



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**ΓΝΩΜΗ
Δ84/2020**

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 1η Οκτωβρίου του έτους δύο χιλιάδες είκοσι (2020) ημέρα Πέμπτη και ώρα 09.30 π.μ., και επί της οδού Κεφαλληνίας 45 & Κόμνα 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 (μέσω τηλεδιάσκεψης)
- 3. Μέλη:**
Δημήτριος Λουρίκας (μέσω τηλεδιάσκεψης)
Δημήτριος Σταθακόπουλος (μέσω τηλεδιάσκεψης)
Μαρία Στυλιανίδου

Γραμματέας: Αθανάσιος Λαμπράκης, Π.Ε. Διοικητικού – Οικονομικού.

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

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν ο Εισηγητής κ. Φουντουκίδης (μέσω τηλεδιάσκεψης), ο οποίος αποδεσμεύτηκε πριν την έναρξη της διαδικασίας της ψηφοφορίας των μελών του Συμβουλίου της Αρχής και τη λήψη της απόφασης.

Ερώτημα: Το υπ' αρ. πρωτ. 33165/28.08.2020 αίτημα του Δήμου Αχαρνών προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. το οποίο παρελήφθη στις 28.08.2020 (αρ. πρωτ. εισερχ. 4573), ως αυτό συμπληρώθηκε με το υπ' αριθμ. πρωτ. 37618/23.09.2020 έγγραφο του Δήμου, το οποίο παρελήφθη από την Αρχή την 23.09.2020 (αρ.πρωτ. εισερχ. 5161).

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή του Δήμου Αχαρνών στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, για την προμήθεια μηχανήματος έργου προϋπολογιζόμενης δαπάνης 25.000,00€ προ Φ.Π.Α.

1. Με το υπ' αρ. πρωτ. 33165/28.08.2020 αίτημα του Δήμου Αχαρνών (εφεξής Δήμος) προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή) το οποίο παρελήφθη στις 28.08.2020 (αρ. πρωτ. εισερχ. 4573), ως αυτό συμπληρώθηκε με το υπ' αριθμ. πρωτ. 37618/23.09.2020 έγγραφο του Δήμου, το οποίο παρελήφθη από την Αρχή την 23.09.2020 (αρ.πρωτ. εισερχ. 5161), 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 χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, για την προμήθεια μηχανήματος έργου και συγκεκριμένα για την προμήθεια ενός αυτοκινούμενου διαγραμμιστικού μηχανήματος εκτιμώμενης αξίας 25.000,00€ προ ΦΠΑ, που αποτελεί το τμήμα Β της διακήρυξης του προηγηθέντος διαγωνισμού για το οποίο δεν κατατέθηκε καμία προσφορά.

I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

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

2.1. Με την υπ' αριθμ. 41/19 μελέτη του τμήματος σύνταξης μελετών και τευχών δημοπράτησης της δ/σης τεχνικών υπηρεσιών του Δήμου που συντάχθηκε τον Ιούλιο του 2019, κατατέθηκαν η Τεχνική Έκθεση, ο Ενδεικτικός Προϋπολογισμός και εν γένει οι τεχνικές προδιαγραφές και απαιτήσεις για την προμήθεια μηχανημάτων έργου για τις ανάγκες του Δήμου, στο πλαίσιο του χρηματοδοτικού προγράμματος "ΦΙΛΟΔΗΜΟΣ II", εκτιμώμενης αξίας 164.975,00€ προ ΦΠΑ.

2.2. Με την με αρ. 185/2019 απόφαση που έλαβε η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου κατά την συνεδρίασή της 10.10.2019 (Απόσπασμα Πρακτικού 13, αριθμ. θέματος 1 με ΑΔΑ:7ΝΚΔΩΨ8-Γ4Ι), μεταξύ άλλων ενέκρινε την ανωτέρω μελέτη και τους όρους της διακήρυξης του ανωτέρω διαγωνισμού εκτιμώμενης αξίας 204.569,00€ συμπεριλαμβανομένου αναλογούντος ΦΠΑ.

2.3. Ακολούθως, με την με αρ. πρωτ. 46663/22.10.2019 διακήρυξη (19PROC005742679 2019-10-22), ο Δήμος προκήρυξε ανοικτό διαγωνισμό με χρήση του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 164.975,00€ προ Φ.Π.Α.. Στην παράγραφο 1.3 με τίτλο: "Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης", ανέφερε: "Αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια μηχανημάτων έργου στα πλαίσια του χρηματοδοτικού προγράμματος «ΦΙΛΟΔΗΜΟΣ II». Η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται στα κάτωθι τμήματα:" και παρέθετε πληροφορίες για τα μηχανήματα του πίνακα που ακολουθεί.

Πίνακας 1

A/A	Αναλυτική περιγραφή είδους	Αξία σε € προ ΦΠΑ
1	Μικρός ελαστικοφόρος φορτωτής με προσαρτήματα	96.750,00
2	Αυτοκινούμενο διαγραμμιστικό μηχάνημα	25.000,00
3	Αυτοκινούμενο ρυμουλκούμενο πλυστικό όχημα	35.500,00
4	Σάρωθρο με παρελκόμενα	7.725,00
Σύνολο:		164.975,00

Δινόταν η δυνατότητα υποβολής προσφοράς για ένα ή περισσότερα τμήματα του ανωτέρω πίνακα. Κριτήριο κατακύρωσης ορίστηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση τη

βέλτιστη σχέση ποιότητας-τιμής. Η εγγύηση συμμετοχής ορίστηκε σε ποσοστό 2% επί της προϋπολογισθείσας δαπάνης των ειδών για τα οποία θα κατατεθεί προσφορά.

2.4. Η υπ' αριθμ. 46664/22.10.2019 περίληψη της διακήρυξης του διαγωνισμού δημοσιεύτηκε στις εφημερίδες «Γενική Δημοπρασιών», «Ηχώ», «Συνείδηση» την 24.10.2019 και «Χτύπος» την 26.10.2019, αναρτήθηκε την 22.10.2019 στον ιστότοπο ΔΙΑΥΓΕΙΑ και έλαβε ΑΔΑ:ΩΚΑ2ΩΨ8-ΥΙΘ και στην πλατφόρμα του ΚΗΜΔΗΣ και έλαβε ΑΔΑΜ: 19PROC005742770 2019-10-22. Η περίληψη δημοσιεύθηκε στην ιστοσελίδα του Δήμου www.acharnes.gr και τοιχοκολήθηκε στον πίνακα ανακοινώσεων του Δήμου την 23.10.2019. Από τα στοιχεία του φακέλου, αλλά και όπως προέκυψε έπειτα από αναζήτηση στη σελίδα TED (<https://ted.europa.eu/TED/search/search.do>), δεν απεστάλη προκήρυξη της εν λόγω διακήρυξης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε) προς δημοσίευση.

2.5. Κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού, η Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης διαπίστωσε, όπως προκύπτει από το υπ' αριθμ. πρωτ. 51462/18.11.2019 Πρακτικό της, ότι δεν κατατέθηκε καμία προσφορά για *“[...] την ομάδα «Β' – Διαγραμμαστικά» [...]”*. Με το υπ' αριθμ. πρωτ. 53234/27.11.2019 Πρακτικό της μεταξύ άλλων εισηγήθηκε: *“7. Όσον αφορά στην ομάδα «Β' – Διαγραμμαστικά» (Αρ. Διαγωνισμού: 79253) για την οποία δεν υποβλήθηκαν προσφορές, κηρύσσει τον διαγωνισμό άγονο και προτείνει την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση και χωρίς τροποποίηση των όρων της αρχικής σύμβασης, με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), σύμφωνα με το άρθρο 32, παρ.2^α, του Ν.4412/2016”*.

2.6. Με την υπ' αριθμ. 29/2020 απόφασή που έλαβε η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου κατά την συνεδρίασή της 28.01.2020 (Απόσπασμα Πρακτικού 2, αριθμ. θέματος 28 με ΑΔΑ:6ΕΚΘΩΨ8-ΑΑΥ, Ορθή Επανάληψη), μεταξύ άλλων, αποφάσισε: *“Α. Επικυρώνει τα με αριθμ. πρωτ. 51462/18-11-2019 και 53234/27-11-2019 πρακτικά της Επιτροπής Αποσφράγισης, Διενέργειας και Αξιολόγησης διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων προμηθειών και παροχής γενικών υπηρεσιών, που αφορά στον ηλεκτρονικό ανοικτό διαγωνισμό για την προμήθεια μηχανημάτων έργου στα πλαίσια του χρηματοδοτικού προγράμματος «ΦΙΛΟΔΗΜΟΣ II» [...] Ε. Την κήρυξη της ομάδας «Β' – Διαγραμμαστικά» ως άγονης, έπειτα από τη μη υποβολή προσφορών. ΣΤ.Εγκρίνει την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση και χωρίς τροποποίηση των όρων της αρχικής Σύμβασης, με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), έπειτα από την παροχή σύμφωνης γνώμης από την Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.) για την ομάδα «Β' – Διαγραμμαστικά», σύμφωνα με το άρθρο 32, παρ.2α, του Ν.4412/2016, όπως προτείνεται στα με αρ. πρωτ. 51462/18-11-2019 και 53234/27-11-2019 πρακτικά της Επιτροπής Αποσφράγισης, Διενέργειας και Αξιολόγησης διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων προμηθειών και παροχής γενικών υπηρεσιών [...]”*.

2.7. Ο Δήμος με το υπ' αριθμ. πρωτ. 33094/27.08.2020 έγγραφό του, βεβαιώνει: *“Α. Ότι στον ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό που αποσφραγίστηκε στις 18/11/2019 για την προμήθεια μηχανημάτων έργου στα πλαίσια του χρηματοδοτικού προγράμματος «ΦΙΛΟΔΗΜΟΣ II» (Αρ. ΕΣΗΔΗΣ «79253»), συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 204.569,00 €, συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24%, δεν έχουν ασκηθεί ή εκκρεμούν ενστάσεις, προσφυγές ή αιτήσεις ασφαλιστικών μέτρων κατά της διαδικασίας [...] Γ. Κανένας προηγούμενος διαγωνισμός για την προμήθεια μηχανημάτων έργου στα πλαίσια του χρηματοδοτικού προγράμματος “ΦΙΛΟΔΗΜΟΣ II» δεν πληρούσε τις προϋποθέσεις για προσυμβατικό έλεγχο, κατά το οικονομικό έτος 2019”*.

2.8. Έπειτα από τα ανωτέρω η Αρχή απέστειλε έγγραφο προκειμένου ο Δήμος να συμπληρώσει τον φάκελο του αιτήματος στο οποίο ανέφερε: *“ [...] λαμβάνοντας υπόψιν ότι η εκτιμώμενη αξία του προς προμήθεια μηχανήματος έργου και συγκεκριμένα του αυτοκινούμενου διαγραμμαστικού μηχανήματος*

ανέρχεται σε 25.000€ προ Φ.Π.Α. το οποίο αποτελεί τμήμα διαγωνιστικής διαδικασίας για την προμήθεια μηχανημάτων έργου, η εκτιμώμενη αξία της οποίας ορίστηκε στις 164.975€, (ήτοι χαμηλότερη του κατώτερου ορίου των 214.000€ όπως ορίζεται σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 του ν.4412/2016):
Α) Προσκομίστε: i) Δαπάνες που έχουν πραγματοποιηθεί για την προμήθεια μηχανημάτων έργου ή ομοιογενών αγαθών από το Δήμο και όλες τις υπηρεσίες που υπάγονται στην αναθέτουσα αρχή για το έτος 2019. ii) Δαπάνες στις οποίες έχετε προβεί για την προμήθεια μηχανημάτων έργου και ομοιογενών αγαθών από τις αρχές του τρέχοντος έτους για το Δήμο και όλες τις υπηρεσίες που υπάγονται στην αναθέτουσα αρχή. iii) Δαπάνες στις οποίες προτίθεστε να προβείτε από τη λήψη του παρόντος και μέχρι του τέλους του έτους για την προμήθεια μηχανημάτων έργου και ομοιογενών αγαθών για το Δήμο και όλες τις υπηρεσίες που υπάγονται στην αναθέτουσα αρχή παραθέτοντας τις σχετικές πιστώσεις του προϋπολογισμού. Πρβλ. αναλυτικά Κατευθυντήρια Οδηγία υπ' αριθ. 25/2020 [...] Β) Στην περίπτωση που έπειτα από τα ανωτέρω η εκτιμώμενη αξία της υπόψιν σύμβασης, όπως αυτή εκτιμάται σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 6 του ν.4412/2016 υπολείπεται του κατώτερου ορίου των 214.000€ όπως ορίζεται σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 5 του ανωτέρω, παρακαλούμε όπως τεκμηριώσετε την εκτίμησή σας σχετικά με το ότι συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής σύμφωνα με τα ειδικώς οριζόμενα στο ν.4013/2011”.

2.9. Ο Δήμος με το υπ' αριθμ. πρωτ. 37618/23.09.2020 (αρ. πρωτ. Αρχής 5161/23.09.2020) έγγραφό του γνωρίζει στην Αρχή ότι: “- Για το έτος 2019 δεν έχουν πραγματοποιηθεί άλλες δαπάνες για την προμήθεια μηχανημάτων έργου ή ομοιογενών αγαθών από το Δήμο και τις υπηρεσίες που υπάγονται σε αυτόν. – Για το έτος 2020 δεν έχουν πραγματοποιηθεί άλλες δαπάνες για την προμήθεια μηχανημάτων έργου ή ομοιογενών αγαθών από το Δήμο και τις υπηρεσίες που υπάγονται σε αυτόν. – όπως προκύπτει από τα στοιχεία του προϋπολογισμού για το τρέχον έτος έχουν προβλεφθεί πιστώσεις συνολικού ποσού 7.500,00€ (ΚΑΕ προϋπολογισμού: 30-7131.002 & 35-7131.001)”, χωρίς ωστόσο να τεκμηριώνει την εκτίμησή του σχετικά με το ότι συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής, όπως ρητώς αναφερόταν στο ανωτέρω έγγραφο της Αρχής.

2.10. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., κατ' άρθρο 32 παρ. 2 περ. α του ν.4412/2016, προκειμένου να αναθέσει την προμήθεια μηχανήματος έργου και συγκεκριμένα για την ομάδα Β «Διαγραμμιστικά» της διακήρυξης του προηγηθέντος διαγωνισμού για την οποία δεν κατατέθηκε καμία προσφορά, συνολικού προϋπολογισμού 25.000,00€ προ Φ.Π.Α., έπειτα από τη διενέργεια διαπραγμάτευσης, χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων και των τεχνικών προδιαγραφών του προηγηθέντος άγονου διαγωνισμού για τα εν λόγω αιτούμενα είδη, προσκομίζοντας σχετικό σχέδιο απόφασης αρμοδίου οργάνου του Δήμου.

II. Νομικό πλαίσιο

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

4. Η διάταξη του άρθρου 2 παρ. 2 του ν.4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)» ορίζει: “Ο παρών νόμος θεσπίζει

κανόνες: α) για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης δημοσίων συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου Ι (άρθρα 2 έως 221) [...] Οι διατάξεις του παρόντος εφαρμόζονται, με την επιφύλαξη των παραγράφων 3 έως 7, σε όλες τις συμβάσεις των περιπτώσεων α' και β', ανεξαρτήτως είδους και εκτιμώμενης αξίας αυτών, εκτός αν άλλως ορίζεται στις επιμέρους διατάξεις αυτού”.

5. Σύμφωνα με το άρθρο 5 του ίδιου νόμου: “Ως κατώτατα όρια, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ, ορίζονται τα ακόλουθα: [...] γ) 209.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από μη κεντρικές αναθέτουσες αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές. Το κατώτατο όριο αυτό εφαρμόζεται επίσης στις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών που ανατίθενται από κεντρικές κυβερνητικές αρχές οι οποίες δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, όταν οι συμβάσεις αυτές αφορούν προϊόντα που δεν εμπίπτουν στο Παράρτημα ΙΙΙ του Προσαρτήματος Α”.

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με το άρθρο 1 του αριθ. 2019/1828 Κανονισμού της Επιτροπής της 30ης Οκτωβρίου 2019 για την τροποποίηση της οδηγίας 2014/24/ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, όσον αφορά στα κατώτατα όρια εφαρμογής της κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, το ως άνω ποσό, από 01.01.2020 αναπροσαρμόστηκε στις 214.000 ευρώ.

6. Στο άρθρο 6 παρ. 1, 3, 9 και 10 του ίδιου νόμου ορίζεται ότι: “Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς ΦΠΑ, όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος 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. [...] 9. Όταν ένα σχέδιο αγοράς για την απόκτηση ομοιογενών αγαθών μπορεί να οδηγήσει σε ανάθεση συμβάσεων υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων, λαμβάνεται υπόψη κατά την εφαρμογή του άρθρου 5 περιπτώσεις β ' και γ' η συνολική εκτιμώμενη αξία όλων αυτών των τμημάτων. Όταν η συνολική αξία των τμημάτων ισούται ή υπερβαίνει το κατώτατο όριο που προβλέπεται στο άρθρο 5, το παρόν Βιβλίο εφαρμόζεται στην ανάθεση κάθε τμήματος”.

7. Η διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α του ν. 4412/2016, ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, και στην οποία ορίζεται: “2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών σε οποιαδήποτε από τις κατωτέρω περιπτώσεις: α) εάν, ύστερα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία είτε δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή αίτηση συμμετοχής είτε καμία από τις υποβληθείσες προσφορές ή αιτήσεις συμμετοχής δεν είναι κατάλληλη, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιαδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Επιτροπή μετά από αίτημα της”.

III. Νομική Εκτίμηση

8. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου, αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας κατά την έννοια των διατάξεων 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 λοιπόν ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών προϋπολογισθείσας αξίας 25.000,00€ προ Φ.Π.Α. που αποτελεί τμήμα διαγωνιστικής διαδικασίας για την προμήθεια αγαθού η

εκτιμώμενη αξία του οποίου ορίστηκε στις 164.975,00€, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., η οποία υπολείπεται κατά πολύ των κατώτατων ορίων του άρθρου 5 του ν. 4412/2016, σε συνδυασμό με τα διαλαμβανόμενα στις παρ. 2.7 και 2.9 της παρούσης, προκύπτει ότι δεν συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ) υποπερ. δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης.

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 αποχή από την έκδοση γνώμης επί του αιτήματος του Δήμου Αχαρνών, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ, υποπ. (δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να αναθέσει την προμήθεια μηχανήματος έργου και συγκεκριμένα για την ομάδα Β «Διαγραμμαστικά» της διακήρυξης του προηγθέντος διαγωνισμού για την οποία δεν κατατέθηκε καμία προσφορά, συνολικού προϋπολογισμού 25.000,00€ προ Φ.Π.Α., έπειτα από τη διενέργεια διαπραγμάτευσης, χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων και των τεχνικών προδιαγραφών του προηγθέντος άγονου διαγωνισμού για τα εν λόγω αιτούμενα είδη, λόγω έλλειψης αρμοδιότητας.

Αθήνα, 1 Οκτωβρίου 2020

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Πρόεδρος

Γεώργιος Καταπόδης