



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΑΠΟΦΑΣΗ

57/2017

(του αρ. 2, παρ. 2, περ. υποπερ. δδ` του ν. 4013/2011)

Στην Αθήνα σήμερα 29 Ιουνίου 2017, ημέρα Πέμπτη και ώρα 9:30 π.μ. και επί της οδού Κεφαλληνίας 45, 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. Αναπλ. Πρόεδρος : Εκατομμάτης Μιχαήλ
2. Μέλη : Λουρίκας Δημήτριος
: Σταθακόπουλος Δημήτριος
: Στυλιανίδου Μαρία

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

Γραμματέας: Μαρία Αντωνοπούλου, Π.Ε.Διοικητικού -Οικονομικού

Εισηγήτρια: Αικατερίνη Θεοδωροπούλου, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν η κα Χριστίνα Καξιρή, Προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων της Διεύθυνσης Νομικών Υπηρεσιών της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., καθώς και η εισηγήτρια κα Αικατερίνη Θεοδωροπούλου, οι οποίες και αποχώρησαν 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, κατά τις διατάξεις των άρθρων 26 παρ. 2 περ. β και 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης υπηρεσιών για τον από εδάφους δολωματικό ψεκασμό ελαιόδεντρων στα πλαίσια του Προγράμματος Συλλογικής Καταπολέμησης του Δάκου της Ελιάς έτους 2017 στην Περιφερειακή Ενότητα Αργολίδας, προϋπολογισμού 83.316,27€ ευρώ πλέον Φ.Π.Α., σε συνέχεια εν μέρει άγονου διεθνούς διαγωνισμού συνολικού προϋπολογισμού 288.384,01€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α..

Με το υπ' αρ. Πρωτ. 143344/22395/02.06.2017 αίτημα της Περιφέρειας Πελοποννήσου προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή) που παρελήφθη στις 06.06.2017 (αρ. πρωτ. εισερχ. 3566), η Περιφέρεια Πελοποννήσου 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:

Α) στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, κατά τη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν.4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης υπηρεσιών για τον από εδάφους δολωματικό ψεκασμό ελαιόδεντρων στα πλαίσια του Προγράμματος Συλλογικής Καταπολέμησης του Δάκου της Ελιάς έτους 2017 στην Περιφερειακή Ενότητα Αργολίδας, αναφορικά με οκτώ (8) τμήματα, ήτοι τα υπ' αριθμ. 20, 21, 22, 26, 27, 28, 29 και 31 εκ των τριάντα ενός (31) αρχικώς δημοπρατηθέντων, συνολικού προϋπολογισμού 46.852,77€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και

β) στη διενέργεια ανταγωνιστικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση, κατά τη διάταξη του άρθρου 26 παρ. 2 περ. β' του ν.4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης υπηρεσιών για τον από εδάφους δολωματικό ψεκασμό ελαιόδεντρων στα πλαίσια του Προγράμματος Συλλογικής Καταπολέμησης του Δάκου της Ελιάς έτους 2017 στην Περιφερειακή Ενότητα Αργολίδας, αναφορικά με ένα τμήμα, ήτοι το υπ' αριθμ. 10, συνολικού προϋπολογισμού 36.463,50€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Συνολικά ο προϋπολογισμός του αιτήματος για τα ως άνω τμήματα είναι 83.316,27€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

Αναλυτικά τα 9 τμήματα για τα οποία υπεβλήθη το αίτημα προσφυγής στη διαπραγμάτευση είναι τα εξής:

ΤΜΗΜΑ 20 : 13.942,50€ πλέον ΦΠΑ 3.346,20€

ΤΜΗΜΑ 21 : 9.853,14€ πλέον ΦΠΑ 2.364,75€

ΤΜΗΜΑ 22 : 3.085,25€ πλέον ΦΠΑ 740,46€

ΤΜΗΜΑ 26 : 2.550,24€ πλέον ΦΠΑ 612,06€

ΤΜΗΜΑ 27 : 3.372,75€ πλέον ΦΠΑ 809,46€

ΤΜΗΜΑ 28 : 3.626,38€ πλέον ΦΠΑ 870,33€

ΤΜΗΜΑ 29 : 3.899,10€ πλέον ΦΠΑ 935,78€

ΤΜΗΜΑ 31 : 6.523,41€ πλέον ΦΠΑ 1.565,62€ και

ΤΜΗΜΑ 10 : 36.463,50€ πλέον ΦΠΑ 8.751,24€

I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

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

1. Με την με αριθμ. 524/06.04.2017 (ΑΔΑ: ΩΔ1Ψ7Λ1-225) Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Πελοποννήσου εγκρίθηκαν α) η διενέργεια ηλεκτρονικού διεθνή μειοδοτικού διαγωνισμού για την ανάδειξη εργολάβων για τον από εδάφους δολωματικό ψεκασμό ελαιοδέντρων στα πλαίσια του Προγράμματος Συλλογικής Καταπολέμησης του Δάκου της Ελιάς έτους 2017 στο Νομό Αργολίδας β) οι όροι της συνημμένης σε αυτήν διακήρυξη και γ) η συγκρότηση των επιτροπών διενέργειας αξιολόγησης, αξιολόγησης ενστάσεων και παραλαβής του εν λόγω διαγωνισμού.

Ακολούθως με την με αριθ. πρωτ. οικ. 524/2017 (ΑΔΑΜ 17PROC006073106 2017-04-18) διακήρυξη προκηρύχτηκε διεθνής ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός, συνολικού προϋπολογισμού 283.384,01€ πλέον ΦΠΑ, ήτοι 351.396,19€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, για την ανάθεση υλοποίησης του έργου «*Ανάδειξη εργολάβων για τον από εδάφους δολωματικό ψεκασμό ελαιοδέντρων στα πλαίσια του Προγράμματος Συλλογικής Καταπολέμησης του Δάκου της Ελιάς έτους 2017 στο Νομό Αργολίδας*».

Στο άρθρο 1.3 της διακήρυξης προβλέφθηκε μεταξύ άλλων *“δικαίωμα προαίρεσης κατά την κατακύρωση της σύμβασης για ολόκληρη ή μεγαλύτερη κατά 15% ή μικρότερη ποσότητα κατά 50% , δικαίωμα παράτασης με αύξηση φυσικού – οικονομικού αντικειμένου σύμφωνα με το αρθ. 132, δικαίωμα προσφυγής στη διαδικασία που προβλέπεται από τα άρθρα 29 και 32 του Ν.4412/16 (διαπραγμάτευση με ή χωρίς προηγούμενη δημοσίευση)”*.

Επίσης η διάρκεια της σύμβασης ορίσθηκε από την υπογραφή της έως 15.11.2017.

Ως κριτήριο ανάθεσης, στο άρθρο 2.3.1 (Κριτήριο ανάθεσης) της διακήρυξης, ορίστηκε *“ η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής.”*

2. Οι προς παροχή υπηρεσίες κατατάσσονταν στον κωδικό Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV) : 77100000 (γεωργικές εργασίες), ο δε σχετικός διαγωνισμός αφορούσε σε τριάντα ένα (31) διακριτά τμήματα/ομάδες, που είναι τα κάτωθι:

ΤΜΗΜΑ 1 : εκτιμώμενης αξίας 3.374,40€ πλέον ΦΠΑ 809,86€

ΤΜΗΜΑ 2 : εκτιμώμενης αξίας 4.368,95€ πλέον ΦΠΑ 1.048,55€

ΤΜΗΜΑ 3 : εκτιμώμενης αξίας 2.478,87€ πλέον ΦΠΑ 594,93€

ΤΜΗΜΑ 4 : εκτιμώμενης αξίας 5.178,30€ πλέον ΦΠΑ 1.242,79€

ΤΜΗΜΑ 5 : εκτιμώμενης αξίας 4.070,48€ πλέον ΦΠΑ 976,92€

ΤΜΗΜΑ 6 : εκτιμώμενης αξίας 2.415,82€ πλέον ΦΠΑ 579,80€

ΤΜΗΜΑ 7 : εκτιμώμενης αξίας 9.207,51€ πλέον ΦΠΑ 2.209,80€
ΤΜΗΜΑ 8 : εκτιμώμενης αξίας 4.421,83€ πλέον ΦΠΑ 1.061,24€
ΤΜΗΜΑ 9 : εκτιμώμενης αξίας 7.860,94€ πλέον ΦΠΑ 1.886,63€
ΤΜΗΜΑ 10 : εκτιμώμενης αξίας 36.463,50€ πλέον ΦΠΑ 8.751,24€
ΤΜΗΜΑ 11 : εκτιμώμενης αξίας 15.476,13€ πλέον ΦΠΑ 3.714,27€
ΤΜΗΜΑ 12 : εκτιμώμενης αξίας 7.320,96€ πλέον ΦΠΑ 1.757,03€
ΤΜΗΜΑ 13 : εκτιμώμενης αξίας 18.495,75€ πλέον ΦΠΑ 4.438,98€
ΤΜΗΜΑ 14 : εκτιμώμενης αξίας 10.673,25€ πλέον ΦΠΑ 2.561,58€
ΤΜΗΜΑ 15 : εκτιμώμενης αξίας 26.348,40€ πλέον ΦΠΑ 6.323,62€
ΤΜΗΜΑ 16 : εκτιμώμενης αξίας 7.733,70€ πλέον ΦΠΑ 1.856,09€
ΤΜΗΜΑ 17 : εκτιμώμενης αξίας 2.925,00€ πλέον ΦΠΑ 702,00€
ΤΜΗΜΑ 18 : εκτιμώμενης αξίας 5.058,56€ πλέον ΦΠΑ 1.214,05€
ΤΜΗΜΑ 19 : εκτιμώμενης αξίας 29.102,19€ πλέον ΦΠΑ 6.984,53€
ΤΜΗΜΑ 20 : εκτιμώμενης αξίας 13.942,50€ πλέον ΦΠΑ 3.346,20€
ΤΜΗΜΑ 21 : εκτιμώμενης αξίας 9.853,14€ πλέον ΦΠΑ 2.364,75€
ΤΜΗΜΑ 22 : εκτιμώμενης αξίας 3.085,25€ πλέον ΦΠΑ 740,46€
ΤΜΗΜΑ 23 : εκτιμώμενης αξίας 4.979,43€ πλέον ΦΠΑ 1.195,06€
ΤΜΗΜΑ 24 : εκτιμώμενης αξίας 11.038,35€ πλέον ΦΠΑ 2.649,20€
ΤΜΗΜΑ 25 : εκτιμώμενης αξίας 15.499,73€ πλέον ΦΠΑ 3.719,94€
ΤΜΗΜΑ 26 : εκτιμώμενης αξίας 2.550,24€ πλέον ΦΠΑ 612,06€
ΤΜΗΜΑ 27 : εκτιμώμενης αξίας 3.372,75€ πλέον ΦΠΑ 809,46€
ΤΜΗΜΑ 28 : εκτιμώμενης αξίας 3.626,38€ πλέον ΦΠΑ 870,33€
ΤΜΗΜΑ 29 : εκτιμώμενης αξίας 3.899,10€ πλέον ΦΠΑ 935,78€
ΤΜΗΜΑ 30 : εκτιμώμενης αξίας 2.039,19€ πλέον ΦΠΑ 489,41€
ΤΜΗΜΑ 31 : εκτιμώμενης αξίας 6.523,41€ πλέον ΦΠΑ 1.565,62€

Αναφορικά με το δικαίωμα συμμετοχής στη διακήρυξη ορίσθηκαν τα κάτωθι:
Στο Άρθρο 1.3. “Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης” προβλέφθηκε ότι “Προσφορές υποβάλλονται για ένα ή περισσότερα ή και για όλα τα τμήματα” ενώ στο άρθρο 2.2 (Δικαίωμα Συμμετοχής – Κριτήρια Ποιοτικής Επιλογής) ορίσθηκε ότι “δικαίωμα συμμετοχής στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης έχουν φυσικά ή νομικά πρόσωπα και, σε περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων, τα μέλη αυτών, που είναι εγκατεστημένα σε: α) κράτος-μέλος της Ένωσης, β) κράτος-μέλος του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου (Ε.Ο.Χ.), γ) τρίτες χώρες που έχουν υπογράψει και κυρώσει τη ΣΔΣ, στο βαθμό που η υπό ανάθεση δημόσια σύμβαση καλύπτεται από τα Παραρτήματα 1, 2, 4 και 5 και τις γενικές σημειώσεις του σχετικού με την Ένωση Προσαρτήματος Ι της ως άνω Συμφωνίας, καθώς και δ) σε τρίτες χώρες που δεν εμπίπτουν στην περίπτωση γ’ της παρούσας παραγράφου και έχουν συνάψει διμερείς ή πολυμερείς συμφωνίες με την Ένωση σε θέματα διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων.”

Επιπλέον στο άρθρο 2.2.3 (Λόγοι Αποκλεισμού) αποτυπώθηκαν οι λόγοι αποκλεισμού και μεταξύ αυτών στο σημείο 2.2.3.8 του άρθρου προβλέφθηκε ότι: “Οικονομικός φορέας που υποβάλει προσφορά σύμφωνα με την παρούσα, δεν επιτρέπεται να συμμετάσχει σε διαγωνισμό αναδόχου υπηρεσιών παγιδοδοθείας που επίσης διενεργεί ή θα διενεργήσει η Π.Ε. Αργολίδας για το ίδιο έτος, με ποινή αποκλεισμού του συνόλου των προσφορών στις οποίες συμμετέχει.”

3. Περαιτέρω στην παράγραφο 2.2.4 της οικείας διακήρυξης με τίτλο: “Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας” ορίσθηκε ότι “Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται να ασκούν επαγγελματική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο των προς παροχή υπηρεσιών. Ειδικά για τους εγκατεστημένους στην Ελλάδα οικονομικούς φορείς απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στο οικείο Επιμελητήριο.”

Στην παράγραφο 2.2.5 (Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια) προβλέφθηκε ότι “Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν την αναγκαία οικονομική και χρηματοοικονομική ικανότητα για την εκτέλεση της Σύμβασης.” ενώ στο άρθρο 2.2.6 (Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα) ορίσθηκε ότι “δεν απαιτείται από την παρούσα”.

Αναφορικά με την απόδειξη της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας της παρ. 2.2.5 στο σημείο Β.3 του άρθρου 2.2.9.2. (Αποδεικτικά μέσα) ορίσθηκε ότι “οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν δήλωση περί του ολικού ύψους του κύκλου εργασιών για τις τρεις (3) τελευταίες οικονομικές χρήσεις, συναρτήσει της ημερομηνίας σύστασης του οικονομικού φορέα ή της έναρξης δραστηριοτήτων του. Εάν ο οικονομικός φορέας, για βάσιμο λόγο, δεν είναι σε θέση να προσκομίσει τα ανωτέρω δικαιολογητικά, μπορεί να αποδεικνύει την οικονομική και χρηματοοικονομική του επάρκεια με οποιοδήποτε άλλο κατάλληλο έγγραφο, το οποίο θα κριθεί από την επιτροπή αξιολόγησης του διαγωνισμού.”

Περαιτέρω στην διακήρυξη περιλαμβάνονταν ως αναπόσπαστα τμήματα αυτής τα Παραρτήματα Ι (Απαιτήσεις – Τεχνικές Προδιαγραφές – Προϋπολογισμός - Πίνακες), ΙΙ (Ειδική Συγγραφή Υποχρεώσεων), ΙΙΙ (Υπόδειγμα Τεχνικής Προσφοράς). Ειδικότερα

στους Πίνακες I, II και III του Παραρτήματος I αποτυπώνονται α) ο αριθμός προστατευομένων δένδρων ανά δημοτική ή τοπική κοινότητα και τα απαιτούμενα μέσα (ψεκαστικά μηχανήματα και ψεκαστήρες πλάτης), β) η τιμή ανά ψεκαζόμενο δένδρο και γ) το ποσό εγγυητικών επιστολών ανά τμήμα. Στην Ειδική Συγγραφή Υποχρεώσεων του Παραρτήματος II περιλαμβάνονταν οι τεχνικές λεπτομέρειες για την εφαρμογή, την προστασία των ψεκαστών και τους ελέγχους των ψεκασμών.

Αναφορικά με την υποβολή της τεχνικής προσφοράς στο σημείο 2.4.3.2. της διακήρυξης ορίσθηκε ότι *“Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές” του Παραρτήματος I της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων υπηρεσιών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα”*

4. Σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο σημείο 2.2.2 *“Εγγύηση συμμετοχής”* της διακήρυξης *“Για την έγκυρη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, κατατίθεται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς (προσφέροντες), εγγυητική επιστολή συμμετοχής, σε ποσοστό 2% της προεκτιμώμενης αξίας της σύμβασης εκτός ΦΠΑ για το τμήμα/τμήματα ενδιαφέροντος του προσφέροντος (για τα οποία δίδεται η προσφορά). Το εκάστοτε αναλογούν ποσό αυτής παρατίθεται αναλυτικά στον ΠΙΝΑΚΑ III του παρατήματος I της παρούσας.”* Επίσης προβλέφθηκε ότι *“η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς του άρθρου 2.4.5 της παρούσας, ήτοι μέχρι 23/12/2017, άλλως η προσφορά απορρίπτεται”*

Επιπλέον, σύμφωνα με το άρθρο 4.1 (Εγγυήσεις καλής εκτέλεσης) προβλεπόταν ότι *“για την υπογραφή της σύμβασης απαιτείται η παροχή εγγύησης καλής εκτέλεσης, σύμφωνα με το άρθρο 72 παρ. 1 β) του ν. 4412/2016, το ύψος της οποίας ανέρχεται σε ποσοστό 5% επί της αξίας της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ, και κατατίθεται πριν ή κατά την υπογραφή της σύμβασης”.*

5. Περίληψη της εν λόγω διακήρυξης, απεστάλη ηλεκτρονικά προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) στις 11.04.2017 (η προκήρυξη παρελήφθη και έλαβε προσωρινό αριθμό αναφοράς: 2017-048963. Την 13.04.2017 μεταβιβάσθηκε στην αναθέτουσα έγγραφο από το TED με το οποίο αυτή ενημερώθηκε ότι η προκήρυξη που εστάλη την 11.04.2017 θα διατίθεται στη βάση δεδομένων του TED από την 13.04.2017 στις 09.00 (ώρα κεντρικής Ευρώπης).

Στο σημείο αυτό σημειώνεται ότι η αναθέτουσα συμπλήρωσε το έντυπο της προκήρυξης σύμβασης της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ και όχι αυτό της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ. Στο έντυπο συμπληρώθηκαν από την αναθέτουσα αρχή τα ουσιώδη στοιχεία της εν θέματι διακήρυξης ενώ, καθώς το έντυπο της 2014/24/ΕΕ διαφοροποιείται στο πεδίο που αφορά στα κριτήρια ανάθεσης, συμπληρώθηκε ως κριτήριο ανάθεσης *“η χαμηλότερη τιμή”* .

Συνακόλουθα, η από 11.04.2017 περίληψη της διακήρυξης αναρτήθηκε στον ιστότοπο ΔΙΑΥΓΕΙΑ με ΑΔΑ 7ΑΜ27Λ1-ΑΒ7, δημοσιεύτηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβέρνησης (ΦΕΚ 168/13.04.17) και στις 12.04.2017 στις εφημερίδες “ΓΕΝΙΚΗ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ”, “ΑΡΓΟΛΙΔΑ” και “ΔΗΜΟΣΙΟΓΡΑΦΟΣ” και στις 13.04.2017 στις εφημερίδες “ΕΦΗΜΕΡΙΣ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ & ΠΛΕΙΣΤΗΡΙΑΣΜΩΝ” και “ΔΗΜΟΣΙΟΓΡΑΦΟΣ”.

Η περίληψη, τα συμβατικά τεύχη και το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Προμήθειας (ΕΕΕΠ) αναρτήθηκαν στην ιστοσελίδα της Περιφέρειας Πελοποννήσου www.ppel.gov.gr την 18.04.2017 και στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) επίσης την 18.04.2017 με αριθμό συστήματος 40608. Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ορίστηκε η 18.04.2017 και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 16.05.2017 και ώρα 15:00:00. Ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών ορίστηκε η 22.05.2017.

6. Με το από υπ' αριθμ. 1/24.05.2017 Πρακτικό της Επιτροπής διενέργειας και αξιολόγησης του ηλεκτρονικού, διεθνή, μειοδοτικού διαγωνισμού επιλογής εργολάβων για την εκτέλεση των ψεκασμών δακοκτονίας, η εν λόγω Επιτροπή προέβη στο άνοιγμα των προσφορών του εν θέματι διαγωνισμού. Κατά την αποσφράγιση διαπιστώθηκε πως υποβλήθηκαν επτά (7) προσφορές για τα τμήματα με αύξοντα αριθμό 18, 23, 24, 25, 7, 8, 9, 11, 12, 2, 19, 1, 30, 3, 6, 5, 4, 15, 16, 17, 13, 14 και 10.

Μετά τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών η Επιτροπή εισηγήθηκε τα κάτωθι:

“α) να γίνουν ΑΠΟΔΕΚΤΕΣ οι έξη (6) προσφορές, από τις επτά (7) που υποβλήθηκαν αφού διαπιστώθηκε ότι αυτές πληρούσαν τους όρους και τα τεχνικά στοιχεία της διακήρυξης και σε επόμενο στάδιο να γίνει η αποσφράγιση των ηλεκτρονικών υποφακέλων της «ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ» τους, σε ημέρα και ώρα που θα γνωστοποιηθεί σε αυτούς.

1.Λεκοσιώτης Αντώνιος του Αναστασίου για τα Τμήματα 18,23,24,25

2.Ουλής Κων/νος του Γεωργίου για τα Τμήματα 7,8,9,11,12, 2

3.Αγροτικός Ελαιουργικός Γαλακτοκομικός Συνεταιρισμός Αχλαδοκάμπου για το Τμήμα 19

4.Τριμπόνιας Αλέξανδρος του Κων/νου για τα Τμήματα 1,30,3,6,5,4

5. Σ. Υφαντίδης & Σια Ε.Ε. για τα Τμήματα 15,16,17

6.Παλυβός Γεώργιος του Παναγιώτη για τα Τμήματα 13,14.

β) Αναφορικά με την προσφορά του κου Μελά Ευάγγελου για το Τμήμα 10 Δημοτική Κοινότητα Ασκληπιείου, η επιτροπή προτείνει να απορριφθεί και το εν λόγω Τμήμα να κηρυχθεί άγονο. Η Επιτροπή διαπίστωσε ότι “όσον αφορά την προσφορά για το Τμήμα 10 διαπιστώθηκαν οι κάτωθι παραλείψεις: Η αριθ.427/427/701331-0 εγγυητική επιστολή συμμετοχής στο διαγωνισμό, που εκδόθηκε από το ΚΑΤΑΣΤΗΜΑ ΤΗΣ ΕΘΝΙΚΗΣ ΤΡΑΠΕΖΑΣ ΝΑΥΠΛΙΟΥ ισχύει αποκλειστικώς και μόνο μέχρι

20/11/2017 ενώ σύμφωνα με τη διακήρυξη η εγγυητική έπρεπε να ισχύει μέχρι 23/12/2017 άλλως απορρίπτεται (Άρθρο 2.2.2). Δεν υποβλήθηκε η απαιτούμενη Υπεύθυνη Δήλωση της Τεχνικής Προσφοράς (Παράρτημα Ι παρ.6 της Διακήρυξης) ούτε στο ηλεκτρονικό αρχείο αλλά ούτε και στα δικαιολογητικά που κατατέθηκαν σε έντυπη μορφή”

Επιπλέον διαπιστώθηκε ότι για τα τμήματα 20, 21, 22, 26, 27, 28, 29 και 31 δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.

7. Στη συνέχεια η Οικονομική Επιτροπή της Περιφέρειας Πελοποννήσου με την υπ’ αρ. 865/25.05.2017 απόφασή της (ΑΔΑ: 7ΜΤΡΛ1-ΡΞ0) προέβη στην αποδοχή του προαναφερθέντος 1/24.05.2017 πρακτικού, το οποίο και έχει επισυναφθεί στην εν λόγω απόφαση, και αποδέχθηκε στο σύνολό της την με α.π. 133565/20889/24.05.2017 εισήγηση του Τμήματος Προμηθειών η οποία μεταξύ άλλων ανέφερε: “Για το τμήμα αρ. 10 του διαγωνισμού (Δημοτική Κοινότητα Ασκληπιείου), η υπηρεσία μας θα στείλει εκ νέου εισήγηση για έγκριση προσφυγής σε ανταγωνιστική διαδικασία με διαπραγμάτευση, σύμφωνα με τη Δ/ξη και το αρθ. 26 παρ. 2 περ. β του Ν.4412/16 αφού πρώτα πάρει τη Σύμφωνη Γνώμη της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (Αρχή) βάσει της διάταξης της υποπερίπτωσης δδ’ της περ. γ’ της παρ.2 του αρθ.2 του Ν.4013/2011. Για τα υπόλοιπα τμήματα του διαγωνισμού για τα οποία δεν υποβλήθηκαν προσφορές αρ.20, 21, 22, 26, 27, 28, 29 και 31, η υπηρεσία μας θα στείλει εκ νέου εισήγηση για έγκριση προσφυγής σε διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, σύμφωνα με τη Δ/ξη και το αρθ. 32 του Ν.4412/16 αφού πρώτα πάρει τη Σύμφωνη Γνώμη της Αρχής βάσει της διάταξης της υποπερίπτωσης δδ’ της περ. γ’ της παρ.2 του αρθ.2 του Ν.4013/201”

9. Η ως άνω απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, με την οποία απερρίφθη η υποβληθείσα προσφορά για το τμήμα 10, αναρτήθηκε στο πεδίο “Επικοινωνία” του ΕΣΗΔΗΣ την 26.05.2017 και δεν υπεβλήθη κατ’ αυτής προσφυγή /ένσταση ή άλλο ένδικο μέσο. Με το με αριθμ. 168527/26431/28.06.2017 εγγράφου της η αναθέτουσα αρχή βεβαιώνει ότι δεν έχουν υποβληθεί “καμία ένσταση ή προδικαστική προσφυγή για τον ανωτέρω διαγωνισμό, ούτε έχει προσφύγει συμμετέχοντας κατά των όρων της Διακήρυξης.”

10. Κατόπιν των ανωτέρω, η Περιφέρεια Πελοποννήσου με το υπ' αρ. πρωτ. 143344/22395/02.06.2017 έγγραφό της και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα υπέβαλε στην Αρχή αίτημα για παροχή σύμφωνης γνώμης για την προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης του αρ.2 παρ.2 περ. (γ) υποπερ.(δδ) Ν. 4013/2011 υποβάλλοντας επίσης:

α) σχέδιο απόφασης προσφυγής “στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης κατόπιν της σύμφωνης γνώμης της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (Αρχή), για το διαγωνισμό «Ανάδειξη Εργολάβων για τον από εδάφους δολωματικό ψεκασμό ελαιοδένδρων στα πλαίσια του Προγράμματος Συλλογικής Καταπολέμησης του Δάκου της Ελιάς έτους 2017 στο Νομό Αργολίδας» για τα Τμήματα αρ. 20, 21, 22, 26, 27, 28, 29 και 31 για τα οποία δεν υποβλήθηκαν προσφορές. Η ανωτέρω προσφυγή στη διαδικασία αυτή εντάσσεται στις διατάξεις της περ. α της παρ.2 του άρθ.32 του Ν.4412/16 δεδομένου ότι για τα εν λόγω Τμήματα του διαγωνισμού δεν υποβλήθηκαν προσφορές σύμφωνα με την

αρ.865/2017 Απόφαση Οικονομικής Επιτροπής και με την προϋπόθεση ότι δεν υπάρχει ουσιώδης τροποποίηση των αρχικών όρων της Διακήρυξης”

και β) σχέδιο απόφασης προσφυγής “σε ανταγωνιστική διαδικασία με διαπραγμάτευση, κατόπιν της σύμφωνης γνώμης της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (Αρχή), για το διαγωνισμό «Ανάδειξη Εργολάβων για τον από εδάφους δολωματικό ψεκασμό ελαιοδένδρων στα πλαίσια του Προγράμματος Συλλογικής Καταπολέμησης του Δάκου της Ελιάς έτους 2017 στο Νομό Αργολίδας» για το Τμήμα αρ. 10 για το οποίο υποβλήθηκε προσφορά μη κανονική. Η ανωτέρω προσφυγή στη διαδικασία αυτή εντάσσεται στις διατάξεις του αρθ. 26 παρ. 2 περ. β του Ν.4412/16 δεδομένου ότι για το εν λόγω Τμήμα του διαγωνισμού υποβλήθηκε προσφορά μη κανονική σύμφωνα με την αρ.865/2017 Απόφαση Οικονομικής Επιτροπής.”

II. Νομικό πλαίσιο

11. 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 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 (Α147) 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/ΕΚ και 2014/25/ΕΚ, 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. Σύμφωνα με το άρθρο 5 του ίδιου νόμου: “Ως κατώτατα όρια, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ, ορίζονται τα ακόλουθα: [...]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”.

15. Στο άρθρο 6 παρ. 1, 3 και 9 του ίδιου νόμου ορίζεται ότι: “Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς ΦΠΑ, όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος προαιρέσεως 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 κατατέμνεται 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. Το άρθρο 26 του ν. 4412/2017 (Επιλογή των διαδικασιών -άρθρο 26 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ-) ορίζει ότι: “2. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να προσφεύγουν στην ανταγωνιστική διαδικασία με διαπραγμάτευση ή στον ανταγωνιστικό διάλογο, στις ακόλουθες περιπτώσεις: [...] β) όσον αφορά έργα, αγαθά ή υπηρεσίες για τα οποία, έπειτα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, υποβάλλονται μόνο μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές. Στις περιπτώσεις αυτές, οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτείται να δημοσιεύουν προκήρυξη σύμβασης, εφόσον στη διαδικασία περιλαμβάνουν όλους τους προσφέροντες οι οποίοι πληρούν τα κριτήρια των άρθρων 73 έως 83 και οι οποίοι, κατά την προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, υπέβαλαν προσφορές σύμφωνες προς τις τυπικές απαιτήσεις της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, και μόνον αυτούς.

3. Μη κανονικές προσφορές θεωρούνται συγκεκριμένα:

α) όσες δεν πληρούν τις προϋποθέσεις των εγγράφων της σύμβασης,

β) όσες παρελήφθησαν εκπρόθεσμα,

γ) όταν υπάρχουν αποδεικτικά στοιχεία αθέμιτης πρακτικής, όπως συμπαιγνίας ή διαφθοράς,

δ) όσες κρίνονται από την αναθέτουσα αρχή ασυνήθιστα χαμηλές.

4. Απαράδεκτες προσφορές θεωρούνται συγκεκριμένα:

α) όσες υποβάλλονται από προσφέροντες οι οποίοι δεν διαθέτουν τα απαιτούμενα προσόντα και

β) όσων η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της αναθέτουσας αρχής, όπως καθορίστηκε και τεκμηριώθηκε πριν την έναρξη της διαδικασίας σύναψης σύμβασης.”

Επίσης η διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α του ν. 4412/2016, ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, και στην οποία ορίζεται: “2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και 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 ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Επιτροπή μετά από αίτημα της”.

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. Στο άρθρο 75 [Κριτήρια επιλογής (άρθρο 58 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)] του ν. 4412/2016 ορίζονται 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 μπορούν να επιβάλλουν στους οικονομικούς φορείς ως απαιτήσεις συμμετοχής μόνο τα κριτήρια που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 3 και 4. 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. Μπορούν επίσης να απαιτούν κατάλληλο επίπεδο ασφαλιστικής κάλυψης έναντι επαγγελματικών κινδύνων. Ο ελάχιστος ετήσιος κύκλος εργασιών που απαιτείται να έχουν οι οικονομικοί φορείς δεν υπερβαίνει το διπλάσιο της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, εκτός από δεόντως αιτιολογημένες περιπτώσεις, όπως σχετικά με τους ειδικούς κινδύνους που αφορούν τη φύση των έργων, των υπηρεσιών ή των αγαθών. Η αναθέτουσα αρχή αναφέρει τους βασικούς λόγους για την απαίτηση αυτή στα έγγραφα της σύμβασης ή στη χωριστή έκθεση που προβλέπεται στο άρθρο 341. 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. Μια αναθέτουσα αρχή μπορεί να θεωρεί ότι ένας οικονομικός φορέας δεν διαθέτει τις απαιτούμενες επαγγελματικές ικανότητες εάν διαπιστώσει ότι ο οικονομικός φορέας έχει συγκρουόμενα συμφέροντα που ενδέχεται να επηρεάσουν αρνητικά την εκτέλεση της σύμβασης.

Στο πλαίσιο διαδικασιών σύναψης σύμβασης προμηθειών για τις οποίες απαιτούνται εργασίες τοποθέτησης ή εγκατάστασης, παροχή υπηρεσιών ή εκτέλεση έργων, η επαγγελματική ικανότητα των οικονομικών φορέων να παράσχουν αυτή την υπηρεσία ή να εκτελέσουν την εγκατάσταση ή τα έργα μπορεί να αξιολογείται βάσει της τεχνογνωσίας τους, της αποτελεσματικότητας, της εμπειρίας και της αξιοπιστίας τους.

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. 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”.

Εξάλλου, στην αιτιολογική έκθεση του ως άνω νόμου, στην τελευταία παράγραφο αυτής ορίζεται ότι: «κάθε αναφορά διατάξεων νόμου ή διοικητικών πράξεων σε διατάξεις των ν. 2286/1995, ν. 3669/2008, ν. 3316/2005, ν. 3886/2010, , π.δ. 59/2007, π.δ. 60/2007, π.δ. 118/2007 και της υπουργικής απόφασης 11389/1993, ισχύει ως αναφορά στις διατάξεις του παρόντος νόμου, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά από αυτές».

III. Νομική Εκτίμηση

20. Το υπό εξέταση αίτημα της Περιφέρειας Πελοποννήσου αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών με την έννοια της διάταξης του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 9 του ν. 4412/2016, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 9 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ.

Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών, προϋπολογισθείσας αξίας 83.316,27 € χωρίς Φ.Π.Α., που αποτελεί τμήμα σύμβασης προϋπολογισμού 288.384,01€ πλέον ΦΠΑ., συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ' άρθρο 2 παράγραφος 2 περίπτωση γ' υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης.

21. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση, έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007 και ήδη στα παρόμοιου περιεχομένου άρθρα 26 και 32 του ν. 4412/2016 (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 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 (βλ. ΔΕΕ, αποφάσεις της 18ης Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28ης Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13ης Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).

22. Ειδικότερα:

A. Η εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 26 παρ. 2 περ. β' του ν. 4412/2016, βάσει της οποίας οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε ανταγωνιστική διαδικασία με διαπραγμάτευση, με δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, προϋποθέτει:

α) Να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία.

β) Να έχουν υποβληθεί κατά την ανωτέρω (υπό σημείο α) νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις.

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

B. Η εφαρμογή του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, στην βάση του οποίου οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, προϋποθέτει:

α) Να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία.

β) Να μην έχει υποβληθεί, κατά την υπό σημείο α) ανωτέρω νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές να μην κρίνεται κατάλληλη ή να μην υπάρχει κανείς

υποψήφιος.

γ) Να μην τροποποιούνται ουσιωδώς 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 τις ως άνω όμοιες Α.α) και Β.α) προϋποθέσεις, 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).

23. Στην προκείμενη περίπτωση, η Περιφέρεια Πελοποννήσου επικαλείται ρητά ως νομική βάση θεμελίωσης του αιτήματός της τις διατάξεις των άρθρων i) 26 παρ. 2 περ. β' του ν. 4412/2016, για το τμήμα 10 για το οποίο υπεβλήθη προσφορά αλλά απερρίφθη κατά τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής και ii) 32, παράγραφος 2 εδάφιο α' του ως άνω νόμου για τα τμήματα 20, 21, 22, 26, 27, 28, 29 και 31 για τα οποία δεν υπεβλήθη προσφορά.

Από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου της υπό κρίση υπόθεσης, προκύπτουν τα εξής:

24.1 Ως προς την προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας:

Η Περιφέρεια Πελοποννήσου με την υπ' αρ. 524/2017 διακήρυξη διενήργησε διεθνή ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό, συνολικού προϋπολογισμού 283.384,01€ πλέον ΦΠΑ, ήτοι 351.396,19€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών για τον από εδάφους δολωματικό ψεκασμό ελαιοδέντρων στα πλαίσια του Προγράμματος Συλλογικής Καταπολέμησης του Δάκου της Ελιάς έτους 2017 στο Νομό Αργολίδας».

Για τα οκτώ (8) εκ των συνολικά τριάντα ενός (31) τμημάτων που συμπεριλαμβάνονταν την ως άνω διακήρυξη ο διαγωνισμός απέβη άγονος, δεδομένου ότι δεν υπήρξε καμία προσφορά ενώ για ένα (1) τμήμα (α/α 10) υπεβλήθη προσφορά και απερρίφθη.

Από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης σε σχέση με τον διενεργηθέντα διαγωνισμό, δεν διαπιστώνονται ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες οι οποίες να συνέχονται με το εν μέρει άγονο αποτέλεσμα του διαγωνισμού ή να θεωρούνται ικανές να πλήξουν τη νομιμότητά του σε ό,τι

αφορά στις απαιτήσεις δημοσιότητας και εν γένει κατά τη διεξαγωγή του εν θέματι διαγωνισμού.

Ειδικότερα επισημαίνονται τα εξής:

Α) Ως προς τον τεθέντα όρο της διακήρυξης σύμφωνα με τον οποίο *“Οικονομικός φορέας που υποβάλει προσφορά σύμφωνα με την παρούσα, δεν επιτρέπεται να συμμετάσχει σε διαγωνισμό αναδόχου υπηρεσιών παγιδοδοθείας που επίσης διενεργεί ή θα διενεργήσει η Π.Ε. Αργολίδας για το ίδιο έτος, με ποινή αποκλεισμού του συνόλου των προσφορών στις οποίες συμμετέχει.”* ανεξαρτήτως του εάν ο εν λόγω όρος κρίνεται νόμιμος ή όχι, δεν μπορεί να υποστηριχτεί βασίμως ότι συνέχεται με το εν μέρει άγονο αποτέλεσμα του συγκεκριμένου διαγωνισμού, δεδομένου ότι, όπως προκύπτει εν τοις πράγμασι από το παρατεθέν ιστορικό, σε αυτόν υποβλήθηκαν επτά (7) προσφορές για τα τμήματα με αύξοντα αριθμό 18, 23, 24, 25, 7, 8, 9, 11, 12, 2, 19, 1, 30, 3, 6, 5, 4, 15, 16, 17, 13, 14 και 10) τμήματα του διαγωνισμού, εκ των οποίων οι έξι (6) έγιναν αποδεκτές .

Ωστόσο ο ως άνω περιοριστικός όρος ως προς τη συμμετοχή στο διαγωνισμό παροχής υπηρεσιών για τον εν θέματι διαγωνισμό επιβάλλεται να εξετασθεί από την αναθέτουσα αρχή υπό το πρίσμα: α) τόσο της νομολογίας του ΔΕΚ, σύμφωνα με την οποία εθνική ή κανονιστική διάταξη, η οποία καθιερώνει γενικό ασυμβίβαστο και έχει ως συνέπεια τον αποκλεισμό από τη συμμετοχή στη διαδικασία ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, χωρίς να παρέχεται καμία δυνατότητα απόδειξης στους υποψηφίους ή προσφέροντες ότι έχουν καταρτίσει τις προσφορές τους κατά τρόπο ανεξάρτητο και ότι στην περίπτωση αυτή δεν υφίσταται πραγματικός κίνδυνος εμφάνισης πρακτικών ικανών να απειλήσουν τη διαφάνεια και να νοθεύσουν τον ανταγωνισμό, βαίνει πέραν του αναγκαίου μέτρου για την επίτευξη των προβαλλόμενων στόχων της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης, αποκλείοντας τους προσφέροντες βάσει αμάχητου τεκμηρίου (ΔΕΚ απόφαση της 16.12.2008, C-213/07, οπ.π., ιδίως σκ. 60, 62, 63, ΔΕΚ συνεκδικ. υποθέσεις C-21/03, C-34/03, “Fabricom”, οπ.π., σκ. 33 και 35, ΔΕΚ απόφαση της 19-5-2009, υπόθεση C-538/07, Assitur Srl, σκ. 26 έως 30) και

β) των διατάξεων του άρθρου 73 παρ. 4 στοιχ. δ' και ε' του ν. 4412/2016, σύμφωνα με τις οποίες οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αποκλείουν από τη συμμετοχή σε διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης οποιονδήποτε οικονομικό φορέα σε οποιαδήποτε από τις καταστάσεις αυτές μόνο αν δεν μπορούν να θεραπευθούν αποτελεσματικά με άλλα, λιγότερο παρεμβατικά, μέσα.

Β) Ως προς την τήρηση των διατυπώσεων δημοσιότητας επισημαίνεται ότι η αναθέτουσα αρχή οφείλει να συμπληρώνει τα τυποποιημένα έντυπα της προκήρυξης σύμβασης με βάση τα αναφερόμενα στον Κανονισμό (ΕΕ) 2015/1986 της Επιτροπής της 11ης Νοεμβρίου 2015 περί καταρτίσεως τυποποιημένων εντύπων για τη δημοσίευση προκηρύξεων και γνωστοποιήσεων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων και περί καταργήσεως του εκτελεστικού κανονισμού (ΕΕ) αριθ. 842/2011

Γ) Επιπλέον στην παράγραφο 2.2.5 (Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια) προβλέφθηκε ότι *“Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν την αναγκαία οικονομική και χρηματοοικονομική ικανότητα για την εκτέλεση της Σύμβασης.”* χωρίς περαιτέρω να εξειδικεύεται και να προσδιορίζεται ο όρος *“αναγκαία οικονομική ικανότητα”*.

Εν προκειμένω επισημαίνεται ότι η αναθέτουσα αρχή οφείλει να καθορίζει τα κριτήρια που αφορούν στην οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια των συμμετεχόντων στη διαγωνιστική διαδικασία με βάση τα οριζόμενα στο άρθρο 75 παρ. 1 και 3 του ν. 4412/2016.

24.2. Ως προς την υποβολή μη κανονικών/ απαράδεκτων προσφορών ή τη μη ύπαρξη κατάλληλης προσφοράς ή τη μη υποβολή προσφοράς.

Σύμφωνα με το, με ημερομηνία 24.05.2017 πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμών, το οποίο εγκρίθηκε με την υπ’ αριθ. 865/25.05.2017 (ΑΔΑ: 7ΜΤΡ7Λ1-ΡΞ0) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Πελοποννήσου, δεν υπεβλήθη καμία προσφορά για τα τμήματα α/α 20, 21, 22, 26, 27, 28, 29 και 31 συνολικής αξίας 46.852,77€ πλέον ΦΠΑ.

Επιπλέον με βάση το ως άνω πρακτικό η υποβληθείσα προσφορά για το Τμήμα 10 απερρίφθη από το διαγωνισμό καθόσον διαπιστώθηκε ότι η *“αριθ.427/427/701331-0 εγγυητική επιστολή συμμετοχής στο διαγωνισμό, που εκδόθηκε από το ΚΑΤΑΣΤΗΜΑ ΤΗΣ ΕΘΝΙΚΗΣ ΤΡΑΠΕΖΑΣ ΝΑΥΠΛΙΟΥ ισχύει αποκλειστικώς και μόνο μέχρι 20/11/2017 ενώ σύμφωνα με τη διακήρυξη η εγγυητική έπρεπε να ισχύει μέχρι 23/12/2017 άλλως απορρίπτεται (Άρθρο 2.2.2). Δεν υποβλήθηκε η απαιτούμενη Υπεύθυνη Δήλωση της Τεχνικής Προσφοράς (Παράρτημα Ι παρ.6 της Διακήρυξης) ούτε στο ηλεκτρονικό αρχείο αλλά ούτε και στα δικαιολογητικά που κατατέθηκαν σε έντυπη μορφή”*

24.3. Ως προς τη μη ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης:

Από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου της υπόθεσης, ήτοι από το υποβληθέν αίτημα της αναθέτουσας αρχής καθώς και από τα υποβληθέντα σχέδια απόφασης συνάγεται σαφώς ότι η προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης θα διεξαχθεί με την *“προϋπόθεση ότι δεν υπάρχει ουσιώδης τροποποίηση των αρχικών όρων της 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, αποφασίζουμε **ομόφωνα:**

Την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος της Περιφέρειας Πελοποννήσου, σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ (δδ) ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί

Α) στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, κατά τη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν.4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης υπηρεσιών για τον από εδάφους δολωματικό ψεκασμό ελαιόδεντρων στα πλαίσια του Προγράμματος Συλλογικής Καταπολέμησης του Δάκου της Ελιάς έτους 2017 στην Περιφερειακή Ενότητα Αργολίδας, αναφορικά με οκτώ (8) τμήματα, ήτοι τα υπ' αριθμ. 20, 21, 22, 26, 27, 28, 29 και 31 εκ των τριάντα ενός (31) αρχικώς δημοπρατηθέντων, συνολικού προϋπολογισμού 46.852,77€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και

Β) στη διενέργεια ανταγωνιστικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση, κατά τη διάταξη του άρθρου 26 παρ. 2 περ. β' του ν.4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης υπηρεσιών για τον από εδάφους δολωματικό ψεκασμό ελαιόδεντρων στα πλαίσια του Προγράμματος Συλλογικής Καταπολέμησης του Δάκου της Ελιάς έτους 2017 στην Περιφερειακή Ενότητα Αργολίδας, αναφορικά με ένα τμήμα, ήτοι το υπ' αριθμ. 10, συνολικού προϋπολογισμού 36.463,50€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Συνολικά ο προϋπολογισμός του αιτήματος για τα ως άνω τμήματα είναι 83.316,27€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 29 Ιουνίου 2017

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Αναπληρωτής Πρόεδρος

Μιχαήλ Εκατομμάτης