



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΓΝΩΜΗ

Δ 115 ΕΑΔΗΣΥ/2024

(του άρθρου 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 4 του ν. 4912/2022)

Η ΕΠΙΤΡΟΠΗ

Της παρ. 5 του άρθρου 353 του ν. 4412/2016, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 10 του ν. 4912/2022

Στην Αθήνα σήμερα 16/10/2024, ημέρα Τετάρτη και ώρα 11:00 μ.μ., στα επί της οδού Δώρου 7-9 γραφεία της, συνήλθε σε συνεδρίαση ως άνω ΕΠΙΤΡΟΠΗ της ΕΝΙΑΙΑΣ ΑΡΧΗΣ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ σε συνεδρίαση, μετά από σχετική πρόσκληση της Προέδρου, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα Μέλη.

Τα προσκληθέντα Μέλη της Επιτροπής παρέστησαν κατά τη συνεδρίαση ως εξής:

Προεδρεύουσα : Ευαγγελία Κουτούπα (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Σύμβουλοι : Δημήτριος Χανής

Μέλη : Χρυσάνθη Ζαράρη

Βασιλική Σκαρτσούνη

Δημήτριος Σταθακόπουλος (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Νικολέτα Κοττά (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Η Πρόεδρος, κ. Ανδρονίκη Θεοτοκάτου, απουσίασε αιτιολογημένα.

Γραμματέας: Αθανάσιος Λαμπράκης, Π.Ε Διοικητικού Οικονομικού.

Εισηγητής: Αθανασία Τσιτλακίδου, Πολιτικός Μηχανικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό ΕΑΔΗΣΥ, Αυτοτελές Γραφείο Θεσσαλονίκης.

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης, παρέστησαν η εισηγήτρια, Αθανασία Τσιτλακίδου (μέσω τηλεδιάσκεψης), καθώς και η Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης, Μαρία Παναγοηλιοπούλου, οι οποίες αποδεσμεύτηκαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας των Μελών της Επιτροπής και τη λήψη απόφασης.

ΘΕΜΑ: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής περί προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης του Δήμου Ιστιαίας – Αιδηψού για την ανάθεση δημόσιας σύμβασης για την: «Προμήθεια και τοποθέτηση χλοοτάπητα για αποκατάσταση γηπέδου Ιστιαίας και Ν. Πύργου μετά τις καταστροφές λόγω των πλημμυρικών φαινομένων του Σεπτεμβρίου

2023», συνολικής εκτιμώμενης αξίας 306.451,61€ χωρίς ΦΠΑ, κατ' επίκληση των διατάξεων του άρθρου 32 παρ.2 περ. γ' του ν. 4412/2016 (κατεπείγουσα ανάγκη οφειλόμενη σε απρόβλεπτη περίπτωση).

Με το υπ' αριθμ. πρωτ. 13581/10.09.2024 (αριθμ. πρωτ. εισερχομένου Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 8960/11.09.2024) αίτημά του προς την ΕΑΔΗΣΥ (εφεξής Αρχή), όπως αυτό συμπληρώθηκε με τα με υπ' αριθμ. πρωτ. 14383/25.09.2024, 14495/27.09.2024 και 15322/11.10.2024 (τα υπ' αριθμ. πρωτ. εισερχ. ΕΑΔΗΣΥ 9403 έως 9408/25.9.2024, 9454/27.9.2024, 9702/4.10.2024, 9968/11.10.2024) συμπληρωματικά έγγραφά του, ο Δήμος Ιστιαίας – Αιδηψού αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν.4412/2016 ως ισχύει, προκειμένου να προσφύγει στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, κατά τη διάταξη του άρθρου 32 παρ.2 περ. γ' του Ν. 4412/2016 για την «Προμήθεια και τοποθέτηση χλοοτάπητα για αποκατάσταση γηπέδου Ιστιαίας και Ν. Πύργου μετά τις καταστροφές λόγω των πλημμυρικών φαινομένων του Σεπτεμβρίου 2023», συνολικής εκτιμώμενης αξίας 306.451,61€ μη συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 24%.

I. Ιστορικό – Πραγματικά περιστατικά

Ο αιτών εκθέτει τα ακόλουθα:

1.1. Τον Αύγουστο του 2021, στη Β. Εύβοια ξέσπασε καταστροφική πυρκαγιά και το σύνολο του Δήμου Ιστιαίας – Αιδηψού κηρύχθηκε σε Κατάσταση Έκτακτης Ανάγκης.

1.2. Τον Σεπτέμβριο του 2023 εκδηλώθηκαν στην ευρύτερη περιοχή του Δήμου Ιστιαίας – Αιδηψού συνεχείς και ισχυρότατες βροχοπτώσεις με αποτέλεσμα την εκδήλωση πλημμυρικών φαινομένων και την πρόκληση σημαντικών καταστροφών σε πλήθος σημείων και περιοχών του Δήμου (θεομηνίες "DANIEL" και "ELIAS").

1.3. Με την υπ' αριθμ. πρωτ. Α3650/07.09.2023 Απόφαση της Δ/σης Σχεδιασμού & Αντιμετώπισης Εκτάκτων Αναγκών της Γενικής Γραμματείας Πολιτικής Προστασίας αποφασίστηκε η κήρυξη της Δημοτικής Ενότητας Ιστιαίας, Αιδηψού, Αρτεμισίου και Ωρεών του Δήμου Ιστιαίας – Αιδηψού σε κατάσταση έκτακτης ανάγκης, με ισχύ έως 04.03.2024, λόγω των ως άνω έντονων καιρικών φαινομένων. Με τις υπ' αριθμ. πρωτ. Α703/01.03.2024, Α1087/27.03.2024 και Α3472/07.08.2024 Αποφάσεις της Δ/σης Σχεδιασμού & Αντιμετώπισης Εκτάκτων Αναγκών της Γενικής Γραμματείας Πολιτικής Προστασίας αποφασίστηκε η παράταση κήρυξης σε κατάσταση Έκτακτης Ανάγκης μέχρι 10.02.2025.

1.4. Αποτέλεσμα των ως άνω φαινομένων ήταν να πλημμυρίσουν τα γήπεδα Ιστιαίας και Ν. Πύργου, να γεμίσουν χόρτα και λακκούβες και να καταστούν μη λειτουργικά για τους χρήστες.

1.5. Με την υπ' αριθμ. πρωτ. 61568/29.08.2024 απόφαση εντάχθηκε η Πράξη «ΑΠΟΚΑΤΑΣΤΑΣΗ ΥΠΟΔΟΜΩΝ ΚΑΙ ΔΙΚΤΥΩΝ ΑΠΟ ΤΑ ΠΛΗΜΜΥΡΙΚΑ ΦΑΙΝΟΜΕΝΑ ΤΟΥ ΣΕΠΤΕΜΒΡΙΟΥ 2023 ΣΤΟΝ

ΔΗΜΟ ΙΣΤΙΑΙΑΣ – ΑΙΔΗΨΟΥ» με Κωδικό ΟΠΣ 5223876 στο «ΤΠΑ ΥΠΟΥΡΓΕΙΟΥ ΕΣΩΤΕΡΙΚΩΝ 2021-2025».

1.6. Με την υπ' αριθμ. 224/2024/16.09.2024 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου της αναθέτουσας αρχής αποφασίστηκε η τροποποίηση του Προϋπολογισμού και του Τεχνικού Προγράμματος, με την οποία έγινε αποδοχή η χρηματοδότηση και η κατανομή του ποσού.

1.7. Δοθέντος του ανωτέρω ιστορικού, ο Δήμος Ιστιαίας - Αιδηψού υπέβαλε αίτημα προς την ΕΑΔΗΣΥ για την παροχή σύμφωνης γνώμης της περί προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση για τη σύναψη σύμβασης για την: «Προμήθεια και τοποθέτηση χλοοτάπητα για αποκατάσταση γηπέδου Ιστιαίας και Ν. Πύργου μετά τις καταστροφές λόγω των πλημμυρικών φαινομένων του Σεπτεμβρίου 2023», συνολικής εκτιμώμενης αξίας 306.451,61€ χωρίς ΦΠΑ, επικαλούμενος ρητά, ως νομική βάση θεμελίωσης του αιτήματός του, τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ.2 περ. γ' του ν. 4412/2016 (κατεπείγουσα ανάγκη οφειλόμενη σε απρόβλεπτη περίπτωση).

II. Νομικό Πλαίσιο

2.1. Στη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016, η οποία ενσωματώνει στο εθνικό δίκαιο την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, προβλέπεται 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: [...] γ) στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο, εάν λόγω κατεπείγουσας ανάγκης οφειλόμενης σε γεγονότα απρόβλεπτα για την αναθέτουσα αρχή, δεν είναι δυνατή η τήρηση των προθεσμιών που προβλέπονται για τις ανοικτές, κλειστές ή ανταγωνιστικές διαδικασίες με διαπραγμάτευση. Οι περιστάσεις που επικαλούνται οι αναθέτουσες αρχές για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη».*

III. Νομική Εκτίμηση

3.1. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Ιστιαίας – Αιδηψού, ο οποίος ως Ο.Τ.Α. α' βαθμού αποτελεί μη κεντρική αναθέτουσα αρχή κατά τις διατάξεις του άρθρου 2 παρ. 1α και 3 του ν. 4412/2016, αφορά, όπως επικαλείται η αναθέτουσα αρχή, στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρ. 2, παρ.1, περ. (8) του ιδίου ως άνω νόμου, με παρεμπίπτουσες εργασίες τοποθέτησης.

Προ της εξέτασης συνδρομής αρμοδιότητας της Αρχής, δέον όπως διερευνηθεί αν η εν λόγω σύμβαση περιλαμβάνει στοιχεία τεχνικού έργου, πλην αυτών της προμήθειας, τα οποία θα μπορούσαν να οδηγήσουν στην κρίση ότι το κύριο αντικείμενο αυτής είναι αυτό του έργου.

Κατά την πάγια νομολογία του Δικαστηρίου της Ευρωπαϊκής Ένωσης (ΔΕΕ), ο ορισμός μιας δημόσιας σύμβασης ως σύμβασης έργου, προμήθειας ή υπηρεσίας ανάγεται στο δίκαιο της Ένωσης και δεν εξαρτάται από το χαρακτηρισμό με βάση την εθνική νομοθεσία. Ο προσδιορισμός γίνεται με βάση τις ουσιώδεις υποχρεώσεις που υπερισχύουν και οι οποίες ακριβώς χαρακτηρίζουν τη σύμβαση, σε αντίθεση με αυτές που έχουν απλώς παρεπόμενο ή συμπληρωματικό χαρακτήρα, ενώ η οικονομική αξία των υποχρεώσεων δεν μπορεί να αποτελέσει το αποκλειστικό κριτήριο για τον προσδιορισμό της φύσης της σύμβασης, αλλά συνεκτιμάται με τα λοιπά.

Ως σύμβαση έργου ορίζεται η σύμβαση με αντικείμενο μία από τις δραστηριότητες του Παραρτήματος II του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016, μεταξύ των οποίων οι «κατασκευές» (νέες κατασκευές, αποκατάσταση και συνήθειες επισκευές) και η ειδικότερη κατηγορία «κατασκευή ... αθλητικών εγκαταστάσεων» (στην οποία περιλαμβάνονται και τα κατασκευαστικά έργα –εκτός από κτίρια- σταδίων, γηπέδων τένις και λοιπών εγκαταστάσεων), ή μία σύμβαση με αντικείμενο την εκτέλεση έργου, το οποίο αποσκοπεί στην επίτευξη ενός συνολικού αποτελέσματος οικοδομικών εργασιών ή εργασιών μηχανικού, ήτοι εργασιών που προϋποθέτουν εξειδικευμένες γνώσεις, και επαρκεί αυτό καθαυτό για την εκπλήρωση μίας οικονομικής ή τεχνικής λειτουργίας.

Όσον αφορά στη διάκριση μεικτών συμβάσεων προμηθειών – έργων, λόγω του ορισμού των συμβάσεων έργου, με βάση τον οποίο για τον χαρακτηρισμό μίας σύμβασης ως σύμβασης έργου πρέπει να εξεταστεί ο σκοπός σύναψης αυτής, σε συνδυασμό με την επισκόπηση της σχετικής νομολογίας προκύπτει ότι ο τελικός χαρακτηρισμός μίας σύμβασης συνιστά κρίση που γίνεται *in concreto*, αφού ληφθούν υπόψη και εξετασθούν συνδυαστικά όλα τα δεδομένα, ώστε να προσδιορισθεί ο κύριος σκοπός της σύμβασης.

Σε συνάφεια δε με το αντικείμενο του υπό εξέταση αιτήματος, έχει κριθεί ότι σύμβαση με αντικείμενο την εκτέλεση εργασιών βελτίωσης αθλητικών εγκαταστάσεων που περιέχει προμήθεια υλικών και παροχή υπηρεσιών εγκατάστασης, συνιστά σύμβαση έργου, καθώς η προμήθεια χλοοταπήτων και λοιπών υλικών συνιστούν το αναγκαίο, βοηθητικό μέσο κατασκευής του επιδιωκόμενου τεχνικού αποτελέσματος και έχουν παρακολουθηματικό χαρακτήρα που δεν μεταβάλλει τον κύριο χαρακτήρα της σύμβασης ως έργου¹. Πιο συγκεκριμένα, με την 1057/2021/ΕΛ. Συν. Έβδομο Τμ. απόφαση κρίθηκε ότι από το σύνολο των εργασιών, όπως ειδικότερα περιγράφονται στο τιμολόγιο δημοπράτησης, προκύπτει ότι, μολονότι η ελεγχόμενη σύμβαση περιέχει προμήθεια υλικών και εργασία τοποθέτησης, εντούτοις, το κύριο αντικείμενό της αποσκοπεί στη χρήση και εφαρμογή πρώτων υλών και υλικών (σύνθεση, κατεργασία ή και συναρμογή αυτών) με την εκτέλεση ενός συνόλου επιμέρους εργασιών σύμφωνα με τις προβλεπόμενες κατασκευαστικές προδιαγραφές, οι οποίες συντελούν στην επίτευξη του

¹ Το Ελεγκτικό Συνέδριο στο σύγχρονο δημοσιονομικό περιβάλλον (Οι νομοθετικές και νομολογιακές εξελίξεις μετά τους Ν 4700/2020 και 4820/2021), Βάγιας Ι.

επιδιωκόμενου αυτοτελούς λειτουργικά και τεχνικά αποτελέσματος, δηλαδή στην ανακατασκευή γηπέδων, ώστε να καταστούν σύγχρονα, κατάλληλα και ασφαλή για το σκοπό για τον οποίο προορίζονται.

Αντίστοιχα, με την 1675/2021 απόφαση ΑΕΠΠ (σκ.31, 32) κρίθηκε ότι το συμβατικό αντικείμενο συντίθεται, πέραν της προμήθειας τεχνητού χλοοτάπητα, σωλήνων αποστράγγισης, αρδευτικού δικτύου, αδρανών υλικών, υλικού πλήρωσης ειδικού φελλού, αντιριζικής μεμβράνης, σκυροδέματος και από ένα σύνολο χωματοουργικών, εκσκαφικών, αρδευτικών εργασιών κατασκευής και εγκατάστασης οικείου δικτύου, οι οποίες θα πρέπει να έχουν εκτελεστεί πριν την τοποθέτηση και τελική αναμόρφωση του χλοοτάπητα και έχουν τον χαρακτήρα του έργου κατά το ν. 4412/2016, ενώ από την περιγραφή του αντικειμένου της κρινόμενης από την ΑΕΠΠ υπόθεσης προκύπτει ότι δεν πρόκειται απλώς για προμήθεια και εγκατάσταση νέου εξοπλισμού χλοοτάπητα σε ένα υφιστάμενο γήπεδο που, κατά τα λοιπά, θα μείνει ως έχει, αλλά για την εγκατάσταση συστήματος χλοοτάπητα σε ένα γήπεδο που θα σκαφτεί, θα θεμελιωθεί, θα κατασκευαστεί και θα ολοκληρωθεί με πλήρες αρδευτικό σύστημα και με σύνολο εργασιών επί του εδάφους και του υπεδάφους εξαρχής.

Ο αιτών, ερωτηθείς σε σχέση με τα παραπάνω, υποστήριξε ότι τα γήπεδα χρησιμοποιούνταν για αθλητικές δραστηριότητες και πριν τα πλημμυρικά φαινόμενα, συνεπώς υπήρχαν κατάλληλες ρύσεις και υποδομή, ενώ στην υπό εξέταση σύμβαση δεν περιλαμβάνεται αποστραγγιστικό έργο ή άλλες εργασίες. Τονίζει δε ότι, το πιθανότερο είναι οι προκαταρκτικές εργασίες αποξήλωσης / καθαρισμού των υφιστάμενων χλοοταπήτων να γίνουν από τον Δήμο. Τα παραπάνω έρχονται σε αντίθεση με τα περιγραφόμενα στα συνταχθέντα από το ίδιο Τεύχη Δημοπράτησης, καθώς πιο συγκεκριμένα:

i. από το τεύχος Τεχνικών Προδιαγραφών γίνεται αντιληπτό ότι εκτός από την τοποθέτηση χλοοτάπητα με χρήση αυτοκινούμενου μηχανήματος διάστρωσης ρολών για να μην δημιουργεί ανωμαλίες στο έδαφος από την συμπίεση, θα γίνει: α. αφαίρεση του υπάρχοντος χλοοτάπητα με ειδικό μηχάνημα, το οποίο θα πρέπει να έχει την δυνατότητα να απομακρύνει με απολυτή ομοιομορφία τον παλιό χλοοτάπητα, β. τοποθέτηση και σύνδεση σωλήνων αποστράγγισης με το υφιστάμενο λειτουργικό σύστημα, γ. αντικατάσταση, μετά από έλεγχο των υφισταμένων λειτουργικών συστημάτων άρδευσης, των αυτοανυψούμενων εκτοξευτήρων και τέλος δ. κατασκευή υπόβασης άμμου, εργασία η οποία περιλαμβάνει διάστρωση, συμπίεση, έλεγχο επιπεδότητας και διαμόρφωση ρύσεων απορροής ομβρίων.

ii. Από την Τεχνική Έκθεση παρατίθεται το παρακάτω απόσπασμα: *«Οι αγωνιστικοί χώροι των Δημοτικών γηπέδων Ιστιαίας και Νέου Πύργου λόγω των πλημμυρικών φαινομένων του Σεπτεμβρίου 2023, βρίσκονται σε πολύ υποβαθμισμένη, σχεδόν κατεστραμμένη κατάσταση. Επιπλέον στο γήπεδο του Νέου Πύργου η ένταση των πλημμυρικών φαινομένων ήταν τέτοια που κατέστρεψε μέρος του εδαφικού υποστρώματος του γηπέδου με αποτέλεσμα να απαιτείται αποξήλωση και αντικατάσταση από τη βάση όλου του χλοοτάπητα και του εδαφικού υποστρώματος. Αυτό δημιουργεί την απαίτηση*

μεγάλης ποσότητας άμμου για την έδραση του χλοοτάπητα.[...] Συγκεκριμένα, πρόκειται να αφαιρεθεί ο κατεστραμμένος υφιστάμενος χλοοτάπητας στο σύνολό του, να διαμορφωθούν οι κατάλληλες κλίσεις για την ορθή απορροή των ομβρίων και να διαστρωθεί νέος ανθεκτικός χλοοτάπητας, ώστε ο αγωνιστικός χώρος να πληροί τις απαιτούμενες προδιαγραφές. Η αφαίρεση του υπάρχοντος χλοοτάπητα θα εκτελεστεί με ειδικό μηχάνημα, σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές, και τα προϊόντα που θα δημιουργηθούν από την αποξήλωση θα απομακρυνθούν σε χώρο απόρριψης. Μετά την απομάκρυνση του υφιστάμενου χλοοτάπητα, θα πραγματοποιηθούν εργασίες χωματουργικών, με διάστρωση ποταμίσις άμμου, σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές, ώστε να δημιουργηθεί απόλυτα ομαλή επιφάνεια και οι κατάλληλες ρύσεις απορροής ομβρίων. Επίσης θα εκτελεστούν εργασίες βελτίωσης της αποστράγγισης και της άρδευσης του γηπέδου. Εν συνεχεία θα διαστρωθεί ο νέος χλοοτάπητας σε ρολά, συνολικού εμβαδού 9.000m².»

iii. Ο ενδεικτικός προϋπολογισμός της υπό εξέταση σύμβασης διαμορφώνεται ως εξής: 1) Προμήθεια και τοποθέτηση υλικών αποστράγγισης, 2) Προμήθεια και τοποθέτηση υλικών άρδευσης, 3) Προμήθεια και διάστρωση ποταμίσις άμμου, 4) Προμήθεια και τοποθέτηση έτοιμου φυσικού προκαλλιεργημένου χλοοτάπητα για το δημοτικό γήπεδο Ιστιαίας συνολικού προϋπολογισμού 130.000 ευρώ (συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α) και οι αντίστοιχες εργασίες για το δημοτικό γήπεδο Νέου Πύργου συνολικού προϋπολογισμού 250.000 ευρώ (συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α)

iv. Επιπλέον, από το σχέδιο απόφασης της Δημοτικής Επιτροπής που υποβλήθηκε στην Αρχή προκύπτει ότι τα CPV που αφορούν την υπό εξέταση σύμβαση είναι τα 77320000-9 - Συντήρηση αθλητικών γηπέδων και 45236119-7 - Εργασίες επισκευής γηπέδων αθλητισμού.

Από όλα τα παραπάνω διαφαίνεται ότι ο νέος χλοοτάπητας θα αποτελέσει ένα δομικό μέρος από ένα σύνολο τεχνικών εργασιών που θα προηγηθούν της εγκατάστασής του και θα συνδυασθεί με τις τεχνικές εργασίες που προαπαιτούνται (εκσκαφές, αποστραγγιστικό σύστημα, αρδευτικό σύστημα, διάστρωση άμμου και διαμόρφωση ρύσεων) για την επίτευξη ενός οικονομοτεχνικού αποτελέσματος, ήτοι την αναβάθμιση/ανακατασκευή των γηπέδων.

Οι εργασίες που προηγούνται της εγκατάστασης του χλοοτάπητα δεν συνιστούν απλή «τοποθέτηση» αλλά εργασίες που κατατείνουν στη δημιουργία ενός τεχνικού έργου με ειδικό τεχνικοοικονομικό σκοπό, ήτοι ενός αναβαθμισμένου γηπέδου, στο πλαίσιο του οποίου θα χρησιμοποιηθούν τα υπό προμήθεια είδη, όπως συμβαίνει σε κάθε τεχνικό έργο.

Η ανάγκη δε χρήσης κατάλληλων μηχανημάτων και οργάνων για την απομάκρυνση του υπάρχοντος χλοοτάπητα, τη διαμόρφωση της υπόβασης, την διάστρωση και συμπίεση της άμμου, τον έλεγχο επιπεδότητας και τη διαμόρφωση των ρύσεων απορροής ομβρίων του διαστρωθέντος υλικού «με κάθε πρόσφορο μέσο, με εργαλεία και μηχανήματα κατά την κρίση του Αναδόχου, σύμφωνα με τους κανόνες της τέχνης, της επιστήμης και των τεχνικών πρακτικών για εργασίες αντιστοίχου

αντικειμένου», ήτοι την κατασκευή της σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές και τους κανόνες της τεχνικής στον οικείο τομέα τεχνικών έργων, συνηγορούν υπέρ της θεώρησης αυτής ως μικτής σύμβασης έργου και προμηθειών και όχι ως σύμβασης αμιγώς προμήθειας αγαθών με παρεμπόμπουσες εργασίες τοποθέτησης. Εξάλλου, σύμφωνα με τα διδάγματα της κοινής πείρας, ουδόλως νοείται «*Προμήθεια και διάστρωση ποταμίσις άμμου*» που περιλαμβάνεται στα υπό προμήθεια είδη της ελεγχόμενης σύμβασης –η οποία συμπεριλαμβάνει διάστρωση, συμπίεση, έλεγχο επιτεδότητας και διαμόρφωση ρύσεων απορροής ομβρίων- και σε κάθε περίπτωση ενσωματώνεται σε τεχνικό έργο, ενώ η «*Προμήθεια και τοποθέτηση έτοιμου φυσικού προκαλλιεργημένου χλοοτάπητα*» θα ήταν δυνατόν να θεωρηθεί προμήθεια μόνο αν δεν υπήρχε ανάγκη διενέργειας όλων των αναγκαίων εργασιών έδρασή του (π.χ. σε περίπτωση αντικατάστασης ήδη υπάρχοντος χλοοτάπητα, χωρίς τις λουπές προαπαιτούμενες εργασίες).

Συνοψίζοντας, το σύνολο των ως άνω εργασιών συνίσταται και κατατείνει σε σταθερές και μόνιμες επεμβάσεις επί του εδάφους και του υπεδάφους και το αποτέλεσμα τους θα συνδέεται με διαρκή και σταθερό τρόπο με το έδαφος και το υπεδάφος, ώστε να θεωρείται συστατικό του, ενώ ο αποχωρισμός των παραπάνω απαιτεί ειδική τεχνική εργασία ώστε να αποφευχθεί και να αποκατασταθεί η βλάβη εκ της αφαίρεσης του.

Τέλος, το CPV που χρησιμοποιεί η ίδια η αναθέτουσα για να περιγράψει μερικώς την υπό εξέταση σύμβαση (45236119-7 - Εργασίες επισκευής γηπέδων αθλητισμού) περιλαμβάνεται στις δραστηριότητες του Παραρτήματος II του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016, μεταξύ των οποίων οι «κατασκευές» (νέες κατασκευές, αποκατάσταση και συνήθεις επισκευές) και η ειδικότερη κατηγορία «κατασκευή ... αθλητικών εγκαταστάσεων» (στην οποία περιλαμβάνονται και τα κατασκευαστικά έργα –εκτός από κτίρια- σταδίων, γηπέδων τένις και λοιπών εγκαταστάσεων).

Συναφώς επισημαίνεται ότι, όπως προέκυψε κατόπιν επικοινωνίας με την αναθέτουσα αρχή, δεν ζητήθηκε σύμφωνη γνώμη Τεχνικού Συμβουλίου κατ' άρθρο 4, παρ.7, ν.4412/2016, καθ' όσον -κατά τους ισχυρισμούς της αναθέτουσας αρχής- η υπό ανάθεση σύμβαση συνιστά προμήθεια με παρεμπόμπουσες εργασίες τοποθέτησης.

Ωστόσο, εκ των ανωτέρω αναφερομένων, διαφαίνεται βασίμως ότι η υπό ανάθεση σύμβαση αφορά σε μικτή σύμβαση έργου και προμήθειας αγαθών, το προέχον αντικείμενο της οποίας, ήτοι ο αυτοτελής τεχνικοοικονομικός σκοπός που επιτελεί, είναι η ανακατασκευή (εκ νέου κατασκευή) των γηπέδων, δηλαδή έργο, και καθώς λόγω εκτιμώμενης αξίας, αυτή –όπως και οι ομοειδείς δαπάνες² για δημόσιες συμβάσεις έργων που ανατέθηκαν το τελευταίο 12μηνο όπως και το τρέχον οικονομικό έτος (2024)- δεν υπερβαίνουν το χρηματικό όριο του άρθρου 5, παρ. α', ν.4412/2016 για δημόσιες

² Συναφή έργα: «Κατασκευή νέου στίβου στο γήπεδο Ιστιαίας»-245.007,69€ με ΦΠΑ, Συντήρηση και βελτίωση υφιστάμενου χώρου γηπέδου Αγ. Γεωργίου Λιχάδας με τοποθέτηση συνθετικού χλοοτάπητα, 260.636,48€ με ΦΠΑ. Προμήθεια συνθετικού χλοοτάπητα και συναφούς εξοπλισμού στο γήπεδο ποδοσφαίρου του οικισμού Ταξιάρχη, 186.683,14€ με ΦΠΑ.

συμβάσεις έργων, προκύπτει ότι δεν συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του εν λόγω αιτήματος.

ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ

Ενόψει των προεκτεθέντων, η Επιτροπή ομόφωνα αποφασίζει:

Την αποχή από την έκδοση σύμφωνης γνώμης περί προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης του Δήμου Ιστιαίας – Αιδηψού για την ανάθεση δημόσιας σύμβασης για την «Προμήθεια και τοποθέτηση χλοοτάπητα για αποκατάσταση γηπέδου Ιστιαίας και Ν. Πύργου μετά τις καταστροφές λόγω των πλημμυρικών φαινομένων του Σεπτεμβρίου 2023», συνολικής εκτιμώμενης αξίας 306.451,61€ χωρίς ΦΠΑ, κατ' επίκληση των διατάξεων του άρθρου 32 παρ.2 περ. γ' του ν. 4412/2016 (κατεπείγουσα ανάγκη οφειλόμενη σε απρόβλεπτη περίσταση), λόγω αναρμοδιότητας.

Η Συντάκτης

Βασιλική Σκαρτσούνη

Αθήνα, 16 Οκτωβρίου 2024

Η Προεδρεύουσα Σύμβουλος

Ευαγγελία Κουτούπα