

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

4^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 24 Ιανουαρίου 2025 με την εξής σύνθεση:
Βασιλική Καραδήμα Πρόεδρος, Μαρία Μανδράκη Εισηγήτρια και Γερασιμούλα
- Μαρία Δρακονταειδή, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 17.12.2024 με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 1856/18.12.2024
προδικαστική προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία «...», που εδρεύει
στην ..., επί της οδού ... αρ. ..., όπως εκπροσωπείται νόμιμα.

Κατά του ... (εφεξής «αναθέτουσα αρχή») και κατά της με αριθμ. πρωτ.
.../... .2024 Πρόσκλησης Εκδήλωσης Ενδιαφέροντος της ως άνω
αναθέτουσας αρχής για τη σύναψη συνεργασίας για την «...».

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα,

σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της προσφυγής, έχει καταβληθεί το νόμιμο
παράβολο, σύμφωνα με τα άρθρα 363 του ν. 4412/2016 και 5 του π.δ.
39/2017, ποσού 600,00 ευρώ (βλ. ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ... και
την εκτύπωση από τη σελίδα της Γενικής Γραμματείας Πληροφοριακών
Συστημάτων του Υπουργείου Οικονομικών με την ένδειξη «ΔΕΣΜΕΥΜΕΝΟ»),
δοθέντος ότι από τα έγγραφα της σύμβασης δεν προκύπτει η
προϋπολογισθείσα αξία της.

2. Επειδή, η ένδικη διαφορά διέπεται από τις διατάξεις του Βιβλίου IV
του ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147), περί έννομης προστασίας κατά τη σύναψη
δημοσίων συμβάσεων.

3. Επειδή, όπως προκύπτει από την επισκόπηση των στοιχείων του
φακέλου της υπόθεσης, η προσφυγή ασκήθηκε εμπροθέσμως και κατά τούτο
παραδεκτώς. Επιπλέον, εμπροθέσμως και παραδεκτώς, η αναθέτουσα αρχή,

διά του με αριθμ. πρωτ. .../19.12.2024 εγγράφου της, διατυπώνει τις απόψεις της επί της ασκηθείσας προσφυγής.

4. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή με τη με αριθμ. πρωτ. .../... .2024 πρόσκληση εκδήλωσης ενδιαφέροντος για τη «...», για χρονικό διάστημα ... (...) ετών από την υπογραφή της σύμβασης, με δυνατότητα ανανέωσης για επιπλέον δύο (2) έτη -εφόσον τηρούνται οι περιλαμβανόμενοι σε αυτή όροι, ως ορίζεται- κάλεσε τους ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς όπως υποβάλλουν την προσφορά τους σε κλειστό φάκελο, σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές, μέχρι την Δευτέρα2024 και ώρα ... στο Γραφείο Πρωτοκόλλου του Επισημαίνεται ότι ο διαγωνισμός διενεργείται εκτός ΕΣΗΔΗΣ, η ως άνω πρόσκληση δε αναρτήθηκε στο Πρόγραμμα «ΔΙΑΥΓΕΙΑ» και στην ιστοσελίδα του Διά της ασκηθείσας προσφυγής της, η προσφεύγουσα βάλλει κατά της ως άνω πρόσκλησης, ισχυριζόμενη ειδικότερα ότι η επιλογή ανάθεσης της διαδικασίας από την αναθέτουσα αρχή εσφαλμένως έλαβε χώρα διά της προσβαλλομένης, αφού συνιστά σύμβαση παραχώρησης σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 4413/2016 και επομένως, παρανόμως δεν τηρήθηκαν οι απαιτούμενες κατά το νόμο διατυπώσεις δημοσιότητας. Επίσης, υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι η προσβαλλόμενη πράξη βρίθκει αοριστίας καθώς δεν προσδιορίζεται σαφώς και επαρκώς το περιεχόμενο της προς υποβολή από τους οικονομικούς φορείς προσφοράς, ούτε το αντικείμενο της σύμβασης ούτε όμως τα κριτήρια αξιολόγησης των υποψηφίων. Εξάλλου, η προσφεύγουσα εταιρεία, ως δραστηριοποιούμενη στην οικεία αγορά, μετ' εννόμου συμφέροντος, καταρχάς, στρέφεται κατά της προσβαλλομένης, καθώς στερούμενη της δυνατότητας συμμετοχής, υφίσταται βλάβη, ισχυριζόμενη συναφώς ότι η μη νομίμως η αναθέτουσα αρχή απέστειλε πρόσκληση εκδήλωσης ενδιαφέροντος για την ανάθεση του ως άνω αντικειμένου αντί να προβεί στη δημοσίευση προκήρυξης της εν λόγω διαγωνιστικής διαδικασίας κατά τις διατάξεις του ν.4413/2016, δεν τηρήθηκαν δηλαδή οι απαιτούμενες διατυπώσεις δημοσιότητας, ως επίσης παραπονείται η προσφεύγουσα ότι εν προκειμένω η συμπερίληψη αόριστων και μη νομίμων όρων στη προσβαλλομένη, της στερεί τη δυνατότητα να υποβάλλει νόμιμη και ανταγωνιστική προσφορά για την ανάληψη και την εκτέλεση σύμβασης που εμπίπτει στον τομέα της δραστηριότητάς της.

5. Επειδή, πιο συγκεκριμένα η προσφεύγουσα με τον πρώτο λόγο της προσφυγής της ισχυρίζεται ότι είναι μη νόμιμη εν προκειμένω η επιλογή -από την αναθέτουσα αρχή- ανάθεσης της σύμβασης, διότι είναι υποχρεωτική η προκήρυξη της διαγωνιστικής διαδικασίας, κατά τις διατάξεις του ν. 4413/2016, όπου εμπίπτει η επίμαχη σύμβαση. Συναφώς ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι μία σύμβαση που, βάσει του αντικειμένου της, ο ανάδοχος αναλαμβάνει την παροχή υπηρεσιών, δεν αμείβεται από την αναθέτουσα αρχή, αλλά από την εκμετάλλευση των υπηρεσιών, συνιστά σύμβαση παραχώρησης, κατά την έννοια της Οδηγίας 2014/23/ΕΕ, ανεξάρτητα αν ο παραχωρησιούχος συμβάλλεται με τρίτους – χρήστες των υπηρεσιών ή αν χρήστης της υπηρεσίας είναι η αναθέτουσα αρχή και ο ανάδοχος έχει άλλου είδους αντάλλαγμα. Εν προκειμένω δε και κατά τα ιστορούμενα στη προσφυγή, ο ..., στην αποκλειστική αρμοδιότητα του οποίου εμπίπτει η μέριμνα της ... εντός των ... του καθώς και η ... και ... των ... και των ... ύστερα από ... σε κατάλληλες ..., ... ή ..., προβαίνοντας στην ανάθεση σύμβασης με αντικείμενο τη «...», μέσω της οποίας προβλέπεται, μεταξύ άλλων, ότι στην ευθύνη του αναδόχου εμπίπτει η ..., η διασφάλιση της άψογης ..., η άμεση επισκευή ή και η αποκατάσταση των κατεστραμμένων, η ... και ... τους σε περίπτωση έκτακτης ανάγκης. Επίσης, προβλέπεται ότι η απόφαση περί εγκατάστασης επιπλέον ... εμπίπτει στη διακριτική ευχέρεια του ..., ορίζεται επιπλέον η δυνατότητα ελέγχου από την αναθέτουσα αρχή σε οποιοδήποτε στάδιο της διαδικασίας, ως επίσης η ... πραγματοποιείται σε σημεία που υποδεικνύει ο ... και παρέχονται αντισταθμιστικά οφέλη προς αυτόν, σε είδος, όπως χορηγητικά προγράμματα για την υλοποίηση δράσεων, δραστηριοτήτων, εκδηλώσεων και λοιπών πρωτοβουλιών του ..., παροχή εξοπλισμού για τις ανάγκες των υπηρεσιών του ... κλπ., οδηγεί στο συμπέρασμα ότι πρόκειται για σύναψη δημόσιας σύμβασης παραχώρησης υπηρεσίας υπό το φως του ν.4413/2016, η οποία πρέπει υποχρεωτικά να ανατεθεί στο πλαίσιο διαγωνιστικής διαδικασίας, σύμφωνα με τα οριζόμενα στον ν. 4413/2016 που αποτελεί το νομικό πλαίσιο ανάθεσης οικείων συμβάσεων. Περαιτέρω ισχυρίζεται η προσφεύγουσα ότι τα ανωτέρω προβάλλονται μετ' εννόμου συμφέροντος δοθέντος ότι κατά πρώτον επιδιώκει τη συμμετοχή της σε νόμιμη διαδικασία που πληροί τις θεμελιώδεις

αρχές της διαφάνειας, της ισότητας και του υγιούς ανταγωνισμού, καθώς, κατά πάγια νομολογία τυχόν παρανομία όρων της Διακήρυξης δεν μπορεί να προβληθεί παραδεκτώς και να εξεταστεί παρεμπιπτόντως σε επόμενο στάδιο του διαγωνισμού, αλλά πρέπει να προβάλλεται επικαίρως σε στάδιο της διαδικασίας κατά το οποίο τυχόν πλημμέλειες επιδέχονται ακόμη διόρθωσης, κατά δεύτερον ο προσδιορισθείς εν προκειμένω χρόνος για την προετοιμασία και τη κατάθεση νόμιμης και ανταγωνιστικής προσφοράς προκειμένου για την ανάληψη και εκτέλεση σύμβασης που εμπίπτει στον τομέα δραστηριότητάς της, είναι [παρανόμως] ανεπαρκής. Και τούτο διότι, η προσβαλλόμενη Πρόσκληση αναρτήθηκε στις2024 και καταληκτική ημερομηνία κατάθεσης των προσφορών ορίστηκε η2024, ήτοι το μεσολαβούν χρονικό διάστημα είναι 12 ημέρες, ενώ στην περίπτωση προκήρυξης διαγωνιστικής διαδικασίας υπό το φως του ν. 4413/2016, η ελάχιστη προθεσμία για την παραλαβή αιτήσεων συμμετοχής ανέρχεται σε α) τριάντα ημέρες, β) είκοσι δύο ημέρες από την ημερομηνία αποστολής της πρόσκλησης υποβολής προσφορών εάν η διαδικασία διεξάγεται σε διαδοχικά στάδια, ή γ) δεκαπέντε, κατόπιν σύντμησης κατά πέντε ημέρες, όταν η αναθέτουσα αρχή ή ο αναθέτων φορέας αποδέχεται την υποβολή προσφορών με ηλεκτρονικά μέσα σύμφωνα με το άρθρο 28. Επιπροσθέτως, με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής της υποστηρίζει η προσφεύγουσα ότι η προσβαλλόμενη πρόσκληση βρίθκει αοριστίας και είναι ασαφής, ειδικότερα δε υποστηρίζει ότι ελλείπει ο σαφής προσδιορισμός του περιεχομένου της προσφοράς, του αντικειμένου της σύμβασης καθώς και των κριτηρίων αξιολόγησης.

6. Επειδή, στην με αριθμ. πρωτ. .../... .2024 πρόσκληση εκδήλωσης ενδιαφέροντος «...», για χρονικό διάστημα ... (...) ετών από την υπογραφή της σύμβασης, με δυνατότητα ανανέωσης για επιπλέον δύο (2) έτη -υπό την προϋπόθεση τήρησης των περιλαμβανόμενων σε αυτή όρους- διά της οποίας η αναθέτουσα αρχή προκάλεσε τους ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς όπως υποβάλλουν την προσφορά τους σε κλειστό φάκελο, μέχρι την Δευτέρα2024, διατυπώνονται τα εξής: «Ο ... στο πλαίσιο των δράσεων για αναβάθμιση και προστασία του περιβάλλοντος και την προώθηση της ... με στόχο την ελαχιστοποίηση των ... και έχοντας υπόψη την υπ αριθμ. .../... .2024 απόφαση της ... Επιτροπής περί της έγκρισης α) της Πρόσκλησης

Εκδήλωσης Ενδιαφέροντος για τη σύναψη συνεργασίας για την «... (...)» β) της Πρόσκλησης Εκδήλωσης Ενδιαφέροντος για τη σύναψη συνεργασίας για την «..., και γ) της Πρόσκλησης Εκδήλωσης Ενδιαφέροντος για τη σύναψη συνεργασίας για την «... καθώς και δ) του ορισμού Επιτροπής αξιολόγησης προσφορών αποτελούμενης από τρία μέλη και τους αναπληρωτές αυτών.

ΑΝΑΚΟΙΝΩΝΕΙ Την Πρόσκληση Εκδήλωσης Ενδιαφέροντος για την ανάθεση της: «...». Ο ανάδοχος συνεργάτης υποχρεούται: • Να τηρεί την ισχύουσα νομοθεσία για τη ... και να διαθέτει άδεια, σε ισχύ, για τη διαχείριση (...) ..., συγκεκριμένα για τη συλλογή, μεταφορά και ... και να είναι εγγεγραμμένος στο Ηλεκτρονικό Μητρώο ... (...). • Να εγκαταστήσει τους ειδικούς ... στα σημεία που θα υποδείξει ο • Να διασφαλίζουν την απαιτούμενη από τον νόμο ασφάλεια Αστικής ευθύνης (για περίπτωση πυρκαγιάς και ατυχήματος κατά την διάρκεια φορτοεκφόρτωσής και διαμονής) • Να παρέχει αντισταθμιστικά οφέλη προς το ..., σε είδος, όπως ενδεικτικά χορηγικά προγράμματα για την υλοποίηση δράσεων, δραστηριοτήτων, εκδηλώσεων και λοιπών πρωτοβουλιών του ..., παροχή σε εξοπλισμού για τις ανάγκες των υπηρεσιών του ..., όπως οχήματα, μηχανήματα έργου ή άλλα απαραίτητα εργαλεία, κλπ. • Να εγκαταστήσει επιπλέον ..., εφόσον ο ... κρίνει με σχετική απόφασή του, ότι είναι εφικτό και σκόπιμο να επεκταθεί το • Να συλλέγει το περιεχόμενο των ..., μόλις αυτοί γεμίζουν. • Να διασφαλίζει, δίχως επιβάρυνση του ..., την άψογη εξωτερική κατάσταση των ..., την άμεση επισκευή ή και την αποκατάσταση των κατεστραμμένων ούτως ώστε να καθίστανται πάντα λειτουργικοί. • Να διασφαλίζει, τη δίχως επιβάρυνση του ..., την πυρασφάλεια των ... και να είναι υπεύθυνος για την αποζημίωση οποιουδήποτε δημότη υποστεί ζημία από φωτιά του • Να διασφαλίζει, τη δίχως επιβάρυνση, του ... προσωρινή μετακίνηση και φύλαξη των ... σε περίπτωση έκτακτης ανάγκης. • Να παρέχει στο ... τη δυνατότητα ελέγχου και καταγραφής σε οποιοδήποτε στάδιο της διαδικασίας. • Να παρέχει ενημέρωση και ευαισθητοποίηση των δημοτών σχετικά με την ... και ... με χρήση οποιουδήποτε πρόσφορου μέσου, π.χ. με διανομή φυλλαδίων, καταχωρήσεις στον τοπικό τύπο, διοργάνωση ενημερωτικών ημερίδων και σχετική εκπαίδευση στα σχολεία. • Στην περίπτωση, που κατά τη διάρκεια της

σύμβασης δημιουργηθεί στην Ελλάδα Σύστημα ... για ..., η σύμβαση θα τροποποιηθεί, προς εναρμόνιση με την κείμενη νομοθεσία και ο ανάδοχος υποχρεούται να συνεργαστεί με το σύστημα. Η εν λόγω υπηρεσία ανατίθεται για διάστημα ... (...) ετών από την ημερομηνία υπογραφής της σχετικής σύμβασης, με δυνατότητα ανανέωσης για επιπλέον δύο (2) έτη, εφόσον τηρούνται τα ανωτέρω. Οι ενδιαφερόμενοι παρακαλούνται, όπως υποβάλλουν την προσφορά τους σε κλειστό φάκελο, σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές μέχρι την Δευτέρα .../.../2024 και ώρα ... στο ..., στο Γραφείο Πρωτοκόλλου, (...). Οι φάκελοι προσφοράς θα πρέπει να περιλαμβάνουν: • Τα απαιτούμενα πιστοποιητικά και άδειες συλλογής, μεταφοράς. • Αποδεικτικό καταχώρησης στο Ηλεκτρονικό • Συνοπτική παρουσίαση του προσφέροντος (εταιρικό / επαγγελματικό προφίλ, στοιχεία επικοινωνίας, πελατολόγιο, κλπ). • Παρουσίαση της πρότασης (Αναλυτική περιγραφή της πρότασης και των συνεργασιών που θα αναπτυχθούν, ενέργειες ενημέρωσης πολιτών, κλπ). • Λοιπά πιστοποιητικά και εγκρίσεις που διαθέτει ο προσφέρων και οι συνεργαζόμενοι με αυτόν κατά την υποβολή της πρότασης. • Υπεύθυνη δήλωση της παρ. 4 του άρθρου 8 του Ν. 1599/1986 από τα φυσικά πρόσωπα που συμμετέχουν στο διαγωνισμό, καθώς και από τους νομίμους εκπροσώπους των νομικών προσώπων, στην οποία να δηλώνουν ότι: - αποδέχονται ανεπιφύλακτα τους όρους της παρούσας, - η προσφορά συντάχθηκε σύμφωνα με τους όρους της παρούσας πρόσκλησης, των οποίων ο προσφέρων έλαβε πλήρη και ανεπιφύλακτο γνώση, - η υποβαλλόμενη προσφορά καλύπτει το σύνολο του προκηρυσσόμενου έργου. - τα στοιχεία που αναφέρονται στην προσφορά είναι αληθή και ακριβή, - συμμετέχουν σε μία μόνο προσφορά στο πλαίσιο της παρούσας πρόσκλησης. Οι προσφορές θα αξιολογηθούν με βάση τα ακόλουθα κριτήρια: 1. Προφίλ προσφέροντος – Προτεινόμενο ... (σημεία ... – ... – ...) – Βαρύτητα 30% 2. Ενέργειες ενημέρωσης δημοτών – Βαρύτητα 30% 3. Ανταποδοτικά οφέλη – Βαρύτητά 40% Η αποσφράγιση των προσφορών θα διεξαχθεί ενώπιον της αρμόδιας Επιτροπής για την αξιολόγησή τους, σε ημερομηνία που θα γνωστοποιηθεί εγκαίρως στους συμμετέχοντες. Στη συνέχεια η Επιτροπή, με πρακτικό της, θα εισηγηθεί στην ... Επιτροπή του ..., η οποία και θα αποφανθεί επί του τελικού αποτελέσματος. [...]

7. Επειδή, με τις διατάξεις του ν. 4413/2016 θεσπίστηκε ενιαίο νομοθετικό πλαίσιο και για τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων παραχώρησης έργων και υπηρεσιών, μεταφέρθηκαν δε στο εσωτερικό δίκαιο οι διατάξεις της Οδηγίας 2014/23/ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου σχετικά με την ανάθεση συμβάσεων παραχώρησης. Στην παράγραφο 2 του άρθρου 1 του ν. 4413/2016 ορίζονται τα εξής: «Οι διατάξεις του παρόντος νόμου εφαρμόζονται κατά την ανάθεση και εκτέλεση συμβάσεων παραχώρησης έργων και υπηρεσιών από: α) αναθέτουσες αρχές [...] ως εξής: α) Στις συμβάσεις παραχώρησης που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής του παρόντος νόμου και των οποίων η εκτιμώμενη αξία ισούται με ή υπερβαίνει τα πέντε εκατομμύρια διακόσιες είκοσι πέντε χιλιάδες (5.225.000) ευρώ εφαρμόζεται το σύνολο των διατάξεων του παρόντος νόμου, εκτός εάν ορίζεται άλλως στις επιμέρους διατάξεις αυτού. [...] β) Στις συμβάσεις παραχώρησης που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής του παρόντος νόμου των οποίων η εκτιμώμενη αξία υπολείπεται του χρηματικού ορίου της περίπτωσης α' εφαρμόζονται οι διατάξεις των άρθρων 1, 6 έως 29, των παραγράφων 1 έως 3 του άρθρου 33, καθώς και οι διατάξεις των άρθρων 34 έως 60...». Σύμφωνα με το άρθρο 2 του ίδιου νόμου: «Για τους σκοπούς του παρόντος, ισχύουν οι ακόλουθοι ορισμοί: 1. Ως “συμβάσεις παραχώρησης” νοούνται συμβάσεις παραχώρησης έργων ή υπηρεσιών, ως ορίζονται στα στοιχεία α' και β': α. Ως «σύμβαση παραχώρησης έργων» νοείται η σύμβαση εξ επαχθούς αιτίας που συνάπτεται εγγράφως μέσω της οποίας μία ή περισσότερες αναθέτουσες αρχές ή αναθέτοντες φορείς αναθέτουν την εκτέλεση έργων σε έναν ή περισσότερους οικονομικούς φορείς, το δε αντάλλαγμα για αυτή συνίσταται είτε αποκλειστικά στο δικαίωμα εκμετάλλευσης των έργων τα οποία αποτελούν το αντικείμενο της σύμβασης είτε στο δικαίωμα αυτό μαζί με την καταβολή πληρωμής. β. Ως “σύμβαση παραχώρησης υπηρεσιών” νοείται η σύμβαση εξ επαχθούς αιτίας που συνάπτεται εγγράφως, μέσω της οποίας μία ή περισσότερες αναθέτουσες αρχές ή αναθέτοντες φορείς αναθέτουν την παροχή και διαχείριση υπηρεσιών, εκτός από την εκτέλεση έργων που αναφέρεται στο σημείο α', σε έναν ή περισσότερους οικονομικούς φορείς, το δε αντάλλαγμα για αυτήν συνίσταται είτε αποκλειστικά στο δικαίωμα εκμετάλλευσης των υπηρεσιών τα

οποία αποτελούν το αντικείμενο της σύμβασης είτε στο δικαίωμα αυτό μαζί με την καταβολή πληρωμής. Η ανάθεση σύμβασης παραχώρησης έργων ή υπηρεσιών συνεπάγεται τη μεταβίβαση στον παραχωρησιούχο του λειτουργικού κινδύνου που απορρέει από την εκμετάλλευση των εν λόγω έργων ή υπηρεσιών και ο οποίος συμπεριλαμβάνει κίνδυνο ζήτησης ή προσφοράς ή αμφοτέρους. Ο παραχωρησιούχος θεωρείται ότι αναλαμβάνει τον λειτουργικό κίνδυνο όταν, υπό φυσιολογικές συνθήκες λειτουργίας, δεν υπάρχει εγγύηση για την απόσβεση της επένδυσης ή των δαπανών που πραγματοποιήθηκαν κατά την εκτέλεση των έργων ή την παροχή των υπηρεσιών που αποτελούν το αντικείμενο της σύμβασης παραχώρησης. Το τμήμα του κινδύνου που μεταβιβάζεται στον παραχωρησιούχο περιλαμβάνει την πραγματική έκθεση στις αστάθμητες συνθήκες της αγοράς, που συνεπάγεται ότι οποιαδήποτε πιθανή εκτιμώμενη απώλεια του παραχωρησιούχου δεν πρέπει να είναι απλώς ονομαστική ή αμελητέα. 2. [...]». Στην παράγραφο 1 του άρθρου 3 του ν. 4413/2016 ορίζεται ότι: «Για τους σκοπούς του παρόντος, «αναθέτουσες αρχές» είναι το κράτος, οι τοπικές ή περιφερειακές αρχές, οι οργανισμοί δημοσίου δικαίου, οι ενώσεις που απαρτίζονται από μία ή περισσότερες από τις προαναφερόμενες αρχές, οργανισμούς ή ενώσεις, πλην εκείνων που ασκούν μία από τις δραστηριότητες που αναφέρονται στο Παράρτημα ΙΙ και αναθέτουν σύμβαση παραχώρησης για την άσκηση μιας από τις εν λόγω δραστηριότητες». Περαιτέρω, κατά το άρθρο 5 με τίτλο «Δικαίωμα σύναψης σύμβασης παραχώρησης - αρχή της ελεύθερης διαχείρισης από τις δημόσιες αρχές (άρθρο 2 της Οδηγίας 2014/23/ΕΕ)»: «1. Ο παρών νόμος δεν θίγει την αρχή της ελεύθερης διοίκησης εκ μέρους των εθνικών, περιφερειακών και τοπικών αρχών σύμφωνα με το εθνικό και το ενωσιακό δίκαιο. Οι αναθέτουσες αρχές και οι αναθέτοντες φορείς διαθέτουν τη διακριτική ευχέρεια να επιλέγουν τη βέλτιστη μέθοδο για την εκτέλεση των έργων ή παροχή των υπηρεσιών προς το σκοπό της διασφάλισης υψηλού επιπέδου ποιότητας, ασφάλειας και οικονομικής προσιτότητας, ίσης μεταχείρισης και της προώθησης της καθολικής πρόσβασης και των δικαιωμάτων των χρηστών, ιδίως δε των ατόμων με αναπηρία, στις δημόσιες υπηρεσίες. Οι εν λόγω αρχές μπορούν να επιλέξουν να εκτελούν τα καθήκοντα δημόσιου συμφέροντος που τους

ανατίθενται είτε ιδίοις πόροις ή σε συνεργασία με άλλες δημόσιες αρχές ή να τα αναθέτουν σε οικονομικούς φορείς, μέσω δημοσίων συμβάσεων ή συμβάσεων έργων, προμήθειας αγαθών ή παροχής υπηρεσιών, υπό την έννοια των διατάξεων με τις οποίες εναρμονίζεται η νομοθεσία στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ ή 2014/25/ΕΕ, ή υπό την έννοια των συμβάσεων παραχώρησης του παρόντος νόμου. 2. Ο παρών νόμος δεν θίγει τις κείμενες διατάξεις που ρυθμίζουν το ιδιοκτησιακό καθεστώς των δημοσίων επιχειρήσεων και, ιδίως, δεν επιβάλλει την ιδιωτικοποίηση δημοσίων επιχειρήσεων που παρέχουν υπηρεσίες στο κοινό. 3. Συμβάσεις παραχώρησης έργων και υπηρεσιών του παρόντος νόμου μπορούν να συνάπτονται και να εκτελούνται ως συμπράξεις δημόσιου-ιδιωτικού τομέα (Σ.Δ.Ι.Τ.), του Ν. 3389/2005 (Α' 232), οι διατάξεις του οποίου εφαρμόζονται συμπληρωματικά κατά το μέρος που δεν αντίκεινται στις διατάξεις του παρόντος νόμου.» Στο άρθρο 6 «Αρχές που διέπουν τη σύναψη και εκτέλεση συμβάσεων παραχώρησης (άρθρο 3 της Οδηγίας 2014/23/ΕΕ)» ορίζεται: «1. Ο σχεδιασμός της διαδικασίας ανάθεσης σύμβασης παραχώρησης, συμπεριλαμβανομένης της εκτίμησης της αξίας της, δεν μπορεί να γίνεται με σκοπό την εξαίρεσή της από το πεδίο εφαρμογής του παρόντος ή την αδικαιολόγητα ευνοϊκή ή δυσμενή μεταχείριση ορισμένων οικονομικών φορέων ή ορισμένων έργων, προμηθειών ή υπηρεσιών. 2. Οι αναθέτουσες αρχές και οι αναθέτοντες φορείς επιδιώκουν τη διασφάλιση διαφάνειας στη διαδικασία ανάθεσης και στην εκτέλεση της σύμβασης, τηρώντας παράλληλα το άρθρο 27. 3. Οι διαδικασίες ανάθεσης και εκτέλεσης των συμβάσεων παραχώρησης του παρόντος νόμου υπόκεινται επίσης στην τήρηση των αρχών της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ίσης μεταχείρισης και μη διάκρισης, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης.» Επιπλέον, στο άρθρο 29 παρ. 1 του ν. 4413/2016 ορίζεται ότι: «Η αναθέτουσα αρχή ή ο αναθέτων φορέας μπορούν να οργανώνουν ελεύθερα τη διαδικασία που οδηγεί στην επιλογή του παραχωρησιούχου με την επιφύλαξη της συμμόρφωσης προς τις διατάξεις του παρόντος νόμου». Το άρθρο 30 του ν. 4413/2016 υπό τον τίτλο «Δημοσιεύσεις προκήρυξης συμβάσεων παραχώρησης» προβλέπει, μεταξύ άλλων, ότι: «1. Οι

αναθέτουσες αρχές και οι αναθέτοντες φορείς που επιθυμούν να αναθέσουν σύμβαση παραχώρησης γνωστοποιούν την πρόθεσή τους με δημοσίευση προκήρυξης. 2. Οι προκηρύξεις σύμβασης παραχώρησης περιλαμβάνουν τις πληροφορίες που αναφέρονται στο Παράρτημα V και, κατά περίπτωση, οποιαδήποτε άλλη πληροφορία κρίνεται χρήσιμη από την αναθέτουσα αρχή ή τον αναθέτοντα φορέα, με μορφή τυποποιημένων εντύπων [...]», επίσης στο άρθρο 32 του ιδίου νόμου προβλέπεται η δημοσίευση σε επίπεδο Ευρωπαϊκής Ένωσης, εφόσον πρόκειται για σύμβαση παραχώρησης άνω των οικονομικών ορίων της οδηγίας 2014/23/ΕΕ, ενώ στο άρθρο 33 του ν. 4413/2016 υπό τον τίτλο «Δημοσίευση σε εθνικό επίπεδο» προβλέπεται ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές ή οι αναθέτοντες φορείς δημοσιεύουν τις προκηρύξεις, διακηρύξεις και τις αποφάσεις ανάθεσης συμβάσεων παραχώρησης, με την επιφύλαξη της εφαρμογής της παραγράφου 1 του άρθρου 60, στο ΚΗΜΔΗΣ και στην ιστοσελίδα τους, εφόσον διαθέτουν, μέσω διαύλου αυτοματοποιημένης διανομής (...). 2. Οι προκηρύξεις και διακηρύξεις συμβάσεων παραχώρησης της παραγράφου 1 πρέπει να φέρουν αριθμό διαδικτυακής ανάρτησης μητρώου (ΑΔΑΜ) στο ΚΗΜΔΗΣ. 3. Οι προκηρύξεις και διακηρύξεις της παραγράφου 1 περιλαμβάνουν τις πληροφορίες που προβλέπονται στα Παραρτήματα V, VI, VII, VIII και XI [...]». Στο άρθρο 60 του ν. 4413/2016 ορίζεται ότι κάθε ενδιαφερόμενος, ο οποίος έχει ή είχε συμφέρον να του ανατεθεί συγκεκριμένη σύμβαση παραχωρήσεως του ως άνω νόμου και έχει υποστεί η ενδέχεται να υποστεί ζημία από παράβαση της νομοθεσίας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της εσωτερικής νομοθεσίας, δικαιούται να ζητήσει προσωρινή και οριστική δικαστική προστασία «σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις περί παροχής έννομης προστασίας κατά το στάδιο που προηγείται της σύναψης δημοσίων συμβάσεων». Σημειωτέον ότι με την ρύθμιση αυτή του άρθρου 60 του ν. 4413/2016 γίνεται παραπομπή στις διατάξεις του Βιβλίου IV (άρθρα 345 - 374) του ν. 4412/2016 περί παροχής έννομης προστασίας κατά την σύναψη δημοσίων συμβάσεων ως ισχύουν. Τέλος, το άρθρο 345 του ν. 4412/2016, ορίζει, μεταξύ άλλων, τα εξής: «1. [...] 2. Οι διατάξεις του παρόντος Βιβλίου εφαρμόζονται και στις διαφορές που προκύπτουν κατά τη διαδικασία ανάθεσης συμφωνιών πλαίσιο, συμβάσεων παραχώρησης και δυναμικών συστημάτων αγορών, καθώς και των τροποποιήσεων αυτών [...]».

8. Επειδή, στην προκειμένη περίπτωση, από την επισκόπηση των στοιχείων του φακέλου της υπόθεσης σε συνδυαστική εφαρμογή με τους προδιαληφθέντες στη σκέψη 6 της παρούσας όρους της προσβαλλόμενης πρόσκλησης συνάγεται ότι με την σύμβαση, στην σύναψη της οποίας κατατείνει η προσβαλλομένη, ο ανάδοχος αναλαμβάνει την υποχρέωση της συλλογής και ..., ειδικότερα δε της ... των Όπως ρητώς προβλέπεται στην προσβαλλόμενη πρόσκληση ο ανάδοχος θα πρέπει να τηρεί την ισχύουσα νομοθεσία για τη συλλογή και ... και να διαθέτει άδεια, σε ισχύ, για τη διαχείριση (...) ..., συγκεκριμένα για τη συλλογή, ... καθώς και να είναι εγγεγραμμένος στο Ηλεκτρονικό ... (...). Περαιτέρω, όπως ρητώς προβλέπεται στην προσβαλλομένη, στην ευθύνη του αναδόχου εμπίπτει η τοποθέτηση των ειδικών ... στα σημεία που θα υποδείξει ο ..., η συλλογή του ... των ..., μόλις αυτοί γεμίζουν, η διασφάλιση, δίχως την επιβάρυνση του ..., της άψογης εξωτερικής κατάστασης τους, η άμεση επισκευή ή και η αποκατάσταση των κατεστραμμένων ούτως ώστε να καθίστανται πάντα λειτουργικοί, η διασφάλιση δίχως την επιβάρυνση του ..., της πυρασφάλειας των ..., ως επίσης ορίζεται ότι ο ανάδοχος είναι υπεύθυνος για την αποζημίωση οποιουδήποτε δημότη υποστεί ζημία από ..., και πρέπει να διασφαλίζει, τη δίχως επιβάρυνση του ..., προσωρινή μετακίνηση και φύλαξη των ... σε περίπτωση έκτακτης ανάγκης. Επιπλέον προβλέπεται ότι ο ανάδοχος παρέχει αντισταθμιστικά οφέλη προς την αναθέτουσα αρχή, σε είδος, όπως ενδεικτικά αναφέρεται τέτοια οφέλη είναι χορηγητικά προγράμματα για την υλοποίηση δράσεων, δραστηριοτήτων και λοιπών πρωτοβουλιών του ..., καθώς επίσης παροχή σε εξοπλισμό για τις ανάγκες των υπηρεσιών του ..., όπως οχήματα, μηχανήματα έργου ή άλλα απαραίτητα εργαλεία κ.λπ. Παράλληλα ορίζεται ότι ο ανάδοχος πρέπει να παρέχει σχετική ενημέρωση και ευαισθητοποίηση των δημοτών για την ... με τη χρήση οποιουδήποτε πρόσφορου μέσου, όπως διανομή φυλλαδίων, καταχωρήσεις στον τοπικό τύπο, ενημερωτικές ημερίδες και εκπαίδευση στα σχολεία. Τέλος, ορίζεται στη προσβαλλομένη ότι η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα ελέγχου και καταγραφής σε οποιοδήποτε στάδιο της διαδικασίας, ως επίσης ότι στην περίπτωση, που κατά τη διάρκεια της σύμβασης δημιουργηθεί στη χώρα μας Σύστημα ... για ..., η επίμαχη σύμβαση θα τροποποιηθεί,

προκειμένου να εναρμονισθεί στην κείμενη νομοθεσία και ο ανάδοχος υποχρεούται να συνεργαστεί με το σύστημα. Εκ των ανωτέρω διαλαμβανομένων προκύπτει ότι, στην εξεταζόμενη υπόθεση, αυτό που σκοπεύεται και επιδιώκεται από την αναθέτουσα αρχή είναι η μεταβίβαση στον ανάδοχο του δικαιώματος εκμετάλλευσης των υπηρεσιών ... -εν προκειμένω ...- το οποίο αποτελεί και το αντάλλαγμα των προσφερόμενων υπηρεσιών. Άλλοις λόγοις, η υπό ανάθεση εν προκειμένω σύμβαση φέρει τα χαρακτηριστικά της σύμβασης παραχώρησης υπηρεσιών, δοθέντος ότι, όπως ρητώς προκύπτει από τη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 1 περ. β' του ν. 4413/2016 (άρθρο 5 παρ.1 παρ. β' της Οδηγίας 2014/23/ΕΕ) ως «σύμβαση παραχώρησης υπηρεσιών» νοείται η σύμβαση εξ επαχθούς αιτίας που συνάπτεται εγγράφως, μέσω της οποίας μία ή περισσότερες αναθέτουσες αρχές ή αναθέτοντες φορείς αναθέτουν την παροχή και διαχείριση υπηρεσιών σε έναν ή περισσότερους οικονομικούς φορείς, το δε αντάλλαγμα για τη παροχή αυτής [της υπηρεσίας] συνίσταται είτε αποκλειστικά στο δικαίωμα εκμετάλλευσης των υπηρεσιών που αποτελούν το αντικείμενο της σύμβασης, είτε στο δικαίωμα αυτό σωρευτικά, με την καταβολή πληρωμής. Στην εξεταζόμενη περίπτωση και από την επισκόπηση των στοιχείων της υπόθεσης προκύπτει ότι ο ανάδοχος αποκτά το δικαίωμα εκμετάλλευσης της υπηρεσίας «...», εγκαθιστώντας ειδικούς προς τούτο ... εντός των διοικητικών ορίων του ... και έχοντας την ευθύνη της εν γένει διαχείρισης τους σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, το αντάλλαγμα δε της παροχής της εν λόγω υπηρεσίας προς την αναθέτουσα αρχή και δη προς τους δημότες, συνίσταται στο όφελος του από το δικαίωμα εκμετάλλευσης των υπηρεσιών αυτών που αποτελούν και το αντικείμενο της σύμβασης, ήτοι από την ..., ... και περαιτέρω ... τα οποία καθίστανται Εξάλλου, στην εξεταζόμενη υπόθεση και δοθέντος ότι η επίμαχη σύμβαση, κατά τα ως άνω αναφερθέντα, φέρει τα χαρακτηριστικά της ανάθεσης σύμβασης παραχώρησης υπηρεσιών, μεταβιβάζεται στον παραχωρησιούχο ο λειτουργικός κίνδυνος που απορρέει από την εκμετάλλευση των εν λόγω υπηρεσιών, ο οποίος συμπεριλαμβάνει κίνδυνο ζήτησης ή προσφοράς ή αμφοτέρους. Όπως ρητώς προβλέπεται στις παρατεθείσες στη προηγούμενη σκέψη της παρούσας διατάξεις του ν. 4413/2016, ο παραχωρησιούχος θεωρείται ότι αναλαμβάνει τον λειτουργικό

κίνδυνο όταν, υπό φυσιολογικές συνθήκες λειτουργίας, δεν υπάρχει εγγύηση για την απόσβεση της επένδυσης ή των δαπανών που πραγματοποιήθηκαν κατά την παροχή των υπηρεσιών που αποτελούν το αντικείμενο της σύμβασης παραχώρησης, το δε τμήμα του κινδύνου που μεταβιβάζεται στον παραχωρησιούχο περιλαμβάνει την πραγματική έκθεση στις αστάθμητες συνθήκες της αγοράς, που συνεπάγεται ότι οποιαδήποτε πιθανή εκτιμώμενη απώλεια του δεν πρέπει να είναι απλώς ονομαστική ή αμελητέα. Προσέτι, στην εξεταζόμενη περίπτωση, όπως συνάγεται από τη προσβαλλομένη και την σχετική απόφαση της ... Επιτροπής (αρ. ... από24 Συνεδρίαση) η αναθέτουσα αρχή επιδιώκει να παραχωρήσει σε τρίτο οικονομικό φορέα αρμοδιότητα, που ο νομοθέτης έχει απονείμει στην ίδια και εντάσσεται στο πλαίσιο άσκησης της δημόσιας εξουσίας της [εν προκειμένω, είναι η ... εντός των ... της, η συλλογή και ... των ... και των ... ύστερα από διαλογή στην πηγή σε κατάλληλες ..., ανάκτησης ή διάθεσης (βλ. άρθρο ... του ν. .../2006 και άρθρο ... του ν. .../2018)], η ανάληψη της οποίας μεταθέτει στον τρίτο τον “επιχειρηματικό” κίνδυνο παροχής της συγκεκριμένης υπηρεσίας, αφού δεν υπάρχει εγγύηση για την απόσβεση της επένδυσης ή των δαπανών που θα πραγματοποιηθούν από αυτόν/τον ανάδοχο, κατά την παροχή των υπηρεσιών που αποτελούν και το αντικείμενο της σύμβασης παραχώρησης. Άλλοις λόγοις, ο ανάδοχος αναλαμβάνει τον επιχειρηματικό κίνδυνο που συνδέεται με την εκμετάλλευση του αντικειμένου της παραχωρούμενης υπηρεσίας, που αποτελεί στοιχείο χαρακτηριστικό της σύμβασης παραχώρησης υπηρεσίας, ενώ η [παραχωρούσα] αναθέτουσα αρχή διατηρεί την εποπτεία της άρτιας και σύμφωνα με τους όρους της σύμβασης εκτέλεσής της, επιβλέποντας τον τρόπο άσκησης της αρμοδιότητας που έχει παραχωρηθεί στον ανάδοχο/παραχωρησιούχο, όπως διά της υπόδειξης των σημείων εγκατάστασης των ... και της δυνατότητας ελέγχου και καταγραφής σε οποιοδήποτε στάδιο της διαδικασίας, παράλληλα δε, έχοντας αντισταθμιστικά οφέλη. Συνεπεία τούτων και υπό την παραδοχή ότι η ανάθεση του ως άνω αντικειμένου συνιστά σύμβαση παραχώρησης δημόσιας υπηρεσίας κατά τα ορισθέντα στο ν. 4413/2016, συνεπάγεται ότι η αναθέτουσα αρχή έχει την υποχρέωση δημοσίευσης προκήρυξης κατά το άρθρο 2 παρ. 1 περ. β' του ν. 4413/2016, καθόσον πληρούνται οι τεθείσες

προϋποθέσεις, η δε αναθέτουσα αρχή (...) εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του άρθρου 3 παρ. 1 και 4 του ν. 4412/2016 ως επίσης στο πεδίο εφαρμογής του άρθρου 3 παρ. 1 του ν. 4413/2016 («τοπικές αρχές»). Περαιτέρω, όπως προαναφέρθηκε, στον ν. 4413/2016 προβλέπεται ότι, ανεξάρτητα από το ποσό της δημοπρατούμενης σύμβασης (άνω ή κάτω των ορίων), είναι υποχρεωτική για την αναθέτουσα αρχή η δημοσίευση σε εθνικό επίπεδο της διακήρυξης σύμφωνα με τους όρους του άρθρου 33 του ν. 4413/2016, δηλαδή η δημοσίευσή της στο ΚΗΜΔΗΣ και στην ιστοσελίδα της αναθέτουσας αρχής, εφόσον διαθέτει, μέσω διαύλου αυτοματοποιημένης διανομής (RSSFEED), και πρέπει επίσης να φέρει αριθμό διαδικτυακής ανάρτησης μητρώου (ΑΔΑΜ) στο ΚΗΜΔΗΣ, τα οποία ωστόσο εν προκειμένω δεν συντρέχουν. Στην περίπτωση, άλλωστε, που η εκτιμώμενη αξία της υπό ανάθεση σύμβασης υπερβαίνει τα όρια του άρθρου 1 παρ. 3 του ν. 4413/2016, επιβάλλεται η δημοσίευση της προκήρυξης στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης. Υπό αυτά τα δεδομένα προκύπτει ότι τα όσα υποστηρίζει η προσφεύγουσα με τον πρώτο λόγο της προσφυγής της και ειδικότερα ότι η αναθέτουσα αρχή διά της προσβαλλομένης επιλέγει διαδικασία ανάθεσης που αντίκειται στην εκ του νόμου απαιτούμενη, με αποτέλεσμα τη μη τήρηση των κανόνων δημοσιότητας, ως απαιτείται, είναι βάσιμα και πρέπει να γίνουν δεκτά. Αντιθέτως, τα όσα ισχυρίζεται η αναθέτουσα αρχή στο έγγραφο των απόψεων της ότι δηλαδή δεν πρόκειται για σύμβαση εξ επαχθούς αιτίας και για το λόγο αυτό δεν υφίσταται σύμβαση παραχώρησης είναι απορριπτέα. Και τούτο επιπλέον διότι, πέραν των ήδη αναφερθέντων για τα χαρακτηριστικά της σύμβασης παραχώρησης, ως είναι γνωστό, κατά τη συνήθη νομική έννοια του όρου «σύμβαση εξ επαχθούς αιτίας», δηλώνεται μια σύμβαση με την οποία κάθε ένα εκ των μερών αναλαμβάνει τη δέσμευση να προβεί σε μια παροχή έναντι μιας άλλης παροχής, η ύπαρξη επομένως «ανταλλάγματος» ή «αντιπαροχής» και η αμφοτεροβαρής σχέση αποτελούν καθοριστικά και κρίσιμα στοιχεία προκειμένου για την εκτίμηση της ύπαρξης συμβάσεως εξ επαχθούς αιτίας. Κατά την κρατούσα δε νομολογιακή προσέγγιση [βλ. ΔΕΕ, απόφαση της 18ης Οκτωβρίου 2018, IBA Molecular Italy απόφαση της 12ης Ιουλίου 2001, Ordine degli Architetti κ.λπ] η έννοια της «επαχθούς αιτίας» δεν συνεπάγεται οπωσδήποτε την καταβολή χρηματικού ποσού, ως εσφαλμένως

υπολαμβάνει εν προκειμένω η αναθέτουσα αρχή, πολλώ δε μάλλον που ρητώς και σαφώς προβλέπεται στο νόμο ότι ως “σύμβαση παραχώρησης υπηρεσιών” νοείται η σύμβαση εξ επαχθούς αιτίας, στην οποία το αντάλλαγμα στον ανάδοχο συνίσταται είτε αποκλειστικά στο δικαίωμα εκμετάλλευσης των υπηρεσιών που αποτελούν το αντικείμενο της σύμβασης είτε στο δικαίωμα αυτό μαζί με την καταβολή πληρωμής.

9. Επειδή, έτι περαιτέρω από την επισκόπηση της προσβαλλομένης προκύπτει ότι, ουδεμία αναφορά γίνεται σε αυτή στην εκτιμώμενη αξία της υπό ανάθεση σύμβασης, όπερ, ως γνωστό, συνιστά θεμελιώδες στοιχείο της προς σύναψη σύμβασης. Περαιτέρω, αορίστως διατυπώνεται στη προσβαλλομένη ότι στις υποχρεώσεις του αναδόχου εμπίπτει η εγκατάσταση ειδικών ... δίχως ωστόσο να ορίζεται ο απαιτούμενος ή έστω ενδεικτικός αριθμός των προσφερόμενων ..., με αποτέλεσμα να είναι δυσχερής η υποβολή προσήκουσας προσφοράς από τους υποψηφίους προς αξιολόγηση επί τη βάσει των αρχών της ίσης μεταχείρισης και διαφάνειας, κατά τα βασίμως ισχυρισθέντα από τη προσφεύγουσα. Mutatis mutandis με τα ανωτέρω, αορίστως διατυπώνεται στη προσβαλλομένη ότι με τον φάκελο της προσφοράς πρέπει να υποβληθούν «λοιπά πιστοποιητικά και εγκρίσεις που διαθέτει ο πιθανός ανάδοχος», καθόσον δεν προσδιορίζεται ποια είναι αυτά τα πιστοποιητικά και οι εγκρίσεις, με αποτέλεσμα να δυσχεραίνεται ουσιαστικά η υποβολή άρτιας και συγκρίσιμης προσφοράς από τους υποψηφίους η οποία αξιολογείται κατόπιν από την αναθέτουσα αρχή, τηρουμένων των αρχών της διαφάνειας, της τυπικότητας και της ίσης μεταχείρισης. Επιπλέον, από τη διατύπωση στη προσβαλλομένη πρόσκληση ότι κάθε προσφορά θα αξιολογηθεί με βάση τρία κριτήρια, ήτοι α) το Προφίλ προσφέροντος - Προτεινόμενο ... (... - μέσα - συχνότητα) (Βαρύτητα 30%), β) τις ενέργειες ενημέρωσης δημοτών (Βαρύτητα 30%) και γ) τα Ανταποδοτικά οφέλη (Βαρύτητα 40%) συνάγεται ότι κατά το μάλλον το κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης είναι αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας-τιμής, ωστόσο, ως βασίμως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής της, η υποχρέωση συγκεκριμένων και επαρκώς σαφών κριτηρίων αξιολόγησης προσφορών δεν εξαντλείται στην αναγραφή τίτλων κριτηρίων και στην

παράθεση ποσοστών βαρύτητας, αλλά στην αναλυτική παράθεση τους, προκειμένου να καταστεί σαφής και ο τρόπος αξιολόγησης των προσφορών. Σημειωτέον ότι στη περίπτωση που ως κριτήριο ανάθεσης ορίζεται το ανωτέρω, αναγκαίο στοιχείο συνιστά και η αναφορά μαθηματικού τύπου βάσει του οποίου υπολογίζεται η συνολική βαθμολογία εκάστης προσφοράς. Ενόψει όλων των ανωτέρω, τα ισχυρισθέντα από την προσφεύγουσα με τον δεύτερο λόγο της προσφυγής της πρέπει να γίνουν δεκτά ως βάσιμα. Επιπλέον διότι, ναι μεν κατά το άρθρο 5 του ν. 4413/2016 ως παρατίθεται στη σκέψη 7 της παρούσας, οι αναθέτουσες αρχές διαθέτουν τη διακριτική ευχέρεια να επιλέγουν τη βέλτιστη μέθοδο για την εκτέλεση των έργων ή τη παροχή των υπηρεσιών προς το σκοπό της διασφάλισης υψηλού επιπέδου ποιότητας, ασφάλειας και οικονομικής προσιτότητας, ίσης μεταχείρισης και της προώθησης της καθολικής πρόσβασης και των δικαιωμάτων των χρηστών, παράλληλα ωστόσο οι αναθέτουσες αρχές θα πρέπει να επιδιώκουν, μεταξύ άλλων, τη διασφάλιση διαφάνειας στη διαδικασία ανάθεσης και στην εκτέλεση της σύμβασης, εφαρμόζοντας τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και της ελευθερίας του ανταγωνισμού.

10. Επειδή, κατόπιν τούτων, η προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή και επομένως η προσβαλλομένη πρέπει να ακυρωθεί ενώ το κατατεθέν από τη προσφεύγουσα παράβολο πρέπει να της επιστραφεί, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 5 του άρθρου 363 του ν. 4412/2016.

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται τη προσφυγή.

Ακυρώνει τη με αριθμ. πρωτ. .../... .2024 Πρόσκληση Εκδήλωσης Ενδιαφέροντος της αναθέτουσας αρχής, κατά τα διαλαμβανόμενα στο σκεπτικό.

Ορίζει την επιστροφή του παραβόλου στη προσφεύγουσα.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 24 Ιανουαρίου 2025 και εκδόθηκε στις 5 Φεβρουαρίου 2025 στην Αθήνα.

**Η ΠΡΟΕΔΡΟΣ
ΒΑΣΙΛΙΚΗ ΚΑΡΑΔΗΜΑ**

**Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ
ΜΑΡΙΑ ΠΛΟΣΚΑ
Α/Α ΠΑΣΧΑΛΙΝΑ ΜΗΝΤΟΥ**