



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**ΑΠΟΦΑΣΗ
272/2015**

(της διαδικασίας του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει)

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 23^η Νοεμβρίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαπέντε (2015) ημέρα Δευτέρα και ώρα 10:00 π.μ. και επί της οδού Λ. Κηφισίας 7, στους Αμπελόκηπους, 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 Ράικος |
| 2. Αντιπρόεδρος | Χριστίνα Μπουσουλέγκα |
| 3. Μέλη: | Ευάγγελος Καραμανλής
Ιωάννα Κουλούρη
Δημήτριος Σταθακόπουλος |

Γραμματέας: Πλουμιστός Δημήτριος

Εισηγήτρια: Παρασκευά Στυλιανή, Χημικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστη η εισηγήτρια Στυλιανή Παρασκευά Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., η οποία αποχώρησε πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

Θέμα: Διατύπωση σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., προκειμένου ο Δήμος Κω να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση τμήματος (ποσού 33.630,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ) της υπηρεσίας «Συντήρηση και επισκευή μηχανημάτων και οχημάτων Δήμου Κω για το έτος 2015», συνολικού προϋπολογισμού 253.365,00 μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, κατόπιν προηγηθέντος, εν μέρει άγονου, διεθνούς ηλεκτρονικού ανοικτού διαγωνισμού.

Με το με αριθ. πρωτ. 37250/04.11.2015 αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή) και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα, που παρελήφθη από την Αρχή στις 06.11.2015 (αριθ. πρωτ. εισερχ. 4941), όπως

συμπληρώθηκε (αριθ. πρωτ. εισερχ. 5149/18.11.2015), ο Δήμος Κω αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν.4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007, για την σύναψη σύμβασης συντήρησης και επισκευής μηχανημάτων και οχημάτων του Δήμου Κω, για το έτος 2015, προϋπολογισμού του αιτήματος 33.630,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (για την ομάδα εργασιών συντήρησης και επισκευής μηχανημάτων – οχημάτων και βοηθητικού εξοπλισμού που άπτονται σε θέματα Ηλεκτρολογικά), κατόπιν προηγηθέντος, εν μέρει άγονου, διεθνούς ηλεκτρονικού ανοικτού διαγωνισμού συνολικού προϋπολογισμού 253.365,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

I. Ιστορικό - πραγματικά περιστατικά

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

1. Με την υπ' αριθ. 80/09.03.2015 απόφαση (Απόσπασμα Πρακτικού της 4^{ης}/09.03.2015 Συνεδρίασης με ΑΔΑ: 74Γ3ΩΛΕ-ΞΧ1), το Δημοτικό Συμβούλιο του Δήμου Κω ενέκρινε τη διενέργεια διεθνούς διαγωνισμού για την «*Συντήρηση και επισκευή οχημάτων -μηχανημάτων Δήμου Κω για το έτος 2015*», προϋπολογισμού 293.903,40€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

2. Με την υπ' αριθ. 91/20.04.2015 απόφαση (Απόσπασμα Πρακτικού της 10^{ης}/20.04.2015 Συνεδρίασης με ΑΔΑ: ΩΓΘΩΩΛΕ-1ΨΟ), η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου ενέκρινε τις τεχνικές προδιαγραφές της υπηρεσίας «*Συντήρηση και επισκευή μηχανημάτων – οχημάτων Δήμου Κω για το έτος 2015*», ενδεικτικού προϋπολογισμού 293.903,40€ (συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 16%) και τους όρους διακήρυξης του ανοικτού διαγωνισμού με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη προσφορά ανά είδος εργασιών.

3. Η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου με την υπ' αριθ. 218/29.06.2015 απόφασή της (Απόσπασμα Πρακτικού της 21^{ης}/29.06.2015 Συνεδρίασης με ΑΔΑ: Ω61ΠΩΛΕ-0Ξ9) αποφάσισε: α) ενέκρινε τη διόρθωση της υπ' αριθ. 91/2015 απόφασης Οικονομικής Επιτροπής και την ορθή επανάληψη περί «*Έγκριση τεχνικών προδιαγραφών – όρων διακήρυξης διεθνής διαγωνισμού με τίτλο: Συντήρηση και επισκευή μηχανημάτων & οχημάτων Δήμου Κω για το έτος 2015*» ενδεικτικού προϋπολογισμού 293.903,40€ (συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ), με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη προσφορά, για τα μηχανολογικά θέματα ανά όχημα και για τα ηλεκτρολογικά θέματα, ελαστικά, θέματα μηχανουργείου – τόννου στο σύνολο της κάθε ομάδας, σύμφωνα με το συνημμένο σχέδιο, το οποίο αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της απόφασης και β) ενέκρινε τους όρους διακήρυξης του διαγωνισμού με τίτλο: Συντήρηση και επισκευή μηχανημάτων & οχημάτων Δήμου Κω για το έτος 2015.

4. Ακολούθως, ο Δήμαρχος Κω εξέδωσε την υπ' αριθ. πρωτ. 24473/15.07.2015 διακήρυξη διεθνούς ηλεκτρονικού διαγωνισμού με σφραγισμένες προσφορές ενδεικτικού προϋπολογισμού 293.903,40€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 16%, για την ανάδειξη συνεργείων των παρακάτω εργασιών με κριτήριο κατακύρωσης όπως παρακάτω:

- 1) Συνεργεία που αναλαμβάνουν εργασίες συντήρησης και επισκευής των μηχανημάτων - οχημάτων και βοηθητικού εξοπλισμού του Δήμου Κω σε Μηχανολογικά θέματα τη χαμηλότερη τιμή ανά όχημα,
- 2) Συνεργεία που αναλαμβάνουν εργασίες συντήρησης και επισκευής των μηχανημάτων - οχημάτων και βοηθητικού εξοπλισμού του Δήμου Κω σε Ηλεκτρολογικά θέματα, τη χαμηλότερη τιμή στο σύνολο της ηλεκτρολογικής εργασίας,
- 3) Συνεργεία που αναλαμβάνουν εργασίες συντήρησης και επισκευής ελαστικών τη χαμηλότερη τιμή στο

σύνολο της εργασίας

4) Συνεργεία που αναλαμβάνουν εργασίες συντήρηση και επισκευής των μηχανημάτων – οχημάτων και βοηθητικού εξοπλισμού του Δήμου Κω σε θέματα Μηχανουργείου –Τόρνου, τη χαμηλότερη τιμή στο σύνολο της εργασίας.

4.1. Σύμφωνα με το Άρθρο 1ο «Δαπάνη» της διακήρυξης η προϋπολογισθείσα δαπάνη για την Συντήρηση και επισκευή μηχανημάτων οχημάτων και βοηθητικού εξοπλισμού του Δήμου Κω, αναλύεται κάτωθι:

A/A	Περιγραφή Είδους	Μερική Δαπάνη άνευ ΦΠΑ
1	Δαπάνη εργασιών συντήρησης και επισκευής μηχανημάτων – οχημάτων και βοηθητικού εξοπλισμού που άπτονται σε θέματα Μηχανολογικά	142.425,00
2	Δαπάνη εργασιών συντήρησης και επισκευής μηχανημάτων – οχημάτων και βοηθητικού εξοπλισμού που άπτονται σε θέματα Ηλεκτρολογικά	33.630,00
3	Δαπάνη εργασιών συντήρησης και επισκευής μηχανημάτων – οχημάτων και βοηθητικού εξοπλισμού που άπτονται σε θέματα Ελαστικών	26.200,00
4	Δαπάνη εργασιών συντήρησης και επισκευής μηχανημάτων – οχημάτων και βοηθητικού εξοπλισμού που άπτονται σε θέματα Μηχανουργείου - Τόρνου	51.110,00
	ΔΑΠΑΝΗ ΑΝΕΥ ΦΠΑ	253.365,00
	ΦΠΑ 16%	40.538,40
	ΣΥΝΟΛΙΚΗ ΔΑΠΑΝΗ ΜΕ ΦΠΑ	293.903,40

4.2. Στο άρθρο 8^ο «Εγγυήσεις» της διακήρυξης ορίζεται ότι: «Κάθε προσφορά θα συνοδεύεται υποχρεωτικά από εγγύηση συμμετοχής στον διαγωνισμό, υπέρ του συμμετέχοντος για ποσό που αντιστοιχεί σε ποσοστό δύο τοις εκατό (2%) επί της συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης χωρίς το Φ.Π.Α. (σύμφωνα με το άρθρο 157, παράγραφος 1α, του Ν. 4281/2014). Προμηθευτής που επιθυμεί να συμμετάσχει για συγκεκριμένη ομάδα θα πρέπει να προσκομίσει εγγυητική ίση με το 2% της επιμέρους προϋπολογισθείσας αξίας της ομάδας που επιθυμεί να συμμετάσχει». Στο άρθρο 20^ο «Διάρκεια Σύμβασης» ορίζεται ότι: «Η σύμβαση θα ξεκινάει από την επόμενη της υπογραφής της και θα λήγει με τη λήξη των ποσοτήτων».

4.3. Η αναλυτική διακήρυξη δημοσιεύθηκε στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 15.07.2015 ώρα 14:31:14, με αύξοντα αριθμό συστήματος 12546.

Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών, στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., ορίστηκε η 14^η Αυγούστου 2015 και ώρα 08:00:00.

Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, στη διαδικτυακή πύλη του συστήματος Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. και διενέργειας του διαγωνισμού ορίστηκε η 24^η Αυγούστου 2015 και ώρα 22:00:00.

5. Περίληψη της διακήρυξης απεστάλη την 15.07.2015 και δημοσιεύθηκε στην Επίσημη Εφημερίδα στη Ευρωπαϊκή Ένωση (Ε.Ε.Ε.Ε.) (2015/S 136-250849). Συνακόλουθα, η υπ' αριθ. πρωτ. 24475/15.07.2015 περίληψη της διακήρυξης (ΑΔΑ: Ω387ΩΛΕ-ΞΞΡ) δημοσιεύθηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων

Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβέρνησης (ΦΕΚ 363/17.07..2015) και στις εφημερίδες «ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ & ΠΛΕΙΣΤΗΡΙΑΣΜΩΝ», «ΓΕΝΙΚΗ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ», «Η ΡΟΔΙΑΚΗ» και «Η ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΚΗ ΤΗΣ ΡΟΔΟΥ» στις 16.07.2015 και στην «ΤΟ ΒΗΜΑ ΤΗΣ ΚΩ» στις 21.07.2015. Σημειώνεται ότι στις 15.07.2015 αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) με ΑΔΑΜ: 15PROC002913335 η με αριθ. 24473/15.07.2015 αναλυτική διακήρυξη του διαγωνισμού.

6. Στο με αριθ. πρωτ. 30777/10.09.2015 Πρακτικό Αξιολόγησης Πιστοποιητικών Διενέργειας και Τεχνικών Προσφορών της Επιτροπής Συντήρησης και Επισκευής Αυτοκινήτων Οχημάτων του Δήμου Κω, που συγκροτήθηκε με την με αριθ. 110/2015 απόφαση του Δημάρχου, αναφέρεται ότι κατατέθηκαν ηλεκτρονικά με τη χρήση της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ προσφορές από τις κάτωθι εταιρείες: 1) «ΚΛΩΝΑΡΗΣ Ν. ΚΑΙ ΥΙΟΣ Ο.Ε.» με αριθμό προσφοράς 17491, 2) «ΜΑΝΤΟΥΚΟΣ ΠΕΤΡΟΣ ΔΑΥΙΔ» με αριθμό προσφοράς 15116, 3) «ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΑΝΤΩΝΟΠΟΥΛΟΣ ΚΑΙ ΣΙΑ Ο.Ε.» με αριθμό προσφοράς 17034 και 4) «ΠΛΑΓΓΕΤΗΣ ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΑΝΤΩΝΙΟΣ» με αριθμό προσφοράς 17291. Περαιτέρω, με το ως άνω πρακτικό η Επιτροπή διαπίστωσε ότι δεν κατατέθηκε καμία προσφορά για την ομάδα 2, που αφορούσε στα συνεργεία που αναλαμβάνουν εργασίες συντήρησης και επισκευής των μηχανημάτων – οχημάτων και βοηθητικού εξοπλισμού του Δήμου Κω σε Ηλεκτρολογικά θέματα. Η Επιτροπή αφού αποσφράγισε ηλεκτρονικά τα πιστοποιητικά διενέργειας και τις τεχνικές προδιαγραφές των τεσσάρων εταιρειών, που συμμετείχαν στο διαγωνισμό, διαπίστωσε ότι ήταν πλήρως σύμφωνα με τα ζητούμενα στη διακήρυξη και έγιναν πλήρως αποδεκτές.

7. Κατά του πρακτικού διενέργειας κατατέθηκαν οι υπ' αριθ. 31381/16.09.2015 και 31740/18.09.2015 ενστάσεις από την εταιρεία «ΠΛΑΓΓΕΤΗΣ ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΤΟΥ ΑΝΤΩΝΙΟΥ », οι οποίες ζητούσαν να απορριφθεί η προσφορά της εταιρείας «ΜΑΝΤΟΥΚΟΣ ΠΕΤΡΟΣ ΤΟΥ ΔΑΥΙΔ» και να αποκλεισθεί από την περαιτέρω διαδικασία του διαγωνισμού.

8. Με την υπ' αριθ. πρωτ. 33477/02.10.2015 Γνωμοδότηση της αρμόδιας επιτροπής, οι ενστάσεις απορρίφθηκαν για τους λόγους που αναφέρονται κάτωθι: «Οι ενστάσεις του κ. Πλαγγέτη Νικολάου του Αντωνίου με ημερομηνία υποβολής 16-9-2015 και 18-9-2015 (ίδιες ως το περιεχόμενο τους), αφορούν την συμμετοχή του υποψηφίου Μαντούκου Πέτρου του Δαυΐδ στον διαγωνισμό όσον αφορά τα ψηφιακά υπογεγραμμένα έγγραφα της εταιρείας του. Οι ημερομηνίες υποβολής των ενστάσεων 16-9-2015 και 18-9-2015 κρίνονται εκπρόθεσμες διότι το υπ' αριθμό πρωτ. 30775 Πρακτικό αξιολόγησης φέρει ημερομηνία 10-09-2015».

9. Στη συνέχεια, η Επιτροπή Συντήρησης και Επισκευής Οχημάτων – Μηχανημάτων με το με αριθ. πρωτ. 31684/18.10.2015 πρακτικό της, μετά το άνοιγμα των οικονομικών προσφορών, προτείνει την κατακύρωση του ανοικτού διεθνή διαγωνισμού για εκτέλεση εργασιών συντήρησης και επισκευής των οχημάτων του Δήμου Κω ως εξής: 1. Στην εταιρεία «ΚΛΩΝΑΡΗΣ Ν. & ΥΙΟΣ Ο.Ε.» την εργασία επισκευής 24 οχημάτων, όπου ήταν φθηνότερος, με συνολική τιμή 53.707,00€ (άνευ ΦΠΑ) και στην «ΜΑΝΤΟΥΚΟΣ ΠΕΤΡΟΣ ΔΑΥΙΔ» την εργασία επισκευής 20 οχημάτων, όπου ήταν φθηνότερος, με συνολική τιμή 81.193,65€ (άνευ ΦΠΑ) 2. Στην εταιρεία «ΜΑΝΤΟΥΚΟΣ ΠΕΤΡΟΣ ΔΑΥΙΔ» την εργασία επισκευής των ελαστικών των οχημάτων – μηχανημάτων του Δήμου με τιμή 23.580,00€ (άνευ ΦΠΑ) και 3. Στην εταιρεία «ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΑΝΤΩΝΟΠΟΥΛΟΣ ΚΑΙ ΣΙΑ Ο.Ε.» την εργασία επισκευής των οχημάτων – μηχανημάτων του Δήμου σε θέματα μηχανουργείου – τόννου, με τιμή 49.870,00€ (άνευ ΦΠΑ). Τέλος, η επιτροπή ανέφερε ότι για την εργασία επισκευής των οχημάτων – μηχανημάτων του Δήμου σε ηλεκτρολογικά θέματα (ομάδα 2) δεν κατατέθηκε καμία προσφορά και ως εκ τούτου πρότεινε για την εν λόγω ομάδα να κριθεί ο διαγωνισμός άγονος.

10. Ακολούθως, η εταιρεία «ΜΑΝΤΟΥΚΟΣ ΠΕΤΡΟΣ του ΔΑΥΙΔ» υπέβαλε την με αριθ. πρωτ. 35355/19.10.2015 υπεύθυνη δήλωση, στην οποία ανέφερε ότι αποσύρεται από την ομάδα 3 (δαπάνη εργασιών συντήρησης και επισκευής μηχανημάτων – οχημάτων και βοηθητικού εξοπλισμού που άπτονται σε θέματα ΕΛΑΣΤΙΚΩΝ) για τεχνικούς λόγους. Στη συνέχεια, η Επιτροπή με το με αριθ. πρωτ. 35645/20.10.2015 συμπληρωματικό πρακτικό της, αναφέρει «...Για τον ηλεκτρονικό διεθνή διαγωνισμό "Συντήρηση και επισκευή μηχανημάτων – οχημάτων Δήμου Κω για το έτος 2015", ο οποίος έλαβε Α/Α συστήματος 12546 στο ΕΣΗΔΗΣ και συγκεκριμένα για την ομάδα 3, που αφορά τα συνεργεία που αναλαμβάνουν εργασίες συντήρησης και επισκευής ελαστικών, με κριτήριο κατακύρωσης την χαμηλότερη τιμή στο σύνολο της εργασίας, κατατέθηκαν δύο προσφορές: α) Μαντούκος Πέτρος ποσού 23.580,00€ άνευ ΦΠΑ β) Πλαγγέτης Νικόλαος συνολικού ποσού 24.000,00€ άνευ ΦΠΑ. Μετά την κοινοποίηση του με αριθμό πρωτοκόλλου 31684/18.09.2015 ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ ο κ. Μαντούκος Πέτρος του Δαυΐδ υπέβαλε ηλεκτρονικά μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ, υπεύθυνη δήλωση με αρ. πρωτ. 34636/13.10.2015, με την οποία απέσυρε για Τεχνικούς λόγους την προσφορά του. Έχοντας υπόψη (ΣΤΕ 2277/2008, 1855/2008, ΣΤΕ ΕΠΑΝ 162/2012) και εφόσον ο πρώτος μειοδότης απέσυρε την προσφορά του πριν την κατακύρωση από το αρμόδιο όργανο προτείνουμε: Την κατακύρωση του ανοικτού διεθνή διαγωνισμού για εκτέλεση των εργασιών συντήρησης και επισκευής των οχημάτων του Δήμου Κω για την ΟΜΑΔΑ 3 (για τα συνεργεία που αναλαμβάνουν εργασίες συντήρησης και επισκευής ελαστικών με κριτήριο κατακύρωσης την χαμηλότερη τιμή στο σύνολο της εργασίας), στην εταιρεία ΠΛΑΓΓΕΤΗΣ ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΑΝΤΩΝΙΟΣ » με αριθμό Προσφοράς 17291 με τιμή 24.000, 00 € (άνευ ΦΠΑ)».

11. Η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου, με την υπ' αριθ. 376/20.10.2015 απόφασή της (Απόσπασμα Πρακτικού της 30^{ης}/20.10.2015 Συνεδρίασης με ΑΔΑ: 7ΦΝ0ΩΛΕ-Φ29), «...Α. Εγκρίνει την υπ' αριθ. 33477/02-10-2015 γνωμοδότηση της επιτροπής επί των ενστάσεων Β. Απορρίπτει τις αρ. 31381/16-09-2015 και αρ. 31740/18-09-2015 ενστάσεις της εταιρείας «ΠΛΑΓΓΕΤΗΣ ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΑΝΤΩΝΙΟΣ» (με το ίδιο περιεχόμενο) Γ. Εγκρίνει το Α.Π. 31684/18-09-2015 πρακτικό αξιολόγησης οικονομικών προσφορών και υπ' αριθ. 35645/20-10-2015 συμπληρωματικό πρακτικό αξιολόγησης οικονομικών προσφορών για την Συντήρηση και επισκευή Μηχανημάτων- Οχημάτων του Δήμου Κω Β. Κατακυρώνει μέρος του διενεργηθέντα ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την Συντήρηση και επισκευή Μηχανημάτων- Οχημάτων του Δήμου Κω και συγκεκριμένα την ανάθεση στην εταιρεία ΚΛΩΝΑΡΗΣ Ν. & ΥΙΟΣ Ο.Ε. την εργασία επισκευής των οχημάτων που αναφέρονται στο υπ' αριθ. 31684/18-09-2015 πρακτικό της επιτροπής με συνολική τιμή 53.707,00 € (άνευ ΦΠΑ), στην ΜΑΝΤΟΥΚΟΣ ΠΕΤΡΟΣ ΔΑΥΪΔ την εργασία επισκευής των οχημάτων που αναφέρονται στο υπ' αριθ. 31684/18-09-2015 πρακτικό της επιτροπής με συνολική τιμή 81.193,65 € (άνευ ΦΠΑ), στην εταιρεία ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΑΝΤΩΝΟΠΟΥΛΟΣ ΚΑΙ ΣΙΑ Ο.Ε. την εργασία επισκευής των οχημάτων-μηχανημάτων του Δήμου σε θέματα μηχανουργείου – τόννου με τιμή 49.870,00 € (άνευ ΦΠΑ) και στην εταιρεία ΠΛΑΓΓΕΤΗΣ ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΤΟΥ ΑΝΤΩΝΙΟΥ», την εργασία επισκευής των ελαστικών των οχημάτων-μηχανημάτων του Δήμου με τιμή 24.000,00 € (άνευ ΦΠΑ) σύμφωνα με το υπ' αριθ. 35645/20-10-2015 συμπληρωματικό πρακτικό. Γ. Διαθέτει πίστωση ποσού 242.173.954€ η οποία θα βαρύνει τους Κ.Α. 10.6263, 15.6263, 20.6262, 20.6263, 25.6263, 30.6263, 35.6263, 20.6264, 30.6264. Δ. Την κήρυξη ως άγονου του ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την ομάδα 2 (εργασίες συντήρησης και επισκευής των μηχανημάτων-οχημάτων και βοηθητικού εξοπλισμού του Δήμου Κω σε Ηλεκτρολογικά θέματα) που δεν δόθηκε προσφορά και την παραπομπή του θέματος στο Δ.Σ. για λήψη απόφασης απευθείας ανάθεσης μετά από διαπραγμάτευση, χωρίς μεταβολή των όρων της διακήρυξης και των τεχνικών προδιαγραφών, ποσού 33.630,00€ άνευ ΦΠΑ».

12. Επιπρόσθετα, ο Δήμος Κω προσκόμισε την υπ' αριθ. πρωτ. 38895/18.11.2015 Βεβαίωση, από την

οποία προκύπτει ότι δεν εκκρεμούν ενστάσεις, προσφυγές, αιτήσεις ασφαλιστικών μέτρων ή άλλα ένδικα μέσα κατά των εκτελεστών διοικητικών πράξεων του διαγωνισμού.

13. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Κω, με το υπ' αριθ. πρωτ. 37250/04.11.2015 έγγραφο-αίτημά του, όπως συμπληρώθηκε, και στο οποίο επισυνάπτεται το σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007, για την σύναψη σύμβασης Συντήρησης και Επισκευής Μηχανημάτων και Οχημάτων Δήμου Κω, για το έτος 2015, για την ομάδα «*Δαπάνη εργασιών συντήρησης και επισκευής μηχανημάτων – οχημάτων και βοηθητικού εξοπλισμού που άπτονται σε θέματα Ηλεκτρολογικά*», προϋπολογισμού του αιτήματος 33.630,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, κατόπιν προηγηθέντος, εν μέρει άγονου, διεθνούς ανοιχτού διαγωνισμού συνολικού προϋπολογισμού 253.365,00€ πλέον ΦΠΑ.

II. Νομικό πλαίσιο

14. Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προβλέπεται ότι: «[...] 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 εμπíπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των ανωτέρω προεδρικών διαταγμάτων. [...]».

15. Στο άρθρο 6 παρ. 1 του π.δ. 60/2007 «Προσαρμογή της ελληνικής νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ...» ορίζεται ότι : «...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 i) από αναθέτουσες αρχές άλλες από εκείνες που αναφέρονται στο Παράρτημα IV [...]».

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 στα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, το ως άνω ποσό αναπροσαρμόστηκε στις 207.000 ευρώ.

16. Επίσης, στο άρθρο 8 παρ. 1, 3 και 5 του π.δ. 60/2007 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 καταταμηθεί, 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...».

17. Στο άρθρο 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007 «Διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού» (άρθρο 31 οδηγίας 2004/18/ΕΚ), ορίζεται: «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 [...]».

18. Το άρθρο 30 «Σύνταξη και λεπτομέρειες δημοσίευσης των προκηρύξεων» του π.δ. 60/2007 ορίζει ότι: «1...5. . Οι προκηρύξεις και το περιεχόμενό τους δεν μπορούν να δημοσιεύονται σε εθνικό επίπεδο πριν από την ημερομηνία της αποστολής τους στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή. 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» σύμφωνα με το άρθρο 29 παράγραφος 1 πρώτο εδάφιο, πρέπει δε να αναφέρουν την ημερομηνία αποστολής της σχετικής ειδοποίησης στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή ή της δημοσίευσης στο «προφίλ αγοραστή». Οι προκαταρκτικές προκηρύξεις δεν δημοσιεύονται στο «προφίλ αγοραστή» πριν από την αποστολή στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή της ειδοποίησης με την οποία ανακοινώνεται η δημοσίευσή τους με τη μορφή αυτή, πρέπει δε να αναφέρουν την ημερομηνία της αποστολής».

19. Το άρθρο 32 του π.δ. 60/2007 ορίζει ότι: «1. Κατά τον καθορισμό των προθεσμιών παραλαβής των προσφορών και των αιτήσεων συμμετοχής, οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν υπόψη, ιδίως, το πολύπλοκο της σύμβασης και τον χρόνο που απαιτείται για την προετοιμασία των προσφορών, με την επιφύλαξη των ελαχίστων προθεσμιών που καθορίζονται στο παρόν άρθρο. 2. Στις ανοικτές διαδικασίες, η ελάχιστη προθεσμία παραλαβής των προσφορών ανέρχεται σε πενήντα δύο (52) ημέρες από την ημερομηνία αποστολής της προκήρυξης διαγωνισμού. ... 5. Όταν οι προκηρύξεις καταρτίζονται και αποστέλλονται με ηλεκτρονικά μέσα σύμφωνα με τη μορφή και τις λεπτομέρειες διαβίβασης που προβλέπονται στο Παράρτημα VIII σημείο 3, οι προθεσμίες παραλαβής των προσφορών που ορίζονται στις παραγράφους 2 και 4, για τις ανοικτές διαδικασίες, και η προθεσμία παραλαβής των αιτήσεων συμμετοχής που ορίζεται στην παράγραφο 3 εδάφιο α), για τις κλειστές και με διαπραγμάτευση διαδικασίες και τον ανταγωνιστικό διάλογο, μπορούν να συντμηθούν κατά επτά (7) ημέρες. 6. Σύντμηση κατά πέντε (5) ημέρες των προθεσμιών παραλαβής των προσφορών που ορίζονται στην παράγραφο 2 και στην παράγραφο 3 εδάφιο β), είναι δυνατή όταν η αναθέτουσα αρχή παρέχει, με ηλεκτρονικό μέσο και από την ημερομηνία δημοσίευσης της προκήρυξης, σύμφωνα με το Παράρτημα VIII, ελεύθερη, άμεση και πλήρη πρόσβαση στη συγγραφή υποχρεώσεων και στα λοιπά τεύχη του διαγωνισμού, προσδιορίζοντας στο κείμενο της προκήρυξης την ηλεκτρονική διεύθυνση στην οποία διατίθεται η εν λόγω τεκμηρίωση. Η σύντμηση αυτή μπορεί να ορίζεται επιπλέον της μείωσης που προβλέπεται στην παράγραφο 5. [...]».

20. 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...». Επίσης, 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[...] 4. Στο βαθμό που είναι απόλυτα αναγκαίο, όταν για κατεπείγοντες λόγους οφειλομένους σε γεγονότα που δεν είναι δυνατό να προβλεφθούν από τις αναθέτουσες αρχές, δεν είναι δυνατό να τηρηθούν οι προϋποθέσεις που απαιτούνται στους ανοικτούς ή κλειστούς διαγωνισμούς." 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».

21. 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. [...]».

22. 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

23. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Κω αφορά στην ανάθεση σύμβασης, με την έννοια της περίπτωσης (γ) της παραγράφου 2 του άρθρου 2 του π.δ. 60/2007 και η αιτούμενη προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης εμπίπτει στη διάταξη της περ. α' της παρ. 1 του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για την σύναψη σύμβασης με αντικείμενο την συντήρηση

και επισκευή μηχανημάτων και οχημάτων Δήμου Κω, για το έτος 2015, προϋπολογισμού του αιτήματος 33.630,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, κατόπιν προηγηθέντος, εν μέρει άγονου, διεθνούς ανοιχτού διαγωνισμού συνολικού προϋπολογισμού 253.365,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή γνώμης, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 6 και 8 παρ. 1 του π.δ. 60/2007 και του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ, υποπερίπτωση δδ) του ν. 4013/2011.

24. 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 την 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 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 18ης Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28ης Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13ης Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).

25. Εν προκειμένω τυγχάνει εφαρμογής η διάταξη του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007 της οποίας γίνεται ρητά επίκληση από τον αιτούντα Δήμο και στη βάση της οποίας οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης και προϋποθέτει:

α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία,

Όπως παγίως έχει κριθεί, 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 υποκειμένης 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 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) 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.

Εν προκειμένω, από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης και κρίνοντας, καταρχάς, την πλήρωση της προϋπόθεσης για προηγούμενη νομίμως διεξαχθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, προκύπτουν τα εξής:

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

Ο Δήμος Κω προσέφυγε σε δημόσιο διεθνή ανοικτό μειοδοτικό διαγωνισμό για την «*Συντήρηση και Επισκευή Μηχανημάτων και Οχημάτων Δήμου Κω για το έτος 2015*», ενδεικτικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 253.365,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ήτοι 293.903,40€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 16%. Στο πλαίσιο του ως άνω διαγωνισμού υποβλήθηκαν καταρχήν προσφορές εκ μέρους τεσσάρων (4) προμηθευτών (βλ. ανωτέρω ιστορικό, υπό 6). Στο επόμενο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, ήτοι του ελέγχου των οικονομικών προσφορών, κατακυρώθηκαν οι τρεις (1,3 και 4) από τις τέσσερις συνολικά ομάδες του διαγωνισμού. Ως εκ τούτου, ο διαγωνισμός απέβη άγονος ως προς την ομάδα 2 «*εργασίες συντήρησης και επισκευής μηχανημάτων – οχημάτων και βοηθητικού εξοπλισμού που άπτονται σε θέματα Ηλεκτρολογικά*», προϋπολογισμού 33.630,00€ (βλ. ανωτέρω ιστορικό, υπό 11).

Από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι στον εν λόγω διαγωνισμό διαπιστώνεται η κατωτέρω νομική πλημμέλεια που συνδέεται με την τήρηση των διατυπώσεων δημοσιότητας του ως άνω διεθνούς διαγωνισμού και τους όρους διεξαγωγής του:

Στο άρθρο 2 της διακήρυξης ορίστηκε ότι:

«ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΑ & ΩΡΑ ΕΝΑΡΞΗΣ ΥΠΟΒΟΛΗΣ ΤΩΝ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ: 14/08/2015 και ώρα 08:00:00 π.μ. ΚΑΤΑΛΗΚΤΙΚΗ ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΑ & ΩΡΑ ΥΠΟΒΟΛΗΣ ΤΩΝ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ: 24/08/2015 και ώρα 22:00:00 μ.μ.».

Εν αντιθέσει με τον ως άνω όρο της διακήρυξης, στο τυποποιημένο Έντυπο Προκήρυξης του διαγωνισμού που δημοσιεύτηκε στην Ε.Ε.Ε.Ε., στο εδάφιο IV.3.4. αναφέρεται ότι «*Προθεσμία παραλαβής των προσφορών ή των αιτήσεων συμμετοχής: 14.8.2015 – 8:00*».

Κατά παράβαση της διάταξης της παραγράφου 5 του άρθρου 30 του π.δ. 60/2007, οι πληροφορίες που δημοσιεύθηκαν σε εθνικό επίπεδο αναφορικά με την προθεσμία παραλαβής των προσφορών και την ημερομηνία ανοίγματος των προσφορών ήταν διαφορετικές από αυτές που εστάλησαν στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή. Οι υποψήφιοι συμμετέχοντες, που έλαβαν γνώση για τον εν λόγω διαγωνισμό μέσω της διακήρυξης ή του εθνικού τύπου, είχαν καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 24^η Αυγούστου 2015, ενώ οι υποψήφιοι συμμετέχοντες που έλαβαν γνώση μέσω του τυποποιημένου εντύπου της Ε.Ε.Ε.Ε., είχαν καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 14^η Αυγούστου 2015 (βλ. σχετ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. Αποφ. 74/2015).

Η παράλειψη ή η πλημμελής τήρηση των διατυπώσεων δημοσιότητας συνιστά παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας του διαγωνισμού, η οποία πλήττει τις αρχές του ανταγωνισμού, της πρόσβασης στις διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων και της διαφάνειας και καθιστά μη νόμιμη τη διαγωνιστική διαδικασία (βλ. Ελ. Συν. VI Τμήμα 935/2013, 408/2012, 2263, 1780, 1646/2011), με επακόλουθο τη μη νόμιμη προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης.

26. Συνεπώς, παρέλκει η εξέταση των λοιπών προϋποθέσεων του άρθρου 25 παρ.1 περ. α' του π.δ. 60/2007.

27. 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.

28. Εν όψει των ανωτέρω εκτεθέντων, διαπιστώνεται ότι δεν προκύπτει η συνδρομή των προϋποθέσεων για την υιοθέτηση της εξαιρετικής διαδικασίας διαπραγμάτευσης εκ μέρους του Δήμου Κω κατ' εφαρμογή της περ. α' της παρ. 1 του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007. Επίσης, δεν προέκυψαν άλλα στοιχεία που να αποδεικνύουν και να αιτιολογούν ειδικά και με επαρκή τεκμηρίωση την συνδρομή περιστάσεων που επιτρέπουν την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις λοιπές διατάξεις των άρθρων 24 ή 25 του π.δ. 60/2007.

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 Αρχή ομόφωνα αποφασίζει:

Τη μη παροχή σύμφωνης γνώμης, επί του αιτήματος του Δήμου Κω, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, κατά τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, για την ανάθεση σύμβασης εργασιών συντήρησης και επισκευής μηχανημάτων – οχημάτων και βοηθητικού εξοπλισμού που άπτονται σε θέματα Ηλεκτρολογικά (Ομάδα 2), για το έτος 2015, προϋπολογισμού 33.630,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα 23.11.2015

Θεωρήθηκε

Ο Πρόεδρος

Δημήτριος Ράικος