



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΓΝΩΜΗ

Δ65 ΕΑΔΗΣΥ/ 2024

(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, **22 Μαΐου 2024**, ημέρα Τετάρτη και ώρα 10:30 π.μ., στα επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και Κοινά Τράκα γραφεία της, συνήλθε η ΕΠΙΤΡΟΠΗ της **ΕΝΙΑΙΑΣ ΑΡΧΗΣ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** (εφεξής «*Αρχή*» ή «*ΕΑΔΗΣΥ*») 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:

Πρόεδρος: Ανδρονίκη Θεοτοκάτου (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Σύμβουλοι : Ευαγγελία Κουτούπα (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Δημήτριος Χανής (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Μέλη: Χρυσάνθη Ζαράρη (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Βασιλική Σκαρτσούνη (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Δημήτριος Σταθακόπουλος (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Το Μέλος Αδάμ Καραγλάνης απουσίασε αιτιολογημένα.

Γραμματέας: Αθανάσιος Λαμπράκης, ΠΕ Διοικητικού Οικονομικού.

Εισηγήτρια: Ηλιάνα Κανταρτζή, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό ΕΑΔΗΣΥ, Γραφείο Θεσσαλονίκης .

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης παρέστησαν, η Εισηγήτρια, η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Ελέγχου, Μ. Σιδέρη, καθώς και η Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης, Μ. Παναγοηλιοπούλου, (άπαντες μέσω τηλεδιάσκεψης), οι οποίες αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και τη λήψης της απόφασης από τα Μέλη της Επιτροπής.

ΘΕΜΑ: Αίτημα του Δήμου Κω περί προσφυγής σε διαδικασία διαπραγμάτευσης, κατά το άρθρο 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016, για τη σύναψη σύμβασης παροχής υπηρεσιών, με αντικείμενο τη μίσθωση απορριμματοφόρων οχημάτων με προσωπικό, συνολικού προϋπολογισμού 1.170.000,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 17%, για χρονικό διάστημα έξι (6) μηνών από την ημερομηνία υπογραφής της (1.6.2024 – 30.11.2024).

1. Με το υπ' αριθμ. πρωτ. 10519/23.04.2024 (α.π. εισερχομένων ΕΑΔΗΣΥ 4390/23.04.2024) έγγραφο, όπως συμπληρώθηκε με το υπ' αριθμ. πρωτ. 11795/10.05.2024 (αρ. πρωτ. εισ. ΕΑΔΗΣΥ 4907/10.05.2024) όμοιο και τα συνοδευτικά αυτού έγγραφα, ο Δήμος Κω αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, προκειμένου να προσφύγει σε διαδικασία διαπραγμάτευσης, για τη σύναψη της σύμβασης του θέματος.

I. Ιστορικό-πραγματικό πλαίσιο

2. Στο κρινόμενο αίτημα εκτίθενται τα ακόλουθα:

2.1 Με την αριθ. πρωτ. 31903/22-12-2023 Διακήρυξη (ΑΔΑΜ: 23PROC014040962 2023-12-22), προκήρυξη της οποίας εστάλη για δημοσίευση στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης στις 19 Δεκεμβρίου 2023 (2023/S 247-776943), ο Δήμος Κω προκήρυξε ανοικτό διαγωνισμό άνω των ορίων για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών, με τίτλο «Μίσθωση Απορριματοφόρων Οχημάτων με προσωπικό», συνολικής εκτιμώμενης αξίας 1.881.948,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 17%, για χρονικό διάστημα δώδεκα (12) μηνών. Κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης ορίστηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, μόνο βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή). Η ηλεκτρονική διαδικασία σύναψης σύμβασης έλαβε συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 284140 με καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών την 09^η Φεβρουαρίου 2024.

2.2 Σύμφωνα με την παρ. 1.3 της Διακήρυξης, αντικείμενο της σύμβασης είναι η μίσθωση απορριματοφόρων οχημάτων με το προσωπικό και ειδικότερα η μίσθωση εννέα (9) απορριματοφόρων οχημάτων με τον οδηγό και το προσωπικό αποκομιδής για την ανάθεση εργασιών αποκομιδής αστικών αποβλήτων και ανακυκλώσιμων υλικών του ενιαίου Δήμου Κω, καθόσον τα μέσα που διαθέτει δεν επαρκούν, ώστε να ανταποκριθεί στις αυξημένες απαιτήσεις παροχής των οικείων υπηρεσιών. Ο χρόνος εργασίας των απορριματοφόρων οχημάτων θα κατανεμηθεί χρονικά σε διάστημα δώδεκα (12) μηνών, ανάλογα με τις ανάγκες που θα προκύψουν και την ιδιαιτερότητα της τουριστικής περιόδου.

2.3 Στις 16.01.2024, η εταιρεία με την επωνυμία «EN. ACT ΠΕΡΙΒΑΛΛΟΝΤΙΚΗ ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΗ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ» και τον διακριτικό τίτλο «ENACT A.E», άσκησε ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ προδικαστική προσφυγή και αίτημα αναστολής (ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 89/18-01-2024), αιτούμενη την ακύρωση όρων της Διακήρυξης. Ειδικότερα, ο εν λόγω οικονομικός φορέας προσέφυγε κατά κριτηρίου επιλογής που αποτυπώνεται στην παρ. 2.2.6 της Διακήρυξης, αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα των προσφερόντων και προβλέπει ότι τα απορριμματοφόρα που θα χρησιμοποιηθούν για την αποκομιδή των απορριμμάτων πρέπει να είναι ιδιοκτησίας του αναδόχου, υποστηρίζοντας ότι ο όρος αυτός έχει τεθεί κατά παράβαση του εθνικού και ενωσιακού δικαίου και των αρχών της υγιούς ανάπτυξης ανταγωνισμού, καθώς παρεμποδίζει τη συμμετοχή στον διαγωνισμό.

2.4 Στις 24.01.2024 εκδόθηκε η υπ' αριθ. Α64/2024 απόφαση του 3^{ου} Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ, με την οποία ανεστάλη η πρόοδος της διαγωνιστικής διαδικασίας μέχρι την έκδοση οριστικής απόφασης επί της προδικαστικής προσφυγής.

2.5 Ακολούθως, με την υπ' αριθ. 459/2024 απόφαση του Κλιμακίου απορρίφθηκε η προδικαστική προσφυγή, κατ' αυτής δε ασκήθηκε η με ΑΚ 123/26.03.2024 αίτηση ακύρωσης & αναστολής εκτέλεσης, η οποία ορίστηκε να συζητηθεί στη δικάσιμο της 28^{ης}.06.2024.

2.6 Σύμφωνα με το υπ' αριθμ. πρωτ. 11775/10.05.2024, συνυποβαλλόμενο με το αίτημα, έγγραφο της Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών του Δήμου, για το έτος 2023

υπεγράφησαν δύο συμβάσεις όμοιου φυσικού αντικείμενου με την αιτούμενη: α) η υπ' αριθμ. 15137/13.06.2023 Σύμβαση, συνολικού προϋπολογισμού 196.437,15€ (ΑΔΑΜ:23SYMV012869302 2023-06-13), χρονικής διάρκειας δύο (2) μηνών και δεκαπέντε (15) ημερών από την ημερομηνία υπογραφής της κατόπιν προσφυγής του Δήμου σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση, κατά το άρθρο 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016 και β) η υπ' αριθμ. 21741/25.08.2023 Σύμβαση συνολικού προϋπολογισμού 451.526,40€ (ΑΔΑΜ: 23SYMV013306368 2023-08-28), χρονικής διάρκειας τριών (3) μηνών, η οποία τροποποιήθηκε ως προς τη χρονική της διάρκεια κατά σαράντα πέντε (45) ημέρες από τη λήξη του αρχικού συμβατικού χρόνου.

3. Ενόψει των ανωτέρω, ο Δήμος αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, προκειμένου να προσφύγει στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, κατά το άρθρο 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016 (*κατεπείγουσα ανάγκη οφειλόμενη σε απρόβλεπτη κατάσταση*), για τη σύναψη της υπό εξέταση σύμβασης.

II. Νομικό πλαίσιο

4. 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

5. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Κω, ο οποίος αποτελεί αναθέτουσα αρχή κατά τις διατάξεις του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 1(α) του ν. 4412/2016, αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 2 παρ. 1 περ. (9) του ίδιου νόμου. Ειδικότερα, πρόκειται περί διαδικασίας διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών μίσθωσης απορριμματοφόρων οχημάτων με προσωπικό (CPV: 70340000-6 «Υπηρεσίες χρονομεριστικής μίσθωσης»). Δεδομένου δε ότι η συνολική εκτιμώμενη αξία της σκοπούμενης σύμβασης για χρονικό διάστημα έξι (6) μηνών, ανερχόμενη στο ποσό των 1.170.000,00€ πλέον ΦΠΑ, υπερβαίνει το κατώτατο όριο του άρθρου 5 παρ. γ του ν. 4412/2016 για μη κεντρικές αναθέτουσες αρχές, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή σύμφωνης γνώμης, κατ' εφαρμογή του άρθρου 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ίδιου νόμου, όπως ισχύει.

6. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 26 και 32 του ν. 4412/2016 περιπτώσεις, με τα οποία μεταφέρθηκαν στο εσωτερικό δίκαιο τα άρθρα 26 και 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, αντίστοιχα (βλ. σχετικώς ΔΕΕ, αποφάσεις της 11^{ης} Σεπτεμβρίου 2014, C-19/13, Ministero dell' Interno κατά Fastweb SpA και Telecom Italia SpA, EU:C:2014:2194, σκέψη 49, της 7ης Σεπτεμβρίου 2016, C -549/14, Finn Frogne A/S

κατά Rigspolitiet ved Center for Beredskabskommunikation, EU:C:2016:634, σκέψη 35). Οι ανωτέρω διατάξεις, στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις οι οποίες συνιστούν παρέκκλιση από τη βασική ρύθμιση, δηλαδή από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζόμενων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συσταλτικής ερμηνείας, το δε βάρος απόδειξης της συνδρομής των έκτακτων περιστάσεων που δικαιολογούν την απόκλιση το φέρει αυτός που τις επικαλείται (βλ. ΔΕΕ, αποφάσεις Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψεις 57-58, της 27ης Οκτωβρίου 2011, C - 601/10, Επιτροπή κατά Ελληνικής Δημοκρατίας, Συλλ. 2011, I-00163, σκέψη 32).

7. Ειδικότερα, για την εφαρμογή της επικαλούμενης από την αναθέτουσα νομικής βάσης θεμελίωσης του αιτήματος - κατεπείγουσα ανάγκη οφειλόμενη σε απρόβλεπτη κατάσταση- απαιτείται η σωρευτική συνδρομή των ακόλουθων προϋποθέσεων: **α)** η ύπαρξη απρόβλεπτης περίπτωσης μη απορρέουσας από ευθύνη της αναθέτουσας αρχής, **β)** η ύπαρξη κατεπείγοντος, μη συμβιβαζόμενου με την τήρηση των προθεσμιών διενέργειας διαγωνισμού και **γ)** η αιτιώδης συνάφεια μεταξύ της απρόβλεπτης περίπτωσης και του εξ αυτής απορρέοντος κατεπείγοντος.

Υπό τη συνδρομή των τριών αυτών προϋποθέσεων επιτρέπεται η προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση, μόνο στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο, όπως ρητά επιτάσσει η σχετική διάταξη του άρθρου 32 παρ.2 εδ. γ της Οδηγίας 2014/24 (ΣΕ 1987/2021 σκ. 12).

Ως απρόβλεπτες περιστάσεις νοούνται αιφνίδια πραγματικά γεγονότα, τα οποία δεν ήταν γνωστά στην αναθέτουσα αρχή, ούτε ανάγονται στη σφαίρα ευθύνης της και τα οποία κατέστησαν ανέφικτο τον έγκαιρο προγραμματισμό εκ μέρους της των ενεργειών που ήταν αναγκαίες για την αντιμετώπισή τους (Ελ. Συν. Απόφαση 1080/2022 σκ. 6).

Περαιτέρω, επί συνδρομής συνθήκης κατεπείγοντος δικαιολογείται η ανάθεση εκείνων μόνο των εργασιών που είναι απολύτως αναγκαίες και συνδέονται αιτιωδώς με τα απρόβλεπτα γεγονότα και όχι η κάλυψη των τακτικών (πάγιων) αναγκών της αναθέτουσας αρχής, το δε βάρος απόδειξης της σωρευτικής συνδρομής των προϋποθέσεων προσφυγής στην ως άνω εξαιρετική διαδικασία το φέρει η αρχή που τις επικαλείται (βλ. ΔΕΚ της 2.10.2008, Επιτροπή κατά Ιταλικής Δημοκρατίας C-157/2006, σκ. 23 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία, ΣΕ 1987/2021, Ελ. Συν. VII Τμ. 733/2022, 1494/2022, 498, 1167, 1308, 1312/2021, VI Τμ. 1361/2020, 1542/2019, Τμ. Μειζ. Επτ. Συνθ. 707/2013, Γνώμες της Αρχής Δ127/2018, Δ75, Δ84/2019 κ.α).

8. Εν προκειμένω, σχετικά με τη συνδρομή των προϋποθέσεων εφαρμογής της επικαλούμενης ως άνω διάταξης, από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτουν τα ακόλουθα:

8.1 Η αναθέτουσα αρχή προβάλλει ότι η ανάγκη μίσθωσης επτά (7) απορριμματοφόρων οχημάτων με προσωπικό για περίοδο έξι (6) συνεχόμενων μηνών από την υπογραφή της σύμβασης (από 01.06.2024 έως και 30.11.2024), είναι κατεπείγουσα, καθώς τα μέσα που έχει στη διάθεσή της δεν επαρκούν, προκειμένου να ανταποκριθεί λυσιτελώς στις αυξημένες απαιτήσεις αποκομιδής απορριμμάτων κατά τη διάρκεια της τουριστικής περιόδου, που συνδέονται άμεσα με την προστασία της δημόσιας υγείας. Ειδικότερα, ο Δήμος Κω, ως νησιωτικός Δήμος με σχεδόν 40.000 μόνιμους κατοίκους, κατά τους μήνες της τουριστικής περιόδου (Απρίλιος – Οκτώβριος) κατακλύζεται από 150.000 κατά μέσο όρο επισκέπτες. Η δυσανάλογη αυτή αύξηση του πληθυσμού των επισκεπτών, σε συνδυασμό με το ελάχιστο μόνιμο προσωπικό και τον μικρό αριθμό ιδιοκτητών

απορριματοφόρων, δημιουργεί ανυπέρβλητες δυσκολίες στην αποκομιδή αστικών και ανακυκλώσιμων απορριμμάτων.

Ειδικότερα, τόσο τα απορριματοφόρα οχήματα της Υπηρεσίας Καθαριότητας του Δήμου, όσο και το μόνιμο προσωπικό της Υπηρεσίας Καθαριότητας, δεν επαρκούν για την απρόσκοπτη και αδιάλειπτη επτάημερη (ανά εβδομάδα) αποκομιδή αστικών και ανακυκλώσιμων απορριμμάτων. Σύμφωνα δε με το υπ' αριθμ. 12807/20.05.2024 έγγραφο της Διεύθυνσης Διοικητικών Υπηρεσιών του Δήμου, ο προγραμματισμός προσλήψεων έκτακτου προσωπικού του Υπουργείου Εσωτερικών θα ολοκληρωθεί εν μέσω της τουριστικής περιόδου, με αποτέλεσμα την αδυναμία της αναθέτουσας να αντεπεξέλθει στις αυξημένες ανάγκες της τρέχουσας τουριστικής περιόδου.

Εκ των ανωτέρω συνάγεται ότι η ανάγκη της αναθέτουσας αρχής για παροχή υπηρεσιών μίσθωσης απορριματοφόρων οχημάτων με προσωπικό παρίσταται κατεπείγουσα, καθόσον δεν υφίσταται ενεργή σύμβαση (βλ. Ιστορικό παρ. 2.6), με συνέπεια την πραγματική αδυναμία της να ανταποκριθεί εν μέσω τουριστικής περιόδου στην αποκομιδή των απορριμμάτων, γεγονός που θα έχει αρνητικές επιπτώσεις πρωτίστως για τη δημόσια υγεία και παράλληλα για την εικόνα του νησιού ως ενός εκ των μεγαλύτερων τουριστικών προορισμών της Χώρας. Η θεραπεία δε της ανάγκης αυτής, στην οποία κατατείνει η σκοπούμενη σύμβαση, στο παρόν χρονικό στάδιο, δεν συμβιβάζεται με τις προθεσμίες που τάσσουν άλλες διαδικασίες δημοσίων συμβάσεων, της επισπευσμένης διαδικασίας περιλαμβανομένης.

8.2 Ως απρόβλεπτη περίπτωση, γενεσιουργό της κατεπείγουσας ανάγκης, η αναθέτουσα αρχή προβάλλει τη διοικητική και δικαστική εμπλοκή της εν εξελίξει διαγωνιστικής διαδικασίας που έχει προκύψει συνεπεία της άσκησης προδικαστικής προσφυγής και ακολούθως αίτησης ακύρωσης/αναστολής ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Πειραιά, η οποία πρόκειται να συζητηθεί στις 28.06.2024, ήτοι μεσούσης της τουριστικής περιόδου, με αβέβαιο αποτέλεσμα και χρονικό ορίζοντα έκδοσης της σχετικής απόφασης, ενόψει και των επερχόμενων δικαστικών διακοπών. Επιπροσθέτως, η αναθέτουσα επικαλείται ότι δεν ήταν σε θέση να προβλέψει την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά όρων της διακήρυξης, οι οποίοι, μολονότι είχαν περιληφθεί κατά τον ίδιο τρόπο σε προηγούμενες διαγωνιστικές διαδικασίες όμοιου φυσικού αντικείμενου, δεν είχαν προσβληθεί, με συνέπεια τον αιφνιδιασμό της και για τον λόγο αυτόν.

8.2.1 Σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο υπό εξέταση αίτημα, ο Δήμος Κω από το έτος 2021 εκκινεί κάθε χρόνο διαγωνιστική διαδικασία ανάθεσης σύμβασης παροχής υπηρεσιών για τη μίσθωση απορριματοφόρων οχημάτων, προκειμένου να καλύψει τις αυξημένες ανάγκες του για την αποκομιδή αστικών απορριμμάτων και ανακυκλώσιμων υλικών του Δήμου. Τον Δεκέμβριο 2023 προκήρυξε ανοικτό διαγωνισμό άνω των ορίων, με αντικείμενο τις αιτούμενες υπηρεσίες για χρονικό διάστημα δώδεκα (12) μηνών από την υπογραφή της σύμβασης (βλ. Ιστορικό παρ. 2.2). Η εν λόγω διαγωνιστική διαδικασία παραμένει εκκρεμής, ενόψει της ασκηθείσας προδικαστικής προσφυγής κατά όρων της Διακήρυξης και του ένδικου βοηθήματος που ασκήθηκε κατά της απόφασης που εκδόθηκε επ' αυτής (βλ. Ιστορικό παρ. 2.4). Η αναθέτουσα αρχή, ωστόσο, δεν προέβλεψε εξ αρχής την εν λόγω εξέλιξη της διοικητικής και δικαστικής εμπλοκής, καθώς αφενός εκκίνησε εγκαίρως τη διαγωνιστική διαδικασία, προκειμένου να καλύψει τη θερινή τουριστική περίοδο και αφετέρου βασίμως υπέλαβε ότι οι προσβληθέντες όροι της διακήρυξης ήταν σύννομοι, δοθέντος ότι είχαν περιληφθεί σε όλες τις προηγούμενες διαγωνιστικές διαδικασίες που διενήργησε από το έτος 2021, όπως προκύπτει από το υπ' αριθμ. πρωτ.

11775/10.05.2024 έγγραφο της Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών του Δήμου (βλ. Ιστορικό παρ. 2.6).

8.2.2 Με τα δεδομένα αυτά, η οφειλόμενη στα ως άνω γεγονότα καθυστέρηση ολοκλήρωσης της τρέχουσας διαγωνιστικής διαδικασίας συνιστά απρόβλεπτη κατάσταση, μη αναγόμενη στη σφαίρα ευθύνης της αναθέτουσας.

8.3 Περαιτέρω, ενόψει της αντικειμενικής αδυναμίας υπογραφής νέας σύμβασης δυνάμει της τρέχουσας διαγωνιστικής διαδικασίας, η κατεπείγουσα ανάγκη παροχής υπηρεσιών μίσθωσης απορριμματοφόρων οχημάτων με προσωπικό για την αποκομιδή των απορριμμάτων κατά τη διάρκεια της τουριστικής περιόδου **τελεί σε αιτιώδη συνάφεια** με την αδυναμία αυτής να εξυπηρετήσει απρόσκοπτα την οικεία ανάγκη της, που κατατείνει πρωτίστως στην προστασία της δημόσιας υγείας.

8.4 Όσον αφορά δε στην ανάθεση της σύμβασης στο **απολύτως απαραίτητο μέτρο**, το χρονικό διάστημα των έξι (6) μηνών κρίνεται εύλογο, ενόψει της αβέβαιης ολοκλήρωσης της τρέχουσας διαγωνιστικής διαδικασίας, του γεγονότος ότι θα ακολουθήσει ο προσυμβατικός έλεγχος του διαγωνισμού από το Ελεγκτικό Συνέδριο, για τον οποίο απαιτείται χρόνος τουλάχιστον ενός μηνός, καθώς και του γεγονότος ότι κατά το προσεχές διάστημα εκκινούν οι δικαστικές διακοπές. Περαιτέρω, όσον αφορά στο οικονομικό αντικείμενο της αιτούμενης σύμβασης, η προϋπολογισθείσα δαπάνη ερείδεται στην προσκομιζόμενη υπ' αριθμ. 7/2024 Μελέτη του Δήμου. Κατά συνέπεια, στην προκειμένη περίπτωση πληρούται η προϋπόθεση της ανάθεσης στο απολύτως απαραίτητο μέτρο, τόσο από άποψη οικονομικού αντικειμένου, όσο και χρόνου.

Σε κάθε περίπτωση, η τήρηση του αναγκαίου μέτρου δύναται να διασφαλιστεί με τη δήλωση της αναθέτουσας αρχής ότι στη σύμβαση που θα προκύψει από τη διαπραγμάτευση θα περιληφθεί ρητή επιφύλαξη, περί αυτοδίκαιης και αζημίως για την ίδια, λύσης αυτής, εάν στο μεταξύ και δη σε προγενέστερο χρόνο ολοκληρωθεί ο ως άνω διαγωνισμός (πρβλ. και Δ19/2023, Δ43/2023 γνώμες της Αρχής).

IV. ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ

Κατόπιν των ανωτέρω, η Επιτροπή **ομόφωνα αποφασίζει:**

Την παροχή σύμφωνης γνώμης, περί προσφυγής του Δήμου Κω στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, κατά το άρθρο 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016, για τη σύναψη σύμβασης παροχής υπηρεσιών, με αντικείμενο τη μίσθωση απορριμματοφόρων οχημάτων με προσωπικό, συνολικού προϋπολογισμού 1.170.000,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 17% για χρονικό διάστημα έξι (6) μηνών από την ημερομηνία υπογραφής της (1.6.2024 έως 30.11.2024), λόγω συνδρομής των οικείων προϋποθέσεων.

Αθήνα, 22 Μαΐου 2024

Η Πρόεδρος

Ανδρονίκη Θεοδοκάντου