



**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

ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ

Συνεδρίαση 17^η

Απόφαση υπ' αριθ. 643/2016

Στην Αθήνα, σήμερα στις **22-03-2016**, ημέρα **ΤΡΙΤΗ** και ώρα **09:15π.μ.**, στο Κατάστημα της Περιφέρειας Αττικής, συνήλθε σε τακτική συνεδρίαση η **Οικονομική Επιτροπή**, ύστερα από την υπ' αριθ. πρωτ. οικ. **52948** πρόσκληση του Προέδρου της που κοινοποιήθηκε νόμιμα στα μέλη της, στις **17-03-2016**.

Θέμα 1^ο

Εκδίκαση της από 7.3.2016 προδικαστικής προσφυγής της "Κοινοπραξίας ΤΟΜΗ ΑΒΕΤΕ-ΝΑΤΟΥΡΑ ΑΕ-ΒΙΟΛΙΑΠ ΑΤΕΒΕ" και των εταιρειών που την απαρτίζουν κατά της υπ' αρ. 244/12.02.2016 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής, με την οποία εγκρίθηκε η διακήρυξη της παροχής υπηρεσιών : "ΣΠ-01/14: Συντήρηση, βελτίωση & Εγκατάσταση πρασίνου στις νησίδες οδών αρμοδιότητας ΔΚΕΣΟ".

Παρόντες:

Ο Πρόεδρος της Οικονομικής Επιτροπής, κος Καραμάνος Χρήστος και

Τα τακτικά μέλη της Οικονομικής Επιτροπής κ.κ.:

- Τζίβα Αιμιλία
- Δημάκος Δημήτρης

Τα αναπληρωματικά μέλη:

- Τσούπρα Ιωάννα
- Νερούτσου Μαρία
- Λεβέντη Αγγελική
- Μεθυμάκη Άννα

Απόντες:

Τα τακτικά μέλη της Οικονομικής Επιτροπής κ.κ.:

- Στεργίου Ιωάννα
- Μπαλάφας Γεώργιος
- Σαπουνά Αγγελική
- Αλεξίου Αθανάσιος
- Μοίρας Ιωάννης
- Μπαλού Αλεξάνδρα
- Καραμπέλας Κωνσταντίνος
- Κορομάντζος Βασίλειος

Χρέη Γραμματέα της Οικονομικής Επιτροπής εκτελεί η υπάλληλος της Περιφέρειας κα Μαρία Ντόβα.



Αφού διαπιστώθηκε απαρτία ο πρόεδρος της Επιτροπής κ. Καραμάνος δίνει το λόγο στον κ. Μοσχολέα, ο οποίος ενημερώνει τα μέλη της Οικονομικής Επιτροπής για τα εξής:

Έχοντας υπόψη :

1. Το Ν.3852/07.06.2010 (ΦΕΚ 87 Α' / 7-6-2010), «Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης – Πρόγραμμα Καλλικράτης».

2. Το Π.Δ. 145/2010 (ΦΕΚ 238 Α'/27-12-2010), «Οργανισμός της Περιφέρειας Αττικής», όπως τροποποιήθηκε με την απόφαση αριθμ. 44403 του Υπουργού Εσωτερικών (ΦΕΚ. 2494.Β/04-11-2011) «Έγκριση τροποποίησης του Οργανισμού Εσωτερικής Υπηρεσίας της Περιφέρειας Αττικής».
3. Το Ν.4018/2011 (ΦΕΚ 215Α'/30-9-2011) «Ρύθμιση θεμάτων της Περιφέρειας Αττικής».
4. Την Οδηγία 2004/18/ΕΚ "Σύναψη Δημοσίων Συμβάσεων Υπηρεσιών", όπως τροποποιήθηκε με την Οδηγία 2005/51/ΕΚ της Επιτροπής της 7ης Σεπτεμβρίου 2005 για την τροποποίηση του παραρτήματος XX της οδηγίας 2004/17/ΕΚ και του παραρτήματος VIII της οδηγίας 2004/18/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Συμβουλίου περί δημοσίων συμβάσεων και με τον Κανονισμό 2083/2005 της 19ης Δεκεμβρίου 2005 για την τροποποίηση των οδηγιών 2004/17/ΕΚ και 2004/18/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, όσον αφορά τα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τη διαδικασία σύναψης συμβάσεων.
5. α. Το Κανονισμό (ΕΚ) αριθ. 842/2011 της Επιτροπής της 19ης Αυγούστου 2011 περί κατάρτισης τυποποιημένων εντύπων για τη δημοσίευση προκηρύξεων και γνωστοποιήσεων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων και περί καταργήσεως του κανονισμού (ΕΚ) αριθ. 1564/2005.
6. β. Το Κανονισμό (ΕΚ) αριθ. 1251/2011 της Επιτροπής της 30ης Νοεμβρίου 2011 για την τροποποίηση των οδηγιών 2004/17/ΕΚ, 2004/18/ΕΚ και 2009/81/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου όσον αφορά τα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων.
7. Το Ν.3886/10 (ΦΕΚ 173/Α/10) «Περί δικαστικής προστασίας κατά το στάδιο που προηγείται της σύναψης συμβάσεως δημοσίων έργων, κρατικών προμηθειών και υπηρεσιών, σύμφωνα με την οδηγία 89/665ΕΟΚ».
8. Το Π.Δ. 60/2007 (ΦΕΚ 64/Α/2007) «Προσαρμογή της Ελληνικής Νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ "περί συντονισμού των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών" όπως τροποποιήθηκε με την οδηγία 2005/51/ΕΚ της Επιτροπής και την οδηγία 2005/75/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 16ης Νοεμβρίου 2005
9. Το Ν.2362/95 (ΦΕΚ 247/Α/95) «Περί Δημοσίου Λογιστικού, ελέγχου των δαπανών του κράτους και άλλες διατάξεις», άρθρα 82 έως 84.
10. Το Ν.2286/1995 (ΦΕΚ 19/Α/95) «Προμήθειες του δημοσίου τομέα και ρυθμίσεις σχετικών θεμάτων», όπως τροποποιήθηκε με το Ν.2323/95 (ΦΕΚ 145/Α/95) «Υπαίθριο Εμπόριο και άλλες Διατάξεις»
11. Το ΠΔ118/2007 Κανονισμός προμηθειών Δημοσίου και ΝΠΔΔ.
12. Το Ν.4354/2015 (ΦΕΑ 176/Α/16.12.2016) «Διαχείριση των μη εξυπηρετούμενων δανείων, μισθολογικές ρυθμίσεις και άλλες επείγουσες διατάξεις εφαρμογής της συμφωνίας δημοσιονομικών στόχων και διαρθρωτικών μεταρρυθμίσεων», το άρθρο 5 του οποίου αντικαθιστά το άρθρο 37 του ν. 4320/2015 (Α' 29), καθώς και διατάξεις του ν. 4281/2014 (Α' 160).
13. Τις σε εκτέλεση των ανωτέρω διατάξεων εκδοθείσες κανονιστικές πράξεις, καθώς και λοιπές διατάξεις που αναφέρονται ρητά ή απορρέουν από τα οριζόμενα στα συμβατικά τεύχη της παρούσας παροχής υπηρεσιών και γενικότερα κάθε διάταξη (Νόμος, Π.Δ., Υ.Α.) και ερμηνευτική εγκύκλιος που διέπει την ανάθεση και εκτέλεση των προς παροχή υπηρεσιών της παρούσας σύμβασης, έστω και αν δεν αναφέρονται ρητά παραπάνω.
14. Η χρηματοδότηση του έργου θα γίνει από την ΣΑΕΠ 585, Κωδικός Έργου 2014ΕΠ58500004 (π.κ. 2012ΕΠ08500197) του Π.Δ.Ε., σύμφωνα με τη Συλλογική Απόφαση Έργων Περιφέρειας Αττικής ΣΑΕΠ 585 ΤΡΟΠ 0/30.07.2015 του Υπουργού Οικονομίας, Υποδομών, Ναυτιλίας και Τουρισμού.
15. Την υπ' αριθμ. 244/2016/12-02-2016 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής Περιφέρειας Αττικής με την οποία εγκρίθηκαν μεταξύ άλλων:
 - α. Οι όροι της Διακήρυξης, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο άρθρο 176 του Ν.3852/10, τα συνοδευτικά τεύχη δημοπράτησης και η περίληψη διακήρυξης της παροχής υπηρεσιών: «ΣΠ-01/14: Συντήρηση, βελτίωση & εγκατάσταση πρασίνου στις νησίδες οδών

αρμοδιότητας ΔΚΕΣΟ», προϋπολογισμού: 4.433.805,02 € με ΦΠΑ.

β. Η ηλεκτρονική δημοπράτηση της ανωτέρω παροχής υπηρεσιών.

γ. Η έγκριση δημοπράτησης και εκτέλεσης της παροχής υπηρεσιών από τις αρμόδιες υπηρεσίες της Γενικής Διεύθυνσης Αναπτυξιακού Προγραμματισμού & Υποδομών της Περιφέρειας Αττικής, ήτοι τη Διεύθυνση Οδικών Έργων Περιφέρειας Αττικής (Δ9), ως η Υπηρεσία αρμόδια να επιληφθεί των διαδικασιών, που απαιτούνται για τη διενέργεια του διαγωνισμού και η Διεύθυνση Συντήρησης Έργων Κατασκευής Οδοποιίας (Δ.Κ.Ε.Σ.Ο.), ως η Υπηρεσία αρμόδια για την παρακολούθηση και τον έλεγχο των εργασιών.

16. Την υπ' αριθμ. 1365/2015 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής Περιφέρειας Αττικής, ορίστηκε η Επιτροπή Διαγωνισμού.
17. Την υπ' αριθμ. 1366/2015 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής Περιφέρειας Αττικής, ορίστηκε η Τριμελής Γνωμοδοτική Επιτροπή Αξιολόγησης εντάσεων και προσφυγών για τα έργα παροχής υπηρεσιών αρμοδιότητας Δ/νσης Οδικών Έργων (Δ9).
18. Η διακήρυξη της υπόψη παροχής υπηρεσιών αναρτήθηκε στην ηλεκτρονική πλατφόρμα διεξαγωγής των διαγωνισμών την 26-2-2016.
19. Την από 07/03/2016 (ηλεκτρονική υποβολή) προδικαστική προσφυγή της «Κ/ξίας ΤΟΜΗ Α.Β.Ε.Τ.Ε. - ΝΑΤΟΥΡΑ Α.Ε. - ΒΙΟΛΙΑΠ Α.Τ.Ε.Β.Ε.» καθώς και των επί μέρους εταιρειών που απαρτίζουν την υπόψη κοινοπραξία, η οποία στρέφεται κατά όρων διακήρυξης της σύμβασης παροχής υπηρεσιών **«ΣΠ-01/14: Συντήρηση, βελτίωση και εγκατάσταση πρασίνου στις νησίδες οδών αρμοδιότητας ΔΚΕΣΟ»**, η οποία εγκρίθηκε με την υπ' αριθ. 244/2016/12-02-2016 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής Περιφέρειας Αττικής. Ειδικότερα στρέφεται κατά α) της δημοπράτησης της υπόψη υπηρεσίας σε τρία επί μέρους τμήματα, ισχυριζόμενη ότι πρόκειται περί κατάτμησης και β) τους ύψους των προβλεπόμενων ποινικών ρητρών, τις οποίες χαρακτηρίζει ως καταχρηστικές.
20. Το από 18/3/2016 Πρακτικό της επιτροπής αξιολόγησης ενστάσεων και προσφυγών, με το οποίο διατυπώνει τη γνώμη της επί της υπό εξέταση προσφυγής.

ΕΠΕΙΔΗ

1. Η υπό εξέταση προσφυγή της κοινοπραξίας ΤΟΜΗ Α.Β.Ε.Τ.Ε. - ΝΑΤΟΥΡΑ Α.Ε. - ΒΙΟΛΙΑΠ Α.Τ.Ε.Β.Ε. υπεβλήθη ηλεκτρονικά την 7-3-2016, δηλαδή εντός της δεκαήμερου προθεσμίας που ορίζει το άρθρο 4 του ν.3886/2010, συνεπώς είναι εμπρόθεσμη και εξεταστέα.
2. Οι προσφεύγοντες προβάλλουν δύο βασικούς ισχυρισμούς κατά των όρων της διακήρυξης του υπόψη διαγωνισμού και ειδικότερα ισχυρίζονται α) ότι η προκήρυξη της σύμβασης παροχής υπηρεσιών **«ΣΠ-01/14: Συντήρηση, βελτίωση και εγκατάσταση πρασίνου στις νησίδες οδών αρμοδιότητας ΔΚΕΣΟ»**, δηλαδή των συνολικών υπηρεσιών που αφορούν στην έκταση όλης της περιφέρειας Αττικής, κατανεμημένης με χωρικά κριτήρια σε τρία επί μέρους τμήματα, αποτελεί κατάτμηση και β) ότι η πρόβλεψη στη διακήρυξη και στα συνοδευτικά τεύχη ποινικών ρητρών ή προστίμων για επί μέρους, κατά τη κρίση της αναθέτουσας αρχής, παραβάσεις ή μη τήρηση όρων της σύμβασης από τον ανάδοχο, ότι αυτό είναι αυθαίρετο, ανατιολόγητο και καταχρηστικό.
3. Στον παρόντα διαγωνισμό **έχουν εφαρμογή** οι διατάξεις:

α) του πδ 60/2007, τόσο για τη συνολική σύμβαση προϋπολογισμού 3.604.719,52 €, όσο και τα επί μέρους τμήματα που την απαρτίζουν, προϋπολογισμών αντίστοιχα: 1.412.014,72 + 1.118.511,20 + 1.074.193,60 €, όλα τα ποσά χωρίς ΦΠΑ. Ιδιαίτερα δε **τηρείται** το άρθρο 8 *«Μέθοδοι υπολογισμού της εκτιμώμενης αξίας των δημοσίων συμβάσεων, των συμφωνιών – πλαισίων και των δυναμικών συστημάτων αγορών (άρθρο 9 οδηγίας 2004/18/ΕΚ)»*, παράγραφος 3 που προβλέπει ότι: *«Κανένα σχέδιο έργου και καμία σύμβαση προμήθειας ή υπηρεσιών δεν επιτρέπεται να κατατμηθεί, προκειμένου να αποφευχθεί η εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος διατάγματος»*, αλλά και η παράγραφος 5 που προβλέπει ότι: *«Όταν ένα σχεδιαζόμενο έργο ή ένα σχέδιο αγοράς υπηρεσιών μπορεί να οδηγήσει σε ταυτόχρονη σύναψη χωριστών συμβάσεων κατά τμήματα, λαμβάνεται υπόψη η συνολική εκτιμώμενη αξία*

όλων των τμημάτων. Όταν η συνολική αξία των τμημάτων είναι ίση με ή υπερβαίνει την αξία που καθορίζεται στο άρθρο 6, το παρόν εφαρμόζεται στη σύναψη κάθε τμήματος».

β) αναλογικά του **πδ 118/2007** Κανονισμός Προμηθειών Δημοσίου (Κ.Π.Δ.), που προβλέπει στο άρθρο 2 «προκήρυξη διαγωνισμού», παράγραφος 2β, ότι: «.... Εάν η ποσότητα των υλικών, η προμήθεια των οποίων αποτελεί αντικείμενο του διαγωνισμού, υποδιαιρείται σε τμήματα, στη διακήρυξη ορίζεται ποια είναι αυτά τα τμήματα και εάν παρέχεται δυνατότητα στους διαγωνιζόμενους να υποβάλουν προσφορά για μέρος μόνο της ζητούμενης ποσότητας, καθώς και εάν είναι δυνατή η υποβολή προσφοράς για ορισμένα μόνο από τα ζητούμενα είδη. Στην περίπτωση δυνατότητας υποβολής προσφοράς για τμήματα της ζητούμενης ποσότητας ή για ορισμένα από τα ζητούμενα είδη, στη διακήρυξη πρέπει να καθορίζεται και η αντίστοιχη προϋπολογισθείσα δαπάνη».

Επίσης στο άρθρο 24 «Συμβάσεις», παράγραφος 2, ορίζει ότι:

«Η σύμβαση περιλαμβάνει όλα τα στοιχεία της προμήθειας και τουλάχιστον τα εξής:

α.

β.

γ. Τις προβλεπόμενες ρήτρες.».

Αλλά και στο άρθρο 32 προβλέπει ότι για εκπρόθεσμες παραδόσεις, επιβάλλεται, εκτός από προβλεπόμενες κυρώσεις και πρόστιμο ..

Συνεπώς, από τις ισχύουσες διατάξεις προκύπτει ότι είναι δυνατή η ανάθεση της σύμβασης κατά τμήματα, εφόσον δεν παραβαίνονται διατάξεις, που διαφορετικά θα είχαν εφαρμογή (πδ 60/2007, προληπτικού ελέγχου από το ε.σ., ονομαστικοποίησης μετοχών κλπ). Επίσης είναι υποχρέωση της αναθέτουσας αρχής να προβλέψει στη διακήρυξη της υπόψη σύμβασης ρήτρες, κυρώσεις και πρόστιμα για την διασφάλιση της τήρησης των προβλεπόμενων όρων, τόσο των προδιαγραφών (επίπεδα ποιότητας, επίπεδα ασφάλειας των παρεχόμενων υπηρεσιών κλπ, πδ218/2007, άρθρο 3), όσο και των προθεσμιών για την παράδοση των υπηρεσιών.

4. Η τριμελής Γνωμοδοτική Επιτροπή Αξιολόγησης των ενστάσεων, αφού εξέτασε το σύνολο των αιτιάσεων της υπό εξέταση προσφυγής, συνέταξε το από 18-03-2016 πρακτικό, το οποίο και κατατέθηκε με την από 18-03-2016 (αρ. πρωτ. Δ9: 10758/18-03-2016) αναφορά της Προέδρου της.
5. Κατωτέρω αναλύονται οι απόψεις της Επιτροπής, τα αναλυτικά επιχειρήματά της με τα οποία αντικρούονται μία προς μία οι αιτιάσεις της προσφεύγουσας και διατυπώνεται η τελική γνωμοδότησή της για την απόρριψή τους, ως κατωτέρω:

A) Εξέταση και αξιολόγηση του 1^{ου} ισχυρισμού της προσφυγής.

Η Κ/ξία «ΤΟΜΗ Α.Β.Ε.Τ.Ε.-ΝΑΤΟΥΡΑ Α.Ε.-ΒΙΟΛΙΑΠ Α.Τ.Ε.Β.Ε.» στην προσφυγή ισχυρίζεται ότι «δεν είναι νόμιμος ο κατακερματισμός μιας σύμβασης σε υποκατηγορίες όμοιων ή ομοειδών με βάση το αντικείμενο συμβάσεων, δηλαδή η κατάτμηση του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου μιας ενιαίας σύμβασης σε επιμέρους τμήματα και η συνεπακόλουθη τμηματική ανάθεση επιμέρους συμβάσεων».

Επί του ανωτέρω ισχυρισμού η ε.ε. θεωρεί:

- α. Στην εν λόγω δημοπράτηση δεν υφίσταται περίπτωση ανεπίτρεπτης κατάτμησης προς αποφυγή εφαρμογής της κοινοτικής νομοθεσίας και ειδικότερα της εφαρμογής του Π.Δ.60/07, δεδομένου ότι δεν παραβιάζεται η σχετική ρύθμιση της παρ. 3 του άρθρου 8 του Διατάγματος αυτού που ορίζει ότι «Κανένα σχέδιο έργου και καμία σύμβαση προμήθειας ή υπηρεσιών δεν επιτρέπεται να κατατμηθεί, προκειμένου να αποφευχθεί η εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος διατάγματος».

Αντιθέτως, στη διαδικασία της δημοπράτησης και στη συναφθείσα σύμβαση θα εφαρμοστεί το σύνολο των σχετικών ρυθμίσεων του Κοινοτικού Δικαίου σύμφωνα με την

παρ. 5^α του ιδίου άρθρου που ορίζει ότι «Όταν ένα σχεδιαζόμενο έργο ή ένα σχέδιο αγοράς υπηρεσιών μπορεί να οδηγήσει σε ταυτόχρονη σύναψη χωριστών συμβάσεων κατά τμήματα, λαμβάνεται υπόψη η συνολική εκτιμώμενη αξία όλων των τμημάτων.».

Επίσης, όλες οι συμβάσεις θα υπαχθούν στον προσυμβατικό έλεγχο του Ε.Σ. σύμφωνα με το άρθρο 278 παρ. 2 του ν. 3852/10, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.

Τα χρησιμοποιούμενα στην προσφυγή νομολογιακά παραδείγματα στοιχειοθέτησης της άποψης για την κατάτμηση της υπό δημοπράτηση παροχής υπηρεσιών δε σχετίζονται άμεσα με τη συγκεκριμένη περίπτωση.

- β. Η δυνατότητα υποβολής προσφορών για ομάδες οδικών αξόνων δίνει την δυνατότητα στους ενδιαφερόμενους να υποβάλλουν στοχευμένες προσφορές με μεγαλύτερη ευελιξία, σταθμίζοντας καλύτερα τις ιδιαιτερότητες των εργασιών σε κάθε περιοχή, δεδομένου ότι ακόμα και αν οι εργασίες εμφανίζονται κοινές (άρδευση, κλάδεμα κ.λπ.) κατ' ουσίαν διαφέρουν σημαντικά λόγω των διαφορετικών συνθηκών που επικρατούν σε κάθε περιοχή και ομάδα αξόνων.

Οι σημαντικές αυτές διαφοροποιήσεις οφείλονται στη διαφορετική διαμόρφωση των χώρων πρασίνου, στις ποικίλες μορφές πρασίνου, και κατάστασης στην οποία αυτό βρίσκεται (κάθε περιοχή περιλαμβάνει πράσινο με διαφορετικές ανάγκες), στις διαφορετικές συνθήκες πρόσβασης και εργασίας κατά περιοχή και γενικά σε μια σειρά δεδομένων τα οποία αναλύονται κατωτέρω (υπ. γ).

Όλες αυτές οι παράμετροι επηρεάζουν σημαντικά το κόστος και τη διαμόρφωση μιας εμπειριστατωμένης προσφοράς και συνεπώς είναι προς το συμφέρον του συμμετέχοντα η υποβολή προσφοράς κατά περιοχή ή ομάδα αξόνων με στάθμιση όλων των ειδικών συνθηκών που επικρατούν σε σχέση με την υποβολή μιας συνολικής προσφοράς, όπου οι ιδιαίτερες αυτές συνθήκες δεν είναι δυνατόν να εκτιμηθούν.

Κατά συνέπεια το εν γένει δημόσιο συμφέρον υπηρετείται καλύτερα όταν δίνεται η ευκαιρία στους συμμετέχοντες να υποβάλλουν μια τεκμηριωμένη προσφορά βασισμένη στις πραγματικές συνθήκες των υπηρεσιών ενώ και το οικονομικό όφελος, λόγω της υποβολής εκπτώσεων προσαρμοσμένων στην κάθε περίπτωση, είναι προφανές για την Αναθέτουσα Αρχή συγκρινόμενο με μια γενική «απρόσωπη» προσφορά.

- γ. Επί της ουσίας, αναφέρουμε, ότι κάθε οδικός άξονας έχει ειδική αντιμετώπιση που εξαρτάται από τις συνθήκες χρήσεώς του (υψηλές ταχύτητες και πυκνή ροή οχημάτων), τα πλάτη των νησίδων, το είδος φύτευσης, το μικροκλίμα που επικρατεί, δεδομένα τα οποία χαρακτηρίζουν την εγκατάσταση πρασίνου και τη συντήρησή του ως ειδική εργασία.

Με αυτό το σκεπτικό, και με γνώμονα τη βέλτιστη τεχνοοικονομική αντιμετώπιση των έργων, γίνεται ο διαχωρισμός και η ομαδοποίηση των οδικών αξόνων ούτως ώστε να πληρούνται οι απαιτούμενες συνθήκες δημόσιας ασφάλειας, δεδομένου ότι με τον τρόπο αυτό εξασφαλίζεται η κατά το δυνατόν καλύτερη επίβλεψη των συμβάσεων από τη Υπηρεσία, όπως επίσης και η άμεση ανταπόκριση των αναδόχων σε έκτακτες περιπτώσεις (π.χ. αντιμετώπιση πυρκαγιών, πτώσεις δένδρων από ακραία καιρικά φαινόμενα, οδικά ατυχήματα και καταστροφή νησίδων, διαρροές αρδευτικών δικτύων, δολιοφθορές κ.λπ.).

Η χωροθέτηση των χώρων και των νησίδων πρασίνου κατά μήκος των οδικών αξόνων, μήκους διακοσίων και πλέον χιλιομέτρων, εντός του Λεκανοπεδίου Αττικής, κάνει το συγκεκριμένο αντικείμενο διασπαρμένο σε μεγάλες χιλιομετρικές αποστάσεις και σε οδικούς άξονες υψηλών ταχυτήτων (π.χ. Λ. Συγγρού, Λ. Κηφισού), στους οποίους οι αναγκαίες επεμβάσεις συντελούνται με δυσκολότερους ρυθμούς και συνθήκες από ότι σε ένα απομονωμένο χώρο πρασίνου (π.χ. πάρκο), λόγω της δυσκολότερης πρόσβασης των συνεργείων.

Συμπερασματικά, η ε.ε. θεωρεί ότι η χωρική κατανομή της δημοπρατούμενης παροχής υπηρεσιών πρασίνου στην Περιφέρεια Αττικής και η ομαδοποίησή τους ανά οδικούς άξονες γίνεται με γνώμονα τον άρτιο έλεγχο τους - τεχνικό και οικονομικό - από την Υπηρεσία και στηρίχτηκε σε αντικειμενικά κριτήρια λειτουργικού χαρακτήρα αποσκοπώντας στη διασφάλιση του δημοσίου συμφέροντος και στην ανάπτυξη επαρκούς ανταγωνισμού. Αντιθέτως, η παροχή των υπηρεσιών πρασίνου σε ολόκληρο το Λεκανοπέδιο Αττικής από μία αποκλειστικά εταιρεία/κοινοπραξία θα δημιουργούσε αναπόφευκτα φαινόμενο εξάρτησης του Δημοσίου από ένα και μόνο Ανάδοχο, με σοβαρότατες συνέπειες στην περίπτωση που αυτός δεν θα ήταν σε θέση να εκπληρώσει τις συμβατικές του υποχρεώσεις.

Β) Εξέταση και αξιολόγηση του 2^{ου} ισχυρισμού της προσφυγής.

Η Κ/ξία «ΤΟΜΗ Α.Β.Ε.Τ.Ε.-ΝΑΤΟΥΡΑ Α.Ε.-ΒΙΟΛΙΑΠ Α.Τ.Ε.Β.Ε.» στην προσφυγή ισχυρίζεται ότι «*Θεωρεί παράνομο, αναίτιολόγητο και καταχρηστικές τις διατάξεις που αφορούν στην επιβολή ποινικών ρητρών και την περικοπή τιμήματος (αρ. 2.5.1. και 2.5.2. της Διακήρυξης).*»

Αναλυτικότερα:

- α. Η ε.ε. έχει την άποψη ότι ο χρόνος που παρέχεται στον ανάδοχο για να ανταποκριθεί στην αντίστοιχη υποχρέωση είναι ικανοποιητικός (βλ. άρθρο 19 του ΠΔ 118/07, άρθρο 4.4 και 5 της διακήρυξης και άρθρο 10 της Ε.Σ.Υ.).
Αλλωστε η προϋπόθεση αυτή δικαιολογείται από την επιτακτική ανάγκη εξασφάλισης της ομαλής και απρόσκοπτης χρήσης των χώρων που αφορά την εκτέλεση των δημοπρατούμενων υπηρεσιών και την αποτροπή άμεσου και επικείμενου κινδύνου σε πρόσωπα και πράγματα για τα οποία δημιουργείται ευθύνη της Περιφέρειας σε αποζημίωση κατά τις διατάξεις των άρθρ. 105 και 106 Εισ. Ν.ΑΚ.
- β. Μετά από σχετική ενημέρωση της ε.ε. από την Επιτροπή παρακολούθησης των υπηρεσιών της τρέχουσα σύμβασης σχετικά με την εφαρμογή προηγούμενων συμβάσεων αντίστοιχων υπηρεσιών, η εμπειρία έχει δείξει ότι η Υπηρεσία πάντα συνδράμει τον πάροχο για την έκδοση των απαιτούμενων αδειών από την Τροχαία τα δε σχετικά πρόστιμα περιορίζονται μόνο σε πιθανή καθυστέρηση που οφείλονται **αποκλειστικά** στον ανάδοχο. Αυτό άλλωστε προβλέπεται και από το άρθρο 2.5.1 της Ε.Σ.Υ., όπου διευκρινίζεται ότι «Τα πρόστιμα επιβάλλονται στον Πάροχο αν ο πάροχος υπερβεί **με δική του υπαιτιότητα** τη συνολική ή τυχόν τεθείσες τμηματικές προθεσμίες εκτέλεσης εργασιών».
- γ. Τα αμέσως παραπάνω ισχύουν και για τους λόγους που αφορούν πιθανές καθυστερήσεις για την έκδοση των αδειών από τον ΕΣΔΝΑ (ΧΥΤΑ) και την ΕΥΔΑΠ.
- δ. Η παρουσία υπεύθυνων με αντίστοιχες ειδικότητες συνάδουν με τη φύση του αντικείμενου των συμβάσεων και η διασπορά τους επιβάλλεται για την ορθή και ομαλή εκτέλεση των παρεχόμενων υπηρεσιών και τη λήψη των απαραίτητων μέτρων προστασίας τόσο των εργαζομένων όσο και των διερχομένων πεζών και οχημάτων.
- ε. Σχετικά με την περικοπή τιμήματος στην Τεχνική Περιγραφή που αποτελεί συνοδευτικό τεύχος της διακήρυξης, αναφέρεται σε κάθε επιμέρους εργασία κάθε άρθρου ένας συντελεστής βαρύτητας βάση του οποίου θα γίνεται και η ανάλογη περικοπή.

Συμπερασματικά σχετικά με το 2^ο ισχυρισμό η ε.ε. θεωρεί ότι οι θιγόμενοι όροι δικαιολογούνται από λόγους δημοσίου συμφέροντος και σκοπούν τόσο να επιστήσουν την προσοχή των συμμετεχόντων σχετικώς με τη σημασία και την ευθύνη των υπηρεσιών που αναλαμβάνουν, όσο και να εξασφαλίσουν την προστασία του κυρίου του έργου από τυχόν επίδειξη ανεύθυνης στάσης εκ μέρους του αναδόχου, δεδομένων των ιδιαίτερων συνθηκών που εκτελούνται οι υπηρεσίες (τήρηση υψηλού επιπέδου ασφάλειας, συνεχής

κυκλοφορία οχημάτων, στενότητα χώρου εργασίας, μεγάλα μήκη και μεγάλη διασπορά των εκτάσεων κλπ).

ΕΙΣΗΓΟΥΜΕΘΑ

1. Την απόρριψη της από 7-3-2016 κατατεθείσας προδικαστικής προσφυγής της Κ/ξίας «ΤΟΜΗ Α.Β.Ε.Τ.Ε.-ΝΑΤΟΥΡΑ Α.Ε.-ΒΙΟΛΙΑΠ Α.Τ.Ε.Β.Ε.» και των απαρτιζουσών αυτήν εταιρειών.
2. Την συνέχιση της διαδικασίας του διαγωνισμού παροχής υπηρεσιών **«ΣΠ-01/14: Συντήρηση, βελτίωση & εγκατάσταση πρασίνου στις νησίδες οδών αρμοδιότητας ΔΚΕΣΟ»**, προϋπολογισμού: **4.433.805,02 €** (με ΦΠΑ) και τη διενέργειά αυτού σύμφωνα με την υπ' αριθ. 244/2016/12-02-2016 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής Περιφέρειας Αττικής.

Μετά από διαλογική συζήτηση μεταξύ των μελών της
η Οικονομική Επιτροπή

λαμβάνοντας υπόψη :

- α) την τεκμηρίωση που αναφέρεται στην γνωμοδότηση της Τριμελούς Γνωμοδοτικής Επιτροπής Αξιολόγησης εντάσεων και προσφυγών και
- β) τη διάταξη του άρθρου 32 του Π.Δ. 118/2007 το οποίο εφαρμοζόμενο αναλογικά στην τρέχουσα παροχή υπηρεσίας, πορίζει άνω όριο για το ύψος των προστίμων και των περικοπών

κατά πλειοψηφία αποφασίζει

- A) Την απόρριψη της από 7-3-2016 κατατεθείσας προδικαστικής προσφυγής της Κ/ξίας «ΤΟΜΗ Α.Β.Ε.Τ.Ε.-ΝΑΤΟΥΡΑ Α.Ε.-ΒΙΟΛΙΑΠ Α.Τ.Ε.Β.Ε.» και των απαρτιζουσών αυτήν εταιρειών.
- B) Την συνέχιση της διαδικασίας του διαγωνισμού παροχής υπηρεσιών **«ΣΠ-01/14: Συντήρηση, βελτίωση & εγκατάσταση πρασίνου στις νησίδες οδών αρμοδιότητας ΔΚΕΣΟ»**, προϋπολογισμού: **4.433.805,02 €** (με ΦΠΑ) και τη διενέργειά αυτού σύμφωνα με την υπ' αριθ. 244/2016/12-02-2016 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής Περιφέρειας Αττικής».

- Το αναπληρωματικό μέλος της Οικονομικής Επιτροπής κα. Μεθυμάκη δηλώνει λευκό.

Ο Πρόεδρος

Καραμάνος Χρήστος

Τα Μέλη
Τζίβα Αιμιλία
Δημάκος Δημήτρης
Τσούπρα Ιωάννα
Νερούτσου Μαρία
Λεβέντη Αγγελική
Μεθυμάκη Άννα