



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗ
ΗΠΕΙΡΟΥ-ΔΥΤΙΚΗΣ ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ
ΓΕΝ.Δ/ΝΣΗ ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ
ΤΜΗΜΑ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ**

Ιωάννινα, 4 Οκτωβρίου 2021

**Αρ. Πρωτ.: 124080
ΣΧΕΤ: 97830**

Ταχ.Δ/ση : Β. Ηπείρου 20, 45445 Ιωάννινα
Πληρ.: Διονύσιος Τσολίγκας
Τηλ. : 26513-60329
Email : tsoligas@apdhp-dm.gov.gr

ΘΕΜΑ : Ακύρωση της υπ' αριθμ. 38/2021 απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου του Φ.Ο.Δ.Σ.Α. του ν. 4555/2018 με την επωνυμία «Αναγκαστικός Σύνδεσμος Διαχείρισης Στερεών Αποβλήτων Διαχειριστικής Ενότητας Περιφέρειας Ηπείρου» με θέμα «Έγκριση μελέτης και όρων δημοπράτησης για την ανάθεση της υπηρεσίας “Δοκιμαστική λειτουργία, λειτουργία και συντήρηση των ΣΜΑ Ηπείρου, Μεταφορά Αστικών Στερεών Αποβλήτων (ΑΣΑ) και υπολείμματος της Μονάδας Επεξεργασίας Απορριμμάτων (ΜΕΑ) Ηπείρου” με ανοιχτό διεθνή διαγωνισμό»

**ΑΠΟΦΑΣΗ
Ο ΣΥΝΤΟΝΙΣΤΗΣ ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗΣ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ
ΗΠΕΙΡΟΥ – ΔΥΤΙΚΗΣ ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ**

Έχοντας υπόψη :

1. Τις διατάξεις των άρθρων 214, 225, 226 & 238 του ν. 3852/2010 (Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης – Πρόγραμμα Καλλικράτης), ως ισχύουν.
2. Τις διατάξεις των άρθρων 108, 117, 118, 131, 227, 228, 229, 231 & 240 ν. 4555/2018 (ΦΕΚ 133 Α΄/19-07-2018) «Μεταρρύθμιση του θεσμικού πλαισίου της Τοπικής Αυτοδιοίκησης - Εμβάθυνση της Δημοκρατίας - Ενίσχυση της Συμμετοχής - Βελτίωση της οικονομικής και αναπτυξιακής λειτουργίας των Ο.Τ.Α. [Πρόγραμμα «ΚΛΕΙΣΘΕΝΗΣ Ι»] - Ρυθμίσεις για τον εκσυγχρονισμό του πλαισίου οργάνωσης και λειτουργίας των ΦΟΔΣΑ - Ρυθμίσεις για την αποτελεσματικότερη, ταχύτερη και ενιαία άσκηση των αρμοδιοτήτων σχετικά με την απονομή ιθαγένειας και την πολιτογράφηση - Λοιπές διατάξεις αρμοδιότητας Υπουργείου Εσωτερικών και άλλες διατάξεις».
3. Τις διατάξεις των άρθρων 28 και 28 Α του ν. 4325/15 (ΦΕΚ 47 Α) «Εκδημοκρατισμός της Διοίκησης - Καταπολέμηση Γραφειοκρατίας και Ηλεκτρονική Διακυβέρνηση. Αποκατάσταση αδικιών και άλλες διατάξεις».
4. Τις διατάξεις του άρθρου 24 του π.δ. 141/2011 (ΦΕΚ Α΄ 234) «Οργανισμός της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου- Δυτικής Μακεδονίας», όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 92 του ν. 4446/2016 (ΦΕΚ 240/Α/22.12.2016) «Πτωχευτικός Κώδικας, Διοικητική Δικαιοσύνη, Τέλη-Παράβολα, Οικειοθελής αποκάλυψη φορολογητέας ύλης παρελθόντων ετών, Ηλεκτρονικές συναλλαγές, Τροποποιήσεις του ν. 4270/2014 και λοιπές διατάξεις».
5. Την υπ' αριθμ. 13912/15-5-2017 απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών (ΦΕΚ 250/τ. Υ.Ο.Δ.Δ./26-5-2017) με την οποία διορίστηκε Συντονιστής της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου – Δυτικής Μακεδονίας ο κος Μιχελάκης Βασίλειος του Πολυκάρπου.
6. Την υπ' αριθμ. οικ.113688/14-9-2021 Απόφαση του Συντονιστή Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου - Δυτ. Μακεδονίας «Αναπλήρωση Συντονιστή Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου - Δυτ. Μακεδονίας».

7. Την υπ' αριθμ. 7666/7-02-2007 Εγκύκλιο 11 του Υπουργείου Εσωτερικών, Δημ. Διοίκησης και Αποκ/σης «Εποπτεία των πράξεων των συλλογικών και μονομελών οργάνων των πρωτοβάθμιων ΟΤΑ».
8. Την υπ' αριθμ. 42203/13-8-2018 Εγκύκλιο 27 του Υπουργείου Εσωτερικών «Έλεγχος νομιμότητας πράξεων των Ο.Τ.Α. α' και β' βαθμού και των νομικών τους προσώπων, Πειθαρχική και Αστική ευθύνη αιρετών, Επιβολή διοικητικών μέτρων μέχρι την έναρξη λειτουργίας της Αυτοτελούς Υπηρεσίας Εποπτείας Ο.Τ.Α. (άρθρο 238 του Ν. 3852/2010 (Α' 87))», όπως αυτό αντικαταστάθηκε από το άρθρο 131 του ν. 4555/2018 (Α' 133) (Πρόγραμμα «ΚΛΕΙΣΘΕΝΗΣ Γ'»).
9. Τις διατάξεις των άρθρων 75, 80, 345, 346, 360 και 372 του ν. 4412/2016 (ΦΕΚ 147 Α') «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)», οπ. ισχύουν.
10. Την 38/2021 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του ΦΟ.Δ.Σ.Α. του ν. 4555/2018 με την επωνυμία «Αναγκαστικός Σύνδεσμος Διαχείρισης Στερεών Αποβλήτων Διαχειριστικής Ενότητας Περιφέρειας Ηπείρου» με θέμα «Έγκριση μελέτης και όρων δημοπράτησης για την ανάθεση της υπηρεσίας “Δοκιμαστική λειτουργία, λειτουργία και συντήρηση των ΣΜΑ Ηπείρου, Μεταφορά Αστικών Στερεών Αποβλήτων (ΑΣΑ) και υπολείμματος της Μονάδας Επεξεργασίας Απορριμμάτων (ΜΕΑ) Ηπείρου” με ανοιχτό διεθνή διαγωνισμό».
11. Το από 13-9-2021 Υπόμνημα – Διαμαρτυρία της εταιρείας με την επωνυμία «ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΜΕΤΑΦΟΡΙΚΗ ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΚΕΦΑΛΑΙΟΥΧΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ», που εδρεύει στα Ιωάννινα και εκπροσωπείται νόμιμα, ως ενδιαφερόμενης να συμμετάσχει με σύμπραξη και ένωση άλλου οικονομικού φορέα στον εν λόγω διαγωνισμό, το οποίο περιήλθε στην Υπηρεσία μας στις 24-09-2021 με αριθμό πρωτοκόλλου 120194.
12. Το υπ' αριθμ. 862/22-9-2021 έγγραφο του ΦΟΔΣΑ του ν. 4555/2018 με την επωνυμία «Αναγκαστικός Σύνδεσμος Διαχείρισης Στερεών Αποβλήτων Διαχειριστικής Ενότητας Περιφέρειας Ηπείρου», το οποίο περιήλθε στην Υπηρεσία μας στις 23-9-2021 με αριθμό πρωτοκόλλου 119357.

Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 214 ν. 3852/2010, οπ. αντικαταστάθηκε με το άρθρο 108 ν. 4555/2018: «1. Το κράτος ασκεί στους Ο.Τ.Α. και στα νομικά πρόσωπα αυτών εποπτεία, που συνίσταται αποκλειστικά σε έλεγχο νομιμότητας και δεν επιτρέπεται να εμποδίζει την πρωτοβουλία και την ελεύθερη δράση τους ούτε να υπεισέρχεται σε κρίσεις για τη σκοπιμότητα της δράσης τους ή να θίγει τη διοικητική και οικονομική τους αυτοτέλεια. Ειδικότερα η κρατική εποπτεία των Ο.Τ.Α. συνίσταται: (α) σε έλεγχο των πράξεων (έλεγχος νομιμότητας) και (β) σε έλεγχο των προσώπων (πειθαρχικός έλεγχος των αιρετών)».

Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 238 παρ. 1 ν. 3852/2010, οπ. αντικαταστάθηκε με το άρθρο 131 ν. 4555/2018 : «1. Μέχρι την έναρξη λειτουργίας της ΑΥΕ Ο.Τ.Α. ο έλεγχος νομιμότητας των πράξεων, κατά τα άρθρα 225 έως 227, ασκείται από τον Συντονιστή της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης και τις Ειδικές Επιτροπές του άρθρου 152 του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων (ν. 3463/2006, Α' 114), οι οποίες βρίσκονται στις έδρες των περιφερειών που ανήκουν στην ανωτέρω Αποκεντρωμένη Διοίκηση, καθώς και τις Επιτροπές Ελέγχου των Πράξεων του άρθρου 68 του Κώδικα Νομαρχιακής Αυτοδιοίκησης (π.δ. 30/1996, Α' 21), που βρίσκονται στην έδρα της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης. Οι επιτροπές αυτές συγκροτούνται με απόφαση του Συντονιστή της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης. 2. Όπου στα ανωτέρω άρθρα αναφέρεται ο Επόπτης Ο.Τ.Α., κατά το μεταβατικό διάστημα, νοείται ο Συντονιστής της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης. Όπου αναφέρεται ο Προϊστάμενος της Διεύθυνσης Εποπτείας Ο.Τ.Α. της ΑΥΕ Ο.Τ.Α., νοείται ο Προϊστάμενος της Γενικής Διεύθυνσης Εσωτερικής Λειτουργίας ή της αντίστοιχης Διεύθυνσης στην οποία υπάγεται η εποπτεία των Ο.Τ.Α. της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης. Όπου αναφέρεται υπάλληλος της ΑΥΕ Ο.Τ.Α., νοείται υπάλληλος της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης».

Επειδή με τις διατάξεις του άρθρου 226 ν. 3852/2010, οπ. αντικαταστάθηκε με το άρθρο 117 ν. 4555/2018, ορίζεται ότι: «Ο Επόπτης Ο.Τ.Α. μπορεί αυτεπαγγέλτως να ακυρώσει οποιαδήποτε απόφαση των συλλογικών ή μονομελών οργάνων των δήμων, των περιφερειών, των νομικών

προσώπων αυτών, καθώς και των συνδέσμων τους, για λόγους νομιμότητας, μέσα σε προθεσμία δύο (2) μηνών αφότου η απόφαση έχει δημοσιευτεί ή εκδοθεί».

Σύμφωνα δε με την υπ' αριθμ. 121847/6-8-2018 Εγκύκλιο της Υπηρεσίας μας για τον υποχρεωτικό κατ' άρθρο 225 ν. 3852/2010, οπ. ισχύει, έλεγχο νομιμότητας, στο πλαίσιο του ελέγχου αυτού, πέραν του ελέγχου της απόφασης του άρθρου 105 του ν. 4412/2016 περί κατακύρωσης του διαγωνισμού, που αποτελεί και την τελευταία εκτελεστή διοικητική πράξη της σύνθετης διοικητικής ενέργειας, μπορεί να ασκηθεί παρεμπιπτόντως έλεγχος και σε κάθε άλλη πράξη (διακηρύξεις, πρακτικά επιτροπών κλπ.), στην οποία στηρίχθηκε η έκδοση της κατακυρωτικής πράξης. Η κατακυρωτική πράξη ακυρώνεται, εάν από τον παρεμπιπτόντα έλεγχο προκύψει ότι η κατακυρωτική απόφαση στηρίχθηκε σε πράξη μη νόμιμη.

Περαιτέρω σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 240 ν. 4555/2018, οπ. ισχύει: «Για τις αποφάσεις του δεύτερου εδαφίου της παρ. 1 του άρθρου 225 του ν. 3852/2010 (Α'87), οι οποίες λαμβάνονται από τα μονομελή και συλλογικά όργανα διοίκησης των ΦΟΔΣΑ, ανεξαρτήτως νομικής μορφής, ασκείται υποχρεωτικός έλεγχος νομιμότητας του άρθρου 225 του ν. 3852/2010, με εξαίρεση όσες αποφάσεις ελέγχονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του κ.ν. 2190/1920 (Α'144) και του ν. 4548/2018 (Α'104). Από τον αυτεπάγγελο έλεγχο νομιμότητας του άρθρου 226 του ν. 3852/2010 εξαιρούνται όσες αποφάσεις ελέγχονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του κ.ν. 2190/1920 και του ν. 4548/2018».

Στο πλαίσιο της διοικητικής εποπτείας που ασκεί ο Επόπτης Ο.Τ.Α. και έχοντας ως γνώμονα τις γενικές αρχές της χρηστής διοίκησης και της δικαιολογημένης προστασίας του διοικουμένου, εγκαθιδρύεται ο αυτεπάγγελος έλεγχος νομιμότητας του Επόπτη Ο.Τ.Α. επί όλων των πράξεων όλων των οργάνων, συλλογικών και μονομελών, των Δήμων, των Περιφερειών, των νομικών προσώπων αυτών, καθώς και των συνδέσμων. Η διάταξη αποσκοπεί στην αποτροπή νομιμοποίησης παράνομων καταστάσεων, κυρίως για περιπτώσεις αποφάσεων που δεν αποστέλλονται υποχρεωτικά για έλεγχο. Οι πράξεις, λοιπόν, αυτές μπορούν να ελεγχθούν από τον Επόπτη Ο.Τ.Α. μέσα σε αποκλειστική προθεσμία δύο (2) μηνών αφότου η απόφαση αυτή έχει δημοσιευτεί ή εκδοθεί. Σημειώνεται ότι κατ' αρχήν, εντός αυτής της προθεσμίας θα πρέπει ο Επόπτης Ο.Τ.Α. να συλλέξει όλα εκείνα τα έγγραφα που είναι αναγκαία για την ακύρωση της απόφασης, καθώς και να εκδώσει την ακυρωτική απόφαση. Η παρ. 2 του ως άνω άρθρου καθιερώνει ειδική υποχρέωση των δήμων, των περιφερειών, των συνδέσμων και των νομικών προσώπων αυτών να παρέχουν αμελλητί κάθε στοιχείο που ζητείται από την Α.Υ.Ε. Ο.Τ.Α. με σκοπό την άσκηση ελέγχου νομιμότητας.

Στην προκειμένη περίπτωση καθόσον η υπ' αριθμ. 38/2021 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του ΦΟ.Δ.Σ.Α. του ν. 4555/2018 με την επωνυμία «Αναγκαστικός Σύνδεσμος Διαχείρισης Στερεών Αποβλήτων Διαχειριστικής Ενότητας Περιφέρειας Ηπείρου» εκδόθηκε την 28-07-2021 και αναρτήθηκε στο πρόγραμμα **ΔΙΑΥΓΕΙΑ** την **05-08-2021** (Α.Δ.Α. Ψ23Λ46Μ340-ΘΛΨ) και περιήλθε στην Υπηρεσία μας στις 16-08-2021 με το υπ' αριθμ. πρωτ. 744/13-08-2021 διαβιβαστικό έγγραφο του Συνδέσμου, εμπρόθεσμα ελέγχουμε την νομιμότητα, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 226 παρ. 1 ν. 3852/2010, ως ισχύει, της κρινόμενης απόφασης.

Ο ΦΟ.Δ.Σ.Α. του ν. 4555/2018 με την επωνυμία «Αναγκαστικός Σύνδεσμος Διαχείρισης Στερεών Αποβλήτων Διαχειριστικής Ενότητας Περιφέρειας Ηπείρου» προκήρυξε ηλεκτρονικό δημόσιο ανοικτό διεθνή διαγωνισμό, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά, για την ανάδειξη αναδόχου εκτέλεσης της υπηρεσίας με τίτλο: «Δοκιμαστική Λειτουργία, Λειτουργία και συντήρηση των ΣΜΑ Ηπείρου, Μεταφορά Αστικών Στερεών Αποβλήτων (ΑΣΑ) και υπολείμματος της Μονάδας Επεξεργασίας Απορριμμάτων (ΜΕΑ) Ηπείρου», προϋπολογισμού δαπάνης 2.874.159,43€ και σε περίπτωση άσκησης του δικαιώματος προαίρεσης 4.311.239,15€ (χωρίς ΦΠΑ) και συνολικό προϋπολογισμό έργου: (περιλαμβανομένου του αναλογούντος Φ.Π.Α 3.563.957,79€ και με δικαίωμα προαίρεσης 5.345.936,54€).

Τα αντικείμενα της υπηρεσίας είναι: η λειτουργία και η συντήρηση, τεχνική υποστήριξη του εξοπλισμού των οκτώ (8) Σταθμών Μεταφόρτωσης Απορριμμάτων (ΣΜΑ) στην Περιφέρεια Ηπείρου, η μεταφορά προς επεξεργασία των αστικών στερεών αποβλήτων (ΑΣΑ) που θα

συγκεντρώνονται στους ΣΜΑ, καθώς και η μεταφορά προς τελική διάθεση του υπολείμματος που θα προκύπτει στη ΜΕΑ Ηλείου στους κατά τόπους ΧΥΤΑ.

Με την υπ' αριθμ. **38/28-07-2021** απόφασή του το Διοικητικό Συμβούλιο του ΦΟΔΣΑ, αποφάσισε κατά πλειοψηφία: Α. Την έγκριση της διενέργειας ανοικτού διεθνή διαγωνισμού για την ανάθεση της υπηρεσίας: «Δοκιμαστική λειτουργία, λειτουργία και συντήρηση των ΣΜΑ Ηλείου, Μεταφορά Αστικών Στερεών Αποβλήτων (ΑΣΑ) και υπολείμματος της Μονάδας Επεξεργασίας Απορριμμάτων (ΜΕΑ) Ηλείου» σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 4412/16, όπως έχουν τροποποιηθεί και ισχύουν, Β. Την έγκριση της με αρ. 7/2021 Μελέτης της Υπηρεσίας «Δοκιμαστική λειτουργία, λειτουργία και συντήρηση των ΣΜΑ Ηλείου, Μεταφορά Αστικών Στερεών Αποβλήτων (ΑΣΑ) και υπολείμματος της Μονάδας Επεξεργασίας Απορριμμάτων (ΜΕΑ) Ηλείου», όπως υποβλήθηκε υπόψη του ΦΟΔΣΑ με το υπ' αριθμ. πρωτ 7102/2021 έγγραφο της Δ/σης Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου Αρταίων και αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της απόφασης και Γ. Καθόρισε τους όρους του διαγωνισμού για την υπηρεσία «Δοκιμαστική λειτουργία, λειτουργία και συντήρηση των ΣΜΑ Ηλείου, Μεταφορά Αστικών Στερεών Αποβλήτων (ΑΣΑ) και υπολείμματος της Μονάδας Επεξεργασίας Απορριμμάτων (ΜΕΑ) Ηλείου», όπως αυτοί αναφέρονται στην αναλυτική Διακήρυξη και όπως αυτή υποβλήθηκε υπόψη του ΦΟΔΣΑ με το υπ' αριθμ. 16315/22-7-2021 έγγραφο της Δ/σης Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου Αρταίων και αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της απόφασης.

Περαιτέρω στην Υπηρεσία μας περιήλθε στις 24-09-2021 με αριθμό πρωτοκόλλου 120194 το από 13-9-2021 Υπόμνημα – Διαμαρτυρία της εταιρείας με την επωνυμία «ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΜΕΤΑΦΟΡΙΚΗ ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΚΕΦΑΛΑΙΟΥΧΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ», που εδρεύει στα Ιωάννινα και εκπροσωπείται νόμιμα, ως ενδιαφερόμενης να συμμετάσχει με σύμπραξη και ένωση άλλου οικονομικού φορέα στον εν λόγω διαγωνισμό, για την ακύρωση του ηλεκτρονικού δημόσιου διεθνή ανοικτού διαγωνισμού με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά, για την ανάδειξη αναδόχου εκτέλεσης της υπηρεσίας με τίτλο: «Δοκιμαστική Λειτουργία, Λειτουργία και συντήρηση των ΣΜΑ Ηλείου, Μεταφορά Αστικών Στερεών Αποβλήτων (ΑΣΑ) και υπολείμματος της Μονάδας Επεξεργασίας Απορριμμάτων (ΜΕΑ) Ηλείου» και επαναδημοπράτησή του με νέους όρους για τους λόγους που αναπτύσσει στο Υπόμνημά της. Ειδικότερα η ως άνω εταιρεία αναφέρει ότι οι όροι – κριτήρια επιλογής που έχουν τεθεί στον εν λόγω διαγωνισμό (κριτήρια επαγγελματικής δραστηριότητας, οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας, τεχνικής – επαγγελματικής δραστηριότητας κλπ) είναι μη νόμιμοι και καταχρηστικοί. Επίσης η αιτούσα εταιρεία προτείνει ότι τόσο οι τεθέντες όροι όσο και το περιεχόμενο της υπ' αριθμ. 7/2021 Μελέτης της Δ/σης Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου Αρταίων δεν είναι συμβατοί και με το έργο «Προμήθεια εξοπλισμού για την δημιουργία των ΣΜΑ στην Περιφέρεια Ηλείου», όπου προβλέπεται εξάμηνη δοκιμαστική λειτουργία των ΣΜΑ από τον ανάδοχο του εν λόγω έργου, ο οποίος σύμφωνα με τη σύμβαση έχει την υποχρέωση εκπαίδευσης του προσωπικού που θα υποδείξει η Περιφέρεια ή άλλος υποδειχθείς από τον ΦΟΔΣΑ πάροχος, όσον αφορά την λειτουργία των ΣΜΑ, ενώ πέραν του εξοπλισμού που προσδιορίστηκε με την ως άνω σύμβαση που υλοποιεί η Περιφέρεια, ζητούνται με την προσβαλλόμενη διακήρυξη επιπλέον 10 οχήματα μεταφοράς container και 10 αποσπώμενοι απορριματοδέκτες. Ειδικότερα η αναφέρουσα εταιρεία προτείνει ότι η εξάμηνη δοκιμαστική λειτουργία των ΣΜΑ που συμπεριλαμβάνει την εκπαίδευση του προσωπικού δεν συνάδει με την απαίτηση της διακήρυξης ότι στο διαγωνισμό μπορεί να συμμετάσχει, επί ποινή αποκλεισμού, μόνο οικονομικός φορέας ή ένωση οικονομικών φορέων που έχουν εκτελέσει έργο λειτουργίας ΣΜΑ, καθόσον η ίδια ως ενδιαφερόμενη να συμμετάσχει στον διαγωνισμό με αντίστοιχη ένωση με άλλο οικονομικό φορέα δεν μπόρεσε να βρει κάποιο τέτοιο φορέα που να καλύπτει τα ως άνω κριτήρια. Η αιτούσα εταιρεία αναφέρει ότι σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 75 του ν. 4412/2016 οι απαιτούμενες προϋποθέσεις των υποψηφίων ή προσφερόντων δεν πρέπει να είναι αντικειμενικά υπερβολικές ή δυσεύρετες στην πλειοψηφία των οικονομικών φορέων, ακόμη και με συμπράξεις αυτών, όπως συμβαίνει εν προκειμένω, θέμα το οποίο τέθηκε και από μέλη του Δ.Σ. του Συνδέσμου κατά τη λήψη της σχετικής απόφασης.

Επί του ως άνω Υπομνήματος – Διαμαρτυρίας περιήλθε στην Υπηρεσία μας στις 23-9-2021 με αριθμό πρωτοκόλλου 119357 το υπ' αριθμ. 862/22-9-2021 απαντητικό έγγραφο του ΦΟΔΣΑ. Ο Σύνδεσμος, αναφέρει τις διαδικασίες που προηγήθηκαν της λήψης της απόφασης, επί δε των αιτιάσεων της εταιρείας για τους όρους της διακήρυξης περί της ζητούμενης τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας των συμμετεχόντων αναφέρει τα εξής: α. Δεδομένου ότι δεν έχει λειτουργήσει μέχρι σήμερα κάποιος ΣΜΑ στην περιοχή μας και προγραμματίζεται να λειτουργήσουν ταυτόχρονα το σύνολο του δικτύου ΣΜΑ (8 ΣΜΑ σε πλήρη ανάπτυξη) ζητήθηκε ορθά ο υποψήφιος λειτουργός των ΣΜΑ να έχει τουλάχιστον ως ελάχιστη απαιτούμενη εμπειρία την λειτουργία ενός ΣΜΑ για τουλάχιστον ένα έτος, β) Επιπρόσθετα επειδή πρόκειται για ένα εντελώς νέο και ακριβό εξοπλισμό που για πρώτη φορά θα λειτουργήσει, αποτελεί υποχρέωση του ΦΟΔΣΑ να διασφαλίσει, κατά το δυνατόν, την καλή και εύρυθμη λειτουργία των ΣΜΑ προς όφελος των πολιτών, γ) Επειδή ο υποψήφιος ανάδοχος θα κληθεί να διαχειριστεί για 12 μήνες (και με προαίρεση για 6 μήνες) το σύνολο των εγκαταστάσεων ΣΜΑ προϋπολογισμού 12,5 εκατ. € κρίθηκε αναγκαίο ο ανάδοχος, ταυτόχρονα με την τεχνική εμπειρία σε παρόμοιας φύσης υπηρεσίες, να πληροί και τα αντίστοιχα ελάχιστα επίπεδα οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας. συνδυασμός των ανωτέρω κρίθηκε ικανός να διασφαλίσει την τεχνική και οικονομική επάρκεια για την υλοποίηση της σύμβασης. Η εν λόγω σύμβαση, σύμφωνα με την αναθέτουσα αρχή, αποτελεί ένα σύνθετο έργο που «όχι μόνο ξεφεύγει από τα στενά όρια των υπηρεσιών μεταφοράς (απορριμμάτων) αλλά απαιτεί σημαντική, τεχνική, λειτουργική και οικονομική επάρκεια, απαιτεί προμήθεια επιπλέον αναγκαίου κινητού εξοπλισμού και κυρίως απαιτεί συντονισμό ενεργειών και δράσεων σχεδόν σε όλη την έκταση της Ηπείρου».

Σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 345 επ. του ν. 4412/2016 και του άρθρου 3.4. της διακήρυξης του εν λόγω διαγωνισμού κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί η συγκεκριμένη δημόσια σύμβαση και έχει υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της ευρωπαϊκής ενωσιακής ή εσωτερικής νομοθεσίας στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, **έχει δικαίωμα να προσφύγει στην ανεξάρτητη Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), στρεφόμενος με προδικαστική προσφυγή, κατά πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής**, προσδιορίζοντας ειδικώς τις νομικές και πραγματικές αιτιάσεις που δικαιολογούν το αίτημά του. Σε περίπτωση προσφυγής κατά πράξης της αναθέτουσας αρχής, η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής είναι: (α) δέκα (10) ημέρες από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης στον ενδιαφερόμενο οικονομικό φορέα αν η πράξη κοινοποιήθηκε με ηλεκτρονικά μέσα ή τηλεομοιοτυπία ή (β) δεκαπέντε (15) ημέρες από την κοινοποίηση της προσβαλλόμενης πράξης σε αυτόν αν χρησιμοποιήθηκαν άλλα μέσα επικοινωνίας, άλλως (γ) δέκα (10) ημέρες από την πλήρη, πραγματική ή τεκμαιρόμενη, γνώση της πράξης που βλάπτει τα συμφέροντα του ενδιαφερόμενου οικονομικού φορέα. **Ειδικά για την άσκηση προσφυγής κατά προκήρυξης, η πλήρης γνώση αυτής τεκμαίρεται μετά την πάροδο δεκαπέντε (15) ημερών από τη δημοσίευση στο ΚΗΜΑΗΣ**. Η προδικαστική προσφυγή συντάσσεται υποχρεωτικά με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ/τος 39/2017 και κατατίθεται ηλεκτρονικά μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» στην ηλεκτρονική περιοχή του συγκεκριμένου διαγωνισμού. Για το παραδεκτό της άσκησης της προδικαστικής προσφυγής κατατίθεται παράβολο από τον προσφεύγοντα υπέρ του Ελληνικού Δημοσίου, σύμφωνα με όσα ορίζονται στο άρθρο 363 ν. 4412/2016.

Συνακόλουθα, στην προκειμένη περίπτωση, λόγω της προϋπολογιζόμενης δαπάνης ο εν λόγω διαγωνισμός εμπίπτει στο πλαίσιο εφαρμογής του Βιβλίου ΙV (άρθρα 345 έως 374) του ν. 4412/2016 και του Π.Δ 39/17 «Κανονισμός εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), **που αποκλείει την άσκηση διοικητικών προσφυγών κατά εκτελεστών πράξεων ή παραλείψεων της αναθέτουσας αρχής** (αρ. 360 ν. 4412/2016).

Επειδή, η διακήρυξη του διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική διοικητική πράξη και, ως εκ τούτου, δεσμεύει με τους, κατά νόμο, όρους της το Δημόσιο, ή το νομικό πρόσωπο που διενεργεί

το διαγωνισμό, καθώς και τους συμμετέχοντες σε αυτόν, τυχόν δε παράβαση ουσιώδους όρου της διακήρυξης, είτε κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού, είτε κατά τη συνομολόγηση της σύμβασης, που καταρτίζεται μετά τη διενέργεια του διαγωνισμού, είτε κατά το στάδιο της εκτέλεσης αυτής, καθιστά μη νόμιμη τη σχετική διαδικασία και επάγεται ακυρότητα. Ειδικότερα, οι όροι της διακήρυξης, οι οποίοι πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις και να προσδιορίζουν με ακρίβεια το ζητούμενο αντικείμενο του διαγωνισμού, αποτελούν τη βάση εκδήλωσης ενδιαφέροντος - ανάπτυξης ανταγωνισμού και της διαμόρφωσης των οικονομικών και τεχνικών προσφορών. Επίσης, επιβάλλεται να προσδιορίζονται επακριβώς στη διακήρυξη, τα, προς συμμετοχή στο διαγωνισμό, απαιτούμενα προσόντα και τα υποβλητέα, κατά την κατάθεση της προσφοράς, δικαιολογητικά και λοιπά στοιχεία. Εν όψει τούτων, αλλά και των αρχών της ισότητας, της τυπικότητας, της διαφάνειας και της δημοσιότητας των ελάχιστων όρων συμμετοχής, που διέπουν τη διαδικασία σύναψης των δημοσίων συμβάσεων, κατά το πνεύμα, τόσο της κοινοτικής, όσο και της εθνικής νομοθεσίας, ο διαγωνιζόμενος οφείλει να υποβάλει τα αξιούμενα, από τη διακήρυξη, ή από τυχόν άλλη διάταξη, στην οποία αυτή ρητά παραπέμπει, δικαιολογητικά και στοιχεία, για την απόδειξη ιδιότητας κρίσιμης, για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό. Βάσει της αρχής της τυπικότητας και της αυστηρά τυπικής διαδικασίας, οι προσφορές των διαγωνιζομένων πρέπει να τηρούν απολύτως τους όρους της διακήρυξης, υπό το πλήρες περιεχόμενο, κάθε δε παράβαση διατάξεων της διακήρυξης - η οποία ελέγχεται και αυτεπάγγελα από την αναθέτουσα Αρχή - συνεπάγεται την ακυρότητα, τόσο της παράτυπης προσφοράς και τον αποκλεισμό του υποψηφίου που τις παραβίασε, όσο και των πράξεων των διοικητικών αρχών που αντιβαίνουν τη διακήρυξη, δηλαδή των εγκριτικών πράξεων του αποτελέσματος του διαγωνισμού.

Οι διατάξεις του άρθρου 75 του ν. 4412/2016 ορίζουν τα εξής: **«75. Κριτήρια επιλογής (άρθρο 58 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)**

1. Τα κριτήρια επιλογής μπορεί να αφορούν:

α) την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας,

β) την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια,

γ) την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα.

Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν στους οικονομικούς φορείς ως απαιτήσεις συμμετοχής μόνο τα κριτήρια που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 3 και 4. Οι αναθέτουσες αρχές περιορίζουν τις όποιες απαιτήσεις συμμετοχής σε εκείνες που είναι απαραίτητες ώστε να διασφαλίζεται ότι ο υποψήφιος ή ο προσφέρων διαθέτει τις εκ του νόμου απαιτούμενες προϋποθέσεις, τις χρηματοοικονομικές δυνατότητες, καθώς και τις τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητες για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης. Όλες οι απαιτήσεις σχετίζονται και είναι ανάλογες με το αντικείμενο της σύμβασης.

2. Όσον αφορά την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν από τους οικονομικούς φορείς να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος - μέλος εγκατάστασης τους, όπως περιγράφεται στο Παράρτημα XI του Προσαρτήματος Α' ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα αυτό.

Στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων υπηρεσιών, εφόσον οι οικονομικοί φορείς πρέπει να διαθέτουν ειδική έγκριση ή να είναι μέλη συγκεκριμένου οργανισμού για να μπορούν να παράσχουν τη σχετική υπηρεσία στη χώρα καταγωγής τους, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να τους ζητεί να αποδείξουν ότι διαθέτουν την έγκριση αυτή ή ότι είναι μέλη του εν λόγω οργανισμού.

Με απόφαση του Υπουργού Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων που εκδίδεται μετά από γνώμη του Τεχνικού Επιμελητηρίου Ελλάδος ή με κοινή απόφαση του Υπουργού Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων και του κατά περίπτωση αρμόδιου Υπουργού, που εκδίδεται μετά από γνώμη επιτροπής που συστήνουν και στην οποία εκπροσωπούνται τα οικεία επαγγελματικά επιμελητήρια, προσδιορίζεται το αντικείμενο κάθε κατηγορίας μελέτης του Παραρτήματος Ι του Προσαρτήματος Γ. Με την ίδια απόφαση καθορίζεται η αντιστοιχία κάθε κατηγορίας μελέτης με το επιστημονικό πεδίο απασχόλησης των εγγεγραμμένων στο «Μητρώο Μελετητών», καθώς και στο «Μητρώο Γραφείων Μελετών» του Παραρτήματος XI του Προσαρτήματος Α', σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, με γνώμονα την

εφαρμογή του Κανονισμού ΕΚ 2195/2002. Με όμοια απόφαση μπορούν να διαιρούνται ή ενοποιούνται εν γένει οι παραπάνω κατηγορίες.

3. Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να διασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν την αναγκαία οικονομική και χρηματοδοτική ικανότητα για την εκτέλεση της σύμβασης. Για το σκοπό αυτόν, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν ειδικότερα από τους οικονομικούς φορείς, να έχουν έναν ορισμένο ελάχιστο ετήσιο κύκλο εργασιών, συμπεριλαμβανομένου ορισμένου ελάχιστου κύκλου εργασιών στον τομέα δραστηριοτήτων που καλύπτεται από τη σύμβαση. Επίσης, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν από τους οικονομικούς φορείς να παρέχουν πληροφορίες σχετικά με τους ετήσιους λογαριασμούς, παρουσιάζοντας την αναλογία, ιδίως, στοιχείων ενεργητικού και παθητικού. Μπορούν επίσης να απαιτούν κατάλληλο επίπεδο ασφαλιστικής κάλυψης έναντι επαγγελματικών κινδύνων.

Ο ελάχιστος ετήσιος κύκλος εργασιών που απαιτείται να έχουν οι οικονομικοί φορείς δεν υπερβαίνει το διπλάσιο της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, εκτός από δεόντως αιτιολογημένες περιπτώσεις, όπως σχετικά με τους ειδικούς κινδύνους που αφορούν τη φύση των έργων, των υπηρεσιών ή των αγαθών. Η αναθέτουσα αρχή αναφέρει τους βασικούς λόγους για την απαίτηση αυτή στα έγγραφα της σύμβασης ή στη χωριστή έκθεση που προβλέπεται στο άρθρο 341.

Η αναλογία, ενδεικτικά, στοιχείων ενεργητικού και παθητικού μπορεί να λαμβάνεται υπόψη όταν η αναθέτουσα αρχή προσδιορίζει τις μεθόδους και τα κριτήρια της συνεκτίμησης αυτής στα έγγραφα της σύμβασης. Οι μέθοδοι και τα κριτήρια αυτά χαρακτηρίζονται από διαφάνεια, αντικειμενικότητα και αποφυγή διακρίσεων.

Όταν μια σύμβαση υποδιαιρείται σε τμήματα, το παρόν άρθρο εφαρμόζεται σε σχέση με κάθε επιμέρους τμήμα. Εντούτοις, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καθορίζει τον ελάχιστο ετήσιο κύκλο εργασιών που πρέπει να έχουν οι οικονομικοί φορείς ανά ομάδες τμημάτων, αν ανατεθούν στον ανάδοχο περισσότερα τμήματα που πρέπει να εκτελεστούν ταυτόχρονα.

Εάν οι συμβάσεις βάσει συμφωνίας-πλαίσιο πρόκειται να ανατεθούν μετά από προκήρυξη νέου διαγωνισμού, η μέγιστη απαίτηση ετήσιου κύκλου εργασιών που αναφέρεται στο πέμπτο εδάφιο της παρούσας παραγράφου υπολογίζεται βάσει του αναμενόμενου μέγιστου μεγέθους των συγκεκριμένων συμβάσεων που θα εκτελεστούν ταυτόχρονα ή , εάν αυτό δεν είναι γνωστό, βάσει της εκτιμώμενης αξίας της συμφωνίας-πλαίσιο. Στην περίπτωση δυναμικών συστημάτων αγορών, η μέγιστη απαίτηση ετήσιου κύκλου εργασιών που αναφέρεται στο πέμπτο εδάφιο υπολογίζεται βάσει του αναμενόμενου μέγιστου μεγέθους των συγκεκριμένων συμβάσεων που πρόκειται να ανατεθούν στο πλαίσιο του εν λόγω συστήματος.

4. Όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να εξασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν τους αναγκαίους ανθρώπινους και τεχνικούς πόρους και την εμπειρία για να εκτελέσουν τη σύμβαση σε κατάλληλο επίπεδο ποιότητας.

Οι αναθέτουσες αρχές μπορεί να απαιτούν ειδικότερα από τους οικονομικούς φορείς, να διαθέτουν ικανοποιητικό επίπεδο εμπειρίας, αποδεικνυόμενο με κατάλληλες συστάσεις από συμβάσεις που έχουν εκτελεστεί κατά το παρελθόν. Μια αναθέτουσα αρχή μπορεί να θεωρεί ότι ένας οικονομικός φορέας δεν διαθέτει τις απαιτούμενες επαγγελματικές ικανότητες εάν διαπιστώσει ότι ο οικονομικός φορέας έχει συγκρουόμενα συμφέροντα που ενδέχεται να επηρεάσουν αρνητικά την εκτέλεση της σύμβασης.

Στο πλαίσιο διαδικασιών σύναψης σύμβασης προμηθειών για τις οποίες απαιτούνται εργασίες τοποθέτησης ή εγκατάστασης, παροχή υπηρεσιών ή εκτέλεση έργων, η επαγγελματική ικανότητα των οικονομικών φορέων να παράσχουν αυτή την υπηρεσία ή να εκτελέσουν την εγκατάσταση ή τα έργα μπορεί να αξιολογείται βάσει της τεχνογνωσίας τους, της αποτελεσματικότητας, της εμπειρίας και της αξιοπιστίας τους.

5. Οι αναθέτουσες αρχές αναφέρουν τις απαιτούμενες προϋποθέσεις συμμετοχής που μπορεί να εκφράζονται ως ελάχιστα επίπεδα ικανότητας, καθώς και τα κατάλληλα αποδεικτικά μέσα, στην προκήρυξη σύμβασης ή στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος».

Περαιτέρω, το άρθρο 80 «Αποδεικτικά μέσα» του ν. 4412/2106 (άρθρο 60 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) ορίζει ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν τα πιστοποιητικά, τις βεβαιώσεις και τα λοιπά αποδεικτικά μέσα που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 4 και 5 και στο Παράρτημα XII του Προσαρτήματος Α', ως απόδειξη της μη ύπαρξης λόγων αποκλεισμού, όπως αναφέρονται στα άρθρα 73 και 74 και της πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής, σύμφωνα με τα άρθρα 75 και 76. Οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτούν αποδεικτικά μέσα, πλην εκείνων που αναφέρονται στο παρόν άρθρο και στο άρθρο 82. [...] 4. Η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια του οικονομικού φορέα μπορεί, κατά κανόνα, να αποδεικνύεται με ένα ή περισσότερα από τα δικαιολογητικά που αναφέρονται στο Μέρος I του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α'. Εάν ο οικονομικός φορέας, για βάσιμο λόγο, δεν είναι σε θέση να προσκομίσει τα δικαιολογητικά που ζητεί η αναθέτουσα αρχή, μπορεί να αποδεικνύει την οικονομική και χρηματοοικονομική του επάρκεια με οποιοδήποτε άλλο έγγραφο, το οποίο η αναθέτουσα αρχή κρίνει κατάλληλο. 5. Η τεχνική ικανότητα των οικονομικών φορέων μπορεί να αποδεικνύεται με έναν ή περισσότερους από τους τρόπους που αναφέρονται στο Μέρος II του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α', ανάλογα με τη φύση, την ποσότητα ή τη σπουδαιότητα και τη χρήση των έργων, των αγαθών ή των υπηρεσιών».

Τα άρθρα της διακήρυξης του εν λόγω διαγωνισμού αναφέρουν τα εξής: «**2.2.4 Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας**

Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται, επί ποινής αποκλεισμού, να διαθέτουν τα κάτωθι:

I. Να ασκούν επαγγελματική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο των προς παροχή υπηρεσιών, ήτοι να δραστηριοποιούνται σε ολοκληρωμένες υπηρεσίες μεταφόρτωσης, συλλογής & μεταφοράς αστικών μη επικίνδυνων αποβλήτων και τεχνικής υποστήριξης εξοπλισμού διαχείρισης απορριμμάτων.

II. Να είναι εγγεγραμμένοι στο οικείο Επιμελητήριο ή σε Επαγγελματικά ή Εμπορικά Μητρώα του κράτους εγκατάστασης τους, με αναφορά στο ειδικό επάγγελμα της παρούσας, δηλαδή στα αντικείμενα του διαγωνισμού.

III. Να είναι εγγεγραμμένοι και καταχωρημένοι στο ηλεκτρονικό μητρώο αποβλήτων (ΗΜΑ) του άρθρου 42 του ν. 4042/2012, όπως ισχύει, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην κοινή υπουργική απόφαση υπ' αριθμ. 43942/4026/2016 (Β' 2992) όπως ισχύει και να διαθέτουν ασφαλιστήριο συμβόλαιο, στο οποίο αναγράφεται ότι η ασφαλιστική κάλυψη αφορά τρίτους και την επαναφορά του περιβάλλοντος στην πρότερη κατάσταση σε περίπτωση ζημιάς, ύψους κατ' ελάχιστο εκατό χιλιάδων (100.000) ευρώ ετησίως (αρθ. 85 του Ν.4685/2020).

Οι οικονομικοί φορείς θα πρέπει να δηλώσουν λεπτομερώς στο ΕΕΕΣ το πώς πληρούν τις απαιτήσεις του παρόντος.

2.2.5 Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια

Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται, επί ποινής αποκλεισμού, να διαθέτουν τα κάτωθι:

i. Ο γενικός ετήσιος κύκλος εργασιών, τον οποίον πρέπει να έχουν πραγματοποιήσει ενδιαφερόμενοι να μετάσχουν στον διαγωνισμό κατά την προηγούμενη της δημοσίευσης της παρούσης τριετίας, να είναι ίσος ή ανώτερος από το 200% του ετήσιου προϋπολογισμού της δημοπρατούμενης υπηρεσίας χωρίς τον ΦΠΑ.

Ο προαναφερόμενος γενικός κύκλος εργασιών προκύπτει από τις οικονομικές καταστάσεις της τελευταίας τριετίας, όπως αυτές νομίμως έχουν δημοσιευθεί, στις περιπτώσεις όπου η δημοσίευσή τους είναι υποχρεωτική σύμφωνα με την περί εταιρειών νομοθεσία της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος, μέχρι την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού.

ii. Ο ειδικός ετήσιος κύκλος εργασιών, σε συναφείς υπηρεσίες με αυτές του παρόντος διαγωνισμού (στον ειδικό κύκλο εργασιών θα πρέπει να συμπεριλαμβάνεται το σύνολο των αντικειμένων του διαγωνισμού, δηλ. α) Λειτουργία Σταθμών Μεταφόρτωσης Απορριμμάτων (Σ.Μ.Α.), β) τεχνικής υποστήριξης εξοπλισμού διαχείρισης απορριμμάτων και γ) συλλογής & μεταφοράς απορριμμάτων), τον οποίον πρέπει να έχουν πραγματοποιήσει οι ενδιαφερόμενοι να μετάσχουν στον διαγωνισμό κατά την προηγούμενη της δημοσίευσης της παρούσης τριετίας, να

είναι ίσος ή ανώτερος από τον ετήσιο προϋπολογισμό της δημοπρατούμενης υπηρεσίας χωρίς τον ΦΠΑ.

iii. Η αναλογία στοιχείων ενεργητικού και παθητικού, ως δείκτης ρευστότητας και κεφαλαιακής δομής, θα πρέπει, με βάση την τελευταία οικονομική κατάσταση, όπως έχει νομίμως δημοσιευθεί (στην περίπτωση που η δημοσίευση οικονομικών καταστάσεων απαιτείται από τη νομοθεσία της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο οικονομικός φορέας), να είναι μεγαλύτερη από:

- Κυκλοφορούν ενεργητικό / βραχυπρόθεσμες υποχρεώσεις > 1
- Ίδια Κεφάλαια (Καθαρή Θέση) / Συνολικά κεφάλαια (Σύνολο Ενεργητικού ή Παθητικού
- Θέση) > 0,30
- Ίδια Κεφάλαια (Καθαρή Θέση) τουλάχιστον 1.500.000,00€.

iv. Οι διαγωνιζόμενοι θα πρέπει κατά την προηγούμενη της δημοσίευσης της παρούσης τριετία, να παρουσιάζουν σε κάθε μία διαχειριστική χρήση θετικά καθαρά αποτελέσματα χρήσεως προ φόρων και τόκων (EBIT).

v. Οι διαγωνιζόμενοι πρέπει, κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού, να διαθέτουν πιστοληπτική ικανότητα το όριο της οποίας να ανέρχεται σε ποσό τουλάχιστον 750.000,00€.

Τέλος, σε περίπτωση συμμετέχουσας στη διαδικασία ανάθεσης της σύμβασης ένωσης, διασαφηνίζονται τα εξής:

Οι απαιτήσεις i, ii, iii, iv και v μπορεί να καλύπτονται από ένα μέλος ή αθροιστικά από κάποια μέλη ανεξαρτήτως του ποσοστού συμμετοχής εκάστου στην ένωση.

Ως προς τα στοιχεία iii και iv προς επιβεβαίωση πλήρωσης των σχετικών απαιτήσεων θα πρέπει να καλύπτονται και αθροιστικά από τα μέλη σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων (ή κοινοπραξίας). Το αυτό ισχύει και σε περίπτωση επίκλησης ικανοτήτων τρίτων.

Οι οικονομικοί φορείς θα πρέπει να δηλώσουν λεπτομερώς στο ΕΕΕΣ το πώς πληρούν τις απαιτήσεις του παρόντος.

2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα

Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται, **επί ποινής αποκλεισμού:**

α) κατά τη διάρκεια της τελευταίας πενταετίας (προσμετρούμενη από την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών και πίσω), να έχουν εκτελέσει υπηρεσίες παρόμοιων αντικειμένων και συγκεκριμένα:

I. Υπηρεσίες αντικειμένου λειτουργίας ΣΜΑ για χρονικό διάστημα τουλάχιστον ενός (1) έτους.

II. Υπηρεσίες αντικειμένου τεχνικής υποστήριξης-συντήρησης ΣΜΑ για χρονικό διάστημα τουλάχιστον ενός (1) έτους.

III. Υπηρεσίες μεταφόρτωσης και μεταφοράς απορριμμάτων από ΣΜΑ ελάχιστης ποσότητας 30.000 tn (περίπου το 25% της ετήσιας παραγόμενης) μη επικινδύνων στερεών αποβλήτων (ΕΚΑ 200301).

β) να διαθέτουν το κατάλληλο προσωπικό καθώς και τον απαιτούμενο εξοπλισμό. Ειδικότερα προκειμένου ο ανάδοχος να ανταπεξέλθει πλήρως στις απαιτήσεις του εν λόγω έργου θα πρέπει:

I. Να διαθέτει ως επικεφαλής της ομάδας έργου ένα Μηχανικό Π.Ε. με τριετή εμπειρία στην επίβλεψη υπηρεσιών διαχείρισης μη Επικινδύνων Στερεών Αποβλήτων.

II. Να διαθέτει ως επιβλέποντες της ομάδας έργου δύο (2) στελέχη της επιχείρησης Μηχανικούς Π.Ε. ή Τ.Ε με τριετή εμπειρία σε υπηρεσίες διαχείρισης μη Επικινδύνων Στερεών Αποβλήτων.

III. Να διαθέτει τουλάχιστον είκοσι τέσσερις (24), κατόχους άδειας οδήγησης Γ' κατηγορίας.

IV. Να διαθέτουν κατάλληλη εγκατάσταση τεχνικής υποστήριξης και κινητό συνεργείο για τις επισκευές και συντηρήσεις του εξοπλισμού της δημοπρατούμενης σύμβασης (ιδιόκτητο ή με συνεργαζόμενο οικονομικό φορέα σύμφωνα με το άρθρο 2.2.8 της παρούσης).

V. Να διαθέτουν εντός της Περιφέρειας Ηπείρου χώρο στάθμευσης (ιδιόκτητο ή με συνεργαζόμενο οικονομικό φορέα σύμφωνα με το άρθρο 2.2.8 της παρούσης) κατάλληλο για τον εξοπλισμό της δημοπρατούμενης σύμβασης».

Η Κατευθυντήρια Οδηγία 13 (υπ' αριθμ. 303/2015 απόφαση) της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων με θέμα « Κριτήρια ποιοτικής επιλογής δημοσίων συμβάσεων και

έλεγχος καταλληλότητας: ειδικά η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και η τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» αναφέρει τα εξής: «3. Όσον αφορά στην οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις προκειμένου να διασφαλίζεται ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν επαρκείς οικονομικούς και χρηματοοικονομικούς πόρους προκειμένου να εκτελέσουν την σύμβαση. Οι απαιτήσεις αυτές μπορούν να αφορούν για παράδειγμα τον ελάχιστο ετήσιο κύκλο εργασιών, συμπεριλαμβανομένου ορισμένου ελάχιστου ετήσιου κύκλου εργασιών στον τομέα στον τομέα δραστηριοτήτων που καλύπτονται από την σύμβαση ή την ασφαλιστική κάλυψη έναντι επαγγελματικών κινδύνων [...] Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις ώστε να εξασφαλίζεται ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν τους αναγκαίους ανθρώπινους και τεχνικούς πόρους καθώς και την εμπειρία για την εκτέλεση της σύμβασης σε κατάλληλο επίπεδο ποιότητας [...] 4. [...] Κατά τη διαδικασία προσδιορισμού των κριτηρίων καταλληλότητας των υποψηφίων πρέπει να τηρούνται βασικές αρχές που απορρέουν από το ενωσιακό δίκαιο, ιδίως της διαφάνειας, της ίσης μεταχείρισης και της αποφυγής κάθε είδους άμεσων ή έμμεσων διακρίσεων. Ενδεικτικά, τα κριτήρια επιλογής πρέπει να σχεδιάζονται κατά τρόπο ώστε να μην περιορίζεται δυσανάλογα η συμμετοχή οικονομικών φορέων, συμπεριλαμβανομένων των μικρομεσαίων επιχειρήσεων (ΜΜΕ), που έχουν τη δυνατότητα να αποτελέσουν αναδόχους που θα εκτελέσουν αποτελεσματικά την υπό ανάθεση σύμβαση, πχ οι χρηματοοικονομικές και ασφαλιστικές απαιτήσεις δεν πρέπει να ορίζονται σε δυσανάλογα υψηλά επίπεδα, με αποτέλεσμα να αποκλείονται αυτόματα οικονομικοί φορείς, κατά τα λοιπά απόλυτα κατάλληλοι. Τα ελάχιστα αυτά επίπεδα ικανοτήτων αναφέρονται στην προκήρυξη του διαγωνισμού (άρθρα 44 παρ. 2 οδηγίας 2004/18/ΕΚ, άρθρο 44 παρ. 2 πδ 60/2007). Γενικότερα, η αναθέτουσα αρχή πρέπει να καθορίζει με σαφήνεια στα έγγραφα της σύμβασης το ελάχιστο επίπεδο κριτηρίων οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας και τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας που κρίνει αναγκαία για την επιτυχή υλοποίηση της σύμβασης και τα αποδεικτικά μέσα από τα οποία αυτό προκύπτει [...]

Τα κριτήρια επιλογής πρέπει

- Να συνάδουν με τις αρχές της Συνθήκης της Ευρωπαϊκής Ένωσης, ιδίως τις αρχές της διαφάνειας, της ίσης μεταχείρισης και της αποφυγής των διακρίσεων.
- Να είναι αναλογικά προς το μέγεθος και τη φύση της σύμβασης.
- Να καθορίζονται λαμβάνοντας υπόψη τις ειδικές ανάγκες κάθε διαδικασίας σύναψης σύμβασης και να είναι συναφή με τη συγκεκριμένη σύμβαση που πρόκειται να ανατεθεί.
- Να σχεδιάζονται κατά τρόπο ώστε να μην αποτρέπεται η συμμετοχή οικονομικών φορέων, συμπεριλαμβανομένων ΜΜΕ, οι οποίοι έχουν τη δυνατότητα να αποτελέσουν αποδοτικούς και αποτελεσματικούς αναδόχους.
- Να διατυπώνονται με σαφή και απλό τρόπο ώστε να γίνονται κατανοητά από τους οικονομικούς φορείς. Δεν πρέπει να καθορίζονται με αφηρημένο τρόπο [...]

Ειδικότερα, από την Οδηγία προβλέπεται ότι η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια του οικονομικού φορέα είναι δυνατόν, κατά κανόνα, να αποδεικνύεται με ένα ή περισσότερα από τα ακόλουθα δικαιολογητικά (άρθρο 44 παρ. 2 της οδηγίας 2004/18/ΕΚ - άρθρο 42 παρ. 2 πδ 60/2007 και άρθρο 47 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ - άρθρο 45 πδ 60/2007):

α) κατάλληλες τραπεζικές βεβαιώσεις ή, ενδεχομένως, πιστοποιητικό ασφαλιστικής κάλυψης επαγγελματικών κινδύνων.

β) ισολογισμούς ή αποσπάσματα ισολογισμών, στην περίπτωση που η δημοσίευση των ισολογισμών απαιτείται από τη νομοθεσία της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο οικονομικός φορέας.

γ) δήλωση περί του ολικού ύψους του κύκλου εργασιών και, ενδεχομένως, του κύκλου εργασιών στον τομέα δραστηριοτήτων που αποτελεί το αντικείμενο της σύμβασης, για τις τρεις τελευταίες οικονομικές χρήσεις κατ' ανώτατο όριο, συναρτήσει της ημερομηνίας δημιουργίας του οικονομικού φορέα ή έναρξης των δραστηριοτήτων του, εφόσον είναι διαθέσιμες οι πληροφορίες για τον εν λόγω κύκλο εργασιών [...] Σημειώνεται, πάντως, ότι ειδικά στην περίπτωση του κριτηρίου του κύκλου εργασιών, η δήλωση του προσφέροντος "κατ' ανώτατο όριο" για τις τρεις

τελευταίες οικονομικές χρήσεις είναι υποχρεωτική. Ωστόσο, αν η επιχείρηση λειτουργεί για λιγότερο της τριετίας χρονικό διάστημα, δεν μπορεί να αποκλειστεί από τη διαδικασία του διαγωνισμού για το λόγο αυτό (“για τις τρεις τελευταίες οικονομικές χρήσεις κατ’ ανώτατο όριο, συναρτήσει της ημερομηνίας δημιουργίας του οικονομικού φορέα ή έναρξης των δραστηριοτήτων του”) [...] **Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν, ειδικότερα, από τους οικονομικούς φορείς να έχουν έναν ορισμένο ελάχιστο κύκλο εργασιών, συμπεριλαμβανομένου ορισμένου ελάχιστου κύκλου εργασιών, στον τομέα δραστηριοτήτων που καλύπτεται από τη σύμβαση. Στη συνέχεια ορίζεται ότι ο ελάχιστος ετήσιος κύκλος εργασιών που απαιτείται να έχουν οι οικονομικοί φορείς δεν υπερβαίνει το διπλάσιο της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, εκτός από δεόντως αιτιολογημένες περιπτώσεις, όπως σχετικά με τους ειδικούς κινδύνους που αφορούν τη φύση των έργων, των υπηρεσιών ή των αγαθών. Η αναθέτουσα αρχή αναφέρει τους βασικούς λόγους για την υπέρβαση αυτή στα έγγραφα της σύμβασης ή στη χωριστή έκθεση που προβλέπεται στο άρθρο 84 [...] 5. Η ελευθερία των αναθετουσών αρχών στην επιλογή του ελάχιστου επιπέδου οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας δεν είναι απεριόριστη. Κατά το άρθρο 44, παράγραφος 2 της οδηγίας 2004/18 (άρθρο 42 παράγραφος 2 πδ 60/2007), το ελάχιστο επίπεδο ικανότητας πρέπει να συνδέεται και να τελεί σε αναλογία προς το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης».**

Σύμφωνα με την διαμορφωθείσα πάγια νομολογία επί του θέματος, κατά τη διαδικασία προσδιορισμού των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των υποψηφίων πρέπει να τηρούνται βασικές αρχές που απορρέουν από το ενωσιακό δίκαιο, ιδίως δε οι αρχές της διαφάνειας, της ίσης μεταχείρισης και της αποφυγής κάθε είδους άμεσων ή έμμεσων διακρίσεων μεταξύ των διαγωνιζομένων. Προς τούτο, τα κριτήρια επιλογής πρέπει να σχεδιάζονται κατά τρόπο ώστε να μην περιορίζεται δυσανάλογα η συμμετοχή οικονομικών φορέων, να καθορίζεται με σαφήνεια το περιεχόμενό τους και να είναι συνδεδεμένα και ανάλογα ως προς το μέγεθος και τη φύση τους με το αντικείμενο της σύμβασης.

Ειδικά ως προς τις απαιτήσεις οικονομικής ή χρηματοοικονομικής επάρκειας, στην αιτιολογική σκέψη 83 της Οδηγίας 2014/24 ΕΕ αναφέρεται ότι «Οι υπερβολικά αυστηρές απαιτήσεις όσον αφορά την οικονομική και χρηματοπιστωτική ικανότητα συχνά αποτελούν αδικαιολόγητο εμπόδιο στη συμμετοχή ΜΜΕ σε δημόσιες συμβάσεις. Ενδεχόμενες τέτοιες απαιτήσεις θα πρέπει να είναι συναφείς και ανάλογες με το αντικείμενο της σύμβασης. Ειδικότερα, δεν θα πρέπει να επιτρέπεται στις αναθέτουσες αρχές να απαιτούν από τους οικονομικούς φορείς να έχουν ένα ελάχιστο κύκλο εργασιών ο οποίος θα είναι δυσανάλογος προς το αντικείμενο της σύμβασης. Η σχετική απαίτηση δεν θα πρέπει να υπερβαίνει κατ’ ανώτατο όριο το διπλάσιο της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης. Ωστόσο, σε δεόντως δικαιολογημένες περιστάσεις θα πρέπει να μπορούν να εφαρμόζονται υψηλότερες απαιτήσεις. Οι εν λόγω περιστάσεις μπορεί να σχετίζονται με τους υψηλούς κινδύνους που συνεπάγεται η εκτέλεση της σύμβασης ή με το γεγονός ότι η έγκαιρη και ορθή εκτέλεσή της είναι κρίσιμης σημασίας, παραδείγματος χάρη γιατί αποτελεί απαραίτητη προκαταρκτική προϋπόθεση για την εκτέλεση άλλων συμβάσεων [...]».

Από τα ανωτέρω προκύπτει ότι, υπό το πρίσμα της Οδηγίας 2014/24 ΕΕ και αντιστοίχως του ν. 4412/2016, οι αναθέτουσες αρχές έχουν την ευχέρεια να καθορίζουν όχι μόνο τα ελάχιστα επίπεδα οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας αλλά και τα μέσα απόδειξης αυτών υπό την προϋπόθεση ότι δεν τίθενται υπερβολικά υψηλές και δυσανάλογες με το αντικείμενο της σύμβασης απαιτήσεις. Ειδικότερα, οι αναθέτουσες αρχές, πριν την ανάθεση δημόσιας σύμβασης, έχουν τη δυνατότητα να ελέγχουν την «καταλληλότητα» των οικονομικών φορέων για την εκτέλεση της σύμβασης, εισάγοντας στη διακήρυξη κριτήρια ποιοτικού ελέγχου του υποψηφίου.

Η διαδικασία ποιοτικού ελέγχου περιλαμβάνει, μεταξύ άλλων, τον έλεγχο της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, αλλά και της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας του υποψηφίου αναδόχου. Κατά τη διαδικασία προσδιορισμού των κριτηρίων καταλληλότητας των υποψηφίων πρέπει να τηρούνται βασικές αρχές που απορρέουν από το ενωσιακό δίκαιο, ιδίως της διαφάνειας, της ίσης μεταχείρισης και της αποφυγής κάθε είδους άμεσων ή έμμεσων διακρίσεων. Ο καθορισμός των ικανοτήτων αυτών αποβλέπει στο να διαπιστώσει η αναθέτουσα αρχή, εάν ο εκάστοτε προσφέρων / αιτών οικονομικός φορέας διαθέτει κατά τεκμήριο την ικανότητα να

ανταποκριθεί στην εκτέλεση της σύμβασης και συνίσταται στο να θεσπιστούν εύλογες προϋποθέσεις καταλληλότητας των υποψηφίων να μετάσχουν στον διαγωνισμό. Υπό αυτήν την έννοια, η έκταση των πληροφοριών που αναφέρονται στις πιο πάνω διατάξεις, καθώς και το ελάχιστο επίπεδο ικανοτήτων που απαιτείται για τη συγκεκριμένη σύμβαση, πρέπει να είναι συνδεδεμένα και ανάλογα προς το αντικείμενο αυτής. Για να διαπιστωθεί εάν τα κριτήρια οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας και τεχνικών και επαγγελματικών ικανοτήτων είναι ανάλογα προς το αντικείμενο της σύμβασης, θα πρέπει να γίνεται κατά περίπτωση αξιολόγηση με γνώμονα την έκταση, τις απαιτήσεις του έργου, καθώς και τον προϋπολογισμό του (βλ. Κατευθυντήρια Οδηγία 13, απόφαση 303/2015, της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων), χωρίς πάντως αδικαιολόγητα να περιορίζεται ο ανταγωνισμός. Εξάλλου, με τις ισχύουσες ως άνω διατάξεις, τίθεται περιορισμός ως προς την απαίτηση των αναθετουσών αρχών να ζητούν την υποβολή καταλόγου για την εκτέλεση σχετικών εργασιών, αγαθών ή υπηρεσιών, καθώς ορίζεται ένα μέγιστο χρονικό όριο (τα τελευταία πέντε έτη για τις εργασίες/ έργα και τα τελευταία τρία έτη για τα αγαθά/ προμήθειες. Με άλλα λόγια και σύμφωνα και με την αρχή της αναλογικότητας λαμβάνεται μέριμνα, ώστε οι ελάχιστες απαιτήσεις και τα ζητούμενα δικαιολογητικά να μην υπερβαίνουν τις πραγματικές ανάγκες της υπό ανάθεση σύμβασης.

Όπως δε έχει κριθεί ακόμα και στην περίπτωση που ο απαιτούμενος κύκλος εργασιών δεν υπερβαίνει το διπλάσιο της εκτιμώμενης αξίας της υπό ανάθεση σύμβασης αλλά προσεγγίζει το όριο αυτό, δύναται βάσιμα να θεωρηθεί η απαίτηση τούτη ως δυσανάλογη και παραβιάζουσα την αρχή της ίσης μεταχείρισης των υποψηφίων διαγωνιζομένων καθώς και του υγιούς και βιώσιμου ανταγωνισμού. Και τούτο διότι οι όροι που αφορούν στον απαιτούμενο ελάχιστο γενικό και ειδικό κύκλο εργασιών στα έγγραφα της σύμβασης δεν καθίστανται ανάλογοι εκ μόνου του γεγονότος ότι δεν υπερβαίνουν αυτοτελώς το διπλάσιο της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, αφού τούτο συνιστά ανώτατο (καταρχήν) επιτρεπτό όριο που προβλέπεται στην ερμηνευόμενη διάταξη και όχι το όριο στο οποίο δύναται άνευ ετέρου (και πρέπει) να προσφύγει η αναθέτουσα αρχή (βλ. 307/2020 Απόφαση της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών).

Στον όρο 2.2.5 της επίμαχης διακήρυξης με τίτλο «Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια» ορίζεται: «Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται, επί ποινής αποκλεισμού, να διαθέτουν τα κάτωθι:

i. Ο γενικός ετήσιος κύκλος εργασιών, τον οποίον πρέπει να έχουν πραγματοποιήσει ενδιαφερόμενοι να μετάσχουν στον διαγωνισμό κατά την προηγούμενη της δημοσιεύσεως της παρούσης τριετία, να είναι ίσος ή ανώτερος από το 200% του ετήσιου προϋπολογισμού της δημοπρατούμενης υπηρεσίας χωρίς τον ΦΠΑ [...]

ii. Ο ειδικός ετήσιος κύκλος εργασιών, σε συναφείς υπηρεσίες με αυτές του παρόντος διαγωνισμού (στον ειδικό κύκλο εργασιών θα πρέπει να συμπεριλαμβάνεται το σύνολο των αντικειμένων του διαγωνισμού, δηλ. α) Λειτουργία Σταθμών Μεταφόρτωσης Απορριμμάτων (Σ.Μ.Α.), β) τεχνικής υποστήριξης εξοπλισμού διαχείρισης απορριμμάτων και γ) συλλογής & μεταφοράς απορριμμάτων), τον οποίον πρέπει να έχουν πραγματοποιήσει οι ενδιαφερόμενοι να μετάσχουν στον διαγωνισμό κατά την προηγούμενη της δημοσιεύσεως της παρούσης τριετία, να είναι ίσος ή ανώτερος από τον ετήσιο προϋπολογισμό της δημοπρατούμενης υπηρεσίας χωρίς τον ΦΠΑ».

Από τις ως άνω διατάξεις του όρου 2.2.5 της διακήρυξης προκύπτει ότι η αναθέτουσα αρχή προκειμένου να διασφαλίσει ότι οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς διαθέτουν την αναγκαία οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια απαιτεί επί ποινή αποκλεισμού γενικό ετήσιο κύκλο εργασιών ύψους τουλάχιστον ίσο ή ανώτερο από το 200% του ετήσιου προϋπολογισμού της δημοπρατούμενης υπηρεσίας (άνευ ΦΠΑ), προκύπτων από τις οικονομικές καταστάσεις της τελευταίας τριετίας, όπως αυτές νομίμως έχουν δημοσιευθεί.

Εν προκειμένω, η εν λόγω απαίτηση ο γενικός ετήσιος κύκλος εργασιών να ανέρχεται σε ύψος ίσο ή ανώτερο από το 200% του ετήσιου προϋπολογισμού της δημοπρατούμενης υπηρεσίας (2.874.159,43€) δύναται βάσιμα να θεωρηθεί υπερβολικά αυστηρή, δυσανάλογη και παραβιάζουσα την αρχή της ίσης μεταχείρισης των υποψηφίων διαγωνιζομένων καθώς και του υγιούς και βιώσιμου ανταγωνισμού. Ο κατ' αυτό τον τρόπο τεθείς όρος απόδειξης της οικονομικής

και χρηματοοικονομικής επάρκειας με απαιτούμενο κύκλο εργασιών σε ύψος που ισούται ή και υπερβαίνει το διπλάσιο της εκτιμώμενης αξίας της υπό εξέταση προς ανάθεση σύμβασης κρίνεται υπερβολικός και δυσανάλογος, αφού δε δύναται να θεωρηθεί ότι με τον τρόπο αυτό επιτυγχάνεται αύξηση του ανταγωνισμού, αλλά αντιθέτως η κατά αυτόν τον τρόπο προσπάθεια ενδεχομένως από τον αναθέτοντα φορέα της διασφάλισης της ποιότητας των υπό ανάθεση υπηρεσιών που αποτελούν και το σκοπό της προκείμενης σύμβασης αποκλείει επιχειρήσεις, που δύναται και είναι ικανές να ανταποκριθούν στο αντικείμενο της εν λόγω συμβάσεως. Αντιθέτως εύλογη κρίνεται, ενόψει και του αντικειμένου του υπόψη διαγωνισμού και των λοιπών υποχρεώσεων του αναδόχου, η απαίτηση ως προς την απόδειξη της οικονομικής επάρκειας, ένας υποψήφιος οικονομικός φορέας να έχει εμπειρία σε παροχή συναφών υπηρεσιών, ήτοι λειτουργία Σταθμών Μεταφόρτωσης Απορριμμάτων (Σ.Μ.Α.), β) τεχνικής υποστήριξης εξοπλισμού διαχείρισης απορριμμάτων και γ) συλλογής & μεταφοράς απορριμμάτων, ίσης ή ανώτερης αξίας με την υπό ανάθεση σύμβαση (ειδικός ετήσιος κύκλος εργασιών κατά την προηγούμενη της δημοσίευσής της διακήρυξης τριετία), όπερ αποτελεί και τον κατάλληλο δείκτη ικανότητας που δεν υπερβαίνει το προδήλως αναγκαίο μέτρο (βλ. 307/2020 Απόφαση της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών).

Η αιτιολογία δε που παρατίθεται στο υπ' αριθμ. 862/22-9-2021 απαντητικό έγγραφο του ΦΟΔΣΑ για την επιλογή των κριτηρίων οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας, ότι δηλαδή η εν λόγω σύμβαση αποτελεί ένα σύνθετο έργο που «*όχι μόνο ξεφεύγει από τα στενά όρια των υπηρεσιών μεταφοράς (απορριμμάτων) αλλά απαιτεί σημαντική, τεχνική, λειτουργική και οικονομική επάρκεια, απαιτεί προμήθεια επιπλέον αναγκαίου κινητού εξοπλισμού και κυρίως απαιτεί συντονισμό ενεργειών και δράσεων σχεδόν σε όλη την έκταση της Ηπείρου*» και ότι καθώς ο υποψήφιος ανάδοχος θα κληθεί να διαχειριστεί για 12 μήνες (και με προαίρεση για 6 μήνες) το σύνολο των εγκαταστάσεων ΣΜΑ προϋπολογισμού 12,5 εκατ. € κρίθηκε αναγκαίο, ταυτόχρονα με την τεχνική εμπειρία σε παρόμοιας φύσης υπηρεσίες, να πληροί και τα αντίστοιχα ελάχιστα επίπεδα οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας, δεν δύναται να αιτιολογήσει νόμιμα την επιλογή των όρων αυτών, καθώς οι ως άνω αναφερόμενοι λόγοι δεν αναφέρονται στα έγγραφα της σύμβασης ή στη χωριστή έκθεση του άρθρου 341, όπως επιτάσσει η διάταξη του άρθρου 75 παρ. 3 του ν. 4412/2016.

Συνακόλουθα ενόψει των αρχών της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζόμενων και της διαφάνειας των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων, σε περίπτωση ακύρωσης μέρους των απαιτούμενων προτύπων διασφάλισης ποιότητας και μέρους των προδιαγραφών και απαιτήσεων του τρόπου εκτέλεσης της προκηρυσσόμενης υπηρεσίας της **θα πρέπει να ακυρωθεί στο σύνολό της η διακήρυξη** (πρβλ. ΣτΕ 1135/2010, ΕΑ 1089/2009, ΣτΕ 2951-52/2004 επταμ. και απόφαση ΔΕΚ στην υπόθεση C-448/2001, ENV AG κ.λπ., Συλλ. 2003, σελ. I-14527, σκέψεις 92-95). Επίσης νοείται ότι η αναθέτουσα αρχή δύναται να τροποποιήσει τους επίμαχους όρους, κατά τρόπο με τον οποίο να καθίστανται νόμιμοι, σύμφωνα με το σκεπτικό της παρούσας, και, με την επιφύλαξη πλήρωσης των διατάξεων δημοσιότητας, ο διαγωνισμός να διεξαχθεί ως προβλέπει το λοιπό κανονιστικό πλαίσιο αυτού.

Για τους λόγους αυτούς Αποφασίζουμε

Ακυρώνουμε, κατά τον αυτεπάγγελτο έλεγχο νομιμότητας κατ' άρθρο 226 του ν. 3852/2010 οπ. ισχύει, την υπ' αριθμ. 38/2021 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του ΦΟ.Δ.Σ.Α. του ν. 4555/2018 με την επωνυμία «Αναγκαστικός Σύνδεσμος Διαχείρισης Στερεών Αποβλήτων Διαχειριστικής Ενότητας Περιφέρειας Ηπείρου» με θέμα «Έγκριση μελέτης και όρων δημοπράτησης για την ανάθεση της υπηρεσίας “Δοκιμαστική λειτουργία, λειτουργία και συντήρηση των ΣΜΑ Ηπείρου, Μεταφορά Αστικών Στερεών Αποβλήτων (ΑΣΑ) και υπολείμματος της Μονάδας Επεξεργασίας Απορριμμάτων (ΜΕΑ) Ηπείρου” με ανοιχτό διεθνή διαγωνισμό», για παράβαση νόμου, σύμφωνα με το σκεπτικό της παρούσας.

Κατά της ως άνω απόφασης, χωρεί προσφυγή ενώπιον της Ειδικής Επιτροπής του αρ. 152 του Κ.Δ.Κ. (Ν. 3463/06), από οποιονδήποτε έχει έννομο συμφέρον, εντός προθεσμίας τριάντα (30) ημερών από την έκδοσή της ή την κοινοποίησή της ή αφότου έλαβε γνώση αυτής.

**Ο ΣΥΝΤΟΝΙΣΤΗΣ ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗΣ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ
ΗΠΕΙΡΟΥ – ΔΥΤ. ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ
Κ.Α.Α.
Ο ΑΝΑΠΛ. ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΟΣ ΓΕΝ. Δ/ΝΣΗΣ
ΧΩΡΟΤΑΞΙΚΗΣ ΚΑΙ ΠΕΡΙΒΑΛΛΟΝΤΙΚΗΣ ΠΟΛΙΤΙΚΗΣ**

ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ ΓΑΖΗΣ

ΚΟΙΝΟΠΟΙΗΣΗ

- 1) **«Αναγκαστικό Σύνδεσμο Διαχείρισης
Στερεών Αποβλήτων Διαχειριστικής Ενότητας Περιφέρειας Ηπείρου»**
Έδρα Δήμος Ιωαννιτών
Αβέρωφ 10, Τ.Κ. 45221 Ιωάννινα
Επί αποδείξει
- 2) **«ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΜΕΤΑΦΟΡΙΚΗ ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΚΕΦΑΛΑΙΟΥΧΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ»
με δ.τ. «ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΜΙΚΕ»**
Θαρύπα 8, Τ.Κ. 45221 Ιωάννινα