



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑ ΑΤΤΙΚΗΣ  
ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ**

Δ/ση: Λ. Συγγρού 15 – 17

Τ.Κ.: 117 43 Αθήνα

Τηλ.: 213 20 63 776

213 20 63 537

Συνεδρίαση 51<sup>η</sup>

**ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ**

**Απόφαση υπ' αριθ. 1782/2015**

Στην Αθήνα, σήμερα στις **28/08/2015**, ημέρα **ΠΑΡΑΣΚΕΥΗ** και ώρα **10:00π.μ.**, στο Κατάστημα της Περιφέρειας Αττικής, συνήλθε σε τακτική συνεδρίαση η **Οικονομική Επιτροπή**, ύστερα από την υπ' αριθ. πρωτ. οικ. 16470 πρόσκληση που κοινοποιήθηκε νόμιμα στα μέλη της, στις 25/08/2015.

**Θέμα 2<sup>ο</sup> εκτός ημερησίας διατάξεως**

Εξέταση της προδικαστικής προσφυγής της εταιρείας **ΤΟΙ ΤΟΙ HELLAS A.E.** κατά των όρων της υπ' αριθ. 11/2015 Διακήρυξης του Ηλεκτρονικού Διεθνούς ανοικτού μειοδοτικού διαγωνισμού για την τοποθέτηση – απομάκρυνση – γενικότερη διαχείριση των κινητών χημικών τουαλετών στις λαϊκές αγορές αρμοδιότητας της Διεύθυνσης Λαϊκών Αγορών της Περιφέρειας Αττικής, για την κάλυψη των αναγκών των πωλητών

Παρόντες:

Ο Πρόεδρος της Οικονομικής Επιτροπής, κος Καραμάνος Χρήστος και

Τα τακτικά μέλη της Οικονομικής Επιτροπής κ.κ.:

- Μπαλάφας Γεώργιος
- Δημάκος Δημήτρης

Τα αναπληρωματικά μέλη:

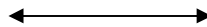
- Τσούπρα Ιωάννα
- Νερούτσου Μαρία
- Μεθυμάκη Άννα
- Δανάκος Χριστόφορος

Απόντες:

Τα τακτικά μέλη της Οικονομικής Επιτροπής κ.κ.:

- Στεργίου Ιωάννα
- Τζίβα Αιμιλία
- Σαπουνά Αγγελική
- Αλεξίου Αθανάσιος
- Μοίρας Ιωάννης
- Μπαλού Αλεξάνδρα
- Καράμπελας Κωνσταντίνος
- Κορομάντζος Βασίλειος

Χρήη Γραμματέα της Οικονομικής Επιτροπής εκτελεί η υπάλληλος της Περιφέρειας κα Γεωργία Κονταρά.



Αφού διαπιστώθηκε απαρτία και αποφασίστηκε η συζήτηση του θέματος με τη διαδικασία του κατεπείγοντος, ο πρόεδρος της Επιτροπής κ. Καραμάνος, δίνει το λόγο στον κ Κάββαλο, ο οποίος ενημερώνει τα μέλη της Οικονομικής Επιτροπής για τα εξής:

Έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις του Ν. 3852/ΦΕΚ 87/Α/07.06.10 «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης – Πρόγραμμα Καλλικράτης» όπως τροποποιήθηκε και ισχύει καθώς και τις όμοιες του Ν. 4071/2012.
2. Το Ν. 2286/1995 «Προμήθειες του Δημοσίου τομέα και ρύθμιση συναφών θεμάτων».
3. Τον Ν.4270/2014 « Αρχές δημοσιονομικής διαχείρισης και εποπτείας (ενσωμάτωση της Οδηγίας 2011/85/ΕΕ) – δημόσιο λογιστικό και άλλες διατάξεις»
4. Το Π.Δ. 118/2007 «Κανονισμός Προμηθειών Δημοσίου».
5. Τις διατάξεις του Π.Δ. 145/27-12-2010 (ΦΕΚ 238/α/27.12.2010 Οργανισμός Περιφέρειας Αττικής την τροποποίηση αυτού (ΦΕΚ 2494/Β/04-11-2011).

6. Το Ν.4070/2012 «Ρυθμίσεις Ηλεκτρονικών Επικοινωνιών, Μεταφορών, Δημοσίων Έργων και άλλες διατάξεις»
7. Το υπ' αριθ. πρωτ. 30123/10.02.2015 έγγραφο της Γενικής Δ/σης Ανάπτυξης .
8. Το υπ' αριθ. πρωτ. 37122/18.02.2015 έγγραφο της Δ/σης Λαϊκών Αγορών .
9. Την υπ' αριθ. 125/2015 απόφαση του Περιφερειακού Συμβουλίου περί Έγκρισης σκοπιμότητας της δαπάνης.
10. Την υπ' αριθ. 744/2015 απόφασή της Οικονομικής Επιτροπή της Περιφέρειας Αττικής με την οποία εγκρίνεται η δαπάνη και η διάθεση πίστωσης προϋπολογισμού 914.883,84 ευρώ συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α. για την τοποθέτηση – απομάκρυνση – γενικότερη διαχείριση των κινητών χημικών τουαλετών στις λαϊκές αγορές αρμοδιότητας της Δ/σης Λαϊκών Αγορών για την κάλυψη των αναγκών των πωλητών που δραστηριοποιούνται σε αυτές, που θα βαρύνουν τον **ΚΑΕ 0819.01 του Ειδικού Φορέα 01 072** του προϋπολογισμού της Περιφέρειας Αττικής **έτους 2015**.
11. Την υπ' αριθ. πρωτ. 77424/16.04.2015 Απόφαση Ανάλυσης Υποχρέωσης.
12. Την υπ' αριθ. 1547/2015 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής περί έγκρισης όρων της υπ' αριθ. 11/2015 Διακήρυξης
13. Τη προδικαστική προσφυγή της εταιρείας «ΤΟΙ ΤΟΙ (HELLAS) ΑΕ» κατά των όρων της υπ' αρ. 11/2015 Διακήρυξης του Ηλεκτρονικού Διεθνούς ανοικτού μειοδοτικού διαγωνισμού για την τοποθέτηση – απομάκρυνση – γενικότερη διαχείριση των κινητών χημικών τουαλετών στις λαϊκές αγορές αρμοδιότητας της Διεύθυνσης Λαϊκών Αγορών της Περιφέρειας Αττικής, για την κάλυψη των αναγκών των πωλητών, σύμφωνα με την οποία:
  - Α) Η απαίτηση υποβολής επί ποινή απόρριψης Υπεύθυνης Δήλωσης στην οποία θα δηλώνεται ότι ο προσφέρων αποδέχεται πλήρως και ανεπιφύλακτα τους όρους της διακήρυξης και τους όρους των τεχνικών προδιαγραφών που αναφέρονται στο παράρτημα Γ' αυτής, κατά το άρθρο 1 παρ. Β και Γ της διακήρυξης, είναι μη νόμιμη και καταχρηστική για δύο λόγους και συγκεκριμένα i) γιατί στερεί από τους συμμετέχοντες το δικαίωμα να ασκήσουν προσφυγή κατά όρου της διακήρυξης που θεωρούν ότι τους βλάπτει και ii) γιατί αντίκειται στην εθνική και κοινοτική νομοθεσία επειδή τίθεται ενόσω το νομοθετικό πλαίσιο που διέπει το διαγωνισμό προσφέρει στην αναθέτουσα αρχή επαρκή κατοχύρωση καθώς το ΠΔ 118/2007 στο άρθρο 12 σαφώς αναφέρει ότι *«ο προσφέρων, εφόσον δεν έχει ασκήσει ένταση κατά της διακήρυξης, θεωρείται ότι αποδέχεται πλήρως και ανεπιφύλακτως όλους τους όρους της διακήρυξης...»*
  - Β) Οι Τεχνικές Προδιαγραφές του Παραρτήματος Γ' της διακήρυξης, πλήττουν τον ανταγωνισμό και παραβιάζουν ευθέως την κείμενη νομοθεσία γιατί υιοθετούν μόνο ένα από τα τρία ισότιμα συστήματα λεκάνης, που τίθενται με το ευρωπαϊκό πρότυπο EN 16194/Φεβρ.2012, παραβιάζοντας με αυτόν τον τρόπο την πρόβλεψη του ΠΔ 118/2007 κατ' άρθρο 3 παρ. 3 εδάφιο β' *«...πρέπει να διατυπώνονται έτσι ώστε να εξασφαλίζεται η μεγαλύτερη δυνατή ευρύτητα συμμετοχής στο διαγωνισμό και να μη δημιουργούνται αδικαιολόγητα εμπόδια στον ανταγωνισμό.»* και κατ' άρθρο 3 παρ. 5 *«Οι τεχνικές προδιαγραφές πρέπει να συμμορφώνονται προς τα Ευρωπαϊκά Πρότυπα...»*
  - Γ) Η απαίτηση υποβολής επί ποινή απόρριψης Υπεύθυνης Δήλωσης στην οποία θα δηλώνεται η ακριβής ημερομηνία κατασκευής των τουαλετών, η οποία δεν θα πρέπει να είναι προγενέστερη της 1/1/2011, κατά το αρ. 1 παρ. Γ της διακήρυξης, συνδέει αυθαίρετα και αστήρικτα το ζήτημα της λειτουργικότητας των τουαλετών με τον χρόνο κατασκευής τους. Ο χρόνος κατασκευής δεν μπορεί να αποτελεί κριτήριο λειτουργικότητας ούτε κριτήριο παραπομπής σε τεχνικές προδιαγραφές, καθώς από το Π.Δ. 118/2007 στο αρ. 3 ορίζονται ως *«2. Τεχνικές προδιαγραφές είναι οι τεχνικές απαιτήσεις που καθορίζουν τα ελάχιστα αναγκαία χαρακτηριστικά του υλικού που απαιτούνται προκειμένου αυτό να προσδιοριστεί αντικειμενικά με τρόπο που να ανταποκρίνεται στη χρήση για την οποία προορίζεται από τον φορέα»*. Ο χρόνος κατασκευής δεν έχει καμία σημασία, αλλά η κατάσταση στην οποία ευρίσκονται.
  - Δ) Η με α/α 21 Τεχνική Προδιαγραφή του Παραρτήματος Γ «Τεχνικές Προδιαγραφές», σύμφωνα με την οποία ο ανάδοχος οφείλει να καθαρίζει τις κινητές τουαλέτες στους χώρους εγκατάστασής του, έρχεται σε αντίθεση με τα οριζόμενα στο Ευρωπαϊκό Πρότυπο EN16194/Φεβ2012, γιατί η μέθοδος εργασίας που εισάγει η τεχνική προδιαγραφή είναι αντίθετη με τη μέθοδο εργασίας που χρησιμοποιείται διεθνώς από τον κλάδο και τις επιχειρήσεις ενοικίασης και καθαρισμού χημικών τουαλετών, γιατί όχι μόνο δεν επιτρέπεται αλλά είναι απαγορευτική.
  - Ε) Ο τρόπος Παράδοσης – Παραλαβής που περιγράφεται στο άρθρο 9 (σελ. 26) της διακήρυξης, είναι ασαφής και η ατελής και αμφίσημη διατύπωση του είναι αντικειμενικά ικανή αφενός να παραπλανήσει τους διαγωνιζόμενους ως προς τις υποχρεώσεις τους ή να παραπλανήσει τις επιτροπές παραλαβής των εργασιών.

ΣΤ) Η γεωγραφική κατανομή των ημερήσιων παραδόσεων – αποσύρσεων σε τομείς Α, Β, Γ, κατά το Παράρτημα Η΄ της Διακήρυξης «Πίνακας Λειτουργίας Λαϊκών Αγορών», δυσχεραίνει την εκτέλεση της σύμβασης για έναν μόνο τομέα αυτοτελώς, λόγω μη τεχνολογικά και ορθολογικά γεωγραφικής κατανομής των σημείων ανά τομέα, με αποτέλεσμα να καταστρατηγείται το πνεύμα της διακήρυξης για δυνατότητα υποβολής προσφοράς για έναν μόνο τομέα ή δύο μόνο τομείς από τους τρεις.

Ζ) Ο χρόνος έναρξης παροχής των υπηρεσιών, ο οποίος άρχεται από την υπογραφή της σύμβασης κρίνεται μη εύλογος, λόγω μη διαθεσιμότητας από τον ανάδοχο του συνολικά απαιτούμενου προσωπικού (2 άτομα ανά όχημα Χ 9 φορτηγά = 18 άτομα). Ο ανάδοχος θα πρέπει να προσλάβει το επιπλέον προσωπικό που θα χρειαστεί, να το εκπαιδεύσει και άρα είναι απαραίτητος ένας εύλογος χρόνος τουλάχιστον 10 ημερών από την υπογραφή της σύμβασης.

Η) Ο αριθμός των εξυπηρετούμενων πωλητών ανά χημική τουαλέτα, όπως περιγράφεται στο Παράρτημα Η΄ της διακήρυξης, αντιβαίνει στο ευρωπαϊκό πρότυπο και τις ισχύουσες υγειονομικές διατάξεις.

14. Το υπ' αρ. 16/2015 Πρακτικό της Πενταμελούς Γνωμοδοτικής Επιτροπής Αξιολόγησης ενστάσεων του αρ. 15 του Π.Δ. 118/2007 και Προσφυγών του Ν. 3886/2010 των Διευθύνσεων Οικονομικών των Περιφερειακών Ενοτήτων Κεντρικού, Βόρειου, Νότιου και Δυτικού Τομέα και της Διεύθυνσης Οικονομικών της Περιφέρειας Αττικής, σύμφωνα με το οποίο:

Η επιτροπή λαμβάνοντας υπόψη:

1) Την με αρ.πρωτ.164478/25-8-2015 διαβίβαση της με αρ.πρωτ.164127/24-8-2015 προδικαστικής προσφυγής της ανώνυμης εταιρείας «ΤΟΙ ΤΟΙ (HELLAS) ΑΕ.

2) Την με αρ.πρωτ.165133/26-8-2015 διαβίβαση υπομνήματος με αρ.πρωτ.165091/26-8-2015 της ανώνυμης εταιρείας «ΤΟΙ ΤΟΙ (HELLAS) ΑΕ.

3) Την υπ.αρ.11/2015 διακήρυξη με θέμα «ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΟΣ ΔΙΕΘΝΗΣ ΑΝΟΙΚΤΟΣ ΜΕΙΟΔΟΤΙΚΟΣ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΣ ΣΕ ΕΥΡΩ, ΕΙΔΟΣ: ΤΟΠΟΘΕΤΗΣΗ-ΑΠΟΜΑΚΡΥΝΣΗ ΓΕΝΙΚΟΤΕΡΗ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗ ΤΩΝ ΚΙΝΗΤΩΝ ΧΗΜΙΚΩΝ ΤΟΥΑΛΕΤΩΝ ΣΤΙΣ ΛΑΙΚΕΣ ΑΓΟΡΕΣ ΑΡΜΟΔΙΟΤΗΤΑΣ ΤΗΣ Δ/ΝΣΗΣ ΛΑΙΚΩΝ ΑΓΟΡΩΝ ΤΗΣ ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΣ ΑΤΤΙΚΗΣ ΓΙΑ ΤΗΝ ΚΑΛΥΨΗ ΤΩΝ ΑΝΑΓΚΩΝ ΤΩΝ ΠΩΛΗΤΩΝ ΠΟΥ ΔΡΑΣΤΗΡΙΟΠΟΙΟΥΝΤΑΙ ΣΕ ΑΥΤΕΣ»

#### Η επιτροπή αναφορικά με τα σημεία της προδικαστικής προσφυγής

Α) Στο άρθρο 6,παρ.5 του Π.Δ.118/2007,αναφέρεται «Η απαρίθμηση των δικαιολογητικών τα οποία μπορούν να ζητηθούν, σύμφωνα με το παρόν άρθρο είναι περιοριστική».

Β και Δ) Σύμφωνα με το άρθρο 3 παρ.5 του Π.Δ.118/2007, «Οι τεχνικές προδιαγραφές πρέπει να συμμορφώνονται προς τα ευρωπαϊκά πρότυπα, εφόσον υπάρχουν.»

Το εγκεκριμένο ευρωπαϊκό πρότυπο από την Ευρωπαϊκή Επιτροπή Τυποποίησης (CEN) στις 14-1-2012 είναι το EN 16194 και συγκεκριμένα ως προς το σημείο Β ισχύει η παράγραφος 5.1.2.1 εδάφιο ρ και ως προς το σημείο Δ ισχύουν οι παράγραφοι 6.2.2, 6.4 και 6.6

Γ) Το έτος κατασκευής των τουαλετών, η επιτροπή θεωρεί, ότι δεν έχει ουσιαστική σημασία ως προς τη λειτουργική κατάσταση τους εφόσον αυτή είναι άριστη κατά το χρόνο της παράδοσής τους.

Ε) Ο βέλτιστος χρόνος παραλαβής των τουαλετών για τον έλεγχο της ποσότητας και της λειτουργικής τους κατάστασης, η επιτροπή θεωρεί, ότι είναι ο χρόνος παράδοσης ωστόσο η παραλαβή εναπόκειται στο αρμόδιο όργανο με βάσει τις υπηρεσιακές δυνατότητες.

ΣΤ) Ο διαχωρισμός σε τομείς (Α,Β,Γ), των λαϊκών αγορών γίνεται από την αρμόδια διεύθυνση.

Ζ) Σύμφωνα με το άρθρο 23 παρ.1,2,3 του Π.Δ.118/2007 προβλέπονται ρητά οι χρόνοι των σταδίων έναρξης της προμήθειας (ανακοίνωση, κατακύρωση-ανάθεση-υπογραφής σύμβασης).

Η) Ο υπολογισμός του αριθμού των χρηστών των τουαλετών για την κάθε λαϊκή αγορά γίνεται από την αρμόδια Διεύθυνση.

**Κατόπιν των ανωτέρω η επιτροπή γνωμοδοτεί ότι η προδικαστική προσφυγή είναι βάσιμη μόνο ως προς τα σημεία Α, Β, Γ, Δ.**

15. Τις διατάξεις του αρ. 21 παρ. Δ του Π.Δ. 118/2007, περί ματαίωσης των αποτελεσμάτων του διαγωνισμού και επανάληψή του με τροποποίηση ή μη των όρων και των τεχνικών προδιαγραφών.

#### Η Υπηρεσία εισηγείται στην Οικονομική Επιτροπή:

Α) την εν μέρει αποδοχή της προδικαστικής προσφυγής της εταιρείας «ΤΟΙ ΤΟΙ (HELLAS) ΑΕ» κατά των όρων της υπ' αρ. 11/2015 Διακήρυξης του Ηλεκτρονικού Διεθνούς ανοικτού μειοδοτικού διαγωνισμού για την τοποθέτηση – απομάκρυνση – γενικότερη διαχείριση των κινητών χημικών τουαλετών στις λαϊκές αγορές αρμοδιότητας της Διεύθυνσης Λαϊκών Αγορών της Περιφέρειας Αττικής, για την κάλυψη των αναγκών των πωλητών, προϋπολογισμού 914.883,84€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ ως προς τα σημεία Α, Β, Γ, Δ και

Β) την ματαίωση του διαγωνισμού και την επανάληψή του με τροποποίηση των όρων και των τεχνικών προδιαγραφών.

Μετά από διαλογική συζήτηση μεταξύ των μελών της  
η Οικονομική Επιτροπή  
**ομόφωνα αποφασίζει**

Α) την εν μέρει αποδοχή της προδικαστικής προσφυγής της εταιρείας «ΤΟΙ ΤΟΙ (HELLAS) ΑΕ» κατά των όρων της υπ' αρ. 11/2015 Διακήρυξης του Ηλεκτρονικού Διεθνούς ανοικτού μειοδοτικού διαγωνισμού για την τοποθέτηση – απομάκρυνση – γενικότερη διαχείριση των κινητών χημικών τουαλετών στις λαϊκές αγορές αρμοδιότητας της Διεύθυνσης Λαϊκών Αγορών της Περιφέρειας Αττικής, για την κάλυψη των αναγκών των πωλητών, προϋπολογισμού 914.883,84€ (εννιακόσιες δεκατέσσερις χιλιάδες οκτακόσια ογδόντα τρία ευρώ και ογδόντα τέσσερα λεπτά) συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ ως προς τα σημεία Α, Β, Γ, Δ και

Β) την ματαίωση του διαγωνισμού και την επανάληψή του με τροποποίηση των όρων και των τεχνικών προδιαγραφών.

Τα αναπληρωματικό μέλος της Ο.Ε. κα Α. Μεθυμάκη υπερψηφίζει την ανωτέρω απόφαση επισημαίνοντας ότι συμφωνεί με τα σημεία της προδικαστικής προσφυγής.

**Ο Πρόεδρος**

**Καραμάνος Χρήστος**

**Τα Μέλη**

**Μπαλάφας Γεώργιος**

**Δημάκος Δημήτρης**

**Τσούπρα Ιωάννα**

**Νερούτσου Μαρία**

**Μεθυμάκη Άννα**

**Δανάκος Χριστόφορος**