



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΓΝΩΜΗ

Δ 74/2019

(της διαδικασίας του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει)

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 17^η Ιουλίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαεννέα (2019) ημέρα Τετάρτη και ώρα 11:00 π.μ. και επί της οδού Κεφαλληνίας 45, όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η **ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (εφεξής Αρχή)** σε συνεδρίαση μετά από σχετική πρόσκληση του Προέδρου της, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα μέλη της Αρχής.

Από τα προσκληθέντα μέλη της Αρχής παρέστησαν κατά την συνεδρίαση τα ακόλουθα:

1. Προεδρεύων: Αδάμ Καραγλάνης, Αντιπρόεδρος

2. Μέλη: Κωνσταντίνος Βαρδακαστάνης

Δημήτριος Σταθακόπουλος

Μαρία Στυλιανίδου

Γραμματέας: Μαρία Αντωνοπούλου, Π.Ε. Διοικητικού - Οικονομικού

Εισηγήτρια: Αναστασία Θεοδωρακοπούλου, Οικονομολόγος, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά την διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν η εισηγήτρια κ. Θεοδωρακοπούλου, η Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης, κ. Αικατερίνη Θεοδωροπούλου καθώς και ο Γενικός Διευθυντής Δημοσίων Συμβάσεων, κ. Χρήστος Κουκάκης, οι οποίοι αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης κατά τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για την σύναψη σύμβασης με αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών αποκομιδής απορριμμάτων για τις ανάγκες του Δήμου Κέρκυρας, συνολικού προϋπολογισμού 423.533,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

Με το υπ' αρ. πρωτ. 28130/21-06-2019 αίτημα του Δήμου Κέρκυρας προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή) που παρελήφθη στις 24-06-2019 (αρ. πρωτ. εισερχ. 3403), όπως αυτό συμπληρώθηκε με το υπ' αρ. πρωτ. 30973/08-07-2019 όμοιο έγγραφο (αριθμ. πρωτ. εισερχ. 3664/08-07-2019) και τα συνημμένα σε αυτά έγγραφα, ο Δήμος αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' (δδ) ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, κατά τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για την σύναψη σύμβασης παροχής υπηρεσιών αποκομιδής απορριμμάτων στις Δ.Ε. Αγ. Γεωργίου, Εσπερίων, Θιναλίου και Κασσωπαίων, συνολικού προϋπολογισμού 423.533,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., κατόπιν διενεργηθέντος ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων του αρθ. 5 του ν. 4412/2016, στα πλαίσια του οποίου η μοναδική προσφορά που υπεβλήθη κρίθηκε ως μη κατάλληλη.

I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

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

1.1. Με την με αρ. 2-15/11-02-2019 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Κέρκυρας (απόσπασμα 2^ο Πρακτικού με ΑΔΑ: Ψ5Γ7ΩΕΑ-Ι4Ι) εγκρίθηκε η ανάθεση σε εξωτερικούς αναδόχους μέρους της αποκομιδής απορριμμάτων του Δήμου, για χρονικό διάστημα επτά (7) μηνών, κατά την τουριστική περίοδο του έτους 2019, για την κάλυψη των αναγκών ορισμένων δημοτικών ενοτήτων, μεταξύ των οποίων και οι Δ.Ε Αγ. Γεωργίου, Εσπερίων, Θιναλίου και Κασσωπαίων και εγκρίθηκε η διενέργεια ανοικτού διαγωνισμού άνω των ορίων για την ανάθεση των εν θέματι υπηρεσιών, με συνολική προϋπολογισθείσα δαπάνη 497.860,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. ως προς τις προαναφερθείσες τέσσερις δημοτικές ενότητες.

1.2. Με τις με αρ. 5-20/04-03-2019 και 9-10/09-04-2019 αποφάσεις της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Κέρκυρας (απόσπασμα 5^ο Πρακτικού με ΑΔΑ: ΩΤΛΥΩΕΑ-ΨΧ3 και απόσπασμα 9^ο Πρακτικού με ΑΔΑ: 6Μ44ΩΕΑ-ΗΧ1, αντίστοιχα) εγκρίθηκαν οι τεχνικές προδιαγραφές και καθορίστηκαν οι όροι της διακήρυξης του διαγωνισμού, με κριτήριο κατακύρωσης τη συμφερότερη από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής, για την παροχή των ανωτέρω υπηρεσιών.

1.3. Με την με αρ. πρωτ. 19549/24-04-2019 διακήρυξη (ΑΔΑΜ 19PROC004870151 2019-04-25) προκηρύχθηκε ανοικτός διαγωνισμός άνω των ορίων ως προς την ανάδειξη αναδόχου για την παροχή υπηρεσιών αποκομιδής απορριμμάτων για τις ανάγκες των Δ.Ε Αγ. Γεωργίου, Εσπερίων, Θιναλίου και Κασσωπαίων του Δήμου Κέρκυρας, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα οικονομική προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής, συνολικού προϋπολογισμού 423.522,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για χρονικό διάστημα πέντε (5) μηνών.

Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ορίσθηκε η 30^η Απριλίου και ώρα 15:14 μ.μ. και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών η 30^η Μαΐου 2019 και ώρα 15:00 μ.μ.

1.4. Ειδικότερα, σύμφωνα με το άρθρο “2.2 Δικαίωμα Συμμετοχής – Κριτήρια Ποιοτικής Επιλογής”, “2.2.7 Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης” της εν θέματι διακήρυξης ορίσθηκαν, μεταξύ άλλων, τα εξής:

“Οι οικονομικοί φορείς για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης οφείλουν να συμμορφώνονται με: i. ISO 18001:2007 (ή νεότερης έκδοσης ISO 45001:2018) για την ασφάλεια και την υγιεινή στην εργασία”.

Επίσης, στο άρθρο “2.2.9 Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής” αναφέρονται τα κάτωθι:

“[...] Β.5. Για την απόδειξη της συμμόρφωσής τους με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης της παραγράφου 2.2.7 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν εν ισχύ πιστοποιητικό ISO 18001:2007 (ή νεότερης έκδοσης ISO 45001:2018) για την ασφάλεια και την υγιεινή στην εργασία, το οποίο έχει εκδοθεί από διαπιστευμένο φορέα για τους Διαγωνιζόμενους με εγκατάσταση στην Ελλάδα ή αντίστοιχο για τους Διαγωνιζόμενους με εγκατάσταση στην αλλοδαπή και καλύπτει όλα τα αντικείμενα των δημοπρατούμενων εργασιών.

(Το πιστοποιητικό θα πρέπει να έχει εκδοθεί από διαπιστευμένους φορείς πιστοποίησης, διαπιστευμένους προς τούτο από το Εθνικό Σύστημα Διαπίστευσης Α.Ε. (ΕΣΥΔ) ή από φορέα διαπίστευσης μέλος της Ευρωπαϊκής Συνεργασίας για την Διαπίστευση και μάλιστα, μέλος της αντίστοιχης Συμφωνίας Αμοιβαίας Αναγνώρισης (Μ.Λ.Α.) αυτής). [...]”.

1.5. Περίληψη της με αρ. πρωτ. 19549/24-04-2019 και ΑΔΑΜ 19PROC004870151 2019-04-25 διακήρυξης απεστάλη ηλεκτρονικά προς δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε. στις 23-04-2019 και δημοσιεύτηκε στις 25-04-2019 με κωδικό 2019/S 081-193675. Συνακόλουθα, η εν λόγω διακήρυξη αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) την 30-04-2019 και ώρα 15:14 με αριθμό συστήματος 73519 και στην ιστοσελίδα της αναθέτουσας αρχής στην ηλεκτρονική διεύθυνση www.corfu.gr. Περίληψη δε αυτής αναρτήθηκε στη ΔΙΑΥΓΕΙΑ (ΑΔΑ: ΩΤΘ2ΩΕΑ-8ΩΞ) και δημοσιεύτηκε στον εθνικό τύπο στις εφημερίδες: “ΚΕΡΚΥΡΑ ΣΗΜΕΡΑ”, “ΚΑΘΗΜΕΡΙΝΗ ΕΝΗΜΕΡΩΣΗ” και “ΕΠΙΣΗΜΑΝΣΕΙΣ ΤΗΣ ΚΥΡΙΑΚΗΣ” (ημερ. δημ. 03-05-2019 & 05-05-2019).

2. Στις 05-06-2019 η αρμόδια Επιτροπή διενέργειας και αξιολόγησης της διαδικασίας ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων υπηρεσιών, η οποία ορίσθηκε με την με αρ. 32-2/10-09-2018 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής (ΑΔΑ: 7Χ8ΜΩΕΑ-ΙΩΜ), συνήλθε προκειμένου να αποσφραγίσει τις προσφορές που υπεβλήθησαν στα πλαίσια του ανωτέρω διαγωνισμού και να προβεί στον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής, των τεχνικών και οικονομικών προσφορών, οπότε με το από την ως άνω ημερομηνία σχετικό πρακτικό της (1^ο) διαπίστωσε ότι υπεβλήθη μία (1) προσφορά από την εταιρεία ΕΝ.ΑCT ΠΕΡΙΒΑΛΛΟΝΤΙΚΗ – ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ, ως προς την οποία, κατόπιν ελέγχου, η Επιτροπή του διαγωνισμού γνωμοδότησε ως εξής:

“[...] 2. ΕΛΕΓΧΟΣ ΥΠΟΦΑΚΕΛΩΝ ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ – ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ

1. ΕΝ.ΑCT ΠΕΡΙΒΑΛΛΟΝΤΙΚΗ - ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ

ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ

A/A	Δικαιολογητικά	Στοιχεία εγγράφου	Παρατηρήσεις
1	Αίτηση υποβολής προσφοράς στο διαγωνισμό	-	ΔΕΝ ΥΠΟΒΛΗΘΗΚΕ
2	Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.)	-	ΔΕΝ ΥΠΟΒΛΗΘΗΚΕ
3	Άδεια συλλογής και μεταφοράς μη επικίνδυνων στερεών αποβλήτων στην Περιφέρεια Ιονίων Νήσων σε ισχύ	-	ΔΕΝ ΥΠΟΒΛΗΘΗΚΕ
4	Πρακτικό Συνεδρίασης Διοικητικού Συμβουλίου της Εταιρείας	-	ΔΕΝ ΥΠΟΒΛΗΘΗΚΕ
5	Εγγυητική Επιστολή Συμμετοχής ποσού 3.400,00 €	-	ΔΕΝ ΥΠΟΒΛΗΘΗΚΕ
1. EN.ACT ΠΕΡΙΒΑΛΛΟΝΤΙΚΗ - ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ			
ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ			
A/A	Δικαιολογητικά	Στοιχεία εγγράφου	Παρατηρήσεις
1	Υπεύθυνη δήλωση του Ν. 1599/1986 σύμφωνα με τα αναφερόμενα στην παρ. 2.4.3.2 της Διακήρυξης	-	ΔΕΝ ΥΠΟΒΛΗΘΗΚΕ
2	Υπεύθυνη δήλωση του Ν. 1599/1986 σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ IV της Διακήρυξης	-	ΔΕΝ ΥΠΟΒΛΗΘΗΚΕ

Σύμφωνα με τα ανωτέρω, η συμμετέχουσα εταιρία EN.ACT ΠΕΡΙΒΑΛΛΟΝΤΙΚΗ - ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ δεν κατέθεσε τα προβλεπόμενα δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνικής Προσφοράς και επίσης δεν υπέβαλε σφραγισμένο φάκελο με τα στοιχεία της ηλεκτρονικής προσφοράς τα οποία απαιτείται να προσκομισθούν σε έντυπη πρωτότυπη μορφή σύμφωνα με το Ν4250/2014, όπως αναφέρεται στην παράγραφο 2.4.2.5 της υπ' αριθ. πρωτ. 19549 / 24-04-2019 Διακήρυξης. [...].

Όπως προέκυψε μετά την αποσφράγιση, η συμμετέχουσα εταιρία EN.ACT ΠΕΡΙΒΑΛΛΟΝΤΙΚΗ - ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ δεν υπέβαλε Οικονομική Προσφορά ηλεκτρονικά υπογεγραμμένη σύμφωνα με το υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ V της Διακήρυξης.

Λαμβάνοντας υπόψη τα ανωτέρω η Επιτροπή Διαγωνισμού κρίνει την υποβληθείσα προσφορά από την συμμετέχουσα εταιρεία «EN.ACT ΠΕΡΙΒΑΛΛΟΝΤΙΚΗ — ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ», Δ/ση: Λεωφ. Στ. Νιάρχου - ΙΩΑΝΝΙΝΑ τηλ. 26510 67377, ΑΦΜ: 800410734, Δ.Ο.Υ.: ΙΩΑΝΝΙΝΩΝ ως μη κατάλληλη και προτείνει την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς

προηγούμενη δημοσίευση σύμφωνα με το άρθρο 32 περ.α της παραγράφου 2 του Ν4412/2016, με την προϋπόθεση ότι δεν θα τροποποιηθούν οι αρχικοί όροι της σύμβασης όπως αυτοί εγκρίθηκαν με την υπ' αριθ. 9-10 / 09-04-2019 (ΑΔΑ: 6Μ44ΩΕΑ-ΗΧ1) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Κέρκυρας [...].

2.1. Ακολουθως, με την με αρ. 17-1/13-06-2019 απόφασή της (απόσπασμα 1^{ου} Πρακτικού με ΑΔΑ: 6ΗΞΣΩΕΑ-ΓΚΒ), η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Κέρκυρας αποφάσισε:

“1. Την έγκριση του ανωτέρω 1^{ου} Πρακτικού της Επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού με τίτλο: «ΑΠΟΚΟΜΙΔΗ ΑΠΟΡΡΙΜΜΑΤΩΝ Δ.Ε. ΑΓ. ΓΕΩΡΓΙΟΥ, ΕΣΠΕΡΙΩΝ, ΘΙΝΑΛΙΟΥ, ΚΑΣΣΩΠΑΙΩΝ».

2. Την κήρυξη του εν λόγω διαγωνισμού ως άγονου, λόγω μη κατάλληλης υποβληθείσας προσφοράς και την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, σύμφωνα με το άρθρο 32 περ. α' της παραγράφου 2 του Ν4412/2016, με την προϋπόθεση ότι δεν θα τροποποιηθούν οι αρχικοί όροι της σύμβασης”.

Η ως άνω απόφαση κοινοποιήθηκε στην ενδιαφερόμενη εταιρεία μέσω του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. την 26-06-2019.

2.2. Η αναθέτουσα αρχή, με το με αρ. πρωτ. 30973/08-07-2019 έγγραφο της Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών βεβαιώνει ότι:

“ [...] σύμφωνα με το φάκελο του Διαγωνισμού που τηρείται από την υπηρεσία μας, δεν έχουν υποβληθεί ενστάσεις/προδικαστικές προσφυγές ή λοιπά ένδικα μέσα κατά του Διαγωνισμού για την «Αποκομιδή απορριμμάτων Δ.Ε. Αγ. Γεωργίου - Εσπερίων - Θιναλίου - Κασσωπαίων €» συμπεριλαμβανομένου των όρων της Διακήρυξης.

3. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Κέρκυρας με το υπ' αρ. πρωτ. 28130/21-06-2019 έγγραφο-αίτημά του (αρ. πρωτ. εισερχ. 3403/24-06-2019) και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα, υπέβαλε στην Αρχή σχέδιο απόφασης προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης και αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ (δδ) ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, κατά τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για την σύναψη σύμβασης παροχής υπηρεσιών αποκομιδής απορριμμάτων στις Δ.Ε. Αγ. Γεωργίου, Εσπερίων, Θιναλίου και Κασσωπαίων, συνολικού προϋπολογισμού 423.533,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., κατόπιν διενεργηθέντος ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων του αρθ. 5 του ν. 4412/2016, στα πλαίσια του οποίου η μοναδική προσφορά που υπεβλήθη κρίθηκε ως μη κατάλληλη.

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/EK και 2014/25/EK, 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: “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”.

6. 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”.

7. Σύμφωνα με το άρθρο 5 του ίδιου νόμου: “Ως κατώτατα όρια, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ, ορίζονται τα ακόλουθα:

α) 5.548.000 ευρώ για τις δημόσιες συμβάσεις έργων,

β) 144.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από κεντρικές κυβερνητικές αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές. Αν οι δημόσιες συμβάσεις προμηθειών ανατίθενται από τις αναθέτουσες αρχές που δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, το εν λόγω κατώτατο όριο ισχύει μόνο για τις συμβάσεις που αφορούν τα οριζόμενα στο Παράρτημα ΙΙΙ του Προσαρτήματος Α' προϊόντα,

γ) 221.000 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 εμπίπτουν στο Παράρτημα ΙΙΙ του Προσαρτήματος Α',

δ) 750.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών που αφορούν κοινωνικές και άλλες ειδικές υπηρεσίες που περιλαμβάνονται στο Παράρτημα ΧΙV του Προσαρτήματος Α'”.

8. Το άρθρο 6 του ν. 4412/2016 “Μέθοδοι υπολογισμού της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης (άρθρο 5 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)” ορίζει ότι: “1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας

σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς Φ.Π.Α., όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος προαιρέσεως 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, εκτός αν αυτό δικαιολογείται από αντικειμενικούς λόγους. [...]”.

9. Το άρθρο 27 “Ανοικτή διαδικασία (άρθρο 27 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)” ορίζει ότι: “1. Στις ανοικτές διαδικασίες, κάθε ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας μπορεί να υποβάλλει προσφορά στο πλαίσιο προκήρυξης διαγωνισμού. Η ελάχιστη προθεσμία παραλαβής των προσφορών ανέρχεται σε 35 ημέρες από την ημερομηνία αποστολής στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ένωσης της προκήρυξης σύμβασης, υπό την επιφύλαξη της παρ. 2 του άρθρου 60 και του τελευταίου εδαφίου της παραγράφου 1 του άρθρου 67. Η προσφορά συνοδεύεται από τις πληροφορίες για την ποιοτική επιλογή που ζητούνται από την αναθέτουσα αρχή. [...] 4. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να συντημήσει κατά πέντε ημέρες την προθεσμία παραλαβής των προσφορών που ορίζεται στο δεύτερο εδάφιο της παραγράφου 1 όταν αποδέχεται την υποβολή προσφορών με ηλεκτρονικά μέσα, σύμφωνα με το πρώτο εδάφιο της παραγράφου 1 και την παράγραφο 5 του άρθρου 22 και το άρθρο 37. [...]”.

10. Στη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ίδιου νόμου, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, προβλέπεται ότι: “2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών σε οποιαδήποτε από τις κατωτέρω περιπτώσεις:

α) εάν, ύστερα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία είτε δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή αίτηση συμμετοχής είτε καμία από τις υποβληθείσες προσφορές ή αιτήσεις συμμετοχής δεν είναι κατάλληλη, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιαδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Επιτροπή μετά από αίτημά της

Μη κατάλληλη θεωρείται μία προσφορά όταν είναι άσχετη με τη σύμβαση και αδυνατεί προδήλως, χωρίς να τροποποιηθεί ουσιαστικά, να ανταποκριθεί στις ανάγκες και τις απαιτήσεις της αναθέτουσας αρχής, όπως προσδιορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης.

Μη κατάλληλη θεωρείται μία αίτηση συμμετοχής όταν στο πρόσωπο του οικονομικού φορέα συντρέχει υποχρεωτικός ή δυνητικός λόγος αποκλεισμού, σύμφωνα με το άρθρο 73 ή όταν αυτός δεν πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής που έχει θέσει η αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77 [...]”.

11. Στο άρθρο 82 “Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης (άρθρο 62 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)” του ίδιου νόμου προβλέπονται τα εξής:

“1. Οι αναθέτουσες αρχές, εάν απαιτούν την προσκόμιση πιστοποιητικών εκδιδόμενων από ανεξάρτητους οργανισμούς που βεβαιώνουν ότι ο οικονομικός φορέας συμμορφώνεται με ορισμένα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας, συμπεριλαμβανομένης της προσβασιμότητας για άτομα με ειδικές ανάγκες, παραπέμπουν σε συστήματα διασφάλισης ποιότητας τα οποία

βασίζονται στη σχετική σειρά ευρωπαϊκών προτύπων και έχουν πιστοποιηθεί από διαπιστευμένους οργανισμούς. Οι αναθέτουσες αρχές αναγνωρίζουν ισοδύναμα πιστοποιητικά από οργανισμούς εδρεύοντες σε άλλα κράτη - μέλη. Επίσης, κάνουν δεκτά άλλα αποδεικτικά στοιχεία για ισοδύναμα μέτρα διασφάλισης ποιότητας, εφόσον ο ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας δεν είχε τη δυνατότητα να αποκτήσει τα εν λόγω πιστοποιητικά εντός των σχετικών προθεσμιών για λόγους για τους οποίους δεν ευθύνεται ο ίδιος, υπό την προϋπόθεση ότι ο οικονομικός φορέας αποδεικνύει ότι τα προτεινόμενα μέτρα διασφάλισης ποιότητας πληρούν τα απαιτούμενα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας.[...].”

12. Στο άρθρο 93 (“Περιεχόμενο φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής»”) του ν. 4412/2016 προβλέπονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

“Ο ξεχωριστός σφραγισμένος φάκελος, με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» περιέχει: α) στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης άνω των ορίων, το ΕΕΕΣ του άρθρου 79 και την εγγύηση συμμετοχής, κατά τα προβλεπόμενα στο άρθρο 72 [...]”.

Στο δε άρθρο 94 (“Περιεχόμενο φακέλου «Τεχνική Προσφορά»”) παρ. 4 του ιδίου ως άνω νόμου προβλέπεται συναφώς ότι: *“4. Στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων προμηθειών και γενικών υπηρεσιών ο φάκελος της τεχνικής προσφοράς περιέχει ιδίως τα έγγραφα και τα δικαιολογητικά που τεκμηριώνουν την τεχνική επάρκεια, χρησιμοποιούνται για την αξιολόγηση των προσφορών και περιγράφονται στα έγγραφα της σύμβασης.”*

III. Νομική Εκτίμηση

13. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Κέρκυρας αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών με 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. 1 περ. 9 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών προϋπολογισθείσας αξίας 423.533,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για χρονικό διάστημα πέντε (5) μηνών, προκύπτει ότι 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.

14. 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 αναγνωριζομένων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συσταλτικής 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. Ι-1949, σκέψη 13 και της 13ης Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, Ι-13947, σκέψη 48).

15. Η αναθέτουσα αρχή επικαλείται, με το υπό κρίση αίτημά της, τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, ως προς το σύνολο των προκηρυχθεισών υπηρεσιών της με αρ. πρωτ. 19549/24-04-2019 διακήρυξης, για τις οποίες η μοναδική προσφορά που υπεβλήθη κρίθηκε ως μη κατάλληλη.

Εν προκειμένω, για την ως άνω κατατεθείσα προσφορά με βάση τα πραγματικά περιστατικά που επικαλείται ο Δήμος Κέρκυρας, κρίνεται ότι πράγματι τυγχάνει εξέτασης η διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016.

Πιο συγκεκριμένα, ως προς τη συνδρομή της διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, επισημαίνεται ότι στην υπό εξέταση περίπτωση δύναται να συναχθεί ότι τυγχάνει εφαρμογής, καθώς αυτή προϋποθέτει ότι: *"δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή αίτηση συμμετοχής είτε καμία από τις υποβληθείσες προσφορές ή αιτήσεις συμμετοχής δεν είναι κατάλληλη, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιαδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Επιτροπή μετά από αίτημα της.*

Μη κατάλληλη θεωρείται μία προσφορά όταν είναι άσχετη με τη σύμβαση και αδυνατεί προδήλως, χωρίς να τροποποιηθεί ουσιαστικά, να ανταποκριθεί στις ανάγκες και τις απαιτήσεις της αναθέτουσας αρχής, όπως προσδιορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης.

Μη κατάλληλη θεωρείται μία αίτηση συμμετοχής όταν στο πρόσωπο του οικονομικού φορέα συντρέχει υποχρεωτικός ή δυνητικός λόγος αποκλεισμού, σύμφωνα με το άρθρο 73 ή όταν αυτός δεν πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής που έχει θέσει η αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77 [...]".

Κατά την έννοια των ως άνω διατάξεων η μη καταλληλότητα προσφορών αφορά σε περιπτώσεις πλημμελειών ουσίας, ιδιαίτερα σοβαρών ελλείψεων των προσφορών, οι οποίες φανερώνουν ότι κατ' ουσίαν η αγορά δεν ανταποκρίθηκε στην προς ανάθεση σύμβαση έτσι όπως αυτή προδιαγράφηκε στα τεύχη του διαγωνισμού από την αναθέτουσα αρχή. Συναφώς επισημαίνεται ότι σύμφωνα με σχετική νομολογία (ΕΣ/Τμ. VI 3558/2009, 44/2007), μη κατάλληλες θεωρούνται γενικά οι προσφορές που δεν έχουν καμία σχέση με τη σύμβαση, δηλαδή το περιεχόμενο τους δεν εναρμονίζεται με τις απαιτήσεις της σύμβασης και είναι ασύμβατο με τις ανάγκες της αναθέτουσας αρχής και, ως εκ τούτου, δεν μπορούν να ικανοποιήσουν τις εν λόγω ανάγκες (πρβλ. Αποφάσεις 51/2015, 328/2014, 23/2017, Δ82/2018, ιδίως Δ44/2019 Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.).

Επιπλέον στην υπ' αριθμ. 178/2018 Απόφαση της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών αναφέρονται σχετικώς (ως προς το εξεταζόμενο ζήτημα) τα εξής: *«Επειδή, υπό την έννοια της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, αλλά και του νόμου, που τη μετέφερε στην ελληνική έννομη τάξη, η έννοια της «μη κατάλληλης προσφοράς» ομοιάζει προς την «ανύπαρκτη» προσφορά, εφόσον δεν ανταποκρίνεται στις απαιτήσεις της σύμβασης και τις ανάγκες της αναθέτουσας αρχής. Εντούτοις, το Δικαστήριο της Ευρωπαϊκής Ένωσης, στην Απόφαση της 4.06.2009, Υπόθεση C-250/07, Επιτροπή κατά Ελλάδας, αποσαφήνισε τον τρόπο με τον οποίο θα πρέπει να ερμηνεύεται ο όρος της «μη κατάλληλης προσφοράς», επαναλαμβάνοντας την πάγια νομολογία του, ότι θα πρέπει για*

λόγους εξασφάλισης της διαφάνειας στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων να επιχειρείται μία στενή ερμηνεία του ως άνω όρου. Μάλιστα στις προτάσεις του, ο Γενικός Εισαγγελέας (Poiares Maduro), διατύπωσε τη γνώμη ότι, η ευρεία ερμηνεία του όρου «μη κατάλληλη» προσφορά δεν μπορεί να γίνει δεκτή, καθώς η παροχή στους αναθέτοντες φορείς της δυνατότητας να στηρίζονται σε ασήμαντες αποκλίσεις των υποβληθεισών προσφορών, προκειμένου να τις απορρίψουν ως ακατάλληλες, ισοδυναμεί στην πράξη με την αναγνώριση σε αυτούς απόλυτης διακριτικής ευχέρειας όσον αφορά τη δημοσίευση ή μη Προκήρυξης διαγωνισμού. Στην προαναφερόμενη Υπόθεση πάντως το Δικαστήριο έκρινε ότι, επιχειρήθηκε από την πλευρά του αναθέτοντος φορέα (ΔΕΗ Α.Ε), ευρεία ερμηνεία του όρου «μη κατάλληλη προσφορά» (ο αναθέτων φορέα προέβη για δεύτερη φορά στην ματαίωση διαγωνισμού για τη μελέτη, προμήθεια, μεταφορά, εγκατάσταση και θέση σε λειτουργία δύο όμοιων ατμοηλεκτρικών μονάδων μετά των βοηθητικών τους εγκαταστάσεων και στην πρόσκληση προς τους υποψηφίους για διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, για το λόγο ότι οι προσφορές δεν ήταν σύμφωνες με διάφορες ελάχιστες ή μέγιστες αξίες ορισμένων τεχνικών παραμέτρων που απαιτούσε ο διαγωνισμός), με στόχο να αποφευχθεί η δημοσίευση Προκήρυξης διαγωνισμού. Πιο συγκεκριμένα, στη σκέψη 19 της εν λόγω Απόφασης αναφέρεται χαρακτηριστικά (ως προς το εξεταζόμενο ζήτημα) ότι: «Ως «ακατάλληλη» δύναται να χαρακτηριστεί μόνον η προσφορά της οποίας το αντικείμενο είναι εντελώς διαφορετικό από εκείνο που περιγράφεται στην Προκήρυξη του διαγωνισμού. Κατά την Επιτροπή, υφίσταται συνάρτηση μεταξύ της απουσίας προσφοράς και της ακατάλληλης προσφοράς, καθόσον εναλλακτικώς οι περιπτώσεις αυτές μπορούν να αποτελέσουν λόγο απευθείας ανάθεσης [...]» (πρβλ. Απόφαση Δ61/2018 Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.).

Στην κρινόμενη περίπτωση δε, σύμφωνα με το προπαρατεθέν ιστορικό, διαφαίνεται ότι συντρέχουν οι ως άνω περιστάσεις, καθώς υπήρξε υποβολή μίας προσφοράς από την εταιρεία EN.ACT ΠΕΡΙΒΑΛΛΟΝΤΙΚΗ – ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ πλην όμως αυτή κρίθηκε ως μη κατάλληλη, σύμφωνα με το από 05-06-2019 πρακτικό αξιολόγησης δικαιολογητικών και τεχνικών προσφορών της Επιτροπής του διαγωνισμού (1^ο) καθώς και την με αρ. 17-1/13-06-2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Κέρκυρας, όπου διαπιστώθηκε ότι ως προς την ανωτέρω προσφορά δεν κατατέθηκαν τα απαιτούμενα δικαιολογητικά συμμετοχής, ήτοι η αίτηση υποβολής προσφοράς, το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), η άδεια συλλογής και μεταφοράς μη επικίνδυνων στερεών αποβλήτων, το Πρακτικό Συνεδρίασης του Δ.Σ. και η εγγύηση συμμετοχής, ούτε τα απαιτούμενα δικαιολογητικά τεχνικής προσφοράς, και ειδικότερα οι υπεύθυνες δηλώσεις του άρθρου 2 παρ. 2.4.3.2 και του Παραρτήματος IV της διακήρυξης. Επιπροσθέτως, δεν υπεβλήθη οικονομική προσφορά ηλεκτρονικά υπογεγραμμένη σύμφωνα με το υπόδειγμα του Παραρτήματος V, ενώ παράλληλα δεν κατατέθηκε φυσικός φάκελος της προσφοράς με τα απαιτούμενα από τη διακήρυξη έγγραφα (αναλυτικά Ιστορικό υπό 2).

Συνεπώς, λαμβάνοντας υπόψη τα ανωτέρω, ήτοι το διδόμενο ιστορικό, τις σχετικές διατάξεις και την παρατεθείσα ως άνω νομολογία, δύναται να συναχθεί ότι πρόκειται για «ακατάλληλη» προσφορά η οποία ομοιάζει με «ανύπαρκτη» προσφορά, υπό την έννοια ότι η μη καταλληλότητα αυτής αφορά σε πλημμέλειες ουσίας και ιδιαίτερα σοβαρές ελλείψεις και δεν έχει καμία σχέση με τη σύμβαση, δηλαδή το περιεχόμενο της δεν εναρμονίζεται με τις απαιτήσεις της σύμβασης για την παροχή υπηρεσιών αποκομιδής απορριμμάτων στις Δ.Ε. Αγ. Γεωργίου, Εσπερίων, Θιναλίου

και Κασσωπαίων, είναι ασύμβατο με τις ανάγκες της αναθέτουσας αρχής και, ως εκ τούτου, δεν μπορεί να ικανοποιήσει τις εν λόγω ανάγκες.

16. Ειδικότερα, με τη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016 παρέχεται η δυνατότητα στις αναθέτουσες αρχές να συνάπτουν συμβάσεις με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, με τις κάτωθι προϋποθέσεις: α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, β) να μην έχει υποβληθεί κατά την ανωτέρω νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές να μην κρίνεται κατάλληλη ή να μην υπάρχει κανείς υποψήφιος και γ) να μην τροποποιούνται ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση. δ) Επιπλέον, προϋποθέτει ότι σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση προς αυτήν, σχετικής εκθέσεως.

Επισημαίνεται ότι σχετικά με την ως άνω α) προϋπόθεση, όπως παγίως έχει κριθεί, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή των προαναφερομένων διατάξεων, συνέχεται άμεσα με τον προηγούμενο αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία (ΕΣ-Πράξη 215/2012-Ζ' Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 466/2011, 1249/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

17. Εν προκειμένω, από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου της υπό κρίση υπόθεσης, προκύπτουν τα εξής:

17.1. Ως προς την προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας:

Ο Δήμος Κέρκυρας, με την με αρ. πρωτ. 19549/24-04-2019 διακήρυξη διενήργησε δημόσιο ανοικτό διαγωνισμό άνω των ορίων ως προς την ανάδειξη αναδόχου για την παροχή υπηρεσιών αποκομιδής απορριμμάτων για τις ανάγκες των Δ.Ε Αγ. Γεωργίου, Εσπερίων, Θιναλίου και Κασσωπαίων, συνολικού προϋπολογισμού 423.533,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α, στα πλαίσια του οποίου η μοναδική προσφορά που υπεβλήθη κρίθηκε ως μη κατάλληλη.

Από τα στοιχεία του υποβληθέντος φακέλου καθώς και τα στοιχεία της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων, ως προς την κατάρτιση των όρων της με αρ. πρωτ. 19549/24-04-2019 διακήρυξης, την τήρηση των όρων δημοσιότητας και τη διενέργεια της διαδικασίας του διαγωνισμού με αριθμό συστήματος 73519 δεν διαπιστώθηκαν ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες.

Περαιτέρω, στην προκειμένη περίπτωση για τη βελτίωση των διαδικασιών της αναθέτουσας αρχής, επισημαίνεται η ιδιαίτερη επιμέλεια που οφείλει να επιδεικνύει η αναθέτουσα αρχή ως προς την ορθή κατάρτιση των όρων της διακήρυξης του διαγωνισμού. Ειδικότερα:

Σύμφωνα με το άρθρο "2.2 Δικαίωμα Συμμετοχής – Κριτήρια Ποιοτικής Επιλογής", "2.2.7 Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης" της εν θέματι διακήρυξης ορίζονται τα εξής: "Οι οικονομικοί φορείς για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης

οφείλουν να συμμορφώνονται με: i. ISO 18001:2007 (ή νεότερης έκδοσης ISO 45001:2018) για την ασφάλεια και την υγιεινή στην εργασία”.

Επίσης, στο άρθρο “2.2.9 Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής” αναφέρονται τα κάτωθι: “[...] Β.5. Για την απόδειξη της συμμόρφωσής τους με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης της παραγράφου 2.2.7 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν εν ισχύ πιστοποιητικό ISO 18001:2007 (ή νεότερης έκδοσης ISO 45001:2018) για την ασφάλεια και την υγιεινή στην εργασία, το οποίο έχει εκδοθεί από διαπιστευμένο φορέα για τους Διαγωνιζόμενους με εγκατάσταση στην Ελλάδα ή αντίστοιχο για τους Διαγωνιζόμενους με εγκατάσταση στην αλλοδαπή και καλύπτει όλα τα αντικείμενα των δημοπρατούμενων εργασιών. [...]” (Ιστορικό υπό 1.4).

Όπως ρητώς προβλέπεται στους ανωτέρω όρους της αναλυτικής διακήρυξης υπάρχει η απαίτηση προσκόμισης του ως άνω πιστοποιητικού εξασφάλισης ποιότητας ISO 18001:2007 (ή νεότερης έκδοσης ISO 45001:2018) για την ασφάλεια και την υγιεινή στην εργασία για τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς, χωρίς κανένα σημείο της εν λόγω διακήρυξης να κάνει αναφορά σε ισοδύναμα πιστοποιητικά ή άλλα αποδεικτικά στοιχεία για ισοδύναμα μέτρα εξασφάλισης της ποιότητας.

Περαιτέρω, διαπιστώνεται ότι ούτε στα εν λόγω πεδία, ούτε και σε κανένα εκ των λοιπών άρθρων της εν θέματι διακήρυξης γίνεται αναφορά στις διατάξεις του άρθρου **82 του ν. 4412/2016** (άρθρο 62 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) σχετικά με τα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας όπου ρητώς ορίζεται ότι: “[...] Οι αναθέτουσες αρχές αναγνωρίζουν ισοδύναμα πιστοποιητικά από οργανισμούς εδρεύοντες σε άλλα κράτη - μέλη. Επίσης, κάνουν δεκτά άλλα αποδεικτικά στοιχεία για ισοδύναμα μέτρα διασφάλισης ποιότητας, εφόσον ο ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας δεν είχε τη δυνατότητα να αποκτήσει τα εν λόγω πιστοποιητικά εντός των σχετικών προθεσμιών για λόγους για τους οποίους δεν ευθύνεται ο ίδιος, υπό την προϋπόθεση ότι ο οικονομικός φορέας αποδεικνύει ότι τα προτεινόμενα μέτρα διασφάλισης ποιότητας πληρούν τα απαιτούμενα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας [...]” (Νομικό πλαίσιο υπό 11).

17.2. Ως προς τη μη υποβολή προσφορών ή την υποβολή μη κατάλληλων προσφορών

Σύμφωνα με το από 05-06-2019 πρακτικό της Επιτροπής του διαγωνισμού (1^ο) καθώς και την με αρ. 17-1/13-06-2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου με την οποία εγκρίθηκε το ως άνω πρακτικό, στον διενεργηθέντα διαγωνισμό η μοναδική προσφορά που υπεβλήθη κρίθηκε ως μη κατάλληλη, συνεπώς ο διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος (αναλυτικά Ιστορικό υπό 2, 2.1 και Νομική εκτίμηση υπό 15).

17.3. Ως προς τη μη ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης

Στο προσκομισθέν στην Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου Κέρκυρας, ρητώς αναφέρεται ότι κατά τη διαδικασία προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση της σύμβασης, σύμφωνα με τις διατάξεις του αρθ. 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, δεν θα τροποποιηθούν ουσιωδώς οι όροι που τέθηκαν με τη με αρ. 19549/24-04-2019 διακήρυξη του προηγηθέντος ηλεκτρονικού ανοικτού διαγωνισμού.

18. Εν όψει των ανωτέρω εκτεθέντων, διαπιστώνεται ότι συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής των διατάξεων του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016 για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών αποκομιδής απορριμμάτων του Δήμου Κέρκυρας, προϋπολογισμού 423.533,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., κατόπιν διενεργηθέντος ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων του αρθ. 5 του ν. 4412/2016, στα πλαίσια του οποίου η μοναδική προσφορά που υπεβλήθη κρίθηκε ως μη κατάλληλη.

IV. Συμπέρασμα

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

Την παροχή σύμφωνης γνώμης, επί του αιτήματος του Δήμου Κέρκυρας, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών αποκομιδής απορριμμάτων στις Δ.Ε. Αγ. Γεωργίου, Εσπερίων, Θιναλίου και Κασσωπαίων, συνολικού προϋπολογισμού 423.533,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ως προς τις οποίες ο προηγηθείς ανοικτός διαγωνισμός απέβη άγονος, κατά τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' και με τον όρο της μη ουσιώδους τροποποίησης των όρων της διακήρυξης του διαγωνισμού που προηγήθηκε, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 17 Ιουλίου 2019

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Αντιπρόεδρος

Αδάμ Καραγλάνης