



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΓΝΩΜΗ

Δ 39 ΕΑΔΗΣΥ/2024

(άρθρο 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 4 του ν. 4912/2022)

Η ΕΠΙΤΡΟΠΗ

της παρ. 5 του άρθρου 353 του ν. 4412/2016, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 10 του ν. 4912/2022

Στην Αθήνα σήμερα, 28 Μαρτίου 2024, ημέρα Πέμπτη και ώρα 10:30 π.μ., στα επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και Κομνά Τράκα γραφεία της, συνήλθε σε συνεδρίαση η ως άνω ΕΠΙΤΡΟΠΗ της ΕΝΙΑΙΑΣ ΑΡΧΗΣ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (εφεξής και «Αρχή» ή «ΕΑΔΗΣΥ»), μετά από σχετική πρόσκληση της Προέδρου, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα Μέλη.

Τα προσκληθέντα Μέλη της Επιτροπής παρέστησαν κατά τη συνεδρίαση, ως εξής:

Πρόεδρος : Ανδρονίκη Θεοτοκάτου (μέσω τηλεδιάσκεψης).

Σύμβουλοι : Ευαγγελία Κουτούπα (μέσω τηλεδιάσκεψης),

Δημήτριος Χανής

Μέλη : Χρυσάνθη Ζαράρη (μέσω τηλεδιάσκεψης),

Αδάμ Καραγλάνης

Βασιλική Σκαρτσούνη (μέσω τηλεδιάσκεψης),

Δημήτριος Σταθακόπουλος (μέσω τηλεδιάσκεψης).

Γραμματέας: Αθανάσιος Λαμπράκης, ΠΕ Διοικητικού Οικονομικού.

Εισηγήτρια: Όλγα Αβαδέλου, Φαρμακοποιός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό ΕΑΔΗΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης παρέστησαν η Εισηγήτρια, η Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης, Μαρία Παναγοηλιοπούλου, καθώς και η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Ελέγχου, Μαρία Ελένη Σιδέρη, οι οποίες αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας των Μελών της Επιτροπής και τη λήψη απόφασης.

ΘΕΜΑ: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής περί προσφυγής του Δήμου Πειραιά στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση σύμβασης «Παροχής Υπηρεσιών για την Περίθαλψη Αδέσποτων Ζώων» για τα έτη 2024-2026, προϋπολογισμού 322.560,00€, πλέον ΦΠΑ, σε συνέχεια προηγηθέντος άγονου διαγωνισμού.

I. Με το αρ. πρωτ. 12152/422/19.2.2024 (αρ. πρωτ. εισερχ. ΕΑΔΗΣΥ 2420/28.02.2024) αίτημα, όπως συμπληρώθηκε με το αρ. πρωτ. 703/26.3.24 (αρ. πρωτ. εισερχ. ΕΑΔΗΣΥ 3274/26.3.24) έγγραφο, ο Δήμος Πειραιά αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα με το άρθρο 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016, όπως ισχύει, προκειμένου να προσφύγει στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για την ανάθεση της σύμβασης του θέματος, βάσει των διατάξεων του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ως άνω νόμου, σε συνέχεια προηγηθέντος ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού, ο οποίος απέβη άγονος, λόγω μη υποβολής προσφορών.

II. Ιστορικό – Πραγματικά περιστατικά

1. Από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτουν τα εξής:

1.1 Με την αρ. πρωτ. 4611/19.12.23 διακήρυξη (ΑΔΑΜ:23PROC014042083) προκηρύχθηκε διεθνής ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός (αρ. ΕΣΗΔΗΣ 284578), για την «Παροχή Υπηρεσιών περίθαλψης αδέσποτων ζώων», για τα έτη 2024-2026, συνολικού προϋπολογισμού 322.560,00€, πλέον ΦΠΑ.

1.2 Περίληψη της διακήρυξης, η οποία περιείχε τους ουσιώδεις όρους αυτής, απεστάλη ηλεκτρονικά στις 19.12.2023 στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε) και δημοσιεύτηκε στις 22.12.2023. Ακολούθως, στις 22.12.2023 καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων και στη διαδικτυακή πύλη του Δήμου.

Περίληψη της διακήρυξης δημοσιεύτηκε στις εφημερίδες: «ΔΗΜΟΤΗΣ» και «ΦΩΝΗ ΤΩΝ ΠΕΙΡΑΙΩΤΩΝ» στις 27.12.2023 και 28.12.2023, αντίστοιχα.

Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ορίστηκε η 28^η .12.2023, ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 29^η .01.2024 και ως ημερομηνία αποσφράγισής τους η 31^η .01.2024.

1.3 Ειδικότερα, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης, ορίζεται ότι:

-άρθρο 1.3 «Συνοπτική περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης»

«Παροχή υπηρεσιών για την περίθαλψη αδέσποτων ζώων»

Οι παρεχόμενες υπηρεσίες κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPVS):

Κύριος CPV: 85200000 (Κτηνιατρικές υπηρεσίες), 85210000-3 (Σταθμοί φιλοξενίας στείρωμένων ή μη, αδέσποτων ζώων συντροφιάς), ΟΜΑΔΕΣ Α' και Γ' της μελέτης.

85200000-1 (Κτηνιατρικές πράξεις και υπηρεσίες φροντίδας αδέσποτων ζώων συντροφιάς), ΟΜΑΔΑ Β' της μελέτης .

Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσόν των 322.560,00€ πλέον ΦΠΑ 24%.

Η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται στα κάτωθι τμήματα:

ΤΜΗΜΑ 1: «ΟΜΑΔΑ Α παροχή υπηρεσιών περισυλλογής, μεταφοράς ή και απεγκλωβισμού αδέσποτων γατών», εκτιμώμενης αξίας 142.155,00 € πλέον ΦΠΑ 24%,

ΤΜΗΜΑ 2: «ΟΜΑΔΑ Β παροχή υπηρεσιών περίθαλψης, νοσηλείας αδέσποτων γάτων (κτηνιατρικές πράξεις για στείρωσεις, περίθαλψη και ιατρική φροντίδα τραυματισμένων ή ασθενών αδέσποτων γατών» εκτιμώμενης αξίας 166.615,00 € πλέον ΦΠΑ 24%,

ΤΜΗΜΑ 3: «ΟΜΑΔΑ Γ παροχή υπηρεσιών φιλοξενίας σε ενδιαίτημα (αρσενικών – θηλυκών, στείρωμένων ή μη) αδέσποτων γάτων, ή/και κατασχεμένων με εισαγγελική παραγγελία γατών σε ατομικό κλωβό, συμπεριλαμβανομένης της ημερήσιας διατροφής τους)», εκτιμώμενης αξίας 13.790,00 € πλέον ΦΠΑ 24%.

Η παρούσα υπηρεσία θα ανατεθεί συνολικά σε έναν οικονομικό φορέα.

ΑΙΤΙΟΛΟΓΗΣΗ:

Οι υπηρεσίες που προβλέπονται προς εκτέλεση με την παρούσα μελέτη είναι στενά συνδεδεμένες μεταξύ τους και αλληλοεξαρτώμενες.

Για τον συντονισμό και την αποτελεσματική εκτέλεση των αλληλένδετων και αλληλοεξαρτώμενων αυτών υπηρεσιών και την επίτευξη άρτιου αποτελέσματος, καθώς και για την ανάληψη της συνολικής ευθύνης αυτών, είναι απαραίτητο και επιβεβλημένο η σύμβαση της παρούσας υπηρεσίας να ανατεθεί συνολικά σε έναν οικονομικό φορέα για το σύνολο των υπηρεσιών και όχι τμηματικά.

Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε δύο (2) έτη από την ανάρτησή της στο ΚΗΜΔΗΣ.

Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης δίδεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι της παρούσας διακήρυξης.

Οι ποσότητες του προϋπολογισμού είναι ενδεικτικές, διότι δεν μπορούν να προβλεφθούν εκ των προτέρων οι ακριβείς ποσότητες των υλικών που θα απαιτηθούν από την Υπηρεσία.

Ως εκ τούτου, ο Δήμος δύναται να αυξομειώσει τις ποσότητες των παρεχομένων υπηρεσιών σε κάθε ομάδα μέχρι του ύψους του προϋπολογισμού της ομάδας.

Ενδέχεται να μην απορροφηθούν όλες οι ποσότητες των παρεχομένων υπηρεσιών της μελέτης και κατά συνέπεια όλο το ποσόν της σύμβασης.

Προβλέπεται τροποποίηση της σύμβασης, εφόσον συντρέχουν οι λόγοι οι αναφερόμενοι στο αρ.132 του Ν.4412/2016, καθώς και τυχόν παρατάσεις της σύμβασης.

Προσφορές υποβάλλονται με ποινή ακυρότητας της συμμετοχής για το σύνολο των άρθρων του προϋπολογισμού της μελέτης.

Η σύμβαση θα ανατεθεί με κριτήριο την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής και συγκεκριμένα την χαμηλότερη συνολική καθαρή αξία που θα προκύπτει με βάση το μεγαλύτερο ενιαίο ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%) στην ενδεικτική τιμή του προϋπολογισμού της μελέτης για το σύνολο των άρθρων του προϋπολογισμού της.

2.2.2.1. Για την έγκυρη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, κατατίθεται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς (προσφέροντες), εγγυητική επιστολή συμμετοχής, ύψους 2% επί της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, μη συνυπολογιζόμενων των δικαιωμάτων προαίρεσης και παράτασης της σύμβασης, πλέον ΦΠΑ.[...]"

-2.2.4 Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας

Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται να ασκούν δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της σύμβασης.

Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος εγκατάστασής τους ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα XI του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016. [...]

Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς θα πρέπει να είναι εγγεγραμμένοι στο οικείο Επαγγελματικό Μητρώο, εφόσον, κατά την κείμενη νομοθεσία, απαιτείται η εγγραφή τους για την υπό ανάθεση υπηρεσία.

2.2.6. Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα

Όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς οφείλουν: να έχουν τουλάχιστον δύο (2) συμβάσεις παροχής υπηρεσιών του συγκεκριμένου τύπου, συναφείς με το αντικείμενο της διακήρυξης, σε φορέα του δημόσιου, συνολικού ύψους τουλάχιστον 45.000,00€.

2.2.7 Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης

Οι οικονομικοί φορείς για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης οφείλουν να συμμορφώνονται με:

α) Πιστοποιητικό ISO 9001:2015 Σύστημα Διαχείρισης Ποιότητας με πεδίο εφαρμογής συναφές με το αντικείμενο της μελέτης (πιστοποιητικό σε ισχύ) ή ισοδυνάμου πιστοποιητικού εκδοθέντος από αρμόδιο αναγνωρισμένο φορέα πιστοποίησης(πιστοποιητικά σε ισχύ).

β) Πιστοποιητικό ISO 14001:2015 Σύστημα Διαχείρισης Περιβάλλοντος με πεδίο εφαρμογής συναφές με το αντικείμενο της μελέτης (πιστοποιητικό σε ισχύ) ή ισοδυνάμου πιστοποιητικού εκδοθέντος από αρμόδιο αναγνωρισμένο φορέα πιστοποίησης(πιστοποιητικά σε ισχύ).

γ) Πιστοποιητικό ISO 45001:2018 Σύστημα Διαχείρισης Υγείας και Ασφάλειας στην Εργασία με πεδίο εφαρμογής συναφές με το αντικείμενο της μελέτης (πιστοποιητικό σε ισχύ) ή ισοδυνάμου πιστοποιητικού εκδοθέντος από αρμόδιο αναγνωρισμένο φορέα πιστοποίησης(πιστοποιητικά σε ισχύ).

Η αναθέτουσα αρχή αναγνωρίζει ισοδύναμα πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί από φορείς διαπιστευμένους από ισοδύναμους Οργανισμούς διαπίστευσης, εδρεύοντες και σε άλλα κράτη - μέλη. Επίσης, κάνει δεκτά άλλα αποδεικτικά στοιχεία για ισοδύναμα μέτρα διασφάλισης ποιότητας, εφόσον ο ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας δεν είχε τη δυνατότητα να αποκτήσει τα εν λόγω πιστοποιητικά εντός των σχετικών προθεσμιών για λόγους για τους οποίους δεν ευθύνεται ο ίδιος, υπό την προϋπόθεση ότι ο οικονομικός φορέας αποδεικνύει ότι τα προτεινόμενα μέτρα διασφάλισης ποιότητας πληρούν τα απαιτούμενα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας.

2.2.9.2 «Αποδεικτικά μέσα»

«**B.4.** Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν:

α) να έχουν τουλάχιστον δύο (2) συμβάσεις παροχής υπηρεσιών του συγκεκριμένου τύπου, συναφείς με το αντικείμενο της διακήρυξης, σε φορέα του δημόσιου, συνολικού ύψους τουλάχιστον 45.000,00€.

β) Υπεύθυνη δήλωση από τον ανάδοχο ψηφιακά υπογραμμένη που θα αναφέρεται ότι:

- τα συνεργεία περισυλλογής θα απαρτίζονται από άτομα ειδικά εκπαιδευμένα και έμπειρα στην αιχμαλωσία των ζώων συντροφιάς.
- το προσωπικό φέρει κατάλληλο ρουχισμό και εξοπλισμό για τον απεγκλωβισμό επιθετικών γατών, ώστε να διασφαλίζεται η σωματική του ακεραιότητα κατά την εκτέλεση του απεγκλωβισμού των αδέσποτων γατών και είναι ασφαλισμένο, με έξοδα του αναδόχου, έναντι οποιασδήποτε φύσεως ατυχήματα
- γ) Για την ΟΜΑΔΑ Α΄ΠΑΡΟΧΗ ΥΠΗΡΕΣΙΑΣ ΓΙΑ ΠΕΡΙΣΥΛΛΟΓΗ, ΜΕΤΑΦΟΡΑ & ΑΠΕΓΚΛΩΒΙΣΜΟ ΑΔΕΣΠΟΤΩΝ ΓΑΤΩΝ
- Για το κάθε όχημα απαιτείται αντίγραφο της άδειας κυκλοφορίας, του ασφαλιστηρίου συμβολαίου, του τεχνικού ελέγχου του οχήματος.
- Για τις προδιαγραφές των οχημάτων απαιτείται υπεύθυνη δήλωση ότι είναι πλήρως εξοπλισμένο με τα όσα αναγράφονται στην τεχνική περιγραφή του Παραρτήματος Ι της μελέτης της παρούσας Διακήρυξης
- Για τον βοηθό κτηνιάτρου απαιτείται τίτλος σπουδών και πίνακας προσωπικού της εταιρείας.
- Για τον Επόπτη Δημόσιας Υγείας – Υγιεινολόγο ΤΕ ή ΠΕ απαιτείται πτυχίο, άδεια ασκήσεως επαγγέλματος και πίνακας προσωπικού της εταιρείας.
- Για την Υπουργική απόφαση ΔΥ8δ/Γ.Π. οικ/1348/2004 απαιτείται βεβαίωση σε ισχύ.

Για την ΟΜΑΔΑ Β΄ΠΑΡΟΧΗ ΚΤΗΝΙΑΤΡΙΚΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΓΙΑ ΤΗΝ ΠΕΡΙΘΑΛΨΗ ΑΔΕΣΠΟΤΩΝ ΓΑΤΩΝ

- Για τον Κτηνίατρο απαιτείται ιδιωτικό συμφωνητικό με την δικαιούμενη συμμετοχής εταιρεία και όσα αναλυτικά περιγράφονται στο Παράρτημα Ι της μελέτης της παρούσας Διακήρυξης.

Για την ΟΜΑΔΑ Γ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΦΙΛΟΞΕΝΙΑΣ ΑΔΕΣΠΟΤΩΝ ΓΑΤΩΝ ΣΕ ΕΝΔΙΑΙΤΗΜΑ

- *Ιδιωτική σύμβαση – συμφωνητικό ενδιαιτήματος με την εταιρεία και όσα αναλυτικά περιγράφονται στο Παράρτημα Ι της μελέτης της παρούσας Διακήρυξης.*

Σε περίπτωση εγκατάστασής του στην αλλοδαπή, τα δικαιολογητικά των παραπάνω εδαφίων εκδίδονται με βάση την ισχύουσα νομοθεσία της χώρας που είναι εγκατεστημένοι, από την οποία και εκδίδεται το σχετικό πιστοποιητικό.»

Παράρτημα Ι ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ

Με την παρούσα μελέτη προβλέπεται: α) η παροχή υπηρεσιών περισυλλογής, μεταφοράς ή και απεγκλωβισμού αδέσποτων γάτων, β) υπηρεσιών περίθαλψης, νοσηλείας αδέσποτων γάτων καθώς και γ) υπηρεσιών φιλοξενίας σε ενδιαίτημα (αρσενικών – θηλυκών, στερημένων ή μη) αδέσποτων γάτων, ή/και κατασχεμένων με εισαγγελική παραγγελία γατών συντροφιάς της πόλης του Πειραιά.

*Η συνολική δαπάνη θα είναι **399.974,40€** συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% για τα οικονομικά έτη 2024, 2025 και 2026, η παροχή υπηρεσίας θα παρακολουθείται και υλοποιείται από το τμήμα Περιβάλλοντος-Κλιματικής Αλλαγής & Ευζωίας Ζώων Συντροφιάς της Δ/σης Περιβάλλοντος-Κλιματικής Αλλαγής & Ευζωίας Ζώων Συντροφιάς του Δήμου Πειραιά σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν.4412/2016 «Δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών» καθώς και τις λοιπές ισχύουσες διατάξεις για την περίθαλψη αδέσποτων ζώων Ν.4039/2012 και άρθρο 46 του Ν.4235/2014. Η παροχή υπηρεσίας θα διενεργηθεί με Διεθνή ηλεκτρονικό διαγωνισμό, σύμφωνα με το άρθρο 27 του Ν.4412/2016 όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.*

Η παρούσα τεχνική περιγραφή αφορά: στην παροχή υπηρεσιών για περισυλλογή, μεταφορά ή και απεγκλωβισμό αδέσποτων γατών (ΟΜΑΔΑ Α, CPV: 85210000-3), στην παροχή κτηνιατρικών υπηρεσιών για περίθαλψη αδέσποτων γατών (ΟΜΑΔΑ Β, CPV: 85200000-1) καθώς και στην παροχή φιλοξενίας σε ενδιαίτημα αδέσποτων γατών, αρσενικών – θηλυκών, στερημένων ή μη, ή/και κατασχεμένων με εισαγγελική παραγγελία γατών (ΟΜΑΔΑ Γ, CPV: 85210000-3) πάντα εντός των διοικητικών ορίων του Δήμου Πειραιά, σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν. 4830/2021 (ΦΕΚ 169/Α/18-9-2021) άρθρο 10, με τις οποίες ανατέθηκε στους Δήμους η αρμοδιότητα διαχείρισης αδέσποτων ζώων συντροφιάς (σκύλοι - γάτες). Ειδικότερα, σύμφωνα με το άρθρο 10 του Ν. 4830/2021, οι Δήμοι υποχρεούνται να διαθέτουν ολοκληρωμένο επιχειρησιακό πρόγραμμα διαχείρισης των αδέσποτων ζώων, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 3, το οποίο περιλαμβάνει κατ' ελάχιστον: (α) την περισυλλογή, (β) την παροχή κτηνιατρικής περίθαλψης, (γ) την ηλεκτρονική σήμανση και την καταγραφή στο ΕΜΖΣ, (δ) τη στείρωση και ε) τη φιλοξενία που χρίζουν αδέσποτες γάτες λόγω ανάρρωσης ή άλλης αιτίας, ή/και κατάσχεσης με εισαγγελική παραγγελία αδέσποτων γατών συντροφιάς .

Λαμβάνοντας υπόψη ότι :

1)Ο Δήμος Πειραιά δεν διαθέτει αδειοδοτημένο όχημα κατάλληλα διαμορφωμένο για την ασφαλή μεταφορά των αδέσποτων γατών.

2)Ο Δήμος μας δεν διαθέτει κτηνίατρο για την παροχή κτηνιατρικών υπηρεσιών, δεν έχει κτιριακές εγκαταστάσεις φιλοξενίας, αλλά ούτε και έμπειρο ανθρώπινο δυναμικό, για την περισυλλογή, μεταφορά και αιχμαλωσία αδέσποτων γατών. [...]

1.4. Στις 31.01.2024, η Επιτροπή διαγωνισμού προέβη στην ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών και σύμφωνα με το αριθ. 1 Πρακτικό της, στον εν λόγω διαγωνισμό δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά. Εν όψει αυτών, πρότεινε την κήρυξη του διαγωνισμού ως άγονου και τη ματαίωσή του, καθώς και την

προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση. Το παραπάνω πρακτικό εγκρίθηκε με την αρ. 84/09.02.2024 απόφαση της Δημοτικής Επιτροπής.

1.5. Με το αρ. πρωτ. οικ. 3274/26.3.24 έγγραφό του, ο Δήμος βεβαιώνει ότι δεν κατατέθηκε καμία προδικαστική προσφυγή για τον συγκεκριμένο διεθνή ηλεκτρονικό διαγωνισμό.

II. Νομικό Πλαίσιο

2. Στη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ίδιου νόμου, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, προβλέπεται ότι: *"2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών σε οποιαδήποτε από τις κατωτέρω περιπτώσεις:*

α) εάν, ύστερα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία είτε δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή αίτηση συμμετοχής είτε καμία από τις υποβληθείσες προσφορές ή αιτήσεις συμμετοχής δεν είναι κατάλληλη, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Επιτροπή μετά από αίτημά της [...]

III. Νομική Εκτίμηση

3. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Πειραιά, ο οποίος αποτελεί αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 1(α) του ν. 4412/2016, αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών κατά την έννοια της διάταξης του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 9 του ν. 4412/2016, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 9 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ. Δεδομένου δε ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών, προϋπολογισθείσας αξίας 322.560,00€, πλέον ΦΠΑ, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής, κατ' άρθρο 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης.

4. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 26 και 32 του ν. 4412/2016 περιπτώσεις, με τα οποία μεταφέρθηκαν στο εθνικό δίκαιο τα άρθρα 26 και 32 της οδηγίας 2014/24/ΕΕ, αντίστοιχα, καθώς και στις εννοιολογικά ταυτόσημες διατάξεις του άρ. 269 (Βιβλίου II) του ως άνω νόμου, με τις οποίες ενσωματώθηκαν στο εθνικό δίκαιο οι διατάξεις της οδηγίας 2014/25/ΕΕ (βλ. σχετικώς ΔΕΚ - ΔΕΕ, αποφάσεις της 8ης Απριλίου 2008, C 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56, της 23ης Απριλίου 2009, C-292/07, Επιτροπή κατά Βελγίου, EU:C:2009:246, σκέψεις 105-106, της 11ης Σεπτεμβρίου 2014, C-19/13, Ministero dell' Interno κατά Fastweb SpA και Telecom Italia SpA, EU:C:2014:2194, σκέψη 49, της 7ης Σεπτεμβρίου 2016, C -549/14, Finn Frogne A/S κατά Rigspolitiet ved Center for Beredskabskommunikation, EU:C:2016:634, σκέψη 35). Οι ανωτέρω διατάξεις, στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις οι οποίες συνιστούν παρέκκλιση από τη βασική ρύθμιση, δηλαδή από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζόμενων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συστατικής ερμηνείας (βλ. υπό το πνεύμα αυτό ΔΕΚ -

ΔΕΕ, αποφάσεις της 10ης Μαρτίου 1987, C-199/85, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1987, σ. 1039, σκέψη 14, της 18ης Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28ης Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, της 10ης Απριλίου 2003, C-20/01 και C-28/01, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 2003, I-360, σκέψη 58, της 14ης Σεπτεμβρίου 2004, C-385/02, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2004, σ. I-8121, σκέψη 19, της 14ης Οκτωβρίου 2004, C-340/02, Επιτροπή κατά Γαλλίας, Συλλ. 2004, I-9845, σκέψη 38, και της 2ας Ιουνίου 2005, C-394/02, Επιτροπή κατά Ελλάδας, Συλλ. 2005, I-4713, σκέψη 33, της 8ης Απριλίου 2008, C- 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψεις 57-58, της 27ης Οκτωβρίου 2011, C - 601/10, Επιτροπή κατά Ελληνικής Δημοκρατίας, Συλλ. 2011, I-00163, σκέψη 32).

5. Ειδικότερα, για την εφαρμογή της επικαλούμενης διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν.4412/2016, δυνάμει της οποίας οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, απαιτείται η συνδρομή των ακόλουθων προϋποθέσεων:

α) να μην έχει υποβληθεί καμία προσφορά ή, τουλάχιστον, καμία κατάλληλη προσφορά στο πλαίσιο προγενέστερης ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, την οποία η αναθέτουσα αρχή περάτωσε για τον λόγο αυτόν.

β) να μην τροποποιούνται ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση.

Σε περίπτωση δε σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η αναθέτουσα αρχή οφείλει να διαβιβάσει σχετική έκθεση (βλ. και C-376/21, της 16ης Ιουνίου 2022, Zamestnik-ministar na regionalnoto razvitie i blagoustroystvoto i rakovoditel na Upravlyavashtia organ na Operativna programa «Regioni v rastezh» 2014-2020, σκ.59) .

Συναφώς, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή της προαναφερόμενης διάταξης, συνδέεται άμεσα με τον προηγθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια οι τυχόν ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να επιδρούν στη νομιμότητα και της συγκεκριμένη διαδικασίας (Ε.Σ. Αποφ. VI Τμ. 466/2011, 1249/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

6. Εν προκειμένω, από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, προκύπτουν τα εξής:

6.1. Κατά την προηγηθείσα διαγωνιστική διαδικασία τηρήθηκαν στο σύνολό τους οι προβλεπόμενες διατυπώσεις δημοσιότητας (βλ. ΙΣΤΟΡΙΚΟ παρ. 1.2).

Περαιτέρω, ως προς τους όρους της διακήρυξης και τη διεξαγωγή της προηγηθείσας άγονης διαδικασίας, διαπιστώθηκαν τα κάτωθι:

α) ως κριτήριο τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας ορίζεται η εκτέλεση τουλάχιστον δύο (2) συμβάσεων παροχής υπηρεσιών του συγκεκριμένου τύπου, συναφών με το αντικείμενο της διακήρυξης, σε φορέα του δημόσιου, συνολικού ύψους τουλάχιστον 45.000,00€.

Ο συγκεκριμένος όρος, βάσει του οποίου απαιτείται εμπειρία μόνο σε φορείς του δημόσιου τομέα, θα ήταν εν δυνάμει περιοριστικός του ανταγωνισμού, καθόσον εισάγει διάκριση της αποκτηθείσας εμπειρίας μεταξύ δημόσιου και ιδιωτικού τομέα (βλ. ΣΤΕ 1135/2010, ΣΤΕ (ΑΣΦ) 491/2009).

Ωστόσο, δεδομένου ότι ο προσδιορισμός των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των υποψηφίων, αποβλέπει στο να διαπιστώσει η αναθέτουσα αρχή εάν ο εκάστοτε συμμετέχων στη διαγωνιστική διαδικασία, οικονομικός φορέας διαθέτει, κατά τεκμήριο, την ικανότητα να ανταποκριθεί στην εκτέλεση της συγκεκριμένης σύμβασης¹ και λαμβάνοντας υπόψη ότι σύμφωνα με το άρθρο 10 «Αρμοδιότητες και υποχρεώσεις των δήμων» του ν. 4830/2021, η υποχρέωση διάθεσης ολοκληρωμένου επιχειρησιακού προγράμματος διαχείρισης των αδέσποτων ζώων² βαρύνει τους Δήμους, η παραπάνω απαίτηση δεν αντιβαίνει στην αρχή της αναλογικότητας, ούτε δημιουργεί αδικαιολόγητα εμπόδια στον ελεύθερο ανταγωνισμό. Ειδικότερα, ο ως άνω όρος δεν τελεί σε δυσαναλογία με τον επιδιωκόμενο στόχο, δηλαδή την ανάγκη να διαπιστώσει ο δήμος Πειραιά ότι ο εκάστοτε υποψήφιος διαθέτει, κατά τεκμήριο, την ικανότητα να παράσχει αποτελεσματικά τις απαιτούμενες ολοκληρωμένες κτηνιατρικές υπηρεσίες που υλοποιούνται είτε με προσφυγή στις διαδικασίες ανάθεσης του ν. 4412/2016 (Α' 147), όπως εν προκειμένω, είτε με σύναψη συμβάσεων μίσθωσης έργου του άρθρου 6 του ν. 2527/1997 (Α' 206)³. Δοθέντος δε ότι οι συγκεκριμένες υπηρεσίες εντάσσονται στο πλαίσιο υλοποίησης ολοκληρωμένου προγράμματος που παρέχεται κατεξοχήν από τους Δήμους, οι οποίοι βαρύνονται με τη σχετική υποχρέωση, η απαίτηση εκτέλεσης συναφών υπηρεσιών σε δημόσιο φορέα δεν συνιστά στην προκειμένη περίπτωση ουσιώδη πλημμέλεια, καθόσον δεν επιφέρει πλήγμα στην αντικειμενική ακεραιότητα της διαγωνιστικής διαδικασίας (πρβλ. Ε.Σ. Απόφαση του 7^{ου} Τμήματος 711/2022 σκ. 28).

β) Δεν υφίσταται αντιστοιχία των αποδεικτικών μέσων της παραγράφου Β.4 του άρθρου 2.2.9.2 της διακήρυξης, σε σχέση με την τεθείσα απαίτηση του κριτηρίου ποιοτικής επιλογής του άρθρου 2.2.6 «Τεχνική και Επαγγελματική ικανότητα», καθόσον ο οικονομικός φορέας οφείλει να αποδείξει όχι μόνο την εκτέλεση δύο συναφών συμβάσεων, αλλά επιπλέον ότι διαθέτει κατάλληλο υλικοτεχνικό εξοπλισμό, όπως ειδικά εξοπλισμένα οχήματα, ειδικό ρουχισμό, επίσης δε και πτυχίο κτηνιατρικής, γεγονός που συνηγορεί σε πλημμέλεια των εγγράφων της σύμβασης, δεδομένου ότι στο άρθρο 2.2.6 δεν τέθηκαν με πληρότητα οι οικείες απαιτήσεις.

Παρά ταύτα, το άγονο αποτέλεσμα της διαδικασίας, εν προκειμένω, δεν συναρτάται με την ως άνω πλημμέλεια. Ειδικότερα, ανεξαρτήτως του γεγονότος ότι εν τέλει δεν αναπτύχθηκε ανταγωνισμός, οι οικείες απαιτήσεις σχετίζονται άμεσα με την εκτέλεση της σύμβασης και

¹ βλ. «Ευρωπαϊκό Κώδικα βέλτιστων πρακτικών που διευκολύνει την πρόσβαση των ΜΜΕ στις δημόσιες συμβάσεις» πεδίο 4.1 με τίτλο «Διατήρηση της αναλογικότητας των κριτηρίων επιλογής»

² Ν. 4830/2021 «Νέο πλαίσιο για την ευζωία των ζώων συντροφιάς- Πρόγραμμα ΑΡΓΟΣ και λοιπές διατάξεις», (Α 169), ΚΕΦΑΛΑΙΟ ΣΤ' ΑΡΜΟΔΙΟΤΗΤΕΣ, ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΚΑΙ ΧΡΗΜΑΤΟΔΟΤΗΣΗ ΔΗΜΩΝ - ΠΡΟΓΡΑΜΜΑ «ΑΡΓΟΣ», άρθρο 10 «Αρμοδιότητες και υποχρεώσεις των δήμων»

1. Οι δήμοι υποχρεούνται να διαθέτουν ολοκληρωμένο επιχειρησιακό πρόγραμμα διαχείρισης των αδέσποτων ζώων, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 3, το οποίο περιλαμβάνει κατ' ελάχιστον σε δωδεκάμηνη βάση: (α) την περισυλλογή, (β) την παροχή κτηνιατρικής περίθαλψης, (γ) την ηλεκτρονική σήμανση και την καταγραφή στο ΕΜΖΣ, (δ) τη στείρωση, (ε) την εύρεση αναδόχου και (στ) την υιοθεσία τους. Η αρμοδιότητα αυτή μπορεί να ασκείται και από συνδέσμους δήμων και διαδημοτικές συνεργασίες. Επιπλέον, οι δήμοι υποχρεούνται να εξυπηρετούν τους πολίτες και ιδιοκτήτες δεσποζόμενων ζώων συντροφιάς για διοικητικές πράξεις σχετικές με το ΕΜΖΣ, καθώς και να υλοποιούν προγράμματα πρόληψης δημιουργίας νέων αδέσποτων ζώων. [...]4. Για την υλοποίηση του προγράμματος διαχείρισης αδέσποτων ζώων, οι δήμοι οφείλουν να διασφαλίζουν, καθ' όλη τη διάρκεια του έτους, την αποτελεσματική παροχή των αναγκαίων κτηνιατρικών υπηρεσιών από κατάλληλα φυσικά ή νομικά πρόσωπα είτε με προσφυγή στις διαδικασίες ανάθεσης του ν. 4412/2016 (Α' 147) είτε με σύναψη συμβάσεων μίσθωσης έργου του άρθρου 6 του ν. 2527/1997 (Α' 206).

³ Ο.π, ν.4830/2021, άρθρο 10 παρ. 4.

περιλαμβάνονται ρητά και με σαφήνεια στο Παράρτημα Ι της διακήρυξης, όπου ο Δήμος δηλώνει ότι «δεν διαθέτει αδειοδοτημένο όχημα κατάλληλα διαμορφωμένο για την ασφαλή μεταφορά των αδέσποτων γατών..., δεν διαθέτει κτηνίατρο για την παροχή κτηνιατρικών υπηρεσιών, δεν έχει κτιριακές εγκαταστάσεις φιλοξενίας, αλλά ούτε και έμπειρο ανθρώπινο δυναμικό, για την περισυλλογή, μεταφορά και αιχμαλωσία αδέσποτων γάτων». Περαιτέρω, είναι προφανές ότι κτηνιατρικές εξετάσεις και πράξεις σε αδέσποτα ζώα συντροφιάς, διενεργούνται αποκλειστικά από κτηνίατρο, οι υπηρεσίες περισυλλογής από άτομα κατάλληλα εκπαιδευμένα και έμπειρα στην αιχμαλωσία ζώων συντροφιάς και η μεταφορά των ζώων με ειδικά διαμορφωμένα οχήματα, τα οποία προβλέπονται στον ν. 4830/2021 (βλ. άρθρο 10 παρ. 5). Άλλωστε, η διακήρυξη απευθύνεται σε εξειδικευμένο και περιορισμένο κύκλο ενδιαφερόμενων οικονομικών φορέων, οι οποίοι γνωρίζουν τις νόμιμες σχετικές απαιτήσεις, ως εκ τούτου δε, οι ευλόγως ενημερωμένοι και επιμελείς υποψήφιοι έχουν τη δυνατότητα να κατανοούν το ακριβές περιεχόμενό τους και να τις ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο (βλ., μεταξύ άλλων, απόφαση της 29ης Απριλίου 2004, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, C-496/99 P, EU:C:2004:236, σκέψη 110). Στο σημείο αυτό επισημαίνεται ότι δεν ζητήθηκαν σχετικές διευκρινίσεις. Επομένως, η εν λόγω πλημμέλεια, εν προκειμένω, δεν παρίσταται ουσιώδης δυνάμενη να επιφέρει πλήγμα στην αντικειμενική ακεραιότητα της διαγωνιστικής διαδικασίας.

6.2 Σύμφωνα με την αρ. 84/09.02.2024 απόφαση της Δημοτικής Επιτροπής, με την οποία εγκρίθηκε το με αρ. 1/31.01.2024 Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού, στην προηγουμένη διαγωνιστική διαδικασία δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά και για τον λόγο αυτό ο διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος και ματαιώθηκε.

6.3 Συναφώς, στο προσκομισθέν σχέδιο απόφασης αναφέρεται ότι, κατά την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθ. 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, δεν θα τροποποιηθούν ουσιωδώς οι όροι που τέθηκαν με τη διακήρυξη του προηγθέντος ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού.

IV. ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ

Κατόπιν των ανωτέρω, η Επιτροπή

Αποφασίζει, ομόφωνα την παροχή σύμφωνης γνώμης για την προσφυγή του Δήμου Πειραιά στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης, με αντικείμενο την "Παροχή Υπηρεσιών για την Περίθαλψη Αδέσποτων Ζώων" για τα έτη 2024-2026, προϋπολογισμού 322.560,00€, πλέον ΦΠΑ, λόγω συνδρομής των οικείων προϋποθέσεων.

Αθήνα, 28 Μαρτίου 2024

Η Πρόεδρος

Ανδρονίκη Θεοδοκάτου