

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

2^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 12 Ιουλίου 2022 με την εξής σύνθεση: Αικατερίνη Ζερβού, Πρόεδρος, Βικτωρία Πισμίρη – Εισηγήτρια και Χρήστος Σώκος, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 03.06.2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ 798/06.06.2022 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρίας με την επωνυμία «...» και διακριτικό τίτλο «...» (εφεξής η «προσφεύγουσα»), που εδρεύει στα ..., επί της ..., όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Κατά της ..., (εφεξής η «αναθέτουσα αρχή»), όπως νόμιμα εκπροσωπείται.

Με την προδικαστική προσφυγή η προσφεύγουσα αιτείται να ακυρωθεί στο σύνολό της η υπ' αριθ. πρωτ. ...διακήρυξη (...) (εφεξής η «προσβαλλομένη») της αναθέτουσας αρχής για την «...», άλλως οι με την προσφυγή προσβαλλόμενοι όροι των άρθρων 2.4.3.2. β της προσβαλλομένης, 2.1.3. εδ.β και 3 της Συγγραφής Υποχρεώσεων καθώς και του Παραρτήματος Ι, του Μέρους Α του Παραρτήματος Ι και του Παραρτήματος ΙV, καθ' ο μέρος απαιτείται η «παροχή των αναγκαίων οχημάτων μεταφοράς container τύπου hook-lift «δημοσίας χρήσης».

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής, έχει καταβληθεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τα άρθρα 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του Π.Δ. 39/2017, ποσού 1.400,80 € (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... και την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»),

το οποίο και υπολογίζεται με βάση την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, ήτοι 280.160,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

2. Επειδή η αναθέτουσα αρχή με την υπ' αρ. ...Διακήρυξη προκήρυξε ηλεκτρονικό δημόσιο διεθνή ανοικτό διαγωνισμό για την ανάθεση της υπηρεσίας ... με κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με το άρ. 2.3.1 της προσβαλλομένης, την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, αποκλειστικά βάσει της χαμηλότερης τιμής βάσει χαμηλότερης τιμής (υψηλότερο ποσοστό έκπτωσης ανά τονοχιλιόμετρο). Η ως άνω Διακήρυξη αναρτήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ) στις 20.05.2022 με ..., καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου έλαβε α/α

3. Επειδή, ο διαγωνισμός, ενόψει του αντικειμένου του, της συνολικής εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, χωρίς ΦΠΑ, της νομικής φύσης και της δραστηριότητας που η ... ασκεί και του χρόνου εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας, υπάγεται στις διατάξεις του Ν. 4412/2016, η κρινόμενη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV του νόμου αυτού, η δε ΑΕΠΠ και ήδη ΕΑΔΗΣΥ, ενώπιον της οποίας ασκείται η προσφυγή, είναι αρμόδια για την εξέτασή της.

4. Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα, καθόσον κατατέθηκε στις 03.06.2022 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, η δε προσβαλλομένη Διακήρυξη αναρτήθηκε στις 20.05.2022 στο ΚΗΜΔΗΣ, η δε προσφεύγουσα δηλώνει στην προσφυγή της ότι έλαβε πλήρη και πραγματική γνώση αυτής στις 24.05.2022, β) με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του π.δ. 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΑΕΠΠ και ήδη ΕΑΔΗΣΥ από την προσφεύγουσα αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου.

5. Επειδή στις 07.06.2022 η αναθέτουσα αρχή προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής, δια μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ προς όλους τους συμμετέχοντες, σύμφωνα με το άρ. 365, παρ. 1, σημ. α' του Ν. 4412/2016 και το άρ. 9, παρ. 1, σημ. α' του π.δ. 39/2017.

6. Επειδή, με την υπ' αρ. 1161/2022 Πράξη της Προέδρου του 2^{ου} Κλιμακίου ορίσθηκε Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης, κλήθηκε δε η

Αριθμός απόφασης : 1072 /2022

αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τις απόψεις της επί της υπό εξέταση προσφυγής και του αιτήματος αναστολής- χορήγησης προσωρινών μέτρων.

7. Επειδή στις 16.06.2022 εκδόθηκε η υπ' αρ. Α419/2022 απόφαση της ΑΕΠΠ και ήδη ΕΑΔΗΣΥ η οποία έκανε δεκτό το αίτημα παροχής προσωρινής προστασίας και ανέστειλε την πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας έως την έκδοση οριστικής απόφασης επί της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής.

8. Επειδή η αναθέτουσα αρχή κοινοποίησε στις 20.06.2022 δια μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ τις υπ' αρ. πρωτ. 96054/851/20.06.2022 απόψεις της εμπροθέσμως, ήτοι την αμέσως επόμενη εργάσιμη ημέρα της οριζόμενης στο άρ. 365, παρ. 1 σημ. β' του Ν. 4412/2016 προθεσμίας.

9. Επειδή η προσφεύγουσα στις 27.06.2022 κοινοποίησε δια μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ το με ίδια ημερομηνία υπόμνημά της εμπροθέσμως, ήτοι της αμέσως επόμενη εργάσιμη ημέρα της οριζόμενης στο άρ. 365, παρ. 1, τελ. εδάφιο του Ν. 4412/2016 προθεσμίας.

10. Επειδή η αναθέτουσα αρχή στις 05.07.2022 κοινοποίησε δια μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ το έγγραφο υπ' αρ. πρωτ. 104975/910/05.07.2022 με τίτλο «Συμπληρωματικές απόψεις- υπόμνημα» που ως εκπροθέσμως κατατεθέν, ήτοι εκτός της οριζόμενης στο άρ. 365, παρ. 1, τελ. εδάφιο του Ν. 4412/2016 προθεσμίας, εντός της οποίας κατατίθενται συμπληρωματικά υπομνήματα από οποιοδήποτε από τα μέρη, δεν λαμβάνεται υπόψη από το κρίνον την προσφυγή Κλιμάκιο.

11. Επειδή, η επίμαχη Διακήρυξη έχει ως αντικείμενο την ανάθεση της υπηρεσίας μεταφοράς του υπολείμματος της εγκατάστασης επεξεργασίας αστικών στέρεων αποβλήτων με κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με το άρ. 2.3.1 της προσβαλλομένης, την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, αποκλειστικά βάσει της χαμηλότερης τιμής βάσει χαμηλότερης τιμής (υψηλότερο ποσοστό έκπτωσης ανά τονοχιλιόμετρο). Ειδικότερα, σύμφωνα με το άρ. 1.3 «Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης», *«Αντικείμενο της σύμβασης είναι η παροχή υπηρεσιών μεταφοράς του υπολείμματος της Εγκατάστασης Επεξεργασίας*

Αστικών Στερεών Αποβλήτων Η προκηρυσσόμενη υπηρεσία περιληπτικά περιλαμβάνει: □ Φόρτωση του υπολείμματος σε ειδικά οχήματα από τον χώρο της Μονάδας Επεξεργασίας Απορριμμάτων (ΜΕΑ), μεταφορά του στους κατά τόπους ΧΥΤΥ υπό την ευθύνη της ... που θα προσδιορίζει, κατ' άρθρο 23 παράγραφος 23.2 της Σύμβασης Σύμπραξης, το ποσοστό του υπολείμματος που αντιστοιχεί σε κάθε μια από τις Υποδομές της ... και απόρριψη/απόθεση του υπολείμματος εντός των κυτάρων διάθεσης των ΧΥΤΥ.».

11. Επειδή, όσον αφορά τη θεμελίωση του εννόμου συμφέροντος για την άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά όρων διακήρυξης, ο προσφεύγων πρέπει να επικαλεσθεί άμεση βλάβη από τον όρο της διακήρυξης, ο οποίος παραβιάζει κατ' αυτόν τους κανόνες που αφορούν τις προϋποθέσεις συμμετοχής στο διαγωνισμό, τη διαδικασία επιλογής του αναδόχου ή τα εφαρμοστέα για την ανάδειξη του κριτήρια, σε σημείο που να αποκλείει ή να καθιστά ουσιωδώς δυσχερή τη συμμετοχή του στον διαγωνισμό. Η βλάβη αυτή που επικαλείται ο προσφεύγων, ως βασικό στοιχείο της θεμελίωσης του εννόμου συμφέροντος, πρέπει να ανάγεται σε συγκεκριμένα και αρκούντως εξειδικευμένα πραγματικά περιστατικά αφορώντα τη νομική ή την πραγματική κατάσταση του προσφεύγοντος, που αποκλείουν ή καθιστούν υπερβολικά δυσχερή τη συμμετοχή του στο διαγωνισμό (βλ. ΕΑ ΣτΕ 148/2016 Ολομ., ΕΑ ασφ. Μ. 415/2014, *Δημήτριο Γ. Ράικο*, Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων, Γ' έκδοση, Εκδόσεις Σάκκουλα Αθήνα-Θεσσαλονίκη, 2019, σελ. 762, με τις εκεί παραπομπές). Επιπλέον, για τη θεμελίωση του εννόμου συμφέροντος και της κατ' άρ. 346 και 360 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 βλάβης του προσφεύγοντος, για την προσβολή των όρων διακήρυξης αρκεί κατ' αρχήν η επίκληση της ιδιότητας του ενδιαφερομένου και δυνάμενου προς συμμετοχή στον διαγωνισμό και δεν απαιτείται η επίκληση, πολλώ δε μάλλον η απόδειξη, πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής που συνδέονται με το δικαίωμα συμμετοχής της προσφεύγουσας, απαίτηση η οποία συνδέεται με επόμενο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, η δε απόδειξή της κατά το παρόν στάδιο προσβολής των όρων της διακήρυξης θα συνεπαγόταν περιπλοκές και δυσχέρειες στην επιδιωκόμενη προδικαστική προστασία (βλ. ΔΕφΠατρών Ν25/2019, σκ.10).

12. Επειδή, σύμφωνα με το άρ. 2.2.4 της Διακήρυξης «Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας», οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της επίμαχης σύμβασης απαιτείται να ασκούν δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της σύμβασης, ήτοι να δραστηριοποιούνται στο αντικείμενο των υπηρεσιών φόρτωσης, μεταφοράς και διάθεσης αστικών μη επικίνδυνων αποβλήτων ή μόνο της φόρτωσης, μεταφοράς και απόρριψης/απόθεσης υπολείμματος και, μεταξύ άλλων, θα πρέπει να είναι εγγεγραμμένοι και καταχωρημένοι στο ηλεκτρονικό μητρώο αποβλήτων (ΗΜΑ) του άρθρου 87 ν. 4685/2020 και να διαθέτουν ασφαλιστήριο συμβόλαιο σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην κοινή υπουργική απόφαση υπ' αριθμ. 43942/4026/2016 (Β' 2992) όπως ισχύει, στο οποίο να 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, κατ' άρθρο 85 Ν. 4685/2020. Η προσφεύγουσα αναφέρει ότι, σύμφωνα με το προσκομιζόμενο με την προσφυγή της υπ' αρ. 738/07.02.2014 συμβόλαιο της συμβολαιογράφου Ιωαννίνων, ... (βλ. ΦΕΚ 2123/5.3.2014 τ. Α.Ε. - Ε.Π.Ε. - Γε.Μ.Η.), από μετατροπή της «...», που είχε συσταθεί με την υπ' αριθ. 361/15-5-2012 πράξη σύστασης και καταστατικού εταιρίας, δραστηριοποιείται, σύμφωνα με τους κατά το άρ. 4 του Καταστατικού σκοπούς, μεταξύ άλλων, στους τομείς της διαχείρισης αποβλήτων (Αποκομιδή, Συλλογή, Μεταφορά, Προσωρινή αποθήκευση, Επεξεργασία, Διάθεση και Ανακύκλωση Αστικών-Βιομηχανικών-Εμπορικών αποβλήτων, οργανικών υλών, ακατάλληλων προς κατανάλωση τροφίμων, αποβλήτων από εγκαταστάσεις επεξεργασίας υγρών αποβλήτων, γεωργικών και κτηνοτροφικών αποβλήτων, Επικίνδυνων Αποβλήτων, Επικίνδυνων Αποβλήτων Υγειονομικών Μονάδων, Αδρανών υλικών και Ογκωδών Αντικειμένων), δηλώνει δε ότι επιθυμεί να συμμετάσχει στον επίμαχο διαγωνισμό. Συναφώς, με την προσφυγή της υποστηρίζει ότι εκτελούσε την προσκομιζόμενη με την προσφυγή της προκηρυχθείσα υπηρεσία της μεταφοράς του υπολείμματος της Εγκατάστασης Επεξεργασίας κατόπιν ανοικτού διεθνή διαγωνισμού ...) και δυνάμει της υπ' αριθμ. πρωτ. ... (....) Σύμβασης με τον) Διαχειριστικής Ενότητας Περιφέρειας, συνολικού ποσού 574.851,60€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και διάρκειας οκτώ (8) μηνών, όπως αυτή η σύμβαση ίσχυε τροποποιημένη με την υπ' αριθ.

πρωτ. 1157/05.11.2021 (...) Σύμβαση - Τροποποίηση Έσσοнос Αξίας συνολικού ποσού 55.800,00 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και διάρκειας έως την ανάλωση της αξίας της τροποποίησης, ήτοι του ποσού των 45.000,00 € (χωρίς ΦΠΑ) και της ποσότητας που αναλογεί σε αυτό το συμβατικό τμήμα. Επίσης, υποστηρίζει ότι έχει επανειλημμένα εκτελέσει το ίδιο ακριβώς ως άνω έργο της μεταφοράς του υπολείμματος από τη ..., δυνάμει συμβάσεων που της ανέθεσαν η αναθέτουσα αρχή και ο Πράγματι, η ως άνω Διακήρυξη με ΑΔΑΜείχε αντικείμενο, σύμφωνα με το άρ. 1.3 αυτής την «...παροχή, με εξειδικευμένο προσωπικό και μέσα του Παρόχου, υπηρεσιών Δαπάνης μεταφοράς του υπολείμματος της Εγκατάστασης Επεξεργασίας.... Οι προκηρυσσόμενες υπηρεσίες περιληπτικά περιλαμβάνουν: □ Μεταφορά του υπολείμματος με ειδικά οχήματα και εξοπλισμό από το χώρο της ΜΕΑ προς τους κατά τόπους ΧΥΤΥ, ανάλογα με τον παραγωγό του αποβλήτου. □ Απόρριψη του υπολείμματος εντός των κυττάρων διάθεσης των ΧΥΤΥ.», ήτοι το αυτό αντικείμενο με την προσβαλλομένη. Βάσει των ως άνω, ως εταιρία ασκούσα δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της σύμβασης, εκτελούσα το αυτό αντικείμενο της επίμαχης Διακήρυξης, κατά τα ως άνω, που βάλλει κατά όρων της προσβαλλομένης οι οποίοι εμποδίζουν, άλλως δυσχεραίνουν ουσιαδώς τη συμμετοχή της με την υποβολή παραδεκτής προσφοράς, μετ' εννόμου συμφέροντος ασκεί την υπό κρίση προδικαστική προσφυγή.

13. Επειδή, με τον μόνο λόγο της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής, η προσφεύγουσα παραθέτει τα άρ. 54, 75 και 18, παρ. 1 του Ν. 4412/2016, υποστηρίζοντας, μεταξύ άλλων, ότι ελέγχονται οι τεχνικές προδιαγραφές από της άποψης της τήρησης της αρχής της ίσης μεταχείρισης και της απαγόρευσης των διακρίσεων, καθώς και της αρχής της αναλογικότητας και ότι τυχόν περιορισμοί στην πρόσβαση στο διαγωνισμό πρέπει να δικαιολογούνται από επιτακτικό λόγο γενικού συμφέροντος και να μην είναι δυσανάλογοι με τον επιδιωκόμενο σκοπό, δεδομένου ότι συνεπάγονται περιορισμό στην άσκηση των θεμελιωδών ελευθεριών του δικαίου της Ευρωπαϊκής Ένωσης. Συναφώς, αναφέρει την υπ' αρ. 13 Κατευθυντήρια Οδηγία της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (ΑΔΑ ΩΒΥ7ΟΞΤΒ-ΤΛ7) με θέμα «Κριτήρια ποιοτικής επιλογής δημοσίων συμβάσεων και έλεγχος καταλληλότητας: ειδικά η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και η

τεχνική και επαγγελματική ικανότητα», όπου ορίζεται ότι η εν λόγω διακριτική ευχέρεια της αναθέτουσας αρχής να θέτει ελεύθερα ελάχιστες απαιτήσεις τεχνικών και επαγγελματικών ικανοτήτων στον εκάστοτε διαγωνισμό, υπόκειται στον γενικό κανόνα ότι τα εκάστοτε κριτήρια επιλογής πρέπει να είναι αναλογικά προς το μέγεθος και τη φύση της σύμβασης και να σχεδιάζονται κατά τρόπο ώστε να μην αποτρέπεται ή περιορίζεται δυσανάλογα η συμμετοχή οικονομικών φορέων, συμπεριλαμβανομένων των μικρομεσαίων επιχειρήσεων, που έχουν τη δυνατότητα να αποτελέσουν αποτελεσματικούς και αποδοτικούς αναδόχους. Ακολούθως, παραθέτει το άρ. 2.4.3.2 της Διακήρυξης, ειδικότερα «*Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές”*». Ο φάκελος της Τεχνικής Προσφοράς με ποινή αποκλεισμού περιλαμβάνει: α) Τα δικαιολογητικά απόδειξης της τεχνικής/επαγγελματικής ικανότητας β) Συμπληρωμένη την υπεύθυνη δήλωση του Παραρτήματος IV.», αναφέρει δε ότι στο Παράρτημα I Αναλυτική περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης ορίζεται ότι: «...*Τα γεμάτα container, παραλαμβάνονται από τα οχήματα μεταφοράς τύπου hook-lift, από τις εγκαταστάσεις της Μονάδας Επεξεργασίας Απορριμμάτων (ΜΕΑ) τηςΤα οχήματα μεταφοράς τύπου hook-lift σε καθημερινή βάση επιστρέφουν στην ΜΕΑ προς νέα πλήρωση και μεταφορά ώστε να διασφαλίζεται η μεταφορά παραγόμενης ποσότητας υπολείμματος του τελευταίου 24ώρου, στους κατά τόπους ΧΥΤΥ. Γενικά η ευθύνη του αναδόχου αναφορικά με τη μεταφορά του υπολείμματος περιλαμβάνει (αναλυτικά στη Σ.Υ.): ...- Την παροχή των αναγκαίων οχημάτων μεταφοράς container τύπου hook-lift, δημόσιας χρήσης, σύγχρονης αντρρυπαντικής τεχνολογίας τουλάχιστον EURO V, που απαιτούνται ώστε να διασφαλίζεται μεταφορική ικανότητα τουλάχιστον 40 τόνων υπολείμματος για την κάλυψη των αναγκών μεταφοράς του υπολείμματος από τη ΜΕΑ στους κατά τόπους Χ.Υ.Τ.Υ., (6 ημέρες την εβδομάδα) εντός ωραρίου 7:00 πμ έως 15:00 μμ και εκτός ωραρίου εφόσον απαιτηθεί σύμφωνα με το πρόγραμμα λειτουργίας της ΜΕΑ. ...» και στο Μέρος Α – Περιγραφή φυσικού αντικειμένου της Σύμβασης του Παραρτήματος I ότι: «*Ειδικότερα, ο Ανάδοχος υποχρεούται με την υπογραφή της σύμβασης - κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στη Διακήρυξη και τα Παραρτήματά της- να**

διαθέτει τα κατάλληλα οχήματα μεταφοράς container τύπου hook-lift, δημόσιας χρήσης, σύγχρονης αντιρρυπαντικής τεχνολογίας τουλάχιστον EURO V, που απαιτούνται ώστε να διασφαλίζεται μεταφορική ικανότητα (6 ημέρες την εβδομάδα) τουλάχιστον 140 τόνων υπολείμματος ημερησίως εντός ωραρίου 7:00 πμ έως 15:00 μμ και έως 200 τόνους εφόσον απαιτηθεί για την κάλυψη των αναγκών μεταφοράς του υπολείμματος εκτός του άνω ωραρίου από τη ΜΕΑ στους κατά τόπους Χ.Υ.Τ.Υ. σύμφωνα με το πρόγραμμα λειτουργίας της ΜΕΑ, καθώς και το κατάλληλο προσωπικό (οδηγούς με άδεια οδήγησης Γ' κατηγορίας) για την εκπλήρωση της υπηρεσίας μεταφοράς του υπολείμματος κατά τα ανωτέρω, σύμφωνα με τις οδηγίες της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών της», στο Παράρτημα II- Ειδική Συγγραφή Υποχρεώσεων, στο άρθρο 2.1.3. εδαφ. β ορίζεται ότι «Προϋπόθεση για την υπογραφή της σύμβασης επί ποινή κηρύξεως του εκπτώτου είναι μετά την κατακύρωση να υποβάλλει/δηλώσει στην ... τον αριθμό και τα στοιχεία των οχημάτων μεταφοράς container τύπου hook-lift, δημόσιας χρήσης, σύγχρονης αντιρρυπαντικής τεχνολογίας τουλάχιστον EURO V, (αρ. κυκλοφορίας) με τα οποία θα εκτελέσει το αντικείμενο της σύμβασης και τα στοιχεία από τα οποία να αποδεικνύεται ότι νομίμως θα βρίσκονται στην κατοχή του (άδειες κυκλοφορίας ή μισθωτήριο και άδειες κυκλοφορίας) [...]», και στο άρθρο 3 της Σ.Υ ότι «Ο Ανάδοχος υποχρεούται να διαθέτει τα κατάλληλα οχήματα μεταφοράς container τύπου hook-lift, δημόσιας χρήσης, σύγχρονης αντιρρυπαντικής τεχνολογίας τουλάχιστον EURO V, που απαιτούνται ώστε να διασφαλίζεται μεταφορική ικανότητα (6 ημέρες την εβδομάδα) τουλάχιστον 140 τόνων υπολείμματος ημερησίως εντός ωραρίου 7:00 π.μ. έως 15:00 μ.μ. και έως 200 τόνους εφόσον απαιτηθεί για την κάλυψη των αναγκών μεταφοράς του υπολείμματος εκτός του άνω ωραρίου από τη ΜΕΑ στους κατά τόπους Χ.Υ.Τ.Υ. σύμφωνα με το πρόγραμμα λειτουργίας της ΜΕΑ, καθώς και το κατάλληλο προσωπικό (οδηγούς με άδεια οδήγησης Γ' κατηγορίας) για την εκπλήρωση της υπηρεσίας μεταφοράς του υπολείμματος κατά τα ανωτέρω, σύμφωνα με τις οδηγίες της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών της» και στο Παράρτημα IV Υπόδειγμα Υπεύθυνης Δήλωσης Τεχνικής Προσφοράς το περιεχόμενο της υπεύθυνης δήλωσης με ποινή αποκλεισμού έχει ως εξής «Σε περίπτωση κατακύρωσης του αποτελέσματος του διαγωνισμού στον οικονομικό φορέα που εκπροσωπώ, πριν την υπογραφή της σύμβασης θα

υποβάλλω/δηλώσω στην ... τον αριθμό και τις άδειες των οχημάτων μεταφοράς container τύπου hook-lift, δημόσιας χρήσης, σύγχρονης αντιρρυπαντικής τεχνολογίας τουλάχιστον EURO V, από τις οποίες θα προκύπτει η μεταφορική ικανότητα 40 τόνων υπολείμματος, με τα οποία ο οικονομικός φορέας που εκπροσωπώ θα εκτελέσει το αντικείμενο της σύμβασης.», επίσης αναφέρει ότι στο Τιμολόγιο (σελ. 56) συνάγεται ότι απαιτούνται τέσσερα (4) οχήματα. Συναφώς, υποστηρίζει ότι η απαίτηση της διακήρυξης για φορτηγά οχήματα μεταφοράς container τύπου hook-lift «δημόσιας χρήσης» αποκλείοντας τα φορτηγά οχήματα μεταφοράς container τύπου hook-lift Ιδιωτικής Χρήσης είναι μη νόμιμη, διότι παραβιάζει τις διατάξεις των άρθρων 18, 54, 75 του Ν. 4412/2016, καθώς και τις αρχές της ίσης μεταχείρισης, της αναλογικότητας και του αποτελεσματικού ανταγωνισμού, διότι σύμφωνα με τη διακήρυξη, οι προδιαγραφές των οχημάτων που απαιτούνται για την εκτέλεση της προκηρυχθείσας υπηρεσίας μεταφοράς του υπολείμματος με CPV ... (...) συνίστανται σε: i. Τέσσερα (4) κατάλληλα οχήματα μεταφοράς container τύπου hook-lift, ii. Σύγχρονης αντιρρυπαντικής τεχνολογίας τουλάχιστον EURO V, iii. Με μεταφορική ικανότητα (6 ημέρες την εβδομάδα) τουλάχιστον 140 τόνων υπολείμματος ημερησίως εντός ωραρίου 7:00 πμ έως 15:00 μμ και έως 200 τόνους εφόσον απαιτηθεί για την κάλυψη των αναγκών μεταφοράς του υπολείμματος εκτός του άνω ωραρίου από τη ΜΕΑ στους κατά τόπους Χ.Υ.Τ.Υ.. Επίσης, ισχυρίζεται ότι τις ως άνω προδιαγραφές υπερπληρούν και οχήματα ιδιωτικής χρήσης, όπως αυτά που διαθέτει η προσφεύγουσα, προσκομίζει δε τις σχετικές άδειες των με αριθ. κυκλ. ..., ..., ...και ...φορτηγών οχημάτων ιδιοκτησίας της που είναι κατάλληλα για μεταφορά container τύπου hook-lift, τεχνολογίας EURO VI και με μεταφορική ικανότητα -αθροιστικά τα 4 οχήματα- που υπερβαίνει τους 140 τόνους υπολείμματος, ενώ άλλωστε η ποσότητα αυτή σύμφωνα με τη διακήρυξη δεν προορίζεται για μεταφορά με ένα δρομολόγιο ανά όχημα αλλά με περισσότερα, βλ. οικείο όρο ανωτ. Παράρτημα Ι). Ακόμη, υποστηρίζει ότι δεν υφίσταται κανένας απολύτως δικαιολογητικός λόγος για τον αποκλεισμό των Φ.Ι.Χ. οχημάτων, τα οποία ισχυρίζεται ότι κατεξοχήν διαθέτουν οι εταιρίες που δραστηριοποιούνται στη διαχείριση απορριμμάτων, εν αντιθέσει προς τις κοινές «μεταφορικές επιχειρήσεις» που διαθέτουν ΦΔΧ οχήματα για την εκτέλεση εμπορευματικών

μεταφορών και ότι το επιδιωκόμενο αποτέλεσμα της μεταφοράς με πολλαπλά δρομολόγια τουλάχιστον 140 τόνων υπολείμματος ημερησίως εντός ωραρίου 7:00 πμ έως 15:00 μμ και έως 200 τόνους εκτός του άνω ωραρίου επιτυγχάνεται ευχερώς με οχήματα Ιδιωτικής Χρήσης, καθώς η μεταφορική ικανότητα ή ο τύπος του οχήματος (hook-lift) ή αντιρρυπαντική τεχνολογία δεν αποτελούν συνάρτηση του είδους της άδειας (άδεια δημοσίας χρήσης – άδεια ιδιωτικής χρήσης) αλλά αμιγώς των τεχνικών χαρακτηριστικών του οχήματος. Συναφώς, αναφέρει ότι όλα τα οχήματα με τις αναφερόμενες στην προσφυγή προδιαγραφές δύνανται να εκτελέσουν την προκηρυχθείσα υπηρεσία και όχι μόνο όσα φέρουν άδεια δημοσίας χρήσης.

14. Επειδή η αναθέτουσα αρχή με τις απόψεις της υποστηρίζει ότι «...7. Ο ν. 4441/2016 «Απλοποίηση διαδικασιών σύστασης επιχειρήσεων, άρση κανονιστικών εμποδίων στον ανταγωνισμό και λοιπές διατάξεις» Α' 227), κεφ. Γ' «ΔΙΑΤΑΞΕΙΣ ΑΡΜΟΔΙΟΤΗΤΑΣ ΥΠΟΥΡΓΕΙΟΥ ΥΠΟΔΟΜΩΝ ΚΑΙ ΜΕΤΑΦΟΡΩΝ ΣΕ ΕΦΑΡΜΟΓΗ ΣΥΣΤΑΣΕΩΝ ΕΡΓΑΛΕΙΟΘΗΚΗΣ ΤΟΥ ΟΟΣΑ», άρθρ. 30 παρ. 1 και 2 (με τις οποίες αντικαταστάθηκαν τα άρθρα 1 και 4 του ν.δ. 49/1968, όπως αυτά είχαν κωδικοποιηθεί με το β.δ. 281/1973) ορίζει ότι: «1. Ως Φορτηγό αυτοκίνητο Ιδιωτικής Χρήσης (Φ.Ι.Χ.) θεωρείται το μεταφορικό μέσο που χρησιμοποιείται αποκλειστικά για την εξυπηρέτηση των μεταφορικών αναγκών της επιχείρησης ή του επαγγέλματος του ιδιοκτήτη του, απαγορευομένης σε κάθε περίπτωση της άμεσης ή έμμεσης είσπραξης κομίστρου με οποιονδήποτε τρόπο για τις μεταφορές που διενεργούνται με αυτό. ... 2. Κατά τις μεταφορές με Φ.Ι.Χ., αυτοκίνητο πρέπει να πληρούνται αθροιστικά οι παρακάτω όροι: α) Τα μεταφερόμενα εμπορεύματα ανήκουν στην επιχείρηση ή στον επαγγελματία ή να έχουν πωληθεί, αγορασθεί, μισθωθεί ή εκμισθωθεί, παραχθεί, εξορυχθεί, μεταποιηθεί ή επισκευασθεί από αυτήν ή αυτόν ή είναι είδη απαραίτητα για την εξυπηρέτηση των λειτουργικών αναγκών τους. β) Η μεταφορά εξυπηρετεί την προσκόμιση των εμπορευμάτων προς την επιχείρηση, την αποστολή τους από αυτή ή τη μετακίνησή τους είτε εντός είτε εκτός της επιχείρησης για λογαριασμό της. γ) Το Φ.Ι.Χ. αυτοκίνητο οδηγείται από τον επαγγελματία ή από προσωπικό που απασχολείται από την επιχείρηση, ή από προσωπικό που τίθεται στη διάθεση της επιχείρησης δυνάμει συμβατικής υποχρέωσης. δ) Οι μεταφορές αυτές συνιστούν απλώς

επικουρική δραστηριότητα στο πλαίσιο του συνόλου των δραστηριοτήτων της επιχείρησης. ...». 8. Στην αιτιολογική έκθεση του ν. 4441/2016 αναφέρονται ειδικότερα τα εξής: «Σε υλοποίηση συστάσεων του ΟΟΣΑ σχετικά με την άρση εμποδίων στον ανταγωνισμό, με το άρθρο 32 αντικαθίστανται ρυθμίσεις του ν.δ. 49/1968 όπως έχει κωδικοποιηθεί με το β.δ. 281/1973, οι οποίες αφορούν αφενός στο είδος του επαγγελματικού δεσμού του οδηγού Φ.Ι.Χ. με την επιχείρηση τις μεταφορικές ανάγκες της οποίας εξυπηρετεί, αφετέρου αίρεται οιοσδήποτε περιορισμός ως προς το είδος της μισθωτικής σχέσης με την οποία το Φ.Ι.Χ. έχει περιέλθει στην κατοχή της επιχείρησης. Επαναπροσδιορίζονται κατ' επέκταση οι προϋποθέσεις νόμιμης κυκλοφορίας των Φ.Ι.Χ., ώστε να είναι πλέον σύμφωνοι τόσο με τις επελθούσες τροποποιήσεις του θεσμικού πλαισίου, όσο και με τις διατάξεις του ενωσιακού δικαίου. Συνεπεία των ανωτέρω νομοτεχνικών βελτιώσεων, με την παρ. 3 καταργούνται ρητά τα άρθρα 1, 2, 3, 7 και 15 του ν. 1959/1991 (Α' 123)....». 9. Περαιτέρω, στο π.δ. 346/2001 (Α' 233) «Προσαρμογή της Ελληνικής νομοθεσίας προς τις διατάξεις των οδηγιών 96/26 ΕΚ και 98/76 ΕΚ του Συμβουλίου, "Περί προσβάσεως στο επάγγελμα του οδικού μεταφορέα εμπορευμάτων και επιβατών και αμοιβαίας αναγνώρισεως των διπλωμάτων, πιστοποιητικών και άλλων τίτλων που διευκολύνουν την πραγμάτωση του δικαιώματος εγκαταστάσεως των μεταφορέων αυτών στον τομέα των εσωτερικών και διεθνών μεταφορών", στο άρθ. 2 ορίζεται ότι «Για την εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος νοούνται: α. "επάγγελμα οδικού μεταφορέα εμπορευμάτων", η δραστηριότητα κάθε επιχείρησης η οποία εκτελεί μεταφορά εμπορευμάτων για λογαριασμό τρίτων είτε με όχημα με κινητήρα είτε με συνδυασμό οχημάτων. ...». Στο άρθ. 6 ορίζεται ότι «1. Υπό την επιφύλαξη των διατάξεων του άρθρου 4, όπου στην ισχύουσα νομοθεσία "περί φορτηγών αυτοκινήτων δημόσιας χρήσης" αναφέρεται ο όρος "επαγγελματίας αυτοκινητιστής" για την εφαρμογή των διατάξεων της νομοθεσίας αυτής ο όρος αυτός αντικαθίσταται με τον όρο "οδικός μεταφορέας εμπορευμάτων" υπό την έννοια που καθορίζεται στο παρόν διάταγμα. Οι διατάξεις της νομοθεσίας περί φορτηγών αυτοκινήτων δημόσιας χρήσης που αφορούν στον "επαγγελματία οδηγό" εφαρμόζονται μόνο στις περιπτώσεις του άρθρου 5 του παρόντος διατάγματος», ήτοι για α) φορτηγά αυτοκίνητα δημόσιας χρήσης μικτού βάρους μέχρι έξη (6) τόνων και β) φορτηγά αυτοκίνητα δημόσιας χρήσης βυτιοφόρων

μεταφοράς λυμάτων (εκκένωσης βόθρων). 10. Σύμφωνα με το Κεφάλαιο Β της υπ' αριθμ. Α2/29542/5347/1991 (Β' 707) απόφασης του Υπουργού Μεταφορών, όπως η παρ. 1 αντικαταστάθηκε με το άρθρο 33 παρ.1γ Ν.4441/2016 (Α' 227), «1. Η διενέργεια οδικών εμπορευματικών μεταφορών γενικά με Φορτηγά αυτοκίνητα Ιδιωτικής Χρήσης, πλην βυτιοφόρων μεταφοράς υγρών καυσίμων και υγραερίων, επιτρέπεται μόνον εφόσον πληρούνται αθροιστικά οι παρακάτω όροι: α. Τα μεταφερόμενα εμπορεύματα ανήκουν στην επιχείρηση ή στον επαγγελματία υπέρ της οποίας ή του οποίου έχει εκδοθεί η άδεια κυκλοφορίας του Φ.Ι.Χ. αυτοκινήτου ή έχουν πωληθεί, αγορασθεί, μισθωθεί ή εκμισθωθεί, παραχθεί, εξορυχθεί, μεταποιηθεί ή επισκευασθεί από αυτή ή αυτόν ή είναι είδη απαραίτητα για την εξυπηρέτηση λειτουργικών αναγκών της επιχείρησης ή του επαγγελματία. Για την απόδειξη των αναφερομένων στην παρούσα παράγραφο οι οδηγοί των αυτοκινήτων αυτών πρέπει να έχουν μαζί τους έντυπο έγγραφο (τιμολόγιο, άλλο φορολογικό στοιχείο κ.λπ.), το οποίο συμπληρώνεται από τον υπεύθυνο της μεταφοράς και αποτελεί συνοδευτικό έγγραφο, το οποίο επιδεικνύεται σε κάθε ζήτηση του στις αρμόδιες αρχές ελέγχου. β. Η μεταφορά εξυπηρετεί την προσκόμιση των εμπορευμάτων προς την επιχείρηση, την αποστολή τους από αυτή ή τη μετακίνηση τους είτε εντός είτε εκτός της επιχείρησης για λογαριασμό της. γ. Το Φ.Ι.Χ. αυτοκίνητο οδηγείται από τον επαγγελματία ή από προσωπικό που απασχολείται από την επιχείρηση ή από προσωπικό που τίθεται στη διάθεση της επιχείρησης σύμφωνα με συμβατική υποχρέωση. Το Φ.Ι.Χ. αυτοκίνητο μέγιστης αποδεκτής μάζας φορτωμένου οχήματος (ΜΑΜΦΟ) μέχρι 4.000 χιλιόγραμμα, καθώς και το Φ.Ι.Χ που έχει τεθεί σε κυκλοφορία στο όνομα «επαγγελματία αγρότη», σύμφωνα με το Μητρώο Αγροτών και Αγροτικών Εκμεταλλεύσεων (ΜΑΑΕ), ανεξαρτήτως ΜΑΜΦΟ, μπορεί να οδηγείται και από μέλη της οικογένειας του ιδιοκτήτη του, αν πληρούν τις νόμιμες προϋποθέσεις. [η περ. γ' παρατίθεται ως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 57 Ν.4530/2018 (Α' 59)]. δ. Οι μεταφορές με Φ.Ι.Χ. αυτοκίνητα είναι απαραίτητες στο πλαίσιο των κυρίων δραστηριοτήτων της επιχείρησης ή του επαγγελματία και για τη διενέργεια αυτών δεν εισπράττεται άμεσα ή έμμεσα κόμιστρο. ε. Δεν μεταφέρουν άλλα εμπορεύματα ή υλικά πέραν αυτών που αναγράφονται στην άδεια κυκλοφορίας τους. ...». 11. Το κεφ. Δ' της ως άνω ΥΑ, αναφορικά με άδειες κυκλοφορίας ΦΙΧ αυτοκινήτων μικτού βάρους άνω

των 4.000 χιλιόγραμμων, ορίζει ότι: «1. Άδειες κυκλοφορίας ΦΙΧ αυτοκινήτων μικτού βάρους πάνω από 4.000 χιλιόγραμμα χορηγούνται: ... 2. Οι άδειες κυκλοφορίας της κατηγορίας αυτής διακρίνονται σε "αγροτικές" και "επαγγελματικές" και χορηγούνται στα παραπάνω πρόσωπα εφόσον ασκούν κερδοσκοπικό ή βιοποριστικό επάγγελμα ή επιχείρηση και έχουν μεταφορικό έργο τέτοιο που για την εξυπηρέτησή του είναι αναγκαία η κυκλοφορία ΦΙΧ αυτοκινήτου της κατηγορίας αυτής και εφόσον υποβάλλουν επί ποινή απαραδέκτου μαζί με την αίτησή τους στην αρμόδια Υπηρεσία Συγκοινωνιών τα παρακάτω κατά περίπτωση δικαιολογητικά: ... 9. Για την χορήγηση αδειών κυκλοφορίας ΦΙΧ αυτοκινήτων αποκομιδής απορριμμάτων πρέπει να συντρέχουν οι παρακάτω κατά περίπτωση προϋποθέσεις: 1. Προς εξυπηρέτηση Δήμων και Κοινοτήτων: α) Σε Συνδέσμους Δήμων ή Κοινοτήτων, οι οποίοι έχουν συσταθεί σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 245 Κεφάλαιο Β` Μέρος Ένατο του ν. 3463/2006 "Κύρωση του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων" (ΦΕΚ 114 Α`) όπως ισχύει, στο σκοπό των οποίων περιλαμβάνεται η διάθεση, αξιοποίηση, προσωρινή αποθήκευση και μεταφόρτωση στερεών αποβλήτων, εφόσον υποβάλλουν: ...
..... γ) Σε εργολάβους αποκομιδής απορριμμάτων, εφόσον υποβάλλουν: i. Βεβαίωση της οικείας Οικονομικής Εφορίας περί ασκήσεως από τον αιτούντα του επαγγέλματος του εργολάβου αποκομιδής απορριμμάτων. ii. Πράξη του Δημοτικού ή Κοινοτικού Συμβουλίου περί αναθέσεως στον αιτούντα του έργου της περισυλλογής και αποκομιδής απορριμμάτων του Δήμου ή της Κοινότητας, του χρόνου διάρκειας της σχετικής σύμβασης, του αριθμού και μικτού βάρους των απαιτούμενων φορτηγών αυτοκινήτων. ... 2. Προς εξυπηρέτηση αναγκών διάφορων επιχειρήσεων (ναυπηγεία, βιομηχανίες κ.λ.π.), καθώς σε εργολάβους αποκομιδής απορριμμάτων από ναυπηγεία, βιομηχανίες, λιμάνια σταθμούς και στρατιωτικές εγκαταστάσεις (ελληνικές ή ξένες): ... β) Στους εργολάβους αποκομιδής απορριμμάτων εφόσον υποβάλλουν: 1) Βεβαίωση της οικείας οικονομικής Εφορίας περί ασκήσεως από τον αιτούντα του επαγγέλματος του εργολάβου αποκομιδής απορριμμάτων και 2) Κεκυρωμένο φωτοαντίγραφο της σχετικής συμβάσεως μεταξύ εργολάβου (αιτούντος) και της επιχείρησης με την οποία του ανατίθεται το έργο περισυλλογής και αποκομιδής απορριμμάτων της συγκεκριμένης επιχείρησης ή στρατιωτικής εγκατάστασης. Στη σύμβαση θα

αναφέρεται ο χρόνος διάρκειας της σύμβασης και ο αριθμός και το μικτό βάρος των απαιτούμενων αυτοκινήτων για την εξυπηρέτηση της συγκεκριμένης επιχείρησης ή στρατιωτικής εγκατάστασης. γ) Τα αυτοκίνητα που αναφέρονται στις περιπτώσεις α και β της παρούσας πρέπει να έχουν κλειστό αμάξωμα ειδικής διασκευής, κυκλοφορούν μόνο στην περιοχή του νομού της έδρας του και η ισχύς των αδειών κυκλοφορίας τους καθορίζεται με βάση την διάρκεια της σύμβασης του αιτούντος μετά την λήξη της οποίας αυτές ακυρώνονται αυτοδικαίως, οι δε ιδιοκτήτες τους υποχρεούνται χωρίς προειδοποίηση να καταθέσουν τα στοιχεία κυκλοφορίας των αυτοκινήτων στην οικεία Υπηρεσία Συγκοινωνιών». 12. Από το σύνολο των διατάξεων που προπαρατέθηκαν, οι οποίες είναι στο σύνολό τους δημοσίας τάξεως, έχοντας θεσπισθεί προς ρύθμιση συγκεκριμένης επαγγελματικής δραστηριότητας, της άσκησης ιδιωτικού μεταφορικού έργου (ΣτΕ 3536/2009) σε αντιδιαστολή προς την άσκηση μεταφορικού έργου με δημοσίας χρήσεως μεταφορικά μέσα, καθίσταται σαφές ότι η άσκηση μεταφορικού έργου υπόκειται σε ρύθμιση, τασσομένων συγκεκριμένων περιορισμών και προϋποθέσεων (παρ. 1 του κεφ. Β της υπ' αριθμ. Α2/29542/5347/1991 (Β' 707) απόφασης του Υπουργού Μεταφορών, όπως ισχύει μετά την τροποποίησή της με το άρθρο 33 παρ.1γ Ν.4441/2016) για τη διενέργεια οδικών εμπορευματικών μεταφορών με ΦΙΧ (εξαιρουμένων των βυτιοφόρων μεταφοράς υγρών καυσίμων και υγραερίων). Στο πλαίσιο αυτό, η διενέργεια εμπορευματικών μεταφορών με ΦΙΧ επιτρέπεται μόνον εφόσον πληρούνται αθροιστικά συγκεκριμένοι όροι, μεταξύ των οποίων (α) τα μεταφερόμενα εμπορεύματα να ανήκουν στην επιχείρηση ή στον επαγγελματία υπέρ της οποίας ή του οποίου έχει εκδοθεί η άδεια κυκλοφορίας του Φ.Ι.Χ. αυτοκινήτου ή να έχουν πωληθεί, αγορασθεί, μισθωθεί ή εκμισθωθεί, παραχθεί, εξορυχθεί, μεταποιηθεί ή επισκευασθεί από αυτή ή αυτόν ή να είναι είδη απαραίτητα για την εξυπηρέτηση λειτουργικών αναγκών της επιχείρησης ή του επαγγελματία, (β) η μεταφορά να εξυπηρετεί την προσκόμιση των εμπορευμάτων προς την επιχείρηση, την αποστολή τους από αυτή ή τη μετακίνηση τους είτε εντός είτε εκτός της επιχείρησης για λογαριασμό της και (γ) οι μεταφορές να είναι απαραίτητες στο πλαίσιο των κυρίων δραστηριοτήτων της επιχείρησης ή του επαγγελματία και για τη διενέργεια αυτών δεν εισπράττεται άμεσα ή έμμεσα κόμιστρο. 13. Από το ιστορικό της υπόθεσης, αλλά και από την ασκηθείσα προδικαστική προσφυγή καθίσταται

σαφές ότι ο προκηρυχθείς διαγωνισμός αφορά αποκλειστικά σε υπηρεσία «μεταφοράς» ότι το μεταφερόμενο είδος συνίσταται στο παραγόμενο από την ΜΕΑ ... υπόλειμμα, το οποίο προκύπτει από την επεξεργασία, από την ΜΕΑ, των αστικών στερεών αποβλήτων της Περιφέρειας και ότι η υπηρεσία συνίσταται στην μεταφορά του από την ΜΕΑ στους κατά τόπους ΧΥΤΥ. 14. Συνεπώς, (α) δεν ανήκει στην επιχείρηση ή στον επαγγελματία ο οποίος (θα) διενεργεί την μεταφορά, ούτε έχει πωληθεί, αγορασθεί, μισθωθεί ή εκμισθωθεί, παραχθεί, εξορυχθεί, μεταποιηθεί ή επισκευασθεί από αυτή ή αυτόν, ούτε είναι είδος απαραίτητο για την εξυπηρέτηση λειτουργικών αναγκών της επιχείρησης ή του επαγγελματία, (β) η μεταφορά δεν εξυπηρετεί την προσκόμιση των εμπορευμάτων προς την επιχείρηση, την αποστολή τους από αυτή ή τη μετακίνηση τους είτε εντός είτε εκτός της επιχείρησης για λογαριασμό της και (γ) η μεταφορά δεν είναι απαραίτητη στο πλαίσιο των κυρίων δραστηριοτήτων της επιχείρησης ή του επαγγελματία, ενώ για τη διενέργεια της μεταφοράς εισπράττεται, άμεσα, κόμιστρο, το συμβατικό τίμημα. Ως εκ τούτου, τρεις (3) από τις τασσόμενες εκ του νόμου προϋποθέσεις, η συνδρομή των οποίων απαιτείται σωρευτικά, δεν πληρούνται εν προκειμένω. Συνεπώς, δεν είναι - εκ του ισχύοντος κανονιστικού πλαισίου που διέπει ρυθμιστικά την διενέργεια μεταφορικού έργου με ΦΙΧ και των όρων που αυτό θέτει – επιτρεπτή η διενέργεια της προκηρυχθείσας υπηρεσίας μεταφοράς του υπολείμματος με ΦΙΧ, αλλά αντιθέτως, είναι επιτρεπτή και νόμιμη μόνον εφόσον διενεργείται με Φορτηγά Δημοσίας Χρήσεως (ΦΔΧ). 15. Για το λόγο αυτό, κατά δεσμία αρμοδιότητα, η ... έθεσε τον υπόψη όρο στην προσβαλλόμενη Διακήρυξη, ως προϋπόθεση της σύννομης άσκησης της προκηρυχθείσας υπηρεσίας μεταφοράς. Κατ' ουσίαν δεν πρόκειται περί τεχνικής προδιαγραφής, για τον καθορισμό της οποίας η αναθέτουσα αρχή διαθέτει διακριτική ευχέρεια, αλλά περί απαίτησης εκ του νόμου, η οποία αφορά στο ρυθμιστικό πλαίσιο άσκησης του μεταφορικού έργου και στην κατανομή αυτού σε έργο επιτρεπτώς ασκούμενο με ΦΙΧ και σε έργο επιτρεπτώς ασκούμενο με ΦΔΧ. Ως εκ τούτου πρόκειται για απαίτηση εκ του νόμου η οποία συμπεριελήφθη στην Διακήρυξη σε συμμόρφωση προς την κείμενη νομοθεσία. Εκ του λόγου τούτου, αλυσιτελώς, άλλως αβασίμως, προβάλλονται οι ισχυρισμοί περί δήθεν παραβίασης των άρθρων 18, 54, 75 του Ν. 4412/2016, και της αρχής της αναλογικότητας, η παραβίαση της οποίας προϋποθέτει διακριτική ευχέρεια,

ενώ αβασίμως προβάλλεται και ο ισχυρισμός περί παραβίασης της αρχής της ίσης μεταχείρισης, δοθέντος ότι τα ΦΔΧ και τα ΦΙΧ ανήκουν σε διαφορετικές κατηγορίες και επιτελούν διαφορετικό έργο. Τέλος αβασίμως προβάλλεται παράβαση της αρχής του αποτελεσματικού ανταγωνισμού, δοθέντος ότι το κανονιστικό πλαίσιο που διέπει την διενέργεια των διαδικασιών σύναψης σύμβασης σε ενωσιακό επίπεδο μεριμνά για τη διασφάλιση του αποτελεσματικού ανταγωνισμού, πλην όμως μεταξύ οικονομικών φορέων που πληρούν και τις λοιπές νόμιμες προϋποθέσεις. 16. Αλυσιτελώς δε, προβάλλεται και ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι δυνάμει της υπ' αριθμ. πρωτ. 420/29.4.2021 (...) Σύμβασής της με τον..., εκτελούσε σύμβαση με το αυτό αντικείμενο, λόγω της αυτοτέλειας των διαγωνισμών. Σε κάθε περίπτωση τυχόν πλημμέλεια άλλης διαγωνιστικής διαδικασίας δεν επιβάλλεται να επαναλαμβάνεται εις το διηνεκές, αλλά αντιθέτως, η αρχή της νομιμότητας επιβάλλει την ευθυγράμμιση της προκείμενης Διακήρυξης προς τις απαιτήσεις της κείμενης νομοθεσίας. 17. Εκ του συνόλου των ανωτέρω καθίσταται σαφές ότι οι προβαλλόμενοι από την προσφεύγουσα ισχυρισμοί ερεϊδονται επί εσφαλμένης προϋπόθεσης, η δε κρινόμενη προσφυγή πρέπει να απορριφθεί ως αλυσιτελώς ασκηθείσα, άλλως ως αβάσιμη. 18. Σε κάθε περίπτωση, όλως επικουρικά, αναφέρουμε ότι εν προκειμένω δεν βρίσκουν πεδίο εφαρμογής ούτε οι διατάξεις της παρ. 9 του κεφ. Δ' της υπ' αριθμ. Α2/29542/5347/1991 (Β' 707) απόφασης του Υπουργού Μεταφορών (ανωτ. υπό 11). Τούτο, διότι οι εκεί τασσόμενες προϋποθέσεις δεν πληρούνται εν προκειμένω, καθώς αφορούν αποκλειστικά στις απαιτήσεις για την χορήγηση αδειών κυκλοφορίας ΦΙΧ αυτοκινήτων αποκομιδής απορριμμάτων για την εξυπηρέτηση Δήμων και Κοινοτήτων (υποπαρ. 1), και στη περίπτωση αυτή οι άδειες ΦΙΧ χορηγούνται είτε σε συνδέσμους Δήμων και Κοινοτήτων (περ. α') είτε σε εργολάβους αποκομιδής απορριμμάτων (περ. γ'), οπότε και προσκομίζονται ως δικαιολογητικά βεβαίωση της οικείας Οικονομικής Εφορίας περί ασκήσεως από τον αιτούντα του επαγγέλματος του εργολάβου αποκομιδής απορριμμάτων και η σύμβαση ανάθεσης στον αιτούντα «του έργου της περισυλλογής και αποκομιδής απορριμμάτων» του Δήμου ή της Κοινότητας. Οι αυτές προϋποθέσεις και τα αυτά δικαιολογητικά απαιτούνται στην περίπτωση χορήγησης άδειας κυκλοφορίας ΦΙΧ για την αποκομιδή απορριμμάτων για την εξυπηρέτηση αναγκών διάφορων επιχειρήσεων. 19.

Ανεξαρτήτως εάν η προσφεύγουσα δραστηριοποιείται στην διαχείριση αποβλήτων/απορριμμάτων (αποκομιδή, συλλογή, μεταφορά, προσωρινή αποθήκευση, επεξεργασία, διάθεση κλπ), η προσβαλλόμενη διακήρυξη δεν κατατείνει στη σύναψη σύμβασης «περισυλλογής και αποκομιδής απορριμμάτων», όπως ρητώς απαιτείται κατά τις ανωτέρω διατάξεις, αλλά σε σύναψη σύμβασης «μεταφοράς» του υπολείμματος, υπηρεσία και έργο εντελώς διακριτά, όπως ήδη εκτέθηκε στο Ιστορικό.».

15. Επειδή η προσφεύγουσα με το υπόμνημά της παραθέτει σχετική νομοθεσία και υποστηρίζει ότι «...Από όλα τα ανωτέρω συνάγονται τα ακόλουθα αναμφίλεκτα συμπεράσματα: -Οι οδικές εμπορευματικές μεταφορές διενεργούνται από μεταφορικές επιχειρήσεις οδικούς μεταφορείς, που έχουν άδεια οδικών μεταφορών, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις διατάξεις του Π.Δ. 346/2001 και Ν. 3887/2010. -Οι οδικές εμπορευματικές μεταφορές εκτελούνται με φορτηγά οχήματα δημόσιας χρήσης, τα οποία είναι εφοδιασμένα με άδεια που τα επιτρέπει να εκτελούν δημόσιες οδικές εμπορευματικές μεταφορές. Για την έκδοση άδειας ΦΔΧ προϋπόθεση είναι η κατοχή άδειας οδικού μεταφορέα εμπορευμάτων. -Οι επιχειρήσεις οδικών μεταφορέων έχουν υποχρέωση εγγραφής στο Εθνικό Μητρώο Μεταφορικών Εταιρειών (Ε.Μ .Μ. του Υπουργείου Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων. - Οι μεταφορικές επιχειρήσεις εκτελούν μεταφορές που έχουν τον χαρακτήρα μίσθωσης έργου και εισπράττουν κόμιστρο ως αντάλλαγμα. Το κόμιστρο περιλαμβάνει συγκεκριμένα εύλογες δαπάνες για τη λειτουργία και τη συντήρηση του Φ.Δ.Χ. οχήματος, εύλογο ποσό για απόσβεση κεφαλαίου και εύλογο κέρδος. -Φ.Ι.Χ. οχήματα δύνανται να εκτελέσουν οδικές εμπορευματικές μεταφορές, πλην βυτιοφόρων μεταφοράς υγρών καυσίμων και υγραερίων, εφόσον: α. Τα μεταφερόμενα εμπορεύματα ανήκουν, πωλήθηκαν, αγοράστηκαν, μισθώθηκαν ή εκμισθώθηκαν, παρήχθησαν, εξορύχθησαν, μεταποιηθήκαν ή επισκευάστηκαν από τον κάτοχο της άδειας κυκλοφορίας Φ.Ι.Χ. αυτοκινήτου ή είναι είδη απαραίτητα για την εξυπηρέτηση λειτουργικών αναγκών της επιχείρησης, β. Η μεταφορά εξυπηρετεί την προσκόμιση των εμπορευμάτων προς την επιχείρηση, την αποστολή τους από αυτή ή τη μετακίνηση τους είτε εντός είτε εκτός της επιχείρησης για λογαριασμό της. γ. Το Φ.Ι.Χ. αυτοκίνητο οδηγείται από τον επαγγελματία ή από προσωπικό που απασχολείται από την

επιχείρηση ή από προσωπικό που τίθεται στη διάθεση της επιχείρησης σύμφωνα με συμβατική υποχρέωση. δ. Οι μεταφορές με Φ.Ι.Χ. αυτοκίνητα είναι απαραίτητες στο πλαίσιο των κυρίων δραστηριοτήτων της επιχείρησης ή του επαγγελματία και για τη διενέργεια αυτών δεν εισπράττεται άμεσα ή έμμεσα κόμιστρο. ε. Δεν μεταφέρουν άλλα εμπορεύματα ή υλικά πέραν αυτών που αναγράφονται στην άδεια κυκλοφορίας τους. -Οι ανωτέρω διατάξεις ρυθμίζουν το πλαίσιο διενέργειας οδικών εμπορευματικών μεταφορών, οι οποίες καταρχήν εκτελούνται από μεταφορικές επιχειρήσεις με Φ.Δ.Χ. οχήματα, δύνανται δε πλέον, με την εξαίρεση των βυτιοφόρων υγρών καυσίμων και υγραερίων, να εκτελούνται από επιχειρήσεις και επαγγελματίες με Φ.Ι.Χ. οχήματα υπό τις ανωτέρω προϋποθέσεις. Η μεταφορά του υπολείμματος των Αστικών Στερεών Αποβλήτων που έχουν υποβληθεί σε επεξεργασία προς τελική απόρριψη υγειονομική ταφή, κατά τα κατωτέρω ειδικότερα αναφερόμενα, δεν εμπίπτει στις οδικές εμπορευματικές μεταφορές. -Άδεια κυκλοφορίας Φ.Ι.Χ. αυτοκινήτου μικτού βάρους έως ή πάνω από 4 τόνους δύνανται να εκδώσει κάθε επαγγελματίας φυσικό ή νομικό πρόσωπο που ασκεί κερδοσκοπικό ή βιοποριστικό επάγγελμα ή επιχείρηση για το οποίο είναι αναγκαία η κυκλοφορία Φ.Ι.Χ. οχήματος με πιστοποιητικό της Εφορίας που βεβαιώνει την ύπαρξη και λειτουργία της επιχείρησης και το αντικείμενό της και υπό τους λοιπούς όρους και προϋποθέσεις που ορίζουν οι προεκτεθείσες διατάξεις της ΥΑ. -Ειδικά για την έκδοση άδειας κυκλοφορίας ΦΙΧ αυτοκινήτων αποκομιδής απορριμμάτων (συλλογής μεταφοράς απορριμμάτων) απαιτείται βεβαίωση ΔΟΥ περί άσκησης του επαγγέλματος εργολάβου αποκομιδής απορριμμάτων και πράξης ανάθεσης σύμβασης έργου περισυλλογής και αποκομιδής απορριμμάτων ΟΤΑ Για τη χορήγηση αδειών ΦΙΧ αυτοκινήτων αποκομιδής απορριμμάτων δεν απαιτείται το δικαιολογητικό περί πραγματοποίησης ακαθάριστων εσόδων, όπως απαιτείται για τα Φ.Ι.Χ. πάνω από 4 τόνους λοιπών επαγγελματικών χρήσεων. Εν προκειμένω, η προσφεύγουσα δραστηριοποιούμαι στους τομείς της διαχείρισης αποβλήτων (Συλλογή, Μεταφορά, Προσωρινή αποθήκευση, Επεξεργασία, Διάθεση και Ανακύκλωση Αστικών- Βιομηχανικών-Εμπορικών αποβλήτων, οργανικών υλών, ακατάλληλων προς κατανάλωση τροφίμων, αποβλήτων απ ό εγκαταστάσεις επεξεργασίας υγρών αποβλήτων, γεωργικών και κτηνοτροφικών αποβλήτων, Επικίνδυνων Αποβλήτων, Επικίνδυνων

Αποβλήτων Υγειονομικών Μονάδων, Αδρανών υλικών και Ογκωδών Αντικειμένων), διάθετω δε για τον σκοπό αυτό έναν στόλο άνω των 160 φορτηγών οχημάτων ιδιωτικής χρήσης για τα οποία έχουν εκδοθεί από την ... σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Κεφάλαιο Γ παρ. 1 και 2 και Δ παρ. 1, 2 και 9 της ως άνω Υ.Α. οι κατάλληλες άδειες κυκλοφορίας Φ.Ι.Χ οχημάτων συλλογής και μεταφοράς απορριμμάτων και ειδικά για hook lift γάντζο) άδειες ΦΙΧ «μεταφοράς αφαιρούμενου αμαξώματος με γάντζο: απορριμμάτων μπάζων» ΦΙΧ «μεταφοράς αφαιρούμενου αμαξώματος με γάντζο συμπίεστή απορριμμάτων» ΦΙΧ «μεταφοράς αφαιρούμενου αμαξώματος με γάντζο ανοιχτό» (προσαγόμενες άδειες, πεδίο 28 της άδειας κυκλοφορίας «Είδος αμάξης» με την προσκομιδή των οικείων συμβάσεων μεταφοράς υπολείμματος με τους ΟΤΑ ή Συνδέσμους ΟΤΑ Ειδικότερα με τα με αριθμούς κυκλοφορίας ..., ..., ..., ..., ..., ..., ..., ..., ..., ..., ..., ..., ..., ..., ..., ..., για τα οποία εκδόθηκαν από την ίδια της καθ' ης οι προσαγόμενες άδειες κυκλοφορίες Φ.Ι.Χ. κατόπιν υποβολής των κάτωθι αναφερόμενων συμβάσεων μεταφοράς υπολείμματος με την ..., ή παλαιότερα τον ΦΟΔΣΑ ... και συμβάσεων διαχείρισης απορριμμάτων (αποκομιδής μεταφοράς μεταφόρτωσης) με διάφορους ΟΤΑ ή φορείς δημοσίου, όπως λ.χ. ο πρώην ... (πεδίο «Παρατηρήσεις» στις προσαγόμενες άδειες όπου υποχρεωτικά γίνεται ρητή αναφορά του αντισυμβαλλομένου) εκτέλεσα τις από 21/12/2018 (ΑΔΑΜ), απ ό 05/05/2020), υπ'αριθμ. πρωτ. 401/18.09.2020 (ΑΔΑΜ ...), υπ'αριθμ. πρωτ. 565/02.11.2020 (ΑΔΑΜ), υπ'αριθμ. πρωτ. 169/10.02.2021 (ΑΔΑΜ ...), υπ'αριθμ. πρωτ. 204/22.02.2021 (ΑΔΑΜ ...), υπ'αριθμ. πρωτ. 420/29.04.2021 (ΑΔΑΜ και υπ'αριθμ. πρωτ. 1157/05.11.2021 (ΑΔΑΜ) Συμβάσεις μεταφοράς υπολείμματος με την ..., τον ΦΟΔΣΑ ... και ακολούθως τον. ... (προς διευκόλυνση προσαγόμενο Πίνακα με τη συσχέτιση αδειών κυκλοφορίας Φ.Ι.Χ. οχημάτων που εκτέλεσαν τη μεταφορά του υπολείμματος προς τις αντίστοιχες συμβάσεις). Αντίστοιχες συμβάσεις μεταφοράς μεταφόρτωσης απορριμμάτων έχουν εκτελεστεί και συνεχίζουν να εκτελούνται προσηκόντως κι αδιαλείπτως από εμένα, με αντισυμβαλλόμενους ΟΤΑ και δημόσιους φορείς ανά την Επικράτεια, μεταξύ των οποίων οι Δήμοι ..., ..., ..., ... κλπ. Ενόψει των ανωτέρω, ο ισχυρισμός της ... ότι Φ.Ι.Χ. οχήματα δεν επιτρέπεται να εκτελέσουν τη μεταφορά υπολείμματος αποβλήτων διότι η άδεια κυκλοφορίας Φ.Ι.Χ. αυτοκινήτων αποκομιδής απορριμμάτων χορηγείται σε

εργολάβους καθαριότητας για την εκτέλεση “του έργου της περισυλλογής και αποκομιδής απορριμμάτων », ενώ εν προκειμένω η προσβαλλόμενη διακήρυξη δεν κατατείνει στη σύναψη σύμβασης « περισυλλογής και αποκομιδής απορριμμάτων » αλλά σε σύναψη σύμβασης « μεταφοράς » του υπολείμματος, είναι νομικά και ουσιαστικά αβάσιμος και απορριπτέος Εξάλλου η μεταφορά των απορριμμάτων αποτελεί τμήμα της συνολικής διαχείρισης των αποβλήτων, η οποία δεν εξαντλείται στη συλλογή και αποκομιδή τους, αλλά περιλαμβάνει τη μεταφορά, τη μεταφόρτωση, την τελική διάθεση, ώστε προσαπαιτείται η προσκομιδή των οικείων συμβάσεων από ιδιώτες εργολάβους για την έκδοση ΦΙΧ αδειών κυκλοφορίας. Συμπερασματικά, Φ.Ι.Χ. οχήματα αδειοδοτημένα από την Περιφέρεια ως οχήματα « μεταφοράς αφαιρούμενου αμαξώματος με γάντζο: απορριμμάτων μπάζων», «μεταφοράς αφαιρούμενου αμαξώματος με γάντζο συμπιεστή απορριμμάτων», «μεταφοράς αφαιρούμενου αμαξώματος με γάντζο ανοιχτό» εκτελούν απολύτως νόμιμα την υπηρεσία μεταφοράς του υπολείμματος Αστικών Στερεών Αποβλήτων, που έχουν υποβληθεί σε επεξεργασία, στους κατά τόπους Χ.Υ.Τ.Υ. για υγειονομική ταφή, τούτο δε όχι μόνο δεν απαγορεύεται από καμία διάταξη, τουναντίον προασπίζει τη δημόσια υγεία και το περιβάλλον καθώς διασφαλίζει ότι οχήματα που μεταφέρουν ανεπεξέργαστα ΑΣΑ ή υπόλειμμά τους δεν θα χρησιμοποιηθούν για τη μεταφορά άλλων ειδών (π. πρώτες ύλες, βρώσιμα κ.ο.κ.) όπως συμβαίνει με τα Φ.Δ.Χ. οχήματα των οδικών μεταφορέων μεταφορικών επιχειρήσεων που εκτελούν εμπορευματικές μεταφορές. Επισημαίνεται ότι δεν υπάρχει ούτε μία διακήρυξη διαχρονικά που να ορίζει τέτοιο (παράνομο κατά τα ειδικότερα εκτιθέμενα στην κρινόμενη Προσφυγή) περιοριστικό όρο για εκτέλεση μεταφοράς υπολείμματος από οχήματα δημοσίας χρήσης.». Εν συνεχεία, παραθέτει διατάξεις της Διακήρυξης και υποστηρίζει ότι «Περαιτέρω, στον ΚΑΝΟΝΙΣΜΟ (ΕΚ) αριθ. 213/2008 ΤΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ της 28ης Νοεμβρίου 2007, ΕΕΕΚ L 74, 15.32008, σελ. 1-375 (<https://eur-lex.europa.eu/legal-content/EL/TXT/?uri=CELEX%3A32008R0213>), που τροποποίησε τον κανονισμό (ΕΚ) αριθ. 2195/2002, ο οποίος καθιέρωσε το κοινό λεξιλόγιο για τις δημόσιες συμβάσεις (CPV), ένα ενιαίο σύστημα ταξινόμησης που ισχύει για τις δημόσιες συμβάσεις, με σκοπό την τυποποίηση των στοιχείων που χρησιμοποιούν οι αναθέτουσες αρχές και οι αναθέτοντες φορείς για την περιγραφή του αντικειμένου των συμβάσεών τους, ορίζονται τα

ακόλουθα -κρίσιμα εν προκειμένω- CPV :... Εν προκειμένω, η προκηρυχθείσα υπηρεσία, όπως ρητώς αναφέρεται στην προσβαλλόμενη Διακήρυξη, υπάγεται στον κωδικό CPV "...", ως υπηρεσία μεταφοράς του υπολείμματος που προκύπτει από την επεξεργασία των Αστικών Στερεών Αποβλήτων (ΑΣΑ) στην Μονάδα Επεξεργασίας Αποβλήτων (ΜΕΑ) Συνεπώς και εν αντιθέσει προς τα αβασίμως προβαλλόμενα από την Περιφέρεια με το έγγραφο των Απόψεων της, η προκηρυχθείσα υπηρεσία δεν αφορά σε εμπορευματική μεταφορά και δη "είδους" που (υπαινίσσεται η Αναθέτουσα ότι) δεν συνιστά απόρριμμα, η οποία -κατά τους ισχυρισμούς της Περιφέρειας- εκτελείται από ΦΔΧ οχήματα, αλλά σε υπηρεσία καθημερινής μεταφοράς συνολικής ποσότητας 16.000 τόνων ΥΠΟΛΕΙΜΜΑΤΟΣ ΑΠΟΡΡΙΜΜΑΤΩΝ που απομένει μετά την επεξεργασία των Αστικών Στερεών Αποβλήτων στη Μονάδα Επεξεργασίας Αποβλήτων, ΗΤΟΙ ΑΠΟΡΡΙΜΜΑΤΟΣ, το οποίο αφού φορτωθεί σε ειδικά οχήματα με μηχανισμό hook lift, μεταφέρεται στους κατά τόπους ΧΥΤΥ (Χώροι Υγειονομικής Ταφής Υπολειμμάτων) προς τελική απόρριψη/ απόθεση. Τα οχήματα μεταφοράς τύπου hook-lift σε καθημερινή βάση επιστρέφουν στην ΜΕΑ προς νέα πλήρωση και μεταφορά ώστε να διασφαλίζεται η μεταφορά παραγόμενης ποσότητας υπολείμματος του τελευταίου 24ώρου, στους κατά τόπους ΧΥΤΥ. Η προκηρυχθείσα σύμβαση συνιστά σύμβαση υπηρεσιών (και όχι σύμβαση μίσθωσης έργου, μετά από έκδοση φορτωτικής και έναντι κομίστρου για παράδοση από τον κύριο του εμπορεύματος στον πελάτη – αγοραστή) διαχείρισης αποβλήτων και απορρύπανσης (συλλογής containers και μεταφοράς απορριμμάτων προς εκκένωση-απόρριψη και τελική εναπόθεση – ταφή), η δε μεταφορά του υπολείμματος συνιστά αναπόσπαστο μέρος των δραστηριοτήτων συλλογής και διαχείρισης των αποβλήτων, ενώ άλλωστε το υπόλειμμα δεν είναι αξιοποιήσιμο - εμπορεύσιμο καθ' οιονδήποτε τρόπο. Εξάλλου από το CPV της σύμβασης ... αλλά και από το περιγραφόμενο φυσικό αντικείμενο, προκύπτει ότι η σύμβαση αφορά σε υπηρεσίες συλλογής και απόρριψης απορριμμάτων (υπολειμμάτων), αντικείμενο που ουδεμία σχέση έχει με τον κλάδο των υπηρεσιών μεταφορών που έχει διαφορετικό CPV [: ... (εκτός από μεταφορά αποβλήτων) με ρητή μάλιστα εξαίρεση της μεταφοράς των αποβλήτων. Τούτο περαιτέρω επιρρωνύεται και από τις λοιπές προεκτιθέμενες διατάξεις της προσβαλλόμενης Διακήρυξης, σύμφωνα με τις οποίες οι υποψήφιοι ανάδοχοι

πρέπει: α) είναι εγγεγραμμένοι και καταχωρημένοι στο ηλεκτρονικό μητρώο αποβλήτων (ΗΜΑ) του άρθρου 87 ν. 4685/2020, β) να διαθέτουν ασφαλιστήριο συμβόλαιο, στο οποίο αναγράφεται ότι η ασφαλιστική κάλυψη αφορά σε τρίτους και στην επαναφορά του περιβάλλοντος στην πρότερη κατάσταση σε περίπτωση ζημιάς, ύψους κατ' ελάχιστο εκατό χιλιάδων (100.000) ευρώ ετησίως κατ' άρθρο 85 §1 του Ν. 4685/2020, γ) να ασκούν δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της σύμβασης, ήτοι να δραστηριοποιούνται στο αντικείμενο των υπηρεσιών φόρτωσης, μεταφοράς και διάθεσης αστικών μη επικίνδυνων αποβλήτων ή μόνο της φόρτωσης, μεταφοράς και απόρριψης/ απόθεσης υπολείμματος. Σε αντιδιαστολή, δεν απαιτείται από τη διακήρυξη -και δεν θα ήταν άλλωστε νόμιμο- να είναι οι υποψήφιοι ανάδοχοι για τη μεταφορά του υπολείμματος των Αστικών Στερεών Αποβλήτων μεταφορικές επιχειρήσεις, να έχουν άδεια οδικών μεταφορών, να είναι εγγεγραμμένοι στο Εθνικό Μητρώο Μεταφορικών Εταιρειών (Ε.Μ.Μ.Ε.) του Υπουργείου Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων, δια τον λόγο δε τούτο δεν νοείται περαιτέρω να αξιώνεται η εκτέλεση της υπηρεσίας με Φ.Δ.Χ. οχήματα. Εν κατακλείδι, η προκηρυχθείσα υπηρεσία δεν αφορά σε εν γένει μεταφορικό έργο και δη εμπορευματική μεταφορά, όπως όλως αβάσιμα ισχυρίζεται η ... αλλά σε υπηρεσία μεταφοράς υπολείμματος αποβλήτων, η οποία νομίμως (αν όχι αποκλειστικά) εκτελείται από Φ.Ι.Χ. οχήματα. III. Τέλος, επισημαίνονται και τα εξής τα οποία ερμηνεύουν την παράνομη απαίτηση για οχήματα δημοσίας χρήσης: Με την αριθ 44/2021 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του εγκρίθηκε η διενέργεια διεθνούς ανοιχτού διαγωνισμού για την ανάθεση της υπηρεσίας «...». Με την ίδια απόφαση εγκρίθηκε η αριθ. 31/2021 μελέτη και καταρτίστηκαν οι όροι διακήρυξης δημοπράτησης της παραπάνω υπηρεσίας προϋπολογισμού δημοπράτησης 454.132,76 (με Φ.Π.Α) με τη διαδικασία του ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού του ν. 4412/2016 και κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της βέλτιστης σχέσης ποιότητας τιμής. Η υπηρεσία χρηματοδοτείται από ίδιους πόρους του που προέρχονται από τις ετήσιες εισφορές των δήμων μελών του. Αντικείμενο της υπηρεσίας είναι η παροχή, με εξειδικευμένο προσωπικό και μέσα του παρ όχου, υπηρεσιών μεταφοράς του υπολείμματος της Εγκατάστασης Επεξεργασίας Το υπόλειμμα που θα προκύπτει στην ΜΕΑ θα συλλέγεται, ανά παραγωγή αποβλήτου (1η

Διαχειριστική ενότητα, 2η Διαχειριστική ενότητα, 3η Διαχειριστική ενότητα και 4η Διαχειριστική ενότητα), σε αποσπώμενα container κλειστού τύπου σε ειδικό χώρο της ΜΕΑ αφού πρώτα έχει πληρωθεί το φορτίο τους και θα παραλαμβάνεται από τον ανάδοχο προς τελική διάθεση στους κατά τόπους Χ.Υ.Τ.Υ., ανάλογα με τον παραγωγό αυτού. Με την υπ αριθ. 60/2021 απόφαση του ΔΣ του, κατόπιν τήρησης όλων των νομίμων διαδικασιών όπως ορίζονται στο Ν. 4412/2016 και σύμφωνα με τη διακήρυξη, κατακυρώθηκε το αποτέλεσμα του ως άνω διαγωνισμού σε εμένα την προσφεύγουσα με τελική τιμή με Φ.Π.Α. ποσού 4 38.803,39 ευρώ και υποβλήθηκε ο φάκελος στην Υπηρεσία Επιτρόπου της Π.Ε. ... για τον προβλεπόμενο προσυμβατικό έλεγχο. Στο μεταξύ, η ... με την υπ αριθμ. πρωτ. 175956/1256/05.11.2021 Απόφαση Περιφερειάρχη ανακάλεσε το υπ' αριθμ. 1125 47/763/24.08.2020 έγγραφο του ιδίου με θέμα: « Ενημέρωση σχετικά με την πορεία της σύμβασης μεταφοράς υπολείμματος της εγκατάστασης επεξεργασίας και την προβλεπόμενη ολοκλήρωσή της εντός του Σεπτεμβρίου 2020 » δυνάμει του οποίου είχε καλέσει τον ... να προβεί σε όλες τις απαιτούμενες ενέργειες για την ανάθεση σύμβασης μεταφοράς του υπολείμματος. Κατόπιν δε τούτου προέβη στις ακόλουθες παράνομες απευθείας αναθέσεις της μεταφοράς του υπολείμματος στην εταιρεία ...η οποία συνιστά μεταφορική επιχείρηση της « ...» συσταθείσα με τις διατάξεις του άρθρου 4 παρ. 2 περ. ε του Ν. 2963/2001, όπως προστέθηκε με την παρ. 2 του άρθρου 25 του Ν. 3710/2008: α. Με την υπ' αριθ. πρωτ. 176903/1267/18.11.2021 απόφαση απευθείας ανάθεσης του Περιφερειάρχη ... ανατέθηκε η παροχή υπηρεσιών μεταφοράς του υπολείμματος από τον χώρο της Μονάδας Επεξεργασίας Απορριμμάτων (στο ... στους κατά τόπους ΧΥΤΥ στην εταιρεία μέχρι του ποσού των 20.000,00 πλέον ΦΠΑ σε βάρος των πιστώσεων του έργου της 030 με ΚΑ2018ΕΠ030000008 και τίτλο «Δαπάνη μεταφοράς του υπολείμματος της εγκατάστασης επεξεργασίας» και εν συνεχεία υπογράφηκε η από 18.11.2021 Σύμβαση μεταξύ της Περιφέρειας και της ... (ΑΔΑΜ) με CPV Σημειώνεται ότι κατά το χρόνο έκδοσης της παραπάνω πρώτης απόφασης απευθείας ανάθεσης της ..., η υπηρεσία της μεταφοράς του υπολείμματος της Εγκατάστασης Επεξεργασίας εκτελούνταν κατόπιν ανοικτού διεθνή διαγωνισμού (....) και δυνάμει της υπ' αριθμ. πρωτ 420/29.4.2021) Σύμβασης μεταξύ εμού της

Αριθμός απόφασης : 1072 /2022

προσφεύγουσας και του..., που διήλθε επιτυχώς όλους τους προβλεπόμενους ελέγχους νομιμότητας (Ελεγκτικό Συνέδριο, Αποκεντρωμένη Διοίκηση), συνολικού ποσού 574.851,60 συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και διάρκειας οκτώ (μηνών, όπως αυτή η σύμβαση ίσχυε τροποποιημένη με την υπ' αριθ. πρωτ. 1157/05.11.2021 (....) Σύμβαση Τροποποίηση Ήσσονος Αξίας συνολικού ποσού 55.800,00 συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και διάρκειας έως την ανάλωση της αξίας της τροποποίησης ήτοι του ποσού των 45.000,00 (χωρίς ΦΠΑ) και της ποσότητας που αναλογεί σε αυτό το συμβατικό τίμημα. β. Με την υπ' αριθ 188043/19310/15 12 2021 απόφαση απευθείας ανάθεσης του Περιφερειάρχη (αν ανάρτηση στο ΚΗΜΔΗΣ 20.1.2022, ΑΔΑ), ανατέθηκε η παροχή της ίδιας υπηρεσίας μεταφοράς υπολείμματος της Εγκατάστασης Επεξεργασίας αστικάστικών στερεών αποβλήτων για τη χρονική περίοδο Δεκέμβριος 2021 Φεβρουάριος 2022 στη μέχρι του ποσού των 30.000,00 πλέον ΦΠΑ (37.200,00 με ΦΠΑ) σε βάρος των πιστώσεων του έργου της ... 030 με ΚΑ 2018ΕΠ03000008 και τίτλο «Δαπάνη μεταφοράς του υπολείμματος της εγκατάστασης επεξεργασίας » (Υποέργο: Μεταφορά υπολείμματος της Εγκατάστασης Επεξεργασίας Αστικών Στερεών Αποβλήτων της για τη χρονική περίοδο Δεκέμβριος 2021 Φεβρουάριος 2022). Εν συνεχεία υπεγράφη η από 28.12.2021 σύμβαση με έναρξη ισχύος την 28.12.2021, η οποία αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ 20.1.2022 (ΑΔΑΜ ...) με CPV καταχώρησης και αφορά στη μεταφορά του υπολείμματος από τον χώρο της Μονάδας Επεξεργασίας Απορριμμάτων (στο και την απόρριψή του εντός των κυτάρων διάθεσης των ΧΥΤΥ. Στο μεταξύ με την αρ. 35/2045/21 12 2021 απόφαση της Ο.Ε. της Περιφέρειας (θ θέμα 21ο: Έγκριση ανάθεσης για την μεταφορά υπολείμματος της εγκατάστασης επεξεργασίας στερεών αποβλήτων για την χρονική περίοδο Δεκέμβριος 2021 Φεβρουάριος 2022) που ελήφθη κατά τη Συνεδρίαση της 2 1.12.2021 (.... ανάρτηση 23.12.2021) και στην οποία δεν μνημονεύεται η παραπάνω υπ αριθ 188043/19310/15 12 2021 απόφαση απευθείας ανάθεσης του Περιφερειάρχη, αν και φέρεται προηγηθείσα χρονικά εγκρίνεται ομοίως η ίδια ως άνω ανάθεση στη μέχρι του ποσού των 30.000,00 πλέον ΦΠΑ (37.200,00 με ΦΠΑ) για τη μεταφορά του υπολείμματος στο διάστημα από τον Δεκέμβριο 2021 έως Φεβρουάριο 2022 γ. Ακολούθως με την υπ αριθ. πρωτ. 3440/253/17.1.2022 απόφαση απευθείας ανάθεσης του Περιφερειάρχη (αν ανάρτηση στο ΚΗΜΔΗΣ

20.1.2022, ΑΔΑ:) ανατέθηκε η παροχή υπηρεσιών απομάκρυνσης του συσσωρευμένου υπολείμματος έτους 2021, στην εταιρεία ... σε βάρος των πιστώσεων της ... 030 ... με Κ.Α. 2018ΕΠ 03000008, ποσού 20.000€ πλέον ΦΠΑ (24.800,00 με ΦΠΑ), κατόπιν της υπ αριθ. 36/2126/29 12 2021 (....) απόφασης της Ο.Ε/ΠΗ (θέμα 23ο: Έγκριση δαπάνης και διάθεση πίστωσης για την απομάκρυνση συσσωρευμένου υπολείμματος της εγκατάστασης επεξεργασίας στερεών αποβλήτων έτους 2021) ποσού 20.000€ πλέον ΦΠΑ (24.800,00 με ΦΠΑ), σε βάρος των πιστώσεων του έργου της ... 030, με Κ.Α. 2018ΕΠ53000008 και τίτλο: « Δαπάνη μεταφοράς του υπολείμματος της εγκατάστασης επεξεργασίας ΑΣΑ » για την υλοποίηση του υποέργου: « Απομάκρυνση συσσωρευμένου υπολείμματος 2021 » Σύμφωνα με τις παραπάνω αποφάσεις, η ανάθεση αφορά στη μεταφορά συσσωρευμένης ποσότητας υπολείμματος στη ΜΕΑ που ανέρχεται έως την 16 12 2021 σε 2.445,29 τόνους, το οποίο πρέπει να απομακρυνθεί άμεσα από τον χώρο της Μονάδας Επεξεργασίας Απορριμμάτων (και να απορριφθεί στους κατά τόπους ΧΥΤΥ. Εν συνεχεία, υπεγράφη η από 17.1.2022 σύμβαση η οποία αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ 20.1.2022, (ΑΔΑΜ ...), με άσχετο προς την παρεχόμενο υπηρεσία CPV και συγκεκριμένα δ. Με την με αριθμό ΑΔΑ Μ ... Πρόκληση που αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ την 04.04.2022, η Περιφέρεια ...προκήρυξε διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση προκήρυξης κατ' άρθρο 32 παρ 2 γ Ν.4412/2016 επιλογής Αναδόχου της σύμβασης με τίτλο «Μεταφορά » προϋπολογισμού ποσού 90.000 πλέον ΦΠΑ Κατά της παραπάνω απόφασης προσέφυγα με την από 11.4.2022 και ΓΑΚ 526/2022 Προδικαστική Προσφυγή μου ενώπιον της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ., αλλά ενάντια στις προβλέψεις του άρθρου 364 παρ 1 του Ν. 4412/2016 και της υποχρέωσης αναστολής σύναψης σύμβασης, η Περιφέρεια ... προέβη στη σύναψη της από 20.4.2022 σύμβασης (ΑΔΑΜ ...) με τη ... ποσού 82.600,00 πλέον ΦΠΑ. Επί της άνω σύμβασης και κατόπιν της από 4.5.2022 και με ΓΑΚ 645/2022 Προδικαστικής Προσφυγής μου με την οποία αιτήθηκα την κήρυξη της ακυρότητάς της, εκδόθηκε η υπ' αριθ. 887/2022 απόφαση ΕΑΔΗΣΥ με την οποία κρίθηκε ότι η από 20-4-2022 σύμβαση τη ... με την «...» συνήφθη παρανόμως στα πλαίσια της εξαιρετικής διαδικασίας διαπραγμάτευσης του άρθρου 32 παρ. 2 γ' ν. 4412/2016 χωρίς δημοσίευση προκήρυξης και επιβλήθηκε πρόστιμο ποσού 1.800 σε βάρος της ... ως αναθέτουσας αρχής.». Έπειτα, παραθέτει σκέψεις

της ως άνω απόφασης και αναφέρει ότι «ε. Ακολούθως, κατά καταστρατήγηση του νόμου και του αυτοδίκαιου ανασταλτικού αποτελέσματος εκτέλεσης της Σύμβασης μετά από άσκηση προδικαστικής προσφυγής του άρθρου 369 ν. 4412/2016, ανατέθηκε εκ πλαγίου από την ... στη ...η υπηρεσία μεταφορά του υπολείμματος υπό τον μανδύα των διαδοχικών, εβδομαδιαίων « συμβάσεων δωρεάς » κατά τις οποίες η τελευταία παρέχει δωρεάν υπηρεσίες μεταφοράς υπολείμματος από τη ΜΕΑ ... στους κατά τόπους Χ.Υ.Τ.Υ. δυνάμει των με αριθ. 70717/636/11.5.2022 και 74216/667/16.5.2022 Αποφάσεων Περιφερειάρχη ... περί αποδοχής δωρεάς και των αντίστοιχων με αρ. πρωτ. 70793/637/11.5.2022 και 74220/668/16.5.2022 Συμβάσεων Δωρεάς μεταξύ της Περιφέρειας και της ...στ. Τέλος, με την με αριθ. πρωτ. 81838/723/31.5.2022 Απόφαση Περιφερειάρχη ... για τη μίσθωση μηχανημάτων/ οχημάτων για τη μεταφορά υπολείμματος από τη ΜΕΑ ..., στην οποία συμπεριλαμβάνονται οι αμοιβές των οδηγών και την από 31.5.2022 (ΑΔΑΜ ...) Σύμβαση μίσθωσης ανατέθηκε στη ... η μίσθωση τεσσάρων (οχημάτων με τους οδηγούς τους για τη μεταφορά του υπολείμματος ποσού 20.000 πλέον ΦΠΑ. Η ..., στην οποία παρανόμως ανατέθηκε με τις προπαρατεθείσες αποφάσεις της Περιφέρειας ... η μεταφορά του υπολείμματος συσταθείσα με τις διατάξεις του άρθρου 4 παρ. 2 του Ν. 2963/2001, όπως η περ. ε προστέθηκε με την παρ. 2 του άρθρου 25 ν. 3710/2008, με μοναδικό εταίρο την [η οποία κατά κρατική παραχώρηση ασκεί κατ αποκλειστικότητα το συγκοινωνιακό έργο] χωρίς ωστόσο να πληροί τις προϋποθέσεις της ανεξάρτητης μεταφορικής επιχείρησης δεν διέθετε καθόλου εξοπλισμό ούτε ένα άτομο προσωπικό ούτε την ελάχιστη εμπειρία για να φέρει σε πέρας ολοκληρωμένα την υπηρεσία μεταφοράς του υπολείμματος μέχρι και τον Νοέμβριο 2021, οπότε της ανατέθηκε από την ... η πρώτη Σύμβαση απευθείας ανάθεσης. Ειδικότερα μίσθωνε ΦΔΧ οχήματα από την ..., τα οποία στην πορεία αγόρασε από την μητρική εταιρεία ..., χάρη αφενός στις παράνομες απευθείας αναθέσεις της Περιφέρειας ... (που είναι και οι μοναδικές τέτοιες εργασίες που έχει αναλάβει) και αφετέρου στην έκδοση αδειών Φ.Δ.Χ. από την αρμόδια Υπηρεσία της Περιφέρειας εξακολούθησε δε να αναλαμβάνει αναθέσεις (απευθείας ή κατόπιν της υπό κρίση διαπραγμάτευσης) αν και μέχρι τότε καμία απολύτως δραστηριότητα δεν είχε αναπτύξει στον κλάδο της διαχείρισης απορριμμάτων, ούτε ένα άτομο

απασχολούσε και ουδέ ν στοιχείο πάγιου ενεργητικού (εξοπλισμού κατείχε, ενώ μέχρι και σήμερα χρησιμοποιεί ως έδρα τις γραφειακές εγκαταστάσεις του ... και αξιοποιεί τις υποδομές του σε ακίνητο, κινητό εξοπλισμό και προσωπικό. Η ανωτέρω υπηρεσία ανατίθεται το τελευταίο οκτάμηνο κατά τα ανωτέρω εκτιθέμενα, κατά παρέκκλιση όλων των νομίμων διαδικασιών όπως αυτές προδιαγράφονται στον Ν. 4412/2016 και κατά παράβαση των διατάξεων του Ν. 2963/2001 καθώς η ...εκτελεί μέσω της τη δραστηριότητα της μεταφοράς στερεών αποβλήτων από τον χώρο της Μονάδας Επεξεργασίας Απορριμμάτων (στο ..., στους κατά τόπους ΧΥΤΥ, αν και η συλλογή και διάθεση ανακυκλώσιμων και μη απορριμμάτων δεν εμπίπτει στους περιοριστικά αναφερόμενους στον Νόμο σκοπούς άρθρο 4 Ν. 2963/2001), που επιτρέπεται να εκτελούν τα Κ.Τ.Ε.Λ. αυτόνομα ή μέσω σύστασης ανεξάρτητων μεταφορικών επιχειρήσεων. Εν προκειμένω, με την προσβαλλόμενη διακήρυξη π/υ ποσού 280.160,00 πλέον ΦΠΑ, δεν απαιτείται να διαθέτει ο ανάδοχος καμία απολύτως οικονομική χρηματοοικονομική επάρκεια (όρος 2.2.5) ζητείται τέτοια τεχνική και επαγγελματική ικανότητα κατά τη διάρκεια της τελευταίας τριετίας να έχουν εκτελέσει υπηρεσίες μεταφοράς μη επικινδύνων στερεών αποβλήτων ή μόνο υπολείμματος, ελάχιστης ποσότητας οκτώ χιλιάδων (τόνων. όρος 2.2.6.) όση αυτή που κατάφερε να συγκεντρώσει η ... με τις παράνομες αναθέσεις της ... τα οχήματα του αναδόχου πρέπει να είναι δημόσιας χρήσης η δε οικονομική προσφορά διαμορφώνεται ως το προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης στην τιμή των προσφερόμενων υπηρεσιών, βάσει τιμής αναφοράς 0,17 τονοχιλιόμετρο. Καθίσταται εκ των ανωτέρω προφανές ότι υιοθετήθηκαν κριτήρια τέτοια που επιτρέπουν και δρομολογούν την εκ νέου ανάθεση στη ...η οποία μάλιστα, ως εταιρεία του άρθρου 25 παρ. 2 του ν. 3710/2008 με μοναδικό εταίρο την, δεν νομιμοποιείται να εκτελεί την οικονομική δραστηριότητα της συλλογής, μεταφοράς και διάθεσης αποβλήτων, αποκλείοντας παράνομα τον ανταγωνισμό και ειδικά τις επιχειρήσεις που δραστηριοποιούνται στη διαχείριση αποβλήτων και διαθέτουν αποκλειστικά Φ.Ι.Χ. οχήματα».

16. Επειδή, την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων διέπει η αρχή του υγιούς και ανόθευτου ανταγωνισμού, ο οποίος και μόνον αυτός, διασφαλίζει την προστασία των συμφερόντων της αναθέτουσας αρχής, επιτρέποντας τη

προμήθεια αγαθών, υπηρεσιών και έργων με τους βέλτιστους ποιοτικά και οικονομικά όρους. Η εν λόγω θεμελιώδης αρχή ισχύει, τόσο στο επίπεδο της αναθέτουσας αρχής, όσο και μεταξύ των συμμετεχόντων σε δημόσιο διαγωνισμό οικονομικών φορέων (ΔΕΕ, Απόφαση της 19.04.2012, C-549/10 Tomra Systems ASA, Tomra Europe AS κλπ. κατά Ευρωπαϊκής Επιτροπής). Υπό το πρίσμα της αρχής του αποτελεσματικού ανταγωνισμού, τα κριτήρια επιλογής αλλά και ανάθεσης της σύμβασης που θέτει η εκάστοτε αναθέτουσα αρχή, ακόμη και αν καταρχήν παρίστανται ως θεμιτά, δεν θα πρέπει να διατυπώνονται με τρόπο τέτοιο, ώστε να αποκλείουν υποψηφίους αναδόχους, οι οποίοι διαθέτουν την απαιτούμενη ικανότητα και οι οποίοι, υπό άλλες ενδεχομένως προϋποθέσεις, θα μπορούσαν να συμμετάσχουν στη διαδικασία, ενισχύοντας με τον τρόπο αυτόν τον ανταγωνισμό, οι δε τιθέμενες απαιτήσεις στη Διακήρυξη απαιτείται να μην τελούν σε δυσαναλογία με τον επιδιωκόμενο σκοπό, καθότι δύνανται να οδηγήσουν σε περιορισμό του κύκλου των ενδιαφερόμενων φορέων (βλ. Θ. Γναρδέλλη, σε Ε. Κουλουμπίνη, Η. Μάζο, Ι. Κίσο, Δημόσιες Συμβάσεις – Ν. 4412/2016, Νομολογιακή Προσέγγιση και Πρακτική Εφαρμογή, Νομική Βιβλιοθήκη, Αθήνα, 2019, σελ. 116), κατά παράβαση της αρχής του υγιούς ανταγωνισμού. Συναφώς, η αρχή της αναλογικότητας βρίσκει εφαρμογή σε όλα τα στάδια της διαγωνιστικής διαδικασίας, από την επιλογή των όρων της Διακήρυξης, μέχρι και την κατακύρωση του αποτελέσματος του διαγωνισμού, όσον δε αφορά τις προϋποθέσεις συμμετοχής και τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής των διαγωνιζομένων, τα οποία εκ προοιμίου συνιστούν μέτρα που περιορίζουν τη συμμετοχή στο διαγωνισμό, δεν θα πρέπει αυτά να βαίνουν πέραν του αναγκαίου, για την επίτευξη του στόχου τους, μέτρου (βλ. Π. Δέγλερη, Οι δημόσιες συμβάσεις στην ενωσιακή έννομη τάξη, τόμ. 1, Εκδόσεις Σάκκουλα, 2019, σελ. 260). Σύμφωνα δε με την αρχή της αναλογικότητας, κάθε μέτρο που επιλέγεται πρέπει να είναι συγχρόνως αναγκαίο, πρόσφορο και κατάλληλο για την επίτευξη του επιδιωκόμενου στόχου (βλ. Δημήτριο Γ. Ράικο, Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων, Γ' έκδοση, Εκδόσεις Σάκκουλα Αθήνα-Θεσσαλονίκη, 2019, σελ. 191, 192). 17. Επειδή η εισήγηση γίνεται δεκτή.

17. Επειδή, επί του μόνου λόγου της υπό κρίση προσφυγής, σύμφωνα με το άρ. 2.4.3.2 «Τεχνική Προσφορά», «*Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να*

καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές”. Ο φάκελος της Τεχνικής Προσφοράς με ποινή αποκλεισμού περιλαμβάνει: α) Τα δικαιολογητικά απόδειξης της τεχνικής/επαγγελματικής ικανότητας β) Συμπληρωμένη την υπεύθυνη δήλωση του Παραρτήματος IV...», στο δε Παράρτημα Ι «Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης» αναφέρεται ότι «Οι προκηρυσσόμενες υπηρεσίες περιληπτικά περιλαμβάνουν: Φόρτωση του υπολείμματος σε ειδικά οχήματα από τον χώρο της Μονάδας Επεξεργασίας Απορριμμάτων (ΜΕΑ), μεταφορά του στους κατά τόπους ΧΥΤΥ υπό την ευθύνη της ... που θα προσδιορίζει, κατ’ άρθρο 23 παράγραφος 23.2 της Σύμβασης Σύμπραξης, το ποσοστό του υπολείμματος που αντιστοιχεί σε κάθε μια από τις Υποδομές της ... και απόρριψη/απόθεση του υπολείμματος εντός των κυτάρων διάθεσης των ΧΥΤΥ. Η υπηρεσία αφορά στη μεταφορά του υπολείμματος από την Εγκατάσταση Επεξεργασίας Αστικών Στερεών Αποβλήτων ... στους κατά τόπους ΧΥΤΥ για χρονικό διάστημα έξι (6) μηνών . Η διάρκεια της Σύμβασης ορίζεται σε έξι μήνες από την υπογραφή της ή μέχρι εξαντλήσεως των ποσοτήτων υπολείμματος που θα αντιστοιχούν στην προσφερόμενη τιμή ανά τονοχιλιόμετρο μεταφοράς. ... Γενικά η ευθύνη του αναδόχου, αναφορικά με την μεταφορά του υπολείμματος περιλαμβάνει (αναλυτικά στη Σ.Υ): ... - Την παροχή των αναγκαίων οχημάτων μεταφοράς container τύπου hook-lift, δημόσιας χρήσης, σύγχρονης αντιρρυπαντικής τεχνολογίας τουλάχιστον EURO V, που απαιτούνται ώστε να διασφαλίζεται μεταφορική ικανότητα τουλάχιστον 40 τόνων υπολείμματος για την κάλυψη των αναγκών μεταφοράς του υπολείμματος από τη ΜΕΑ στους κατά τόπους Χ.Υ.Τ.Υ., (6 ημέρες την εβδομάδα) εντός ωραρίου 7:00 πμ έως 15:00 μμ και εκτός ωραρίου εφόσον απαιτηθεί σύμφωνα με το πρόγραμμα λειτουργίας της ΜΕΑ.... », συναφώς, στο Μέρος Α ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΦΥΣΙΚΟΥ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟΥ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ αναφέρεται «...Ειδικότερα ο Ανάδοχος υποχρεούται με την υπογραφή της σύμβασης – κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα στη Διακήρυξη και τα Παραρτήματά της- να διαθέτει τα κατάλληλα οχήματα μεταφοράς container τύπου hook-lift, δημόσιας χρήσης, σύγχρονης αντιρρυπαντικής τεχνολογίας τουλάχιστον EURO V, που απαιτούνται ώστε να διασφαλίζεται μεταφορική ικανότητα (6 ημέρες την εβδομάδα) τουλάχιστον 140 τόνων υπολείμματος

ημερησίως εντός ωραρίου 7:00 πμ έως 15:00 μμ και έως 200 τόνους εφόσον απαιτηθεί για την κάλυψη των αναγκών μεταφοράς του υπολείμματος εκτός του άνω ωραρίου από τη ΜΕΑ στους κατά τόπους Χ.Υ.Τ.Υ. σύμφωνα με το πρόγραμμα λειτουργίας της ΜΕΑ, καθώς και το κατάλληλο προσωπικό (οδηγούς με άδεια οδήγησης Γ' κατηγορίας) για την εκπλήρωση της υπηρεσίας μεταφοράς του υπολείμματος κατά τα ανωτέρω, σύμφωνα με τις οδηγίες της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών της». Στο δε άρ. 2.1.3 του Παραρτήματος II- Ειδική Συγγραφή Υποχρεώσεων ΣΥΓΓΡΑΦΗ ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΩΝ ορίζεται ότι «...Προϋπόθεση για την υπογραφή της σύμβασης επί ποινή κηρύξεως του εκπτώτου είναι μετά την κατακύρωση να υποβάλλει/δηλώσει στην ... τον αριθμό και τα στοιχεία των οχημάτων μεταφοράς container τύπου hook-lift, δημόσιας χρήσης, σύγχρονης αντιρρυπαντικής τεχνολογίας τουλάχιστον EURO V, (αρ. κυκλοφορίας) με τα οποία θα εκτελέσει το αντικείμενο της σύμβασης και τα στοιχεία από τα οποία να αποδεικνύεται ότι νομίμως θα βρίσκονται στην κατοχή του (άδειες κυκλοφορίας ή μισθωτήριο και άδειες κυκλοφορίας) καθώς και τον αριθμό και τα στοιχεία του προσωπικού (οδηγών) που θα απασχοληθεί στην εκτέλεση της υπηρεσίας μεταφοράς του υπολείμματος και αντίγραφο του διπλώματος οδήγησης Γ' κατηγορίας εκάστου αυτών.», στο δε άρ. 3 αναφέρεται ότι «Ο Ανάδοχος υποχρεούται να διαθέτει τα κατάλληλα οχήματα μεταφοράς container τύπου hook-lift, δημόσιας χρήσης, σύγχρονης αντιρρυπαντικής τεχνολογίας τουλάχιστον EURO V, που απαιτούνται ώστε να διασφαλίζεται μεταφορική ικανότητα (6 ημέρες την εβδομάδα) τουλάχιστον 140 τόνων υπολείμματος ημερησίως εντός ωραρίου 7:00 π.μ. έως 15:00 μ.μ. και έως 200 τόνους εφόσον απαιτηθεί για την κάλυψη των αναγκών μεταφοράς του υπολείμματος εκτός του άνω ωραρίου από τη ΜΕΑ στους κατά τόπους Χ.Υ.Τ.Υ. σύμφωνα με το πρόγραμμα λειτουργίας της ΜΕΑ, καθώς και το κατάλληλο προσωπικό (οδηγούς με άδεια οδήγησης Γ' κατηγορίας) για την εκπλήρωση της υπηρεσίας μεταφοράς του υπολείμματος κατά τα ανωτέρω, σύμφωνα με τις οδηγίες της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών της». Στο Παράρτημα IV- Υπόδειγμα Υπεύθυνης Δήλωσης Τεχνικής Προσφοράς, αναφέρεται στο κείμενό της, μεταξύ άλλων ότι «...Σε περίπτωση κατακύρωσης του αποτελέσματος του διαγωνισμού στον οικονομικό φορέα που εκπροσωπώ, πριν την υπογραφή της σύμβασης θα υποβάλλω/δηλώσω στην

... τον αριθμό και τις άδειες των οχημάτων μεταφοράς container τύπου hook-lift, δημόσιας χρήσης, σύγχρονης αντιρρυπαντικής τεχνολογίας τουλάχιστον EURO V, από τις οποίες θα προκύπτει αθροιστικά μεταφορική ικανότητα 40 τόνων υπολείμματος, με τα οποία ο οικονομικός φορέας που εκπροσωπώ θα εκτελέσει το αντικείμενο της σύμβασης. Θα υποβάλλω επίσης και τα στοιχεία από τα οποία να αποδεικνύεται ότι νομίμως θα βρίσκονται στην κατοχή μου (άδειες κυκλοφορίας ή μισθωτήριο και άδειες κυκλοφορίας) καθώς και τον αριθμό και τα στοιχεία του προσωπικού (οδηγών) που θα απασχοληθεί στην εκτέλεση της υπηρεσίας μεταφοράς του υπολείμματος και αντίγραφο του διπλώματος οδήγησης Γ' κατηγορίας εκάστου αυτών.». Σύμφωνα δε με το άρ. 1.3 «Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης» της Διακήρυξης, «Αντικείμενο της σύμβασης είναι η παροχή υπηρεσιών μεταφοράς του υπολείμματος της Εγκατάστασης Επεξεργασίας Αστικών Στερεών Αποβλήτων Η προκηρυσσόμενη υπηρεσία περιληπτικά περιλαμβάνει: □ Φόρτωση του υπολείμματος σε ειδικά οχήματα από τον χώρο της Μονάδας Επεξεργασίας Απορριμμάτων (ΜΕΑ), μεταφορά του στους κατά τόπους ΧΥΤΥ υπό την ευθύνη της ... που θα προσδιορίζει, κατ' άρθρο 23 παράγραφος 23.2 της Σύμβασης Σύμπραξης, το ποσοστό του υπολείμματος που αντιστοιχεί σε κάθε μια από τις Υποδομές της ... και απόρριψη/απόθεση του υπολείμματος εντός των κυτάρων διάθεσης των ΧΥΤΥ. Οι παρεχόμενες υπηρεσίες κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV): ...». Σύμφωνα με το άρ. 30 του Ν. 4441/2016 «Απλοποίηση διαδικασιών σύστασης επιχειρήσεων, άρση κανονιστικών εμποδίων στον ανταγωνισμό και λοιπές διατάξεις» (ΦΕΚ Α' 27/06.12.2016) που αντικαθιστά τα άρ. 1 και 2 του ν.δ. 49/1968 (Α' 249), όπως έχει κωδικοποιηθεί με το β.δ. 281/1973 (Α' 84), «1. Ως Φορηγό αυτοκίνητο Ιδιωτικής Χρήσης (Φ.Ι.Χ.) θεωρείται το μεταφορικό μέσο που χρησιμοποιείται αποκλειστικά για την εξυπηρέτηση των μεταφορικών αναγκών της επιχείρησης ή του επαγγέλματος του ιδιοκτήτη του, απαγορευομένης σε κάθε περίπτωση της άμεσης ή έμμεσης είσπραξης κομίστρου με οποιονδήποτε τρόπο για τις μεταφορές που διενεργούνται με αυτό... 2. Κατά τις μεταφορές με Φ.Ι.Χ., αυτοκίνητο πρέπει να πληρούνται αθροιστικά οι παρακάτω όροι: α) Τα μεταφερόμενα εμπορεύματα ανήκουν στην επιχείρηση ή στον επαγγελματία ή να έχουν πωληθεί, αγορασθεί, μισθωθεί ή εκμισθωθεί, παραχθεί, εξορυχθεί,

μεταποιηθεί ή επισκευασθεί από αυτήν ή αυτόν ή είναι είδη απαραίτητα για την εξυπηρέτηση των λειτουργικών αναγκών τους. β) Η μεταφορά εξυπηρετεί την προσκόμιση των εμπορευμάτων προς την επιχείρηση, την αποστολή τους από αυτή ή τη μετακίνηση τους είτε εντός είτε εκτός της επιχείρησης για λογαριασμό της. γ) Το Φ.Ι.Χ. αυτοκίνητο οδηγείται από τον επαγγελματία ή από προσωπικό που απασχολείται από την επιχείρηση, ή από προσωπικό που τίθεται στη διάθεση της επιχείρησης δυνάμει συμβατικής υποχρέωσης. δ) Οι μεταφορές αυτές συνιστούν απλώς επικουρική δραστηριότητα στο πλαίσιο του συνόλου των δραστηριοτήτων της επιχείρησης.». Συναφώς, στο άρ. 2 του π.δ. 346/2001 «Προσαρμογή της Ελληνικής νομοθεσίας προς τις διατάξεις των οδηγιών 96/26 ΕΚ και 98/76 ΕΚ του Συμβουλίου, "Περί προσβάσεως στο επάγγελμα του οδικού μεταφορέα εμπορευμάτων και επιβατών και αμοιβαίας αναγνώρισεως των διπλωμάτων, πιστοποιητικών και άλλων τίτλων που διευκολύνουν την πραγμάτωση του δικαιώματος εγκαταστάσεως των μεταφορέων αυτών στον τομέα των εσωτερικών και διεθνών μεταφορών".» (ΦΕΚ Α' 233/11.10.2001) «Για την εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος νοούνται: α. "επάγγελμα οδικού μεταφορέα εμπορευμάτων", η δραστηριότητα κάθε επιχείρησης η οποία εκτελεί μεταφορά εμπορευμάτων για λογαριασμό τρίτων είτε με όχημα με κινητήρα είτε με συνδυασμό οχημάτων....», στο δε άρ. 6 του ίδιου π.δ. προβλέπεται ότι «1. Υπό την επιφύλαξη των διατάξεων του άρθρου 4, όπου στην ισχύουσα νομοθεσία "περί φορτηγών αυτοκινήτων δημόσιας χρήσης" αναφέρεται ο όρος "επαγγελματίας αυτοκινητιστής" για την εφαρμογή των διατάξεων της νομοθεσίας αυτής ο όρος αυτός αντικαθίσταται με τον όρο "οδικός μεταφορέας εμπορευμάτων" υπό την έννοια που καθορίζεται στο παρόν διάταγμα. Οι διατάξεις της νομοθεσίας περί φορτηγών αυτοκινήτων δημόσιας χρήσης που αφορούν στον "επαγγελματία οδηγό" εφαρμόζονται μόνο στις περιπτώσεις του άρθρου 5 του παρόντος διατάγματος.» , δηλαδή για α) φορτηγά αυτοκίνητα δημόσιας χρήσης μικτού βάρους μέχρι έξι (6) τόνων και β) φορτηγά αυτοκίνητα δημόσιας χρήσης βυτιοφόρων μεταφοράς λυμάτων (εκκένωσης βόθρων). Στο δε άρ. 31 του Ν. 4441/2016 ορίζεται ότι «1. Οι παράγραφοι 1 και 2 του Κεφαλαίου Β` της υπουργικής απόφασης υπ` αριθ. Α2/29542/5347/1991(Β` 707) αντικαθίστανται ως ακολούθως: « 1. Η διενέργεια οδικών εμπορευματικών μεταφορών γενικά με Φορτηγά αυτοκίνητα Ιδιωτικής Χρήσης, πλην βυτιοφόρων μεταφοράς

υγρών καυσίμων και υγραερίων, επιτρέπεται μόνον εφόσον πληρούνται αθροιστικά οι παρακάτω όροι: α. Τα μεταφερόμενα εμπορεύματα ανήκουν στην επιχείρηση ή στον επαγγελματία υπέρ της οποίας ή του οποίου έχει εκδοθεί η άδεια κυκλοφορίας του Φ.Ι.Χ. αυτοκινήτου ή έχουν πωληθεί, αγορασθεί, μισθωθεί ή εκμισθωθεί, παραχθεί, εξορυχθεί, μεταποιηθεί ή επισκευασθεί από αυτή ή αυτόν ή είναι είδη απαραίτητα για την εξυπηρέτηση λειτουργικών αναγκών της επιχείρησης ή του επαγγελματία. Για την απόδειξη των αναφερομένων στην παρούσα παράγραφο οι οδηγοί των αυτοκινήτων αυτών πρέπει να έχουν μαζί τους έντυπο έγγραφο (τιμολόγιο, άλλο φορολογικό στοιχείο κ.λπ.), το οποίο συμπληρώνεται από τον υπεύθυνο της μεταφοράς και αποτελεί συνοδευτικό έγγραφο, το οποίο επιδεικνύεται σε κάθε ζήτηση του στις αρμόδιες αρχές ελέγχου. β. Η μεταφορά εξυπηρετεί την προσκόμιση των εμπορευμάτων προς την επιχείρηση, την αποστολή τους από αυτή ή τη μετακίνηση τους είτε εντός είτε εκτός της επιχείρησης για λογαριασμό της. γ. Το Φ.Ι.Χ. αυτοκίνητο οδηγείται από τον επαγγελματία ή από προσωπικό που απασχολείται από την επιχείρηση, ή από προσωπικό που τίθεται στη διάθεση της επιχείρησης δυνάμει συμβατικής υποχρέωσης. Το Φ.Ι.Χ. αυτοκίνητο μικτού βάρους κάτω από 4.000 χιλιόγραμμα μπορεί να οδηγείται και από μέλη της οικογενείας του ιδιοκτήτη του. δ. Οι μεταφορές με Φ.Ι.Χ. αυτοκίνητα είναι απαραίτητες στο πλαίσιο των κυρίων δραστηριοτήτων της επιχείρησης ή του επαγγελματία και για τη διενέργεια αυτών δεν εισπράττεται άμεσα ή έμμεσα κόμιστρο. ε. Δεν μεταφέρουν άλλα εμπορεύματα ή υλικά πέραν αυτών που αναγράφονται στην άδεια κυκλοφορίας τους. ...», στη δε ως άνω Υπουργική Απόφαση, στο Κεφάλαιο Δ, αναφέρεται ότι «1. Άδειες κυκλοφορίας ΦΙΧ αυτοκινήτων μικτού βάρους πάνω από 4.000 χιλιόγραμμα χορηγούνται: ... 2.Οι άδειες κυκλοφορίας της κατηγορίας αυτής διακρίνονται σε «αγροτικές» και «επαγγελματικές» και χορηγούνται στα παραπάνω πρόσωπα εφόσον ασκούν κερδοσκοπικό ή βιοποριστικό επάγγελμα ή επιχείρηση και έχουν μεταφορικό έργο τέτοιο που για την εξυπηρέτησή του είναι αναγκαία η κυκλοφορία ΦΙΧ αυτοκινήτου της κατηγορίας αυτής και εφόσον υποβάλλουν επί ποινή απαραδέκτου μαζί με την αίτησή τους στην αρμόδια Υπηρεσία Συγκοινωνιών τα παρακάτω κατά περίπτωση δικαιολογητικά:... 9.Για την χορήγηση αδειών κυκλοφορίας ΦΙΧ αυτοκινήτων αποκομιδής απορριμμάτων πρέπει να συντρέχουν οι παρακάτω

κατά περίπτωση προϋποθέσεις: ... ». Από τις ως άνω διατάξεις καθίσταται σαφές ότι η άσκηση μεταφορικού έργου υπόκειται σε ρύθμιση, τασσομένων συγκεκριμένων περιορισμών και προϋποθέσεων (παρ. 1 του κεφ. Β της υπ' αριθμ. Α2/29542/5347/1991 (Β' 707) απόφασης του Υπουργού Μεταφορών, όπως ισχύει μετά την τροποποίησή της με το άρθρο 31 Ν.4441/2016) για τη διενέργεια οδικών εμπορευματικών μεταφορών με ΦΙΧ, η δε διενέργεια εμπορευματικών μεταφορών με ΦΙΧ επιτρέπεται μόνον εφόσον πληρούνται αθροιστικά συγκεκριμένοι όροι, μεταξύ των οποίων τα μεταφερόμενα εμπορεύματα να ανήκουν στην επιχείρηση ή στον επαγγελματία υπέρ της οποίας ή του οποίου έχει εκδοθεί η άδεια κυκλοφορίας του Φ.Ι.Χ. αυτοκινήτου ή να έχουν πωληθεί, αγορασθεί, μισθωθεί ή εκμισθωθεί, παραχθεί, εξορυχθεί, μεταποιηθεί ή επισκευασθεί από αυτή ή αυτόν ή να είναι είδη απαραίτητα για την εξυπηρέτηση λειτουργικών αναγκών της επιχείρησης ή του επαγγελματία, η μεταφορά να εξυπηρετεί την προσκόμιση των εμπορευμάτων προς την επιχείρηση, την αποστολή τους από αυτή ή τη μετακίνηση τους είτε εντός είτε εκτός της επιχείρησης για λογαριασμό της και οι μεταφορές να είναι απαραίτητες στο πλαίσιο των κυρίων δραστηριοτήτων της επιχείρησης ή του επαγγελματία και για τη διενέργεια αυτών δεν εισπράττεται άμεσα ή έμμεσα κόμιστρο. Εντούτοις, όπως βασίμως η αναθέτουσα αρχή υποστηρίζει, ο επίμαχος διαγωνισμός αφορά αποκλειστικά σε υπηρεσίες μεταφοράς, δοθέντος ότι ρητά στο άρ. 1.3 αυτής ορίζεται ότι «Οι παρεχόμενες υπηρεσίες κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV): ...». Επομένως, εν προκειμένω, δεν ανήκει στην επιχείρηση ή στον επαγγελματία ο οποίος (θα) διενεργεί την μεταφορά, ούτε έχει πωληθεί, αγορασθεί, μισθωθεί ή εκμισθωθεί, παραχθεί, εξορυχθεί, μεταποιηθεί ή επισκευασθεί από αυτή ή αυτόν, ούτε είναι είδος απαραίτητο για την εξυπηρέτηση λειτουργικών αναγκών της επιχείρησης ή του επαγγελματία, η μεταφορά δεν εξυπηρετεί την προσκόμιση των εμπορευμάτων προς την επιχείρηση, την αποστολή τους από αυτή ή τη μετακίνηση τους είτε εντός είτε εκτός της επιχείρησης για λογαριασμό της και η μεταφορά δεν είναι απαραίτητη στο πλαίσιο των κυρίων δραστηριοτήτων της επιχείρησης ή του επαγγελματία, ενώ για τη διενέργεια της μεταφοράς εισπράττεται, άμεσα, κόμιστρο, το συμβατικό τίμημα, συνεπώς, τρεις εκ των τασσόμενων στο νόμο ως υποχρεωτικών προϋποθέσεων που απαιτείται να

πληρούνται σωρευτικά, δεν πληρούνται, επομένως νομίμως η αναθέτουσα αρχή έθεσε τον συγκεκριμένο όρο περί οχημάτων δημόσιας χρήσης. Συναφώς, αβασίμως η προσφεύγουσα υποστηρίζει ότι εκτέλεσε την υπ' αρ. πρωτ. 420/29.4.2021 (...) σύμβαση με τον, δοθέντος ότι ο επίμαχος διαγωνισμός είναι αυτοτελής, διάφορος από αυτόν, και, δυνάμει της αρχής της αυτοτέλειας των διαγωνισμών (βλ. ΕΑ ΣτΕ 72/2015, 269/2014, 416/2013, 215/2013, 1200/2007, 861/2007, 1273/2008, 198/2008, 1065/2007 κ.ά.) θα πρέπει να αντιμετωπιστεί ως ανεξάρτητος. Ομοίως ως αβάσιμος απορρίπτεται και ο ισχυρισμός σχετικά με την προσβολή της με αριθμό ΑΔΑΜ Πρόκλησης της αναθέτουσας αρχής, στο πλαίσιο της αρχής της αυτοτέλειας των διαγωνισμών, κατά τα αμέσως ανωτέρω. Συναφώς, όπως βασίμως η αναθέτουσα αρχή υποστηρίζει, εν προκειμένω δεν εφαρμόζονται ούτε οι διατάξεις της παρ. 9 του κεφ. Δ' της υπ' αριθμ. Α2/29542/5347/1991 (Β' 707) απόφασης του Υπουργού Μεταφορών, δοθέντος ότι εκεί αναφέρεται η περίπτωση «αποκομιδής απορριμμάτων», ενώ στην προκειμένη περίπτωση η Διακήρυξη έχει ως αντικείμενο την «μεταφορά υπολείμματος», έννοιες έχουσες ουσιώδεις διαφορές που σε καμία περίπτωση δεν δύναται να ταυτιστούν. Ο δε ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι *«η μεταφορά των απορριμμάτων αποτελεί τμήμα της συνολικής διαχείρισης των αποβλήτων, η οποία δεν εξαντλείται στη συλλογή και αποκομιδή τους, αλλά περιλαμβάνει τη μεταφορά, τη μεταφόρτωση, την τελική διάθεση, ώστε προσαπαιτείται η προσκομιδή των οικείων συμβάσεων από ιδιώτες εργολάβους για την έκδοση ΦΙΧ αδειών κυκλοφορίας»* απορρίπτεται ως αβάσιμος, διότι εν προκειμένω το αντικείμενο της επίμαχης Διακήρυξης είναι εντελώς συγκεκριμένο, αφορά δε μόνο τη «μεταφορά υπολείμματος» ήτοι «φόρτωση του υπολείμματος σε ειδικά οχήματα από τον χώρο της Μονάδας Επεξεργασίας Απορριμμάτων (ΜΕΑ), μεταφορά του στους κατά τόπους ΧΥΤΥ υπό την ευθύνη της ... που θα προσδιορίζει, κατ' άρθρο 23 παράγραφος 23.2 της Σύμβασης Σύμπραξης, το ποσοστό του υπολείμματος που αντιστοιχεί σε κάθε μια από τις Υποδομές της ... και απόρριψη/απόθεση του υπολείμματος εντός των κυττάρων διάθεσης των ΧΥΤΥ», σύμφωνα με το άρ. 1.3 αυτής, που ουδόλως περιλαμβάνει κάποια άλλη διεργασία/ενέργεια, πλην της μεταφοράς. Επομένως, ο μόνος λόγος της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής πρέπει να απορριφθεί, γενομένων δεκτών των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής.

18. Επειδή η εισήγηση γίνεται δεκτή.

19. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί και το καταβληθέν παράβολο να καταπέσει.

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του κατατεθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 12.07.2022 και εκδόθηκε στις 19.07.2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΑΙΚΑΤΕΡΙΝΗ ΖΕΡΒΟΥ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΑΛΕΞΑΝΔΡΑ ΠΑΠΑΧΡΗΣΤΟΥ