

Η
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
2ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 10 Νοεμβρίου 2022 με την εξής σύνθεση: Κωνσταντίνος Τόλης, Πρόεδρος, Χρήστος Σώκος, Εισηγητής, Χρυσάνθη Χαραλαμποπούλου, Μέλη.

Για να αποφασίσει σχετικά με την από 30.09.2022 με ΓΑΚ 1367/07.10.2022 προδικαστική προσφυγή της ατομικής επιχείρησης με την επωνυμία «... ...», όπως νομίμως εκπροσωπείται.

κατά της «...», όπως νομίμως εκπροσωπείται [εφεξής η αναθέτουσα αρχή].

Με την προδικαστική προσφυγή ο προσφεύγων αιτείται να ακυρωθεί η υπ' αρ. πρωτ. .../.../6-9-2022 διακήρυξη ανοιχτής διαδικασίας της προς επιλογή αναδόχου για την εκπόνηση της μελέτης: «Μελέτη Βελτίωσης ... Οδικού Δικτύου», προϋπολογισμού €242.417,11 (χωρίς Φ.Π.Α.).

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή Χρήστο Σώκο

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα
Σκέφτηκε κατά τον Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της κρινόμενης προσφυγής έχει καταβληθεί και δεσμευθεί το νόμιμο παράβολο σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 363 του Ν. 4412/2016 και 5 του ΠΔ 39/2017, με ηλεκτρονικό κωδικό ... ποσού 1.212,10 €.

2. Επειδή, με την υπ' αριθμ. πρωτ. .../.../6-9-2022 διακήρυξη η αναθέτουσα αρχή προκήρυξε διαγωνισμό ανοιχτής διαδικασίας σύμφωνα με το άρθρο 27 του

Αριθμός απόφασης: 1701 /2022

N.4412/2016 προς επιλογή αναδόχου για την εκπόνηση της μελέτης: «Μελέτη Βελτίωσης ... Οδικού Δικτύου», προϋπολογισμού 242.417,10 € (χωρίς Φ.Π.Α.), με κριτήριο ανάθεσης την «πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά» βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας - τιμής (βέλτιστη τιμή). Η διακήρυξη απεστάλη στις 06.09.2022 και αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 09.09.2022. Αντικείμενο της σύμβασης αποτελεί η εκπόνηση μελέτης για τη βελτίωση του ... οδικού δικτύου της και περιλαμβάνει διαπλατύνσεις και νέες χαράξεις σε τμήματα των ... του Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 242.417,10 € (χωρίς ΦΠΑ).

3. Επειδή, η υπό κρίση προδικαστική προσφυγή έχει ασκηθεί νόμιμα και εμπρόθεσμα, με κατάθεση μέσω της λειτουργικότητας «επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ στις 30.09.2022, ήτοι εντός της, προβλεπόμενης στο άρθρο 3.4 της διακήρυξης, προθεσμίας των δέκα (10) ημερών από την πραγματική και τεκμαιρόμενη, κατά το άρθρο 361 παρ. 1 του ν. 4412/2016, πλήρη γνώση της διακήρυξης, η οποία συντελέσθηκε στις 24.09.2022.

4. Επειδή, η αναθέτουσα αρχή, κοινοποίησε στις 10.10.2022 με ανάρτηση στην κεντρική σελίδα του διαγωνισμού την υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή σε κάθε ενδιαφερόμενο τρίτο, ο οποίος μπορεί να θίγεται από την αποδοχή της και απέστειλε στην ΕΑΔΗΣΥ τις υπ' αριθμ. 132906/2988/21.10.2022 απόψεις της, τις οποίες απόψεις κοινοποίησε στην προσφεύγουσα στις 21.10.2022.

5. Επειδή, προς θεμελίωση του εννόμου συμφέροντος, ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι είναι γεωλόγος και πτυχιούχος μελετητής, εγγεγραμμένος στα Ελληνικά μητρώα μελετών με Α.Μ. ... και κάτοχος μελετητικού πτυχίου Γ' τάξης στην μελετητική κατηγορία 20 (Γεωλογικές Μελέτες), Β' τάξης στη μελετητική κατηγορία 21 (Γεωτεχνικές Μελέτες) και Α' τάξης στην κατηγορία 27 (Περιβαλλοντικές Μελέτες). Αναφέρει ότι στο πλαίσιο της επαγγελματικής δραστηριότητας του ως μελετητής μετέχει σε διαδικασίες ανάθεσης και εκπόνησης γεωλογικών μελετών (Κατηγορία 20) τόσο ατομικώς όσο και σε σύμπραξη με μελετητές άλλων κατηγοριών, σε περιπτώσεις που το μελετητικό αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης απαιτεί την εκτέλεση περισσότερων κατηγοριών μελέτης, όπως συμβαίνει εν προκειμένω με την ως άνω προκηρυχθείσα μελέτη οδικών έργων της Ισχυρίζεται ότι όσον αφορά ειδικώς τις μελέτες οδικών έργων, η γεωλογική μελέτη αποτελεί αναγκαίο

Αριθμός απόφασης: 1701 /2022

παραδοτέο τόσο σε επίπεδο λειτουργικού σχεδιασμού του έργου (στάδιο προκαταρκτικής μελέτης) όσο και σε επίπεδο γεωμετρικού σχεδιασμού του έργου (στάδιο προμελέτης), σύμφωνα με τις διατάξεις της υπ' αριθμ. ΔΝΣβ/1732/ΦΝ 466 Υπουργικής Απόφασης (ΦΕΚ Β 1047 29.3.2019). Ωστόσο, από τους όρους της προσβαλλόμενης διακήρυξης προκύπτει ότι κατά παράβαση των τεχνικών προδιαγραφών με βάση τις οποίες δημοπρατήθηκε η ως άνω σύμβαση εκπόνησης μελέτης, η εκπόνηση γεωλογικής μελέτης δεν έχει περιληφθεί στα παραδοτέα της σύμβασης, ούτε έχει προβλεφθεί προεκτιμηθείσα αμοιβή για την κατηγορία μελετών 20 ούτε έχουν κληθεί να συμμετάσχουν στον διαγωνισμό μελετητές που κατέχουν μελετητικό πτυχίο στην κατηγορία μελετών 20 (Γεωλογικές Μελέτες). Επομένως, ο ίδιος ως γεωλόγος μελετητής ανήκει στον κύκλο επαγγελματιών που δικαιούνται και έχουν συμφέρον να συμμετέχουν σε μελέτες οδικών έργων, όπως είναι η ως άνω προκηρυχθείσα μελέτη της, και, ως εκ τούτου, ενδιαφέρεται να συμμετάσχει στον επίμαχο διαγωνισμό, αλλά εξαιτίας των προσβαλλόμενων όρων της επίμαχης διακήρυξης στερείται του δικαιώματος να υποβάλλει προσφορά στον επίμαχο διαγωνισμό, καθώς η κατηγορία μελέτης 20 (Γεωλογικές Μελέτες) δεν έχει περιληφθεί στα καλούμενα μελετητικά πτυχία, ενώ, επιπλέον, αδυνατεί να υποβάλλει λυσιτελώς προσφορά, καθόσον δεν έχει προβλεφθεί κανένα ποσό αμοιβής για την γεωλογική μελέτη της σύμβασης, παρόλο που το γεωλογικό μελετητικό αντικείμενο αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα των μελετών οδικών έργων. Επομένως, αρχικώς μετ' εννόμου συμφέροντος ασκείται η υπό κρίση προσφυγή.

6. Επειδή, ο προσφεύγων με την υπό κρίση προσφυγή του ισχυρίζεται ότι η γεωλογική μελέτη αποτελεί μία εκ των απαραίτητων κατηγοριών μελετών που πρέπει υποχρεωτικώς να εκπονούνται και να παραδίδονται από τον ανάδοχο κατά την εκπόνηση μελετών οδικών έργων, δηλαδή όμοιου αντικειμένου με το προκηρυσσόμενο. Ειδικότερα αναφέρει ότι το φυσικό αντικείμενο της μελέτης, όπως προκύπτει από την διακήρυξη και τα λοιπά έγγραφα της σύμβασης, επιβάλλει την εκπόνηση γεωλογικής μελέτης, σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές, καθόσον πρόκειται για μελέτη οδικού έργου που αφορά την βελτίωση του ... οδικού δικτύου της Ειδικότερα, κατά το προβλεπόμενο στάδιο της προκαταρκτικής μελέτης πρέπει απαραίτητως να εκπονηθεί και να παραδοθεί η αναγνωριστική γεωλογική μελέτη, ενώ στο επίσης προβλεπόμενο

Αριθμός απόφασης: 1701 /2022

στάδιο της προμελέτης πρέπει να εκπονηθεί και να παραδοθεί η οριστική γεωλογική μελέτη και, ειδικότερα, οριστική γεωλογική μελέτη χάραξης, γεωλογική μελέτη δανειοθαλάμων και αποθεσιοθαλάμων, οριστική γεωλογική μελέτη τεχνικών (πλην σήραγγων), οριστική μελέτη σήραγγας (για το Α' στάδιο – μελέτης σήραγγας) και οριστική γεωλογική μελέτη κατολίσθησης. Συνακόλουθα, με την προσβαλλόμενη διακήρυξη έπρεπε να καλούνται στον διαγωνισμό, πέραν των υπολοίπων μελετητικών πτυχίων που απαιτούνται για την εκπόνηση της μελέτης, μελετητικά πτυχία κατηγορίας 20 (Γεωλογικές Μελέτες) και να δοθεί δικαίωμα συμμετοχής στον διαγωνισμό μελετητών με πτυχίο στην κατηγορία 20. Επιπλέον, έπρεπε να συμπεριληφθεί στην προεκτιμώμενη αμοιβή της σύμβασης η αμοιβή της γεωλογικής μελέτης, υπολογιζόμενη σύμφωνα με τον κανονισμό προεκτιμώμενων αμοιβών μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών υπηρεσιών (ΦΕΚ 2519/Β/2017) και, ειδικότερα, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο κεφάλαιο Η' του εν λόγω κανονισμού. Από τον συνδυασμό των άρθρων 17.1 και 12.1 της διακήρυξης, δικαίωμα συμμετοχής στον διαγωνισμό έχουν φυσικά ή νομικά πρόσωπα, ή ενώσεις αυτών που δραστηριοποιούνται στην εκπόνηση μελετών των κατηγοριών 16 (Τοπογραφικές Μελέτες), 10 (Μελέτες Συγκοινωνιακών Έργων), 8 (Μελέτες Τεχνικών Έργων), 13 (Μελέτες Υδραυλικών Έργων), 27 (Περιβαλλοντικές Μελέτες) και 21 (Γεωτεχνικές Μελέτες). Ως εκ τούτου, με την περιοριστική αναφορά των κατηγοριών μελετητικών πτυχίων που πρέπει να κατέχουν οι δικαιούμενοι συμμετοχής στον επίμαχο διαγωνισμό δεν έχει προβλεφθεί η συμμετοχή φυσικών ή νομικών προσώπων που δραστηριοποιούνται στην εκπόνηση μελετών κατηγορίας 20 και, ως εκ τούτου, έχει με τον τρόπο αυτό αποκλειστεί το δικαίωμα συμμετοχής σε μελετητές που κατέχουν μελετητικό πτυχίο στην κατηγορία μελέτης 20, παρόλο που το δημοπρατούμενο μελετητικό αντικείμενο περιλαμβάνει και συνέχεια αναγκαίως με την εκπόνηση των απαραίτητων γεωλογικών μελετών. Ως εκ τούτου ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι οι όροι 2.1, 3.2, 12.1 και 17.1 της διακήρυξης, οι οποίοι αφορούν τα καλούμενα από την διακήρυξη πτυχία, τα παραδοτέα της σύμβασης και την προεκτιμηθείσα αμοιβή αυτής, είναι μη νόμιμοι και εξ αυτού ακυρωτέοι, διότι αντίκεινται στις αναγκαστικού δικαίου διατάξεις της υπ' αριθμ. ΔΝΣβ/1732/ΦΝ 466 Υπουργικής Απόφασης (ΦΕΚ Β 1047 29.3.2019) και του κανονισμού προεκτιμώμενων αμοιβών μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών υπηρεσιών (ΦΕΚ 2519/Β/2017).

7. Επειδή, ύστερα από την μελέτη του ηλεκτρονικού φακέλου της υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα σχετικά με τους υπό κρίση ισχυρισμούς της προσφυγής: Ο προσφεύγων ισχυρίζεται ότι πρέπει να ακυρωθεί το άρθρο 12.1 της διακήρυξης, διότι δεν έχει γίνει καμία πρόβλεψη για την εκτιμώμενη αμοιβή της γεωλογικής μελέτης ως αναγκαίου τμήματος του προκηρυσσόμενου μελετητικού αντικειμένου. Επίσης ισχυρίζεται ότι είναι μη νόμιμος ο προσδιορισμός των καλούμενων στον διαγωνισμό μελετητικών πτυχίων και των δικαιούμενων συμμετοχής στον διαγωνισμό, όπως προκύπτει από τα άρθρα 12.1 και 17.1 της διακήρυξης, καθόσον δεν προβλέπεται το δικαίωμα συμμετοχής νομικών ή φυσικών προσώπων που κατέχουν μελετητικό πτυχίο κατηγορίας 20 (γεωλογικές μελέτες). Περαιτέρω ότι πρέπει να ακυρωθεί το άρθρο 2.1 του τεύχους τεχνικών δεδομένων (στάδια μελέτης - παραδοτέα μελέτης), στο οποίο περιγράφονται τα στάδια της μελέτης και τα παραδοτέα της σύμβασης, διότι δεν συγκαταλέγεται στα παραδοτέα της σύμβασης η γεωλογική μελέτη (αναγνωριστική κατά το στάδιο της προκαταρκτικής μελέτης και οριστική κατά το στάδιο της προμελέτης). Τέλος ότι πρέπει να ακυρωθεί το άρθρο 3.2 του τεύχους προεκτίμησης αμοιβής της μελέτης (σύνολο αμοιβής μελέτης και καθορισμός μελετητικών πτυχίων), δοθέντος ότι δεν έχει υπολογιστεί αμοιβή για την γεωλογική μελέτη και έχει παραλειφθεί από την προεκτιμηθείσα αμοιβή οποιοδήποτε ποσό αμοιβής για την μελετητική κατηγορία 20.

Σύμφωνα με το τεύχος τεχνικών δεδομένων της διακήρυξης ορίζονται τα ακόλουθα: *«Η μελέτη αφορά βελτιώσεις σε τμήματα του ... οδικού δικτύου της ... και συγκεκριμένα: α) Τμήμα Α: ... (...) - ..., μήκους περίπου 2,10 km, της ... οδού ... - ... (...) - ... (Ε.0.1). Στο τμήμα ... της οδού ... μήκους 1,60 km περίπου, θα μελετηθεί η διαπλάτυνση της οδού για τη βελτίωση της οδικής ασφάλειας, με την κατασκευή νέου ασφαλοτάπητα, ερεισμάτων και τάφρων ανάντη και κατόντη, ώστε να διαμορφωθεί οδόστρωμα πλάτους ίσου με της υφιστάμενης οδού ανάντη και κατόντη σύμφωνα με ισχύουσες προδιαγραφές. Στο τμήμα ΒΓ... θα γίνει νέα χάραξη της οδού, με σκοπό την οριζοντιογραφική και μηχανομητική βελτίωση του τμήματος της οδού μήκους 1,2 km περίπου. Ο σχεδιασμός του νέου τμήματος της οδού θα γίνει σύμφωνα με ισχύουσες προδιαγραφές.*

β) Τμήμα Β: ... - ... (...), μήκους περίπου 220,00 m, της επαρχιακής οδού ... - ... (...) - ... (Ε.0.2). Στο τμήμα ... μήκους περί τα 220,00 m, ...θα

Αριθμός απόφασης: 1701 /2022

μελετηθεί η διαπλάτυνση της οδού για τη βελτίωση της οδικής ασφάλειας...

γ) Τμήμα Γ: .. - ..., της επαρχιακής οδού ... - ... - ... (...). Στο τμήμα Α1Β1 ... μήκους 160,00 m περίπου ... προβλέπεται η εκπόνηση μελέτης οδοποιίας για οριζοντιογραφική και μηκοτομική βελτίωση με διαπλάτυνση. Στο τμήμα Α2Β2 ... μήκους 750,00 m περίπου ... προβλέπεται η μελέτη οδοποιίας για νέα χάραξη με σκοπό την οριζοντιογραφική και μηκοτομική βελτίωση της οδού».

Εκ των ανωτέρω συνάγεται, όπως βάσιμα υποστηρίζει η αναθέτουσα αρχή, ότι η επίμαχη μελέτη είναι μικρού αντικειμένου αφού αφορά κυρίως σε διαπλάτυνσεις του υφιστάμενου ... οδικού δικτύου της ..., ενώ οποιαδήποτε νέα χάραξη θα είναι μικρού μήκους και κοντά στην υπάρχουσα προκειμένου να γίνει παράκαμψη τμημάτων με δυσμενή γεωμετρικά χαρακτηριστικά σε οριζοντιογραφία και μηκοτομή, με αποτέλεσμα ο σχεδιασμός των τεχνικών έργων να καλύπτεται από το πρόγραμμα γεωτεχνικών ερευνών και μελετών. Αυτό συνεπάγεται ότι δεν είναι απαραίτητη η οριστική μελέτη σήραγγας και η οριστική γεωλογική μελέτη κατολίσθησης, όπως αβάσιμα ισχυρίζεται ο προσφεύγων. Επίσης, αβάσιμος είναι ο ισχυρισμός ότι είναι απαραίτητη η γεωλογική μελέτη δανειοθάλαμων και αποθεσιοθάλαμων, αφού εξαιτίας του ότι όλα τα απαιτούμενα αδρανή υλικά για το έργο πρέπει να μεταφερθούν από νόμιμα αδειοδοτημένο λατομείο εκτός νησιού, ενώ τα όποια πλεονάζοντα προϊόντα εκσκαφών θα μεταφερθούν σε νόμιμα αδειοδοτημένο χώρο αποβλήτων εκσκαφών, κατασκευών και κατεδαφίσεων (Α.Ε.Ε.Κ.).

Περαιτέρω, ο προσφεύγων αβάσιμα ισχυρίζεται ότι βάση της υπ' αριθμ. ΔΝΣ6/1732/ΦΝ 466 Υπουργικής Απόφασης επιβάλλεται η εκπόνηση γεωλογικής μελέτης χωρίς να υπάρχει η δυνατότητα παράλειψης συγκεκριμένων εκ των προβλεπόμενων σταδίων μελέτης κατά την εκπόνηση μελετών που αφορούν ήσσονος σημασίας οδικά έργα, όπως αυτή είχε προβλεφθεί στην υπ' αριθμ. 11/2018 εγκύκλιο του Υπουργείου Υποδομών και Μεταφορών και τούτο διότι με την προαναφερομένη Υπουργική Απόφαση ρυθμίζονται τα σχετικά με τα υποχρεωτικά τεύχη και σχέδια, που αφορούν τη διαδικασία της εκπόνησης μελετών δημοσίων οδικών έργων που περιλαμβάνει μελέτες έργων υπεραστικής και αστικής οδοποιίας. Επομένως, με αυτή ορίζονται τα ελάχιστα παραδοτέα των επιμέρους σταδίων των μελετών και όχι οι απαιτούμενες επιμέρους μελέτες. Ως εκ τούτου η εγκύκλιος 11/2018 του Υπουργείου Υποδομών και Μεταφορών με θέμα «Οδηγός εκπόνησης μελετών

Αριθμός απόφασης: 1701 /2022

Δημοσίων Έργων του Ν.4412/2016 (Βιβλίο Ι)» που ορίζει ότι μπορούν να παραλειφθούν κάποιες μελέτες σε ήσσονος σημασίας έργα, όπως το επίμαχο που έχει μικρό φυσικό αντικείμενο, βρίσκει εφαρμογή σχετικά με τις φάσεις (στάδια) που ακολουθούνται για την ωρίμανση ενός οδικού έργου με αποτέλεσμα νομίμως να έχει παραλειφθεί στην παρούσα διακήρυξη η επικαλούμενη από τον προσφεύγοντα γεωλογική μελέτη. Σε συνέχεια των ανωτέρω συνάγεται ότι δεν υφίσταται υποχρέωση να συμπεριληφθεί στην προεκτιμώμενη αμοιβή της σύμβασης η αμοιβή της γεωλογικής μελέτης, όπως αβάσιμα ισχυρίζεται ο προσφεύγων. Σε κάθε περίπτωση μάλιστα, ο προσφεύγων έχει τη δυνατότητα να συμμετάσχει στο διαγωνισμό για την ανάθεση της μελέτης ως κάτοχος μελετητικού πτυχίου Β' τάξης στην κατηγορία 21 (Γεωτεχνικές Μελέτες) και Α' τάξης στην κατηγορία 27 (Περιβαλλοντικές Μελέτες). Κατόπιν των ανωτέρω προκύπτει ότι οι αιτιάσεις της υπό κρίση προσφυγής είναι αβάσιμες στο σύνολό τους και πρέπει να απορριφθούν.

9. Επειδή, κατ' ακολουθία, η κρινόμενη προδικαστική προσφυγή πρέπει να απορριφθεί και να καταπέσει το παράβολο που κατέθεσε ο προσφεύγων (άρθρο 363 Ν. 4412/2016).

Για τους λόγους αυτούς

Απορρίπτει την προδικαστική προσφυγή.

Ορίζει την κατάπτωση του καταβληθέντος παραβόλου.

Κρίθηκε και αποφασίσθηκε στις 10 Νοεμβρίου 2022 και εκδόθηκε στις 30 Νοεμβρίου 2022 στον Άγιο Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΤΟΛΗΣ

ΜΑΡΙΑ ΚΑΤΣΑΡΟΥ