



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΓΝΩΜΗ

Δ 38/2018

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 3^η Απριλίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαοχτώ (2018) ημέρα Τρίτη και ώρα 11.00, και επί της οδού Κεφαλληνίας 45 & 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. Πρόεδρος:** Καταπόδης Γεώργιος
2. Μέλη: Λουρίκας Δημήτριος (*μέσω τηλεδιάσκεψης*)
Σταθακόπουλος Δημήτριος
Στυλιανίδου Μαρία
Χριστοβασίλη Ερωφίλη

Η αντιπρόεδρος και ένα μέλος, δεν προσήλθαν λόγω δικαιολογημένου κωλύματος, ενώ δεν απαιτήθηκε η αναπλήρωση μέσω κληθέντων αναπληρωματικών μελών, λόγω της αποδεδειγμένης απαρτίας.

Γραμματέας: Ευσταθία Μαρκάτου σε αναπλήρωση της αδειούχου Μαρίας Αντωνοπούλου.

Εισηγητής : Ιωάννης Φουντουκίδης , Οικονομολόγος Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστη η Προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων της Διεύθυνσης Νομικών Υπηρεσιών κ. Χριστίνα Καξιρή η οποία αποδεσμεύτηκε και αποχώρησε πριν την έναρξη της διαδικασίας της ψηφοφορίας των μελών του Συμβουλίου της Αρχής και τη λήψη της απόφασης.

Ερώτημα: Το υπ' αρ. πρωτ. 17623/07.03.2018 αίτημα του Δήμου Πατρέων προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. το οποίο παρελήφθη στις 09.03.2018 (αρ. πρωτ. εισερχ. 1438) ως αυτό συμπληρώθηκε με την Ορθή Επανάληψη αυτού, το οποίο παρελήφθη στις 30.03.2018 (αρ. πρωτ. εισερχ. 1880).

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή του Δήμου Πατρέων στη διαδικασία διαπραγμάτευσης σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2. α. του ν. 4412/2016, για την προμήθεια μηχανολογικού εξοπλισμού προϋπολογιζόμενης δαπάνης 28.300,00€ προ Φ.Π.Α.

1. Με το υπ' αρ. πρωτ. 17623/07.03.2018 αίτημα του Δήμου Πατρέων προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή) το οποίο παρελήφθη στις 09.03.2018 (αρ. πρωτ. εισερχ. 1438) ως αυτό συμπληρώθηκε με την Ορθή Επανάληψη αυτού, το οποίο παρελήφθη στις 30.03.2018 (αρ. πρωτ. εισερχ. 1880), ο Δήμος αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ(δδ) Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2α του ν.4412/2016, για την προμήθεια μηχανολογικού εξοπλισμού προϋπολογιζόμενης δαπάνης 28.300,00€ προ Φ.Π.Α. και συγκεκριμένα για το όχημα του τμήματος 6 (ΒΑΝ μεταφοράς προσωπικού), της σχετικής διακήρυξης του προηγούμενου διαγωνισμού για το οποίο δεν κατατέθηκε καμία προσφορά.

1. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

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

2.1. Με την υπ' αρ. 175 απόφαση που έλαβε το Δημοτικό Συμβούλιο Πατρέων κατά την 6^η/21.03.2017 Συνεδρίαση του (ΑΔΑ: 6ΝΨ9ΩΞΙ-ΩΑΔ), εγκρίθηκε η: “προμήθεια μηχανολογικού εξοπλισμού, για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου Πατρέων, συνολικού προϋπολογισμού 1.889.313,41 ευρώ (συμπ/νου ΦΠΑ 24%), σύμφωνα με τους όρους της αριθμ. 6/2017 Μελέτης της Δ/σης Καθαριότητας, Ανακύκλωσης και Μηχ/κού Εξοπλισμού του Δήμου Πατρέων”.

2.2. Με την υπ' αριθμ. 199 απόφαση που έλαβε η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου κατά την 12^η/28.03.2017 Συνεδρίασή της (ΑΔΑ:ΩΝΩΨΩΞΙ-ΡΑ7) μεταξύ άλλων εγκρίθηκαν οι τεχνικές προδιαγραφές και οι όροι του σχετικού διαγωνισμού.

2.3. Ακολούθως, με την με αρ. πρωτ. 395/03.05.2017 διακήρυξη (με ΑΔΑΜ:17PROC006135171 2017-05-04 και ΑΔΑ:Ω0ΓΔΩΞΙ-11Θ την 03.05.2017), ο Δήμος προκήρυξε ανοικτό διαγωνισμό άνω των ορίων με χρήση του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., με αντικείμενο την προμήθεια μηχανολογικού εξοπλισμού για την κάλυψη των αναγκών του και κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής. Η συνολική προϋπολογισθείσα δαπάνη ορίστηκε στο ποσό των 1.523.639,85€ προ Φ.Π.Α.. Οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς μπορούσαν να υποβάλλουν προσφορά για ένα ή περισσότερα από τα επτά τμήματα του Πίνακα 1 που ακολουθεί:

Πίνακας 1

Τμήμα	Περιγραφή του υπό προμήθεια είδους	Μ.Μ.	Ποσότητα	Αξία προ Φ.Π.Α. σε €
1	Ανατρεπόμενο όχημα (φορτηγό) με γερανό και αρπάγη	Τεμ.	2	451.500,00
	Ανατρεπόμενο όχημα (φορτηγό)	Τεμ.	1	
2	Απορριματοφόρο οχήματα 16 κυβικών, τύπου πρέσας	Τεμ.	3	336.000,00
3	Απορριματοφόρο όχημα περίπου 8 m ³ , τύπου πρέσας	Τεμ.	2	212.000,00
4	Προμήθεια οχήματος μεταφοράς απορριματοδεκτών με σύστημα γάντζου	Τεμ.	1	120.960,00
5	Προμήθεια αυτοκινούμενου Φορτωτή - Εκσκαφέα με επιπλέον εξάρτηση βραχόσφυρας	Τεμ.	2	314.479,85
	Προμήθεια αυτοκινούμενου Φορτωτή - Εκσκαφέα με επιπλέον εξάρτηση μηχανισμού ανύψωσης τύπου κλάρκ	Τεμ.	1	
6	Προμήθεια Βαν μεταφοράς προσωπικού	Τεμ.	1	28.300,00

7	Προμήθεια Διπλοκάμπινου οχήματος	Τεμ.	2	60.400,00
---	----------------------------------	------	---	-----------

Ακολουθως στην παρ. 2.2.5 «Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια» της διακήρυξης αναφέρεται: “Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται⁶⁵ να διαθέτουν/ παρέχουν: **ένα ή περισσότερα** από τα ακόλουθα δικαιολογητικά (άρθρο 44 παρ. 2 της οδηγίας 2004/18/EK -άρθρο 42 παρ. 2 πδ 60/2007 και άρθρο 47 της Οδηγίας 2004/18/EK -άρθρο 45 πδ 60/2007): α) κατάλληλες τραπεζικές βεβαιώσεις ή, ενδεχομένως, πιστοποιητικό ασφαλιστικής κάλυψης επαγγελματικών κινδύνων.β) ισολογισμούς ή αποσπάσματα ισολογισμών, στην περίπτωση που η δημοσίευση των ισολογισμών απαιτείται από τη νομοθεσία της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο οικονομικός φορέας. Εάν ο οικονομικός φορέας, για βάσιμο λόγο, δεν είναι σε θέση να προσκομίσει τα δικαιολογητικά που ζητεί η αναθέτουσα αρχή, μπορεί να αποδεικνύει την οικονομική και χρηματοοικονομική του επάρκεια με οποιοδήποτε άλλο έγγραφο, το οποίο η αναθέτουσα αρχή κρίνει κατάλληλο (παρ. 5 του άρθρου 47 της Οδηγίας 2004/18/EK - άρθρο 45 παρ. 5 πδ 60/2007). Με δεδομένο ότι η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται σε τμήματα, το παρόν άρθρο εφαρμόζεται σε σχέση με κάθε επιμέρους τμήμα”, ενώ στην παρ. 2.2.6 «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα» αναφέρεται: “Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται⁶⁷ κατά τη διάρκεια της τελευταίας τριετίας⁶⁸, κατά μέγιστο όριο, να έχουν εκτελέσει τουλάχιστον μία σύμβαση προμήθειας του συγκεκριμένου οχήματος - μηχανήματος (δηλαδή σύμβαση προμήθειας που θα βρίσκεται σε πλήρη αντιστοιχία με το τμήμα ή τα τμήματα της προμήθειας που ο οικονομικός φορέας συμμετέχει). Ο κατάλογος θα επέχει θέση υπεύθυνης δήλωσης. **Επισημαίνεται** ότι “εάν είναι απαραίτητο για τη διασφάλιση ικανοποιητικού επιπέδου ανταγωνισμού, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να ορίζουν ότι θα λαμβάνονται υπόψη στοιχεία σχετικών αγαθών ή υπηρεσιών που παραδόθηκαν ή εκτελέστηκαν πριν από την τελευταία τριετία” (σημείο 2 α) ii) της Οδηγίας 2004/18/EK). **Στην συγκεκριμένη περίπτωση εάν ο Δήμος Πατρέων το κρίνει απαραίτητο, θα λαμβάνει υπόψη του και παλαιότερα αποδεικτικά, δηλαδή και για το διάστημα πριν από την τριετία”**.

2.4. Περίληψη της εν λόγω διακήρυξης, η οποία περιείχε τους ουσιώδεις όρους και στοιχεία της διακήρυξης του διαγωνισμού, απεστάλη ηλεκτρονικά (την 03.05.2017) συμπληρώνοντας το τυποποιημένο έντυπο δημοσίευσης για την οδηγία 2004/18/EK και δημοσιεύθηκε (την 04.05.2017) στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε). Επιπλέον η περίληψη της διακήρυξης δημοσιεύτηκε στις εφημερίδες: «Πελοπόννησος», «Δημοπρασιών και Πλειστηριασμών», «Γενική Δημοπρασιών», «Σύμβουλος Επιχειρήσεων» και «Ημερήσιος της Αχαΐας» την 05.05.2017. Η περίληψη δημοσιεύθηκε στη δικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) την 04.05.2017 με αύξων αριθμό συστήματος 39879 και στην ιστοσελίδα του Δήμου, www.patras.gr την 03.05.2017. Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών στο Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. ορίστηκε η 06.06.2018 και ώρα 19:00:00, ενώ ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών στο σύστημα ορίστηκε η 08.01.2018 και ώρα 00:00:00.

2.5. Με το υπ’ αριθμ. πρωτ. 3485/26.05.2017 έγγραφό της, η εταιρεία Γερανολιμενική Α.Ε. κατέθεσε προδικαστική προσφυγή κατά των όρων της διακήρυξης του διαγωνισμού, που αφορούσαν τις τεχνικές προδιαγραφές των οχημάτων που περιλαμβάνονται στα τμήματα 2 και 3 του Πίνακα 1 της παρούσης.

2.6. Με το με ημερομηνία 31.05.2017 Πρακτικό της η Επιτροπή Αξιολόγησης Προσφυγών του Δήμου, αφού έλαβε υπόψιν της τα τεχνικά ζητήματα που έθεσε η ανωτέρω προσφυγή γνωμοδότησε: “Συνεπώς, αν η προσφυγή μπορούσε να εξεταστεί και κατ’ ουσίαν θα έπρεπε κατά την γνώμη της Επιτροπής να απορριφθεί. Λαμβάνοντας υπόψη τα ανωτέρω η Επιτροπή ΠΡΟΤΕΙΝΕΙ ΟΜΟΦΩΝΑ Να απορριφθεί η υποβληθείσα προδικαστική προσφυγή-ένσταση ως εκπρόθεσμη”.

2.7. Με την υπ' αριθμ. 385 απόφασή της (Απόσπασμα Πρακτικού της 25^{ης}/06.06.2017 Συνεδρίασης με ΑΔΑ: ΨΙ06ΩΞΙ-ΩΩΖ), η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου, αφού έλαβε υπ' όψιν το με ημερομηνία 31.05.2017 Πρακτικό της Επιτροπής Αξιολόγησης Προσφυγών του Δήμου, ενέκρινε το ανωτέρω Πρακτικό και απέρριψε την υπ' αριθμ. πρωτ. 3485/26.05.2017 προδικαστική προσφυγή της εταιρείας Γερανολιμενική Α.Ε..

2.8. Κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού, η Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης διαπίστωσε, όπως προκύπτει από το με ημερομηνία 03.07.2017 Πρακτικό της, ότι κατατέθηκαν πέντε προσφορές για έξι από τα επτά τμήματα του διαγωνισμού όπως φαίνεται στον Πίνακα 2 και εισηγήθηκε την αποδοχή των προσφορών των τεσσάρων συμμετεχουσών εταιρειών και την απόρριψη της προσφοράς της εταιρείας Γερανολιμενική Α.Ε. για τους λόγους που αναφέρονται αναλυτικά σε αυτό.

Πίνακας 2

Οικονομικός Φορέας	Τμήματα της διακήρυξης στα οποία κατατέθηκε προσφορά.
ΑΔΕΛΦΟΙ ΣΑΡΑΚΑΚΗ Α.Ε.Β.Μ.Ε.	7
ΓΕΡΑΝΟΛΙΜΕΝΙΚΗ Α.Ε.	3
UNITRACK ΑΕΕ	5
ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΑ ΠΕΡΙΒΑΛΛΟΝΤΙΚΩΝ ΣΥΣΤΗΜΑΤΩΝ Α.Ε.Β.Ε.	1, 2, 3, 4.
ΠΑΥΛΟΣ Ι. ΚΟΝΤΕΛΛΗΣ Α.Ε.Β.Ε.	1, 5.

2.9. Με την υπ' αριθμ. 468 απόφασή της (Απόσπασμα Πρακτικού της 29^{ης}/11.07.2017 Συνεδρίασης με ΑΔΑ: 7Λ8ΗΩΞΙ-Θ2Ε), η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου ενέκρινε το ανωτέρω με ημερομηνία 03.07.2017 Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης του διαγωνισμού, σύμφωνα με την πρότασή της.

2.10. Κατά της ανωτέρω απόφασης, η εταιρεία Γερανολιμενική Α.Ε. άσκησε την υπ' αριθμ. πρωτ. 3525/19.07.2017 προδικαστική προσφυγή, με την οποία αιτούνταν την ακύρωση της σχετικής απόφασης κατά το μέρος που αφορούσε τον αποκλεισμό της προσφοράς της και την αποδοχή της προσφοράς που κατέθεσε η εταιρεία Helesi (Ελληνική Βιομηχανία Περιβαλλοντικών Συστημάτων ΑΕΒΕ) για το τμήμα 3 της διακήρυξης, για τους λόγους που αναφέρονται αναλυτικά σε αυτή.

2.11. Ομοίως, κατά της ανωτέρω απόφασης, η εταιρεία ΠΑΥΛΟΣ ΚΟΝΤΕΛΛΗΣ Α.Ε.Β.Ε. άσκησε την με ημερομηνία 24.07.2017 προδικαστική προσφυγή με την οποία αιτούνταν την ακύρωση της σχετικής απόφασης κατά το μέρος που αφορούσε την αποδοχή της προσφοράς που κατέθεσε η εταιρεία Helesi (Ελληνική Βιομηχανία Περιβαλλοντικών Συστημάτων ΑΕΒΕ) για τους λόγους που αναφέρονται αναλυτικά σε αυτή.

2.12. Με το με ημερομηνία 24.07.2017 Πρακτικό της, η Επιτροπή Αξιολόγησης Προσφυγών του Δήμου, αφού έλαβε υπόψιν την υπ' αριθμ. πρωτ. 3525/19.07.2017 προδικαστική προσφυγή της εταιρείας Γερανολιμενική Α.Ε. εισηγήθηκε αιτιολογημένα την απόρριψή της στο σύνολό της, για τους λόγους που αναφέρονται αναλυτικά σε αυτήν. Ομοίως με το με ημερομηνία 26.07.2017 Πρακτικό της η Επιτροπή Αξιολόγησης Προσφυγών του Δήμου, αφού έλαβε υπόψιν την με ημερομηνία 24.07.2017 προδικαστική προσφυγή της εταιρείας ΠΑΥΛΟΣ ΚΟΝΤΕΛΛΗΣ Α.Ε.Β.Ε. εισηγήθηκε αιτιολογημένα την αποδοχή της και την απόρριψη της προσφοράς της εταιρείας Helesi (Ελληνική Βιομηχανία Περιβαλλοντικών Συστημάτων ΑΕΒΕ) ως προς το μέρος που αφορούσε το τμήμα 1 της διακήρυξης, για τους λόγους που αναφέρονται αναλυτικά σε αυτήν.

2.13. Με τις υπ' αριθμ. 567 και 568 αποφάσεις που έλαβε η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου κατά την 33^η/01.08.2017 Συνεδριάσή της (με ΑΔΑ:6Χ6ΝΩΞΙ-31Ζ και ΨΘ1ΞΩΞΙ-ΥΡ4 αντίστοιχα) ενέκρινε τα με ημερομηνία 24.07.2017 και 26.07.2017 Πρακτικά της Επιτροπής Αξιολόγησης Προσφυγών, σύμφωνα με τις εισηγήσεις της Επιτροπής.

2.14. Με το με ημερομηνία 13.09.2017 Πρακτικό της, η Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης των προσφορών, αφού προέβη σε αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών των συμμετεχουσών εταιρειών, μετα-

ξύ άλλων εισηγήθηκε: “6) α) Την ματαίωση της διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης σε ότι αφορά στο ΤΜΗΜΑ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ 6, εφόσον για το εν λόγω τμήμα της προμήθειας ο διαγωνισμός απέβη άγονος (άρθρο 106, παρ. 1, εδάφιο α του Ν. 4412/2016). β) Παράλληλα με την ματαίωση της εν λόγω διαδικασίας, για το ΤΜΗΜΑ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ 6 της εν λόγω προμήθειας, την προσφυγή στην διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση (άρθρο 106, παρ. 5 και άρθρο 32, παρ. 2, εδάφιο α του Ν. 4412/2016) για την προμήθεια των ειδών που περιλαμβάνονται στο εν λόγω τμήμα”.

2.15. Με την υπ’ αριθμ. 705 απόφασή της (Απόσπασμα Πρακτικού της 40^{ης}/03.10.2017 Συνεδρίασης με ΑΔΑ: 6ΡΟΣΩΞΙ-7Β2), η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου αφού έλαβε υπόψιν το ανωτέρω με ημερομηνία 13.09.2017 Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης του διαγωνισμού, μεταξύ άλλων ενέκρινε: “2] Εγκρίνει τη ματαίωση της διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης σε ότι αφορά στο ΤΜΗΜΑ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ 6, εφόσον για το εν λόγω τμήμα της προμήθειας ο διαγωνισμός απέβη άγονος (άρθρο 106, παρ. 1, εδάφιο α του Ν. 4412/2016) και την προσφυγή στην διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση (άρθρο 106, παρ. 5 και άρθρο 32, παρ. 2, εδάφιο α του Ν. 4412/2016) για την προμήθεια των ειδών που περιλαμβάνονται στο εν λόγω τμήμα, μετά από σύμφωνη γνώμη του αρμοδίου οργάνου”.

2.16. Με το με ημερομηνία 15.01.2018 Πρακτικό της, η Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης των προσφορών, αφού προέβη σε αξιολόγηση των δικαιολογητικών των προσωρινών αναδόχων, μεταξύ άλλων εισηγήθηκε: “την κατακύρωση της σύμβασης ως εξής: “[...] VI. Ο διαγωνισμός για την ομάδα προμήθειας: ΤΜΗΜΑ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ 6, απέβη άγονος. [...]”.

2.17. Με την υπ’ αριθμ. 75 απόφασή της (Απόσπασμα Πρακτικού της 5^{ης}/06.02.2018 Συνεδρίασης με ΑΔΑ: ΩΞΟ1ΩΞΙ-Π4Η), η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου μεταξύ άλλων ενέκρινε το ανωτέρω με ημερομηνία 15.01.2018 Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης του διαγωνισμού και ενέκρινε: “3] Για την ομάδα προμήθειας: ΤΜΗΜΑ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ 6, όπου δεν κατατέθηκε προσφορά, θα ακολουθηθεί η νόμιμη διαδικασία μετά από σύμφωνη γνώμη της ΕΑΑΔΗΣΥ”.

2.18. Με την υπ’ αριθμ. πρωτ. 32141/26.02.2018 απόφαση του Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Πελοποννήσου, Δυτικής Ελλάδας και Ιονίου ελέγχθηκε η ανωτέρω απόφαση του Δήμου και κρίθηκε νόμιμη.

2.19. Με το υπ’ αριθμ. πρωτ. 17059/06.03.2018 έγγραφο του Δήμου, βεβαιώνεται η μη άσκηση ένδικου μέσου ή ένδικου βοηθήματος, ή προσφυγής ή ένστασης κατά του αποτελέσματος του διαγωνισμού.

2.20. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Πατρέων αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., κατ’ άρθρο 32 παρ. 2 περ. α του ν.4412/2016, προσκομίζοντας και το σχετικό Σχέδιο Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής, προκειμένου να αναθέσει την προμήθεια οχήματος και συγκεκριμένα ενός Βαν μεταφοράς προσωπικού συνολικού προϋπολογισμού 28.300,00€ προ Φ.Π.Α., έπειτα από τη διενέργεια διαπραγμάτευσης, χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων και των τεχνικών προδιαγραφών του προηγούμενου άγονου διαγωνισμού για το εν λόγω αιτούμενο είδος.

II. Νομικό πλαίσιο

3. 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 (Α’47) 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 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”.

5. 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”.

6. 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”.

7. Στο άρθρο 6 παρ. 1, 3, 9 και 10 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 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. [...] 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”.

8. 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”.

9. 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 ανταγω-

νιστικού 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”.

10. Το άρθρο 66 παρ. 3 του ως άνω νόμου προβλέπει: “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”.

11. Το άρθρο 1 του Εκτελεστικού Κανονισμού 2015/1986 ο οποίος δημοσιεύθηκε την 12.11.2015 στην Ε.Ε.Ε.Ε. (L 296/1) προβλέπει: “Για τη δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης των προκηρύξεων και γνωστοποιήσεων που αναφέρονται στα άρθρα 48, 49, 50, 72, 75 και 79 της οδηγίας 2014/24/ΕΕ, οι αναθέτουσες αρχές χρησιμοποιούν τα τυποποιημένα έντυπα που παρατίθενται στα παραρτήματα I, II, III, VIII έως XI, XVII και XVIII του παρόντος κανονισμού”. Ακολούθως στο άρθρο 8 αναφέρει: “Ο εκτελεστικός κανονισμός (ΕΕ) αριθ. 842/2011 καταργείται από τις 18 Απριλίου 2016”, και στο άρθρο 9: “Ο παρών κανονισμός αρχίζει να ισχύει την εικοστή ημέρα από τη δημοσίευσή του στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης. [...]».

III. Νομική Εκτίμηση

12. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Πατρέων, 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 28.300,00€ προ Φ.Π.Α., που αποτελεί τμήμα μίας μεγαλύτερης σύμβασης του Δήμου προϋπολογισθείσας αξίας 1.523.639,85€ 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.

13. 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 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).

14. Η εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α του ν.4412/2016 της οποίας γίνεται ρητά επίκληση από τον αιτούντα 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).

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

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

Ο Δήμος Πατρέων διενήργησε ανοικτό διαγωνισμό άνω των ορίων, προϋπολογισμού δαπάνης 1.523.639,85€ προ Φ.Π.Α. για την προμήθεια μηχανολογικού εξοπλισμού για την κάλυψη των αναγκών του.

Αν και δε διαπιστώθηκαν ουσιώδεις πλημμέλειες, οι οποίες συνεχονται με το άγνοο αποτέλεσμα του διαγωνισμού, η Αρχή επισημαίνει, για τη βελτίωση των διαδικασιών τα εξής:

1) Στην υπό εξέταση διαδικασία, ο Δήμος Πατρέων απέστειλε το έντυπο της περιλήψης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης στις 03.05.2017, ενώ η δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε. πραγματοποιήθηκε στις 04.05.2017. Παράλληλα, η ανάρτηση των τευχών του διαγωνισμού στην ιστοσελίδα του Δήμου www.patrass.gr και η ανάρτηση της εν λόγω διακήρυξης στον ιστότοπο ΔΙΑΥΓΕΙΑ πραγματοποιήθηκε στις 03.05.2017 ήτοι σε προγενέστερο χρόνο από τη δημοσίευση των στοιχείων στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (αναλυτικά αναφέρεται στο στοιχ.2.3 και 2.4 του Ιστορικού της παρούσης).

Εν προκειμένω από τα ανωτέρω παρατηρούνται επί μέρους πλημμέλειες, ως προς τον χρόνο δημοσίευσης, οι οποίες, όμως, όπως έχει γίνει δεκτό από την Αρχή, εν όψει της φύσεως και της οικονομικής αξίας της υπό κρίση προμήθειας δεν επηρεάζουν την ανάπτυξη του ανταγωνισμού ούτε συνιστούν παράβαση των αρχών της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης. Πάντως, επισημαίνεται προς την αναθέτουσα αρχή, ότι η εν γένει αυστηρή τήρηση των προθεσμιών για την διασφάλιση των κανόνων της δημοσιότητας αποτελεί όρο για την εξασφάλιση συνθηκών υγιούς ανταγωνισμού, πιθανή δε διαπίστωση ανεπάρκειας τέτοιων συνθηκών μπορεί να έχει ως διακύβευμα την επιτυχή εξέλιξη της διαγωνιστικής διαδικασίας. (βλ. σχετικώς απόφαση 119/2017 ,Δ17/2018 και Δ22/2018 της Αρχής).

2) Ο Δήμος προκειμένου να προκηρύξει την 03.05.2017 τη διενέργεια της εν λόγω διαγωνιστικής διαδικασίας στην Ε.Ε.Ε. συμπλήρωσε το τυποποιημένο έντυπο του ήδη κατηρημένου Εκτελεστικού Κανονισμού (ΕΕ) 842/2011, αντί του σχετικού τυποποιημένου εντύπου που προβλέπεται σύμφωνα με τον ισχύσαντα, κατά την εν λόγω χρονική στιγμή, 2015/1986 Εκτελεστικό Κανονισμό (ΕΕ) της Επιτροπής.

3) Στη διακήρυξη του διαγωνισμού προβλεπόταν όροι που κρίνεται σκόπιμο ότι θα έπρεπε η αναθέτουσα αρχή να έχει ορίσει με σαφήνεια. Πιο συγκεκριμένα, στο σημείο 2.2.5 της διακήρυξης, αναφορικά με την οικονομική και τη χρηματοοικονομική επάρκεια, ο Δήμος όριζε ότι για τη συμμετοχή στη διαγωνιστική διαδικασία απαιτούνταν οι οικονομικοί φορείς να διαθέτουν/παρέχουν **ένα ή περισσότερα** από τα δικαιολογητικά που παρέθετε στη συνέχεια του κειμένου της διακηρύξεως, χωρίς να ορίζεται πως θα αξιολογηθούν οι υποψήφιοι που θα καταθέσουν κάποιο ή όλα τα αιτούμενα δικαιολογητικά. Ακολούθως όριζε ότι: *“Εάν ο οικονομικός φορέας, για βάσιμο λόγο, δεν είναι σε θέση να προσκομίσει τα δικαιολογητικά που ζητεί η αναθέτουσα αρχή, μπορεί να αποδεικνύει την οικονομική και χρηματοοικονομική του επάρκεια με*

οποιοδήποτε άλλο έγγραφο, το οποίο η αναθέτουσα αρχή κρίνει κατάλληλο” κάνοντας ρητή αναφορά στις κατηρηγμένες διατάξεις της παρ. 5 του άρθρου 47 της Οδηγίας 2004/18/EK και του άρθρου 45 παρ. 5 πδ 60/2007, όπως άλλωστε απαιτούσε και κατά την προσκόμιση του ΕΕΕΣ αντίστοιχα.

Επιπρόσθετα ο Δήμος, αν και απαιτεί την προσκόμιση των ως άνω δικαιολογητικών, δεν φαίνεται να έχει ορίσει ελάχιστες απαιτήσεις χρηματοοικονομικής επάρκειας κατά την έννοια των παρ. 3 και 5 του άρθρου 75 του ν.4412/2016, όσο και στην Κατευθυντήρια Οδηγία 13 της Αρχής, και στις σχετικές επιστημονικές του υποδείγματα διακήρυξης για συμβάσεις προμηθειών με ανοικτή διαδικασία μέσω ΕΣΗΔΗΣ με εκτιμώμενη αξία ανώτερη των 60.000 Ευρώ χωρίς ΦΠΑ, το οποίο όπως προκύπτει από τη μελέτη του φακέλου χρησιμοποίησε η αναθέτουσα αρχή κατά τη συγγραφή του τεύχους της διακήρυξης. Το ανωτέρω, σε συνδυασμό με τη πρόβλεψη ότι *“Με δεδομένο ότι η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται σε τμήματα, το παρόν άρθρο εφαρμόζεται σε σχέση με κάθε επιμέρους τμήμα”*, δημιουργεί επιπρόσθετη ασάφεια αναφορικά με τα δικαιολογητικά που θα πρέπει να καταθέσει ο ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας προκειμένου να υποβάλει προσφορά σε ένα ή περισσότερα είδη του Πίνακα 1 της παρούσης.

Τέλος, αναφορικά με την τεχνική επάρκεια, ο Δήμος στην παρ. 2.2.6 απαιτούσε: *“[...]κατά τη διάρκεια της τελευταίας τριετίας⁶⁸, κατά μέγιστο όριο, να έχουν εκτελέσει τουλάχιστον μία σύμβαση προμήθειας του συγκεκριμένου οχήματος - μηχανήματος (δηλαδή σύμβαση προμήθειας που θα βρίσκεται σε πλήρη αντιστοιχία με το τμήμα ή τα τμήματα της προμήθειας που ο οικονομικός φορέας συμμετέχει)”* ενώ ακολούθως όριζε ότι: *“[...] εάν ο Δήμος Πατρέων το κρίνει απαραίτητο, θα λαμβάνει υπόψη του και παλαιότερα αποδεικτικά, δηλαδή και για το διάστημα πριν από την τριετία”*. Η ως άνω απαίτηση, η οποία σαφώς υπόκειται στην αιτιολογημένη κρίση της αναθέτουσας αρχής, η οποία αν και προβλέπεται ρητώς ως δυνατότητα στο Μέρος II: Τεχνική ικανότητα του Παραρτήματος XII του ν. 4412/2016, εντούτοις θα έπρεπε να ορίζεται με μεγαλύτερη σαφήνεια στη διακήρυξη, ώστε να δύνανται όλοι οι προσφέροντες να γνωρίζουν σαφώς τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής και τον τρόπο αξιολόγησης αυτών. Συγκεκριμένα αναφορικά με την τεχνική ικανότητα του προσφέροντος όπως μνημονεύεται ανωτέρω, δημιουργείται ασάφεια διότι αφενός αναφέρει ως απαίτηση *“κατά μέγιστο όριο”* ενώ ταυτόχρονα αναφέρει *“τουλάχιστον μία σύμβαση”*, αφετέρου διότι δεν είναι σαφές κάτω από ποιες συνθήκες ο Δήμος θα δεχθεί τα εν λόγω δικαιολογητικά *“της τελευταίας τριετίας”* ή *“παλαιότερα αποδεικτικά, δηλαδή και για το διάστημα πριν από την τριετία”*. Επισημαίνεται ότι σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 75 του ν. 4412/2016, αναφορικά με την υιοθέτηση κριτηρίων επιλογής προβλέπεται ότι: *“Όλες οι απαιτήσεις σχετίζονται και είναι ανάλογες με το αντικείμενο της σύμβασης”*, προκειμένου να μην οδηγούμαστε σε τεχνητό περιορισμό του ανταγωνισμού.

15.2. Ως προς τη μη υποβολή προσφοράς ή τη μη ύπαρξη κατάλληλης προσφοράς:

Με την υπ' αριθμ. 705 απόφασή της (Απόσπασμα Πρακτικού της 40^{ης}/03.10.2017 Συνεδρίασης με ΑΔΑ: 6ΡΟΣΩΞΙ-7Β2), η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου, μεταξύ άλλων ενέκρινε: *“2] Εγκρίνει τη ματαίωση της διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης σε ότι αφορά στο ΤΜΗΜΑ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ 6, εφόσον για το εν λόγω τμήμα της προμήθειας ο διαγωνισμός απέβη άγονος (άρθρο 106, παρ. 1, εδάφιο α του Ν. 4412/2016) και την προσφυγή στην διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση (άρθρο 106, παρ. 5 και άρθρο 32, παρ. 2, εδάφιο α του Ν. 4412/2016) για την προμήθεια των ειδών που περιλαμβάνονται στο εν λόγω τμήμα, μετά από σύμφωνη γνώμη του αρμοδίου οργάνου”*.

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

Στο προσκομισθέν σχέδιο απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου γίνεται ρητή αναφορά, στην προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων και των τεχνικών προδιαγραφών του προηγηθέντος άγονου διαγωνισμού για το εν λόγω αιτούμενο είδος.

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 Πατρέων, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ (δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, για την προμήθεια μηχανολογικού εξοπλισμού, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης ύψους 28.300,00€ προ Φ.Π.Α. και συγκεκριμένα για το τμήμα 6 της διακήρυξης του προηγούμενου διαγωνισμού, χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων της υπ' αριθμ. πρωτ. 395/03.05.2017 διακήρυξης (με ΑΔΑΜ:17PROC006135171 2017-05-04 και ΑΔΑ:Ω0ΓΔΩΞΙ-11Θ την 03.05.2017) για το οποίο ο προηγούμενος διαγωνισμός απέβη άγονος, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν.4412/2016, άρθρο 32, παρ. 2, περ. α, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσόμενων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα 3 Απριλίου 2018

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Γεώργιος Καταπόδης