



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΑΠΟΚΕΝΤΡΩΜΕΝΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗ
ΗΠΕΙΡΟΥ - ΔΥΤ. ΜΑΚΕΔΟΝΙΑΣ
ΓΕΝΙΚΗ Δ/ΝΣΗ ΕΣΩΤΕΡΙΚΗΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ
Δ/ΝΣΗ ΔΙΟΙΚΗΣΗΣ

Ιωάννινα, 4 Νοεμβρίου 2021

Αρ. Πρωτ.: 142084

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

✓ ΠΡΟΣ: Γραφείο Συντονιστή
Ενταύθα

ΘΕΜΑ: Απάντηση σε κοινοβουλευτικό έλεγχο

ΣΧΕΤ: 1) Το υπ' αριθμ. 79778/1-11-2021 έγγραφο του Υπουργείου Εσωτερικών, με συνημμένη την υπ' αριθμ. 707/27-10-2021 Ερώτηση της Κοινοβουλευτικής Ομάδας του ΚΚΕ με θέμα «Λειτουργία του Δικτύου Σταθμών Μεταφόρτωσης Απορριμμάτων Περιφέρειας Ηπείρου»
2) Το από 3-11-2021 μήνυμα ηλεκτρονικής αλληλογραφίας (mail) του Γραφείου Συντονιστή Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου – Δυτ. Μακεδονίας

Σε απάντηση του ως άνω υπ' αριθμ. 1 σχετικού εγγράφου του Υπουργείου Εσωτερικών, αναφορικά με το αντικείμενο του θέματος σας γνωρίζουμε τα κάτωθι:

Από τις διατάξεις της παρ. 4 του άρθρου 102 του Συντάγματος προκύπτει ότι το Κράτος υποχρεούται να ασκεί εποπτεία επί των πράξεων των Ο.Τ.Α., η οποία συνίσταται σε έλεγχο νομιμότητας, είτε προληπτικό είτε κατασταλτικό, εφόσον το Σύνταγμα δεν διακρίνει, κατά τους όρους του νόμου, με βάση την αρχή της νομιμότητας και τις ειδικότερες αρχές που διέπουν την δράση των οργάνων των Ο.Τ.Α., ενώ με τις διατάξεις του ΣΤ' Μέρους του ν. 3852/2010, οπ. τροποποιήθηκαν – αντικαταστάθηκαν με τις διατάξεις του 4555/2018 και σε σχέση με τις προϊσχύσασες διατάξεις του Κεφαλαίου Θ' του Τετάρτου Μέρους του ισχύοντα Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων (ν. 3463/2006), θεσπίστηκε ένα νέο σύστημα ελέγχου των πράξεων των μονομελών και συλλογικών οργάνων των δήμων και των πράξεων των νομικών τους προσώπων και των συνδέσμων τους που προσδιορίζονται στις διατάξεις αυτές από τη θεσμοθετούμενη με το νόμο αυτό (άρθρα 214-221 ν. 3852/2010) Αυτοτελή Υπηρεσία Εποπτείας των Ο.Τ.Α., που ιδρύεται στην έδρα κάθε Αποκεντρωμένης Διοίκησης, με αποκλειστική αρμοδιότητα τον έλεγχο νομιμότητας των πιο πάνω πράξεων των Ο.Τ.Α., των νομικών τους προσώπων και των Συνδέσμων τους και τον πειθαρχικό έλεγχο των αιρετών των Ο.Τ.Α., με εγγυήσεις, όμως ανεξαρτησίας για τον επικεφαλής αυτής, ανώτατο επί θητεία υπάλληλο, Ελεγκτή Νομιμότητας (ήδη δε από την ισχύ του ν. 4555/2018, Επόπτης Ο.Τ.Α.). Ωστόσο, έως την έναρξη λειτουργίας της πιο πάνω Αυτοτελούς Υπηρεσίας Εποπτείας Ο.Τ.Α., ο έλεγχος νομιμότητας (υποχρεωτικός κατ' άρθρο 225, αυτεπάγγελτος κατ' άρθρο 226 και κατόπιν ειδικής διοικητικής προσφυγής κατ' άρθρο 227) των πιο πάνω πράξεων των μονομελών και συλλογικών οργάνων των δήμων και των πράξεων των νομικών τους προσώπων και των συνδέσμων τους που προσδιορίζονται στις διατάξεις αυτές, ασκείται σύμφωνα με τη μεταβατική διάταξη του ως άνω άρθρου 238 του ν.

3852/2010, σε πρώτο στάδιο από τον Συντονιστή της οικείας Αποκεντρωμένης Διοίκησης (κατά τις διατάξεις των άρθρων 28 παρ. 1 και 28Α παρ. 1 του ν. 4325/2015 και ήδη σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 238 του ν. 3852/2010, όπως το τελευταίο άρθρο αντικαταστάθηκε – τροποποιήθηκε και ισχύει) και σε δεύτερο στάδιο κατόπιν ασκήσεως της εκ του άρθρου 151 του Κ.Δ.Κ. (Ν. 3463/2006) προσφυγής, από την Ειδική Επιτροπή του άρθρου 152 του ιδίου Κώδικα (ΣτΕ 2846/2019, σκέψη 6^η, 1155/2019, σκέψη 4^η, 1103/2019, σκέψη 5^η, 4602/2015, 2171/2014, 3701/2013, 1114, 2002/2012, ΝΣΚ 270/2017, 326/2016, 73/2011).

Στα πλαίσια αυτά, σύμφωνα με τις ως άνω περιγραφόμενες αρμοδιότητες της Υπηρεσίας μας, λαμβανομένων υπόψη και των διατάξεων του ν. 4555/2018 για τον έλεγχο νομιμότητας των αποφάσεων των ΦΟΔΣΑ:

Α. Με την υπ' αριθμ. **19162/19-2-2021** απόφαση του Συντονιστή Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου – Δυτ. Μακεδονίας (Α.Δ.Α. 9ΞΖΤΟΡ1Γ-ΙΒΘ), απορρίφθηκαν οι κάτωθι αναφερόμενες ειδικές διοικητικές προσφυγές που υποβλήθηκαν ενώπιον της Υπηρεσίας μας, κατ' άρθρο 227 του ν. 3852/2010: α) η από 4-1-2021 προσφυγή του Δήμου Ζίτσας Π.Ε. Ιωαννίνων, ΟΤΑ Α' Βαθμού, που εδρεύει στην Ελεούσα και εκπροσωπείται νόμιμα από τον κ. Δήμαρχο Ζίτσας, β) η από 4-1-2021 προσφυγή των Γεωργίου Αρλέτου, Βασιλείου Βλέτσα και Ευαγγέλου Πήχα, μελών του Δ.Σ. του «Αναγκαστικού Συνδέσμου Διαχείρισης Στερεών Αποβλήτων Διαχειριστικής Ενότητας Περιφέρειας Ηπείρου», γ) η από 5-1-2021 προσφυγή του Ιωάννη Δαρδαμάνη, μέλους του Δ.Σ. του «Αναγκαστικού Συνδέσμου Διαχείρισης Στερεών Αποβλήτων Διαχειριστικής Ενότητας Περιφέρειας Ηπείρου» και δ) η από 7-1-2021 προσφυγή των Σπυρίδωνα Διαμάντη του Σωτηρίου, Φανούριου Ευαγγέλου του Νικολάου, Θεόδωρου Γραμματικόπουλου του Απόλλωνα και Ιωάννη Φιλίππου του Αθανασίου, κατά της υπ' αριθμ. 35/2020 απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου του ΦΟ.Δ.Σ.Α. του ν. 4555/2018 με την επωνυμία «Αναγκαστικός Σύνδεσμος Διαχείρισης Στερεών Αποβλήτων Διαχειριστικής Ενότητας Περιφέρειας Ηπείρου» με θέμα «Έγκριση μελέτης και όρων δημοπράτησης για την ανάθεση της υπηρεσίας “Λειτουργία και Συντήρηση των ΣΜΑ Ηπείρου, Μεταφοράς Αστικών Στερεών Αποβλήτων (ΑΣΑ) και υπολείμματος της μονάδας επεξεργασίας απορριμμάτων (ΜΕΑ) Ηπείρου” με ανοιχτό διεθνή διαγωνισμό», ως απαραδέκτως ασκηθείσες, διότι λόγω της προϋπολογιζόμενης δαπάνης (25.987.191,53 € με Φ.Π.Α.) ο εν λόγω διαγωνισμός εμπίπτει στο πλαίσιο εφαρμογής του Βιβλίου IV (άρθρα 345 έως 374) του ν. 4412/2016 και του Π.Δ 39/17 «Κανονισμός εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ενώπιον της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), που αποκλείει την άσκηση διοικητικών προσφυγών κατά εκτελεστών πράξεων ή παραλείψεων της αναθέτουσας αρχής, ενώ καθόσον, το θεσπιζόμενο σύστημα παροχής έννομης προστασίας, κατά το στάδιο που προηγείται της σύναψης δημοσίων συμβάσεων, σκοπεί στην προστασία όσων ενδιαφέρονται να τους ανατεθούν οι συμβάσεις του ν. 4412/2016, έναντι της βλάβης την οποία υφίστανται ή ενδέχεται να υποστούν από την πιθανολογούμενη, εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής, παράβαση των οικείων κανόνων που διέπουν τις διαγωνιστικές διαδικασίες ανάθεσης συμβάσεων, έχει παγίως κριθεί ότι ο περιορισμός των προσώπων που δύνανται να προσφύγουν κατά μιας κανονιστικής πράξης, υπό την έννοια της θεμελίωσης του εννόμου συμφέροντος είναι θεμιτός και επιβεβλημένος, μη προσκρούων στο άρθρο 6 της ΕΣΔΑ, καθόσον συνάδει στην εξασφάλιση αποτελεσματικής έννομης προστασίας κατά το προδικαστικό στάδιο, αποτρέποντας την έναρξη προπετών διαδικασιών (ΑΕΠΠ αρ. 933_934/2018 σκ. 14), σύμφωνα με τα ειδικότερα διαλαμβανόμενα στο σκεπτικό της απόφασης του Συντονιστή Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου – Δυτικής Μακεδονίας.

Με την ίδια ως άνω απόφαση, ακυρώθηκε για παράβαση νόμου κατά τον αυτεπάγγελο έλεγχο νομιμότητας κατ' άρθρο 226 του ν. 3852/2010 οπ. ισχύει, η υπ' αριθμ. 35/2020 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του ΦΟ.Δ.Σ.Α. του ν. 4555/2018 με την επωνυμία «Αναγκαστικός Σύνδεσμος Διαχείρισης Στερεών Αποβλήτων Διαχειριστικής Ενότητας

Περιφέρειας Ηλείου» με θέμα «Έγκριση μελέτης και όρων δημοπράτησης για την ανάθεση της υπηρεσίας “Λειτουργία και Συντήρηση των ΣΜΑ Ηλείου, Μεταφοράς Αστικών Στερεών Αποβλήτων (ΑΣΑ) και υπολείμματος της μονάδας επεξεργασίας απορριμμάτων (ΜΕΑ) Ηλείου” με ανοιχτό διεθνή διαγωνισμό», σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο σκεπτικό της απόφασης του Συντονιστή Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηλείου – Δυτικής Μακεδονίας. Ειδικότερα, η υπ’ αριθμ. 35/2020 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του ΦΟ.Δ.Σ.Α. του ν. 4555/2018 με την επωνυμία «Αναγκαστικός Σύνδεσμος Διαχείρισης Στερεών Αποβλήτων Διαχειριστικής Ενότητας Περιφέρειας Ηλείου» με θέμα «Έγκριση μελέτης και όρων δημοπράτησης για την ανάθεση της υπηρεσίας “Λειτουργία και Συντήρηση των ΣΜΑ Ηλείου, Μεταφοράς Αστικών Στερεών Αποβλήτων (ΑΣΑ) και υπολείμματος της μονάδας επεξεργασίας απορριμμάτων (ΜΕΑ) Ηλείου” με ανοιχτό διεθνή διαγωνισμό» ακυρώθηκε από την Υπηρεσία μας κατά τον αυτεπάγγελο έλεγχο αυτής, διότι κατά τον υπολογισμό του συμβατικού αντικειμένου δεν λήφθηκαν υπόψη οι στόχοι του Εθνικού Σχεδίου Διαχείρισης Αποβλήτων (ΕΣΔΑ) [ΠΥΣ 39 της 31-8-2020 (ΦΕΚ 185 Α’)] για τα αστικά στερεά απόβλητα, παρόλο που μνημονεύεται στο προοίμιο της διακήρυξης, σύμφωνα με τα ειδικότερα διαλαμβανόμενα στο σκεπτικό της απόφασης του Συντονιστή Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηλείου – Δυτ. Μακεδονίας, στην οποία και παραπέμπουμε προς αποφυγή επαναλήψεων.

Κατά της ως άνω απόφασης του Συντονιστή Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηλείου – Δυτ. Μακεδονίας ο ΦΟ.Δ.Σ.Α. του ν. 4555/2018 με την επωνυμία «Αναγκαστικός Σύνδεσμος Διαχείρισης Στερεών Αποβλήτων Διαχειριστικής Ενότητας Περιφέρειας Ηλείου» άσκησε:

α) Την από **08-03-2021 προδικαστική προσφυγή** ενώπιον της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.), από την οποία **παραιτήθηκε**, σύμφωνα με το υπ’ αριθμ. 88/2021 Πρακτικό της Α.Ε.Π.Π. (επισυνάπτεται).

β) Την από **08-03-2021 αίτηση αναστολής** ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας, από την οποία **παραιτήθηκε**, σύμφωνα με το υπ’ αριθμ. 141/2021 Πρακτικό Συνεδριάσεως της Επιτροπής Αναστολών του ΣτΕ (επισυνάπτεται).

γ) Την από **19-02-2021 αίτηση ακυρώσεως** ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας, από την οποία **παραιτήθηκε**, σύμφωνα με το υπ’ αριθμ. 385/2021 Πρακτικό Συνεδριάσεως του Δ’ Τμήματος του ΣτΕ (επισυνάπτεται).

Β. Με την υπ’ αριθμ. **124080/4-10-2021** απόφαση του Συντονιστή Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηλείου – Δυτ. Μακεδονίας (Α.Δ.Α. 6365ΟΡ1Γ-ΑΜΨ) ακυρώθηκε για παράβαση νόμου κατά τον αυτεπάγγελο έλεγχο νομιμότητας κατ’ άρθρο 226 του ν. 3852/2010 οπ. ισχύει, η υπ’ αριθμ. 38/2021 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του ΦΟ.Δ.Σ.Α. του ν. 4555/2018 με την επωνυμία «Αναγκαστικός Σύνδεσμος Διαχείρισης Στερεών Αποβλήτων Διαχειριστικής Ενότητας Περιφέρειας Ηλείου» με θέμα «Έγκριση μελέτης και όρων δημοπράτησης για την ανάθεση της υπηρεσίας “Δοκιμαστική λειτουργία, λειτουργία και συντήρηση των ΣΜΑ Ηλείου, Μεταφορά Αστικών Στερεών Αποβλήτων (ΑΣΑ) και υπολείμματος της Μονάδας Επεξεργασίας Απορριμμάτων (ΜΕΑ) Ηλείου” με ανοιχτό διεθνή διαγωνισμό», σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο σκεπτικό της απόφασης του Συντονιστή Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηλείου – Δυτικής Μακεδονίας. Ειδικότερα η υπ’ αριθμ. 38/2021 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του ΦΟ.Δ.Σ.Α. του ν. 4555/2018 με την επωνυμία «Αναγκαστικός Σύνδεσμος Διαχείρισης Στερεών Αποβλήτων Διαχειριστικής Ενότητας Περιφέρειας Ηλείου» με θέμα «Έγκριση μελέτης και όρων δημοπράτησης για την ανάθεση της υπηρεσίας “Δοκιμαστική λειτουργία, λειτουργία και συντήρηση των ΣΜΑ Ηλείου, Μεταφορά Αστικών Στερεών Αποβλήτων (ΑΣΑ) και υπολείμματος της Μονάδας Επεξεργασίας Απορριμμάτων (ΜΕΑ) Ηλείου” με ανοιχτό διεθνή διαγωνισμό» ακυρώθηκε από την Υπηρεσία μας κατά τον αυτεπάγγελο έλεγχο αυτής, διότι, σύμφωνα με το σκεπτικό της απόφασης του Συντονιστή Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηλείου – Δυτ. Μακεδονίας: «Στον όρο 2.2.5 της επίμαχης διακήρυξης με τίτλο «Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια» ορίζεται: «Όσον αφορά την οικονομική και

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

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

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

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

Εν προκειμένω, η εν λόγω απαίτηση ο γενικός ετήσιος κύκλος εργασιών να ανέρχεται σε ύψος **ίσο ή ανώτερο** από το **200% του ετήσιου προϋπολογισμού της δημοπρατούμενης υπηρεσίας** (2.874.159,43€) δύναται βάσιμα να θεωρηθεί υπερβολικά αυστηρή, δυσανάλογη και παραβιάζουσα την αρχή της ίσης μεταχείρισης των υποψηφίων διαγωνιζομένων καθώς και του υγιούς και βιώσιμου ανταγωνισμού. Ο κατ' αυτό τον τρόπο τεθείς όρος απόδειξης της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας με απαιτούμενο κύκλο εργασιών σε ύψος που ισούται ή και υπερβαίνει το διπλάσιο της εκτιμώμενης αξίας της υπό εξέταση προς ανάθεση σύμβασης κρίνεται υπερβολικός και δυσανάλογος, αφού δε δύναται να θεωρηθεί ότι με τον τρόπο αυτό επιτυγχάνεται αύξηση του ανταγωνισμού, αλλά αντιθέτως η κατά αυτόν τον τρόπο προσπάθεια ενδεχομένως από τον αναθέτοντα φορέα της διασφάλισης της ποιότητας των υπό ανάθεση υπηρεσιών που αποτελούν και το σκοπό της προκείμενης σύμβασης αποκλείει επιχειρήσεις, που δύνανται και είναι ικανές να ανταποκριθούν στο αντικείμενο της εν λόγω συμβάσεως. Αντιθέτως εύλογη κρίνεται, ενόψει και του αντικειμένου του υπόψη διαγωνισμού και των λοιπών υποχρεώσεων του αναδόχου, η απαίτηση ως προς την απόδειξη της οικονομικής επάρκειας, ένας υποψήφιος οικονομικός φορέας να έχει εμπειρία σε παροχή συναφών υπηρεσιών, ήτοι λειτουργία Σταθμών Μεταφόρτωσης Απορριμμάτων (Σ.Μ.Α.), β) τεχνικής υποστήριξης εξοπλισμού διαχείρισης απορριμμάτων και γ) συλλογής & μεταφοράς απορριμμάτων, ίσης ή ανώτερης αξίας με την υπό ανάθεση σύμβαση (ειδικός ετήσιος κύκλος εργασιών κατά την προηγούμενη της δημοσίευσης της διακήρυξης τριετία), όπερ αποτελεί και τον κατάλληλο δείκτη ικανότητας που δεν υπερβαίνει το προδήλως αναγκαίο μέτρο (βλ. 307/2020 Απόφαση της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών).

Η αιτιολογία δε που παρατίθεται στο υπ' αριθμ. 862/22-9-2021 απαντητικό έγγραφο του ΦΟΔΣΑ για την επιλογή των κριτηρίων οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας, ότι δηλαδή η εν λόγω σύμβαση αποτελεί ένα σύνθετο έργο που «όχι μόνο ξεφεύγει από τα στενά όρια των υπηρεσιών μεταφοράς (απορριμμάτων) αλλά απαιτεί σημαντική, τεχνική, λειτουργική και οικονομική επάρκεια, απαιτεί προμήθεια επιπλέον αναγκαίου κινητού εξοπλισμού και κυρίως απαιτεί συντονισμό ενεργειών και δράσεων σχεδόν σε όλη την έκταση της Ηπείρου» και ότι καθώς ο υποψήφιος ανάδοχος θα κληθεί να διαχειριστεί για 12 μήνες (και με προαίρεση για 6 μήνες) το σύνολο των εγκαταστάσεων ΣΜΑ προϋπολογισμού 12,5 εκατ. € κρίθηκε αναγκαίο,

ταυτόχρονα με την τεχνική εμπειρία σε παρόμοιας φύσης υπηρεσίες, να πληροί και τα αντίστοιχα ελάχιστα επίπεδα οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας, δεν δύναται να αιτιολογήσει νόμιμα την επιλογή των όρων αυτών, καθώς οι ως άνω αναφερόμενοι λόγοι δεν αναφέρονται στα έγγραφα της σύμβασης ή στη χωριστή έκθεση του άρθρου 341, όπως επιτάσσει η διάταξη του άρθρου 75 παρ. 3 του ν. 4412/2016.

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

Η ως άνω απόφαση του Συντονιστή Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου – Δυτ. Μακεδονίας είναι πλήρως αιτιολογημένη και καθ' όλα νόμιμη, με παραπομπή τόσο στις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας (άρθρα 75 παρ. 3 και 341 του ν. 4412/2016), που τυγχάνουν εφαρμογής εν προκειμένω, όσο και σε σχετική επί του θέματος νομολογία της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών.

Κατά της υπ' αριθμ. 124080/4-10-2021 απόφασης του Συντονιστή Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου – Δυτ. Μακεδονίας, μέχρι σήμερα **δεν έχει υποβληθεί ειδική διοικητική προσφυγή ενώπιον της Ειδικής Επιτροπής άρθρου 152 Κ.Δ.Κ. ή άλλο ένδικο μέσο ή βοήθημα**, από οποιονδήποτε έχοντα έννομο συμφέρον προς τούτο.

Περαιτέρω σας γνωρίζουμε ότι ο Φ.Ο.Δ.Σ.Α. του ν. 4555/2018 με την επωνυμία «Αναγκαστικός Σύνδεσμος Διαχείρισης Στερεών Αποβλήτων Διαχειριστικής Ενότητας Περιφέρειας Ηπείρου» προέβη στην **εκ νέου δημοπράτηση** με νέους όρους της επίμαχης υπηρεσίας με την υπ' αριθμ. 50/2021 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου (Α.Δ.Α. Ψ1ΕΒ46Μ340-Ω07), **συμμορφούμενος με το σκεπτικό της υπ' αριθμ. 124080/4-10-2021 απόφασης του Συντονιστή Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου – Δυτ. Μακεδονίας**.

Συμπερασματικά και όπως ευχερώς προκύπτει από τα ανωτέρω διαλαμβανόμενα, η Υπηρεσία μας προέβη σε όλες τις νόμιμες ενέργειες αρμοδιότητάς της, εντός του κανονιστικού πλαισίου που καθορίζουν οι διατάξεις που διέπουν την άσκηση της κρατικής εποπτείας και του ελέγχου νομιμότητας επί των οργάνων της Τοπικής Αυτοδιοίκησης, οι οποίες καθορίζουν και την καθ' ύλην αλλά και κατά χρόνο αρμοδιότητα άσκησης του ελέγχου νομιμότητας.

Γ. Επί των αναφερομένων δε περί πλημμελούς άσκησης ελέγχου νομιμότητας από τις αρμόδιες οργανικές μονάδες της Δ/νσης Διοίκησης σε διαγωνισμούς άλλων Δήμων, που κατά την επερώτηση (χωρίς όμως άλλα προσδιοριστικά στοιχεία), αλλά και σύμφωνα με σχετικά δημοσιεύματα, περιείχαν όρους διακήρυξης όμοιους με αυτούς που κρίθηκαν μη νόμιμοι με την υπ' αριθμ. 124080/4-10-2021 απόφαση του Συντονιστή Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου – Δυτ. Μακεδονίας, σας επισυνάπτουμε τις επικυρωτικές αυτών αποφάσεις της Υπηρεσίας μας, με απόσπασμα της διακήρυξης έκαστου διαγωνισμού, στο οποίο περιέχεται το σχετικό άρθρο κριτηρίων επιλογής οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας των συμμετεχόντων.

Από την επισκόπηση των εν λόγω στοιχείων συνάγεται ότι στην πλειονότητα των περιπτώσεων η απαίτηση της διακήρυξης οι οικονομικοί φορείς να διαθέτουν μέσο ετήσιο κύκλο εργασιών **ίσο με το 200%** του προϋπολογισμού της δημοπρατούμενης υπηρεσίας/έργου βρίσκεται εντός των ορίων που καθορίζει η κείμενη νομοθεσία (άρθρο 75 παρ. 3 του ν. 4412/2016), σύμφωνα με την οποία **«Ο ελάχιστος ετήσιος κύκλος εργασιών που απαιτείται να έχουν οι οικονομικοί φορείς δεν υπερβαίνει το διπλάσιο της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης**

εκτός από δεόντως αιτιολογημένες περιπτώσεις, όπως σχετικά με τους ειδικούς κινδύνους που αφορούν τη φύση των έργων, των υπηρεσιών ή των αγαθών. Η αναθέτουσα αρχή αναφέρει τους βασικούς λόγους για την απαίτηση αυτή στα έγγραφα της σύμβασης ή στη χωριστή έκθεση που προβλέπεται στο άρθρο 341» και ορθά κρίθηκαν σύννομες οι εν λόγω αποφάσεις από την Υπηρεσία μας.

Μόνο σε δύο (2) περιπτώσεις διαπιστώθηκε ότι διέλαθε του ελέγχου νομιμότητας όρος της διακήρυξης που προέβλεπε μέσο ετήσιο κύκλο εργασιών ίσο ή ανώτερο με το 200% του προϋπολογισμού της δημοπρατούμενης υπηρεσίας/έργου (συνημμένες υπ' αριθμ. 47230/1-3-2019 και 114605/15-9-2021 ειδικές πράξεις ελέγχου νομιμότητας). Οι ως άνω ειδικές πράξεις ελέγχου νομιμότητας της Υπηρεσίας μας, δεν προσβλήθηκαν παραδεκτά από οποιονδήποτε έχοντα έννομο συμφέρον προς τούτο και εξακολουθούν να ισχύουν, σύμφωνα με το τεκμήριο της νομιμότητας των διοικητικών πράξεων.

Σε κάθε περίπτωση, τυχόν πλημμέλειες, που εύλογα προκύπτουν, κατά τον έλεγχο νομιμότητας σε μεμονωμένες ολίγιστες περιπτώσεις μέσα σε εκατοντάδες αποφάσεις των Ο.Τ.Α. και των Νομικών Προσώπων τους, που ελέγχονται από τους υπαλλήλους της Υπηρεσίας μας κατά τον υποχρεωτικό ή αυτεπάγγελτο έλεγχο νομιμότητας ή την εκδίκαση διοικητικών προσφυγών, δεν μπορούν να άγουν σε επανάληψη αυτών και όμοια κρίση κατά τον έλεγχο νομιμότητας άλλων αποφάσεων, διότι ισότητα στην παρανομία δεν νοείται.

Μ.Ε.Σ.

Η ΑΝΑΠΛ. ΠΡΟΪΣΤΑΜΕΝΗ Δ/ΝΣΗΣ



ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΟ
ΓΙΑ ΤΗ ΓΡΑΜΜΑΤΑ

ΕΥΓΕΝΙΑ ΚΑΛΛΙΑΝΕΖΟΥ