



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΑΠΟΦΑΣΗ

137/2014

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 29^η Απριλίου του έτους δύο χιλιάδες δεκατέσσερα (2014) ημέρα Τρίτη και ώρα 10:00 και επί της οδού Λ. 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:

Αναπληρωτής πρόεδρος : Δετσαρίδης Χρήσος
Αντιπρόεδρος : Μπουσουλέγκα Χριστίνα
Μέλη : Κουλούρη Ιωάννα
Καραμανλής Ευάγγελος
Σταθακόπουλος Δημήτριος
Λουρίκας Δημήτριος

Γραμματέας : Στυλιανή Τσιάβου

Εισηγητής : Αντώνιος Νίκας, Μηχανολόγος Μηχανικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Αρχής

Θέμα : Διατύπωση γνώμης της Αρχής για την προσφυγή του Δήμου Χίου στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, για την για την προμήθεια τμημάτων της προμήθειας με τίτλο «*Προμήθεια μηχανολογικού εξοπλισμού για την συλλογή και μεταφορά απορριμμάτων στους Δήμους Ψαρών και Οινουσών*» προϋπολογισμού 753.300 ευρώ προ του ΦΠΑ.

Με το υπ' αριθμ. πρωτ. 16434/14-04-2014 έγγραφο - αίτημα του Δήμου Χίου (εφεξής Δήμος) με τα συνημμένα σε αυτό στοιχεία, το οποίο παρελήφθη από την Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων (εφεξής Αρχή) στις 15.04.2014 (αριθ. πρωτ. εισερχομένου 1785), ζητείται η σύμφωνη γνώμη της Αρχής για την προσφυγή του Δήμου στην διαδικασία της διαπραγμάτευσης, με βάση τις διατάξεις του άρθρου 25 περ 1 εδάφιο α του Π.Δ. 60/2007, για την ανάθεση τμημάτων της προμήθειας με τίτλο «*Προμήθεια μηχανολογικού εξοπλισμού για την συλλογή και μεταφορά απορριμμάτων στους Δήμους Ψαρών και Οινουσών*» προϋπολογισμού 753.300 ευρώ προ του ΦΠΑ, και συγκεκριμένα για την ανάθεση των τμημάτων :

- ενός δορυφορικού απορριμματοφόρου ανοικτού τύπου, προϋπολογισμού 24.500 ευρώ προ ΦΠΑ
- εξήντα κυλιόμενων μεταλλικών κάδων χωρητικότητας 1100 lt, προϋπολογισμού 19.800 ευρώ προ ΦΠΑ,

για τα οποία δεν προέκυψε κατακυρωτική απόφαση στους δύο προηγηθέντες δημόσιους ανοικτούς διαγωνισμούς που διενεργήθηκαν για την ως άνω προμήθεια.

Ι. Ιστορικό - πραγματικό πλαίσιο

1. Από τα αναφερόμενα στο κρινόμενο αίτημα και στα συνυποβληθέντα έγγραφα και στοιχεία προκύπτουν τα ακόλουθα πραγματικά περιστατικά:

Ο Δήμος Χίου αιτείται την προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης επικαλούμενος τις διατάξεις του άρθρου 25 περίπτωση 1α του Π.Δ. 60/2007 για την ανάθεση των ακόλουθων τμημάτων της «Προμήθειας μηχανολογικού εξοπλισμού για την συλλογή και μεταφορά απορριμμάτων στους Δήμους Ψαρών και Οινουσών» συνολικής προϋπολογιζόμενης αξίας 753.300 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ ή 913.833 ευρώ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ :

- ένα δορυφορικό απορριμματοφόρο ανοικτού τύπου, προϋπολογισμού 24.500 ευρώ προ ΦΠΑ
- εξήντα κυλιόμενοι μεταλλικοί κάδοι χωρητικότητας 1100 lt, προϋπολογισμού 19.800 ευρώ προ ΦΠΑ, για τα οποία τμήματα δεν προέκυψε ανάδοχος κατά τους δύο προηγηθέντες ανοικτούς δημόσιους διαγωνισμούς που προηγήθηκαν για την εν λόγω προμήθεια.

2. Με τις 309/2011 και 310/2011 Αποφάσεις του το Δημοτικό Συμβούλιο του Δήμου απεφάσισε ομόφωνα να καταθέσει, ως τελικός δικαιούχος των πράξεων «Συλλογή και μεταφορά μη επικίνδυνων στερεών αποβλήτων στο Δήμο Ψαρών» και «Συλλογή και μεταφορά μη επικίνδυνων στερεών αποβλήτων στο Δήμο Οινουσών» αντίστοιχα τις σχετικές προτάσεις προκειμένου οι πράξεις αυτές να ενταχθούν στο Επιχειρησιακό Πρόγραμμα «Κρήτης και Νοτίου Αιγαίου 2007 - 2013» στο πλαίσιο της υπ' αριθμ. 49 πρόσκλησης της Ενδιάμεσης Διαχειριστικής Αρχής της Περιφέρειας Νοτίου Αιγαίου.

Οι προτάσεις αυτές υπεβλήθησαν και εντάχθηκαν στο εν λόγω πρόγραμμα με τις αποφάσεις με αρ. πρωτ. 2611/29-8-2011 και 2612/29-8-2011 του Περιφερειάρχη Βορείου Αιγαίου και με προϋπολογισμούς 443.694 ευρώ και 470.139 ευρώ αντίστοιχα, συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ.

3. Συνεχεία των άνω, η Οικονομική Επιτροπή (εφεξής ΟΕ) του Δήμου με την Απόφασή της 424/2012 ενέκρινε μεταξύ άλλων :

- τις τεχνικές προδιαγραφές του προς προμήθεια μηχανολογικού εξοπλισμού για την συλλογή και μεταφορά των απορριμμάτων στους Δήμους Ψαρών και Οινουσών επί τη βάσει των Μελετών 132/2011 και 133/2011 που συνέταξε επί τούτου η Τεχνική Υπηρεσία του Δήμου.
- τους όρους της διακήρυξης για την προμήθεια του εν λόγω μηχανολογικού εξοπλισμού.

4. Ο Δήμος ακολούθως δημοσίευσε την Διακήρυξη με αρ. πρωτ. 21067/4-5-2012 για την διενέργεια δημόσιου ανοικτού διαγωνισμού με συνολικό προϋπολογισμό 753.300 ευρώ χωρίς τον ΦΠΑ, κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά, συγχρηματοδότηση ΕΣΠΑ και ημερομηνία διενέργειας την 10^η -7- 2012. Αντικείμενο του διαγωνισμού ήταν η προμήθεια δύο τριαξονικών οχημάτων τύπου γάντζου, δύο απορριμματοφόρων οχημάτων 8m³ έκαστο, δύο φορτηγών οχημάτων ανοικτού τύπου, ενός ανοικτού απορριμματοφόρου ανοικτού τύπου, έξι απορριμματοκιβωτίων συμπίεσης 24m³, έξι χοανών φόρτωσής τους και εξήντα κυλιόμενων κάδων χωρητικότητας 1100 lit, σύμφωνα με τον ακόλουθο πίνακα ειδών :

ΕΙΔΟΣ	ΚΩΔΙΚΟΣ CPV	ΠΟΣΟ-ΤΗΤΑ (τεμάχ.)	ΠΡΟΥΠΟΛΟ-ΓΙΣΜΟΣ ΑΝΑ ΤΕΜΑΧΙΟ	ΠΡΟΥΠΟΛΟ-ΓΙΣΜΟΣ ΠΡΟ ΦΠΑ (€)	ΦΠΑ (€)	ΠΡΟΥΠΟΛΟ-ΓΙΣΜΟΣ ΜΕ ΦΠΑ (€)
Όχημα με μηχανισμό ανύψωσης τύπου γάντζου*	42415100-9	2	135.000	270.000	62.100	332.100
Απορριμματοφόρο όχημα 8 κ.μ. τύπου πρέσσας*	34144512-0	2	100.000	200.000	46.000	246.000
1ο φορτηγό όχημα ανοικτού τύπου*	34134000-5	1	37.000	37.000	8.510	45.510
2ο φορτηγό όχημα ανοικτού τύπου*	34134000-5	1	40.000	40.000	9.200	49.200
Δορυφορικό απορριμματοφόρο ανοικτού τύπου*	34144510-6	1	24.500	24.500	5.635	30.135
Απορριμματοκιβωτία (κοντέινερ)	39713300-6	6	21.000	126.000	20.160	146.160

συμπίεσης 24 m3 **						
Χοάνες φόρτωσης**	42418910- 1	6	6.000	36.000	5.760	41.760
Κυλιόμενοι μεταλλικοί κάδοι χωρητικότητας 1100 lit**	44613700- 7	60	330	19.800	3.168	22.968
			ΣΥΝΟΛΟ (προ ΦΠΑ)	753.300	160.533	913.833

* είδος με ΦΠΑ 23%

** είδος με ΦΠΑ 16%

Σύμφωνα με το άρθρο 2^ο της Διακήρυξης : «Οι διαγωνιζόμενοι μπορούν να καταθέσουν προσφορές για ένα ή και για περισσότερα είδη.....»

5. Ο διαγωνισμός διεξήχθη στις 10-7-2012 ενώπιον της επιτροπής διενέργειας διαγωνισμού και κατέθεσαν προσφορές τέσσερις διαγωνιζόμενοι. Η ΟΕ με τις Αποφάσεις της με αρ. 193/2013, 306/2013 και 553/2013, απεφάσισε :

- έκανε αποδεκτή την ένσταση της εταιρείας Α. Καούσης ΑΕ και έκρινε ως απαράδεκτη την προσφορά της εταιρείας Διονύσης Τούμπας και Σια ΕΕ, όσον αφορά το όχημα με μηχανισμό ανύψωσης τύπου γάντζου.
- απέρριψε την προσφορά της εταιρείας SPRIDER Ν. Πέτσιος και Υιοί ΑΕ, η οποία είχε ανακηρυχτεί προσωρινός ανάδοχος για τα είδη ένα δορυφορικό απορριμματοφόρο ανοικτού τύπου, έξι κοντέινερ συμπίεσης απορριμμάτων 24 κμ, έξι χοάνες φόρτωσης και εξήντα κυλιόμενοι μεταλλικοί κάδοι χωρητικότητας 1100 λίτρων, καθότι υπέβαλε εκπρόθεσμα τα δικαιολογητικά κατακύρωσης, κατά το άρθρο 16 της Διακήρυξης.
- κατακύρωσε τα ακόλουθα είδη, σύμφωνα με τον επόμενο πίνακα :

Είδος	Μειοδότης	Τεμάχια	Τιμή μονάδος άνευ ΦΠΑ σε €	Οικονομική Προσφορά μειοδότη, Τιμή άνευ ΦΠΑ σε €
Όχημα με μηχανισμό ανύψωσης τύπου γάντζου	«Α. Καούσης Α.Ε.»	2	130.000,00	260.000,00
Απορριμματοφόρο όχημα 8 κ.μ. τύπου πρέσσας	«Διονύσης Τούμπας και Σια Ε.Ε.»	2	79.000,00	158.000,00
1ο φορτηγό όχημα ανοικτού τύπου	«Περιβαλλοντική (HELESI)»	1	37.000,00	37.000,00
2ο φορτηγό όχημα ανοικτού τύπου	«Περιβαλλοντική (HELESI)»	1	40.000,00	40.000,00

- και τέλος ενέκρινε την επανάληψη της δημοπρασίας για τα τμήματα της προμήθειας που αφορούν στο ένα (1) δορυφορικό απορριμματοφόρο ανοικτού τύπου, τα έξι (6) κοντέινερ συμπίεσης απορριμμάτων 24κ.μ., τις έξι (6) χοάνες φόρτωσης και τους εξήντα (60) κυλιόμενους μεταλλικούς κάδους των 1100lt.

6. Στην συνέχεια το Δημοτικό Συμβούλιο του Δήμου με την 451/2013 Απόφασή του ομόφωνα απεφάσισε να εγκρίνει την εκτέλεση των τμημάτων του αρχικού διαγωνισμού της «Προμήθειας μηχανολογικού εξοπλισμού για την συλλογή και μεταφορά απορριμμάτων στους Δήμους Ψαρών και Οινουσών» για τα οποία δεν υπήρξε ανάδοχος, σύμφωνα με την προηγούμενη παράγραφο 5, συνολικού προϋπολογισμού 230.300 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ, με την διενέργεια δημόσιου ανοικτού διαγωνισμού με πιστώσεις ΕΣΠΑ. Ακολούθως συνήλθε η ΟΕ και με την 799/2013 Απόφασή της ενέκρινε, μεταξύ άλλων :

- τις τεχνικές προδιαγραφές του προς προμήθεια μηχανολογικού εξοπλισμού για την συλλογή και μεταφορά των απορριμμάτων στους Δήμους Ψαρών και Οινουσών - επαναδημοπράτηση τμήματος, επί τη βάση της Μελέτης 19/2013 που συνέταξε επί τούτου η Τεχνική Υπηρεσία του Δήμου.
- τους όρους της διακήρυξης για την επαναδημοπράτηση των εν λόγω τμημάτων (βλέπε παράγραφο 5 άνω) για τα οποία δεν πρόέκυψε ανάδοχος κατά τον προηγούμενο δημόσιο διαγωνισμό της 10^{ης} -7-2012.

7. Ο νέος διαγωνισμός δημοσιεύτηκε με την Διακήρυξη με αρ. πρωτ. 60560/4-11-2013 με συνολικό προϋπολογισμό 230.300 ευρώ χωρίς τον ΦΠΑ, κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά, συγχρηματοδότηση ΕΣΠΑ και ημερομηνία διενέργειας την 19^η -12-2013.

Η προκήρυξη της ως άνω σύμβασης προμήθειας, συνταγμένη κατά το ισχύον τυποποιημένο έντυπο, απεστάλη στις 5/11/2013 για δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων με ηλεκτρονικό μέσο μέσω της πύλης sipar, και δημοσιεύτηκε την 7/11/2013 στην ιστοσελίδα TED με αριθ. φύλλου 2013/S 216-375456. Περίληψη της διακήρυξης απεστάλη προς δημοσίευση στις εφημερίδες Ηχώ των Δημοπρασιών (φύλλο της 5-11-2013), Δημοπρασιών και Πλειστηριασμών (φύλλο της 8-11-2013), Οικονομική (φύλλο της 6-11-2013), Πολίτης (φύλλο της 5-11-2013), Χιώτικη Διαφάνεια (φύλλο της 7-11-2013). Η περίληψη δημοσιεύτηκε επίσης στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβέρνησης (ΦΕΚ 720/08-11-2013). Αντίγραφα των φύλλων των ως άνω εφημερίδων στα οποία δημοσιεύτηκε η περιληπτική διακήρυξη του διαγωνισμού περιλαμβάνονται στον φάκελο του αιτήματος.

Τέλος η περίληψη αναρτήθηκε στο Πρόγραμμα Διαύγεια όπου έλαβε Αριθμό ΑΔΑ : ΒΛ1ΠΩΗΝ-ΤΨΧ, ενώ σύμφωνα με την διακήρυξη – άρθρο 6ο – η μεν περίληψη απεστάλη για ενημέρωση στο Επιμελητήριο Χίου στις 4/11/2013, τα δε τεύχη της διακήρυξης αναρτήθηκαν στις 6/11/2013 στην διαδικτυακή διεύθυνση : www.chioscity.gr.

8. Αντικείμενο του νέου διαγωνισμού ήταν η προμήθεια ενός δορυφορικού απορριμματοφόρου ανοικτού τύπου, έξι απορριμματοκιβωτίων συμπίεσης 24 m3, έξι χοάνων φόρτωσής τους και εξήντα κυλιόμενων μεταλλικών κάδων χωρητικότητας 1100 lit, είδη για τα οποία δεν ανεδείχθη ανάδοχος στον προηγούμενο διαγωνισμό της 10^{ης} -7- 2012, και σύμφωνα με τον ακόλουθο πίνακα ειδών :

ΕΙΔΟΣ	ΚΩΔΙΚΟΣ CPV	ΠΟΣΟΤΗΤΑ (τεμάχ.)	ΠΡΟΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΑΝΑ ΤΕΜΑΧΙΟ	ΠΡΟΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΠΡΟ ΦΠΑ (€)	ΦΠΑ (€)	ΠΡΟΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΜΕ ΦΠΑ (€)
Δορυφορικό απορριμματοφόρο ανοικτού τύπου *	34144510-6	1	24.500	24.500	5.635	30.135
Απορριμματοκιβωτία (κοντέινερ) συμπίεσης 24 m3 **	39713300-6	6	21.000	126.000	20.160	146.160
Χοάνες φόρτωσης **	42418910-1	6	10.000	60.000	9.600	69.600
Κυλιόμενοι μεταλλικοί κάδοι χωρητικότητας 1100 lit **	44613700-7	60	330	19.800	3.168	22.968
			ΣΥΝΟΛΟ (προ ΦΠΑ)	230.300	38.563	268.863

* είδος με ΦΠΑ 23%

** είδος με ΦΠΑ 16%

Σύμφωνα με το άρθρο 2^ο της Διακήρυξης : «Οι διαγωνιζόμενοι μπορούν να καταθέσουν προσφορές με τον τρόπο που περιγράφεται στο άρθρο 12 της παρούσας διακήρυξης, ειδικότερα για τα κοντέινερ συμπίεσης 24κμ και τις χοάνες φόρτωσης, η προσφορά θα είναι ενιαία επί ποινή αποκλεισμού».

9. Ο νέος διαγωνισμός διεξήχθη ενώπιον της επιτροπής διενέργειας διαγωνισμού, κατέθεσε δε προσφορές ένας διαγωνιζόμενος μόνο και μόνο για τα είδη : απορριμματοκιβωτία (κοντέινερ) συμπίεσης 24 m3 και χοάνες φόρτωσης. Η ΟΕ με τις Αποφάσεις της με αρ. 48/2014 και 242/2014, ομόφωνα απεφάσισε :

- κατακύρωσε τα έξι απορριμματοκιβωτία (κοντέινερ) συμπίεσης 24 m3 και τις έξι χοάνες φόρτωσης στην εταιρεία ΠΑΠΑΓΕΩΡΓΙΟΥ Ε. Μ.Ε.Π.Ε.
- ενέκρινε όπως η προμήθεια των τμημάτων που αφορούν το ένα δορυφορικό απορριμματοφόρο ανοικτού τύπου και τους εξήντα κυλιόμενους μεταλλικούς κάδους χωρητικότητας 1100 lt, και για τα οποία δεν κατατέθηκε προσφορά, να γίνει με ανάθεση με διαπραγμάτευση με απόφαση Δημοτικού Συμβουλίου χωρίς τροποποίηση των όρων της διακήρυξης και χωρίς να προηγείται σχετική προκήρυ-

ξη (παρ.1α, άρθρο 25, Π.Δ. 60/07), κατόπιν αποστολής σχετικού αιτήματος στην Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων, αφού μετά από δύο διαγωνισμούς δεν προέκυψε ανάδοχος.

10. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος, με το υπ' αρ. πρωτ. 16434/14-04-2014 έγγραφο-αίτημα του, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης για την προσφυγή στην διαδικασία της διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τη διάταξη του αρ. 25 παρ. 1 περ. α' του Π.Δ. 60/2007, για την ανάθεση των τμημάτων που αφορούν το δορυφορικό απορριμματοφόρο (ένα τεμάχιο) και τους κυλιόμενους μεταλλικούς κάδους (εξήντα τεμάχια), για τα οποία δεν αναδείχθηκε ανάδοχος, τόσο στον δημόσιο ανοικτό διαγωνισμό της 10^{ης} -7- 2012 (Διακήρυξη με αρ πρωτ 21067/4-5-2012), όσο και στον νέο διαγωνισμό της 19^{ης} - 12 - 2013 (Διακήρυξη με αρ. πρωτ. 60560/4-11-2013) που προηγήθηκαν, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 44.300 ευρώ χωρίς ΦΠΑ, ή 53.103 ευρώ με ΦΠΑ, προσκομίζοντας σχετικό Σχέδιο Απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου.

II. Νομικό πλαίσιο

11. Το άρθρο 2, παράγρ. 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, ορίζει τα ακόλουθα :

«δδ) Οι αποφάσεις των αναθέτουσών 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. [...]»

12. Το άρθρο 2 παρ 11α του Π.Δ. 60/2007 ορίζει ότι :

«11. α) «Ανοικτές διαδικασίες» είναι οι διαδικασίες, στο πλαίσιο των οποίων κάθε ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας μπορεί να υποβάλει προσφορά».

13. 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 A, 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 B.”

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με το άρθρο 2 του αριθ. 1251/2011 Κανονισμού της Επιτροπής της 30ής Νοεμβρίου 2011 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 130.000 και 200.000 ευρώ αντίστοιχα, ενώ από 1/1/2014 και για την διετία 2014-2015 τα όρια αυτά αναπροσαρμόστηκαν εκ νέου στις 134.000 και 207.000 ευρώ αντίστοιχα, σύμφωνα με τον Κανονισμό (ΕΕ) αριθμ. 1336/2013 της Επιτροπής.

14. Το άρθρο 8 παρ. 5 του ίδιου Π.Δ. ορίζει τα παρακάτω:

«5. α) Όταν ένα σχεδιαζόμενο έργο ή ένα σχέδιο αγοράς υπηρεσιών μπορεί να οδηγήσει σε ταυτόχρονη σύναψη χωριστών συμβάσεων κατά τμήματα, λαμβάνεται υπόψη η συνολική εκτιμώμενη αξία όλων των τμημάτων.

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.

Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να παρεκκλίνουν, προκειμένου για τα τμήματα, των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός ΦΠΑ είναι μικρότερη των ογδόντα χιλιάδων (80.000) ευρώ για τις υπηρεσίες και του 1.000.000 ευρώ για τα έργα, εφόσον το συνολικό ποσό των συγκεκριμένων τμημάτων δεν υπερβαίνει το 20 % της συνολικής αξίας όλων των τμημάτων.

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.

Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να παρεκκλίνουν, προκειμένου για τα τμήματα των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός ΦΠΑ είναι μικρότερη των ογδόντα χιλιάδων (80.000) ευρώ και υπό τον όρο ότι το συνολικό ποσό των συγκεκριμένων τμημάτων δεν υπερβαίνει το 20 % της συνολικής αξίας όλων των τμημάτων.»

15. 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 ουσιαδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή, ύστερα από αίτημα της...».

16. Το άρθρο 30, παρ. 5 του ίδιου ως άνω Π.Δ. προβλέπει :

5. [...] Οι προκηρύξεις που δημοσιεύονται σε εθνικό επίπεδο δεν πρέπει να περιλαμβάνουν πληροφορίες διαφορετικές από εκείνες που περιέχονται στις προκηρύξεις που αποστέλλονται στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή ή δημοσιεύονται στο "προφίλ αγοραστή"».

17. Το άρθρο 23 «Διαδικασία με διαπραγμάτευση ή απευθείας ανάθεση – πρόχειρος διαγωνισμός» της Υπ. Απόφασης 11389/93 (ΦΕΚ 185B/23-3-1993,) ΕΝΙΑΙΟΣ ΚΑΝΟΝΙΣΜΟΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΩΝ ΟΡΓΑΝΙΣΜΩΝ ΤΟΠΙΚΗΣ ΑΥΤΟΔΙΟΙΚΗΣΗΣ (Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α.), η οποία εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση του Ν. 1797/1988, όπως τροποποιήθηκε και συμπληρώθηκε από τον Ν.2000/1991, ορίζει ότι :

«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....».

Οι περιπτώσεις αυτές αναφέρονται ως ακολούθως στο εν λόγω άρθρο 3 :

Άρθρο 3§3β : «Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν συμβάσεις προμηθειών με τη διαδικασία των διαπραγματεύσεων σε περίπτωση υποβολής μη κανονικών προσφορών στα πλαίσια ανοικτού ή κλειστού διαγωνισμού ή σε περίπτωση κατά την οποία οι προσφορές, κατά τους παραπάνω διαγωνισμούς, δεν είναι δυνατό να γίνουν δεκτές βάσει των διατάξεων του παρόντος κανονισμού και υπό την προϋπόθεση ότι οι αρχικοί όροι της σύμβασης δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιαδώς»

Άρθρο 3§3γ : «Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν επίσης να συνάπτουν τις συμβάσεις προμηθειών προσφεύγοντας στην 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 ουσιαδώς και εφόσον διαβιβάζεται στον νομάρχη, μαζί με την σχετική απόφαση, αιτιολογημένη έκθεση.....».

18. Στο άρθρο 209 παρ. 1 του Ν. 3463/2006 «Κύρωση του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων» (ΦΕΚ 114Α), 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....»

III. Νομική Εκτίμηση

19. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου αφορά σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών, κατά την έννοια του Π.Δ. 60/2007 περί προσαρμογής της ελληνικής νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ «περί συντονισμού των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών».

Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για την σύναψη σύμβασης/συμβάσεων προμήθειας μηχανολογικού εξοπλισμού αξίας 44.300,00 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του Π.Δ. 60/2007, σε συνδυασμό με τον συνολικό προϋπολογισμό της προμήθειας που δημοπρατήθηκε με τον δεύτερο διαγωνισμό της 19^η -12- 2013, και ο οποίος ανέρχεται στο ποσό των 230.300 ευρώ, χωρίς τον ΦΠΑ (βλέπε παρ. 8 της παρούσας), συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή γνώμης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2 παράγραφος 2 περίπτωση γ' υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει, και των άρθρων 6 και 8 του Π.Δ. 60/2007.

20. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ 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, δηλαδή 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 συσταλτικής ερμηνείας. Συγκεκριμένα, προκειμένου η Οδηγία 2004/18/ΕΚ 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 ρητές 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^{ης} Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28^{ης} Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13^{ης} Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).

21. Στην προκειμένη περίπτωση, η εφαρμογή της επικαλούμενης από το Δήμο διάταξης του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του Π.Δ. 60/2007, στη βάση της οποίας 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,

Ειδικότερα δε, σχετικά με την προϋπόθεση της νομίμως διεξαχθείσας προηγηθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, παγίως έχει κριθεί ότι η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή της περ. α της παρ. 1 του άρθρου 25 του Π.Δ. 60/2007, συνέχεται άμεσα με τον προηγηθέντα 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. 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

β) Να μην έχει υποβληθεί, κατά την ανωτέρω (υπό σημείο α) 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) Την μη ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων 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.

22. Εν προκειμένω, από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, προκύπτουν τα ακόλουθα:

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

Ο Δήμος Χίου προσέφυγε σε δημόσιο ανοικτό διαγωνισμό με βάση την διακήρυξη με αρ. πρωτ. 21067/4-5-2012, για την ανάδειξη αναδόχων για την προμήθεια μηχανολογικού εξοπλισμού για την συλλογή και μεταφορά απορριμμάτων στους δήμους Ψαρών και Οινουσών, συνολικού προϋπολογισμού 753.300 ευρώ χωρίς τον ΦΠΑ, και ο οποίος εξοπλισμός μοιράζεται σε οκτώ συνολικά τμήματα, σύμφωνα με το άρθρο 1 της διακήρυξης και την προκήρυξη σύμβασης που απεστάλη για δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης.

Στην συνέχεια και επειδή για τέσσερα από τα ως άνω οκτώ τμήματα δεν προέκυψε ανάδοχος, ο Δήμος επαναπροκήρυξε τα τέσσερα αυτά τμήματα, με την με αρ πρωτ. 60560/4-11-2013 Διακήρυξη δημόσιου ανοικτού διαγωνισμού, συνολικού προϋπολογισμού 230.300 ευρώ χωρίς τον ΦΠΑ.

Και στον νέο διαγωνισμό δεν κατετέθη καμία προσφορά για δύο από τα τρία αυτά τμήματα, ήτοι για το ένα δορυφορικό απορριμματοφόρο και για τους εξήντα κυλιόμενους μεταλλικούς κάδους, κηρυσσομένου ως εκ τούτου του διαγωνισμού άγονου κατά τα τμήματα αυτά.

Η εν λόγω Διακήρυξη με αρ πρωτ. 60560/4-11-2013, 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 παρατεθέν στην παρούσα ιστορικό.

β) Ως προς την μη υποβολή προσφοράς ή την μη ύπαρξη υποψηφίου :

Σύμφωνα με τις 48/2014 και 242/2014 Αποφάσεις της ΟΕ του Δήμου, με την οποία εγκρίθηκαν τα από 29-1-2014 και 21/3/2014 αντιστοίχως πρακτικά της Επιτροπής Αξιολόγησης, στον ανοικτό διαγωνισμό της 19-12-2013 υπεβλήθη μία μόνο προσφορά και μόνο για το τμήμα : έξι (6) Κοντέινερ συμπίεσης 24 κ.μ. και έξι (6) Χοάνες φόρτωσης, ενώ δεν υπεβλήθη καμία προσφορά για τα άλλα δύο τμήματα που περιλάμβανε η διακήρυξη, ήτοι για το ένα (1) Δορυφορικό απορριμματοφόρο ανοικτού τύπου και για τους εξήντα (60) Κυλιόμενους μεταλλικούς κάδους των 1100 λίτρων.

γ) Ως προς τη μη ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης:

Σύμφωνα με το Σχέδιο Απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου για την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, το οποίο υπέβαλε ο αιτών Δήμος, ρητώς ορίζεται ότι κατά την εν λόγω διαδικασία η οποία θα διενεργηθεί μετά τη σύμφωνη γνώμη της Αρχής, θα τηρηθούν οι όροι του με αρ. 60560/4-11-2013 αναλυτικού τεύχους διακήρυξης χωρίς ουσιώδη τροποποίηση αυτών.

23. Κατόπιν των ανωτέρω και από τη μελέτη του οικείου φακέλου, προκύπτει πράγματι η συνδρομή των προϋποθέσεων για την υιοθέτηση της εξαιρετικής διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς να προηγείται η σχετική προκήρυξη, εκ μέρους του Δήμου Χίου, για το υπ' αρ. πρωτ. 16434/14-04-2014 αίτημα του (αρ. πρωτ. εισερχομένου της Αρχής 1785/15-04-2014).

IV. Συμπέρασμα

Ενόψει των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του τεθέντος ερωτήματος, η Αρχή ομόφωνα αποφασίζει :

Την **παροχή σύμφωνης γνώμης**, επί του αιτήματος του Δήμου Χίου, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ (δδ) του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, για την προμήθεια των ακόλουθων τμημάτων :

- Ενός (1) Δορυφορικού απορριμματοφόρου ανοικτού τύπου, προϋπολογισμού 24.500 ευρώ χωρίς τον ΦΠΑ 23% και,
- Εξήντα (60) Κυλιόμενων μεταλλικών κάδων των 1100 λίτρων έκαστος, συνολικού προϋπολογισμού 19.800 ευρώ χωρίς τον ΦΠΑ 16% ,

χωρίς τροποποίηση των όρων του με αρ. 60560/4-11-2013 αναλυτικού τεύχους διακήρυξης, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα 29 Απριλίου 2014

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Αναπληρωτής Πρόεδρος

Δετσαρίδης Χρήστος