ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ

Ελληνική Δημοκρατία
Νομός Λάρισας
Ενιαίος Σύνδεσμος Διαχείρισης Στερεών
Αποβλήτων Δήμων & Κοινοτήτων Ν. Λάρισας

Λάρισα, 11/02/2014
Αριθ. Πρωτ.: Φ1/Δ/15

Απόσπασμα του Πρακτικού αριθ. 4/2014
ΑΠΟΦΑΣΗ ΕΚΤΕΛΕΣΤΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ
Υπ' αριθ.:15/2014

ΘΕΜΑ: «Ματαίωση του διαγωνισμού της Υπηρεσίας: «Υπηρεσίες συντήρησης – λειτουργίας εξοπλισμού και εγκαταστάσεων ΧΥΤΑ» με βάση την με αριθμό 2/2014 Προκήρυξη του Διαγωνισμού.

Στη Λάρισα σήμερα 11/02/2014 ημέρα της εβδομάδας Τρίτη και ώρα 16:00 μ.μ., η Εκτελεστική Επιτροπή του Ενιαίου Συνδέσμου Διαχείρισης Στερεών Αποβλήτων Δήμων και Κοινοτήτων Ν. Λάρισας, συνήλθε σε κατεπείγουσα συνεδρίαση ύστερα από την έγγραφη πρόσκληση του Προέδρου αυτής κ. Αντώνη Γκουντάρα,υπ'αριθ.4358/11-02-2014 που δημοσιεύτηκε στην ιστοσελίδα του Συνδέσμου και γνωστοποιήθηκε στα μέλη του σύμφωνα με την παρ.6 του αριθ. 75 του Ν.3852/2010 παρευρεθήκαν από τα μέλη οι κ.κ. 1) Αντώνης Γκουντάρας ως Πρόεδρος, 2) Σταύρος Πουλαράκης ως Αντιπρόεδρος, 3) Αναστάσιος Πρασσάς ως μέλος.
Εφόσον διαπιστώθηκε η νόμιμη απαρτία των μελών ο Πρόεδρος της Εκτελεστικής Επιτροπής κήρυξε την έναρξη της συνεδρίασης.

Η Εκτελεστική Επιτροπή του Ενιαίου Συνδέσμου Διαχείρισης Στερεών Αποβλήτων Δήμων και Κοινοτήτων Ν. Λάρισας, συζήτησε το θέμα: Ματαίωση του διαγωνισμού της Υπηρεσίας: «Υπηρεσίες συντήρησης – λειτουργίας εξοπλισμού και εγκαταστάσεων ΧΥΤΑ» με βάση την με αριθμό 2/2014 Προκήρυξη του Διαγωνισμού.

Για το ανωτέρω θέμα της ημερήσιας διάταξης ο εισηγητής του θέματος και Πρόεδρος της Εκτελεστικής Επιτροπής είπε τα εξής:

Με την με αριθμό **88/19-12-2013** Απόφαση της Εκτελεστικής Επιτροπής του ΦΟΔΣΑ καθορίστηκαν οι όροι της διακήρυξης του ανοιχτού δημόσιου διαγωνισμού, με σφραγισμένες προσφορές και **με κριτήριο κατακύρωσης** την πλέον συμφέρουσα από τεχνικοοικονομική άποψη προσφορά επί του προϋπολογισμού της μελέτης και με συμπλήρωση του τιμολογίου προσφοράς, για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών με τίτλο: **«Υπηρεσίες συντήρησης – λειτουργίας εξοπλισμού και εγκαταστάσεων ΧΥΤΑ»**.

Βάσει της ανωτέρω απόφασης εκδόθηκε από τον πρόεδρο του ΦΟΔΣΑ η με αριθμό πρωτ.4229/15-01-2014 περίληψη διακήρυξης, η οποία δημοσιεύτηκε στην Εφημερίδα της Κυβέρνησης, καθώς και στις εφημερίδες, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία.

Η διακήρυξη αποτελεί το κανονιστικό πλαίσιο που διέπει το διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την Αρχή που τον διενεργεί, όσο και τους διαγωνιζόμενους, υπό την έννοια ότι η παράβαση των όρων (διατάξεων) αυτής συνιστά παράβαση νόμου και οδηγεί, δεδομένου του νομικού της χαρακτήρα της, τυχόν στην ακυρότητα τόσο των επιμέρους πράξεων, όσο και του τελικού κατακυρωτικού αποτελέσματος *(ενδ. Ολ Σ.τ.Ε. 2137/93, Σ.τ.Ε. 2772/1986)*. Η παράβαση αυτή ελέγχεται αυτεπάγγελτα από την Προϊσταμένη Αρχή, ακόμη και εκτός του πλαισίου των υποβαλλομένων σ' αυτήν ενστάσεων ή αντιρρήσεων. Επειδή λόγω του κανονιστικού χαρακτήρα της διακήρυξης, επιβάλλεται αφενός μεν οι απαιτήσεις της να είναι σε συμφωνία και στο μέτρο που οι κείμενες διατάξεις ορίζουν, αφετέρου δε να προσδιορίζονται επακριβώς τα προς συμμετοχή στο διαγωνισμό απαιτούμενα προσόντα και τα υποβλητέα, κατά την κατάθεση της προσφοράς, δικαιολογητικά και λοιπά στοιχεία, προκειμένου να λάβουν γνώση οι διαγωνιζόμενοι. Επειδή αυτή η **αρχή της διαφάνειας**, αποτελεί το επιστέγασμα της **αρχής της ίσης μεταχείρισης** των διαγωνιζομένων σε δημόσιους διαγωνισμούς και ουσιαστικά έχει ως σκοπό να αποκλείσει τον κίνδυνο ευνοιοκρατίας και κατάχρησης εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής.

Προϋποθέτει ότι η διατύπωση όλων των όρων διεξαγωγής της διαδικασίας ανάθεσης γίνεται στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στα λοιπά συμβατικά τεύχη του διαγωνισμού σε συμφωνία με τις προβλεπόμενες σχετικές διατάξεις, με σαφήνεια και ακρίβεια και κατά τέτοιο τρόπο ώστε, αφενός οι υποψήφιοι να έχουν τη δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και αφετέρου, να καθιστούν δυνατή την εξασφάλιση μεγαλύτερης ευρύτητας συμμετοχής και αποκλεισμού όρων που θα περιορίζουν τον ανταγωνισμό.

Επειδή περαιτέρω μπορεί να τύχει περίπτωση να περιέχονται σε μία Διακήρυξη, κατά παράβαση της ανωτέρω υποχρεώσεως της αναθέτουσας αρχής, όροι οι οποίοι εμφανίζουν μη συμφωνία με το νομικό πλαίσιο και επίσης όροι που εμφανίζονται **αυθαίρετα και καταχρηστικά** κατά παράβαση της κείμενης νομοθεσίας, ως αντικειμενικά ικανοί, τόσο να παραπλανήσουν τους διαγωνιζόμενους όσο και να μεγιστοποιήσουν τον περιορισμό των δυνητικών προσφερόντων. Στην περίπτωση αυτή, οι προαναφερθείσες αρχές της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, αλλά και η αρχή της χρηστής Διοίκησης, επιβάλλουν στην αναθέτουσα αρχή την υποχρέωση να ανακαλέσει την εσφαλμένη διακήρυξη και να ματαιώσει το διαγωνισμό.

Επειδή με την αριθμό 2/2014 διακήρυξη προκηρύχθηκε από το ΦΟΔΣΑ δημόσιος ανοιχτός διαγωνισμός με κριτήριο την πλέον συμφέρουσα από τεχνικοοικονομική άποψη προσφορά για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών με τίτλο: **«Υπηρεσίες συντήρησης – λειτουργίας εξοπλισμού και εγκαταστάσεων ΧΥΤΑ»**.

Επειδή σύμφωνα με το **άρθρο 15** της προκήρυξης, ζητείται:

«Οι προσφέροντες πρέπει να έχουν μέσο κύκλο εργασιών για τις τρεις τελευταίες διαχειριστικές χρήσεις (έτη 2010, 2011 και 2012) ίσο ή μεγαλύτερο από το 300% του προϋπολογισμού της παροχής των υπηρεσιών χωρίς Φ.Π.Α. (δηλαδή θα πρέπει να έχουν μέσο κύκλο εργασιών για τις τρεις τελευταίες διαχειριστικές χρήσεις ίσο ή μεγαλύτερο των 300.300,00 €). Σε περίπτωση δε που δραστηριοποιούνται για χρονικό διάστημα μικρότερο των τριών διαχειριστικών χρήσεων, τότε πρέπει ο αθροιστικός κύκλος εργασιών τους για τις χρήσεις που δραστηριοποιούνται, να είναι ίσος ή μεγαλύτερος από το 500 % του προϋπολογισμού χωρίς Φ.Π.Α.» όπου η απαίτηση αυτή περί του κριτηρίου του κύκλου εργασιών των διαγωνιζομένων αποβλέπει στον έλεγχο της χρηματοοικονομικής επάρκειάς τους και συνεπώς της καταλληλότητας τους να εκτελέσουν την εν λόγω υπηρεσία, ωστόσο το γεγονός ότι απαιτεί κύκλο εργασιών ίσο ή μεγαλύτερο από το 300% του προϋπολογισμού της παροχής των υπηρεσιών χωρίς Φ.Π.Α. δεν είναι αντικειμενική και πρόσφορη καθώς αν ο διαγωνιζόμενος διαθέτει μέσο κύκλο εργασιών ίσο ή μεγαλύτερο του προϋπολογισμού είναι ικανός να ανταπεξέλθει στις απαιτήσεις του επίδικου διαγωνισμού, δεδομένου ότι δεν είναι μια εξειδικευμένη υπηρεσία και αφορά ουσιαστικά την συντήρηση – λειτουργία μηχανημάτων και την καθαριότητα χώρων.

Επειδή σύμφωνα με το **άρθρο 15** της προκήρυξης ζητείται: ***«Οι προσφέροντες θα πρέπει να είναι πιστοποιημένοι κατά ISO9001:2008, ISO14001:2004 και OHSAS 18001:2007 / ΕΛΟΤ1801:2008 για την παροχή υπηρεσιών συναφών με τις ζητούμενες από την παρούσα προκήρυξη»***,όπου τα παραπάνω διεθνή πρότυπα εκτός του **ISO9001:2008** δεν συνάδουν με το κατ' ουσίαν αντικείμενο της συγκεκριμένης υπηρεσίας που είναι η διάθεση και διαχείριση ανθρώπινου δυναμικού για συντήρηση και λειτουργία εξοπλισμού και εγκαταστάσεων ΧΥΤΑ, με διαδικασίες διαχείρισης οριζόμενες από την αναθέτουσα αρχή και με κανονισμούς και μέσα υγιεινής και ασφάλειας παρεχόμενα από την αναθέτουσα αρχή και συνεπώς τίθενται όροι που αποτελούν **εξαιρετικά αυστηρές και περιοριστικές** για τη διασφάλιση της κατά το δυνατό ευρύτερης συμμετοχής διαγωνιζομένων προϋποθέσεις, χωρίς να δικαιολογούνται σε καμία περίπτωση από τη φύση, την ποσότητα και το αντικείμενο των παρεχόμενων υπηρεσιών.

Επειδή στο **άρθρο 26 «Διοικητικές Προσφυγές»** της Προκήρυξης **ορίζεται:**

«… Για το παραδεκτό της άσκησης οποιασδήποτε από τις ανωτέρω ενστάσεις, προσκομίζεται παράβολο κατάθεσης υπέρ του Δημοσίου ποσού ίσου με το 0,10 επί τοις εκατό (0,10%) επί της προϋπολογισμένης αξίας των παρεχόμενων υπηρεσιών, το ύψος του οποίου δεν μπορεί να είναι μικρότερο των χιλίων (1.000) και μεγαλύτερο των πέντε χιλιάδων (5.000) ευρώ. Το παράβολο αποτελεί δημόσιο έσοδο και καταχωρείται στον κωδικό αριθμό εισόδου (Κ.Α.Ε.) 3741 (παράβολα από κάθε αιτία)».

Η εν λόγω αναφορά περιλαμβάνεται στις διατάξεις της παρ. 6 του άρθρου 15 του Π.Δ. 118/2007 (ΦΕΚ – 150 Α/10-7-07): *«Κανονισμός Προμηθειών Δημοσίου (Κ.Π.Δ.)».* Ωστόσο, στις παρ. 1 και 4 του άρθρου 1 του εν λόγω Προεδρικού Διατάγματος ορίζεται και αποσαφηνίζεται το πεδίο εφαρμογής του, ως εξής:

*«1. Στις διατάξεις του παρόντος Προεδρικού Διατάγματος υπάγονται **οι προμήθειες αγαθών** που εκτελούνται από το Δημόσιο και τα Νομικά Πρόσωπα Δημοσίου Δικαίου (Ν.Π.Δ.Δ.) που αποτελούν οργανισμούς της καθ' ύλην αυτοδιοίκησης…..*

4. Οι προμήθειες των Δήμων, των Κοινοτήτων, και των πάσης φύσεως Συνδέσμων τους, των νομικών τους προσώπων δημοσίου δικαίου και των ιδρυμάτων τους διενεργούνται σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 209 του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων, που κυρώθηκε με το ν. 3463/2006 (Α΄114) «Κύρωση του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων», όπως εκάστοτε ισχύει».

Όπως προκύπτει με απόλυτη σαφήνεια από τα ανωτέρω, οι διατάξεις του Π.Δ. 118/2007 αφενός αφορούν προμήθειες αγαθών και **<u>όχι υπηρεσίες</u>**, αφετέρου δε, **<u>δεν έχουν ισχύ</u>** στους Δήμους και στους πάσης φύσεως Συνδέσμους αυτών, παρεμποδίζοντας με τον τρόπο αυτό τις ενδιαφερόμενες εταιρίες να ασκήσουν **<u>νομίμως</u>** το δικαίωμα υποβολής ενστάσεων κατά τη διαγωνιστική διαδικασία.

Επειδή στην προκειμένη περίπτωση όπως αποδεικνύεται έχουν εμφιλοχωρήσει στο κείμενο της με αριθμό **2/2014 διακήρυξης σφάλματα** που συνιστούν **<u>κατάφορη παραβίαση</u>** των αρχών της ίσης μεταχείρισης, του ελεύθερου ανταγωνισμού και της αναλογικότητας, αφού περιορίζεται το δικαίωμα της συντριπτικής πλειοψηφίας των εταιριών που δραστηριοποιούνται στον εν λόγω τομέα να συμμετάσχουν στο διαγωνισμό, με φυσικό επακόλουθο τη μη διασφάλιση της διαφάνειας των διαδικασιών δημοπράτησης καθώς και όροι που είναι **<u>αυθαίρετοι και καταχρηστικοί</u>** και οι οποίοι δικαιολογούν για λόγους δημόσιου συμφέροντος την ανάκληση της διακήρυξης και την ματαίωση του εν λόγου διαγωνισμού.

Για τους παραπάνω λόγους εισηγούμαι την **<u>ανάκληση</u>** της με αριθμό **2/2014 διακήρυξης** διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχου παροχής της υπηρεσίας παροχής υπηρεσιών με τίτλο: **«Υπηρεσίες συντήρησης – λειτουργίας εξοπλισμού και εγκαταστάσεων ΧΥΤΑ»** και την ματαίωση του διαγωνισμού στις 18/02/2014.

Η Εκτελεστική Επιτροπή

Αφού έλαβε υπόψη:

-την εισήγηση του Προέδρου,

-την σχετική μελέτη για τις **«Υπηρεσίες συντήρησης – λειτουργίας εξοπλισμού και εγκαταστάσεων ΧΥΤΑ»**

-την με αριθμό 2/2014 διακήρυξη του διαγωνισμού

-την με αριθμό 88/19-12-2013 Απόφαση της Εκτελεστικής Επιτροπής του ΦΟΔΣΑ περί έγκρισης τευχών δημοπράτησης του εν λόγω διαγωνισμού.

Τα μέλη της Εκτελεστικής επιτροπής κατόπιν διαλογικής συζήτησης

<u>ΟΜΟΦΩΝΑ ΑΠΟΦΑΣΙΣΑΝ</u>

1. Την ανάκληση της με αριθμό 2/2014 διακήρυξης διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχου παροχής της υπηρεσίας με τίτλο **«Υπηρεσίες συντήρησης – λειτουργίας εξοπλισμού και εγκαταστάσεων ΧΥΤΑ».**

2. Την ματαίωση του διαγωνισμού που θα πραγματοποιούταν στις 18/02/2014 για την ανάδειξη αναδόχου παροχής της υπηρεσίας με τίτλο **«Υπηρεσίες συντήρησης – λειτουργίας εξοπλισμού και εγκαταστάσεων ΧΥΤΑ».**

Ο Πρόεδρος της Εκτελεστικής Επιτροπής

Αντώνης Γκουντάρας
Δήμαρχος Αγιάς