



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ

ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

**ΑΠΟΦΑΣΗ**

10/2014

(Της διαδικασίας του άρθρου 2, παρ. 2, περ. γ.(δδ) Ν. 4013/2011)

**Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

Στην Αθήνα σήμερα 14 Ιανουαρίου 2014, ημέρα Τρίτη και ώρα 10.30, επί της Λεωφ. Κηφισίας 7 στους Αμπελοκήπους, όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η **ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** σε συνεδρίαση μετά από σχετική πρόσκληση του Προέδρου της, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα μέλη της Αρχής.

Από τα προσκληθέντα μέλη της Αρχής παρέστησαν κατά την συνεδρίαση τα ακόλουθα:

1. **Πρόεδρος:** Δημήτριος Ράϊκος .
2. **Αντιπρόεδρος:** Χριστίνα Μπουσουλέγκα
- Μέλη:** 3. Δημητρούλιας Θεόδωρος
4. Καραμανλής Ευάγγελος
5. Κουλούρη Ιωάννα
6. Λουρίκας Δημήτριος
7. Σταθακόπουλος Δημήτριος

Τα λοιπά τακτικά και αναπληρωματικά μέλη, καίτοι προσκληθέντα, δεν προσήλθαν λόγω δικαιολογημένου κωλύματος.

**Γραμματέας:** Στυλιανή Τσιάβου

**Εισηγήτρια:** Ηρακλεία Σχοινά, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

**Σχετικά:** Το με αρ. πρωτ. οικ.8033/11-12-2013 έγγραφο αίτημα του Δήμου Ηρακλείου Αττικής προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., το οποίο παρελήφθη από την Αρχή στις 31-12-2013 με αριθμό πρωτοκόλλου 5726/31-12-2013.

**Θέμα:** Παροχή σύμφωνης γνώμης για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για την ανάθεση παροχής υπηρεσιών συντήρησης και επισκευής μικρών αυτοκινήτων, μηχανημάτων έργου, ηλεκτρολογικών αυτοκινήτων-μηχανημάτων έργου, σαρώθρων, μοτοποδηλάτων, λεωφορείων και ελαστικών οχημάτων του Δήμου Ηρακλείου Αττικής, συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 62.227,96 € συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., διάρκειας ενός έτους.

1. Με το υπ' αρ αρ. πρωτ. οικ.8033/11-12-2013 έγγραφο αίτημα προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (αριθ. πρωτ. εισερχ. 5726/31-12-2013), ο Δήμος Ηρακλείου Αττικής αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ(δδ) Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης σε συνέχεια άγονου εν μέρει διαγωνισμού και χωρίς τροποποίηση των όρων της αρχικής διακήρυξης για τη σύναψη σύμβασης/συμβάσεων ανάθεσης υπηρεσιών Συντήρησης και Επισκευής: α) μικρών αυτοκινήτων, προϋπολογισμού 4.059,00 €, β) μηχανημάτων έργου, προϋπολογισμού 6.642,00 €, γ) ηλεκτρολογικών αυτοκινήτων – μηχανημάτων έργου, προϋπολογισμού 6.150,00 €, δ) σαρώθρων, προϋπολογισμού 9.840,00 €, ε) μοτοποδηλάτων, προϋπολογισμού 2.337,00 €, στ) λεωφορείων, προϋπολογισμού 29.200,00 € και ζ) ελαστικών οχημάτων, προϋπολογισμού 3.999,96 €. Ο συνολικός προϋπολογισμός του αιτήματος ανέρχεται σε 62.227,96 € συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. Η δε διάρκεια της/των σύμβασης/συμβάσεων που θα προκύψουν από τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης ορίζεται σε ένα (1) έτος.

### **I. Ιστορικό-πραγματικά περιστατικά**

2. Από τα έγγραφα που συνοδεύουν το εξεταζόμενο αίτημα, προκύπτουν τα ακόλουθα στοιχεία:

i) Με την αριθμ. 60/2013 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Ηρακλείου Αττικής αποφασίστηκε η διενέργεια δημόσιου διεθνούς ανοικτού διαγωνισμού για την Συντήρηση και Επισκευή απορριματοφόρων, φορτηγών κλπ.

ii) Με την αριθμ. 54/2013 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Ηρακλείου Αττικής αποφασίστηκε η διενέργεια δημόσιου διεθνούς ανοικτού διαγωνισμού για την Συντήρηση και Επισκευή Ελαστικών.

iii) Με την αριθμ. 49/2013 (ΑΔΑ: ΒΕΑΞΩΡ3-ΨΧΝ) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ηρακλείου Αττικής, που ελήφθη κατά την Συνεδρίασή της στις 27-3-2013, εγκρίθηκε η δαπάνη και η διάθεση της πίστωσης: α) ποσού 328.828,00 € σε βάρος των ΚΑ 20-6263.003 και ΚΑ 00-6263.002 για την συντήρηση και επισκευή απορριματοφόρων- φορτηγών κλπ. και β) ποσού 3.999,96 € σε βάρος των ΚΑ 20-6263.004 για την συντήρηση και επισκευή ελαστικών οχημάτων του Δήμου, συντάχθηκαν οι όροι της διακήρυξης διεθνούς ανοικτού διαγωνισμού και εγκρίθηκαν οι σχετικές μελέτες.

iv) Ακολούθως, με την αρ. πρωτ. οικ.8519/11-6-2013 διακήρυξη ο Δήμαρχος Ηρακλείου Αττικής προκήρυξε τη διενέργεια δημόσιου διεθνούς ανοικτού διαγωνισμού για την ανάθεση υπηρεσιών Συντήρησης και Επισκευής απορριματοφόρων, φορτηγών κλπ. και ελαστικών οχημάτων του Δήμου. Οι υπό ανάθεση υπηρεσίες διακρίθηκαν σε οκτώ τμήματα/ομάδες ως εξής: 1) Συντήρηση και Επισκευή μικρών αυτοκινήτων, προϋπολογισμού 4.059,00 €, 2) Συντήρηση και Επισκευή απορριματοφόρων και φορτηγών, προϋπολογισμού 270.600,00 €, 3) Συντήρηση και Επισκευή μηχανημάτων έργου, προϋπολογισμού 6.642,00 €, 4) Συντήρηση και Επισκευή ηλεκτρολογικών αυτοκινήτων – μηχανημάτων έργου, προϋπολογισμού 6.150,00 €, 5) Συντήρηση και Επισκευή σαρώθρων, προϋπολογισμού 9.840,00 €, 6) Συντήρηση και Επισκευή μοτοποδηλάτων, προϋπολογισμού 2.337,00 €, 7) Συντήρηση και Επισκευή λεωφορείων, προϋπολογισμού 29.200,00 € και 8) Συντήρηση και Επισκευή ελαστικών οχημάτων, προϋπολογισμού 3.999,96 €, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 332.827,96 € συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. Ως ημερομηνία διενέργειας διαγωνισμού ορίστηκε η 30<sup>η</sup>.7.2013. Σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης, «προσφορές μπορούν να υποβάλλονται είτε για το σύνολο των ομάδων είτε για μέρος αυτών με την προϋπόθεση ότι θα καλύπτουν το σύνολο των παρεχόμενων υπηρεσιών – ειδών της κάθε ομάδας». Κριτήριο κατακύρωσης σύμφωνα με τη διακήρυξη ορίζεται «το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης ανά ομάδα» και η εγγύηση

συμμετοχής ορίστηκε σε «ποσοστό 3% επί της προϋπολογισθείσας δαπάνης (συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α) του αθροίσματος των ομάδων για τις οποίες ο συμμετέχων υποβάλλει προσφορά».

ν) Περίληψη της ως άνω διακήρυξης απεστάλη για δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) στις 11-6-2013 και δημοσιεύθηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων (ΦΕΚ 396/28-6-2013), καθώς και στις εφημερίδες “ΑΚΡΟΠΟΛΙΣ” (27-6-2013), “ΕΦΗΜΕΡΙΣ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ ‘ΠΛΕΙΣΤΗΡΙΑΣΜΩΝ’”, “ΖΩ” (28-6-2013), “ΕΛΕΥΘΕΡΟΣ ΤΥΠΟΣ” (29-6-2013) και “ΣΥΝΕΙΔΗΣΗ” (02-7-2013).

vi) Κατά την ορισθείσα καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών (30-7-2013) υπεβλήθη μία προσφορά από την εταιρεία Α. ΚΑΟΥΣΗΣ ΑΕ για την Ομάδα 2: (υπηρεσίες Συντήρησης και Επισκευής απορριματοφόρων – φορτηγών, προϋπολογισμού 270.600,00 €), ενώ για τις υπόλοιπες ομάδες δεν υπεβλήθησαν προσφορές. Η Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμού, μετά και τον έλεγχο των δικαιολογητικών και το άνοιγμα της οικονομικής προσφοράς, με το από 02-9-2013 πρακτικό της, εισηγήθηκε την κατακύρωση του διαγωνισμού για την Ομάδα 2 στην ανωτέρω εταιρεία, ενώ για τις λοιπές Ομάδες, για τις οποίες δεν υπεβλήθησαν προσφορές, εισηγήθηκε την ανάθεση με προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης. Το σχετικό Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού (02-9-2013) έγινε αποδεκτό από την Οικονομική Επιτροπή με την αριθμ. 175/13 Απόφασή της (αριθμ. πρωτ. οικ.12791/16-9-2013 ΑΔΑ: ΒΛ9ΓΩΡ3-3Μ3), με την οποία ενέκρινε ομόφωνα την κατακύρωση για την ομάδα 2 στην ανωτέρω εταιρεία, σύμφωνα με την προσφορά της, ενώ για τις λοιπές ομάδες, λόγω μη προσέλευσης ενδιαφερομένων, αποφάσισε ομόφωνα την κήρυξη άγονου του διαγωνισμού και την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 3 παρ. 3 εδ. β,γ και 23 παρ. 2 του ΕΚΠΟΤΑ (Υπουργική Απόφαση 11389/93), χωρίς τροποποίηση των όρων της αρχικής διακήρυξης, μετά από την παροχή σύμφωνης γνώμης της ΕΑΑΔΗΣΥ (σύμφωνα με την παρ. 2γ (δδ) του άρθρου 2 του Ν. 4013/2011, όπως τροποποιήθηκε με την παρ. 1 του άρθρου 61 του Ν. 4146/2013) και διαβίβασε στο Δημοτικό Συμβούλιο.

3. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Ηρακλείου Αττικής αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της ΕΑΑΔΗΣΥ, κατ’ 2 παρ. 2 περ. γ’ υποπερ. δδ’ του Ν. 4013/2011, προσκομίζοντας και το σχετικό Σχέδιο Απόφασης, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, σε συνέχεια άγονου εν μέρει διαγωνισμού, και χωρίς τροποποίηση των όρων της αρχικής διακήρυξης, κατ’ επίκληση των διατάξεων 25 παρ. 1 περ. α’ π.δ. 60/2007, για τη σύναψη σύμβασης/συμβάσεων ανάθεσης υπηρεσιών Συντήρησης και Επισκευής: α) μικρών αυτοκινήτων, προϋπολογισμού 4.059,00 €, β) μηχανημάτων έργου, προϋπολογισμού 6.642,00 €, γ) ηλεκτρολογικών αυτοκινήτων – μηχανημάτων έργου, προϋπολογισμού 6.150,00 €, δ) σαρώθρων, προϋπολογισμού 9.840,00 €, ε) μοτοποδηλάτων, προϋπολογισμού 2.337,00 €, στ) λεωφορείων, προϋπολογισμού 29.200,00 € και ζ) ελαστικών οχημάτων, προϋπολογισμού 3.999,96 €, συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας 62.227,96 €, συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α, διάρκειας ενός έτους.

## II. Νομικό πλαίσιο

4. Το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ’, υποπερίπτωση δδ’ του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, ορίζει τα ακόλουθα: «δδ) Οι αποφάσεις των αναθετουσών Αρχών που αφορούν προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημόσιων συμβάσεων, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 3 του π.δ. 59/2007 και των άρθρων 24 και 25 του π.δ. 60/2007, εξαιρουμένων των περιπτώσεων ανωτέρας βίας, εκδίδονται μετά από σύμφωνη γνώμη της Αρχής, εφόσον οι συμβάσεις αυτές εμπίπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των ανωτέρω προεδρικών διαταγμάτων. [...]».

5. Στο άρθρο 209 του Ν. 3463/2006 (ΦΕΚ 114/Α), όπως ισχύει, ορίζεται: «1. Οι προμήθειες των Δήμων...διενεργούνται σύμφωνα με τις διατάξεις του Ενιαίου Κανονισμού Προμηθειών των Ο.Τ.Α. (Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α.) όπως ισχύει, με την επιφύλαξη των ειδικών ρυθμίσεων...2. Η παροχή των κάθε είδους

υπηρεσιών προς τους φορείς της προηγούμενης παραγράφου, πλην αυτών που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του ν. 3316/2005 (ΦΕΚ 42 Α'), ρυθμίζεται με προεδρικό διάταγμα....».

6. Η αριθμ. 29/2007 (αρ. πρωτ. 19349/3-4-2007) εγκύκλιος του ΥΠΕΣΔΔΑ, στην παρ. 1 ορίζει: «1. Μέχρι να εκδοθεί το προεδρικό διάταγμα της παρ. 2 του άρθρου 209 του Ν. 3463/2006 (ΦΕΚ 114/Α') η περίπτωση σύναψης σύμβασης παροχής υπηρεσιών με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση σχετικής προκήρυξης ρυθμίζεται με ανάλογη εφαρμογή των αντίστοιχων διατάξεων του άρθρου 25 του Π.Δ/τος 60/2007 (ΦΕΚ 64/Α')...».

7. Στα άρθρα 3 παρ. 3γ, και 23 της αριθμ. 11389/93 Υπουργικής Απόφασης με τίτλο « Ενιαίος Κανονισμός Προμηθειών Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (ΕΚΠΟΤΑ)» (ΦΕΚ 185/Β) ορίζεται «.....Άρθρο 3γ. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν επίσης να συνάπτουν τις συμβάσεις προμηθειών προσφεύγοντας στη διαδικασία των διαπραγματεύσεων χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, στις ακόλουθες περιπτώσεις: 1. όταν δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά μετά από πρόσκληση σε ανοικτό ή κλειστό διαγωνισμό, στο μέτρο που οι αρχικοί όροι της σύμβασης δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς και εφόσον διαβιβάζεται στο νομάρχη, μαζί με τη σχετική απόφαση αιτιολογημένη έκθεση [...]. Άρθρο 23.... Διαδικασία με διαπραγμάτευση η απευθείας ανάθεση-πρόχειρος διαγωνισμός 1. Προμήθεια με "διαδικασία μέσω διαπραγμάτευσης" ή "απευθείας ανάθεση" μπορεί να γίνει εάν συντρέχει μία από τις περιπτώσεις που προβλέπονται στις περιπτώσεις των εδαφίων β και γ της παραγράφου 3 του άρθρου 3 του παρόντος κανονισμού» [...]

8. Η διάταξη του άρθρου 6 παρ. 1 του π.δ. 60/2007 «Προσαρμογή της ελληνικής νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ...» ορίζει:

“Το παρόν εφαρμόζεται στις δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών που δεν εξαιρούνται, δυνάμει των εξαιρέσεων που προβλέπονται στα άρθρα 16, 17 και 9 έως 15, και των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός φόρου προστιθέμενης αξίας (ΦΠΑ) είναι ίση προς ή ανώτερη από τα ακόλουθα κατώτατα όρια:

α) 137.000 ευρώ, για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών, εκτός αυτών που καλύπτονται από την περίπτωση β) στοιχείο iii), που συνάπτονται από τις αναθέτουσες αρχές οι οποίες είναι κεντρικές κυβερνητικές αρχές του Παραρτήματος IV. [...]

β) 211.000 ευρώ, προκειμένου για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που συνάπτονται είτε i) από αναθέτουσες αρχές άλλες από εκείνες που αναφέρονται στο Παράρτημα IV, είτε ii) από τις αναθέτουσες αρχές που αναφέρονται στο Παράρτημα IV και οι οποίες δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, όταν οι συμβάσεις αφορούν προϊόντα τα οποία δεν καλύπτει το Παράρτημα V, είτε iii) από οποιαδήποτε αναθέτουσα αρχή και έχουν ως αντικείμενο υπηρεσίες της κατηγορίας 8 του Παραρτήματος II Α, υπηρεσίες τηλεπικοινωνιών της κατηγορίας 5 των οποίων οι θέσεις στο CPV είναι αντίστοιχες με τους αριθμούς αναφοράς CPC 7524, 7525 και 7526, ή/και υπηρεσίες που αναφέρονται στο Παράρτημα II Β.”

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με το άρθρο 2 του αριθ. 1336/2013 Κανονισμού της Επιτροπής της 13ης Δεκεμβρίου 2013 για την τροποποίηση των οδηγιών 2004/17/ΕΚ, 2004/18/ΕΚ και 2009/81/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, όσον αφορά τα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, το ως άνω ποσό αναπροσαρμόστηκε στις 134.000 ευρώ και 207.000 ευρώ αντίστοιχα.

9. Το άρθρο 8 παρ. 1, 2, 3 και 5 του π.δ. ορίζει τα παρακάτω:

“1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας δημόσιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, εκτός ΦΠΑ, όπως προσδιορίζεται από την αναθέτουσα αρχή. Στον υπολογισμό αυτό, λαμβάνεται υπόψη το εκτιμώμενο συνολικό ποσό, συμπεριλαμβανομένων τόσο του τυχόν προβλεπόμενου δικαιώματος προαίρεσης όσο και των τυχόν παρατάσεων της σύμβασης [...]

2. Η αποτίμηση πρέπει να ισχύει κατά το χρόνο αποστολής της προκήρυξης διαγωνισμού, όπως προβλέπεται στο άρθρο 29 παράγραφος 2 ή, στις περιπτώσεις όπου δεν απαιτείται μια τέτοια προκήρυξη, κατά το χρονικό σημείο έναρξης της διαδικασίας ανάθεσης της σύμβασης.

3. Κανένα σχέδιο έργου και καμία σύμβαση προμήθειας ή υπηρεσιών δεν επιτρέπεται να κατατηθεί, προκειμένου να αποφευχθεί η εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος διατάγματος.

5. [...] β) Όταν η προμήθεια ομοειδών προϊόντων μπορεί να οδηγήσει σε ταυτόχρονη σύναψη χωριστών συμβάσεων κατά τμήματα, λαμβάνεται υπόψη η εκτιμώμενη συνολική αξία αυτών των τμημάτων κατά την εφαρμογή του άρθρου 6 σημεία α) και β). Όταν η συνολική αξία των τμημάτων είναι ίση με ή υπερβαίνει την αξία που καθορίζεται στο άρθρο 6, το παρόν εφαρμόζεται στη σύναψη κάθε τμήματος.

**10.** Στο άρθρο 25 του π.δ. 60/2007 ορίζεται:

«...1.Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν τις δημόσιες συμβάσεις τους προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, στις ακόλουθες περιπτώσεις:

1) Προκειμένου για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών: α) εάν, ύστερα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές δεν κρίνεται κατάλληλη, ή εάν δεν υπάρχει κανείς υποψήφιος, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή, ύστερα από αίτημα της...».

### III. Νομική Εκτίμηση

**11.** Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Ηρακλείου Αττικής αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών, με την έννοια της περίπτωσης (δ) της παραγράφου 2 του άρθρου 2 του Π.Δ. 60/2007 και η αιτούμενη προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης εμπίπτει στη διάταξη της παρ. 1 του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007. Από το συνδυασμό των διατάξεων των παρ. 1, 2, 3 και 5α του άρθρου 8 του ΠΔ 60/2007, όπως εκτέθηκαν ανωτέρω, εν προκειμένω ως συμβατική αξία, προκειμένου για την εφαρμογή του ΠΔ 60/2007 και συνακόλουθα για την θεμελίωση της αρμοδιότητας της Αρχής, λογίζεται η συνολική προϋπολογιζόμενη αξία του διεθνούς ανοικτού διαγωνισμού, ύψους 332.827,96 € συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

Ακολούθως συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος, σύμφωνα με την προαναφερόμενη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ, υποπερίπτωση δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, σε συνδυασμό με τη διάταξη του άρθρου 8 του π.δ. 60/2007.

**12.** Η διαδικασία με διαπραγμάτευση, έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/EK περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007) (βλ. σχετικώς ΔΕΕ, απόφαση της 8ης Απριλίου 2008, C 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56). Συναφώς επισημαίνεται ότι οι ανωτέρω διατάξεις στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από τη βασική ρύθμιση, ήτοι από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζομένων 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. Συγκεκριμένα, προκειμένου η οδηγία 2004/18/EK να μην απολέσει την πρακτική αποτελεσματικότητά της, τα κράτη μέλη και οι αναθέτουσες αρχές τους δεν επιτρέπεται να προβλέπουν περιπτώσεις προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση που δεν προβλέπονται από την εν λόγω οδηγία ή να συνοδεύουν τις ρητώς προβλεπόμενες από την οδηγία αυτή περιπτώσεις με νέους όρους που έχουν ως αποτέλεσμα να καθιστούν ευκολότερη την προσφυγή στην εν λόγω διαδικασία (βλ. ΔΕΕ, αποφάσεις της 18<sup>ης</sup> Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28<sup>ης</sup> Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13<sup>ης</sup> Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48). Εξάλλου, το βάρος αποδείξεως περί του ότι συντρέχουν όντως οι έκτακτες περιστάσεις που δικαιολογούν την απόκλιση το φέρει ο προτιθέμενος να κάνει χρήση των διατάξεων αυτών (βλ. υπό το πνεύμα αυτό ΔΕΕ, αποφάσεις της 10<sup>ης</sup> Μαρτίου 1987, C-199/85, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ.

1987, σ. 1039, σκέψη 14, της 18<sup>ης</sup> Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28<sup>ης</sup> Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, της 10<sup>ης</sup> Απριλίου 2003, C-20/01 και C-28/01, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 2003, I-360, σκέψη 58, της 14<sup>ης</sup> Σεπτεμβρίου 2004, C-385/02, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2004, σ. I-8121, σκέψη 19, της 14<sup>ης</sup> Οκτωβρίου 2004, C-340/02, Επιτροπή κατά Γαλλίας, Συλλ. 2004, I-9845, σκέψη 38, και της 2<sup>ης</sup> Ιουνίου 2005, C-394/02, Επιτροπή κατά Ελλάδας, Συλλ. 2005, I-4713, σκέψη 33).

**13.** Ειδικότερα, η εφαρμογή του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του Π.Δ 60/2007, στη βάση του οποίου οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, προϋποθέτει:

α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία,

Μάλιστα, η προσφυγή στη διαδικασία των διαπραγματεύσεων, κατ' εφαρμογή της περ. α της παρ. 1 του άρθρου 25 του ως άνω Π.Δ. συνέχεται άμεσα με τον προηγούμενο αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία (ΕΣ-Πράξη 215/2012-Ζ' Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 1249, 466/2011, 29/2012).

β) να μην έχει υποβληθεί, κατά την υπό σημείο α) ανωτέρω νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές να μην κρίνεται κατάλληλη, ή να μην υπάρχει κανείς υποψήφιος,

γ) να μην τροποποιούνται ουσιαδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση,

δ) Επιπλέον, προϋποθέτει ότι σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση προς αυτήν, σχετικής εκθέσεως.

**14.** Εν προκειμένω, από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, προκύπτουν τα εξής:

α) Ως προς την προϋπόθεση προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας

Ο Δήμος Ηρακλείου Αττικής προσέφυγε σε δημόσιο διεθνή ανοικτό διαγωνισμό για την ανάθεση υπηρεσιών Συντήρησης και Επισκευής απορριματοφόρων, φορτηγών κλπ. και ελαστικών οχημάτων του Δήμου, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 332.827,96 €, συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., διάρκειας ενός έτους. Σύμφωνα με τη διακήρυξη, οι υπό ανάθεση υπηρεσίες διακρίθηκαν σε οκτώ τμήματα/ομάδες, με δυνατότητα υποβολής προσφορών «είτε για το σύνολο των ομάδων είτε για μέρος αυτών με την προϋπόθεση ότι θα καλύπτουν το σύνολο των παρεχόμενων υπηρεσιών – ειδών της κάθε ομάδας», ως εξής: 1) Συντήρηση και Επισκευή μικρών αυτοκινήτων, προϋπολογισμού 4.059,00 €, 2) Συντήρηση και Επισκευή απορριματοφόρων και φορτηγών, προϋπολογισμού 270.600,00 €, 3) Συντήρηση και Επισκευή μηχανημάτων έργου, προϋπολογισμού 6.642,00 €, 4) Συντήρηση και Επισκευή ηλεκτρολογικών αυτοκινήτων – μηχανημάτων έργου, προϋπολογισμού 6.150,00 €, 5) Συντήρηση και Επισκευή σαρώθρων, προϋπολογισμού 9.840,00 €, 6) Συντήρηση και Επισκευή μοτοποδηλάτων, προϋπολογισμού 2.337,00 €, 7) Συντήρηση και Επισκευή λεωφορείων, προϋπολογισμού 29.200,00 € και 8) Συντήρηση και Επισκευή ελαστικών οχημάτων, προϋπολογισμού 3.999,96 €. Ως κριτήριο κατακύρωσης σύμφωνα με τη διακήρυξη ορίζεται «το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης ανά ομάδα» και η εγγύηση συμμετοχής ορίστηκε σε «ποσοστό 3% επί της προϋπολογισθείσας δαπάνης (συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α) του αθροίσματος των ομάδων για τις οποίες ο συμμετέχων υποβάλλει προσφορά». Η εν λόγω διακήρυξη, για την οποία τηρήθηκαν οι απαιτούμενες διατυπώσεις δημοσιότητας, δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα

από τη συμμετοχή του στο σχετικό διαγωνισμό, όπως προκύπτει από το παραπάνω παρατεθέν ιστορικό.

β) Ως προς την προϋπόθεση της μη υποβολής προσφοράς ή την μη ύπαρξη υποψηφίου

Σύμφωνα με την αριθμ. 175/2013 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου (ΑΔΑ: ΒΛ9ΓΩΡ3-3Μ3) εγκρίθηκε το από 02-9-2013 πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμού, το οποίο κατακυρώνει το αποτέλεσμα του διαγωνισμού για την ομάδα 2: (υπηρεσίες Συντήρησης και Επισκευής απορριματοφόρων – φορτηγών) και κηρύσσει άγονο το διαγωνισμό για τις υπόλοιπες ομάδες, για τις οποίες δεν κατατέθηκε καμία προσφορά.

γ) Ως προς την προϋπόθεση της μη ουσιώδους τροποποίησης των αρχικών όρων της σύμβασης

Στο υποβληθέν Σχέδιο Απόφασης για την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, το οποίο υπέβαλε ο αιτών, ρητώς ορίζεται ότι κατά την εν λόγω διαδικασία, η οποία θα διενεργηθεί μετά τη σύμφωνη γνώμη της Ε.Α.Α.ΔΗΣΥ, θα τηρηθούν οι όροι της αριθμ. οικ.8519/11-6-2013 διακήρυξης, χωρίς να υποστούν τροποποίηση.

15. Εν όψει των ανωτέρω εκτεθέντων, διαπιστώνεται ότι τυγχάνει εφαρμογής το άρθρο 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, καθώς προκύπτει η συνδρομή λόγου και προϋπόθεσης για την υιοθέτηση της εξαιρετικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης για την ανάθεση υπηρεσιών Συντήρησης και Επισκευής: α) μικρών αυτοκινήτων, προϋπολογισμού 4.059,00 €, β) μηχανημάτων έργου, προϋπολογισμού 6.642,00 €, γ) ηλεκτρολογικών αυτοκινήτων – μηχανημάτων έργου, προϋπολογισμού 6.150,00 €, δ) σαρώθρων, προϋπολογισμού 9.840,00 €, ε) μοτοποδηλάτων, προϋπολογισμού 2.337,00 €, στ) λεωφορείων, προϋπολογισμού 29.200,00 € και ζ) ελαστικών οχημάτων, προϋπολογισμού 3.999,96 € του Δήμου Ηρακλείου Αττικής, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 62.227,96 € συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α, διάρκειας ενός έτους. Επιπλέον, για την υιοθέτηση της εξαιρετικής διαδικασίας διαπραγμάτευσης πρέπει να τηρηθούν οι όροι της αρχικής διακήρυξης.

#### IV. Συμπέρασμα

16. Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του τεθέντος ερωτήματος, η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. ομόφωνα αποφασίζει:

**Την παροχή σύμφωνης γνώμης**, επί του αιτήματος του Δήμου Ηρακλείου Αττικής, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. γ περ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση προκήρυξης για την ανάθεση υπηρεσιών Συντήρησης και Επισκευής μικρών αυτοκινήτων, μηχανημάτων έργου, ηλεκτρολογικών αυτοκινήτων – μηχανημάτων έργου, σαρώθρων, μοτοποδηλάτων, λεωφορείων και ελαστικών οχημάτων του Δήμου Ηρακλείου, συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας 62.227,96 €, συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α, διάρκειας ενός έτους, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α και με τον όρο της μη ουσιώδους τροποποίησης των όρων της διακήρυξης του προηγθέντος άγονου εν μέρει διαγωνισμού λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα 14 Ιανουαρίου 2014

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Πρόεδρος

Δημήτριος Ραΐκος