



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΓΝΩΜΗ

Δ 124/2019

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

Στην Αθήνα σήμερα την 18^η Δεκεμβρίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαεννέα (2019), ημέρα Τετάρτη και ώρα 9:30 π.μ. και επί της οδού Κεφαλληνίας 45, στην Αθήνα, όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ σε συνεδρίαση μετά από σχετική πρόσκληση του Προέδρου της, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα μέλη της Αρχής.

Από τα προσκληθέντα μέλη της Αρχής παρέστησαν κατά την συνεδρίαση τα ακόλουθα:

1. Πρόεδρος: Γεώργιος Καταπόδης
2. Αντιπρόεδρος: Αδάμ Καραγλάνης
3. Μέλη : Κωνσταντίνος Βαρδακαστάνης
Μαρία Στυλιανίδου
Ερωφίλη Χριστοβασίλη

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

Εισηγήτρια: Φιλία Κοντραφούρη, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστη η εισηγήτρια Φ. Κοντραφούρη καθώς και η Αν. Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης, Αικατερίνη Θεοδωροπούλου, οι οποίες και αποχώρησαν πριν από την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη της Αρχής.

Θέμα: Διατύπωση σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης του Δήμου Πύργου, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης κατά τη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν.

4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας τριών (3) μεταχειρισμένων απορριμματοφόρων προϋπολογισθείσας δαπάνης 120.000€ πλέον ΦΠΑ, σε συνέχεια άγονου διαγωνισμού με αντικείμενο «*Προμήθεια μεταχειρισμένων απορριμματοφόρων*».

Με το υπ' αρ. Πρωτ. 32779/20-11-2019 αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή), που παρελήφθη στις 20-11-2019 (αρ. Πρωτ. Εισερχ. 6140), και τα συμπληρωματικά έγγραφα που διαβιβάστηκαν ηλεκτρονικά στην Αρχή στις 13-12-2019 και 16-12-2019 (αρ. πρωτ. 6649, 6651/17-12-2019) ο Δήμος Πύργου 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, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, κατά τη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν.4412/2016, για την ανάθεση της παραπάνω σύμβασης προμήθειας.

I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

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

1.1 Με την υπ' αριθ. 257/29-10-2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Πύργου εγκρίθηκε η από 23-10-2019 Μελέτη/Τεχνική Έκθεση της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών και Περιβάλλοντος, καθώς και οι όροι του διαγωνισμού για την προμήθεια τριών (3) μεταχειρισμένων απορριμματοφόρων προϋπολογισθείσας δαπάνης 120.000€ πλέον ΦΠΑ.

Εν συνεχεία, με τη με αριθ. πρωτ. 30698/31-10-2019 Διακήρυξη του (ΑΔΑΜ: 19PROC005784507 2019-11-01), ο Δήμος Πύργου διενήργησε ανοικτό διαγωνισμό με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) με τίτλο: «*Προμήθεια μεταχειρισμένων απορριμματοφόρων*» συνολικού προϋπολογισμού 120.000€ πλέον ΦΠΑ.

Φορέας χρηματοδότησης της σύμβασης ήταν ο Δήμος Πύργου. Η δαπάνη για την εν λόγω σύμβαση βαρύνει τον προϋπολογισμό του Δήμου Πύργου κατά το οικονομικό έτος 2020 με Κ.Α.Ε. : 20-7135.07.

Αντικείμενο της σύμβασης αποτελούσε η προμήθεια τριών (3) απορριμματοφόρων για την αποκομιδή των απορριμμάτων του Δήμου Πύργου και συγκεκριμένα: «*Μεταχειρισμένα απορριμματοφόρα τύπου πρέσας χωρητικότητας 20 - 23 m³ με τιμή μονάδας 40.000,00 το τεμάχιο χωρίς ΦΠΑ.*»

Τα προς προμήθεια είδη κατατάσσονται στον ακόλουθο κωδικό του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV): 34144512-0 με τίτλο «ΑΠΟΡΡΙΜΜΑΤΟΦΟΡΑ ΟΧΗΜΑΤΑ ΜΕ ΣΥΜΠΙΕΣΤΗ ΑΠΟΡΡΙΜΜΑΤΩΝ».

Αναλυτική περιγραφή του αντικειμένου δίνεται στην από 23-10-2019 μελέτη, όπως θεωρήθηκε αρμοδίως από τη Δ/νση Τεχνικών Υπηρεσιών και Περιβάλλοντος του Δήμου Πύργου.

Ειδικότερα στην ως άνω Μελέτη αναφέρονται τα εξής: «...Τα απορριμματοφόρα θα είναι τύπου πρέσας χωρητικότητας 20-23 m³. Θα βρίσκονται σε καλή και λειτουργική κατάσταση και με όριο χιλιομέτρων 300.000. Τα οχήματα θα είναι τριαξονικά 6Χ2, θα διαθέτουν κινητήρες diesel ονομαστικής ισχύος 190-300 HP. Θα φέρουν σύστημα αντιμπλοκαρίσματος των τροχών ABS και ταχογράφο. Η υπερκατασκευή τους θα φέρει ανακλινόμενα, αντιολισθητικά και ισχυρά σκαλοπάτια στο πίσω μέρος του οχήματος για την ασφαλή μεταφορά δύο εργατών σε κατάλληλες προστατευόμενες θέσεις όρθιων. Κάθε όχημα θα φέρει ηλεκτρονικό κύκλωμα παρακολούθησης των ανακλινόμενων σκαλοπατιών μεταφοράς των εργαζομένων και μέσω κυκλώματος δε θα επιτρέπεται η ανάπτυξη ταχύτητας του οχήματος πέραν των 30km/h ενώ θα είναι αδύνατη η οπισθοπορεία του οχήματος όταν οι εργάτες βρίσκονται πάνω σε αυτό.»

Αναλυτικά τα τεχνικά χαρακτηριστικά των οχημάτων παρουσιάζονται στις τεχνικές προδιαγραφές της μελέτης.

1.2. Η διάρκεια της σύμβασης ορίσθηκε σε δώδεκα (12) μήνες από την ημερομηνία υπογραφής της. Στο άρθρο 1.3 της εν θέματι διακήρυξης «Συνοπτική περιγραφή φυσικού & οικονομικού αντικειμένου» ορίζεται ότι «το αντικείμενο δεν υποδιαιρείται σε τμήματα. Προσφορές υποβάλλονται για το σύνολο της προμήθειας.»

1.3. Στο άρθρο 2.2.2 της Διακήρυξης ορίζεται ότι:

«2.2.2.1 Για την έγκυρη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, κατατίθεται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς (προσφέροντες), εγγυητική επιστολή συμμετοχής ποσού 2.400,00 € (ποσοστό 2% επί της εκτιμώμενης αξίας εκτός ΦΠΑ).

Στην περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, η εγγύηση συμμετοχής περιλαμβάνει και τον όρο ότι η εγγύηση καλύπτει τις υποχρεώσεις όλων των οικονομικών φορέων που συμμετέχουν στην ένωση.

Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς της παραγράφου 2.4.5 της παρούσας, ήτοι τουλάχιστον μέχρι 15-07-2020 άλλως η προσφορά απορρίπτεται. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί, πριν τη λήξη της προσφοράς, να

ζητά από τον προσφέροντα να παρατείνει τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς και της εγγύησης συμμετοχής.

2.2.2.2 Η εγγύηση συμμετοχής επιστρέφεται στον ανάδοχο με την προσκόμιση της

εγγύησης καλής εκτέλεσης και στους λοιπούς προσφέροντες σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 72 του Ν.4412/2016.

2.2.2.3 Η εγγύηση συμμετοχής καταπίπτει, αν ο προσφέρων αποσύρει την προσφορά του κατά τη διάρκεια ισχύος αυτής, παρέχει ψευδή στοιχεία ή πληροφορίες που αναφέρονται στις παραγράφους 2.2.3 έως 2.2.8, δεν προσκομίσει εγκαίρως τα προβλεπόμενα από την παρούσα δικαιολογητικά ή δεν προσέλθει εγκαίρως για υπογραφή της σύμβασης».

1.4. Περαιτέρω στην διακήρυξη ορίζεται ότι:

«ΚΡΙΤΗΡΙΑ ΕΠΙΛΟΓΗΣ

2.2.4 Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας

Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται να ασκούν εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της προμήθειας. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος εγκατάστασής τους ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα XI του Προσαρτήματος Α του Ν.4412/2016.

Στην περίπτωση οικονομικών φορέων εγκατεστημένων σε κράτος μέλος του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου (ΕΟΧ) ή σε τρίτες χώρες που προσχωρήσει στη ΣΔΣ, ή σε τρίτες χώρες που δεν εμπίπτουν στην προηγούμενη περίπτωση και έχουν συνάψει διμερείς ή πολυμερείς συμφωνίες με την Ένωση σε θέματα διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε αντίστοιχα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα.

Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο».

Επίσης,

«2.3.1. -Κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης αποτελεί η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας - τιμής, η οποία εκτιμάται βάσει των κάτωθι κριτηρίων:

1 Γενικά, τύπος, μέγεθος, διαστάσεις κλπ

2 Κινητήρας (κατάσταση, ισχύς, χιλιόμετρα)

3 Υπερκατασκευή (κατάσταση, υδραυλικά, αυτοματισμοί κλπ)

4 Επιμέρους μηχανολογικά συστήματα (σύστημα μετάδοσης κίνησης, σύστημα διεύθυνσης, σύστημα πέδησης, ελαστικά κλπ και νεότερης αντιρρυπαντικής τεχνολογίας)

5 Καμπίνα και λοιπά στοιχεία

6 Επίδειξη λειτουργίας, έντυπα και λοιπά υλικά που συνοδεύουν το όχημα (Ανταλλακτικά - service - συντήρηση - τεχνική υποστήριξη)

7 Εγγυήσεις

8 Χρόνος παράδοσης...»

1.5. Περίληψη της Διακήρυξης στάλθηκε, με ηλεκτρονικά μέσα στις 31/10/2019 στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης, η οποία και δημοσιεύτηκε στις 05/11/2019 (S 213-521851). Η περίληψη της διακήρυξης με αρ. πρωτ. 30777/01.11.2019 αναρτήθηκε στο διαδίκτυο σύμφωνα με το αρ. 2 παρ. 4 περ. 16 του Ν. 3861/2010 (Πρόγραμμα Διαύγεια) στις 01/11/2019 με ΑΔΑ 6ΙΨ4Ω17-ΠΗΩ). Συνακόλουθα, η περίληψη της διακήρυξης δημοσιεύτηκε στην εφημερίδα: ΠΡΩΤΗ (ημερ. Δημ. 5/11/2019). Περαιτέρω, αναρτήθηκε στην ιστοσελίδα της αναθέτουσας αρχής cityofpyrgos.gr στις 05-11-2019. Η διακήρυξη αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) επίσης στις 01-11-2019 και έλαβε αριθμό συστήματος 81398.

Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών στο ΕΣΗΔΗΣ ορίστηκε η 15-11-2019, ενώ ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών στο σύστημα ορίστηκε η 01-11-2019. Ως ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών ορίστηκε η 21-11-2019.

Στην περίληψη της Διακήρυξης η οποία στάλθηκε στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης και δημοσιεύτηκε την 5η Νοεμβρίου 2019 (S 213-521851) η αναθέτουσα στο αντίστοιχο πεδίο του εντύπου αναφέρει τα εξής: «**Είδος διαδικασίας:** Ανοικτή διαδικασία - Επισπευσμένη διαδικασία
Αιτιολόγηση: 1) οι αλληπάλληλες βλάβες, που παρατηρούνται την τρέχουσα περίοδο, των υπάρχοντων απορριμματοφόρων και οι μεγάλες δαπάνες για την αντιμετώπισή τους· και 2) η διασφάλιση τής δημόσιας υγείας από τη μη αποκομιδή απορριμμάτων από τους κοινόχρηστους χώρους».

1.6. Αντιστοίχως στο Απόσπασμα από το πρακτικό της 32ης/29-10-2019 τακτικής συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Πύργου με θέμα «Λήψη απόφασης έγκριση τεχνικών προδιαγραφών και καθορισμός τρόπου εκτέλεσης και όρων του διαγωνισμού της προμήθειας με τίτλο: «ΑΓΟΡΑ ΜΕΤΑΧΕΙΡΙΣΜΕΝΩΝ ΑΠΟΡΡΙΜΜΑΤΟΦΟΡΩΝ» προϋπολογισμού μελέτης 148.800,00 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%» αναφέρονται τα εξής: «Ο

Δήμος προτίθεται να προχωρήσει άμεσα στην αγορά 3 μεταχειρισμένων οχημάτων με την διενέργεια Διεθνούς Ανοικτού Διαγωνισμού με χρήση της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ, κάνοντας χρήση της παρ. 3 του άρθρου 27 του Ν. 4412/2016 οποίο ορίζει ότι: «[...] Από την πρώτη στιγμή που αναλάβαμε την Διοίκηση του Δήμου διαπιστώσαμε τον πεπαλαιωμένο μηχανολογικό εξοπλισμό που διαθέτει η Υπηρεσία Καθαριότητας. Οχήματα που έχουν καταστραφεί οι υπερκατασκευές τους από την παραμονή των απορριμμάτων σε αυτά για μεγάλο χρονικό διάστημα . Όπως όλοι γνωρίζουμε περισσότερο από μία πενταετία ο Πύργος ζούσε στον εφιάλτη των σκουπιδιών. Τα σκουπίδια του Δήμου Πύργου μεταφέρονταν στα Τρίκαλα και στον ΧΥΤΑ της Παλαίρου όταν ο Δήμος Ακτίου - Βόνιτσας δέχτηκαν το αίτημα του Δήμου για μεταφορά των απορριμμάτων. Η πόλη είχε κηρυχθεί 14 φορές σε έκτακτη ανάγκη διότι δεν έχει δημιουργηθεί ΧΥΤΑ στο Ν. Ηλείας. Η κατάσταση εξομαλύνθηκε με την δημιουργία της μονάδας μηχανικής διαλογής που λειτουργεί τα τελευταία τρία χρόνια στην Τριανταφυλλιά. Όμως καθημερινώς αντιμετωπίζουμε έκτακτες και επείγουσες βλάβες των ελάχιστων υπάρχοντων απορριμματοφόρων . Προς επίρρωση αυτού σας ενημερώνουμε ότι από 01/09/2019 έχουν εκδοθεί 48 αναλήψεις δαπανών για την αντιμετώπισή τους.»

1.7. Με το από 18-11-2019 πρακτικό της επιτροπής διαγωνισμού του Δήμου Πύργου για την αποσφράγιση δικαιολογητικών του ανοικτού διαγωνισμού για την προμήθεια μεταχειρισμένων απορριμματοφόρων, η Επιτροπή πρότεινε «τη ματαίωση της παρούσας διαδικασίας προμήθειας «αγορά μεταχειρισμένων απορριμματοφόρων», καθώς δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά και την προσφυγή, σύμφωνα με το αρ. 32 παρ. 2α του ν. 4412/2016 στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης για την ανάθεσή της λόγω άγονου διαγωνισμού, χωρίς τροποποίηση των όρων του αρχικού διαγωνισμού (μετά τη σύμφωνη γνώμη της ΕΑΑΔΗΣΥ)...»

1.8. Με την υπ' αριθμ. 288/2019 (ΑΔΑ: 67ΧΘΩ17-Ρ5Δ) απόφαση περί «Έγκρισης του από 18-11-2019 πρακτικού της επιτροπής διαγωνισμού για την αποσφράγιση δικ/κών του ανοικτού διαγωνισμού για την προμήθεια μεταχειρισμένων απορριμματοφόρων», η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Πύργου αποφάσισε ως εξής:

«1.Την έγκριση του από 18/11/2019 πρακτικού ηλεκτρονικής αποσφράγισης της επιτροπής διαγωνισμού της προμήθειας για την « ΑΓΟΡΑ ΜΕΤΑΧΕΙΡΙΣΜΕΝΩΝ ΑΠΟΡΡΙΜΜΑΤΟΦΟΡΩΝ» 2. Κηρύσσει άγονο τον διαγωνισμό της προμήθειας για την «ΑΓΟΡΑ ΜΕΤΑΧΕΙΡΙΣΜΕΝΩΝ ΑΠΟΡΡΙΜΜΑΤΟΦΟΡΩΝ», προϋπολογισμού 148.000,00 € και προχωρεί στη ματαίωση του διαγωνισμού, εφόσον η διαδικασία απέβη άγονη λόγω μη υποβολής καμίας προσφοράς και 3. Την προσφυγή, σύμφωνα με την παρ. 2α του άρθρου 32 του Ν. 4412/2016, στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς

προηγούμενη δημοσίευση για την ανάθεσή της, [μέσω ΕΣΗΔΗΣ] και με όρους συμμετοχής τους αναφερόμενους στην με αριθμό πρωτ. 30698/31-10-2019 Διακήρυξη του άγονου διαγωνισμού που προηγήθηκε. Ελάχιστη προθεσμία παραλαβής προσφορών στη διαπραγμάτευση επτά (7) ημέρες από την δημοσίευση στο ΕΣΗΔΗΣ. 4. Την από αίρεση έγκρισης από την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.».

1.9. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Πύργου, με το υπ' αριθ. πρωτ. 32779/20-11-2019 αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα που υπέβαλε στην Αρχή, αιτείται τη σύμφωνη γνώμη της Αρχής για προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 4412/2016, άρθρο 32 παρ. 2α, προμήθειας τριών (3) μεταχειρισμένων απορριμματοφόρων, προϋπολογισθείσας δαπάνης 120.000€ πλέον ΦΠΑ.

Στο εν λόγω αίτημα του Δήμου Πύργου επισυνάφθηκε και Σχέδιο Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου, στο οποίο αναγράφονται μεταξύ άλλων ότι: «[...] ΑΠΟΦΑΣΙΖΕΙ [...] Την προσφυγή, σύμφωνα με την παρ. 2α του άρθρου 32 του Ν. 4412/2016, στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση για την ανάθεση της προμήθειας: «ΑΓΟΡΑ ΜΕΤΑΧΕΙΡΙΣΜΕΝΩΝ ΑΠΟΡΡΙΜΜΑΤΟΦΟΡΩΝ», μέσω ΕΣΗΔΗΣ και με όρους συμμετοχής τους αναφερόμενους στην με αριθμό πρωτ. 30698/31-10-2019 Διακήρυξη του άγονου διαγωνισμού που προηγήθηκε. Η διαδικασία της διαπραγμάτευσης θα γίνει χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων του αρχικού διαγωνισμού, και θα διενεργηθεί ηλεκτρονικά μέσω του ΕΣΗΔΗΣ κατόπιν έγγραφης πρόσκλησης του Δημάρχου...».

Επιπλέον, προσκομίστηκε η με αριθ. πρωτ. 35742/16-12-2019 Βεβαίωση του Αντιδημάρχου Οικονομικών Υπηρεσιών του Δήμου Πύργου στην οποία αναγράφεται ότι «κατά της με αρ. πρωτ. 30698/31-10-2019 Διακήρυξης του Δήμου Πύργου με τίτλο: «προμήθεια τριών (3) μεταχειρισμένων απορριμματοφόρων» συνολικού προϋπολογισμού 120.000€ πλέον ΦΠΑ μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) δεν έχει ασκηθεί προδικαστική προσφυγή».

II. Νομικό πλαίσιο

2. 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'147) εξαιρουμένων των περιπτώσεων ανωτέρας βίας, εκδίδονται μετά από σύμφωνη γνώμη της

Αρχής, εφόσον οι συμβάσεις αυτές εμπίπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των Οδηγιών 2014/24/EK και 2014/25/EK, οι οποίες ενσωματώθηκαν στην ελληνική έννομη τάξη με το Ν. 4412/2016. Κατά την άσκηση της εν λόγω αρμοδιότητας η Αρχή λαμβάνει υπόψη της τις γενικές αρχές του ενωσιακού και εθνικού δικαίου [...]».

3. 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”.

4. 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”.

5. 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) 221.000 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'».

6. Στο άρθρο 6 παρ. 1, 3 και 9 του ίδιου νόμου ορίζεται ότι: «Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς ΦΠΑ, όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος προαιρέσεως ή τυχόν παρατάσεων της σύμβασης, όπως ορίζουν ρητά τα έγγραφα της σύμβασης.

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

7. Η αιτιολ. σκέψη 19 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ αναφέρει ότι «Θα πρέπει επίσης να διευκρινιστεί ότι, για την εκτίμηση των κατώτατων ορίων, η έννοια των ομοιογενών αγαθών θα πρέπει να εκλαμβάνεται ως αναφερόμενη σε προϊόντα τα οποία προορίζονται για πανομοιότυπες ή παρεμφερείς χρήσεις, π.χ. προμήθεια ενός φάσματος τροφίμων ή διαφόρων ειδών επίπλων γραφείου. Κατά κανόνα, ένας οικονομικός φορέας που δραστηριοποιείται στον σχετικό τομέα θα πρέπει να διαθέτει αυτού του είδους τις προμήθειες στο σύννηδες φάσμα των προϊόντων του».

8. Στο άρθρο 27 παρ.3 του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «Σε περίπτωση που επείγουσα κατάσταση δεόντως τεκμηριωμένη από την αναθέτουσα αρχή καθιστά αδύνατη την τήρηση της ελάχιστης προθεσμίας που προβλέπεται στο δεύτερο εδάφιο της παραγράφου 1, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να ορίζουν ελάχιστη προθεσμία που δεν είναι μικρότερη των 15 ημερών από την ημερομηνία αποστολής της προκήρυξης της σύμβασης».

9. Στο άρθρο 59-του ίδιου νόμου [«Υποδιαίρεση συμβάσεων σε τμήματα» (άρθρο 46 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)] ορίζεται ότι «1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αποφασίζουν να αναθέτουν μια σύμβαση υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων και μπορούν να προσδιορίζουν το μέγεθος και το αντικείμενο των τμημάτων αυτών. Εξαιρουμένων των συμβάσεων οι οποίες έχουν διαιρεθεί υποχρεωτικά, σύμφωνα με την παρ. 4, οι αναθέτουσες αρχές αναφέρουν τους βασικούς λόγους της απόφασής τους να μην διαιρέσουν μία σύμβαση σε τμήματα, στοιχείο που περιλαμβάνεται στα έγγραφα της σύμβασης ή στην ειδική έκθεση του άρθρου 341. 2. Οι αναθέτουσες αρχές αναφέρουν στην προκήρυξη σύμβασης ή στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος, αν οι προσφορές υποβάλλονται για ένα, περισσότερα ή για όλα τα τμήματα».

10. 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».

Στο άρθρο 66 παρ.3 του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «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

11. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Πύργου 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 120.000€ χωρίς Φ.Π.Α., διερευνητέο είναι καταρχάς εάν συντρέχει αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή σύμφωνης γνώμης δυνάμει των διατάξεων της παρ.9 του άρθρου 6 του Ν. 4412/2016.

12. Στην προκείμενη περίπτωση τέθηκε υπόψη της Αρχής από την αιτούσα αναθέτουσα αρχή, μεταξύ άλλων, η με αριθ. πρωτ. 33567/26-11-2019 Διακήρυξη (19PROC005916127 2019-11-26) του Δήμου Πύργου για την προμήθεια μηχανημάτων έργου συνολικού προϋπολογισμού 291.792,74 € πλέον ΦΠΑ. Ειδικότερα, η διακήρυξη αυτή αφορά τα εξής μηχανημάτων έργου

- ενός (1) εκσκαφέα φορτωτή,
- ενός (1) μικρού φορτηγού έως 3,5τν με καρότσα ανατροπής,
- ενός (1) ρυμουλκούμενο επαγγελματικό κλαδοτεμαχιστή και
- ενός (1) φορτηγού έως 7,5τν με ανατροπή και εξοπλισμό υδραυλικής αρπάγης, για την προμήθεια των οποίων ο δήμος Πύργου έχει ήδη εκκινήσει ανοικτή διαγωνιστική διαδικασία.

13. Εν προκειμένω τίθεται προς διερεύνηση το ζήτημα εάν τα είδη της υπό ανάθεση σύμβασης (ήτοι μεταχειρισμένα απορριμματοφόρα) είναι «ομοιογενή» ή «ομοειδή» η «όμοια» αγαθά σε σχέση με τα ως άνω συμπεριλαμβανόμενα στην 33567/26-11-2019 Διακήρυξη (19PROC005916127 2019-11-26) οχήματα και μηχανήματα έργου της ίδιας αναθέτουσας.

Η εξέταση του ζητήματος του ενιαίου χαρακτήρα μίας προμήθειας, σύμφωνα με τη νομολογία του Ελεγκτικού Συνεδρίου, γίνεται με προσφυγή στα δεδομένα της κοινής πείρας και στις συναλλακτικές αντιλήψεις, ενώ η κατάταξη των προς προμήθεια ειδών σε διαφορετικούς κωδικούς του Ενιαίου Προγράμματος Προμηθειών αποτελεί μεν συνεκτιμώμενο αλλά όχι δεσμευτικό στοιχείο (ΕΣ Τμ. VII 47/2010). Σχετικώς επισημαίνονται τα κάτωθι με την παράθεση περιπτώσιολογίας κρίσης αντίστοιχων οχημάτων δημοσίας χρήσεως ως ομοειδών αγαθών:

Όπως γίνεται δεκτό από την ΕΣ 266/2017, σύμφωνα με τα διδάγματα της κοινής πείρας και τις συναλλακτικές αντιλήψεις, όμοια ή ομοειδή αγαθά τα οποία εντάσσονται στην ευρύτερη κατηγορία των οχημάτων δημοσίας χρήσης (ΕΣ Τμ. VII πράξεις 47, 129/2010) και προορίζονται για την ικανοποίηση των αναγκών των τεχνικών υπηρεσιών των δήμων, αποτελούν «ημιφορτηγά αυτοκίνητα» και «απορριμματοφόρα.» Επίσης, σύμφωνα με τις πράξεις ΕΣ Τμ. VII 233/2009 και 47/2010, λαμβάνοντας υπόψη τα διδάγματα της κοινής πείρας και τις συναλλακτικές αντιλήψεις, γίνεται δεκτό ότι θεωρούνται όμοια ή ομοειδή αγαθά, τα οποία εντάσσονται στην ευρύτερη κατηγορία των βαρέων οχημάτων δημοσίας χρήσης (κατηγορία γένους) και αφορούν στο σύνολό τους στις ανάγκες των τεχνικών υπηρεσιών του Δήμου «καλαθοφόρο όχημα», «απορριμματοφόρο όχημα τύπου πρέσας» και «ανατρεπόμενο φορτηγό».

14. Εν προκειμένω, τόσο η από 23-10-2019 τεχνική μελέτη που συντάχθηκε στο πλαίσιο της με αρ. πρωτ. 30698/31-10-2019 Διακήρυξης για την προμήθεια των μεταχειρισμένων απορριμματοφόρων όσο και η με αρ. 70/2018 μελέτη που αφορά τη με αρ. πρωτ. 33567/26-11-2019 Διακήρυξη (19PROC005916127 2019-11-26) για την προμήθεια των ως άνω αναφερόμενων μηχανημάτων έργου, θεωρήθηκαν αρμοδίως από τη Δ/ση Τεχνικών Υπηρεσιών και Περιβάλλοντος του Δήμου Πύργου. Επιπροσθέτως, τα είδη που αποτελούν το αντικείμενο της προμήθειας και των δύο διαγωνισμών αφορούν στο σύνολό τους στις ανάγκες των τεχνικών υπηρεσιών του Δήμου, ήτοι συλλογή απορριμμάτων, καθαριότητα, αγροτική οδοποιΐα και αυτεπιστασία. Λαμβάνοντας υπόψη τα ανωτέρω, σύμφωνα με τα διδάγματα της κοινής πείρας και τις συναλλακτικές αντιλήψεις, θα μπορούσε να θεωρηθεί ότι τα οχήματα της προς ανάθεση σύμβασης και τα οχήματα-μηχανήματα έργου ως εκ της φύσεως τους, του αντικειμένου τους και της λειτουργικότητάς τους, εντάσσονται σε όμοιες ή παρεμφερείς

κατηγορίες αγαθών (πρβλ. ενδεικτικά και τις ΕΣ Τμ. VII 152/2010, ΕΣ Τμ. IV 213/2011, ΕΣ Τμ. IV 48/2007).

Συμπερασματικά, διαφαίνεται ότι τα μεταχειρισμένα απορριμματοφόρα της με αριθ. πρωτ. 30698/31-10-2019 προκήρυξης του Δήμου Πύργου και ο εκσκαφέας φορτωτής, το μικρό φορτηγό έως 3,5τν με καρότσα ανατροπής, ο ρυμουλκούμενος επαγγελματικός κλαδοτεμαχιστής και το φορτηγό έως 7,5τν με ανατροπή και εξοπλισμό υδραυλικής αρπάγης, που αποτελούν το αντικείμενο της με αριθ. πρωτ. 33567/26-11-2019 Διακήρυξης (19PROC005916127 2019-11-26), δύνανται να θεωρηθούν όμοια ή ομοιογενή είδη.

Επιπλέον, επισημαίνεται ότι το CPV των απορριμματοφόρων οχημάτων της υπό ανάθεση σύμβασης είναι 34144512-0 και το CPV των δύο εκ των τεσσάρων οχημάτων-μηχανημάτων έργου της με αριθ. πρωτ. 33567/26-11-2019 Διακήρυξης είναι 34144710-8 για τον εκσκαφέα-φορτωτή προϋπολογισθείσας δαπάνης 83.000€ πλέον ΦΠΑ και 34142000-4 αντίστοιχα για το φορτηγό έως 7,5τν με ανατροπή και εξοπλισμό υδραυλικής αρπάγης προϋπολογισθείσας δαπάνης 110.792,74€ πλέον ΦΠΑ.

Τούτων δοθέντων, συνάγεται ότι η προμήθειά τους έχει ενιαίο χαρακτήρα και υπερβαίνει τα όρια του άρθρου 5 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ. Από τα ανωτέρω διαπιστώνεται ότι συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής να εξετάσει το υποβληθέν αίτημα του Δήμου Πύργου για παροχή σύμφωνης γνώμης για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, κατά τη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας τριών (3) μεταχειρισμένων απορριμματοφόρων προϋπολογισθείσας δαπάνης 120.000€ πλέον ΦΠΑ, σε συνέχεια άγονου διαγωνισμού.

15. 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 συστατικής ερμηνείας (βλ. ΔΕΕ, αποφάσεις της 18ης Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28ης Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13ης Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).

16. Με τη διάταξη του άρθρου 32 παρ.2 περ. α' του ν. 4412/2016, παρέχεται η δυνατότητα στις αναθέτουσες αρχές να συνάπτουν συμβάσεις με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, με την προϋπόθεση:

α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία,

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

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

δ) Επιπλέον, προϋποθέτει ότι σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση προς αυτήν, σχετικής εκθέσεως. (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).

17. Ειδικότερα, δε σχετικά με την υπό σημείο α) προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, παγίως έχει κριθεί ότι η προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή παραγράφου 2, εδάφιο α' του άρθρου 32, συνέχεται άμεσα με τον προηγηθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία (ΕΣ-Πράξη 215/2012-Ζ'Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

18. Εν προκειμένω, από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου της υπό κρίση υπόθεσης, προκύπτουν τα εξής:

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

Εν προκειμένω, ως προς την προϋπόθεση προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, από τα στοιχεία του φακέλου διαπιστώνεται ότι ο δήμος Πύργου διενήργησε ανοικτό άνω των ορίων διαγωνισμό με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας 120.000€ πλέον ΦΠΑ για την προμήθεια μεταχειρισμένων απορριμματοφόρων.

Από τα στοιχεία του υποβληθέντος φακέλου ως προς την ορθή τήρηση των διατυπώσεων δημοσιότητας του προηγηθέντος διαγωνισμού και όπως

προκύπτει και από το παρατεθέν ιστορικό, στον εν λόγω διαγωνισμό τηρήθηκαν οι απαιτούμενες διατυπώσεις δημοσιότητας.

Ως προς τους όρους της διακήρυξης επισημαίνονται τα εξής:

A) Σύμφωνα με τη διακήρυξη (σελ.2) «*Το αντικείμενο της διακήρυξης δεν υποδιαιρείται σε τμήματα. Προσφορές υποβάλλονται για το σύνολο της προμήθειας*».

Με βάση το αναφερθέν άρθρο 59 του Ν. 4412/2016, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αποφασίζουν να αναθέτουν μια σύμβαση υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων και μπορούν να προσδιορίζουν το μέγεθος και το αντικείμενο των τμημάτων αυτών ενώ αιτιολογούν την απόφασή τους να μην χωρίσουν την απόφαση σε τμήματα.

Εν προκειμένω, μπορεί να θεωρηθεί, σύμφωνα και με τα προαναφερόμενα (άνω παρ. 12-14), ότι η αναθέτουσα αρχή, με τη διενέργεια δύο διακριτών ανοικτών διαδικασιών ομοειδών αγαθών, έχει, εν τοις πράγμασι, προβεί σε τμηματοποίηση της ετήσιας συνολικής προμηθείας τέτοιων αγαθών, δηλαδή, αφ' ενός μεν προσδιόρισε στην κρινόμενη Διακήρυξη (αριθ. πρωτ. 30698/31-10-2019), ως αντικείμενο του υπό εξέταση διαγωνισμού, τρία (3) μεταχειρισμένα απορριμματοφόρα, αφ' ετέρου δε στην υπ' αριθ. πρωτ. 33567/26-11-2019 Διακήρυξη τα μηχανήματα έργου (19PROC005916127 2019 -11-26), ήτοι: εκσκαφέας φορτωτής, μικρό φορτηγού έως 3,5τν με καρότσα ανατροπής, ρυμουλκούμενος επαγγελματικός κλαδοτεμαχιστής και το φορτηγό έως 7,5τν με ανατροπή και εξοπλισμό υδραυλικής αρπάγης.

B) Η εν θέματι διαγωνιστική διαδικασία διενεργήθηκε με βάση τις διατάξεις του άρθρου 27 παρ. 3 του ν. 4412/2016, δηλαδή πρόκειται για ανοικτή διαδικασία με σύντμηση της ελάχιστης προθεσμίας παραλαβής προσφορών από 30 σε 15 ημέρες λόγω «*επείγουσας κατάστασης δεόντως τεκμηριωμένης*». Η αναθέτουσα αρχή δεν αιτιολογεί μεν στο σώμα της διακήρυξης την επείγουσα κατάσταση η οποία αποτελεί τον αιτιολογικό λόγο για την σύντμηση της προθεσμίας ωστόσο υπάρχει σχετική μνεία την περίληψη της Διακήρυξης η οποία στάλθηκε στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης και δημοσιεύτηκε την 5η Νοεμβρίου 2019 (S 213-521851) καθώς και στην απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής για την έγκριση τεχνικών προδιαγραφών και τον καθορισμό τρόπου εκτέλεσης και όρων του διαγωνισμού της προμήθειας με τίτλο: «*ΑΓΟΡΑ ΜΕΤΑΧΕΙΡΙΣΜΕΝΩΝ ΑΠΟΡΡΙΜΜΑΤΟΦΟΡΩΝ*» (ανωτέρω σημ. 1.5 του Κεφ. Ι-Ιστορικό)

Γ) Αναφορικά με την τήρηση των διατυπώσεων δημοσιότητας αναφέρονται τα εξής: Δεν έχει τηρηθεί εν προκειμένω το αρ.66 παρ.3 του Ν. 4412/2016 δεδομένου ότι η αναθέτουσα απέστειλε την προκήρυξη για δημοσίευση στην Ευρωπαϊκή Ένωση στις **31/10/2019** (και δημοσιεύθηκε στις **05/11/2019**) και η περίληψη της διακήρυξης με αρ. πρωτ. 30777/01.11.2019 αναρτήθηκε στο

διαδίκτυο σύμφωνα με το αρ. 2 παρ. 4 περ. 16 του Ν. 3861/2010 (Πρόγραμμα Διαύγεια) στις 01/11/2019 με ΑΔΑ 6ΙΨ4Ω17-ΠΗΩ). Περαιτέρω, η διακήρυξη αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) επίσης στις 01-11-2019 και έλαβε αριθμό συστήματος 81398.

Στο σημείο αυτό επισημαίνεται προς την αναθέτουσα αρχή η ανάγκη ακριβούς τήρησης των προβλεπόμενων χρόνων δημοσιότητας, προκειμένου να μη θίγονται οι αρχές της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης.

18.2. Ως προς την προϋπόθεση της μη υποβολής προσφορών ή την υποβολή μη κανονικής ή την ύπαρξη απαράδεκτης προσφοράς.

Από τα στοιχεία που παρατίθενται στο ιστορικό και από σχετικό έλεγχο στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ προκύπτει ότι με το από 18-11-2019 Πρακτικό της αρμόδιας επιτροπής αξιολόγησης της αναθέτουσας, το οποίο εγκρίθηκε από τη με αρ. 288/19-11-2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του δήμου Πύργου, βεβαιώνεται ότι δεν υπεβλήθη καμία προσφορά στον παραπάνω διαγωνισμό.

18.3. Ως προς την προϋπόθεση της μη ουσιώδους τροποποίησης των αρχικών όρων της σύμβασης

Εν προκειμένω σημειώνεται ότι στο υποβληθέν σχέδιο απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Πύργου με το οποίο αποφασίζεται - κατόπιν της σύμφωνης γνώμης της ΕΑΑΔΗΣΥ - η προσφυγή στην διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, ορίζεται μεταξύ άλλων ότι: *‘..... ΑΠΟΦΑΣΙΖΕΙΤην προσφυγή, σύμφωνα με την παρ. 2α του άρθρου 32 του Ν. 4412/2016, στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση για την ανάθεση της προμήθειας: «ΑΓΟΡΑ ΜΕΤΑΧΕΙΡΙΣΜΕΝΩΝ ΑΠΟΡΡΙΜΜΑΤΟΦΟΡΩΝ», μέσω ΕΣΗΔΗΣ και με όρους συμμετοχής τους αναφερόμενους στην με αριθμό πρωτ. 30698/31-10-2019 Διακήρυξη του άγονου διαγωνισμού που προηγήθηκε. Η διαδικασία της διαπραγμάτευσης θα γίνει χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων του αρχικού διαγωνισμού, και θα διενεργηθεί ηλεκτρονικά μέσω του ΕΣΗΔΗΣ κατόπιν έγγραφης πρόσκλησης του Δημάρχου...».*

IV. ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του εξεταζόμενου αιτήματος του Δήμου Πύργου, η Αρχή:

ομόφωνα παρέχει στον άνω Δήμο σύμφωνη γνώμη, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ (δδ) του ν. 4013/2011, για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, κατά τη διάταξη του

άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας τριών (3) μεταχειρισμένων απορριμματοφόρων προϋπολογισθείσας δαπάνης 120.000€ πλέον ΦΠΑ, σε συνέχεια άγονου διαγωνισμού με αντικείμενο «*Προμήθεια μεταχειρισμένων απορριμματοφόρων*» για τις ανάγκες του Δήμου αυτού, λόγω συνδρομής των τασσομένων από το νόμο προϋποθέσεων.

Αθήνα, 18.12.2019

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Πρόεδρος

Γεώργιος Καταπόδης