



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΑΠΟΦΑΣΗ

6/2014

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα, την 14η του έτους δύο χιλιάδες δέκα τέσσερα (2014) ημέρα Τρίτη και ώρα 10.30 π.μ. και επί της οδού Κηφισίας 7 (5^{ος} όροφος) 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:

Πρόεδρος: Ραΐκος Δημήτριος

Αντιπρόεδρος: Μπουσουλέγκα Χριστίνα

Μέλη: Δημητρούλιας Θεόδωρος

Καραμανλής Ευάγγελος

Κουλούρη Ιωάννα

Λουρίκας Δημήτριος

Σταθακόπουλος Δημήτριος

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

Γραμματέας: Στυλιανή Τσιάβου

Εισηγητής: Ειρήνη Μουτσοπούλου, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Ερώτημα: Το υπ' αριθμ 69387/24.12.2014 αίτημα του Δήμου Χίου προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. το οποίο παρελήφθη στις 30.12.2013 (αρ. πρωτ. Εισερχ. 5719).

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για την ανάθεση τμήματος της προμήθειας ανταλλακτικών και επισκευής και συντήρησης μεταφορικών μέσων και μηχανημάτων του Δήμου Χίου, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 360.000,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 16%, για το οποίο, οι σχετικοί προηγηθέντες διεθνείς ανοιχτοί μειοδοτικοί διαγωνισμοί, αρχικός και επαναληπτικός, για σύναψη συμφωνίας – πλαίσιο, απέβησαν άγονοι, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 και 26 του Π.Δ 60/2007.

1. Με το υπ' αρ. Πρωτ. 69387/24.12.2014 αίτημα του Δήμου Χίου προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. το οποίο παρελήφθη στις 30.12.2013 (αρ. πρωτ. εισερχ. 5719), ο Δήμος 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, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 και 26 του Π.Δ 60/2007, για την ανάθεση τμήματος της προμήθειας ανταλλακτικών και επισκευής και συντήρησης μεταφορικών μέσων και μηχανημάτων του Δήμου Χίου, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 360.000,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 16%, για το οποίο, οι σχετικοί προηγηθέντες διεθνείς ανοιχτοί μειοδοτικοί διαγωνισμοί, αρχικός και επαναληπτικός, για σύναψη συμφωνίας – πλαίσιο, απέβησαν άγονοι.

I. Ιστορικό-πραγματικά περιστατικά

2. Όσον αφορά στον αρχικό διαγωνισμό, από τον φάκελο της υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα πραγματικά περιστατικά :

2.α. Το Δημοτικό Συμβούλιο Χίου, με την υπ' αριθμ 104/2013 (ΑΔΑ ΒΕΑ8ΩΗΝ-Μ1Τ) απόφασή του (Απόσπασμα Πρακτικού υπ' αριθμ 7ης - 27/02/2013 Συνεδρίασης), ενέκρινε, μεταξύ άλλων, την προμήθεια ανταλλακτικών μεταφορικών μέσων και λοιπών μηχανημάτων, ελαστικών μεταφορικών μέσων και ελαστικών λοιπών μηχανημάτων για το έτος 2014.

2.β. Με την υπ' αριθμ 148/2013 (ΑΔΑ ΒΕΑΞΩΗΝ-ΣΨΩ) απόφασή του (Απόσπασμα Πρακτικού της 9^{ης} - 21/03/2013 Συνεδρίασης), το Δημοτικό Συμβούλιο Χίου, ενέκρινε την εκτέλεση της «προμήθειας ανταλλακτικών, ελαστικών και επισκευής και συντήρησης μεταφορικών μέσων και μηχανημάτων», συνολικού προϋπολογισμού 360.000€, με ΦΠΑ, με διεθνή ανοιχτό διαγωνισμό με κριτήριο κατακύρωσης για τα ανταλλακτικά το υψηλότερο ποσοστό έκπτωσης επί των επίσημων τιμοκαταλόγων ανταλλακτικών των εταιριών κατασκευής, για τους ηλεκτρικούς συσσωρευτές το υψηλότερο ποσοστό έκπτωσης επί των τιμών της μελέτης και για τις εργασίες επισκευής και συντήρησης το υψηλότερο ποσοστό έκπτωσης επί των τιμών ανά ομάδα εργασιών. Με την ίδια απόφαση, εγκρίθηκε η υπ' αριθμ 3/2013 Μελέτη, η διάθεση πίστωσης ύψους 80.000€, με ΦΠΑ, για το έτος 2013 και η δέσμευση πίστωσης ύψους 280.000€, με ΦΠΑ, στον προϋπολογισμό του 2014.

2.γ. Εν συνεχεία, το Δημοτικό Συμβούλιο, με την υπ' αριθμ 237/2013 (ΑΔΑ ΒΕΝ2ΩΗΝ-ΖΩΘ) απόφασή του (Απόσπασμα Πρακτικού της υπ' αριθμ 12ης - 30/04/2013 Συνεδρίασης), τροποποίησε και όρισε ως τρόπο εκτέλεσης της ως άνω προμήθειας, τη σύναψη Συμφωνίας - Πλαίσιο, με ανοιχτό διαγωνισμό, που θα διαρκέσει 12 μήνες από την υπογραφή της. Κριτήριο κατακύρωσης καθορίστηκε η χαμηλότερη τιμή, το οποίο θα ισχύει και για τους επαναδιαγωνισμούς που θα διενεργηθούν σε εκτέλεση της Συμφωνίας – Πλαίσιο.

2.δ. Η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Χίου, με την υπ' αριθμ 414/2013 (ΑΔΑ ΒΕΝ5ΩΗΝ-Ζ1Δ) απόφασή της (Απόσπασμα Πρακτικού εκ της υπ αριθμ 18ης – 13/05/2013 Συνεδρίασης), ενέκρινε, αφενός, τις τεχνικές προδιαγραφές της με αριθμό 3/2013 Μελέτης για την εν λόγω προμήθεια και τις εργασίες επισκευής – συντήρησης, και αφετέρου τους όρους της σχετικής διακήρυξης (Διακήρυξη 26019/21.05.2013) του ανοιχτού διεθνούς διαγωνισμού, με τη σύναψη Συμφωνίας – Πλαίσιο.

2.ε Σύμφωνα με την ως άνω διακήρυξη, η προμήθεια αφορά σε 2 κατηγορίες:

Ομάδα (Α) Προμήθεια ανταλλακτικών μηχανημάτων και οχημάτων με 3 υποκατηγορίες (**1.** Μηχανολογικά – Μηχανουργικά ανταλλακτικά, ποσό 155.172,41€, **2.** Ηλεκτρολογικά ανταλλακτικά, ποσό 34.482,76€ και **3.** Ελαστικά, ποσό 34.482,76€) και

Ομάδα (Β) Υπηρεσίες επισκευής και συντήρησης με 3 υποκατηγορίες (**1.** εργασίες μηχανολογικές – μηχανουργικές, ποσό 64.655,17€, **2.** Εργασίες ηλεκτρολογικές, ποσό 17.241,38€ και **3.** Εργασίες επισκευής ελαστικών, ποσό 4.310,34€, πλέον ΦΠΑ 16% σε όλα τα ποσά).

Στον εν λόγω διαγωνισμό γίνονται δεκτές προσφορές για κάθε ομάδα ή υποομάδα, με υποχρέωση των συμμετεχόντων σε κατάθεση εγγύησης συμμετοχής ύψους 1% για το τμήμα, στο οποίο υποβάλλουν προσφορά. Ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού για την σύναψη Συμφωνίας – Πλαίσιο ορίστηκε η **26η/07/2013**.

2.στ Περίληψη των ουσιαδών όρων και στοιχείων της διακήρυξης του διαγωνισμού, απεστάλη ηλεκτρονικά (22.05.2013) προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε). Συνακόλουθα, η υπ' αριθμ. 26019/21.05.2013 περίληψη της διακήρυξης δημοσιεύτηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβέρνησης (ΦΕΚ 312/24.05.2013) και στις εφημερίδες «ΓΕΝΙΚΗ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ» (23/05/2013), «ΕΦΗΜΕΡΙΣ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ - ΠΛΕΙΣΤΗΡΙΑΣΜΩΝ» (24.05.2013), «ΗΧΩ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ» (23.05.2013), «ΧΙΩΤΙΚΗ ΔΙΑΦΑΝΕΙΑ» (23.05.2013), «ΠΟΛΙΤΗΣ» (23.05.2013) και «Η ΑΛΗΘΕΙΑ» (27.05.2013). Η διακήρυξη και όλα τα τεύχη δημοπράτησης αναρτήθηκαν στην επίσημη ιστοσελίδα του Δήμου (www.chioscity.gr).

2.ζ. Με την υπ' αριθμ 700/2013 (ΑΔΑ ΒΛ9ΣΩΗΝ-ΥΦΗ) απόφασή της (Απόσπασμα Πρακτικού της 40^{ης}/16.09.213 Συνεδρίασης), η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου, ενέκρινε το από 26/07/2013 Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού, σύμφωνα με το οποίο απερρίφθησαν και οι 5 υποβληθείσες προσφορές, λόγω ελλείψεων στα δικαιολογητικά συμμετοχής, όπως ειδικότερα αναφέρεται στο εν λόγω πρακτικό. Ως εκ τούτου, ο διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος και εγκρίθηκε η επανάληψή του με τους ίδιους όρους.

3. Όσον αφορά στον επαναληπτικό διαγωνισμό, από τον φάκελο της υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα πραγματικά περιστατικά :

3.α Σύμφωνα με την υπ' αριθμ 55129/04.10.2013 Διακήρυξη, ο ανοιχτός επαναληπτικός διαγωνισμός για τη σύναψη Συμφωνίας – Πλαίσιο με τον Δήμο Χίου, για την «προμήθεια ανταλλακτικών, ελαστικών κλπ και επισκευή και συντήρηση μεταφορικών μέσων και μηχανημάτων του Δήμου Χίου», ορίστηκε να διεξαχθεί στις **21/11/2013** με τους ίδιους όρους του προηγθέντος διαγωνισμού που κηρύχθηκε άγονος, λόγω υποβολής μη κατάλληλων προσφορών.

3.β Περίληψη των ουσιαστών όρων και στοιχείων της διακήρυξης του διαγωνισμού, απεστάλη ηλεκτρονικά (04/10/2013) προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε). Συνακόλουθα, η υπ' αριθμ. 55129/4.10.2013 περίληψη της διακήρυξης (ΑΔΑ ΒΛΛ4ΩΗΝ-4Η2) δημοσιεύτηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβέρνησης (ΦΕΚ 637/11.10.2013) και στις εφημερίδες «ΓΕΝΙΚΗ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ» (05.10.2013), «ΕΦΗΜΕΡΙΣ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ & ΠΛΕΙΣΤΗΡΙΑΣΜΩΝ» (05.10.2013), «ΗΧΩ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ» (05.10.2013), «ΧΙΩΤΙΚΗ ΔΙΑΦΑΝΕΙΑ» (10.10.2013) και «ΠΟΛΙΤΗΣ» (07.10.2013). Η διακήρυξη και όλα τα τεύχη δημοπράτησης αναρτήθηκαν εκ νέου στην επίσημη ιστοσελίδα του Δήμου (www.chioscity.gr).

3.γ Με το από 21/11/2013 Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμού, η Επιτροπή αφού παρέλαβε και αποσφράγισε τους 5 υποβληθέντες φακέλους συμμετεχόντων στον διαγωνισμό, και κατόπιν ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής, τους έκανε δεκτούς και παρέπεμψε στην αρμόδια Επιτροπή Αξιολόγησης την αποσφράγιση και τον έλεγχο των φακέλων των τεχνικών προσφορών των υποψηφίων. Εν συνεχεία, με το από 22/11/2013 Πρακτικό της, η Επιτροπή Αξιολόγησης Τεχνικών Προσφορών έκανε τεχνικά αποδεκτές όλες τις προσφορές των διαγωνιζομένων και διαβίβασε στην Επιτροπή Διενέργειας την αποσφράγιση των φακέλων των οικονομικών προσφορών, η οποία, με το από 28/11/2013 Πρακτικό της, εισηγήθηκε στην Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Χίου, την υπογραφή Συμφωνίας Πλαίσιο με τους υποψήφιους αναδόχους για κάθε υποομάδα της προμήθειας, καθώς και την ανάθεση με διαπραγμάτευση, από το Δημοτικό Συμβούλιο, της προμήθειας ελαστικών (υποομάδα Α3, όπως περιγράφεται στο υπό ως άνω στοιχείο 2.ε) και των εργασιών επισκευής ελαστικών (υποομάδα Β3), μετά την σύμφωνη γνώμη της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

3.δ Η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Χίου με την υπ' αριθμ 895/2013 (ΑΔΑ ΒΛΓΨΩΗΝ-ΝΒΩ) απόφασή της (Απόσπασμα Πρακτικού της υπ' αριθμ 50^{ης}/09.12.2013 Συνεδρίασης), ενέκρινε το ως άνω Πρακτικό της Επιτροπής και τη σύναψη Συμφωνίας – Πλαίσιο με τους 5 αναδόχους για όλες τις υποομάδες της προμήθειας πλην των υποομάδων Α3 και Β3 (ελαστικά και επισκευή και συντήρηση ελαστικών αντίστοιχα), για τις οποίες παρέπεμψε το θέμα της προσφυγής στην διαδικασία της διαπραγμάτευσης λόγω κήρυξης των διαγωνισμών ως άγωνων, στο Δημοτικό Συμβούλιο.

4. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Χίου, με το υπ' αριθμ. Πρωτ. 69387/24.12.2013 αίτημά του, στο οποίο επισυνάπτεται το σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου Χίου για την προσφυγή στην διαδικασία της απευθείας ανάθεσης για τα τμήματα που αφορούν στην προμήθεια ελαστικών (Ομάδα Α.3) και στις εργασίες επισκευής ελαστικών (Ομάδα Β.3), προϋπολογισμού 34.482,76€ και 4.310,34€ αντίστοιχα, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση των εν λόγω τμημάτων, για τα οποία ο σχετικός προηγηθείς επαναληπτικός διεθνής διαγωνισμός απέβη άγονος.

II. Νομικό πλαίσιο

5. Το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης, 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. [...]»

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

β) 211.000 ευρώ, προκειμένου για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που συνάπτονται είτε ι) από αναθέτουσες αρχές άλλες από εκείνες που αναφέρονται στο Παράρτημα IV [...]”

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ 1 στοιχείο β) του υπ' αριθμ 1336/2013 Κανονισμού της Επιτροπής της 13ής Νοεμβρίου 2013 για την τροποποίηση των οδηγιών 2004/17/EK, 2004/18/EK και 2009/81/EK του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, όσον αφορά στα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, το ως άνω ποσό αναπροσαρμόστηκε σε 207.000 ευρώ.

7. Το άρθρο 8 παρ. 1,3,5 και 9 του ίδιου 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 [...]”

3. Κανένα σχέδιο έργου και καμία σύμβαση προμήθειας ή υπηρεσιών δεν επιτρέπεται να καταμνησθεί, 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.

9. Για τις Συμφωνίες-πλαίσια και για τα Δυναμικά συστήματα αγορών, η αξία που πρέπει να λαμβάνεται υπόψη είναι η μέγιστη αξία, υπολογιζόμενη χωρίς ΦΠΑ, του συνόλου των συμβάσεων που προβλέπονται για τη συνολική διάρκεια της συμφωνίας-πλαισίου ή του δυναμικού συστήματος αγορών.

8. Περαιτέρω, οι διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, το οποίο επικαλείται η αναθέτουσα, ορίζουν ότι: «...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...».

9. Η διάταξη του άρθρου 26 παρ 4 του ίδιου π.δ. 60/2007 ορίζει ότι :

“[...] 4. Όταν συνάπτεται Συμφωνία – Πλαίσιο με περισσότερους οικονομικούς φορείς, αυτοί πρέπει να είναι τουλάχιστον 3, εφόσον υπάρχει επαρκής αριθμός οικονομικών φορέων που τηρούν τα κριτήρια επιλογής ή/και αποδεκτές προσφορές που ανταποκρίνονται στα κριτήρια ανάθεσης. Η ανάθεση των συμβάσεων αυτών, μπορεί να γίνεται [...] είτε, όταν δεν έχουν καθορισθεί όλοι οι όροι στη συμφωνία – πλαίσιο, αφού επαναδιαγωνισθούν τα μέρη βάσει των ίδιων όρων, εν ανάγκη διευκρινίζοντας τους όρους αυτούς, και, ενδεχομένως, άλλων όρων που επισημαίνονται στη συγγραφή υποχρεώσεων της συμφωνίας – πλαίσιο, σύμφωνα με την ακόλουθη διαδικασία ...”

10. Στο άρθρο 209 παρ. 1 του ν. 3463/2006 «Κύρωση του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων» (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...»

11. Στα άρθρα 3 (παρ. 3γ) και 23 της με αριθμ. 11389/93 Απόφασης του Υπουργού Εσωτερικών με τίτλο «Ενιαίος Κανονισμός Προμηθειών Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α)» (ΦΕΚ 185/Β), ορίζεται «... Άρθρο 3, παρ. 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, ητιολογημένη 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».

III. Νομική Εκτίμηση

12. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Χίου, αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών, με την έννοια της περ. γ της παρ. 2 του άρθρου 2 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 τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας σε συνδυασμό με το συνολικό προϋπολογισμό (310.344,83€ πλέον ΦΠΑ 16%) του διαγωνισμού, του οποίου τμήμα αποτελεί η προς προμήθεια δαπάνη, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ' άρθρο 2 παράγραφος 2 περίπτωση γ' υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης.

13. 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, προ-

κειμένου 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^{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).

14. Ειδικότερα, η εφαρμογή 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,

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 ουσιωδώς 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.

15. 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 ανοιχτό επαναληπτικό μειοδοτικό διαγωνισμό για τη σύναψη συμφωνίας – πλαίσιο για την προμήθεια ανταλλακτικών, ελαστικών κλπ και επισκευή και συντήρηση μεταφορικών μέσων και μηχανημάτων του Δήμου για το έτος 2014 (Διακήρυξη 55129/04.10.2013), συνολικού προϋπολογισμού 360.000,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 16%. 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 μη υποβολή προσφοράς ή την μη ύπαρξη υποψηφίου

Σύμφωνα με το από 28/12/2013 σχετικό πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμού του Δήμου, το οποίο επικυρώθηκε με την με αρ. 895/09.12.2013 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, υποβλήθησαν πέντε προσφορές για την ομάδα Α.1 (για την οποία η Συμφωνία - Πλαίσιο αποφασίστηκε να συναφθεί με 2 από τους προσφέροντες), τέσσερις προσφορές για την ομάδα Α.2 (για την οποία η Συμφωνία - Πλαίσιο αποφασίστηκε να συναφθεί με 3 από

τους προσφέροντες), δυο προσφορές για την ομάδα Β.1 (η Συμφωνία - Πλαίσιο εγκρίθηκε να συναφθεί και με τους 2 προσφέροντες) και δυο προσφορές για την ομάδα Β.2 (ομοίως με την ομάδα Β.1). Σύμφωνα με το ίδιο Πρακτικό, δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά για τις ομάδες Α.3 και Β.3 (προμήθεια ελαστικών, ποσού 34.482,76€ χωρίς ΦΠΑ και εργασίες επισκευής ελαστικών, ποσού 4.310,34€ χωρίς ΦΠΑ, αντίστοιχα).

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

Στο σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου Χίου, το οποίο επισυνάπτεται στο υπ' αριθμ 69387/24.12.2013 έγγραφο αίτημα του Δήμου, ορίζεται ρητώς ότι η απευθείας ανάθεση των τμημάτων της προμήθειας, για τα οποία δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά, θα γίνει σύμφωνα με τους όρους της σχετικής διακήρυξης.

14. 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 της προμήθειας των τμημάτων Α.3 και Β.3 του τμηματικού προϋπολογισμού της με αριθμό 55129/4.10.2013 Διακήρυξης του Δήμου Χίου, για τα οποία ο σχετικός προηγηθείς ανοιχτός διεθνής μειοδοτικός διαγωνισμός για τη σύναψη συμφωνίας – πλαίσιο, κηρύχθηκε άγονος, με τήρηση των όρων της αρχικής διακήρυξης.

IV. Συμπέρασμα

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 αποδοχή του αιτήματος του Δήμου Χίου και την παροχή σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ (δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση για την ανάθεση της προμήθειας των τμημάτων Α.3 (προμήθεια ελαστικών) και Β.3 (εργασίες επισκευής ελαστικών) του τμηματικού προϋπολογισμού της με αριθμό 55129/4.10.2013 Διακήρυξης του Δήμου, προϋπολογισμού 34.482,76€ προ ΦΠΑ για τα ελαστικά και 4.310,34€ προ ΦΠΑ για τις εργασίες, λόγω προηγηθέντος άγονου διαγωνισμού για τις εν λόγω ομάδες, σύμφωνα με τις διατάξεις του π.δ. 60/2007, άρθρο 25, παρ. 1, περ. α, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 14 Ιανουαρίου 2014

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Πρόεδρος

Δημήτριος Ραΐκος