



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΑΠΟΦΑΣΗ

74/2015

(Της διαδικασίας του άρθρου 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011)

ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την **7η Απριλίου 2015, ημέρα Τρίτη και ώρα 11.00 πμ.**, και επί της οδού Κηφισίας 7 (5ος όροφος), όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (εφεξής Αρχή) 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. Δημήτριος Ράικος | (Πρόεδρος) |
| 2. Δημήτριος Σταθακόπουλος | (Μέλος) |
| 3. Ευάγγελος Καραμανλής | (Μέλος) |
| 4. Δημήτριος Λουρίκας | (Μέλος) |
| 5. Ιωάννα Κουλούρη | (Μέλος) |

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

Γραμματέας: Στυλιανή Τσιάβου

Εισηγητής: Χρήστος Κανελλόπουλος, Ε.Ε.Π. – Οικονομολόγος

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης παρέστη ο υπάλληλος του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων, κ. Χρήστος Κανελλόπουλος, ο οποίος αποδεσμεύτηκε πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

Ερώτημα: Το αριθμ. πρωτ. 4822/10-3-2015 έγγραφο του Δήμου Ρεθύμνου, το οποίο παραλήφθηκε από την Αρχή στις 11-3-2015 (αριθμ. πρωτ. 1139), όπως αυτό συμπληρώθηκε με το αριθμ. 6302/30-3-2015 (αριθμ. πρωτ. 1458/1-4-2015 της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.), έγγραφό του.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής περί προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης σύμφωνα με το άρθρο 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011 για την σύναψη Σύμβασης «Ανταλλακτικά – Συντήρηση & Επισκευή Μεταφορικών Μέσων», για δέκα (10) Ομάδες: «ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΓΙΑ ΜΟΤΟ», «ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΗΛΕΚΤΡΟΛΟΓΙΚΩΝ ΣΥΣΤΗΜΑΤΩΝ», «ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΜΗΧΑΝΙΚΩΝ ΓΙΑ ΕΠΙΒΑΤΙΚΑ – ΗΜΙΦΟΡΤΗΓΑ», «ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΜΗΧΑΝΙΚΩΝ ΓΙΑ Μ.Ε.», «ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΜΗΧΑΝΙΚΩΝ ΓΙΑ ΦΟΡΤΗΓΑ», «ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΡΕΚΤΙΦΙΕ», «ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΑΝΑΡΤΗΣΗΣ», «ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ», «ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΤΡΟΦΟΔΟΣΙΑΣ» και «ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΦΑΝΟΠΟΙΕΙΟΥ», προϋπολογισθείσας δαπάνης € 80.000,00 με Φ.Π.Α. ή € 65.040,65 χωρίς Φ.Π.Α., σε συνέχεια ανοικτού διεθνή εν μέρει άγονου διαγωνισμού, με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας.

I. ΙΣΤΟΡΙΚΟ – ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΑ ΠΕΡΙΣΤΑΤΙΚΑ

1. Από τη μελέτη των στοιχείων και εγγράφων του φακέλου της υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα:

1.1 Με την αριθμ. 31031/24-11-2014 Διακήρυξή του (ΑΔΑΜ: 14PROC002427888 2014-11-26), ο Δήμος Ρεθύμνου, διενήργησε διεθνή ανοικτό διαγωνισμό, με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας, για τη σύναψη Σύμβασης «Ανταλλακτικά – Συντήρηση & Επισκευή Μεταφορικών Μέσων», προϋπολογισθείσας δαπάνης € 506.000,00 με Φ.Π.Α. ή € 411.382,11 χωρίς Φ.Π.Α., με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή, ήτοι το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης (%) σε ακέραιες μονάδες στις επιμέρους Ομάδες του διαγωνισμού. Οι Ομάδες της Διακήρυξης ήταν σαράντα (40) και οι προσφέροντες μπορούσαν να υποβάλλουν προσφορά ανά Ομάδα. Επιπρόσθετα, η Σύμβαση είχε διάρκεια έως δώδεκα (12) μήνες και όχι αργότερα από την 31-12-2015. Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του συστήματος «Εθνικό Σύστημα Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων» (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), ορίστηκε η 14η Ιανουαρίου 2015 και ώρα 15:00. Ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ορίστηκε η 21η Ιανουαρίου 2015 και ώρα 9:30. Ο διαγωνισμός πήρε Αριθμό Συστήματος 3039 στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.

Αναλυτικότερα, στη σελίδα 7 της Διακήρυξης ορίστηκε ότι: «*ΚΑΤΑΛΗΚΤΙΚΗ ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΑ ΚΑΙ ΩΡΑ ΥΠΟΒΟΛΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ...: 14-01-2015, ώρα 15:00μ.μ. Στη σελίδα 8 της Διακήρυξης ορίστηκε ότι: «ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΑ ΚΑΙ ΩΡΑ ΑΠΟΣΦΡΑΓΙΣΗΣ ΤΩΝ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ...: 21-01-2015, ώρα 09:30μ.μ.».*

1.2 Περίληψη της Διακήρυξης στάλθηκε, με ηλεκτρονικά μέσα, στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης την 26η Νοεμβρίου 2014, η οποία και δημοσιεύτηκε την 2η Δεκεμβρίου 2014 (S 232 - 408647).

1.3 Περίληψη της Διακήρυξης (ΑΔΑ: ΩΣΗ7Ω1Ψ - ΛΓ6) δημοσιεύτηκε την 28η Νοεμβρίου 2014 στις εφημερίδες «Ημερησία», «Γενική Δημοπρασιών» και «Ρεθεμνιώτικα Νέα» και την 29η Νοεμβρίου 2014 στην εφημερίδα «Ρέθεμνος».

1.4 Περίληψη της Διακήρυξης δημοσιεύθηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως την 28η Νοεμβρίου 2014 (ΦΕΚ 712/2014).

1.5 Επιπρόσθετα, όλο το τεύχος της Διακήρυξης αναρτήθηκε στο διαδικτυακό τόπο www.rethymno.gr.

1.6 Με το αριθμ. 1/21-1-2015 Πρακτικό (Ψηφιακά Υπογεγραμμένο) της, η Επιτροπή Αποσφράγισης των Δικαιολογητικών Συμμετοχής και των Τεχνικών Προσφορών, αποσφράγισε τις επτά (7) προσφορές των επιχειρήσεων: «BRINX ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ Α.Ε.», «ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΔΙΟΜΑΝΤΑΡΑΚΗΣ», «Ε & Ν ΓΑΓΑΝΗΣ» «ΙΜΠΕΞ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΙΣΑΓΩΓΙΚΗ Α.Β.Ε.Ε.», «ΚΛΗΡΟΝΟΜΟΙ ΓΕΩΡΓΙΟΥ ΠΡΟΒΙΑ», «ΦΡΑΓΚΙΑΔΑΚΗΣ ΣΤΥΙΑΝΟΣ, ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ» και «ΨΙΣΤΑΚΗΣ ΑΡΙΣΤΟΜΕΝΗΣ, ΕΜΜΑΝΟΥΗΛ», που υποβλήθηκαν στον διαγωνισμό.

1.7 Με το αριθμ. 2/27-1-2015 Πρακτικό (Ψηφιακά Υπογεγραμμένο) της, η Επιτροπή Αξιολόγησης των Δικαιολογητικών Συμμετοχής και των Τεχνικών Προσφορών του διαγωνισμού: **α)** απέρριψε τις προσφορές των επιχειρήσεων «Ε & Ν ΓΑΓΑΝΗΣ» διότι δεν προσκόμισε Υπεύθυνες Δηλώσεις και «ΚΛΗΡΟΝΟΜΟΙ ΓΕΩΡΓΙΟΥ ΠΡΟΒΙΑ» διότι η Τεχνική Προσφορά της, όπως επίσης και κάποια από τα αρχεία των Δικαιολογητικών Συμμετοχής δεν έφεραν ψηφιακή υπογραφή και **β)** έκανε αποδεκτές τις προσφορές των υπόλοιπων πέντε (5) επιχειρήσεων που υπέβαλλαν προσφορά.

1.8 Με την από 28-1-2015 Προδικαστική Προσφυγή (Ν. 3886/2010) της, η εταιρεία «BRINX ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ Α.Ε.» προσέφυγε κατά της εταιρείας «ΙΜΠΕΞ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΙΣΑΓΩΓΙΚΗ Α.Β.Ε.Ε.».

1.9 Με την από 5-2-2015 Γνωμοδότηση – Εισήγησή της, η αρμόδια Επιτροπή απέρριψε την ανωτέρω Προσφυγή διότι: **α)** τα άρθρα 7 «Αποκλεισμός Συμμετοχής» και 8 «Προσόντα και Δικαιολογητικά Συμμετοχής» της Διακήρυξης δεν απαιτούσαν ρητά και επί ποινή αποκλεισμού την προσκόμιση από τους διαγωνιζόμενους Πιστοποιητικού Δικαστικής Αρχής που αφορούσε τις διατάξεις του Νέου Πτωχευτικού Κώδικα (Ν. 4013/2011) και **β)** το άρθρο 9 «Υποβολή Προσφορών», παράγραφος Α5 απαιτούσε την κατάθεση Τεχνικών Φυλλαδίων (Prospectus), από τους προσφέροντες, μόνο για την Ομάδα των Ελαστικών της Διακήρυξης και όχι για τις υπόλοιπες Ομάδες.

1.10 Με την αριθμ. 154/16-2-2015 Απόφαση της, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Ρεθύμνου έκανε αποδεκτή την ανωτέρω Γνωμοδότηση και απέρριψε την Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας «BRINX ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ Α.Ε.».

1.11 Με το από 17-2-2015 Αποδεικτικό Παραλαβής της, η εταιρεία «BRINX ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ Α.Ε.» έλαβε γνώση της αριθμ. 154/16-2-2015 Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου, η οποία (Απόφαση) στάλθηκε μέσω Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.

1.12 Με το αριθμ. 3/5-3-2015 Πρακτικό (Ψηφιακά Υπογεγραμμένο) της, η Επιτροπή Αξιολόγησης των Οικονομικών Προσφορών του διαγωνισμού: **α)** γνωμοδότησε όπως κατακυρωθούν και οι τριάντα (30) Ομάδες για τις οποίες υπεβλήθησαν προσφορές στους μειοδότες όπως αυτοί αναλυτικά αναφέρονται σε αυτό (Πρακτικό) και **β)** κήρυξε άγονο το διαγωνισμό για τις υπόλοιπες δέκα (10) Ομάδες: «ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΓΙΑ ΜΟΤΟ», «ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΗΛΕΚΤΡΟΛΟΓΙΚΩΝ ΣΥΣΤΗΜΑΤΩΝ», «ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΜΗΧΑΝΙΚΩΝ ΓΙΑ ΕΠΙΒΑΤΙΚΑ – ΗΜΙΦΟΡΤΗΓΑ», «ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΜΗΧΑΝΙΚΩΝ ΓΙΑ Μ.Ε.», «ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΜΗΧΑΝΙΚΩΝ ΓΙΑ ΦΟΡΤΗΓΑ», «ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΡΕΚΤΙΦΙΕ», «ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΑΝΑΡΤΗΣΗΣ», «ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ», «ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΤΡΟΦΟΔΟΣΙΑΣ» και «ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΦΑΝΟΠΟΙΕΙΟΥ» για τις οποίες δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.

1.13 Με την αριθμ. 231/9-3-2015 Απόφασή της, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Ρεθύμνης ενέκρινε το αριθμ. 3/5-3-2015 Πρακτικό και, εκτός των άλλων, κήρυξε

άγωνα το διαγωνισμό για τις δέκα (10) Ομάδες όπως αυτές αναφέρονται ανωτέρω, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 65.040,65 χωρίς Φ.Π.Α.

1.14 Με το αριθμ. 6302/30-3-2015 έγγραφό του, ο Δήμος Ρεθύμνης βεβαιώνει ότι δεν έχουν ασκηθεί Ασφαλιστικά Μέτρα κατά της αριθμ. 154/2015 Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου, όπως επίσης δεν έχουν υποβληθεί άλλες Ενστάσεις και Ασφαλιστικά Μέτρα σε οποιοδήποτε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας.

1.15 Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Ρεθύμνου με το προαναφερόμενο έγγραφό του, στο οποίο επισυνάπτεται σχέδιο Απόφασής του, ζητά την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. προκειμένου να προσφύγει στην διαδικασία διαπραγμάτευσης σύμφωνα με το άρθρο 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011 για την σύναψη Σύμβασης «Ανταλλακτικά – Συντήρηση & Επισκευή Μεταφορικών Μέσων», προϋπολογισθείσας δαπάνης € 80.000,00 με Φ.Π.Α. ή € 65.040,65 χωρίς Φ.Π.Α., σε συνέχεια ανοικτού διεθνή εν μέρει άγονου διαγωνισμού, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, χωρίς τροποποίηση των όρων της αρχικής Σύμβασης.

II. ΝΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ

2. Το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων, ορίζει τα ακόλουθα: «δδ) Οι αποφάσεις των αναθέτουσών αρχών που αφορούν προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημόσιων συμβάσεων, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 3 του π.δ. 59/2007 και των άρθρων 24 και 25 του π.δ. 60/2007, εξαιρουμένων των περιπτώσεων ανωτέρας βίας, εκδίδονται μετά από σύμφωνη γνώμη της Αρχής, εφόσον οι συμβάσεις αυτές εμπίπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των ανωτέρω προεδρικών διαταγμάτων. [...]».

3. Το άρθρο 6, παράγραφος 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 Α, 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 Β.»

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με τον Κανονισμό (ΕΕ) αριθμ. 1336/2013 της Επιτροπής για την τροποποίηση των οδηγιών 2004/17/ΕΚ, 2004/18/ΕΚ και 2009/81/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, όσον αφορά τα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, τα ως άνω ποσά αναπροσαρμόστηκαν, από 1/1/2014 και για την διετία 2014-2015, στις 134.000 και 207.000 ευρώ αντίστοιχα.

4. Το άρθρο 8 παράγραφος 1, 3, 5 και 7 του Π.Δ. 60/2007 ορίζει 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 προαιρέσεως 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. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να παρεκκλίνουν προκειμένου για τα τμήματα των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός Φ.Π.Α. είναι μικρότερη των ογδόντα χιλιάδων (80.000) ευρώ και υπό τον όρο ότι το συνολικό ποσό των συγκεκριμένων τμημάτων δεν υπερβαίνει το 20% της συνολικής αξίας όλων των τμημάτων. ...7. Όταν πρόκειται για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών ή υπηρεσιών που έχουν περιοδικό χαρακτήρα ή προβλέπεται να ανανεωθούν μέσα σε συγκεκριμένο χρονικό διάστημα, λαμβάνεται ως βάση για τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης α) είτε η συνολική πραγματική αξία των διαδοχικών συμβάσεων του ίδιου τύπου, οι οποίες συνήφθησαν κατά το προηγούμενο δωδεκάμηνο ή οικονομικό έτος, αναπροσαρμοσμένη, εφόσον τούτο είναι δυνατόν, προκειμένου να ληφθούν υπόψη ενδεχόμενες μεταβολές ως προς τις ποσότητες ή την αξία τους κατά τους δώδεκα (12) μήνες που έπονται της αρχικής σύμβασης. β) είτε η εκτιμώμενη συνολική αξία των διαδοχικών συμβάσεων που συνήφθησαν κατά το δωδεκάμηνο που έπεται της πρώτης παράδοσης ή κατά τη διάρκεια του οικονομικού έτους, εφόσον αυτό υπερβαίνει τους δώδεκα (12) μήνες. Η επιλογή της μεθόδου για τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας μιας δημόσιας σύμβασης δεν επιτρέπεται να γίνεται προς το σκοπό αποφυγής της εφαρμογής του παρόντος».

5. Το άρθρο 25 του Π.Δ. 60/2007 ορίζει ότι: «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...».

6. 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».

7. 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 συντημηθούν 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. [...]».

8. Τα άρθρα 134 και 136 του Ν. 4281/2014 «Μέτρα Στήριξης και Ανάπτυξης της Ελληνικής Οικονομίας, Οργανωτικά Θέματα Υπουργείου Οικονομικών και άλλες διατάξεις» με τα οποία ορίζονται 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. ...».

9. Την αριθμ. Π1/2390 απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας (ΦΕΚ 2677/Β/2013) με την οποία καθορίστηκαν οι Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.).

III. ΝΟΜΙΚΗ ΕΚΤΙΜΗΣΗ

10. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Ρεθύμνης αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών προμήθειας μέσω της διαδικασίας της διαπραγμάτευσης βάσει της παραγράφου 1, περίπτωση α' του άρθρου 25 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, προϋπολογισθείσας δαπάνης € 65.040,65 χωρίς Φ.Π.Α., η οποία όμως είναι τμήμα του προηγηθέντος εν μέρει άγονου ανοικτού διεθνή διαγωνισμού προϋπολογισθείσας δαπάνης € 411.382,11 χωρίς Φ.Π.Α., συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή γνώμης σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 6 και 8 του Π.Δ. 60/2007 και του άρθρου 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει.

11. 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 αναγνωριζόμενων 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).

12. Στην προκειμένη περίπτωση τυγχάνει εφαρμογής η διάταξη του άρθρου 25 παράγραφος 1, περίπτωση α' του Π.Δ. 60/2007, την οποία επικαλείται ο Δήμος

Ρεθύμνης για την σύναψη σύμβασης «Ανταλλακτικά – Συντήρηση & Επισκευή Μεταφορικών Μέσων» για δέκα (10) Ομάδες προϋπολογισθείσας δαπάνης 65.040,65 χωρίς Φ.Π.Α, για τις οποίες δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.

13. Με τη διάταξη του άρθρου 25 παράγραφος 1, περίπτωση α' του Π.Δ. 60/2007 προκύπτει ότι οι Αναθέτουσες Αρχές μπορούν να προσφύγουν σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, αφού προηγηθεί δημοσίευση διακήρυξης διαγωνισμού, με την προϋπόθεση:

α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία,

Με βάση τη σχετική νομολογία (βλ. Ελ. Συν. Αποφ. VI Τμ. 935/2013, 29, 290 600, 2654/2012, 466, 475, 476, 1249, 1647/2011, 3132, 3134, και 3149/2010) σχετικά με την προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας παγίως έχει κριθεί ότι η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή της παραγράφου 1, περίπτωση α' 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.

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 και

γ) να μην τροποποιούνται ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση.

14. Ως προς την προϋπόθεση, προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, από τα στοιχεία του φακέλου διαπιστώνονται προεχόντως οι κατωτέρω νομικές πλημμέλειες που συνδέονται με την τήρηση των διατυπώσεων δημοσιότητας του ως άνω διεθνούς διαγωνισμού και τους όρους διεξαγωγής του:

Στη σελίδα 7 της Διακήρυξης ορίστηκε ότι: «*ΚΑΤΑΛΗΚΤΙΚΗ ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΑ ΚΑΙ ΩΡΑ ΥΠΟΒΟΛΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ...: 14-01-2015, ώρα 15:00μ.μ.*

Στη σελίδα 8 της Διακήρυξης ορίστηκε ότι: «*ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΑ ΚΑΙ ΩΡΑ ΑΠΟΣΦΡΑΓΙΣΗΣ ΤΩΝ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ...: 21-01-2015, ώρα 09:30μ.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: 6.1.2015*». Επίσης, στο εδάφιο IV.3.8. αναφέρεται ότι «*Όροι για το άνοιγμα των προσφορών: Ημερομηνία 14.1.2015 – 15:00*».

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 14η Ιανουαρίου 2015, ενώ οι υποψήφιοι συμμετέχοντες που έλαβαν γνώση μέσω του τυποποιημένου εντύπου της Ε.Ε.Ε.Ε., είχαν καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 6η Ιανουαρίου 2015. Επιπρόσθετα, οι υποψήφιοι συμμετέχοντες, που έλαβαν γνώση για τον εν λόγω διαγωνισμό μέσω της Διακήρυξης ή του εθνικού τύπου, είχαν ενημερωθεί πως η

ημερομηνία αποσφράγισης προσφορών ήταν 21η Ιανουαρίου 2015, ενώ οι υποψήφιοι συμμετέχοντες που έλαβαν γνώση μέσω του τυποποιημένου εντύπου της Ε.Ε.Ε., είχαν ενημερωθεί πως η ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών ήταν 14η Ιανουαρίου 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.

15. Σύμφωνα με τα προαναφερθέντα και από τη μελέτη του φακέλου, συνάγεται ότι οι διαπιστωθείσες νομικές πλημμέλειες είναι ουσιώδεις και καθιστούν μη νόμιμη την προηγηθείσα διαγωνιστική διαδικασία και ως εκ τούτου παρέλκει η εξέταση των λοιπών προϋποθέσεων εφαρμογής του άρθρου 25 παράγραφος 1, περίπτωση α' του Π.Δ. 60/2007

16. Κατόπιν των ανωτέρω και από την υπαγωγή των πραγματικών περιστατικών στις προαναφερόμενες διατάξεις, διαπιστώνεται ότι δεν προκύπτει η συνδρομή των προϋποθέσεων της περίπτωσης α', παράγραφος 1, άρθρο 25 του Π.Δ. 60/2007 για την παροχή σύμφωνης γνώμης για την αιτούμενη προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης.

IV. Συμπέρασμα

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του υποβληθέντος αιτήματος, αποφασίζουμε:

Τη μη παροχή σύμφωνης γνώμης προς το Δήμο Ρεθύμνης σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση προκήρυξης για την ανάθεση σύμβασης «Ανταλλακτικά – Συντήρηση & Επισκευή Μεταφορικών Μέσων», για δέκα (10) Ομάδες: «ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΓΙΑ ΜΟΤΟ», «ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΗΛΕΚΤΡΟΛΟΓΙΚΩΝ ΣΥΣΤΗΜΑΤΩΝ», «ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΜΗΧΑΝΙΚΩΝ ΓΙΑ ΕΠΙΒΑΤΙΚΑ – ΗΜΙΦΟΡΤΗΓΑ», «ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΜΗΧΑΝΙΚΩΝ ΓΙΑ Μ.Ε.», «ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΜΗΧΑΝΙΚΩΝ ΓΙΑ ΦΟΡΤΗΓΑ», «ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΡΕΚΤΙΦΙΕ», «ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΑΝΑΡΤΗΣΗΣ», «ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ», «ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΤΡΟΦΟΔΟΣΙΑΣ» και «ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΦΑΝΟΠΟΙΕΙΟΥ», προϋπολογισθείσας δαπάνης € 80.000,00 με Φ.Π.Α. ή € 65.040,65 χωρίς Φ.Π.Α., λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 7 Απριλίου 2015

Θεωρήθηκε

Ο Πρόεδρος

Ράικος Δημήτριος