



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΑΠΟΦΑΣΗ

136/2015

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 23η Ιουνίου του έτους δύο χιλιάδες δέκα πέντε (2015) ημέρα Τρίτη και ώρα 10:30, και επί της οδού Λ. Κηφισίας 7, 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 τη συνεδρίαση τα ακόλουθα:

- 1. Πρόεδρος:** **Ράικος Δημήτριος**
- 2. Αντιπρόεδρος** **Μπουσουλέγκα Χριστίνα**
- 3. Μέλη:**
Καραμανλής Ευάγγελος
Κουλούρη Ιωάννα
Λουρίκας Δημήτριος
Σταθακόπουλος Δημήτριος

Τα λοιπά τακτικά και αναπληρωματικά μέλη, καίτοι προσκληθέντα, δεν προσήλθαν

Γραμματέας: Τσιάβου Στυλιανή

Εισηγήτρια: Ελένη Γούναρη, Τοπογράφος Μηχανικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.Σ.Υ.

Κατά την διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν η εισηγήτρια Ελένη Γούναρη, η οποία αποχώρησε πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

Ερώτημα: Το υπ' αρ. Πρωτ. 68583/02-06-2015 αίτημα της Περιφέρειας Κρήτης προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή) που παρελήφθη στις 03-06-2015 (αρ. Πρωτ. Εισερχ. 2465).

Θέμα: Διατύπωση σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, κατόπιν προηγηθέντος εν μέρει άγονου διεθνούς διαγωνισμού, για την σύναψη σύμβασης παροχής υπηρεσιών για τον έλεγχο των δακοπληθυσμών με τη μέθοδο της παγιδοθεσίας με παγίδες τύπου Mcrhaill στους ελαιώνες στα πλαίσια του προγράμματος Συλλογικής καταπολέμησης του Δάκου της Ελιάς 2015 στην Περιφερειακή Ενότητα Ηρακλείου για το Τμήμα 8: 'Δήμος Ηρακλείου', προϋπολογισμού 17.994,16 € πλέον ΦΠΑ 13%.

Με το υπ' αρ. Πρωτ. 68583/02-06-2015 αίτημα της Περιφέρειας Κρήτης προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή) που παρελήφθη στις 03-06-2015 (αρ. Πρωτ. Εισερχ. 2465), η Περιφέρεια Κρήτης αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ (δδ) ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών για τον έλεγχο των δακοπληθυσμών με τη μέθοδο της παγιδοθεσίας με παγίδες τύπου Mcrhaill στους ελαιώνες στα πλαίσια του προγράμματος Συλλογικής καταπολέμησης του Δάκου της Ελιάς 2015 στην Περιφερειακή Ενότητα Ηρακλείου και συγκεκριμένα για το τμήμα 8: 'Δήμος Ηρακλείου' για το οποίο υποβλήθηκε απαράδεκτη προσφορά, προϋπολογισθείσας δαπάνης 17.994,16 € πλέον ΦΠΑ.

I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

1. Από το φάκελο της υπόθεσης και τα περιεχόμενα σε αυτόν στοιχεία και σχετικά έγγραφα προκύπτουν τα ακόλουθα:

1.1 Την 01-04-2015 και με την υπ' αρ. 215 Απόφαση, η Οικονομική Επιτροπή της Περιφέρειας Κρήτης ενέκρινε: α) τη διενέργεια ηλεκτρονικού, ανοικτού, διεθνή διαγωνισμού για την εν θέματι σύμβαση παροχής υπηρεσιών, β) τους όρους του σχεδίου διακήρυξης αυτού και γ) τη διάθεση πίστωσης ποσού 331.689,38 € χωρίς ΦΠΑ

1.2 Στις 09-04-2015 απεστάλη η περίληψη της διακήρυξης προς δημοσίευση στο συμπλήρωμα της Επίσημης Εφημερίδας της Ευρωπαϊκής Ένωσης.

1.3 Η Διακήρυξη του σχετικού διαγωνισμού έλαβε αρ. Πρωτ. 46594/14-04-2015 και αναρτήθηκε στον πίνακα ανακοινώσεων της Περιφέρειας Κρήτης/Δ/νση Διοίκησης, αναρτήθηκε στον ιστότοπο της 'ΔΙΑΥΓΕΙΑΣ' και στη διαδικτυακή πύλη της Περιφέρειας Κρήτης www.crete.gov.gr στις 15-04-2015, ενώ καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) επίσης στις 15-04-2015 με ΑΔΑΜ: 15PROC002707086.

Η ανάρτηση της διακήρυξης ηλεκτρονικά στη Διαδικτυακή Πύλη του ΕΣΗΔΗΣ έγινε στις 20-04-2015, όπου ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ορίστηκε η 14-05-2015 ενώ ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής αυτών η 20-05-2015 και ώρα 10:00 π.μ. Ως ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών ορίστηκε η 26-05-2015.

Περαιτέρω, δημοσιεύτηκε στο ΦΕΚ 132/17-04-2015 ενώ εστάλη για δημοσίευση στον εθνικό τύπο και συγκεκριμένα στις εφημερίδες: α) 'ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ και ΠΛΕΙΣΤΗΡΙΑΣΜΩΝ', β) 'ΗΧΩ των ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ' και γ) 'ΠΑΤΡΙΣ' (ημερ. Δημ. 15-04-2015).

2. Σύμφωνα με τη διακήρυξη, η σύμβαση παροχής υπηρεσιών αφορά τον έλεγχο των δακοπληθυσμών με τη μέθοδο της παγιδοθεσίας με παγίδες τύπου Mcrhaill στους ελαιώνες στα

πλαίσια του προγράμματος Συλλογικής καταπολέμησης του Δάκου της Ελιάς 2015 στην Περιφερειακή Ενότητα Ηρακλείου. Οι γυάλινες δακοπαγίδες τύπου Mcrphail που θα χρησιμοποιηθούν θα παραχωρηθούν στον ανάδοχο ή στους αναδόχους από την αναθέτουσα αρχή μαζί με τις οδηγίες εφαρμογής τους. Οι παγίδες θα τοποθετηθούν μία ανά 2.000 περίπου προστατευόμενα ελαιόδεντρα ομοιόμορφα κατανεμημένες εντός των ελαιώνων, με σχετική σήμανση (άσπρισμα του κορμού) στα δέντρα. Μετά την ανάρτηση των δακοπαγίδων, οι εργολάβοι με δική τους μέριμνα και ευθύνη, θα παραδώσουν χάρτη με τις θέσεις αυτών, οι οποίες θα έχουν σημανθεί με τη χρήση GPS. Μετά τη λήξη της δακικής περιόδου, οι δακοπαγίδες θα καθαριστούν και θα παραδοθούν στην αποθήκη της Υπηρεσίας.

Ο διαγωνισμός χωρίζεται σε δεκαεπτά (17) διακριτά τμήματα (περιοχές εφαρμογής παγιδοθεσίας) που είναι τα κάτωθι:

Τμήματα	Περιοχή	Προϋπολογισμός (€) χωρίς ΦΠΑ
Τμήμα 1	ΔΗΜΟΣ ΑΡΧΑΝΩΝ - ΑΣΤΕΡΟΥΣΙΩΝ	21.512,87
Τμήμα 2	ΔΗΜΟΣ ΑΡΧΑΝΩΝ - ΑΣΤΕΡΟΥΣΙΩΝ	21.379,20
Τμήμα 3	ΔΗΜΟΣ ΒΙΑΝΟΥ	25.833,20
Τμήμα 4	ΔΗΜΟΣ ΓΟΡΤΥΝΑΣ	22.715,40
Τμήμα 5	ΔΗΜΟΣ ΓΟΡΤΥΝΑΣ	20.800,18
Τμήμα 6	ΔΗΜΟΣ ΓΟΡΤΥΝΑΣ	19.285,82
Τμήμα 7	ΔΗΜΟΣ ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ	16.390,72
Τμήμα 8	ΔΗΜΟΣ ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ	17.994,16
Τμήμα 9	ΔΗΜΟΣ ΜΑΛΕΒΥΖΙΟΥ	12.872,06
Τμήμα 10	ΔΗΜΟΣ ΜΑΛΕΒΥΖΙΟΥ	9.041,62
Τμήμα 11	ΔΗΜΟΣ ΜΙΝΩΑ	24.586,08
Τμήμα 12	ΔΗΜΟΣ ΜΙΝΩΑ	24.229,76
Τμήμα 13	ΔΗΜΟΣ ΦΑΙΣΤΟΥ	19.775,76
Τμήμα 14	ΔΗΜΟΣ ΦΑΙΣΤΟΥ	26.634,92
Τμήμα 15	ΔΗΜΟΣ ΧΕΡΣΟΝΗΣΟΥ	13.629,24
Τμήμα 16	ΔΗΜΟΣ ΧΕΡΣΟΝΗΣΟΥ - ΜΙΝΩΑ ΠΕΔΙΑΔΟΣ	15.811,70
Τμήμα 17	ΔΗΜΟΣ ΜΙΝΩΑ	19.196,74

Στους διαγωνιζόμενους παρέχεται η δυνατότητα να υποβάλουν προσφορά για το σύνολο του έργου ή για ένα ή περισσότερα τμήματα αυτού. Ως κριτήριο κατακύρωσης ορίστηκε η χαμηλότερη τιμή.

2.1 Σύμφωνα με το άρθρο 15 της διακήρυξης, ως διάρκεια της σύμβασης παροχής υπηρεσιών ορίζεται το διάστημα από την υπογραφή του εργολαβικού συμφωνητικού έως το τέλος της δακικής περιόδου.

2.2 Επιπλέον, στο άρθρο 12 της διακήρυξης ορίζεται πως η εγγύηση συμμετοχής αντιστοιχεί σε ποσοστό 2% επί της προϋπολογισθείσας δαπάνης χωρίς το ΦΠΑ, του τμήματος εργολαβίας για το οποίο εκδηλώνεται ενδιαφέρον. Το ύψος της εγγύησης καλής εκτέλεσης αντιστοιχεί στο 5% της συνολικής συμβατικής αξίας των προς διαχείριση δακοπαγίδων (παραλαβή, ανάρτηση, αλλαγές, δειγματοληψία, απανάρτηση, καθαρισμός και παράδοση στην Υπηρεσία) χωρίς το ΦΠΑ.

3. Στις 26-05-2015 έγινε η ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών και συγκεκριμένα οι υποφάκελοι 'Δικαιολογητικά συμμετοχής – Τεχνική προσφορά'. Συνολικά κατέθεσαν προσφορές εννέα υποψήφιοι. Για το τμήμα 8: 'Δήμος Ηρακλείου' προϋπολογιζόμενης δαπάνης 17.994,16 € πλέον ΦΠΑ κατατέθηκε μία μόνο προσφορά από την εταιρεία "ΚΟΝΤΕΣ Α. ΠΑΠΑΔΑΚΗΣ Ν. Ο.Ε.", πλην όμως απερρίφθη καθόσον: *'.....κατά τον έλεγχο της 'Τεχνικής Προσφοράς', στον πίνακα II του παραρτήματος Γ, υπήρχε υπέρβαση του ορίου ημερήσια διαχείρισης παγίδας ανά παγιδοθέτη και η επιτροπή δεν κάνει δεκτή την προσφορά του.'*

3.1 Στις 27-05-2015 και με την υπ'αρ. 412 Απόφαση, η Οικονομική Επιτροπή της Περιφέρειας Κρήτης ενέκρινε: α) το ανωτέρω πρακτικό της επιτροπής διαγωνισμού με το οποίο και απερρίφθη η προσφορά της εταιρείας "ΚΟΝΤΕΣ Α. ΠΑΠΑΔΑΚΗΣ Ν. Ο.Ε." και β) *'.....την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση έπειτα από σύμφωνη γνώμη της Αρχής....., χωρίς δημοσίευση προκήρυξης και χωρίς τροποποίηση των ουσιαστών όρων της, σύμφωνα με το άρθρο 24, παρ. 1 του π.δ. 60/07, διότι κατά τη διαγωνιστική διαδικασία υπήρξε μία και μοναδική προσφορά η οποία έγινε μη αποδεκτή..'* Η εν λόγω απόφαση, συνοδευόμενη και από το πρακτικό απεστάλη ηλεκτρονικά (μέσω ΕΣΗΔΗΣ) στο σύνολο των συμμετεχόντων στις 28-05-2015. Επισημαίνεται ότι η εν λόγω εταιρεία ήταν η μόνη που είχε καταθέσει προσφορά για το Τμήμα 8: 'Δήμος Ηρακλείου'.

3.2 Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή με το από 09-06-2015 e-mail (αρ. Πρωτ. Εισερχ. 2574/09-06-2015) απέστειλε βεβαίωση της Γενικής Δ/ντριας του Τμ. Προμηθειών της Περιφέρειας Κρήτης σύμφωνα με την οποία μέχρι σήμερα (09-06-2015) δεν έχουν ασκηθεί ενστάσεις, προσφυγές ή άλλα ένδικα μέσα κατά των πράξεων και σε οποιοδήποτε στάδιο του ηλεκτρονικού διαγωνισμού του θέματος, συμπεριλαμβανομένου και της διακήρυξης.

4. Κατόπιν των ανωτέρω, η Περιφέρεια Κρήτης με το με αρ. Πρωτ. 68583/02-06-2015 έγγραφο αίτημά της προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., στο οποίο περιλαμβάνεται σχέδιο απόφασης, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης για προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση της σύμβασης παροχής υπηρεσιών για τον έλεγχο των δακοπληθυσμών με τη μέθοδο της παγιδοθεσίας με παγίδες τύπου Mcrphail στους ελαιώνες στα πλαίσια του προγράμματος Συλλογικής Καταπολέμησης του Δάκου της Ελιάς 2015 στην Περιφερειακή Ενότητα Ηρακλείου και συγκεκριμένα για το τμήμα 8: 'Δήμος Ηρακλείου' για το οποίο υποβλήθηκε απαράδεκτη προσφορά, προϋπολογισμού 17.994,16 € πλέον ΦΠΑ 13%, χωρίς προηγούμενη προκήρυξη, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 24 .1. α του π.δ. 60/2007.

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:

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

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 Ιν [...]

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/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 στις 134.000 και 207.000 ευρώ, αντιστοίχως.

7. Επίσης, στο άρθρο 8 παρ. 1, 3 και 5 του ίδιου π.δ. ορίζεται ότι : «...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 κατατμηθεί, 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...»..

8. Στο άρθρο 24 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, ορίζεται ότι «...1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, αφού προηγηθεί δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, στις ακόλουθες περιπτώσεις: α) Σε περίπτωση μη κανονικών προσφορών ή κατάθεσης προσφορών που είναι απαράδεκτες σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, τηρουμένων των οριζόμενων στις διατάξεις των άρθρων 28, 39 έως 52 και 55, έπειτα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία ή ανταγωνιστικό διάλογο, με την προϋπόθεση ότι οι αρχικοί όροι της σύμβασης δεν τροποποιούνται ουσιωδώς. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να μη δημοσιεύουν προκήρυξη διαγωνισμού, εάν στη διαδικασία με διαπραγμάτευση περιλαμβάνουν όλους τους προσφέροντες που πληρούν τα κριτήρια των άρθρων 43 έως 50 και οι οποίοι, κατά την ανοικτή ή κλειστή διαδικασία ή τον προηγούμενο ανταγωνιστικό διάλογο, υπέβαλαν παραδεκτές προσφορές...».

9. Στα άρθρα 134 (ΕΘΝΙΚΟ ΣΥΣΤΗΜΑ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΩΝ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ) και 136 (Υποχρέωση χρήσης ΕΣΗΔΗΣ) του Ν.4281/14 (ΦΕΚ 160 Α/08-08-2014): “Μέτρα στήριξης και ανάπτυξης της ελληνικής οικονομίας, οργανωτικά θέματα Υπουργείου Οικονομικών και άλλες διατάξεις”, ορίζεται ότι: «...134. Οι διατάξεις του παρόντος Τίτλου εφαρμόζονται κατά την ανάθεση και εκτέλεση, με τη χρήση Τεχνολογιών Πληροφορικής και Επικοινωνιών (ΤΠΕ), δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών του Μέρους Β΄ του παρόντος από αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς. Μπορεί επίσης να εφαρμόζονται στις συμβάσεις παραχώρησης δημοσίων έργων και στις συμβάσεις του ν. 3389/2005 (Α΄ 232), εφόσον τούτο ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης. [...] 136. 1. Οι αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς υποχρεούνται να χρησιμοποιούν το ΕΣΗΔΗΣ σε όλα τα στάδια της διαδικασίας ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων του παρόντος, από την υποβολή του αιτήματος μέχρι την υπογραφή και την εκτέλεση των συμβάσεων αυτών, με εκτιμώμενη αξία ίση ή ανώτερη των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ, χωρίς να συμπεριλαμβάνεται ο ΦΠΑ. Με απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας ο χρόνος έναρξης υποχρεωτικής εφαρμογής του συνόλου ή μέρους από τις διατάξεις του παρόντος τίτλου μπορεί να μετατίθεται, σε όλες ή ορισμένες κατηγορίες δημοσίων συμβάσεων, για όλες ή για ορισμένες αναθέτουσες αρχές και σε όλες τις αποφάσεις ανάθεσης και εκτέλεσης δημοσίων συμβάσεων ή σε μέρη αυτών...». Επιπλέον, με την παρ. 3 του άρθρου 201 του ίδιου Νόμου, ορίζεται ότι : «3. Η ισχύς των άρθρων 134 έως 138, αρχίζει ως προς τις προμήθειες και υπηρεσίες, όσον αφορά τους φορείς της Κεντρικής Διοίκησης όπως ορίζεται στο άρθρο 14 του ν. 4270/2014 την 1η Ιουλίου 2014, όσον αφορά τους φορείς της Γενικής Κυβέρνησης την 1η Οκτωβρίου 2014 και όσον αφορά το σύνολο του δημόσιου τομέα την 1η Οκτωβρίου 2015. [...]».

101. Με την υπ' αριθ. Π1/2390 απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας (ΦΕΚ 2677/Β/2013) καθορίστηκαν οι Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.).

III. Νομική Εκτίμηση

11. Το υπό εξέταση αίτημα της Περιφέρειας Κρήτης αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών, με την έννοια της περίπτωσης δ' της παραγράφου 2 του άρθρου 2 του π.δ. 60/2007. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών, προϋπολογισμού του αιτήματος 17.994,16€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, σε συνδυασμό με τη συνολική δαπάνη (331.689,38€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ) συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής, κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για παροχή σύμφωνης γνώμης.

12. Περαιτέρω 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, C337/05, 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 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).

13. Εν προκειμένω, με βάση τα πραγματικά περιστατικά που επικαλείται στο αίτημά της η αναθέτουσα αρχή, τυχάνει εξέτασης η εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 24, παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007 για το Τμήμα 8: 'Δήμος Ηρακλείου', προϋπολογισθείσας δαπάνης 17.994,16€ για το οποίο υποβλήθηκε απαράδεκτη προσφορά, (προσφορά η οποία αντίκειται σε όρους της διακήρυξης και συγκεκριμένα των τεχνικών όρων αυτής όπου ένας παγιδοθέτης έχει συγκεκριμένο ανώτατο ημερήσιο όριο παγίδων για έλεγχο. Στην προκειμένη, από τον Πίνακα II του παρ. Γ της τεχνικής προσφοράς προέκυψε ότι, τα άτομα – παγιδοθέτες ήταν λιγότερα από τα απαιτούμενα για τις παγίδες που έπρεπε να τοποθετηθούν στο Τμήμα 8: 'Δήμος Ηρακλείου').

14. Ειδικότερα, η εφαρμογή του άρθρου 24 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, αφού προηγηθεί δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, προϋποθέτει:

α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία,

Όπως παγίως έχει κριθεί, προϋπόθεση προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, στη βάση της παρ. 1α των άρθρων 24 και 25 του π.δ. 60/2007, αποτελεί η προηγούμενη νομίμως διεξαχθείσα ανοικτή ή κλειστή διαγωνιστική διαδικασία, δεδομένου ότι η διαδικασία με διαπραγμάτευση συνέχεια άμεσα με τον προηγθέντα 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 έχουν υποβληθεί κατά την ανωτέρω νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις,

γ) τη μη ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση.

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

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

Η Περιφέρεια Κρήτης, με την υπ' αρ. Πρωτ. 46594/14-04-2015 Διακήρυξη, προσέφυγε σε ανοικτό, διεθνή, ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την παροχή υπηρεσιών για τον έλεγχο των δακοπληθυσμών με τη μέθοδο της παγιδοθεσίας με παγίδες τύπου Msrhaíl στους ελαιώνες στα

πλαίσια του Προγράμματος Συλλογικής Καταπολέμησης του Δάκου της Ελιάς 2015 στην Περιφερειακή Ενότητα Ηρακλείου, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 331.689,38 € πλέον ΦΠΑ.

Η εν λόγω διακήρυξη δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικούς φορείς από τη συμμετοχή τους στον σχετικό διαγωνισμό, όπως προκύπτει από το ανωτέρω παρατεθέν ιστορικό.

β) Ως προς τη μη υποβολή προσφοράς ή την ύπαρξη απαράδεκτης-μη κανονικής προσφοράς Σύμφωνα με την υπ' αρ. 412/27-05-2015 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Κρήτης εγκρίθηκε το πρακτικό της επιτροπής διαγωνισμού με το οποίο και απερρίφθη η προσφορά της εταιρείας "ΚΟΝΤΕΣ Α. ΠΑΠΑΔΑΚΗΣ Ν. Ο.Ε." και εν συνεχεία καταρτίστηκε το Σχέδιο Απόφασης για την προσφυγή στη διαπραγμάτευση όπου αποφασίστηκε ομόφωνα: *'.....η προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση έπειτα από σύμφωνη γνώμη της Αρχής....., με δημοσίευση προκήρυξης και χωρίς τροποποίηση των ουσιωδών όρων της, σύμφωνα με το άρθρο 24, παρ. 1 εδάφιο β του π.δ. 60/07, διότι κατά τη διαγωνιστική διαδικασία υπήρξε μία και μοναδική προσφορά η οποία έγινε μη αποδεκτή..'*

Επισημαίνεται ότι η εν λόγω εταιρεία ήταν η μόνη που είχε καταθέσει προσφορά για το Τμήμα 8: 'Δήμος Ηρακλείου', για το οποίο τμήμα, η αναθέτουσα αρχή αιτείται την προσφυγή στη διαπραγμάτευση.

γ) Ως προς τη μη ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης Στο υποβληθέν σχέδιο απόφαση της Περιφέρειας Κρήτης γίνεται ρητή αναφορά της προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών για τον έλεγχο των δακοπληθυσμών με τη μέθοδο της παγοδοθεσίας με παγίδες τύπου Mcrphail στους ελαιώνες στα πλαίσια του Προγράμματος Συλλογικής Καταπολέμησης του Δάκου της Ελιάς 2015 στην Περιφερειακή Ενότητα Ηρακλείου και συγκεκριμένα στο Τμήμα 8: 'Δήμος Ηρακλείου' προϋπολογιζόμενης δαπάνης 17.994,16 € πλέον ΦΠΑ, σύμφωνα με τα σχετικώς οριζόμενα στις διατάξεις του άρθρου 24 .1. α του π.δ. 60/2007.

Επιπλέον αναγράφεται πως η προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης θα γίνει χωρίς τροποποίηση των ουσιωδών όρων της διακήρυξης του διαγωνισμού, διότι κατά την διαγωνιστική διαδικασία υπήρξε μία και μοναδική προσφορά η οποία έγινε μη αποδεκτή.

Κατόπιν των ανωτέρω και από την υπαγωγή των πραγματικών περιστατικών στις προαναφερόμενες διατάξεις, διαπιστώνεται ότι προκύπτει η συνδρομή των προϋποθέσεων του άρθρου 24 παρ. 1, περίπτωση α' του Π.Δ. 60/2007 για την παροχή σύμφωνης γνώμης για την ζητούμενη προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης.

Τέλος, επισημαίνεται ότι ο περιορισμός του χρονικού διαστήματος της περιόδου οριστικής υποβολής προσφορών, αναλόγως των περιστάσεων, μπορεί να θέτει εμπόδια στη συμμετοχή στη διαγωνιστική διαδικασία και να περιορίζει έτσι τον ανταγωνισμό. Ως εκ τούτου η Αρχή θεωρεί ορθότερο η έναρξη υποβολής προσφορών να ταυτίζεται με την δημοσιοποίηση της διακήρυξης του διαγωνισμού και επομένως να υπάρχει η δυνατότητα υποβολής προσφορών καθ' όλο το διάστημα που διανύεται μεταξύ της ημερομηνίας δημοσιοποίησης της διακήρυξης και της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών.

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 ΕΑΑΔΗΣΥ ομόφωνα αποφασίζει:

την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος της Περιφέρειας Κρήτης για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών με δημοσίευση προκήρυξης σύμφωνα με το άρθρο 24 παρ. 1.α του π.δ. 60/07, για τον έλεγχο των δακοπληθυσμών με τη μέθοδο της παγοδοθεσίας με παγίδες τύπου Mcrhaill στους ελαιώνες στα πλαίσια του Προγράμματος Συλλογικής Καταπολέμησης του Δάκου της Ελιάς 2015 στην Περιφερειακή Ενότητα Ηρακλείου και συγκεκριμένα στο Τμήμα 8: 'Δήμος Ηρακλείου' συνολικού προϋπολογισμού 17.994,016 € πλέον ΦΠΑ 13% , λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα 23.6.2015

Θεωρήθηκε

Ο Πρόεδρος

Δημήτριος Ράικος