

Αριθ. Πρωτ.: 31985

ΑΘΗΝΑ, 4 Ιανουαρίου 2018

Π Ρ Ο Σ Το
Δήμο Βάρης - Βούλας - Βουλιαγμένης

ΚΟΙΝ.: 1. Γεν. Διευθυντή Συγκοινωνιακών
Υποδομών της ΓΓΥ/ΥΜΕ,
κ. Διονύση Μακρή
2. Γεν. Διευθυντή Υδραυλικών,
Λιμενικών και Κτηριακών Υποδομών της
ΓΓΥ/ΥΜΕ,
κ. Αντώνη Κοτσώνη
3. Διεύθυνση Νομοθετικού Συντονισμού
Υπουργείου Υποδομών και Μεταφορών
4. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.
5. Α.Ε.Π.Π.

ΘΕΜΑ: Διαμόρφωση υφιστάμενων κοιμητηρίων εκτιμώμενης αξίας 1.000.000 €

Κύριοι,

Πρόσφατα γίναμε αποδέκτες διαμαρτυριών Μελών του Συνδέσμου μας, γιατί στη διακήρυξη του εν θέματι έργου και ειδικότερα στο άρθρο 22 έχει αυθαίρετα προστεθεί ειδικός όρος χωρίς προηγούμενη απόφαση του Υπουργού Υποδομών και Μεταφορών.

Συγκεκριμένα στο σημείο 22.Δ. - Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα της διακήρυξης του εν θέματι έργου προβλέπεται ότι επιπρόσθετα οι δικαιούμενοι συμμετοχής στον διαγωνισμό *"απαιτείται να διαθέτουν:*

α) Ικανοποιητικό επίπεδο εμπειρίας συναφές με το κύριο αντικείμενο του διαγωνισμού, κατά τη διάρκεια των πέντε τελευταίων ετών (2013-2014-2015-2016-2017) και να έχουν εκτελέσει έργο, ανάλογου αντικειμένου με το δημοπρατούμενο είτε σε ιδιωτικό είτε σε Δημόσιο φορέα. Το ελάχιστο συνολικό κόστος (σθροιστικά) των εκτελεσμένων έργων/εργασιών την τελευταία πενταετία θα πρέπει να είναι ίσο ή μεγαλύτερο από το μισό του Προϋπολογισμού της Μελέτης χωρίς τον Φ.Π.Α.

β) Επαρκή εξοπλισμό για την εκτέλεση του έργου.

Σχετικά με τον απαιτούμενο μηχανολογικό εξοπλισμό ο συμμετέχων θα πρέπει να διαθέτει τουλάχιστον:

α) Ένα (1) φορτωτή τύπου bobcat, β) Ένα (1) εκσκαφέα με σφυρί και γ) Ένα (1) φορτηγό όχημα."

1. Όπως αντιλαμβάνεστε οι εν λόγω πρόσθετοι όροι της διακήρυξης περιορίζουν υπέρμετρα, χωρίς κανέναν αποχρώντα λόγο, τον ανταγωνισμό, είναι δε σχεδόν φωτογραφικοί και, συνεπώς, αντίθετοι προς την αρχή της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων. Ειδικότερα:

Όπως παγίως γίνεται δεκτό, συνιστά ενωσιακή αρχή του δικαίου δημοσίων συμβάσεων και δη μείζονος σημασίας, η αποφυγή κάθε ανοικτής ή και συγκεκριμένης διάκρισης και περιορισμού της ελευθερίας ισότιμης συμμετοχής σε διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων εις βάρος ομάδας οικονομικών φορέων (βλ. ενδεικτικά ΔΕΕ, Απόφαση της 5ης Δεκεμβρίου 1989, C-3/88, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλογή 1989, σ. 4035, σκ. 8 και

Απόφαση της 3ης Ιουνίου 1992, C-360/89 Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλογή I-1992, σ. 3401, σκ. 11). Ως εκ τούτου, το ελάχιστο επίπεδο τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας που απαιτείται για μια δεδομένη σύμβαση πρέπει να είναι συνδεδεμένο και ανάλογο προς το αντικείμενο της σύμβασης. Τούτο σημαίνει πως θα πρέπει να λαμβάνεται μέριμνα, ώστε οι ελάχιστες απαιτήσεις και τα ζητούμενα δικαιολογητικά να μην υπερβαίνουν τις πραγματικές ανάγκες της υπό ανάθεση σύμβασης. Επομένως, προκύπτει ότι, πρώτον, από τα στοιχεία που επιλέγει η Αναθέτουσα Αρχή για να αποδειχθεί το ελάχιστο επίπεδο τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, πρέπει να μπορεί αντικειμενικά να προκύπτει η σχετική ικανότητα του οικονομικού φορέα και, δεύτερον, το κατώτερο όριο που θα καθορισθεί πρέπει να είναι προσαρμοσμένο στη σημασία της οικείας σύμβασης, υπό την έννοια ότι θα πρέπει να αποτελεί μια αντικειμενική ένδειξη ως προς την ύπαρξη τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας για την καλή εκτέλεση της σύμβασης, χωρίς ωστόσο να βαίνει πέραν αυτού που είναι αναγκαίο προς τον σκοπό αυτόν (βλ. ΕΑΑΔΗΣΥ, Κατευθυντήρια Οδηγία 13). Τα παραπάνω προκύπτουν και από το ότι η σχετική διάταξη του άρθρου 75 παρ. 4 ν. 4412/2016 πρέπει πάντα να εφαρμόζεται και να ερμηνεύεται υπό το πρίσμα της γενικής ρήτηρας της αναλογικότητας και της σχετικότητας των κριτηρίων επιλογής με το αντικείμενο της σύμβασης, που θεσπίζει το άρθρο 75 παρ. 1 του αυτού νόμου. Τα ανωτέρω απορρέουν εξάλλου και από την αρχή προστασίας του ανταγωνισμού στις διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, η οποία κατοχυρώνεται στο πρωτογενές ενωσιακό δίκαιο (άρθρα 101 επ. ΣΛΕΕ), αλλά διέπει και σωρεία διατάξεων της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, με στόχο την προαγωγή αποτελεσματικού, βιώσιμου και ουσιώδους ανταγωνισμού (βλ. εν γένει περί «βιώσιμου» ανταγωνισμού ενδεικτικά ΔΕΕ, Απόφαση της 19ης Απριλίου 2012, C-549/10, ΠΕΚ Απόφαση της 17ης Σεπτεμβρίου 2007, T-201/04 Microsoft, Συλλογή 2007, σ. II-3601, παρ. 436) στο πλαίσιο όλων των διαδικασιών ανάθεσης των δημοσίων συμβάσεων (βλ. παρ. 1, 7, 31, 32, 33, 36, 49, 50, 59, 61, 63, 69, 74, 78, 79, 90, 92, 96 Προοιμίου και άρ. 24, 30, 32, 40, 41, 49, 57, 66, 67 Οδηγίας).

Στην προκείμενη σύμβαση οι αρχές της αναλογικότητας και της προστασίας του πραγματικού ανταγωνισμού, όπως εξετέθησαν ανωτέρω, έχουν παραβιασθεί ως προς τους υποδειχθέντες πρόσθετους όρους, οι οποίοι παραβιάζουν τις ανωτέρω αρχές και περιορίζουν πέραν του επιτρεπτού και δέοντος τον ανταγωνισμό για την ανάθεση της δημοπρατούμενης σύμβασης.

2. Πέραν αυτών κατά την άποψη του Συνδέσμου μας για τις σχετικές ειδικές τεχνικές απαιτήσεις και απαιτήσεις εξοπλισμού δεν τηρείται η πρόβλεψη του Νομοθέτη, κατά την οποία, σύμφωνα με την παράγραφο 2 του άρθρου 76 του Ν.4412/2016 και όπως διεξοδικά αναλύεται στην συνημμένη γνωμοδότηση του Νομικού Συμβούλου του ΣΑΤΕ, θα έπρεπε της εισαγωγής αυτών των ειδικών όρων να προηγείται θετική απόφαση του Υπουργού Υποδομών κατόπιν εισήγησης του Συμβουλίου Δημοσίων Έργων του ΥΠ.Υ.ΜΕ.ΔΙ.

Κατόπιν αυτών σας ζητούμε την ακύρωση του διαγωνισμού του εν θέματι έργου και την επαναδημοπράτησή του με την απαλοιφή των αυθαίρετων και μη σύννομων επιπλέον απαιτήσεων προκειμένου να διευκολυνθεί ο ανταγωνισμός από την συμμετοχή περισσότερων εργοληπτικών επιχειρήσεων.

Με τιμή,

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΕΝ. ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΖΑΧΑΡΙΑΣ ΑΘΟΥΣΑΚΗΣ

ΧΡΗΣΤΟΣ ΚΑΛΟΓΕΡΟΠΟΥΛΟΣ

Συν.: Γνωμοδότηση Νομικού Συμβούλου ΣΑΤΕ κ. Στ. Σταμόπουλου

Αριθ. Πρωτ.:31980Α

ΑΘΗΝΑ, 4 Ιανουαρίου 2018

Π Ρ Ο Σ Το
Δήμο Βάρης - Βούλας - Βουλιαγμένης

ΚΟΙΝ.: 1. Γεν. Διευθυντή Συγκοινωνιακών
Υποδομών της ΓΓΥ/ΥΜΕ,
κ. Διονύση Μακρή
2. Γεν. Διευθυντή Υδραυλικών,
Λιμενικών και Κτηριακών Υποδομών της
ΓΓΥ/ΥΜΕ,
κ. Αντώνη Κοτσώνη
3. Διεύθυνση Νομοθετικού Συντονισμού
Υπουργείου Υποδομών και Μεταφορών
4. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.
5. Α.Ε.Π.Π.

**ΘΕΜΑ: Κηποτεχνικές Αναπλάσεις Κοινοχρήστων Χώρων εκτιμώμενης αξίας
709.999,99€ (με ΦΠΑ)**

Κύριοι,

Πρόσφατα γίναμε αποδέκτες διαμαρτυριών Μελών του Συνδέσμου μας, γιατί στη διακήρυξη του εν θέματι έργου και ειδικότερα στο άρθρο 22 έχουν αυθαίρετα προστεθεί ειδικοί όροι χωρίς προηγούμενη απόφαση του Υπουργού Υποδομών και Μεταφορών.

Συγκεκριμένα στο σημείο 22.Δ. - Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα της διακήρυξης του εν θέματι έργου προβλέπεται ότι επιπρόσθετα οι δικαιούμενοι συμμετοχής στον διαγωνισμό *"απαιτείται να διαθέτουν:*

α) Κατάλληλη και επαρκή στελέχωση της επιχείρησής τους και συγκεκριμένα:

Οι διαγωνιζόμενοι θα πρέπει να διαθέτουν στο δυναμικό της εταιρίας τους ένα γεωπόνο, τεχνολόγο γεωπόνο ή δασολόγο ή τεχνολόγο δασοπονίας και ένα επιστήμονα ή τεχνικό με ειδικότητα σε υδραυλικά έργα/εργασίες ή εργατοτεχνίτη με εμπειρία σε συντήρηση ή και κατασκευή αρδευτικών συστημάτων.

Οι διαγωνιζόμενοι θα πρέπει κατά τα έτη 2015-2016-2017 να απασχολούν τουλάχιστον 6 άτομα εργατοτεχνικό προσωπικό ανά έτος, συμπεριλαμβανομένου του γεωτεχνικού των παραπάνω ειδικοτήτων και του επιστήμονα ή τεχνικού με ειδικότητα σε υδραυλικά έργα /εργασίες ή εργατοτεχνίτη με εμπειρία στη συντήρηση ή και κατασκευή αρδευτικών συστημάτων.

β) Ικανοποιητικό επίπεδο εμπειρίας συναφές με το αντικείμενο του διαγωνισμού, κατά τη διάρκεια των πέντε τελευταίων ετών (2013-2014-2015-2016-2017) και να έχουν εκτελέσει έργο/εργασίες, ανάλογου αντικειμένου με το δημοπρατούμενο είτε σε ιδιωτικό είτε σε Δημόσιο φορέα.

Το ελάχιστο συνολικό κόστος (αθροιστικά) των εκτελεσμένων έργων/εργασιών την τελευταία πενταετία θα πρέπει να είναι ίσο ή μεγαλύτερο από το μισό του Προϋπολογισμού της Μελέτης χωρίς τον Φ.Π.Α. Οι εργασίες του καταλόγου θα πρέπει να αποδεικνύουν εμπειρία σε κηποτεχνικές αναπλάσεις χώρων πρασίνου (φυτεύσεις, εγκατάσταση χλοοτάπητα, εγκατάσταση αρδευτικών δικτύων κ.λ.π).

Φειδίου 14-16 Αθήνα 106 78 / 14-16 Feidiou str. 106 78 Athens Greece
T +30 210 3301814/5 T +30 210 3836503 F +30 210 3824540 E info@sate.gr
www.sate.gr

γ) Επαρκή εξοπλισμό για την εκτέλεση του έργου.

Σχετικά με τον απαιτούμενο μηχανολογικό εξοπλισμό ο συμμετέχων θα πρέπει να διαθέτει τουλάχιστον:

α) Ένα (1) φορτωτή τύπου bobcat, β) Ένα (1) εκσκαφέα-φορτωτή τύπου jcb και γ) Ένα (1) φορτηγό όχημα.

1. Όπως αντιλαμβάνεστε οι εν λόγω πρόσθετοι όροι της διακήρυξης περιορίζουν υπέρμετρα, χωρίς κανέναν αποχρώντα λόγο, τον ανταγωνισμό, είναι δε σχεδόν φωτογραφικοί και, συνεπώς, αντίθετοι προς την αρχή της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων. Ειδικότερα:

Όπως παγίως γίνεται δεκτό, συνιστά ενωσιακή αρχή του δικαίου δημοσίων συμβάσεων και δη μείζονος σημασίας, η αποφυγή κάθε ανοικτής ή και συγκεκαλυμμένης διάκρισης και περιορισμού της ελευθερίας ισότιμης συμμετοχής σε διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων εις βάρος ομάδας οικονομικών φορέων (βλ. ενδεικτικά ΔΕΕ, Απόφαση της 5ης Δεκεμβρίου 1989, C-3/88, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλογή 1989, σ. 4035, σκ. 8 και Απόφαση της 3ης Ιουνίου 1992, C-360/89 Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλογή I-1992, σ. 3401, σκ. 11). Ως εκ τούτου, το ελάχιστο επίπεδο τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας που απαιτείται για μια δεδομένη σύμβαση πρέπει να είναι συνδεδεμένο και ανάλογο προς το αντικείμενο της σύμβασης. Τούτο σημαίνει πως θα πρέπει να λαμβάνεται μέριμνα, ώστε οι ελάχιστες απαιτήσεις και τα ζητούμενα δικαιολογητικά να μην υπερβαίνουν τις πραγματικές ανάγκες της υπό ανάθεση σύμβασης. Επομένως, προκύπτει ότι, πρώτον, από τα στοιχεία που επιλέγει η αναθέτουσα αρχή για να αποδειχθεί το ελάχιστο επίπεδο τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, πρέπει να μπορεί αντικειμενικά να προκύπτει η σχετική ικανότητα του οικονομικού φορέα και, δεύτερον, το κατώτερο όριο που θα καθορισθεί πρέπει να είναι προσαρμοσμένο στη σημασία της οικείας σύμβασης, υπό την έννοια ότι θα πρέπει να αποτελεί μια αντικειμενική ένδειξη ως προς την ύπαρξη τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας για την καλή εκτέλεση της σύμβασης, χωρίς ωστόσο να βαίνει πέραν αυτού που είναι αναγκαίο προς τον σκοπό αυτόν (βλ. ΕΑΑΔΗΣΥ, Κατευθυντήρια Οδηγία 13). Τα παραπάνω προκύπτουν και από το ότι η σχετική διάταξη του άρθρου 75 παρ. 4 ν. 4412/2016 πρέπει πάντα να εφαρμόζεται και να ερμηνεύεται υπό το πρίσμα της γενικής ρήτηρας της αναλογικότητας και της σχετικότητας των κριτηρίων επιλογής με το αντικείμενο της σύμβασης, που θεσπίζει το άρθρο 75 παρ. 1 του αυτού νόμου. Τα ανωτέρω απορρέουν εξάλλου και από την αρχή προστασίας του ανταγωνισμού στις διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, η οποία κατοχυρώνεται στο πρωτογενές ενωσιακό δίκαιο (άρθρα 101 επ. ΣΛΕΕ), αλλά διέπει και σωρεία διατάξεων της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, με στόχο την προαγωγή αποτελεσματικού, βιώσιμου και ουσιώδους ανταγωνισμού (βλ. εν γένει περί «βιώσιμου» ανταγωνισμού ενδεικτικά ΔΕΕ, Απόφαση της 19ης Απριλίου 2012, C-549/10, ΠΕΚ Απόφαση της 17ης Σεπτεμβρίου 2007, T-201/04 Microsoft, Συλλογή 2007, σ. II-3601, παρ. 436) στο πλαίσιο όλων των διαδικασιών ανάθεσης των δημοσίων συμβάσεων (βλ. παρ. 1, 7, 31, 32, 33, 36, 49, 50, 59, 61, 63, 69, 74, 78, 79, 90, 92, 96 Προοιμίου και άρ. 24, 30, 32, 40, 41, 49, 57, 66, 67 Οδηγίας).

Στην προκείμενη σύμβαση οι αρχές της αναλογικότητας και της προστασίας του πραγματικού ανταγωνισμού, όπως εξετέθησαν ανωτέρω, έχουν παραβιασθεί ως προς τους υποδειχθέντες πρόσθετους όρους, οι οποίοι παραβιάζουν τις ανωτέρω αρχές και περιορίζουν πέραν του επιτρεπτού και δέοντος τον ανταγωνισμό για την ανάθεση της δημοπρατούμενης σύμβασης.

2. Πέραν αυτών κατά την άποψη του Συνδέσμου μας για τις σχετικές ειδικές τεχνικές απαιτήσεις, απαιτήσεις στελέχωσης και απαιτήσεις εξοπλισμού δεν τηρείται η πρόβλεψη του Νομοθέτη, κατά την οποία, σύμφωνα με την παράγραφο 2 του άρθρου 76 του

Ν.4412/2016 και όπως διεξοδικά αναλύεται στην συνημμένη γνωμοδότηση του Νομικού Συμβούλου του ΣΑΤΕ, θα έπρεπε της εισαγωγής αυτών των ειδικών όρων να προηγείται θετική απόφαση του Υπουργού Υποδομών κατόπιν εισήγησης του Συμβουλίου Δημοσίων Έργων του ΥΠ.Υ.ΜΕ.ΔΙ.

Κατόπιν αυτών σας ζητούμε την ακύρωση του διαγωνισμού των εν θέματι έργων και την επαναδημοπράτησή του με την απαλοιφή των αυθαίρετων και μη σύννομων επιπλέον απαιτήσεων προκειμένου να διευκολυνθεί ο ανταγωνισμός από την συμμετοχή περισσότερων εργοληπτικών επιχειρήσεων.

Με τιμή,

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ο ΓΕΝ. ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΖΑΧΑΡΙΑΣ ΑΘΟΥΣΑΚΗΣ

ΧΡΗΣΤΟΣ ΚΑΛΟΓΕΡΟΠΟΥΛΟΣ

Συν.: Γνωμοδότηση Νομικού Συμβούλου ΣΑΤΕ κ. Στ. Σταμόπουλου

Αριθ. Πρωτ.:31980B

ΑΘΗΝΑ, 4 Ιανουαρίου 2018

Π Ρ Ο Σ Το
Δήμο Βάρης - Βούλας - Βουλιαγμένης

ΚΟΙΝ.: 1. Γεν. Διευθυντή Συγκοινωνιακών
Υποδομών της ΓΓΥ/ΥΜΕ,
κ. Διονύση Μακρή
2. Γεν. Διευθυντή Υδραυλικών,
Λιμενικών και Κτηριακών Υποδομών της
ΓΓΥ/ΥΜΕ,
κ. Αντώνη Κοτσώνη
3. Διεύθυνση Νομοθετικού Συντονισμού
Υπουργείου Υποδομών και Μεταφορών
4. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.
5. Α.Ε.Π.Π.

ΘΕΜΑ: ΑΝΑΚΑΤΑΣΚΕΥΗ ΧΛΟΟΤΑΠΗΤΑ ΚΑΙ ΔΙΚΤΥΩΝ ΑΠΟΣΤΡΑΓΓΙΣΗΣ ΣΤΟ ΔΗΜΟΤΙΚΟ ΣΤΑΔΙΟ ΒΟΥΛΙΑΓΜΕΝΗΣ εκτιμώμενης αξίας 322.909,97 € (με ΦΠΑ).

Κύριοι,

Πρόσφατα γίναμε αποδέκτες διαμαρτυριών Μελών του Συνδέσμου μας, γιατί στη διακήρυξη του εν θέματι έργου και ειδικότερα στο άρθρο 22 έχουν αυθαίρετα προστεθεί ειδικοί όροι χωρίς προηγούμενη απόφαση του Υπουργού Υποδομών και Μεταφορών.

Συγκεκριμένα στο σημείο 22.Δ. - Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα της διακήρυξης του εν θέματι έργου προβλέπεται ότι επιπρόσθετα οι δικαιούμενοι συμμετοχής στον διαγωνισμό "απαιτείται να διαθέτουν:

α) Κατάλληλη και επαρκή στελέχωση της επιχείρησης τους και συγκεκριμένα: Οι διαγωνιζόμενοι θα πρέπει κατά τα έτη 2015-2016-2017 να απασχολούν τουλάχιστον 6 άτομα εργατοτεχνικό προσωπικό, συμπεριλαμβανομένου του γεωπόνου ή τεχνολόγου γεωπόνου.

β) Ικανοποιητικό επίπεδο εμπειρίας συναφές με το αντικείμενο του διαγωνισμού, κατά τη διάρκεια των τριών τελευταίων ετών (2015-2016-2017) και να έχουν εκτελέσει έργο, ανάλογου

αντικειμένου με το δημοπρατούμενο είτε σε ιδιωτικό είτε σε Δημόσιο φορέα. Το ελάχιστο συνολικό κόστος (αθροιστικά) των εκτελεσμένων έργων/εργασιών την τελευταία τριετία θα πρέπει να είναι ίσο ή μεγαλύτερο από το ποσόν προϋπολογισμού της μελέτης χωρίς Φ.Π.Α. Οι εργασίες θα πρέπει να αποδεικνύουν εμπειρία σε κατασκευή χλοοτάπητα γηπέδων.

γ) Επαρκή εξοπλισμό για την εκτέλεση του έργου.

Σχετικά με τον απαιτούμενο μηχανολογικό εξοπλισμό ο συμμετέχων θα πρέπει να διαθέτει:

1. Διαμορφωτήρα (grader) που φέρει laser προκειμένου για την εξομάλυνση των κλίσεων με υψηλή ακρίβεια πριν την εργασία τοποθέτησης του νέου χλοοτάπητα.
2. Γεωργικό ελκυστήρα τουλάχιστον 120Hp.
3. Φορητό ανατρεπόμενο τουλάχιστον 6tn.
4. Χωματουργικά μηχανήματα (μέγιστου βάρους λειτουργίας 5tn), κατάλληλα για

Φειδίου 14-16 Αθήνα 106 78 / 14-16 Feidiou str. 106 78 Athens Greece
T +30 210 3301814/5 T +30 210 3836503 F +30 210 3824540 E info@sate.gr
www.sate.gr

εργασίες εντός γηπέδου που πρέπει να αποφευχθεί η συμπίεση του εδαφικού υποστρώματος και οι ζημιές σε υπόγειες υποδομές.

5. Παρελκόμενο μηχάνημα κατασκευής αποστραγγιστικού δικτύου σύμφωνα με την τεχνική περιγραφή.

6. Σκαπτικό παρελκόμενο μηχάνημα τύπου Rottadairon ή αντίστοιχο για την εργασία ψιλοχωματισμού και αναμόχλευσης του εδάφους.

7. Σκαπτικό παρελκόμενο για την ομοιόμορφη αφαίρεση στρώσεων εδαφικού υποστρώματος ή ομοιόμορφης αποξήλωσης του υπάρχοντος χλοοτάπητα τύπου».

1. Όπως αντιλαμβάνεστε οι εν λόγω πρόσθετοι όροι της διακήρυξης περιορίζουν υπέρμετρα, χωρίς κανέναν αποχρώντα λόγο, τον ανταγωνισμό, είναι δε σχεδόν φωτογραφικοί και, συνεπώς, αντίθετοι προς την αρχή της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων. Ειδικότερα:

Όπως παγίως γίνεται δεκτό, συνιστά ενωσιακή αρχή του δικαίου δημοσίων συμβάσεων και δη μείζονος σημασίας, η αποφυγή κάθε ανοικτής ή και συγκεκριμένης διάκρισης και περιορισμού της ελευθερίας ισότιμης συμμετοχής σε διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων εις βάρος ομάδας οικονομικών φορέων (βλ. ενδεικτικά ΔΕΕ, Απόφαση της 5ης Δεκεμβρίου 1989, C-3/88, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλογή 1989, σ. 4035, σκ. 8 και Απόφαση της 3ης Ιουνίου 1992, C-360/89 Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλογή I-1992, σ. 3401, σκ. 11). Ως εκ τούτου, το ελάχιστο επίπεδο τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας που απαιτείται για μια δεδομένη σύμβαση πρέπει να είναι συνδεδεμένο και ανάλογο προς το αντικείμενο της σύμβασης. Τούτο σημαίνει πως θα πρέπει να λαμβάνεται μέριμνα, ώστε οι ελάχιστες απαιτήσεις και τα ζητούμενα δικαιολογητικά να μην υπερβαίνουν τις πραγματικές ανάγκες της υπό ανάθεση σύμβασης. Επομένως, προκύπτει ότι, πρώτον, από τα στοιχεία που επιλέγει η Αναθέτουσα Αρχή για να αποδειχθεί το ελάχιστο επίπεδο τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, πρέπει να μπορεί αντικειμενικά να προκύπτει η σχετική ικανότητα του οικονομικού φορέα και, δεύτερον, το κατώτερο όριο που θα καθορισθεί πρέπει να είναι προσαρμοσμένο στη σημασία της οικείας σύμβασης, υπό την έννοια ότι θα πρέπει να αποτελεί μια αντικειμενική ένδειξη ως προς την ύπαρξη τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας για την καλή εκτέλεση της σύμβασης, χωρίς ωστόσο να βαίνει πέραν αυτού που είναι αναγκαίο προς τον σκοπό αυτόν (βλ. ΕΑΑΔΗΣΥ, Κατευθυντήρια Οδηγία 13). Τα παραπάνω προκύπτουν και από το ότι η σχετική διάταξη του άρθρου 75 παρ. 4 ν. 4412/2016 πρέπει πάντα να εφαρμόζεται και να ερμηνεύεται υπό το πρίσμα της γενικής ρήτρας της αναλογικότητας και της σχετικότητας των κριτηρίων επιλογής με το αντικείμενο της σύμβασης, που θεσπίζει το άρθρο 75 παρ. 1 του αυτού νόμου. Τα ανωτέρω απορρέουν εξάλλου και από την αρχή προστασίας του ανταγωνισμού στις διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, η οποία κατοχυρώνεται στο πρωτογενές ενωσιακό δίκαιο (άρθρα 101 επ. ΣΛΕΕ), αλλά διέπει και σωρεία διατάξεων της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, με στόχο την προαγωγή αποτελεσματικού, βιώσιμου και ουσιώδους ανταγωνισμού (βλ. εν γένει περί «βιώσιμου» ανταγωνισμού ενδεικτικά ΔΕΕ, Απόφαση της 19ης Απριλίου 2012, C-549/10, ΠΕΚ Απόφαση της 17ης Σεπτεμβρίου 2007, T-201/04 Microsoft, Συλλογή 2007, σ. II-3601, παρ. 436) στο πλαίσιο όλων των διαδικασιών ανάθεσης των δημοσίων συμβάσεων (βλ. παρ. 1, 7, 31, 32, 33, 36, 49, 50, 59, 61, 63, 69, 74, 78, 79, 90, 92, 96 Προοιμίου και άρ. 24, 30, 32, 40, 41, 49, 57, 66, 67 Οδηγίας).

Στην προκείμενη σύμβαση οι αρχές της αναλογικότητας και της προστασίας του πραγματικού ανταγωνισμού, όπως εξετέθησαν ανωτέρω, έχουν παραβιασθεί ως προς τους υποδειχθέντες πρόσθετους όρους, οι οποίοι παραβιάζουν τις ανωτέρω αρχές και περιορίζουν πέραν του επιτρεπτού και δέοντος τον ανταγωνισμό για την ανάθεση της δημοπρατούμενης σύμβασης.

2. Πέραν αυτών κατά την άποψη του Συνδέσμου μας για τις σχετικές ειδικές τεχνικές απαιτήσεις, απαιτήσεις στελέχωσης και απαιτήσεις εξοπλισμού δεν τηρείται η πρόβλεψη του Νομοθέτη, κατά την οποία, σύμφωνα με την παράγραφο 2 του άρθρου 76 του Ν.4412/2016 και όπως διεξοδικά αναλύεται στην συνημμένη γνωμοδότηση του Νομικού Συμβούλου του ΣΑΤΕ, θα έπρεπε της εισαγωγής αυτών των ειδικών όρων να προηγείται θετική απόφαση του Υπουργού Υποδομών κατόπιν εισήγησης του Συμβουλίου Δημοσίων Έργων του ΥΠ.Υ.ΜΕ.ΔΙ.

Κατόπιν αυτών σας ζητούμε την ακύρωση του διαγωνισμού των εν θέματι έργων και την επαναδημοπράτησή του με την απαλοιφή των αυθαίρετων και μη σύννομων επιπλέον απαιτήσεων προκειμένου να διευκολυνθεί ο ανταγωνισμός από την συμμετοχή περισσότερων εργοληπτικών επιχειρήσεων.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Με τιμή,

Ο ΓΕΝ. ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΖΑΧΑΡΙΑΣ ΑΘΟΥΣΑΚΗΣ

ΧΡΗΣΤΟΣ ΚΑΛΟΓΕΡΟΠΟΥΛΟΣ

Συν.: Γνωμοδότηση Νομικού Συμβούλου ΣΑΤΕ κ. Στ. Σταμόπουλου