



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΓΝΩΜΗ

Δ48/2020

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα, **την 3η Ιουλίου** του έτους δύο χιλιάδες είκοσι (2020) **ημέρα Παρασκευή** και ώρα 9.30 π.μ., επί της οδού Κεφαλληνίας 45, 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. 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

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

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν ο εισηγητής κ. Ταρασίδης (μέσω τηλεδιάσκεψης), η Αν. Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης, κ. Αικ. Θεοδωροπούλου, καθώς και ο Αν. Προϊστάμενος της Διεύθυνσης Ελέγχου, κ. Ευάγγελος Καραμανλής, οι οποίοι αποδεσμεύτηκαν πριν την έναρξη της διαδικασίας της ψηφοφορίας των μελών του Διοικητικού Συμβουλίου της Αρχής και τη λήψη της απόφασης.

Ερώτημα: Το αρ. πρωτ. 24606/ 05.06.2020 (αρ. πρωτ. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 2978/09.06.2020) αίτημα της Περιφερειακής Ενότητας Μεσσηνίας μετά του συνημμένου σε αυτό φακέλου, όπως συμπληρώθηκε με τα έγγραφα, τα οποία παρελήφθησαν από την Αρχή την 02.07.2020 (αριθ. πρωτ. εισερχομένου της Αρχής 3509/02.07.2020).

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011 και τις διατάξεις του άρθρου 32, παρ. 2, περ. α' του ν. 4412/2016, για τη σύναψη σύμβασης με αντικείμενο την «Παροχή υπηρεσιών καταπολέμησης του Δάκου Ελιάς, προϋπολογισμού 18.424,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. σε συνέχεια εν μέρει άγονου διαγωνισμού άνω των ορίων του αρθ. 5 του ν. 4412/16 συνολικού προϋπολογισμού 1.499.781,13€ χωρίς ΦΠΑ με τίτλο «Ανάδειξη εργασιών για τον από εδάφους ψεκάσμο ελαιοδένδρων στα πλαίσια του Προγράμματος Συλλογικής Καταπολέμησης του Δάκου της Ελιάς έτους 2020 της Περιφερειακής Ενότητας Μεσσηνίας», κατόπιν διενεργηθέντος ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων του αρθ. 5 του ν. 4412/2016, στα πλαίσια του οποίου για ένα (1) εκ των εκατόν πενήντα τριών (153) τμημάτων, ήτοι του ΤΚ Αμπελοφύτου (α/α ΣΤ 151), προϋπολογισθείσας αξίας 18.424,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

1. Με το αρ. πρωτ. 24606/ 05.06.2020 (αρ. πρωτ. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 2978/09.06.2020) αίτημα της Περιφερειακής Ενότητας Μεσσηνίας μετά του συνημμένου σε αυτό φακέλου, όπως συμπληρώθηκε με τα έγγραφα, τα οποία παρελήφθησαν από την Αρχή την 02.07.2020 (αριθ. πρωτ. εισερχομένου της Αρχής 3509/02.07.2020), ο ως άνω φορέας αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής και Αρχή) κατ' άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ' υποπερ. (δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την προσφυγή του σε διαδικασία διαπραγμάτευσης, κατά τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για την σύναψη σύμβασης με αντικείμενο την ανάδειξη εργασιών για τον από εδάφους ψεκάσμο ελαιοδένδρων στα πλαίσια του Προγράμματος Συλλογικής Καταπολέμησης του Δάκου της Ελιάς έτους 2020 στην περιοχή ευθύνης της Περιφερειακής Ενότητας Μεσσηνίας, συνολικού προϋπολογισμού 1.499.781,13€ χωρίς ΦΠΑ, κατόπιν διενεργηθέντος ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων του αρθ. 5 του ν. 4412/2016, στα πλαίσια του οποίου για ένα (1) εκ των εκατόν πενήντα τριών (153) τμημάτων, ήτοι του ΤΚ Αμπελοφύτου (α/α ΣΤ 151), προϋπολογισθείσας αξίας 18.424,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., δεν υπεβλήθη καμία προσφορά

I. Ιστορικό- πραγματικό πλαίσιο

2. Από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, εισηγήθηκε στην Οικονομική Επιτροπή

2.1 Με την με αρ. 198/07-02-2020 (ΑΔΑ: Ω7617Λ1-ΒΚΠ) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Πελοποννήσου, μετά την αριθμ. 7481/07-02-2020 εισήγηση του Τμήματος Προμηθειών ΠΕ ΜΕΣΣΗΝΙΑΣ που υπογράφηκε από τον Περιφερειάρχη Πελοποννήσου, εγκρίθηκαν οι όροι διακήρυξης όρων διακήρυξης για τη διενέργεια του ηλεκτρονικού ανοικτού άνω των ορίων διαγωνισμού για την «Ανάδειξη εργασιών για τον από εδάφους ψεκάσμο ελαιοδένδρων στα πλαίσια του Προγράμματος Συλλογικής Καταπολέμησης του Δάκου της Ελιάς έτους 2020 της Περιφερειακής Ενότητας Μεσσηνίας», προϋπολογισμού, 1.499.781,13€ χωρίς ΦΠΑ, ήτοι 1.694.752,68€ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ (13%).

2.2 Ακολούθως, με την με αρ. πρωτ. 8888/14-02-2020 διακήρυξη (ΑΔΑΜ 20PROC006301049 2020-02-17) η Περιφερειακή Ενότητα Μεσσηνίας προκήρυξε τη διενέργεια ηλεκτρονικού ανοικτού, άνω των ορίων του άρθρου 5 του ν. 4412/2016, διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχου για το έργο: «Ανάδειξη εργολάβων για τον από εδάφους ψεκασμό ελαιοδένδρων στα πλαίσια του Προγράμματος Συλλογικής Καταπολέμησης του Δάκου της Ελιάς έτους 2020 της Περιφερειακής Ενότητας Μεσσηνίας», με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, σε εκατόν πενήντα τρία (153) τμήματα συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 1.499.781,13€ χωρίς ΦΠΑ και 1.694.752,68€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. Οι πίνακες ανά δημοτική ή τοπική ενότητα με στοιχεία προϋπολογισθείσας δαπάνης και αριθμό ψεκαζόμενων ελ/δρων αναφέρονται αναλυτικά στο παράρτημα της διακήρυξης του διαγωνισμού.

2.3 Η διενέργεια του διαγωνισμού με χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr του συστήματος ορίστηκε με ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών την 17η Φεβρουαρίου 2020 και ώρα 19:00 μ.μ. και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών η 17η Μαρτίου 2020 και ώρα 23:59 μ.μ.. Τα τμήματα ομαδοποιήθηκαν ανά δημοτική ή τοπική ενότητα όπως περιγράφονται αναλυτικά σε εκατόν πενήντα τρία (153) συνολικά γραμμές-τμήματα στην αναλυτική διακήρυξη, στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) καθώς και στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.

2.4 Σύμφωνα με το προοίμιο της ως άνω διακήρυξης (εδάφιο 4) ορίστηκαν τα εξής:

« [...] 4. Η ανάδειξη του αναδόχου που αποτελεί αντικείμενο του διαγωνισμού υποδιαιρείται σε Τμήματα και παρέχεται η δυνατότητα στους διαγωνιζόμενους να υποβάλλουν προσφορά εφόσον το επιθυμούν για το σύνολο ή για ένα ή περισσότερα Τμήματα του Πίνακα 1 του Παραρτήματος Β. [...]»

2.5 Περαιτέρω σύμφωνα με το άρθρο 1.2 της αναλυτικής διακήρυξης (Αντικείμενο του διαγωνισμού) προβλέφθηκε ότι:

«2. Προσφορές υποβάλλονται για ένα ή περισσότερα ή και για όλα τα τμήματα.

Κριτήριο κατακύρωσης για κάθε τμήμα ξεχωριστά είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής. Συνεπώς, είναι δυνατόν να ανατεθούν σε ένα προσφέροντα περισσότερα του ενός ή και όλα τα τμήματα, εφόσον αυτός έχει υποβάλει για αυτά τα τμήματα την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής.

Οι προσφορές των οικονομικών φορέων δεν μπορούν να υπερβαίνουν τον Προϋπολογισμό της Αναθέτουσας Αρχής ανά τμήμα.»

2.6 Σύμφωνα με το προοίμιο της ως άνω διακήρυξης (εδάφιο 14) ορίστηκαν τα εξής:

« [...] 14. Η Αναθέτουσα Αρχή έχει το δικαίωμα προσφυγής στη διαδικασία του άρθρου 26 και 32 του Ν.4412/2016.»

2.7 Επιπλέον, σύμφωνα με το άρθρο 17.1.1 της αναλυτικής διακήρυξης (Εγγύηση συμμετοχής), η εγγυητική επιστολή συμμετοχής στο διαγωνισμό ορίστηκε σε ποσοστό ένα επί τοις εκατό (2%) της της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, χωρίς τον ΦΠΑ. Συγκεκριμένα ορίστηκε ότι: «1.1 Κάθε προσφορά συνοδεύεται υποχρεωτικά από εγγύηση συμμετοχής υπέρ του συμμετέχοντος για χρηματικό ποσό το οποίο αντιστοιχεί σε ποσοστό 2% της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης μη συμπεριλαμβανομένου του

ΦΠΑ, με ανάλογη στρογγυλοποίηση, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 72 του Ν.4412/2016. Σε περίπτωση υποβολής προσφοράς για ένα ή περισσότερα τμήματα της σύμβασης, το ύψος της εγγύησης συμμετοχής υπολογίζεται επί της εκτιμώμενης αξίας, εκτός ΦΠΑ, του /των προσφερόμενου/ων τμήματος/ων.»

Τέλος στο άρθρο 17.2.1 (Εγγύηση καλής εκτέλεσης) της διακήρυξης ορίσθηκε επίσης ότι η εγγυητική επιστολή καλής εκτέλεσης της σύμβασης θα αντιστοιχεί σε ποσοστό 5% επί της αξίας της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ.

2.8 Περίληψη των ουσιωδών όρων και στοιχείων της ως άνω διακήρυξης, απεστάλη ηλεκτρονικά προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε) στις 14.02.2019 και δημοσιεύτηκε στις 18.02.2019 με κωδικό 2020/S 034-080490. Επίσης, περίληψη της ανωτέρω προκήρυξης, δημοσιεύθηκε στον εθνικό τύπο, στις εφημερίδες «ΕΛΕΥΘΕΡΙΑ» και «ΘΑΡΡΟΣ» την 18.02.2020 και «ΕΛΕΥΘΕΡΙΑ της Δευτέρας» την 24.02.2019. Όπως προκύπτει από σχετική αναφορά στο σημείο I.1 της δημοσίευσης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) περιληπτική διακήρυξη του διαγωνισμού αναρτήθηκε στην ιστοσελίδα της Περιφέρειας Πελοποννήσου www.ppel.gov.gr στις 18.02.2019 με δυνατότητα ηλεκτρονικής διάθεσης των τευχών στους υποψηφίους. Η διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) με κωδικό ΑΔΑΜ 20PROC006301049 2020-02-17 (σε προγενέστερο δηλαδή χρόνο και συγκεκριμένα μία (1) ημέρα πριν τη δημοσίευση του διαγωνισμού στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε)) όπως και η σχετική περίληψη της με κωδικό ΑΔΑΜ 20PROC006300944 2020-02-17 και ο διαγωνισμός πραγματοποιήθηκε με χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ), μέσω της διαδικτυακής πύλης του συστήματος (κωδικός ανάρτησης: Διαγωνισμός 86081/17.02.2020) (σε προγενέστερο δηλαδή χρόνο και συγκεκριμένα μία (1) ημέρα πριν τη δημοσίευση του διαγωνισμού στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε)). Ως ημερομηνία έναρξης παραλαβής των προσφορών ορίστηκε η 17-02-2020 και ως ημερομηνία λήξης η 17-03-2020.

2.9 Η Οικονομική Επιτροπή της Περιφέρειας Πελοποννήσου, με την με αρ. 539/24-04-2020 απόφασή της (ΑΔΑ: Ψ1ΧΥ7Λ1-ΤΧΡ) ενέκρινε:

«[...] Α) Το από 10-4-2020 πρακτικό αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών προσφορών και

Β) Το από 16-4-2020 πρακτικό αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών προσωρινών αναδόχων του Ηλεκτρονικού ανοικτού άνω των ορίων διαγωνισμού για την «Ανάδειξη εργολάβων για τον από εδάφους ψεκάσμο ελαιοδένδρων στα πλαίσια του Προγράμματος Συλλογικής Καταπολέμησης του Δάκου της Ελιάς έτους 2020 της Περιφερειακής Ενότητας Μεσσηνίας», όπου η Αρμόδια Επιτροπή γνωμοδότησε μεταξύ άλλων ως εξής:

«[...Γ] Για το, ΤΚ Αμπελοφύτου, για την οποία δεν υπήρξε καμία προσφορά, η επιτροπή εισηγείται να ακολουθηθεί η διαδικασία της διαπραγμάτευσης σύμφωνα με το προοίμιο της διακήρυξης εδάφιο 14 και το ν. 4412/2016.»

Σημειώνεται ότι η ως άνω απόφαση κοινοποιήθηκε σε όλους τους συμμετέχοντες μέσω ΕΣΗΔΗΣ, στο οποίο αναρτήθηκε την 30.04.2020.

2.10 Σημειώνεται ότι όπως προαναφέρθηκε, ο διαγωνισμός αποτελείτο από εκατόν πενήντα τρία (153) τμήματα, ήταν δυνατή η υποβολή προσφοράς για ένα, περισσότερα ή όλα τα τμήματα του διαγωνισμού. Συνολικά υποβλήθηκαν τριάντα πέντε (35) προσφορές, εκ των οποίων οι τριάντα τέσσερις (34) πληρούσαν τους όρους της διακήρυξης. Συγκεκριμένα, μία εκ των ανωτέρω τριάντα πέντε προσφορών απορρίφθηκε κατά το στάδιο της αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών καθώς δεν είχε υποβληθεί φυσικός φάκελος προσφοράς. Επισημαίνεται, ότι μετά και την αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών προέκυψαν συνολικά τριάντα τρεις (33) προσωρινοί ανάδοχοι που κάλυψαν όλα τα τμήματα του διαγωνισμού εκτός από το TK Αμπελοφύτου (α/α ΣΤ 151), προϋπολογισθείσας αξίας 18.424,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για το οποίο δεν υπεβλήθη καμία προσφορά και αφορά στο εξεταζόμενο αίτημα.

2.11 Κατά της ανωτέρω απόφασης 539/24-04-2020 της Οικονομικής Επιτροπής κατατέθηκε στις 30-4-2020 προδικαστική προσφυγή στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΣΗΣ με α/α συστήματος 86091, η οποία και αφορούσε τα κατωτέρω τμήματα.

TK Αβίας (Τμήμα 1)

TK Δολών (Τμήμα 2)

TK Κάμπου (Τμήμα 3)

TK Σταυροπηγίου (Τμήμα 4)

TK Σωτηριανικών (Τμήμα 5)

TK Βέργας (Τμήμα 26)

TK Μικράς Μαντινείας (Τμήμα 28)

Κατά τον ισχυρισμό του προσφεύγοντα, η προσφορά της προσωρινής αναδόχου δεν κάλυπτε τις προϋποθέσεις και τους όρους του διαγωνισμού για τους λόγους που αναφέρονται στην υποβληθείσα προδικαστική προσφυγή.

Η αναθέτουσα αρχή με το συμπληρωματικό έγγραφο (αρ. πρωτ. 24609/05-06-2020) στην Αρχή αναφέρει μεταξύ άλλων ότι «προέβη σε όλες τις προβλεπόμενες από τις διατάξεις του 4412/2016 και πδ. 39/2017 κοινοποιήσεις και ενέργειες σχετικά με την υποβληθείσα προδικαστική προσφυγή.»

2.12 Επί της κατατεθείσας προδικαστικής προσφυγής εκδόθηκε η αριθμ. 676/2020 απόφαση της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών η οποία δέχεται εν μέρει την προδικαστική προσφυγή και τη σχετιζόμενη με αυτή παρέμβαση. Ειδικότερα γίνεται αποδεκτή η προσφυγή για το τμήμα 2 (TK Δολών) και απορρίπτεται για τα υπόλοιπα τμήματα (1,3,4,5,26,28).

2.13 Σε εφαρμογή της ανωτέρω απόφασης της ΑΕΠΠ, εκδόθηκε η αριθμ. 776/22-06-2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής με την οποία μεταξύ άλλων ακυρώθηκε η αριθμ. 539/2020 απόφαση κατά το μέρος που είχε κάνει αποδεκτή την προσφορά της προσωρινής αναδόχου για την TK Δολών. Για το ανωτέρω τμήμα (Τμήμα 2-TK Δολών) κρίθηκε ως προσωρινός ανάδοχος ο επόμενος οικονομικός φορέας με τη χαμηλότερη τιμή.

Αναλυτικότερα η Οικονομική Επιτροπή της Περιφέρειας Πελοποννήσου, με την με αρ. 776/22-06-2020 απόφασή της (ΑΔΑ: Ψ7Ρ17Λ1-ΔΦΟ) αποφάσισε:

«[...] Την έγκριση στο σύνολό του, του από 19/6/2020 πρακτικού της Επιτροπής διενέργειας – αξιολόγησης προσφορών του διαγωνισμού για την «Ανάδειξη εργολάβων για τον από εδάφους

ψεκασμό ελαιόδένδρων στα πλαίσια του Προγράμματος Συλλογικής Καταπολέμησης του Δάκου της Ελιάς έτους 2020 της Περιφερειακής Ενότητας Μεσσηνίας». Ήτοι

Α) Σε εφαρμογή της αριθμ. 676/2020 απόφαση της Α.Ε.Π.Π. και του άρθρου 367 του Ν. 4412/2016, την ακύρωση της 539/24-4-2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής και την τροποποίησή της κατά το μέρος που είχε κάνει αποδεκτή την προσφορά της [...] για την ΤΚ Δολών. Για την ΤΚ Δολών να κριθεί προσωρινός ανάδοχος ο επόμενος υποψήφιος [...] με τιμή κατακύρωσης ανά ψεκαζόμενο ελαιόδεντρο 0,063€.

Β) Σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο από 19/6/2020 πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού, την ακύρωση της 539/24-4-2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής και την τροποποίησή της κατά το μέρος που είχε κάνει αποδεκτή την προσφορά της [...] για την ΤΚ Εξωχωρίου-Προαστίου και την προσφορά του [...] για την ΤΚ Αριοχωρίου-Ασπροπουλιάς .

Για την ΤΚ Εξωχωρίου-Προαστίου να κριθεί προσωρινός ανάδοχος ο επόμενος υποψήφιος [...] με τιμή κατακύρωσης ανά ψεκαζόμενο ελαιόδεντρο 0,068€.

Για την ΤΚ Αριοχωρίου-Ασπροπουλιάς να κριθεί προσωρινός ανάδοχος ο επόμενος υποψήφιος [...] με τιμή κατακύρωσης ανά ψεκαζόμενο ελαιόδεντρο 0,06€.[...]

Γ) Την τροποποίηση του πίνακα προσωρινών αναδόχων του εδαφίου Α της αριθμ. 539/24-4-2020 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής ως κατωτέρω: [...]

Δ) Κατά τα λοιπά ισχύουν τα όσα αναφέρονται στην αριθμ. 539/24-4-2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής Περιφέρειας Πελοποννήσου.»

2.14 Τέλος, η αναθέτουσα αρχή, με το με αρ. πρωτ. 30592/02-07-2020 συμπληρωματικό έγγραφό της, που απεστάλη στην Αρχή στις 02.07.2020 καθώς και την αριθμ. 676/2020 απόφαση της Α.Ε.Ε.Π. που εξεδόθη στις 05.05.2020 και την ακολούθως εκδοθείσα αριθμ. 776/ 22.06.2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής (ΑΔΑ: Ψ7Ρ17Λ1-ΔΦΟ), η Περιφέρεια Πελοποννήσου παραθέτει και βεβαιώνει τα εξής:

«Στην υπηρεσία μας βρίσκεται σε εξέλιξη ηλεκτρονικός ανοικτός άνω των ορίων διαγωνισμός για την «Ανάδειξη εργολάβων για τον από εδάφους ψεκασμό ελαιόδένδρων στα πλαίσια του Προγράμματος Συλλογικής Καταπολέμησης του Δάκου της Ελιάς έτους 2020 της Περιφερειακής Ενότητας Μεσσηνίας» και με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής.

Ο διαγωνισμός αποτελείται από εκατόν πενήντα τρία (153) τμήματα και είναι δυνατή η υποβολή προσφοράς για ένα, περισσότερα ή όλα τα τμήματα του διαγωνισμού.

Συνολικά υποβλήθηκαν τριάντα πέντε (35) προσφορές, εκ των οποίων οι τριάντα τέσσερις (34) πληρούσαν τους όρους της διακήρυξης. Συγκεκριμένα, μία εκ των ανωτέρω τριάντα πέντε προσφορών, η οποία αφορούσε το τμήμα 123, απορρίφθηκε κατά το στάδιο της αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών καθώς δεν είχε υποβληθεί φυσικός φάκελος προσφοράς. Επισημαίνεται, ότι μετά και την αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών προέκυψαν συνολικά τριάντα τρεις (33) προσωρινοί ανάδοχοι για το σύνολο των τμημάτων του διαγωνισμού, με εξαίρεση το τμήμα 151 (ΤΚ Αμπελόφυτου).

Με την αριθμ.539/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής Περιφέρειας Πελοποννήσου εγκρίθηκαν τα πρακτικά «δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικής προσφοράς» και «οικονομικών προσφορών» της επιτροπής αξιολόγησης του διαγωνισμού. Η ανωτέρω απόφαση κοινοποιήθηκε στους συμμετέχοντες μέσω της «Επικοινωνίας» του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ.

Κατά της ανωτέρω απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής κατατέθηκε στις 30-4-2020 προδικαστική προσφυγή στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΣΗΣ με α/α συστήματος 86091, η οποία και αφορούσε τα κατωτέρω τμήματα.

TK Αβίας (Τμήμα 1)

TK Δολών (Τμήμα 2)

TK Κάμπου (Τμήμα 3)

TK Σταυροπηγίου (Τμήμα 4)

TK Σωτηριανίκων (Τμήμα 5)

TK Βέργας (Τμήμα 26)

TK Μικράς Μαντινείας (Τμήμα 28)

Κατά τον ισχυρισμό του προσφεύγοντα, η προσφορά της προσωρινής αναδόχου δεν κάλυπτε τις προϋποθέσεις και τους όρους του διαγωνισμού για τους λόγους που αναφέρονται στην υποβληθείσα προδικαστική προσφυγή.

Η υπηρεσία μας προέβη σε όλες τις προβλεπόμενες από τις διατάξεις του 4412/2016 και πδ. 39/2017 κοινοποιήσεις και ενέργειες σχετικά με την υποβληθείσα προδικαστική προσφυγή.

Επί της κατατεθείσας προδικαστικής προσφυγής εκδόθηκε η αριθμ. 676/2020 απόφαση της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών η οποία δέχεται εν μέρει την προδικαστική προσφυγή και τη σχετιζόμενη με αυτή παρέμβαση. Ειδικότερα γίνεται αποδεκτή η προσφυγή για το τμήμα 2 (TK Δολών) και απορρίπτεται για τα υπόλοιπα τμήματα (1,3,4,5,26,28). Σε εφαρμογή της ανωτέρω απόφασης της ΑΕΠΠ, εκδόθηκε η αριθμ. 776/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής με την οποία ακυρώθηκε η αριθμ. 539/2020 απόφαση κατά το μέρος που είχε κάνει αποδεκτή την προσφορά της προσωρινής αναδόχου για την TK Δολών. Για το ανωτέρω τμήμα (Τμήμα 2-TK Δολών) κρίθηκε ως προσωρινός ανάδοχος ο επόμενος οικονομικός φορέας με τη χαμηλότερη τιμή.

Επιπροσθέτως, σας γνωρίζουμε ότι δεν εκδόθηκε απόφαση από την Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών περί αναστολής εκτέλεσης-προσωρινά μέτρα της διαγωνιστικής διαδικασίας. Συνεπώς, λαμβάνοντας υπόψη αφενός ότι δεν εκδόθηκε πράξη αναστολής του διαγωνισμού και αφετέρου ότι η άσκηση προσφυγής δεν κωλύει την πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας (άρθρο 364 Ν. 4412/2016), η υπηρεσία μας προέβη στην συνέχιση του διαγωνισμού .

Εν κατακλείδι, σας βεβαιώνουμε ότι δεν έχει ασκηθεί προδικαστική προσφυγή ή άλλα ένδικα μέσα μέσα/βοηθήματα κατά οποιουδήποτε άλλου τμήματος (συμπεριλαμβανομένου και του τμήματος 151-TK Αμπελόφυτου) ή κατά της διακήρυξης του διαγωνισμού.»

2.15 Κατόπιν των ανωτέρω, η ΠΕ Μεσσηνίας με το υπ' αρ. πρωτ. 24606/ 05.06.2020 (αρ. πρωτ. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 2978/09.06.2020) αίτημα της Περιφερειακής Ενότητας Μεσσηνίας μετά του συνημμένου σε αυτό φακέλου, όπως συμπληρώθηκε με τα έγγραφα, τα οποία παρελήφθησαν από την Αρχή την 02.07.2020 (αριθ. πρωτ. εισερχομένου της Αρχής 3509/02.07.2020), 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 για την σύναψη σύμβασης με αντικείμενο την ανάδειξη εργολάβων για τον από εδάφους ψεκάσμο ελαιοδέντρων στα πλαίσια του Προγράμματος Συλλογικής Καταπολέμησης του Δάκου της Ελιάς έτους 2020 στην περιοχή ευθύνης της Περιφερειακής Ενότητας Μεσσηνίας, προϋπολογισμού 18.424,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., κατόπιν διενεργηθέντος ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων του αρθ. 5 του ν. 4412/2016, κατά τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016 για ένα (1) εκ των εκατόν πενήντα τριών (153) τμημάτων, ήτοι του ΤΚ Αμπελοφύτου (α/α ΣΤ 151), για το οποίο δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

I. Νομικό πλαίσιο

3. Το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του ν.4013/2011, όπως ισχύει, ορίζει τα ακόλουθα:

«δδ) Οι αποφάσεις των 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 emπίπτουν, 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 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».

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. Η διάταξη του άρθρου 5 του ν. 4412/2016 “Κατώτατα όρια (άρθρο 4 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και Κανονισμός (ΕΕ) 2015/2170)”» ορίζει:

«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'».

7. Το άρθρο 6 (“Μέθοδοι υπολογισμού της εκτιμώμενης αξίας των συμβάσεων (άρθρο 5 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)”) παρ. 1, 3 και 4 του ίδιου νόμου ορίζει τα παρακάτω:

“1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς ΦΠΑ, όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος προαίρεσης ή τυχόν παρατάσεων της σύμβασης, όπως ορίζουν ρητά τα έγγραφα της σύμβασης.[...]

3. Η επιλογή της χρησιμοποιούμενης μεθόδου για τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης δεν γίνεται με σκοπό την αποφυγή της εφαρμογής οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου. Η σύμβαση δεν κατατέμενεται κατά τρόπο ώστε να αποφεύγεται η εφαρμογή οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου, εκτός αν αυτό δικαιολογείται από αντικειμενικούς λόγους.

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

9. Όταν ένα σχέδιο αγοράς για την απόκτηση ομοιογενών αγαθών μπορεί να οδηγήσει σε ανάθεση συμβάσεων υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων, λαμβάνεται υπόψη κατά την εφαρμογή του άρθρου 5 περιπτώσεις β' και γ' η συνολική εκτιμώμενη αξία όλων αυτών των τμημάτων. Όταν η συνολική αξία των

τμημάτων ισούται ή υπερβαίνει το κατώτατο όριο που προβλέπεται στο άρθρο 5, το παρόν Βιβλίο εφαρμόζεται στην ανάθεση κάθε τμήματος»

8. 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. [...]. 3. 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 ορίσουν ελάχιστη προθεσμία που δεν είναι μικρότερη των 15 ημερών από την ημερομηνία αποστολής της προκήρυξης της σύμβασης. 4. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να συντμήσει 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. [...]”.

9. 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 ουσιαστικά 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[...]»

10. Στη διάταξη του άρθρου 63 “Προκηρύξεις σύμβασης” του ίδιου νόμου (άρθρο 49 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) ορίζονται τα εξής:

“Οι προκηρύξεις σύμβασης χρησιμοποιούνται ως μέσο προκήρυξης του διαγωνισμού για όλες τις διαδικασίες, με την επιφύλαξη του δεύτερου εδαφίου της [παρ. 5 του άρθρου 26](#) και του [άρθρου 32](#). Οι προκηρύξεις σύμβασης περιέχουν τις πληροφορίες που προβλέπονται στο [Μέρος Γ' του Παραρτήματος V του Προσαρτήματος Α'](#) και δημοσιεύονται, σύμφωνα με το [άρθρο 65](#). Το παρόν άρθρο δεν εφαρμόζεται στις δημόσιες συμβάσεις κάτω των ορίων.”

11. Το άρθρο 66 παρ. 3, 4 & 5 του ν. 4412/2016 ορίζουν ότι:

«3. Οι προκηρύξεις και οι γνωστοποιήσεις που αναφέρονται στα άρθρα 62, 63 και 64, καθώς και οι πληροφορίες που περιέχονται σε αυτές δεν δημοσιεύονται σε εθνικό επίπεδο πριν από την ημερομηνία δημοσίευσης, σύμφωνα με το άρθρο 65. Ωστόσο, η δημοσίευση μπορεί να πραγματοποιείται σε κάθε περίπτωση σε εθνικό επίπεδο, όταν οι αναθέτουσες αρχές δεν έχουν ενημερωθεί σχετικά με τη δημοσίευση εντός 48 ωρών από τη βεβαίωση παραλαβής της προκήρυξης/ γνωστοποίησης, σύμφωνα με το άρθρο 65.

4. Οι προκηρύξεις και οι γνωστοποιήσεις που δημοσιεύονται σε εθνικό επίπεδο δεν περιλαμβάνουν πληροφορίες άλλες από εκείνες που περιέχονται στις προκηρύξεις και γνωστοποιήσεις που αποστέλλονται στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ένωσης ή δημοσιεύονται στο «προφίλ αγοραστή» αλλά αναφέρουν την ημερομηνία αποστολής της προκήρυξης/γνωστοποίησης που εστάλη στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ένωσης ή της δημοσίευσης στο «προφίλ αγοραστή»

5. Οι προκαταρκτικές προκηρύξεις δεν δημοσιεύονται στο «προφίλ αγοραστή» πριν από την αποστολή στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ένωσης της προκήρυξης/ γνωστοποίησης με την οποία ανακοινώνεται η δημοσίευσή τους υπό τη μορφή αυτή. Επίσης αναφέρουν την ημερομηνία αυτής της αποστολής.»

III. Νομική Εκτίμηση

12. Το υπό εξέταση αίτημα της Περιφερειακής Ενότητας Μεσσηνίας, αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών με την έννοια της διάταξης του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 9 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, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 18.424,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., η οποία αφορά άγονο τμήμα προηγθέντος ανοιχτού διαγωνισμού άνω των ορίων προϋπολογισθείσας αξίας 1.499.781,13€ χωρίς 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.

13. Συναφώς επισημαίνεται ότι η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ και ήδη άρθρα 26 και 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007 και ήδη άρθρα 26 και 32 του Ν. 4412/2016). Περαιτέρω επισημαίνεται ότι οι εν λόγω διατάξεις, στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από την βασική ρύθμιση, ήτοι από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αρχής της διαφάνειας, του ελεύθερου ανταγωνισμού, της αποφυγής των διακρίσεων και της ίσης μεταχείρισης στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συσταλτικής ερμηνείας. Συγκεκριμένα, προκειμένου η οδηγία 2014/24/ΕΚ να μην απωλέσει την πρακτική αποτελεσματικότητά της, τα κράτη μέλη και οι αναθέτουσες αρχές τους δεν επιτρέπεται να προβλέπουν περιπτώσεις προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση που δεν προβλέπονται από την εν λόγω οδηγία ή να συνοδεύουν τις ρητώς προβλεπόμενες από την οδηγία αυτή περιπτώσεις με νέους όρους που έχουν ως αποτέλεσμα να

καθιστούν ευκολότερη την προσφυγή στην εν λόγω διαδικασία (βλ. ΔΕΕ, αποφάσεις της 18ης Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28ης Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13ης Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).

14. Η εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α του ν.4412/2016 της οποίας γίνεται ρητά επίκληση από τον αιτούντα φορέα και στη βάση της οποίας οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης προϋποθέτει:

α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία,

β) να μην έχει υποβληθεί κατά την ανωτέρω νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, καμία προσφορά ή αίτηση συμμετοχής είτε καμία από τις υποβληθείσες προσφορές ή αιτήσεις συμμετοχής να μην κρίνεται κατάλληλη και

γ) να μην τροποποιούνται ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση. Επιπλέον, προϋποθέτει ότι σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση προς αυτήν, σχετικής εκθέσεως.

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 προηγθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία (ΕΑΑΔΗΣΥ-Αποφ. 121, 153, 346, 409, 498, 499/2013 και 5, 26, 44, 65, 79/2014, ΕΣ-Πράξη 215/2012-Ζ' Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

15. Εν προκειμένω, από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, προκύπτουν τα ακόλουθα:

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

Η Περιφερειακή Ενότητα Μεσσηνίας με την με αρ. πρωτ. 8888/14-02-2020 διακήρυξη διενήργησε δημόσιο ανοικτό διαγωνισμό άνω των ορίων για την ανάδειξη αναδόχου για το έργο «Ανάδειξη εργολάβων για τον από εδάφους ψεκάσμο ελαιοδένδρων στα πλαίσια του Προγράμματος Συλλογικής Καταπολέμησης του Δάκου της Ελιάς έτους 2020 της Περιφερειακής Ενότητας Μεσσηνίας», συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης , 1.499.781,13€ χωρίς ΦΠΑ, ήτοι 1.694.752,68€ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ (13%), σε εκατόν πενήντα τρία (153) τμήματα, στα πλαίσια του οποίου για ένα (1) , ήτοι του ΤΚ Αμπελοφύτου (α/α ΣΤ 151), δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

Εν προκειμένω, η εν λόγω Διακήρυξη, για την οποία τηρήθηκαν καταρχήν οι απαιτούμενες διατυπώσεις δημοσιότητας, δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή στο διαγωνισμό κι ως εκ τούτου θα συνέχονταν με το άγνοο του διαγωνισμού. Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή, με το με αρ. πρωτ. 30592/02-07-2020 έγγραφό της βεβαιώνει ότι “[...]δεν έχει ασκηθεί προδικαστική προσφυγή ή άλλα ένδικα μέσα μέσα/βοηθήματα κατά οποιουδήποτε άλλου τμήματος

(συμπεριλαμβανομένου και του τμήματος 151- ΤΚ Αμπελόφυτου) ή κατά της διακήρυξης του διαγωνισμού». (βλ.ως άνω υπό παρ. 2.14, Ιστορικό).

Ωστόσο, για τη βελτίωση των διαδικασιών ανάθεσης, επισημαίνονται τα ακόλουθα:

Η διακήρυξη αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ (κωδικός ανάρτησης: Διαγωνισμός 86081/17.02.2020) στις 17.02.2020 και καταχωρήθηκε την ίδια ημερομηνία στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) με κωδικό ΑΔΑΜ 20PROC006301049 2020-02-17, σε προγενέστερο δηλαδή χρόνο και συγκεκριμένα μία (1) ημέρα πριν τη δημοσίευση του διαγωνισμού στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε) (βλ. άρθρο 66 παρ. 3 του ν. 4412/2016) (βλ. ανωτέρω, Ιστορικό, υπό 2.8).

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

Σύμφωνα με την αρ. 539/24-04-2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Πελοποννήσου εγκρίθηκε να ακολουθηθεί η διαδικασία της διαπραγμάτευσης σύμφωνα με το προοίμιο της διακήρυξης εδάφιο 14 και το ν. 4412/2016 για το τμήμα ΤΚ Αμπελοφύτου, για την οποία δεν υπήρξε καμία προσφορά, που αφορά το εξεταζόμενο αίτημα της αναθέτουσας αρχής (βλ. ανωτέρω, Ιστορικό, υπό 2.9 και 2.10).

γ) Ως προς την προϋπόθεση της μη ουσιώδους τροποποίησης των αρχικών όρων της σύμβασης:

Στο υποβληθέν σχέδιο απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Πελοποννήσου ρητώς προβλέπεται η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων του προηγηθέντος ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού.

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

Την αποδοχή του αιτήματος Περιφερειακής Ενότητας Μεσσηνίας και την παροχή σύμφωνης γνώμης σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 4412/2016, άρθρο 32, παρ. 2, περ. α', για την σύναψη σύμβασης με αντικείμενο την ανάδειξη εργολάβων για τον από εδάφους ψεκασμό ελαιοδέντρων στα πλαίσια του Προγράμματος Συλλογικής Καταπολέμησης του Δάκου της Ελιάς έτους 2020 στην περιοχή ευθύνης της Περιφερειακής Ενότητας Μεσσηνίας, για ένα (1) εκ των εκατόν πενήντα τριών (153) τμημάτων του σχετικού διενεργηθέντος ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων του αρθ. 5 του ν. 4412/2016, ήτοι του ΤΚ Αμπελοφύτου (α/α ΣΤ 151), προϋπολογισθείσας αξίας 18.424,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.,

για το οποίο δεν υπεβλήθη καμία προσφορά, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσόμενων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 3 Ιουλίου 2020

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Αντιπρόεδρος

Αδάμ Καραγλάνης