



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΓΝΩΜΗ

Δ 46 /2021

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 9^η Ιουλίου του έτους δύο χιλιάδες είκοσι ένα (2021) ημέρα Παρασκευή και ώρα 09.30 π.μ. και επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και Κομνά Τράκα, όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η **ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** (εφεξής και Αρχή) σε συνεδρίαση μετά από σχετική πρόσκληση του Αντιπροέδρου της, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα μέλη της Αρχής.

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

- 1. Προεδρεύων:** Αδάμ Καραγλάνης, Αντιπρόεδρος
- 2. Μέλη:** Μαρία Στυλιανίδου
Κωνσταντίνος Βαρδακαστάνης
Βασιλική Σκαρτσούνη

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

Γραμματέας: Αθανάσιος Λαμπράκης, Π.Ε. Διοικητικού-Οικονομικού.

Εισηγητής: Ευάγγελος Ιατρού, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό ειδικότητας διπλωματούχων μηχανικών (Αυτοτελές Γραφείο Θεσσαλονίκης)

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν ο εισηγητής Ευάγγελος Ιατρού (μέσω τηλεδιάσκεψης), η Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης της Διεύθυνσης Ελέγχου, Μαρία Παναγοηλιοπούλου, καθώς και η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Ελέγχου, Μαριλένα Σιδέρη, οι οποίοι αποδεσμεύτηκαν πριν από την έναρξη της διαδικασίας της ψηφοφορίας των μελών του Συμβουλίου της Αρχής και τη λήψη της απόφασης.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, ως ισχύει, για την προσφυγή του Φο.Δ.Σ.Α. Κεντρικής Μακεδονίας σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης προκειμένου για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης "μίσθωσης και λειτουργίας μονάδας αντίστροφης ώσμωσης" για την επεξεργασία στραγγισμάτων του ΧΥΤΑ Εδέσσης για δύο (2) έτη, συνολικής εκτιμώμενης αξίας 1.010.800,00€ χωρίς ΦΠΑ συμπεριλαμβανομένου δικαιώματος προαίρεσης για επέκταση της σύμβασης για ένα συν ένα έτος, κατ' επίκληση μοναδικότητας του προτεινόμενου προμηθευτή/παρόχου για τεχνικούς λόγους κατά το άρθρο 32 παρ. 2 περ. β' υποπερ. ββ' του ν. 4412/2016.

Με το με α.π. 5693/21.4.2021 (α.π. εισερχομένου Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 2468/23.4.2021) έγγραφο αίτημα του Προέδρου του Φο.Δ.Σ.Α. Κεντρικής Μακεδονίας με το συνημμένο σε αυτό φάκελο, όπως αυτός συμπληρώθηκε και διευκρινίσθηκε με το με α.π. 8155/10.6.2021 (α.π. εισερχομένου Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 3417/11.6.2021) έγγραφο του ιδίου ως άνω Προέδρου και το από 28.6.2021 (α.π. εισερχομένου Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 3721/29.06.2021) email του Τμήματος Περιουσίας, Προμηθειών και Αποθηκών-Διαχείρισης Υλικού του ιδίου ως άνω φορέα, ο εν λόγω φορέας αιτήθηκε την παροχή της σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής και Αρχή), σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης "μίσθωσης και λειτουργίας μονάδας αντίστροφης ώσμωσης" για την επεξεργασία στραγγισμάτων του ΧΥΤΑ Εδέσσης για δύο (2) έτη, συνολικής εκτιμώμενης αξίας 1.010.800,00€ χωρίς ΦΠΑ συμπεριλαμβανομένου δικαιώματος προαίρεσης για επέκταση της σύμβασης για ένα συν ένα έτος, κατ' επίκληση μοναδικότητας του προτεινόμενου προμηθευτή/παρόχου για τεχνικούς λόγους κατά το άρθρο 32 παρ. 2 περ. β' υποπερ. ββ' του ν. 4412/2016. Η χρηματοδότηση της προς ανάθεση δημόσιας σύμβασης προβλέπεται από ίδιους πόρους του αιτούντος φορέα.

I. Ιστορικό - πραγματικά περιστατικά

Από το φάκελο της υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα:

1. Σύμφωνα με την υπ' αριθμ. 108/10/13.4.2021 (ΑΔΑ 67ΧΙΟΞΧΝ-5ΕΞ) απόφαση της Εκτελεστικής επιτροπής του αιτούντος φορέα περί έγκρισης της υπ' αριθμ. 13/2021 μελέτης της Περιφερειακής Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών σχετικά με τη «ΜΙΣΘΩΣΗ ΚΑΙ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑ ΜΟΝΑΔΑΣ ΑΝΤΙΣΤΡΟΦΗΣ ΩΣΜΩΣΗΣ ΓΙΑ ΤΙΣ ΑΝΑΓΚΕΣ ΤΟΥ ΧΥΤΑ ΕΔΕΣΣΗΣ ΓΙΑ ΔΥΟ (2) ΕΤΗ ΜΕ ΔΙΚΑΙΩΜΑ ΠΡΟΑΙΡΕΣΗΣ ΕΝΑ (1) + ΕΝΑ (1) ΕΤΟΥΣ, ΤΟΥ ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΚΟΥ ΣΥΝΔΕΣΜΟΥ ΦΟΔΣΑ ΚΕΝΤΡΙΚΗΣ ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ συνολικού προϋπολογισμού 517.400,00 € πλέον Φ.Π.Α. 24% (1.010.800,00 € με δικαίωμα προαίρεσης, πλέον Φ.Π.Α. 24%)» και αποστολής του σχετικού αιτήματος στην Αρχή για την παροχή της κατά νόμο σύμφωνης γνώμης της προκειμένου για την προσφυγή του εν λόγω φορέα στη σκοπούμενη διαδικασία διαπραγμάτευσης αναφέρονται, μεταξύ άλλων, τα εξής πραγματικά περιστατικά και προβάλλονται οι εξής ισχυρισμοί:

«Η διαγωνιστική διαδικασία [Αρ. Πρωτ. 8520/26-06-2017 (ΑΔΑΜ:17PROC001599675) Διακήρυξη] που αφορούσε στη «ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑ ΧΩΡΩΝ ΥΓΕΙΟΝΟΜΙΚΗΣ ΤΑΦΗΣ ΑΠΟΡΡΙΜΜΑΤΩΝ (Χ.Υ.Τ.Α.) ΑΛΜΩΠΙΑΣ ΚΑΙ ΕΔΕΣΣΗΣ» διενεργήθηκε (αποσφράγιση προσφορών) την 28-09-2017,

μετά από παράταση της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής των προσφορών. Με την απόφαση 1314/2018 της Εκτελεστικής Επιτροπής του Περιφερειακού Συνδέσμου ΦοΔΣΑ Κεντρικής Μακεδονίας ορίστηκε ανάδοχος, και με την με αρ. 203/2019 Πράξη του Ελεγκτικού Συνεδρίου, Ζ' Κλιμάκιο, εγκρίθηκαν τα σχέδια συμβάσεων για τα τμήματα των ΧΥΤΑ Αλμωπίας και Εδέσσης. Μετά και την πλήρωση των προϋποθέσεων που η Πράξη 203/2019 έθεσε, υπογράφηκε η σύμβαση για τη «Λειτουργία Χώρου Υγειονομικής Ταφής Απορριμμάτων (Χ.Υ.Τ.Α.) Εδέσσης», στις 12-8-2019 με την εταιρία ΜΕΣΟΓΕΙΟΣ Α.Ε.

Μετά το με αριθμό πρωτοκόλλου οικ. 14285/27.10.2020 της Δ/σης Περιβάλλοντος, Βιομηχανίας, Ενέργειας και Φυσικών Πόρων της ΠΚΜ με το οποίο ζητήθηκε η άμεση εγκατάσταση Μονάδας Αντίστροφης Ώσμωσης, και σύμφωνα με το με αρ.πρωτ. 4238/29-3-2021 έγγραφο της Περιφερειακής Δ/σης Διάθεσης ΑΣΑ του Περιφερειακού Συνδέσμου Φο.Δ.Σ.Α. Κεντρικής Μακεδονίας προκύπτει ότι: Για την εύρυθμη λειτουργία του ΧΥΤΑ και κατ' επέκταση την προστασία του περιβάλλοντος καθώς και έπειτα την αίτηση της Δ/σης Περιβάλλοντος, Βιομηχανίας, Ενέργειας και Φυσικών Πόρων για την εγκατάσταση Μονάδας Αντίστροφης Ώσμωσης θα πρέπει ο ανάδοχος του έργου «ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑ ΧΩΡΟΥ ΥΓΕΙΟΝΟΜΙΚΗΣ ΤΑΦΗΣ ΑΠΟΡΡΙΜΜΑΤΩΝ (Χ.Υ.Τ.Α. ΕΔΕΣΣΑΣ) ΤΟΥ ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΚΟΥ ΣΥΝΔΕΣΜΟΥ Φο.Δ.Σ.Α. ΚΕΝΤΡΙΚΗΣ ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ» και ο ανάδοχος του έργου της εγκατάστασης και λειτουργίας της Μονάδας Αντίστροφης Ώσμωσης να είναι ο ίδιος, ώστε η διαχείριση των στραγγισμάτων να επιτυγχάνεται με το καλύτερο δυνατό τρόπο και να μην παρουσιάζονται προβλήματα δυσλειτουργίας που θα έχουν σαν αποτέλεσμα μέρος των στραγγισμάτων να διαφεύγουν στον περιβάλλοντα χώρο, να καταλήγουν στον υδροφόρο ορίζοντα και να προκαλούν σημαντικά προβλήματα στο περιβάλλον (ανθρώπους - ζώα - φυτά).

Επίσης λόγω των ισχυρών βροχοπτώσεων της τελευταίας περιόδου καθώς και την άρνηση της ΔΕΥΑ Έδεσσας περί αποδοχής για διαχείριση των επεξεργασμένων στραγγισμάτων στις εγκαταστάσεις της ΕΕΛ Έδεσσας για περαιτέρω επεξεργασία, απαιτείται η λειτουργία της Μονάδας Αντίστροφης Ώσμωσης και ένταξή της στην Μονάδα Επεξεργασίας Στραγγισμάτων ως ενιαίο σύνολο αντιμετώπισης των εισερχομένων στραγγισμάτων και διαχείρισης αυτών (επίτευξη βέλτιστης λειτουργίας διαγράμματος ροών ολόκληρης της μονάδας).

Σύμφωνα με την σύμβαση μεταξύ του ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΚΟΥ ΣΥΝΔΕΣΜΟΥ Φο.Δ.Σ.Α. Κ.Μ. και της εταιρείας ΜΕΣΟΓΕΙΟΣ Α.Ε, για τη λειτουργία του ΧΥΤΑ Εδέσσης, ο ανάδοχος είναι εγκατεστημένος εντός του χώρου του έργου, ο οποίος και έχει υπό την ευθύνη του τη συνολική λειτουργία αυτού, το συντονισμό κι εκτέλεση των απαιτούμενων εργασιών για την άρτια διαχείριση του εισερχόμενου απορριμματικού φορτίου, καθώς και την λειτουργία όλων των επιμέρους τμημάτων του ΧΥΤΑ, μεταξύ των οποίων και της Μονάδας Επεξεργασίας Στραγγισμάτων (ΜΕΣ).

Η Μονάδα Αντίστροφης Ώσμωσης ως εξοπλισμός, θα αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της Μονάδας Επεξεργασίας Στραγγισμάτων που ήδη λειτουργεί ο εγκατεστημένος ανάδοχος και απαιτείται συνεχής και στενή επικοινωνία όλων των επιμέρους τμημάτων του εξοπλισμού για την ρύθμιση των λειτουργικών παραμέτρων τους, ώστε να εξασφαλίζεται η απρόσκοπτη λειτουργία της Μονάδας. Για να είναι λοιπόν δυνατή η συνεχής ρύθμιση των λειτουργικών παραμέτρων της Μονάδας Αντίστροφης Ώσμωσης απαιτούνται σειρά ρυθμίσεων στο υφιστάμενο σύστημα, καθώς και η παρακολούθηση της συνολικής εγκατάστασης επεξεργασίας στραγγισμάτων, έτσι ώστε να υπάρχει πλήρης έλεγχος και ρύθμιση όλων των παραμέτρων λειτουργίας, τόσο των υφιστάμενων μονάδων όσο και της νέας. Επιπλέον, καθ' όλη τη διάρκεια λειτουργίας της Μονάδας Αντίστροφης Ώσμωσης θα απαιτούνται συνεχώς

παράλληλες ρυθμίσεις των λειτουργικών παραμέτρων της υφιστάμενης επεξεργασίας και της νέας μονάδας με βάση τα μεταβαλλόμενα ποιοτικά χαρακτηριστικά των εισερχόμενων στραγγισμάτων. Κάτι τέτοιο δεν θα είναι δυνατόν αν το ένα τμήμα λειτουργεί από τον εγκαταστημένο ανάδοχο και το άλλο από διαφορετικό πάροχο.

Από τα ανωτέρω προκύπτει ότι συντρέχουν οι λόγοι σύναψης σύμβασης, με προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, σύμφωνα με την παράγραφο 2 β) ββ), του άρθρου 32 του Ν.4412/16 [...]

Με την εφαρμογή της ως άνω διαδικασίας, εξασφαλίζεται η αρτιότητα των παρεχόμενων υπηρεσιών κατά τη λειτουργία της Μονάδας Επεξεργασίας Στραγγισμάτων, με τον ήδη εγκατεστημένο ανάδοχο να είναι υπεύθυνος για να σχεδιάζει και να οργανώνει την εκτέλεση και τον συντονισμό του συνόλου των εργασιών που απαιτούνται με ορθότητα και ασφάλεια, ενώ η διαχείριση των στραγγισμάτων θα επιτυγχάνεται με το καλύτερο δυνατό τρόπο. Για τον λόγο αυτό θα πρέπει άμεσα και με διαπραγμάτευση να ανατεθεί στην εταιρεία ΜΕΣΟΓΕΙΟΣ Α.Ε. η εγκατάσταση και διαχείριση της μονάδας Αντίστροφης Ωσμώσεως.

Με βάση τα παραπάνω και δεδομένου ότι:

- για τη σύναψη της σύμβασης για τη ΜΙΣΘΩΣΗ ΚΑΙ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑ ΜΟΝΑΔΑΣ ΑΝΤΙΣΤΡΟΦΗΣ ΩΣΜΩΣΗΣ ΓΙΑ ΤΙΣ ΑΝΑΓΚΕΣ ΤΟΥ ΧΥΤΑ ΕΔΕΣΣΗΣ ΓΙΑ ΔΥΟ (2) ΕΤΗ ΜΕ ΔΙΚΑΙΩΜΑ ΠΡΟΑΙΡΕΣΗΣ ΕΝΑ (1) + ΕΝΑ (1) ΕΤΟΥΣ, ΤΟΥ ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΚΟΥ ΣΥΝΔΕΣΜΟΥ ΦΟΔΣΑ ΚΕΝΤΡΙΚΗΣ ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ συντάχθηκε και θεωρήθηκε από την Περιφερειακή Διεύθυνση Τεχνικών Υπηρεσιών του Περιφερειακού Συνδέσμου (ΦΟΔΣΑ) Κεντρικής Μακεδονίας η μελέτη (τεύχη δημοπράτησης) υπ' αριθ.13/2021 η οποία κοινοποιήθηκε στη Διεύθυνση μας με το υπ' αριθ. 3463 (09-03-2021) διαβιβαστικό.

- Η παρούσα σύμβαση, ο συνολικός προϋπολογισμός της οποίας ανέρχεται στο ποσό των 1.010.800,00 € με δικαίωμα προαίρεσης, πλέον Φ.Π.Α. 24% θα καλυφθεί από ίδιους πόρους.

- Το γεγονός ότι δεν δύναται δεύτερος ανάδοχος από τεχνικής άποψης και λειτουργικότητας, να εγκατασταθεί, να κάνει εργασίες ταυτόχρονα στον ίδιο χώρο την ίδια χρονική περίοδο, και να λειτουργεί μία μονάδα επεξεργασίας στραγγισμάτων ενώ η εν γένει διαχείριση της Μονάδας Επεξεργασίας Στραγγισμάτων αποτελεί ευθύνη και υποχρέωση της αναδόχου εταιρίας της συνολικής λειτουργίας του ΧΥΤΑ Εδέσσης.

- Το γεγονός ότι η επιλογή ανοικτής διαγωνιστικής διαδικασίας θα δημιουργούσε σοβαρά νομικά ζητήματα στην υφιστάμενη σύμβαση για τη λειτουργία της μονάδας επεξεργασίας στραγγισμάτων, καθώς θα έπρεπε να αφαιρεθεί από τον υφιστάμενο πάροχο η λειτουργία της. Θα δημιουργούσε ακόμα μεγαλύτερα τεχνικά ζητήματα, διότι η ποσότητα και η ποιότητα των στραγγιδίων που φθάνουν στη ΜΕΣ είναι συνάρτηση βασικών λειτουργιών του ΧΥΤΑ που σήμερα είναι στην ευθύνη του υφιστάμενου αναδόχου (τρόπος διάστρωσης απορριμμάτων, ενεργή επιφάνεια κυττάρου, συντήρηση και επέκταση σωληνώσεων στραγγιδίων και ομβρίων κλπ.). Επομένως η διάσπαση της ενιαίας ευθύνης για την λειτουργία των ΧΥΤΑ θα δημιουργούσε ανυπέβλητα εμπόδια για την αναθέτουσα Αρχή. [...]

Σημειώνεται ότι η εταιρία ΜΕΣΟΓΕΙΟΣ ΑΕ δεν είναι απλά ικανή να παράσχει με τον πλέον αποτελεσματικό τρόπο τις ζητούμενες υπηρεσίες, αλλά είναι ο μοναδικός πάροχος έναντι οποιουδήποτε άλλου παρέχοντος ανάλογες υπηρεσίες που μπορεί να διασφαλίσει την άρτια, ολοκληρωμένη και συμβατή λειτουργία του συνόλου του ΧΥΤΑ Εδέσσης, συμπεριλαμβανομένης και της μονάδας Αντίστροφης Ωσμώσεως.

- Επιπρόσθετα, πέραν των τεχνικών, νομικών και περιβαλλοντικών ζητημάτων και κινδύνων που θα έθετε ένας διαφορετικός πάροχος για τμήμα της λειτουργίας του ΧΥΤΑ, όπως αποτελεί η ΜΕΣ, λόγοι οικονομίας κλίμακας καταδεικνύουν επίσης το όφελος του Περιφερειακού Συνδέσμου στην εκτέλεση της παραπάνω σύμβασης με τον ήδη πάροχο της εν γένει διαχείρισης του ΧΥΤΑ Εδέσσης, ο οποίος και έχει την τεχνική δυνατότητα και το εξειδικευμένο προσωπικό που απαιτούνται για την κάλυψη των αναγκών επεξεργασίας και των προδιαγραφών που έχουν τεθεί από την Περιφέρεια Κεντρικής Μακεδονίας για την επεξεργασία των στραγγισμάτων το συντομότερο δυνατό.

- Το γεγονός ότι υπήρξε περαιτέρω επιβάρυνση με την αδυναμία να γίνουν αποδεκτά τα απορρίμματα της Βέροιας στις εγκαταστάσεις της ΔΙΑΔΥΜΑ με αποτέλεσμα να δέχεται ο ΧΥΤΑ Εδέσσης επιπλέον ποσότητες, και η ΕΕΣ να μην έχει την δυνατότητα να επεξεργαστεί επαρκώς ποσοτικά τα παραγόμενα στραγγίσματα, με αποτέλεσμα την ανάγκη εγκατάστασης μονάδας Αντίστροφης Ώσμωσης.

- Το γεγονός ότι η διαχείριση και η ορθή λειτουργία του ΧΥΤΑ Εδέσσης είναι προφανές ότι επουδενί δεν μπορεί να σταματήσει ή να ανασταλεί. Η αδιάλειπτη και ορθή διαχείριση και λειτουργία του ΧΥΤΑ Εδέσσης αποτελεί αδήριτη ανάγκη και συνιστά το πλέον κατάλληλο προληπτικό μέσο προστασίας της Δημόσιας Υγείας, το πλέον κατάλληλο μέσο που αποσκοπεί στην ενδεδειγμένη διαχείριση των απορριμμάτων, της επεξεργασίας των στραγγισμάτων ώστε να μην προκαλούν προβλήματα στο περιβάλλον, και εν τέλει το πλέον κατάλληλο προληπτικό μέσο αποφυγής υποβάθμισης του περιβάλλοντος. Η κατάσταση της ΜΕΣ είναι ήδη επιβαρυνμένη λειτουργώντας με τις περιγραφόμενες ελλείψεις, και μια επιπλέον καθυστέρηση, θα προκαλούσε μόνο δυσχέρειες χωρίς ανάλογο οικονομικό όφελος, και επιπροσθέτως γνωρίζοντας το πόσο χρονοβόρα αυτή μπορεί να αποδειχθεί, θα αποτελούσε άμεσο κίνδυνο για το περιβάλλον. [...]

- Σχετικά με την παρούσα διαδικασία σύμβαση, και σε παρόμοια διαδικασία, αναφέρουμε ότι με την Πράξη 19/2018 της Επίτροπου του Ελεγκτικού Συνεδρίου στο Δήμο Θεσσαλονίκης κρίθηκε ότι οι πρόσθετες υπηρεσίες επεξεργασίας στραγγισμάτων εντός του ΧΥΤΑ Σερρών (ενοικίαση και λειτουργία μονάδας Αντίστροφης Ώσμωσης), παρουσιάζουν αναγκαία συνάφεια με το αρχικό συμβατικό αντικείμενο (διαχείριση των απορριμμάτων του ΧΥΤΑ Σερρών) και δεν μπορούν να διαχωριστούν από την αρχική σύμβαση, εφόσον αφορούν σύμφωνα με την αρ. 21/2018 Μελέτη, σε διαχείριση των στραγγισμάτων που παράγονται, λόγω της εναπόθεσης των απορριμμάτων στον ΧΥΤΑ καθώς και της ανεπαρκούς λειτουργίας της υφιστάμενης εγκατάστασης επεξεργασίας στραγγισμάτων του ΧΥΤΑ Σερρών, την αποκλειστική λειτουργία της οποίας έχει η ως άνω Κοινοπραξία. Περαιτέρω, οι υπηρεσίες αυτές, κατέστησαν αναγκαίες, λόγω του υψηλού απορριμματικού φορτίου που ο εν λόγω ΧΥΤΑ δέχεται, εξαιτίας της εναπόθεσης σε αυτόν, των αποβλήτων 5 επιπλέον δήμων, της Περιφερειακής Ενότητας Δράμας, αυξάνοντας την ποσότητα των ανακυκλοφορούντων επεξεργασμένων στραγγισμάτων και καθιστώντας αναγκαία την τελικής τους διάθεση εκτός του απορριμματικού ανάγλυφου. [Σχετική είναι η αρ. 29/2018 Πράξη Προσυμβατικού Ελέγχου του Ζ' Κλιμακίου του Ελεγκτικού Συνεδρίου].»

Συναφώς παρατίθεται ο πίνακας ενδεικτικού προϋπολογισμού της εξεταζόμενης σύμβασης, όπως αποτυπώνεται υπό σελ. 29 – 30 της υπ' αριθμ. 13/2021 μελέτης:

ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΟΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΤΟΠΟΘΕΤΗΣΗΣ ΚΑΙ ΣΥΝΔΕΣΗΣ					
ΕΙΔΟΣ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ	Μ.Μ	ΤΙΜΗ ΜΟΝΑΔΟΣ	ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ χωρίς ΦΠΑ	ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ με ΦΠΑ 24%
Τοποθέτηση, σύνδεση και ρύθμιση μονάδας αντίστροφης ώσμωσης CPV: 45222100-0	1	τεμ	24.000,00 €	24.000,00 €	29.760,00 €
ΣΥΝΟΛΟ				24.000,00 €	29.760,00 €

ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΟΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΜΙΣΘΩΣΗΣ ΚΑΙ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ 24 ΜΗΝΩΝ					
ΕΙΔΟΣ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ	Μ.Μ	ΤΙΜΗ ΜΟΝΑΔΟΣ	ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ χωρίς ΦΠΑ	ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ με ΦΠΑ 24%
Μίσθωση μονάδας αντίστροφης ώσμωσης CPV: 42912000-2	24	μήνες	9.000,00 €	216.000,00 €	267.840,00 €
Διαχείριση στραγγισμάτων στη μονάδα αντίστροφης ώσμωσης CPV: 90481000-2	73.000	m ³	3,80 €	277.400,00 €	343.976,00 €
ΣΥΝΟΛΟ				493.400,00 €	611.816,00 €

ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΟΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΔΙΚΑΙΩΜΑΤΟΣ ΠΡΟΑΙΡΕΣΗΣ ΓΙΑ 24 ΜΗΝΕΣ					
ΕΙΔΟΣ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ	Μ.Μ	ΤΙΜΗ ΜΟΝΑΔΟΣ	ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ χωρίς ΦΠΑ	ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ με ΦΠΑ 24%
Μίσθωση μονάδας αντίστροφης ώσμωσης CPV: 42912000-2	24	μήνες	9.000,00 €	216.000,00 €	267.840,00 €
Διαχείριση στραγγισμάτων στη μονάδα αντίστροφης ώσμωσης CPV: 90481000-2	73.000	m ³	3,80 €	277.400,00 €	343.976,00 €
ΣΥΝΟΛΟ				493.400,00 €	611.816,00 €

ΣΥΝΟΛΙΚΟΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΜΕ ΤΟ ΔΙΚΑΙΩΜΑ ΤΗΣ ΠΡΟΑΙΡΕΣΗΣ		
	ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ χωρίς ΦΠΑ	ΣΥΝΟΛΙΚΟ ΚΟΣΤΟΣ με ΦΠΑ 24%
ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΟΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΤΟΠΟΘΕΤΗΣΗΣ ΚΑΙ ΣΥΝΔΕΣΗΣ	24.000,00 €	29.760,00 €
ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΟΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ 24 ΜΗΝΩΝ	493.400,00 €	611.816,00 €
ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΟΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΔΙΚΑΙΩΜΑΤΟΣ ΠΡΟΑΙΡΕΣΗΣ 24 ΜΗΝΩΝ	493.400,00 €	611.816,00 €
ΤΕΛΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ	1.010.800,00 €	1.253.392,00 €

2. Κατόπιν εξέτασης των στοιχείων και εγγράφων του φακέλου που υπεβλήθη με το με α.π. 5693/21.4.2021 (α.π. εισερχομένου Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 2468/23.4.2021) εξεταζόμενο αίτημα του αιτούντος φορέα, διαπιστώθηκε ότι δεν ήταν δυνατόν να ολοκληρωθεί ο απαιτούμενος έλεγχος της συνδρομής των όρων της προσφυγής του εν λόγω φορέα στη σκοπούμενη διαδικασία διαπραγμάτευσης, οπότε η Αρχή απηύθυνε στον εν λόγω φορέα το με α.π. 2468/14.5.2021 έγγραφό της προκειμένου για τη συμπλήρωση και την παροχή διευκρινίσεων επί του υποβληθέντος φακέλου.

Πιο συγκεκριμένα, στο ως άνω έγγραφο της Αρχής αναφέρονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

«3.1 Κατά πρώτον, διαπιστώθηκε ότι το υποβληθέν σχέδιο απόφασης της Εκτελεστικής Επιτροπής του φορέα σας σχετικά με την έγκριση διενέργειας της σκοπούμενης διαδικασίας διαπραγμάτευσης χρήζει διόρθωσης, και συγκεκριμένα ως προς το διατακτικό του όπου αναφέρεται άλλος τίτλος σύμβασης από αυτόν της εξεταζόμενης, καθώς επίσης και συμπλήρωσης, και πιο συγκεκριμένα προκειμένου να συμπεριληφθεί σε αυτό: α) συνοπτική περιγραφή του αντικείμενου της εξεταζόμενης μεικτής δημόσιας σύμβασης, από την οποία να προκύπτει το κύριο αντικείμενό της (προμήθεια ή υπηρεσία), όπως επίσης και σαφής προσδιορισμός του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου και των όρων ενεργοποίησης των προβλεπομένων μονομερών δικαιωμάτων προαίρεσης, τα οποία αφορούν, σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο εξεταζόμενο αίτημά σας, σε επέκταση της λειτουργίας της μονάδας από τον ίδιο ανάδοχο για “ένα + ένα έτος” πέραν της προβλεπόμενης αρχικής συμβατικής προθεσμίας των δύο ετών, ή εναλλακτικά ειδική παραπομπή στις συγκεκριμένες ενότητες του παραρτήματος Ι υπό τον τίτλο “Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικείμενου της Σύμβασης” της υπ’ αριθμ. 13/2021 μελέτης, και β) πλήρη και ειδική αιτιολόγηση των όρων της προσφυγής του φορέα σας στη σκοπούμενη διαδικασία διαπραγμάτευσης με βάση την υπαγωγή των πραγματικών περιστατικών της υπόθεσης στην επικαλούμενη νομική βάση του εξεταζόμενου αιτήματός σας. [...]

Εν προκειμένω, σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στην προσκομισθείσα υπ’ αριθμ. 108/10/13.4.2021 (ΑΔΑ: 67ΧΙΟΞΧΝ-5ΕΞ) απόφαση της Εκτελεστικής Επιτροπής του φορέα σας σχετικά με την έγκριση της υπ’ αριθμ. 13/2021 μελέτης και της υποβολής του εν θέματι αιτήματος στην Αρχή μας για την παροχή της σύμφωνης γνώμης της, διαφαίνεται ότι οι προβαλλόμενοι κατά το αίτημά σας τεχνικοί λόγοι, οι οποίοι δημιουργούν την προτεινόμενη απουσία ανταγωνισμού κατά την ανάθεση της εξεταζόμενης σύμβασης, προέρχονται από ειδικές απαιτήσεις διαλειτουργικότητας των δύο μονάδων (και συγκεκριμένα αφενός της προς μίσθωση και λειτουργία Μονάδας Αντίστροφης Ώσμωσης και αφετέρου της υφιστάμενης Μονάδας Επεξεργασίας Στραγγισμάτων του υπόψη ΧΥΤΑ, την οποία ήδη λειτουργεί ως

ανάδοχος η εταιρεία “ΜΕΣΟΓΕΙΟΣ Α.Ε.” που αποτελεί και τον προτεινόμενο ανάδοχο της εξεταζόμενης σύμβασης), οι οποίες πρέπει να πληρούνται προκειμένου για την εξασφάλιση της εύρυθμης λειτουργίας της δεύτερης ως άνω μονάδας, οι δε λόγω απαιτήσεις διαλειτουργικότητας των δύο μονάδων καθιστούν, κατά τους ισχυρισμούς σας, τεχνικά αδύνατη τη μίσθωση και λειτουργία της πρώτης ως άνω μονάδας από προμηθευτή / πάροχο άλλον εκτός του προαναφερόμενου, ήδη εγκατεστημένου προμηθευτή / παρόχου, λειτουργού της δεύτερης ως άνω μονάδας. [...]

Πλην όμως, με δεδομένο ότι στην αγορά της προμήθειας, εγκατάστασης και λειτουργίας μονάδων αντίστροφης ώσμωσης για την επεξεργασία στραγγισμάτων ΧΥΤΑ δραστηριοποιείται πλήθος εξειδικευμένων οικονομικών φορέων, ημεδαπών και αλλοδαπών, τόσο σε εθνικό επίπεδο όσο και σε επίπεδο Ε.Ε., αλλά και έχοντας υπόψη την περιγραφή του προτεινόμενου φυσικού αντικείμενου της εν θέματι σύμβασης, όπως αυτό αποτυπώνεται¹ υπό σελ. 5 – 8 της υπ’ αριθμ. 13/2021 μελέτης, δεν φαίνεται να καθίστανται σαφείς οι τεχνικοί λόγοι για τους οποίους η εξεταζόμενη δημόσια σύμβαση μίσθωσης και λειτουργίας της εν θέματι Μονάδας Αντίστροφης Ώσμωσης δεν δύναται να εκτελεσθεί από οιονδήποτε εξειδικευμένο οικονομικό φορέα άλλον πέραν του προτεινόμενου, έστω και υπό την εποπτεία και το συντονισμό του τελευταίου, ο οποίος αποτελεί τον ήδη εγκατεστημένο ανάδοχο της με α.π. 12869/12.08.2019 (ΑΔΑΜ19ΣΥΜΝ005445182) εκτελούμενης δημόσιας σύμβασης λειτουργίας της Μονάδας Επεξεργασίας Στραγγισμάτων του υπόψη ΧΥΤΑ και στο πλαίσιο αυτής είναι συμβατικά υπεύθυνος για “τη συνολική λειτουργία αυτού, το συντονισμό κι εκτέλεση των απαιτούμενων εργασιών για την άρτια διαχείριση του εισερχόμενου απορριμματικού φορτίου, καθώς και την λειτουργία όλων των επιμέρους τμημάτων του ΧΥΤΑ, μεταξύ των οποίων και της Μονάδας Επεξεργασίας Στραγγισμάτων”, σύμφωνα με τα σχετικώς διαλαμβανόμενα στην ως άνω απόφαση της Εκτελεστικής Επιτροπής του φορέα σας.

Συνεπώς, με βάση τα προεκτεθέντα, καλείσθε όπως στο κατά τα ως άνω ζητούμενο σχέδιο απόφασης συμπεριλάβετε ειδική και τεκμηριωμένη προς τούτο αναφορά και δη ως προς τα εξής: α) ποιες είναι οι συγκεκριμένες απαιτήσεις διαλειτουργικότητας (πχ. τεχνικές λειτουργικές παράμετροι) των δύο ως άνω μονάδων από τις οποίες προέρχονται οι προβαλλόμενοι από το φορέα σας τεχνικοί λόγοι οι οποίοι δημιουργούν, κατά τους ισχυρισμούς σας, την τεχνική μοναδικότητα του προτεινόμενου αναδόχου κατά την ανάθεση της εξεταζόμενης σύμβασης, και κατά ποιον τρόπο οι τεχνικές αυτές απαιτήσεις οδηγούν μονοσήμαντα στην λύση της επιλογής του συγκεκριμένου προτεινόμενου αναδόχου, καθώς και β) ποιες συγκεκριμένες, ανυπέρβλητες για το φορέα σας, τεχνικές δυσλειτουργίες θα δημιουργούνταν κατά την επεξεργασία των στραγγισμάτων του υπόψη ΧΥΤΑ στην περίπτωση κατά την οποία η μίσθωση και λειτουργία της εν θέματι Μονάδας Αντίστροφης Ώσμωσης για το επίμαχο χρονικό διάστημα ανατίθετο σε οικονομικό φορέα διαφορετικό από τον προτεινόμενο.

¹ «πρβλ. ενδεικτικά το ότι υποχρέωση του αναδόχου της εξεταζόμενης σύμβασης είναι η “άρτια και συνεχής, σύμφωνα με το πρόγραμμα, λειτουργία της μονάδας αντίστροφης ώσμωσης, καθ’ όλο το διάστημα ισχύος της Σύμβασης” και μάλιστα με “απομακρυσμένο έλεγχο της μονάδας, όλο το 24ωρο”, καθώς επίσης και οι ανά μήνα διενέργεια των προβλεπόμενων μετρήσεων των ποιοτικών χαρακτηριστικών των στραγγισμάτων στην έξοδο της Μονάδας Αντίστροφης Ώσμωσης προ της διάθεσής τους στον αποδέκτη, επίσης και η σύνταξη ανά μήνα εκθέσεων με τα οποιαδήποτε στοιχεία απαιτεί ο φορέας σας για την καλύτερη παρακολούθηση - βελτίωση της λειτουργίας της μονάδας, οι οποίες θα ήταν ευχερώς διαθέσιμες στον ήδη εγκατεστημένο ανάδοχο της εκτελούμενης δημόσιας σύμβασης λειτουργίας της Μονάδας Επεξεργασίας Στραγγισμάτων του υπόψη ΧΥΤΑ.»

3.2 Περαιτέρω, έχοντας υπόψη την αναφορά της υπ' αριθμ. 108/10/13.4.2021 απόφασης της Εκτελεστικής Επιτροπής του φορέα σας στο "γεγονός ότι η επιλογή ανοικτής διαγωνιστικής διαδικασίας θα δημιουργούσε σοβαρά νομικά ζητήματα στην υφιστάμενη σύμβαση² για τη λειτουργία της μονάδας επεξεργασίας στραγγισμάτων, καθώς θα έπρεπε να αφαιρεθεί από τον υφιστάμενο πάροχο η λειτουργία της", διαφαίνεται ότι επικαλείσθε - πέραν από τους ως άνω προβαλλόμενους τεχνικούς λόγους - επιπρόσθετα και νομικούς λόγους όσον αφορά στην προτεινόμενη απουσία ανταγωνισμού κατά την ανάθεση της εν θέματι σύμβασης, γεγονός που παραπέμπει στην εξέταση και δεύτερης νομικής βάσης του αιτήματός σας και συγκεκριμένα των διατάξεων του άρθρου 32 παρ. 2 περ. β' υποπερ. γγ' του ν. 4412/2016 (λόγοι προστασίας αποκλειστικών δικαιωμάτων του προτεινόμενου αναδόχου), η συνδρομή των οποίων όμως ερείδεται επί διαφορετικών προϋποθέσεων σε σχέση με αυτές των διατάξεων του άρθρου 32 παρ. 2 περ. β' υποπερ. ββ' του ν. 4412/2016, οι οποίες αποτελούν την ρητώς επικαλούμενη από το φορέα σας νομική βάση του εξεταζόμενου αιτήματος.

Ειδικότερα, στην περίπτωση που όντως επικαλείσθε και λόγους προστασίας αποκλειστικών δικαιωμάτων του προτεινόμενου οικονομικού φορέα, οι οποίοι τον καθιστούν μοναδικό ικανό ανάδοχο της προς ανάθεση δημόσιας σύμβασης σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. β' υποπερ. γγ' του ν. 4412/2016, κρίνεται απαραίτητο όπως στο κατά τα ως άνω ζητούμενο σχέδιο απόφασης για την προσφυγή του φορέα σας στη σκοπούμενη διαδικασία διαπραγμάτευσης συμπεριληφθεί ρητή αναφορά και της συγκεκριμένης νομικής βάσης του εξεταζόμενου αιτήματός σας, καθώς επίσης και πλήρης αιτιολόγηση της συνδρομής των εν λόγω αποκλειστικών δικαιωμάτων με ειδική αναφορά στους συγκεκριμένους όρους των συμβατικών τευχών της με α.π. 12869/12.08.2019 (ΑΔΑΜ19ΣΥΜΝ005445182) εκτελούμενης δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών με τίτλο «ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑ ΧΩΡΟΥ ΥΓΕΙΟΝΟΜΙΚΗΣ ΤΑΦΗΣ ΑΠΟΡΡΙΜΜΑΤΩΝ (Χ.Υ.Τ.Α. ΕΔΕΣΣΑΣ), ΤΟΥ ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΚΟΥ ΣΥΝΔΕΣΜΟΥ Φο.Δ.Σ.Α. ΚΕΝΤΡΙΚΗΣ ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ» μεταξύ του φορέα σας και της εταιρείας "ΜΕΣΟΓΕΙΟΣ Α.Ε." επί των οποίων θεμελιώνεται η ύπαρξη των δικαιωμάτων αυτών.

3.3 Επιπρόσθετα, επισημαίνεται ότι οριζόντια προϋπόθεση για την εφαρμογή των διατάξεων των υποπερ. ββ' και γγ' της περίπτωσης β' της παραγράφου 2 του άρθρου 32 του ν. 4412/2016 αποτελεί το ότι "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".

Συνεπώς, είτε επικαλείσθε τεχνικούς λόγους είτε επικαλείσθε επιπρόσθετα και νομικούς λόγους προκειμένου για τη θεμελίωση της προτεινόμενης κατάστασης απουσίας ανταγωνισμού κατά την ανάθεση της εξεταζόμενης δημόσιας σύμβασης, κρίνεται απαραίτητο όπως στο κατά τα ως άνω ζητούμενο σχέδιο απόφασης συμπεριληφθούν κατάλληλες (κατά το δυνατόν ευσύνοπτες) αναφορές προκειμένου για την τεκμηρίωση:

i) της μη ύπαρξης εύλογης εναλλακτικής λύσης ή υποκατάστατου³ έναντι της προτεινόμενης προς σύναψη δημόσιας σύμβασης, με έμφαση στα στοιχεία εκείνα τα οποία να αποδεικνύουν

² «Πρόκειται για τη με α.π. 12869/12.08.2019 (ΑΔΑΜ19ΣΥΜΝ005445182) εκτελούμενη δημόσια σύμβαση παροχής υπηρεσιών με τίτλο «ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑ ΧΩΡΟΥ ΥΓΕΙΟΝΟΜΙΚΗΣ ΤΑΦΗΣ ΑΠΟΡΡΙΜΜΑΤΩΝ (Χ.Υ.Τ.Α. ΕΔΕΣΣΑΣ), ΤΟΥ ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΚΟΥ ΣΥΝΔΕΣΜΟΥ Φο.Δ.Σ.Α. ΚΕΝΤΡΙΚΗΣ ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ» μεταξύ του φορέα σας και της εταιρείας "ΜΕΣΟΓΕΙΟΣ Α.Ε.", η οποία αποτελεί τον προτεινόμενο ανάδοχο της εξεταζόμενης σύμβασης.»

³ «πρβλ. τα σχετικώς διαλαμβανόμενα στην αιτιολογική σκέψη (50) της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ: "οι αναθέτουσες αρχές που επικαλούνται αυτή την εξαίρεση θα πρέπει να αιτιολογούν γιατί δεν υπάρχουν εύλογες εναλλακτικές ή

ότι ως αναθέτουσα αρχή έχετε σταθμίσει διά της κατάλληλης έρευνας αγοράς όλες τις οικονομοτεχνικές παραμέτρους που καθιστούν αναγκαία την προσφυγή σας στη σκοπούμενη, όλως εξαιρετική διαδικασία, και

ii) του ότι η προτεινόμενη απουσία ανταγωνισμού κατά τη σύναψη της εξεταζόμενης δημόσιας σύμβασης δεν είναι αποτέλεσμα τεχνητού περιορισμού⁴ των παραμέτρων της, ο οποίος δημιουργήθηκε από το φορέα σας (πχ. κατά την ανάθεση της δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών με τίτλο «ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑ ΧΩΡΟΥ ΥΓΕΙΟΝΟΜΙΚΗΣ ΤΑΦΗΣ ΑΠΟΡΡΙΜΜΑΤΩΝ (Χ.Υ.Τ.Α. ΕΔΕΣΣΑΣ), ΤΟΥ ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΚΟΥ ΣΥΝΔΕΣΜΟΥ Φο.Δ.Σ.Α. ΚΕΝΤΡΙΚΗΣ ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ») με σκοπό τη μελλοντική ανάθεση της εξεταζόμενης δημόσιας σύμβασης στον ίδιο ανάδοχο.»

3. Σε απάντηση του ανωτέρω εγγράφου της Αρχής, ο αιτούν φορέας απέστειλε αρχικά το με α.π. 8155/10.6.2021 (α.π. εισερχομένου Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 3417/11.6.2021) έγγραφό του, από το οποίο σαφώς συνάγεται ότι ως νομική βάση του αιτήματός του δεν επικαλείται επιπρόσθετα και λόγους προστασίας αποκλειστικών δικαιωμάτων του προτεινόμενου οικονομικού φορέα κατά τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. β' υποπερ. γγ' του ν. 4412/2016.

Πράγματι, στο ανωτέρω έγγραφο του αιτούντος φορέα αναφέρονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

«Α. ΣΥΝΟΠΤΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ

Το αντικείμενο της σύμβασης αφορά στην παροχή υπηρεσιών για μίσθωση, εγκατάσταση και λειτουργία μίας καινούριας μονάδας αντίστροφης ώσμωσης (RO) για την επεξεργασία των στραγγισμάτων του Χ.Υ.Τ.Α. Έδεσσας του Περιφερειακού Συνδέσμου Φορέων Διαχείρισης Στερεών Αποβλήτων (ΦΟΔΣΑ) Κεντρικής Μακεδονίας.

Με την εν λόγω σύμβαση παροχής υπηρεσιών, θα δύναται ο Περιφερειακός Σύνδεσμος (Φο.Δ.Σ.Α.) Κεντρικής Μακεδονίας να καλύψει τις λειτουργικές ανάγκες στην επεξεργασία των στραγγισμάτων του ΧΥΤΑ για δύο (2) χρόνια, ενώ θα υπάρχει δυνατότητα εφαρμογής δύο διαδοχικών προαιρέσεων για ένα (1) και άλλο ένα (1) έτος.

Με την δυνατότητα ενάσκησης των διαδοχικών δικαιωμάτων προαιρέσεως καλύπτεται το ενδεχόμενο διαφοροποίησης του χρονοδιαγράμματος κατασκευής της επέκτασης του ΧΥΤΑ που προγραμματίζεται (συμπεριλαμβανομένης και της Εγκατάστασης Επεξεργασίας Στραγγισμάτων). Επισημαίνεται ότι η αναβάθμιση της Εγκατάστασης Επεξεργασίας Στραγγισμάτων, περιλαμβάνει, μεταξύ άλλων, την εγκατάσταση και λειτουργία μιας Μονάδας Αντίστροφης Ώσμωσης, η οποία θα εξυπηρετεί πάγια τις ανάγκες του έργου.

Δηλαδή, η Αναθέτουσα Αρχή θα έχει τη δυνατότητα σταδιακής εφαρμογής των δικαιωμάτων προαίρεσης, ανάλογα με τις ανάγκες, όπως αυτές θα διαμορφώνονται από την πρόοδο κατασκευής της επέκτασης του ΧΥΤΑ.

υποκατάστατα, όπως η χρήση εναλλακτικών διαύλων διανομής ακόμα και εκτός του κράτους μέλους της αναθέτουσας αρχής ή να εξετάζουν παρεμφερή από άποψη λειτουργίας έργα, αγαθά και υπηρεσίες".»

⁴ «πρβλ. τα σχετικώς διαλαμβανόμενα στην αιτιολογική σκέψη (50) της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ: "η αποκλειστικότητα μπορεί να οφείλεται και σε άλλους λόγους, όμως μόνο καταστάσεις αντικειμενικής αποκλειστικότητας μπορούν να δικαιολογήσουν τη χρήση της διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση, εφόσον η κατάσταση της αποκλειστικότητας δεν δημιουργήθηκε από την ίδια την αναθέτουσα αρχή με στόχο τη μελλοντική διαδικασία προμήθειας".»

Έτσι, στην περίπτωση που παρέλθουν τα δύο πρώτα έτη της σύμβασης για τη μίσθωση, εγκατάσταση και λειτουργία της καινούριας μονάδας αντίστροφης ώσμωσης (RO) αλλά δεν έχει ολοκληρωθεί η επέκταση του ΧΥΤΑ, τότε η Αναθέτουσα Αρχή θα έχει τη δυνατότητα ενεργοποίησης της πρώτης προαίρεσης για τη συνέχιση της λειτουργίας της μονάδας αντίστροφης ώσμωσης (RO) για ένα επιπλέον έτος. Αν παρέλθει το έτος αυτό και ακόμη δεν έχει ολοκληρωθεί η κατασκευή της επέκτασης του ΧΥΤΑ, τότε δίδεται η δυνατότητα ενεργοποίησης και του δεύτερου διαδοχικού δικαιώματος προαίρεσης. Στο ενδεχόμενο, βέβαια, που έχουν ολοκληρωθεί οι κατασκευαστικές εργασίες, η ενάσκηση του δεύτερου δικαιώματος προαίρεσης δεν θα χρειάζεται.

Ως προς την περιγραφή του οικονομικού αντικείμενου της Σύμβασης, παραπέμπουμε στο ΜΕΡΟΣ Β - ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ - ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΟΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ του Παρατήματος Ι της υπ' αριθμόν 13/2021 μελέτης του Φορέα.

Β. ΑΙΤΙΟΛΟΓΗΣΗ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ ΣΤΗ ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΔΙΑΠΡΑΓΜΑΤΕΥΣΗΣ ΧΩΡΙΣ ΠΡΟΗΓΟΥΜΕΝΗ ΔΗΜΟΣΙΕΥΣΗ

Β.1. ΤΕΧΝΙΚΑ ΑΔΙΑΙΡΕΤΟ

Το άρθρο 32 του Ν.4412/2016 ορίζει: «1. Στις ειδικές περιπτώσεις και περιστάσεις που προβλέπονται στις παραγράφους 2 έως 6, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αναθέτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση. 2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών σε οποιαδήποτε από τις κατωτέρω περιπτώσεις: α)... β) εάν τα έργα, τα αγαθά ή οι υπηρεσίες μπορούν να παρασχεθούν μόνον από έναν συγκεκριμένο οικονομικό φορέα για οποιονδήποτε από τους κατωτέρω λόγους: αα)... ββ) απουσία ανταγωνισμού για τεχνικούς λόγους γγ).....»

Όπως αναφέρεται και στην υπ' αριθμόν 108/13-04-2021 (ΑΔΑ 67ΧΙΟΞΧΝ-5ΕΞ) Απόφαση της Εκτελεστικής Επιτροπής του ΦΟΔΣΑ Κεντρικής Μακεδονίας αποτελεί υψίστης ανάγκης η άμεση εγκατάσταση και λειτουργία μίας Μονάδας Αντίστροφης Ώσμωσης στο ΧΥΤΑ Εδέσσης.

Οι λόγοι στους οποίους οφείλεται αυτή η αναγκαιότητα παρουσιάζονται αναλυτικά στην υπ' αριθμόν 108/13-04-2021 Απόφαση.

Ο ΦοΔΣΑ Κ. Μακεδονίας δεν έχει στη διάθεσή του τέτοια Μονάδα Αντίστροφης Ώσμωσης και ούτε διαθέτει το απαραίτητο εξειδικευμένο προσωπικό που απαιτείται για τη λειτουργία αυτής.

Ως εκ τούτου αποτελεί αναγκαιότητα η ανάθεση των υπηρεσιών αυτών σε έτερο οικονομικό φορέα. Ο οικονομικός αυτός φορέας θα πρέπει να διαθέτει αφενός τον ανωτέρω τεχνολογικό εξοπλισμό και αφετέρου την απαραίτητη εξειδικευμένη εμπειρία.

Ωστόσο, στο χώρο εγκατάστασης της Μονάδας Αντίστροφης Ώσμωσης, βρίσκεται ήδη εγκατεστημένος Ανάδοχος λειτουργός, βάσει της υπ' αριθμόν 12869/12-08-2019 Σύμβασης Παροχής Υπηρεσιών μεταξύ του ΦΟΔΣΑ Κ. Μακεδονίας και της εταιρείας ΜΕΣΟΓΕΙΟΣ Α.Ε.

Αντικείμενο της σύμβασης αυτής είναι η λειτουργία του Χ.Υ.Τ.Α. Εδέσσης, συμπεριλαμβανομένης της Μονάδας Επεξεργασίας Στραγγισμάτων (ΜΕΣ). Οι υποχρεώσεις του Αναδόχου λειτουργού, μεταξύ άλλων, περιλαμβάνουν τη παροχή υπηρεσιών για τη λειτουργία και συντήρηση του συνόλου των υποδομών που περιλαμβάνει το έργο, τη διευθέτηση και

διάθεση του εισερχόμενου απορριμματικού φορτίου, την περιβαλλοντική παρακολούθηση του έργου κ.α.

Ως προς το ερώτημα α) της σελίδας 3 του υπ' αριθμόν 2468/14-05-2021 εγγράφου της Αρχής, ήτοι «Ποιες είναι οι συγκεκριμένες απαιτήσεις διαλειτουργικότητας (π.χ. τεχνικές λειτουργικές παράμετροι) των δύο ως άνω μονάδων από τις οποίες προέρχονται οι προβαλλόμενοι από το φορέα σας τεχνικοί λόγοι οι οποίοι δημιουργούν, κατά τους ισχυρισμούς σας, την τεχνική μοναδικότητα του προτεινόμενου αναδόχου κατά την ανάθεση της εξεταζόμενης σύμβασης, και κατά ποιόν τρόπο οι τεχνικές αυτές απαιτήσεις οδηγούν μονοσήμαντα στη λύση της επιλογής του συγκεκριμένου προτεινόμενου αναδόχου»

Όπως αναφέρεται και στην υπ' αριθμόν 108/13-04-2021 (ΑΔΑ 67ΧΙΟΞΧΝ-5ΕΞ) Απόφαση της Εκτελεστικής Επιτροπής του ΦΟΔΣΑ, η νέα Μονάδα Αντίστροφης Ώσμωσης ως εξοπλισμός, θα αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της Μονάδας Επεξεργασίας Στραγγισμάτων που ήδη λειτουργεί ο εγκατεστημένος ανάδοχος, καθώς απαιτείται συνεχής και στενή επικοινωνία όλων των επιμέρους τμημάτων του εξοπλισμού για την ρύθμιση των λειτουργικών παραμέτρων τους, ώστε να εξασφαλίζεται η απρόσκοπτη λειτουργία της Μονάδας.

Σημειώνεται ότι η μονάδα αντίστροφης ώσμωσης θα αποτελεί το τριτοβάθμιο στάδιο επεξεργασίας των στραγγισμάτων, και θα δέχεται ως εισερχόμενο ρεύμα την έξοδο της δευτεροβάθμιας (βιολογικής) βαθμίδας επεξεργασίας, στα ανάντη της.

Πιο συγκεκριμένα, αρχικά τα παραγόμενα στραγγίσματα εισέρχονται στην πρωτοβάθμια επεξεργασία, όπου λαμβάνουν χώρα πρωτόλειες διεργασίες και εν συνεχεία οδηγούνται στη δευτεροβάθμια βαθμίδα επεξεργασίας, όπου και πραγματοποιείται η -σε ένα βαθμό- αντιμετώπιση του ρυπαντικού φορτίου των στραγγισμάτων. Εκεί, απομακρύνονται μερικώς στοιχεία και ενώσεις όπως τα αμμωνιακά ιόντα και εν γένει οι ενώσεις του αζώτου, το βιοχημικά απαιτούμενο οξυγόνο (BOD), το χημικά απαιτούμενο οξυγόνο (COD), τα οποία θα απομακρύνονται πλήρως κατά την τριτοβάθμια επεξεργασία στη μονάδα αντίστροφης ώσμωσης. Από την όλη διεργασία κατά το στάδιο αυτό παράγεται το διήθημα (καθαρό - τελικώς επεξεργασμένο υγρό) και το συμπύκνωμα (παραπροϊόν), το οποίο χαρακτηρίζεται από εξαιρετικά υψηλό ρυπαντικό φορτίο.

Βάσει της εγκεκριμένης ΑΕΠΟ, το διήθημα, εφόσον καλύπτει τις προδιαγραφές ποιότητας, οδηγείται σε φυσικό αποδέκτη. Το δε συμπύκνωμα συγκεντρώνεται σε δεξαμενή και ανακυκλοφορείται στην απορριμματική μάζα απ' όπου, αναμεμιγμένο με τα παραγόμενα στραγγίσματα, οδηγείται στη Μονάδα Επεξεργασίας Στραγγισμάτων, μέσω του δικτύου συλλογής.

Εφόσον έχει γίνει επαρκής απομάκρυνση των προαναφερθεισών παραμέτρων στη δευτεροβάθμια επεξεργασία, τότε η επεξεργασία του εισερχόμενου ρεύματος στην αντίστροφη ώσμωση θα λάβει χώρα υπό τις βέλτιστες συνθήκες και το τελικό προϊόν αυτής θα πληροί τις απαιτήσεις ποιότητας που θέτουν οι εγκεκριμένοι περιβαλλοντικοί όροι.

Σε περίπτωση, όμως, που το σύστημα δευτεροβάθμιας επεξεργασίας δεν λειτουργήσει με την απαιτούμενη απόδοση (απώλεια της ενεργούς βιομάζας, διαφοροποίηση της σύστασης του παραγόμενου στραγγίσματος, βλάβη), αυτόθροα επιβάλλεται η άμεση επαναρρύθμιση των λειτουργικών παραμέτρων της μονάδας αντίστροφης ώσμωσης για την ορθή και ασφαλή λειτουργία της. Η διαπίστωση τέτοιων προβλημάτων γίνεται αφενός μέσω μακροσκοπικών και αφετέρου μέσω μικροσκοπικών εξετάσεων, ήτοι εργαστηριακών αναλύσεων δειγμάτων, τα οποία λαμβάνονται απ' τα καίρια σημεία σε όλο τον εξοπλισμό της ΜΕΣ.

Ως εξάγεται από τα ανωτέρω, η τελική απόδοση της μονάδας αντίστροφης ώσμωσης είναι άρρηκτα συνδεδεμένη με την απόδοση της δευτεροβάθμιας επεξεργασίας, αφού σε περίπτωση που η τελευταία διαφοροποιηθεί θα πρέπει να λάβει χώρα σειρά ενεργειών για την εξασφάλιση των κατάλληλων συνθηκών λειτουργίας της μονάδας αντίστροφης ώσμωσης. Ως εκ τούτου, η εποπτεία, ο έλεγχος – μακροσκοπικός και μικροσκοπικός- και η λειτουργία των επιμέρους τμημάτων απαιτείται να εκτελείται από τον ίδιο οικονομικό φορέα και η Μονάδα Επεξεργασίας Στραγγισμάτων να αντιμετωπίζεται ως μία ενιαία οντότητα. Σε διαφορετική περίπτωση, ελλοχεύει ο κίνδυνος να συμβούν γεγονότα, τα οποία δεν θα γίνουν αντιληπτά από έναν διαφορετικό λειτουργό και θα επιφέρουν αφενός απορρύθμιση της λειτουργικότητας του συνόλου της Μονάδας και αφετέρου αρνητική επίπτωση στην ποιότητα των τελικώς επεξεργασμένων υγρών.

Προς επίρρωση τούτου, αναφέρεται επιπροσθέτως ότι αν, παραδείγματος χάριν, κατά τη διάρκεια της βιολογικής επεξεργασίας διαταραχθούν οι αερόβιες συνθήκες εντός του βιοαντιδραστήρα, η απομάκρυνση του ρυπαντικού φορτίου του διασταλάγματος (όπως π.χ. $\text{NH}_4\text{-N}$, BOD, COD) θα είναι μικρότερη από την επιθυμητή. Σε αυτή την περίπτωση, θα πρέπει να ρυθμιστεί η ανάκτηση της μονάδας αντίστροφης ώσμωσης για να επιτευχθούν τα όρια εκροής. Σε άλλη περίπτωση, μη αποδοτική λειτουργία της βιολογικής βαθμίδας, και μη σωστή καθίζηση και απομάκρυνση στερεών από το ρεύμα της εκροής, θα επιβαρύνει σε μεγάλο βαθμό τις διατάξεις φίλτρανσης της αντίστροφης ώσμωσης και ακολούθως θα απαιτηθούν συγκεκριμένες ενέργειες για την προστασία τους συστήματος και την ορθή λειτουργία του. Τυχόν λανθασμένοι χειρισμοί ή και βλάβες στο ένα μέρος τους συστήματος, θα δημιουργήσουν προβλήματα και στο επόμενο στάδιο.

Αυτή η αλληλεπίδραση της δευτεροβάθμιας με την τριτοβάθμια επεξεργασία μπορεί να λειτουργήσει αρνητικά και με την αντίστροφη πορεία.

Αν, επί παραδείγματι, δεν ελέγχεται η ανακυκλοφορία του βαρύτατου ποιοτικά συμπυκνώματος και το ποσοστό εισροής αυτού στη Μονάδα Επεξεργασίας Στραγγισμάτων, ενδέχεται να δημιουργηθεί δυσλειτουργία στη δευτεροβάθμια βιολογική βαθμίδα ή ακόμα και να την απορρυθμίσει πλήρως. Αυτό συμβαίνει γιατί ο πληθυσμός των μικροοργανισμών που υπάρχουν στον βιοαντιδραστήρα της βιολογικής βαθμίδας μπορεί να «δηλητηριαστεί» από τις πολύ υψηλές συγκεντρώσεις ρυπαντών του συμπυκνώματος. Ένα τέτοιο σενάριο θα ήταν καταστροφικό για την ορθή λειτουργία ολόκληρης της ΜΕΣ συμπεριλαμβανομένης και της Μονάδας Αντίστροφης Ώσμωσης, για τους λόγους που αναφέρθηκαν παραπάνω.

Λαμβάνοντας υπόψη το σύνολο των ανωτέρω, εξάγεται το συμπέρασμα ότι η επίτευξη του επιθυμητού αποτελέσματος, ήτοι η διάθεση της εκροής της Μονάδας Αντίστροφης Ώσμωσης στον τελικό αποδέκτη, προϋποθέτει την συνδυαστική και συνεργατική λειτουργία των δύο μονάδων ως ένα ενιαίο σύστημα, ειδάλως τίθεται εν αμφιβόλω η ποιοτική λειτουργικότητα αυτού, με αποτέλεσμα να διακυβεύεται το τελικό αποτέλεσμα της εκροής.

Υπό το πρίσμα, λοιπόν, αυτό και έχοντας εξετάσει πλήρως τις τεχνικές και ειδικές συνθήκες που λαμβάνουν χώρα στη συγκεκριμένη περίπτωση, προκύπτει σαφώς ότι ο ήδη εγκατεστημένος ανάδοχος, αναδεικνύεται ο μοναδικός που δύναται να εγκαταστήσει, συνδέσει και λειτουργήσει τη νέα Μονάδα Αντίστροφης Ώσμωσης, πόσω μάλλον όταν διαθέτει τόσο τον απαιτούμενο τεχνολογικό εξοπλισμό όσο και την απαραίτητη εξειδικευμένη εμπειρία.

Και τούτο, όχι γιατί δυνητικά δεν υφίσταται άλλος οικονομικός φορέας που παρέχει ανάλογες υπηρεσίες, αλλά διότι ουδείς άλλος πλέον του εγκατεστημένου θα μπορούσε, έχοντας στην πλήρη ευθύνη, έλεγχο και εποπτεία του το σύνολο του συστήματος επεξεργασίας στραγγισμάτων, να επιφέρει το βέλτιστο αποτέλεσμα τόσο για την Αναθέτουσα Αρχή όσο και για τον περιορισμό των περιβαλλοντικών επιπτώσεων.

Ως προς το ερώτημα β) της σελίδος 3 του υπ' αριθμόν 2468/14-05-2021 εγγράφου της Αρχής, ήτοι: «ποιες συγκεκριμένες, ανυπέβλητες για το φορέα σας τεχνικές δυσλειτουργίες θα δημιουργούνταν κατά την επεξεργασία των στραγγισμάτων του υπόψη ΧΥΤΑ στην περίπτωση κατά την οποία η μίσθωση και λειτουργία της εν θέματι Μονάδας Αντίστροφης Ώσμωσης για το επίμαχο χρονικό διάστημα ανατίθεται σε οικονομικό φορέα διαφορετικό από τον προτεινόμενο»

Όπως αναφέρεται και στην υπ' αριθμόν 108/13-04-2021 (ΑΔΑ 67ΧΙΟΞΧΝ-5ΕΞ) Απόφαση της Εκτελεστικής Επιτροπής του ΦΟΔΣΑ στην περίπτωση κατά την οποία η μίσθωση και λειτουργία της εν θέματι Μονάδας Αντίστροφης Ώσμωσης ανατίθεται σε οικονομικό φορέα διαφορετικό από τον ήδη εγκατεστημένο, θα δημιουργούνταν σοβαρά προβλήματα στην Αναθέτουσα αρχή. Συγκεκριμένα:

1. Τεχνική Δυσλειτουργία ως προς την Επίβλεψη της ορθής λειτουργίας της Μονάδας Επεξεργασίας Στραγγισμάτων (ΜΕΣ). Δεδομένης της αλληλεξάρτησης που υπάρχει μεταξύ των τμημάτων της ΜΕΣ, όπως αναλυτικά περιγράφηκε ανωτέρω, καθίσταται σαφές ότι στην περίπτωση διαφορετικών οικονομικών φορέων, θα παρουσιαστούν σοβαρές δυσκολίες ως προς την επίβλεψη των παρεχόμενων υπηρεσιών από την πλευρά της Αναθέτουσας Αρχής. Και τούτο διότι η επίβλεψη εκ μέρους της Διευθύνουσας Υπηρεσίας, ως προς την ορθή διαχείριση κι επεξεργασία των παραγόμενων στραγγισμάτων, γίνεται ενιαία και συνολικά και θα ήταν αδύνατο να διαχωριστεί η ευθύνη σε δύο οικονομικούς φορείς. Το πρόβλημα γίνεται έντονα αντιληπτό στο ενδεχόμενο μη επίτευξης των προδιαγραφών ποιότητας των τελικών επεξεργασμένων υγρών (εξερχόμενα της Μονάδας Αντίστροφης Ώσμωσης), καθώς δεν θα μπορεί να προσδιοριστεί αν η αιτία των υψηλών τιμών οφείλεται σε ανεπάρκεια του ενός ή του άλλου οικονομικού φορέα.

2. Τεχνική Δυσλειτουργία ως προς την Κατανομή ευθυνών-Εξάλειψη κινδύνου ευθύνης του Συνδέσμου. Στην περίπτωση δύο διαφορετικών οικονομικών φορέων, εγείρονται σοβαρά θέματα κατανομής ευθυνών, ιδιαίτερα σε περιπτώσεις εκτάκτων αναγκών όπως διαφυγή στραγγισμάτων στο περιβάλλον, διάχυση χημικών ουσιών, φωτιάς ή ακόμη για τη φύλαξη και την ασφάλιση του έργου.

Πρόκειται για μία μονάδα που λειτουργεί, σε τρία στάδια, τα οποία όλα μαζί συνιστούν την Μονάδα Επεξεργασίας. Η επί 24ωρου βάσεως λειτουργία της αλλά και το μεταβλητό της σύστασης της παραγόμενης βιομάζας απαιτεί, συνακόλουθα, την μεταβολή των παραμέτρων κατά τα διαδοχικά στάδια. Η ανάθεση στον ίδιο ανάδοχο απάντων των σταδίων εξαλείφει το ενδεχόμενο ευθύνης του Συνδέσμου, ως υπερήμερου κυρίου του έργου (άρθρο 137 Ν.4412/2016) στην περίπτωση που, δεν είναι δυνατή η λειτουργία της ΜΑΟ (Μονάδας Αντίστροφης Ώσμωσης) εξαιτίας αδυναμίας λειτουργίας της ΜΕΣ και το αντίστροφο.

Δηλαδή, όχι μόνον θα αποφευχθεί η αμοιβαία επίρριψη ευθυνών μεταξύ των δύο αναδόχων, στο ενδεχόμενο μη λειτουργίας ή δυσλειτουργίας οιασδήποτε από τις μονάδες, η οποία επιφέρει, αυτόθροα, λόγω του τεχνικά και λειτουργικά αδιαίρετου, την αντίστοιχη μη λειτουργία ή δυσλειτουργία της έτερης μονάδας, αλλά αποκλείει και τον χαρακτηρισμό του Συνδέσμου μας ως υπερήμερου κυρίου έναντι της μονάδας που, ανυπαιτιότητά της δεν λειτουργεί.

3. Ταυτόχρονη παροχή υπηρεσιών. Όπως προαναφέρθηκε απαιτείται η ταυτόχρονη παροχή υπηρεσιών για τη λειτουργία του συνόλου του εξοπλισμού της ΜΕΣ. Για την ομαλή εξέλιξη αυτών απαιτείται η αгаσθή συνεργασία και των δύο βαθμίδων της επεξεργασίας για να επιτυγχάνονται τα επιθυμητά αποτελέσματα και να μην υπάρχει καμία περιβαλλοντική επιβάρυνση. Στην περίπτωση άναρχης λειτουργίας των δύο Μονάδων είναι βέβαιη η δημιουργία συγχύσεων. Η πλέον αναμενόμενη δυσλειτουργία είναι η ποσοτικά άναρχη επεξεργασία των στραγγισμάτων από τις δύο Μονάδες. Έτσι, ελλείψει συντονισμού ελλοχεύει ο κίνδυνος να παράγονται από τη δευτεροβάθμια επεξεργασία μικρότερες ή ακόμη χειρότερα μεγαλύτερες ποσότητες στραγγισμάτων από αυτές που μπορεί να απορροφήσει η τριτοβάθμια επεξεργασία, ήτοι η Μονάδα Αντίστροφης Ώσμωσης.

4. Επίβλεψη εργασιών από Αναθέτουσα Αρχή και λοιπές Αρμόδιες Αρχές. Υπό τις προαναφερθείσες συνθήκες γίνεται αντιληπτό ότι η επίβλεψη των διαφορετικών συμβάσεων που θα εκτελούνται εντός του ίδιου χώρου του έργου θα είναι πιο αποτελεσματική όταν υπάρχει ένας οικονομικός φορέας υπόλογος. Το ίδιο ισχύει και για τις απαραίτητες συνεννοήσεις με τις λοιπές αρμόδιες κρατικές αρχές (πχ. Όργανα επιθεώρησης τήρησης περιβαλλοντικών όρων, ελεγκτικοί μηχανισμοί τήρησης όρων λειτουργίας κλπ).

Από τα ανωτέρω προκύπτει ότι για την αρμονική εκτέλεση όλων των προαναφερθεισών υπηρεσιών απαιτείται ένας κοινός οικονομικός φορέας, ο οποίος θα είναι υπεύθυνος για να σχεδιάζει και να οργανώνει την εκτέλεση και τον συντονισμό του συνόλου των εργασιών λειτουργίας του έργου με ορθότητα και ασφάλεια, λαμβάνοντας ιδιαίτερα υπόψη τις σύνθετες τοπικές συνθήκες του έργου.»

Τέλος, με το από 28.6.2021 συμπληρωματικό – διευκρινιστικό έγγραφό του, ο αιτούν φορέας προσκόμισε το διορθωμένο και συμπληρωμένο κατά τα ανωτέρω ζητούμενο σχέδιο απόφασης του αρμοδίου οργάνου του για την προσφυγή του στη σκοπούμενη διαδικασία διαπραγμάτευσης καθώς επίσης και συνοπτική αναφορά στις καταστατικές του διατάξεις.

II. Νομικό πλαίσιο

4. Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προβλέπεται ότι: «2. Η Αρχή έχει τις ακόλουθες αρμοδιότητες: [...] γ) [...] Ειδικότερα: [...] 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. Η εν λόγω αρμοδιότητα ασκείται μέσα σε προθεσμία είκοσι (20) εργάσιμων ημερών από την περιέλευση του σχεδίου απόφασης στην Αρχή, συνοδευόμενου από όλα τα στοιχεία στα οποία θεμελιώνεται, κατά περίπτωση, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, με μέριμνα της αναθέτουσας αρχής. Με την άπρακτη παρέλευση της ως άνω προθεσμίας τεκμαίρεται η σύμφωνη γνώμη τη Αρχής. Σε εξαιρετικές περιπτώσεις και ιδίως λόγω της πολυπλοκότητας της υπό ανάθεση σύμβασης, η Αρχή δύναται με απόφαση της, η οποία κοινοποιείται στην αιτούσα αναθέτουσα

αρχή, να παρατείνει άπαξ την ως άνω προθεσμία για δεκαπέντε (15) επιπλέον εργάσιμες ημέρες. [...]».

5. Στις διατάξεις του άρθρου 2 («Ορισμοί - Εξουσιοδοτική διάταξη (άρθρα 2 και 33 παρ. 1 εδάφιο έκτο της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και άρθρο 2 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ)») παράγραφος 1 του ν. 4412/2016 "Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)" (ΦΕΚ Α' 147/8.8.2016), ως ισχύει, προβλέπονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

«1. Για τους σκοπούς του παρόντος εφαρμόζονται οι ακόλουθοι ορισμοί: 1) α) ως «αναθέτουσες αρχές» νοούνται το κράτος, οι αρχές τοπικής αυτοδιοίκησης, οι οργανισμοί δημοσίου δικαίου ή οι ενώσεις μιας ή περισσότερων από αυτές τις αρχές ή ενός ή περισσότερων από αυτούς τους οργανισμούς δημοσίου δικαίου και οι αναθέτουσες αρχές κατά την έννοια του άρθρου 223 και [...] 4) ως «οργανισμοί δημοσίου δικαίου» νοούνται οι οργανισμοί που έχουν όλα τα ακόλουθα χαρακτηριστικά: α) έχουν συσταθεί για τον συγκεκριμένο σκοπό της κάλυψης αναγκών γενικού συμφέροντος, που δεν έχουν βιομηχανικό ή εμπορικό χαρακτήρα, β) έχουν νομική προσωπικότητα και γ) χρηματοδοτούνται, κατά το μεγαλύτερο μέρος, από τις κρατικές αρχές, τις αρχές τοπικής αυτοδιοίκησης ή άλλους οργανισμούς δημοσίου δικαίου ή η διαχείριση των οποίων υπόκειται σε έλεγχο ασκούμενο από τους οργανισμούς αυτούς ή έχουν διοικητικό, διευθυντικό ή εποπτικό συμβούλιο, του οποίου περισσότερο από το ήμισυ των μελών διορίζεται από τις κρατικές αρχές, τις αρχές τοπικής αυτοδιοίκησης ή από άλλους οργανισμούς δημοσίου δικαίου, [...] 5) ως «δημόσιες συμβάσεις» και ως «συμβάσεις έργων, μελετών, υπηρεσιών και προμηθειών» νοούνται οι συμβάσεις εξ επαχθούς αιτίας, οι οποίες συνάπτονται γραπτώς μεταξύ ενός ή περισσότερων οικονομικών φορέων και μιας ή ενός ή περισσότερων αναθετουσών αρχών ή αναθετόντων φορέων, αντίστοιχα, και έχουν ως αντικείμενο την εκτέλεση έργων, την εκπόνηση μελετών, την προμήθεια αγαθών ή την παροχή υπηρεσιών, [...] 7α) ως «δημόσιες συμβάσεις μελετών και τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών» νοούνται όλες οι συμβάσεις με αντικείμενο την εκπόνηση μελετών και την παροχή τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών, οι οποίες συνδέονται με την εκτέλεση έργου, κατά την έννοια της περ. 7 ή τον χωρικό σχεδιασμό, όταν οι μελέτες δεν εκπονούνται και οι υπηρεσίες δεν παρέχονται από το προσωπικό της αναθέτουσας αρχής, 8) ως «δημόσιες συμβάσεις προμηθειών» και ως «συμβάσεις προμηθειών» νοούνται οι συμβάσεις που έχουν ως αντικείμενο την αγορά, τη χρηματοδοτική μίσθωση, τη μίσθωση ή τη μίσθωση - πώληση, με ή χωρίς δικαίωμα αγοράς, προϊόντων. Μια σύμβαση προμηθειών μπορεί να περιλαμβάνει, παρεμπιπτόντως, εργασίες τοποθέτησης και εγκατάστασης, 9) ως «δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών» και ως «συμβάσεις υπηρεσιών» νοούνται οι συμβάσεις που έχουν ως αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών που δεν εμπίπτουν στην περ. 7α. [...]».

Συναφώς επισημαίνεται στην παράγραφο 2 του άρθρου 4 («Μεικτές συμβάσεις (άρθρο 3 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)») του ν. 4412/2016, ως ισχύει, προβλέπονται, μεταξύ άλλων, τα εξής: «2. Οι συμβάσεις που έχουν ως αντικείμενο δύο ή περισσότερα είδη συμβάσεων (έργα, υπηρεσίες ή προμήθειες) ανατίθενται, σύμφωνα με τις διατάξεις που εφαρμόζονται στο είδος της σύμβασης που χαρακτηρίζει το κύριο αντικείμενο της σχετικής σύμβασης. Στην περίπτωση [...] μεικτών συμβάσεων που αποτελούνται εν μέρει από υπηρεσίες και εν μέρει από προμήθειες, το κύριο αντικείμενο καθορίζεται, σύμφωνα με το ποια από τις εκτιμώμενες αξίες των αντίστοιχων υπηρεσιών ή προμηθειών είναι η υψηλότερη.»

6. Η διάταξη του άρθρου 5 ("Κατώτατα όρια (άρθρο 4 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και Κανονισμός

(ΕΕ) 2015/2170)”) του ίδιου ως άνω νόμου ορίζει ότι: «Ως κατώτατα όρια, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ, ορίζονται τα ακόλουθα: (...) β) 135.000€ για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από κεντρικές κυβερνητικές αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές. [...], γ) 209.000€ για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από μη κεντρικές αναθέτουσες αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές. [...]».

Συναφώς επισημαίνεται ότι, με βάση τις σχετικές διατάξεις του Κανονισμού 2017/2365 της Επιτροπής της 18ης Δεκεμβρίου 2017 «για την τροποποίηση της οδηγίας 2014/24/ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου όσον αφορά τα κατώτατα όρια εφαρμογής για τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων», τα ανωτέρω χρηματικά όρια των περιπτώσεων β' και γ' του άρθρου 5 τροποποιήθηκαν από 1.1.2020 και για τα έτη 2020 και 2021 στα αντίστοιχα ποσά των 139.000€ και 214.000€, σύμφωνα με τις σχετικές διατάξεις του Κανονισμού (ΕΕ) 2019/1828 της Επιτροπής της 30^{ης} Οκτωβρίου 2019 «για την τροποποίηση της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ όσον αφορά στα κατώτατα χρηματικά όρια για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών, υπηρεσιών και έργων».

7. Στις διατάξεις του άρθρου 6 (“Μέθοδοι υπολογισμού της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης (άρθρο 5 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)”) του ν. 4412/2016 προβλέπονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

«1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς ΦΠΑ, όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος προαιρέσεως ή τυχόν παρατάσεων της σύμβασης, όπως ορίζουν ρητά τα έγγραφα της σύμβασης. [...] 4. Η εκτιμωμένη αξία ισχύει τη στιγμή της αποστολής της προκήρυξης διαγωνισμού ή, στις περιπτώσεις όπου δεν προβλέπεται προκήρυξη διαγωνισμού, τη στιγμή που η αναθέτουσα αρχή εκκινεί τη διαδικασία σύναψης σύμβασης, για παράδειγμα ερχόμενη σε επαφή με οικονομικούς φορείς για τους σκοπούς της σύναψης της σύμβασης, όπου ενδείκνυται κατά τα ειδικότερα προβλεπόμενα στο άρθρο 61. [...]»

8. Στη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. β' υποπερ. ββ' του ν. 4412/2016, η οποία ενσωματώνει στο εθνικό δίκαιο την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, προβλέπεται, μεταξύ άλλων, ότι: “2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών σε οποιαδήποτε από τις κατωτέρω περιπτώσεις: [...] β) εάν τα έργα, τα αγαθά ή οι υπηρεσίες μπορούν να παρασχεθούν μόνον από έναν συγκεκριμένο οικονομικό φορέα για οποιονδήποτε από τους κατωτέρω λόγους: αα) [...] ββ) απουσία ανταγωνισμού για τεχνικούς λόγους, γγ) [...]. 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”

9. Στο ν. 4782/2021 «Εκσυγχρονισμός, απλοποίηση και αναμόρφωση του ρυθμιστικού πλαισίου των δημοσίων συμβάσεων, ειδικότερες ρυθμίσεις προμηθειών στους τομείς της άμυνας και της ασφάλειας και άλλες διατάξεις για την ανάπτυξη, τις υποδομές και την υγεία» (ΦΕΚ Α' 36) και ιδίως στο άρθρο 142 «Έναρξη ισχύος Μέρους Α'» προβλέπονται, μεταξύ άλλων, τα εξής: «1. Η ισχύς των διατάξεων: α) του άρθρου 4, κατά το μέρος που τροποποιεί την παρ. 1 του άρθρου 36 του ν. 4412/2016, β) των άρθρων 10, 20 παρ. 4, 34 κατά το μέρος που τροποποιεί την παρ. 2 του άρθρου 92 του ν. 4412/2016, 55, 57, 58, 59, 60, 63, 64, 66 έως 79, 82 έως 86, 89 έως 93, 95 έως 98, 100, 131, 134 και 138, γ) του άρθρου 108, κατά το μέρος που τροποποιεί την περ. α' της παρ. 11 του άρθρου 221 του ν. 4412/2016, δ) του άρθρου 109, κατά το μέρος που

τροποποιεί την παρ. 7 του άρθρου 258 του ν. 4412/2016, αρχίζει από την 1η.9.2021. 2. Η ισχύς των άρθρων 3, 6 κατά το μέρος που τροποποιεί τις παρ. 1 και 5 του άρθρου 38 του ν. 4412/2016, 7, 8, 9, 11, 12, 13, 42, 49, 62, 65, 80, 81, 87, 88, 94, 99, 101, 108, εκτός της περ. α' της παρ. 11, 121 και 127 αρχίζει από τη δημοσίευση του παρόντος στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως. 3. Η ισχύς των υπολοίπων άρθρων του παρόντος αρχίζει από την 1η.6.2021, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στις επιμέρους διατάξεις του.»

10. Όσον αφορά στο νομικό πλαίσιο σύστασης και λειτουργίας του Φο.Δ.Σ.Α. Κεντρικής Μακεδονίας, σημειώνονται τα εξής:

10.1 Στο άρθρο 245 (Σύσταση) παρ. 1 του ν. 3463/2006 «Κώδικας Δήμων και Κοινοτήτων» προβλέπεται ότι: «1. Δύο ή περισσότεροι Δήμοι ή Κοινότητες μπορούν, με απόφαση καθενός από τα δημοτικά ή κοινοτικά τους συμβούλια, να συστήσουν Σύνδεσμο Δήμων ή Κοινοτήτων ή Δήμων και Κοινοτήτων με ειδικό σκοπό την εκτέλεση έργων ή την παροχή συγκεκριμένων υπηρεσιών ή την άσκηση αρμοδιοτήτων τους, καθώς και για το σχεδιασμό και την κατάρτιση προγραμμάτων και μεθόδων για την ανάπτυξη του ευρύτερου χώρου τους. Οι σύνδεσμοι αυτοί αποτελούν νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου των Ο.Τ.Α. α' βαθμού.»

10.2 Στο άρθρο 13 (Σύσταση Περιφερειακών Συνδέσμων Φορέων Διαχείρισης Στερεών Αποβλήτων) του ν. 4071/2012 «Ρυθμίσεις για την τοπική ανάπτυξη, την αυτοδιοίκηση και την αποκεντρωμένη διοίκηση Ενσωμάτωση Οδηγίας 2009/50/ΕΚ» προβλέπεται, μεταξύ άλλων, ότι:

«1. Εντός των διοικητικών ορίων κάθε περιφέρειας πλην της Αττικής και υπό την επιφύλαξη της παραγράφου 2 του παρόντος και του επόμενου άρθρου, με απόφαση του Γενικού Γραμματέα της Αποκεντρωμένης Διοίκησης, συνιστάται περιφερειακός σύνδεσμος ΦΟΔΣΑ, ως Ν.Π.Δ.Δ., στον οποίο μετέχουν υποχρεωτικά όλοι οι δήμοι των διαχειριστικών ενοτήτων της περιφέρειας. Στο σύνδεσμο που δημιουργείται συγχωνεύονται υποχρεωτικά, κατά τη διαδικασία των διατάξεων του άρθρου 16 του παρόντος, οι σύνδεσμοι που έχουν συσταθεί ως ΦΟΔΣΑ ή ανώνυμες εταιρείες ή άλλες επιχειρήσεις και νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου των Ο.Τ.Α. κατά κλάδο ή τομέα που ασκούν αρμοδιότητες ΦΟΔΣΑ. Με την ίδια διαδικασία, του άρθρου 16 του παρόντος στον ανωτέρω σύνδεσμο περιέρχεται υποχρεωτικά η διαχείριση των εγκαταστάσεων προσωρινής αποθήκευσης, μεταφόρτωσης, επεξεργασίας και διάθεσης στερεών αποβλήτων δήμων που ασκούν αρμοδιότητες ΦΟΔΣΑ.

Σκοπός του περιφερειακού συνδέσμου ΦΟΔΣΑ είναι η ολοκληρωμένη διαχείριση των στερεών αποβλήτων, σύμφωνα με το Περιφερειακό Σχέδιο Διαχείρισης Αποβλήτων (ΠΕΣΔΑ), και ειδικότερα η εξειδίκευση και η υλοποίηση των στόχων και των δράσεων αυτού για την προσωρινή αποθήκευση, μεταφόρτωση, θαλάσσια μεταφορά ΑΣΑ, επεξεργασία, ανάκτηση και διάθεση των στερεών αποβλήτων της χωρικής τους αρμοδιότητας, σύμφωνα και με την κ.υ.α. 2527/2009 (Α` 83).»

10.3 Στην υπ' αριθμ. 45037/7.6.2012 απόφαση του Γενικού Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης – Μακεδονίας – Θράκης με θέμα «Σύσταση συνδέσμου με την επωνυμία “Περιφερειακός Σύνδεσμος Φορέων Διαχείρισης Στερεών Αποβλήτων (ΦΟΔΣΑ) Κεντρικής Μακεδονίας”» (ΦΕΚ Β' 1908/15.6.2012) προβλέπονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

«Έχοντας υπόψη: ... 2. Τις διατάξεις άρθρων 13-17 του Ν. 4071/2012 «Ρυθμίσεις για την τοπική ανάπτυξη, την αυτοδιοίκηση και την αποκεντρωμένη διοίκηση Ενσωμάτωση Οδηγίας 2009/50/ΕΚ» (ΦΕΚ 85/Α/2012). 3. Τις διατάξεις των άρθρων 245-251 του Ν. 3463/2006 (ΦΕΚ 114/Α/2006) «Κύρωση του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων». [...] αποφασίζουμε: άρθρο μόνο. Τη σύσταση συνδέσμου με την επωνυμία «Περιφερειακός Σύνδεσμος Φορέων Διαχείρισης

Στερεών Αποβλήτων (ΦΟΔΣΑ) Κεντρικής Μακεδονίας», ως νομικού προσώπου δημοσίου δικαίου (Ν.Π.Δ.Δ.), στον οποίο μετέχουν υποχρεωτικά όλοι οι Δήμοι των διαχειριστικών ενοτήτων της Περιφέρειας Κεντρικής Μακεδονίας, ως εξής:

1. Σκοπός. Σκοπός του περιφερειακού συνδέσμου ΦΟΔΣΑ είναι η ολοκληρωμένη διαχείριση των στερεών αποβλήτων, σύμφωνα με το Περιφερειακό Σχέδιο Διαχείρισης Αποβλήτων (ΠΕΣΔΑ), και ειδικότερα η εξειδίκευση και η υλοποίηση των στόχων και των δράσεων αυτού για την προσωρινή αποθήκευση, μεταφόρτωση, θαλάσσια μεταφορά ΑΣΑ, επεξεργασία, ανάκτηση και διάθεση των στερεών αποβλήτων της χωρικής τους αρμοδιότητας, σύμφωνα και με την υπ αριθμ. 2527/2009 (ΦΕΚ 83/Α/2009) κοινή υπουργική απόφαση. Το ΠΕΣΔΑ εκπονείται και υλοποιείται από τον Περιφερειακό Σύνδεσμο ΦΟΔΣΑ Κεντρικής Μακεδονίας, σύμφωνα με το εδάφιο β` της παραγράφου 2 του άρθρου 35 του Ν. 4042/2012.

2. Όργανα διοίκησης – Αρμοδιότητες. Όργανα διοίκησης του περιφερειακού συνδέσμου ΦΟΔΣΑ, είναι το Διοικητικό Συμβούλιο, η Εκτελεστική Επιτροπή και ο Πρόεδρος του. Ο Πρόεδρος του Διοικητικού Συμβουλίου εκλέγεται από τα μέλη αυτού με την απόλυτη πλειοψηφία του συνόλου των μελών του και έχει τις αρμοδιότητες του Δημάρχου και του προέδρου του Δημοτικού Συμβουλίου. ... Τα μέλη του Διοικητικού Συμβουλίου εκλέγονται από τα Δημοτικά Συμβούλια κάθε Δήμου που υποχρεωτικά συμμετέχει στο Σύνδεσμο, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 246 του Ν. 3463/2006. ... Το Διοικητικό έχει τις αρμοδιότητες του Δημοτικού Συμβουλίου. ...»

10.4 Τέλος, στην υπ' αριθμ. 70259/23.12.2013 απόφαση του Γενικού Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης – Μακεδονίας – Θράκης με θέμα «Συγχώνευση φορέων διαχείρισης στερεών αποβλήτων στον ενιαίο Περιφερειακό Σύνδεσμο φορέων Διαχείρισης Στερεών Αποβλήτων (ΦΟΔΣΑ) Κεντρικής Μακεδονίας» (ΦΕΚ Β' 3426/31.12.2013) προβλέπονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

« [...] διαπιστώνουμε: 1. Την συγχώνευση των παρακάτω φορέων: α. Ενιαίος Σύνδεσμος Διαχείρισης Απορριμμάτων Ν. Ημαθίας, β. Σύνδεσμος Ο.Τ.Α. Ν. Θεσσαλονίκης, γ. Ανώνυμη Εταιρία Διαχείρισης Απορριμμάτων Ν. Κιλκίς, δ. Σύνδεσμος Διαχείρισης Στερεών Αποβλήτων 1ης Διαχειριστικής Ενότητας Ν. Πιερίας, ε. Σύνδεσμος Διαχείρισης Αποβλήτων 2ης Διαχειριστικής Ενότητας Ν. Πιερίας, στ. Σύνδεσμος Καθαριότητας Αλμωπίας, ζ. Διαδημοτική Συνεργασία Ολοκληρωμένης Διαχείρισης Στερεών Αποβλήτων 2ης Διαχειριστικής Ενότητας Ν. Πέλλας, η. Διαδημοτική Συνεργασία Ολοκληρωμένης Διαχείρισης Στερεών Αποβλήτων 3ης Διαχειριστικής Ενότητας Ν. Πέλλας, θ. Εταιρία Διαχείρισης Στερεών Αποβλήτων Ν. Σερρών, ι. Διαδημοτική Επιχείρηση Δήμων Κασσάνδρας και Παλλήνης-ΔΙΑΚΑΠ (1ης Διαχειριστικής Ενότητας) Ν. Χαλκιδικής, κ. Διαδημοτική Επιχείρηση με την επωνυμία ΔΕΔΑ (2ης Διαχειριστικής Ενότητας) Ν. Χαλκιδικής, λ. Φορέας Διαχείρισης Στερεών Αποβλήτων της 3ης Διαχειριστικής Ενότητας Ν. Χαλκιδικής, μ. Σύνδεσμος Δ. Αρναίας-Δ. Σταγείρων- Ακάνθου - Δ. Παναγίας Ν. Χαλκιδικής, ν. Σύνδεσμος Δ. Σιθωνίας - Δ. Τορώνης - Δ. Ορμυλίας Ν. Χαλκιδικής, στο Νομικό Πρόσωπο Δημοσίου Δικαίου με την επωνυμία: «Περιφερειακός Σύνδεσμος Φορέων Διαχείρισης Στερεών Αποβλήτων (ΦΟΔΣΑ) Κεντρικής Μακεδονίας».

2. Ο Περιφερειακός Σύνδεσμος Φορέων Διαχείρισης Στερεών Αποβλήτων (ΦΟΔΣΑ) Κεντρικής Μακεδονίας καθίσταται καθολικός διάδοχος σε όλη την κινητή και ακίνητη περιουσία των συγχωνευόμενων φορέων, ...».

III. Νομική Εκτίμηση

11. Κατά πρώτον, και όπως έχει γίνει αποδεκτό και από την Αρχή κατά το παρελθόν (βλ. ενδεικτικά αποφάσεις υπ' αριθμ. 176/2016 και Δ3/2021 της Αρχής), επισημαίνεται ότι ο Φο.Δ.Σ.Α. Κεντρικής Μακεδονίας, ο οποίος συστάθηκε κατ' εξουσιοδότηση των προαναφερομένων διατάξεων των άρθρων 245 ν. 3463/2006 και 13 ν. 4071/2012 ως ΝΠΔΔ των ΟΤΑ α' βαθμού που τον αποτελούν δυνάμει των προπαρατεθεισών διατάξεων των υπ' αριθμ. 45037/7.6.2012 και 70259/23.12.2013 αποφάσεων του Γενικού Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης – Μακεδονίας – Θράκης (ΦΕΚ Β' 1908/15.6.2012 και Β' 3426/31.12.2013 αντίστοιχα), αποτελεί οργανισμό δημοσίου δικαίου και, συνεπώς, αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με τις προπαρατεθείσες διατάξεις του άρθρου 2 παράγραφος 1 περίπτωση (4) και (1α) του ν. 4412/2016, ως ισχύει, αντίστοιχα.

Πράγματι, όπως προκύπτει από τις προπαρατεθείσες διατάξεις, ο Φο.Δ.Σ.Α. Κεντρικής Μακεδονίας (άλλως «Περιφερειακός Σύνδεσμος Φορέων Διαχείρισης Στερεών Αποβλήτων (ΦΟΔΣΑ) Κεντρικής Μακεδονίας»): α) έχει συσταθεί για συγκεκριμένο σκοπό της κάλυψης αναγκών γενικού συμφέροντος που δεν έχουν βιομηχανικό ή εμπορικό χαρακτήρα (και ειδικότερα την «ολοκληρωμένη διαχείριση των στερεών αποβλήτων, σύμφωνα με το Περιφερειακό Σχέδιο Διαχείρισης Αποβλήτων (ΠΕΣΔΑ), και ειδικότερα η εξειδίκευση και η υλοποίηση των στόχων και των δράσεων αυτού για την προσωρινή αποθήκευση, μεταφόρτωση, θαλάσσια μεταφορά ΑΣΑ, επεξεργασία, ανάκτηση και διάθεση των στερεών αποβλήτων της χωρικής τους αρμοδιότητας, σύμφωνα και με την υπ αριθμ. 2527/2009 (ΦΕΚ 83/Α/2009) κοινή υπουργική απόφαση»), β) έχει νομική προσωπικότητα (ως ΝΠΔΔ) και γ) το διοικητικό του συμβούλιο ορίζεται από τα δημοτικά συμβούλια των δήμων των διαχειριστικών ενοτήτων της Περιφέρειας Κεντρικής Μακεδονίας οι οποίοι μετέχουν υποχρεωτικά στον εν λόγω φορέα (βλ. διάταξη «Τα μέλη του Διοικητικού Συμβουλίου εκλέγονται από τα Δημοτικά Συμβούλια κάθε Δήμου που υποχρεωτικά συμμετέχει στο Σύνδεσμο, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 246 του Ν. 3463/2006») ενώ, παράλληλα, «ο Πρόεδρος του Διοικητικού Συμβουλίου εκλέγεται από τα μέλη αυτού με την απόλυτη πλειοψηφία του συνόλου των μελών του», συνεπώς εκ των ανωτέρω είναι πρόδηλο ότι οι ως άνω ΟΤΑ α' βαθμού, οι οποίοι συμμετέχουν στον αιτούντα φορέα και αποτελούν οργανισμούς δημοσίου δικαίου, ασκούν τη ζητούμενη (προκειμένου για το χαρακτηρισμό του ως οργανισμού δημοσίου δικαίου) καθοριστική επιρροή επί αυτού.

Το υπό εξέταση αίτημα του ως άνω φορέα αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης με μεικτό αντικείμενο τόσο την προμήθεια αγαθών (και συγκεκριμένα: τη μίσθωση της υπόψη μονάδας αντίστροφης ώσμωσης για 24+24 μήνες, με CPV: 42912000-2) όσο και την παροχή υπηρεσιών (και συγκεκριμένα: εργασίες τοποθέτησης, σύνδεσης και ρύθμισης της υπόψη μονάδας αντίστροφης ώσμωσης, με CPV: 45222100-0, καθώς και υπηρεσίες συντήρησης και λειτουργίας της εν λόγω μονάδας για το ίδιο χρονικό διάστημα προκειμένου για τη διαχείριση των στραγγισμάτων της, προεκτιμώμενου όγκου 73.000+73.000 κυβικών μέτρων, με CPV: 90481000-2) κατά τις προπαρατεθείσες διατάξεις του άρθρου 2 παρ. 1 περ. (8) και (9) του ν. 4412/2016.

Συνεπώς, έχοντας υπόψη τις προπαρατεθείσες διατάξεις του άρθρου 4 παράγραφος 2 εδάφιο δεύτερο του ν. 4412/2016, βάσει των οποίων προβλέπεται ότι: «στην περίπτωση μεικτών συμβάσεων που αποτελούνται εν μέρει από υπηρεσίες και εν μέρει από προμήθειες, το κύριο αντικείμενο καθορίζεται, σύμφωνα με το ποια από τις εκτιμώμενες αξίες των αντίστοιχων υπηρεσιών ή προμηθειών είναι η υψηλότερη», καθώς επίσης και το γεγονός ότι η εκτιμώμενη αξία των υπηρεσιών στο πλαίσιο της εξεταζόμενης σύμβασης υπερτερεί της εκτιμώμενης αξίας των προμηθειών, όπως προκύπτει από τον παρατιθέμενο ανωτέρω υπό

σελ. 4, 5 της παρούσας πίνακα ενδεικτικού προϋπολογισμού της σύμβασης κατά την 13/2021 μελέτη του αντικείμενου της, δεν καταλείπεται αμφιβολία περί του ότι η παροχή υπηρεσιών αποτελεί το κύριο αντικείμενο της εξεταζόμενης μεικτής δημόσιας σύμβασης και, ως εκ τούτου, η εξεταζόμενη δημόσια σύμβαση πρέπει να ανατεθεί με βάση τις διατάξεις του ν. 4412/2016 περί δημοσίων συμβάσεων υπηρεσιών.

Το αυτό συμπέρασμα προκύπτει και κατά δήλωση της αιτούσας, καθώς σύμφωνα με τα σχετικώς διαλαμβανόμενα στο με α.π. 8155/10.6.2021 έγγραφό της: «*Το αντικείμενο της σύμβασης αφορά στην παροχή υπηρεσιών για μίσθωση, εγκατάσταση και λειτουργία μίας καινούριας μονάδας αντίστροφης ώσμωσης (RO) για την επεξεργασία των στραγγισμάτων του Χ.Υ.Τ.Α. Έδεσσας του Περιφερειακού Συνδέσμου Φορέων Διαχείρισης Στερεών Αποβλήτων (ΦΟΔΣΑ) Κεντρικής Μακεδονίας*».

Περαιτέρω, ενόψει του ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών εκτιμώμενης αξίας 1.010.800€ χωρίς ΦΠΑ, συμπεριλαμβανομένων των προαναφερομένων δικαιωμάτων προαίρεσης, η οποία (εκτιμώμενη αξία της προς ανάθεση σύμβασης) υπερβαίνει το ισχύον κατώτατο χρηματικό όριο της περίπτωσης γ' του άρθρου 5 του ν. 4412/2016 για τις δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών των μη κεντρικών κυβερνητικών αρχών, όπως ο αιτών φορέας, προκύπτει ότι συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή της σύμφωνης γνώμης της κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, ως ισχύει.

12. Επισημαίνεται ότι η διαδικασία ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ, και ήδη άρθρα 26 και 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25 π.δ/τος 60/2007 και ήδη άρθρα 26 και 32 του ν. 4412/2016). Περαιτέρω επισημαίνεται ότι οι ανωτέρω διατάξεις, στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από την βασική ρύθμιση, ήτοι από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αρχής της διαφάνειας, του ελεύθερου ανταγωνισμού, της αποφυγής των διακρίσεων και της ίσης μεταχείρισης στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συσταλτικής ερμηνείας. Συγκεκριμένα, προκειμένου η Οδηγία 2004/18/ΕΚ, συναφώς δε και η Οδηγία 2014/24/ΕΕ, να μην απωλέσει την πρακτική αποτελεσματικότητά της, δεν επιτρέπεται τα κράτη μέλη και οι αναθέτουσες αρχές τους να προβλέπουν περιπτώσεις προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση που δεν προβλέπονται από την εν λόγω οδηγία ή να συνοδεύουν τις ρητώς προβλεπόμενες από την οδηγία αυτή περιπτώσεις με νέους όρους που έχουν ως αποτέλεσμα να καθιστούν ευκολότερη την προσφυγή στην εν λόγω διαδικασία (βλ. ΔΕΕ, αποφάσεις της 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. Όσον αφορά στις προϋποθέσεις εφαρμογής των ρητώς επικαλούμενων από τον αιτούντα φορέα διατάξεων του άρθρου 32 παρ. 2 περ. β' υποπερ. ββ' του ν. 4412/2016, και όπως έχει δεχθεί η Αρχή σε πλείστες σχετικές της αποφάσεις (πρβλ. Δ16/2020, Δ9/2019, Δ21/2018), επισημαίνονται τα εξής:

Οι αναθέτουσες αρχές, όπως εν προκειμένω και ο αιτών φορέας, μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις, μεταξύ αυτών και δημόσιες συμβάσεις προμήθειών και υπηρεσιών, προσφεύγοντας, κατ' εξαίρεση, σε διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση σχετικής προκήρυξης όταν για τεχνικούς λόγους καθίσταται απολύτως αναγκαίο

να ανατεθεί η εκτέλεση της σύμβασης σε συγκεκριμένο οικονομικό φορέα, ο οποίος όμως δεν αρκεί να είναι απλώς ικανός να προμηθεύσει / παράσχει με τον πλέον αποτελεσματικό και οικονομικά συμφέροντα τρόπο τις ζητούμενες προμήθειες / υπηρεσίες αλλά απαιτείται να είναι και ο μοναδικός έναντι οιαδήποτε άλλου οικονομικού φορέα που προμηθεύει / παρέχει δυνητικά ανάλογες προμήθειες / υπηρεσίες σε επίπεδο τουλάχιστον Ευρωπαϊκής Ένωσης, για τις οποίες δεν πρέπει να υπάρχει εύλογη εναλλακτική λύση ή υποκατάστατο (πρβλ. τη σχετική νομολογία του ΔΕΚ: C-199/85 Επιτροπή κατά Ιταλίας, C-296/92 Επιτροπή κατά Ιταλικής Δημοκρατίας, C-57/94 Επιτροπή κατά Ιταλικής Δημοκρατίας, καθώς επίσης και τα σχετικώς διαλαμβανόμενα στην αιτιολογική σκέψη (50) της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ βάσει των οποίων: *“οι αναθέτουσες αρχές που επικαλούνται αυτή την εξαίρεση θα πρέπει να αιτιολογούν γιατί δεν υπάρχουν εύλογες εναλλακτικές ή υποκατάστατα, όπως η χρήση εναλλακτικών διαύλων διανομής ακόμα και εκτός του κράτους μέλους της αναθέτουσας αρχής ή να εξετάζουν παρεμφερή από άποψη λειτουργίας έργα, αγαθά και υπηρεσίες”*).

Στην περίπτωση αυτή, η αναθέτουσα αρχή, η οποία φέρει το βάρος απόδειξης προς τούτο, οφείλει προηγουμένως να έχει σταθμίσει όλες τις οικονομοτεχνικές παραμέτρους που καθιστούν αναγκαία την προσφυγή σε αυτήν την όλως εξαιρετική διαδικασία, με πλήρη και ειδική αιτιολογία που πρέπει να προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου όσον αφορά στους λόγους που επέβαλαν την απόφασή της αυτή, διαφορετικά η διαδικασία της εν λόγω ανάθεσης δεν είναι νόμιμη (βλ. ενδεικτικά: πράξεις 77/2008, 263/2007, 186, 187, 188, 189, 190, 191/2006, 61/2004 VI Τμ Ελ.Συν, όπως και απόφαση Δ21/2018 της Αρχής).

Οι τεχνικοί λόγοι που δικαιολογούν την προσφυγή μίας αναθέτουσας αρχής στην ανωτέρω εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης αναφέρονται ενδεικτικά στην αιτιολογική σκέψη (50) της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ ως εξής: *“[...] Στις περιπτώσεις που η κατάσταση της αποκλειστικότητας οφείλεται σε τεχνικούς λόγους, αυτοί θα πρέπει να προσδιορίζονται με ακρίβεια και να αιτιολογούνται κατά περίπτωση. Θα μπορούσαν να περιλαμβάνουν, επί παραδείγματι, την τεχνική αδυναμία άλλων οικονομικών φορέων να επιτύχουν τις απαιτούμενες επιδόσεις ή την αναγκαιότητα χρήσης ειδικής τεχνογνωσίας, εργαλείων ή μέσων που μόνον ένας φορέας διαθέτει. Οι τεχνικοί λόγοι μπορεί να προέρχονται επίσης από ειδικές απαιτήσεις διαλειτουργικότητας που πρέπει να πληρούνται για να εξασφαλιστεί η λειτουργία των έργων, των αγαθών ή των υπηρεσιών. [...]”*.

Τέλος, προκειμένου για τη νόμιμη προσφυγή των αναθετουσών αρχών στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. β' υποπερ. ββ' του ν. 4412/2016, τίθεται ως επιπρόσθετη οριζόντια προϋπόθεση και το ότι η προτεινόμενη απουσία ανταγωνισμού δεν πρέπει να είναι αποτέλεσμα τεχνητού περιορισμού των παραμέτρων της προς σύναψη σύμβασης ο οποίος δημιουργήθηκε από την αναθέτουσα αρχή προκειμένου για τη μελλοντική ανάθεση δημόσιας σύμβασης κατ' επίκληση κατάστασης αποκλειστικότητας του προτεινόμενου αναδόχου οικονομικού φορέα (πρβλ. *“η αποκλειστικότητα μπορεί να οφείλεται και σε άλλους λόγους, όμως μόνο καταστάσεις αντικειμενικής αποκλειστικότητας μπορούν να δικαιολογήσουν τη χρήση της διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση, εφόσον η κατάσταση της αποκλειστικότητας δεν δημιουργήθηκε από την ίδια την αναθέτουσα αρχή με στόχο τη μελλοντική διαδικασία προμήθειας”*, σύμφωνα με τα σχετικώς διαλαμβανόμενα στην αιτιολογική σκέψη (50) της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ).

14. Εν προκειμένω, όσον αφορά στην εξέταση των προαναφερόμενων προϋποθέσεων συνδρομής των διατάξεων του άρθρου 32 παρ. 2 περ. β' υποπερ. ββ' ν. 4412/2016, τις οποίες

ρητώς επικαλείται ο αιτών φορέας ως νομική βάση του υπό κρίση αιτήματος, με βάση τα στοιχεία του υποβληθέντος φακέλου διαπιστώνονται τα εξής:

14.1 Εισαγωγικά, και όπως ρητώς βεβαιώνει ο αιτών φορέας στο με α.π. 8155/10.6.2021 συμπληρωματικό – διευκρινιστικό του έγγραφο, επισημαίνεται ότι το αντικείμενο της εξεταζόμενης δημόσιας σύμβασης «αφορά στην παροχή υπηρεσιών για μίσθωση, εγκατάσταση και λειτουργία μίας καινούριας μονάδας αντίστροφης ώσμωσης (RO) για την επεξεργασία των στραγγισμάτων του Χ.Υ.Τ.Α. Έδεσσας του Περιφερειακού Συνδέσμου Φορέων Διαχείρισης Στερεών Αποβλήτων (ΦΟΔΣΑ) Κεντρικής Μακεδονίας» για χρονικό διάστημα δύο (2) ετών με εκτιμώμενη αξία 517.400€ χωρίς ΦΠΑ και αντικείμενο σύμφωνα με την αναλυτική περιγραφή του στο Παράρτημα Ι της υποβληθείσας υπ' αριθμ. 13/2021 μελέτης, πλέον «δυνατότητας εφαρμογής δύο διαδοχικών προαιρέσεων για ένα (1) και άλλο ένα (1) έτος», συνολικής εκτιμώμενης αξίας 493.400€ χωρίς ΦΠΑ, η οποία συμπεριλαμβάνεται στην εκτιμώμενη αξία του εξεταζομένου αιτήματος.

Σημειωτέον ότι πρόκειται για καθαρά δικαιώματα προαίρεσης (option) του Αστικού Κώδικα, τα οποία δύνανται να ασκηθούν διά μονομερούς δήλωσης βουλήσεως της αναθέτουσας αρχής και αναλόγως «του χρονοδιαγράμματος κατασκευής της επέκτασης του ΧΥΤΑ που προγραμματίζεται (συμπεριλαμβανομένης και της Εγκατάστασης Επεξεργασίας Στραγγισμάτων)», χωρίς να απαιτείται η σύμπραξη προς τούτο του αναδόχου, ο οποίος είναι υποχρεωμένος να τα παράσχει εφόσον ασκηθούν από την αναθέτουσα αρχή, καθώς σύμφωνα με τα σχετικώς διαλαμβανόμενα υπό σελ. 34 της υπ' αριθμ. 13/2021 μελέτης προβλέπονται τα εξής: «Παρέχεται η δυνατότητα σύναψης δύο (2) διαδοχικών Συμβάσεων δυνάμει ρήτρας δικαιώματος προαίρεσης για επιπλέον χρονικό διάστημα έκαστης προαίρεσης ενός (1) έτους και συνολικής διάρκειας προαιρέσεων τα δύο (2) έτη. Η ενεργοποίηση του δικαιώματος προαίρεσης δύναται να ασκηθεί κατά τον χρόνο εκτέλεσης της αρχικής Σύμβασης (ή της πρώτης σύμβασης προαίρεσης, εφόσον πρόκειται για την δεύτερη διαδοχική σύμβαση προαίρεσης) και η σχετική Σύμβαση θα ισχύσει από το τέλος του χρόνου της προηγούμενης. Με τη ρήτρα δικαιώματος προαίρεσης παραχωρείται στην Αναθέτουσα Αρχή το διαπλαστικό δικαίωμα όπως διά μονομερούς δηλώσεως βουλήσεως και άνευ συμπράξεως του δεσμευόμενου Παρόχου να ενεργοποιήσει διαδοχικά τις δύο (2) Συμβάσεις αυτές.».

Περαιτέρω, όπως αναφέρεται στην προσκομισθείσα υπ' αριθμ. 108/10/13.4.2021 (ΑΔΑ: 67ΧΙΟΞΧΝ-5ΕΞ) απόφαση της Εκτελεστικής Επιτροπής του αιτούντος φορέα σχετικά με την έγκριση της υπ' αριθμ. 13/2021 μελέτης της εξεταζόμενης σύμβασης και την υποβολή του εν θέματι αιτήματος στην Αρχή για την παροχή της κατά νόμον σύμφωνης γνώμης της, η δημόσια σύμβαση για τη «Λειτουργία Χώρου Υγειονομικής Ταφής Απορριμμάτων (Χ.Υ.Τ.Α.) Εδέσσης» υπογράφηκε μεταξύ του Φο.Δ.Σ.Α. Κεντρικής Μακεδονίας και της ως άνω αναδόχου εταιρίας στις 12.8.2019, κατόπιν διαγωνισμού και σε συνέχεια θετικού προσυμβατικού ελέγχου του Ελ.Συν., με χρονική διάρκεια «τριάντα έξι (36) μηνών από την υπογραφή της, πλέον των τριάντα (30) ημερών για την εγκατάσταση στο Χ.Υ.Τ.Α. και την ετοιμότητα του παρόχου προς παροχή των υπηρεσιών, με δικαίωμα προαίρεσης για επιπλέον χρονικό διάστημα δώδεκα (12) μηνών», το δε εν λόγω δικαίωμα προαίρεσης δύναται να ασκηθεί από τον αιτούντα φορέα «κατά τον χρόνο εκτέλεσης της αρχικής σύμβασης και η σχετική σύμβαση θα ισχύσει από το τέλος του χρόνου αυτής». Ο δε ως άνω ανάδοχος της προαναφερόμενης εκτελούμενης δημόσιας σύμβασης είναι, όπως αναφέρει η αιτούσα, «εγκατεστημένος εντός του χώρου του έργου, ... έχει υπό την ευθύνη του τη συνολική λειτουργία αυτού, το συντονισμό κι εκτέλεση των απαιτούμενων εργασιών για την άρτια διαχείριση του εισερχόμενου απορριμματικού

φορτίου, καθώς και την λειτουργία όλων των επιμέρους τμημάτων του ΧΥΤΑ, μεταξύ των οποίων και της Μονάδας Επεξεργασίας Στραγγισμάτων (ΜΕΣ).»

Τέλος, όπως ισχυρίζεται ο αιτών φορέας, η ανάγκη εγκατάστασης της υπόψη Μονάδας Αντίστροφης Ώσμωσης προέκυψε μετά την ανάθεση της ως άνω σύμβασης λειτουργίας του ΧΥΤΑ Εδέσσης, σύμφωνα με το με α.π. οικ. 14285/27.10.2020 σχετικό έγγραφο της Δ/σης Περιβάλλοντος, Βιομηχανίας, Ενέργειας και Φυσικών Πόρων της Περιφέρειας Κεντρικής Μακεδονίας, αρμόδιας περιβαλλοντικά αδειοδοτούσας αρχής, προκειμένου «τα ποιοτικά χαρακτηριστικά των στραγγισμάτων του ως άνω ΧΥΤΑ να πληρούν τις προδιαγραφές διάθεσης είτε στην ΕΕΛ Εδέσσης είτε στον αποδέκτη» σύμφωνα με το από 8.3.2019 (εισερχόμενο Φο.Δ.Σ.Α. 20.3.2019) σχέδιο συμμόρφωσης της ως άνω Υπηρεσίας της Π.Κ.Μ. για την επίλυση των προβλημάτων λειτουργίας του εν λόγω ΧΥΤΑ κατά τις σχετικές διατάξεις του άρθρου 20 παρ. 15 ν. 4014/2011.

14.2 Όσον αφορά στους προβαλλόμενους κατά το εξεταζόμενο αίτημα **τεχνικούς λόγους** οι οποίοι δημιουργούν, κατά τον αιτούντα φορέα, την προτεινόμενη απουσία ανταγωνισμού κατά την ανάθεση της εξεταζόμενης σύμβασης, και έχοντας υπόψη τα σχετικώς διαλαμβανόμενα στην προαναφερόμενη υπ' αριθμ. 108/10/13.4.2021 απόφαση της Εκτελεστικής Επιτροπής του αιτούντος φορέα, διαπιστώνεται ότι ο αιτών φορέας επικαλείται τεχνικούς λόγους οι οποίοι φαίνεται να προέρχονται από ειδικές απαιτήσεις διαλειτουργικότητας των δύο μονάδων, και συγκεκριμένα αφενός της προς μίσθωση, εγκατάσταση και λειτουργία Μονάδας Αντίστροφης Ώσμωσης και αφετέρου της υφιστάμενης Μονάδας Επεξεργασίας Στραγγισμάτων του υπόψη ΧΥΤΑ, την οποία ήδη λειτουργεί ως ανάδοχος η εταιρεία «ΜΕΣΟΓΕΙΟΣ Α.Ε.» που αποτελεί και τον προτεινόμενο ανάδοχο της εξεταζόμενης σύμβασης, οι οποίες πρέπει να πληρούνται προκειμένου για την εξασφάλιση της εύρυθμης λειτουργίας της δεύτερης ως άνω μονάδας και οι οποίες καθιστούν, κατά τους ισχυρισμούς του αιτούντος φορέα, τεχνικά αδύνατη τη μίσθωση και λειτουργία της πρώτης ως άνω μονάδας από προμηθευτή / πάροχο άλλον εκτός του προαναφερόμενου, ήδη εγκατεστημένου προμηθευτή / παρόχου - λειτουργού της δεύτερης ως άνω μονάδας.

Ειδικότερα, σύμφωνα με τα σχετικώς διαλαμβανόμενα στο με α.π. 4238/29.3.2021 έγγραφο της αρμόδιας Υπηρεσίας του αιτούντος φορέα (ήτοι Περιφερειακή Δ/ση Διάθεσης ΑΣΑ), ομοίως δε και σύμφωνα με την υπ' αριθμ. 108/10/13.4.2021 απόφαση της Εκτελεστικής Επιτροπής του αιτούντος φορέα, προβάλλονται οι εξής ισχυρισμοί:

«Για την εύρυθμη λειτουργία του ΧΥΤΑ και κατ' επέκταση την προστασία του περιβάλλοντος καθώς και έπειτα την αίτηση της Δ/σης Περιβάλλοντος, Βιομηχανίας, Ενέργειας και Φυσικών Πόρων για την εγκατάσταση Μονάδας Αντίστροφης Ώσμωσης θα πρέπει ο ανάδοχος του έργου «ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑ ΧΩΡΟΥ ΥΓΕΙΟΝΟΜΙΚΗΣ ΤΑΦΗΣ ΑΠΟΡΡΙΜΜΑΤΩΝ (Χ.Υ.Τ.Α. ΕΔΕΣΣΑΣ) ΤΟΥ ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΚΟΥ ΣΥΝΔΕΣΜΟΥ Φο.Δ.Σ.Α. ΚΕΝΤΡΙΚΗΣ ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ» και ο ανάδοχος του έργου της εγκατάστασης και λειτουργίας της Μονάδας Αντίστροφης Ώσμωσης να είναι ο ίδιος, ώστε η διαχείριση των στραγγισμάτων να επιτυγχάνεται με το καλύτερο δυνατό τρόπο και να μην παρουσιάζονται προβλήματα δυσλειτουργίας που θα έχουν σαν αποτέλεσμα μέρος των στραγγισμάτων να διαφεύγουν στον περιβάλλοντα χώρο, να καταλήγουν στον υδροφόρο ορίζοντα και να προκαλούν σημαντικά προβλήματα στο περιβάλλον (ανθρώπους - ζώα - φυτά).

Επίσης λόγω των ισχυρών βροχοπτώσεων της τελευταίας περιόδου καθώς και την άρνηση της ΔΕΥΑ Έδεσσας περί αποδοχής για διαχείριση των επεξεργασμένων στραγγισμάτων στις εγκαταστάσεις της ΕΕΛ Έδεσσας για περαιτέρω επεξεργασία, απαιτείται η λειτουργία της Μονάδας Αντίστροφης Ώσμωσης και ένταξή της στην Μονάδα Επεξεργασίας Στραγγισμάτων

ως ενιαίο σύνολο αντιμετώπισης των εισερχομένων στραγγισμάτων και διαχείρισης αυτών (επίτευξη βέλτιστης λειτουργίας διαγράμματος ροών ολόκληρης της μονάδας). [...]

Για να είναι λοιπόν δυνατή η συνεχής ρύθμιση των λειτουργικών παραμέτρων της Μονάδας Αντίστροφης Ώσμωσης απαιτούνται σειρά ρυθμίσεων στο υφιστάμενο σύστημα, καθώς και η παρακολούθηση της συνολικής εγκατάστασης επεξεργασίας στραγγισμάτων, έτσι ώστε να υπάρχει πλήρης έλεγχος και ρύθμιση όλων των παραμέτρων λειτουργίας, τόσο των υφιστάμενων μονάδων όσο και της νέας. Επιπλέον, καθ' όλη τη διάρκεια λειτουργίας της Μονάδας Αντίστροφης Ώσμωσης θα απαιτούνται συνεχώς παράλληλες ρυθμίσεις των λειτουργικών παραμέτρων της υφιστάμενης επεξεργασίας και της νέας μονάδας με βάση τα μεταβαλλόμενα ποιοτικά χαρακτηριστικά των εισερχόμενων στραγγισμάτων. Κάτι τέτοιο δεν θα είναι δυνατόν αν το ένα τμήμα λειτουργεί από τον εγκαταστημένο ανάδοχο και το άλλο από διαφορετικό πάροχο. [...]

Με την εφαρμογή της ως άνω διαδικασίας, εξασφαλίζεται η αρτιότητα των παρεχόμενων υπηρεσιών κατά τη λειτουργία της Μονάδας Επεξεργασίας Στραγγισμάτων, με τον ήδη εγκατεστημένο ανάδοχο να είναι υπεύθυνος για να σχεδιάζει και να οργανώνει την εκτέλεση και τον συντονισμό του συνόλου των εργασιών που απαιτούνται με ορθότητα και ασφάλεια, ενώ η διαχείριση των στραγγισμάτων θα επιτυγχάνεται με το καλύτερο δυνατό τρόπο. Για τον λόγο αυτό θα πρέπει άμεσα και με διαπραγμάτευση να ανατεθεί στην εταιρεία ΜΕΣΟΓΕΙΟΣ Α.Ε. η εγκατάσταση και διαχείριση της μονάδας Αντίστροφης Ώσμώσεως.»

Συναφώς, με το με α.π. 8155/10.6.2021 συμπληρωματικό – διευκρινιστικό του έγγραφο, ο αιτών φορέας προβάλλει τον ισχυρισμό ότι η προς εγκατάσταση Μονάδα Αντίστροφης Ώσμωσης «ως εξοπλισμός, θα αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της Μονάδας Επεξεργασίας Στραγγισμάτων που ήδη λειτουργεί ο εγκατεστημένος ανάδοχος και απαιτείται συνεχής και στενή επικοινωνία όλων των επιμέρους τμημάτων του εξοπλισμού για την ρύθμιση των λειτουργικών παραμέτρων τους, ώστε να εξασφαλίζεται η απρόσκοπτη λειτουργία της Μονάδας», δεδομένου ότι η προς εγκατάσταση Μονάδα Αντίστροφης Ώσμωσης «θα αποτελεί το τριτοβάθμιο στάδιο επεξεργασίας των στραγγισμάτων» της ως άνω Μονάδας Επεξεργασίας Στραγγισμάτων του ΧΥΤΑ Εδέσσης «και θα δέχεται ως εισερχόμενο ρεύμα την έξοδο της δευτεροβάθμιας (βιολογικής) βαθμίδας επεξεργασίας».

Στο πλαίσιο αυτό, ο αιτών φορέας προβάλλει ισχυρισμούς προκειμένου να τεκμηριώσει τον προβαλλόμενο τεχνικά αδιαίρετο χαρακτήρα της προς ανάθεση δημόσια σύμβασης σε σχέση με την εκτελούμενη (από τον προτεινόμενο ανάδοχο) δημόσια σύμβαση για τη «Λειτουργία Χώρου Υγειονομικής Ταφής Απορριμμάτων (Χ.Υ.Τ.Α.) Εδέσσης», επιχειρώντας μία αναλυτική αναφορά στις «συγκεκριμένες απαιτήσεις διαλειτουργικότητας (π.χ. τεχνικές λειτουργικές παράμετροι) των δύο ως άνω μονάδων από τις οποίες προέρχονται οι προβαλλόμενοι από το φορέα σας τεχνικοί λόγοι οι οποίοι δημιουργούν, κατά τους ισχυρισμούς σας, την τεχνική μοναδικότητα του προτεινόμενου αναδόχου κατά την ανάθεση της εξεταζόμενης σύμβασης, και κατά ποιόν τρόπο οι τεχνικές αυτές απαιτήσεις οδηγούν μονοσήμαντα στη λύση της επιλογής του συγκεκριμένου προτεινόμενου αναδόχου».

Πιο συγκεκριμένα, με το ως άνω συμπληρωματικό – διευκρινιστικό έγγραφό του, ο αιτών φορέας, επιχειρώντας να τεκμηριώσει ότι «ουδείς άλλος πλέον του εγκατεστημένου (εννοείται αναδόχου της σύμβασης για τη «Λειτουργία Χώρου Υγειονομικής Ταφής Απορριμμάτων (Χ.Υ.Τ.Α.) Εδέσσης»)] θα μπορούσε, έχοντας στην πλήρη ευθύνη, έλεγχο και εποπτεία του το σύνολο του συστήματος επεξεργασίας στραγγισμάτων, να επιφέρει το βέλτιστο αποτέλεσμα

τόσο για την Αναθέτουσα Αρχή όσο και για τον περιορισμό των περιβαλλοντικών επιπτώσεων», αναφέρει αναλυτικά τα εξής:

«Αρχικά τα παραγόμενα στραγγίσματα εισέρχονται στην πρωτοβάθμια επεξεργασία, όπου λαμβάνουν χώρα πρωτόλειες διεργασίες και εν συνεχεία οδηγούνται στη δευτεροβάθμια βαθμίδα επεξεργασίας, όπου και πραγματοποιείται η -σε ένα βαθμό- αντιμετώπιση του ρυπαντικού φορτίου των στραγγισμάτων. Εκεί, απομακρύνονται μερικώς στοιχεία και ενώσεις όπως τα αμμωνιακά ιόντα και εν γένει οι ενώσεις του αζώτου, το βιοχημικά απαιτούμενο οξυγόνο (BOD), το χημικά απαιτούμενο οξυγόνο (COD), τα οποία θα απομακρύνονται πλήρως κατά την τριτοβάθμια επεξεργασία στη μονάδα αντίστροφης ώσμωσης. Από την όλη διεργασία κατά το στάδιο αυτό παράγεται το διήθημα (καθαρό -τελικώς επεξεργασμένο υγρό) και το συμπύκνωμα (παραπροϊόν), το οποίο χαρακτηρίζεται από εξαιρετικά υψηλό ρυπαντικό φορτίο. Βάσει της εγκεκριμένης ΑΕΠΟ, το διήθημα, εφόσον καλύπτει τις προδιαγραφές ποιότητας, οδηγείται σε φυσικό αποδέκτη. Το δε συμπύκνωμα συγκεντρώνεται σε δεξαμενή και ανακυκλοφορείται στην απορριμματική μάζα απ' όπου, αναμεμειγμένο με τα παραγόμενα στραγγίσματα, οδηγείται στη Μονάδα Επεξεργασίας Στραγγισμάτων, μέσω του δικτύου συλλογής.

Εφόσον έχει γίνει επαρκής απομάκρυνση των προαναφερθεισών παραμέτρων στη δευτεροβάθμια επεξεργασία, τότε η επεξεργασία του εισερχόμενου ρεύματος στην αντίστροφη ώσμωση θα λάβει χώρα υπό τις βέλτιστες συνθήκες και το τελικό προϊόν αυτής θα πληροί τις απαιτήσεις ποιότητας που θέτουν οι εγκεκριμένοι περιβαλλοντικοί όροι. Σε περίπτωση, όμως, που το σύστημα δευτεροβάθμιας επεξεργασίας δεν λειτουργήσει με την απαιτούμενη απόδοση (απώλεια της ενεργούς βιομάζας, διαφοροποίηση της σύστασης του παραγόμενου στραγγίσματος, βλάβη), αυτόθροα επιβάλλεται η άμεση επαναρρύθμιση των λειτουργικών παραμέτρων της μονάδας αντίστροφης ώσμωσης για την ορθή και ασφαλή λειτουργία της. Η διαπίστωση τέτοιων προβλημάτων γίνεται αφενός μέσω μακροσκοπικών και αφετέρου μέσω μικροσκοπικών εξετάσεων, ήτοι εργαστηριακών αναλύσεων δειγμάτων, τα οποία λαμβάνονται απ' τα καίρια σημεία σε όλο τον εξοπλισμό της ΜΕΣ.

Ως εξάγεται από τα ανωτέρω, η τελική απόδοση της μονάδας αντίστροφης ώσμωσης είναι άρρηκτα συνδεδεμένη με την απόδοση της δευτεροβάθμιας επεξεργασίας, αφού σε περίπτωση που η τελευταία διαφοροποιηθεί θα πρέπει να λάβει χώρα σειρά ενεργειών για την εξασφάλιση των κατάλληλων συνθηκών λειτουργίας της μονάδας αντίστροφης ώσμωσης. Ως εκ τούτου, η εποπτεία, ο έλεγχος – μακροσκοπικός και μικροσκοπικός- και η λειτουργία των επιμέρους τμημάτων απαιτείται να εκτελείται από τον ίδιο οικονομικό φορέα και η Μονάδα Επεξεργασίας Στραγγισμάτων να αντιμετωπίζεται ως μία ενιαία οντότητα. Σε διαφορετική περίπτωση, ελλοχεύει ο κίνδυνος να συμβούν γεγονότα, τα οποία δεν θα γίνουν αντιληπτά από έναν διαφορετικό λειτουργό και θα επιφέρουν αφενός απορρύθμιση της λειτουργικότητας του συνόλου της Μονάδας και αφετέρου αρνητική επίπτωση στην ποιότητα των τελικώς επεξεργασμένων υγρών.

Προς επίρρωση τούτου, αναφέρεται επιπροσθέτως ότι αν, παραδείγματος χάριν, κατά τη διάρκεια της βιολογικής επεξεργασίας διαταραχθούν οι αερόβιες συνθήκες εντός του βιοαντιδραστήρα, η απομάκρυνση του ρυπαντικού φορτίου του διασταλάγματος (όπως π.χ. NH₄-N, BOD, COD) θα είναι μικρότερη από την επιθυμητή. Σε αυτή την περίπτωση, θα πρέπει να ρυθμιστεί η ανάκτηση της μονάδας αντίστροφης ώσμωσης για να επιτευχθούν τα όρια εκροής. Σε άλλη περίπτωση, μη αποδοτική λειτουργία της βιολογικής βαθμίδας, και μη σωστή καθίζηση και απομάκρυνση στερεών από το ρεύμα της εκροής, θα επιβαρύνει σε μεγάλο

βαθμό τις διατάξεις φίλτρανης της αντίστροφης ώσμωσης και ακολούθως θα απαιτηθούν συγκεκριμένες ενέργειες για την προστασία τους συστήματος και την ορθή λειτουργία του. Τυχόν λανθασμένοι χειρισμοί ή και βλάβες στο ένα μέρος τους συστήματος, θα δημιουργήσουν προβλήματα και στο επόμενο στάδιο. Αυτή η αλληλεπίδραση της δευτεροβάθμιας με την τριτοβάθμια επεξεργασία μπορεί να λειτουργήσει αρνητικά και με την αντίστροφη πορεία. Αν, επί παραδείγματι, δεν ελέγχεται η ανακυκλοφορία του βαρύτατου ποιοτικά συμπυκνώματος και το ποσοστό εισροής αυτού στη Μονάδα Επεξεργασίας Στραγγισμάτων, ενδέχεται να δημιουργηθεί δυσλειτουργία στη δευτεροβάθμια βιολογική βαθμίδα ή ακόμα και να την απορρυθμίσει πλήρως. Αυτό συμβαίνει γιατί ο πληθυσμός των μικροοργανισμών που υπάρχουν στον βιοαντιδραστήρα της βιολογικής βαθμίδας μπορεί να «δηλητηριαστεί» από τις πολύ υψηλές συγκεντρώσεις ρυπαντών του συμπυκνώματος. Ένα τέτοιο σενάριο θα ήταν καταστροφικό για την ορθή λειτουργία ολόκληρης της ΜΕΣ συμπεριλαμβανομένης και της Μονάδας Αντίστροφης Ώσμωσης, για τους λόγους που αναφέρθηκαν παραπάνω.

Λαμβάνοντας υπόψη το σύνολο των ανωτέρω, εξάγεται το συμπέρασμα ότι η επίτευξη του επιθυμητού αποτελέσματος, ήτοι η διάθεση της εκροής της Μονάδας Αντίστροφης Ώσμωσης στον τελικό αποδέκτη, προϋποθέτει την συνδυαστική και συνεργατική λειτουργία των δύο μονάδων ως ένα ενιαίο σύστημα, ειδάλλως τίθεται εν αμφιβόλω η ποιοτική λειτουργικότητα αυτού, με αποτέλεσμα να διακυβεύεται το τελικό αποτέλεσμα της εκροής. Υπό το πρίσμα, λοιπόν, αυτό και έχοντας εξετάσει πλήρως τις τεχνικές και ειδικές συνθήκες που λαμβάνουν χώρα στη συγκεκριμένη περίπτωση, προκύπτει σαφώς ότι ο ήδη εγκατεστημένος ανάδοχος, αναδεικνύεται ο μοναδικός που δύναται να εγκαταστήσει, συνδέσει και λειτουργήσει τη νέα Μονάδα Αντίστροφης Ώσμωσης, πόσο μάλλον όταν διαθέτει τόσο τον απαιτούμενο τεχνολογικό εξοπλισμό όσο και την απαραίτητη εξειδικευμένη εμπειρία. Και τούτο, όχι γιατί δυνητικά δεν υφίσταται άλλος οικονομικός φορέας που παρέχει ανάλογες υπηρεσίες, αλλά διότι ουδείς άλλος πλέον του εγκατεστημένου θα μπορούσε, έχοντας στην πλήρη ευθύνη, έλεγχο και εποπτεία του το σύνολο του συστήματος επεξεργασίας στραγγισμάτων, να επιφέρει το βέλτιστο αποτέλεσμα τόσο για την Αναθέτουσα Αρχή όσο και για τον περιορισμό των περιβαλλοντικών επιπτώσεων.»

Και ναι μεν, ενόψει των προεκτεθέντων, κρίνεται βάσιμος ο προβαλλόμενος ισχυρισμός του αιτούντος φορέα ότι η προς εγκατάσταση Μονάδα Αντίστροφης Ώσμωσης θα αποτελεί το τριτοβάθμιο στάδιο επεξεργασίας των στραγγισμάτων της ήδη λειτουργούσας από την εταιρεία «ΜΕΣΟΓΕΙΟΣ Α.Ε.» Μονάδας Επεξεργασίας Στραγγισμάτων του ΧΥΤΑ Εδέσσης.

Πλην όμως, δεν διαφαίνεται ως βάσιμος ο ισχυρισμός του αιτούντος περί του ότι «η εποπτεία, ο έλεγχος – μακροσκοπικός και μικροσκοπικός- και η λειτουργία των επιμέρους τμημάτων» της ενιαίας μονάδας (ήτοι της υφιστάμενης Μονάδας Επεξεργασίας Στραγγισμάτων λειτουργούσας σε σειρά με την προς εγκατάσταση Μονάδα Αντίστροφης Ώσμωσης) «απαιτείται να εκτελείται από τον ίδιο οικονομικό φορέα και η Μονάδα Επεξεργασίας Στραγγισμάτων να αντιμετωπίζεται ως μία ενιαία οντότητα», δεδομένο ότι πρόκειται κατ' ουσίαν για δύο διακριτές μονάδες επεξεργασίας στραγγισμάτων, οι οποίες καλούνται να επιτελέσουν την αυτή τεχνικο-οικονομική λειτουργία (της επεξεργασίας των στραγγισμάτων του επίμαχου ΧΥΤΑ), λειτουργούσες εν σειρά, με την πρώτη να δέχεται στην είσοδό της προς επεξεργασία τα στραγγίσματα της εξόδου της δεύτερης, τα ποιοτικά χαρακτηριστικά των οποίων διαπιστώνονται, όπως βεβαιώνει ο αιτών φορέας, «μέσω μακροσκοπικών και μικροσκοπικών εξετάσεων, ήτοι εργαστηριακών αναλύσεων δειγμάτων, τα οποία λαμβάνονται

απ' τα καίρια σημεία σε όλο τον εξοπλισμό της», γεγονός που σημαίνει ότι τα οποιαδήποτε τυχόν προβλήματα στη λειτουργία της δευτεροβάθμιας επεξεργασίας της υφιστάμενης Μονάδας Επεξεργασίας Στραγγισμάτων, τα οποία δύνανται να επηρεάσουν τα ποιοτικά χαρακτηριστικά των εισερχομένων στραγγισμάτων στην προς εγκατάσταση Μονάδα Αντίστροφης Ώσμωσης, συναφώς δε και τη λειτουργία της, διαφαίνεται ότι δύνανται να αντιμετωπισθούν, κατά τη συνήθη πείρα, στο πλαίσιο της ορθής επίβλεψης της εκτέλεσης της σύμβασης λειτουργίας εκάστης εκ των δύο μονάδων, η οποία εμπίπτει στη σφαίρα ευθύνης του αιτούντος φορέα.

Πολλώ δε μάλλον προς το αυτό συμπέρασμα συνηγορεί και το γεγονός ότι η επίβλεψη της λειτουργίας και η έγκαιρη ρύθμιση των λειτουργικών παραμέτρων της προς εγκατάσταση Μονάδας Αντίστροφης Ώσμωσης φαίνεται να καθίσταται ευχερέστερη λόγω της δυνατότητας 24ωρου απομακρυσμένου ελέγχου αυτής, η οποία προβλέπεται στο αντικείμενο της εξεταζόμενης δημόσιας σύμβασης (πρβλ. σελ. 6 της υπ' αριθμ. 13/2021 μελέτης όπου, μεταξύ άλλων, προβλέπεται ότι: «*Ενδεικτικά και όχι περιοριστικά, στο αντικείμενο της Σύμβασης περιλαμβάνονται οι παρακάτω δεσμευτικοί όροι και υποχρεώσεις του Παρόχου: [...] Το δίκτυο μεταφοράς δεδομένων έτσι ώστε να είναι εφικτή ο απομακρυσμένος έλεγχος της μονάδας, όλο το 24ωρο.*»).

Συνεπώς, η προβαλλόμενη από τον αιτούντα απαίτηση για «*άμεση επαναρρύθμιση των λειτουργικών παραμέτρων της μονάδας αντίστροφης ώσμωσης για την ορθή και ασφαλή λειτουργία της*» σε περίπτωση ύπαρξης τυχόν προβλημάτων λειτουργίας της υφιστάμενης Μονάδας Επεξεργασίας Στραγγισμάτων του υπόψη ΧΥΤΑ, όπως επίσης και «*η παρακολούθηση της συνολικής εγκατάστασης επεξεργασίας στραγγισμάτων, έτσι ώστε να υπάρχει πλήρης έλεγχος και ρύθμιση όλων των παραμέτρων λειτουργίας, τόσο των υφιστάμενων μονάδων όσο και της νέας*», ανάγονται, κατά τη συνήθη πείρα, στο πλαίσιο της ορθής επίβλεψης της εκτέλεσης των δύο συγκεκριμένων συμβάσεων λειτουργίας των εν λόγω μονάδων, η οποία εμπίπτει στη σφαίρα ευθύνης του αιτούντος φορέα και δεν δύναται να στοιχειοθετήσει τεχνικό λόγο ο οποίος καθιστά απολύτως αναγκαία την ανάθεση της εξεταζόμενης σύμβασης στον υφιστάμενο ανάδοχο της εκτελούμενης δημόσιας σύμβασης λειτουργίας της Μονάδας Επεξεργασίας Στραγγισμάτων του επίμαχου ΧΥΤΑ.

Τέλος, όσον αφορά στο «*ποιες συγκεκριμένες, ανυπέρβλητες για το φορέα σας τεχνικές δυσλειτουργίες θα δημιουργούνταν κατά την επεξεργασία των στραγγισμάτων του υπόψη ΧΥΤΑ στην περίπτωση κατά την οποία η μίσθωση και λειτουργία της εν θέματι Μονάδας Αντίστροφης Ώσμωσης για το επίμαχο χρονικό διάστημα ανατίθετο σε οικονομικό φορέα διαφορετικό από τον προτεινόμενο*», με το συμπληρωματικό – διευκρινιστικό του έγγραφο, ο αιτών φορέας προβάλλει τα εξής:

«1. Τεχνική Δυσλειτουργία ως προς την Επίβλεψη της ορθής λειτουργίας της Μονάδας Επεξεργασίας Στραγγισμάτων (ΜΕΣ). Δεδομένης της αλληλεξάρτησης που υπάρχει μεταξύ των τμημάτων της ΜΕΣ, όπως αναλυτικά περιγράφηκε ανωτέρω, καθίσταται σαφές ότι στην περίπτωση διαφορετικών οικονομικών φορέων, θα παρουσιαστούν σοβαρές δυσκολίες ως προς την επίβλεψη των παρεχόμενων υπηρεσιών από την πλευρά της Αναθέτουσας Αρχής. Και τούτο διότι η επίβλεψη εκ μέρους της Διευθύνουσας Υπηρεσίας, ως προς την ορθή διαχείριση κι επεξεργασία των παραγόμενων στραγγισμάτων, γίνεται ενιαία και συνολικά και θα ήταν αδύνατο να διαχωριστεί η ευθύνη σε δύο οικονομικούς φορείς. Το πρόβλημα γίνεται έντονα αντιληπτό στο ενδεχόμενο μη επίτευξης των προδιαγραφών ποιότητας των τελικών επεξεργασμένων υγρών (εξερχόμενα της Μονάδας Αντίστροφης ώσμωσης), καθώς δεν θα

μπορεί να προσδιοριστεί αν η αιτία των υψηλών τιμών οφείλεται σε ανεπάρκεια του ενός ή του άλλου οικονομικού φορέα.

2. Τεχνική Δυσλειτουργία ως προς την Κατανομή ευθυνών-Εξάλειψη κινδύνου ευθύνης του Συνδέσμου. Στην περίπτωση δύο διαφορετικών οικονομικών φορέων, εγείρονται σοβαρά θέματα κατανομής ευθυνών, ιδιαίτερα σε περιπτώσεις εκτάκτων αναγκών όπως διαφυγή στραγγισμάτων στο περιβάλλον, διάχυση χημικών ουσιών, φωτιάς ή ακόμη για τη φύλαξη και την ασφάλιση του έργου. Πρόκειται για μία μονάδα που λειτουργεί, σε τρία στάδια, τα οποία όλα μαζί συνιστούν την Μονάδα Επεξεργασίας. Η επί 24ωρου βάσεως λειτουργία της αλλά και το μεταβλητό της σύστασης της παραγόμενης βιομάζας απαιτεί, συνακόλουθα, την μεταβολή των παραμέτρων κατά τα διαδοχικά στάδια. Η ανάθεση στον ίδιο ανάδοχο απάντων των σταδίων εξαλείφει το ενδεχόμενο ευθύνης του Συνδέσμου, ως υπερήμερου κυρίου του έργου (άρθρο 137 Ν.4412/2016) στην περίπτωση που, δεν είναι δυνατή η λειτουργία της ΜΑΟ (Μονάδας Αντίστροφης Ώσμωσης) εξαιτίας αδυναμίας λειτουργίας της ΜΕΣ και το αντίστροφο. Δηλαδή, όχι μόνον θα αποφευχθεί η αμοιβαία επίρριψη ευθυνών μεταξύ των δύο αναδόχων, στο ενδεχόμενο μη λειτουργίας ή δυσλειτουργίας οιασδήποτε από τις μονάδες, η οποία επιφέρει, αυτόθροα, λόγω του τεχνικά και λειτουργικά αδιαίρετου, την αντίστοιχη μη λειτουργία ή δυσλειτουργία της έτερης μονάδας, αλλά αποκλείει και τον χαρακτηρισμό του Συνδέσμου μας ως υπερήμερου κυρίου έναντι της μονάδας που, ανυπαίτιότητά της δεν λειτουργεί.

3. Ταυτόχρονη παροχή υπηρεσιών. Όπως προαναφέρθηκε απαιτείται η ταυτόχρονη παροχή υπηρεσιών για τη λειτουργία του συνόλου του εξοπλισμού της ΜΕΣ. Για την ομαλή εξέλιξη αυτών απαιτείται η αगाστή συνεργασία και των δύο βαθμίδων της επεξεργασίας για να επιτυγχάνονται τα επιθυμητά αποτελέσματα και να μην υπάρχει καμία περιβαλλοντική επιβάρυνση. Στην περίπτωση άναρχης λειτουργίας των δύο Μονάδων είναι βέβαιη η δημιουργία συγχύσεων. Η πλέον αναμενόμενη δυσλειτουργία είναι η ποσοτικά άναρχη επεξεργασία των στραγγισμάτων από τις δύο Μονάδες. Έτσι, ελλείψει συντονισμού ελλοχεύει ο κίνδυνος να παράγονται από τη δευτεροβάθμια επεξεργασία μικρότερες ή ακόμη χειρότερα μεγαλύτερες ποσότητες στραγγισμάτων από αυτές που μπορεί να απορροφήσει η τριτοβάθμια επεξεργασία, ήτοι η Μονάδα Αντίστροφης Ώσμωσης.

4. Επίβλεψη εργασιών από Αναθέτουσα Αρχή και λοιπές Αρμόδιες Αρχές. Υπό τις προαναφερθείσες συνθήκες γίνεται αντιληπτό ότι η επίβλεψη των διαφορετικών συμβάσεων που θα εκτελούνται εντός του ίδιου χώρου του έργου θα είναι πιο αποτελεσματική όταν υπάρχει ένας οικονομικός φορέας υπόλογος. Το ίδιο ισχύει και για τις απαραίτητες συνεννοήσεις με τις λοιπές αρμόδιες κρατικές αρχές (πχ. Όργανα επιθεώρησης τήρησης περιβαλλοντικών όρων, ελεγκτικοί μηχανισμοί τήρησης όρων λειτουργίας κλπ).»

Ως προς τους ανωτέρω προβαλλόμενους ισχυρισμούς του αιτούντος είναι σαφές, όπως προαναφέρθηκε, ότι η ορθή επίβλεψη σε συνολική βάση της εκτέλεσης των συμβάσεων λειτουργίας των δύο μονάδων (τόσο της προς εγκατάσταση Μονάδας Αντίστροφης Ώσμωσης όσο και της λειτουργούσας Μονάδας Επεξεργασίας Στραγγισμάτων του ΧΥΤΑ Εδέσσης) ανάγεται, κατά τη συνήθη πείρα, στη σφαίρα ευθύνης του αιτούντος φορέα και, συνεπώς, δεν τίθεται θέμα δυσχέρειας στην κατανομή ευθυνών μεταξύ των τυχόν διαφορετικών παρόχων λειτουργίας των δύο μονάδων στην περίπτωση κατά την οποία τα ποιοτικά χαρακτηριστικά των προς επεξεργασία στραγγισμάτων στην έξοδο της προς εγκατάσταση Μονάδας Αντίστροφης Ώσμωσης δεν είναι αποδεκτά με βάση την ισχύουσα ΑΕΠΟ, καθώς τα ποιοτικά χαρακτηριστικά των στραγγισμάτων είναι προφανές ότι δύνανται να μετρώνται τόσο μακροσκοπικά όσο και

μικροσκοπικά μέσω εργαστηριακών αναλύσεων δειγμάτων τόσο στην είσοδο όσο και στην έξοδο κάθε μονάδας, με αποτέλεσμα να καθίσταται τοιούτοτρόπως ευχερής η διαπίστωση από τον αιτούντα φορέα της συγκεκριμένης μονάδας στην έξοδο της οποίας δεν έχουν επιτευχθεί κατά περίπτωση οι ζητούμενες τιμές των ως άνω ποιοτικών χαρακτηριστικών των υπόψη στραγγισμάτων.

14.3 Επιπρόσθετα, από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, και λαμβανομένου υπόψη του ότι στην οικεία αγορά των μονάδων αντίστροφης ώσμωσης για την επεξεργασία στραγγισμάτων ΧΥΤΑ δραστηριοποιούνται ομολογουμένως αρκετοί εξειδικευμένοι ημεδαποί και αλλοδαποί οικονομικοί φορείς ικανοί να παράσχουν δυνητικά ανάλογες υπηρεσίες, γεγονός που αποδέχεται και ο αιτών φορέας (βλ. «... όχι γιατί δυνητικά δεν υφίσταται άλλος οικονομικός φορέας που παρέχει ανάλογες υπηρεσίες»), επισημαίνεται ότι ο αιτών φορέας δεν έχει προβεί σε έρευνα αγοράς σε επίπεδο Ελλάδας ή/και ΕΕ προκειμένου για την εύρεση τυχόν εύλογης υποκατάστατης λύσης έναντι της προτεινόμενης στο πλαίσιο της πλήρους στάθμισης όλων των οικονομοτεχνικών παραμέτρων που καθιστούν αναγκαία την προσφυγή του στην κρινόμενη, όλως εξαιρετική, διαδικασία, με πλήρη και ειδική αιτιολογία που πρέπει να προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου όσον αφορά στους λόγους που επέβαλαν την απόφασή του αυτή, όπως απαιτεί η νομολογία (βλ. ανωτέρω υπό σελ. 19 της παρούσας).

Περαιτέρω, διαφαίνεται ότι η προτεινόμενη απουσία ανταγωνισμού κατά τη σύναψη της εξεταζόμενης δημόσιας σύμβασης μάλλον δύναται να θεωρηθεί ότι είναι αποτέλεσμα τεχνητού περιορισμού των παραμέτρων της υπόψη σύμβασης από την αιτούσα αναθέτουσα αρχή, καθώς βασίζεται - κατά κύριο λόγο - στον κατά τα ανωτέρω διαφαινόμενο ως αβάσιμο ισχυρισμό της ότι είναι τεχνικά αδύνατο να επιτευχθεί ορθή επίβλεψη της λειτουργίας των δύο επίμαχων μονάδων (της προς εγκατάσταση Μονάδας Αντίστροφης Ώσμωσης και της λειτουργούσας Μονάδας Επεξεργασίας Στραγγισμάτων του ΧΥΤΑ Εδέσσης) ως ενιαίο σύνολο στην περίπτωση εγκατάστασης δύο διακριτών αναδόχων λειτουργίας αυτών.

Συνεπώς, ενόψει των ανωτέρω, και έχοντας υπόψη ότι ο έλεγχος που διενεργεί η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. στο πλαίσιο της παροχής της κατ' άρθρο 2 παρ. 2 γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, ως ισχύει, σύμφωνης γνώμης της επί αιτημάτων αναθετουσών αρχών για τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων κατόπιν διαπραγμάτευσης αποβλέπει στη διαπίστωση της αντικειμενικής κατά το νόμο συνδρομής των επικαλούμενων διατάξεων, χωρίς να ενδιαφέρει η σκοπιμότητα σύναψης της υπόψη σύμβασης ή η υποκειμενική στάση και συμπεριφορά των αρμοδίων οργάνων της αιτούσας αναθέτουσας αρχής, εάν δηλαδή τα όργανα αυτά είχαν πρόθεση καταστρατήγησης των οικείων διατάξεων/συμβατικών όρων ή εάν η παραβίαση αυτών οφείλεται σε παρερμηνεία, έστω και συγγνωστή, ως προς την έννοια των εφαρμοστέων διατάξεων (πρβλ. αποφάσεις 274^Α/2015, 229/2015, 549/2013 της Αρχής), διαφαίνεται βασίμως ότι κατά την υπό κρίση υπόθεση δεν δύναται να θεωρηθεί ότι πληρούνται οι προϋποθέσεις συνδρομής της επικαλούμενης διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. β' υποπερ. ββ' ν. 4412/2016.

IV. Συμπέρασμα

15. Ενόψει των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, η Αρχή **ομόφωνα** αποφασίζει:

Την **μη παροχή της σύμφωνης γνώμης** της κατά το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, ως ισχύει, επί του εξεταζόμενου αιτήματος του Φο.Δ.Σ.Α. Κεντρικής Μακεδονίας

προκειμένου ο εν λόγω φορέας να προβεί σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης «μίσθωσης και λειτουργίας μονάδας αντίστροφης ώσμωσης» για την επεξεργασία στραγγισμάτων του ΧΥΤΑ Εδέσσης για δύο (2) έτη, συνολικής εκτιμώμενης αξίας 1.010.800,00€ χωρίς ΦΠΑ συμπεριλαμβανομένου δικαιώματος προαίρεσης για επέκταση της σύμβασης για ένα συν ένα έτος, κατά ρητή επίκληση των διατάξεων του άρθρου 32 παρ. 2 περ. β' υποπερ. ββ' του ν. 4412/2016 (απουσία ανταγωνισμού επί τη βάση της ύπαρξης τεχνικών λόγων μοναδικότητας του προτεινόμενου παρόχου/προμηθευτή), λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσόμενων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 9 Ιουλίου 2021

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Αντιπρόεδρος

Αδάμ Καραγλάνης