



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΑΠΟΦΑΣΗ

23/2016

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα, την 19^η Φεβρουαρίου του έτους δύο χιλιάδες δέκα έξι (2016) ημέρα Παρασκευή και ώρα 10:00 π.μ. και επί της οδού Κηφισίας 7 (5^{ος} όροφος), όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η **ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** σε συνεδρίαση μετά από σχετική πρόσκληση του Προέδρου της, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα μέλη της Αρχής.

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

- | | |
|-----------------------------------|----------------------------|
| 1. Χριστίνα Μπουσουλέγκα | (Αντιπρόεδρος) |
| 2. Ευάγγελος Καραμανλής | (Μέλος) |
| 3. Δημήτριος Λουρίκας | (Μέλος) μέσω τηλεδιάσκεψης |
| 4. Δημήτριος Σταθακόπουλος | (Μέλος) |

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

Γραμματέας: Ευαγγελία Κασάπη

Εισήγηση: Η με αριθ. πρωτ. 834/18.02.2016 εισήγηση

Εισηγητής: Γεώργιος Ταρασίδης, Μηχανικός/Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστη μέσω τηλεδιάσκεψης και ο Εισηγητής κ. Ταρασίδης, καθώς και η Προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδότησης κ. Καξιρή, οι οποίοι αποδεσμεύτηκαν πριν την έναρξη της διαδικασίας της ψηφοφορίας των μελών του Διοικητικού Συμβουλίου της Αρχής και τη λήψη της απόφασης.

Θέμα: Εξέταση αίτησης θεραπείας του Δήμου Χαλκηδόνας για ανάκληση της με αριθμ. 2/2016 απόφασης της Αρχής περί μη παροχής σύμφωνης γνώμης σε αίτημά του για προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1 περ. γ' του π.δ. 60/2007, για τη σύναψη σύμβασης με αντικείμενο την «Αποκομιδή απορριμμάτων και μεταφορά τους στον ΧΥΤΑ Μαυροράχης στη δημοτική ενότητα Κουφαλίων του Δήμου Χαλκηδόνας για χρονικό διάστημα δύο μηνών την περίοδο από 02/01/2016 μέχρι και 29/02/2016» προϋπολογισμού 33.600 ευρώ, πλέον Φ.Π.Α.

I. Ιστορικό - πραγματικά περιστατικά

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

1.1 Στις 11-06-2015 θεωρήθηκε αρμοδίως η υπ' αριθμ. 35/2015 Μελέτη της Τεχνικής Υπηρεσίας του Δήμου Χαλκηδόνος για την διεξαγωγή ανοικτού, δημόσιου, διεθνούς διαγωνισμού για την ανάθεση των εργασιών: "Αποκομιδή απορριμμάτων και μεταφορά τους στον ΧΥΤΑ Μαυροράχης στη Δημοτική Ενότητα Κουφαλίων του Δήμου Χαλκηδόνος για την περίοδο από 02/01/2016 έως και 31/12/2016", προϋπολογισμού 201.600,00 € πλέον ΦΠΑ.

1.2. Με την υπ' αριθμ. 154/17-06-2015 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Χαλκηδόνος, καθορίστηκε ο τρόπος εκτέλεσης των εργασιών για την "Αποκομιδή απορριμμάτων και μεταφορά τους στον ΧΥΤΑ Μαυροράχης στη Δημοτική Ενότητα Κουφαλίων του Δήμου Χαλκηδόνος για την περίοδο από 02/01/2016 έως και 31/12/2016", με ανάθεση σε ιδιώτη εργολάβο με ανοικτό, δημόσιο διεθνή διαγωνισμό, με κριτήριο την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, εγκρίθηκε η υπ' αριθμ. 35/2015 μελέτη της Τεχνικής Υπηρεσίας του Δήμου και εξουσιοδοτήθηκε η Οικονομική Επιτροπή για την σύνταξη των όρων της διακήρυξης.

1.3. Με την υπ' αριθμ. 285/03-08-2015 απόφασή της η Οικονομική Επιτροπή καθόρισε τους όρους δημοπράτησης για την ανάθεση των υπηρεσιών για την "Αποκομιδή απορριμμάτων και μεταφορά τους στον ΧΥΤΑ Μαυροράχης στη Δημοτική Ενότητα Κουφαλίων του Δήμου Χαλκηδόνος για την περίοδο από 02/01/2016 έως και 31/12/2016", ενδεικτικού προϋπολογισμού 201.600,00 € πλέον ΦΠΑ και 227.808,00 €, συμπεριλαμβανομένου του αναλογούντος ΦΠΑ.

Βάσει της απόφασης, ο διαγωνισμός θα διενεργείτο ηλεκτρονικά μέσω της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.). Ως ημερομηνία αποστολής για δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ε.Ε. ορίστηκε η 06-08-2015, ως ημερομηνία δημοσίευσης της προκήρυξης του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ ορίστηκε η 07-08-2015, ως ημερομηνία έναρξης ηλεκτρονικής υποβολής των προσφορών η 11-09-2015, ως καταληκτική ημερομηνία ηλεκτρονικής υποβολής των προσφορών η 18-09-2015 και ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού τέσσερις εργάσιμες ημέρες από την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών.

Ακολούθως, ο Δήμαρχος Χαλκηδόνος εξέδωσε την υπ' αριθμ. 13771/05-08-2015 διακήρυξη (ΑΔΑ: 7ΩΚΧΩΗ2-ΔΣΥ). Περίληψη της ως άνω διακήρυξης δημοσιεύτηκε στην Επίσημη Εφημερίδα της Ε.Ε. 2015/S 153-282568) στις 11-8-2015, στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων (ΦΕΚ 450/28-8-2015), και με το υπ' αριθμ. 15110/28-8-2015 έγγραφο του Δήμου απεστάλη για δημοσίευση στις εφημερίδες ΜΑΚΕΔΟΝΙΑ, ΤΥΠΟΣ ΤΗΣ ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ (Καθημερινό Τεύχος), ΗΧΩ ΤΩΝ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ, ΤΥΠΟΣ ΤΗΣ ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ (Κυριακάτικο Τεύχος), ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗ.

1.4. Στις 08-09-2015 η Οικονομική Επιτροπή συνήλθε σε έκτακτη συνεδρίαση, η οποία είχε χαρακτήρα επείγοντος, και με την υπ' αριθμ. 310/08-09-2015 απόφασή της αποφάσισε την μετάθεση της ημερομηνίας διεξαγωγής του διαγωνισμού για την "Αποκομιδή απορριμμάτων και μεταφορά τους στον ΧΥΤΑ Μαυροράχης στη Δημοτική Ενότητα Κουφαλίων του Δήμου Χαλκηδόνος για την περίοδο από 02/01/2016 έως και 31/12/2016". Η εν λόγω μετάθεση οφειλόταν στο γεγονός ότι "δεν κατέστη δυνατή η ανάρτηση στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ των όρων της διακήρυξης, εξαιτίας παρατεταμένων τεχνικών δυσκολιών του ηλεκτρονικού συστήματος, εξαιτίας δυσκολιών που αφορούσαν τα κριτήρια της τεχνικής αξιολόγησης των προσφορών, καθώς και λόγω έλλειψης αντίστοιχης τεχνογνωσίας και εμπειρίας του προσωπικού του Δήμου να ανταπεξέλθει στην πολυπλοκότητα και τις ιδιαιτερότητες του συστήματος". Αφού ξεπεράστηκαν αυτές οι δυσκολίες (με τη βοήθεια προσωπικού υποστήριξης Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ, οι ημερομηνίες του διαγωνισμού διαμορφώθηκαν ως εξής:

Ημερομηνία αποστολής των αλλαγών για δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της ΕΕ η 09/09/2015, ημερομηνία δημοσίευσης στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ η 21-09-2015, ημερομηνία λήξης υποβολής προσφορών η 01-10-2015 και ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών η 07-10-2015.

Η μετάθεση της καταληκτικής ημερομηνίας για την υποβολή των προσφορών και την διενέργεια του διαγωνισμού δημοσιεύτηκαν στην Επίσημη Εφημερίδα της Ε.Ε. στις 12/9/2015.

1.5. Στις 21.09.2015 ο Δήμαρχος Χαλκηδόνος εξέδωσε την υπ' αριθμ. πρωτ 16108/11.09.2015 (ΑΔΑ: ΩΩ7ΑΩΗΖ-7ΞΛ) αναλυτική Διακήρυξη διεθνούς ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά για την ανάθεση των υπηρεσιών “Αποκομιδή απορριμμάτων και μεταφορά τους στον ΧΥΤΑ Μαυροράχης στη Δημοτική Ενότητα Κουφαλιών του Δήμου Χαλκηδόνος για την περίοδο από 02/01/2016 έως και 31/12/2016”, συνολικού προϋπολογισμού 227.808,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Σύμφωνα με το άρθρο 10 της διακήρυξης το αντικείμενο υπηρεσιών του αναδόχου περιελάμβανε γενικά υπηρεσίες διαχείρισης αστικών απορριμμάτων στην Δημοτική Ενότητα Κουφαλιών του Δήμου Χαλκηδόνος και συγκεκριμένα εργασίες: αποκομιδής απορριμμάτων και μεταφοράς τους στο ΧΥΤΑ Μαυροράχης και πλύση των μεταλλικών κάδων απορριμμάτων χωριτικότητας 1.100 λίτρων.

Η συνολική χρονική διάρκεια της σύμβασης ορίστηκε σε δώδεκα μήνες, από 02/01/2016 έως και 31/12/2016.

Περίληψη της ως άνω διακήρυξης δημοσιεύτηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων (ΦΕΚ 490/18-9-2015), και με το υπ' αριθμ. 16305/15-9-2015 διαβιβαστικό έγγραφο απεστάλη για δημοσίευση στον εθνικό τύπο στις εφημερίδες ΜΑΚΕΔΟΝΙΑ, ΤΥΠΟΣ ΤΗΣ ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ (Καθημερινό Τεύχος), ΗΧΩ ΤΩΝ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ, ΤΥΠΟΣ ΤΗΣ ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ (Κυριακάτικο Τεύχος), ΜΑΚΕΔΟΝΙΑ ΤΗΣ ΚΥΡΙΑΚΗΣ.

1.6. Κατά των όρων της διακήρυξης υποβλήθηκαν ενστάσεις από τις εταιρίες Περιβαλλοντική Μεταφορική Α.Ε, Ελληνική Διαχείριση Αποβλήτων Α.Ε.Β.Ε. , Antipollution Ανώνυμη Ναυτιλιακή Εταιρεία. Η Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμών συνεδρίασε στις 24-09-2015 για την εξέταση και γνωμοδότηση των ενστάσεων από τις δύο πρώτες εταιρίες και στις 28-09-2015 για την εξέταση και γνωμοδότηση επί της ένστασης της τρίτης κατά σειρά εταιρείας.

Η Οικονομική Επιτροπή με την 332/28-09-2015 απόφασή της, αφού έλαβε υπόψη της τις εισηγήσεις της Επιτροπής Διενέργειας έκανε δεκτές τις ενστάσεις των δύο πρώτων εταιρειών, απέρριψε την ένσταση της τρίτης εταιρείας και αποφάσισε ότι δεν ετίθετο θέμα ακυρότητας των όρων του διαγωνισμού λόγω των ενστάσεων και ότι ο διαγωνισμός θα συνεχιζόταν κανονικά.

1.7. Στις 07-10-2015 συνήλθε η Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού και προχώρησε στην ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών. Στον διαγωνισμό υποβλήθηκαν δύο προσφορές από τις εταιρείες EDIL Τεχνική Βιομηχανική Α.ΤΕ.Β.Ε. και την Ελληνική Διαχείριση Αποβλήτων Α.Ε.Β.Ε. Η Επιτροπή Διενέργειας προχώρησε στον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής και έκανε δεκτές στον διαγωνισμό όλες τις συμμετέχουσες εταιρείες. Κατόπιν προχώρησε στην τεχνική αξιολόγηση των προσφορών και τη βαθμολόγησή τους. Εν συνεχεία συνέταξε το υπ' αριθμ. πρωτ. 18012/07-10-2015 “Πρακτικό 1 Αποσφράγισης Προσφορών, Ελέγχου Δικαιολογητικών Συμμετοχής, ελέγχου και βαθμολόγησης τεχνικής προσφοράς”, το οποίο κατατέθηκε στην Οικονομική Επιτροπή προς έγκριση και κοινοποιήθηκε με το 21175/26-11-2015 διαβιβαστικό έγγραφο μέσω του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ σε όλους τους συμμετέχοντες προκειμένου να λάβουν γνώση και να υποβάλουν τις ενστάσεις τους.

Ο Δήμος στο υπ' αριθμ. 23299/24-12-2015 έγγραφό του επικαλείται τα κάτωθι γεγονότα, τα οποία οδήγησαν στην καθυστέρηση της ολοκλήρωσης των εργασιών της Επιτροπής: *“Η φαινομενικά μεγάλη καθυστέρηση στις εργασίες της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού οφείλεται και στον όγκο των εγγράφων που κατατέθηκαν από τους συμμετέχοντες προκειμένου να δικαιολογήσουν την εμπειρία τους και να λάβουν αντίστοιχα υψηλό βαθμό. Ενδεικτικά, ο φάκελος της εταιρίας Ελληνική Διαχείριση Αποβλήτων Α.Ε.Β.Ε. αποτελείται από 224 έγγραφα. Σε πολλές περιπτώσεις υπήρχαν ασάφειες στα συνοδευτικά έγγραφα τα οποία όμως δεν οφείλονταν σε σφάλμα της συμμετέχουσας εταιρείας, αλλά σε μη σαφή σύνταξη εκ μέρους των δημόσιων υπηρεσιών π.χ. συμβάσεις χωρίς αναφορά στον συντελεστή Φ.Π.Α., ή σε άλλες που αφορούσαν μικτές εργασίες αποκομιδής με άλλες εργασίες καθαριότητας ή πρασίνου. Σε άλλες περιπτώσεις οι βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης που απαιτούνταν από τη διακήρυξη δεν ανέφεραν με σαφήνεια την σύμβαση που αφορούσαν και η Επιτροπή έπρεπε να την αναζητήσει με έμμεσο τρόπο ή δια της εις άτοπον απαγωγής. Στο σημείο αυτό πρέπει να τονίσουμε ότι ο Δήμος μας βάσει οργανογράμματος Υπηρεσιών είναι ελλειμματικός κατά περίπου σαράντα άτομα, αφορώντας ποσοστό υποστελέχωσης 25%. Επιπλέον υπάρχουν απρόβλεπτες ελλείψεις ή απουσίες υπαλλήλων (συνταξιοδοτήσεις, αναρρωτικές άδειες, λόγω ασθένειας, γονικές άδειες), συνθήκες που έχουν προκαλέσει μεγάλες δυσκολίες και έχουν μεταφέρει επιπλέον φόρτο εργασίας στους ήδη εργαζόμενους υπαλλήλους φέτος, αφού αυτοί, παράλληλα με τα καθήκοντα και τις αρμοδιότητές τους, συμμετέχουν σε*

πολλές επιτροπές με χρονοβόρες διαδικασίες (διαγωνισμών προμηθειών, επισκευών, παραλαβής έργων κλπ, αλλά και επιτροπές διενέργειας διαγωνισμού σε άλλους διαγωνισμούς παροχής υπηρεσιών εξίσου επειγόντων όπως π.χ. επισκευές οχημάτων του δήμου). Επιπλέον, προέκυψε απρόβλεπτα τεράστια πίεση χρόνου και διεργασιών, όσον αφορά ενταγμένα έργα του ΕΣΠΑ (της περιόδου 2007-2013) εξαιτίας της καταληκτικής ημερομηνίας περάτωσης τους μέχρι την 31η/12/2015. Έργα ύψους εκατομμυρίων ευρώ των οποίων η μη έγκαιρη απορρόφηση θα σήμαινε την οριστική απώλειά τους για τον Δήμο, αφού αφορούν έργα ύψιστης σημασίας των οποίων η χρηματοδότηση από το ΕΣΠΑ δεν μπορεί να αντικατασταθεί με ίδιους πόρους για την υλοποίησή τους ή εθνική χρηματοδότηση”.

1.8. Κατά του πρακτικού αναρτήθηκαν στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ στις 27-11-2015 οι ενστάσεις από τις εταιρείες Ελληνική Διαχείριση Αποβλήτων Α.Ε.Β.Ε. και EDIL Τεχνική Βιομηχανική Α.Τ.Ε.Β.Ε. Και οι άνω ενστάσεις αφορούσαν λόγους αποκλεισμού του έτερου διαγωνιζόμενου.

1.9. Στις 27-11-2015 θεωρήθηκε η υπ' αριθμ. 2/2015 μελέτη του Τμήματος Καθαριότητας του Δήμου Χαλκηδόνας για την ανάθεση των υπηρεσιών αποκομιδής απορριμμάτων και μεταφοράς τους στον ΧΥΤΑ Μαυροράχης από 02-01-2016 έως και 29-02-2016.

1.10. Η Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού συνεδρίασε την 02-12-2015 για την εξέταση των ενστάσεων και για να συντάξει την γνωμοδότησή της προς την Οικονομική Επιτροπή. Η Οικονομική Επιτροπή με την υπ' αριθμ. 423/04-12-2015 απόφασή της ενέκρινε το Πρακτικό 1 Αποσφράγισης προσφορών, ελέγχου δικαιολογητικών συμμετοχής, ελέγχου και βαθμολόγησης τεχνικής προσφοράς, αποδέχτηκε την υπ' αριθμ. Πρωτ. 21624/02-12-2015 γνωμοδότηση της Επιτροπής Διενέργειας για την εξέταση των ενστάσεων με την οποία αποκλείεται από το επόμενο στάδιο του διαγωνισμού η EDIL Τεχνική Βιομηχανική Α.Τ.Ε.Β.Ε. και απομένει ως μοναδική συμμετέχουσα στο στάδιο της αποσφράγισης των οικονομικών προσφορών η Ελληνική Διαχείριση Αποβλήτων Α.Ε.Β.Ε.

1.11. Εν τω μεταξύ, στις 31/12/2015 έληξε η προηγούμενη σύμβαση του Δήμου με την εταιρεία Ελληνική Ανακύκλωση ΑΕΒΕ (και πλέον Ελληνική Διαχείριση Αποβλήτων Α.Ε.Β.Ε., κατόπιν απόσχισης και απορρόφησης από αυτήν του κλάδου “Παροχής Υπηρεσιών στο δημόσιο”.)

1.12. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Χαλκηδόνας, επικαλούμενος το γεγονός ότι η μη αποκομιδή των απορριμμάτων από τους οικισμούς συνεπάγεται σοβαρούς κινδύνους για τη δημόσια υγεία και σημαντική υποβάθμιση της ποιότητας ζωής των δημοτών, με το με υπ' αριθμ. Πρωτ. 23299/24.12.2015 (αρ. πρωτ. εισερχ. 5795/28.12.2015), όπως συμπληρώθηκε με το υπ' αριθμ. πρωτ. 312/08.01.2016 (αρ. πρωτ. εισερχ. 64/11.01.2016) αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.(εφεξής Αρχή), αιτήθηκε την παροχή σύμφωνης γνώμης για προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση σύμβασης υπηρεσιών αποκομιδής απορριμμάτων και μεταφοράς τους στον ΧΥΤΑ Μαυροράχης, για δύο μήνες, συνολικού προϋπολογισμού 33.600€ πλέον ΦΠΑ, για διάστημα δύο μηνών από 02-01-2016 έως και 29-02-2016, λόγω κατεπείγουσας ανάγκης, οφειλόμενης σε απρόβλεπτα γεγονότα και συγκυριακές καταστάσεις, οι οποίες σύμφωνα με τους ισχυρισμούς του δεν απορρέουν από υπευθυνότητα του Δήμου.

1.13 Η Αρχή με βάση τα πραγματικά περιστατικά και τους ισχυρισμούς που επικαλείτο στο αίτημά της η αναθέτουσα αρχή, εξέτασε το υποβληθέν αίτημα με τη νομική βάση της καταπείγουσας ανάγκης, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 25 παρ. 1 περ. γ του π.δ. 60/2007 και την κατά νόμο αρμοδιότητά της, παρά το γεγονός ότι η αναθέτουσα αρχή δεν επικαλείτο ρητά στο αίτημά της την εν λόγω νομική βάση.

2. Με την με αριθμ. 2 /13.01.2016 απόφασή της, η Αρχή απέρριψε το ανωτέρω αίτημα του Δήμου Χαλκηδόνας και δεν παρείχε τη σύμφωνη γνώμη της για προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1 περ. γ' του π.δ. 60/2007, καθώς έκρινε ότι δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής της διάταξης του εν λόγω άρθρου. Ειδικότερα, σύμφωνα με την προαναφερθείσα απόφαση κρίθηκε ότι: «Οι λόγοι που προβάλλει η αναθέτουσα αρχή για την θεμελίωση του υποβληθέντος αιτήματός της και την προσφυγή της στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την σύναψη της σύμβασης για την παροχή υπηρεσιών αποκομιδής, μεταφοράς και διάθεσης αστικών απορριμμάτων είναι η αδυναμία έγκαιρης ολοκλήρωσης της διαγωνιστικής διαδικασίας και κατακύρωσης του αποτελέσματος, διότι: α) Δεν κατέστη εφικτή η έγκαιρη ανάρτηση των όρων της διακήρυξης στο ΕΣΗΔΗΣ, λόγω παρατεταμένου τεχνικού προβλήματος του συστήματος, λόγω τεχνικών δυσκολιών που αφορούσαν τόσο στα κριτήρια της τεχνικής αξιολόγησης των προσφορών, καθώς και λόγω της εν γένει πολυπλοκότητας της λειτουργίας του ΕΣΗΔΗΣ, για την χρήση του οποίου δεν υπήρχε αντίστοιχη

τεχνογνωσία και εμπειρία από το προσωπικό του Δήμου. β) Η διαδικασία ολοκλήρωσης της αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών ήταν χρονοβόρος εξαιτίας του γεγονότος ότι η χρήση του κριτηρίου της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς το πρώτον κατέτεινε στην υποβολή εκ μέρους των διαγωνιζομένων ογκώδους τεχνικής προσφοράς, αποτελούμενης από πολλά έγγραφα, σε ορισμένα εκ των οποίων υπήρχαν ασάφειες και απαιτήσαν επιπρόσθετες ενέργειες της επιτροπής αξιολόγησης του διαγωνισμού για την διασταύρωση και επαλήθευση των παρεχόμενων πληροφοριών. γ) Η εν γένει υποστελέχωση του Δήμου και η έλλειψη ικανού αριθμού υπαλλήλων έχει ως συνέπεια την αδυναμία ανταπόκρισης στις ανάγκες της υπηρεσίας και την επιβάρυνση των ήδη υπηρετούντων υπαλλήλων με πολλαπλό φόρτο εργασίας.

Οι ανωτέρω επικαλούμενοι λόγοι, δεν συνιστούν από μόνοι τους απρόβλεπτες περιστάσεις, ήτοι εξωγενή, έκτακτα και ασυνήθιστα γεγονότα που αντικειμενικά δεν ήταν σε θέση να προβλεφθούν σύμφωνα με τους κανόνες της ανθρώπινης εμπειρίας και λογικής κατά τον προγραμματισμό των σχετικών προμηθειών, αλλά εξελίξεις πιθανές και συνήθεις (ΕΣ Τμήμα IV πράξη 227/2011, ΕΣ Τμήμα IV Πράξη 93/2011) και δεν συνδέονται αιτιωδώς με τις περιστάσεις που επικαλείται ως επείγουσες, ήτοι το γεγονός ότι δεν έχει ανατεθεί έως σήμερα η σύμβαση για την παροχή των εν θέματι υπηρεσιών.

Ειδικότερα, όσον αφορά τις τεχνικές δυσκολίες έγκαιρης ανάρτησης των όρων της διακήρυξης στο ΕΣΗΔΗΣ, επισημαίνεται ότι η θεσμοθέτηση της υποχρέωσης χρήσης του ΕΣΗΔΗΣ από 1/10/2014 ήταν γνωστή στον Δήμο, προκειμένου να προβεί στις απαιτούμενες ενέργειες για την εκπαίδευση του προσωπικού στην χρήση του συστήματος για την απρόσκοπτη διενέργεια και ολοκλήρωση των διαδικασιών. Επιπρόσθετα, δεν προσκομίστηκε κάποιο αποδεικτικό στοιχείο βάσει του οποίου να τεκμηριώνεται η αντικειμενική και πέραν πάσης αμφιβολίας τεχνική αδυναμία λειτουργίας του ΕΣΗΔΗΣ (π.χ. αλληλογραφία με την αρμόδια Δ/ση της Γενικής Γραμματείας Εμπορίου, ή σχετική ανακοίνωση κλπ).

Όσον αφορά το γεγονός της καθυστέρησης στην αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών των συμμετεχουσών εταιριών λόγω της χρήσης ως κριτηρίου κατακύρωσης εκείνου της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, επισημαίνεται ότι ο Δήμος θα μπορούσε να εκτιμήσει ότι λόγω επιλογής της χρησιμοποίησης του κριτηρίου αυτού, με το οποίο δεν είχε εξοικείωση, η νέα διαδικασία θα καθίστατο ενδεχομένως πιο πολύπλοκη, και εξ αυτού του λόγου θα απαιτούσε περισσότερο χρόνο για την ολοκλήρωσή της.

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

Επιπλέον, δέον όπως σημειωθεί ότι από τα στοιχεία του φακέλου αναδεικνύονται περιστάσεις, οι οποίες ανάγονται στην σφαίρα ευθύνης της αναθέτουσας αρχής, και οι οποίες με έγκαιρο προγραμματισμό και επιμέλεια θα μπορούσαν να είχαν αποφευχθεί.

Ειδικότερα, ο Δήμος από την προηγούμενη εμπειρία του στην διεξαγωγή της διαγωνιστικής διαδικασίας για την ανάθεση των εν λόγω υπηρεσιών, όφειλε να λάβει υπόψη τον συνήθη χρόνο ολοκλήρωσης της διαγωνιστικής διαδικασίας, των καθυστερήσεων που εμφιλοχωρούν, καθώς και να συνυπολογίζει το γεγονός της διενέργειας ηλεκτρονικού διαγωνισμού για πρώτη φορά με άλλο κριτήριο κατακύρωσης, ούτως ώστε να είχε προβλέψει τον εκτιμώμενο χρόνο ολοκλήρωσης της διαδικασίας και εξ αυτού αφενός μεν να προβεί εγκαίρως στον προγραμματισμό και την εκκίνηση της διαδικασίας σύναψης της σύμβασης αφετέρου δε να περιλάβει στην προηγούμενη σύμβαση προαίρεση περί παράτασης του χρόνου αυτής.

Επιπλέον, στην ίδια απόφαση κρίθηκε ότι: «[...] η κατεπείγουσα ανάγκη για την παροχή των εν θέματι υπηρεσιών δεν οφείλεται σε απρόβλεπτες περιστάσεις, οι οποίες να εκφεύγουν της σφαίρας ευθύνης της αναθέτουσας αρχής, και επομένως εκλείπει η πλέον βασική προϋπόθεση για την εφαρμογή της επικαλούμενης διάταξης.»

3. Με το με αριθ. πρωτ. Οικ. 1039+1040/21.01.2016 έγγραφο του Δήμου Χαλκηδόνας προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., το οποίο παρελήφθη από την Αρχή στις 25.01.2016 (αριθ. πρωτ. εισερχομένου της Αρχής 386/25.01.2016), ο Δήμος Χαλκηδόνας διαβίβασε αίτηση θεραπείας του, με την οποία ουσιαστικά αιτείται την ανάκληση της με αριθμ. 2/2016 απόφασης της Αρχής περί μη παροχής σύμφωνης γνώμης για προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση για τη σύναψη σύμβασης με αντικείμενο την «Αποκομιδή απορριμ-

μάτων και μεταφορά τους στον ΧΥΤΑ Μαυροράχης στη δημοτική ενότητα Κουφαλίων του Δήμου Χαλκηδόνας» για χρονικό διάστημα δύο μηνών. Συγκεκριμένα, η αναθέτουσα αρχή επικαλείται τα εξής:

«Με τις από 2/2016 και 3/2016 Αποφάσεις σας, απορρίπτετε τα αιτήματά μας για την παροχή σύμφωνης γνώμης ώστε να προβούμε σε απευθείας ανάθεση με διαπραγμάτευση για την αποκομιδή των απορριμμάτων λόγω, του κατεπείγοντος και για την προστασία της δημόσιας υγείας.

Καθόσον θεωρούμε υπερβολική την απόρριψη των αιτημάτων μας αφού διανύουμε μια κατάσταση η οποία αφορά σε λόφους κατεπείγοντος, σας γνωστοποιούμε τα παρακάτω και παρακαλούμε να ληφθούν σοβαρά υπόψη:

1. Ο Δήμος μας με την υπ'αρ. Πρωτ. 7950/6-12-2014 (ΑΔΑ: ΩΜΓΧΙ-ΡΡ4) κηρύχθηκε σε κατάσταση έκτακτης ανάγκης-λόγω των καταστροφών που υπέστη από τις θεομηνίες, η οποία κατάσταση παρατάθηκε μέχρι και τις 6/3/2016 (Υπ'αρ. Πρωτ.: 8534/4-12-2015, ΑΔΑ: 7ΔΘΔ465ΦΘΕ-ΖΧΡ) αφού δεν αντιμετωπίστηκαν οι επιπτώσεις από τις καταστροφές και εξακολουθούν να υφίστανται λόγοι έκτακτης ανάγκης. Αξίζει να τονιστεί ότι όταν ένας Δήμος βρίσκεται σε μια τέτοια κατάσταση, οι υπηρεσίες του απασχολούνται με παράλληλες αρμοδιότητες και μάλιστα ορισμένες από αυτές, εκτελούνται κατά απόλυτη προτεραιότητα έναντι των υπολοίπων καθηκόντων τους.

2. Την Παρασκευή 15/1/2016, προέκυψε ο θάνατος δημοτικού υπαλλήλου στην καθαριότητα, εν ώρα εργασίας. Πέραν του θλιβερού γεγονότος και της απρόβλεπτης κατάστασης, ο Δήμος μας υποστελεχώθηκε, συνεπώς εάν η αποκομιδή με ίδια μέσα ήταν δέκα φορές δύσκολη, πλέον το πρόβλημα πολλαπλασιάστηκε.

3. Οι διαδικασίες για την αποκομιδή των απορριμμάτων του έτους 2016, προβλέπεται ότι θα τελεσφορήσουν σε δύο μήνες από το παρόν.

4. Λόγοι του κατεπείγοντος που αφορούν στη διασφάλιση της δημόσιας υγείας αφού από τις 31/12/2015 οι δημότες μας αντιμετωπίζουν σοβαρούς λόγους εστιών μόλυνσης.

Ως εκ τούτου, αιτούμαστε την άμεση έγκριση της αίτησης θεραπείας για λόγους του κατεπείγοντος καθώς αφορά περίπτωση έκτακτης ανάγκης, μη δυνάμενης να προβλεφθεί, λήψεως μέτρων λόγω σοβαρής απειλής της δημόσιας υγείας και συγκεκριμένα για το χρονικό διάστημα από 1/2/2016 έως 31/3/2016. Τέλος, επισημαίνουμε ότι όταν τελεσφορήσει ο διαγωνισμός του έτους 2016, οι αιτηθείσες αναθέσεις που θα προκύψουν θα λυθούν αυτομάτως, άμεσα και αζημίως για το Δήμο.»

4. Προς επίρρωση των ανωτέρω, η αναθέτουσα αρχή υπέβαλε την υπ'αρ. 7950/6-12-2014 (ΑΔΑ: ΩΜΓΧΙ-ΡΡ4) Απόφαση του Γ.Γ. Πολ. Προστασίας με την οποία αποφασίστηκε: η «κήρυξη σε κατάσταση Έκτακτης Ανάγκης Πολιτικής Προστασίας των Δήμων Χαλκηδόνας και Δέλτα της Περιφερειακής Ενότητας Κεντρικής Μακεδονίας, λόγω των έντονων καιρικών και πλημμυρικών φαινομένων που εκδηλώθηκαν κατά την 6η Δεκεμβρίου 2014, με αποτέλεσμα να προκληθούν καταστροφές, όπως αυτές αναφέρονται στα παραπάνω (α) (β) και (γ) σχετικά. Η εν λόγω κήρυξη θα έχει διάρκεια 6 μηνών, δηλαδή θα ισχύει έως την 6η Ιουνίου 2015. Μετά το πέρας του καθορισθέντος χρόνου, θα γίνεται αυτόματα, δίχως νέο έγγραφο, άρση της παραπάνω κατάστασης. Ο συντονισμός ανατίθεται στην περιφέρεια Κεντρικής Μακεδονίας».

Στη συνέχεια εκδόθηκε η -μη προσκομισθείσα με την παρούσα αίτηση θεραπείας- υπ'αρ. πρωτ. 3784/08.06.2015 Απόφαση του Γ.Γ. Πολιτικής Προστασίας (ΑΔΑ: ΩΓΑ6465ΦΘΕ-ΜΙΓ) με την οποία αποφασίστηκε: η «παράταση κήρυξης σε κατάσταση Έκτακτης Ανάγκης Πολιτικής Προστασίας των περιοχών, που αναφέρονται στο (β) σχετικό, των Δήμων Χαλκηδόνας και Δέλτα της Π.Ε.Μ.Ε. Θεσσαλονίκης, προκειμένου να αντιμετωπισθεί η υπάρχουσα δυσμενής κατάσταση λόγω των έντονων καιρικών και πλημμυρικών φαινομένων που εκδηλώθηκαν κατά την 6η Δεκεμβρίου 2014. Η εν λόγω κήρυξη θα ισχύει έως την 6η Δεκεμβρίου 2015. Μετά το πέρας του καθορισθέντος χρόνου, θα γίνει δίχως νέο έγγραφο, άρση της παραπάνω κατάστασης. Ο συντονισμός ανατίθεται στην περιφέρεια Κεντρικής Μακεδονίας».

Επίσης η αναθέτουσα αρχή υπέβαλε την υπ'αρ. 8534/4-12-2015 (ΑΔΑ: 7ΔΘΔ465ΦΘΕ-ΖΧΡ) Απόφαση του Γ.Γ. Πολ. Προστασίας με την οποία αποφασίστηκε: η «παράταση κήρυξης σε κατάσταση Έκτακτης Ανάγκης Πολιτικής Προστασίας των Δήμων Χαλκηδόνας και Δέλτα της Μητροπολιτικής Ενότητας Θεσσαλονίκης που αναφέρονται στα παραπάνω σχετικά, λόγω των έντονων καιρικών και πλημμυρικών φαινομένων που εκδηλώθηκαν στις 06/12/2014, με αποτέλεσμα την πρόκληση καταστροφών, καθώς εξακολουθούν να υφί-

στανται οι λόγοι κήρυξης και τα προγραμματισθέντα έργα αντιμετώπισης των επιπτώσεων από τις καταστροφές δεν έχουν οριστικά ολοκληρωθεί. Η εν λόγω παράταση κήρυξης θα ισχύει για τρεις μήνες, ήτοι από την 06 Δεκεμβρίου 2015 έως την 06 Μαρτίου 2016. Μετά το πέρας του καθορισθέντος χρόνου, θα γίνει, δίχως νέο έγγραφο άρση της παραπάνω κατάστασης. Ο συντονισμός ανατίθεται στην Περιφέρεια Κεντρικής Μακεδονίας.»

Σημειώνεται ότι δεν προσκομίστηκαν άλλα στοιχεία εκτός από 5 φωτογραφίες που εικονίζουν υπερχειλισμένους κάδους απορριμμάτων που δεν μπορούν να αξιολογηθούν ελλείψει στοιχείων χρονο-γεωχωρικών δεδομένων.

5. Τέλος έπειτα από έγγραφη ενημέρωση του Δήμου Χαλκηδόνας (αριθ. πρωτ. εισερχομένου της Αρχής 822/18.02.2016) αναφορικά με την εξέλιξη των σταδίων του διαγωνισμού για την «Αποκομιδή απορριμμάτων και μεταφορά τους στο ΧΥΤΑ Μαυροράχης στη δημοτική ενότητα Κουφαλίων του δήμου Χαλκηδόνας για την περίοδο από 02/01/2016 - 31/12/2016», έγινε γνωστό ότι:

«Μετά την αποστολή στην Αποκεντρωμένη Διοίκηση Μακεδονίας – Θράκης της 423/2015 απόφασης Οικονομικής Επιτροπής για έλεγχο νομιμότητας, λάβαμε το 100956/19-01-2016 έγγραφο με το οποίο μας ζητούνταν συμπληρωματικά στοιχεία προκειμένου να ολοκληρωθεί ο έλεγχος της.

Με το 931/19-01-2016 διαβιβαστικό έγγραφο του δημάρχου, απεστάλησαν τα συμπληρωματικά στοιχεία. Μόλις λάβαμε την διαβεβαίωση, ότι δεν υφίσταται πρόβλημα σχετικά με την συγκεκριμένη απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, η Πρόεδρος της επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού, απέστειλε μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ την με αρ. πρωτ. 1469/28-01-2016 γνωστοποίηση για την αποσφράγιση της οικονομικής προσφοράς. Η αποσφράγιση της οικονομικής προσφοράς έγινε στις 29/01/2016 και ώρα 09:00πμ.

Ακολούθως συντάχθηκε το Πρακτικό 2 για την αποσφράγιση της οικονομικής προσφοράς και τον τελικό βαθμό αξιολόγησης, το οποίο αναρτήθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ στις 02/02/2016 με το αρ. πρωτ. 1469/01-02-2016 διαβιβαστικό έγγραφο του δημάρχου Χαλκηδόνας. Επίσης αποστάλθηκε για έγκριση από την Οικονομική Επιτροπή. Κατά του Πρακτικού 2 δεν υποβλήθηκαν ενστάσεις στην πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ.

Η Οικονομική Επιτροπή με την 35/2016 απόφαση της ενέκρινε το Πρακτικό 2, κατακύρωσε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού και ανακήρυξε προσωρινό ανάδοχο την εταιρεία ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗ ΑΠΟΒΛΗΤΩΝ ΑΕΒΕ. Λόγω πολυήμερης αιφνίδιας ασθένειας της αρμόδιας υπαλλήλου, η απόφαση αυτή δεν έχει συνταχθεί και αναρτηθεί ακόμη στο διαύγεια προκειμένου να σας αναφέρουμε τον ΑΔΑ της.

Στη συνέχεια η 35/2016 θα αποσταλεί στην Αποκεντρωμένη Διοίκηση Μακεδονίας – Θράκης προκειμένου να λάβει έγκριση νομιμότητας και κατόπιν ο πλήρης φάκελος του διαγωνισμού με σχέδιο σύμβασης, θα σταλεί για προσυμβατικό έλεγχο στο Ελεγκτικό Συνέδριο.»

II. Νομικό πλαίσιο

6. Οι διατάξεις του άρθρου 24 ("Αίτηση θεραπείας - Ιεραρχική προσφυγή") παρ. 1 και 2 του Ν. 2690/1999 «Κύρωση του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας και άλλες διατάξεις» (ΦΕΚ Α' 45) ως ισχύει προβλέπουν τα εξής:

"1. Αν από τις σχετικές διατάξεις δεν προβλέπεται η δυνατότητα άσκησης της, κατά το επόμενο άρθρο, ειδικής διοικητικής, ή ενδικοφανούς, προσφυγής, ο ενδιαφερόμενος, για την αποκατάσταση υλικής ή ηθικής βλάβης των έννομων συμφερόντων του που προκαλείται από ατομική διοικητική πράξη μπορεί, για οποιονδήποτε λόγο, με αίτησή του, να ζητήσει, είτε από τη διοικητική αρχή η οποία εξέδωσε την πράξη, την Ανάκληση ή την τροποποίησή της (αίτηση θεραπείας), είτε, από την αρχή η οποία προΐσταται εκείνης που εξέδωσε την πράξη, την ακύρωσή της (ιεραρχική προσφυγή). 2. Η διοικητική αρχή στην οποία υποβάλλεται η, κατά την προηγούμενη παράγραφο, αίτηση οφείλει να γνωστοποιήσει στον ενδιαφερόμενο την

απόφασή της για την αίτηση αυτή το αργότερο μέσα σε τριάντα (30) ημέρες, εκτός αν από ειδικές διατάξεις προβλέπεται διαφορετική προθεσμία.”

7. Το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων, ορίζει τα ακόλουθα: «δδ) Οι αποφάσεις των αναθέτουσών Αρχών που αφορούν προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημόσιων συμβάσεων, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 3 του π.δ. 59/2007 και των άρθρων 24 και 25 του π.δ. 60/2007, εξαιρουμένων των περιπτώσεων ανωτέρας βίας, εκδίδονται μετά από σύμφωνη γνώμη της Αρχής, εφόσον οι συμβάσεις αυτές εμπíπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των ανωτέρω προεδρικών διαταγμάτων. [...]».

8. Η διάταξη του άρθρου 6 παρ. 1 του π.δ. 60/2007 «Προσαρμογή της ελληνικής νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ...» ορίζει:

“Το παρόν εφαρμόζεται στις δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών που δεν εξαιρούνται, δυνάμει των εξαιρέσεων που προβλέπονται στα άρθρα 16, 17 και 9 έως 15, και των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός φόρου προστιθέμενης αξίας (ΦΠΑ) είναι ίση προς ή ανώτερη από τα ακόλουθα κατώτατα όρια:

α) 137.000 ευρώ για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών, εκτός από αυτές που καλύπτονται από την περίπτωση β) στοιχείο ιι) που συνάπτονται από τις αναθέτουσες αρχές, οι οποίες είναι κεντρικές κυβερνητικές αρχές του Παραρτήματος IV. [...]

β) 211.000 ευρώ, προκειμένου για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που συνάπτονται είτε ι) από αναθέτουσες αρχές άλλες από εκείνες που αναφέρονται στο Παράρτημα IV [...]”

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με το άρθρο 2 του υπ' αριθ. 2015/2342 Κανονισμού της Επιτροπής της 15ης Δεκεμβρίου 2015 για την τροποποίηση της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, όσον αφορά στα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, το ως άνω ποσό αναπροσαρμόστηκε στις 135.000 και 209.000 ευρώ, αντιστοίχως.

9. Στο άρθρο 8 παρ. 1,3 και 5 του ίδιου π.δ. ορίζονται τα κάτωθι:

“1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας δημόσιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, εκτός ΦΠΑ, όπως προσδιορίζεται από την αναθέτουσα αρχή. Στον υπολογισμό αυτό, λαμβάνεται υπόψη το εκτιμώμενο συνολικό ποσό, συμπεριλαμβανομένων τόσο του τυχόν προβλεπόμενου δικαιώματος προαίρεσης όσο και των τυχόν παρατάσεων της σύμβασης [...]

3. Κανένα σχέδιο έργου και καμία σύμβαση προμήθειας ή υπηρεσιών δεν επιτρέπεται να κατατημηθεί, προκειμένου να αποφευχθεί η εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος διατάγματος.

5. [...] β) Όταν η προμήθεια ομοειδών προϊόντων μπορεί να οδηγήσει σε ταυτόχρονη σύναψη χωριστών συμβάσεων κατά τμήματα, λαμβάνεται υπόψη η εκτιμώμενη συνολική αξία αυτών των τμημάτων κατά την εφαρμογή του άρθρου 6 σημεία α) και β). Όταν η συνολική αξία των τμημάτων είναι ίση με ή υπερβαίνει την αξία που καθορίζεται στο άρθρο 6, το παρόν εφαρμόζεται στη σύναψη κάθε τμήματος.

10. Στο άρθρο 25 του Π.Δ. 60/2007 με τίτλο “Διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού (άρθρο 31 οδηγίας 2004/18/ΕΚ)” προβλέπεται ότι: «Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν τις δημόσιες συμβάσεις τους προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, στις ακόλουθες περιπτώσεις: 1) Προκειμένου για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών: [...]γ) στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο, εάν λόγω κατεπείγουσας ανάγκης, οφειλόμενης σε γεγονότα απρόβλεπτα για τις ενδιαφερόμενες αναθέτουσες αρχές, δεν είναι δυνατή η τήρηση των προθεσμιών που προβλέπονται για τις ανοικτές, κλειστές ή με διαπραγμάτευση διαδικασίες με δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού που αναφέρονται στο άρθρο 24. 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

11. Με την κρινόμενη αίτηση θεραπείας ζητείται η ανάκληση της προσβαλλόμενης απόφασης της Αρχής και η επανεξέταση της συνδρομής των προϋποθέσεων εφαρμογής της διατάξεως του άρθρου 25 παρ. 1, περ. γ του π.δ. 60/2007.

Εν προκειμένω, ο Δήμος Χαλκηδόνας επικαλείται για πρώτη φορά τους παρακάτω, υπό α και β νέους ισχυρισμούς:

α) Αναφορικά με τον ισχυρισμό, ως αναφέρεται αναλυτικά στην παρ. 3 της παρούσης, ότι: «1.Ο Δήμος μας με την υπ'αρ. Πρωτ. 7950/6-12-2014 (ΑΔΑ: ΩΜΓΧΙ-ΡΡ4) κηρύχθηκε σε κατάσταση έκτακτης ανάγκης λόγω των καταστροφών που υπέστη από τις θεομηνίες, η οποία κατάσταση παρατάθηκε μέχρι και τις 6/3/2016 (Υπ'αρ. Πρωτ.: 8534/4-12-2015, ΑΔΑ: 7ΔΘΔ465ΦΘΕ-ΖΧΡ) αφού δεν αντιμετωπίστηκαν οι επιπτώσεις από τις καταστροφές και εξακολουθούν να υφίστανται λόγοι έκτακτης ανάγκης. Αξίζει να τονιστεί ότι όταν ένας Δήμος βρίσκεται σε μια τέτοια κατάσταση, οι υπηρεσίες του απασχολούνται με παράλληλες αρμοδιότητες και μάλιστα ορισμένες από αυτές, εκτελούνται κατά απόλυτη προτεραιότητα έναντι των υπολοίπων καθηκόντων τους.» κρίνεται ότι είναι όψιμος μεν, αλλά νομικά και δικονομικά επιτρεπτός (βλ. Σχετ.: ΣΤΕ 3949/2001 και 1932/1990), οπότε πρέπει να εξεταστεί το πρώτον με την υπό κρίση Αίτηση θεραπείας, θεωρούμενης αυτής ως νέας Αίτησης.

Ειδικότερα, θα πρέπει να θεωρηθεί ότι η υπό κρίση Αίτηση θεραπείας, υπέχει θέση νέου αιτήματος για προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, επί του οποίου η Αρχή θα πρέπει να αποφανθεί παρέχοντας ή μη τη σύμφωνη γνώμη της, ασκώντας την αρμοδιότητά της που απορρέει από τη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 2 περ.γ υποπ. δδ του ν. 4013/2011, δεδομένου ότι αφορά σε διαφορετική από την κρινόμενη με την υπ'αριθμ.3/2016 Απόφαση της Αρχής χρονική περίοδο ανάθεσης, ήτοι αφορά στο διάστημα 1/2 έως 31/3/2016.

Εν προκειμένω, το όψιμα, αλλά δικονομικά ορθό, επικαλούμενο γεγονός των ως άνω αποφάσεων κήρυξης σε κατάσταση Έκτακτης Ανάγκης Πολιτικής Προστασίας των Δήμων Χαλκηδόνας και Δέλτα της Περιφερειακής Ενότητας Κεντρικής Μακεδονίας, λόγω των έντονων καιρικών και πλημμυρικών φαινομένων που εκδηλώθηκαν κατά την 6η Δεκεμβρίου 2014 με διάρκεια έξι (6) μηνών, δηλαδή έως την 6^η Ιουνίου 2015, καθώς και της παράτασης της κατάστασης αυτής αρχικά για έξι (6) μήνες ήτοι έως την 06 Δεκεμβρίου 2015 και στη συνέχεια για άλλους τρεις (3) μήνες ήτοι από την 06 Δεκεμβρίου 2015 έως την 06 Μαρτίου 2016 για το λόγο ότι «τα προγραμματισθέντα έργα αντιμετώπισης των επιπτώσεων από τις καταστροφές δεν έχουν οριστικά ολοκληρωθεί» (βλ. ως άνω υπό παρ. 4 της παρούσας), ήταν μεν ήδη σε γνώση του Δήμου και μάλιστα σε χρονικό σημείο που απείχε ήδη ένα και πλέον έτος πριν από την αποστολή του αιτήματος σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή του Δήμου Χαλκηδόνας στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, αλλά ήταν και είναι μόνιμο, διαρκές και ανυπερβλήτο γεγονός μέχρι και σήμερα, με βεβαιωμένη από τον αρμόδιο φορέα (Γ.Γ.Π.Π) τη συνέχειά του, μέχρι και την 6/3/2016, ως τεκμήριο αμάχητο, το οποίο συνιστά την απρόβλεπτη περίσταση, η οποία αποτελεί αναγκαία προϋπόθεση για την εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 25 παρ. 1 του π.δ. 60/2007. Το δε γεγονός ότι η αναθέτουσα αρχή γνώριζε την αδήριτη ανάγκη της αδιάλειπτης παροχής υπηρεσιών αποκομιδής και μεταφοράς απορριμμάτων, καθώς και τη λήξη της προηγούμενης σύμβασης στις 31/12/2015, δεν συνεπάγεται πως ο Αιτών Δήμος θα μπορούσε να ξεπεράσει το ανυπερβλήτο κώλυμα της βεβαιωμένης Έκτακτης Ανάγκης από την Γ.Γ.Π.Π. και ως εκ τούτου δεν μπορεί βάσιμα να υποστηριχθεί ότι ο Δήμος φέρει ευθύνη για το γεγονός ότι η ανάγκη σε παροχή υπηρεσιών αποκομιδής σκουπιδιών κατέστη κατεπείγουσα. Παρότι, λαμβανομένης υπ' όψιν και της εμπειρίας της αναθέτουσας αρχής από προηγούμενους σχετικούς διαγωνισμούς, τούτη δεν προέβη εγκαίρως στον προγραμματισμό και την εκκίνηση της διαδικασίας σύναψης της σύμβασης, συγχωρείται από την κήρυξη εκτάκτου ανάγκης, προς αντιμετώπιση των επιπτώσεων των έντονων καιρικών φαινομένων. Περαιτέρω, θα πρέπει να γίνει δεκτός ο ισχυρισμός της αναθέτουσας αρχής ότι η ανωτέρω απρόβλεπτη περίσταση συνδέεται αιτιωδώς με την μη έγκαιρη ολοκλήρωση της διαγωνιστικής διαδικασίας για την ανάθεση των υπό κρίση υπηρεσιών. Ειδικότερα, εν προκειμένω κρίνεται εύλογη η δήλωση του Δήμου ότι, συνεπεία της κατάστασης έκτακτης ανάγκης, οι υπηρεσίες του απασχολήθηκαν με παράλληλες αρμοδιότητες και μάλιστα ότι, ορισμένες από αυτές εκτελέστηκαν κατά απόλυτη προτεραιότητα έναντι των υπολοίπων καθηκόντων τους (βλ. ανωτέρω υπό 3).

β) Αντιθέτως, αναφορικά με το επικαλούμενο γεγονός του αναφερόμενου αδόκητου θανάτου δημοτικού υπαλλήλου στην καθαριότητα σε χρόνο μετά την έκδοση της με αριθμ. 2/2016 απόφασης της Αρχής, ως

αναφέρεται αναλυτικά στην παρ. 3 της παρούσης, ότι: «2. Την Παρασκευή 15/1/2016, προέκυψε ο θάνατος δημοτικού υπαλλήλου στην καθαριότητα, εν ώρα εργασίας. Πέραν του θλιβερού γεγονότος και της απρόβλεπτης κατάστασης, ο Δήμος μας υποστελεχώθηκε, συνεπώς εάν η αποκομιδή με ίδια μέσα ήταν δέκα φορές δύσκολη, πλέον το πρόβλημα πολλαπλασιάστηκε» επισημαίνεται ότι όπως ήδη διαπιστώθηκε στην υπ' αριθμ. 2/2016 Απόφαση της Αρχής «η υποστελέχωση του Δήμου και η έλλειψη του ικανού αριθμού προσωπικού προκειμένου να φέρει εις πέρας εγκαίρως τα καθήκοντά του, μολονότι είναι γεγονός το οποίο πράγματι αποτελεί σημαντικό πρόσκομμα στην άρτια εκτέλεση των καθηκόντων, ωστόσο δεν αποτελεί από μόνο του απρόβλεπτη περίπτωση, ικανή να δικαιολογήσει την κατεπείγουσα ανάγκη που επικαλείται».

γ) Επίσης, αναφορικά με την επικαλούμενη διαπίστωση, ως αναφέρεται αναλυτικά στην παρ. 3 της παρούσης, ότι: «3. Οι διαδικασίες για την αποκομιδή των απορριμμάτων του έτους 2016, προβλέπεται ότι θα

τελεσφορήσουν σε δύο μήνες από το παρόν» σημειώνεται ότι όπως ήδη διαπιστώθηκε στην υπ' αριθμ. 3/2016 Απόφαση της Αρχής «οι ανωτέρω επικαλούμενοι λόγοι, δεν συνιστούν από μόνοι τους απρόβλεπτες περιστάσεις, ήτοι εξωγενή, έκτακτα και ασυνήθιστα γεγονότα που αντικειμενικά δεν ήταν σε θέση να προβλεφθούν σύμφωνα με τους κανόνες της ανθρώπινης εμπειρίας και λογικής κατά τον προγραμματισμό των σχετικών προμηθειών, αλλά εξελίξεις πιθανές και συνήθεις (ΕΣ Τμήμα IV πράξη 227/2011, ΕΣ Τμήμα IV Πράξη 93/2011) και δεν συνδέονται αιτιωδώς με τις περιστάσεις που επικαλείται ως επείγουσες, ήτοι το γεγονός ότι δεν έχει ανατεθεί έως σήμερα η σύμβαση για την παροχή των εν θέματι υπηρεσιών».

δ) Τέλος αναφορικά με τον ισχυρισμό, ως αναφέρεται αναλυτικά στην παρ. 3 της παρούσης, ότι: «4. Λόγοι του κατεπείγοντος που αφορούν στη διασφάλιση της δημόσιας υγείας αφού από τις 31/12/2015 οι δημότες μας αντιμετωπίζουν σοβαρούς λόγους εστιών μόλυνσης» επισημαίνονται τα εξής: Καταρχήν, η Αρχή δεν αμφισβήτησε τον κατεπείγοντα χαρακτήρα της άμεσης κάλυψης των πάγιων και διαρκών αναγκών για υπηρεσίες αποκομιδής και μεταφοράς των απορριμμάτων της Δημοτικής Ενότητας Αγίου Αθανασίου αφού όπως ήδη διαπιστώθηκε στην υπ' αριθμ. 3/2016 Απόφασή της κατά την εξέταση της πλήρωσης του όρου της ύπαρξης κατεπείγουσας ανάγκης «η μή αποκομιδή των αστικών απορριμμάτων και η συσσώρευσή τους εγκυμονεί σοβαρούς κινδύνους για την δημόσια υγεία και την υποβάθμιση της ποιότητας ζωής των δημοτών». Ωστόσο, όπως σημειώνεται περαιτέρω στην ως άνω απόφαση κατά την εξέταση της πλήρωσης του όρου της ύπαρξης αιτιώδους συνδέσμου μεταξύ του απροβλέπτου γεγονότος και της κατεπείγουσας ανάγκης που ανακύπτει, «η κατεπείγουσα ανάγκη για την παροχή των εν θέματι υπηρεσιών δεν οφείλεται σε απρόβλεπτες περιστάσεις, οι οποίες να εκφεύγουν της σφαίρας ευθύνης της αναθέτουσας αρχής, και επομένως εκλείπει η πλέον βασική προϋπόθεση για την εφαρμογή της επικαλούμενης διάταξης».

12. Με βάση τα προεκτεθέντα στις παραγράφους **β**, **γ** και **δ**, στην προκειμένη περίπτωση, ισχύουν τα σχετικά κριθέντα με την αριθμ. 3/2016 απόφαση της Αρχής (βλ. αναλυτικά ανωτέρω, Ιστορικό, υπό 2), πλην της παραγράφου **α**, στην οποία γίνεται δεκτός, ως πρωτοείσακτη Αίτηση και όχι Αίτηση Θεραπείας, ο δικονομικά ορθώς πρωτοπροβαλλόμενος ισχυρισμός του Αιτούντος Δήμου περί βεβαίας και διαρκούς μέχρι και την 6/3/2016 Έκτακτης Ανάγκης Πολιτικής Προστασίας των Δήμων Χαλκηδόνας και Δέλτα της Περιφερειακής Ενότητας Κεντρικής Μακεδονίας.

13. Όμως κατά την άποψη του μέλους Ευάγγελου Καραμανλή, το όψιμα επικαλούμενο στην παράγραφο **α**, γεγονός της ως άνω απόφασης κήρυξης σε κατάσταση Έκτακτης Ανάγκης Πολιτικής Προστασίας των Δήμων Χαλκηδόνας και Δέλτα της Περιφερειακής Ενότητας Κεντρικής Μακεδονίας, λόγω των έντονων καιρικών και πλημμυρικών φαινομένων που εκδηλώθηκαν κατά την 6η Δεκεμβρίου 2014 με διάρκεια έξι (6) μηνών, δηλαδή έως την 6^η Ιουνίου 2015, καθώς και της παράτασης της κατάστασης αυτής αρχικά για έξι (6) μήνες ήτοι έως την 06 Δεκεμβρίου 2015 και στη συνέχεια για άλλους τρεις (3) μήνες ήτοι από την 06 Δεκεμβρίου 2015 έως την 06 Μαρτίου 2016 για το λόγο ότι «τα προγραμματισθέντα έργα αντιμετώπισης των επιπτώσεων από τις καταστροφές δεν έχουν οριστικά ολοκληρωθεί» (βλ. ως άνω υπό παρ. 4 της παρούσας), ήταν ήδη σε γνώση του Δήμου και μάλιστα σε χρονικό σημείο που απείχε ήδη ένα και πλέον έτος πριν από την αποστολή του αιτήματος σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή του Δήμου Χαλκηδόνας στη διαδικασία διαπραγμάτευσης. Τούτο δε παρά το γεγονός ότι η αναθέτουσα αρχή γνώριζε την αδήριτη ανάγκη της αδιάλειπτης παροχής υπηρεσιών αποκομιδής και μεταφοράς

απορριμμάτων και τη λήξη της προηγούμενης σύμβασης στις 31/12/2015. Παρ'όλα αυτά, λαμβανομένης υπ' όψιν και της εμπειρίας της αναθέτουσας αρχής από προηγούμενους σχετικούς διαγωνισμούς, δεν προέβη εγκαίρως στον προγραμματισμό και την εκκίνηση της διαδικασίας σύναψης της σύμβασης. Σε κάθε περίπτωση η κήρυξη εκτάκτου ανάγκης, προς αντιμετώπιση των επιπτώσεων των έντονων καιρικών φαινομένων, δεν τεκμηριώθηκε ότι συνδέεται αιτιωδώς με την αναγκαιότητα ανάθεσης της κρινόμενης σύμβασης, το αντικείμενο της οποίας δεν σχετίζεται με τα τυχόν προγραμματισθέντα έργα προς αντιμετώπιση των ως άνω επιπτώσεων και το κρινόμενο αίτημα θα έπρεπε να απορριφθεί, καθώς δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις του άρθρου 25 παρ. 1, περ. γ του π.δ. 60/2007. Επισημαίνεται ότι στην σχετική διάταξη του π.δ. 60/2007, η απ' ευθείας ανάθεση προβλέπεται όταν δεν είναι δυνατή η τήρηση των προθεσμιών που προβλέπονται για τις ανοικτές, κλειστές ή με διαπραγμάτευση διαδικασίες με δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού και όχι όταν αυτές έχουν εκκινήσει μεν αλλά καθυστερεί η ολοκλήρωσή τους. Η διάταξη αυτή πρέπει να ερμηνεύεται συσταλτικά και εν προκειμένω, ακόμα και εάν υφίστατο κάποια καταπείγουσα ανάγκη, οφειλόμενη σε απρόβλεπτο γεγονός, τα λαμβανόμενα μέτρα θα έπρεπε να ληφθούν άμεσα σε σχέση με το γεγονός, στο απολύτως αναγκαίο μέτρο και μέχρι την ολοκλήρωση των ακόλουθων με προκήρυξη διαδικασιών.

IV. Συμπέρασμα

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του τεθέντος ερωτήματος, η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. **κατά πλειοψηφία κάνει δεκτή ως πρωτοείσακτη νέα Αίτηση/Αίτημα την φερόμενη ως Αίτηση Θεραπείας κατά το προμνημονευόμενο σκεπτικό της απόφασης** του **Δήμου Χαλκηδόνας**, με την οποία ζητήθηκε η ανάκληση της με αριθμ. **2/2016** απόφασης της **Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.**, μόνο ως προς τον λόγο ότι ο Αιτών Δήμος με την υπ'αρ. Πρωτ. 7950/6-12-2014 (ΑΔΑ: ΩΜΓΧΙ-ΡΡ4) απόφαση/πράξη, κηρύχθηκε σε κατάσταση έκτακτης ανάγκης λόγω των καταστροφών που υπέστη από τις θεομηνίες, η οποία κατάσταση παρατείνεται μέχρι και τις **6/3/2016** (Υπ'αρ. Πρωτ.: 8534/4-12-2015, ΑΔΑ: 7ΔΘΔ465ΦΘΕ-ΖΧΡ) αφού δεν αντιμετωπίστηκαν αποτελεσματικά οι επιπτώσεις από τις καταστροφές και εξακολουθούν να υφίστανται λόγοι έκτακτης ανάγκης μέχρι και σήμερα και παρέχει τη σύμφωνη γνώμη για τη διενέργεια της διαδικασίας διαπραγμάτευσης, δεδομένου ότι συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής της περ. γ' της παρ. 1 του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007.

Αθήνα, 19 Φεβρουαρίου 2016

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Η Αντιπρόεδρος

Μπουσουλέγκα Χριστίνα