

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

2ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στις 29 Ιουλίου 2022 με την εξής σύνθεση: Αικατερίνη Ζερβού-Πρόεδρος, Χρυσάνθη Ζαράρη-Εισηγήτρια και Χρήστος Σώκος, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 20.06.2022 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) 878/21-06-2022 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «...», με διακριτικό τίτλο «....», (εφεξής προσφεύγων), που εδρεύει επί στ... .., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του Δήμου ... (εφεξής αναθέτουσα αρχή), όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή ο προσφεύγων αιτείται να ακυρωθεί στο σύνολό της η υπ' αρ. Πρωτ... Διακήρυξη του Δήμου ... για τη Σύναψη Συμφωνίας – Πλαίσιο με ανοικτή διαδικασία μέσω ΕΣΗΔΗΣ για την «Παροχή Ολοκληρωμένων Υπηρεσιών Καθαριότητας, Καλλωπισμού, Πρασίνου & Ευταξίας του Δήμου ...», άλλως να ακυρωθούν οι επιμέρους προσβαλλόμενοι όροι της.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε την Εισηγήτρια Χρυσάνθη Γ. Ζαράρη

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, με την με αριθμό ...διακήρυξη, η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε τη Σύναψη Συμφωνίας - Πλαίσιο με Ανοικτή Διαδικασία μέσω ΕΣΗΔΗΣ για την Παροχή Ολοκληρωμένων Υπηρεσιών Καθαριότητας, Καλλωπισμού, Πρασίνου & Ευταξίας του Δήμου ... με ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟ : 56.185.673,81 € (πλέον ΦΠΑ). *«Η εκτιμώμενη αξία είναι ενδεικτική, μη δεσμευτική, ως προς την εξάντλησή της, και προέκυψε αντικειμενικά μετά τη λήψη υπόψη των στοιχείων που περιγράφονται αναλυτικά στο Παράρτημα Ι καθώς και το Παράρτημα ΙV»* Η αξία των επιμέρους συμβάσεων που θα κληθεί/ούν να υπογράψει/ουν ο/οι οικονομικός/οί φορέας/είς στο πλαίσιο της συμφωνίας πλαίσιο με την αναθέτουσα αρχή (*«εκτελεστικές συμβάσεις»*) θα ορίζεται ρητώς, είτε στην παραγγελία, είτε στην πρόσκληση υποβολής προσφοράς από τους οικονομικούς φορείς που έχουν υπογράψει συμφωνία πλαίσιο (βλ. αρ. 1.3.4 της διακήρυξης). Ειδικότερα, το αντικείμενο της συμφωνίας-πλαίσιο αφορά στην παροχή των παρακάτω υπηρεσιών (βλ. αρ. 1.3 της διακήρυξης): 1. Παροχή απαιτούμενου εξοπλισμού μέσων αποθήκευσης απορριμμάτων 2. Υπηρεσίες αποκομιδής και μεταφοράς αστικών στερεών αποβλήτων και ανακυκλώσιμων υλικών και Press Containers. 3. Παρακολούθηση & Διαχείριση πραγματικής κατάστασης φυσικού και οικονομικού αντικείμενου προσφερόμενων υπηρεσιών. 4. Αποκομιδή Ογκωδών Αντικειμένων και Πράσινων Υπολειμμάτων 5. Μηχανοκίνητο Καθαρισμό κοινοχρήστων χώρων 6. Χειρωνακτικό Καθαρισμό κοινοχρήστων χώρων 7. Πλύση κάδων (Φορητών, Υπέργειων και Υπόγειων) 8. Υπηρεσίες Καλλωπιστικού Πρασίνου, Περιποίηση Πρασίνου & Φύτευση Καλλωπιστικών Φυτών & Λουλουδιών - Θαμνοκοπή, Χορτοκοπή & Κλαδέματα, Καθαρισμός Δρόμων από χόρτα. Οι παραπάνω υπηρεσίες θα πρέπει να παρασχεθούν με

χρήση σύγχρονου εξοπλισμού για την διαχείριση και παρακολούθηση των προσφερόμενων υπηρεσιών με στόχο και υποχρέωση του αναδόχου στην αποτελεσματική προσφορά υπηρεσιών καθαριότητας και υγιεινής προς τους μόνιμους και εποχιακούς κατοίκους της ..., τη φροντίδα για πρόληψη της δημόσιας υγείας και τη βελτίωση της αισθητικής εικόνας του Δήμου. Ο ανασχεδιασμός του συστήματος αποκομιδής περιγράφεται αναλυτικά στο Παράρτημα Ι (αναπόσπαστο μέρος της παρούσης) και έχει ως κύριο άξονα την εφαρμογή ενός ευέλικτου Συστήματος Διαχείρισης Απορριμμάτων, με τρόπο αποδοτικό τόσο οικονομικά όσο και υλικοτεχνικά, και ανταποδοτικό για τους δημότες, και να στηρίζεται ταυτόχρονα στην αειφόρο ανάπτυξη, στοχεύοντας στην προστασία του περιβάλλοντος. Οι παρεχόμενες υπηρεσίες κατατάσσονται στον ακόλουθο κωδικό του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV): α) CPV: ... «Υπηρεσίες αποκομιδής απορριμμάτων» β) CPV: ... «Υπηρεσίες αποκομιδής στερεών αστικών απορριμμάτων» γ) CPV: ... «Υπηρεσίες μεταφοράς απορριμμάτων δ) CPV: ... «Υπηρεσίες καθαρισμού και σάρωσης οδών» ε) CPV: ... «Υπηρεσίες καθαρισμού κάδων» στ) CPV: ... «Φύτευση και συντήρηση χώρων πρασίνου». Η ολοκλήρωση της διαδικασίας θα οδηγήσει στη σύναψη συμφωνίας με έναν (01) οικονομικό φορέα ανά τμήμα. Η συμφωνία πλαίσιο μπορεί να συναφθεί και με έναν οικονομικό φορέα για όλα τα τμήματα. Η συμφωνία-πλαίσιο υποδιαιρείται στα κάτωθι τμήματα :

ΤΜΗΜΑ 01: «ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΑΠΟΚΟΜΙΔΗΣ, ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΥ ΚΑΙ ΠΛΥΣΗΣ ΚΑΔΩΝ ΣΤΙΣ Δ.Ε...., Δ.Ε. ..., Δ.Ε. ..., Δ.Ε. ..., Δ.Ε. ...», πλέον ΦΠΑ 24% για τέσσερα (04) έτη ΤΜΗΜΑ 02: «ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΑΠΟΚΟΜΙΔΗΣ, ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΥ ΚΑΙ ΠΛΥΣΗΣ ΚΑΔΩΝ ΣΤΙΣ Δ.Ε. ..., Δ.Ε. ..., Δ.Ε. ..., Δ.Ε. ..., Δ.Ε. ...» € πλέον ΦΠΑ 24% για τέσσερα (04) έτη. ΤΜΗΜΑ 03: «ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΚΑΛΩΠΙΣΤΙΚΟΥ

ΠΡΑΣΙΝΟΥ, ΠΕΡΙΠΟΙΗΣΗ ΠΡΑΣΙΝΟΥ & ΦΥΤΕΥΣΗ ΚΑΛΛΩΠΙΣΤΙΚΩΝ ΦΥΤΩΝ & ΛΟΥΛΟΥΔΙΩΝ - ΘΑΜΝΟΚΟΠΗ, ΧΟΡΤΟΚΟΠΗ & ΚΛΑΔΕΜΑΤΑ, ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΣ ΔΡΟΜΩΝ ΑΠΟ ΧΟΡΤΑ ΣΤΙΣ Δ.Ε. ..., Δ.Ε. ..., Δ.Ε. ...», ΤΜΗΜΑ 04: ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΚΑΛΛΩΠΙΣΤΙΚΟΥ ΠΡΑΣΙΝΟΥ, ΠΕΡΙΠΟΙΗΣΗ ΠΡΑΣΙΝΟΥ & ΦΥΤΕΥΣΗ ΚΑΛΛΩΠΙΣΤΙΚΩΝ ΦΥΤΩΝ & ΛΟΥΛΟΥΔΙΩΝ ΔΡΟΜΩΝ ΑΠΟ ΧΟΡΤΑ ΣΤΙΣ Δ.Ε. ..., Δ.Ε. ..., Δ.Ε. ..., Δ.Ε. ..., Δ.Ε. ...». Τα τμήματα 01 και 02 αφορούν τα αντικείμενα 01 έως 07 της παρούσας μελέτης και τα τμήματα 03 και 04 το αντικείμενο 08.

Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας- τιμής. Καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίσθηκε η 24.06.2022 και ημερομηνία Ηλεκτρονικής Αποσφράγισης του (υπό)φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά στις 30/06/2022 και ώρα. 13:00 (βλ. αρ. 1.5 και 3.1.1 της διακήρυξης).

Κατόπιν δε άσκησης της υπό εξέτασης προδικαστικής προσφυγής στην οποία ο προσφεύγων σώρευσε και αίτημα λήψης μέτρων προσωρινής προστασίας, εκδόθηκε η με αρ. Α456/27.06.2022 Απόφαση της ΕΑΔΗΣΥ με την οποία ανεστάλη η πρόοδος της διαδικασίας για τα τμήματα 3 και 4 έως την έκδοση απόφασης επί της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής για τους λόγους που αναφέρονται στην εν λόγω Απόφαση.

2. Επειδή για την άσκηση της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής έχει καταβληθεί το νόμιμο e-παράβολο ύψους 15.000,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ..., εκτύπωση ηλεκτρονικής συναλλαγής της 20.06.2022 που αφορά στην πληρωμή του εν λόγω παραβόλου δια μέσου της ALPHA

BANK και εκτύπωση από την σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών όπου στο πεδίο κατάσταση του ως άνω παραβόλου αναφέρεται η ένδειξη «Δεσμευμένο»).

3. Επειδή, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου (αρ. 1.6 της διακήρυξης) περίληψη της διακήρυξης απεστάλη προς δημοσίευση στο Συμπλήρωμα της Ε.Ε.Ε.Ε στις 18/05/2022, το δε πλήρες τεύχος της διακήρυξης αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ με ΑΔΑΜ ... στις 26.05.2022 και στο ΕΣΗΔΗΣ όπου έλαβε αρ. Συστήματος

4. Επειδή, η επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία ως εκ του αντικειμένου της, της προϋπολογισθείσας αξίας και του χρόνου εκκίνησης της διαδικασίας, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου IV του ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρο 345 του ν. 4412/2016.

5. Επειδή η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή: α) έχει ασκηθεί εμπρόθεσμα καθόσον κατατέθηκε στις 20.06.2022 στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού, λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η προσβαλλόμενη διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 26.05.2022, ο δε προσφεύγων ισχυρίζεται ότι έλαβε γνώση αυτής την 10.06.2022, β) ασκήθηκε με τη χρήση του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος Ι του ΠΔ 39/2017 και γ) κοινοποιήθηκε στην ΕΑΔΗΣΥ από τον προσφεύγοντα αυθημερόν με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 1 του άρθρου 361 και τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 362 του Ν. 4412/2016 και την παρ. 1 εδ. α) του άρθρου 4, και την παρ. 2 του άρθ. 8 του ΠΔ 39/2017.

6.Επειδή, στις 21.06.2022 η αναθέτουσα αρχή, προέβη σε κοινοποίηση της υπό εξέταση προσφυγής προς κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο μέσω του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού και ανάρτησε την προσφυγή στην 1^η σελίδα του ΕΣΗΔΗΣ στον τόπο του διαγωνισμού.

7. Επειδή η αναθέτουσα αρχή στις 24.06.2022 απέστειλε στην ΑΕΠΠ μέσω της επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού τις απόψεις της επί του αιτήματος λήψης προσωρινών μέτρων και επακολούθως στις 05.07.2022 απέστειλε τις οικείες απόψεις της επί της προσφυγής τις οποίες κοινοποίησε αυθημερόν στους ενδιαφερομένους.

8. Επειδή, με την με αρ. 1276/2022 Πράξη της Προέδρου του 2ου Κλιμακίου, ορίσθηκε μεταξύ άλλων Εισηγητής και ημερομηνία συζήτησης. Επομένως, σε συνέχεια των ανωτέρω, νομίμως εισάγεται ενώπιον του 2ου Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ, η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή.

9. Επειδή όσον αφορά την προσφυγή κατά όρων διακήρυξης, ο προσφεύγων πρέπει να επικαλεσθεί άμεση βλάβη από τον προσβαλλόμενο όρο, ο οποίος παραβιάζει κατ' αυτόν τους κανόνες που αφορούν στις 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 **λυσίτελή** συμμετοχή του στον διαγωνισμό (βλ. ενδεικτικά ΕΑ ΣτΕ 148/2016 Ολομ., ΕΑ ασφ. Μ. 415/2014, Δημήτριος Γ. Ράικος, Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων, Β' έκδοση, Εκδόσεις Σάκουλα, 2017, σελ. 756). Ενόψει των ανωτέρω, ο προσφεύγων έχει, καταρχάς, έννομο συμφέρον για την άσκηση της προσφυγής, ως προς τα τμήματα 3 και 4 της συμφωνίας πλαίσιο, καθώς, ως ισχυρίζεται «είναι

επιχείρηση που δραστηριοποιείται στην παροχή υπηρεσιών πρασίνου και ενδιαφέρεται να συμμετάσχει στον επίμαχο διαγωνισμό για τα Τμήματα 3 και 4 αυτού, πλην όμως εμποδίζεται να υποβάλει παραδεκτή νόμιμη προσφορά λόγω των μη νόμιμων όρων της Διακήρυξης. Συγκεκριμένα, ισχυρίζεται ότι ο καταστατικός σκοπός της εταιρείας του (άρθρο 2 του Καταστατικού) περιλαμβάνει, μεταξύ άλλων, την παροχή υπηρεσιών κατασκευής και συντήρησης κήπων και φροντίδας φυτών εσωτερικού και εξωτερικού χώρου, ενώ εκτελεί αντίστοιχες συμβάσεις μεγάλου οικονομικού αντικειμένου, όπως ενδεικτικά η υπ' αριθμ. ... σύμβαση παροχής ίδιων υπηρεσιών προς τον Δήμο Αθηναίων, ύψους 28.585.479,40 ευρώ πλέον Φ.Π.Α. 24% «και πληροί όλες τις προϋποθέσεις συμμετοχής στον επίδικο διαγωνισμό. Παρόλα αυτά, λόγω των αντιφατικών όρων της προσβαλλόμενης Διακήρυξης, οι οποίοι σε άλλο σημείο φαίνεται να ζητούν υπολογισμό οικονομικής προσφοράς με βάση τις ώρες παροχής υπηρεσιών και το κόστος κίνησης οχημάτων και σε άλλο σημείο ρητά προβλέπουν ότι η αμοιβή του Αναδόχου θα καταβάλλεται με βάση πιστοποιήσεις εργασιών, σε συνδυασμό με το γεγονός ότι πουθενά, στην προσβαλλόμενη Διακήρυξη, δεν αναφέρονται ποσότητες εργασιών, η εταιρεία μας εμποδίζεται σοβαρά να υπολογίσει και να καταθέσει οικονομική προσφορά που να ανταποκρίνεται προς τους όρους της Διακήρυξης για τα Τμήματα 3 και 4». Επομένως, θεμελιώνει κατ' αρχήν παραδεκτώς το έννομο συμφέρον του εδραζόμενο στη βλάβη του από τη μη δυνατότητα υποβολής λυσιτελούς προσφοράς, απορριπτόμενων ως αβάσιμου του ισχυρισμού της αναθέτουσας αρχής ότι « Καμία συνεπώς από τις ανωτέρω προϋποθέσεις, για τη θεμελίωση του εννόμου συμφέροντος του πληρείται, καθώς, κατά τον χρόνο ασκήσεως, της επίδικης προδικαστικής προσφυγής, είχε ακόμη χρονικό περιθώριον να καταθέσει την προσφορά του και να συμμετάσχει στο διαγωνισμό, αφού

τελευταία η μέρα για την κατάθεση προσφορών, είχε οριστεί η 24.06.2022.Επομένως, κατά τον χρόνο άσκησης, της προδικαστικής προσφυγής, ο προσφεύγων οικονομικός φορέας, δεν είχε υποστεί καμία βλάβη, ούτε φυσικά ήταν βέβαιο, ότι θα επέλθει οιαδήποτε βλάβη» και τούτο διότι η προσφυγή σε περίπτωση που ανέμενε την τελευταία μέρα κατάθεσης των προσφορών θα ήταν εκπρόθεσμη, ήτοι απαράδεκτη (βλ. αρ. 361 ν. 4412/2016 σε συνδυασμό με την ημερομηνία δημοσίευσης της διακήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ στις 26.05.2022 και την ημερομηνία άσκησης της προσφυγής στις 20.06.2022). Ομοίως απορριπτέων των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής περί του ότι « οι προσβαλλόμενοι όροι ουδόλως εμποδίζουν την προσφεύγουσα να υποβάλει προσφορά, δεδομένου ότι στην Διακήρυξη προβλέπεται ιεράρχηση των τευχών. Ως εκ τούτου, και αληθείς υποτιθέμενοι οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας, περί αντίφασης των προβλέψεων, για την υποβολή προσφοράς (που δεν είναι), δεν τίθεται ζήτημα αδυναμίας υποβολής προσφοράς» και τούτο διότι προϋπόθεση για τη θεμελίωση του εννόμου συμφέροντος δεν αποτελεί αποκλειστικά η αδυναμία υποβολής προσφοράς αλλά και το γεγονός ότι καθίσταται ουσιωδώς δυσχερής η **λυσιτελής** συμμετοχή του (βλ. 1^ο εδάφιο της παρούσας σκέψης) καθόσον κατά τους ισχυρισμούς του προσφεύγοντος τα επίμαχα ζητήματα επηρεάζουν το σύνολο της προσφοράς του για τα Τμήματα 3 και 4, αφού δεν δύναται να καταρτίσει αντίστοιχα την οικονομική του προσφορά λόγω των αντιφατικών όρων της προσβαλλόμενης Διακήρυξης, άλλωστε αλυσιτελώς η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται ότι υφίσταται ιεράρχηση τευχών δημοπράτησης και τούτο διότι το γεγονός ότι η προσφορά του υποψηφίου προηγείται σε σειρά ισχύος, της διακήρυξης, ουδόλως συνεπάγεται ότι η (οικονομική) προσφορά του προσφεύγοντος θα γινόταν εν τέλει δεκτή. Ομοίως, απορριπτέοι είναι και οι ισχυρισμοί της αναθέτουσα αρχής περί του ότι *εδύνατο να ζητήσει διευκρινήσεις*

και όχι να υποβάλλει την υπό κρίση προσφυγή, και δη κατά την εκπνοή, τής σχετικής προθεσμίας, ενεργώντας συνεπώς παρελκυστικά» και τούτο διότι ως προς το 2^ο σκέλος τους οι ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής είναι προεχόντως αντιφατικοί σχετικά με τα ως άνω αναφερθέντα (περί δυνατότητας αναμονής έως την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφοράς) ενώ ως προς το 1^ο σκέλος διότι ουδόλως υποχρεούται ο εκάστοτε οικονομικός φορέας όπως υποβάλλει αίτημα παροχής διευκρινήσεων ούτε αποτελεί προϋπόθεση παραδεκτού της προδικαστικής προσφυγής. Συνεπώς, παραδεκτώς ο προσφεύγων προσβάλλει του όρους της διακήρυξης ως προς τα επίμαχα τμήματα 03 και 04 για τα οποία και μόνο σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου θεμελιώνει έννομο συμφέρον προς υποβολή προσφοράς.

10. Επειδή ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι «το Τμήμα 3 της προκηρυσσόμενης συμφωνίας – πλαίσιο αφορά στις υπηρεσίες καλλωπιστικού πρασίνου, περιποίηση πρασίνου & φύτευση καλλωπιστικών φυτών & λουλουδιών – θαμνοκοπή, χορτοκοπή & κλαδέματα και καθαρισμό δρόμων από χόρτα στις Δ.Ε. ..., ..., ..., και ..., εκτιμώμενης αξίας 4.074.096,65 ευρώ, πλέον 24% για τέσσερα έτη, ενώ το Τμήμα 4 αφορά στις ίδιες υπηρεσίες για τις Δ.Ε. ..., ..., ..., και ..., εκτιμώμενης αξίας 3.849.866,38 πλέον ΦΠΑ 24% για τέσσερα έτη. Στο Παράρτημα IV της Διακήρυξης αναφέρεται το «Αναλυτικό Τιμολόγιο Μελέτης» της Συμφωνίας Πλαίσιο. Ειδικότερα στις σελίδες 168 επ. του Παραρτήματος αυτού αναφέρονται συγκεκριμένα προϋπολογιζόμενα κόστη υπηρεσιών για το Τμήμα 3 και το Τμήμα 4. Από την προσεκτική επισκόπηση του «Αναλυτικού Τιμολογίου Μελέτης» προκύπτει ότι ο προϋπολογισμός του κόστους γίνεται: α) με βάση το Κόστος Προσωπικού (μικτό κόστος εργατοώρας για οδηγούς, χειριστές, εργάτες, κηπουρούς και γεωπόνους αρχιτεκτονικής

τοπίου για την υψηλή, μεσαία και χαμηλή περίοδο). Η Διακήρυξη μάλιστα αναφέρει ρητά αριθμό εργαζομένων, ημέρες εργασίας και ώρες απασχόλησης ανά ημέρα εργασίας και ανά περίοδο, με αποτέλεσμα οι υπηρεσίες να ορίζονται με βάση τις ώρες και τις ημέρες παροχής υπηρεσιών, καθώς και με τον αριθμό των εργαζομένων. β) με βάση το Κόστος Κίνησης Οχημάτων (κόστος καυσίμου και φθορών για φορτηγά 3,5 τόνων, Ηλεκτρικό, όχημα χορτοκοπής, όχημα Μεταφύτευσης και αρθρωτό καλαθοφόρο, επίσης για την υψηλή, μεσαία και χαμηλή περίοδο). Και στην περίπτωση αυτή, η Διακήρυξη ορίζει ρητά τον αριθμό των οχημάτων, τις ημέρες εργασίας, την απόσταση που θα διανύουν τα οχήματα ανά περίοδο. γ) με βάση τα λοιπά κόστη των παραπάνω οχημάτων, των εργαλείων για κλάδεμα και καλωπισμό δέντρων και θάμνων και το κόστος προμήθειας λουλουδιών. Με βάση τα επιμέρους αυτά (α), (β) και (γ) κόστη προκύπτει ο προϋπολογισμός για τα τέσσερα χρόνια της συμφωνίας πλαίσιο.

Στη συνέχεια, στο Παράρτημα V η Διακήρυξη περιλαμβάνει το Έντυπο της Οικονομικής Προσφοράς. Στις σελίδες 177 και 178 περιλαμβάνονται τα υποδείγματα του Εντύπου της Οικονομικής προσφοράς για το Τμήμα 3 και 4 αντίστοιχα. Τα υποδείγματα αυτά ζητούν μόνο τη συνολική προσφερόμενη τιμή τετραετίας, με και χωρίς ΦΠΑ, χωρίς κάποια περαιτέρω ανάλυση. Έτσι, με βάση τον προϋπολογισμό της Διακήρυξης, με βάση το καλούμενο «Αναλυτικό Τιμολόγιο Μελέτης» του Παραρτήματος IV και με βάση το υπόδειγμα του Παραρτήματος V, η οικονομική προσφορά των υποψήφιων οικονομικών φορέων φαίνεται να πρέπει να συνταχθεί με βάση τον αριθμό εργαζομένων, τις ημέρες και ώρες εργασίας τους και το κόστος των μηχανημάτων και λοιπών εξόδων. Σε αντίθεση προς όλα αυτά, στο άρθρο 4ο «Όροι Πληρωμής – Τρόπος Παρακολούθησης /Υλοποίησης της Σύμβασης – Αμοιβή – Κρατήσεις» του

Παραρτήματος II «Ειδική Συγγραφή Υποχρεώσεων» της Διακήρυξης αναφέρονται, μεταξύ άλλων, τα εξής: «4.1 Ο Ανάδοχος κάθε εκτελεστικής σύμβασης αμείβεται το αργότερο έως τριάντα (30) ημέρες από ρητή ή πλασματική έγκριση του λογαριασμού, σύμφωνα με την ανάλυση της αμοιβής του, ή όπως προκύπτει από την Οικονομική του Προσφορά (στο στάδιο υποβολής προσφοράς για την σύναψη της εκτελεστικής σύμβασης) και τις πιστοποιούμενες από την Υπηρεσία υπηρεσίες που έχουν παρασχθεί ανά μήνα. Για την πληρωμή του ο Ανάδοχος συντάσσει και υποβάλλει μηνιαίο Τιμολόγιο το οποίο παραλαμβάνεται από την αρμόδια Υπηρεσία του Δήμου και πιστοποιεί την εκτέλεση των ανάλογων εργασιών. ...». Ιδίως, όμως, σύμφωνα ο όρος 4.2.6. (σελ. 136) προβλέπει ότι «Η πιστοποίηση των εργασιών θα γίνεται με παρόμοια αυτών των δημοσίων έργων δηλαδή με ακριβή αριθμητική πιστοποίηση των εργασιών ανά κατηγορία και είδος και σαφή πρόβλεψη του τρόπου ελέγχου και της παραλαβής τους». Στο σημείο αυτό θα πρέπει να τονιστεί ότι σε κανένα σημείο της Διακήρυξης δεν αναφέρεται αριθμός, κατηγορία και είδος των ζητούμενων εργασιών, δηλαδή σαφείς, ορισμένες και συγκεκριμένες ποσότητες εργασιών, προκειμένου να είναι δυνατή η σύνταξη οικονομικής προσφοράς κατά αριθμό εργασιών, κατηγορία και είδος και με τιμή μονάδας ανά εργασία. Ως προς δε την αμοιβή του αναδόχου, ο όρος 4.3.1 προβλέπει ότι «Συμβατική αμοιβή του αναδόχου είναι το ποσό της Οικονομικής του Προσφοράς για την πλήρη, ολοκληρωτική, έντεχνη και προσήκουσα εκτέλεση των φυσικών αντικειμένων της συμφωνίας πλαίσιο και της εκτελεστικής σύμβασης. Γίνεται, συνεπώς, και στην περίπτωση αυτή λόγος για εκτέλεση «φυσικού αντικειμένου». Περαιτέρω, στο Παράρτημα VI - Υπόδειγμα της Συμφωνίας – Πλαίσιο, που επισυνάπτεται στην Διακήρυξη, γίνεται αναφορά σε «Παραδοτέα». Ειδικότερα στο άρθρο 5 (Παραλαβή Εκτελεστικών Συμβάσεων) προβλέπεται παραλαβή

παρεχόμενων υπηρεσιών ή/και παραδοτέων. Στο άρθρο 6 προβλέπεται ότι η συνολική δαπάνη της παρεχόμενης υπηρεσίας θα προκύψει απολογιστικά ανάλογα με το μέρος των υπηρεσιών που θα υλοποιηθεί. Στο δε Παράρτημα VII – Υπόδειγμα Σχεδίου Εκτελεστικής Σύμβασης, περιλαμβάνεται το άρθρο 8.5, το οποίο αναφέρεται σε οριστική απόρριψη ολόκληρου ή μέρους των παραδοτέων, η έγκριση της αντικατάστασης των παραδοτέων αυτών με άλλα και απειλείται έκπτωση αν δεν αντικατασταθούν τα παραδοτέα που απορρίφθηκαν μέσα στην προθεσμία που τάχθηκε. Παρόλα αυτά, όπως προαναφέρθηκε, η Διακήρυξη δεν προβλέπει οποιοδήποτε παραδοτέο, ούτε η οικονομική προσφορά μπορεί να συνταχθεί με βάση οποιοδήποτε παραδοτέο, αφού τα μόνα παραδοτέα που προβλέπει τόσο το «Αναλυτικό Τιμολόγιο Μελέτης» όσο και οι λοιποί όροι της Διακήρυξης είναι οι ώρες απασχόλησης του προσωπικού και η χρήση των μηχανημάτων. Καθίσταται έτσι αδύνατη η σύνταξη οικονομικής προσφοράς, όταν από την μία πλευρά ζητείται κόστος απασχόλησης προσωπικού και χρήσης μηχανημάτων και από την άλλη πλευρά προβλέπεται ότι η πιστοποίηση των εργασιών θα γίνεται με τρόπο παρόμοιο με αυτόν των δημοσίων έργων δηλαδή με ακριβή αριθμητική πιστοποίηση των εργασιών ανά κατηγορία και είδος (όρος 4.2.6.). Τα ζητήματα αυτά επηρεάζουν το σύνολο της προσφοράς για τα Τμήματα 3 και 4, αφού οι οικονομικοί φορείς δεν γνωρίζουν με ποια βάση (ώρες ή ακριβή αριθμητική πιστοποίηση εργασιών ανά κατηγορία και είδος) θα πληρώνονται την αμοιβή τους κατά την εκτέλεση των εκτελεστικών συμβάσεων, ώστε να καταρτίσουν αντίστοιχα την οικονομική τους προσφορά. Η δε εταιρεία μας δεν έχει άλλο στάδιο προσβολής των αντιφατικών αυτών όρων, αφού στο στάδιο αυτό οφείλει να καταρτίσει και να υποβάλει οικονομική προσφορά για την ανάληψη της Συμφωνίας Πλαίσιο για τα Τμήματα 3 και 4 και των αντίστοιχων εκτελεστικών συμβάσεων, ούτε θα μπορεί σε επόμενο στάδιο (όπως αυτό της

εκτέλεσης) να προβάλλει σχετικές αντιρρήσεις για τους αντιφατικούς και αόριστους αυτούς όρους που δημιουργούν σοβαρό ζήτημα και καθιστούν αδύνατη την κατάθεση οικονομικής προσφοράς. Ενόψει δε των αρχών της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων και της διαφάνειας των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων, σε περίπτωση ακύρωσης μίας ή περισσότερων διατάξεων της διακήρυξης που ρυθμίζουν τις προϋποθέσεις παραδεκτού των προσφορών, πρέπει να ακυρωθεί η διακήρυξη στο σύνολό της (πρβλ. ΣτΕ 1135/2010, ΕΑ 1089/2009, ΣτΕ 2951-52/2004 επταμ. και απόφαση ΔΕΚ στην υπόθεση C448/2001, ENV AG κ.λπ., Συλλ. 2003, σελ. Ι-14527, σκέψεις 92-95).

11. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με τις οικείες απόψεις της ισχυρίζεται «Σε κάθε περίπτωση, προς απόρριψη των αόριστων, αβάσιμων και μη νόμιμων ισχυρισμών, τής προσφεύγουσας, αναφέρουμε τα κάτωθι: Η υπό κρίση προσφυγή ασκείται για τα Τμήματα 03 και 04, της διαδικασίας σύναψης Συμφωνίας- Πλαίσιο. Η προσφεύγουσα αβάσιμα επικαλείται, το μη δήθεν νόμιμο, των σχετικών όρων της Διακήρυξης. Ωστόσο, το τμήμα 03 και 04 της διακήρυξης, αφορά υπηρεσίες και όχι έργο. Ως εκ τούτου, ορθά και νόμιμα δεν προβλέπονται ποσότητες και παραδοτέα, κατά την παραλαβή των εργασιών. Οποιαδήποτε αναφορά, σε ακριβή - αριθμητική πιστοποίηση, «παρόμοια αυτών των δημοσίων έργων», όπως εξάλλου αναφέρει και η προσφεύγουσα, αφορά προσωπικό, οχήματα, ώρες εργασίας κ.λπ. Επιπλέον επισημαίνουμε, ότι στην Τεχνική Έκθεση σελ. 118-121, περιγράφεται με σαφήνεια, ότι «....το πρόγραμμα των εργασιών πρασίνου, θα καταρτίζεται σε εβδομαδιαία βάση, σε συνεννόηση με την Αρμόδια Διευθύνουσα Υπηρεσία, της Διευθύνουσας Υπηρεσίας». Επομένως, κατά τα αναφερόμενα και προβλεπόμενα, στην εν θέματι Συμφωνία-Πλαίσιο, η Αναθέτουσα θα έχει στη διάθεση της, από τον ανάδοχο, το

προβλεπόμενο προσωπικό και εξοπλισμό, και κατά την κρίση της, και τις προκύπτουσες καθημερινές ανάγκες, θα καθοδηγεί τον ανάδοχο, να παρέχει υποστηρικτικές υπηρεσίες (φύτευσης & περιποίησης λουλουδιών, καλλωπιστικών φυτών & καλλωπιστικού πρασίνου, χορτοκοπής, κλαδοκοπής, φύτευσης), με συγκεκριμένη συχνότητα ανά εβδομάδα. Ειδικότερα: Το αντικείμενο και των δύο Τμημάτων, σύμφωνα μετά διαλαμβανόμενα στην Διακήρυξη, τα οποία συνομολογούνται και από την προσφεύγουσα, αφορά κατά κύριο λόγο σε εργασίες φύτευσης και περιποίησης λουλουδιών, καλλωπιστικών φυτών και καλλωπιστικού πρασίνου, χορτοκοπής, κλαδοκοπής, φύτευσης (τύπου Manicured Garden) κ.λπ.), ήτοι εν γένει σε εργασίες καλλωπιστικού πρασίνου, και συντήρησης Πρασίνου. 1. Ο Ν.4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών & Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)» (Α147) ορίζει στο Άρθρο 02 ότι: «01. Για τους σκοπούς του παρόντος εφαρμόζονται οι ακόλουθοι ορισμοί: 01) ... 06) ως "δημόσιες συμβάσεις έργων" και ως "συμβάσεις έργων" νοούνται οι συμβάσεις που έχουν ως αντικείμενο, ένα από τα κάτωθι: α) την εκτέλεση ή συγχρόνως τη μελέτη και την εκτέλεση εργασιών που αφορούν μία από τις δραστηριότητες που αναφέρονται στο Παράρτημα ΙΙ, του Προσαρτήματος Α' (...), β) την εκτέλεση ή συγχρόνως τη μελέτη και την εκτέλεση έργου, γ) την υλοποίηση, με οποιαδήποτε μέσα, έργου ανταποκρινόμενου στις απαιτήσεις που ορίζει η αναθέτουσα αρχή/αναθέτων φορέας που ασκεί αποφασιστική επιρροή στο είδος ή στη μελέτη του έργου, 07) ως "έργο" νοείται το αποτέλεσμα ενός συνόλου οικοδομικών εργασιών ή εργασιών μηχανικού το οποίο επαρκεί αυτό καθαυτό για την εκπλήρωση μίας οικονομικής ή τεχνικής λειτουργίας. Η εκτέλεση των εργασιών του προηγούμενου εδαφίου απαιτεί ιδίως την εφαρμογή μελέτης κατά την έννοια του παρόντος, με τη χρήση τεχνικών γνώσεων και μεθόδων και αφορά νέες

κατασκευές, επεκτάσεις, ανακαινίσεις, επισκευές - συντηρήσεις κατά τη λειτουργία, κατεδαφίσεις υποδομών, ιδίως στις κατηγορίες οδοποιίας, οικοδομικών, υδραυλικών, ήλεκτρο μηχανολογικών, λιμενικών, βιομηχανικών - ενεργειακών, δικτύων, πρασίνου, καθαρισμού και επεξεργασίας νερού, υγρών, στερεών και αερίων αποβλήτων, γεωτρήσεων, ειδικών μονώσεων, ανελκυστήρων, ηλεκτρονικού εξοπλισμού, πλωτών έργων και εγκαταστάσεων, ναυπηγείων, αποκαλύψεις μεταλλείων ή όπως οι κατηγορίες αυτές διαμορφώνονται από τις κείμενες διατάξεις και των υποδομών εκ του συνδυασμού των ανωτέρω κατηγοριών ... 09) ως "δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών" και ως "συμβάσεις υπηρεσιών", νοούνται οι συμβάσεις, που έχουν ως αντικείμενο, την παροχή υπηρεσιών, πλην των αναφερομένων στην περίπτωση 06...», 2. Από τον συνδυασμό των ανωτέρω διατάξεων, συνάγονται τα ακόλουθα: Ως σύμβαση έργου ορίζεται η σύμβαση, με αντικείμενο, μία από τις δραστηριότητες του Παραρτήματος II, του Προσαρτήματος Α' του Ν.4412/2016. ή μία (01) σύμβαση, με αντικείμενο την επίτευξη ενός συνολικού αποτελέσματος οικοδομικών εργασιών ή εργασιών μηχανικού, το οποίο επαρκεί αυτό καθαυτό, για την εκπλήρωση μίας οικονομικής ή τεχνικής λειτουργίας. Η εκτέλεση των σχετικών εργασιών προϋποθέτει, ιδίως, την εφαρμογή μελέτης, με τη χρήση τεχνικών γνώσεων και μεθόδων, και αφορά σε νέες κατασκευές, επεκτάσεις, ανακαινίσεις, Επισκευές-Συντηρήσεις κατά τη λειτουργία, κατεδαφίσεις υποδομών. Περαιτέρω, ως δημόσια σύμβαση υπηρεσιών θεωρείται κάθε σύμβαση, με αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών, πλην των αναφερομένων στην Περίπτωση 06, της Παρ. 01, του Άρθρου 02. του Ν.4412/2016 (Ε.Σ. Τμ. Μείζ.- Επτ. Σύνθ. 1182/2015, 604, 766/2019, Τμ. VI4187/2014,405/2017,1349, 1350, 1351/2017). Εξάλλου, στην περίπτωση σύμβασης, που υπάγεται στο πεδίο εφαρμογής των Ενωσιακών Οδηγιών, ο

ορισμός μιας Δημόσιας Σύμβασης ως Σύμβασης Έργου, Προμηθειών και Υπηρεσιών ανάγεται στο Δίκαιο της Ευρωπαϊκής Ένωσης, και δεν εξαρτάται από το χαρακτηρισμό αυτής, με βάση την Εθνική Νομοθεσία (βλ. απόφαση ΔΕΕ της 18.07.2007, C-382/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, σκ. 30, βλ. και Ε.Σ. Τμ. Μείζ. - Επτ. Σύνθ. 1182/2015). 3. Οι ανωτέρω περιγραφόμενες εργασίες, καλλωπιστικού πρασίνου και συντήρησης πρασίνου, που αποτελούν το φυσικό αντικείμενο των Τμημάτων 03 και 04, της Συμφωνίας-Πλαίσιο, δεν περιλαμβάνονται στις δραστηριότητες που αναφέρονται στο Παράρτημα II, του Προσαρτήματος Α', του Ν.4412/2016 και δεν συνιστούν το αποτέλεσμα ενός συνόλου οικοδομικών εργασιών, ούτε το αποτέλεσμα εργασιών μηχανικού, το οποίο επαρκεί αυτό καθαυτό, για την εκπλήρωση μίας οικονομικής ή τεχνικής λειτουργίας, ενώ δεν έχει συνταχθεί ειδική τεχνική μελέτη μηχανικού, για την εκτέλεσή τους. Ως εκ τούτου, δεν συνιστούν έργο, κατά την έννοια του νόμου, αλλά παροχή υπηρεσιών, για τις οποίες, ακόμη και αν η εκτέλεσή τους πρέπει να πληροί τις οριζόμενες στη διακήρυξη τεχνικές προδιαγραφές (ΕΤΕΠ), εντούτοις δεν απαιτεί την τεχνική εξειδίκευση εργολήπτη δημοσίων έργων (πρβλ. Ε.Σ. Τμ. VI 43/2018). 4. Συνεπώς η εφαρμοστέα νομοθεσία που τηρήθηκε, κατά τη σύνταξη της Διακήρυξης της παρούσας, είναι οι διατάξεις του Ν.4412/2016, που αναφέρονται στην ανάθεση υπηρεσιών, και όχι έργου. 5. Συναφώς, η σύγκριση των οικονομικών προσφορών, λαμβάνει χώρα, με βάση την τελική τιμή, της προσφερόμενης υπηρεσίας, για τα τέσσερα (04) έτη, που αφορά η Συμφωνία-Πλαίσιο (αρ. Άρθρο 2.2.4). της Διακήρυξης, που παραπέμπει στο Παράρτημα V), η οποία πρέπει να βρίσκεται, εντός του συγκεντρωτικού προϋπολογισμού, του Παραρτήματος IV, που αφορά στα εν λόγω Τμήματα, και δεν διαμορφώνεται, σύμφωνα με έναν από τους τρόπους που ορίζει το Άρθρο 95, παρ. 02, του Ν.4412/2016, (ποσοστά έκπτωσης κ.λπ.),

που αφορούν στον τρόπο διαμόρφωσης προσφοράς, των δημόσιων συμβάσεων ανάθεσης έργου. Κατά τα συνομολογούμενα δε, και από την προσφεύγουσα, για τη διαμόρφωση της οικονομικής προσφοράς του, ο συμμετέχων πρέπει να λάβει υπόψη του, μία σειρά από δεδομένα και δη το εργατικό κόστος, που συναρτάται με την απασχόληση, του απαιτούμενου για την εκτέλεση των υπηρεσιών προσωπικού, το οποίο ορίζεται με σαφήνεια, ως προς το πλήθος, και τις ημέρες, και ώρες εργασίας, το κόστος κίνησης οχημάτων, και λοιπού του εξοπλισμού, συμπεριλαμβανομένων των λειτουργικών εξόδων, που απαιτούνται για την εκτέλεση των υπηρεσιών, τα διοικητικά και λοιπά κόστη, για τον συντονισμό και την εκτέλεση των υπηρεσιών, και ένα εύλογο ποσοστό εργολαβικού οφέλους, ώστε να διαμορφώσει μία πρόσφορα, ταυτόχρονα ρεαλιστική, και ανταγωνιστική. 6. Σχετικά με τον τρόπο πληρωμής, ο όρος 5.1.1. της Διακήρυξης παραπέμπει στο άρθρο 4 του Παραρτήματος II «Συγγραφή Υποχρεώσεων». Το εν λόγω άρθρο ορίζει, στην παρ. 4.1. τα εξής: «4.1 Ο Ανάδοχος κάθε εκτελεστικής σύμβασης, αμείβεται το αργότερο έως τριάντα (30) ημέρες, από ρητή ή πλασματική έγκριση του λογαριασμού, σύμφωνα με την ανάλυση της αμοιβής του, ή όπως προκύπτει από την Οικονομική του Προσφορά, (στο στάδιο υποβολής προσφοράς, για την σύναψη της εκτελεστικής σύμβασης), και τις πιστοποιούμενες από την Υπηρεσία, υπηρεσίες, που έχουν παρασχεθεί, ανά μήνα. Για την πληρωμή του, ο Ανάδοχος συντάσσει και υποβάλλει μηνιαίο Τιμολόγιο, το οποίο παραλαμβάνεται από την αρμόδια Υπηρεσία, του Δήμου, και πιστοποιεί την εκτέλεση, των ανάλογων εργασιών. Η εξόφληση των παραστατικών του αναδόχου, ολοκληρώνεται εντός τριάντα (30) ημερών, από την έκδοση του πρωτοκόλλου παραλαβής, τού τμήματος της υπηρεσίας (τμηματική παραλαβή), ή την αυτοδίκαιη παραλαβή, σύμφωνα με τις διατάξεις του Άρθρου 219, του

N.4412/2016. Με την παρέλευση της συμβατικής υποχρέωσης εξόφλησης, των παραστατικών, εντός της τασσόμενης προθεσμίας, εφαρμόζονται οι προβλεπόμενοι τόκοι υπερημερίας, κατά την κείμενη νομοθεσία. Η συμβατική αμοιβή του Αναδόχου, περιλαμβάνει όλες τις δαπάνες (όπως λειτουργικά έξοδα, έξοδα μετακινήσεων, πρόσθετα ειδικά και γενικά έξοδα, και κάθε δαπάνη, μη ρητά κατονομαζόμενη εδώ, και στα λοιπά άρθρα, τής παρούσας Σ.Υ., και των λοιπών συμβατικών τευχών, αναγκαία όμως για την εκτέλεση της σύμβασης, και για την επιτυχή εκπλήρωση, των υποχρεώσεων του) και το εργολαβικό του κέρδος, μέχρι την ολοκλήρωση των υπηρεσιών. Οι πληρωμές, που αναλογούν στα τέλη απόθεσης, των απορριμμάτων, βαρύνουν αποκλειστικά τον Δήμο. Τα τιμολόγια του Αναδόχου, για την αμοιβή του, καθώς και οι πληρωμές, που θα διεκπεραιώνονται από τον Δήμο, θα είναι εκπεφρασμένα σε ΕΥΡΩ, και σύμφωνα με την εκάστοτε ισχύουσα νομοθεσία. Σημειώνεται ότι, σε περίπτωση που έχει περικοπεί αμοιβή, ή καταλογιστεί ποινική ρήτρα, εις βάρος του ανάδοχου, εξαιτίας συμβατικής παράλειψης, ή πλημμελούς εκτέλεσης των εργασιών, αυτή θα αφαιρείται από το ποσό της οικείας πιστοποίησης, και η διαφορά θα αποτελεί, το τελικά πιστοποιούμενο, προς πληρωμή ποσό. Διευκρινίζεται ότι, ο Ανάδοχος αμείβεται, με βάση το αποτέλεσμα των παρεχόμενων υπηρεσιών του, για την εκτέλεση του έργου, που τού έχει ανατεθεί, και όχι με βάση την προσπάθεια, για την επιτέλεσή του. Συνεπώς, σε περίπτωση μη επίτευξης των καθορισμένων αποτελεσμάτων, θα αναπροσαρμόζεται (περικόπεται) αντίστοιχα, η αμοιβή του, με την επιφύλαξη κάθε άλλου δικαιώματος, του Δήμου. Η Οικονομική Επιτροπή, έχει το δικαίωμα, εάν διαπιστώσει ότι δεν τηρούνται οι συμφωνηθέντες όροι, να κηρύξει με απόφασή της, έκπτωτο τον ανάδοχο, να καταπέσει η εγγύηση καλής εκτέλεσης, υπέρ του Δήμου, και να προχωρήσει σε διενέργεια Νέας Εκτελεστικής

Σύμβασης». Εξάλλου στις παρ. 4.2. και 4.3. της Συγγραφής Υποχρεώσεων, ορίζονται τα ακόλουθα: «4.2 Τρόπος Παρακολούθησης - Υλοποίησης. 4.2.1 Η παρακολούθηση της υλοποίησης των υπηρεσιών, θα γίνεται από τις αρμόδιες Επιτροπές Παραλαβής & Καλής Εκτέλεσης Εργασιών (μία (01) επιτροπή ανά Τμήμα), που θα συσταθούν για το σκοπό αυτό, και θα γνωστοποιηθούν στους αναδόχους, μετά την υπογραφή, της εκάστοτε εκτελεστικής σύμβασης, και πριν από την εγκατάσταση, και την ανάληψη των υπηρεσιών τους. 4.2.2. Το πρωτόκολλο Παραλαβής & Καλής Εκτέλεσης Εργασιών, θα παραδίδεται κάθε μήνα στον Ανάδοχο, για να το προσκομίζει μαζί με το τιμολόγιο του, στην αρμόδια Υπηρεσία, για την πληρωμή. 4.2.3. Η Επιτροπή αυτή, έχει το δικαίωμα να προσκαλεί τον Ανάδοχο, σε συναντήσεις, κατά τις οποίες, θα παρουσιάζει την πρόοδο υλοποίησης των εργασιών του, γενικώς θέματα που ανακύπτουν, κατά την διάρκεια υλοποίησης τους. Κατά τις συναντήσεις αυτές, δίδονται και κατευθύνσεις, καθώς και διευκρινίσεις, εκατέρωθεν. 4.2.4. Η Επιτροπή Παραλαβής & Καλής Εκτέλεσης Εργασιών, μπορεί να απευθύνεται και εγγράφως προς τον Ανάδοχο, δίνοντας συγκεκριμένες οδηγίες και κατευθύνσεις. 4.2.5. Ο Ανάδοχος έχει υποχρέωση, να λαμβάνει υπόψη του, τις παρατηρήσεις της Επιτροπής, επί της παροχής των υπηρεσιών του. Κάθε ελάττωμα ή παράλειψη, που γνωστοποιείται εγγράφως στον Ανάδοχο, πρέπει να επανορθώνεται από αυτόν, μέσα σε εύλογη προθεσμία, που τάσσεται στο σχετικό έγγραφο. Ο Ανάδοχος έχει την υποχρέωση να επανορθώνει, για τα ελαττώματα ή τις παραλείψεις του, κατά την παροχή της υπηρεσίας του, μέχρι τη λήξη της σύμβασης. 4.2.6. **Η πιστοποίηση των εργασιών, θα γίνεται με παρόμοια αυτών, των δημοσίων έργων, δηλαδή με ακριβή αριθμητική πιστοποίηση των εργασιών, ανά κατηγορία και είδος, και με σαφή πρόβλεψη του τρόπου ελέγχου, και της παραλαβής τους.** 4.2.7. Η μη

συμμόρφωση, με τις εν λόγω παρατηρήσεις, δύναται να οδηγήσει σε καταγγελία της Σύμβασης. 4.3 Αμοιβή του αναδόχου: 4.3.1. Συμβατική αμοιβή του αναδόχου, είναι το ποσό της Οικονομικής του Προσφοράς, για την πλήρη, ολοκληρωτική, έντεχνη και προσήκουσα εκτέλεση του πλαισίου και της Εκτελεστικής Σύμβασης. 4.3.2. Η συνολική Συμβατική Αμοιβή του αναδόχου, αλλά και η μηνιαία συμβατική αμοιβή του, για τα φυσικά αντικείμενα, είναι σταθερή, όπως προκύπτει από την οικονομική του προσφορά, και δεν μπορεί να μεταβληθεί, από τυχόν αύξηση του όγκου, ή της ποσότητας των αστικών απορριμμάτων, τα οποία είναι υποχρεωμένος ο ανάδοχος, να συλλέγει άπαντα, στην περιοχή της Συμβατικής του Υποχρέωσης, ώστε να παραμένει καθαρό. 4.3.3. Η συμβατική αμοιβή του αναδόχου, περιλαμβάνει όλες τις δαπάνες, ακόμη και τις μη ρητά κατονομαζόμενες, αναγκαίες όμως για την εκτέλεση της σύμβασης, και την επιτυχή εκπλήρωση των υποχρεώσεών του, καθώς και το επιχειρηματικό του κέρδος, μέχρι την ολοκλήρωση, και παράδοση των εργασιών. 4.3.4.0 Δήμος δεν αναλαμβάνει καμία υποχρέωση, για τυχόν μέτρα που θα ληφθούν, από οποιαδήποτε αρχή, και αυξήσεις των κάθε φύσεως δαπανών, φόρων, τελών, μισθών, ημερομισθίων, μισθωμάτων, επιτοκίων κ.λπ. καθ' όλο το χρονικό διάστημα ισχύος της σύμβασης. Το συμβατικό τίμημα, δεν μπορεί να αναπροσαρμοστεί προς τα πάνω, για κανένα λόγο και αιτία, ενδεικτικά και όχι περιοριστικά αναφέρεται τυχόν μεταβολή των συνθηκών, αύξηση επιτοκίων, τιμαρίθμου, μισθωμάτων, ασφαλίσεων κλπ., με την επιφύλαξη του άρθρου 4.1.γ. 7. Οι προβλέψεις αυτές των παρ. 4.1., 4.2. και 4.4 του Άρθρου 04, της Συγγραφής Υποχρεώσεων, τελούν σε απόλυτη συμφωνία, με τις διατάξεις του Άρθρου 219, του Ν.4412/2016, περί παραλαβής του αντικειμένου, της Σύμβασης Παροχής Γενικών Υπηρεσιών, το οποίο άλλωστε και ρητώς μνημονεύεται στο αρ. 4 της Συγγραφής Υποχρεώσεων. Ειδικότερα, η Συγγραφή

Υποχρεώσεων ορίζει τμηματική παραλαβή, των υπηρεσιών, ανά μήνα, δυνατότητα που ευθέως προβλέπεται από το Άρθρο 219, του Ν.4412/2016, που δίνει το δικαίωμα στην αναθέτουσα Αρχή, να προβαίνει σε τμηματικές παραλαβές, ενώ προϋπόθεση για την παραλαβή, είναι να πιστοποιηθεί, ότι ο ανάδοχος εκτέλεσε το συγκεκριμένο μήνα, τις υπηρεσίες, όπως αυτές θα εξειδικεύονται στην Εκτελεστική Σύμβαση, και θα αποτυπώνονται ως πρόοδος εργασιών, ανά μήνα. Για την παραλαβή συστήνεται ανά Τμήμα Επιτροπή Παραλαβής, επίσης σε συμφωνία με τα οριζόμενα στο Άρθρο 219, του Ν.4412/2016, περί παραλαβής υπηρεσιών, η οποία συντάσσει Μηνιαίο Πρωτόκολλο Παραλαβής & Καλής Εκτέλεσης Εργασιών, το οποίο αποτελεί κατ' ουσίαν, το αναγκαίο δικαιολογητικό για την πληρωμή του αναδόχου, που συνοδεύει το σχετικό παραστατικό Τιμολόγησης, των υπηρεσιών του.8.Ειδικώς δε, επί του τρόπου πιστοποίησης των εργασιών, που δεν περιλαμβάνουν παραδοτέα, αλλά απαιτούν συνεχή παρουσία, του προσωπικού του αναδόχου, σε ημερήσια βάση, οι σχετικές διατάξεις του Ν.4412/2016, που αναφέρονται αποκλειστικώς σε παραλαβή υπηρεσιών, και συγκεκριμένα, διάταξη του Άρθρου 216, του Ν.4412/2016, υποδεικνύει τον ορισμό υπαλλήλου της υπηρεσίας, ως επόπτη, ενώ επιμέρους καθήκοντα για την παρακολούθηση της σύμβασης, μπορεί να ανατίθενται σε άλλους υπαλλήλους, της υπηρεσίας.Συνεπώς, ο επόπτης της υπηρεσίας πιστοποιεί την εκτέλεση του αντικειμένου, της σύμβασης, ανά μήνα, και απευθύνει έγγραφα και οδηγίες προς τον ανάδοχο, για τη βέλτιστη παροχή των υπηρεσιών. Τα ανωτέρω έχουν προβλεφθεί, σε συμφωνία με το διέπον την διαδικασία ανάθεσης σύμβασης νομοθετικό πλαίσιο, που είναι το νομοθετικό πλαίσιο ανάθεσης υπηρεσιών, και στην Παρ. 2.4., του Άρθρου 02, της Συγγραφής Υποχρεώσεων, όπου ορίζεται ρητά ότι ο Φορέας μας, υποχρεούται να ορίσει συγκεκριμένους υπαλλήλους, ως επιβλέποντες τη

σύμβαση. Επίσης το Άρθρο 216, του Ν.4412/2016, υποδεικνύει ως χρήσιμο εργαλείο, ειδικώς επί περιπτώσεων τμηματικών παραλαβών υπηρεσιών, που δεν έχουν παραδοτέα, την τήρηση από τον ανάδοχο ημερολογίου έργου (το οποίο, αν προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης, τηρείται υποχρεωτικά). Στο ημερολόγιο καταγράφονται, η τμηματική εκτέλεση του αντικειμένου της σύμβασης, η καθημερινή απασχόληση του προσωπικού, σε αριθμό και ειδικότητα, έκτακτα συμβάντα, και άλλα στοιχεία, που σχετίζονται με την εκτέλεση της σύμβασης. Το ημερολόγιο συνυπογράφεται από τον επόπτη της σύμβασης, που μπορεί να σημειώσει επί αυτού παρατηρήσεις, για την τήρηση των όρων της σύμβασης. Το ημερολόγιο φυλάσσεται στον χώρο εκτέλεσης της υπηρεσίας, ή όταν αυτό δεν είναι εφικτό, προσκομίζεται από τον ανάδοχο, στη έδρα της υπηρεσίας, εφόσον τούτο ζητηθεί. 9. Σε αυτή την κατεύθυνση, και λόγω των αυξημένων απαιτήσεων, περί της εκτέλεσης της παρούσας ανάθεσης, η Διακήρυξη ορίζει ρητά, στον όρο 2.4.3.2., που προσδιορίζει το υποχρεωτικό περιεχόμενο της τεχνικής προσφοράς, ότι ο ανάδοχος οφείλει να περιγράψει, στην τεχνική του προσφορά, με τρόπο αναλυτικό και συγκεκριμένο, τον τρόπο με τον οποίο θα ενημερώνει το Φορέα μας, για την πορεία εκτέλεσης των εργασιών, και τον τρόπο με τον οποίο πρόκειται, ο ίδιος να εποπτεύει το προσωπικό, που θα απασχολεί στους χώρους, που παρέχεται η υπηρεσία, σε ημερήσια βάση, τον τρόπο συντονισμού και διαχείρισης αυτού, καθώς και τα έκτακτα περιστατικά, που κρίνει ότι μπορεί να εμφανισθούν, και τις μεθόδους αντιμετώπισής τους. 10. Περαιτέρω, ειδικότερες πληροφορίες, για τον τρόπο πιστοποίησης των εργασιών, χορηγούνται και στους όρους 3.3. και 3.4., του Παραρτήματος Ι, που αφορά στην Αναλυτική Περιγραφή, του Φυσικού & Οικονομικού Αντικειμένου, της Σύμβασης.

Σύμφωνα με τους εν λόγω όρους που περιέχουν σχεδόν πανομοιότυπες προβλέψεις για τα Τμήματα 03 και 04, του διαγωνισμού, που αφορούν στις εργασίες Πρασίνου: Οι υπηρεσίες παρέχονται σε πενθήμερη (05) βάση, ανεξαρτήτως περιόδου (υψηλής, μεσαίας χαμηλής). Για τις εργασίες ορίζεται, ότι πρέπει να διατεθεί συγκεκριμένο προσωπικό, ενώ θα υπάρχει υπεύθυνος, τής αρμόδιας υπηρεσίας, σύμφωνα με τις υποδείξεις, τού οποίου, θα εκτελούνται οι εργασίες, ενώ το πρόγραμμα των εργασιών πρασίνου, θα καταρτίζεται σε εβδομαδιαία βάση, σε συνεννόηση με την Αρμόδια Διευθύνουσα Υπηρεσία (Διεύθυνση Περιβάλλοντος & Πρασίνου), οι υπάλληλοι της οποίας, έχουν την απαιτούμενη τεχνική κατάρτιση και εξειδίκευση.

Οι εργασίες που θα καλείται να εκτελεί ο ανάδοχος, είναι ενδεικτικά οι κάτωθι:

Ενδεικτικά, και όχι περιοριστικά, οι εργασίες που θα εκτελούνται είναι: Χορτοκοπή ζιζανίων · Κλαδοκοπή δέντρων · Φύτευση φυτών, θάμνων και δέντρων · Ανανέωση κόμης θάμνων και δέντρων · Εκρίζωση ζιζανίων · Καλλωπισμού του αστικού πρασίνου · Αναμόχλευσης εδάφους · Θρυμματισμού κλαδιών · Συνολική μεταφορά όλων των προϊόντων που προκύπτουν από τις · Κοπή όλων των παραφυάδων των δέντρων του αστικού πρασίνου και ειδικά αυτών στα · πεζοδρόμια όλου του νησιού. Συντήρηση έργων πρασίνου · Δημιουργία Συνθέσεων εξωτερικού χώρου.11. Τα ανωτέρω προκύπτουν και από το Υπόδειγμα Σχεδίου Εκτελεστικής Σύμβασης (Παράρτημα VII της Διακήρυξης). Στο εν λόγω Σχέδιο Σύμβασης, και συγκεκριμένα στο άρθρο 04, αναφέρεται ρητά, ότι προϋπόθεση για να πληρωθεί ο ανάδοχος, σε μηνιαία βάση, είναι η προσκόμιση του Πρωτοκόλλου Παραλαβής, τού τμήματος που αφορά η πληρωμή, το οποίο θα έχει συνταχθεί από την Επιτροπή Παραλαβής.

Ομοίως στην παρ. 8.3., του Άρθρου 08, ορίζεται, ότι η παραλαβή γίνεται από Επιτροπή Παραλαβής, μετά από διενέργεια, των απαιτούμενων ελέγχων. Προς επίρρωση των ανωτέρω, σας παραθέτουμε το κόστος ανά η μέρα εργασίας, ενδεικτικά για το Τμήμα 03, (αντίστοιχα εφαρμόζεται και στα υπόλοιπα Τμήματα 01, 02 και 04), όπως προκύπτει συνδυαστικά από την τεχνική περιγραφή (Παράρτημα 01, Διακήρυξης), εις την οποία περιγράφονται αναλυτικά, ο αριθμός των εργαζομένων, τα οχήματα και ο εξοπλισμός που απαιτείται, κλπ, και από τα αναλυτικά δεδομένα κοστολόγησης του Τιμολογίου, του Παραρτήματος IV, της Διακήρυξης, που κάθε επιμελής και ουσιαστικά ενδιαφερόμενος, οικονομικός φορέας, είχε την ευχέρεια να υπολογίσει:

Αριθμός απόφασης: 1182 /2022**Για το 01° Έτος**

Περίοδος	Κόστος προσωπικού	Κόστος κίνησης	Λοιπά κόστη	Μερικό σύνολο	Γενικά έξοδα παρόχου (16% επί του μερικού συνόλου)	Κόστος Περιόδου	Ημέρες εργασίας	Ημερήσια Δαπάνη (€)
ΥΨΗΛΗ	141.187,20€	34.467,20€	110.761,54€	286.415,94€	45.826,ss€	332.242,49€	88	3.775,4β€
ΜΕΣΑΙΑ	102.681,60€	21.146,98€	80.553,85€	204.382,48€	32.701,19€	237.083,62€	64	3.704,43€
ΧΑΜΗΛΗ	173.275,20€	42.156,00€	135.934,62€	351.366,62€	56.218,66€	407.585,27€	108	3.773,94€

Για το 02°, 03° και 04° Έτος

Περίοδος	Κόστος προσωπικού	Κόστος κίνησης	Λοιπά κόστη	Μερικό σύνολο	Γενικά έξοδα παρόχου (16% επί του μερικού συνόλου)	Κόστος Περιόδου	Ημέρες εργασίας	Ημερήσια Δαπάνη (€)
ΥΨΗΛΗ	144.327,41€	35.661,18€	119.223,08€	299.211,67€	47.873,87€	347.085,54€	88	3.944,15€
ΜΕΣΑΙΑ	104.965,12€	25.826,98€	86.707,69€	217.499,79€	34.799,97€	252.299,76€	64	3.942,18€
ΧΑΜΗΛΗ	177.128,64€	49.836,80€	146.319,28€	373.284,72€	59.725,56€	433.010,28€	108	4.009,38€

ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΕΡΓΑΣΙΩΝ για ΣΥΜΒΑΣΗ ΤΕΣΣΑΡΩΝ (04) ΕΤΩΝ

Φυσικό Αντικείμενο	Ημερήσια Δαπάνη	Ημέρες Εργασίας	Μερική Δαπάνη
Υπηρεσίες Καλλωπιστικού Πρασίνου, Περιποίηση Πρασίνου & Φύτευση Καλλωπιστικών Φυτών & Λουλουδιών - Θαμνοκοπή, Χορτοκοπή & Κλαδέματα, Καθαρισμός Δρόμων από χόρτα (Έτος 01°) [01/06-30/9]	3.775,48 €	88	332.242,49
Υπηρεσίες Καλλωπιστικού Πρασίνου, Περιποίηση Πρασίνου & Φύτευση Καλλωπιστικών Φυτών & Λουλουδιών - Θαμνοκοπή, Χορτοκοπή & Κλαδέματα, Καθαρισμός Δρόμων από χόρτα (Έτος 01°) [01/04-31/05 & 01/10-10/11]	3.704,43	64	237.083,62
Υπηρεσίες Καλλωπιστικού Πρασίνου, Περιποίηση Πρασίνου & Φύτευση Καλλωπιστικών Φυτών & Λουλουδιών - Θαμνοκοπή, Χορτοκοπή & Κλαδέματα, Καθαρισμός Δρόμων από χόρτα (Έτος 01°) [11/11-31/03]	3.773,94 €	108	407.585,27
Υπηρεσίες Καλλωπιστικού Πρασίνου, Περιποίηση Πρασίνου & Φύτευση Καλλωπιστικών Φυτών & Λουλουδιών - Θαμνοκοπή, Χορτοκοπή & Κλαδέματα, Καθαρισμός Δρόμων από χόρτα (Έτος 02°, 03°, 04°) [01/06-30/09]	3.944,15 €	264	1.041.255,33

Υπηρεσίες Καλλωπιστικού Πρασίνου, Περιποίηση Πρασίνου & Φύτευση Καλλωπιστικών Φυτών & Λουλουδιών - Θαμνοκοπή, Χορτοκοπή & Κλαδέματα, Καθαρισμός Δρόμων από χόρτα (Έτος 02, 03, 04) [01/04-31/05 & 01/10-	3.942,18 €	192	756.899,29
Υπηρεσίες Καλλωπιστικού Πρασίνου, Περιποίηση Πρασίνου & Φύτευση Καλλωπιστικών Φυτών & Λουλουδιών - Θαμνοκοπή, Χορτοκοπή & Κλαδέματα, Καθαρισμός Δρόμων από χόρτα (Έτος 02, 03, 04) [11/11-31/03]	4.009,35 €	324	1.299.030,65
Δαπάνη εργασιών			4.074.096,65 €
ΦΠΑ			977.783,20 €
Προϋπολογισθείσα Συνολική Δαπάνη Εργασιών			5.051.879,84 €

Τούτων δοθέντων, οδηγούμαστε στο συμπέρασμα, ότι η παραλαβή των εργασιών πρασίνου, προβλέπεται με απόλυτη σαφήνεια στη Διακήρυξη, και είναι απολύτως σύμφωνη, με τις σχετικές διατάξεις του Ν.4412/2106, περί παραλαβής υπηρεσιών. Συγκεκριμένα, ορίζεται με σαφήνεια, ότι η αρμόδια Υπηρεσία του Φορέα, καταρτίζει, σε συνεργασία με τον ανάδοχο, εβδομαδιαίο πρόγραμμα παροχής υπηρεσιών, ενώ η πιστοποίηση των εργασιών, γίνεται σε μηνιαία βάση, με βάση τις εργασίες που εκτελέστηκαν, σύμφωνα με το εβδομαδιαίο πρόγραμμα. Για την πιστοποίηση των εργασιών, ορίζονται επόπτες, από την Υπηρεσία και τον ανάδοχο, ενώ ανά μήνα συντάσσεται, από την αρμόδια επιτροπή Παραλαβής, που έχει την τελική ευθύνη της παραλαβής, τού αντικειμένου της εκτελεστικής σύμβασης, μηνιαίο πρωτόκολλο παραλαβής εργασιών, το οποίο υποβάλλεται, από τον ανάδοχο, στην Υπηρεσία του Φορέα μας, μαζί με το τιμολόγιο, για την πληρωμή του. Το γεγονός ότι στη Συγγραφή Υποχρεώσεων, αναφέρεται η φράση, ότι η πιστοποίηση θα γίνεται, με παρόμοιο τρόπο, με αυτόν που ισχύει στα δημόσια έργα, δεν αρκεί, ούτε προφανώς προσδίδει καμία ασάφεια, στον τρόπο παραλαβής των υπηρεσιών, της εκτελεστικής σύμβασης, ο οποίος, ως ανωτέρω εκτέθηκε, με απόλυτη σαφήνεια,

περιγράφεται στη Διακήρυξη, και οι περί του αντιθέτου ισχυρισμοί, τής προσφεύγουσας, αλυσιτελώς προβάλλονται, και άρα απαραδέκτως. Και τούτο διότι, αφενός η πρόβλεψη αυτή, ομιλεί περί παρόμοιου τρόπου, υπό την έννοια, ότι κι εδώ λαμβάνει χώρα, ποιοτικός έλεγχος των παρεχόμενων υπηρεσιών, και πιστοποίηση της παραλαβής, χωρίς πάντως καμία άλλη αναφορά σε προβλέψεις, που αρμόζουν σε παραλαβή δημοσίου έργου, (ουδόλως γίνεται ενδεικτικά αναφορά σε: υποχρέωση του αναδόχου, να συντάξει επιμετρήσεις, κατά διακριτά μέρη του έργου, για τις ποσότητες εργασιών που εκτελέσθηκαν, το προηγούμενο προβλεπόμενο διάστημα, με συνοπτική περιγραφή της, και ένδειξη του αντίστοιχου άρθρου του τιμολογίου, ή των πρωτοκόλλων κανονισμού, τιμών μονάδας νέων εργασιών, που εκτελέσθηκαν, και τα αναγκαία γι' αυτό, καθώς και επιμετρητικά σχέδια, στοιχεία και διαγράμματα, με βάση τα στοιχεία απευθείας καταμέτρησης των, τις οποίες οφείλει να υποβάλει στη διευθύνουσα υπηρεσία, με δήλωση περί της αλήθειας αυτών, και να υποβάλει επίσης ανακεφαλαιωτικούς λογαριασμούς, ποσών των εργασιών που εκτέλεσε, προκειμένου να πληρωθεί, ήτοι να συμμορφωθεί με τα Άρθρα 151 και 152, του Ν.4412/2016). Δεν θα μπορούσε, άλλωστε, να εφαρμοστεί, υπό καμία εκδοχή, η σχετική νομοθεσία δημοσίων έργων, εφόσον η Διακήρυξη δεν περιέχει ποσότητες εργασιών, που συνιστά προϋπόθεση της επιμέτρησής. Αυτονόητο είναι ότι, εφόσον στη Διακήρυξη, δεν προβλέπονται ποσότητες εργασιών, και αριθμητική πιστοποίηση, ανά είδος και κατηγορία εργασιών, ο τρόπος πληρωμής του αναδόχου, ουδόλως μπορεί να ακολουθεί αυτή τη μέθοδο, υπολογισμού της αμοιβής. Ο ανάδοχος θα πληρωθεί, με βάση την οικονομική προσφορά του, όπως έχει διαμορφωθεί, με βάση το εργατικό κόστος, το κόστος κίνησης οχημάτων, και τα λοιπά κόστη, η δε πληρωμή θα γίνεται τμηματικά, ανά μήνα. Επομένως, καμία βασιμότητα δεν έχει, ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας,

ότι δεν γνωρίζει, σε ποιά βάση θα πληρώνεται, την αμοιβή της, (ώρες, ή ακριβή αριθμητική πιστοποίηση εργασιών, ανά κατηγορία, και ανά είδος).

13. Διαπιστώνεται, επίσης, ότι η προσφεύγουσα κάνει αναφορά στην Προσφυγή της, στους όρους 4.1. και 4.2.6. της Συγγραφής Υποχρεώσεων, και σε συγκεκριμένα εδάφια, που αναφέρουν ότι η παραλαβή γίνεται, με πιστοποίηση των εργασιών, και η πληρωμή, με βάση τις πιστοποιούμενες υπηρεσίες, θέλοντας με αυτόν τον τρόπο να ενισχύσει το επιχείρημά της, ότι, δήθεν, οι εν λόγω διατυπώσεις, δημιουργούν σύγχυση, για την τηρούμενη μεθοδολογία, ως προς τον τρόπο παραλαβής και πληρωμής. Επί αυτών, παρατηρούμε, ότι ο όρος «πιστοποίηση του αντικειμένου, των υπηρεσιών», είναι δόκιμος, και απαντάται και στο νόμο, στις ειδικές διατάξεις για την παραλαβή υπηρεσιών (Άρθρο 216, Παρ. 03, του Ν.4412/2016, «03. Τα καθήκοντα του επόπτη είναι, ενδεικτικά, η πιστοποίηση της εκτέλεσης του αντικειμένου της σύμβασης, καθώς και ο έλεγχος της συμμόρφωσης του αναδόχου, με τους όρους της σύμβασης. Με εισήγηση του επόπτη, η υπηρεσία που διοικεί τη σύμβαση, μπορεί να απευθύνει έγγραφα, με οδηγίες και εντολές προς τον ανάδοχο, που αφορούν στην εκτέλεση της σύμβασης»), ενώ για την παραλαβή εργασιών, συντάσσονται ανακεφαλαιωτικοί πίνακες, μετά από επιμετρήσεις, η ακρίβεια των οποίων επαληθεύεται (δεν πιστοποιείται), με βάση το λεκτικό, των αντίστοιχων Άρθρων.

14. Ανακεφαλαιωτικά, καμία πρόβλεψη στη Διακήρυξη υπάρχει, περί παραλαβής των υπηρεσιών, με επιμέτρηση ποσοτήτων εργασιών, ούτε σε κανένα σημείο της Διακήρυξης ορίζεται, ότι η οικονομική προσφορά, οφείλει να συνταχθεί, κατά αριθμό εργασιών, κατηγορία και είδος, και με τιμή μονάδας, ανά εργασία, ισχυρισμός που προβάλλεται από την προσφεύγουσα αυθαίρετα, και χωρίς έρεισμα, στην Διακήρυξη του Δήμου μας, που αφορά σε υπηρεσίες, και Όχι σε Έργο. Συνεπώς, καμία σύγχυση ΔΕΝ δημιουργείται στην

προσφεύγουσα, από τους όρους της Διακήρυξης, οι δε ισχυρισμοί της, απαραδέκτως προβάλλονται, και χωρίς έννομο συμφέρον, αφού αν οι όροι δεν είναι αντιφατικοί, και δεν δημιουργούν σύγχυση, η προσφεύγουσα ουδόλως εμποδίζεται, στο να καταρτίσει την οικονομική προσφορά της, παρά τα αντιθέτως προβαλλόμενα, από εκείνη. Τέλος, και ο ισχυρισμός της ότι δήθεν, στο Παράρτημα VII, του Υποδείγματος Σχεδίου Σύμβασης, γίνεται λόγος περί παραδοτέων, και άρα δημιουργείται σύγχυση, για τον τρόπο κατάστρωσης της οικονομικής προσφοράς, προβάλλεται ομοίως απαράδεκτα, και προσχηματικά. Τούτο διότι, εκ της φύσεως των εργασιών, καλλωπιστικού πρασίνου & συντήρησης πρασίνου, και του τρόπου εκτέλεσης αυτών, σύμφωνα με τη Διακήρυξη, σε καθημερινή βάση, με την αδιάλειπτη επί οκταώρου παροχή εργασίας, από συγκεκριμένο εργατικό δυναμικό, και με συγκεκριμένους όρους επίβλεψης εκτέλεσης, καθίσταται απολύτως σαφές, ότι η διακήρυξη, δεν προβλέπει παραδοτέα, ώστε να μην τίθεται ζήτημα σύγχυσης, εκ της αναφοράς σε αυτά. Κατ' ακολουθία προκύπτει, ότι καμία ασάφεια, ή/και αντίθεση στους όρους της Διακήρυξης υπάρχει, αναφορικά με τη δυνατότητα σύνταξης της οικονομικής προσφοράς, για τα Τμήματα 03 και 04, και των Άρθρων 04, 05 και 06, του παραρτήματος VI, καθώς και του άρθρου 8.5, του παραρτήματος VII, καθώς είναι αυτονόητο, ότι για να παραληφθούν οι υπηρεσίες, απαιτείται πιστοποίηση και παραλαβή, κατά τα νομίμως προβλεπόμενα. Συνεπώς οι προβαλλόμενοι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας, τυγχάνουν αυθαίρετοι, αβάσιμοι στο σύνολό τους, και πρέπει μετά ταύτα, να απορριφθούν. Σε κάθε περίπτωση, προβάλλονται παντελώς αόριστα από την προσφεύγουσα, καθ' όσον αυτή, ουδόλως αναφέρει, σε τι ακριβώς συνίσταται η επικαλούμενη εκ μέρους της, δήθεν παραβίαση των αρχών, της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας, αλλά και απαράδεκτα, καθόσον η τελευταία δεν αποδεικνύει τη ζημία

της, από τους προσβαλλόμενους, υπό άρθρο 04, και ειδικότερα υπό 4.1, 4.3.1. και υπό 4.2.6, της Διακήρυξης, δοθέντος ότι δεν στοιχειοθετείται, η επικαλούμενη ασάφεια των σχετικών όρων, και η συνακόλουθη αιτίαση, ότι καθιστά δήθεν αδύνατη, την υποβολή προσφορών, από τους ενδιαφερομένους οικονομικούς φορείς, και την εκ μέρους τους, διαμόρφωση ανταγωνιστικών προσφορών, και δη κατά παράβαση των γενικών αρχών, που εφαρμόζονται κατά την σύναψη των δημοσίων συμβάσεων, σύμφωνα με το Άρθρο 18, του Ν.4412/2016, όπως ισχύει. Εν προκειμένω, η με ΓΑΚ/ΕΑΔΗΣΥ 878/21.06.2022 Προδικαστική Προσφυγή, της εταιρείας «....», είναι προδήλως αβάσιμη, και απορριπτέα, οι δε ενέργειες και πράξεις από μέρους του Δήμου μας, είναι απολύτως σύννομες, και αποβλέπουσες πρωτίστως στο Δημόσιο Συμφέρον»....

12. Επειδή, ο προσφεύγων απέστειλε στην ΕΑΔΗΣΥ με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου το από 11.07.2022 υπόμνημα του, επί των απόψεων της αναθέτουσας αρχής, ωστόσο απαραδέκτως καθόσον στο πλαίσιο ηλεκτρονικού διαγωνισμού μέσω ΕΣΗΔΗΣ, όφειλε να το καταθέσει ρητά στο σύστημα (βλ. αρ. 18 της ΚΥΑ με Αριθμ. 64233/2021 (2453/Β) *Ρυθμίσεις τεχνικών ζητημάτων που αφορούν την ανάθεση των Δημοσίων Συμβάσεων Προμηθειών και Υπηρεσιών με χρήση των επιμέρους εργαλείων και διαδικασιών του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ)*). Παράλληλα, δεν επικαλείται τυχόν δυσλειτουργία του Συστήματος πολλώ δε μάλλον δεν την αποδεικνύει. Εν πάσει περιπτώσει εμμένει στους ισχυρισμούς του περί ασάφειας των όρων της διακήρυξης ισχυριζόμενος ότι η αναθέτουσα αρχή εν τοις πράγμασι αποδέχεται την εκ μέρους του επικαλούμενη ασάφεια.

13. Επειδή το άρθρο 18 του Ν.4412/2016 ορίζει ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης». Περαιτέρω, το άρθρο 53 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «1. **Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών [...].** 2. Τα έγγραφα της σύμβασης, πλην της προκήρυξης σύμβασης του άρθρου 63 και της προκαταρκτικής προκήρυξης του άρθρου 62, σε περίπτωση που η τελευταία χρησιμοποιείται ως μέσο προκήρυξης του διαγωνισμού, περιέχουν ιδίως:.... ββ) τον τρόπο σύνταξης και υποβολής των οικονομικών προσφορών,...

14. Επειδή εφαρμοστέες είναι οι διατάξεις της διακήρυξης όπως τις επικαλούνται τα μέρη και εκτέθηκαν αναλυτικά στην προσφυγή και στις οικείες απόψεις.

15. Επειδή, η διαδικασία αναθέσεως των δημοσίων συμβάσεων διέπεται από την αρχή της διαφάνειας, η οποία, προς διασφάλιση της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, επιβάλλει στην αναθέτουσα αρχή, πλην της υποχρέωσης σαφήνειας των όρων της διακήρυξης, και την υποχρέωση να περιγράψει κατά τρόπο απολύτως σαφή και ακριβή στη διακήρυξη και στα τεύχη που τη συνοδεύουν τις πραγματικές συνθήκες υπό τις οποίες θα κληθεί να παράσχει ο ανάδοχος τις ζητούμενες, εν προκειμένω, υπηρεσίες, ώστε κάθε

ενδιαφερόμενος, αφενός μεν να διαθέτει όλες τις πληροφορίες που του είναι απαραίτητες για να αποφασίσει αν θα μετάσχει ή όχι στον προκηρυχθέντα διαγωνισμό, αφετέρου δε να έχει σε περίπτωση συμμετοχής του στο διαγωνισμό τις αυτές ακριβώς με τους λοιπούς διαγωνιζόμενους ευκαιρίες κατά το στάδιο προετοιμασίας και υποβολής της προσφοράς του (πρβ. ΔΕΚ αποφάσεις της 20.9.1988, 31/87, Beentjies, Συλλογή 1988, σ. 4635, σκ. 22, της 18.10.2001, C-19/00, SIAC Construction, Συλλογή 2001, σ. I- 7725, σκ. 41 και 42 και της 4.12.2003, C-448/01, EVN AG Wiehstrom, GmbH, βλ. επίσης ΕΑ 1093, 1076/2006). Ειδικότερα, στο Μέρος Γ του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ V (βλ. και αρ. 63 ν. 4412/2016),) του ν. 4412/2016, όπως ισχύει, ορίζεται ότι η προκήρυξη πρέπει, μεταξύ άλλων, να περιλαμβάνει πληροφορίες σχετικά με τη φύση και έκταση των υπηρεσιών.

16.Επειδή ο προσφεύγων με τον μόνο λόγο της προσφυγής ισχυρίζεται ότι καθίσταται αδύνατη η σύνταξη οικονομικής προσφοράς για τα επίμαχα τμήματα 3 και 4 , όταν από την μία πλευρά ζητείται κόστος απασχόλησης προσωπικού και χρήσης μηχανημάτων και από την άλλη πλευρά προβλέπεται ότι η πιστοποίηση των εργασιών θα γίνεται με τρόπο παρόμοιο με αυτόν των δημοσίων έργων δηλαδή με ακριβή αριθμητική πιστοποίηση των εργασιών ανά κατηγορία και είδος (όρος 4.2.6.) Τα ζητήματα αυτά κατά τους ισχυρισμούς του επηρεάζουν το σύνολο της προσφοράς, αφού οι οικονομικοί φορείς δεν γνωρίζουν με ποια βάση (ώρες ή ακριβή αριθμητική πιστοποίηση εργασιών ανά κατηγορία και είδος) θα πληρώνονται την αμοιβή τους κατά την εκτέλεση των εκτελεστικών συμβάσεων, ώστε να καταρτίσουν αντίστοιχα την οικονομική τους προσφορά δοθέντος ότι η Διακήρυξη δεν προβλέπει οποιοδήποτε παραδοτέο, αφού τα μόνα παραδοτέα που προβλέπει τόσο το «Αναλυτικό Τιμολόγιο

Μελέτης» όσο και οι λοιποί όροι της Διακήρυξης είναι οι ώρες απασχόλησης του προσωπικού και η χρήση των μηχανημάτων.

Η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται ότι τα επίμαχα τμήματα αφορούν σε εκτέλεση υπηρεσιών και όχι σε έργο, ούτως οποιαδήποτε αναφορά, σε ακριβή - αριθμητική πιστοποίηση, παρόμοια με των δημοσίων έργων, δεν μπορεί να εφαρμοστεί γιατί δεν περιλαμβάνει επιμετρήσεις ποσοτήτων εργασιών. Επομένως, κατά τους ισχυρισμούς της αναθέτουσας αρχής θα έχει στη διάθεση της, από τον ανάδοχο, το προβλεπόμενο προσωπικό και εξοπλισμό, και κατά την κρίση της και τις προκύπτουσες καθημερινές ανάγκες, θα καθοδηγεί τον ανάδοχο να παρέχει υποστηρικτικές υπηρεσίες (φύτευσης & περιποίησης λουλουδιών, καλλωπιστικών φυτών & καλλωπιστικού πρασίνου, χορτοκοπής, κλαδοκοπής, φύτευσης), με συγκεκριμένη συχνότητα ανά εβδομάδα. Αναφορικά με τη σύγκριση των οικονομικών προσφορών, λαμβάνει χώρα, με βάση την τελική τιμή, της προσφερόμενης υπηρεσίας, για τα τέσσερα (04) έτη, που αφορά η Συμφωνία-Πλαίσιο (ορ. Άρθρο 2.2.4. της Διακήρυξης, που παραπέμπει στο Παράρτημα V), η οποία πρέπει να βρίσκεται, εντός του συγκεντρωτικού προϋπολογισμού, του Παραρτήματος IV, που αφορά στα εν λόγω Τμήματα, όπου ο συμμετέχων πρέπει να λάβει υπόψη του, μία σειρά από δεδομένα και δη το εργατικό κόστος, που συναρτάται με την απασχόληση, του απαιτούμενου για την εκτέλεση των υπηρεσιών προσωπικού, το οποίο ορίζεται με σαφήνεια, ως προς το πλήθος, και τις ημέρες, και ώρες εργασίας, το κόστος κίνησης οχημάτων, και λοιπού του εξοπλισμού, συμπεριλαμβανομένων των λειτουργικών εξόδων, που απαιτούνται για την εκτέλεση των υπηρεσιών, τα διοικητά και λοιπά κόστη, για τον συντονισμό και την εκτέλεση των υπηρεσιών,

και ένα εύλογο ποσοστό εργολαβικού οφέλους, ώστε να διαμορφώσει μία πρόσφορα, ταυτόχρονα ρεαλιστική, και ανταγωνιστική. Τέλος, κατά τους ισχυρισμούς της η προσφυγή είναι αβάσιμη και εδύνατο να παρασχεθούν διευκρινήσεις κατόπιν σχετικού αιτήματος.

17. Επειδή, εν προκειμένω, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου, γίνονται δεκτοί οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος περί ασάφειας των επίμαχων όρων της διακήρυξης που αφορούν στην κατάρτιση οικονομικής προσφοράς, λόγω παράβασης του αρ. 53 παρ. 1-2 και κατ' επέκταση του αρ. 18 του ν. 4412/2016, όπου το μεν πρώτο απαιτεί σαφήνεια των όρων της διακήρυξης, του τρόπου σύνταξης των οικονομικών προσφορών περιλαμβανομένων, το δε 2^ο αφορά στην εφαρμογή της αρχής της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης και τούτο διότι όροι αντιφατικοί κατατείνουν, ως εν προκειμένω, στη δημιουργία ασάφειας με αποτέλεσμα την κατάθεση μη συγκρίσιμων προσφορών και δυσχέρεια εφαρμογής των θεμελιωδών αρχών που διέπουν την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων (βλ. σκ. 15 της παρούσας).

Ειδικότερα, βασίμως μεν ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή ότι ο εκάστοτε συμμετέχων πρέπει να λάβει υπόψη του, μία σειρά από δεδομένα και δη το εργατικό κόστος, που συναρτάται με την απασχόληση του απαιτούμενου προσωπικού, το οποίο ορίζεται με σαφήνεια, ως προς το πλήθος, και τις ημέρες, και ώρες εργασίας, το κόστος κίνησης οχημάτων, και λοιπού του εξοπλισμού, συμπεριλαμβανομένων των λειτουργικών εξόδων, που απαιτούνται για την εκτέλεση των υπηρεσιών, τα διοικητά και λοιπά κόστη, για τον συντονισμό και την εκτέλεση των υπηρεσιών, και ένα εύλογο ποσοστό εργολαβικού οφέλους, παραπέμποντας, μεταξύ άλλων στις σελ. 168 έως 173

της διακήρυξης, και συγκεκριμένα στο Παράρτημα IV αναλυτικό τιμολόγιο της συμφωνίας πλαίσιο, ΩΣΤΟΣΟ, ομοίως βασίμως ισχυρίζεται ο προσφεύγων ότι πέραν τούτων στο αρ. 4.2.6. της διακήρυξης (σελ. 136) ορίζεται ρητά ότι « Η πιστοποίηση των εργασιών θα γίνεται με παρόμοια αυτών των δημοσίων έργων δηλαδή με ακριβή αριθμητική πιστοποίηση των εργασιών ανά κατηγορία και είδος και σαφή πρόβλεψη του τρόπου ελέγχου και της παραλαβής τους», ενώ δεν προβλέπονται παραδοτέα, γεγονός που αποδέχεται και η αναθέτουσα αρχή, αλλά ούτε και αριθμός, κατηγορία και είδος των ζητούμενων εργασιών, δηλαδή σαφείς, ορισμένες και συγκεκριμένες ποσότητες εργασιών, προκειμένου να είναι δυνατή η σύνταξη οικονομικής προσφοράς κατά αριθμό εργασιών, κατηγορία και είδος και με τιμή μονάδας ανά εργασία. Αποτέλεσμα των ως άνω είναι να καθίσταται ιδιαιτέρως δυσχερής έως αδύνατη η σύνταξη ορθής οικονομικής προσφοράς, δεδομένου ότι ο εκάστοτε προσφέρων δεν γνωρίζει με ποια βάση (ώρες εργασίας ή ακριβή αριθμητική πιστοποίηση εργασιών ανά κατηγορία και είδος) θα καταβάλλεται εν τέλει η αμοιβή του η οποία βασίζεται και στην εκ μέρους του υποβληθείσα οικονομική προσφορά. Επιπλέον, στο Παράρτημα VI - Υπόδειγμα της Συμφωνίας – Πλαίσιο, που επισυνάπτεται στην Διακήρυξη, και συγκεκριμένα στο άρθρο 6 προβλέπεται ότι *«η συνολική δαπάνη της παρεχόμενης υπηρεσίας θα προκύψει απολογιστικά ανάλογα με το μέρος των υπηρεσιών που θα υλοποιηθεί. Διευκρινίζεται ότι, ο Ανάδοχος αμείβεται, με βάση το αποτέλεσμα των παρεχόμενων υπηρεσιών του, για την εκτέλεση του έργου, που τού έχει ανατεθεί, και όχι με βάση την προσπάθεια, για την επιτέλεσή του»*. Δηλαδή, η εν λόγω απαίτηση προσομοιάζει σε συγκεκριμένα παραδοτέα που δεν υφίστανται και όχι σε παροχή εργασιών με αμοιβή ανά εργατοώρα, ως αναφέρει η αναθέτουσα αρχή στις οικείες απόψεις της. Επίσης, αλυσίτελως η αναθέτουσα αρχή προβαίνει σε εκτενή διάκριση μεταξύ έργου και υπηρεσίας και

τούτο διότι, ο προσφεύγων ουδόλως αρνείται το χαρακτήρα των προς παροχή υπηρεσιών άλλωστε δεν προκύπτει ότι πληροί τις προϋποθέσεις εκτέλεσης «έργου» πρασίνου. Αλυσιτελώς η αναθέτουσα αρχή ισχυρίζεται ότι *«η σύγκριση των οικονομικών προσφορών, λαμβάνει χώρα, με βάση την τελική τιμή»* και τούτο διότι προκειμένου να καταστεί δυνατή η κατάρτιση της οικονομικής προσφοράς ώστε να προκύψει συγκριτική αξιολόγηση ο εκάστοτε προσφέρων οφείλει να γνωρίζει τη βάση υπολογισμού εκ των προτέρων, κατά τα προαναφερθέντα. Επομένως, γίνονται δεκτοί οι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος περί ασάφειας. Συνεπώς, η προσβαλλόμενη πάσχει ακυρότητας ως προς τα στοιχεία που αφορούν στην κατάρτιση οικονομικής προσφοράς για τα τμήματα 3 και 4 της επίμαχης συμφωνίας πλαίσιο τα οποία πρέπει να συνάδουν με το κριτήριο ανάθεσης, τον τρόπο παρακολούθησης της σύμβασης και επακόλουθης πιστοποίησης των παρεχόμενων υπηρεσιών.

18. Επειδή γίνεται δεκτή η εισήγηση.

19. Επειδή, κατ' ακολουθία των ανωτέρω, η προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή για τα τμήματα 3 και 4, ως προς το επικουρικό αίτημα (ακύρωση επιμέρους όρων της διακήρυξης κατά τα ως άνω) και επακόλουθης προθεσμίας παράτασης του χρόνου υποβολής προσφορών, απορριπτόμενου του αιτήματος του προσφεύγοντος για ακύρωση στο σύνολο της της επίμαχης διακήρυξης και τα τμήματα 1 και 2 για τα οποία και δεν θεμελιώνει έννομο συμφέρον (βλ. σκ. 9 της παρούσας).

20. Επειδή, ύστερα από την προηγούμενη σκέψη, το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων πρέπει να επιστραφεί (άρθρο 363 Ν.4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την προσφυγή.

Ακυρώνει την προσβαλλόμενη κατά το σκεπτικό.

Διατάσσει την επιστροφή του παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 29.07.2022 και εκδόθηκε στις 08.08.2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Η Γραμματέας

Αικατερίνη Ζερβού

Μαρία Κατσαρού