



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΑΠΟΦΑΣΗ

15/2017

(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 16^η Μαρτίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαεπτά (2017) ημέρα Πέμπτη και ώρα 13:00 μ.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 (Προεδρεύουσα):** Μπουσουλέγκα Χριστίνα
- 2. Μέλη:**
 - Λουρίκας Δημήτριος
 - Σταθακόπουλος Δημήτριος
 - Στυλιανίδου Μαρία
 - Χριστοβασίλη Ερωφίλη

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

Εισηγήτρια: Θεοδωρακοπούλου Αναστασία, Οικονομολόγος, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά την διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν η εισηγήτρια Θεοδωρακοπούλου Αναστασία, καθώς και η προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων Χριστίνα Καξιρή, οι οποίες αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, κατόπιν προηγηθέντος εν μέρει άγονου ανοικτού διαγωνισμού, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας οχημάτων για τις ανάγκες του Δήμου Ρεθύμνης, συνολικού προϋπολογισμού 12.156,28€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

Με το με αρ. πρωτ. 3493/15-02-2017 αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή), που παρελήφθη από την Αρχή στις 17-02-2017 (αρ. πρωτ. εισερχ. 1228) και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα, ο Δήμος Ρεθύμνης αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια οχημάτων για τις ανάγκες του Δήμου, συνολικού

προϋπολογισμού 12.156,28€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ήτοι 15.073,79€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

I. Ιστορικό - πραγματικά περιστατικά

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

1. Με τη με αρ. 803/14-12-2016 Απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Ρεθύμνης (ΑΔΑ: 6ΦΙ2Ω1Ψ-ΜΗ5) εγκρίθηκε η διενέργεια της προμήθειας τεσσάρων οχημάτων για τις ανάγκες του Δήμου με διεθνή ανοικτό δημόσιο διαγωνισμό, συνολικού προϋπολογισμού 280.073,79€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

2. Με τη με αρ. 709/20-12-2016 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ρεθύμνης (ΑΔΑ: ΩΒΘΤΩ1Ψ-ΙΤΛ) καθορίστηκαν οι όροι και εγκρίθηκαν οι τεχνικές προδιαγραφές για την προαναφερθείσα προμήθεια, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά και ορίσθηκε η διενέργεια του ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού με χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr για την εν λόγω προμήθεια.

3. Ακολούθως, με τη με αρ. πρωτ. 30059/20-12-2016 διακήρυξη, ο αιτών Δήμος προκήρυξε τη διενέργεια ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού με σφραγισμένες προσφορές σε 4 τμήματα ανά είδος, όπως απεικονίζονται συνοπτικά στον κάτωθι πίνακα:

A/A	Είδος	Τεμάχια	Δαπάνη
1	Αυτοκίνητο για τις ανάγκες της Τεχνικής Υπηρεσίας	1	12.156,28€
2	Καλαθοφόρο όχημα για καθαρισμό και κλάδεμα σε δασικές οδούς	1	28.225,81€
3	Ημιφορτηγό για πυρασφάλεια	1	20.161,29€
4	Ισοπεδωτής γαιών (Γκρέιντερ)	1	165.322,58€
Σύνολο (άνευ Φ.Π.Α.)			225.865,96€
Φ.Π.Α.			54.207,83€
Γενικό Σύνολο			280.073,79€

Ως κριτήριο κατακύρωσης ορίσθηκε η συμφερότερη προσφορά βάσει της βέλτιστης σχέσης ποιότητας - τιμής, ήτοι κατόπιν της βαθμολόγησης και κατάταξης των υποβληθεισών προσφορών σύμφωνα με ποιοτικά (τεχνικά-λειτουργικά) κριτήρια και της τιμής άνευ ΦΠΑ σε ευρώ. Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής των προσφορών ορίσθηκε η 23^η Δεκεμβρίου 2016 και ώρα 14:00 και ως καταληκτική ημερομηνία η 23^η Ιανουαρίου 2017 και ώρα 15:00.

4. Σύμφωνα με το άρθρο 3 “*Τόπος-Χρόνος διενέργειας διαγωνισμού και υποβολής προσφορών-Επιτροπή Διαγωνισμού*” της ανωτέρω διακήρυξης, ορίζεται ότι: “[...] Οι ενδιαφερόμενοι, μπορούν να προετοιμάζουν την προσφορά τους στο σύστημα αμέσως μετά τη δημοσιοποίηση του διαγωνισμού στην ιστοσελίδα του ΕΣΗΔΗΣ, θα έχουν όμως τη δυνατότητα να την υποβάλλουν μόνο μετά το πέρας της προθεσμίας που έχει η αναθέτουσα αρχή για παροχή διευκρινήσεων επί των όρων της διακήρυξης, η οποία είναι το αργότερο έξι (6) ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών. Επισημαίνεται ότι οι συμμετέχοντες δεν έχουν τη δυνατότητα να αποσύρουν ή να ακυρώσουν προσφορά μετά την υποβολή της.”

Επίσης, σύμφωνα με το άρθρο 13 “*Εγγυήσεις*” ορίζονται τα εξής:

“13.1. Εγγύηση συμμετοχής

Κάθε προσφορά συνοδεύεται **υποχρεωτικά** από εγγύηση συμμετοχής στο διαγωνισμό που ανέρχεται σε ποσοστό δύο τοις εκατό (2%) επί του συνολικού ποσού του προϋπολογισμού προ ΦΠΑ”.

Ακολούθως, σύμφωνα με το άρθρο 17 “**Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών**” της με αρ. 30059/20-12-2016 διακήρυξης, ορίζεται ότι:

“Μετά την αξιολόγηση των προσφορών ισχύουν τα ακόλουθα: [...]”

17.Α. Περιεχόμενα (υπό)φακέλου «Δικαιολογητικά κατακύρωσης» [...]

Δικαιολογητικά κατακύρωσης [...]

7. Κριτήρια Οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας.

Η οικονομική επάρκεια του οικονομικού φορέα (προμηθευτή) αποδεικνύεται με τα παρακάτω δικαιολογητικά:

α. Κατάλληλες τραπεζικές βεβαιώσεις. Βεβαίωση τράπεζας με την οποία αποδεικνύεται ότι η χρηματοπιστωτική του ικανότητα καλύπτει τον προϋπολογισμό της σύμβασης.

β. Ισολογισμούς ή αποσπάσματα ισολογισμών στην περίπτωση που η δημοσίευση των ισολογισμών απαιτείται από τη νομοθεσία της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο οικονομικός φορέας και ανάλογα με το χρόνο έναρξης των δραστηριοτήτων εφόσον είναι διαθέσιμος.

Ελάχιστη απαίτηση: Τελευταίοι τρεις (3) ισολογισμοί ή ανάλογα στοιχεία (Ε3, Ε κλπ) σε περίπτωση διαφορετικής μορφής εταιρείας (Ο.Ε. Ι.Κ.Ε κλπ). Σε περίπτωση που η εταιρεία δεν έχει δημοσιευμένους ισολογισμούς για τρεις (3) διαχειριστικές χρήσεις, τότε μπορεί να υποβάλει ισοδύναμα λογιστικά έγγραφα ή άλλα επίσημα έγγραφα. Σε περίπτωση μη έκδοσης ισολογισμών, μπορεί να υποβάλει ισοδύναμα λογιστικά ή άλλα έγγραφα ή φωτοαντίγραφα Φορολογικών Δηλώσεων. Αν η εταιρεία λειτουργεί ή ασκεί επιχειρηματική δραστηριότητα σχετικά με τα υπό προμήθεια είδη, κατά χρονικό διάστημα που δεν επιτρέπει την έκδοση κατά νόμο τριών ισολογισμών, υποβάλλει τους ισολογισμούς, εφόσον υπάρχουν ή τα σχετικά επίσημα στοιχεία που υπάρχουν κατά το διάστημα αυτό.

γ. Δήλωση του συνολικού ύψους του κύκλου εργασιών στο τομέα δραστηριοτήτων που αποτελεί αντικείμενο της σύμβασης για τις τρεις (3) τελευταίες χρήσεις σε συνάρτηση προς την ημερομηνία δημιουργίας του οικονομικού ή την έναρξη δραστηριοτήτων εφόσον είναι διαθέσιμες οι πληροφορίες.

Ελάχιστη απαίτηση: Συνολικός ετήσιος κύκλος ίσος με τον προϋπολογισμό της ομάδας της προμήθειας (με ΦΠΑ) που συμμετέχει.

Αν η εταιρεία λειτουργεί ή ασκεί επιχειρηματική δραστηριότητα κατά το χρονικό διάστημα μικρότερο της ως άνω καθοριζόμενης τριετίας υποβάλλει υπεύθυνη δήλωση περί του συνολικού ύψους του κύκλου εργασιών κατά το διάστημα αυτό.

8. Τεχνικές ή/και Επαγγελματικές ικανότητες (κατασκευαστικές)

Οι τεχνικές ή/και επαγγελματικές ικανότητες των οικονομικών φορέων αξιολογούνται, ελέγχονται και αποδεικνύονται με τους παρακάτω τρόπους:

α. Υποβολή καταλόγου κυριότερων παραδόσεων που πραγματοποιήθηκαν κατά την προηγούμενη τριετία του δημοσίου ή ιδιωτικού αποδέκτη όπως αναλυτικά αναφέρονται στις τεχνικές προδιαγραφές.

β. Αναφορά του τεχνικού προσωπικού ή των τεχνικών υπηρεσιών είτε ανήκουν απευθείας στη διεκτέλεση του οικονομικού φορέα είτε όχι όπως αναλυτικά αναφέρονται στις τεχνικές προδιαγραφές. [...]

V. Δικαιολογητικά ονομαστικοποίησης μετοχών Ανωνύμων Εταιρειών

Τα δικαιολογητικά ονομαστικοποίησης των νομικών προσώπων που προβλέπονται από τις διατάξεις του Π.Δ. 82/96 (ΦΕΚ Α' 66) «Ονομαστικοποίηση των μετοχών Ελληνικών Ανωνύμων Εταιρειών που μετέχουν στις διαδικασίες ανάληψης έργων ή προμηθειών του Δημοσίου ή των Νομικών Προσώπων του ευρύτερου δημόσιου τομέα», όπως αυτές τροποποιήθηκαν και ισχύουν με τις διατάξεις του άρθρου 8 του Ν. 3310/05

και του άρθρου 8 του Ν.3414/05 και υπό τις προϋποθέσεις που καθορίζονται στις εν λόγω διατάξεις. Η ίδια υποχρέωση ισχύει και για τις αλλοδαπές εταιρίες εκτός της περίπτωσης που δεν επιβάλλεται από το εθνικό τους δίκαιο οπότε υποχρεούνται οι εταιρίες να υποβάλλουν έγκυρη, ενημερωμένη κατάσταση των μετόχων που κατέχουν τουλάχιστο 1% των μετοχών ή δικαίωμα ψήφου. Η υποχρέωση ονομαστικοποίησης μέχρι φυσικού προσώπου δεν ισχύει για τις εισηγμένες στα χρηματιστήρια κρατών - μελών της ΕΕ ή του ΟΟΣΑ εταιρείες. [...]

Η παράληψη υποβολής έστω και ενός από τα ανωτέρω Δικαιολογητικά ή η μη προσήκουσα υποβολή τους σύμφωνα με τις απαιτήσεις της παρούσας σύμβασης και του Νόμου, συνεπάγεται τον υποχρεωτικό αποκλεισμό του αναδόχου. Το αυτό ισχύει και σε περίπτωση που διαπιστωθεί καθ' οποιοδήποτε τρόπο, ότι υπέβαλε δικαιολογητικά (πιστοποιητικά κλπ) με αναληθές ή ανακριβές περιεχόμενο [...]."

Επίσης, στο άρθρο 18 "Προδικαστικές Προσφυγές" ορίζονται τα κάτωθι:

"Στον παρόν διαγωνισμό ισχύουν τα άρθρα 360 έως 374 του Ν. 4412/2016 που αναφέρονται στην προδικαστική προσφυγή κατά πράξεων που εκδίδονται πριν από τη σύναψη της Σύμβασης και για την κήρυξη ακυρότητας της σύμβασης, εφόσον η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης είναι άνω των κατώτατων ορίων για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών που ανατίθενται από αρχές τοπικής αυτοδιοίκησης.

Η προδικαστική προσφυγή κατατίθεται ηλεκτρονικά στην ΑΕΠΠ (Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών) και περιέχει τις νομικές και πραγματικές αιτιάσεις που δικαιολογούν το αίτημά της.

Για το παραδεκτό της άσκησης της προδικαστικής προσφυγής κατατίθεται παράβολο από τον προσφεύγοντα υπέρ του Δημοσίου, το ύψος του οποίου ανέρχεται σε ποσοστό 0,50 τοις εκατό (0,50%) της προϋπολογισθείσας αξίας (χωρίς Φ.Π.Α.) της σχετικής σύμβασης. Το ύψος του παραβόλου ανέρχεται στο ποσό των 1.132,00 €. Το παράβολο του παρόντος άρθρου επιστρέφεται στον προσφεύγοντα σε περίπτωση ολικής ή μερικής αποδοχής της προσφυγής του. Επίσης, επιστρέφεται στον προσφεύγοντα και στην περίπτωση που η αναθέτουσα αρχή ανακαλεί την προσβαλλόμενη πράξη ή προβαίνει στην οφειλόμενη ενέργεια πριν από την έκδοση της απόφασης της ΑΕΠΠ επί της προσφυγής."

5. Περίληψη των ουσιωδών όρων και στοιχείων της ως άνω διακήρυξης απεστάλη για δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) στις 20-12-2016 και δημοσιεύθηκε στις 22-12-2016 με κωδικό 2016/S 247-452407. Παράλληλα, η αναλυτική διακήρυξη και τα συνημμένα σε αυτή τεύχη δημοπράτησης αναρτήθηκαν στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.ΜΗ.ΔΗ.Σ.) με ΑΔΑΜ: 16PROC005611364 (20-12-2016), στην ιστοσελίδα του Δήμου Ρεθύμνης (21-12-2016) και δημοσιεύθηκαν στη Διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 23-12-2016, ώρα 12:00, με αριθμούς συστήματος 30692, 30694, 30695 και 30696 ως προς τα τμήματα Α, Β, Γ και Δ αντίστοιχα. Επίσης, η με αριθμ. πρωτ. 30114/21-12-2016 περίληψη της ανωτέρω διακήρυξης δημοσιεύθηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως (ΦΕΚ 532/23-12-2016) και στον εθνικό τύπο, στις εφημερίδες "ΚΡΗΤΙΚΗ ΕΠΙΘΕΩΡΗΣΗ", "ΗΧΩ ΤΩΝ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ", "ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ & ΠΛΕΙΣΤΗΡΙΑΣΜΩΝ" και «ΡΕΘΕΜΝΟΣ» στις 22, 23 και 24-12-2016, καθώς και αναρτήθηκε στο διαδικτυακό τόπο ΔΙΑΥΓΕΙΑ (ΑΔΑ: 6ΚΒΝΩ1Ψ-Τ5Κ).

6. Στις 21-01-2017, η αρμόδια Επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού, που είχε συγκροτηθεί με την 709/2016 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου, συνδέθηκε με τους ειδικούς κωδικούς χρηστών στην πλατφόρμα του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων και διαπίστωσε με τα από την ως άνω ημερομηνία πρακτικά αποσφράγισης (υπ' αριθμ. 1), ότι υπεβλήθησαν οι κάτωθι προσφορές:

1. Ως προς το τμήμα Α (Προμήθεια αυτοκινήτου για τις ανάγκες της Τεχνικής Υπηρεσίας) δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.
2. Ως προς το τμήμα Β (Προμήθεια καλαθοφόρου οχήματος για καθαρισμό και κλάδεμα σε δασικές οδούς) υπεβλήθη προσφορά από τον προμηθευτή: ΣΤΑΓΑΚΗΣ, ΕΛΕΥΘΕΡΙΟΣ, ΜΙΧΑΗΛ (Α/Α συστήματος: 49246).
3. Ως προς το τμήμα Γ (Προμήθεια ημιφορτηγού για πυρασφάλεια) υπεβλήθη προσφορά από τον προμηθευτή: ΣΤΑΓΑΚΗΣ, ΕΛΕΥΘΕΡΙΟΣ, ΜΙΧΑΗΛ (Α/Α συστήματος: 49245).
4. Ως προς το τμήμα Δ (Προμήθεια γκρέιντερ) υπεβλήθη προσφορά από τον προμηθευτή: ΠΟΣΟΤΙΔΗΣ,

ΑΝΤΩΝΙΟΣ, ΓΕΩΡΓΙΟΣ (Α/Α συστήματος: 48317).

Στη συνέχεια, κατόπιν ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών που υπεβλήθησαν, σύμφωνα με τα από 07 και 08-02-2017 πρακτικά αξιολόγησης (υπ' αριθμ. 2) η Επιτροπή έκανε δεκτές τις ως άνω προσφορές (με Α/Α συστήματος: 49246, 49245 και 48317) ως προς τα τμήματα Β, Γ και Δ αντίστοιχα.

Ακολούθως, σύμφωνα με τα από 10-02-2017 πρακτικά αποσφράγισης προσφορών (υπ' αριθμ. 3) η Επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού αποσφράγισε και εξέτασε τις οικονομικές προσφορές των υποψηφίων αναδόχων.

7. Στη συνέχεια, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Ρεθύμνης, με τη με αρ. 66/13-02-2017 απόφασή της (ΑΔΑ: 6ΝΒΘΩ1Ψ-ΨΔ0), έχοντας υπόψη την από 10-02-2017 εισήγηση της Επιτροπής του διαγωνισμού, απεφάνθη ως εξής:

“[...] 2) Την έγκριση πρακτικών και την ανάδειξη «προσωρινού αναδόχου» της προμήθειας «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΙΣΟΠΕΔΩΤΗ ΓΑΙΩΝ (ΓΚΡΕΪΝΤΕΡ) - ΟΜΑΔΑ 4», (του διαγωνισμού με αύξοντα αριθμό (α/α) ηλεκτρονικού διαγωνισμού συστήματος 30696) στον ανάδοχο «ΠΟΣΟΤΙΔΗΣ, ΑΝΤΩΝΙΟΣ, ΓΕΩΡΓΙΟΣ» [...]

3) Την έγκριση πρακτικών και την ανάδειξη «προσωρινού αναδόχου» της προμήθειας «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΗΜΙΦΟΡΤΗΓΟΥ ΓΙΑ ΠΥΡΑΣΦΑΛΕΙΑ- ΟΜΑΔΑ 3», (του διαγωνισμού με αύξοντα αριθμό (α/α) ηλεκτρονικού διαγωνισμού συστήματος 30695) στον ανάδοχο «ΣΤΑΓΑΚΗΣ, ΕΛΕΥΘΕΡΙΟΣ, ΜΙΧΑΗΛ» [...]

4) Την έγκριση πρακτικών και την ανάδειξη «προσωρινού αναδόχου» της προμήθειας «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΚΑΛΑΘΟΦΟΡΟΥ ΟΧΗΜΑΤΟΣ ΓΙΑ ΚΑΘΑΡΙΣΜΟ ΚΑΙ ΚΛΑΔΕΜΑ ΣΕ ΔΑΣΙΚΕΣ ΟΔΟΥΣ- ΟΜΑΔΑ 2», (του διαγωνισμού με αύξοντα αριθμό (α/α) ηλεκτρονικού διαγωνισμού συστήματος 30694) στον ανάδοχο «ΣΤΑΓΑΚΗΣ, ΕΛΕΥΘΕΡΙΟΣ, ΜΙΧΑΗΛ» [...]

5) Την έγκριση πρακτικού και κήρυξη του ανοικτού ηλεκτρονικού διεθνή μειοδοτικού διαγωνισμού για «Προμήθεια τεσσάρων Οχημάτων για τις ανάγκες του Δήμου Ρεθύμνης» ΑΓΟΝΟ για την «Ομάδα 1» «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΑΥΤΟΚΙΝΗΤΟΥ ΓΙΑ ΤΙΣ ΑΝΑΓΚΕΣ ΤΗΣ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΑΣ» με αύξοντα αριθμό (α/α) ηλεκτρονικού διαγωνισμού συστήματος 30692.

6) Για την Ομάδα 1 «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΑΥΤΟΚΙΝΗΤΟΥ ΓΙΑ ΤΙΣ ΑΝΑΓΚΕΣ ΤΗΣ ΤΕΧΝΙΚΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΑΣ» παραπέμπει το θέμα στο ΔΗΜΟΤΙΚΟ ΣΥΜΒΟΥΛΙΟ, προσφεύγοντας στη διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, σύμφωνα με:

α) Την παρ. 1 του άρθρου 65 του Ν. 3852/2010,

β) Την περίπτωση (α) της παρ. (2) του άρθρου 32 του Ν.4412/2016 φεκ 147Α΄,

γ) Το πρώτο εδάφιο της υποπερίπτωσης δδ΄ της περίπτωσης γ΄ της παρ. 2 του άρθρου 2 του Ν.4013/2011 όπως έχει τροποποιηθεί από την παρ. 2α του άρθρου 21 του Ν.4441/6-12-2016 φεκ 227Α΄”.

8. Σε εκτέλεση των ανωτέρω, υποβλήθηκαν προς έλεγχο στο Ελεγκτικό Συνέδριο τα σχέδια σύμβασης μεταξύ των δύο μειοδοτών και της αναθέτουσας αρχής, το οποίο με την με αριθ. 1/2017 Πράξη της Υπηρεσίας Επιτρόπου Νομού Ρεθύμνης, απεφάνθη ότι δεν κωλύεται η υπογραφή τους.

9. Τέλος, με το με αριθ. πρωτ. 3491/15-02-2017 έγγραφο της Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών, ο Δήμαρχος Ρεθύμνης βεβαιώνει ότι: *“[...] δεν εκκρεμούν ενστάσεις, προσφυγές, αιτήσεις ασφαλιστικών μέτρων ή άλλα ένδικα μέσα κατ' αυτών κατά της διαδικασίας δημοπράτησης της προμήθειας «Προμήθεια Τεσσάρων Οχημάτων για τις ανάγκες του Δήμου Ρεθύμνης»”.*

10. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος, με το με αρ. πρωτ. 3493/15-02-2017 αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., που παρελήφθη από την Αρχή στις 17-02-2017 (αρ. πρωτ. εισερχ. 1228) και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προσκομίζοντας σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια οχημάτων για τις ανάγκες του Δήμου, συνολικού προϋπολογισμού 12.156,28€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ήτοι 15.073,79€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

II. Νομικό πλαίσιο

11. 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 την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημόσιων συμβάσεων, σύμφωνα με την περίπτωση β' της παρ. 2 του άρθρου 26 και τα άρθρα 32 και 269 του Ν. 4412/2016 (Α'47) 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 Οδηγιών 2014/24/EK και 2014/25/EK, οι οποίες ενσωματώθηκαν στην ελληνική έννομη τάξη με το Ν. 4412/2016. Κατά την άσκηση της εν λόγω αρμοδιότητας η Αρχή λαμβάνει υπόψη της τις γενικές αρχές του ενωσιακού και εθνικού δικαίου [...]».

12. Η διάταξη του άρθρου 2 παρ. 2 του ν.4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)» ορίζει:

“Ο παρών νόμος θεσπίζει κανόνες: α) για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης δημοσίων συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου Ι (άρθρα 2 έως 221) [...] Οι διατάξεις του παρόντος εφαρμόζονται, με την επιφύλαξη των παραγράφων 3 έως 7, σε όλες τις συμβάσεις των περιπτώσεων α' και β', ανεξαρτήτως είδους και εκτιμώμενης αξίας αυτών, εκτός αν άλλως ορίζεται στις επιμέρους διατάξεις αυτού”.

13. Το άρθρο 3 παρ. 1 και 2 του ίδιου νόμου ορίζει τα παρακάτω: “1. Το παρόν Βιβλίο (άρθρα 3 έως 221) θεσπίζει κανόνες για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που πραγματοποιούνται από αναθέτουσες αρχές, ανεξαρτήτως εκτιμώμενης αξίας αυτών, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στο παρόν άρθρο. 2. Διαδικασία σύναψης σύμβασης ή σύμβαση κατά την έννοια του παρόντος Βιβλίου είναι η απόκτηση, μέσω δημόσιας σύμβασης, από μία ή περισσότερες αναθέτουσες αρχές, έργων, αγαθών ή υπηρεσιών από οικονομικούς φορείς που επιλέγονται από τις εν λόγω αναθέτουσες αρχές, ανεξαρτήτως του κατά πόσον τα έργα, τα αγαθά ή οι υπηρεσίες προορίζονται για την εξυπηρέτηση σκοπού δημοσίου συμφέροντος”.

14. Στο άρθρο 5 “Κατώτατα όρια (άρθρο 4 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και Κανονισμός (ΕΕ) 2015/2170)” του ν. 4412/2016 (Α' 147) ορίζεται ότι:

“Ως κατώτατα όρια, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ, ορίζονται τα ακόλουθα:

α) 5.225.000 ευρώ για τις δημόσιες συμβάσεις έργων,

β) 135.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από κεντρικές κυβερνητικές αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές. Αν οι δημόσιες συμβάσεις προμηθειών ανατίθενται από τις αναθέτουσες αρχές που δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, το εν λόγω κατώτατο όριο ισχύει μόνο για τις συμβάσεις που αφορούν τα οριζόμενα στο Παράρτημα ΙΙΙ του Προσαρτήματος Α' προϊόντα,

γ) 209.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από μη κεντρικές αναθέτουσες αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές. Το κατώτατο όριο αυτό εφαρμόζεται επίσης στις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών που ανατίθενται από κεντρικές κυβερνητικές αρχές οι οποίες δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, όταν οι συμβάσεις αυτές αφορούν προϊόντα που δεν εμπίπτουν στο Παράρτημα ΙΙΙ του Προσαρτήματος Α',

δ) 750.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών που αφορούν κοινωνικές και άλλες ειδικές υπηρεσίες που περιλαμβάνονται στο Παράρτημα ΧΙV του Προσαρτήματος Α' [...]”.

15. Οι διατάξεις του άρθρου 6 “Μέθοδοι υπολογισμού της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης (άρθρο 5 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)” παρ. 1, 3 και 9 του ίδιου νόμου ορίζουν:

“Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς

ΦΠΑ, όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος προαίρεσως ή τυχόν παρατάσεων της σύμβασης, όπως ορίζουν ρητά τα έγγραφα της σύμβασης. [...] 3. Η επιλογή της χρησιμοποιούμενης μεθόδου για τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης δεν γίνεται με σκοπό την αποφυγή της εφαρμογής οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου. Η σύμβαση δεν κατατέμενεται κατά τρόπο ώστε να αποφεύγεται η εφαρμογή οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου, εκτός αν αυτό δικαιολογείται από αντικειμενικούς λόγους. [...] 9. Όταν ένα σχέδιο αγοράς για την απόκτηση ομοιογενών αγαθών μπορεί να οδηγήσει σε ανάθεση συμβάσεων υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων, λαμβάνεται υπόψη κατά την εφαρμογή του άρθρου 5 περιπτώσεις β ' και γ' η συνολική εκτιμώμενη αξία όλων αυτών των τμημάτων. Όταν η συνολική αξία των τμημάτων ισούται ή υπερβαίνει το κατώτατο όριο που προβλέπεται στο άρθρο 5, το παρόν Βιβλίο εφαρμόζεται στην ανάθεση κάθε τμήματος”.

16. Στη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016 (Α' 147), η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, προβλέπεται ότι:

“2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών σε οποιαδήποτε από τις κατωτέρω περιπτώσεις:

α) εάν, ύστερα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία είτε δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή αίτηση συμμετοχής είτε καμία από τις υποβληθείσες προσφορές ή αιτήσεις συμμετοχής δεν είναι κατάλληλη, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιαδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Επιτροπή μετά από αίτημά της

Μη κατάλληλη θεωρείται μία προσφορά όταν είναι άσχετη με τη σύμβαση και αδυνατεί προδήλως, χωρίς να τροποποιηθεί ουσιαστικά, να ανταποκριθεί στις ανάγκες και τις απαιτήσεις της αναθέτουσας αρχής, όπως προσδιορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης.

Μη κατάλληλη θεωρείται μία αίτηση συμμετοχής όταν στο πρόσωπο του οικονομικού φορέα συντρέχει υποχρεωτικός ή δυνητικός λόγος αποκλεισμού, σύμφωνα με το άρθρο 73 ή όταν αυτός δεν πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής που έχει θέσει η αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77 [...]”.

17. Το άρθρο 61 του ν. 4412/2016 ορίζει:

“1. Για συμβάσεις άνω των ορίων, ως χρόνος έναρξης της ανοικτής διαδικασίας, της κλειστής διαδικασίας, της ανταγωνιστικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση, του ανταγωνιστικού διαλόγου και της σύμπραξης καινοτομίας, νοείται η ημερομηνία αποστολής της σχετικής προκήρυξης σύμβασης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ένωσης ή της προκαταρκτικής προκήρυξης, όταν η τελευταία χρησιμοποιείται ως μέσο προκήρυξης διαγωνισμού, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 26.

2. Ως χρόνος έναρξης της διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, νοείται η ημερομηνία αποστολής προς τους οικονομικούς φορείς της πρώτης πρόσκλησης συμμετοχής σε διαπραγμάτευση.

3. Ως χρόνος έναρξης ενός διαγωνισμού μελετών, νοείται η ημερομηνία αποστολής της σχετικής προκήρυξης διαγωνισμού μελετών στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης.

4. Για συμβάσεις κάτω των ορίων αντί των παραγράφων 1 έως 3, εφαρμόζονται οι διατάξεις του άρθρου 120.”

18. Στη διάταξη του άρθρου 75 “Κριτήρια επιλογής”, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 58 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, προβλέπονται μεταξύ άλλων τα εξής:

“1. Τα κριτήρια επιλογής μπορεί να αφορούν: α) την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, β) την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, γ) την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα [...]. Οι αναθέτουσες αρχές περιορίζουν τις όποιες απαιτήσεις συμμετοχής σε εκείνες που είναι απαραίτητες ώστε να διασφαλίζεται ότι ο υποψήφιος ή ο προσφέρων διαθέτει τις εκ του νόμου

απαιτούμενες προϋποθέσεις, τις χρηματοοικονομικές δυνατότητες, καθώς και τις τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητες για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης. Όλες οι απαιτήσεις σχετίζονται και είναι ανάλογες με το αντικείμενο της σύμβασης. [...] 3. Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να διασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν την αναγκαία οικονομική και χρηματοδοτική ικανότητα για την εκτέλεση της σύμβασης. Για το σκοπό αυτόν, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν ειδικότερα από τους οικονομικούς φορείς, να έχουν έναν ορισμένο ελάχιστο ετήσιο κύκλο εργασιών, συμπεριλαμβανομένου ορισμένου ελάχιστου κύκλου εργασιών στον τομέα δραστηριοτήτων που καλύπτεται από τη σύμβαση. Επίσης, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν από τους οικονομικούς φορείς να παρέχουν πληροφορίες σχετικά με τους ετήσιους λογαριασμούς, παρουσιάζοντας την αναλογία, ιδίως, στοιχείων ενεργητικού και παθητικού [...]. Η αναλογία, ενδεικτικά, στοιχείων ενεργητικού και παθητικού μπορεί να λαμβάνεται υπόψη όταν η αναθέτουσα αρχή προσδιορίζει τις μεθόδους και τα κριτήρια της συνεκτίμησης αυτής στα έγγραφα της σύμβασης. Οι μέθοδοι και τα κριτήρια αυτά χαρακτηρίζονται από διαφάνεια, αντικειμενικότητα και αποφυγή διακρίσεων. Όταν μια σύμβαση υποδιαιρείται σε τμήματα, το παρόν άρθρο εφαρμόζεται σε σχέση με κάθε επιμέρους τμήμα. Εντούτοις, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καθορίζει τον ελάχιστο ετήσιο κύκλο εργασιών που πρέπει να έχουν οι οικονομικοί φορείς ανά ομάδες τμημάτων, αν ανατεθούν στον ανάδοχο περισσότερα τμήματα που πρέπει να εκτελεστούν ταυτοχρόνως [...]. 4. Όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να εξασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν τους αναγκαίους ανθρώπινους και τεχνικούς πόρους και την εμπειρία για να εκτελέσουν τη σύμβαση σε κατάλληλο επίπεδο ποιότητας. Οι αναθέτουσες αρχές μπορεί να απαιτούν ειδικότερα από τους οικονομικούς φορείς, να διαθέτουν ικανοποιητικό επίπεδο εμπειρίας, αποδεικνυόμενο με κατάλληλες συστάσεις από συμβάσεις που έχουν εκτελεστεί κατά το παρελθόν. [...] 5. Οι αναθέτουσες αρχές αναφέρουν τις απαιτούμενες προϋποθέσεις συμμετοχής που μπορεί να εκφράζονται ως ελάχιστα επίπεδα ικανότητας, καθώς και τα κατάλληλα αποδεικτικά μέσα, στην προκήρυξη σύμβασης ή στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος.

19. Με τις διατάξεις των παρ. 1 και 2 του άρθρου 376 του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι:

“1. Οι διατάξεις του παρόντος νόμου εφαρμόζονται σε όλες τις δημόσιες συμβάσεις, καθώς και σε όλους τους διαγωνισμούς μελετών που εμπíπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου I (άρθρα 3 έως 221), καθώς και σε όλες τις συμβάσεις και τους διαγωνισμούς μελετών που εμπíπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου II (άρθρα 222 έως 338), και η έναρξη της διαδικασίας σύναψης των οποίων, σύμφωνα με τα άρθρα 61, 120 και 290 αντίστοιχα, λαμβάνει χώρα μετά την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου.

2. Διαδικασίες σύναψης συμβάσεων της παραγράφου 1, οι οποίες έχουν ξεκινήσει πριν από την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου, συνεχίζονται και ολοκληρώνονται, σύμφωνα με το καθεστώς που ίσχυε κατά το χρόνο έναρξής τους, με την επιφύλαξη της παρ. 8 του άρθρου 379. Κατ’ εξαίρεση, η υποχρέωση καταχώρησης στοιχείων στο ΚΗΜΔΗΣ, σύμφωνα με το άρθρο 38 ισχύει από την έναρξη ισχύος του παρόντος, κατά την παράγραφο 1 του άρθρου 379, και για τις συμβάσεις των οποίων η διαδικασία ανάθεσης έχει εκκινήσει πριν από την έναρξη ισχύος αυτού. Συμβάσεις της παρ. 1, οι οποίες έχουν συναφθεί πριν την ημερομηνία έναρξης ισχύος του παρόντος, εκτελούνται, σύμφωνα με το καθεστώς που ίσχυε κατά το χρόνο της σύναψής τους. Κατ’ εξαίρεση, η υποχρέωση καταχώρησης στοιχείων στο ΚΗΜΔΗΣ, σύμφωνα με το άρθρο 38, ισχύει από την έναρξη ισχύος του παρόντος κατά την παράγραφο 1 του άρθρου 379 και για τις συμβάσεις που έχουν συναφθεί πριν από την έναρξη ισχύος αυτού [...]”.

20. Το άρθρο 379 παρ. 1 & 2 του ως άνω νόμου προβλέπει:

“1. Η ισχύς των διατάξεων του παρόντος αρχίζει από τη δημοσίευση του παρόντος, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στις επιμέρους διατάξεις του.

2. Η ισχύς των άρθρων 22, 36, 37 της παραγράφου 2, του άρθρου 79, 258 και 259 αρχίζει, ως προς τους διαγωνισμούς μελετών, τις συμβάσεις έργων, μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών την 18η Απριλίου 2017, εκτός από τις περιπτώσεις όπου είναι υποχρεωτική η χρήση ηλεκτρονικών μέσων, σύμφωνα με τα άρθρα 33, 34 ή 35, την παράγραφο 3 του άρθρου 40, την

παράγραφο 2 του άρθρου 65 ή το άρθρο 67 και των άρθρων 270, 271, 272, της παραγράφου 3 του άρθρου 274, της παραγράφου 2 του άρθρου 295 ή το άρθρο 297.”

21. Με τις διατάξεις των παρ. 1 του άρθρου 1 και 1 του άρθρου 4 του ν. 3886/2010 “Δικαστική προστασία κατά τη σύναψη δημόσιων συμβάσεων – Εναρμόνιση της ελληνικής νομοθεσίας με την Οδηγία 89/665/ΕΟΚ του Συμβουλίου της 21ης Ιουνίου 1989 (L 395) και την Οδηγία 92/13/ΕΟΚ του Συμβουλίου της 25ης Φεβρουαρίου 1992 (L 76), όπως τροποποιήθηκαν με την Οδηγία 2007/66/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 11ης Δεκεμβρίου 2007 (L 335). [\(ΦΕΚ 173/30.09.2010 τεύχος Α'\)](#) ορίζεται ότι:

“Άρθρο 1 Πεδίο εφαρμογής

Οι διαφορές που αναφύονται κατά τη διαδικασία που προηγείται της σύναψης συμβάσεων δημοσίων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών διέπονται από τις διατάξεις του παρόντος νόμου, εφόσον η σύμβαση εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής των Οδηγιών 2004/17/ΕΚ (L 134) και 2004/18/ΕΚ (L 134) ή στις διατάξεις, με τις οποίες οι εν λόγω Οδηγίες μεταφέρονται στην εσωτερική έννομη τάξη. [...]

Άρθρο 4 Προδικαστική προσφυγή

1. Πριν υποβάλει την αίτηση ασφαλιστικών μέτρων, ο ενδιαφερόμενος οφείλει, μέσα σε προθεσμία δέκα (10) ημερών αφότου έλαβε πλήρη γνώση της παράνομης πράξης ή παράλειψης, να ασκήσει προδικαστική προσφυγή ενώπιον της αναθέτουσας αρχής, προσδιορίζοντας ειδικώς τις νομικές και πραγματικές αιτιάσεις που δικαιολογούν το αίτημά του”.

Επίσης, το άρθρο 377 “Καταργούμενες διατάξεις” παρ. 1 του ν. 4412/2016 προβλέπει: “1. Από την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου καταργούνται οι διατάξεις: [...] (27) του ν. 3886/2010 (Α' 173) με την επιφύλαξη της παρ. 11 του άρθρου 379 [...]”.

Σύμφωνα με την παρ. 11 του άρθρου 379 “Έναρξη ισχύος” του ως άνω νόμου: “11. Η ισχύς της περίπτ. 27, της παραγράφου 1 του άρθρου 377 αρχίζει την 1η Ιανουαρίου 2017.”

Το άρθρο 50 “Τροποποιήσεις του ν. 4412/2016 (Α' 147) για τις δημόσιες συμβάσεις” του ν. 4446/16 (ΦΕΚ 240/Α'/22-12-2016): “Πτωχευτικός Κώδικας, Διοικητική Δικαιοσύνη, Τέλη-Παράβολα, Οικειοθελής αποκάλυψη φορολογητέας ύλης παρελθόντων ετών, Ηλεκτρονικές συναλλαγές, Τροποποιήσεις του ν.4270/2014 και λοιπές διατάξεις” ορίζει τα εξής:

“Οι παράγραφοι 7 και 8 του άρθρου 379 του ν. 4412/ 2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)» αντικαθίστανται ως εξής:

«7. Οι διατάξεις του Βιβλίου IV (άρθρα 345 έως 374), για τη δικαιοδοσία και την καθ' ύλη αρμοδιότητα των δικαστηρίων αρχίζουν να εφαρμόζονται από την 31η Μαρτίου 2017.

8. Οι διατάξεις του Βιβλίου IV (άρθρα 345 έως 374), διέπουν τις διαφορές που αναφύονται από πράξεις ή παραλείψεις, οι οποίες εκδίδονται ή συντελούνται μετά την 31η Μαρτίου 2017”.

Τέλος, σύμφωνα με τις παρ. 1 και 2 του άρθρου 34 “Τροποποίηση του ν. 4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών» (Α' 148)” του ν. 4456/2017 (Α' 24): “1. Η παρ. 11 του άρθρου 379 του ν. 4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)», αντικαθίσταται ως εξής: «11. Η ισχύς της περίπτωσης 27, της παραγράφου 1 του άρθρου 377 αρχίζει την 31η Μαρτίου 2017.». 2. Η προηγούμενη παράγραφος ισχύει αναδρομικά από την 1η Ιανουαρίου 2017”.

22. Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 8 “Ονομαστικοποίηση μετοχών εταιρειών που συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις” του ν. 3310/2005 (ΦΕΚ 30/Α'/14-02-2005) “Μέτρα για τη διασφάλιση της διαφάνειας και την αποτροπή καταστρατηγήσεων κατά τη διαδικασία σύναψης δημοσίων συμβάσεων”, όπως αυτό τροποποιήθηκε με το άρθρο 8 του Ν. 3414/2005 (ΦΕΚ 279/Α'/10-11-2005), ορίζονται τα εξής:

“1. Οι μετοχές των ανωνύμων εταιρειών που συμμετέχουν, αυτοτελώς ή σε κοινοπραξία ή ένωση προσώπων ή σε οποιαδήποτε μορφής οντότητα, σε διαγωνιστική διαδικασία ή διαδικασία ανάθεσης

κατασκευής έργων ή προμήθειας αγαθών ή παροχής υπηρεσιών και μελετών του Δημοσίου ή των νομικών προσώπων του ευρύτερου δημόσιου τομέα, όπως αυτός οριοθετείται με τις διατάξεις του νόμου αυτού, με οικονομικό αντικείμενο ή αντάλλαγμα ανώτερο του ενός εκατομμυρίου (1.000.000,00) ευρώ, είναι υποχρεωτικά ονομαστικές, προκειμένου να καταστεί εφικτός ο έλεγχος της συνδρομής των λόγων αποκλεισμού από τις διαγωνιστικές διαδικασίες ή τις διαδικασίες ανάθεσης, σύμφωνα με τις Οδηγίες περί συντονισμού των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων υπηρεσιών, συμβάσεων δημοσίων προμηθειών και συμβάσεων δημοσίων έργων, όπως εκάστοτε ισχύουν. Εφόσον μέτοχος είναι άλλη ανώνυμη εταιρεία με ποσοστό συμμετοχής στο μετοχικό κεφάλαιο τουλάχιστον ένα τοις εκατό (1%), οι μετοχές της εταιρείας αυτής είναι υποχρεωτικά ονομαστικές στο σύνολό τους μέχρι φυσικού προσώπου. Σε περίπτωση συμμετοχής εταιρειών άλλης νομικής μορφής, πλην των ανωνύμων, στις οποίες συμμετέχουν ή κατέχουν εταιρικά μερίδια ανώνυμες εταιρείες, με ποσοστό συμμετοχής στο εταιρικό κεφάλαιο τουλάχιστον ένα τοις εκατό (1%), οι μετοχές τους είναι υποχρεωτικά ονομαστικές μέχρι και του τελευταίου φυσικού προσώπου.

2. Οι υποχρεώσεις της παραγράφου 1 του άρθρου αυτού ισχύουν και για τις αλλοδαπές ανώνυμες εταιρείες, ανεξαρτήτως της συμμετοχής τους ή μη σε ελληνικές ανώνυμες εταιρείες, υπό την προϋπόθεση ότι το δίκαιο της χώρας, στην οποία έχουν την έδρα τους, επιβάλλει για το σύνολο της δραστηριότητάς τους ή για συγκεκριμένη δραστηριότητα, την ονομαστικοποίηση των μετοχών τους στο σύνολό τους μέχρι φυσικού προσώπου. Εφόσον δεν επιβάλλεται υποχρέωση ονομαστικοποίησης των μετοχών κατά το δίκαιο της χώρας, στην οποία έχουν την έδρα τους, προσκομίζεται σχετική βεβαίωση από αρμόδια αρχή της χώρας αυτής, εφόσον υπάρχει σχετική πρόβλεψη, διαφορετικά προσκομίζεται υπεύθυνη δήλωση του υποψηφίου. Στην περίπτωση που δεν επιβάλλεται υποχρέωση ονομαστικοποίησης, η αλλοδαπή ανώνυμη εταιρεία υποχρεούται να προσκομίσει στην Αναθέτουσα Αρχή έγκυρη και ενημερωμένη κατάσταση των μετόχων της, που κατέχουν τουλάχιστον ένα τοις εκατό (1%) των μετοχών ή δικαιωμάτων ψήφου της ανώνυμης εταιρείας. Σε περίπτωση που η εταιρεία δεν τηρεί ενημερωμένη κατάσταση μετόχων, υποχρεούται να προσκομίσει σχετική κατάσταση μετόχων, που κατέχουν τουλάχιστον ένα τοις εκατό (1%) των μετοχών ή δικαιωμάτων ψήφου, σύμφωνα με την τελευταία Γενική Συνέλευση, εφόσον οι μέτοχοι αυτοί είναι γνωστοί στην εταιρεία. Σε αντίθετη περίπτωση, η εταιρεία οφείλει να αιτιολογήσει τους λόγους για τους οποίους δεν είναι γνωστοί οι ως άνω μέτοχοι, η δε Αναθέτουσα Αρχή δεν διαθέτει διακριτική ευχέρεια κατά την κρίση της αιτιολογίας αυτής.

Εναπόκειται στην Αναθέτουσα Αρχή να αποδείξει τη δυνατότητα της εταιρείας να υποβάλει την προαναφερόμενη κατάσταση των μετόχων της, διαφορετικά η μη υποβολή της σχετικής κατάστασης δεν επιφέρει έννομες συνέπειες σε βάρος της εταιρείας.

3. Η υποχρέωση περαιτέρω ονομαστικοποίησης μέχρι φυσικού προσώπου δεν ισχύει ως προς τις εισηγμένες στα Χρηματιστήρια κρατών-μελών της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή του Οργανισμού Οικονομικής Συνεργασίας και Ανάπτυξης (Ο.Ο.Σ.Α.) εταιρείες.

4. Οι υποχρεώσεις των παραγράφων 1 έως 3 του άρθρου αυτού αποτελούν προϋποθέσεις για την παραδεκτή συμμετοχή της εταιρείας ή κοινοπραξίας ή ένωσης προσώπων ή οποιασδήποτε άλλης μορφής οντότητας στη σχετική διαδικασία. [...]”.

III. Νομική Εκτίμηση

23. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Ρεθύμνης αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας, με την έννοια της διάταξης του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 8 του ν. 4412/2016, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 8 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών προϋπολογισμού 12.156,28€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ως τμήμα προηγούμενου διαγωνισμού συνολικού ενδεικτικού προϋπολογισμού 225.865,96€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., στο πλαίσιο του οποίου για την αιτούμενη ομάδα των υπό προμήθεια ειδών δεν υπεβλήθησαν προσφορές, προκύπτει ότι συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή γνώμης.

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, 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, 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 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). Εξάλλου, το βάρος αποδείξεως περί του ότι συντρέχουν όντως οι έκτακτες περιστάσεις που δικαιολογούν την απόκλιση το φέρει ο προτιθέμενος να κάνει χρήση των διατάξεων αυτών (βλ. υπό το πνεύμα αυτό ΔΕΕ, αποφάσεις της 10^{ης} Μαρτίου 1987, C-199/85, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1987, σ. 1039, σκέψη 14, 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, της 10^{ης} Απριλίου 2003, C-20/01 και C-28/01, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 2003, I-360, σκέψη 58, της 14^{ης} Σεπτεμβρίου 2004, C-385/02, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2004, σ. I-8121, σκέψη 19, της 14^{ης} Οκτωβρίου 2004, C-340/02, Επιτροπή κατά Γαλλίας, Συλλ. 2004, I-9845, σκέψη 38, και της 2^{ης} Ιουνίου 2005, C-394/02, Επιτροπή κατά Ελλάδας, Συλλ. 2005, I-4713, σκέψη 33).

25. Ειδικότερα, με την υπό εξέταση διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, παρέχεται η δυνατότητα στις αναθέτουσες αρχές να συνάπτουν συμβάσεις με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, με τις κάτωθι προϋποθέσεις: 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 ουσιαστικώς οι αρχικοί όροι 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.

Επισημαίνεται ότι σχετικά με την ως άνω α) προϋπόθεση, όπως παγίως έχει κριθεί, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή των προαναφερομένων διατάξεων, 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. 466/2011, 1249/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

26. Εν προκειμένω, από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης και αξιολογώντας τη συνδρομή των προϋποθέσεων εφαρμογής των ανωτέρω διατάξεων, προκύπτουν τα ακόλουθα:

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

Ο Δήμος Ρεθύμνης προκήρυξε διεθνή ανοικτό διαγωνισμό με τη χρήση του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ., για την προμήθεια οχημάτων για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 225.865,96€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., στο πλαίσιο του οποίου ως προς το αιτούμενο τμήμα δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

Ι. Κατά την εξέταση των στοιχείων που προσκομίσθηκαν, ως προς την κατάρτιση των όρων της με αρ. 30059/20-12-2016 διακήρυξης, ως προς την τήρηση των όρων δημοσιότητας και ως προς τη διενέργεια της διαδικασίας, δεν διαπιστώθηκαν ουσιαστικές νομικές πλημμέλειες.

Ωστόσο, η Αρχή κρίνει σκόπιμο να προβεί στις ακόλουθες επισημάνσεις στο πλαίσιο της βελτίωσης των διαγωνιστικών διαδικασιών:

(i) Σύμφωνα με το άρθρο 17.Α. “Περιεχόμενα (υπό)φακέλου «Δικαιολογητικά κατακύρωσης” της διακήρυξης, ως προς τα επί ποινή αποκλεισμού προσκομιζόμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης, ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

“7. Κριτήρια Οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας.

Η οικονομική επάρκεια του οικονομικού φορέα (προμηθευτή) αποδεικνύεται με τα παρακάτω δικαιολογητικά: [...] β. Ισολογισμούς ή αποσπάσματα ισολογισμών στην περίπτωση που η δημοσίευση των ισολογισμών απαιτείται από τη νομοθεσία της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο οικονομικός φορέας και ανάλογα με το χρόνο έναρξης των δραστηριοτήτων εφόσον είναι διαθέσιμος.

Ελάχιστη απαίτηση: Τελευταίοι τρεις (3) ισολογισμοί ή ανάλογα στοιχεία (Ε3, Ε κλπ) σε περίπτωση διαφορετικής μορφής εταιρείας (Ο.Ε. Ι.Κ.Ε κλπ). Σε περίπτωση που η εταιρεία δεν έχει δημοσιευμένους ισολογισμούς για τρεις (3) διαχειριστικές χρήσεις, τότε μπορεί να υποβάλει ισοδύναμα λογιστικά έγγραφα ή άλλα επίσημα έγγραφα. Σε περίπτωση μη έκδοσης ισολογισμών, μπορεί να υποβάλει ισοδύναμα λογιστικά ή άλλα έγγραφα ή φωτοαντίγραφα Φορολογικών Δηλώσεων. Αν η εταιρεία λειτουργεί ή ασκεί επιχειρηματική δραστηριότητα σχετικά με τα υπό προμήθεια είδη, κατά χρονικό διάστημα που δεν επιτρέπει την έκδοση κατά νόμο τριών ισολογισμών, υποβάλλει τους ισολογισμούς, εφόσον υπάρχουν ή τα σχετικά επίσημα στοιχεία που υπάρχουν κατά το διάστημα αυτό.[...]

8. Τεχνικές ή/και Επαγγελματικές ικανότητες (κατασκευαστικές)

Οι τεχνικές ή/και επαγγελματικές ικανότητες των οικονομικών φορέων αξιολογούνται, ελέγχονται και αποδεικνύονται με τους παρακάτω τρόπους:

α. Υποβολή καταλόγου κυριότερων παραδόσεων που πραγματοποιήθηκαν κατά την προηγούμενη τριετία του δημοσίου ή ιδιωτικού αποδέκτη όπως αναλυτικά αναφέρονται στις τεχνικές προδιαγραφές.

β. Αναφορά του τεχνικού προσωπικού ή των τεχνικών υπηρεσιών είτε ανήκουν απευθείας στη επιχείρηση του οικονομικού φορέα είτε όχι όπως αναλυτικά αναφέρονται στις τεχνικές προδιαγραφές. [...]” (αναλυτικά Ιστορικό υπό 4).

Εν προκειμένω υπογραμμίζεται ότι, οι από τους ανωτέρω όρους δεν προκύπτει με βεβαιότητα και ασφάλεια το συγκεκριμένο κριτήριο βάσει του οποίου θα τεκμηριωθεί εάν ο υποψήφιος ανάδοχος πληροί το ελάχιστο απαιτούμενο επίπεδο επάρκειας. Συγκεκριμένα, ως προς την προϋπόθεση απόδειξης χρηματοοικονομικής επάρκειας βάσει του ισολογισμού της επιχείρησης εντάσσεται ως ελάχιστη απαίτηση η προσκόμιση των ισολογισμών των τελευταίων τριών ετών χωρίς να προβλέπονται κάποια ελάχιστα όρια, ως οφείλουν να μνημονεύονται στη διακήρυξη σύμφωνα με την πρόβλεψη του άρθρου 75 του ν.4412/2016, βάσει των οποίων θα μπορούσε να αξιολογηθεί με σχετική ασφάλεια ο οικονομικός φορέας ως χρηματοοικονομικά επαρκής. Περαιτέρω, ως προς τις τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητες, γίνεται μια γενικόλογη αναφορά σε σχέση με τις κυριότερες παραδόσεις που πραγματοποιήθηκαν κατά την προηγούμενη τριετία και το τεχνικό προσωπικό της επιχείρησης, χωρίς να αναφέρονται κάποια ελάχιστα επίπεδα. Εξυπακούεται δε, ότι η συγκεκριμενοποίηση των κριτηρίων θα έπρεπε να συνοδεύεται και από την υποχρέωση υποβολής των κατά περίπτωση απαραίτητων δικαιολογητικών (σχετικές οι με αριθμ. 80/2015, 217/2015 και 256/2015 Αποφάσεις της Αρχής και η Κατευθυντήρια Οδηγία 13 “Κριτήρια ποιοτικής επιλογής δημοσίων συμβάσεων και έλεγχος καταλληλότητας: ειδικά η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και η τεχνική και επαγγελματική ικανότητα” με ΑΔΑ: ΩΒΥ7ΟΞΤΒ-ΤΛ7).

(ii) Επίσης, σύμφωνα με το ίδιο άρθρο της διακήρυξης ορίζεται ως επί ποινή αποκλεισμού απαιτούμενο δικαιολογητικό κατακύρωσης για τις Ανώνυμες Εταιρείες (για όποιες αυτό απαιτείται), η ονομαστικοποίηση των μετοχών τους μέχρι φυσικού προσώπου, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 8 παρ. 4 του Ν.3310/2005 (αναλυτικά Ιστορικό υπό 4).

Ωστόσο, από το συνδυασμό των διατάξεων των άρθρων 8 του Ν.3310/2005 (ΦΕΚ 30 Α’), όπως αυτό τροποποιήθηκε με το άρθρο 8 του ν. 3414/2005 (ΦΕΚ 279 Α’) - αναλυτικά Νομικό πλαίσιο υπό 22 - και 1

του π.δ/τος 82/1996 (ΦΕΚ 66 Α') συνάγεται ότι αναγκαία προϋπόθεση για την παραδεκτή συμμετοχή των ανωνύμων εταιρειών στις διαδικασίες συνάψεως δημοσίων συμβάσεων προμηθειών, είναι η ονομαστικοποίηση των μετοχών τους μέχρι φυσικού προσώπου, μόνο για συμβάσεις οικονομικού αντικειμένου μεγαλύτερου του 1.000.000,00 ευρώ. Συναφώς επισημαίνεται ότι, η συνολική προϋπολογισθείσα αξία του εν θέματι διαγωνισμού είναι 225.865,96€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ήτοι χαμηλότερη του ορίου που τίθεται από τις σχετικές διατάξεις προκειμένου μία υποψήφια ανώνυμη εταιρεία να υπέχει την ανωτέρω υποχρέωση.

II. Περαιτέρω, στην προκειμένη περίπτωση για τη βελτίωση των διαδικασιών της αναθέτουσας αρχής, επισημαίνεται η ιδιαίτερη επιμέλεια που οφείλει να επιδεικνύει η αναθέτουσα αρχή ως προς την ορθή κατάρτιση των όρων της διακήρυξης και της διενέργειας του διαγωνισμού. Ειδικότερα, σημειώνεται ότι, στο άρθρο 3 "Τόπος-Χρόνος διενέργειας διαγωνισμού και υποβολής προσφορών-Επιτροπή Διαγωνισμού" της ανωτέρω διακήρυξης, ορίζεται ότι: "[...] Οι ενδιαφερόμενοι, μπορούν να προετοιμάζουν την προσφορά τους στο σύστημα αμέσως μετά τη δημοσιοποίηση του διαγωνισμού στην ιστοσελίδα του ΕΣΗΔΗΣ, θα έχουν όμως τη δυνατότητα να την υποβάλλουν μόνο μετά το πέρας της προθεσμίας που έχει η αναθέτουσα αρχή για παροχή διευκρινήσεων επί των όρων της διακήρυξης, η οποία είναι το αργότερο έξι (6) ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών [...]" (Ιστορικό υπό 4).

Σημειώνεται, ωστόσο, ότι, προς ενίσχυση του ανταγωνισμού, θα ήταν ορθότερο η έναρξη υποβολής προσφορών να ταυτίζεται με την δημοσιοποίηση της διακήρυξης του διαγωνισμού και επομένως να υπάρχει η δυνατότητα υποβολής προσφορών, και όχι μόνο προετοιμασίας αυτών, καθ'όλο το διάστημα που διανύεται μεταξύ της ημερομηνίας δημοσιοποίησης της διακήρυξης και της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών.

III. Κατόπιν των ανωτέρω, συνάγεται ότι η εν λόγω διακήρυξη, για την οποία τηρήθηκαν οι απαιτούμενες διατυπώσεις δημοσιότητας, δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από την συμμετοχή του στον διαγωνισμό.

β) Ως προς τη μη υποβολή προσφοράς ή τη μη ύπαρξη κατάλληλης προσφοράς ή τη μη ύπαρξη υποψηφίου:

Σύμφωνα με το από 21-01-2017 πρακτικό αποσφράγισης της Επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού και τη με αριθμ. 66/13-02-2017 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ρεθύμνης (Ιστορικό υπό 6 και 7), στον διενεργηθέντα ηλεκτρονικό ανοικτό διεθνή διαγωνισμό ως προς την αιτούμενη ομάδα ειδών (τμήμα Α: αυτοκίνητο για τις ανάγκες της Τεχνικής Υπηρεσίας) δεν υπεβλήθη καμία προσφορά και συνεπώς ο διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος ως προς αυτήν.

γ) Ως προς τη μη ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης

Στο προσκομισθέν στην Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου Ρεθύμνης, ρητώς αναφέρεται ότι κατά τη διαδικασία προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης θα ακολουθηθούν χωρίς τροποποίηση οι όροι που τέθηκαν με τη με αριθ. 30059/20-12-2016 διακήρυξη του προηγηθέντος ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού.

27. Εν όψει των ανωτέρω εκτεθέντων, διαπιστώνεται ότι συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, καθώς προκύπτει η συνδρομή λόγου και προϋπόθεσης για την υιοθέτηση της εξαιρετικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης για την προμήθεια οχημάτων του εν μέρει άγονου προηγηθέντος διαγωνισμού, χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων της αρχικής διακήρυξης.

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:

Την παροχή σύμφωνης γνώμης, επί του αιτήματος του Δήμου Ρεθύμνης, 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 32 παρ.2 περ. α' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας οχημάτων για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου, συνολικού προϋπολογισμού 12.156,28€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ως προς τα οποία ο προηγηθείς ηλεκτρονικός διαγωνισμός απέβη άγονος και με τον όρο της μη ουσιώδους τροποποίησης των όρων της διακήρυξης του διαγωνισμού που προηγήθηκε, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 16 Μαρτίου 2017

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Η Αντιπρόεδρος

Μπουσουλέγκα Χριστίνα