια το προσωπικό για την παροχή των συγκεκριμένων υπηρεσιών και θα καταβάλει η ίδια όλες τις σχετικές λειτουργικές δαπάνες (όπως ενδεικτικώς η κατανάλωση ηλεκτρικού

ρεύματος, η μισθοδοσία και πλήρης ασφαλιστική κάλυψη του προσωπικού που απασχολείται για την παροχή των συγκεκριμένων υπηρεσιών, η φύλαξη των γεωτρήσεων και της πηγής, οι δαπάνες για την επισκευή ή και τη συντήρηση του δικτύου και των εγκαταστάσεων, ανταλλακτικά και πρόσθετες εργασίες κλπ.). Η ισχύς της συμβάσεως, η οποία ορίστηκε εξάμηνη με δυνατότητα παράτασης για άλλους έξι μήνες, παρατάθηκε επί εξάμηνο δυνάμει του υπ' αριθμ. πρωτ. 2958/23.9.2016 ιδιωτικού συμφωνητικού με λήξη την 23.3.2017 και ο συνολικός προϋπολογισμός της ανερχόταν στο ποσό των 199.998,78 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

2.3 Με την υπ' αριθμ. 18/2017 Μελέτη του Τμήματος Τεχνικής Υποστήριξης Νησιωτικών Δήμων της Διεύθυνσης Τεχνικών έργων της Περιφέρειας Αττικής για λογαριασμό του Δήμου Σπετσών τέθηκε η τεχνική περιγραφή της αιτούμενης από τον φορέα σύμβασης για την παροχή δικτύου άντλησης πόσιμου ύδατος και των συναφών υπηρεσιών, τα προμετρητικά στοιχεία ποσοτήτων και κόστους εργασιών, ο συνολικός εκτιμώμενος προϋπολογισμός της σύμβασης, οι τεχνικές προδιαγραφές, καθώς και η Ειδική Συγγραφή Υποχρεώσεων για την εκτέλεση της εν λόγω σύμβασης.

3. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2 περ. γ (δδ) Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης για τη σύναψη σύμβασης παροχής υπηρεσιών για την παροχή και εν γένει λειτουργία δικτύου υδροληψίας – άντλησης ύδατος για την υδροδότηση του Δήμου Σπετσών από την πηγή στη θέση Πάνιτσα ΔΔ Αγίου Ανδρέα Βόρειας Κυνουρίας, για το διάστημα από 24.3.2017 έως 23.3.2018, συνολικού ενδεικτικού προϋπολογισμού 240.000,00 € πλέον ΦΠΑ, δυνάμει του άρθρου 32 παρ. 2 περ. β και του ν. 4412/2016.

II. Νομικό πλαίσιο

4. 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 την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημόσιων συμβάσεων, σύμφωνα με την περίπτωση β' της παρ. 2 του άρθρου 26 και τα άρθρα 32 και 269 του Ν. 4412/2016 (Α' 147) 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 Οδηγιών 2014/24/ΕΚ και 2014/25/ΕΚ, οι οποίες ενσωματώθηκαν στην ελληνική έννομη τάξη με το Ν. 4412/2016. Κατά την άσκηση της εν λόγω αρμοδιότητας η Αρχή λαμβάνει υπόψη της τις γενικές αρχές του ενωσιακού και εθνικού δικαίου [...]».

5. Η διάταξη του άρθρου 1 παρ. 2 του ν.4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)» ορίζει ότι: “Ο παρών νόμος θεσπίζει κανόνες: α) για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης δημοσίων συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου Ι (άρθρα 2 έως 221), β) για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου ΙΙ (άρθρα 2 και 222 έως 338) [...]».

6. Το άρθρο 7 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι: “Το παρόν Βιβλίο (άρθρα 3 έως 221) δεν εφαρμόζεται: i) σε δημόσιες συμβάσεις και διαγωνισμούς μελετών οι οποίοι, στο πλαίσιο του Βιβλίου ΙΙ (άρθρα 222 έως 338), ανατίθενται ή διοργανώνονται από αναθέτουσες αρχές οι οποίες ασκούν μία ή περισσότερες από τις δραστηριότητες που αναφέρονται στα άρθρα 228 έως 234 και ανατίθενται για τις δραστηριότητες αυτές, [...]”.

7. Το άρθρο 222 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι: “1. Το παρόν Βιβλίο (άρθρα 222 έως 338) θεσπίζει κανόνες για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης που πραγματοποιούνται από αναθέτοντες φορείς για συμβάσεις και διαγωνισμούς μελετών, ανεξαρτήτως της εκτιμώμενης αξίας αυτών, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στα επιμέρους άρθρα του παρόντος Βιβλίου. 2. Διαδικασία σύναψης σύμβασης κατά την έννοια του παρόντος Βιβλίου, είναι η διαδικασία για την απόκτηση έργων, προμηθειών ή υπηρεσιών από οικονομικούς φορείς που επιλέγονται από έναν ή περισσότερους αναθέτοντες φορείς, εφόσον τα εν λόγω έργα, προμήθειες ή υπηρεσίες προορίζονται για την εκτέλεση μιας εκ των δραστηριοτήτων που αναφέρονται στα άρθρα 228 έως 234.[...]”.

8. Το άρθρο 224 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι: “1. Για τους σκοπούς του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 222 έως 338) αναθέτοντες φορείς είναι εκείνοι οι οποίοι: α) είναι αναθέτουσες αρχές ή δημόσιες επιχειρήσεις, οι οποίες ασκούν μία από τις δραστηριότητες που αναφέρονται στα άρθρα 228 έως 234.[...]”.

9. Το άρθρο 230 του ως άνω νόμου ορίζει ότι: “1. Όσον αφορά στο νερό, οι διατάξεις του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 222 έως 338) εφαρμόζονται στις ακόλουθες δραστηριότητες: [...] α) την παροχή ή λειτουργία σταθερών δικτύων που έχουν ως στόχο να παρέχουν στο κοινό υπηρεσίες στον τομέα της παραγωγής, της μεταφοράς ή της διανομής πόσιμου ύδατος· β) την τροφοδότηση των εν λόγω δικτύων με πόσιμο ύδωρ.”

10. Το άρθρο 235 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι: “Ως κατώτατα όρια, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ, ορίζονται τα ακόλουθα: α) 418.000 ευρώ για τις συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών, καθώς και για τους διαγωνισμούς μελετών, β) 5.225.000 ευρώ για τις συμβάσεις έργων, γ) 1.000.000 ευρώ για συμβάσεις υπηρεσιών που αφορούν κοινωνικές και άλλες ειδικές υπηρεσίες που περιέχονται στον κατάλογο του Παραρτήματος XVII του Προσαρτήματος Β΄. Τα κατώτατα όρια που καθορίζονται στις ως άνω περιπτώσεις α΄ και β΄ ισχύουν, εφόσον δεν έχουν αναθεωρηθεί, σύμφωνα με το άρθρο 17 της Οδηγίας 2014/ 25/ΕΕ.

11. Το άρθρο 269 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι : “Οι αναθέτοντες φορείς μπορούν να χρησιμοποιούν μια διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη προκήρυξη διαγωνισμού, στις ακόλουθες περιπτώσεις: [...] γ) εάν τα έργα, τα αγαθά ή οι υπηρεσίες μπορούν να παρασχεθούν μόνον από έναν συγκεκριμένο οικονομικό φορέα για οποιονδήποτε από τους κατωτέρω λόγους: αα) ο στόχος της σύμβασης είναι η δημιουργία ή απόκτηση μοναδικού έργου τέχνης ή καλλιτεχνικής εκδήλωσης, όπου η ταυτότητα του καλλιτέχνη συνδέεται άρρηκτα με τον μοναδικό χαρακτήρα και την αξία του έργου τέχνης, ββ) δεν υφίσταται ανταγωνισμός, επειδή υπάρχουν τεχνικοί λόγοι που εμποδίζουν την ανάπτυξή του, γγ) για λόγους προστασίας αποκλειστικών δικαιωμάτων, συμπεριλαμβανομένων των δικαιωμάτων διανοητικής ιδιοκτησίας. Οι εξαιρέσεις που ορίζονται στις υποπεριπτώσεις ββ) και γγ) εφαρμόζονται μόνο εάν δεν υπάρχει εύλογη εναλλακτική λύση ή υποκατάστατο και η απουσία ανταγωνισμού δεν είναι αποτέλεσμα τεχνητού περιορισμού των παραμέτρων της σύμβασης,

12. Το άρθρο 2 του ν. 3199/2003 (ΦΕΚ Α'280) ορίζει ότι: “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, [...].

13. Το άρθρο 11 παρ. 1 του ν. 3199/2003 (ΦΕΚ Α'280) ορίζει ότι: “1. Κάθε νομικό ή φυσικό πρόσωπο μπορεί να χρησιμοποιεί νερό ή να εκτελεί έργα αξιοποίησης υδατικών πόρων για την ικανοποίηση των πραγ-

ματικών αναγκών του. Μπορεί επίσης να εκτελεί έργα αξιοποίησης υδατικών πόρων και για ανάγκες πέρα από τις δικές του ή ανεξάρτητα από αυτές, εφόσον εξυπηρετούν την κοινή ωφέλεια. Για την παροχή ύδατος, τη χρήση ύδατος και την εκτέλεση έργου αξιοποίησης υδατικών πόρων από φυσικό ή νομικό πρόσωπο του ιδιωτικού ή του δημόσιου τομέα, απαιτείται άδεια. Για την έκδοση άδειας χρήσης ύδατος ή εκτέλεσης έργου αξιοποίησης υδατικών πόρων πρέπει να τεκμηριώνεται η συμβατότητα και η σκοπιμότητα έκδοσής της, σύμφωνα με το οικείο Σχέδιο Διαχείρισης της Περιοχής Λεκανών Απορροής Ποταμών και το οικείο Πρόγραμμα Μέτρων. [...] **2.1.** Οι άδειες χρήσης ύδατος ή εκτέλεσης έργου αξιοποίησης υδατικών πόρων εκδίδονται από τον Γενικό Γραμματέα της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης μετά από εισήγηση της αρμόδιας Διεύθυνσης Υδάτων της Αποκεντρωμένης Διοίκησης. Με κοινή απόφαση των Υπουργών Περιβάλλοντος, Ενέργειας και Κλιματικής Αλλαγής, Εσωτερικών, Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων και Αγροτικής Ανάπτυξης και Τροφίμων, καθορίζονται οι κατηγορίες των αδειών, το περιεχόμενο του φακέλου αδειοδότησης και τα συνοδευτικά στοιχεία ανά κατηγορία, οι δικαιούχοι των αδειών, οι όροι και η ειδικότερη διαδικασία έκδοσης των αδειών, το περιεχόμενο των αδειών, η διάρκεια ισχύος τους και κάθε άλλο σχετικό θέμα”.

14. Το άρθρο 4 παρ. 1 και 2 περ. ε του Ν. 4071/12 (ΦΕΚ Α' 85) ορίζει ότι: “**1.** Το άρθρο 209 του ν. 3852/2010 αντικαθίσταται ως εξής: **1.** Όπου στον παρόντα νόμο αναφέρονται οι ορεινοί – μειονεκτικοί δήμοι εννοούνται οι δήμοι στους οποίους περιλαμβάνονται ως δημοτικές ή τοπικές κοινότητες οι Ο.Τ.Α. που αναφέρονται στην Οδηγία 85/148/ΕΟΚ περί τροποποίησης της Οδηγίας 81/645/ΕΟΚ περί του κοινοτικού καταλόγου των μειονεκτικών γεωργικών περιοχών κατά την έννοια της Οδηγίας 75/268/ΕΟΚ συμπεριλαμβανομένων και των χαρακτηριζομένων ως ορεινών δήμων της παραγράφου 2 του άρθρου 1 του παρόντος νόμου. **2.** Οι ορεινοί – μειονεκτικοί δήμοι ασκούν επιπλέον είτε αυτοτελώς είτε σε συνεργασία με την οικεία περιφέρεια τις ακόλουθες αρμοδιότητες: [...] ε) Εξέταση αιτήσεων για τη χορήγηση αδειών χρήσης νερού και εκτέλεσης έργων αξιοποίησης υδάτινων πόρων.

15. Την υπ' αριθμ. 85/148/ΕΟΚ Οδηγία του Συμβουλίου για την τροποποίηση της Οδηγίας 81/645/ΕΟΚ περί του κοινοτικού καταλόγου των μειονεκτικών γεωργικών περιοχών, όπου καθορίζεται ποιες είναι οι μειονεκτικές περιοχές στην Ελλάδα κατά την έννοια της Οδηγίας 75/268/ΕΟΚ και στον κατάλογο της οποίας συμπεριλαμβάνεται ο Δήμος Σπετσών.

16. Το άρθρο 8 της υπ' αριθμ. πρωτ. 35402/29218/22.6.2013 (ΦΕΚ Β' 1905) του Γενικού Γραμματέα της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αττικής για την “Τροποποίηση του Οργανισμού Εσωτερικής Υπηρεσίας του Δήμου Σπετσών”, όπου ορίζονται οι αρμοδιότητες της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών και Περιβάλλοντος του Δήμου και των οργανικών της μονάδων, προβλέπεται Τμήμα Υδρευσης – Αποχέτευσης με τις κάτωθι αναφερόμενες αρμοδιότητες: “Μεριμνά για την επισκευή, την συντήρηση και την καλή λειτουργία των υδραυλικών έργων ύδρευσης, αποχέτευσης ακαθάρτων και ομβρίων και των εγκαταστάσεων επεξεργασίας πόσιμου και ακαθάρτου νερού (γεωτρήσεις, δίκτυο ύδρευσης, υδατοδεξαμενές, δίκτυο αποχέτευσης, βιολογικός καθαρισμός κ.λπ.). Προγραμματίζει, εισηγείται, σχεδιάζει και μεριμνά για την κατασκευή έργων επέκτασης ή ανανέωσης των δικτύων ύδρευσης και αποχέτευσης του Δήμου και των αντίστοιχων εγκαταστάσεων επεξεργασίας νερού. Μεριμνά για την καταγραφή των καταναλώσεων νερού στους υδρομετρητές και ενημερώνει σχετικά την Οικονομική Διεύθυνση για την είσπραξη του αντιτίμου των καταναλώσεων”.

III. Νομική Εκτίμηση

17. Από τις προαναφερόμενες διατάξεις συνάγεται ότι η Αρχή επιλαμβάνεται των περιπτώσεων προσφυγής των αναθετουσών αρχών/αναθέτοντων φορέων στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων/συμβάσεων, εφόσον οι συμβάσεις αυτές εμπίπτουν λόγω της φύσεως και της εκτιμώμενης αξίας στο πεδίο εφαρμογής των Οδηγιών 2014/24/ΕΚ και 2014/25/ΕΚ, οι οποίες ενσωματώθηκαν στην ελληνική έννομη τάξη με το ν. 4412/2016.

18. Εκ των στοιχείων του φακέλου προκύπτει ότι ο Δήμος Σπετσών, δεν έχει ιδρύσει δημοτική επιχείρηση ύδρευσης και αποχέτευσης, αλλά ασκεί ο ίδιος τη δραστηριότητα της τροδοφόρησης του δικτύου πόσιμου ύδατος και της διανομής του ύδατος αυτού στους δημότες του, δραστηριότητα η οποία αναφέρεται στο άρθρο 230 του ν. 4412/2016. Κατά συνέπεια, ο Δήμος Σπετσών, ως αναθέτουσα αρχή η οποία ασκεί δραστηριότητα που αναφέρεται στο άρθρο 230 του ν. 4412/2016, είναι εν προκειμένω αναθέτων φορέας που δραστηριοποιείται στον τομέα του πόσιμου ύδατος κατά την έννοια της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ και του Βιβλίου ΙΙ του ν. 4412/2016 (βλ. ΣτΕ ΕΑ 358/2014, 124/2009) και απομένει να διερευνηθεί εάν η αιτούμενη από το Δήμο σύμβαση ανατίθεται στο πλαίσιο της εν λόγω δραστηριότητας.

19. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Σπετσών αφορά στη σύναψη σύμβασης παροχής υπηρεσιών με ιδιώτη για την παροχή και εν γένει λειτουργία δικτύου υδροληψίας – άντλησης ύδατος για την υδροδότηση του Δήμου Σπετσών. Επισημαίνεται σχετικά ότι, σύμφωνα με την αιτιολογική σκέψη 24 της Οδηγίας 2014/25 *“Οι αναθέτοντες φορείς που δραστηριοποιούνται στον τομέα του πόσιμου ύδατος μπορούν επίσης να πραγματοποιούν και άλλες δραστηριότητες σχετικές με τα ύδατα, όπως έργα στον τομέα της υδραυλικής μηχανικής, αρδευτικά ή αποστραγγιστικά έργα ή έργα αποχέτευσης και επεξεργασίας λυμάτων. Στην περίπτωση αυτή, οι αναθέτοντες φορείς πρέπει να είναι σε θέση να εφαρμόσουν τις διαδικασίες για τις προμήθειες που προβλέπονται στην παρούσα οδηγία για όλες τις δραστηριότητές τους που είναι σχετικές με τα ύδατα, όποιο τμήμα του κύκλου του ύδατος και να αφορούν”*. Περαιτέρω, στο άρθρο 2 του ν. 3199/2003 (ΦΕΚ Α'280) ορίζονται ως υπηρεσίες ύδατος, ήτοι υπηρεσίες που ανήκουν στον κύκλο του 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.”* Ως εκ τούτου, το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου αφορά στη σύναψη σύμβασης υπηρεσιών, η οποία ανατίθεται από αναθέτων φορέα (Δήμος Σπετσών) που ασκεί δραστηριότητα που προβλέπεται στο άρθρο 230 του ν. 4412/2016 για το ύδωρ και ανατίθεται για τη δραστηριότητα αυτή.

20. Υπό τα δεδομένα αυτά, το εν λόγω αίτημα του Δήμου, αφορά στη σύναψη σύμβασης υπηρεσιών κατά την έννοια της διάταξης του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 9 του ν. 4412/2016, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 5 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ και εμπίπτει κατ' αρχήν λόγω φύσεως στο πεδίο εφαρμογής της εν λόγω Οδηγίας και του Βιβλίου ΙΙ του ν. 4412/2016. Προς επίρρωση του ανωτέρω συμπεράσματος σημειώνεται ότι και η από 22.4.2016 σύμβαση παροχής δικτύου άντλησης πόσιμου ύδατος του Δήμου με την εταιρεία “Κων/νος Κουλεντιανός και ΣΙΑ Ο.Ε.” (βλ. ανωτέρω υπό παρ. 2.2) είχε ως νομική βάση τις διατάξεις του π.δ. 59/2007 και ιδίως τα άρθρα 5 (“*ύδωρ*”) και 25 παρ. 3 περ. γ' και δ' (“*διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη προκήρυξη διαγωνισμού*”).

21. Περαιτέρω, δέον όπως εξετασθεί η αρμοδιότητα της Αρχής κατ' άρθρο 2, παραγρ. 2, περιπτ. γ', υποπεριπτ. δδ' του ν. 4013/2011, σε συνδυασμό με το άρθρο 235 περιπτ. α' του ν. 4412/2016, ήτοι σε σχέση με το ποσό

της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης για την ανάθεση των ζητούμενων υπηρεσιών. Ειδικότερα, ως προεξετέθη, ο συνολικός ενδεικτικός προϋπολογισμός της αιτούμενης σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 240.000,00 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. Ως εκ τούτου, λαμβανομένης υπόψη της συνολικής αξίας των σχετικών συμβάσεων του φορέα για τα έτη 2016 και 2017 (βλ. ανωτέρω υπό παρ. 2.2) και των μεθόδου υπολογισμού της εκτιμώμενης αξίας των συμβάσεων του άρθρου 236 του ν. 4412/2016, η αξία της αιτούμενης σύμβασης υπολείπεται του κατώτερου ορίου εφαρμογής της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ, το οποίο σύμφωνα με το άρθρο 235 περιπτ. α' του ν. 4412/2016 ορίζεται στο ποσό των 418.000,00 ευρώ χωρίς ΦΠΑ για τις συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών.

IV. Συμπέρασμα

22. Κατόπιν των ανωτέρω, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του τεθέντος ερωτήματος, διαπιστώνεται ότι δεν τυγχάνουν εφαρμογής οι διατάξεις της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ.

Η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. ομόφωνα αποφασίζει

Την αποχή από την έκδοση γνώμης μιας και δε συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για τη διατύπωση σύμφωνης γνώμης για την προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης για την παροχή υπηρεσιών για την *“παροχή και εν γένει λειτουργία δικτύου υδροληψίας – άντλησης ύδατος για την υδροδότηση του Δήμου Σπετσών από την πηγή στη θέση Πάνιτσα ΔΔ Αγίου Ανδρέα Βόρειας Κυνουρίας”* για το διάστημα από 24.3.2017 έως 23.3.2018 συνολικού ενδεικτικού προϋπολογισμού 240.000,00 € πλέον ΦΠΑ. κατά τις διατάξεις του άρθρου 2 παραγρ. 2, περιπτ. γ', υποπεριπτ. δδ' του ν. 4013/2011.

Αθήνα, 29 Μαρτίου 2017

**ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ
Ο Πρόεδρος**

Γεώργιος Καταπόδης