



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΑΠΟΦΑΣΗ

63/2017

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα, την 13η Ιουλίου του έτους δύο χιλιάδες δέκα επτά (2017) ημέρα Πέμπτη και ώρα 10.00 π.μ. και επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και Κομνά Τράκα, 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):** Χριστίνα Μπουσουλέγκα
- 2. Μέλη :**
 - Δημήτριος Λουρίκας (μέσω Τηλεδιάσκεψης)
 - Δημήτριος Σταθακόπουλος
 - Ερωφίλη Χριστοβασίλη

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

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

Εισηγητής: Γεώργιος Ταρασίδης, Μηχανικός/Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστη μέσω τηλεδιάσκεψης ο εισηγητής κ. Γ.Ταρασίδης, καθώς και η Προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδότησης κ. Χρ.Καξιρή, οι οποίοι αποδεσμεύτηκαν πριν την έναρξη της διαδικασίας της ψηφοφορίας των μελών του Διοικητικού Συμβουλίου της Αρχής και τη λήψη της απόφασης.

Ερώτημα: Το αρ. πρωτ. 13335/09.06.2017 (αρ. πρωτ. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 3701/12.06.2017) αίτημα του Δήμου Μοσχάτου - Ταύρου μετά του συνημμένου σε αυτό φακέλου όπως συμπληρώθηκε με τα έγγραφα, τα οποία παρελήφθησαν από την Αρχή την 04.07.2017 (αριθ. πρωτ. εισερχομένου της Αρχής 4314/04.07.2017)

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια οχημάτων και μηχανημάτων του Δήμου Μοσχάτου, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 202.419,31€ χωρίς Φ.Π.Α. και 250.999,95€ συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α. 24%, σε συνέχεια εν μέρει άγονου, ανοικτού διεθνή διαγωνισμού.

1. Με το αρ. πρωτ. 13335/09.06.2017 (αρ. πρωτ. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 3701/12.06.2017) αίτημα του Δήμου Μοσχάτου - Ταύρου μετά του συνημμένου σε αυτό φακέλου όπως συμπληρώθηκε με τα έγγραφα, τα οποία παρελήφθησαν από την Αρχή την 04.07.2017 (αριθ. πρωτ. εισερχομένου της Αρχής 4314/04.07.2017), ο ως άνω φορέας αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής και Αρχή) κατ' άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ' υποπερ. (δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την προσφυγή του σε διαδικασία διαπραγμάτευσης κατ' άρθρο 32, παρ.2, περ. α' του ν. 4412/2016, για την προμήθεια οχημάτων και μηχανημάτων και συγκεκριμένα για έξι (6) ομάδες (2^η, 3^η, 4^η, 5^η, 6^η, 8^η και 9^η) προϋπολογιζόμενης δαπάνης 202.419,31€ χωρίς Φ.Π.Α. και 250.999,95€ συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α. 24%, που περιλαμβάνονταν στη διακήρυξη του προηγθέντος διαγωνισμού για την προμήθεια διαφόρων τύπων οχημάτων και μηχανημάτων για την κάλυψη των αναγκών των Υπηρεσιών Καθαριότητας και Ηλεκτροφωτισμού, σύμφωνα με την υπ' αρ. 3/2017 μελέτη της Δ/σης Τεχνικών Υπηρεσιών, ενδεικτικού προϋπολογισμού 557.258,02 € μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α. 24%. Οι ομάδες οχημάτων και μηχανημάτων του εξεταζόμενου αιτήματος της αναθέτουσας αρχής είναι τα εξής:

ΟΜΑΔΑ	ΕΙΔΟΣ	ΤΕΜ.	ΤΙΜΗ ΜΟΝΑΔΟΣ χωρίς ΦΠΑ	ΣΥΝΟΛΙΚΗ ΔΑΠΑΝΗ € με ΦΠΑ
2 ^η ΟΜΑΔΑ	ΦΟΡΤΗΓΟ ΑΝΑΤΡΕΠΟΜΕΝΟ Μ.Φ. 3,5 tn	1	56.451,61	70.000,00
3 ^η ΟΜΑΔΑ	ΗΜΙΦΟΡΤΗΓΟ PICK-UP ΜΟΝΗΣ ΚΑΜΠΙΝΑΣ	4	19.153,22	94.999,97
4 ^η ΟΜΑΔΑ	ΗΜΙΦΟΡΤΗΓΟ PICK-UP ΔΙΠΛΗΣ ΚΑΜΠΙΝΑΣ	1	24.193,55	30.000,00
5 ^η ΟΜΑΔΑ	ΗΜΙΦΟΡΤΗΓΟ ΚΛΕΙΣΤΟΥ ΤΥΠΟΥ (VAN)	1	20.161,29	25.000,00
8 ^η ΟΜΑΔΑ	ΤΡΙΚΥΚΛΟ ΟΧΗΜΑ ΚΛΕΙΣΤΟΥ ΤΥΠΟΥ	2	10.080,64	24.999,99
9 ^η ΟΜΑΔΑ	ΔΙΚΥΚΛΟ ΟΧΗΜΑ 150 cc περίπου	2	2.419,35	5.999,99
ΚΑΘΑΡΗ ΑΞΙΑ				202.419,31
ΦΠΑ 24%				48.580,63
ΣΥΝΟΛΙΚΗ ΔΑΠΑΝΗ				250.999,95

Ι. Ιστορικό- πραγματικό πλαίσιο

2. Από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, προκύπτουν τα ακόλουθα:

2.1 Με την αριθμ. πρωτ. 76/21.03.2017 (ΑΔΑ: ΨΦΕΛΩΚΡ-Φ37) απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου Δήμου Μοσχάτου - Ταύρου (Πρακτικό της αριθμ. 10/21.03.2017 Συνεδρίασης) εγκρίθηκε η διενέργεια ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνή διαγωνισμού για την προμήθεια για την προμήθεια διαφόρων τύπων

οχημάτων και μηχανημάτων για την κάλυψη των αναγκών των Υπηρεσιών Καθαριότητας και Ηλεκτροφωτισμού, σύμφωνα με την υπ' αρ. 3/2017 μελέτη της Δ/σης Τεχνικών Υπηρεσιών, συνολικού ποσού 557.258,02 € μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α. 24%.

2.2 Με την υπ' αριθμ 72/05.04.2017 (ΑΔΑ: ΩΨΛ2ΩΚΡ-ΡΜ6) Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Μοσχάτου - Ταύρου (απόσπασμα Πρακτικού της αριθμ. 10/05.04.2017), η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου, αφού έλαβε υπ' όψιν την αριθμ. 3/2017 μελέτη του Τμήματος Τεχνικών Υπηρεσιών της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών & Δόμησης του Δήμου, ενέκρινε τις τεχνικές προδιαγραφές και τους όρους Διακήρυξης του Διαγωνισμού, για την προμήθεια οχημάτων και μηχανημάτων.

2.3 Ακολούθως, με την αριθμ. 7739/06.04.2017 Διακήρυξη, ο Δήμος Μοσχάτου - Ταύρου προκήρυξε τη διενέργεια ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνή διαγωνισμού, για την προμήθεια διαφόρων τύπων οχημάτων και μηχανημάτων για την κάλυψη των αναγκών των Υπηρεσιών Καθαριότητας και Ηλεκτροφωτισμού, σύμφωνα με την υπ' αρ. 3/2017 μελέτη της Δ/σης Τεχνικών Υπηρεσιών, συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 557.258,02 € μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α. 24% και κριτήριο την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, με βάση την βέλτιστη σχέση ποιότητας-τιμής (συμπεριλαμβανομένης προσφορά). Η διενέργεια του διαγωνισμού με χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr του συστήματος ορίστηκε με καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 08.05.2017 (κωδικός ανάρτησης διαγωνισμού: 40712,1- 40755,1- 40756,1- 40757,1- 40758,1- 40789,1- 40790,1- 40817,1 και 40824,1/11.04.2017). Τα υπό προμήθεια είδη ομαδοποιήθηκαν ανά είδος όπως περιγράφονται σε εννέα (9) συνολικά ομάδες - τμήματα στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) ως εξής:

A/A	ΟΜΑΔΑ	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ	ΠΟΣ/ΤΑ (ΤΕΜ)	ΤΙΜΗ ΜΟΝΑΔΟΣ	ΣΥΝΟΛΙΚΗ ΤΙΜΗ (€)
1	1η ΟΜΑΔΑ	ΑΥΤΟΚΙΝΗΤΟ ΠΛΥΝΤΗΡΙΟ ΚΑΔΩΝ	1	129.032,26	129.032,26
2	2η ΟΜΑΔΑ	ΦΟΡΤΗΓΟ ΑΝΑΤΡΕΠΟΜΕΝΟ Μ.Β. 3,5 tn	1	56.451,61	56.451,61
3	3η ΟΜΑΔΑ	ΗΜΙΦΟΡΤΗΓΟ PICK-UP ΜΟΝΗΣ ΚΑΜΠΙΝΑΣ	4	19.153,22	76.612,88
4	4η ΟΜΑΔΑ	ΗΜΙΦΟΡΤΗΓΟ PICK-UP ΔΙΠΛΗΣ ΚΑΜΠΙΝΑΣ	1	24.193,55	24.193,55
5	5η ΟΜΑΔΑ	ΗΜΙΦΟΡΤΗΓΟ ΚΛΕΙΣΤΟΥ ΤΥΠΟΥ (VAN)	1	20.161,29	20.161,29
6	6η ΟΜΑΔΑ	ΚΑΛΑΘΟΦΟΡΟ ΟΧΗΜΑ	1	96.774,19	96.774,19
7	7η ΟΜΑΔΑ	ΑΠΟΡΡΙΜΜΑΤΟΦΟΡΟ ΟΧΗΜΑ 16 κ.μ.	1	129.032,26	129.032,26
8	8η ΟΜΑΔΑ	ΤΡΙΚΥΚΛΟ ΚΛΕΙΣΤΟΥ ΤΥΠΟΥ 200 cc	2	10.080,64	20.161,28
9	9η ΟΜΑΔΑ	ΔΙΚΥΚΛΟ 150 cc	2	2.419,35	4.838,70
ΣΥΝΟΛΟ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ					557.258,02
ΦΠΑ 24%					133.741,93
ΣΥΝΟΛΟ ΔΑΠΑΝΗΣ ΜΕ ΦΠΑ					690.999,95

2.4 Σύμφωνα με το άρθρο 1.3 της διακήρυξης (*Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης*), προβλέφθηκε ότι:

«[...]Κάθε διαγωνιζόμενος μπορεί να συμμετέχει στο διαγωνισμό υποβάλλοντας προσφορά σε μία ή περισσότερες ομάδες των προς προμήθεια ειδών του προϋπολογισμού με την προϋπόθεση ότι θα συμμετέχει στο σύνολο των ποσοτήτων της κάθε ομάδας.»

Κριτήριο κατακύρωσης ορίζεται η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, με βάση την βέλτιστη σχέση ποιότητας-τιμής (συμπεριλαμβανομένης προσφοράς).»

2.5 Επιπλέον, σύμφωνα με το άρθρο 19 της αναλυτικής διακήρυξης (Εγγυήσεις), η εγγυητική επιστολή συμμετοχής στο διαγωνισμό ορίστηκε σε ποσοστό δύο επί τοις εκατό (2%) επί του ενδεικτικού προϋπολογισμού της ομάδας ή ομάδων που συμμετέχει ο υποψήφιος (μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.). Συγκεκριμένα ορίστηκε ότι: «α) Εγγύηση συμμετοχής στο διαγωνισμό. Το ύψος της εγγύησης συμμετοχής καθορίζεται σε χρηματικό ποσό, που αντιστοιχεί στο 2% επί του ενδεικτικού προϋπολογισμού της ομάδας ή ομάδων που συμμετέχει (μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.) εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης προ ΦΠΑ, με ανάλογη στρογγυλοποίηση. [...]

Τέλος στο ίδιο άρθρο (19β. Εγγύηση καλής εκτέλεσης) της διακήρυξης ορίστηκε επίσης ότι η εγγυητική επιστολή καλής εκτέλεσης της σύμβασης θα αντιστοιχεί σε ποσοστό 5% επί της αξίας της σύμβασης προ ΦΠΑ.

2.6 Περίληψη των ουσιαστών όρων και στοιχείων της ως άνω διακήρυξης, απεστάλη ηλεκτρονικά προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε) στις 07.04.2017 και δημοσιεύτηκε στις 11.04.2017 με κωδικό 2017/S 071-135791. Επίσης, περίληψη της ανωτέρω προκήρυξης, δημοσιεύθηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβέρνησης (ΦΕΚ 153/13.04.2017) καθώς και στον εθνικό τύπο, στις εφημερίδες «ΓΕΝΙΚΗ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ», και «ΑΥΓΗ» την 07.04.2017 καθώς και «ΝΑΥΤΕΜΠΟΡΙΚΗ», «ΚΟΙΝΩΝΙΚΗ» & «ΜΑΧΗΤΙΚΗ» της 08.04.2017. Όπως προκύπτει από σχετική αναφορά στο σημείο Ι.1 της δημοσίευσης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) τα τεύχη του διαγωνισμού αναρτήθηκαν και διατέθηκαν ηλεκτρονικά με ελεύθερη πρόσβαση στους υποψηφίους στην ιστοσελίδα του Δήμου στις 07.04.2017. Η διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) με κωδικό ΑΔΑΜ 17PROC006043131 2017-04-07 και ο διαγωνισμός πραγματοποιήθηκε με χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ), μέσω της διαδικτυακής πύλης του συστήματος (κωδικοί ανάρτησης διαγωνισμού: 40712,1- 40755,1- 40756,1- 40757,1- 40758,1- 40789,1- 40790,1- 40817,1 και 40824,1/11.04.2017). Ως ημερομηνία έναρξης παραλαβής των προσφορών ορίστηκε η 02.05.2017 και ως ημερομηνία λήξης η 08.05.2017.

2.7 Με την αρ. πρωτ. 145/30.05.2017 (ΑΔΑ: ΨΓΡ0ΩΚΡ-ΞΛΛ) Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Μοσχάτου - Ταύρου εγκρίθηκε το από 12.05.2017 Πρακτικό Διενέργειας αρ. 1 (Αποσφράγισης). Σύμφωνα με αυτό η Επιτροπή Διαγωνισμού διαπίστωσε ότι οι εννέα (9) συνολικά προσφορές που υποβλήθηκαν αφορούσαν τις Ομάδες:

1η ΟΜΑΔΑ: ΑΥΤΟΚΙΝΗΤΟ ΠΛΥΝΤΗΡΙΟ ΚΑΔΩΝ (2 προσφορές)

6η ΟΜΑΔΑ: ΚΑΛΑΘΟΦΟΡΟ ΟΧΗΜΑ (4 προσφορές)

7η ΟΜΑΔΑ: ΑΠΟΡΡΙΜΜΑΤΟΦΟΡΟ ΟΧΗΜΑ 16 κ.μ. (3 προσφορές)

ενώ για τις υπόλοιπες Ομάδες Οχημάτων 2η, 3η, 4η, 5η, 8η και 9η δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.

Κατόπιν το πρακτικό της Επιτροπής εγκρίθηκε με την υπ' αρ. 145/30-05-2017 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής με την οποία κηρύχθηκε άγονος ο διαγωνισμός ως προς τις Ομάδες που δεν υποβλήθηκαν προσφορές και παραπέμπει το θέμα στο Δ.Σ. για τη λήψη σχετικής απόφασης.

Τέλος η Οικονομική Επιτροπή με την ως άνω απόφασή της ενέκρινε τη συνέχιση της διαδικασίας ελέγχου και αξιολόγησης προσφορών για την «Προμήθεια Οχημάτων και Μηχανημάτων», στις ομάδες για τις οποίες έχουν κατατεθεί προσφορές και κήρυξε το «διαγωνισμό «άγονο» (άρθρο 32 του Ν. 4412/2016) για την εκτέλεση της Προμήθειας των Οχημάτων που αναφέρονται στις παρακάτω Ομάδες για τις οποίες δεν έχουν κατατεθεί προσφορές:

2η ΟΜΑΔΑ (Α/Α 40755,1) ΦΟΡΤΗΓΟ ΑΝΑΤΡΕΠΟΜΕΝΟ Μ.Β. 3,5 tn (ΤΕΜ. 1)

3η ΟΜΑΔΑ (Α/Α 40756,1) ΗΜΙΦΟΡΤΗΓΟ PICK-UP ΜΟΝΗΣ ΚΑΜΠΙΝΑΣ (ΤΕΜ. 4)

4η ΟΜΑΔΑ (Α/Α 40757,1) ΗΜΙΦΟΡΤΗΓΟ PICK-UP ΔΙΠΛΗΣ ΚΑΜΠΙΝΑΣ (ΤΕΜ. 1)

5η ΟΜΑΔΑ (Α/Α 40758,1) ΗΜΙΦΟΡΤΗΓΟ ΚΛΕΙΣΤΟΥ ΤΥΠΟΥ (VAN) (ΤΕΜ.1)

8η ΟΜΑΔΑ (Α/Α 40817,1) ΤΡΙΚΥΚΛΟ ΟΧΗΜΑ 200 cc περίπου (ΤΕΜ. 2)

9η ΟΜΑΔΑ (Α/Α 40824,1) ΔΙΚΥΚΛΟ ΟΧΗΜΑ 150 cc περίπου (ΤΕΜ. 2)»

παραπέμποντας το θέμα για τις ως άνω Ομάδες στο Δ.Σ. για τη λήψη σχετικής απόφασης για τη συνέχιση του διαγωνισμού με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης (άρθρο 26 παρ. 6), χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, αφού δεν κατατέθηκε καμία προσφορά.

2.8 Σημειώνεται ότι σύμφωνα με την υπ' αριθμ. 15558/04.07.2017 βεβαίωση της Οικονομικής Υπηρεσίας του Δήμου Μοσχάτου - Ταύρου βεβαιώνεται ότι «ότι δεν έχουν υποβληθεί ενστάσεις - προδικαστικές προσφυγές - ασφαλιστικά μέτρα ή άλλα ένδικα βοηθήματα κατά οποιουδήποτε σταδίου της διαγωνιστικής διαδικασίας, συμπεριλαμβανομένης και της διακήρυξης για τον διεθνή διαγωνισμό «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΟΧΗΜΑΤΩΝ ΚΑΙ ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΩΝ» και ως εκ τούτου δεν εκκρεμεί έκδοση σχετικής διοικητικής/δικαστικής απόφασης».

2.9 Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Μοσχάτου - Ταύρου αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.-Α.ΔΗ.ΣΥ., προσκομίζοντας το σχετικό Σχέδιο Απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης για τη σύναψη σύμβασης-εων προμήθειας διαφόρων τύπων οχημάτων και μηχανημάτων για την κάλυψη των αναγκών των Υπηρεσιών Καθαριότητας και Ηλεκτροφωτισμού του Δήμου και συγκεκριμένα για έξι (6) ομάδες (2η, 3η, 4η, 5η, 6η, 8η και 9η) προϋπολογιζόμενης δαπάνης 202.419,31€ χωρίς Φ.Π.Α., επικαλούμενος τις διατάξεις του άρθρου 32, παρ.2, περ. α' του ν. 4412/2016, καθόσον στον προηγούμενο διεθνή ανοικτό διαγωνισμό δεν κατατέθηκε καμία προσφορά στα αιτούμενα τμήματα και απέβη εν μέρει άγονος.

I. Νομικό πλαίσιο

3. Το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του ν.4013/2011, όπως ισχύει, 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 εμπíπτουν, 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 [...]

4. Η διάταξη του άρθρου 5 του ν. 4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)» ορίζει:

“Ως κατώτατα όρια, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ, ορίζονται τα ακόλουθα: (...) β) 135.000 € 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 € 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', [...]

5. Το άρθρο 6 παρ. 1, 3, 4 και 9 του ίδιου νόμου ορίζει τα παρακάτω:

“1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς ΦΠΑ, όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος προαίρεσης 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.

4. Η εκτιμώμενη αξία ισχύει τη στιγμή της αποστολής της προκήρυξης διαγωνισμού ή, στις περιπτώσεις όπου δεν προβλέπεται προκήρυξη διαγωνισμού, τη στιγμή που η αναθέτουσα αρχή εκκινεί τη διαδικασία σύναψης σύμβασης, για παράδειγμα ερχόμενη σε επαφή με οικονομικούς φορείς για τους σκοπούς της σύναψης της σύμβασης, όπου ενδείκνυται κατά τα ειδικότερα προβλεπόμενα στο άρθρο 61”.[...]

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»

6. Περαιτέρω το άρθρο 32 παρ. 2 περ. α' του ως άνω νόμου, ορίζει ότι:

“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”.

7. 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”.

8. Το άρθρο 66 παρ. 3 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «3. Οι προκηρύξεις και οι γνωστοποιήσεις που αναφέρονται στα [άρθρα 62, 63](#) και [64](#), καθώς και οι πληροφορίες που περιέχονται σε αυτές δεν δημοσιεύονται σε εθνικό επίπεδο πριν από την ημερομηνία δημοσίευσης, σύμφωνα με το [άρθρο 65](#). Ωστόσο, η δημοσίευση μπορεί να πραγματοποιείται σε κάθε περίπτωση σε εθνικό επίπεδο, όταν οι αναθέτουσες αρχές δεν έχουν ενημερωθεί σχετικά με τη δημοσίευση εντός 48 ωρών από τη βεβαίωση παραλαβής της προκήρυξης/ γνωστοποίησης, σύμφωνα με το [άρθρο 65](#).»

9. Το άρθρο 379 παρ. 1& 2 του ως άνω νόμου προβλέπουν: “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”.

III. Νομική Εκτίμηση

10. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Μοσχάτου - Ταύρου, 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, προϋπολογισθείσας αξίας 202.419,31€ χωρίς Φ.Π.Α., που αποτελεί τμήμα μίας μεγαλύτερης σύμβασης του Δήμου προϋπολογισθείσας αξίας 557.258,02 € προ Φ.Π.Α., 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.

11. Συναφώς επισημαίνεται ότι 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 και ήδη άρθρα 26 και 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25

π.δ. 60/2007 και ήδη άρθρα 26 και 32 του Ν. 4412/2016). Περαιτέρω επισημαίνεται ότι οι εν λόγω διατάξεις, στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από την βασική ρύθμιση, ήτοι από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αρχής της διαφάνειας, του ελεύθερου ανταγωνισμού, της αποφυγής των διακρίσεων και της ίσης μεταχείρισης στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συσταλτικής ερμηνείας. Συγκεκριμένα, προκειμένου η οδηγία 2014/24/EK να μην απωλέσει 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 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).

12. Η εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α του ν.4412/2016 της οποίας γίνεται ρητά επίκληση από τον αιτούντα φορέα και στη βάση της οποίας 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 ανωτέρω νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, καμία προσφορά ή αίτηση συμμετοχής είτε καμία από τις υποβληθείσες προσφορές ή αιτήσεις συμμετοχής να μην κρίνεται κατάλληλη και γ) να μην τροποποιούνται ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση. Επιπλέον, προϋποθέτει ότι σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση προς αυτήν, σχετικής εκθέσεως. (ΕΑΑΔΗΣΥ-Αποφ. 121, 153, 346, 409, 498, 499/2013 και 5, 26, 44, 65, 79/2014, ΕΣ-Πράξη 215/2012-Ζ' Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

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

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

Ο Δήμος Μοσχάτου - Ταύρου διενήργησε διεθνή ανοικτό διαγωνισμό, για την προμήθεια διαφόρων τύπων οχημάτων και μηχανημάτων για την κάλυψη των αναγκών των Υπηρεσιών Καθαριότητας και Ηλεκτροφωτισμού, σύμφωνα με την υπ' αρ. 3/2017 μελέτη της Δ/νσης Τεχνικών Υπηρεσιών, ενδεικτικού προϋπολογισμού 557.258,02 € μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α. 24%. Για την εν λόγω διακήρυξη τηρήθηκαν κατ'αρχήν οι απαιτούμενες διατυπώσεις δημοσιότητας. Ωστόσο, για τη βελτίωση των διαδικασιών ανάθεσης, επισημαίνονται τα ακόλουθα:

Περίληψη της προκήρυξης του εν λόγω διαγωνισμού, δημοσιεύθηκε στον εθνικό Τύπο την 08.04.2017, ήτοι σε προγενέστερο χρόνο από τη δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε) στις 11.04.2017 (βλ. ανωτέρω, Ιστορικό, υπό 2.6). Συναφώς σημειώνεται ότι το ίδιο ισχύει και για την ίδια τη διακήρυξη η οποία επίσης αναρτήθηκε στην ιστοσελίδα του Δήμου και στο ΚΗΜΔΗΣ στις 07.04.2017, ταυτόχρονα δηλαδή με την ηλεκτρονική αποστολή προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε) στις 07.04.2017, σε αντίθεση με όσα προβλέπονται στο άρθρο 66 παρ. 3 του ν. 4412/2016 (βλ. ανωτέρω, Νομικό Πλαίσιο, υπ 8).

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

Σύμφωνα με το από 12.05.2017 σχετικό Πρακτικό καθώς και την αριθμ. 145/30.05.2017 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Μοσχάτου - Ταύρου (βλ. ανωτέρω, Ιστορικό, υπό 2.7) διαπιστώθηκε ότι στον σχετικό διαγωνισμό δεν υποβλήθηκε προσφορά για τα επίμαχα είδη- τμήματα οχημάτων της διακήρυξης, στα οποία αφορά το εξεταζόμενο αίτημα της αναθέτουσας αρχής.

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

Στο υποβληθέν σχέδιο απόφασης του Δήμου Μοσχάτου - Ταύρου ρητώς προβλέπεται η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων του προηγθέντος ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού.

Τέλος, επισημαίνεται ότι ο περιορισμός του χρονικού διαστήματος της περιόδου οριστικής υποβολής προσφορών, αναλόγως των περιστάσεων, μπορεί να θέτει εμπόδια στη συμμετοχή στη διαγωνιστική διαδικασία και να περιορίζει έτσι τον ανταγωνισμό. Ως εκ τούτου θεωρείται ορθότερο η έναρξη υποβολής προσφορών να ταυτίζεται με την δημοσιοποίηση της διακήρυξης του διαγωνισμού και επομένως να υπάρχει η δυνατότητα υποβολής προσφορών καθ' όλο το διάστημα που διανύεται μεταξύ της ημερομηνίας δημοσιοποίησης της διακήρυξης και της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών.

14. Κατόπιν των ανωτέρω, από την υπαγωγή των πραγματικών περιστατικών στις προαναφερόμενες διατάξεις, διαπιστώνεται ότι συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρου 32 περ. 2 υποπερ. α' του ν. 4412/2016 για την παροχή σύμφωνης γνώμης για την ζητούμενη προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης.

IV. Συμπέρασμα

15. Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του τεθέντος ερωτήματος, η Αρχή ομοφώνως αποφασίζει:

Την αποδοχή του αιτήματος του Δήμου Μοσχάτου - Ταύρου και την παροχή σύμφωνης γνώμης σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. γ' περ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση, για τη σύναψη σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια οχημάτων και μηχανημάτων του Δήμου Μοσχάτου, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 202.419,31€ χωρίς Φ.Π.Α. και 250.999,95€ συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α. 24%, σε συνέχεια εν μέρει άγονου, ανοικτού διεθνή διαγωνισμού σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2α του ν. 4412/2016, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσόμενων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 13 Ιουλίου 2017

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Η Αντιπρόεδρος

Χριστίνα Μπουσουλέγκα