



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΑΠΟΦΑΣΗ

275/2015

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 26η Νοεμβρίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαπέντε (2015) ημέρα Πέμπτη και ώρα 11:00 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. Αντιπρόεδρος:** Χριστίνα Μπουσουλέγκα
- 2. Μέλη:** Ευάγγελος Καραμανλής
Ιωάννα Κουλούρη
Δημήτριος Λουρίκας
Δημήτριος Σταθακόπουλος

Γραμματέας: Δημήτριος Πλουμιστός, Προϊστάμενος Τμήματος Διοικητικών Υπηρεσιών

Εισηγήτρια: Καλλιόπη Καϊιάφα, ΕΕΠ Νομικός

Ερώτημα: Το με αρ. πρωτ. 68893/04-11-2015 αίτημα του Δήμου Χανίων προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ (εφεξής "Αρχή") και τα συνημμένα σε αυτό στοιχεία, τα οποία παρελήφθησαν από την Αρχή στις 06-11-2015 και έλαβαν αρ. πρωτ. 4948.

Θέμα: Διατύπωση σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης κατόπιν προηγηθέντος δημόσιου διεθνούς διαγωνισμού, για το έργο “Προμήθεια Ιατροτεχνολογικού και Ξενοδοχειακού Εξοπλισμού για το Κέντρο Υγείας Αστικού Τύπου του Δήμου Χανίων”, προϋπολογισμού 310.630,00 ευρώ, χωρίς ΦΠΑ.

I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

1. Από το φάκελο της υπόθεσης, προκύπτουν τα ακόλουθα στοιχεία:

α) Με την υπ. αριθ. 294/16-4-2015 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου Χανίων εγκρίθηκε η διενέργεια διαγωνισμού για το έργο “Προμήθεια Ιατροτεχνολογικού και Ξενοδοχειακού Εξοπλισμού για το Κέντρο Υγείας Αστικού Τύπου του Δήμου Χανίων”. Επισημαίνεται ότι το παραπάνω αποτελεί υποέργο της πράξης: «Κατασκευή και Εξοπλισμός του Κέντρου Υγείας Αστικού Τύπου στο Δήμο Χανίων» του Επιχειρησιακού Προγράμματος «Κρήτη & Νήσοι Αιγαίου» με Κωδικό MIS 383662 και με συνολική δημόσια δαπάνη 4.999.630,00€ (απόφαση ένταξης με αριθμ. 5241/02-10-2012).

β) Με την με αριθ. 466/9-6-2015 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Χανίων εγκρίθηκαν οι όροι και οι τεχνικές προδιαγραφές της συγκεκριμένης προμήθειας, καθώς και η σχετική δαπάνη με τη διάθεση αντίστοιχης πίστωσης. Συγκεκριμένα, αποφασίστηκε η διενέργεια της προμήθειας να γίνει μετά από διεθνή ανοιχτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή και ενδεικτικό προϋπολογισμό €382.075,00, συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α (310.630,00 άνευ ΦΠΑ). Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 27/07/2015. Σύμφωνα με την διακήρυξη, ο διαγωνισμός αφορούσε την προμήθεια – εγκατάσταση - θέση σε λειτουργία - εκπαίδευση και παράδοση προς χρήση του Ιατροτεχνολογικού και Ξενοδοχειακού Εξοπλισμού (ιατρικός εξοπλισμός και επίπλωση) που είναι απαραίτητος για τη λειτουργία Κέντρου Υγείας αστικού τύπου στον Δήμο Χανίων και είχε χωριστεί στα παρακάτω εβδομήντα (70) είδη:

A/A	ΚΩΔΙΚΟΣ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ ΤΕΜΑΧΙΑ	ΕΙΔΟΣ
1	B3A01	1	ΗΛΕΚΤΡΙΚΟΣ ΚΛΙΒΑΝΟΣ ΤΑΧΕΙΑΣ ΑΠΟΣΤΕΙΡΩΣΗΣ
2	B8B00	1	ΨΥΓΕΙΟ ΑΠΟΘΗΚΕΥΣΗΣ ΦΑΡΜΑΚΩΝ ΠΑΓΚΟΥ
3	B8E00	1	ΕΠΙΔΑΠΕΔΙΟ ΨΥΓΕΙΟ ΕΡΓΑΣΤΗΡΙΟΥ
4	C0B03	3	ΚΛΙΝΗ ΝΟΣΗΛΕΙΑΣ, ΗΛΕΚΤΡΙΚΗ
5	C0S00	4	ΣΤΑΤΩ ΟΡΩΝ ΤΡΟΧΗΛΑΤΟ
6	C0V00	3	ΠΑΡΑΒΑΝ ΤΡΟΧΗΛΑΤΟ
7	C1K10	1	ΕΡΜΑΡΙΟ ΑΠΟΘΗΚΕΥΣΗΣ ΧΕΙΡΟΥΡΓΕΙΟΥ

8	C1M00	4	ΚΛΙΝΗ ΕΞΕΤΑΣΤΗΡΙΩΝ
9	C1M02	5	ΣΚΑΛΟΠΑΤΑΚΙ ΕΞΕΤΑΣΤΙΚΗΣ ΚΛΙΝΗΣ
10	C1N00	1	ΠΟΛΥΘΡΟΝΑ ΑΙΜΟΛΗΨΙΑΣ
11	C1Q01	1	ΓΥΨΟΠΡΙΟΝΟ ΗΛΕΚΤΡΙΚΟ
12	C1R00	1	ΒΡΕΦΟΖΥΓΟΣ, ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΟΣ
13	C1U01	3	ΖΥΓΟΣ ΔΑΠΕΔΟΥ ΜΕ ΑΝΑΣΤΗΜΟΜΕΤΡΟ
14	C2B08	1	ΑΠΙΝΙΔΩΤΗΣ ΔΙΦΑΣΙΚΟΣ, ΔΥΝΑΤΟΤΗΤΑ ΒΗΜΑΤΟΔΟΤΗ
15	C2B09	1	ΑΠΙΝΙΔΩΤΗΣ ΑΥΤΟΜΑΤΟΣ
16	C2C00	2	ΑΣΚΟΣ ΑΝΑΖΩΟΓΟΝΗΣΗΣ ΕΝΗΛΙΚΩΝ
17	C2C01	1	ΑΣΚΟΣ ΑΝΑΖΩΟΓΟΝΗΣΗΣ ΠΑΙΔΙΑΤΡΙΚΟΣ
18	C2L00	3	ΔΙΑΓΝΩΣΤΙΚΟ ΣΕΤ
19	C2P10	1	ΟΡΓΑΝΟ ΑΝΑΙΜΑΚΤΗΣ ΜΕΤΡΗΣΗΣ ΠΙΕΣΗΣ/ΡΥΘΜΟΥ/ΟΞΥΜΕΤΡΙΑΣ
20	C2P11	3	ΣΦΥΓΜΟΜΑΝΟΜΕΤΡΟ, ΕΝΗΛΙΚΩΝ, ΦΟΡΗΤΟ
21	C2P12	1	ΣΦΥΓΜΟΜΑΝΟΜΕΤΡΟ, ΠΑΙΔΩΝ, ΦΟΡΗΤΟ
22	C2P15	1	ΣΦΥΓΜΟΜΑΝΟΜΕΤΡΟ, ΚΙΝΗΤΟ
23	C2T00	6	ΣΤΗΘΟΣΚΟΠΙΟ
24	C3A01	5	ΤΡΟΧΗΛΑΤΟ ΕΠΙΔΕΣΗΣ ΤΡΑΥΜΑΤΩΝ/ΕΡΓΑΛΕΙΩΝ, ΜΕΣΑΙΟ
25	C3I01	1	ΤΡΟΧΗΛΑΤΟ ΦΑΡΜΑΚΩΝ/ ΕΠΙΔΕΣΗΣ ΤΡΑΥΜΑΤΩΝ
26	C3I04	1	ΤΡΟΧΗΛΑΤΟ ΕΠΕΙΓΟΝΤΩΝ/ΑΝΑΖΩΟΓΟΝΗΣΗΣ
27	C3I07	1	ΤΡΟΧΗΛΑΤΟ ΦΑΡΜΑΚΩΝ/ΕΠΙΔΕΣΗΣ ΤΡΑΥΜΑΤΩΝ
28	C3L01	1	ΑΝΑΡΡΟΦΗΣΗ, ΗΛΕΚΤΡΙΚΗ, ΦΟΡΗΤΗ, ΥΨΗΛΟΥ ΚΕΝΟΥ, ΜΟΝΗΣ ΦΙΑΛΗΣ
29	C3L04	1	ΑΝΑΡΡΟΦΗΣΗ, ΗΛΕΚΤΡΙΚΗ, ΤΡΟΧΗΛΑΤΗ, ΥΨΗΛΟΥ ΚΕΝΟΥ, ΔΙΠΛΗΣ ΦΙΑΛΗΣ
30	C3R00	1	ΤΡΟΧΗΛΑΤΟ ΓΥΨΟΥ
31	C3W00	1	ΛΕΚΑΝΟΣΤΑΤΗΣ, ΑΠΛΟΣ
32	C4G00	1	ΑΝΤΛΙΑ ΕΓΧΥΣΗΣ, ΟΓΚΟΜΕΤΡΙΚΗ
33	C4J01	4	ΕΞΕΤΑΣΤΙΚΗ ΛΥΧΝΙΑ, ΕΠΙΤΟΙΧΙΑ
34	C4L01	1	ΤΕΝΤΑ ΟΞΥΓΟΝΟΥ
35	C5N10	2	ΦΟΡΕΙΟ ΑΣΘΕΝΩΝ, ΕΠΕΙΓΟΝΤΩΝ, ΜΕΤΑΒΛΗΤΟΥ ΥΨΟΥΣ

36	D3M04	2	ΑΝΑΠΗΡΙΚΗ ΠΟΛΥΘΡΟΝΑ, ΕΝΗΛΙΚΩΝ
37	E0G00	1	ΡΟΟΜΕΤΡΟ/ΡΥΘΜΙΣΤΗΣ ΦΙΑΛΗΣ ΟΞΥΓΟΝΟΥ, ΜΕ ΥΓΡΑΝΤΗΡΑ
38	E0K00	1	ΤΡΟΧΗΛΑΤΟ ΦΙΑΛΗΣ
39	E0P10	1	ΑΝΑΠΝΕΥΣΤΗΡΑΣ, ΦΟΡΗΤΟΣ, ΜΕΤΑΦΟΡΑΣ ΕΠΕΙΓΟΝΤΩΝ
40	E2A01	1	ΧΕΙΡΟΥΡΓΙΚΟ ΤΡΑΠΕΖΙ, ΥΔΡΑΥΛΙΚΟ, ΤΡΟΧΗΛΑΤΟ
41	E2J00	1	ΤΡΟΧΗΛΑΤΟΣ ΚΑΔΟΣ ΧΕΙΡΟΥΡΓΕΙΟΥ
42	E2L00	1	ΤΡΟΧΗΛΑΤΟ ΕΡΓΑΛΕΙΟΔΟΣΙΑΣ
43	E2Q00	1	ΧΕΙΡΟΥΡΓΙΚΗ ΛΥΧΝΙΑ, ΚΙΝΗΤΗ, ΜΙΚΡΗ
44	E3J02	1	ΗΛΕΚΤΡΟΧΕΙΡΟΥΡΓΙΚΗ ΜΟΝΑΔΑ
45	E4H04	1	ΜΟΝΙΤΟΡ ΦΟΡΗΤΟ, 6 ΚΑΝΑΛΙΩΝ
46	E4P05	1	ΟΡΓΑΝΟ ΜΕΤΡΗΣΗΣ ΠΑΛΜΟΥ – ΟΞΥΜΕΤΡΙΑΣ, ΟΛΙΚΗ ΑΙΜΟΣΦΑΙΡΙΝΗ
47	E5B00	2	ΗΚΓ ΠΟΛΥΚΑΝΑΛΟΣ, ΤΡΟΧΗΛΑΤΟΣ
48	E5B01	1	ΗΚΓ 3-ΚΑΝΑΛΟΣ, ΤΡΟΧΗΛΑΤΟΣ
49	E6A99	1	ΧΕΙΡΟΥΡΓΙΚΑ ΕΡΓΑΛΕΙΑ
50	H0A03	1	ΑΚΤΙΝΟΛΟΓΙΚΟ ΜΗΧΑΝΗΜΑ, ΓΕΝΙΚΟ, ΣΤΗΜΕΝΟ ΣΤΟ ΔΑΠΕΔΟ ΜΕ BUCKY
51	H0C19	1	ΣΥΣΤΗΜΑ ΥΠΟΛΟΓΙΣΤΙΚΗΣ ΑΚΤΙΝΟΓΡΑΦΙΑΣ, ΠΛΗΡΕΣ
52	H1A00	1	ΠΟΔΙΕΣ ΑΚΤΙΝΟΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ
53	H3A01	6	ΔΙΑΦΑΝΟΣΚΟΠΙΟ ΕΠΙΤΟΙΧΙΟ, ΔΙΠΛΟ
54	H3A02	1	ΔΙΑΦΑΝΟΣΚΟΠΙΟ ΕΠΙΤΟΙΧΙΟ, ΠΟΛΛΑΠΛΟ
55	H6B08	1	ΕΓΧΡΩΜΟΣ ΥΠΕΡΗΧΟΓΡΑΦΟΣ ΓΕΝΙΚΗΣ ΧΡΗΣΕΩΣ
56	I0B02	1	ΑΥΤΟΜΑΤΟΣ ΒΙΟΧΗΜΙΚΟΣ ΑΝΑΛΥΤΗΣ, ΜΙΚΡΗΣ ΧΩΡΗΤΙΚΟΤΗΤΑΣ
57	I0F00	1	ΑΝΑΛΥΤΗΣ ΡΗ/ ΑΕΡΙΩΝ ΑΙΜΑΤΟΣ, ΗΛΕΚΤΡΟΛΥΤΩΝ
58	I1A00	1	ΑΥΤΟΜΑΤΟΣ ΑΝΑΛΥΤΗΣ ΑΙΜΑΤΟΣ
59	I1D05	1	ΧΡΟΝΟΜΕΤΡΟ ΠΡΟΘΡΟΜΒΙΝΗΣ
60	I1L00	1	ΑΝΑΛΥΤΗΣ ΟΥΡΩΝ
61	I2A00	1	ΦΥΓΟΚΕΝΤΡΟΣ ΓΕΝΙΚΗΣ ΧΡΗΣΗΣ, ΜΙΚΡΗ
62	I4A01	1	ΜΙΚΡΟΣΚΟΠΙΟ ΓΕΝΙΚΗΣ ΧΡΗΣΗΣ
63	I4V03	1	ΣΥΣΤΗΜΑ ΕΠΕΞΕΡΓΑΣΙΑΣ ΥΔΑΤΩΝ, ΕΡΓΑΣΤΗΡΙΟΥ, ΜΙΚΡΗΣ ΧΩΡΗΤΙΚΟΤΗΤΑΣ

64	I5A00	1	ΑΥΤΟΜΑΤΗ ΠΙΠΕΤΤΑ ΣΤΑΘΕΡΟΥ ΟΓΚΟΥ
65	I5B00	1	ΑΥΤΟΜΑΤΗ ΠΙΠΕΤΤΑ ΜΕΤΑΒΛΗΤΟΥ ΟΓΚΟΥ
66	I5O00	1	ΑΝΑΔΕΥΤΗΡΑΣ, ΜΑΓΝΗΤΙΚΟΣ, ΜΕ ΕΣΤΙΑ
67	15X00	2	ΧΡΟΝΟΜΕΤΡΟ
68	I6B00	8	ΣΚΑΜΠΟ ΕΡΓΑΣΤΗΡΙΩΝ
69	I6L01	1	ΜΕΤΡΗΤΗΣ ΓΛΥΚΟΖΗΣ, ΦΟΡΗΤΟΣ
70	I7A04	1	ΑΥΤΟΜΑΤΟ ΠΛΥΝΤΗΡΙΟ, ΥΑΛΙΚΩΝ, ΜΙΚΡΗΣ ΧΩΡΗΤΙΚΟΤΗΤΑΣ

γ) Επισημαίνεται ότι σύμφωνα με το άρθρο 7 “Περιεχόμενο Προσφορών” της διακήρυξης:

7.1.2. Η Τεχνική Προσφορά
(...)

7.1.2. Α) Ο Τεχνικός Φάκελος Προσφοράς του Ιατροτεχνολογικού και Ξενοδοχειακού Εξοπλισμού, θα περιλαμβάνει υποχρεωτικά :

α. Συνοπτικό κατάλογο του προσφερόμενου ιατρικού εξοπλισμού, με αύξοντα κωδικό είδους, όπως εμφανίζονται στο τεύχος της Μελέτης Κατάλογος Ποσοτήτων Εξοπλισμού.

Ο κατάλογος θα είναι σε μορφή πίνακα και θα περιλαμβάνει τις παρακάτω στήλες:

(...)

(στ) «Επίσημος Αντιπρόσωπος» ή «Διανομέας» στην Ελλάδα

β. Για κάθε προσφερόμενο είδος θα περιλαμβάνονται υποχρεωτικά :

(α) Φύλλο Συμμόρφωσης προς τις Τεχνικές Προδιαγραφές, με το οποίο θα απαντώνται λεπτομερώς και με σαφήνεια τα ζητούμενα από τις τεχνικές προδιαγραφές, (ει δυνατόν με παραπομπές στα επίσημα φύλλα τεχνικών πληροφοριών του οίκου κατασκευής).

(β) Η σύνθεση του προσφερόμενου μηχανήματος (βασική μονάδα, λογισμικό, δυνατότητες, εξαρτήματα), δηλ. όπως τελικά θα παραδοθεί.

(γ) Πρωτότυπη τεκμηρίωση, με επίσημα φύλλα τεχνικών πληροφοριών και προσπέκτους του κατασκευαστικού οίκου.

(δ) Πιστοποιητικό CE Mark, για όλα τα ιατρικά προϊόντα

(ε) Πιστοποιητικά Συστήματος Διασφάλισης Ποιότητας (ISO 9001) ή αντίστοιχα του κατασκευαστικού οίκου.

7.1.2. Β) Ο προσφερόμενος εξοπλισμός θα πρέπει να πληροί τα παρακάτω:

(α) να είναι απόλυτα καινούργιος.

(β) να καλύπτει το σύνολο των μορφολογικών, τεχνικών και λειτουργικών απαιτήσεων των προδιαγραφών της μελέτης καθώς και των προδιαγραφών ασφαλείας.

(γ) Ο προσφερόμενος εξοπλισμός θα είναι σύγχρονης τεχνολογίας και να βρίσκεται οπωσδήποτε σε σειρά παραγωγής και να προέρχεται από ευφώνως γνωστούς κατασκευαστικούς οίκους με έδρα την Ευρωπαϊκή Ένωση (Ε.Ε.) κλπ.

(δ) Να έχει εγκατασταθεί σε παρόμοια έργα στην Ελλάδα ή στην Ε.Ε.

(ε) Να είναι σύμφωνος με τα διεθνή πρότυπα και να καλύπτει οπωσδήποτε την οδηγία 93/42/MDD.

(στ) Να υπάρχει τοπικός Αντιπρόσωπος ή Διανομές του εξοπλισμού στην Ελλάδα, νόμιμα εγκατεστημένος (π.χ. εγγραφή στο οικείο επαγγελματικό επιμελητήριο), που να διαθέτει επαρκή εμπειρία και οργάνωση ώστε να έχει την δυνατότητα για την πλήρη τεχνική υποστήριξη του εξοπλισμού για χρονική διάρκεια τουλάχιστον επιπρόσθετων 3 ετών μετά την παρέλευση του χρόνου εγγύησης (διευκρίνιση : οι συγκεκριμένες υπηρεσίες στο διάστημα αυτό δεν περιλαμβάνονται στις συμβατικές υποχρεώσεις του Αναδόχου).

7.2. Περιεχόμενα (υπο)φακέλου “Οικονομική Προσφορά”

(...)

7.2.2. Δεν θα λαμβάνεται υπόψη προσφορά, η οποία θα δίδεται για μέρος μόνο των ποσοτήτων ή των ειδών. Γι' αυτό οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να προσφέρουν όλα τα είδη και ολόκληρη την ποσότητα που αναγράφεται στον ενδεικτικό προϋπολογισμό .”

δ) Στις 10-06-2015 απεστάλη προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε) περίληψη των ουσιαστών όρων και στοιχείων της διακηρύξεως του διαγωνισμού. Η αναλυτική διακήρυξη και τα συνημμένα σε αυτή τεύχη δημοπράτησης δημοσιεύθηκαν στη Διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) με Αύξοντα Αριθμό Συστήματος (ΕΣΗΔΗΣ) 10450 στις 16-6-2015 με ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών την 17/7/2015 και ημερομηνία λήξης την 27/7/2015. Η προκήρυξη δημοσιεύθηκε στο πρόγραμμα «ΔΙΑΥΓΕΙΑ» με ΑΔΑ: 71ΑΟΩΗ5-ΚΥΙ, στο ΚΗΜΔΗΣ (ΑΔΑΜ: 14PROC002849151), στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβέρνησης (ΦΕΚ 274/12-06-2015) και στις εφημερίδες Χανιώτικα Νέα, Νέοι Ορίζοντες της Κρήτης, Γενική Δημοπρασιών (17/6/2015) και Ηχώ των Δημοπρασιών (17/6/2015).

ε) Επισημαίνεται ότι στις 7/7/2015 κατατέθηκε “αίτημα” της εταιρείας “ΦΙΛΙΠΣ ΕΛΛΑΣ ΑΕΒΕ” όπου ζητείτο η τροποποίηση του όρου 7.2.2. Με το με αριθμ. Πρωτ. 41893/8-7-2015 έγγραφο, η αναθέτουσα αρχή απέρριψε το ανωτέρω “αιτημα”, με την αιτιολογία ότι τα σχετικά τεύχη δημοπράτησης εγκρίθηκαν από τη Διαχειριστική Αρχή και παρέπεμψε στο άρθρο 12 της διακήρυξης, όπου περιγράφεται η διαδικασία για τις εντάσεις-προσφυγές.

στ) Σύμφωνα με το από 31/7/2015 πρακτικό της, η Επιτροπή Διενέργειας του εν λόγω διαγωνισμού διαπίστωσε ότι δεν υποβλήθηκε καμιά προσφορά και εισηγήθηκε τη ματαίωση και επανάληψη του ίδιου διαγωνισμού. Η παραπάνω εισηγήση εγκρίθηκε με την υπ' αριθμ. 612/4-8-2015 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Χανίων.

ζ) Ακολούθως, εκδόθηκε η με αριθμ. Πρωτ. 47927/5-8-2015 επαναπροκήρυξη του διαγωνισμού με καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 28/9/2015. Κατά της ως άνω διακήρυξης κατατέθηκε η από 3/09/2015 προδικαστική προσφυγή της εταιρείας "GE HEALTHCARE ΦΑΡΜΑΚΕΥΤΙΚΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΚΑΙ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ". Σύμφωνα με την προαναφερόμενη προδικαστική προσφυγή, η εν λόγω εταιρεία έκανε μνεία στο άρθρο 7.2.2 της διακήρυξης και ζητήθηκε η ακύρωση του διαγωνισμού ή η τροποποίηση του συγκεκριμένου όρου. Συγκεκριμένα, η εταιρεία υποστήριξε ότι *"είναι εξαιρετικά δύσκολο, αν όχι αδύνατο"* όλα τα αιτούμενα ανομοιογενή είδη να διατίθενται στην Ελλάδα από τον ίδιο αποκλειστικό αντιπρόσωπο, δεδομένης μάλιστα της εξειδίκευσης και της ειδικής στόχευσης των εταιρειών του χώρου σε συγκεκριμένες κατηγορίες τόσο στην πώληση όσο και στην μετέπειτα υποστήριξη του προϊόντος και, κατά συνέπεια, η αναγκαστική σύμπραξη των προμηθευτών σε ενώσεις και κοινοπραξίες θα δημιουργούσε σημαντικά εμπόδια στον ανταγωνισμό και θα ζημίωνε την αναθέτουσα αρχή.

Επιπλέον, στην ίδια προδικαστική προσφυγή η εταιρεία υποστήριξε ότι οι τεχνικές προδιαγραφές του είδους 55: Έγχρωμος Υπερηχογράφος Γενικής Χρήσεως θέτουν υπερβολικά υψηλές απαιτήσεις και αποκλείουν *"χωρίς ουσιαστικό κλινικό λόγο"* τον ανταγωνισμό και, κατά συνέπεια, ζητούσε την τροποποίησή τους με συγκεκριμένες προτάσεις. Με την με αριθμ. 55338/15-9-2015 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, η ανωτέρω προσφυγή απορρίφθηκε. Συγκεκριμένα, η αναθέτουσα αρχή απάντησε ότι η ανωτέρω εταιρεία μπορεί να συμμετάσχει στον διαγωνισμό μέσω κοινοπραξίας ή με την υποβολή υπεύθυνης δήλωσης του κατασκευαστή του εργοστασίου του προϊόντος που δεν εμπορεύεται, καθώς και ότι, σύμφωνα με τον ΕΚΠΟΤΑ, οι τεχνικές προδιαγραφές κάθε αιτούμενου προϊόντος πρέπει να εξυπηρετούν τον σκοπό για τον οποίο προορίζονται και ότι η ένταξη τόσων ειδών σε μιά κατηγορία με κριτήριο κατακύρωσης τη συνολικά χαμηλότερη τιμή δίνει *"τη δυνατότητα σε κάθε προμηθευτή-διαγωνιζόμενο να προσφέρει κάποιο είδος που θα στοιχίζει περισσότερο από όσο είχε προυπολογισθεί"*.

η) Στις 05-08-2015 απεστάλη προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε) περίληψη των ουσιαστικών όρων και στοιχείων της επαναπροκήρυξης του διαγωνισμού. Η αναλυτική διακήρυξη και τα συνημμένα σε αυτή τεύχη δημοπράτησης δημοσιεύθηκαν στη Διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) με Αύξοντα Αριθμό Συστήματος (ΕΣΗΔΗΣ) 14934 στις 11-8-2015 με ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών την 21/9/2015 και ημερομηνία λήξης την 28/9/2015. Η προκήρυξη δημοσιεύθηκε στο πρόγραμμα «ΔΙΑΥΓΕΙΑ» με

ΑΔΑ: 7ΔΑΕΩΗ5-ΨΩΓ, στο ΚΗΜΔΗΣ (ΑΔΑΜ: 14PROC002962776), στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβέρνησης (ΦΕΚ 413/07-08-2015) και στις εφημερίδες Χανιώτικα Νέα, Νέοι Ορίζοντες της Κρήτης, Γενική Δημοπρασιών Ηχω των Δημοπρασιών (12/8/2015).

θ) Σύμφωνα με το από 02/10/2015 πρακτικό της, η Επιτροπή Διενέργειας του εν λόγω διαγωνισμού διαπίστωσε ότι δεν υποβλήθηκε καμιά προσφορά και εισηγήθηκε τη ματαίωσή του και την εκτέλεση της σχετικής προμήθειας με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης και χωρίς αλλαγή των όρων της διακήρυξης. Η παραπάνω εισήγηση εγκρίθηκε με την υπ αριθμ 761/13-10-2015 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Χανίων .

2. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Χανίων με το με αρ. πρωτ. 5734/13-05-2015 αίτημά του και το υποβληθέν σχέδιο απόφασης, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης για τη σύναψη σύμβασης Προμήθειας Ιατροτεχνολογικού και Ξενοδοχειακού Εξοπλισμού για το Κέντρο Υγείας Αστικού Τύπου του Δήμου Χανίων, συνολικού προϋπολογισμού 310.630,00 ευρώ, χωρίς ΦΠΑ, με βάση το άρθρο 25 παρ 1α' του Π.Δ. 60/2007.

II. Νομικό πλαίσιο

3. Το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ, υποπερίπτωση δδ) του ν. 4013/2011 ορίζει: *“δδ) Οι αποφάσεις των αναθέτουσών Αρχών που αφορούν προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημοσίων 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.”*

4. Περαιτέρω, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 3 του π.δ. 60/2007 *«Προσαρμογή της Ελληνικής Νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ “περί συντονισμού των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών”, όπως τροποποιήθηκε με την Οδηγία 2005/51/ΕΚ της Επιτροπής και την Οδηγία 2005/75/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 16^{ης} Νοεμβρίου 2005»* (Α' 64) ορίζεται ότι: *«Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις ενεργώντας με διαφάνεια».*

5. 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. 1336/2013 Κανονισμού για την τροποποίηση των οδηγιών 2004/17/EK, 2004/18/EK και 2009/81/EK του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, όσον αφορά τα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, το ως άνω ποσό αναπροσαρμόστηκε στις 134.000 και 207.000 ευρώ αντίστοιχα.

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

Διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού (άρθρο 31 οδηγίας 2004/18/EK).

«...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...».

Τέλος, το άρθρο 53 του ίδιου πδ ορίζει:

“2.Οι τεχνικές προδιαγραφές εξασφαλίζουν ισότιμη πρόσβαση στους προσφέροντες και δεν έχουν ως αποτέλεσμα τη δημιουργία αδικαιολόγητων εμποδίων στον ανταγωνισμό.

(...)

8. Οι τεχνικές προδιαγραφές, εκτός εάν αυτό δικαιολογείται από το αντικείμενο της σύμβασης, δεν μπορούν να κάνουν μνεία συγκεκριμένης κατασκευής ή προέλευσης ή ιδιαίτερων μεθόδων κατασκευής ούτε να κάνουν αναφορά σε σήμα, δίπλωμα ευρεσιτεχνίας ή τύπο καθώς και σε συγκεκριμένη καταγωγή ή παραγωγή, που θα είχε ως αποτέλεσμα να ευνοούνται ή να αποκλείονται ορισμένες επιχειρήσεις ή ορισμένα προϊόντα. Η εν λόγω μνεία ή παραπομπή επιτρέπεται, κατ' εξαίρεση, όταν δεν είναι δυνατόν να γίνεται αρκούντως ακριβής και κατανοητή περιγραφή του αντικείμενου της σύμβασης κατ' εφαρμογή των παραγράφων 3 και 4. Η μνεία ή η παραπομπή αυτή πρέπει να συνοδεύονται από τους όρους «ή ισοδύναμο».

7. Στα άρθρα της με αριθμ. 11389/93 Απόφασης με τίτλο «Ενιαίος Κανονισμός Προμηθειών Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α)» (ΦΕΚ 185/Β), ορίζεται: Άρθρο 3 παρ.2 « Οι όροι της διακήρυξης κάθε διαγωνισμού πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις». Άρθρο 3 γ. «Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν επίσης να συνάπτουν τις συμβάσεις προμηθειών προσφεύγοντας στη διαδικασία των διαπραγματεύσεων χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, στις ακόλουθες περιπτώσεις: 1. Όταν δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά μετά από πρόσκληση σε ανοικτό ή κλειστό διαγωνισμό, στο μέτρο που οι αρχικοί όροι της σύμβασης δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς και εφόσον διαβιβάζεται στο νομάρχη, μαζί με τη σχετική απόφαση, αιτιολογημένη έκθεση». Άρθρο 4 παρ. 3. «Δεν επιτρέπεται η αναγραφή στους όρους των διακηρύξεων και των συμβάσεων προμηθειών τεχνικών προδιαγραφών που αναφέρουν προϊόντα ορισμένης κατασκευής ή προέλευσης, ή μεθόδους επεξεργασίας οι οποίες έχουν ως αποτέλεσμα να ευνοούν ορισμένες επιχειρήσεις ή προϊόντα, εκτός εξαιρετικών περιπτώσεων κατά τις οποίες το αντικείμενο της διακήρυξης ή της σύμβασης δεν επιτρέπει την κατάρτιση συγκεκριμένων τεχνικών προδιαγραφών.».

III. Νομική Εκτίμηση

8. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Χανίων αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης παροχής προμηθειών, με την έννοια της περ. γ της παρ. 2 του άρθρου 2 του π.δ. 60/2007 «περί συντονισμού των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών». Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών, σε συνδυασμό με το συνολικό προϋπολογισμό του αιτήματος, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος, σύμφωνα με την προαναφερόμενη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ, υποπερίπτωση δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει.

9. 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).

10. Εν προκειμένω, η αναθέτουσα αρχή με το υποβληθέν σχέδιο απόφασης υπέβαλε το υπό εξέταση αίτημά της κρίνοντας ότι τυγχάνει εφαρμογής η διάταξη του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α', δεδομένου ότι δεν υπήρξαν προσφορές στον διενεργηθέντα ανοιχτό διαγωνισμό.

11. Με τη διάταξη του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007 παρέχεται η δυνατότητα στις αναθέτουσες αρχές να συνάπτουν συμβάσεις με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού με την προϋπόθεση: α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, β) να μην έχει υποβληθεί κατά την 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 και γ) να μην τροποποιούνται ουσιαδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση. Επιπλέον, προϋποθέτει ότι σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση προς αυτήν, σχετικής εκθέσεως.

12. Ειδικότερα δε, σχετικά με την υπό σημείο (α) προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, παγίως έχει κριθεί ότι η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή της περ. α' της παρ. 1 των άρθρων 24 και 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)

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

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

Ο Δήμος Χανίων με την προαναφερόμενη διακήρυξη προσέφυγε σε ανοικτό διεθνή διαγωνισμό για το έργο “Προμήθεια Ιατροτεχνολογικού και Ξενοδοχειακού Εξοπλισμού για το Κέντρο Υγείας Αστικού Τύπου του Δήμου Χανίων”. Για την εν λόγω διακήρυξη τηρήθηκαν οι απαιτούμενες διατυπώσεις δημοσιότητας χωρίς ουσιώδεις πλημμέλειες. Από τη μελέτη του φακέλου, όμως, προκύπτουν ουσιώδεις πλημμέλειες κατά τη σύνταξη της σχετικής διακήρυξης. Συγκεκριμένα, ανεξαρτήτως τυχόν άλλων πλημμελειών, επισημαίνονται τα εξής:

Ι) Εν προκειμένω, όπως προαναφέρθηκε στην ενότητα Ι της παρούσας, στο άρθρο 7.1.2. της διακήρυξης ορίζεται ότι στον κατάλογο που αποτελεί υποχρεωτικά τμήμα της τεχνικής προσφοράς θα περιλαμβάνεται επίσημος αντιπρόσωπος ή διανομέας στην Ελλάδα και ότι ο συγκεκριμένος πρέπει να είναι νόμιμα εγκατεστημένος (π.χ. εγγραφή στο οικείο επαγγελματικό επιμελητήριο) και να διαθέτει επαρκή εμπειρία και οργάνωση, ώστε να έχει τη δυνατότητα για την πλήρη τεχνική υποστήριξη του εξοπλισμού για τρία (3) έτη.

Η αναφορά στην υποχρέωση διατήρησης τοπικού αντιπροσώπου ή διανομέα του εξοπλισμού στην Ελλάδα κατά την υποβολή της προσφοράς τίθεται κατά παράβαση των άρθρων 3 και 53 του π.δ. 60/2007 και των άρθρων 3 παρ. 2 και 4 παρ. 3 του ΕΚΠΟΤΑ και περιορίζει εκ προοιμίου τη συμμετοχή των αλλοδαπών υποψηφίων και παραβιάζει τον ελεύθερο ανταγωνισμό, καθώς και τις βασικές αρχές του ενωσιακού δικαίου περί μη διακριτικής και ίσης μεταχείρισης. Ακόμη και αν ήθελε θεωρηθεί ότι η ύπαρξη τέτοιων γραφείων μπορεί να θεωρηθεί απαραίτητη για να διασφαλίσει την υγεία των ασθενών (παραδοχή που πάντως αναφέρεται μόνο στο μέρος της προμήθειας που αφορά τον ιατροτεχνολογικό εξοπλισμό), ωστόσο η ύπαρξη του γραφείου αυτού κατά το χρόνο υποβολής της προσφοράς και η θέση της ως όρου συμμετοχής στο διαγωνισμό είναι προδήλως δυσανάλογη προς τον προαναφερθέντα σκοπό, καθώς το ίδιο αποτέλεσμα θα μπορούσε να επιτευχθεί με μια απλή συμβατική δέσμευση όσον αφορά την εγκατάσταση του εν λόγω γραφείου ή συνεργασία με τέτοιο σε περίπτωση ανάθεσης της προμήθειας (βλ. και απόφαση C-234/03 Contse). Ως εκ τούτου, ο επίμαχος όρος ενδέχεται να συνδέεται άμεσα με το άγονο αποτέλεσμα του εν λόγω διαγωνισμού.

ii) Επιπλέον, η απαίτηση που αποτυπώνεται στον όρο 7.2.2 της διακήρυξης να γίνονται δεκτές μόνο οι προσφορές που περιλαμβάνουν και τα εβδομήντα (70) αιτούμενα είδη κρίνεται ότι περιορίζει την ευρεία συμμετοχή των προμηθευτών και κατά συνέπεια την ανάπτυξη υγιούς ανταγωνισμού. Συγκεκριμένα, κρίνεται ότι τα εν λόγω είδη είναι ανομοιογενή και απευθύνονται σε διαφορετικούς κύκλους επαγγελματιών – υποψηφίων συμμετεχόντων, όπως έχει επισημανθεί στην αναθέτουσα αρχή στο πλαίσιο και των δύο διαγωνισμών, με αποτέλεσμα να απαιτείται είτε η οργάνωση των υποψηφίων προμηθευτών σε κοινοπρακτικό σχήμα

είτε η χρήση υπεργολάβων προμηθευτών είτε η επίκληση ικανοτήτων και πόρων τρίτων (δάνεια εμπειρία) με την αντίστοιχη δέσμευση. Πράγματι, εκτιμάται ότι ο ίδιος προμηθευτής είναι απίθανο να έχει τόσο την αντιπροσωπεία όσο και τη δυνατότητα συντήρησης και εκπαίδευσης προσωπικού για τα εβδομήντα ανομοιογενή αιτούμενα είδη. Και ναι μεν είναι στην ευχέρεια της αναθέτουσας αρχής να οργανώσει κατά τον τρόπο που εκείνη κρίνει σκόπιμο τον διαγωνισμό, συμπεριλαμβανομένου του προσδιορισμού των επιμέρους τμημάτων, όμως η άσκηση της ευχέρειας αυτής δεν πρέπει να καταλήγει στην καταστρατήγηση των γενικών αρχών και στην παρεμπόδιση της ανάπτυξης υγιούς ανταγωνισμού. Σε αντίστοιχο πνεύμα περιλαμβάνεται σχετική πρόβλεψη στη νέα Οδηγία 2014/14 (που αντικαθιστά την Οδηγία 2004/18 και έχει προθεσμία ενσωμάτωσης την 18.04.2016), σύμφωνα με τη οποία οι αναθέτουσες αρχές θα υποχρεούνται να αιτιολογούν ειδικά στα τεύχη την επιλογή τους να μη διαιρούν σε τμήματα (αρ. 46).

13.2. Πράγματι, το Ευρωπαϊκό Δικαστήριο έχει διαπιστώσει ότι το καθήκον τηρήσεως της αρχής της ίσης μεταχειρίσεως ανταποκρίνεται στην ίδια την ουσία της κοινοτικής οδηγίας, η οποία σκοπεί ιδίως στην ανάπτυξη πραγματικού ανταγωνισμού στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων (C-243/89, Storebaelt, παράγραφος 33). Θα πρέπει να υπογραμμισθεί ότι η αρχή της ίσης μεταχείρισης δεν εφαρμόζεται μόνο στους συγκεκριμένους συμμετέχοντες σε μία διαγωνιστική διαδικασία, αλλά και σε όλους όσους θα μπορούσαν να συμμετάσχουν σε αυτή, εάν δεν υπήρχαν όροι και προϋποθέσεις που καθιστούν αδύνατη τη συμμετοχή τους και οι οποίοι είναι αντίθετοι στο ευρωπαϊκό δίκαιο περί δημοσίων συμβάσεων (C-16/98, SYDE Vendee, σκέψεις 107-109). Σημειώνεται ότι η αρχή της ίσης μεταχείρισης δεν απαγορεύει μόνο τις εμφανείς διακρίσεις λόγω ιθαγένειας αλλά και κάθε μορφή συγκαλυμμένης διακρίσεως, η οποία, μέσω της εφαρμογής άλλων κριτηρίων διακρίσεως, καταλήγει στην πράξη στο ίδιο αποτέλεσμα (βλ. αποφάσεις της 29ης Οκτωβρίου 1980, 22/80, Boussac Saint-Frères και της 5ης Δεκεμβρίου 1989, C-3/88, Επιτροπή κατά Ιταλίας).

Είναι λοιπόν σαφές ότι οι εν λόγω όροι (υπό i και ii), αντιβαίνουν προς τις βασικές αρχές της απρόσκοπτης ανάπτυξης του υγιούς ανταγωνισμού κατά τρόπο ώστε καθιστούν μη νόμιμη την προηγηθείσα διαγωνιστική διαδικασία. **13.3.** Ως προς την προϋπόθεση β) που απαιτείται για την εφαρμογή της διάταξης της περ. α' της παρ. 1 του άρθρου 25 του πδ 60/2007, δηλαδή της μη υποβολής προσφοράς ή προσφοράς που δεν κρίνεται κατάλληλη ή την μη ύπαρξη υποψηφίου και ως προς τη μη ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης, παρέλκει η εξέταση της συνδρομής τους, καθώς διαπιστώθηκε ότι δεν συντρέχει η προϋπόθεση α) της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας. **14.** Κατόπιν των ανωτέρω, συνάγεται ότι δεν συντρέχουν οι πορϋποθέσεις για την εφαρμογή του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του πδ 60/2007.

15. Τέλος, από τη μελέτη του φακέλου της υπόθεσης δεν προέκυψαν άλλα στοιχεία που να αποδεικνύουν και να αιτιολογούν ειδικά και με επαρκή τεκμηρίωση τη συνδρομή περιστάσεων που να επιτρέπουν την προσφυγή στη διαδικασία

διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις λοιπές διατάξεις των άρθρων 24 και 25 του π.δ. 60/2007.

IV. Συμπέρασμα

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις εφαρμοστέες και ερμηνευόμενες διατάξεις, η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ ομόφωνα αποφασίζει:

Τη μη αποδοχή του αιτήματος του Δήμου Χανίων και την μη παροχή σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ (δδ) του ν. 4013/2011, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση, λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

ΑΘΗΝΑ, 27/11/2015

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Η ΑΝΤΙΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΧΡΙΣΤΙΝΑ ΜΠΟΥΣΟΥΛΕΓΚΑ