

Η

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

2ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στις 27 Ιουνίου 2022 με την εξής σύνθεση: Αικατερίνη Ζερβού-Πρόεδρος, Χρυσάνθη Ζαράρη-Εισηγήτρια και Χρήστος Σώκος, Μέλη.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής και λήψης κατάλληλων προσωρινών μέτρων που ενσωματώνεται στην 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 στην ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

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

Με την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή στην οποία ο προσφεύγων σωρεύει και αίτημα λήψης μέτρων προσωρινής προστασίας, αιτείται να ακυρωθεί στο σύνολό της και ειδικά σε ό,τι αφορά στο Τμήμα 3 και στο Τμήμα 4, η υπ' αρ. πρωτ. ... Διακήρυξη του ... για τη Σύναψη Συμφωνίας – Πλαίσιο με ανοικτή διαδικασία μέσω ΕΣΗΔΗΣ για την «...», 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 ... 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 καθώς και το Παράρτημα IV (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 I (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: ... β) CPV: ... γ) CPV: ... δ) CPV: 90610000-6 «Υπηρεσίες καθαρισμού και σάρωσης οδών» ε) CPV: ... στ) ... 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. ΚΑΜΕΙΡΟΥ, Δ.Ε. ΑΤΤΑΒΥΡΟΥ», πλέον ΦΠΑ 24% για τέσσερα (04) έτη ΤΜΗΜΑ 02: «ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΑΠΟΚΟΜΙΔΗΣ, ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΥ ΚΑΙ ΠΛΥΣΗΣ ΚΑΔΩΝ ΣΤΙΣ Δ.Ε.», € πλέον ΦΠΑ 24% για τέσσερα (04) έτη. ΤΜΗΜΑ 03: «ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΚΑΛΛΩΠΙΣΤΙΚΟΥ ΠΡΑΣΙΝΟΥ, ΠΕΡΙΠΟΙΗΣΗ ΠΡΑΣΙΝΟΥ & ΦΥΤΕΥΣΗ ΚΑΛΛΩΠΙΣΤΙΚΩΝ ΦΥΤΩΝ & ΛΟΥΛΟΥΔΙΩΝ - ΘΑΜΝΟΚΟΠΗ, ΧΟΡΤΟΚΟΠΗ & ΚΛΑΔΕΜΑΤΑ, ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΣ ΔΡΟΜΩΝ ΑΠΟ ΧΟΡΤΑ ΣΤΙΣ Δ.Ε...», ΤΜΗΜΑ 04: ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΚΑΛΛΩΠΙΣΤΙΚΟΥ ΠΡΑΣΙΝΟΥ, ΠΕΡΙΠΟΙΗΣΗ ΠΡΑΣΙΝΟΥ & ΦΥΤΕΥΣΗ ΚΑΛΛΩΠΙΣΤΙΚΩΝ ΦΥΤΩΝ & ΛΟΥΛΟΥΔΙΩΝ ΔΡΟΜΩΝ ΑΠΟ ΧΟΡΤΑ ΣΤΙΣ ...».

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 30/06/2022και ώρα. 13:00 (βλ. αρ. 1.5 και 3.1.1 της διακήρυξης).

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 ... 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 ΙV 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 25.05.2022, 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 ΑΕΠΠ 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.

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, το υπό εξέταση αίτημα λήψης προσωρινών μέτρων και ίδια αναστολής της υπό στοιχείο 1 διαγωνιστικής διαδικασίας που σωρεύεται στην με ΓΑΚ ΑΕΠΠ 49/2022 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 **λυσιτελή** 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 Σάκκουλα, 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, στην οποία ενσωματώνει και το υπό εξέταση αίτημα αναστολής του διαγωνισμού, 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 που προσβάλλονται παρακάτω. Συγκεκριμένα, ο καταστατικός σκοπός της εταιρείας μας (άρθρο 2 του Καταστατικού) περιλαμβάνει, μεταξύ άλλων, την παροχή υπηρεσιών κατασκευής και συντήρησης κήπων και φροντίδας φυτών εσωτερικού και εξωτερικού χώρου, ενώ η εταιρεία μας εκτελεί αντίστοιχες συμβάσεις μεγάλου οικονομικού*

αντικειμένου, όπως ενδεικτικά η υπ' αριθμ. ... σύμβαση παροχής ίδιων υπηρεσιών προς τον ..., 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».

10. 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».

11. Επειδή, 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,

12. Επειδή σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 360 «Δικαίωμα άσκησης προσφυγής» του ν. 4412/2016 : «1. Κάθε ενδιαφερόμενος ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση του νόμου αυτού και έχει ή είχε υποστεί ή ενδέχεται να υποστεί ζημία από εκτελεστή πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής κατά παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, υποχρεούται, πριν από την υποβολή των προβλεπόμενων στον Τίτλο 3 ένδικων βοηθημάτων, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ κατά της σχετικής πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής».

13. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 366 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147/08.08.2016) ως ισχύει ορίζεται ότι: «1. Η ΑΕΠΠ, ύστερα από αίτημα του προσφεύγοντος και μετά από κλήση της αναθέτουσας αρχής προ τριών (3) ημερών, εκδίδει υποχρεωτικά κατόπιν συνεδρίασης συνοπτικά αιτιολογημένη απόφαση είτε αναστολής εκτέλεσης της προσβαλλόμενης πράξης είτε απόρριψης του αιτήματος περί λήψης προσωρινών μέτρων. Η ΑΕΠΠ μπορεί να εκδώσει απόφαση αναστολής της προσβαλλόμενης πράξης και αυτεπαγγέλτως. Σε κάθε περίπτωση, με την απόφαση αναστολής η ΑΕΠΠ ορίζει και τα κατάλληλα μέτρα έως ότου αποφανθεί για την προσφυγή και, πάντως, όχι πέραν της προθεσμίας που ορίζεται στην παρ. 1 του άρθρου 367 για την έκδοση της απόφασής της. 2. Με την απόφαση της παρ. 1 μπορεί να διατάσσονται προσωρινά μέτρα για να επανορθωθεί η εικαζόμενη παράβαση ή να αποτραπεί η ζημία των θιγόμενων συμφερόντων, στα οποία συμπεριλαμβάνονται μέτρα που αναστέλλουν τη διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης ή την εκτέλεση οποιασδήποτε απόφασης λαμβάνει η αναθέτουσα αρχή. 3. Η ΑΕΠΠ μπορεί να αποφασίσει να μην χορηγηθούν τα προσωρινά μέτρα της παρ. 2, αν κρίνει ότι, ύστερα από στάθμιση όλων των συμφερόντων που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη. Η

απόφαση να μη χορηγηθούν προσωρινά μέτρα δεν θίγει τις λοιπές αξιώσεις που προβάλλει το πρόσωπο που έχει ζητήσει τη χορήγηση των εν λόγω μέτρων.».

14. Επειδή, σύμφωνα με την αιτιολογική έκθεση του Ν.4412/2016, επί του άρθρου 366 αυτού, αναφέρεται ότι: «Δίδεται η δυνατότητα στην ΑΕΠΠ να διατάξει προσωρινά μέτρα προκειμένου να μην καταστεί αλυσιτελής η αποδοχή της προδικαστικής προσφυγής λόγω της προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας». Επομένως, η απόφαση επί του αιτήματος αναστολής – λήψης προσωρινών μέτρων, σκοπεί να αποτρέψει τη δημιουργία ανεπανόρθωτων καταστάσεων ή δύσκολα αναστρέψιμων λόγω της προόδου του διαγωνισμού. Στο πλαίσιο αυτό, σκοπός της απόφασης επί αιτήματος αναστολής -λήψης προσωρινών μέτρων είναι η διασφάλιση των, κατ' ελάχιστον, αμφισβητούμενων δικαιωμάτων των προσφευγόντων μέχρι την οριστική κρίση της διαφοράς και, ειδικότερα, η ρύθμιση μέχρι τότε μιας κατάστασης προς αποτροπή επικείμενου κινδύνου ή ανεπανόρθωτης βλάβης ή ζημίας.

15. 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., εκτιμώμενης αξίας 4.074.096,65 ευρώ, πλέον 24% για τέσσερα έτη, ενώ το Τμήμα 4 αφορά στις ίδιες υπηρεσίες για τις Δ.Ε., 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 προβάλει 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).

16. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με τις οικείες απόψεις της ισχυρίζεται «..., ο προσφεύγων οικονομικός φορέας προς επίκληση λόγων που θεμελιώνουν το έννομο συμφέρον για την άσκηση της προσφυγής του ισχυρίζεται ότι η εταιρεία του δραστηριοποιείται στην παροχή υπηρεσιών πρασίνου και ενδιαφέρεται να συμμετάσχει στον επίμαχο διαγωνισμό μόνο για τα Τμήματα 03 και 04 αυτού, πλην όμως εμποδίζεται να υποβάλει παραδεκτή νόμιμη προσφορά λόγω δήθεν των μη νόμιμων όρων της Διακήρυξης που προσβάλλονται με την υπό κρίση. Η υπό κρίση προσφυγή είναι απαράδεκτη κατά τα προαναφερόμενα ως ασκούμενη άνευ εννόμου συμφέροντος, αφού οι προσβαλλόμενοι όροι ουδόλως εμποδίζουν την προσφεύγουσα να υποβάλει προσφορά δεδομένου ότι στην Διακήρυξη προ βλέπεται 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. Λαμβάνοντας υπόψη τα ανωτέρω, η προσφεύγουσα δεν αποδεικνύει τη ζημία της, από τους προσβαλλόμενους όρους της διακήρυξης δοθέντος ότι δεν εμποδίζεται η συμμετοχή της στον διαγωνισμό, ούτε εμποδίζεται η συμμετοχή οικονομικού φορέα λόγω δήθεν των μη νόμιμων όρων της Διακήρυξης που προσβάλλονται με την υπό κρίση κατά παράβαση των αρχών του ανταγωνισμού. Επομένως, η προσφεύγουσα άνευ εννόμου συμφέροντος και σε κάθε περίπτωση απαραδέκτως στρέφεται κατά των προσβαλλόμενων όρων της Διακήρυξης. Περαιτέρω αναφέρουμε ότι το Τμήμα 03, της Συμφωνίας-Πλαίσιο, αφορά στις υπηρεσίες καλλωπιστικού πρασίνου, περιποίηση πρασίνου & φύτευση καλλωπιστικών φυτών & λουλουδιών - θαμνοκοπή, χορτοκοπή & κλαδέματα και καθαρισμό δρόμων από χόρτα στις Δ.Ε. ..., εκτιμώμενης αξίας 4.074.096,65 Ευρώ πλέον 24% για τέσσερα έτη, ενώ το Τμήμα 04 αφορά στις ίδιες υπηρεσίες για τις Δ.Ε. ..., εκτιμώμενης αξίας 3.849.866,38 Ευρώ πλέον ΦΠΑ 24% για τέσσερα έτη. Επιτακτικοί λόγοι δημοσίου συμφέροντος επιβάλλουν επομένως την άμεση δημοπράτηση της σύμβασης (η οποία έχει ήδη καθυστερήσει λόγω

προδικαστικών προσφυγών) προκειμένου αφενός και πρωτίστως να διατηρηθεί η αποκομιδή, καθαριότητα κ.λπ. στον Δήμο ... (τμήματα 01 και 02 του εν θέματι διαγωνισμού), με την παροχή υπηρεσιών καθαριότητας και υγιεινής προς τους μόνιμους και επαρχιακούς κατοίκους της ..., τη φροντίδα για πρόληψη της δημόσιας υγείας και τη βελτίωση της αισθητικής εικόνας του Δήμου και αφετέρου να συντηρηθεί το πράσινο στο Δήμο μας και να αποφευχθεί η συσσώρευση κλαδεμάτων και χόρτων με άμεσο κίνδυνο πρόκλησης πυρκαγιών (τμήματα 02 και 03, του εν θέματι διαγωνισμού). Είναι δε γνωστές οι καταστροφικές συνέπειες που έχει υποστεί το νησί μας από πυρκαγιές τα τελευταία χρόνια. Άλλωστε τα ζητήματα που θίγει η προσφεύγουσα, αφενός αφορούν αποκλειστικά και μόνο τα τμήματα 03 και 04, στα οποία ενδιαφέρεται αυτή να υποβάλει προσφορά και όχι το σύνολο του Διαγωνισμού, αφετέρου αυτά αποτελούν αντικείμενο αιτημάτων προς διευκρίνιση και δεν συνιστούν λόγους ακύρωσης της Διακήρυξης. Κατά τα παγίως γενομένα δεκτά από τη νομολογία, η Διακήρυξη του Διαγωνισμού αποτελεί κανονιστική πράξη, η οποία διέπει τον διαγωνισμό και δεσμεύει τόσο την αναθέτουσα αρχή, η οποία διενεργεί αυτόν (ΕΣ Πράξεις 78/2007, 19/2005, 31/2003) όσο και τους διαγωνιζόμενους. Περαιτέρω, κατά πάγια νομολογία, στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού εντάσσονται και οι διευκρινίσεις που παρέχονται από την αναθέτουσα αρχή στους διαγωνιζόμενους με την έκδοση σχετικής πράξης παροχής διευκρινίσεων προ της υποβολής των προσφορών. Η εν λόγω πράξη περί παροχής διευκρινίσεων αποτελεί εκτελεστή πράξη, υποκείμενη σε προσφυγή και εφ' όσον δεν αμφισβητηθεί η νομιμότητά της, οι παρεχόμενες με αυτήν διευκρινίσεις εντάσσονται στο κανονιστικό πλαίσιο του διαγωνισμού, συμπληρώνοντας τους σχετικούς όρους της διακήρυξης στους οποίους αναφέρονται (πρβλ. Ε.Α. ΣτΕ 190/2015, 108/2015, 55/2015, 44/2015, 92/2014, 254/2012, 45/2008). Θα μπορούσε συνεπώς η προσφεύγουσα, να ζητήσει διευκρινήσεις, αφού είχε τη δυνατότητα αυτή, δυνάμει του οικείου άρθρου της Διακήρυξης (ορ. ΔΕΦ ΠΑΤΡΩΝ Ν1/2022 Δεφ Πατρ , σκ 12), και κατόπιν αυτών να υποβάλλει την

προσφορά της και όχι να υποβάλλει την υπό κρίση προσφυγή και δη κατά την εκπνοή της σχετικής προθεσμίας παρελκυστικά. Μετά ταύτα δέον όπως η υπό κρίση προσφυγή απορριφθεί πρωτίστως ως απαράδεκτη λόγω έλλειψης εννόμου συμφέροντος. II. Περαιτέρω ως προς την υπό κρίση προσφυγή Σε κάθε περίπτωση προς απόρριψη των αόριστων, αβάσιμων και μη νόμιμων ισχυρισμών της 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, 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 και περιποίησης λουλουδιών, καλλωπιστικών φυτών και καλλωπιστικού πρασίνου, χορτοκοπής, κλαδοκοπής, φύτευσης) με συγκεκριμένη συχνότητα ανά εβδομάδα. Ειδικότερα: το αντικείμενο και των δύο Τμημάτων, σύμφωνα με τα 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*) κλπ.), ήτοι εν γένει σε εργασίες καλλωπιστικού πρασίνου και

συντήρησης Πρασίνου. 01. Ο Ν.4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)» (Α'147) ορίζει στο Άρθρο 02 ότι: «01. Για τους σκοπούς του παρόντος εφαρμόζονται ΟΛ 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 Ιί 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, ηλεκτρο 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. 2. Από τον συνδυασμό των ανωτέρω διατάξεων συνάγονται τα ακόλουθα: Ως σύμβαση έργου ορίζεται η σύμβαση με αντικείμενο μία από τις

δραστηριότητες του Παραρτήματος Π του Προσαρτήματος Α' του Ν.4412/2016. ή μία 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. VI 4187/2014, 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 Π 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. 06...». 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 (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 και δεν διαμορφώνεται σύμφωνα με έναν από τους τρόπους που ορίζει το άρθρο 95, παρ. 02, του Ν.4412/2016 (ποσοστά έκπτωσης κλπ), 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 μέρες 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. 6. Σχετικά με τον τρόπο πληρωμής, ο όρος 5.1.1. της Διακήρυξης παραπέμπει στο άρθρο 4 του Παραρτήματος Π «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 του τμήματος της υπηρεσίας (τμηματική παραλαβή) ή την αυτοδίκαιη παραλαβή σύμφωνα με τις διατάξεις του Άρθρου 219, του Ν.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 της παρούσας Σ.Υ. και των λοιπών συμβατικών τευχών, αναγκαία όμως για την εκτέλεση της σύμβασης και 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 του έχει ανατεθεί και όχι με βάση την προσπάθεια για την επιτέλεσή του. Συνεπώς, σε περίπτωση μη επίτευξης των καθορισμένων αποτελεσμάτων θα αναπροσαρμόζεται (περικόπτεται) αντίστοιχα η αμοιβή του, με την επιφύλαξη κάθε άλλου δικαιώματος του Δήμου. Η Οικονομική Επιτροπή έχει το δικαίωμα να διαπιστώσει ότι δεν τηρούνται οι συμφωνηθέντες όροι να κηρύξει με απόφασή

της έκπτωση του 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 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 τω πλαίσιο και της εκτελεστικής σύμβασης, 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. Ο 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 Αρθρου 4.1.γ,7. Οι προβλέψεις αυτές των παρ. 4.1., 4.2. & 4.4., του Άρθρου 04, της Συγγραφής Υποχρεώσεων, τελούν σε απόλυτη συμφωνία με τις διατάξεις του Αρθρου 219, του Ν.4412/2016, περί παραλαβής του αντικειμένου της σύμβασης παροχής γενικών υπηρεσιών, το οποίο άλλωστε και ρητώς μνημονεύεται στο Άρθρο 04, 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.4412/2106, περί παραλαβής υπηρεσιών, η οποία συντάσσει Μηνιαίο Πρωτόκολλο Παραλαβής και 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. 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. 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 και 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 βάση, ανεξαρτήτως περιόδου (υψηλής, μεσαίας χαμηλής). Για τις εργασίες ορίζεται ότι πρέπει να διατεθεί συγκεκριμένο προσωπικό, ενώ θα υπάρχει υπεύθυνος της αρμόδιας υπηρεσίας, σύμφωνα με τις υποδείξεις του 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 & 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 VI! 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, του 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. 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 του αντικείμενου 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 της προσφεύγουσας αλυσίτελως 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 διακρίτά μέρη του έργου για τις ποσότητες εργασιών που εκτελέστηκαν το προηγούμενο προβλεπόμενο διάστημα, με συνοπτική περιγραφή της και ένδειξη του αντίστοιχου άρθρου του τιμολογίου ή των πρωτοκόλλων κανονισμού τιμών μονάδας νέων εργασιών που εκτελέστηκαν 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 ποια βάση θα πληρώνεται την αμοιβή της (ώρες ή ακριβή αριθμητική πιστοποίηση εργασιών ανά κατηγορία και είδος). 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. 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 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 να καταρτίσει την οικονομική προσφορά της, παρά τα αντιθέτως προβαλλόμενα από αυτή. 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 अपαράδεκτα και προσχηματικά. Τούτο, διότι εκ της φύσεως των εργασιών καλλωπιστικού πρασίνου και 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 δεν 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 προδικαστικής προσφυγής, της εταιρείας «....», είναι προδήλως «βάσιμη και απορριπτέα, οι δε ενέργειες και πράξεις από μέρους μας, είναι απολύτως σύννομες και αποβλέπουσες στο Δημόσιο Συμφέρον. Δεδομένου λοιπόν ότι, αφενός η προσφυγή της αιτούσας ασκείται άνευ εννόμου συμφέροντος, αφετέρου αυτή είναι προδήλως αβάσιμη και απορριπτέα, δεν συντρέχει λόγος αναστολής, θα πρέπει να απορριφθεί το αίτημα, περι

αναστολής της προθεσμίας υποβολής προσφορών και της ημερομηνίας διενέργειας του Διαγωνισμού, με αντικείμενο «Παροχή Ολοκληρωμένων Υπηρεσιών Καθαριότητας, Καλλωπισμού, Πρασίνου & Ευταξίας του Δήμου ...», η δε ωφέλεια της αιτούσας, από την αποδοχή του αιτήματος της, υπολείπεται σαφώς, της βλάβης του Δημοσίου Συμφέροντος. Δέον μάλιστα να σημειωθεί, ότι, όπως προαναφέρθηκε, η προσφεύγουσα ενδιαφέρεται να καταθέσει προσφορά μόνο για τα τμήματα 03 και 04, της Διακήρυξης, ήτοι για τις υπηρεσίες καλλωπιστικού πρασίνου κ.λπ., και θίγει αποκλειστικά και μόνο τους οικείους όρους της Διακήρυξης, και όχι το σύνολο του Διαγωνισμού. Οι δε προβαλλόμενες αιτιάσεις αποτελούν αντικείμενο αιτημάτων, προς διευκρίνιση και δεν συνιστούν λόγους ακύρωσης της Διακήρυξης, στο σύνολο της, ή αναστολής του διαγωνισμού στο σύνολο του, όπως καταχρηστικά αιτείται η προσφεύγουσα.

17. Επειδή, προϋπόθεση της παροχής προσωρινών μέτρων υπέρ του αιτούντος είναι: α) η παραδεκτή άσκηση της προσφυγής, β) η ύπαρξη βλάβης του προσφεύγοντος ως στοιχείο του παραδεκτού της αίτησης θεμελιώνοντας το έννομο συμφέρον του και κριτήριο επιλογής του κατάλληλου ασφαλιστικού μέτρου, γ) η πιθανολόγηση βασιμότητας έστω κι ενός εκ των προβαλλόμενων λόγων, καθώς καθίσταται σαφές ότι προδήλως αβάσιμη – ως και προδήλως απαράδεκτη – προσφυγή δεν δύναται να θεμελιώσει αίτημα αναστολής και δ) να μην προκύπτει από τη στάθμιση όλων των συμφερόντων των εμπλεκόμενων μερών που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, ότι οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη (άρθρο 15 του ΠΔ 39/2017 και 366 του Ν. 4412/2017).

18. Επειδή, εν προκειμένω, η ύπαρξη ενδεχόμενης βλάβης του προσφεύγοντος ως στοιχείο του παραδεκτού του αιτήματος αναστολής του διαγωνισμού θεμελιώνει, καταρχάς, το έννομο συμφέρον του υπό την ιδιότητά του ως δραστηριοποιούμενου στον οικείο χώρο και προτιθέμενου να

συμμετάσχει πλην όμως κωλυόμενου να υποβάλλει λυσιτελή προσφορά καθόσον κατά τους ισχυρισμούς του, καθίσταται 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.)»*. Επίσης, οι λόγοι της προσφυγής δεν πιθανολογούνται ως προδήλως αβάσιμοι ή απαράδεκτοι, στο σύνολό τους. Εν προκειμένω, ενόψει των προβαλλόμενων ισχυρισμών που περιλαμβάνονται στην υπό εξέταση Προδικαστική Προσφυγή, καθίσταται προφανές ότι η διαπίστωση της βασιμότητας και η οριστική κρίση επ' αυτών, απαιτεί κρίση που δεν μπορεί να συναχθεί στο πλαίσιο της προσωρινής προστασίας (ΕΑ ΣτΕ 631/2011, 367/2008, 709/2007 ΔΕφΑθ (Συμβ) 109/2011, 166/2011 9/2015, 10/2015, 35/2015, 41/2015, 46/2015), αλλά ανήκει στην κρίση του Δικαστηρίου, εν προκειμένω καταρχήν στην ΕΑΔΗΣΥ, η οποία θα κρίνει, υπό το φως της κείμενης εθνικής και ενωσιακής νομοθεσίας και νομολογίας, σε σχέση με τα στοιχεία του φακέλου και των εκατέρωθεν προβαλλόμενων ισχυρισμών και ενδεχομένως κατόπιν αναζήτησης διευκρινήσεων από αμφοτέρωτα τα μέρη. Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή στις απόψεις της επικαλείται λόγους δημοσίου συμφέροντος για τη μη καθυστέρηση της διαγωνιστικής διαδικασίας, ωστόσο λόγοι δημοσίου συμφέροντος επιτάσσουν εξίσου με την ταχεία διεξαγωγή και την τήρηση της νομιμότητας, κατά τη διαδικασία, των διαγωνισμών για τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων, ώστε να γίνεται η ανάθεση σε νομίμως επιλεγέντα ανάδοχο (Ε.Α. ΣτΕ 840/2008). Σε κάθε δε περίπτωση, από μια γενική θεώρηση και στάθμιση των συμφερόντων των εμπλεκόμενων μερών που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος δεν προκύπτει ότι οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη. Εξάλλου, ακόμη και εάν δεν χορηγηθούν

μέτρα προσωρινής προστασίας, το νωρίτερο που θα καταστεί εφικτή η υπογραφή σύμβασης θα συμπίψει με το τέλος της αντιπυρικής περιόδου.

19. Επειδή, εξάλλου, η αναστολή προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας δεν διατάσσεται με αόριστη, αλλά βεβαία και εύλογη διάρκεια, δηλαδή μέχρι την έκδοση απόφασης επί της προσφυγής, και πάντως εντός της αποκλειστικής προθεσμίας του άρθρου 367 παρ. 1 του Ν. 4412/2016, χωρίς να καθυστερεί υπέρμετρα τη διαγωνιστική διαδικασία, ώστε να προστατευθούν και τα συμφέροντα της αναθέτουσας αρχής για ταχεία πρόοδο και ολοκλήρωση αυτής.

20. Επειδή, κατ' ακολουθία των ανωτέρω, το πλέον πρόσφορο και αναγκαίο μέτρο για την προσωρινή προστασία των διακινδυνευόμενων συμφερόντων είναι η αναστολή προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας έως την έκδοση απόφασης επί της υπό εξέταση προδικαστικής προσφυγής από την ΑΕΠΠ, η συζήτηση της οποίας έχει ορισθεί για τις 29.07.2022.

21. Επειδή γίνεται δεκτή η εισήγηση.

22. Επειδή, κατ' ακολουθία των ανωτέρω, το κρινόμενο αίτημα αναστολής–προσωρινών μέτρων πρέπει να γίνει δεκτό για τα τμήματα 3 και 4 .

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται το αίτημα λήψης μέτρων προσωρινής προστασίας

Αναστέλλει την πρόοδο της επίμαχης διαγωνιστικής διαδικασίας για τα τμήματα 3 και 4.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 27.06.2022 και εκδόθηκε στις 28.06.2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Η Πρόεδρος

Αικατερίνη Ζερβού

Η Γραμματέας

Ευαγγελία Πέτρου

α/α

ΝΑΥΣΙΚΑ- ΣΟΦΙΑ ΜΠΑΣΔΕΛΗ