



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΓΝΩΜΗ

Δ 38/2020

(της διαδικασίας του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει)

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 13^η Μαΐου του έτους δύο χιλιάδες είκοσι (2020) ημέρα Τετάρτη και ώρα 10:30 π.μ. επί της οδού Κεφαλληνίας 45 στα 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. Προεδρεύων:** Αδάμ Καραγλάνης (Αντιπρόεδρος)
- 2. Μέλη:**
 - Δημήτριος Λουρίκας (μέσω τηλεδιάσκεψης)
 - Δημήτριος Σταθακόπουλος (μέσω τηλεδιάσκεψης)
 - Μαρία Στυλιανίδη
 - Ερωφίλη Χριστοβασίλη
 - Κωνσταντίνος Βαρδακαστάνης

Γραμματέας: Μαρία Αντωνοπούλου, Π.Ε. Διοικητικού Οικονομικού

Εισηγήτρια: Αναστασία Θεοδωρακοπούλου, Οικονομολόγος, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά την διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν, μέσω τηλεδιάσκεψης, η εισηγήτρια Αναστασία Θεοδωρακοπούλου καθώς και ο Αν. Προϊστάμενος της Διεύθυνσης Ελέγχου, Ευάγγελος Καραμανλής, οι οποίοι αποδεσμεύτηκαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης κατά τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για την σύναψη σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια οχημάτων για παρεμβάσεις πρόληψης και καταστολής δασικών πυρκαγιών και λοιπών φυσικών καταστροφών του Δήμου Αργοστολίου, συνολικού προϋπολογισμού 849.612,90€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

Με το υπ' αριθ. πρωτ. 5736/08-04-2020 αίτημα του Δήμου Αργοστολίου προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή) που παρελήφθη στις 15-04-2020 (αρ. πρωτ. εισερχ. 2127), όπως αυτό συμπληρώθηκε, με το με αριθ. πρωτ. 6396/28-04-2020 όμοιο έγγραφο (αριθμ. πρωτ. εισερχ. 2281/29-04-2020) και τα συνημμένα σε αυτά έγγραφα, 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, κατά τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για την σύναψη σύμβασης προμήθειας οχημάτων για παρεμβάσεις πρόληψης και καταστολής δασικών πυρκαγιών και λοιπών συμβάντων φυσικών καταστροφών, συνολικού προϋπολογισμού 849.612,90€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ήτοι 1.053.520,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., κατόπιν διενεργηθέντος ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων του αρθ. 5 του ν. 4412/2016, στα πλαίσια του οποίου για εννέα (9) εκ των ένδεκα (11) τμημάτων, δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

Ειδικότερα, το υποβληθέν αίτημα αφορά στα κάτωθι άγωνα τμήματα του προηγθέντος διαγωνισμού:

ΤΜΗΜΑ	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ	ΜΟΝΑΔΑ ΜΕΤΡΗΣΗΣ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ	ΤΙΜΗ ΜΟΝΑΔΟΣ (χωρίς Φ.Π.Α.)	ΣΥΝΟΛΟ ΣΕ € (χωρίς Φ.Π.Α.)
1ο	Βυτιοφόρο όχημα	τεμ.	1	120.000,00	120.000,00
3ο	Ανατρεπόμενο Φορτηγό μικτού βάρους 19 tn	τεμ.	1	115.000,00	115.000,00
4ο	Ανατρεπόμενο φορτηγό (τετραξονικό) ωφέλιμου φορτίου ≥18 tn	τεμ.	1	125.000,00	125.000,00
5ο	Ανατρεπόμενο φορτηγό 3,5 tn (ωφέλιμο)	τεμ.	1	60.000,00	60.000,00
6ο	Μικρό ανοικτό φορτηγό τύπου pickur 4x4 (Double Cab)	τεμ.	2	25.806,45	51.612,90
7ο	Ελαστικοφόρος εκσκαφέας φορτωτής 100 HP	τεμ.	1	80.000,00	80.000,00
8ο	Περιστρεφόμενος ελαστικοφόρος εκσκαφέας 100HP	τεμ.	1	170.000,00	170.000,00
9ο	Μικρός ελαστικοφόρος φορτωτής πλάγιας ολίσθησης	τεμ.	1	53.000,00	53.000,00
10ο	Όχημα περιπολίας ειδικών συνθηκών 4x4 (S.U.V.) 170HP	τεμ.	3	25.000,00	75.000,00
Σύνολο:					849.612,90
Φ.Π.Α. 24%:					203.907,10
Γενικό Σύνολο:					1.053.520

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 με αριθ. 139/27-04-2017 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Κεφαλλονιάς (απόσπασμα 5^{ου} Πρακτικού με ΑΔΑ: 7Σ9ΝΩΕ5-Ρ90) εγκρίθηκε η με αριθμ. 40/2017 μελέτη της διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών με τίτλο: “Συμπλήρωση του αναγκαίου εξοπλισμού για παρεμβάσεις πρόληψης και καταστολής δασικών πυρκαγιών και λοιπών συμβάντων φυσικών καταστροφών” του Δήμου Κεφαλλονιάς, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 1.673.520,00€

συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. με προτεινόμενη χρηματοδότηση από το ΕΣΠΑ 2014-2020 και διενέργεια της ανοικτής διαγωνιστικής διαδικασίας μέσω της Διαδικτυακής Πύλης του ΕΣΗΔΗΣ, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με άθροισμα των σχετικών συντελεστών βαρύτητας (Κριτήρια Αξιολόγησης Προσφορών).

1.2. Με την με αριθ. πρωτ. 2802/30-07-2018 απόφαση του Περιφερειάρχη Ιονίων Νήσων (ΑΔΑ: 7Ν4Η7ΛΕ2Β1) η Πράξη “Συμπλήρωση του αναγκαίου εξοπλισμού για παρεμβάσεις πρόληψης και καταστολής δασικών πυρκαγιών και λοιπών συμβάντων φυσικών καταστροφών” εντάχθηκε με κωδικό ΟΠΣ 5010875 στον Άξονα Προτεραιότητας “Προστασία του Περιβάλλοντος και Αειφόρος Ανάπτυξη 2014-2020” του Επιχειρησιακού Προγράμματος “Ιόνια Νησιά 2014-2020”, με δικαιούχο τον Δήμο Κεφαλλονιάς.

1.3. Με την με αριθ. 344/28-11-2018 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Κεφαλλονιάς (απόσπασμα 24^ο Πρακτικού με ΑΔΑ: 75Π1ΩΕ5-47Δ) εγκρίθηκε το συμπληρωματικό τεύχος τεχνικών προδιαγραφών, ως αναπόσπαστο μέρος της με αριθ. 40/2017 μελέτης της διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών, λαμβάνοντας υπόψη το υπ’ αριθ. πρωτ. 32700/27-11-2018 τεύχος ηλεκτρονικής διαβούλευσης διαγωνισμού “Συμπλήρωση του αναγκαίου εξοπλισμού για παρεμβάσεις πρόληψης και καταστολής δασικών πυρκαγιών και λοιπών συμβάντων φυσικών καταστροφών”, όπου περιλαμβάνεται το αποτέλεσμα της διαβούλευσης.

1.4. Με την με αριθ. πρωτ. 498/2-02-2019 προέγκριση δημοπράτησης του υποέργου “Συμπλήρωση του αναγκαίου εξοπλισμού για παρεμβάσεις πρόληψης και καταστολής δασικών πυρκαγιών και λοιπών συμβάντων φυσικών καταστροφών στην Κεφαλονιά”, με κωδικό 5010875, η Ειδική Υπηρεσία Διαχείρισης του Ε.Π. Περιφέρειας Ιονίων Νήσων διατύπωσε θετική γνώμη ως προς τα σχέδια των υποβληθέντων από το Δήμο Κεφαλλονιάς τευχών διακήρυξης καθώς και ως προς τη διαδικασία προκήρυξης του ανωτέρω έργου.

1.5. Με την με αριθ. 82/15-03-2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Κεφαλλονιάς (απόσπασμα 7^ο Πρακτικού με ΑΔΑ: ΩΝΓ7ΩΕ5-ΧΞΝ) καθορίστηκαν οι όροι διακήρυξης του ανοικτού διαγωνισμού άνω των ορίων για την “Συμπλήρωση του αναγκαίου εξοπλισμού για παρεμβάσεις πρόληψης και καταστολής δασικών πυρκαγιών και λοιπών συμβάντων φυσικών καταστροφών”, συνολικού προϋπολογισμού 1.673.520,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

1.6. Με την με αριθ. πρωτ. 8584/27-03-2019 (ΑΔΑΜ 19PROC004684716 2019-03-27) διακήρυξη του Δήμου Κεφαλλονιάς προκηρύχθηκε ανοικτός διαγωνισμός άνω των ορίων ως προς την ανάδειξη αναδόχου για την ως άνω προμήθεια του άξονα προτεραιότητας 2 “Προστασία του Περιβάλλοντος και Αειφόρος Ανάπτυξη 2014-2020” του Επιχειρησιακού Προγράμματος “Ιόνια Νησιά 2014-2020” με κωδ. ΟΠΣ 5010875, ενδεικτικού προϋπολογισμού 1.349.612,90€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ήτοι 1.673.520,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., με συγχρηματοδότηση της Ευρωπαϊκής Ένωσης (ταμείο ΕΤΠΑ) και Εθνικών Πόρων (ΠΔΕ) με κωδ. Σ.Α. ΕΠ0221 (αρ. ενάρθρου έργου Κ.Α. 2018ΕΠ02210028), σε ένδεκα (11) τμήματα μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.

Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ορίσθηκε η 27^η Μαρτίου και ώρα 20:02 μ.μ. και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών η 10^η Μαΐου 2019 και ώρα 23:59 μ.μ.

1.7. Ειδικότερα, σύμφωνα με την “1.3. Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης” της διακήρυξης ορίσθηκαν, μεταξύ άλλων, τα εξής:

“Αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια διαφόρων τύπων οχημάτων και μηχανημάτων έργου για τις ανάγκες πρόληψης και καταστολής δασικών πυρκαγιών και λοιπών συμβάντων φυσικών καταστροφών της Διεύθυνσης Πολιτικής Προστασίας του Δήμου Κεφαλλονιάς. [...].

Η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται στα κάτωθι τμήματα:

ΤΜΗΜΑ	ΚΩΔΙΚΟΣ CPV	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ	ΜΟΝΑΔΑ ΜΕΤΡΗΣΗΣ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ	ΤΙΜΗ ΜΟΝΑΔΟΣ (χωρίς Φ.Π.Α.)	ΣΥΝΟΛΟ (χωρίς Φ.Π.Α.)
1ο	34133100-9	Βυτιοφόρο όχημα	τεμ.	1	120.000,00	120.000,00
2ο	34142100-5	Καλαθοφόρο όχημα	τεμ.	2	80.000,00	160.000,00
3ο	34134200-7	Ανατρεπόμενο Φορτηγό μικτού βάρους 19tn	τεμ.	1	115.000,00	115.000,00
4ο	34134200-7	Ανατρεπόμενο φορτηγό (τετραξονικό) ωφέλιμου φορτίου ≥18 tn	τεμ.	1	125.000,00	125.000,00
5ο	34134200-7	Ανατρεπόμενο φορτηγό 3,5 tn (ωφέλιμο)	τεμ.	1	60.000,00	60.000,00
6ο	34131000-4	Μικρό ανοικτό φορτηγό τύπου pickur 4x4 (Double Cab)	τεμ.	2	25.806,45	51.612,90
7ο	34144710-8 42415200-0 43260000-3	Ελαστικοφόρος εκσκαφέας φορτωτής 100 HP	τεμ.	1	80.000,00	80.000,00
8ο	43262100-8	Περιστρεφόμενος ελαστικοφόρος εκσκαφέας 100HP	τεμ.	1	170.000,00	170.000,00
9ο	34144710-8	Μικρός ελαστικοφόρος φορτωτής πλάγιας ολίσθησης	τεμ.	1	53.000,00	53.000,00
10ο	34113100-3	Όχημα περιπολίας ειδικών συνθηκών 4x4 (S.U.V.) 170HP	τεμ.	3	25.000,00	75.000,00
11ο	34144210-3	Πυροσβεστικό όχημα εκτός δρόμου 4x4 με δεξαμενές νερού 5000 lt και αφρού 500 lt	τεμ.	1	340.000,00	340.000,00
Σύνολο:						1.349.612,90
Φ.Π.Α. 24%:						323.907,10
Γενικό Σύνολο:						1.673.520,00

Κάθε συμμετέχων στο διαγωνισμό μπορεί να υποβάλλει προσφορά για ένα ή περισσότερα τμήματα (ομάδες) των υπό προμήθεια οχημάτων, υπό την προϋπόθεση ότι στην προσφορά του θα περιλαμβάνει το σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας κάθε τμήματος, όπως αυτά περιγράφονται στις τεχνικές προδιαγραφές.

Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 1.673.520,0€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24 % (προϋπολογισμός χωρίς ΦΠΑ: 1.349.612,90€ ΦΠΑ: 323.907,10 €).

Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε τριακόσιες εξήντα πέντε ημέρες. [...].

Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει της βέλτιστης σχέση ποιότητας – τιμής”.

1.8. Περίληψη της με αριθ. πρωτ. 8584/27-03-2019 και ΑΔΑΜ 19PROC004684716 2019-03-27 διακήρυξης απεστάλη ηλεκτρονικά προς δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε.Ε. στις 21-03-2019 και δημοσιεύτηκε στις 26-03-2019 με κωδικό 2019/S 060-138242. Συνακόλουθα, η εν λόγω διακήρυξη αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) την 27-03-2019 και ώρα 20:02 με αριθμό

συστήματος 70955. Επίσης αναρτήθηκε στην ιστοσελίδα της αναθέτουσας αρχής στην ηλεκτρονική διεύθυνση www.kefallonia.gov.gr. Περίληψη δε αυτής δημοσιεύτηκε στον εθνικό τύπο στις εφημερίδες: “*ΗΜΕΡΗΣΙΟΣ*”, “*ΤΑ ΧΡΟΝΙΚΑ*” και “*ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΟΣ*” (ημερ. δημ. 30-03-2019) και αναρτήθηκε στο Πρόγραμμα “*Διαύγεια*” (ΑΔΑ: 9Π34ΩΕ5-Μ6Ν).

2.1. Η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Κεφαλλονιάς, με την με αριθ. 176/06-06-2019 απόφασή της (απόσπασμα 15^ο Πρακτικού με ΑΔΑ: ΩΙΝΜΩΕ5-3ΤΡ):

1. Ενέκρινε στο σύνολό του το με αριθ. πρωτ. 13944/17-05-2019 (1^ο) Πρακτικό της Επιτροπής του Ανοικτού Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού άνω των ορίων ως προς την αποσφράγιση των προσφορών και έλεγχο των δικαιολογητικών και των τεχνικών προσφορών του έργου «*ΣΥΜΠΛΗΡΩΣΗ ΤΟΥ ΑΝΑΓΚΑΙΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ΓΙΑ ΠΑΡΕΜΒΑΣΕΙΣ ΠΡΟΛΗΨΗΣ ΚΑΙ ΚΑΤΑΣΤΟΛΗΣ ΔΑΣΙΚΩΝ ΠΥΡΚΑΓΙΩΝ ΚΑΙ ΛΟΙΠΩΝ ΣΥΜΒΑΝΤΩΝ ΦΥΣΙΚΩΝ ΚΑΤΑΣΤΡΟΦΩΝ*» προϋπολογισμού 1.673.520,00 € με Φ.Π.Α. 24%.

2. Ενέκρινε την συνέχιση στο επόμενο στάδιο της διαδικασίας αξιολόγησης του διαγωνισμού και την αποσφράγιση των επιμέρους φακέλων της «Οικονομικής Προσφοράς» των εταιρειών «*ΑΤΤΙΚΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΑ ΟΧΗΜΑΤΩΝ ΚΑΙ ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΩΝ ΑΝΩΝΥΜΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ*» και «*ΠΑΠΑΔΟΠΟΥΛΟΥ Ε. ΚΑΙ ΣΙΑ Ε.Ε.*».

3. Κήρυξε ως άγονο τον ανωτέρω Διαγωνισμό ως προς τις Ομάδες 1, 3, 4, 5, 6, 7, 8, 9, 10, για τις οποίες δεν υπεβλήθη καμία προσφορά και ενέκρινε ως προς αυτές την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης.

2.2. Ακολουθως, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Κεφαλλονιάς, με την με αριθ. 202/05-07-2019 απόφασή της (απόσπασμα 18^ο Πρακτικού με ΑΔΑ: 6ΧΟ5ΩΕ5-35Ν) απεφάνθη ως εξής:

1. Ενέκρινε στο σύνολό του το με αριθ. πρωτ. 17906/27-06-2019 (2^ο) Πρακτικό της Επιτροπής του Ανοικτού Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού άνω των ορίων ως προς την αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών για την ως άνω προμήθεια.

2. Ανακήρυξε ως προσωρινούς αναδόχους: (i) ως προς την Ομάδα 11 (Πυροσβεστικό όχημα εκτός δρόμου 4x4 με δεξαμενές νερού 5000 lt και αφρού 500 lt) της με αριθ. 237/8584/27-03-2019 διακήρυξης, την εταιρεία “*ΑΤΤΙΚΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΑ ΟΧΗΜΑΤΩΝ ΚΑΙ ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΩΝ ΑΝΩΝΥΜΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ*” και (ii) ως προς την Ομάδα 2 (Καλαθοφόρο όχημα) την εταιρεία «*ΠΑΠΑΔΟΠΟΥΛΟΥ Ε. ΚΑΙ ΚΑΙ ΣΙΑ Ε.Ε.*”.

2.3. Στη συνέχεια, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Κεφαλλονιάς, με την με αριθ. 237/28-08-2019 απόφασή της (απόσπασμα 3^ο Πρακτικού με ΑΔΑ: 6ΔΝ5ΩΕ5-ΜΞΕ) ενέκρινε στο σύνολό του το με αριθ. πρωτ. 22648/12-08-2019 (3^ο) Πρακτικό της Επιτροπής του διαγωνισμού, ως προς τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης των προσωρινών αναδόχων και ανακήρυξε ως οριστικούς αναδόχους τους ως άνω προσφέροντες για τις ομάδες 2 και 11 του διαγωνισμού.

2.4. Με την με αριθ. πρωτ. 206947/18-10-2019 απόφασή του, ο Συντονιστής της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Πελοποννήσου, Δυτικής Ελλάδας και Ιονίου, έκρινε ως νόμιμη και σύμφωνη με τις διατάξεις των ν. 3852/2010, αρθ. 72 και ν. 4412/16, αρθ. 26 & 27 την ως άνω υπ’ αριθ. 237/28-08-2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Κεφαλλονιάς.

2.5. Η αναθέτουσα αρχή, με το με αριθ. πρωτ. 6396/28-04-2020 έγγραφο του Δημάρχου, ως προς

την εν θέματι διαγωνιστική διαδικασία, βεβαιώνει ότι:

“[...] Μετά την ανάρτηση των υπ’ αριθ. 176/2019 (ΑΔΑ: ΩΙΝΜΩΕ5-3ΤΡ), 202/2019 (ΑΔΑ: 6ΧΟ5ΩΕ5-35Ν) και 237/2019 (ΑΔΑ: 6ΔΝ5ΩΕ5-ΜΞΕ) αποφάσεων της Οικονομικής Επιτροπής του πρώην Δήμου Κεφαλλονιάς, έχει παρέλθει η περίοδος άσκησης των προβλεπόμενων από το νόμο προσφυγών/ενστάσεων κατά των ανωτέρω αποφάσεων κατακύρωσης και έως σήμερα (28/04/2020) δεν έχουν κατατεθεί προσφυγές/ενστάσεις από κανέναν προσφέροντα. Επιπλέον από τον έλεγχο του φακέλου του διαγωνισμού και της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ βεβαιώνεται η μη υποβολή προσφυγής επί των όρων της ανωτέρω διακήρυξης. [...]”.

3. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Αργοστολίου με το υπ' αριθ. πρωτ. 5736/08-04-2020 έγγραφο-αίτημά του (αριθ. πρωτ. εισερχ. 2127/15-04-2020) και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα, υπέβαλε στην Αρχή σχέδιο απόφασης προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης και 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, κατά τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για την σύναψη σύμβασης προμήθειας οχημάτων για παρεμβάσεις πρόληψης και καταστολής δασικών πυρκαγιών και λοιπών συμβάντων φυσικών καταστροφών, συνολικού προϋπολογισμού 849.612,90€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ήτοι για εννέα (9) εκ των ένδεκα (11) τμημάτων του προηγηθέντος ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων του αρθ. 5 του ν. 4412/2016, ως προς τα οποία δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

II. Νομικό πλαίσιο

4. 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/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 [...]».

5. Η διάταξη του άρθρου 1 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”.

6. 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”.

7. Στο άρθρο 5 “Κατώτατα όρια (άρθρο 4 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και Κανονισμός (ΕΕ) 2015/2170)” του ν. 4412/2016 (Α' 147) προβλέπεται ότι:

“Ως κατώτατα όρια, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ, ορίζονται τα ακόλουθα:

α) 5.350.000 ευρώ για τις δημόσιες συμβάσεις έργων,

β) 139.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από κεντρικές κυβερνητικές αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές. Αν οι δημόσιες συμβάσεις προμηθειών ανατίθενται από τις αναθέτουσες αρχές που δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, το εν λόγω κατώτατο όριο ισχύει μόνο για τις συμβάσεις που αφορούν τα οριζόμενα στο Παράρτημα ΙΙΙ του Προσαρτήματος Α' προϊόντα,

γ) 214.000 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',

δ) 750.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών που αφορούν κοινωνικές και άλλες ειδικές υπηρεσίες που περιλαμβάνονται στο Παράρτημα ΧΙV του Προσαρτήματος Α'”.

8. Το άρθρο 6 του ν. 4412/2016 “Μέθοδοι υπολογισμού της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης (άρθρο 5 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)” ορίζει ότι: “1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς Φ.Π.Α., 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, εκτός αν αυτό δικαιολογείται από αντικειμενικούς λόγους. [...]”.

9. Το άρθρο 27 “Ανοικτή διαδικασία (άρθρο 27 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)” ορίζει ότι: “1. Στις ανοικτές διαδικασίες, κάθε ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας μπορεί να υποβάλλει προσφορά στο πλαίσιο προκήρυξης διαγωνισμού. Η ελάχιστη προθεσμία παραλαβής των προσφορών ανέρχεται σε 35 ημέρες από την ημερομηνία αποστολής στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ένωσης της

προκήρυξης σύμβασης, υπό την επιφύλαξη της παρ. 2 του άρθρου 60 και του τελευταίου εδαφίου της παραγράφου 1 του άρθρου 67. Η προσφορά συνοδεύεται από τις πληροφορίες για την ποιοτική επιλογή που ζητούνται από την αναθέτουσα αρχή. [...] 4. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να συντημήσει κατά πέντε ημέρες την προθεσμία παραλαβής των προσφορών που ορίζεται στο δεύτερο εδάφιο της παραγράφου 1 όταν αποδέχεται την υποβολή προσφορών με ηλεκτρονικά μέσα, σύμφωνα με το πρώτο εδάφιο της παραγράφου 1 και την παράγραφο 5 του άρθρου 22 και το άρθρο 37. [...]”.

10. Στη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ίδιου νόμου, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, προβλέπεται ότι: "2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και δημόσιες συμβάσεις 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 αίτημά της

Μη κατάλληλη θεωρείται μία προσφορά όταν είναι άσχετη με τη σύμβαση και αδυνατεί προδήλως, χωρίς να τροποποιηθεί ουσιαστικά, να ανταποκριθεί στις ανάγκες και τις απαιτήσεις της αναθέτουσας αρχής, όπως προσδιορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης.

Μη κατάλληλη θεωρείται μία αίτηση συμμετοχής όταν στο πρόσωπο του οικονομικού φορέα συντρέχει υποχρεωτικός ή δυνητικός λόγος αποκλεισμού, σύμφωνα με το άρθρο 73 ή όταν αυτός δεν πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής που έχει θέσει η αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77 [...]”.

III. Νομική Εκτίμηση

11. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Αργοστολίου αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών 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 849.612,90€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., που αποτελεί άγονο τμήμα προηγηθέντος ανοιχτού διαγωνισμού άνω των ορίων, συνολικού προϋπολογισμού 1.349.612,90€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., προκύπτει ότι 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.

12. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση, έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007 και ήδη στα παρόμοιου περιεχομένου άρθρα 26 και 32 του ν. 4412/2016 (βλ. σχετικώς ΔΕΕ, απόφαση της 8ης Απριλίου 2008, C 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56). Συναφώς

επισημαίνεται ότι οι ανωτέρω διατάξεις στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από τη βασική ρύθμιση, δηλαδή από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζομένων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συσταλτικής ερμηνείας (βλ. ΔΕΕ, αποφάσεις της 18ης Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28ης Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13ης Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).

13. Η αναθέτουσα αρχή επικαλείται, με το υπό κρίση αίτημά της, τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, ως προς εννέα (9) εκ των ένδεκα (11) τμημάτων του προηγηθέντος διαγωνισμού για τα οποία δεν υπεβλήθη καμία προσφορά, ήτοι ως προς τα Τμήματα 1, 3, 4, 5, 6, 7, 8, 9, και 10 της με αριθ. πρωτ. 8584/27-03-2019 διακήρυξης.

14. Ειδικότερα, 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 τις κάτωθι προϋποθέσεις: 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 ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση. δ) Επιπλέον, προϋποθέτει ότι σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση προς αυτήν, σχετικής εκθέσεως.

Επισημαίνεται ότι σχετικά με την ως άνω α) προϋπόθεση, όπως παγίως έχει κριθεί, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή των προαναφερομένων διατάξεων, συνέχεται άμεσα με τον προηγηθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία (ΕΣ-Πράξη 215/2012-Ζ' Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 466/2011, 1249/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

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

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

Ο Δήμος Κεφαλλονιάς, με την με αριθ. πρωτ. 8584/27-03-2019 διακήρυξη διενήργησε δημόσιο ανοικτό διαγωνισμό άνω των ορίων ως προς την ανάδειξη αναδόχου για την *“Συμπλήρωση του αναγκαίου εξοπλισμού για παρεμβάσεις πρόληψης και καταστολής δασικών πυρκαγιών και λοιπών συμβάντων φυσικών καταστροφών”*, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 1.349.612,90€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., σε ένδεκα (11) τμήματα, στα πλαίσια του οποίου για εννέα (9) τμήματα, ήτοι τα Τμήματα 1, 3, 4, 5, 6, 7, 8, 9, και 10, δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

Από τα στοιχεία του υποβληθέντος φακέλου καθώς και τα στοιχεία της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων, ως προς την κατάρτιση των όρων της με αριθ. πρωτ. 8584/27-03-2019 διακήρυξης, την τήρηση των όρων δημοσιότητας και τη διενέργεια της διαδικασίας του διαγωνισμού με αριθμό συστήματος 70955, δεν διαπιστώθηκαν ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες.

15.2. Ως προς τη μη υποβολή προσφορών ή την υποβολή μη κατάλληλων προσφορών

Σύμφωνα με το με αριθ. πρωτ. 13944/17-05-2019 (1^ο) πρακτικό της Επιτροπής του διαγωνισμού, καθώς και την με αριθ. 176/06-06-2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου με την οποία εγκρίθηκε το ως άνω πρακτικό, στον διενεργηθέντα διαγωνισμό ως προς τα τμήματα 1, 3, 4, 5, 6, 7, 8, 9 και 10 της με αριθ. πρωτ. 8584/27-03-2019 διακήρυξης δεν υπεβλήθη καμία προσφορά, συνεπώς ο διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος ως προς αυτά (αναλυτικά Ιστορικό υπό 2.1).

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

Στο προσκομισθέν στην Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου Αργοστολίου, ρητώς αναφέρεται ότι κατά τη διαδικασία προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση της σύμβασης, σύμφωνα με τις διατάξεις του αρθ. 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, δεν θα τροποποιηθούν ουσιωδώς οι όροι που τέθηκαν με τη με αριθ. 8584/27-03-2019 διακήρυξη του προηγηθέντος ανοικτού διαγωνισμού.

16. Εν όψει των ανωτέρω εκτεθέντων, διαπιστώνεται ότι συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής των διατάξεων του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016 για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας οχημάτων για παρεμβάσεις πρόληψης και καταστολής δασικών πυρκαγιών και λοιπών συμβάντων φυσικών καταστροφών του Δήμου Αργοστολίου, προϋπολογισμού 849.612,90€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., κατόπιν διενεργηθέντος ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων του αρθ. 5 του ν. 4412/2016, στα πλαίσια του οποίου για εννέα (9) εκ των ένδεκα (11) τμημάτων, δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

17. Επισημαίνεται ότι, προϋπόθεση της προαναφερόμενης εκ του νόμου διαδικασίας, είναι να ενεργείται σε **χρονική εγγύτητα προς το χρόνο της ανοικτής διαδικασίας** η οποία απέβη άγωνα, υπό την έννοια ότι σε διαφορετική περίπτωση, ήτοι σημαντικής χρονικής απόστασης μεταξύ αυτών, κατά την οποία θα ήταν εφικτή η διενέργεια ανοικτής διαδικασίας, καταστρατηγείται έντονα η ρύθμιση του εν λόγω κανόνα, ως τρόπου επιλογής αναδόχου και αναιρείται ο εξαιρετικός χαρακτήρας της σχετικής διαδικασίας διαπραγμάτευσης.

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 Αργοστολίου**, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας οχημάτων για

παρεμβάσεις πρόληψης και καταστολής δασικών πυρκαγιών και λοιπών συμβάντων φυσικών καταστροφών, συνολικού προϋπολογισμού 849.612,90€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ως προς εννέα (9) εκ των ένδεκα (11) τμημάτων της με αριθ. πρωτ. 8584/27-03-2019 διακήρυξης, για τα οποία ο προηγηθείς ανοικτός διαγωνισμός απέβη άγονος, κατά τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' και με τον όρο της μη ουσιώδους τροποποίησης των όρων της διακήρυξης του διαγωνισμού που προηγήθηκε, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 13 Μαΐου 2020

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Αντιπρόεδρος

Αδάμ Καραγλάνης