



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΓΝΩΜΗ

Δ 95/2018

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 27^η Αυγούστου του έτους δύο χιλιάδες δεκαοχτώ (2018) ημέρα Δευτέρα και ώρα 10.00, και επί της οδού Κεφαλληνίας 45 & Κορνά 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:

Πρόεδρος: Γεώργιος Καταπόδης
Αντιπρόεδρος: Χριστίνα Μπουσουλέγκα
Μέλη: Δημήτριος Σταθακόπουλος
Κωνσταντίνος Βαρδακαστάνης
Ερωφίλη Χριστοβασίλη

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

Γραμματέας: Ελένη Βαφειάδου

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

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστη η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Νομικών Υπηρεσιών, Μίνα Καλογρίδου, η οποία αποχώρησε πριν την έναρξη της διαδικασίας της ψηφοφορίας των μελών της Αρχής και τη λήψη της απόφασης.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή της Περιφερειακής Ενότητας Ζακύνθου της Περιφέρειας Ιονίων Νήσων στη διαδικασία διαπραγμάτευσης σύμφωνα με τις διατάξεις του

άρθρου 32 παρ. 2 α. του ν. 4412/2016, για την ανάθεση υπηρεσιών για τον από εδάφους δολωματικό ψεκασμό, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 246.482,16€ προ Φ.Π.Α.

1. Με το υπ' αριθμ. πρωτ. οικ. 65732/12738/23.07.2018 αίτημα της Περιφέρειας Ιονίων Νήσων (στο εξής Π.Ι.Ν.)/Περιφερειακή Ενότητα Ζακύνθου (Π.Ε. Ζακύνθου) προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή) το οποίο παρελήφθη στις 27.07.2018 (αριθμ. πρωτ. εισερχ. 4006) η Π.Ε. Ζακύνθου αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ(δδ) ν.4013/2011, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις της περίπτωσης α' της παραγράφου 2 του άρθρου 32 του ν.4412/2016, για την ανάθεση υπηρεσιών για τον από εδάφους δολωματικό ψεκασμό ελαιοδέντρων στα πλαίσια του Προγράμματος Συλλογικής Καταπολέμησης του Δάκου της Ελιάς έτους 2018 προϋπολογιζόμενης δαπάνης 246.482,16€ προ Φ.Π.Α. και συγκεκριμένα για όλα τα τμήματα (1 έως και 3) της διακήρυξης του προηγηθέντος διαγωνισμού για τα οποία δεν κατατέθηκε καμία προσφορά.

I. 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 με αριθμ. 2170/01.02.2018 (ΑΔΑ:ΩΠΨΖ465ΧΘ7-ΑΤΔ) απόφασή του Υπουργού Εσωτερικών, μεταξύ άλλων εγκρίθηκε η κατανομή ποσού ύψους έως 20.100.000,00€ σε Περιφέρειες της χώρας αποκλειστικά και μόνο προς κάλυψη δαπανών δακοκτονίας. Οι πιστώσεις που αφορούσαν την Π.Ι.Ν. ανήλθαν στο ποσό των 985.000,00€, εκ των οποίων για την Π.Ε. Ζακύνθου εγκρίθηκαν 425.000,00€.

2.2. Με την υπ' αριθμ. 26-3/10.02.2018 (ΑΔΑ: Ψ71Ε7ΛΕ-3ΦΘ) απόφαση του Περιφερειακού Συμβουλίου της Π.Ι.Ν., μεταξύ άλλων εγκρίθηκε η διενέργεια διαγωνιστικών διαδικασιών σε επίπεδο Περιφερειακών Ενοτήτων για τη ανάθεση της σύμβασης του Πίνακα 1 που ακολουθεί:

Πίνακας 1

α/α Φυσικό Αντικείμενο / Περιγραφή Διαγωνισμού Διαγωνιστική Διαδικασία

1	Διενέργεια διαγωνισμού για εργασίες ψεκασμού δακοκτονίας έτους 2018 στην Περιφέρεια Ιονίων Νήσων.	N.4412/2016	272.626,00 €
----------	---	-------------	--------------

2.3. Με την υπ' αριθμ. 54-5-2018/17.03.2018 (ΑΔΑ:6ΘΧΗ7ΛΕ-Φ24) απόφαση του Περιφερειακού Συμβουλίου της Π.Ι.Ν., εγκρίθηκε η 1^η Τροποποίηση του Προγράμματος Προμηθειών Π.Ι.Ν. έτους 2018, στην οποία μεταξύ άλλων αναφερόταν τα στοιχεία του Πίνακα 2:

Πίνακας 2

ΓΕΩΡΓΙΚΕΣ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ (ΔΑΚΟΚΤΟΝΙΑ)		342.741,94			ZAKYNTHOU	03.295.0879.00.001	342.741,94
----------------------------------	--	------------	--	--	-----------	--------------------	------------

2.4. Με την υπ' αριθμ. 312-17/17-04-2018 (ΑΔΑ: ΩΥΨ87ΛΕ-ΖΟΒ) απόφασή της (Θέμα 18ο), η Οικονομική Επιτροπή της Π.Ι.Ν. μεταξύ άλλων ενέκρινε: " [...] το σχέδιο διακήρυξης του Ηλεκτρονικού Διεθνούς Δημόσιου Διαγωνισμού με έγγραφες και σφραγισμένες προσφορές και κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή για «Από εδάφους δολωματικό ψεκασμό ελαιοδέντρων στα πλαίσια του Προγράμματος Συλλογικής Καταπολέμησης του Δάκου της Ελιάς στην Περιφέρεια Ιονίων Νήσων - Περιφερειακή Ενότητα Ζακύνθου για το έτος 2018» προϋπολογισμού 305.637,88 συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. που συντάξε το τμήμα Προμηθειών της Δ/σης Διοικητικού-Οικονομικού σε συνεργασία με την Δ/ση Αγροτικής Οικονομίας & Κτηνιατρικής της Π.Ε Ζακύνθου".

2.5. Ακολούθως, με την με αριθμ. πρωτ. οικ. 36665/7258/27.04.2018 διακήρυξη (18PROC003012873 2018-04-27), η Π.Ε. Ζακύνθου προκήρυξε ανοικτό διαγωνισμό άνω των ορίων με χρήση του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. Η συνολική προϋπολογισθείσα δαπάνη ορίστηκε στο ποσό των 246.482,16€ προ Φ.Π.Α..

Στην παράγραφο 1.3 “Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης” της διακήρυξης αναφερόταν: “Αντικείμενο της σύμβασης είναι η ανάθεση υλοποίησης του έργου: «Ανάδειξη εργολάβων για τον από εδάφους δολωματικό ψεκασμό ελαιοδένδρων στα πλαίσια του Προγράμματος Συλλογικής Καταπολέμησης του Δάκου της Ελιάς έτους 2018 [...] Η έκταση του έργου αφορά προστασία 1.027.009 ελαιοδένδρων με την εκτέλεση έως 4 δολωματικών ψεκασμών. Το έργο χωρίζεται σε 3 Ομάδες. Προσφορές υποβάλλονται για το σύνολο των ομάδων είτε για μία είτε για περισσότερες ομάδες και θα υπογραφούν μέχρι 3 συμβάσεις. [...] Η Δ/ση Αγροτικής Οικονομίας και Κτηνιατρικής ΠΕ Ζακύνθου διατηρεί το δικαίωμα: Μείωσης του αριθμού των ψεκασμών στην περίπτωση που οι κλιματολογικές συνθήκες ή το ύψος του δακοπληθυσμού το απαιτούν, ή της αύξησής τους (των ψεκασμών) χωρίς υπέρβαση του προϋπολογισμού της Περιφερειακής Ενότητας. Εξαιρέσης Τοπικών ή Δημοτικών Κοινοτήτων στις οποίες διαπιστώνει ότι δεν υφίστανται οι απαραίτητες προϋποθέσεις εφαρμογής του προγράμματος δολωματικών ψεκασμών (εφαρμόζεται όταν η καρποφορία των ελαιοδέντρων είναι μεγαλύτερη από 25% για τις ελαιοποιήσιμες & 20% για τις βρώσιμες) ή η καρποφορία καταστραφεί από κάποιο αστάθμητο παράγοντα. Μη εφαρμογής του προγράμματος Δακοκτονίας στις Τοπικές ή Δημοτικές Κοινότητες εφόσον ληφθεί απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου με την οποία δεν γίνεται αποδοχή του υπό εφαρμογή προγράμματος Δακοκτονίας. Αύξησης του αριθμού των ψεκασμών σε τμήμα ή τμήματα της ίδιας εργολαβίας χωρίς υπέρβαση του συνολικού προϋπολογισμού της υπογραφείσας σύμβασης. Διενέργειας τοπικών ψεκασμών (ψεκασμού μέρους των ελαιοδέντρων μίας Τοπικής ή Δημοτικής Κοινότητας) στις περιπτώσεις αυξημένου δακοπληθυσμού στις περιοχές αυτές ή στην περίπτωση που παρόλο που η καρποφορία των ελαιοδέντρων είναι άνω του 25% συνολικά, αυτή εντοπίζεται σε συγκεκριμένες περιοχές. Εξαιρέσης περιοχών (Ομάδα/ες), στις οποίες καθυστερήσει η έναρξη του πρώτου δολωματικού ψεκασμού, πέραν της 15ης Αυγούστου 2018 (για έναρξη του πρώτου ψεκασμού το πρώτο δεκαπενθήμερο του Αυγούστου, θα πρέπει να αξιολογηθεί, να τεκμηριωθεί και να αιτιολογηθεί η δυνατότητα διενέργειάς του). Οι συμβάσεις που θα υπογραφούν για την εφαρμογή των από εδάφους δολωματικών ψεκασμών στα πλαίσια του προγράμματος της συλλογικής καταπολέμησης του δάκου της ελιάς για το έτος 2018 θα έχουν διάρκεια από την ημερομηνία υπογραφής τους έως 15.11.2018. [...] Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει τιμής. [...] Οι προσφορές υποβάλλονται από τους οικονομικούς φορείς ηλεκτρονικά, [...] σύμφωνα με το [...] άρθρο 11 της ΥΑ Π1/2390/2013 (ΦΕΚ Β/2677/21.10.2013) «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.)”.

Στην παράγραφο 1.6 με τίτλο “Δημοσιότητα” ανέφερε: “Γ. Έξοδα δημοσιεύσεων Η δαπάνη των δημοσιεύσεων στον Ελληνικό Τύπο βαρύνει τον ανάδοχο/χους σύμφωνα με το αρθρ. 4 του Ν. 3548/2007, όπως συμπληρώθηκε με το άρθρο 46 του Ν. 3801/2009 (ΦΕΚ 163Α)”.

Οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς μπορούσαν να υποβάλλουν προσφορά για ένα ή περισσότερα από τα τρία τμήματα του Πίνακα 3 που ακολουθεί.

Πίνακας 3

ΟΜΑΔΑ	ΤΟΠΙΚΕΣ / ΔΗΜΟΤΙΚΕΣ ΚΟΙΝΟΤΗΤΕΣ	Αριθμός προστατευόμενων δένδρων	Ανώτερη τιμή (€)	Συντελεστής ψεκασμών	Προϋπολογισμός Ομάδας χωρίς ΦΠΑ (24%)	Απαιτούμενα ψεκαστικά συγκροτήματα ανά ημέρα
1 ^η	Αγιος Δημήτριος	39720	0,06	4	9532,80	11
	Καλλιθέα	20013			4803,12	
	Πηγαδάκια	20030			4807,20	
	Σκουληκάδον	48873			11729,52	
	Καταστάρι	58531			14047,44	
	Λαγκαδάκια	24405			5857,20	
	Φιολίτης	16182			3883,68	
	Βασιλικός	92982			22315,68	
Σύνολο 1^{ης} Ομάδας	320736			76976,64	11	
2 ^η	Ανω Γερακάριον	69820	0,06	4	16756,80	13
	Βανάτον	43781			10507,44	
	Κάτω Γερακάριον	36837			8840,88	
	Κυψέλη	54074			12977,76	
	Μέσον Γερακάριον	35502			8520,48	
	Μπόχαλη	51345			12322,80	
	Καλιτάδον	52601			12624,24	
	Σαρακηνάδον	15517			3724,08	
	Αγιος Κήρυκος	28092			6742,08	
	Σύνολο 2^{ης} Ομάδας	387569				
3 ^η	Κερί	69148	0,06	4	16595,52	11
	Παντοκράτωρ	79657			19117,68	
	Μουζάκιον	70766			16983,84	
	Λιθακιά	99133			23791,92	
	Σύνολο 3^{ης} Ομάδας	318704				
	Σύνολο προστατευόμενων ελαιοδένδρων				Συνολικός Προϋπολογισμός (€)	Συνολικά απαιτούμενα ψεκαστικά συγκροτήματα ανά ημέρα
Γενικό Σύνολο	1027009			246482,16	35	
	Φ.Π.Α. 24%			59155,72		
	Σύνολο			305637,88		

Σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.2.1, η εγγύηση συμμετοχής ορίστηκε σε ποσοστό 2% επί της συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης για τα τμήματα που θα δοθεί προσφορά, με βάση τον ανωτέρω Πίνακα 3, ενώ σύμφωνα με την παρ. 4.1, η εγγύηση καλής εκτέλεσης ορίστηκε σε ποσοστό 5% της συνολικής συμβατικής αξίας χωρίς το Φ.Π.Α..

Σύμφωνα με την παρ. 2.2.4. με τίτλο “Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας”, “Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται να ασκούν επαγγελματική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο των προς παροχή υπηρεσιών, ήτοι γεωργικές ή κτηνοτροφικές δραστηριότητες. Ειδικότερα απαιτείται να διαθέτουν βεβαίωση/άδεια άσκησης επαγγέλματος παροχής υπηρεσιών από αρμόδια Διοικητική Αρχή {Τμήμα Αγροτικής Ανάπτυξης (πρώην ΚΕΠΠΥΕΛ) , Δ.Ο.Υ, ΟΤΑ κ.λ.π.} ή να είναι μέλη του οικείου Επιμελητηρίου. Ειδικότερα για τους Αγροτικούς Συνεταιρισμούς και τις Κοινωνικές Επιχειρήσεις των Δήμων η απόδειξη άσκησης δραστηριότητας συναφούς με το αντικείμενο της Σύμβασης μπορεί να αποδεικνύεται και από το καταστατικό τους”. Ως προκαταρκτική απόδειξη των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής προβλέφθηκε η υποβολή του ΕΕΕΣ σύμφωνα με το επισυναπτόμενο υπόδειγμα στο Παράρτημα ΙΙΙ της διακήρυξης ενώ ως αποδεικτικό μέσο, σύμφωνα με την παρ. 2.2.5.2 μεταξύ άλλων προβλέφθηκε σχετικά: “Β. 2. Για την απόδειξη της απαίτησης της παραγράφου 2.2.4. (απόδειξη καταλληλότητας για την άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας) προσκομίζουν: Βεβαίωση/ άδεια άσκησης επαγγέλματος από αρμόδια διοικητική Αρχή (Τμήμα Αγροτικής Ανάπτυξης (πρώην ΚΕΠΠΥΕΛ), Δ.Ο.Υ., ΟΤΑ κλπ) ή να είναι μέλη του οικείου Επιμελητηρίου. Ειδικότερα για τους Αγροτικούς Συνεταιρισμούς και τις Κοινωνικές Επιχειρήσεις των Δήμων η απόδειξη άσκησης δραστηριότητας συναφούς με το αντικείμενο της Σύμβασης μπορεί να αποδεικνύεται και από το καταστατικό τους”.

Σύμφωνα με την παρ. 2.3 της διακήρυξης, “Κριτήριο ανάθεσης της Σύμβασης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής”.

Ακολούθως στην παρ. 2.4. με τίτλο “Κατάρτιση – Περιεχόμενο Προσφορών” μεταξύ άλλων προβλεπόταν: “[...] **2.4.2.3.** Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν με την προσφορά τους τα ακόλουθα: (α) έναν(υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής –Τεχνική Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνονται τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά και η τεχνική προσφορά σύμφωνα με τις διατάξεις της κείμενης νομοθεσίας και την παρούσα. (β) έναν (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Οικονομική

Προσφορά» στον οποίο περιλαμβάνεται η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα και τα κατά περίπτωση απαιτούμενα δικαιολογητικά. [...] **2.4.3 Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά»** Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν: **2.4.3.1** την εγγύηση συμμετοχής, όπως προβλέπεται στο άρθρο 72 του Ν.4412/2016 και τα άρθρα 2.1.5 και 2.2.2 αντίστοιχα της παρούσας διακήρυξης. **2.4.3.2** το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.), όπως προβλέπεται στην παρ. 1 και 3 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016. Οι προσφέροντες συμπληρώνουν το σχετικό πρότυπο ΕΕΕΣ το οποίο έχει αναρτηθεί, σε μορφή αρχείων τύπου XML και PDF, στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του ΕΣΗΔΗΣ και αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της διακήρυξης (Παράρτημα ΙΙΙ) [...] **2.4.3.3** Συμπληρωμένο και ψηφιακά υπογεγραμμένο τον Πίνακα Ι του Παραρτήματος ΙΙ (Ο Πίνακας Ι συμπληρώνεται ξεχωριστά για κάθε ομάδα που κατατίθεται προσφορά). **2.4.3.4** Πιστοποιητικό γνώσεων ορθολογικής χρήσης γεωργικών φαρμάκων σύμφωνα με το αρθρ. 19 του Ν. 4036/2012 (ΦΕΚ 8 Α). Το πιστοποιητικό υποβάλλεται σε μορφή .pdf χωρίς ψηφιακή υπογραφή καθώς και αντίγραφο του σε έντυπη μορφή εντός 3 ημερών από την υποβολή της προσφοράς. Ο οδηγός κάθε ψεκαστικού συγκροτήματος να είναι κάτοχος του πιστοποιητικού γνώσεων ορθολογικής χρήσης γεωργικών φαρμάκων και σε περίπτωση που αυτός δεν το διαθέτει να είναι κάτοχος ο ψεκαστής (βάσει του άρθρου 19 του ν. 4036/2012 ΦΕΚ Α'8). **2.4.3.5** Πιστοποιητικό Επιθεώρησης του εξοπλισμού εφαρμογής γεωργικών φαρμάκων που εντάσσει τον εξοπλισμό στην Κατηγορία Ι ή ΙΙ και να συνοδεύεται από αυτοκόλλητο σήμα καταλληλότητας (sticker), όπως προβλέπεται στην ΥΑ Ε8 1831/39763/2015 (ΦΕΚ Β' 671). **2.4.3.6** Υπεύθυνη Δήλωση στην οποία θα δηλώνονται τα παρακάτω: 1. ότι για τα αναφερόμενα στην συνημμένη κατάσταση (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙ - ΠΙΝΑΚΑΣ Ι) ονοματεπώνυμα αυτών που θα εργαστούν στη δακοκτονία, έχει εξασφαλιστεί η συνεργασία με κάθε νόμιμο τρόπο (π.χ. υπογραφή συμβάσεων, υπεύθυνων δηλώσεων κ.λ.π.) από την έναρξη εφαρμογής μέχρι στις 15/11/2018 και ότι οι υπογραφές τους στα έγγραφα είναι γνήσιες. 2. ότι οι γεωργικοί ελκυστήρες που θα χρησιμοποιηθούν στο έργο έχουν άδεια κυκλοφορίας και ασφαλιστήριο συμβόλαιο και οι χρήστες αυτών (οδηγοί) κατέχουν άδεια οδήγησης. 3. ότι ο οδηγός κάθε ψεκαστικού συγκροτήματος θα είναι κάτοχος του πιστοποιητικού γνώσεων ορθολογικής χρήσης γεωργικών φαρμάκων και σε περίπτωση που αυτός δεν το διαθέτει να είναι κάτοχος ο ψεκαστής (βάσει του άρθρου 19 του ν. 4036/2012 ΦΕΚ Α'8). 4. ότι ο εξοπλισμός εφαρμογής γεωργικών φαρμάκων θα φέρει Πιστοποιητικό Επιθεώρησης που εντάσσει τον εξοπλισμό στην Κατηγορία Ι ή ΙΙ και θα συνοδεύεται από αυτοκόλλητο σήμα καταλληλότητας (sticker), όπως προβλέπεται στην ΥΑ Ε8 1831/39763/2015 (ΦΕΚ Β' 671). 5. ότι θα εξασφαλίσει τον απαραίτητο αριθμό ψεκαστών πλάτης που απαιτούν τα συνεργεία ψεκασμού και ότι σε κάθε συνεργείο θα υπάρχουν και δύο (2) εφεδρικοί ψεκαστήρες. 6. ότι θα παρέχει στους ψεκαστές μέσα προστασίας (φόρμες μάσκες γάντια κ.λ.π.) όπως αναφέρονται στις τεχνικές προδιαγραφές της παρούσας διακήρυξης, τα οποία θα χρησιμοποιούν κατά την ώρα εκτέλεσης των ψεκασμών. 7. ότι γνωρίζει πολύ καλά την ελαιοκομική περιοχή για την οποία εκδηλώνει ενδιαφέρον. 8. ότι έλαβε γνώση και αποδέχεται ανεπιφύλαχτα τους όρους της παρούσας διακήρυξης. Στην περίπτωση που ο συμμετέχων είναι νομικό πρόσωπο, συνεταιρισμός ή ένωση, την υπεύθυνη δήλωση θα την υπογράψει ο νόμιμος εκπρόσωπός τους όπως ο νόμος ορίζει. Επισημαίνεται ότι: Α) Δεν χρειάζεται να προσκομισθούν στην επιτροπή διεξαγωγής του διαγωνισμού οι συμβάσεις, οι υπεύθυνες δηλώσεις, αντίγραφα αδειών κυκλοφορίας των γεωργικών ελκυστήρων, αντίγραφα αδειών οδήγησης των οδηγών των γεωργικών ελκυστήρων και τα άλλα έγγραφα με τα οποία οι συμμετέχοντες στο διαγωνισμό εξασφάλισαν τις προαναφερόμενες συνεργασίες συγκρότησης συνεργείων. Αυτά θα παραμείνουν στο διαγωνιζόμενο, με την υποχρέωση να τα προσκομίσει στην επιτροπή ή στην υπηρεσία, σε περίπτωση που αυτό κριθεί σκόπιμο. Β) Σε περίπτωση αδυναμίας συγκρότησης συνεργείων ψεκασμού σε κάποια Ομάδα, από αυτά που παρουσιάστηκαν στο διαγωνισμό, ο εργολάβος που θα αναλάβει το έργο θα υποστεί τις συνέπειες της ψευδούς δηλώσεως καθώς και τις συνέπειες που προβλέπονται από το διαγωνισμό για την εγγύηση καλής εκτέλεσης της σύμβασης. Ο ελάχιστος προβλεπόμενος αριθμός ψεκαστικών συγκροτημάτων απεικονίζεται στον ΠΙΝΑΚΑ ΙΙ του ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΟΣ ΙΙ. Οι ελκυστήρες και το

προσωπικό που χρησιμοποιούνται στην τεχνική προσφορά μιας Ομάδας, δεν επιτρέπεται να χρησιμοποιηθούν στην τεχνική προσφορά άλλης Ομάδας από τον ίδιο ή διαφορετικό υποψήφιο. Εφόσον αυτό ισχύει, αποτελεί λόγο αποκλεισμού του/των εργολάβων από όλες τις περιοχές που συμμετέχουν τα κοινά μέσα. Γ) Έως ότου παραμετροποιηθεί σχετικά η ηλεκτρονική πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ οι ανωτέρω (υπο)φάκελοι «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» και «Τεχνική Προσφορά» θα υποβάλλονται ως ένας ενιαίος (υπό)φάκελος με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά».

Ενώ σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 2.4.4 με τίτλο “Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών”, “Η τιμή της παρεχόμενης υπηρεσίας δίνεται σε ευρώ ανά προστατευόμενο ελαιόδενδρο. Η προσφερόμενη τιμή μονάδας θα δίνεται σε ευρώ € και θα γράφεται αριθμητικώς με τρία δεκαδικά ψηφία”, ενώ στην παρ. 5.2 με τίτλο “Κήρυξη οικονομικού φορέα εκπτώτου – Κυρώσεις” περιλάμβανε πίνακα κυρώσεων όπως παρατίθεται στον Πίνακα 4 που ακολουθεί. Αναφορικά με τις κυρώσεις, στο Παράρτημα Ι της διακηρύξεως με τίτλο “Τεχνικές Προδιαγραφές” μεταξύ άλλων όριζε ότι: “Ι. ΓΕΝΙΚΑ [...] 4. Ο εργολάβος υποχρεούται να αρχίσει τον ψεκασμό μέσα σε 24 ώρες από την ειδοποίηση, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στην εντολή ή αν υπάρχουν λόγοι ανωτέρας βίας, οι οποίοι πρέπει να αναφερθούν εγγράφως εντός 24 ωρών από τον εργολάβο στη Δ.Α.Ο.Κ.. Για αδικαιολόγητη καθυστέρηση έναρξης μιας ημέρας, επιβάλλεται πρόστιμο τριακοσίων ευρώ (300 €) [...] 13. Στην περίπτωση που οι τομεάρχες ή οι επόπτες αναφέρουν γραπτώς ότι η ελκυστική ουσία ή τα εντομοκτόνα είναι εκτεθειμένα, επιβάλλεται πρόστιμο 200 € στον εργολάβο [...] 16. Ο εργολάβος είναι υποχρεωμένος να καταθέσει το εν λόγω πρόγραμμα μαζί με τον σχεδιασμό ανάπτυξης των συνεργείων στην υπηρεσία παρακολούθησης του έργου (π.χ ΑΜ ελκυστήρα, ημέρα ψεκασμού και τοπωνύμιο περιοχής ψεκασμού) 24 ώρες πριν την έναρξη του ψεκασμού. 17. Στην περίπτωση μη συμμόρφωσης με τα παραπάνω θα επιβάλλεται πρόστιμο 100€ [...] ΙΙ. Η ΕΦΑΡΜΟΓΗ ΤΩΝ ΨΕΚΑΣΜΩΝ [...] Β. Εφαρμογή [...] 17. Η διάρκεια των ψεκασμών σε καμιά περίπτωση δεν θα υπερβαίνει τις οκτώ (8) συνεχόμενες ημέρες. Αδικαιολόγητη υπέρβαση μιας ημέρας επιφέρει πρόστιμο τριακοσίων ευρώ (300 €)”.

Πίνακας 4

ΠΙΝΑΚΑΣ ΚΥΡΩΣΕΩΝ

	ΑΙΤΙΟΛΟΓΙΑ	ΠΟΙΝΗ
1	Αδικαιολόγητη καθυστέρηση της έναρξης ή περάτωσης ή ενδιάμεσου διακοπής συγκεκριμένου ψεκασμού	300€ ανά ημέρα
2	Καθυστέρηση ψεκασμού άνω των τριών (3) ημερών	1. Έκπτωσης εργολάβος 2. Έκπτωση εγγύησης καλής εκτέλεσης υπέρ της Περιφέρειας
3	Μη ανάρτηση γραπτών ανακοινώσεων ψεκασμού και σχεδιασμό ανάπτυξης των συνεργείων	100€ ανά ημέρα
4	Μη φύλαξη των εντομοκτόνων σκευασμάτων σε κλειστούς και δροσερούς χώρους, καλά ασφαλισμένους	200€
5	Μη φύλαξη της πρωτεΐνης σε σκιερό μέρος	200€/βαρέλι
6	Μη επιστροφή κενών συσκευασίας των δακοκτόνων υλικών	Θα επιβάλλεται πρόστιμο που θα αντιστοιχεί στην τιμή προμήθειας του σκευάσματος
7	Στην περίπτωση που ο ψεκασμός δε γίνεται σύμφωνα με τους όρους και τις υποδείξεις της Δ/νσης Αγροτικής Οικονομίας και Κτηνιατρικής	1. Ο εργολάβος δεν θα αμείβεται για το εκτελεσθέν έργο και θα του καταλογίζεται η αξία των χρησιμοποιηθέντων υλικών δακοκτονίας. 2. Επί πλέον ο χρόνος που χάθηκε μέχρι την εφαρμογή του σωστού ψεκασμού, λογίζεται σαν υστέρηση έναρξης και επιβάλλονται οι προβλεπόμενες κυρώσεις.
8	Στην περίπτωση, που κατά την παρασκευή του ψεκαστικού διαλύματος, δεν τηρηθεί η προτεινόμενη δοσολογία των φυτοπροστατευτικών προϊόντων ή δεν γίνει παρουσία του τομεάρχη δακοκτονίας	Θα επιβάλλεται πρόστιμο που θα αναλογεί στο ψεκαστικό διάλυμα που δεν καλύπτει τις απαιτήσεις.
9	Στην περίπτωση που διαπιστωθεί, στο τέλος του ημερήσιου ψεκασμού, ποσότητα ψεκαστικού διαλύματος σε βυτίο ψεκαστικού συγκροτήματος	Θα επιβάλλεται πρόστιμο που θα αναλογεί στην αξία των ελαιοδέντρων που δεν προστατεύθηκαν & στην η αξία του εναπομείναντος ψεκαστικού διαλύματος.

2.6. Περίληψη της εν λόγω διακήρυξης, η οποία περιείχε τους ουσιώδεις όρους και στοιχεία της διακηρύξεως του διαγωνισμού, απεστάλη ηλεκτρονικά (την 27.04.2018) συμπληρώνοντας το τυποποιημένο έντυπο δημοσίευσης για την οδηγία 2004/18/EK και δημοσιεύθηκε (την 02.05.2018) στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε). Επιπλέον η υπ' αριθμ. πρωτ. οικ. 36691/7259/27.04.2018 περίληψη της διακήρυξης δημοσιεύτηκε στην εφημερίδα «Γενική Δημοπρασιών», την 28.04.2018, «Ημέρα» και «Ερμής» την 30.04.2018, «Ηχώ των Δημοπρασιών» την 03.05.2018, αναρτήθηκε την 27.04.2018 στον ιστότοπο ΔΙΑΥΓΕΙΑ και έλαβε ΑΔΑ: 7Σ17ΛΕ-ΟΥΗ. Η περίληψη δημοσιεύθηκε στην ιστοσελίδα της Π.Ι.Ν., www.pin.gov.gr την 30.04.2018 και την 27.04.2018 δημοσιεύθηκε στη δικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) με αύξων αριθμό συστήματος 56735. Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών στο Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. ορίστηκε η 28.05.2018 και ώρα 15:00:00, ενώ ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών στο σύστημα ορίστηκε η 21.05.2018 και ώρα 09:00:00.

2.7. Κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού, η Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης διαπίστωσε, όπως προκύπτει από το με ημερομηνία 01.06.2018 υπ' αριθμ. 5 Πρακτικό της, ότι δεν κατατέθηκε καμία προσφορά και αποφάσισε: *“Την κήρυξη ως άγονου του ανοικτού διεθνούς ηλεκτρονικού διαγωνισμού [...] λόγω της μη κατάθεσης προσφορών [...]”*.

2.8. Με την υπ' αριθμ. 569-29/20.06.2018 απόφασή της (με ΑΔΑ: ΨΧ2Μ7ΛΕ-ΡΑ3), η Οικονομική Επιτροπή της Π.Ι.Ν., μεταξύ άλλων, αποφάσισε: *“Εγκρίνει το υπ' αριθμ. 50/01-06-2018 πρακτικό της Επιτροπής [...] την κήρυξη ως άγονου του ανοικτού διεθνούς ηλεκτρονικού διαγωνισμού για τον «Από εδάφους δολωματικό ψεκασμό ελαιοδέντρων στα πλαίσια του Προγράμματος Συλλογικής Καταπολέμησης του Δάκου της Ελιάς στην Περιφέρεια Ιονίων Νήσων – Περιφερειακής Ενότητας Ζακύνθου για το έτος 2018» [...] λόγω της μη κατάθεσης προσφορών, σύμφωνα με το παραπάνω πρακτικό”*.

2.9. Με το υπ' αριθμ. 10 Πρακτικό της, η Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης αποφάσισε: *“Λόγω του χρονικού επειγόντος, γνωμοδοτεί για την ματαίωση του επαναληπτικού διαγωνισμού και την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάδειξη αναδόχων, για τα συγκεκριμένα έργα σύμφωνα με το άρθρο 32 του Ν. 4412/2016, κατόπιν εγκρίσεως από την Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων”*.

2.10. Με την υπ' αριθμ. 646-32/11-07-2018 απόφασή της (με ΑΔΑ: 6Τ2Χ7ΛΕ-Χ5Τ), η Οικονομική Επιτροπή της Π.Ι.Ν., μεταξύ άλλων, αποφάσισε: *“1.Την έγκριση του υπ' αριθμ.10/10-7-2018 πρακτικό της επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμών Προμηθειών- Εργασιών και Αξιολόγησης Προσφορών Διαγωνισμών και Διενέργειας Διαπραγμάτευσης της Π.Ε. Ζακύνθου για το έτος 2018. 2.Την έγκριση της προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης ,χωρίς δημοσίευση προκήρυξης , λόγω του χρονικού επειγόντος ,για την ανάδειξη αναδόχων, για τα κάτωθι έργα : [...] β). «Απο εδάφους δολωματικό ψεκασμό ελαιοδέντρων στα πλαίσια του Προγράμματος Συλλογικής Καταπολέμησης του Δάκου της Ελιάς στην Περιφέρεια Ιονίων Νήσων - Περιφερειακή Ενότητας Ζακύνθου για το έτος 2018» . σύμφωνα με το άρθρο 32 του Ν. 4412/2016, κατόπιν εγκρίσεως από την Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων”*.

2.11. Η Π.Ι.Ν. με το υπ' αριθμ. πρωτ. οικ. 74124/14331/22.08.2018 έγγραφό της, βεβαιώνει ότι δεν έχει κατατεθεί καμία προδικαστική προσφυγή ή οποιοδήποτε ένδικο μέσο κατά της σχετικής διαγωνιστικής διαδικασίας.

2.12. Κατόπιν των ανωτέρω, η Π.Ι.Ν. αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ προκειμένου να αναθέσει την παροχή υπηρεσιών για τον από εδάφους δολωματικό ψεκασμό ελαιοδέντρων στα πλαίσια του Προγράμματος Συλλογικής Καταπολέμησης του Δάκου της Ελιάς έτους 2018 προϋπολογιζόμενης δαπάνης 246.482,16€ προ Φ.Π.Α., , κατ' άρθρο 32 παρ. 2 περ. α του ν.4412/2016,

έπειτα από τη διενέργεια διαπραγμάτευσης, χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων και των τεχνικών προδιαγραφών του προηγθέντος άγονου διαγωνισμού για τα εν λόγω αιτούμενα τμήματα.

II. Νομικό πλαίσιο

3. Το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, για την παροχή σύμφωνης γνώμης, ορίζει τα ακόλουθα: «δδ) Οι αποφάσεις των αναθέτουσών 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 [...]».

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”.

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με το άρθρο 1 του αριθ. 2017/2365 Κανονισμού της Επιτροπής της 18ης Δεκεμβρίου 2017 για την τροποποίηση της οδηγίας 2014/24/ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, όσον αφορά στα κατώτατα όρια εφαρμογής της κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, το ως άνω ποσό, από 01.01.2018 αναπροσαρμόστηκε στις 144.000 και 221.000 ευρώ, αντιστοίχως.

7. 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 ουσιαδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Επιτροπή μετά από αίτημα της”.

8. 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”.

9. 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”.

III. Νομική Εκτίμηση

10. Το υπό εξέταση αίτημα της Π.Ι.Ν./Π.Ε. Ζακύνθου, αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης γενικών υπηρεσιών με την έννοια της διάταξης του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 9 υποπερ. β. 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 υπηρεσιών, προϋπολογισθείσας αξίας 246.482,16€ προ Φ.Π.Α., συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ’ άρθρο 2 παράγραφος 2 περίπτωση γ’ υποπερίπτωση δδ’ του ν. 4013/2011, για την παροχή σύμφωνης γνώμης.

11. Επισημαίνεται ότι η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 26 και 32 του ν. 4412/2016 περιπτώσεις με τα οποία μεταφέρθηκαν στο εσωτερικό δίκαιο τα άρθρα 26 και 32 της οδηγίας 2014/24/ΕΕ, αντίστοιχα (πρβλ. άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007 και άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ, αντίστοιχα, και βλ. σχετικώς ΔΕΚ - ΔΕΕ, αποφάσεις της 8ης Απριλίου 2008, C 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56, της 23ης Απριλίου 2009, C-292/07, Επιτροπή κατά Βελγίου, EU:C:2009:246, σκέψεις 105-106, της 11ης Σεπτεμβρίου 2014, C-19/13, Ministero dell’ Interno κατά Fastweb SpA και Telecom Italia SpA, EU:C:2014:2194, σκέψη 49, της 7ης Σεπτεμβρίου 2016, C -549/14, Finn Frogne A/S κατά Rigspolitiet ved Center for Beredskabskommunikation, EU:C:2016:634, σκέψη 35). Συναφώς επισημαίνεται ότι οι ανωτέρω διατάξεις στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από τη βασική ρύθμιση, δηλαδή από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζομένων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συστατικής ερμηνείας, το δε βάρος αποδείξεως περί του ότι συντρέχουν όντως οι έκτακτες περιστάσεις που δικαιολογούν την απόκλιση το φέρει αυτός που τις επικαλείται (βλ. υπό το πνεύμα αυτό ΔΕΚ - ΔΕΕ, αποφάσεις της 10ης Μαρτίου 1987, C-199/85, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1987, σ. 1039, σκέψη 14, της 18ης Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ.

1995, σ. Ι-1249, σκέψη 23, της 28ης Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. Ι-1949, της 10ης Απριλίου 2003, C-20/01 και C-28/01, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 2003, Ι-360, σκέψη 58, της 14ης Σεπτεμβρίου 2004, C-385/02, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2004, σ. Ι-8121, σκέψη 19, της 14ης Οκτωβρίου 2004, C-340/02, Επιτροπή κατά Γαλλίας, Συλλ. 2004, Ι-9845, σκέψη 38, και της 2ας Ιουνίου 2005, C-394/02, Επιτροπή κατά Ελλάδας, Συλλ. 2005, Ι-4713, σκέψη 33, της 8ης Απριλίου 2008, C-337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, Ι-2173, σκέψεις 57-58, της 27ης Οκτωβρίου 2011, C-601/10, Επιτροπή κατά Ελληνικής Δημοκρατίας, Συλλ. 2011, Ι-00163, σκέψη 32). Η εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α του ν.4412/2016 της οποίας γίνεται ρητά επίκληση από την αιτούσα 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).

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

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

Η Π.Ι.Ν./Π.Ε. Ζακύνθου διενήργησε ανοικτό διαγωνισμό άνω των ορίων, προϋπολογισμού δαπάνης 246.482,16€ προ Φ.Π.Α. για την ανάθεση υπηρεσιών για τον από εδάφους δολωματικό ψεκασμό ελαιοδέντρων στα πλαίσια του Προγράμματος Συλλογικής Καταπολέμησης του Δάκου της Ελιάς έτους 2018.

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

1) Όπως προκύπτει από το σημείο 2.6 της παρούσης, προκήρυξη της εν λόγω διακήρυξης, η οποία περιείχε τους ουσιώδεις όρους και στοιχεία της διακηρύξεως του διαγωνισμού, απεστάλη ηλεκτρονικά την 27.04.2018 και δημοσιεύθηκε την 02.05.2018 στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε) ενώ από την 27.04.2018 η αναθέτουσα αρχή είχε ήδη αναρτήσει τη σχετική περίληψη στον ιστότοπο ΔΙΑΥΓΕΙΑ και το πλήρες τεύχος της διακήρυξης στη σελίδα του ΚΗΜΔΗΣ και στην πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ, ενώ από 28.04.2018 είχε δημοσιευθεί σε ημεδαπό τύπο.

Εν προκειμένω από τα ανωτέρω παρατηρούνται επί μέρους πλημμέλειες, ως προς τον χρόνο δημοσίευσης, οι οποίες, όμως, εν όψει της φύσεως και της οικονομικής αξίας της υπό κρίση σύμβασης 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) Όπως προκύπτει από το σημείο 2.6 της παρούσης, η αναθέτουσα αρχή προκειμένου να προκηρύξει την 27.04.2018 τη διενέργεια της εν λόγω διαγωνιστικής διαδικασίας στην Ε.Ε.Ε.Ε. συμπλήρωσε το

τυποποιημένο έντυπο του ήδη κατηργημένου 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) Επιπλέον, στην παρ. 5.2. της διακήρυξης (βλέπε ανωτέρω Πίνακα 4) καθώς και στο Παράρτημα Ι αυτής προβλεπόταν ποινικές ρήτρες οι οποίες αφορούσαν την εκπρόθεσμη εκτέλεση των υπηρεσιών ή πλημμέλειες κατά την εκτέλεση αυτών. Εν προκειμένω, δέον όπως επισημανθεί ότι όσον αφορά την εκπρόθεσμη παράδοση των υπό ανάθεση υπηρεσιών θα πρέπει να εφαρμόζονται οι διατάξεις του άρθρου 218 του ν.4412/2016 ενώ αναφορικά με την καλή εκτέλεση των όρων της σύμβασης να παρακολουθείται σύμφωνα με τις διατάξεις για την εκτέλεση συμβάσεων παροχής υπηρεσιών, προς διασφάλιση των οποίων η αναθέτουσα αρχή τηρεί την εγγύηση καλής εκτέλεσης του αναδόχου.

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

Με την υπ' αριθμ. 569-29/20.06.2018 απόφασή της (με ΑΔΑ: ΨΧ2Μ7ΛΕ-ΡΑ3), η Οικονομική Επιτροπή της Π.Ι.Ν., μεταξύ άλλων, αποφάσισε: *“Εγκρίνει το υπ’ αριθμ. 50/01-06-2018 πρακτικό της Επιτροπής [...] την κήρυξη ως άγονου του ανοικτού διεθνούς ηλεκτρονικού διαγωνισμού για τον «Από εδάφους δολωματικό ψεκασμό ελαιόδέντρων στα πλαίσια του Προγράμματος Συλλογικής Καταπολέμησης του Δάκου της Ελιάς στην Περιφέρεια Ιονίων Νήσων – Περιφερειακής Ενότητας Ζακύνθου για το έτος 2018» [...] λόγω της μη κατάθεσης προσφορών, σύμφωνα με το παραπάνω πρακτικό”*.

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

Με την υπ' αριθμ. 646-32/11-07-2018 απόφασή της (με ΑΔΑ: 6Τ2Χ7ΛΕ-Χ5Τ), η Οικονομική Επιτροπή της Π.Ι.Ν., μεταξύ άλλων, αποφάσισε την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση του από εδάφους δολωματικού ψεκασμού των ελαιόδεντρων στα πλαίσια του Προγράμματος Συλλογικής Καταπολέμησης του Δάκου της Ελιάς στην Περιφέρεια Ιονίων Νήσων - Περιφερειακή Ενότητας Ζακύνθου για το έτος 2018, σύμφωνα με το άρθρο 32 του Ν. 4412/2016, δηλαδή χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων της προηγηθείσας ανοικτής διαγωνιστικής διαδικασίας, κατόπιν εγκρίσεως από την Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων.

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 η Αρχή θεωρεί 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.

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 της Περιφέρειας Ιονίων Νήσων/Περιφερειακής Ενότητας Ζακύνθου, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ (δδ) του ν. 4013/2011, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, για την ανάθεση υπηρεσιών για τον από εδάφους δολωματικό ψεκασμό ελαιόδέντρων στα πλαίσια του Προγράμματος Συλλογικής Καταπολέμησης του Δάκου της Ελιάς έτους 2018 προϋπολογιζόμενης δαπάνης 246.482,16€ προ Φ.Π.Α. και συγκεκριμένα για τα τμήματα 1 έως και 3 της διακήρυξης του προηγθέντος διαγωνισμού

για τα οποία δεν κατατέθηκε καμία προσφορά, χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων της υπ' αριθμ. πρωτ. οικ. 36665/7258/27.04.2018 διακήρυξης (18PROC003012873 2018-04-27), 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, 27 Αυγούστου 2018

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Πρόεδρος

Γεώργιος Καταπόδης