



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
ΓΕΝ. Δ/ΝΣΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΑΠΟΦΑΣΗ

52 /2016

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα, την 28η Μαρτίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαπέντε (2016), ημέρα Δευτέρα και ώρα 10:00 και επί της οδού Λ. Κηφισίας 7 στην Αθήνα, 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: Μπουσουλέγκα Χριστίνα

2. Μέλη: Καραμανλής Ευάγγελος

Κουλούρη Ιωάννα

Σταθακόπουλος Δημήτριος

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

Γραμματέας: Κασάπη Ευαγγελία

Εισηγητής: Γούναρη Ελένη, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστη η προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων κ. Χ. Καξιρή, η αποχώρησε πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

Θέμα: Διατύπωση σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, κατόπιν προηγηθέντος εν μέρει άγονου διεθνούς διαγωνισμού, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας εξοπλισμού για τις ομάδες: α) (2): 'Σύστημα Ζύγισης' π/υ 19.000,00 € πλέον ΦΠΑ), β) (3): 'Μονάδα Χειροδιαλογής' π/υ 83.000,00 € πλέον ΦΠΑ), γ) (5): 'Τεμαχιστής Πράσινων Μικρός' π/υ 38.000,00 € πλέον ΦΠΑ), δ) (6): 'Μονάδα Κομποστοποίησης' π/υ 278.430,89 € πλέον ΦΠΑ) και ε) (7): 'Στέγαστρα' π/υ 60.000,00 € πλέον ΦΠΑ), συνολικής προ-

υπολογιζόμενης δαπάνης 478.430,89 € πλέον ΦΠΑ, που αποτελεί τμήμα της προμήθειας με τίτλο: “Χρηματοδότηση υποδομών προσωρινής διαχείρισης αστικών στερεών αποβλήτων – κατασκευή ΜΜΔ (ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ)” για τις ανάγκες του Δήμου Σπάρτης, προϋπολογισμού 798.800,00 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

Με το υπ' αρ. Πρωτ. 5588/02-03-2016 αίτημα του Δήμου Σπάρτης προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή) που παρελήφθη στις 04-03-2016 (αρ. Πρωτ. Εισερχ. 1091), όπως συμπληρώθηκε με το υπ' αρ. Πρωτ. 6248/10-03-2016 (αρ. Πρωτ. Εισερχ. 1297), ο Δήμος Σπάρτης 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 προμήθειας εξοπλισμού πέντε (5) ομάδων ήτοι των (2, 3, 5, 6 & 7) για τις ανάγκες του Δήμου, ως τμήμα της προμήθειας με τίτλο: “Χρηματοδότηση υποδομών προσωρινής διαχείρισης αστικών στερεών αποβλήτων – κατασκευή ΜΜΔ (ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ)”, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 478.430,89 € 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 Στις 09-07-2015 εγκρίθηκε αρμοδίως η Μελέτη με τίτλο: “Χρηματοδότηση υποδομών προσωρινής διαχείρισης αστικών στερεών αποβλήτων – κατασκευή ΜΜΔ (ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ)”. Η εν λόγω μελέτη συντάχθηκε από τη Δ/ση Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου Σπάρτης, με προϋπολογισμό 798.800,00 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

1.2 Στις 14-07-2015 και με την υπ' αρ. 195 Απόφαση η Οικονομική Επιτροπή αποφάσισε: α) την έγκριση των τεχνικών προδιαγραφών της ανωτέρω μελέτης, β) τον προϋπολογισμό αυτής, γ) τον τρόπο και τους όρους εκτέλεσης της εν λόγω προμήθειας μέσω ανοικτού, ηλεκτρονικού διαγωνισμού.

1.3 Ο διαγωνισμός αφορά στην προμήθεια και μεταφορά στο Δήμο Σπάρτης, πλήρη εγκατάσταση, διενέργεια δοκιμών, εκπαίδευση στη χρήση/λειτουργία του απαιτούμενου εξοπλισμού για τη βελτιστοποίηση του συστήματος διαχείρισης των ΑΣΑ του Δήμου Σπάρτης, την ανάκτηση ανακυκλώσιμων υλικών και την κομποστοποίηση του οργανικού κλάσματος των αποβλήτων, η δε προμήθεια περιγράφει 14 είδη που ταξινομούνται σε επτά (7) διακριτές ομάδες, που είναι οι κάτωθι:

A/A	ΟΜΑΔΑ	Τιμή (€) (χωρίς ΦΠΑ)
1	<u>Φορτωτής</u> (Μικρός Ελαστικοφόρος φορτωτής - Εκφορτωτής)	45.000,00
2	<u>Σύστημα Ζύγισης</u> (Γεφυροπλάστιγγα – Προκατασκευασμένος Οικίσκος τύπου ISOBOX)	19.000,00
3	<u>Μονάδα Χειροδιαλογής</u> (Εξοπλισμός Μονάδας Χειροδιαλογής)	83.000,00
4	<u>Τεμαχιστής Πράσινων με Αρπάγη</u>	126.000,00
5	<u>Τεμαχιστής Πράσινων Μικρός</u>	38.000,00
6	<u>Μονάδα Κομποστοποίησης</u> (Αναστροφέας Κομπόστ – Περιστροφικό Κόσκινο Τύπου Τρόμμελ – Μεμβράνη Κάλυψης Σειραδίων Κομποστοποίησης – Θερμόμετρα –	278.430,89

	Σύστημα Ενσάκισης)	
7	<u>Στέγαστρα</u> (Στέγαστρο Παραλαβής – Στέγαστρο Προφύλαξης Υλικού – Στέγαστρο Χειροδιαλογής)	60.000,00
<u>ΣΥΝΟΛΟ:</u>		649.430,89

Ως κριτήριο κατακύρωσης ορίστηκε η συμφερότερη προσφορά

Ο χρόνος παράδοσης και τοποθέτησης του προμηθευόμενου είδους προς χρήση θα γίνει εντός διαστήματος ενενήντα (90) ημερών από την υπογραφή της σύμβασης.

Σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 1 της Διακήρυξης: '.....είναι δυνατή η υποβολή προσφοράς για μέρος των ειδών, υπό την προϋπόθεση ότι τα προσφερόμενα είδη συγκροτούν ολοκληρωμένη ομάδα (ή ομάδες)....'.

Περαιτέρω, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο άρθρο 10 της Διακήρυξης: '.....η Εγγύηση Συμμετοχής στο διαγωνισμό ποσού 12.989,00 € που αντιστοιχεί σε ποσοστό 2% επί της συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης (χωρίς το ΦΠΑ) (άρθρο 157, παρ. 1Α του Ν. 4281/2014).....'.

Επιπλέον, απαιτείται: '... Εγγύηση καλής Εκτέλεσης που αντιστοιχεί σε ποσοστό 5% επί της αξίας της σύμβασης χωρίς το ΦΠΑ...'.

1.4 Την 01-09-2015 ο Δήμαρχος Σπάρτης εξέδωσε την υπ' αρ. 25911 αναλυτική Διακήρυξη της σύμβασης προμήθειας του θέματος η οποία και αναρτήθηκε στη Διαδικτυακή Πύλη του ΕΣΗΔΗΣ στις 02-09-2015. Στην εν λόγω διακήρυξη αναφέρεται πως ο διαγωνισμός θα διεξαχθεί ηλεκτρονικά με ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών την 28-09-2015 και καταληκτική ημερομηνία την 12-10-2015. Η ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών γίνεται στις 16-10-2015.

Περαιτέρω, καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) με κωδικό ΑΔΑΜ: 15PROC003019313.

Επιπλέον, την 01-09-2015 απεστάλη η περίληψη αυτής προς δημοσίευση στο συμπλήρωμα της Επίσημης Εφημερίδας της Ευρωπαϊκής Ένωσης.

Η Περιληπτική Διακήρυξη του διαγωνισμού αναρτήθηκε στη 'ΔΙΑΥΓΕΙΑ' στις 04-09-2015 με ΑΔΑ: 76ΡΦΩ1Ν-Χ69, εστάλη για δημοσίευση στις εφημερίδες: 'ΓΕΝΙΚΗ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ', 'ΗΧΩ των ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ', 'ΛΑΚΩΝΙΚΟΣ ΤΥΠΟΣ' (ημερ. Δημ. 04-09-2015), δημοσιεύτηκε στην Εφημερίδα Κυβερνήσεως (ΦΕΚ 470/04-09-2015), ενώ περαιτέρω, αναρτήθηκε στην ιστοσελίδα του Δήμου Πετρούπολης www.sparti.gov.gr επίσης στις 04-09-2015.

2. Στις 13-11-2015, ολοκληρώθηκε ο έλεγχος των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών των συμμετεχόντων και υπεγράφη το Νο 1Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού. Σύμφωνα με αυτό στο διαγωνισμό υπέβαλλαν προσφορά οι κάτωθι τρεις (3) διαγωνιζόμενοι:

α) 'ΠΕΡΙΒΑΛΛΟΝΤΙΚΗ ΧΟΡΗΓΙΑ ΕΝΗΜΕΡΩΣΗ ΕΥΑΙΣΘΗΤΟΠΟΙΗΣΗ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΕΠΕ' για τις ομάδες 3, 4, 5 και 6, β) 'ΠΑΥΛΟΣ Ι. ΚΟΝΤΕΛΛΗΣ Α.Ε.Β.Ε.' για την ομάδα 1 και γ) 'Δ. Φ. ΣΑΡΑΝΤΟΠΟΥΛΟΣ Α.Ε.Β.Τ.Ε.' για την ομάδα 4. Μετά την ολοκλήρωση του ελέγχου των δικαιολογητικών διαπιστώθηκε ότι στο πιστοποιητικό του Ε.Β.Ε.Α. που κατέθεσε η εταιρεία 'ΠΕΡΙΒΑΛΛΟΝΤΙΚΗ ΧΟΡΗΓΙΑ ΕΝΗΜΕΡΩΣΗ ΕΥΑΙΣΘΗΤΟΠΟΙΗΣΗ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΕΠΕ' δεν αναφέρεται: '...δραστηριότητα εμπορίας οποιασδήποτε κατηγορίας...', κατά συνέπεια η προσφορά της απορρίπτεται καθόσον δεν αποδεικνύεται η άσκηση εμπορικής δραστηριότητας την ημερομηνία διεξαγωγής του διαγωνισμού. Σε συνέχεια των ανωτέρω, η επιτροπή

διαγωνισμού γνωμοδοτεί για τη συνέχιση του διαγωνισμού για τις ομάδες 1 και 4 και τη ματαίωση των αποτελεσμάτων για όλες τις υπόλοιπες ομάδες και την απευθείας ανάθεση προμήθειας των ειδών για αυτές.

2.1 Στις 16-11-2015, η εταιρεία 'ΠΕΡΙΒΑΛΛΟΝΤΙΚΗ ΧΟΡΗΓΙΑ ΕΝΗΜΕΡΩΣΗ ΕΥΑΙΣΘΗΤΟΠΟΙΗΣΗ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΕΠΕ' κατέθεσε "προδικαστική προσφυγή" του Ν. 3886/2010 κατά του προαναφερθέντος Πρακτικού.

2.2 Στις 17-11-2015 η αρμόδια Επιτροπή εξέδωσε γνωμοδότηση επί της ανωτέρω "προδικαστικής προσφυγής" σύμφωνα με την οποία *'...δεν αποδεικνύεται η άσκηση εμπορικής δραστηριότητας κατά την ημερομηνία διεξαγωγής του διαγωνισμού....'*

Η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Σπάρτης, με την υπ' αρ. 419 Απόφαση που εκδόθηκε στις 24-11-2015 απέρριψε την προαναφερθείσα προδικαστική προσφυγή σύμφωνα και με τη γνωμοδότηση και εν συνεχεία, ενέκρινε το Νο 1 Πρακτικό, σύμφωνα με το οποίο συνεχίζεται ο διαγωνισμός για τις ομάδες 1 και 4 και αποφασίζεται η προμήθεια των ειδών των υπολοίπων ομάδων να γίνει με απευθείας ανάθεση. Η νομιμότητα της εν λόγω απόφασης κρίθηκε με την υπ' αρ. 109356/3244 πε 2015/14-01-2016 Απόφαση της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Πελοποννήσου, Δυτικής Ελλάδας & Ιονίου.

2.3 Στις 15-01-2016, έγινε η ηλεκτρονική αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών και υπεγράφη το υπ' αρ. ΙΙ Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού. Σύμφωνα με αυτό η Επιτροπή Διαγωνισμού γνωμοδοτεί προς την Οικονομική Επιτροπή την κατακύρωση του διαγωνισμού: α) για την προμήθεια 'Φορτωτή' (ομάδα 1) στην εταιρεία 'ΠΑΥΛΟΣ Ι. ΚΟΝΤΕΛΛΗΣ Α.Ε.Β.Ε.' και β) για την προμήθεια 'Τεμαχιστή Πράσινων με Αρπάγη' (ομάδα 4) στην εταιρεία 'Δ. Φ. ΣΑΡΑΝΤΟΠΟΥΛΟΣ Α.Ε.Β.Τ.Ε.'.

3. Στις 02-02-2016 εκδόθηκε η υπ' αρ. 6 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Σπάρτης σύμφωνα με την οποία: α) εγκρίνεται το πρακτικό ΙΙ της Επιτροπής Διαγωνισμού, β) ανατίθεται η προμήθεια των προς προμήθεια ειδών των ομάδων 1 και 4 σύμφωνα με τα οριζόμενα στο προαναφερθέν ΙΙ Πρακτικό και γ) ματαιώνεται ο διαγωνισμός για τις υπόλοιπες ομάδες σύμφωνα και αποφασίζεται η απευθείας ανάθεση, σύμφωνα και με την υπ' αρ. 419/2015 απόφαση. Η νομιμότητα της εν λόγω απόφασης κρίθηκε με την υπ. αρ. Πρωτ. 12326/338/23-02-2016 απόφαση του Γενικού Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης Πελοποννήσου, Δυτικής Ελλάδας & Ιονίου.

4. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Σπάρτης, με το με υπ' αριθ. Πρωτ. 5588/02-03-2016 έγγραφο αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., στο οποίο περιλαμβάνεται σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, ως προβλέπεται στο π.δ. 60/07, για την ανάθεση της σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια εξοπλισμού πέντε (5) ομάδων ήτοι των (2, 3, 5, 6 & 7) για τις ανάγκες του Δήμου, ως τμήμα της προμήθειας με τίτλο: "Χρηματοδότηση υποδομών προσωρινής διαχείρισης αστικών στερεών αποβλήτων – κατασκευή ΜΜΔ (ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ)", προϋπολογιζόμενης αξίας 478.430,89 € πλέον ΦΠΑ., καθόσον διαγωνισμός απέβη άγονος. Όπως τονίζεται σαφώς στο σχέδιο απόφασης: *'.....η απευθείας ανάθεση της προμήθειας θα γίνει χωρίς τροποποίηση των αρχικών όρων της διακήρυξης.....'*

5. Περαιτέρω, με την από 08-03-2016 βεβαίωση της Επιτροπής Διαγωνισμού βεβαιώνεται ότι: *'πέραν της ήδη υποβληθείσας ένστασης της εταιρείας 'ΠΕΡΙΒΑΛΛΟΝΤΙΚΗ ΧΟΡΗΓΙΑ ΕΝΗΜΕΡΩΣΗ ΕΥΑΙΣΘΗΤΟΠΟΙΗΣΗ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΕΠΕ' (βλ. 2.1 ιστορικού).....δεν εκκρεμεί εξέταση ή εκδίκαση περαιτέρω ενστάσεων, προδικαστικών προσφυγών ή ένδικων βοηθημάτων κατά του κύρους του διαγωνισμού...'*

II. Νομικό πλαίσιο

6. 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. [...]».

7. 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 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 1 του αριθ. 2015/2342 Κανονισμού της Επιτροπής της 15ης Δεκεμβρίου 2015 για την τροποποίηση της οδηγίας 2004/18/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 135.000 και 209.000 ευρώ, αντιστοίχως.

8. 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. [...] 6) Όταν η προμήθεια ομοειδών προϊόντων μπορεί να οδηγήσει σε ταυτόχρονη σύναψη χωριστών συμβάσεων κατά τμήματα, λαμβάνεται υπόψη η εκτιμώμενη συνολική αξία αυτών των τμημάτων κατά την εφαρμογή του άρθρου 6 σημεία α) και β). Όταν η συνολική αξία των τμημάτων είναι ίση με ή υπερβαίνει την αξία που καθορίζεται στο άρθρο 6, το παρόν εφαρμόζεται στη σύναψη κάθε τμήματος...»..

9. 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 προηγηθέντα ανταγωνιστικό διάλογο, υπέβαλαν παραδεκτές προσφορές...».

10. Στο άρθρο 25 παρ. 1 περ. α' του ίδιου π.δ. ορίζεται ότι «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» [...].

11. Επιπλέον, στο άρθρο 30 παρ. 1 και 5 του ίδιου π.δ. 60/2007 ορίζεται ότι: «1. Οι Προκηρύξεις περιλαμβάνουν τις πληροφορίες που αναφέρονται στο Παράρτημα VII Α καθώς και κάθε πρόσθετη πληροφορία που κρίνεται χρήσιμη από την αναθέτουσα αρχή, χρησιμοποιώντας τα τυποποιημένα έντυπα που εγκρίνονται από την Ευρωπαϊκή Επιτροπή σύμφωνα με την προβλεπόμενη στο άρθρο 77 παράγραφος 2 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ, διαδικασία. [...] 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 [...]».

12. Στις 12-12-2012 δημοσιεύθηκε πράξη Νομοθετικού Περιεχομένου (Α' 240), η οποία κυρώθηκε με το ν. 4111/2013 (Α' 18) και η οποία στο άρθρο 4 προβλέπει ότι: «[...] Η διαδικασία ανάδειξης προμηθευτών-χορηγητών, για προμήθειες α. τροφίμων, β. λοιπών αναλώσιμων ειδών παντοπωλείου καθώς και παρόχων των σχετικών υπηρεσιών, γ. πετρελαιοειδών και δ. φαρμάκων και αναλώσιμου υγειονομικού υλικού για τις ανάγκες των Δήμων, των Ιδρυμάτων και όλων των νομικών τους προσώπων, πραγματοποιείται εφεξής από τους οικείους Δήμους. Κάθε γενική ή ειδική διάταξη που αντιτίθεται στο παρόν, καταργείται. 2. Οι ανωτέρω προμήθειες πραγματοποιούνται σύμφωνα με τη διαδικασία που προβλέπεται στον Ενιαίο Κανονισμό Προμηθειών των Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (ΕΚΠΟΤΑ), όπως αυτός ισχύει κάθε φορά...».

13. 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. [...]».

14. 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

15. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Σπάρτης αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας, με την έννοια της περίπτωσης γ' της παραγράφου 2 του άρθρου 2 του π.δ. 60/2007. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας, προϋπολογισμού του αιτήματος 478.430,89 € μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ως τμήμα εν μέρει άγονου διαγωνισμού συνολικού ενδεικτικού προϋπολογισμού 649.430,89 € πλέον 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.

16. 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 συστατικής 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).

17. Με τη διάταξη του άρθρου 24 παρ. 1 περ. 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, 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 ουσιαστικά οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση.

18. Ομοίως, 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 ουσιωδώς 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.

19. Στην προκειμένη περίπτωση τυγχάνει εξέτασης:

i) η εφαρμογή του άρθρου 24 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007 για τις ομάδες:

α) '3': 'Μονάδα Χειροδιαλογής', π/υ 83.000,00 € πλέον ΦΠΑ,

β) '5': 'Τεμαχιστής Πράσινων Μικρός' π/υ 38.000,00 € πλέον ΦΠΑ και

γ) '6': 'Μονάδα Κομποστοποίησης' π/υ 278.430,89 € πλέον ΦΠΑ

για τις οποίες κατατέθηκε προσφορά από μία εταιρεία η οποία και απορρίφθηκε λόγω ελλιπών δικαιολογητικών συμμετοχής (μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές) και

ii) η εφαρμογή του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007 για τις ομάδες:

- α) '2': 'Σύστημα Ζύγισης' π/υ 19.000,00 € πλέον ΦΠΑ και

- β) '7': 'Στέγαστρα' π/υ 60.000,00 € πλέον ΦΠΑ

για τις οποίες ομάδες δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.

20. 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 Πράξ. 215/2012/Ζ' Κλιμ., Αποφ. VI Τμ. 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

21. Εν προκειμένω, η εξέταση της συνδρομής των προϋποθέσεων των άρθρων 24 παρ. 1 περ. α' και 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007 διενεργείται ταυτοχρόνως, δεδομένου ότι οι περισσότερες από τις προϋποθέσεις εφαρμογής των διατάξεων συμπίπτουν.

Ειδικότερα, από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, προκύπτουν τα ακόλουθα:

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

Ο Δήμος Σπάρτης, με την υπ' αρ. Πρωτ. 325911/01-09-2015 Διακήρυξη, προσέφυγε σε ανοικτό, διεθνή, ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την προμήθεια με τίτλο: "Χρηματοδότηση υποδομών προσωρινής διαχείρισης αστικών στερεών αποβλήτων – κατασκευή ΜΜΔ (ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ)". Η εν λόγω προμήθεια αποτελείται από επτά (7) διακριτές ομάδες των προς προμήθεια ειδών για τις οποίες υπήρξε κατακύρωση για τις δύο (2) εξ' αυτών, δεν υπεβλήθη καμία προσφορά για άλλες δύο (2) ενώ οι προσφορές που κατατέθηκαν για τις υπόλοιπες τρεις (3) απερρίφθησαν στα δικαιολογητικά συμμετοχής.

Ωστόσο, από τα στοιχεία του φακέλλου της κρινόμενης υπόθεσης σε σχέση με τον διενεργηθέντα διαγωνισμό, διαπιστώνονται ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες προεχόντως στην τήρηση των διατυπώσεων δημοσιότητας ιδίως σε ευρωπαϊκό επίπεδο αλλά και στους όρους της διακήρυξης και της διαδικασίας ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής. Συγκεκριμένα:

α) Οι όροι και οι πληροφορίες της διακήρυξης απεστάλησαν για δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) την 01-09-2015, πλην όμως στο κείμενο της δημοσίευσης δεν έχουν συμπληρωθεί ή έχουν συμπληρωθεί ανακριβώς κρίσιμα πεδία, με αποτέλεσμα να προκύπτουν διαφοροποιήσεις σε σχέση με το περιεχόμενο των αντίστοιχων δημοσιεύσεων στον εθνικό τύπο αλλά και με την αναλυτική διακήρυξη που αναρτήθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ. Πιο συγκεκριμένα:

- Στο Τμήμα II.1.8) *“Τμήματα”* δεν υπάρχει καμία καταγραφή των τμημάτων στα οποία υποδιαιρείται η εν λόγω προμήθεια (κενό) και το ίδιο ισχύει και στις δημοσιεύσεις στον εθνικό τύπο (ΦΕΚ και εφημερίδες) αλλά και στην περιληπτική διακήρυξη που αναρτήθηκε στη 'ΔΙΑΥΓΕΙΑ'. Η μόνη 'αόριστη' αναφορά που φαίνεται να σχετίζεται με την διαίρεση της προμήθειας σε ομάδες υπάρχει στο Τμήμα II.2.1) *“Συνολική ποσότητα ή έκταση”* όπου γράφεται ο αριθμός '7', όσες δηλαδή και οι διακριτές ομάδες, χωρίς όμως να δίδεται καμία περαιτέρω πληροφόρηση για αυτές, κυρίως δε πληροφόρηση σχετικά με την δυνατότητα διακριτής συμμετοχής και υποβολής προσφοράς. Προκειμένου να ενημερωθεί κάποιος για τα τμήματα και τον τρόπο υποβολής της προσφοράς του, όφειλε να επισκεφθεί αποκλειστικά και μόνο την ηλεκτρονική πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ στην οποία παραπέμπει το κείμενο της Εφημερίδας της Ε.Ε. στο Τμήμα IV.2.2): *“Πληροφορίες σχετικά με τον ηλεκτρονικό διαγωνισμό”*.

- Στο Τμήμα III.1.1) *“Απαιτούμενες Εγγυήσεις”* αναγράφεται ότι: *‘..... ότι η Εγγυητική Επιστολή Συμμετοχής.....αντιστοιχεί σε ποσοστό 2% επί της συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης της προμήθειας χωρίς ΦΠΑ.....’*. Όμως, τόσο στο σύνολο του εθνικού τύπου όσο και στην περιληπτική αλλά και σε σημεία της αναλυτικής διακήρυξης στο ΕΣΗΔΗΣ αναγράφεται ότι: *‘..... η Εγγυητική Επιστολή Συμμετοχής ορίζεται στο ποσό των 12.989,00 €, που αντιστοιχεί σε ποσοστό 2% της συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης....χωρίς ΦΠΑ.....’*. Η ως άνω αναφορά στην έκδοση εγγυητικής επιστολής, το ύψος της οποίας καθορίστηκε σε συγκεκριμένο χρηματικό ποσό ανάλογο της προεκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, κατά τις προβλέψεις του άρθρου 157 του ν. 4281/2014, επέτεινε την εσφαλμένη πληροφόρηση που δόθηκε σε ευρωπαϊκό επίπεδο και εθνικό επίπεδο, αναφορικά με βασικά στοιχεία της σύμβασης. Η συγκεκριμένη πλημμέλεια κρίνεται ουσιώδης, διότι η εν λόγω ασάφεια ως προς τη δυνατότητα υποβολής για το όλο ή για μέρος της προμήθειας, ήτοι ανά ομάδα, ενδεχομένως προκάλεσε σύγχυση σε εν δυνάμει ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς και τους απέτρεψε από το να συμμετάσχουν στη διαγωνιστική διαδικασία, υποβάλλοντας σχετική προσφορά.

Συμπερασματικά, επισημαίνεται ότι η παράβαση ή η πλημμελής τήρηση των διατυπώσεων δημοσιότητας συνιστά παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας του διαγωνισμού, η οποία ενδέχεται να πλήξει τις αρχές του ανταγωνισμού, της πρόσβασης στις διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων και της διαφάνειας και καθιστά μη νόμιμη την διαγωνιστική διαδικασία, με επακόλουθο τη μη νόμιμη προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης (βλ

ΕΛΣυν VI Τμήμα 935/2013, 408/2012, 2263/2011 κλπ).

β) Σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης (άρθρο 5ο) στα δικαιολογητικά συμμετοχής περιλαμβάνονταν η απαίτηση προσκόμισης “Πιστοποιητικού του οικείου Επιμελητηρίου, με το οποίο να πιστοποιείται η εγγραφή του διαγωνιζόμενου σε αυτό και το ειδικό επάγγελμά του...”, σύμφωνα και με το άρθρο 44 του πδ. 60/2007 (“Άδεια άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας”), πλην όμως δεν προσδιορίζονταν στους όρους της διακήρυξης συγκεκριμένη απαίτηση ως προς το ειδικό επάγγελμα ή την δραστηριότητα αυτή.

Ακολούθως και κατά την διαγωνιστική διαδικασία που ακολούθησε, απορρίφθηκε η προσφορά που κατέθεσε η εταιρεία 'ΠΕΡΙΒΑΛΛΟΝΤΙΚΗ ΧΟΡΗΓΙΑ ΕΝΗΜΕΡΩΣΗ ΕΥΑΙΣΘΗΤΟΠΟΙΗΣΗ ΜΟΝΟ-ΠΡΟΣΩΠΗ ΕΠΕ' για τις ομάδες 3, 4, 5 και 6, της σύμβασης, γιατί στο πιστοποιητικό του Εμπορικού και Βιομηχανικού Επιμελητηρίου Αθηνών που προσκόμισε (πιστοποιητικό περιλαμβανόμενο στο Παράρτημα ΙΧ Β Δημόσιες Συμβάσεις Προμηθειών, για τους σκοπούς του άρθρου 44, του πδ 60/2007), δεν αναφέρονταν: “...δραστηριότητα εμπορίας οποιασδήποτε κατηγορίας...” αλλά άλλες δραστηριότητες. Δεδομένου ότι οι όροι της διακήρυξης δεν επιφυλάσσονταν σε συγκεκριμένη ειδικό επάγγελμα ή δραστηριότητα οποιασδήποτε κατηγορίας, η αναθέτουσα αρχή, δεν θα μπορούσε να απορρίψει τον συγκεκριμένο υποψήφιο για το λόγο αυτό.

23. Εν όψει των προεκτεθέντων, διαπιστώνεται η μη νομιμότητα της προηγηθείσας ανοικτής διαγωνιστικής διαδικασίας λόγω της ύπαρξης ουσιωδών νομικών πλημμελειών τόσο κατά τη δημοσιότητα των όρων της σύμβασης όσο και κατά την διεξαγωγή αυτού (διαδικασία ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής των διαγωνιζομένων).

Επομένως, δεν προκύπτει η συνδρομή λόγου και προϋπόθεσης για την υιοθέτηση από την αναθέτουσα αρχή της εξαιρετικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση κατ’ εφαρμογήν των επικαλούμενων διατάξεων του άρθρου 24 παρ. 1 περ. α' και 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ/τος 60/2007. Παράλληλα, από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου της υπόθεσης, δεν προκύπτει η συνδρομή κάποιας εκ των υπολοίπων περιπτώσεων των προαναφερόμενων άρθρων του ιδίου ως άνω π.δ/τος.

IV. Συμπέρασμα

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

τη μη παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος του Δήμου Σπάρτης για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας εξοπλισμού των ομάδων:

i) '3: Μονάδα Χειροδιαλογής' π/υ 83.000,00 € πλέον ΦΠΑ, '5: Τεμαχιστής Πράσινων Μικρός' π/υ 38.000,00 € πλέον ΦΠΑ και '6: Μονάδα Κομποστοποίησης' π/υ 278.430,89 πλέον ΦΠΑ, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 24 παρ. 1 περ α' του π.δ. 60/2007 και των ομάδων

ii) '2: Σύστημα Ζύγισης' π/υ 19.000,00 € πλέον ΦΠΑ και ε) '7: Στέγαστρα' π/υ 60.000,00 € πλέον ΦΠΑ

σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1 περ α' του π.δ. 60/2007, για τις ανάγκες του Δήμου, ως τμήμα της προμήθειας με τίτλο: “Χρηματοδότηση υποδομών προσωρινής διαχείρισης αστικών στερεών αποβλήτων – κατασκευή ΜΜΔ (ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ

ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ)", λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

28 Μαρτίου 2016

Η Αντιπρόεδρος

Χριστίνα Μπουσουλέγκα