



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΑΠΟΦΑΣΗ

24/2017

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 6η Απριλίου του έτους δύο χιλιάδες επτά (2017) ημέρα Πέμπτη και ώρα 10.00 π.μ. και επί της οδού Κηφισίας 7 στους Αμπελόκηπους, όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η **ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** (εφεξής και Αρχή) 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 (Πρόεδρος της Αρχής)
- 2. Μέλη:** Χριστίνα Μπουσουλέγκα (Αντιπρόεδρος της Αρχής)

Δημήτριος Λουρίκας (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Δημήτριος Σταθακόπουλος

Ερωφίλη Χριστοβασίλη

Μαρία Στυλιανίδου

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

Γραμματέας: Μαρία Αντωνοπούλου

Έκθεση Εισήγησης: Α.Π.2139 /28.03.2017

Εισηγητής: Παναγιώτα Αλεξίου, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστη μέσω τηλεδιάσκεψης η εισηγήτρια κ. Αλεξίου, καθώς και η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Νομικών Υπηρεσιών κ. Καλογρίδου, οι οποίες αποδεσμεύτηκαν πριν την έναρξη της διαδικασίας της ψηφοφορίας των μελών του Συμβουλίου της Αρχής και τη λήψη της απόφασης. Ο κ. Ι. Φουντουκίδης, έτερος εισηγητής της υπόθεσης, δεν παρέστη λόγω δικαιολογημένου κωλύματος.

Ερώτημα: Το με Α.Π. 3601/16.03.2017 αίτημα του Δήμου Χαλκηδόνος προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., το οποίο παρελήφθη στις 16.03.2017 (αρ. πρωτ. εισερχ. 1839) μετά του συνημμένου σε αυτό φακέλου.

ΘΕΜΑ: Αίτημα του Δήμου Χαλκηδόνος για παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ(δδ) Ν. 4013/2011, ως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, για την ανάθεση υπηρεσιών αποκομιδής και μεταφοράς απορριμμάτων των Δημοτικών Ενοτήτων Αγίου Αθανασίου και Κουφαλίων στο ΧΥΤΑ

Μαυροράχης για χρονικό διάστημα πέντε μηνών, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 175.250,00€ προ Φ.Π.Α., λόγω κατεπείγουσας ανάγκης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2γ του ν.4412/2016.

I. ΙΣΤΟΡΙΚΟ – ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΑ ΠΕΡΙΣΤΑΤΙΚΑ

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

2.1 Το Δημοτικό Συμβούλιο του Δήμου Χαλκηδόνος, με την υπ' αριθμ 77/2016 απόφασή του (Απόσπασμα Πρακτικού της υπ' αριθμ 5ης/31.03.2016 Συνεδρίασης, με ΑΔΑ: Ω89ΖΩΗ2-Ω0Ψ), μεταξύ άλλων αποφάσισε: "Εγκρίνει τη μελέτη 7/2016 (αρ. πρωτ. 4591/23-03-2016) που αφορά την «Αποκομιδή απορριμμάτων του δήμου Χαλκηδόνος και μεταφορά τους στο ΧΥΤΑ Μαυροράχης για την περίοδο από 01/04/2017 - 31/03/2020» του τμήματος καθαριότητας, ενδεικτικού προϋπολογισμού 1.626.300,00€ πλέον 374.049,00€ ΦΠΑ 23% και συνολικά για τους 36 μήνες 2.000.349,00€. -Καθορίζει τον τρόπο εκτέλεσης των εργασιών για την «Αποκομιδή απορριμμάτων του δήμου Χαλκηδόνος και μεταφορά τους στο ΧΥΤΑ Μαυροράχης για την περίοδο από 01/04/2017 - 31/03/2020» με ανάθεση σε ιδιώτη εργολάβο μετά από διεθνή, ανοιχτό, δημόσιο διαγωνισμό και κριτήριο ανάθεσης την προσφορά με την χαμηλότερη τιμή". Με την 137/2016 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής έγινε καθορισμός και έγκριση των τευχών δημοπράτησης. Στην ίδια απόφαση ορίστηκε ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 27/06/2016 και ώρα 17:00.

2.2 Ακολούθως, ο Δήμαρχος Χαλκηδόνος εξέδωσε την υπ' αριθμ. πρωτ. 7102/2016/13.05.2016 (ΑΔΑΜ: 16PROC004425876 2016-05-20) σχετική διακήρυξη ανοικτού διαγωνισμού για την ανάθεση των υπηρεσιών: «Αποκομιδή απορριμμάτων Δήμου Χαλκηδόνος και μεταφορά τους στο ΧΥΤΑ Μαυροράχης για την περίοδο από 01/04/2017 έως και 31/03/2020» ενδεικτικού προϋπολογισμού 1.626.300,00€ προ Φ.Π.Α. εκ των οποίων 687.600,00€ προ Φ.Π.Α. για τη Δ.Ε. Αγίου Αθανασίου, 574.200,00€ για τη Δ.Ε. Κουφαλίων και 364.500,00€ για τη Δ.Ε. Χαλκηδόνος. Οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς μπορούσαν να υποβάλλουν προσφορά για το σύνολο του διαγωνισμού. Σύμφωνα με το άρθρο 6 της διακήρυξης: «Ο ενδεικτικός προϋπολογισμός της παροχής υπηρεσιών ανέρχεται στο ποσό των 1.626.300,00 ΕΥΡΩ πλέον Φ.Π.Α. (23%) 374.049,00 ΕΥΡΩ και συνολικά 2.000.349,00 ΕΥΡΩ για την περίοδο από 01/04/2017 – 31/03/2020. Επιπλέον, 90.350,00€ πλέον ΦΠΑ (23%) 20.780,50€ και συνολικά 111.130,50€ αφορά την αξία του δικαιώματος παράτασης κατά δύο (2) μήνες [...]Για τη συμμετοχή στη διαγωνιστική διαδικασία απαιτείται η κατάθεση εγγύησης συμμετοχής, ποσού τριάντα δύο χιλιάδων και πεντακοσίων είκοσι έξι ευρώ (32.526,00€) που ανέρχεται σε ποσοστό 2% επί της προεκτιμώμενης αμοιβής (εκτός ΦΠΑ)». Καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 27.06.2016 και ώρα 17:00. Η ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών ορίστηκε τέσσερις (4) εργάσιμες ημέρες μετά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών και ώρα 10:00 π.μ..

2.3 Κατά των όρων της ανωτέρω διακήρυξης υποβλήθηκαν ενστάσεις από τις εταιρείες α) KAFSIS ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ & ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΗ Α.Ε., β) ΠΕΡΙΒΑΛΛΟΝΤΙΚΗ ΜΕΤΑΦΟΡΙΚΗ - ΠΕΡΜΕ HELLAS Α.Ε. και γ) HELLENIC WASTE RECYCLING ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ & ΒΙΟΤΕΧΝΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΑΝΑΚΥΚΛΩΣΗΣ - ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ ΑΠΟΡΡΙΜΑΤΩΝ. Οι ενστάσεις εξετάστηκαν από την επιτροπή διενέργειας διαγωνισμού, που είχε συσταθεί με την 20/2016 απόφαση του Δημάρχου Χαλκηδόνος, η οποία γνωμοδότησε αρμοδίως. Η Οικονομική Επιτροπή αφού έλαβε υπόψη της τις ενστάσεις των παραπάνω εταιρειών, καθώς και τη γνωμοδότηση της επιτροπής διενέργειας διαγωνισμού, με την 215/2016 απόφασή της μετέθεσε την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών για τις 18/07/2016 και ώρα 17:00. Ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών ορίστηκε η 22/07/2016 και ώρα 10:00πμ.

2.4 Με το υπ' αριθμ. πρωτ. 3856/27.05.2016 έγγραφο της Γενικής Γραμματείας Πολιτικής Προστασίας αποφασίστηκε η: «παράταση κήρυξης σε κατάσταση Έκτακτης Ανάγκης Πολιτικής Προστασίας των περιοχών του Δήμου Χαλκηδόνος και του Δήμου Δέλτα της Μητροπολιτικής Ενότητας Θεσσαλονίκης όπως αυτές αναφέρονται στο 11 σχετικό, καθώς εξακολουθούν να υφίστανται οι λόγοι κήρυξης και το έργο της διαχείρισης των συνεπειών, από τις καταστροφές που προκλήθηκαν από τα έντονα καιρικά φαινόμενα που εκδηλώθηκαν κατά την 6 η Δεκεμβρίου 2014 δεν έχει ολοκληρωθεί σύμφωνα με το ανωτέρω 11 σχετικό. Η εν λόγω παράταση κήρυξης θα ισχύει για έξι (6) μήνες, ήτοι έως και 06 Δεκεμβρίου 2016. Μετά το πέρας του

καθορισθέντος χρόνου, θα γίνει, δίχως νέο έγγραφο, άρση της παραπάνω κατάστασης Έκτακτης Ανάγκης Πολιτικής Προστασίας. Ο συντονισμός ανατίθεται στην Περιφέρεια Κεντρικής Μακεδονίας».

2.5 Κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού, η Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης διαπίστωσε, όπως προκύπτει από το υπ' αριθμ. πρωτ.: 11978/22.7.2016 Πρακτικό Αποσφράγισης Προσφορών, ότι κατατέθηκαν προσφορές από τρεις (3) οικονομικούς φορείς και συγκεκριμένα από τις εταιρείες με την επωνυμία: 1.«ΕΝΩΣΗ ΕΤΑΙΡΙΩΝ HELLAS EDIL SA - ΤΟΞΟΤΗΣ ΑΕ - W.A.T.T. Α.Ε.»,2. «ICM INTERNATIONAL CLEANING METHODS A.E.» 3. «HELLENIC WASTE RECYCLING S.A». Η Επιτροπή διενέργειας και αξιολόγησης του διαγωνισμού εισηγήθηκε την απόρριψη των προσφορών και των τριών (3) εταιριών που κατέθεσαν προσφορά στην ανωτέρω διαγωνιστική διαδικασία, για λόγους που αναλύονται στο ανωτέρω Πρακτικό .

2.6 Με την υπ' αριθμ. 369/2016 απόφασή της (Απόσπασμα Πρακτικού της 36ης/24.10.2016 Συνεδρίασης με ΑΔΑ: 6ΩΨΛΩΗ2-Ξ4Κ), η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου, μεταξύ άλλων ενέκρινε το υπ' αριθμ. πρωτ.: 11978/22.7.2016 Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης του διαγωνισμού σύμφωνα με την πρότασή της και αποφάσισε: «Β) Ο διαγωνισμός θα επαναληφθεί με νέα διακήρυξη, η οποία θα είναι σύμφωνη με τις διατάξεις του Ν. 4412/2016 περί Δημοσίων Συμβάσεων».

2.7 Με την υπ' αριθμ. 389/2016 απόφασή της (Απόσπασμα Πρακτικού της 37ης/09.11.2016 Συνεδρίασης με ΑΔΑ: 9ΛΚΔΩΗ2-ΒΡΦ), η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου, μεταξύ άλλων ενέκρινε «τις τεχνικές προδιαγραφές και τους όρους της διακήρυξης του διαγωνισμού για την υπηρεσία με τίτλο «Αποκομιδή απορριμμάτων του Δήμου Χαλκηδόνος και μεταφορά τους στο ΧΥΤΑ Μαυροράχης για την περίοδο από 01/04/2017 έως και 31/03/2020» ενδεικτικού προϋπολογισμού 2.128.646,00€ συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α. 24% [...]».

2.8 Με το υπ' αριθμ. πρωτ. 8497/30.11.2016 έγγραφο της Γενικής Γραμματείας Πολιτικής Προστασίας αποφασίστηκε η: «παράταση κήρυξης σε κατάσταση Έκτακτης Ανάγκης Πολιτικής Προστασίας των περιοχών του Δήμου Χαλκηδόνος και του Δήμου Δέλτα της Μητροπολιτικής Ενότητας Θεσσαλονίκης όπως αυτές αναφέρονται στο 11 σχετικό, καθώς εξακολουθούν να υφίστανται οι λόγοι κήρυξης και το έργο της διαχείρισης των συνεπειών, από τις καταστροφές που προκλήθηκαν από τα έντονα καιρικά φαινόμενα που εκδηλώθηκαν κατά την 6 η Δεκεμβρίου 2014 δεν έχει ολοκληρωθεί σύμφωνα με το ανωτέρω 11 σχετικό. Η εν λόγω παράταση κήρυξης θα ισχύει για έξι (6) μήνες, ήτοι έως και 06 Ιουνίου 2017. Μετά το πέρας του καθορισθέντος χρόνου, θα γίνει, δίχως νέο έγγραφο, άρση της παραπάνω κατάστασης Έκτακτης Ανάγκης Πολιτικής Προστασίας. Ο συντονισμός ανατίθεται στην Περιφέρεια Κεντρικής Μακεδονίας».

2.9 Ακολούθως, ο Δήμαρχος Χαλκηδόνος εξέδωσε την υπ' αριθμ. πρωτ. 20943/15.12.2016 (ΑΔΑΜ: 16PROC005600632 2016-12-19) σχετική διακήρυξη ανοικτού διαγωνισμού για την ανάθεση των υπηρεσιών: «Αποκομιδή απορριμμάτων Δήμου Χαλκηδόνος και μεταφορά τους στο ΧΥΤΑ Μαυροράχης για την περίοδο από 01/04/2017 έως και 31/03/2020». Σύμφωνα με το άρθρο 3 της διακήρυξης: «Ο συνολικός προϋπολογισμός ανέρχεται στο ποσό των 1.716.650,00€ πλέον ΦΠΑ (24%) 411.996,00€ ίσον 2.128.646,00€, εκ των οποίων: ποσό 1.626.300,00€ πλέον ΦΠΑ (24%) 390.312,00€ και συνολικά 2.016.612,00€ αφορά τη συμβατική αξία για χρονικό διάστημα τριών (3) ετών και ποσό 90.350,00€ πλέον ΦΠΑ (24%) 21.684,00€ και συνολικά 112.034,00€ αφορά την αξία του δικαιώματος παράτασης κατά δύο (2) μήνες». Σύμφωνα με την υπ' αριθμ. 7/2016 μελέτη του τμήματος καθαριότητας, ανακύκλωσης και συντήρησης πρασίνου του Δήμου από τον ανωτέρω προϋπολογισμό του διαγωνισμού ποσό ίσο με 687.600,00€ προ Φ.Π.Α. αφορά τη Δ.Ε. Αγίου Αθανασίου, ποσό ίσο με 574.200,00€ αφορά τη Δ.Ε. Κουφαλίων και ποσό ίσο με 364.500,00€ αφορά τη Δ.Ε. Χαλκηδόνος. Οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς μπορούσαν να υποβάλλουν προσφορά για το σύνολο του διαγωνισμού καταθέτοντας εγγύηση συμμετοχής: «ποσό που αντιστοιχεί σε ποσοστό 2% επί της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, μη συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ, δηλαδή για ποσό τριάντα δύο χιλιάδων και πεντακοσίων είκοσι έξι ευρώ (32.526,00€)». Καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 16.01.2017 και ώρα 17:00. Η ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών ορίστηκε τέσσερις (4) εργάσιμες ημέρες μετά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών δηλαδή η 20.01.2017 και ώρα 10:00 π.μ..

2.10 Με το υπ' αριθμ. πρωτ. ΦΦΚ4/7132/83/09.01.2017 έγγραφο της Αυτοτελούς Διεύθυνσης Πολιτικής Προστασίας της Περιφέρειας Κεντρικής Μακεδονίας αποφασίστηκε η: «κήρυξη όλων των Δήμων της

Μ.Ε. Θεσσαλονίκης της ΠΚΜ σε Κατάσταση Έκτακτης Ανάγκης Πολιτικής Προστασίας για την αντιμετώπιση εκτάκτων αναγκών και την άμεση διαχείριση των συνεπειών από τα έντονα καιρικά φαινόμενα (χιονοπτώσεις και παγετός) που εκδηλώθηκαν κατά την 07/01/2017 στις παραπάνω περιοχές. Η κήρυξη ισχύει από την ημέρα εκδήλωσης του καταστροφικού φαινομένου την 07/01/2017 και για δεκαπέντε (15) ημέρες, ήτοι έως και την 23/01/2017. Μετά το πέρας του καθορισθέντος χρόνου θα γίνει, δίχως νέο έγγραφο, άρση της παραπάνω κατάστασης Έκτακτης Ανάγκης Πολιτικής Προστασίας».

2.11 Κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού, η Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης του διαγωνισμού διαπίστωσε, όπως προκύπτει από το υπ' αριθμ. πρωτ.: 770/20.01.2017 Πρακτικό Αποσφράγισης Προσφορών, ότι κατατέθηκαν προσφορές από πέντε (5) οικονομικούς φορείς και συγκεκριμένα από τις εταιρείες με την επωνυμία: 1. «ICM INTERNATIONAL CLEANING METHODS Α.Ε. ΔΙΕΘΝΕΙΣ ΜΕΘΟΔΟΙ ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΥ ΑΝΩΝΥΜΗ ΤΕΧΝΙΚΗ ΤΟΥΡΙΣΤΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΚΗΣ», 2. «KERIDIS WORKS, ΧΡΙΣΤΟΦΟΡΟΣ ΚΑΙΡΙΔΗΣ ΤΕΧΝΙΚΗ & ΕΜΠΟΡΙΚΗ Α.Ε.» 3. «EDIL HELLAS ΤΕΧΝΙΚΗ-ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ Α.Τ.Ε.Β.Ε.» 4. «HELLENIC WASTE RECYCLING S.A» και 5. «ΔΙΟΝ ΤΕΧΝΙΚΗ Α.Ε.». Η Επιτροπή διενέργειας και αξιολόγησης του διαγωνισμού εισηγήθηκε την απόρριψη των προσφορών και των τριών (3) εταιριών που κατέθεσαν προσφορά στην ανωτέρω διαγωνιστική διαδικασία, για λόγους που αναλύονται στο ανωτέρω Πρακτικό .

2.12 Με την υπ' αριθμ. 43/2017 απόφασή της (Απόσπασμα Πρακτικού της 7ης/09.02.2017 Συνεδρίασης με ΑΔΑ: ΩΣΦΖΩΗ2-Θ96), η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου, αφού έλαβε υπ' όψιν το υπ' αριθμ. πρωτ.: 770/20.01.2017 Πρακτικό Αποσφράγισης Προσφορών της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης του διαγωνισμού, ως αποδεκτές τις προσφορές των εταιριών «EDIL HELLAS ΤΕΧΝΙΚΗ-ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ Α.Τ.Ε.Β.Ε.» και «HELLENIC WASTE RECYCLING S.A» ενώ απέρριψε τις προσφορές των εταιριών «ICM INTERNATIONAL CLEANING METHODS Α.Ε. ΔΙΕΘΝΕΙΣ ΜΕΘΟΔΟΙ ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΥ ΑΝΩΝΥΜΗ ΤΕΧΝΙΚΗ ΤΟΥΡΙΣΤΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΚΗΣ», «KERIDIS WORKS, ΧΡΙΣΤΟΦΟΡΟΣ ΚΑΙΡΙΔΗΣ ΤΕΧΝΙΚΗ & ΕΜΠΟΡΙΚΗ Α.Ε.» και «ΔΙΟΝ ΤΕΧΝΙΚΗ Α.Ε.» για τους λόγους που αναπτύσσονται αναλυτικά σε αυτή.

2.13 Κατά της ως άνω απόφασης, οι εταιρείες με την επωνυμία «EDIL HELLAS ΤΕΧΝΙΚΗ-ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ Α.Τ.Ε.Β.Ε.», «HELLENIC WASTE RECYCLING S.A» και «ΔΙΟΝ ΤΕΧΝΙΚΗ Α.Ε.» άσκησαν τις υπ' αριθμ. πρωτ. 2417/22.02.2017, 2566/23.02.2017 και 2567/23.02.2017 προδικαστικές προσφυγές αντίστοιχα.

2.14 Η Επιτροπή αξιολόγησης ενστάσεων – προσφυγών του Δήμου, με το υπ' αριθμ. πρωτ. 2962/02-03-2017 έγγραφό της, εισηγήθηκε την απόρριψη των ανωτέρω προσφυγών στο σύνολο τους, για τους λόγους που αναλύονται σε αυτό.

2.15. Με την υπ' αριθμ. 69/2017 απόφασή της (Απόσπασμα Πρακτικού της 10ης/03.03.2017 Έκτακτης Συνεδρίασης με ΑΔΑ: 6Ξ1ΜΩΗ2-Θ14) η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου ενέκρινε την απόρριψη των προδικαστικών προσφυγών των εταιριών με την επωνυμία «EDIL HELLAS ΤΕΧΝΙΚΗ-ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ Α.Τ.Ε.Β.Ε.», «HELLENIC WASTE RECYCLING S.A» και «ΔΙΟΝ ΤΕΧΝΙΚΗ Α.Ε.» στο σύνολό τους, για τους λόγους που αναφέρονται αναλυτικά σε αυτή.

2.16. Κατά της ως άνω απόφασης, η εταιρεία με την επωνυμία «HELLENIC WASTE RECYCLING S.A» κατέθεσε ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Θεσσαλονίκης την με ημερομηνία 10.03.2017 αίτηση ασφαλιστικών μέτρων. Όπως προκύπτει από την παρακολούθηση της υπόθεσης μέσω της ιστοσελίδας του ΔΕΘ, δικάσιμος ορίστηκε η **04.04.2017**.

Αναφορικά με την κάλυψη της ανάγκης του φορέα:

2.17. Στις 31/03/2016 υπογράφηκαν δύο συμβάσεις μεταξύ του Δήμου και της εταιρείας με την επωνυμία «ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗ ΑΠΟΒΛΗΤΩΝ ΑΕΒΕ» για την αποκομιδή απορριμμάτων και μεταφορά τους στο ΧΥΤΑ Μαυροράχης για τη Δ.Ε. Αγίου Αθανασίου και τη Δ.Ε. Κουφαλίων του Δήμου Χαλκηδόνας για διάστημα δώδεκα μηνών ήτοι για την περίοδο από 01/04/2016 έως και 31/03/2017.

2.18. Στις 12/12/2016 υπεγράφη σύμβαση μεταξύ του Δήμου και της εταιρείας με την επωνυμία «ΧΡΙΣΤΟΦΟΡΟΣ ΚΑΙΡΙΔΗΣ ΤΕΧΝΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ Α.Ε.» για την αποκομιδή απορριμμάτων και μεταφορά τους στο ΧΥΤΑ Μαυροράχης για τη δημοτική ενότητα Χαλκηδόνας για διάστημα δώδεκα μηνών ήτοι για την περίοδο από 13/12/2016 έως και 12/12/2017.

2.19. Με την υπ' αριθμ. 88/2017 απόφαση (Απόσπασμα Πρακτικών της 12ης/16.03.2017 Έκτακτης Συνεδρίασης με ΑΔΑ:75ΙΝΩΗ2-6Θ1) η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου μεταξύ άλλων ενέκρινε την: «προσφυγή

στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση (άρθρο 32, παρ. 2γ, του ν.4412/2016) για την "Αποκομιδή απορριμμάτων και μεταφορά τους στο ΧΥΤΑ Μαυροράχης στη Δ.Ε. Αγίου Αθανασίου του Δήμου Χαλκηδόνος για πέντε (5) μήνες", λόγω του κατεπείγοντος και για την προστασία της δημόσιας υγείας σύμφωνα με τους όρους που περιλαμβάνονται στην 26/2017 μελέτη του τμήματος καθαριότητας, ανακύκλωσης και συντήρησης πρασίνου του δήμου». Η ως άνω απόφαση όπως προκύπτει από την εισαγωγική σκέψη αυτής, τελεί υπό την αίρεση της παροχής της σύμφωνης γνώμης από την Αρχή.

2.20. Με την υπ' αριθμ. 89/2017 απόφαση (Απόσπασμα Πρακτικού της 12ης/16.03.2017 Έκτακτης Συνεδρίασης με ΑΔΑ:ΩΦΑΔΩΗ2-ΥΟΖ) η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου μεταξύ άλλων ενέκρινε την: «προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση (άρθρο 32, παρ. 2γ, του ν.4412/2016) για την "Αποκομιδή απορριμμάτων και μεταφορά τους στο ΧΥΤΑ Μαυροράχης στη Δ.Ε. Κουφαλίων του Δήμου Χαλκηδόνος για πέντε (5) μήνες", λόγω του κατεπείγοντος και για την προστασία της δημόσιας υγείας σύμφωνα με τους όρους που περιλαμβάνονται στην 27/2017 μελέτη του τμήματος καθαριότητας, ανακύκλωσης και συντήρησης πρασίνου του δήμου». Η ως άνω απόφαση, όπως προκύπτει από την εισαγωγική σκέψη αυτής, τελεί υπό την αίρεση της παροχής της σύμφωνης γνώμης από την Αρχή.

2.21. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Χαλκηδόνος αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, κατ' άρθρο 32 παρ. 2 περ. γ του ν.4412/2016, προκειμένου να αναθέσει υπηρεσίες αποκομιδής και μεταφοράς απορριμμάτων των Δημοτικών Ενοτήτων Αγίου Αθανασίου και Κουφαλίων στο ΧΥΤΑ Μαυροράχης για χρονικό διάστημα πέντε μηνών προϋπολογιζόμενης δαπάνης 175.250,00€ προ Φ.Π.Α., λόγω κατεπείγουσας ανάγκης, λαμβάνοντας υπόψιν: "1. Τη με αριθμ.ΦΦΚ4/7132/83/9-1-2017 (ΑΔΑ:9ΠΒΚ7ΛΛ-ΔΥΣ) απόφαση του Περιφερειάρχη Κεντρικής Μακεδονίας και την υπ' αρ. 8497/30-11-2016 (ΑΔΑ:6ΜΠΞ465ΦΘΕ-1ΕΔ) Απόφαση του Γενικού Γραμματέα Πολιτικής Προστασίας, με τις οποίες κηρύσσεται ο Δήμος Χαλκηδόνος σε κατάσταση έκτακτης ανάγκης Πολιτικής Προστασίας, 2. Ότι ο Δήμος μας αποτελείται από τρεις δημοτικές ενότητες (Δ.Ε. Αγίου Αθανασίου, Δ.Ε. Κουφαλίων και Δ.Ε. Χαλκηδόνος) με 19 οικισμούς σε μια έκταση 364 τετραγωνικά χιλιόμετρα [...] 6. Ότι ο Δήμος μας βρίσκεται στην κυριολεξία στα "κόκκινα" σε ό,τι αφορά το έμφυχο και άψυχο δυναμικό του, συνεπώς δεν έχει τη δυνατότητα να πραγματοποιήσει την αποκομιδή των απορριμμάτων του με ιδία μέσα. Αυτό ενισχύεται και από το ότι οι πρώην Καποδιστριακοί Δήμοι Αγίου Αθανασίου και Κουφαλίων (νυν Δημοτικές Ενότητες) δεν διαθέτουν τις κατάλληλες υποδομές και η υπηρεσία αποκομιδής απορριμμάτων πραγματοποιείται με ιδιώτη, 7. Το γεγονός ότι στον ήδη διενεργηθέντα διαγωνισμό για την ανάθεση της παροχής υπηρεσιών αποκομιδής απορριμμάτων (όπως αναφέρθηκε παραπάνω) υποβλήθηκε αίτηση ασφαλιστικών μέτρων από τη συμμετέχουσα και προτεινόμενη στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού εταιρεία και συνεπώς αναστέλλονται όλες οι διαδικασίες του διαγωνισμού αλλά και αναβάλλεται ο έλεγχός τους μέχρι την οριστική επίλυση των ζητημάτων που προέκυψαν 8. Το γεγονός ότι δεν υπάρχει ουδεμία υπαιτιότητα εκ μέρους του Δήμου μας 9. Το γεγονός ότι βρισκόμαστε σε κατάσταση έκτακτης ανάγκης ενώ υπάρχει η κατεπείγουσα ανάγκη εν μέσω σοβαρού κινδύνου για αποκομιδή απορριμμάτων για λόγους δημόσιας υγείας των πολιτών με κίνδυνο να βρεθεί ο Δήμος μας στη 1η Απριλίου 2017 στην κυριολεξία χωρίς αποκομιδή απορριμμάτων, σημαντικοί λόγοι οι οποίοι δεν δύνανται επουδενί να παραβλεφθούν [...] 11. Το γεγονός ότι αιτούμαστε την σύμφωνη γνώμη για ανάθεση της υπηρεσίας αποκομιδής απορριμμάτων για πέντε (5) μήνες μετά τα τελευταία έκτακτα και απρόβλεπτα γεγονότα και ότι όταν τελεσφορήσει ο διαγωνισμός, οι αιτηθείσες αναθέσεις που θα προκύψουν θα λυθούν αυτομάτως, άμεσα και αζημίως για το Δήμο [...] 13. Το γεγονός ότι σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία τόσο εθνική όσο και ευρωπαϊκή, προσφεύγουμε στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο και αναγκαίο 14. Το γεγονός ότι θεωρούμε ότι το αίτημά μας είναι δικονομικά ορθό επικαλούμενοι πραγματικά γεγονότα αλλά και το γεγονός ότι βρισκόμαστε σε κατάσταση έκτακτης ανάγκης 15. Το γεγονός ότι συνέπεια της κατάστασης έκτακτης ανάγκης, οι υπηρεσίες του Δήμου μας απασχολούνται με παράλληλες αρμοδιότητες και μάλιστα ότι ορισμένες από αυτές εκτελούνται κατά απόλυτη προτεραιότητα έναντι των υπολοίπων καθηκόντων τους 16. Το γεγονός ότι οι επιπτώσεις των καταστροφών που υπέστη ο Δήμος μας πολλαπλάσιες δεν αντιμετωπίστηκαν αποτελεσματικά και εξακολουθούν να υφίστανται λόγοι έκτακτης ανάγκης 17. Το γεγονός ότι το αίτημά μας πρέπει να εξετασθεί άμεσα".

II. ΝΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ

3. 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 (Α147) εξαιρουμένων των περιπτώσεων ανωτέρας βίας, εκδίδονται μετά από σύμφωνη γνώμη της Αρχής, εφόσον οι συμβάσεις αυτές εμπíπτουν, 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 [...]».

4. Η διάταξη του άρθρου 2 παρ. 2 του ν.4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)» ορίζει:

“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) [...] Οι διατάξεις του παρόντος εφαρμόζονται, με την επιφύλαξη των παραγράφων 3 έως 7, σε όλες τις συμβάσεις των περιπτώσεων α' και β', ανεξαρτήτως είδους και εκτιμώμενης αξίας αυτών, εκτός αν άλλως ορίζεται στις επιμέρους διατάξεις αυτού”.

5. Το άρθρο 3 παρ. 1 και 2 του ίδιου νόμου ορίζει τα παρακάτω: *“1. Το παρόν Βιβλίο (άρθρα 3 έως 221) θεσπίζει κανόνες για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που πραγματοποιούνται από αναθέτουσες αρχές, ανεξαρτήτως εκτιμώμενης αξίας αυτών, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στο παρόν άρθρο. 2. Διαδικασία σύναψης σύμβασης ή σύμβαση κατά την έννοια του παρόντος Βιβλίου είναι η απόκτηση, μέσω δημόσιας σύμβασης, από μία ή περισσότερες αναθέτουσες αρχές, έργων, αγαθών ή υπηρεσιών από οικονομικούς φορείς που επιλέγονται από τις εν λόγω αναθέτουσες αρχές, ανεξαρτήτως του κατά πόσον τα έργα, τα αγαθά ή οι υπηρεσίες προορίζονται για την εξυπηρέτηση σκοπού δημοσίου συμφέροντος”.*

6. Σύμφωνα με το άρθρο 5 του ίδιου νόμου: *“Ως κατώτατα όρια, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ, ορίζονται τα ακόλουθα: [...] γ) 209.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από μη κεντρικές αναθέτουσες αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές. Το κατώτατο όριο αυτό εφαρμόζεται επίσης στις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών που ανατίθενται από κεντρικές κυβερνητικές αρχές οι οποίες δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, όταν οι συμβάσεις αυτές αφορούν προϊόντα που δεν εμπíπτουν στο Παράρτημα ΙΙΙ του Προσαρτήματος Α”.*

7. Στο άρθρο 6 παρ. 1, 3 και 9 του ίδιου νόμου ορίζεται ότι: *“Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς ΦΠΑ, όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος προαίρεσης ή τυχόν παρατάσεων της σύμβασης, όπως ορίζουν ρητά τα έγγραφα της σύμβασης. [...] 3. Η επιλογή της χρησιμοποιούμενης μεθόδου για τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης δεν γίνεται με σκοπό την αποφυγή της εφαρμογής οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου. Η σύμβαση δεν κατατέμενεται κατά τρόπο ώστε να αποφεύγεται η εφαρμογή οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου, εκτός αν αυτό δικαιολογείται από αντικειμενικούς λόγους. [...] 9. Όταν ένα σχέδιο αγοράς για την απόκτηση ομοιογενών αγαθών μπορεί να οδηγήσει σε ανάθεση συμβάσεων υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων, λαμβάνεται υπόψη κατά την εφαρμογή του άρθρου 5 περιπτώσεις β' και γ' η συνολική εκτιμώμενη αξία όλων αυτών των τμημάτων. Όταν η συνολική αξία των τμημάτων ισούται ή υπερβαίνει το κατώτατο όριο που προβλέπεται στο άρθρο 5, το παρόν Βιβλίο εφαρμόζεται στην ανάθεση κάθε τμήματος”.*

8. Η διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ του ν. 4412/2016, ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, και στην οποία ορίζεται: *“2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών σε οποιαδήποτε από τις κατωτέρω περιπτώσεις: [...] γ) στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο, εάν λόγω κατεπείγουσας ανάγκης οφειλόμενης σε γεγονότα απρόβλεπτα για την αναθέτουσα αρχή, δεν είναι δυνατή η τήρηση των προθεσμιών που προβλέπονται για τις ανοικτές, κλειστές ή ανταγωνιστικές διαδικασίες με διαπραγμάτευση. Οι περιστάσεις που επικαλούνται οι αναθέτουσες*

αρχές για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη”.

9. Το άρθρο 61 του ν. 4412/2016 ορίζει: “1. Για συμβάσεις άνω των ορίων, ως χρόνος έναρξης της ανοικτής διαδικασίας, της κλειστής διαδικασίας, της ανταγωνιστικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση, του ανταγωνιστικού διαλόγου και της σύμπραξης καινοτομίας, νοείται η ημερομηνία αποστολής της σχετικής προκήρυξης σύμβασης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ένωσης ή της προκαταρκτικής προκήρυξης, όταν η τελευταία χρησιμοποιείται ως μέσο προκήρυξης διαγωνισμού, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 26. 2. Ως χρόνος έναρξης της διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, νοείται η ημερομηνία αποστολής προς τους οικονομικούς φορείς της πρώτης πρόσκλησης συμμετοχής σε διαπραγμάτευση. 3. Ως χρόνος έναρξης ενός διαγωνισμού μελετών, νοείται η ημερομηνία αποστολής της σχετικής προκήρυξης διαγωνισμού μελετών στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης. 4. Για συμβάσεις κάτω των ορίων αντί των παραγράφων 1 έως 3, εφαρμόζονται οι διατάξεις του άρθρου 120”.

10. Το άρθρο 379 παρ. 1 & 2 του ως άνω νόμου προβλέπει:

“1. Η ισχύς των διατάξεων του παρόντος αρχίζει από τη δημοσίευση του παρόντος, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στις επιμέρους διατάξεις του. 2. Η ισχύς των άρθρων 22, 36, 37 της παραγράφου 2, του άρθρου 79, 258 και 259 αρχίζει, ως προς τους διαγωνισμούς μελετών, τις συμβάσεις έργων, μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών την 18η Απριλίου 2017, εκτός από τις περιπτώσεις όπου είναι υποχρεωτική η χρήση ηλεκτρονικών μέσων, σύμφωνα με τα άρθρα 33, 34 ή 35, την παράγραφο 3 του άρθρου 40, την παράγραφο 2 του άρθρου 65 ή το άρθρο 67 και των άρθρων 270, 271, 272, της παραγράφου 3 του άρθρου 274, της παραγράφου 2 του άρθρου 295 ή το άρθρο 297”.

III. ΝΟΜΙΚΗ ΕΚΤΙΜΗΣΗ

11. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Χαλκηδόνος, αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης γενικών υπηρεσιών με την έννοια της διάταξης του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 9 υποπερ. β. του ν. 4412/2016, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 9 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών, προϋπολογισθείσας αξίας 175.250,00€ προ Φ.Π.Α., που αποτελεί τμήμα μίας μεγαλύτερης σύμβασης του Δήμου προϋπολογισθείσας αξίας 1.716.650,00€ προ Φ.Π.Α., συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ’ άρθρο 2 παράγραφος 2 περίπτωση γ` υποπερίπτωση δδ` του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης.

12. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση, έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007 και ήδη στα παρόμοιου περιεχομένου άρθρα 26 και 32 του ν. 4412/2016 (βλ. σχετικώς ΔΕΕ, απόφαση της 8ης Απριλίου 2008, C 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56). Συναφώς επισημαίνεται ότι οι ανωτέρω διατάξεις στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από τη βασική ρύθμιση, δηλαδή από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζόμενων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συστατικής ερμηνείας (βλ. ΔΕΕ, αποφάσεις της 18ης Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28ης Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13ης Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).

13. Η εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ του ν.4412/2016 της οποίας γίνεται ρητά επίκληση από τον αιτούντα Δήμο και μάλιστα για την εξαίρεση του κατεπείγοντος, εξαρτάται από τη συνδρομή πέντε σωρευτικών προϋποθέσεων.

(α) Συγκεκριμένα, προϋποθέτει:

i) την ύπαρξη κατεπείγουσας ανάγκης που δεν συμβιβάζεται με τις προθεσμίες που επιτάσσουν άλλες διαδικασίες,

ii) την ύπαρξη απροβλέπτου γεγονότος,

iii) την ύπαρξη αιτιώδους συνδέσμου μεταξύ του απροβλέπτου γεγονότος και της κατεπείγουσας ανάγκης που ανακύπτει,

iv) οι περιστάσεις που επικαλούνται οι αναθέτουσες αρχές για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη, και τέλος,

v) την ανάθεση της εν λόγω σύμβασης στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο.

(β) Ως απρόβλεπτες περιστάσεις πρέπει να νοούνται γεγονότα που υπερβαίνουν κατά πολύ τον συνήθη ρου του οικονομικού και κοινωνικού βίου, όπως λ.χ. οι θεομηνίες (πλημμύρες, σεισμοί κλπ.), οι οποίες καθιστούν κατεπειγόντως απαραίτητη την παράδοση διαφόρων προμηθειών στους πληγέντες.

(γ) Γίνεται περαιτέρω δεκτό, σύμφωνα με τη νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας, ότι, κατά την έννοια της διάταξης της υποπερίπτωσης γ' της περίπτωσης 1 του άρθρου 25 του π.δ/τος 60/2007, η αναθέτουσα αρχή έχει μεν ευχέρεια, κατ' απόκλιση από το γενικό κανόνα διενέργειας ανοικτού ή κλειστού διαγωνισμού, να συνάπτει δημόσια σύμβαση με προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση της σχετικής προκήρυξης, μόνον όμως εφόσον συντρέχουν οι προς τούτο νόμιμες προϋποθέσεις, ήτοι κατεπείγουσα ανάγκη οφειλόμενη σε γεγονότα απρόβλεπτα και δη μη απορρέοντα από δική της ευθύνη. Η σχετική απόφαση της αναθέτουσας αρχής πρέπει να φέρει πλήρη και ειδική αιτιολογία, αναφερόμενη στους λόγους για τους οποίους αποφασίζεται η προσφυγή στην εν λόγω εξαιρετική διαδικασία (βλ. χαρακτηριστικά ΣτΕ 1747/2011). Επιπλέον, αντίστοιχη άποψη έχει υιοθετήσει και το Ελεγκτικό Συνέδριο (ΕΣ), το οποίο δέχεται ότι απρόβλεπτες περιστάσεις είναι τα γεγονότα που δεν μπορούν αντικειμενικά με βάση τα διδάγματα της ανθρώπινης πείρας και λογικής να προβλεφθούν, είναι δε ανεξάρτητα της βούλησης της αναθέτουσας αρχής και δεν πρέπει να απορρέουν από έλλειψη προγραμματισμού και επιμέλειας της αναθέτουσας αρχής (βλ. ενδεικτικά πράξεις ΕΣ 91, 105, 171, 191, 200, 205 και 214/2007, 15 και 74/2008).

Σύμφωνα με τη νομολογία του Δικαστηρίου της Ευρωπαϊκής Ένωσης αν δεν πληρούται μία από τις προαναφερθείσες προϋποθέσεις ως προς το κατεπείγον, δεν δικαιολογείται η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης (βλ. αποφάσεις ΔΕΕ της 2ας Αυγούστου 1993, C-107/92, Επιτροπή κατά Ιταλίας, σκέψη 12, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, σκέψη 14.)

14. Σε κάθε περίπτωση και όσον αφορά τις ουσιαστικές προϋποθέσεις προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης με βάση τη διάταξη της παρ. 2 περ. γ του άρθρου 32 του ν.4412/2016 σημειώνονται τα εξής: το βάρος απόδειξης περί του ότι συντρέχουν όντως οι έκτακτες περιστάσεις που δικαιολογούν την απόκλιση από τις συνήθεις διαγωνιστικές διαδικασίες φέρει η αναθέτουσα αρχή, η οποία προτίθεται να κάνει χρήση της εξαιρετικής αυτής διαδικασίας.

15. Εν προκειμένω, ο Δήμος Χαλκηδόνος αιτείται την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, προκειμένου να καλυφθεί η ανάγκη για την παροχή υπηρεσιών αποκομιδής απορριμμάτων για χρονικό διάστημα πέντε (5) μηνών, για τις Δ.Ε. Αγίου Αθανασίου και Κουφαλίων προϋπολογισμού δαπάνης 175.250,00€ προ Φ.Π.Α. επισυνάπτοντας σχετικές αποφάσεις αρμοδίου οργάνου οι οποίες τελούν υπό την αίρεση της παροχής σύμφωνης γνώμης από την Αρχή.

16. Ως προς την εξέταση της συνδρομής των προϋποθέσεων της εφαρμοστέας διάταξης, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, ισχύουν τα ακόλουθα:

(i) Ως προς την ύπαρξη κατεπείγουσας ανάγκης

Ο Δήμος Χαλκηδόνος επικαλείται ότι η ανάθεση της σύμβασης των υπηρεσιών αποκομιδής, μεταφοράς και διάθεσης των απορριμμάτων από τους οικισμούς, καθίσταται αναγκαία διότι αφενός μεν η προγενέστερη σύμβαση έληξε ήδη την 31/03/2017, αφετέρου δε ο Δήμος αδυνατεί αιτιολογημένα με ίδια μέσα να καλύψει τις ανάγκες του και να εκτελέσει τις εν θέματι υπηρεσίες στην γεωγραφική περιοχή των εν λόγω Δημοτικών Ενοτήτων μετά τη λήξη της σύμβασης. Επιπρόσθετα, η μη αποκομιδή των αστικών απορριμμάτων και η συσσώρευσή τους εγκυμονεί σοβαρούς κινδύνους για την δημόσια υγεία και την υποβάθμιση της ποιότητας ζωής των δημοτών.

Συνεπώς, λαμβανομένων υπόψη των ως άνω δεδομένων, θεμελιώνεται ο κατεπείγων χαρακτήρας της άμεσης κάλυψης των πάγιων και διαρκών αναγκών για υπηρεσίες αποκομιδής και μεταφοράς των απορριμμάτων για τις Δ.Ε. Αγίου Αθανασίου και Κουφαλίων.

(ii) Ως προς την ύπαρξη απρόβλεπτου γεγονότος :

Η αναθέτουσα αρχή θεμελιώνει το αίτημα προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης στο γεγονός ότι:

α) με «Τη με αριθ.ΦΦΚ4/7132/83/9-1-2017 (ΑΔΑ:9ΠΒΚ7ΛΛ-ΔΥΣ) απόφαση του Περιφερειάρχη Κεντρικής Μακεδονίας και την υπ' αρ. 8497/30-11-2016 (ΑΔΑ:6ΜΠΞ465ΦΘΕ-1ΕΔ) Απόφαση του Γενικού Γραμματέα Πολιτικής Προστασίας», ο Δήμος Χαλκηδόνος κηρύχθηκε σε κατάσταση έκτακτης ανάγκης Πολιτικής Προστασίας»,

β) «στον ήδη διενεργηθέντα διαγωνισμό για την ανάθεση της παροχής υπηρεσιών αποκομιδής απορριμμάτων (όπως αναφέρθηκε παραπάνω) υποβλήθηκε αίτηση ασφαλιστικών μέτρων από τη συμμετέχουσα και προτεινόμενη στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού εταιρεία και συνεπώς αναστέλλονται όλες οι διαδικασίες του διαγωνισμού αλλά και αναβάλλεται ο έλεγχός τους μέχρι την οριστική επίλυση των ζητημάτων που προέκυψαν»,

γ) «δεν υπάρχει ουδεμία υπαιτιότητα εκ μέρους του Δήμου μας 9. Το γεγονός ότι βρισκόμαστε σε κατάσταση έκτακτης ανάγκης ενώ υπάρχει η κατεπείγουσα ανάγκη εν μέσω σοβαρού κινδύνου για αποκομιδή απορριμμάτων για λόγους δημόσιας υγείας των πολιτών με κίνδυνο να βρεθεί ο Δήμος μας στη 1η Απριλίου 2017 στην κυριολεξία χωρίς αποκομιδή απορριμμάτων, σημαντικοί λόγοι οι οποίοι δεν δύνανται επουδενί να παραβλεφθούν»,

δ) «συνεπεία της κατάστασης έκτακτης ανάγκης, οι υπηρεσίες του Δήμου μας απασχολούνται με παράλληλες αρμοδιότητες και μάλιστα ότι ορισμένες από αυτές εκτελούνται κατά απόλυτη προτεραιότητα έναντι των υπολοίπων καθηκόντων τους» και

ε) «οι επιπτώσεις των καταστροφών που υπέστη ο Δήμος μας πολλαπλάσιες δεν αντιμετωπίστηκαν αποτελεσματικά και εξακολουθούν να υφίστανται λόγοι έκτακτης ανάγκης».

Αναφορικά με τα ανωτέρω γεγονότα, κρίνεται σκόπιμο να επισημανθεί ότι η λήξη της σύμβασης αποκομιδής απορριμμάτων για τις Δ.Ε. Αγίου Αθανασίου και Κουφαλίων καθώς και η καθυστέρηση στην ολοκλήρωση του σχετικού διαγωνισμού λόγω των ένδικων μέσων που ασκήθηκαν, δεν δικαιολογούν την προσφυγή στην διαδικασία της διαπραγμάτευσης, καθώς δε συνιστούν απρόβλεπτες περιστάσεις, ήτοι έκτακτα και ασυνήθιστα γεγονότα, που αντικειμενικά δεν ήταν δυνατό να προβλεφθούν σύμφωνα με τους κανόνες της ανθρώπινης πείρας και λογικής, αλλά εξελίξεις πιθανές κατά την συνήθη πορεία των πραγμάτων. Ειδικότερα, κατά πάγια νομολογία του Ελεγκτικού Συνεδρίου η τήρηση χρονοβόρων, ενδεχομένως, διαδικασιών διενέργειας διαγωνισμών, δεν συνιστά απρόβλεπτη περίσταση, η οποία να συνδέεται αιτιωδώς με την κατεπείγουσα ανάγκη απευθείας ανάθεσης (ανάθεσης) (βλ ενδεικτικά αποφάσεις ΕΑΑΔΗΣΥ 81/2013, 48, 30, 197, 250/2014, και Πράξεις Ε.Σ. VI Τμήμα 91/2007, 205/2007, 93/2011 και 227/2011).

Η αποκομιδή και μεταφορά απορριμμάτων των Δημοτικών Ενοτήτων Αγίου Αθανασίου και Κουφαλίων στο ΧΥΤΑ Μαυροράχης αποτελεί για το Δήμο πάγια και διαρκή ανάγκη, επομένως δύναται να προγραμματιστεί εγκαίρως σε ετήσια βάση. Όπως προκύπτει από το σημείο 2.1. του ιστορικού της παρούσης, ο Δήμος την 31.03.2016 ενέκρινε τη διενέργεια του σχετικού διαγωνισμού για την κάλυψη των αναγκών των Δ.Ε. Αγίου Αθανασίου και Κουφαλίων, με την υπογραφή της σύμβασης για δώδεκα μήνες για την κάλυψη των εν λόγω αναγκών από την προηγηθείσα διαγωνιστική διαδικασία, όπως προκύπτει από το σημείο 2.17.

Αναφορικά με την επίκληση του γεγονότος της κήρυξης των περιοχών σε κατάσταση έκτακτης ανάγκης λόγω των έντονων καιρικών φαινομένων που εκδηλώθηκαν την 06.12.2014 όπως προκύπτει από τα σημεία 2.4 και 2.8 του παρόντος, φαίνεται ότι το γεγονός αυτό είχε ήδη περιέλθει σε γνώση της Αναθέτουσας Αρχής σε προγενέστερο χρόνο της προκήρυξης του σχετικού διαγωνισμού, ενώ όσον αφορά την επίκληση του γεγονότος της κήρυξης «όλων των Δήμων της Μ.Ε. Θεσσαλονίκης της ΠΚΜ σε Κατάσταση Έκτακτης Ανάγκης Πολιτικής Προστασίας για την αντιμετώπιση εκτάκτων αναγκών και την άμεση διαχείριση των συνεπειών από τα έντονα καιρικά φαινόμενα (χιονοπτώσεις και παγετός) που εκδηλώθηκαν κατά την 07/01/2017 στις παραπάνω περιοχές. Η κήρυξη ισχύει από την ημέρα εκδήλωσης του καταστροφικού φαι-

νομένου την 07/01/2017 και για δεκαπέντε (15) ημέρες, ήτοι έως και την 23/01/2017» (σημείο 2.10 της παρούσας), κρίνεται σκόπιμο να επισημανθεί ότι όπως προκύπτει από το σημείο 2.8 της παρούσης, οι περιοχές του Δήμου Χαλκηδόνος τελούσαν ήδη σε κατάσταση έκτακτης ανάγκης για χρονικό διάστημα μέχρι και την 06.06.2017.

Τέλος αναφορικά με την υποστελέχωση του Δήμου και την έλλειψη του ικανού αριθμού προσωπικού προκειμένου να φέρει εις πέρας εγκαίρως τα καθήκοντά του, κρίνεται σκόπιμο να επισημανθεί ότι μολονότι είναι γεγονός το οποίο πράγματι αποτελεί σημαντικό πρόσκομμα στην άρτια εκτέλεση των καθηκόντων, ωστόσο δεν αποτελεί από μόνη της απρόβλεπτη περίσταση, ικανή να δικαιολογήσει την κατεπείγουσα ανάγκη που επικαλείται.

(iii) Ως προς την ύπαρξη αιτιώδους συνδέσμου μεταξύ του απρόβλεπτου γεγονότος και της κατεπείγουσας ανάγκης που ανακύπτει:

Για τη συνδρομή των προϋποθέσεων εφαρμογής της επικαλούμενης διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ', θα πρέπει οι κατεπείγουσες ανάγκες που επικαλείται ο Δήμος Χαλκηδόνος πρέπει να οφείλονται σε αυταπόδεικτα απρόβλεπτες περιστάσεις, με τις οποίες να τελούν σε αιτιώδη συνάφεια, πλην όμως, στην υπό εξέταση υπόθεση, σύμφωνα με όσα αναλυτικά εκτέθηκαν στη σκέψη υπό στοιχείο (ii) του παρόντος.

Ακόμα και αν θεωρηθεί ότι τα γεγονότα που αναφέρει ο Δήμος, συνιστούν απρόβλεπτες περιστάσεις, τις οποίες η αναθέτουσα αρχή δεν μπορούσε να προβλέψει κατά την ανθρώπινη πείρα και την κοινή λογική, δεν τεκμηριώνεται από τον αιτούντα Δήμο ο αιτιώδης σύνδεσμος των απρόβλεπτων γεγονότων με την ύπαρξη κατεπείγουσας ανάγκης, αφού όπως προκύπτει από το παραταθέν ιστορικό, ο Δήμος προκήρυξε το σχετικό διαγωνισμό με ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών αρχικά την 27.06.2016, εν συνεχεία ματαίωσε τα αποτελέσματα αυτού και ακολούθως ενέκρινε τη διενέργεια νέου διαγωνισμού με ημερομηνία αποσφράγισης προσφορών την 20.01.2017, χωρίς να προκύπτει από κανένα σημείο του φακέλου η αιτιώδης σύνδεση της κατεπείγουσας ανάγκης που αφορά την αποκομιδή και μεταφορά απορριμμάτων με τις απρόβλεπτες περιστάσεις που επικαλείται ο Δήμος και ιδιαίτερα με την κήρυξη περιοχών αυτού σε κατάσταση έκτακτης ανάγκης λόγω ακραίων καιρικών φαινομένων.

Τέλος και πέραν των υποβληθέντων στοιχείων του φακέλου, από αυτεπάγγελτη έρευνα που πραγματοποιήθηκε, προέκυψαν τα κάτωθι:

1. Με την υπ' αριθμ. 129/2017 (Α.Π. 4484) Απόφαση του Δημάρχου, έγινε απευθείας ανάθεση της αποκομιδής των απορριμμάτων της Δ.Ε. Αγίου Αθανασίου για 30 ημέρες εργασίας, για ποσό ευρώ 19.758,00 χωρίς ΦΠΑ, στην εταιρεία Χριστόφορος Καιρίδης Τεχνική & Εμπορική Α.Ε. Την ίδια ημέρα υπεγράφη και το σχετικό συμφωνητικό με την εν λόγω εταιρεία.

2. Με την υπ' αριθμ. 130/2017 (Α.Π. 4485) Απόφαση του Δημάρχου, έγινε απευθείας ανάθεση της αποκομιδής των απορριμμάτων της Δ.Ε. Κουφαλίων, για 36 ημέρες εργασίας, και για ποσό ευρώ 19.944,00 χωρίς ΦΠΑ, στην εταιρεία Χριστόφορος Καιρίδης Τεχνική & Εμπορική Α.Ε. Την ίδια ημέρα υπεγράφη και το σχετικό συμφωνητικό με την εν λόγω εταιρεία.

Συνεπώς, παρά το γεγονός ότι το εξετασθέν αίτημα του Δήμου Χαλκηδόνος αφορά σε προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης για χρονικό διάστημα πέντε (5) μηνών, υπολογιζόμενο από την επομένη ημέρα λήξης της σύμβασης αποκομιδής των απορριμμάτων για τις Δημοτικές Ενότητες Αγίου Αθανασίου και Κουφαλίων, για τριάντα και τριάντα έξι ημέρες εργασίας αντίστοιχα, ανατέθηκαν οι εν λόγω υπηρεσίες σε χρόνο μεταγενέστερο της υποβολής του σχετικού αιτήματος προς την Αρχή.

Επισημαίνεται ότι, η τήρηση της διαδικασίας του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ' υποπ. δδ' του Ν. 4013/2011, περί σύμφωνης γνώμης της Αρχής, συνιστά ουσιώδη τύπο της διαδικασίας εκδόσεως της σχετικής διοικητικής πράξης περί προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης και η μη τήρησή του συνεπάγεται ακυρότητα της πράξεως (βλ ΝΣΚ 262/2008 και ΕΣ IV 3630/2013, 3631/2013), ενώ δεν χωρεί εκ των υστέρων έγκριση (βλ. 38/2013, 369/2013, 80/2012 Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.). Η έκδοση σύμφωνης γνώμης από την Αρχή προϋποθέτει ότι, κατά το χρόνο υποβολής και εξέτασης του σχετικού αιτήματος, η αναθέτουσα αρχή δεν έχει προβεί στη λήψη σχετικής απόφασης διενέργειας διαπραγμάτευσης (βλ. σχετικά υπ' αριθμ. 1 κατευθυντήρια Οδηγία 1/2013 της Αρχής ΑΔΑ ΒΙ6ΜΟΞΤΒ-ΔΚΦ).

Επιπλέον, σύμφωνα με το άρθρο 20 παρ. 1 και 2 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας (ν.2690/1999), ως ισχύει, η γνώμη πρέπει να προηγείται της έκδοσης της διοικητικής πράξης (εν προκειμένω της απόφασης διενέργειας της διαπραγμάτευσης), η δε σύμφωνη γνώμη δεσμεύει τον αποδέκτη της, δηλαδή το όργανο που ασκεί την αποφασιστική αρμοδιότητα, το οποίο υποχρεούται να εφαρμόσει το νόμο και να ενεργήσει κατά τον τρόπο που υποδεικνύει το όργανο που γνωμοδοτεί. Εάν διαφωνεί, δεν δικαιούται να ενεργήσει αντίθετα προς την υπόδειξη της σύμφωνης γνώμης, δικαιούται, όμως, να απόσχει από κάθε ενέργεια, εφόσον έχει προς τούτο διακριτική ευχέρεια. Η τήρηση της διαδικασίας αυτής συνιστά ουσιώδη τύπο της διαδικασίας εκδόσεως της σχετικής διοικητικής πράξης και η μη τήρησή του συνεπάγεται ακυρότητα της πράξεως της διοίκησης (βλ και ΝΣΚ 262/2008).

Συνεπώς και κατόπιν των ανωτέρω, με βάση τα στοιχεία του φακέλου καθώς και τα στοιχεία που προέκυψαν κατά την εξέταση της υπόθεσης, ο Δήμος Χαλκιδόνας έχει ήδη προβεί στην ανάθεση μέρους των αιτουμένων τη σύμφωνη γνώμη της Αρχής υπηρεσιών, καθώς έχει ήδη υπογράψει τα από 03/04/2017 ως άνω συμφωνητικά για τις Δημοτικές Ενότητες Αγίου Αθανασίου και Κουφαλίων, για χρονικό διάστημα τριάντα και τριάντα έξι ημερών εργασίας αντίστοιχα, προϋπολογισμού ευρώ 19.758,00 χωρίς ΦΠΑ και 19.944,00 χωρίς ΦΠΑ αντίστοιχα.

Ως εκ των ανωτέρω, από την υπαγωγή των πραγματικών περιστατικών στις προαναφερόμενες διατάξεις, διαπιστώνεται ότι δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρου 2 παράγραφος 2 περίπτωση γ' υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, το οποίο επιτάσσει την υποβολή και εξέταση του σχετικού αιτήματος πριν η αναθέτουσα αρχή προβεί στη λήψη σχετικής απόφασης διενέργειας της διαπραγμάτευσης, ως προς το αίτημα του φορέα για την προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη σύμβασης καθαριότητας, για το χρονικό διάστημα για το οποίο ανετέθησαν οι υπηρεσίες αποκομιδή απορριμμάτων.

IV. ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του τεθέντος ερωτήματος, η Αρχή αποφασίζει:

Τη **μη αποδοχή** του εξεταζόμενου αιτήματος του Δήμου Χαλκιδόνας και τη **μη παροχή της σύμφωνης γνώμης της Αρχής**, κατ' 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, για την ανάθεση υπηρεσιών αποκομιδής και μεταφοράς απορριμμάτων των Δημοτικών Ενοτήτων Αγίου Αθανασίου και Κουφαλίων στο ΧΥΤΑ Μαυροράχης για χρονικό διάστημα πέντε μηνών προϋπολογιζόμενης δαπάνης 175.250,00€ προ Φ.Π.Α., λόγω κατεπείγουσας ανάγκης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2γ του ν.4412/2016, λόγω παράβασης του άρθρου 2 παράγραφος 2 περίπτωση γ' υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011 για το διάστημα για το οποίο ανετέθησαν οι εν θέματι υπηρεσίες σύμφωνα με τις υπ' αριθμ. 129/2017 και 130/2017 αποφάσεις του Δημάρχου Χαλκιδόνας και για το υπόλοιπο χρονικό διάστημα λόγω μη συνδρομής των προϋποθέσεων εφαρμογής του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016.

Αθήνα, 6 Απριλίου 2017

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Πρόεδρος

Γεώργιος Καταπόδης