



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΓΝΩΜΗ

Δ70/2020

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

Στην Αθήνα σήμερα, την 2α Σεπτεμβρίου του έτους δύο χιλιάδες είκοσι (2020), ημέρα Τετάρτη και ώρα 10:30 π.μ. και επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και Κομνά Τράκα, όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ σε συνεδρίαση μετά από σχετική πρόσκληση του Προέδρου της, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα μέλη της Αρχής.

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

- 1. Πρόεδρος** : Γεώργιος Καταπόδης
- 2. Αντιπρόεδρος** : Αδάμ Καραγλάνης
- 3. Μέλη** : Δημήτριος Λουρίκας (μέσω τηλεδιάσκεψης)
: Δημήτριος Σταθακόπουλος (μέσω τηλεδιάσκεψης)
: Μαρία Στυλιανίδου
: Ερωφίλη Χριστοβασίλη
: Κωνσταντίνος Βαρδακαστάνης

Γραμματέας: Αικατερίνη Αλτιπαρμάκη, Δ.Ε. Διοικητικών Γραμματέων

Εισηγήτρια: Όλγα Αβαδέλου, Φαρμακοποιός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν η εισηγήτρια Όλγα Αβαδέλου καθώς και η Αν. Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης Αικατερίνη Θεοδωροπούλου, οι οποίες αποχώρησαν πριν από την έναρξη της διαδικασίας της ψηφοφορίας των μελών του Συμβουλίου της Αρχής και τη λήψη της απόφασης.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού κατά τη διάταξη του άρθρου 32, παρ. 2 περ α του ν. 4412/2016 για την ανάθεση σύμβασης του Τμήματος 6 «*Προμήθεια και τοποθέτηση ελαστικών*» προϋπολογισμού 66.129,03€ (μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ) για την κάλυψη των αναγκών των οχημάτων του Δήμου Θερμαϊκού σε συνέχεια εν μέρει άγονου ανοικτού άνω των ορίων ηλεκτρονικού διαγωνισμού με τίτλο «*Υπηρεσίες επισκευής και συντήρησης οχημάτων του Δήμου Θερμαϊκού για δύο έτη*», συνολικού προϋπολογισμού 1.015.48,03€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (1.259.206,40€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ).

Με το από 24-7-2020 αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή), που παρελήφθη στις 28.07.2020 (αρ. Πρωτ. Εισερχ. 4079), όπως αυτό συμπληρώθηκε με το υπ. αριθ. 4391/14-08-2020 έγγραφο του, ο Δήμος Θερμαϊκού 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 διαγωνισμού, κατά τη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας και τοποθέτησης ελαστικών, προϋπολογισμού 66.129,03€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ για τη κάλυψη των αναγκών του, σε συνέχεια εν μέρει άγονου ανοικτού άνω των ορίων ηλεκτρονικού διαγωνισμού, συνολικού προϋπολογισμού 1.015.48,03€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

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. αρ. πρωτ. 119/6964/29-04-2020 Διακήρυξη (ΑΔΑΜ 20PROC006648161/ 2020-05-04) προκηρύχθηκε διεθνής ηλεκτρονικός μειοδοτικός διαγωνισμός, άνω των ορίων, συνολικού προϋπολογισμού 1.015.48,03€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, (1.259.206,40€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ) για προμήθεια με τίτλο: «*Υπηρεσίες επισκευής και συντήρησης οχημάτων του Δήμου Θερμαϊκού για δύο έτη*», με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή) ανά τμήμα προμήθειας.

1.2. Ειδικότερα, σύμφωνα με το άρθρο 1.3 «*Συνοπτική περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης*» της εν λόγω διακήρυξης ορίζονταν τα εξής:

«Αντικείμενο της σύμβασης είναι οι εργασίες επισκευής και συντήρησης σε εξωτερικά συνεργεία, συμπεριλαμβανομένων των απαραίτητων ανταλλακτικών, όλων των οχημάτων, ήτοι φορτηγών, απορριμματοφόρων, επιβατικών, λεωφορείων και Μηχανημάτων Έργου του Δήμου Θερμαϊκού και η προμήθεια και τοποθέτηση καινούριων ελαστικών επισώτρων σ' αυτά, για εργασίες που τυχόν θα προκύψουν κατά τα δύο έτη από την υπογραφή των συμβάσεων, όπως περιγράφονται αναλυτικότερα στα τεύχη της υπ' αριθμ. 14/2019 Μελέτης της Διεύθυνσης Καθαριότητας και Ανακύκλωσης.»

Η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται στα κάτωθι τμήματα/ομάδες:

ΤΜΗΜΑ 1: «Επισκευή και συντήρηση Απορριμματοφόρων και Τρακτόρων (πλαϊσίων, υπερκατασκευών, αμαξωμάτων, κινητήρα, κιβωτίου ταχυτήτων, διαφορικού, συστημάτων τροφοδοσίας, εξαγωγής καυσαερίων, διεύθυνσης, πέδησης, μετάδοσης

κίνησης, ανάρτησης, ψύξης, λίπανσης, ηλεκτρικών συστημάτων, οργάνων, συσκευών κλπ)», εκτιμώμενης καθ. αξίας 402.000,00€ πλέον ΦΠΑ 24% 96.480,00€, τελικό σύνολο 498.480,00 €.

ΤΜΗΜΑ 2: «Επισκευή και συντήρηση Φορτηγών >3,5 tn (πλαισίων, υπερκατασκευών, αμαξωμάτων, κινητήρα, κιβωτίου ταχυτήτων, διαφορικού, συστημάτων τροφοδοσίας, εξαγωγής καυσαερίων, διεύθυνσης, πέδησης, μετάδοσης κίνησης, ανάρτησης, ψύξης, λίπανσης, ηλεκτρικών συστημάτων, οργάνων, συσκευών κλπ)», εκτιμώμενης καθ. αξίας 152.000,00€ πλέον ΦΠΑ 24% 36.480,00€, τελικό σύνολο 188.480,00 €.

ΤΜΗΜΑ 3: «Επισκευή και συντήρηση Επιβατικών και Φορτηγών < 3,5 tn (πλαισίων, αμαξωμάτων, κινητήρα, κιβωτίου ταχυτήτων, διαφορικού, συστημάτων τροφοδοσίας, εξαγωγής καυσαερίων, διεύθυνσης, πέδησης, μετάδοσης κίνησης, ανάρτησης, ψύξης, λίπανσης, ηλεκτρικών συστημάτων, οργάνων, συσκευών κλπ)», εκτιμώμενης καθ. αξίας 86.800,00€ πλέον ΦΠΑ 24% 20.832,00€, τελικό σύνολο 107.632,00 €.

ΤΜΗΜΑ 4: «Επισκευή και συντήρηση Μηχανημάτων Έργου», εκτιμώμενης καθ. αξίας 241.800,00€ πλέον ΦΠΑ 24% 58.032,00€, τελικό ποσό 299.832,00 €.

ΤΜΗΜΑ 5: «Επισκευή και συντήρηση Λεωφορείων», εκτιμώμενης αξίας 66.760,00€ πλέον ΦΠΑ 24% 16.022,40€, τελικό σύνολο 82.782,40 €

ΤΜΗΜΑ 6: «Προμήθεια και τοποθέτηση ελαστικών επισώτρων (περιλαμβάνει την προμήθεια και τις εργασίες αντικατάστασης και τοποθέτησης ελαστικών επισώτρων όλων των οχημάτων)», εκτιμώμενης καθ. αξίας 66.129,03€ πλέον ΦΠΑ 24% 15.870,97€, τελικό σύνολο 82.000,00 €.

Αναλυτικά τα τμήματα της προμήθειας περιγράφονται ως ακολούθως :

A/A ΟΜΑΔΑΣ	Περιγραφή	Οικονομικές Διοικητικές Υπηρεσίες (€)	Υπηρεσίες Καθαριότητας και Ηλεκτρο- φωτισμού (€)	Υπηρεσία Τεχνικών Έργων (€)	Υπηρεσία Πρασίνου (€)	Σύνολο (€)	Φ.Π.Α. 24% (€)	Τελικό σύνολο (€)
		02.10.6263.1000 02.10.6671.0001	02.20.6263.0001 02.20.6263.1000 02.20.6264.1000 02.20.6671.0001	02.30.6263.1000 02.30.6264.1000 02.30.6671.0001	02.35.6263 02.35.6671.0001			
1	Επισκευή και συντήρηση Απορριμματοφόρων και Τρακτόρων		402.000,00			402.000,00	96.480,00	498.480,00
2	Επισκευή και συντήρηση Φορτηγών > 3,5 tn		82.000,00	70.000,00		152.000,00	36.480,00	188.480,00
3	Επισκευή και συντήρηση Επιβατικών και Φορτηγών < 3,5 tn	30.000,00	30.800,00	18.000,00	8.000,00	86.800,00	20.832,00	107.632,00

4	Επισκευή και συντήρηση Μηχανημάτων Έργου		112.800,00	129.000,00		241.800,00	58.032,00	299.832,00
5	Επισκευή και συντήρηση Λεωφορείων	66.760,00				66.760,00	16.022,40	82.782,40
6	Προμήθεια και τοποθέτηση ελαστικών	8.064,52	40.322,58	16.129,03	1.612,90	66.129,03	15.870,97	82.000,00
	ΣΥΝΟΛΑ ΑΝΕΥ Φ.Π.Α.	104.824,52	667.922,58	233.129,03	9.612,90	1.015.489,03	243.717,37	1.259.206,40
	Φ.Π.Α. 24%	25.157,88	160.301,42	55.950,97	2.307,10	243.717,37		
	ΣΥΝΟΛΑ ΜΕ Φ.Π.Α.	129.982,40	828.224,00	289.080,00	11.920,00	1.259.206,40		

[...] Προσφορές υποβάλλονται για μία (1) ή για περισσότερες ή για όλες τις ομάδες/τμήματα, με την προϋπόθεση ότι οι προσφορές θα αφορούν το σύνολο των εργασιών και των αντίστοιχων ανταλλακτικών της κάθε ομάδας και σε καμία περίπτωση το μέρος εργασιών ή ανταλλακτικών της κάθε ομάδας. [...]

Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει τιμής η οποία θα προκύπτει από το μεγαλύτερο ποσοστό **μέσης έκπτωσης** σε ακέραιο αριθμό, που θα προσφέρουν οι οικονομικοί φορείς ανά τμήμα (Ομάδες 1-5) και το **μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης** σε ακέραιο αριθμό επί της αξίας των τιμών των ελαστικών επισώτρων για την Ομάδα 6.

Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των **1.259.206,40 €** συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% (προϋπολογισμός χωρίς ΦΠΑ: **1.015.489,03 €** ΦΠΑ 24%: **243.717,37 €**).

Η παροχή των ζητούμενων υπηρεσιών (εργασία και ανταλλακτικά) ξεκινά από την υπογραφή των συμβάσεων και διαρκεί για δύο (2) έτη. Σε περίπτωση που κάποια προηγούμενη ετήσια σύμβαση για μία ή περισσότερες κατηγορίες εργασιών ισχύει ακόμη, τότε η νέα σύμβαση για την αντίστοιχη κατηγορία θα αρχίζει από την ημερομηνία λήξης της προηγούμενης.

Τονίζεται ότι οι συμβάσεις λύνονται με την ολοκλήρωση του οικονομικού αντικείμενου τους, ακόμη κι αν δεν έχει παρέλθει το χρονικό διάστημα των δύο (2) ετών που προβλέπεται. Η κάθε σύμβαση μπορεί να παραταθεί έως και τρεις (3) μήνες σε περίπτωση που δεν έχει ολοκληρωθεί το οικονομικό αντικείμενό της. [...]

Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ορίστηκε η 11^η Μαΐου 2020 και ώρα 11.00 πμ ηλεκτρονικά στην διεύθυνση : www.promitheus.gov.gr, και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, ορίστηκε η 3^η Ιουνίου 2020 και ώρα 23:00 μμ. Ως ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών ορίστηκε η 10^η Ιουνίου 2020 και ώρα 11:00 π.μ.

Επίσης, σύμφωνα με το άρθρο “2.2.2. Εγγύηση συμμετοχής” της ως άνω διακήρυξης, προβλέπεται ότι: “ Για την έγκυρη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, κατατίθεται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς (προσφέροντες), εγγυητική επιστολή συμμετοχής, ύψους δύο τοις εκατό 2% επί της αξίας του τμήματος ή των τμημάτων για το/τα οποίο/α υποβάλλεται προσφορά, χωρίς Φ.Π.Α., που ανέρχεται

σε ευρώ ως εξής, ανάλογα με την ομάδα/τιμήμα της σύμβασης που υποβάλλει προσφορά ο υποψήφιος [...] 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 του άρθρου 2.4.5 της παρούσας, ήτοι 13 μήνες**, άλλως η προσφορά απορρίπτεται. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί, πριν τη λήξη της προσφοράς, να ζητά από τον προσφέροντα να παρατείνει, πριν τη λήξη τους, τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς και της εγγύησης συμμετοχής.

Στο άρθρο “2.4.5 Χρόνος ισχύος των προσφορών” δε, προβλέπεται ότι: “ Οι υποβαλλόμενες προσφορές ισχύουν και δεσμεύουν τους οικονομικούς φορείς για **διάστημα δώδεκα (12) μηνών** από την επόμενη της διενέργειας του διαγωνισμού.

Προσφορά η οποία ορίζει χρόνο ισχύος μικρότερο από τον ανωτέρω προβλεπόμενο απορρίπτεται.” [...]

1.3. Στο μέρος «Τεχνική έκθεση» της υπ’ αριθμ. 14/2019 Μελέτη προβλέπονται, μεταξύ άλλων, τα εξής: «Αντικείμενο των ζητούμενων υπηρεσιών είναι οι επισκευαστικές εργασίες για τη συντήρηση των οχημάτων και μηχανημάτων έργου του Δήμου Θερμαϊκού, των μηχανικών μερών τους από εξειδικευμένα συνεργεία και η προμήθεια και τοποθέτηση καινούριων ελαστικών επισώτρων σ' αυτά. Εκτός από τη μεγάλη ποικιλία τύπων οχημάτων, ο δήμος Θερμαϊκού έχει στην κατοχή του 76 συνολικά οχήματα αυτοκίνητα, μηχανήματα έργου, διαφόρων εργοστασίων κατασκευής, και για την τακτική και έκτακτη συντήρηση και επισκευή τους απαιτούνται συνεργεία ειδικότητας μηχανικού, ηλεκτρολόγου, φανοποιού, ψυκτικού, φρένων, ταχογράφων, ελαστικών, υπέρ-κατασκευών με την απαραίτητη κατά περίπτωση σύγχρονη υλικοτεχνική υποδομή και τεχνογνωσία. Διευκρινίζεται ότι καθίσταται αδύνατος οποιοσδήποτε προσδιορισμός της προς ανάθεση ποσότητας υλικών ή υπηρεσιών, επειδή η προσμέτρηση των εργασιών είναι αδύνατη από τη φύση της σύμβασης (λόγω άγνωστων κάθε φορά εκτάκτων βλαβών του κάθε οχήματος μεμονωμένα). Ένεκα τούτου, ο ενδεικτικός προϋπολογισμός της παρούσης δεν περιλαμβάνει ποσότητες των επιμέρους ανταλλακτικών – υλικών κι εργασιών, αλλά μόνο την κατ’ εκτίμηση δαπάνη του συνόλου κάθε ομάδας ομοειδών ανταλλακτικών-υλικών, εργασιών, καθώς και το γενικό σύνολο.»

Οι ανάγκες που πρόκειται να καλύψει ο δήμος Θερμαϊκού αναθέτοντας αυτές τις υπηρεσίες, αφορούν εργασίες που δε μπορούν να πραγματοποιηθούν-αποκατασταθούν από την υπηρεσία του δήμου, καθώς δεν υπάρχει ούτε το απαραίτητο προσωπικό, ούτε κι οι κατάλληλες υποδομές.

Ειδικότερα, τα τελευταία χρόνια η αύξηση της συχνότητας των βλαβών λόγω της γήρανσης του «στόλου» των οχημάτων, η μεγάλη ποικιλία τύπων και χρήσεων αυτών των οχημάτων, κάνουν απαραίτητη τη βοήθεια από εξωτερικούς συνεργάτες (συνεργεία). Εξάλλου, τα οχήματα και μηχανήματα του δήμου θα πρέπει να ανταποκρίνονται με αξιοπιστία στις κρίσιμες υπηρεσίες προς τους πολίτες (καθαριότητα, ηλεκτροφωτισμός, κ.ά.).

Οι εργασίες που θα ανατεθούν, αφορούν τις εργασίες συντήρησης όλων των μεταφορικών μέσων του Δήμου Θερμαϊκού, ήτοι φορτηγών, απορριμματοφόρων, επιβατικών, λεωφορείων και των μηχανημάτων έργου.

Οι επισκευαστικές εργασίες έχουν ομαδοποιηθεί σε ομοειδείς κατηγορίες, και θα εκτελούνται κάθε φορά όταν υφίσταται ανάγκη. Τα οχήματα και μηχανήματα θα

παραδίνονται στο Γραφείο Κινήσεως Οχημάτων έτοιμα προς λειτουργία και ελεύθερα οποιουδήποτε φορτίου.

Τα ελαστικά επίσωτρα έχουν συγκεντρωθεί όλα σε μία ομάδα για όλες τις κατηγορίες οχημάτων. Ανά όχημά θα είναι ορισμένων διαστάσεων και θα τοποθετούνται σε εμπρόσθιους και οπίσθιους τροχούς. Στην τιμή συμπεριλαμβάνεται η εργασία εξαγωγής των προς αντικατάσταση ελαστικών επισώτρων, η εργασία τοποθέτησης των νέων και όλα τα μικροϋλικά που πιθανόν απαιτηθούν για την σωστή τοποθέτηση και λειτουργία τους (ξεζαντάρισμα – ζαντάρισμα – τοποθέτηση βαλβίδων και προεκτάσεων κτλ). Σε κάθε τοποθέτηση ελαστικού θα γίνεται απαραίτητως ζυγοστάθμισή του και αν απαιτηθεί σε ορισμένες ειδικές περιπτώσεις και ευθυγράμμιση του οχήματος.

1.4. Περίληψη της εν λόγω διακήρυξης, με αριθ. 119/6964/29-04-2020 (ΑΔΑΜ 20PROC006648161/ 2020-05-04), η οποία περιείχε τους ουσιώδεις όρους και στοιχεία της διακήρυξης του διαγωνισμού, απεστάλη ηλεκτρονικά προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) στις 30/04/2020 ενώ δημοσιεύτηκε στις 05/05/2020. Συνακόλουθα, η διακήρυξη 119/6964/29-04-2020 Διακήρυξη (ΑΔΑΜ 20PROC006648161/ 2020-05-04) αναρτήθηκε στον διαδικτυακό τόπο <http://www.thermaikos.gr> του Δήμου Θερμαϊκού στις 06/05/2020 και στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) στις 08/05/2020 με αριθμό συστήματος 91259.

Περίληψη αυτής δημοσιεύτηκε στις εφημερίδες: «Τύπος Θεσσαλονίκης», στις 6 Μαΐου 2020 και στην «Επτά ημέρες» στις 8 Μαΐου 2020.

2. Στη συνέχεια, η Επιτροπή διενέργειας και αξιολόγησης των Διαγωνισμών, η οποία είχε συσταθεί με την με αρ. πρωτ. 445/2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, προέβη στην αποσφράγιση και αξιολόγηση των προσφορών του εν θέματι διαγωνισμού και, σύμφωνα με το πρακτικό της αρ. πρωτ. 9910/10-6-2020 πρότεινε προς την Οικονομική Επιτροπή μεταξύ άλλων:

[...] 6. Για την ομάδα 6 «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΚΑΙ ΤΟΠΟΘΕΤΗΣΗ ΕΛΑΣΤΙΚΩΝ» δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά και συνεπώς ο διαγωνισμός κρίνεται ως άγονος προς την Ομάδα 6. [...]

2.1. Εν συνεχεία, με το υπ' αριθ. 10029/11.06.2020 πρακτικό της η ανωτέρω Επιτροπή πρότεινε προς την Οικονομική Επιτροπή μεταξύ άλλων την :

«[...]6. Την κήρυξη του διαγωνισμού ως άγονου ως προς την ομάδα 6: Προμήθεια και τοποθέτηση ελαστικών διότι δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.

7. Την προσφυγή στη διαδικασία των διαπραγματεύσεων για την ανάθεση της Ομάδας 6: Προμήθεια και Τοποθέτηση ελαστικών, επειδή ο διαγωνισμός που διεξήχθη, βάσει της υπ' αριθμ. 119/6964/29-04-2020 διακήρυξης απέβη άγονος ως προς την Ομάδα 6 καθώς δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.» [...]

2.2. Ακολούθως, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου με την υπ. αριθ. 198/2020 απόφαση της, η οποία τροποποιήθηκε με την υπ' αριθ. 236/2020 απόφαση της κατόπιν ορθής επανάληψης των πρακτικών ελέγχου δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών προσφορών και οικονομικών προσφορών , ως προς το λεκτικό, ενέκρινε τα παραπάνω πρακτικά. Μεταξύ άλλων δε, ομόφωνα αποφάσισε:

[...]»6. Την κήρυξη του διαγωνισμού ως **άγονου** ως προς την ομάδα 6: Προμήθεια και τοποθέτηση ελαστικών διότι δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.

7. Την προσφυγή στη διαδικασία των διαπραγματεύσεων για την ανάθεση της Ομάδας 6: Προμήθεια και Τοποθέτηση ελαστικών, επειδή ο διαγωνισμός που διεξήχθη, βάσει της υπ' αριθμ. 119/6964/29-04-2020 διακήρυξης απέβη άγονος ως προς την Ομάδα 6 καθώς δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 32.παρ.2, περ. α του Ν.4412/2016, κατόπιν αποστολής αιτήματος στην Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ για την σύμφωνη γνώμη της.

Γ. Εγκρίνει την προσφυγή, στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, δίχως τροποποίηση των αρχικών όρων διακήρυξης, λόγω κήρυξης του διαγωνισμού που διεξήχθη βάσει της αριθμό πρωτ. 119/6964/29-4-2020 Διακήρυξης, ως άγονου για την **Ομάδα 6 :Προμήθεια και Τοποθέτηση ελαστικών**, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 32.παρ.2, περ. α του Ν.4412/2016, κατόπιν αποστολής αιτήματος στην Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ για την σύμφωνη γνώμη της.» [...]

3. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Θερμαϊκού με το από 24.07.2020 έγγραφο-αίτημά του και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα, όπως αυτό συμπληρώθηκε με το υπ. αριθ. 4391/14-08-2020 έγγραφο του, 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 τη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν.4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας του Τμήματος 6 «Προμήθεια και τοποθέτηση ελαστικών» προϋπολογισμού 66.129,03€ (μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ) για τη κάλυψη των αναγκών του.

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 (Α147) εξαιρουμένων των περιπτώσεων ανωτέρας βίας, εκδίδονται μετά από σύμφωνη γνώμη της Αρχής, εφόσον οι συμβάσεις αυτές εμπίπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των Οδηγιών 2014/24/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 [...]».

5. Η διάταξη του άρθρου 2 παρ. 2 του ν.4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/EE και 2014/25/EE)» 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 I (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. Στις διατάξεις των παραγράφων 1, 2 και 6 του άρθρου 4 («Μεικτές συμβάσεις (άρθρο 3 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)») του ίδιου ως άνω νόμου προβλέπονται, μεταξύ άλλων, τα εξής: «1. Η παράγραφος 2 εφαρμόζεται σε μεικτές συμβάσεις οι οποίες έχουν ως αντικείμενο διαφορετικά είδη συμβάσεων, το σύνολο των οποίων εμπίπτει στο παρόν Βιβλίο (άρθρα 3 έως 221). [...] 2. Οι συμβάσεις που έχουν ως αντικείμενο δύο ή περισσότερα είδη συμβάσεων (έργα, υπηρεσίες ή προμήθειες) ανατίθενται, σύμφωνα με τις διατάξεις που εφαρμόζονται στο είδος της σύμβασης που χαρακτηρίζει το κύριο αντικείμενο της σχετικής σύμβασης. [...] 6. Όταν τα διάφορα μέρη συγκεκριμένης σύμβασης δεν μπορούν να χωρισθούν αντικειμενικά, το ισχύον νομικό καθεστώς καθορίζεται με βάση το κύριο αντικείμενο της εν λόγω σύμβασης».

8. Η διάταξη του άρθρου 5 (‘‘Κατώτατα όρια (άρθρο 4 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και Κανονισμός (ΕΕ) 2015/2170)’’) του ίδιου ως άνω νόμου ορίζει ότι:

“Ως κατώτατα όρια, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ, ορίζονται τα ακόλουθα: (...) β) 135.000€ 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) 209.000€ 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’, [...]”.

Συναφώς επισημαίνεται ότι, με βάση τις σχετικές διατάξεις Κανονισμού 2019/1828 της Επιτροπής της 30ης Οκτωβρίου 2019 ‘‘για την τροποποίηση της οδηγίας 2014/24/ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου όσον αφορά τα κατώτατα όρια εφαρμογής για τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων’’, τα κατώτατα χρηματικά όρια για τις μη κεντρικές αναθέτουσες αρχές αναθεωρήθηκαν από 01-01-2020 από 221.000 στο ποσό των 214.000€.

9. Στο άρθρο 6 παρ. 1, 3 και 9 του ν. 4412/2016 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

κατατέμενεται κατά τρόπο ώστε να αποφεύγεται η εφαρμογή οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου, εκτός αν αυτό δικαιολογείται από αντικειμενικούς λόγους. [...] 9. Όταν ένα σχέδιο αγοράς για την απόκτηση ομοιογενών αγαθών μπορεί να οδηγήσει σε ανάθεση συμβάσεων υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων, λαμβάνεται υπόψη κατά την εφαρμογή του άρθρου 5 περιπτώσεις β' και γ' η συνολική εκτιμώμενη αξία όλων αυτών των τμημάτων. Όταν η συνολική αξία των τμημάτων ισούται ή υπερβαίνει το κατώτατο όριο που προβλέπεται στο άρθρο 5, το παρόν Βιβλίο εφαρμόζεται στην ανάθεση κάθε τμήματος”.

10. Στη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016 (Α' 147), 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 Θερμαϊκού, ο οποίος ως Οργανισμός Τοπικής Αυτοδιοίκησης α' βαθμού αποτελεί αναθέτουσα αρχή κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 1(α) του ν. 4412/2016, αφορά σε δημόσια σύμβαση με μεικτό αντικείμενο, το οποίο περιλαμβάνει τόσο την παροχή υπηρεσιών τακτικής συντήρησης και επισκευής των εκτάκτων βλαβών του συνόλου των οχημάτων του εν λόγω Δήμου όσο και την προμήθεια των τυχόν απαιτούμενων για τις εργασίες αυτές ανταλλακτικών και αναλωσίμων, για χρονικό διάστημα δύο ετών. Τα ανωτέρω διαφορετικά μέρη (υπηρεσίες, προμήθεια) της εξεταζόμενης σύμβασης δεν διαχωρίζονται αντικειμενικά, ήτοι σε όρους εκτιμώμενης αξίας, πλην όμως, η αιτούσα αναθέτουσα αρχή επέλεξε, κατά την τεχνική της κρίση, όπως προκύπτει από την εξέταση του συνόλου των στοιχείων του υποβληθέντος φακέλου, να προκηρύξει τη σύμβαση ως δημόσια σύμβαση υπηρεσιών, ενδεικτικά αναφερομένων τόσο του χαρακτηρισμού του αντικειμένου της σύμβασης σε όλα τα έγγραφα ως «Υπηρεσίες επισκευής και συντήρησης», όσο και περιγραφής των πέντε εκ των έξι επιμέρους τμημάτων στα οποία υποδιαιρείται η σύμβαση, κατά τον προπαρατεθέντα υπό παρ. 1.2 της παρούσας πίνακα της ανωτέρω διακήρυξης. Σημειώνεται ότι η 6 ομάδα αφορά σε προμήθεια και τοποθέτηση ελαστικών και η εκτιμώμενη αξία της ανέρχεται στο ποσό των 66.129,03 € (μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ) εκ του συνολικού προϋπολογισμού των 1.015.489,03€ (μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ).

Υπό το πρίσμα των ανωτέρω, διαφαίνεται ότι η προμήθεια των ανταλλακτικών και αναλωσίμων των υπόψη οχημάτων έχει παρεπόμενο χαρακτήρα ως προς την παροχή των προβλεπομένων στη σύμβαση υπηρεσιών συντήρησης και επισκευής των οχημάτων αυτών, συνεπώς η παροχή των συγκεκριμένων υπηρεσιών διαφαίνεται ότι αποτελεί το κύριο αντικείμενο της εξεταζόμενης σύμβασης κατά τις προπαρατεθείσες διατάξεις του ν. 4412/2016 (άρθρο 4) περί μεικτών δημοσίων συμβάσεων.

Δεδομένου δε ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης γενικών υπηρεσιών, κατά την προπαρατεθείσα διάταξη του άρθρου 2 παρ. 1 περ. (9α) του ν. 4412/2016, η οποία σκοπεύει να διεξαχθεί σε συνέχεια διενεργηθείσας ανοικτής διαδικασίας εκτιμώμενης αξίας 1.015.489,03€ χωρίς ΦΠΑ, ήτοι ανώτερης του κατώτατου χρηματικού ορίου της περ. (γ) του άρθρου 5 του ν. 4412/2016 ως ισχύει, διαπιστώνεται, λαμβανομένων υπόψη των προπαρατεθεισών διατάξεων της παρ. 9 του άρθρου 6 του ν. 4412/2016, 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 αναγνωριζόμενων 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 την ομάδα 6 του προηγηθέντος διαγωνισμού για την οποία δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

14. Ειδικότερα, με τις υπό εξέταση 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 προαναφερόμενων 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 Θερμαϊκού, με την υπ' αριθ. πρωτ. 119/6964/29-04-2020 Διακήρυξη (ΑΔΑΜ 20PROC006648161/ 2020-05-04), διενήργησε διεθνή ηλεκτρονικό μειοδοτικό διαγωνισμό, άνω των ορίων, συνολικού προϋπολογισμού 1.015.48,03€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (1.259.206,40€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%) με τίτλο «Υπηρεσίες επισκευής και συντήρησης οχημάτων του Δήμου Θερμαϊκού για δύο έτη».

Η προμήθεια αφορούσε σε έξι (6) συνολικά Τμήματα εκ των οποίων για ένα (1) τμήμα, το τμήμα 6, δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

Η ως άνω Διακήρυξη, δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στο σχετικό διαγωνισμό, όπως προκύπτει από το προπαρατεθέν Ιστορικό. Επιπλέον από τα στοιχεία του υποβληθέντος φακέλου καθώς και τα στοιχεία της διαδικτυακής πύλης του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων, ως προς την κατάρτιση των όρων της ως άνω διακήρυξης, την τήρηση των όρων δημοσιότητας και τη διενέργεια της διαδικασίας του διαγωνισμού με αριθμό συστήματος 91529, δεν διαπιστώθηκαν ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες, οι οποίες βασίμως να μπορεί να θεωρηθούν ότι συνεχονται με το άγονο αποτέλεσμα του κατά τα ανωτέρω διεξαχθέντος ηλεκτρονικού διαγωνισμού.

Σε κάθε περίπτωση, κρίνεται σκόπιμο να επισημανθούν τα εξής:

Α) Ως προαναφέρθηκε (βλ. ανωτ. Ιστορικό παρ.1.2) στο άρθρο 2.3.1 της υπό εξέτασης της διακήρυξης προβλέπεται ότι το προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης επί του ενδεικτικού προϋπολογισμού θα πρέπει να είναι σε ακέραιες μονάδες. Δεδομένου, ωστόσο, ότι εκ του υφιστάμενου νομικού πλαισίου δεν προκύπτει υποχρέωση από κάποια διάταξη νομοθετικής ή κανονιστικής ισχύος, να ορίζεται το ποσοστό έκπτωσης σε ακέραια τιμή μονάδας, συνιστάται στις αναθέτουσες αρχές, να μην κάνουν χρήση του συγκεκριμένου όρου στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων προμηθειών. Η πρόβλεψη μόνο ακέραιων τιμών στο ποσοστό της έκπτωσης επιδρά στη σφαίρα του οικονομικού φορέα ως προς τη διαμόρφωση της προσφοράς του και οδηγεί σε περιορισμό/κλείσιμο της αγοράς, συχνά δε και σε άγονους διαγωνισμούς. Ως εκ τούτου, δύναται να κριθεί ότι έρχεται σε αντίθεση με τις αρχές που πρέπει να εφαρμόζονται στις διαδικασίες σύναψης των δημοσίων συμβάσεων (άρθρο 18 παρ. 1 ν. 4412/2016) και ιδιαίτερα στην αρχή της αναλογικότητας και στην υποχρέωση σχεδιασμού των συμβάσεων κατά τρόπο ώστε να επιτυγχάνεται η ανάπτυξη του ανταγωνισμού με τη μέγιστη συμμετοχή οικονομικών φορέων [πρβλ. το υπ' αριθμ. πρωτ. 6601/13.12.2019 Έγγραφο της Αρχής με τίτλο «Διευκρινίσεις επί ειδικότερων ζητημάτων που ανακύπτουν σε διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων προμηθειών υγρών καυσίμων/λιπαντικών» (ΑΔΑ: ΡΨΦΝΟΞΤΒ-ΛΟΧ) και Γνώμη Δ53/2020]

Β)Τέλος, δεδομένης της υποδιαίρεσης της κατά τα ανωτέρω προκηρυχθείσας δημόσιας σύμβασης σε πολλά επιμέρους τμήματα (ομάδες) εργασιών, τα οποία αφορούν σε μεγάλη γκάμα και μεγάλο αριθμό οχημάτων που παρουσιάζουν διαφορετικές ανάγκες συντήρησης και επισκευής, οι οποίες απαιτούν συνεργεία διαφορετικού μηχανολογικού εξοπλισμού, διαφαίνεται ότι δεν είναι πιθανή η ανάδειξη του ίδιου αναδόχου για όλα τα τμήματα της υπόψη σύμβασης, εξ'ού και η δυνατότητα που παρεχόταν από την διακήρυξη του κατά τα ανωτέρω διενεργηθέντος διαγωνισμού για υποβολή προσφοράς για ένα ή περισσότερα εκ των τμημάτων αυτών. Συνεπώς, ενόψει και του ότι η αναθέτουσα αρχή δεν ήταν σε θέση να προσδιορίσει κατά το στάδιο της προκήρυξης της σύμβασης επακριβώς τις ποσότητες των προς παροχή υπηρεσιών καθώς και τα είδη και τις ποσότητες των προς προμήθεια σχετικών ανταλλακτικών - αναλωσίμων, καταλληλότερη διαδικασία για την ανάθεση της κατά τα ανωτέρω προκηρυχθείσας σύμβασης διαφαίνεται ότι θα ήταν σκόπιμη η σύναψη συμφωνίας – πλαίσιο μεταξύ της αναθέτουσας αρχής και περισσότερων του ενός οικονομικών φορέων, κατ' άρθ. 39 ν. 4412/2016, προκειμένου για τον καθορισμό των συγκεκριμένων συμβατικών όρων που αφορούν στις απαιτούμενες εργατοώρες των υπηρεσιών συντήρησης και επισκευής οχημάτων καθώς και στα είδη και ποσότητες των συναφών ανταλλακτικών – αναλωσίμων.

15.2. Ως προς τη μη υποβολή προσφορών ή την υποβολή μη κανονικών ή απαράδεκτων προσφορών

Σύμφωνα με τα υπ. αριθ. 9910/10-6-2020 και 10029/11-6-2020 πρακτικά της επιτροπής διενέργειας και αξιολόγησης του διαγωνισμού καθώς και την με αρ. 198/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, στον διενεργηθέντα ηλεκτρονικό ανοικτό διεθνή άνω των ορίων διαγωνισμό ως προς την ομάδα 6 «Προμήθεια και τοποθέτηση ελαστικών», προϋπολογισμού 66.129,03€ (μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ), δεν υπεβλήθη καμία προσφορά στα πλαίσια του διαγωνισμού και συνεπώς ο διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος ως προς την ανωτέρω ομάδα.

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

Στο προσκομισθέν στην Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ σχέδιο απόφασης αναφέρεται ότι, κατά τη διαδικασία προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, 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 διακήρυξη του προηγηθέντος ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού.

IV. ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ

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 παροχή σύμφωνης Γνώμης σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. γ' περ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, επί του από 24-7-2020 αιτήματος προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., που παρελήφθη στις 28.07.2020 (αρ. Πρωτ. Εισερχ. 4079), όπως αυτό συμπληρώθηκε με το υπ. αριθ. 4391/14-08-2020 έγγραφο, βάσει του οποίου ο Δήμος Θεσσαλονίκης 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 διαγωνισμού, κατά τη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας και τοποθέτησης ελαστικών, προϋπολογισμού 66.129,03€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ για τη κάλυψη των αναγκών του, σε συνέχεια εν μέρει άγονου ανοικτού άνω των ορίων ηλεκτρονικού διαγωνισμού, συνολικού προϋπολογισμού 1.015.48,03€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 2 Σεπτεμβρίου 2020

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Πρόεδρος

Γεώργιος Καταπόδης