



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΓΝΩΜΗ

Δ81/2021

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα, την 10^η Δεκεμβρίου του έτους δύο χιλιάδες είκοσι ένα (2021) ημέρα Παρασκευή και ώρα 09:30 π.μ. και στα επί της οδού Κεφαλληνίας 45 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:

Προεδρεύων: Αδάμ Καραγλάνης, Αντιπρόεδρος

Μέλη: Δημήτριος Σταθακόπουλος (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Ερωφίλη Χριστοβασίλη (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Κωνσταντίνος Βαρδακαστάνης (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Γραμματέας: Αικατερίνη Αλτιπαρμάκη, Δ.Ε. Διοικητικών Γραμματέων

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

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν η εισηγήτρια, Φιλία Κοντραφούρη (μέσω τηλεδιάσκεψης), η Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης, Μαρία Παναγοηλιοπούλου, καθώς και η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Ελέγχου, Μαριλένα Σιδέρη (μέσω τηλεδιάσκεψης), οι οποίες και αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη της Αρχής.

.....

Θέμα: Αίτημα του Δήμου Θέρμης για την παροχή σύμφωνης γνώμης για την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, κατ' εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 32, παρ.2, περ. γ' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας ανταλλακτικών για τη συντήρηση και επισκευή των οχημάτων, μηχανημάτων έργου και αγροτικών μηχανημάτων για 12 μήνες, συνολικού προϋπολογισμού €541.814,00 ευρώ πλέον Φ.Π.Α

1. Με το με Α.Π. 45360/19.10.2021 έγγραφο του Δήμου Θέρμης (Α.Π. εισ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 6297/21.10.2021) (εφεξής και αιτούσα), μετά του συνημμένου σε αυτό φακέλου, όπως συμπληρώθηκε με το με από 15/11/2021 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου (απ εισερχ. ΕΑΑΔΗΣΥ 6911/15-11-2021), ζητείται η παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, περί προσφυγής σε διαδικασία διαπραγμάτευσης σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2 περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, ως ισχύει, για λόγους επιτακτικής και κατεπείγουσας ανάγκης, σύμφωνα με το άρθρο 32 παρ. 2 περιπτ. γ του ν. 4412/2016, προς τον σκοπό σύναψης σύμβασης, με αντικείμενο:

Προμήθεια ανταλλακτικών για τη συντήρηση και επισκευή οχημάτων, μηχανημάτων έργου και αγροτικών μηχανημάτων για 12 μήνες, συνολικού προϋπολογισμού €541.814,00 ευρώ πλέον Φ.Π.Α.

I. ΙΣΤΟΡΙΚΟ – ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΑ ΠΕΡΙΣΤΑΤΙΚΑ

2. Από τη μελέτη των στοιχείων και εγγράφων του φακέλου της υπόθεσης, προκύπτουν τα ακόλουθα:

Με την αριθμ. 170/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής εγκρίθηκαν οι τεχνικές προδιαγραφές της μελέτης και καταρτίστηκαν οι όροι της προκήρυξης του Διεθνούς Διαγωνισμού (ΑΔΑΜ 20PROC006806075 2020-06-02) με τίτλο «Προμήθεια Ανταλλακτικών για τη συντήρηση και επισκευή των οχημάτων, μηχανημάτων έργου και αγροτικών μηχανημάτων του Δήμου Θέρμης για τα έτη 2020,2021,2022» προϋπολογισμού 1.364.626,96 ευρώ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., σύμφωνα και με την απόφαση ανάληψης πολυετούς υποχρέωσης με αρ.πρωτ.1484/15946/312/18.05.2020 (ΑΔΑ:ΨΟΧ9ΩΡΣ-ΝΗΛ) για τα έτη 2020-2021-2022.

Η καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών μέσω ΕΣΗΔΗΣ ορίστηκε την 08/07/2020 και ώρα 15:00. Κατόπιν ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών και οικονομικών προσφορών, εξεδόθη στις 09/09/2020 η με αρ. 266/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής για την ανάδειξη των προσωρινών αναδόχων του Διαγωνισμού (Σ. ΔΗΜΗΤΡΙΟΥ & ΣΙΑ ΕΕ για τις ομάδες 1-5 και έτερος οικονομικός φορέας για την ομάδα 6).

Κατά της παραπάνω απόφασης κατατέθηκε στις 25/09/2020 η προδικαστική προσφυγή της εταιρίας «BRINX Α.Ε.» ενώ στις 28/09/2020 υποβλήθηκε προδικαστική προσφυγή από την εταιρία «Σ. ΔΗΜΗΤΡΙΟΥ & ΣΙΑ Ε.Ε.» επίσης κατά της 266/2020 Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής. Οι δύο προσφυγές συνεκδικάστηκαν και εκδόθηκαν οι με αρ. 1508, 1509/24-11-2020 αποφάσεις ΑΕΠΠ οι οποίες απέρριψαν αντίστοιχα τις δύο προσφυγές καταρχήν για λόγους τυπικούς (έλλειψη εννόμου συμφέροντος).

Κατόπιν των ανωτέρω, εκδόθηκε η υπ' αριθ. 20/2021 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής με την οποία ανακηρύχθηκαν ανάδοχοι οι ίδιοι οικονομικοί φορείς, όπως αναφέρθηκαν παραπάνω.

Με το με αρ. πρωτ. 14416/05/03/2021 έγγραφο της Διεύθυνσης οικονομικών υπηρεσιών του δήμου Θέρμης υποβλήθηκε ο φάκελος του διαγωνισμού για προσυμβατικό έλεγχο στο Ελεγκτικό Συνέδριο.

Στις 07/05/2021 ζητήθηκε από το ΣΤ' Κλιμάκιο του Ελεγκτικού Συνεδρίου το υπ αριθμ 6622/09-03-2021 έγγραφο της Αποκεντρωμένης Διεύθυνσης Μακεδονίας Θράκης περί της νόμιμης λήψης της υπ αριθμ 20/2021 απόφασης Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου.

Εν συνεχεία, στις 01/06/2021 κοινοποιήθηκε η απόφαση 199/01-06-2021 του ΣΤ' κλιμακίου του Ελεγκτικού συνεδρίου με την οποία κρίθηκε ότι κωλύεται η υπογραφή των συμβάσεων, διότι μη νομίμως ορίστηκε ως κριτήριο ποιοτικής επιλογής για την οικονομική επάρκεια για όλες τις ομάδες η ύπαρξη κύκλου εργασιών αποκλειστικά κατά το έτος 2018 ποσού τουλάχιστον ίσου με το 70% του προϋπολογισμού χωρίς ΦΠΑ εκάστης ομάδας και για την τεχνική και επαγγελματική επάρκεια των διαγωνιζομένων να έχουν εμπειρία εκτέλεσης συμβάσεων ποσού τουλάχιστον ίσου με το 65% του προϋπολογισμού χωρίς ΦΠΑ εκάστης ομάδας αποκλειστικά κατά το έτος 2018, το οποίο δεν είναι το τελευταίο πριν την έκδοση της διακήρυξης έτος. Και τούτο, διότι περιορίζει υπέρμετρα, χωρίς την επίκληση οποιουδήποτε λόγου δημοσίου συμφέροντος, τον ανταγωνισμό μόνο μεταξύ των οικονομικών φορέων που έχουν την οικονομική επάρκεια και έχουν αποκτήσει την απαιτούμενη τεχνική εμπειρία κατά το έτος 2018.

Κατά της παραπάνω απόφασης 199/2021 του ΣΤ' κλιμακίου του ΕΣ ασκήθηκε στις 14/06/2021 αίτηση ανάκλησης από το δήμο Θέρμης, ενώ στις 16/06/2021 ασκήθηκε αίτηση για την ανάκληση της παραπάνω απόφασης και από την εταιρία «Σ. ΔΗΜΗΤΡΙΟΥ & ΣΙΑ Ε.Ε.» ενώπιον του 7ου Τμήματος του Ελεγκτικού Συνεδρίου.

Στη συνέχεια, η 1136/01-07-2021 Απόφαση του 7ου Τμήματος του Ελεγκτικού Συνεδρίου επικύρωσε την απόφαση 199/2021 του ΣΤ' κλιμακίου του ΕΣ.

Στις 27/07/2021 ασκήθηκε από την εταιρία Σ. ΔΗΜΗΤΡΙΟΥ & ΣΙΑ Ε.Ε. η από 26/07/2021 προσφυγή αναθεώρησης ενώπιον της Ελάσσονος Ολομέλειας του Ελεγκτικού Συνεδρίου κατά της ως άνω 1136/2021 Απόφασης του 7ου Τμήματος του ΕΣ, ενώ προσφυγή αναθεώρησης ασκήθηκε και από το δήμο Θέρμης. Οι προσφυγές αυτές συζητήθηκαν στις 15.9.2021 και εκδόθηκε η απόφαση 1832/2021 της Ελάσσονος Ολομέλειας του ΕΣ η οποία απέρριψε τις προσφυγές.

3. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Θέρμης υπέβαλε το παρόν αίτημα διότι, όπως αναφέρει κατά λέξει «η *ανάθεση των ανταλλακτικών για την επισκευή & συντήρηση των οχημάτων, των μηχανημάτων έργου και των αγροτικών μηχανημάτων του Δήμου Θέρμης όπως απορριματοφόρων και οχημάτων πολιτικής προστασίας κρίνεται εξαιρετικά αναγκαία και επιτακτική, καθώς η σωστή και ασφαλής λειτουργία τους είναι προϋπόθεση για την εκτέλεση ζωτικής σημασίας έργου για την εύρυθμη λειτουργία και την υγιεινή και ασφάλεια της δημόσιας υγείας των κατοίκων του Δήμου Θέρμης.*

Η κάλυψη των αναγκών αυτών του Δήμου έχει εξαιρετικά κατεπείγον χαρακτήρα και οφείλεται σε απρόβλεπτα γεγονότα που προκάλεσαν αιτιωδώς την κατεπείγουσα ανάγκη που προέκυψε (Καθυστέρηση στην ολοκλήρωση του προκηρυχθέντος τακτικού διαγωνισμού που δεν οφείλεται σε υπαιτιότητα της αναθέτουσας Αρχής, αλλά σε δικαστική εμπλοκή κατόπιν άσκησης προδικαστικών προσφυγών και αιτήσεων ασφαλιστικών μέτρων... Ελ. Συν. Κλιμ. Τμ. 4 Πράξη 4/2019). Επίσης υπήρξε διαφορά στην κρίση μεταξύ των επισυναπτόμενων, 1508-1509/2020 Απόφασης της ΑΕΠΠ και 199/2001 Πράξης του Ελεγκτικού Συνεδρίου και όχι σε υπαιτιότητα της αναθέτουσας αρχής καθώς από την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών 08/07/2020 μέχρι και σήμερα δεν έχει ολοκληρωθεί η διαδικασία ανάδειξης αναδόχου λόγω Προδικαστικής Προσφυγής και κατόπιν αυτών και άλλων ενδίκων μέσων που υποβλήθηκαν και δεν έχουν κριθεί οριστικά.

Η διενέργεια της διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση θα αφορά την ανάθεση όλων των ομάδων της αρχικής 22/2020 μελέτης με τίτλο «Προμήθεια Ανταλλακτικών για τη συντήρηση και επισκευή των οχημάτων, μηχανημάτων έργου και αγροτικών μηχανημάτων του Δήμου Θέρμης για τα έτη 2020, 2021, 2022», για τις οποίες εκκρεμεί η Απόφαση της ελάσσονος ολομέλειας του Ελεγκτικού Συνεδρίου όπου θα συζητηθεί η προσφυγή αναθεώρησης κατά της 1136/2021 Απόφασης του 7^{ου} Κλιμακίου στις 15/09/2021.

Οι ποσότητες και η αντίστοιχη δαπάνη που αιτούμαστε, περιγράφονται στην συν/νη μελέτη του παρόντος εγγράφου και αφορούν στην κάλυψη των σχετικών αναγκών της Διεύθυνσης Καθαριότητας & Ανακύκλωσης του Δήμου για χρονικό διάστημα σύμβασης **δώδεκα (12) μηνών** από την υπογραφή της και σε περίπτωση που προκύψει ανάδοχος από την ολοκλήρωση της τρέχουσας διαγωνιστικής **θα λυθεί αυτοδίκαια** χωρίς **καμία απαίτηση** του αναδόχου από την διαδικασία διαπραγμάτευσης».

Τα ποσά δαπάνης που αιτείται ο δήμος Θέρμης για την παραπάνω σύμβαση είναι τα παρακάτω:

ΟΜΑΔΕΣ	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΟΜΑΔΑΣ	ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΟ ΠΟΣΟ ΧΩΡΙΣ ΤΟ Φ.Π.Α.
	Ανταλλακτικά για οχήματα με υπερκατασκευές α. Φορτηγά (Απορ/ρα, φορτηγά, Καδοπλυντήρια, καλαθοφόρα, λεωφορεία, σάρωθρα με υπερκατασκευή επί πλαισίου, κ.λ.π.) και β. Ημιφορτηγά με υπερκατασκευές (καρότσα ή υπερκατασκευή κ.λ.π.).	359.493,00 €
	Ανταλλακτικά για επιβατικά οχήματα.	20.180,00 €
	Ανταλλακτικά και κυρίως αναλώσιμα για όλα τα οχήματα των ομάδων 1,2,4,5 της μελέτης.	14.180,00 €
	Ανταλλακτικά για μηχανήματα έργου.	20.399,00 €
	Ανταλλακτικά για μηχανήματα πρασίνου (δενδροκομικά, τρακτέρ).	4.258,00 €
	Ελαστικά και Ανταλλακτικά ελαστικών (μανσόν) για όλα τα οχήματα του Δήμου.	123.304,00 €

Σύνολο: 541.814 ευρώ συν το Φ.Π.Α.

Συνημμένα στο αίτημα υποβλήθηκαν επιπροσθέτως και μία σειρά από έγγραφα και στοιχεία που σχετίζονται με τη διενέργεια της εν λόγω διαγωνιστικής διαδικασίας, καθώς και Μελέτη κάλυψης αναγκών 12μηνης διάρκειας.

4. Ακολούθως, με το με αρ. πρωτ. 6778/19-11-2021 έγγραφο παροχής συμπληρωματικών στοιχείων, ζητήθηκε από την Αρχή η συμπλήρωση του φακέλου του αιτήματος ως εξής : «[...] Δεδομένης της επίκλησης εκ μέρους σας της περίπτωσης της κατεπείγουσας ανάγκης, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 32 παρ. 2, περ. γ του ν. 4412/2016, κρίνεται αναγκαίο να παρατεθούν τα συγκεκριμένα στοιχεία και οι περιστάσεις, που να θεμελιώνουν το αίτημα περί προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, υπό μορφή ιστορικού, με χρονολογική παράθεση των γεγονότων που επικαλείστε, προσκομίζοντας τα απαραίτητα έγγραφα τεκμηρίωσης, από τα οποία θα πρέπει να προκύπτει αιτιολογημένα, με συγκεκριμένα στοιχεία, η σωρευτική πλήρωση των παρακάτω προϋποθέσεων:

i) η ύπαρξη κατεπείγουσας ανάγκης, η οποία δεν θα πρέπει να συμβιβάζεται με τις προθεσμίες που επιτάσσουν άλλες (τακτικές) διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων (ούτε με συντετμημένες προθεσμίες), ii) η ύπαρξη απρόβλεπτης περίπτωσης, iii) η ύπαρξη αιτιώδους συνδέσμου μεταξύ της απρόβλεπτης περίπτωσης και της κατεπείγουσας ανάγκης που ανακύπτει, iv) ότι οι περιστάσεις που επικαλούνται οι αναθέτουσες αρχές για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη.

Σε σχέση με τα ανωτέρω, σημειώνεται ότι η αιτούσα αναθέτουσα αρχή θα πρέπει να παραθέτει το ιστορικό με τα συγκεκριμένα πραγματικά περιστατικά, τεκμηριώνοντας ειδικώς ποιες είναι οι περιστάσεις που θεωρεί απρόβλεπτες, οι οποίες τελούν σε αιτιώδη συνάφεια με την επικαλούμενη κατεπείγουσα ανάγκη και οι οποίες δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από ευθύνη της αιτούσας.

v) η ανάθεση της εν λόγω σύμβασης στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο. Συγκεκριμένα, το αίτημα πρέπει να υποβάλλεται στο μέτρο του απολύτως απαραίτητου, με την έννοια ότι η χρονική διάρκεια της δημόσιας σύμβασης που αιτείσθε να ανατεθεί με την εξεταζόμενη διαδικασία διαπραγμάτευσης, συναφώς δε και η εκτιμώμενη αξία της, θα πρέπει να καλύπτουν το απολύτως απαραίτητο μέτρο για την κάλυψη μόνον των άμεσων και επιτακτικών αναγκών της αιτούσας και όχι του συνόλου των παγίων και διαρκών αναγκών της, ως επιτάσσει η ανωτέρω διάταξη.

B. Περαιτέρω, στο ανωτέρω πλαίσιο, κρίνεται σκόπιμο όπως:

- μας διευκρινίσετε τη χρονική αλληλουχία των ενεργειών στις οποίες προέβη η αρμόδια Οικονομική Υπηρεσία του δήμου για την προετοιμασία της διαγωνιστικής διαδικασίας για την ανάθεση της αιτούμενης σύμβασης από το χρονικό σημείο της διαπίστωσης της ανάγκης ανάθεσης των συμβάσεων για την προμήθεια ανταλλακτικών για τα οχήματα και για την ανάθεση εργασιών για τη συντήρηση και επισκευή των οχημάτων, αντίστοιχα, καθώς και παραθέσετε πλήρες ιστορικό σε σχέση με τη διενέργεια της διαγωνιστικής διαδικασίας μέχρι την άσκηση των προδικαστικών προσφυγών στην ΑΕΠΠ και την μετέπειτα επικαλούμενη από εσάς «δικαστική εμπλοκή». Περαιτέρω, να προσκομίσετε στοιχεία σχετικά με προηγούμενες αντίστοιχες συμβάσεις που ανέθεσε ο Δήμος για όμοια αγαθά και υπηρεσίες (πότε εκκίνησε η προηγούμενη αντίστοιχη διαδικασία, πόσο διήρκεσε, πότε λήγει/έληξε, κλπ).

- μας προσκομίσετε την επικαλούμενη, με τα προαναφερθέντα σχετικά υπ' αριθμ. 45359 και 45360/19-10-2021 έγγραφά σας, Πράξη 4/2019 του 4ου Τμήματος του Ελεγκτικού Συνεδρίου.

Σημειωτέον ότι η αναφορά της προϋπόθεσης της μη ουσιώδους τροποποίησης των όρων της διακήρυξης στα ως άνω διαβιβαστικά έγγραφά σας δεν βρίσκει έρεισμα στη νομική βάση των διατάξεων του άρθρου 32 παρ.2 περ. γ' του ν. 4412/2016 που επικαλείστε».

5. Η αιτούσα απάντησε στην Αρχή με το από 15/11/2021 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου (αρ. πρωτ. εισ. ΕΑΑΔΗΣΥ 6911/15-11-2021) στο οποίο ήταν συνημμένο έγγραφο με θέμα: «Συμπληρωματικά στοιχεία αιτήματος παροχής σύμφωνης γνώμης για την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση», το οποίο αναφέρει κατ' ακριβολογία τα εξής:

“Σε συνέχεια του ανωτέρω σχετικού σας εγγράφου παραθέτουμε συμπληρωματικά στο αρχικό 45359/19-10-2021 έγγραφο αιτήματά μας περί παροχής σύμφωνης γνώμης της Υπηρεσίας για την προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης για τις «**Προμήθεια ανταλλακτικών για τη συντήρηση και επισκευή οχημάτων, μηχανημάτων έργου και αγροτικών μηχανημάτων του Δήμου**», τα εξής στοιχεία για την θεμελίωση του αιτήματος μας:

A. Προϋποθέσεις θεμελίωσης αιτήματος

i. Η προϋπόθεση της ύπαρξης κατεπείγουσας ανάγκης πληρούται διότι:

Ο Δήμος Θέρμης έχει στο στόλο του εκατόν δέκα (110) οχήματα τα οποία χρησιμοποιούνται από τις οικονομικοδιοικητικές υπηρεσίες, την υπηρεσία πολιτισμού- αθλητισμού-κοινωνικής πολιτικής, την υπηρεσία καθαριότητας, την τεχνική υπηρεσία και την υπηρεσία πρασίνου, όπως φαίνεται αναλυτικά στους παρακάτω πίνακες.

[Στη συνέχεια παρατίθενται λεπτομερώς όλα τα οχήματα που διαθέτει ο δήμος ανά υπηρεσία που ανέρχονται σε 110].

Ο Δήμος Θέρμης είναι ημιαστικός με ορεινούς οικισμούς και μεγάλης έκτασης αγρόκτημα περίπου 420.000 στρέμματα και απροσδιόριστα μεγάλου αγροτικού και αστικού δημοτικού οδικού δικτύου.

Ο Δήμος Θέρμης περιλαμβάνει δεκαεπτά (17) Δημοτικά Διαμερίσματα και ειδικότερα της Θέρμης, του Τριαδίου, της Νεάς Ραιδεστού, της Λακκιάς, της Περιστεράς, του Λιβαδίου, των Βασιλικών, του Μονοπήγαδου, του Αγίου Αντωνίου, της Σουρωτής, της Αγίας Παρασκευής, του Νέου Ρυσιού, των Ταγαράδων, του Πλαγιαρίου, του Τριλόφου, του Σχολαρίου και της Καρδίας, με μεγάλες χιλιομετρικές αποστάσεις μεταξύ αυτών, τις οποίες καλούνται να καλύψουν σε καθημερινή βάση τα συνεργεία του Δήμου προκειμένου να ανταποκριθούν στις Υπηρεσιακές τους ανάγκες καθώς και στις ανάγκες των Δημοτών.

Αποτέλεσμα αυτού είναι η καταπόνηση και η φθορά των οχημάτων του στόλου σε καθημερινή βάση και λόγω της παλαιότητας των περισσότερων εξ αυτών και η υπολειτουργία συνολικά του Δήμου.

Ακίνητοποιημένα οχήματα ανά Διεύθυνση:

Τα οχήματα της Υπηρεσίας Καθαριότητας τα οποία βρίσκονται ακίνητοποιημένα λόγω βλαβών και έλλειψης ανταλλακτικών είναι τα παρακάτω:

Απορριματοφόρα οχήματα περισυλλογής απορριμμάτων με αριθμούς πινακίδων ΚΗΙ 3809, ΚΗΟ 7863, ΚΗΟ 8749, ΚΗΟ 8546

Απορριματοφόρο όχημα περισυλλογής απορριμμάτων ανακύκλωσης με αριθμό πινακίδας ΚΗΗ 9570

Απορριματοφόρο όχημα περισυλλογής υπογείων κάδων με αριθμό πινακίδας ΚΗΗ 3479

Σάρωθρο με αριθμό πινακίδας ΜΕ 57587

Σκαπτικό μηχάνημα για την περισυλλογή των ογκωδών απορριμμάτων σε συνεργασία με τα φορτηγά της υπηρεσίας καθαριότητας με αριθμό πινακίδας ΜΕ 81028

Φορτηγό με γερανό με αριθμό πινακίδας ΚΗΗ 8811

Φορτηγό μεταφοράς ογκωδών απορριμμάτων με αριθμό πινακίδας ΚΗΙ 3533

Ημιφορτηγό – κλουβάκι τμήματος διαχείρισης και συντήρησης οχημάτων ΚΗΗ 5822 με αριθμό πινακίδας

Μικρά σκουπάκια σάρωσης οδών με αριθμούς πινακίδων ΜΕ 103591, ΜΕ 103592, ΜΕ 103593 ΜΕ 96493 (Σάρωθρο).

Τα οχήματα της Υπηρεσίας Πολιτισμού – Αθλητισμού - Κοινωνικής Πολιτικής τα οποία βρίσκονται ακίνητοποιημένα λόγω βλαβών και έλλειψης ανταλλακτικών είναι τα παρακάτω:

Λεωφορεία με αριθμούς πινακίδων ΚΗΗ 3471, ΚΗΙ 4718, ΚΗΙ 7156.

Τα οχήματα της Υπηρεσίας Πρασίνου τα οποία βρίσκονται ακίνητοποιημένα λόγω βλαβών και έλλειψης ανταλλακτικών είναι τα παρακάτω:

Καλαθοφόρο όχημα με αριθμό πινακίδας ME 134954
Δενδροκομικό με καταστροφέα χόρτων με αριθμό πινακίδας AM 65008
Τρακτέρ με καταστροφέα χόρτων με αριθμό πινακίδας AM65286

Τα οχήματα της Τεχνικής Υπηρεσίας τα οποία βρίσκονται ακινητοποιημένα λόγω βλαβών και έλλειψης ανταλλακτικών είναι τα παρακάτω:

Ημιφορτηγό με αριθμό πινακίδας ΚΗΗ 2105
Σκαπτικό Μηχάνημα με αριθμό πινακίδας ΜΕ 91627
Αλατοδιανομέας με αριθμό πινακίδας ΜΕ 67548
Ημιφορτηγό με αριθμό πινακίδας ΚΗΟ 8716

Επίσης είναι απαραίτητη η **περιοδική συντήρηση (σέρβις)** σχεδόν όλων των οχημάτων και των μηχανημάτων έργου του Δήμου όπου απαιτούνται **αναλώσιμα ανταλλακτικά** (φίλτρα λαδιού, φίλτρα πετρελαίου, φίλτρα αέρος κλπ). Στους παρακάτω πίνακες φαίνονται τα οχήματα στα οποία θα πρέπει να γίνει η αντίστοιχη προγραμματισμένη συντήρηση γιατί διαφορετικά θα προκύψουν άμεσα καταστροφικές μηχανικές βλάβες.

[Στη συνέχεια παρατίθενται πίνακες ανά υπηρεσία με τα οχήματα που χρειάζονται επισκευές].

Δεδομένης της παλαιότητας του στόλου των απορριμματοφόρων οχημάτων και της μη ύπαρξης εφεδρικών και σε αναμονή του τεχνικού ελέγχου ΚΤΕΟ στο άμεσο διάστημα εγκυμονούνται κίνδυνοι για τη **δημόσια υγεία** λόγω της μη δυνατότητας οποιασδήποτε επισκευής οχήματος και της αδυναμίας αποκομιδής των απορριμμάτων.

Ο Δήμος Θέρμης δεν διαθέτει αδειοδοτημένο συνεργείο επισκευής οχημάτων και μηχανημάτων έργου όπως και το απαιτούμενο τεχνικό προσωπικό με την απαιτούμενη τεχνογνωσία και εξειδίκευση που απαιτείται για τον έλεγχο και την επισκευή του πλήθους των οχημάτων διαφορετικών εταιριών κατασκευής που διαθέτει και εξαρτάται **άμεσα** από εξωτερικά εξειδικευμένα συνεργεία επισκευής οχημάτων και μηχανημάτων έργου.

Η αντιμετώπιση της κατεπείγουσας ανάγκης που έχει δημιουργηθεί δεν συμβιβάζεται με τις προθεσμίες μιας τακτικής διαδικασίας ανάδειξης η οποία κατ'επίσημο και με βάση την προηγούμενη εμπειρία αλλά και την τρέχουσα θα διαρκέσει τουλάχιστον 9 - 12 μήνες, όπως αναλυτικά αποδεικνύεται παρακάτω.

ii. Η ύπαρξη απρόβλεπτης περίπτωσης πληρούται διότι:

Η ολοκλήρωση της προηγούμενης διαγωνιστικής διαδικασίας διήρκησε **εννέα(9) μήνες από την ημερομηνία ανάρτησης του σχετικού πρωτογενούς αιτήματος ΑΔΑΜ REQ003717552 2018-09-20 έως και την ημερομηνία υπογραφής των συμβάσεων που προέκυψαν** από τη διαδικασία, ήτοι:

- 1^η) σύμβαση, με αρ. πρωτ. **26648/26.06.2019** και ΑΔΑΜ 19SYMV005189400 2019-06-28, με ημερομηνία λήξης 31-12-2020.
- 2^η) σύμβαση, με αρ. πρωτ. **26620/26.06.2019** και ΑΔΑΜ 19SYMV005187721 2019-06-28, με ημερομηνία λήξης 31-12-2020.
- 3^η) σύμβαση με αρ. πρωτ. **24889/14.06.2019** και ΑΔΑΜ 19SYMV005157368 2019-06-24, με ημερομηνία λήξης 31-12-2020.

ενώ η τρέχουσα διαγωνιστική διαδικασία διαρκεί μέχρι σήμερα, είκοσι (20)μήνες από την ημερομηνία ανάρτησης του πρωτογενούς αιτήματος, ΑΔΑΜ 20REQ006637020 **2020-04-30** και με καμία καθυστέρηση μεταξύ των σταδίων της διαδικασίας από την αναθέτουσα αρχή . Παραθέτουμε χρονολογικά τα στάδια της διαδικασίας από την ανάρτηση του πρωτογενούς αιτήματος μέχρι την υποβολή του φακέλου Προσυμβατικού ελέγχου και την έκδοση της υπ αριθμ 199/2021 Πράξης του Ελεγκτικού Συνεδρίου η οποία έρχεται σε αντίθεση και διαφορά

κρίσης με την υπ αριθμ 1508-1509/2020 Απόφαση του 6^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ, με αποτέλεσμα να περιπλέκεται περαιτέρω και να καθυστερεί η ολοκλήρωση της διαγωνιστικής διαδικασίας .

- Πρωτογενές αίτημα με αρ ΑΔΑΜ 20REQ006637020 2020-04-30
 - Η με αρ ΑΔΑΜ 20PROC006806075 2020-06-02, υπ αρ 17565/29-05-2020 διακήρυξη του διαγωνισμού
1. Το από 15/07/2020 Νο1 Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας για τον έλεγχο των δικαιολογητικών Συμμετοχής στο διαγωνισμό.
 - Το από 30/07/2020 Νο2 Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας για τον έλεγχο των τεχνικών προσφορών του Διαγωνισμού.
 2. Το από 03/08/2020 Νο3 Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας για τον έλεγχο των Οικονομικών προσφορών του Διαγωνισμού.
 3. Η υπ αριθμ 266/09.09.2020 της Οικονομικής Επιτροπής για την ανάδειξη των προσωρινών αναδόχων του Διαγωνισμού με το αποδεικτικό κοινοποίησης.
 4. Η από 25/09/2020 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρίας BRINX A.E. κατά της 266/2020 Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής.
 5. Η από 28/09/2020 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρίας Σ. ΔΗΜΗΤΡΙΟΥ & ΣΙΑ Ε.Ε. κατά της 266/2020 Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής.
 6. Η υπ αριθμ αριθμ 1508-1509/2020 Απόφαση του 6^{ου} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ για την εξέταση των Προδικαστικών Προσφυγών.
 7. Οι από 30/09/2020 απόψεις της Επιτροπής διενέργειας του Διαγωνισμού επί των προσφυγών και επι της αναστολής του διαγωνισμού.
 - Η υπ αριθμ 288/30-09-2020 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής για την άρση ή μη της εμπιστευτικότητας εγγράφων οικονομικού φορέα συμμετέχοντα σε διαγωνιστική διαδικασία και αποδεικτικό κοινοποίησης
 8. Η απο 07/10/2020 παρέμβαση της εταιρίας Σ. ΔΗΜΗΤΡΙΟΥ & ΣΙΑ Ε.Ε. για την απόρριψη της προσφυγής της εταιρίας BRINX A.E..
 9. Η απο 08/10/2020 παρέμβαση της εταιρίας BRINX A.E. για την απόρριψη της προσφυγής της εταιρίας Σ. ΔΗΜΗΤΡΙΟΥ & ΣΙΑ Ε.Ε.
 10. Η υπ αριθ. 1508-1509/2020 απόφαση της ΑΕΠΠ για την απόρριψη των προσφυγών και αποδεικτικό παραλαβής.
 11. Το από 04/01/2021 Νο 4 Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας για τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης.
 12. Η υπ αριθμ 20/27.01.2021 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής για την έγκριση του πρακτικού έλεγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης και το υπ αριθμ 6622/09-03-2021 έγγραφο της Αποκ/νης Δκσης περί νομιμότητας της Απόφασης της Οικ. Επιτροπής του Δήμου.

13. Το υπ αριθμ 14416/05-03-2021 έγγραφο υποβολής φακέλου Προσυμβατικού ελέγχου.
14. Η υπ αριθμ 199 /2021 Πράξη του ΣΤ' κλιμακίου του Ελεγκτικού συνεδρίου

ιι. Η ύπαρξη αιτιώδους συνδέσμου μεταξύ της απρόβλεπτης περίπτωσης και της κατεπείγουσας ανάγκης ανακύπτει διότι:

Από την απρόβλεπτα μεγάλη διάρκεια της διαγωνιστικής διαδικασίας, **είκοσι (20) μηνών και η οποία** μέχρι και σήμερα δεν έχει ολοκληρωθεί, έχει ανακύψει η αδυναμία οποιασδήποτε επισκευής οχήματος ή μηχανήματος έργου αλλά και ενδεχόμενης ολικής αδυναμίας αποκομιδής των απορριμμάτων με ολέθριες επιπτώσεις στη **δημόσια υγεία** των δημοτών, λαμβανομένου υπόψη και των συνεχιζόμενων συνθηκών της πανδημίας COVID- 19..

iv. Η απρόβλεπτη περίπτωση που υπήρξε και δημιούργησε την κατεπείγουσα ανάγκη που επικαλούμαστε δεν απορρέει από ευθύνη του Δήμου διότι η αρμόδια Δνση του Δήμου, προγραμματισμένα λαμβάνοντας υπόψη την χρονική διάρκεια ολοκλήρωσης μια διαγωνιστικής διαδικασίας, με βάση την προηγούμενη εμπειρία (εννέα μηνών) **υπέβαλε το πρωτογενές αίτημα (ημερομηνία ανάρτησης ΑΔΑΜ 20REQ006637020 2020-04-30) για την εκκίνηση της νέας διαδικασίας (8 μήνες πριν από την λήξη των συμβάσεων που ήταν σε ισχύ μέχρι 31-12-2021 και υπήρχε επιπλέον και η πρόβλεψη σε αυτές της δυνατότητας παράτασης 6 μηνών.**

Η αδυναμία έγκαιρης ολοκλήρωσης της διαγωνιστικής διαδικασίας, λόγω και της δημιουργούμενης <<δικαστικής εμπλοκής>>, προκάλεσε την κατεπείγουσα ανάγκη στην οποία βρίσκεται ο Δήμος Θέρμης .

Στην ενότητα Β του παρόντος εγγράφου παρατίθεται πλήρες χρονολόγιο της διαδικασίας από την ανάρτηση του Πρωτογενούς αιτήματος μέχρι και σήμερα, προς απόδειξη και των όσων επικαλούμαστε.

v. Το αίτημα που υποβάλαμε προς έγκριση στην Υπηρεσία σας είναι το απολύτως απαραίτητο και αφορά το χρονικό διάστημα δώδεκα (12) μηνών και τη δαπάνη που εκτιμούμε ότι θα απαιτηθεί, μέχρι την ολοκλήρωση της διαδικασίας ανάδειξης νέου προμηθευτή του Δήμου. Αυτό προκύπτει καθώς υπ αριθμ 22/2020 μελέτη του διαγωνισμού με αρ διακήρυξης 17565/29-05-2020 της διαγωνιστικής διαδικασίας που δεν έχει ολοκληρωθεί ακόμη αφορά στην κάλυψη αναγκών διαιτούς διάρκειας (από την ημερομηνία υπογραφής της έως και της 31/12/2022) και δαπάνη 1.364.626,96 ευρώ με ΦΠΑ και η σχετική μελέτη που υποβάλλουμε με το αίτημα μας αφορά διάρκεια σύμβασης 12 μηνών (διάστημα που θα καλύψει τις άμεσες και επιτακτικές ανάγκες του Δήμου μέχρι την ανάδειξη νέου αναδόχου και όχι του συνόλου των πάγιων και διαρκών αναγκών του Δήμου), δαπάνη 541.814 ευρώ με ΦΠΑ και τον όρο ότι σε περίπτωση που ολοκληρωθεί νωρίτερα της 12μηνιας περιόδου η διαγωνιστική διαδικασία, θα λύνεται αυτοδίκαια, όπως περιγράφεται και στο υπ αριθμ 45360/19-10-2021 έγγραφο αιτήματά μας περί παροχής σύμφωνης γνώμης της Υπηρεσίας σας.

B. Χρονική αλληλουχία ενεργειών και σταδίων και στοιχεία προηγούμενων συμβάσεων:

Αναφορικά με την χρονική αλληλουχία των ενεργειών του Δήμου από το χρονικό σημείο διαπίστωσης της ανάγκης ανάθεσης της σύμβασης παραθέτουμε πλήρες ιστορικό της διαγωνιστικής διαδικασίας μέχρι την άσκηση των προδικαστικών προσφυγών στην ΑΕΠΠ και την μετέπειτα δικαστική εμπλοκή.

- Ανάρτηση πρωτογενούς αιτήματος με αρ ΑΔΑΜ 20REQ006637020 2020-04-30
- Στις 27/05/2020 εκδόθηκε η με αριθμ. 170/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής και εγκρίθηκαν οι τεχνικές προδιαγραφές της μελέτης, οι όροι του Διεθνούς Διαγωνισμού με τίτλο «Προμήθεια Ανταλλακτικών για τη συντήρηση και επισκευή των οχημάτων, μηχανημάτων έργου και αγροτικών μηχανημάτων του Δήμου Θέρμης για τα έτη 2020,2021,2022» προϋπολογισμού 1.364.626,96 Ευρώ συμπεριλαμβανομένου και του Φ.Π.Α., σύμφωνα και με την απόφαση ανάληψης πολυετούς υποχρέωσης με αρ.πρωτ.1484/15946/312/18.05.2020 (ΑΔΑ:Ψ0Χ9ΩΡΣ-ΝΗΛ) για τα έτη 2020-2021-2022.
- Στη συνέχεια έγιναν όλες οι διοικητικές διαδικασίες, σύμφωνα με όσα προβλέπονταν στην με αρ. πρωτ. 17565/29-05-2020 διακήρυξη του διαγωνισμού και ΑΔΑΜ 20PROC006806075 2020-06-02, με **καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών μέσω ΕΣΗΔΗΣ την 08/07/2020 και ώρα 15:00.**
- Στις 15/07/2020 συντάχθηκε το Νο1 Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας για τον έλεγχο των δικαιολογητικών Συμμετοχής στο διαγωνισμό.
- Στις 30/07/2020 συντάχθηκε το Νο2 Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας για τον έλεγχο των τεχνικών προσφορών του Διαγωνισμού.
- Στις 03/08/2020 συντάχθηκε το Νο3 Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας για τον έλεγχο των Οικονομικών προσφορών του Διαγωνισμού.
- Στις 09/09/2020 εκδόθηκε η υπ αριθμ 266/2020 της Οικονομικής Επιτροπής για την ανάδειξη των προσωρινών αναδόχων του Διαγωνισμού με το αποδεικτικό κοινοποίησης.
- Στις 25/09/2020 κατατέθηκε προσφυγή της εταιρίας «BRINX Α.Ε.» κατά της 266/2020 Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής
- Στις 28/09/2020 υποβλήθηκε προσφυγή από την εταιρία «Σ. ΔΗΜΗΤΡΙΟΥ & ΣΙΑ Ε.Ε.» επίσης κατά της 266/2020 Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής.
- Στις 30/09/2020 κατατέθηκαν απόψεις της Επιτροπής διενέργειας του Διαγωνισμού επί των προσφυγών και επι της αναστολής του διαγωνισμού.
- Στις 30/09/2020 εκδόθηκε η υπ αριθμ 288/2020 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής για την άρση ή μη της εμπιστευτικότητας εγγράφων οικονομικού φορέα συμμετέχοντα σε διαγωνιστική διαδικασία και αποδεικτικό κοινοποίησης
- Στις 07/10/2020 έγινε παρέμβαση της εταιρίας «Σ. ΔΗΜΗΤΡΙΟΥ & ΣΙΑ Ε.Ε.» για την απόρριψη της προσφυγής της εταιρίας BRINX Α.Ε. κατά της 255/2020 Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής
- Στις 08/10/2020 έγινε παρέμβαση της εταιρίας «BRINX Α.Ε.» για την απόρριψη της προσφυγής της εταιρίας «Σ. ΔΗΜΗΤΡΙΟΥ & ΣΙΑ Ε.Ε.».
- Στις 24/11/2020 ενημερωθήκαμε για την απόρριψη των ως άνω προσφυγών με την υπ αριθμ Απόφαση 1508-1509/2020 της ΑΕΠΠ,

- Στις 17/12/2020 απεστάλη σε προσωρινούς αναδόχους πρόσκληση για την υποβολή δικαιολογητικών κατακύρωσης
- Στις 04/01/2021 συντάχθηκε το Νο 4 πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας για τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης
- Στις 27/01/2021 εκδόθηκε υπ' αριθ. 20/2021 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής για την έγκριση του πρακτικού ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης
- Στις 05/03/2021 έγινε η υποβολή φακέλου για προσυμβατικό έλεγχο
- Στις 07/05/2021 ζητήθηκε από το 5ο Κλιμάκιο του Ελεγκτικού Συνεδρίου το υπ αριθμ 6622/09-03-2021 έγγραφο της Αποκ/νης Δκσης Μακεδονίας Θράκης περί της νόμιμης λήψης της υπ αριθμ 20/2021 απόφασης Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου.
- Στις 01/06/2021 μας απεστάλη η Απόφαση 199 /2021 του ΣΤ' κλιμακίου του Ελεγκτικού συνεδρίου με την οποία κρίθηκε ότι κωλύεται η υπογραφή των συμβάσεων και με την υπ αριθμ 209/2021 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής αποφασίστηκε η σύνταξη και κατάθεση της προσφυγής ανάκλησης της Απόφασης 199 /2021 του ΣΤ' κλιμακίου
- Στις 02/06/2021 κοινοποιήθηκε η απόφαση 199 /2021 του στ' κλιμακίου στους οικονομικούς φορείς
- Στις 16/06/2021 εκδόθηκε η υπ' αριθ. 209/2021 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής σχετικά με τη σύνταξη και κατάθεση προσφυγής ανάκλησης της απόφασης 199 /2021 του στ' κλιμακίου
- Στις 16/06/2021 ασκήθηκε προσφυγή ανάκλησης της Απόφασης 199/2021 του ΣΤ' κλιμακίου και από την εταιρία «Σ. ΔΗΜΗΤΡΙΟΥ & ΣΙΑ Ε.Ε.» ενώπιον του 7ου Τμήματος του Ελεγκτικού Συνεδρίου.
- Στις 17/06/2021 εστάλησαν έγγραφα (28632,28633,28634/16.06.2021) προς τους συμμετέχοντες του διαγωνισμού για την παράταση της οικονομικής προσφοράς που κατέθεσαν στο διαγωνισμό
- Στις 18/06/2021 έγινε παρέμβαση της εταιρίας «BRINX Α.Ε.» ενώπιον του 7^{ου} Τμήματος του Ελεγκτικού Συνεδρίου κατά του Δήμου Θέρμης, κατά της εταιρίας «Σ. ΔΗΜΗΤΡΙΟΥ & ΣΙΑ Ε.Ε.» και υπέρ της διατήρησης της 199/2021 Απόφασης του ΣΤ' κλιμακίου.
- Στη συνέχεια, στις 14/07/2021 μας απεστάλη η 1136/2021 Απόφαση του 7ου κλιμακίου με την οποία κρίθηκε ότι δεν ανακαλείται η απόφαση 199 /2021 του ΣΤ' κλιμακίου.
- Στις 21/07/2021 εκδόθηκε η 237/2021 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής για την άσκηση προσφυγής αναθεώρησης ενώπιον της Ελάσσονος Ολομέλειας του Ελεγκτικού Συνεδρίου κατά της 1136/2021 Απόφασης του 7ου κλιμακίου η οποία και ασκήθηκε .
- Στις 28/07/2021 κατατέθηκε η από 27/07/2021 προσφυγή αναθεώρησης ενώπιον της ελάσσονος ολομέλειας του Ελεγκτικού Συνεδρίου και από την εταιρία Σ. ΔΗΜΗΤΡΙΟΥ & ΣΙΑ Ε.Ε., κατά της ως άνω 1136/2021 Απόφασης του 7ου κλιμακίου.

- Στις 06/09/2021 παραλάβαμε την από 03/09/2021 επίδοση κλήσης δικασίμου των πινακίων 4& 5 παρακολούθησης της δημόσιας συνεδρίασης της 15/09/2021 της ελάσσονας ολομέλειας του ελεγκτικού συνεδρίου όπου θα συζητηθεί η προσφυγή αναθεώρησης κατά της 1136/2021 απόφαση του 7ου κλιμακίου .Σ. ΔΗΜΗΤΡΙΟΥ & ΣΙΑ Ε.Ε.» ...

Η προηγούμενη διαγωνιστική διαδικασία εκκίνησε με το **πρωτογενές αίτημα με ΑΔΑΜ REQ003717552 2018-09-20** και οι συμβάσεις που προέκυψαν ήταν οι ακόλουθες:

- 1^η) σύμβαση, με αρ. πρωτ.**26648/26.06.2019** και ΑΔΑΜ 19SYMV005189400 2019-06-28, με ημερομηνία λήξης 31-12-2020.
- 2^η) σύμβαση, με αρ. πρωτ.**26620/26.06.2019** και ΑΔΑΜ 19SYMV005187721 2019-06-28, με ημερομηνία λήξης 31-12-2020.
- 3^η) σύμβαση με αρ. πρωτ.**24889/14.06.2019** και ΑΔΑΜ 19SYMV005157368 2019-06-24, με ημερομηνία λήξης 31-12-2020.

Οι ανωτέρω συμβάσεις παρατάθηκαν όπως προβλέπονταν και στη διακήρυξη, ως εξής:

1^η) σύμβαση,

- 1^η παράταση, σύμβαση με αρ. πρωτ.48382/23.12.2020 και ΑΔΑΜ 20SYMV007949979 2020-12-29, με ημερομηνία λήξης 31-05-2021.
- 2^η παράταση, σύμβαση, με αρ. πρωτ.24455/18.05.2021 και ΑΔΑΜ 21SYMV008692663 2021-06-01, με ημερομηνία λήξης 30-06-2021

2^η) σύμβαση,

- 1^η παράταση, σύμβαση, με αρ. πρωτ.48380/23.12.2020 και ΑΔΑΜ 20SYMV007950138 2020-12-29, με ημερομηνία λήξης 31-05-2021
- 2^η παράταση, σύμβαση, με αρ. πρωτ. 26380/31.05.2021 και ΑΔΑΜ 21SYMV008692213 2021-06-01, με ημερομηνία λήξης 30-06-2021

3^η)σύμβαση,

- 1^η παράταση, σύμβαση, με αρ. πρωτ.48381/23.12.2020 και ΑΔΑΜ 20SYMV007949776 2020-12-29, με ημερομηνία λήξης 31-05-2021
- 2^η παράταση, σύμβαση, με αρ. πρωτ. 24711/20.05.2021 και ΑΔΑΜ 21SYMV008692844 2021-06-01, με ημερομηνία λήξης 30-06-2021

Αυτή τη στιγμή δεν υπάρχει καμία ενεργή σύμβαση».

6. Κατόπιν των ανωτέρω, ο δήμος Θέρμης αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής περί προσφυγής σε διαδικασία διαπραγμάτευσης σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2 περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, ως ισχύει, για λόγους επιτακτικής και κατεπείγουσας ανάγκης, σύμφωνα με το άρθρο 32 παρ. 2 περιπτ. γ του ν. 4412/2016, προς τον σκοπό σύναψης σύμβασης, με αντικείμενο την προμήθεια ανταλλακτικών για τη συντήρηση και επισκευή οχημάτων, μηχανημάτων έργου και αγροτικών μηχανημάτων για τα έτη 2021, 2022, συνολικού προϋπολογισμού €541.814,00 ευρώ πλέον Φ.Π.Α.

II. ΝΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ

7. Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 21 παρ. 2 περ. α' και β' του ν. 4441/2016, 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, 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. Η εν λόγω αρμοδιότητα ασκείται μέσα σε προθεσμία είκοσι (20) εργασίμων ημερών από την περιέλευση του σχεδίου απόφασης στην Αρχή, συνοδευόμενου από όλα τα στοιχεία στα οποία θεμελιώνεται, κατά περίπτωση, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, με μέριμνα της αναθέτουσας αρχής.

8. Τα οριζόμενα στον ν. 4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)», ως ισχύει:

Άρθρο 2 παρ. 1 περ. 5. ως «δημόσιες συμβάσεις» και ως «συμβάσεις έργων, μελετών, υπηρεσιών και προμηθειών» νοούνται οι συμβάσεις εξ επαχθούς αιτίας, οι οποίες συνάπτονται γραπτώς μεταξύ ενός ή περισσότερων οικονομικών φορέων και μιας ή ενός ή περισσότερων αναθετουσών αρχών ή αναθετόντων φορέων, αντίστοιχα, και έχουν ως αντικείμενο την εκτέλεση έργων, την εκπόνηση μελετών, την προμήθεια αγαθών ή την παροχή υπηρεσιών,

Άρθρο 2 παρ. 1 περ. 8) ως «δημόσιες συμβάσεις προμηθειών» και ως «συμβάσεις προμηθειών» νοούνται οι συμβάσεις που έχουν ως αντικείμενο την αγορά, τη χρηματοδοτική μίσθωση, τη μίσθωση ή τη μίσθωση - πώληση, με ή χωρίς δικαίωμα αγοράς, προϊόντων. Μια σύμβαση προμηθειών μπορεί να περιλαμβάνει, παρεμπιπτόντως, εργασίες τοποθέτησης και εγκατάστασης,

Το Άρθρο 5 «Κατώτατα όρια» (άρθρο 4 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), ως εφαρμόζεται κατόπιν έκδοσης του Κανονισμού (ΕΕ) 2019/1828 της Επιτροπής της 30ης Οκτωβρίου 2019 (Επίσημη Εφημερίδα της ΕΕ L279/25 της 31.10.2019) για τις διαδικασίες σύναψης σύμβασης κατά το χρονικό διάστημα από 01.01.2020 έως 31.12.2021, ορίζει ως κατώτατα όρια για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών για τις μη κεντρικές αναθέτουσες αρχές, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, το ποσό των ευρώ 214.000,00.

Το Άρθρο 6 «Μέθοδοι υπολογισμού της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης» (άρθρο 5 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ):

«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 προαίρεσεως ή τυχόν παρατάσεων της σύμβασης, όπως ορίζουν ρητά τα έγγραφα της σύμβασης {...} 2. Όταν αναθέτουσα αρχή αποτελείται από χωριστές επιχειρησιακές μονάδες λαμβάνεται υπόψη η συνολική εκτιμώμενη αξία για όλες τις χωριστές επιχειρησιακές μονάδες. Κατά παρέκκλιση του πρώτου εδαφίου, όταν μία χωριστή επιχειρησιακή μονάδα είναι ανεξαρτήτως υπεύθυνη για τις διαδικασίες σύναψης των συμβάσεων της ίδιας ή ορισμένων κατηγοριών αυτών, η αξία των συμβάσεων μπορεί να υπολογίζεται στο επίπεδο της συγκεκριμένης μονάδας. 3. Η επιλογή της χρησιμοποιούμενης μεθόδου για τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης δεν γίνεται με σκοπό την αποφυγή της εφαρμογής οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου. Η σύμβαση δεν κατατέμνεται κατά τρόπο ώστε να αποφεύγεται η εφαρμογή οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου, εκτός αν αυτό δικαιολογείται από αντικειμενικούς λόγους. 4. Η εκτιμώμενη αξία ισχύει τη στιγμή της αποστολής της προκήρυξης διαγωνισμού {...} 11. Όταν πρόκειται για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών ή υπηρεσιών οι οποίες έχουν περιοδικό χαρακτήρα ή οι οποίες προβλέπεται να ανανεωθούν μέσα σε συγκεκριμένο χρονικό διάστημα, λαμβάνεται ως βάση για τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης: α) είτε η συνολική

πραγματική αξία των διαδοχικών συμβάσεων του ίδιου τύπου οι οποίες συνήφθησαν κατά το προηγούμενο δωδεκάμηνο ή οικονομικό έτος, αναπροσαρμοσμένη, ει δυνατόν, προκειμένου να ληφθούν υπόψη ενδεχόμενες μεταβολές ως προς τις ποσότητες ή την αξία τους κατά τους δώδεκα μήνες που έπονται της αρχικής σύμβασης· β) είτε η εκτιμώμενη συνολική αξία των διαδοχικών συμβάσεων που συνήφθησαν κατά το δωδεκάμηνο που έπεται της πρώτης παράδοσης ή κατά τη διάρκεια του οικονομικού έτους, εφόσον αυτό υπερβαίνει τους δώδεκα μήνες {...}».

Το άρθρο 32 «Προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση» (άρθρο 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ):

«1. Στις ειδικές περιπτώσεις και περιστάσεις που προβλέπονται στις παραγράφους 2 έως 6, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αναθέτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση. 2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών σε οποιαδήποτε από τις κατωτέρω περιπτώσεις: [...]

γ) στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο, εάν λόγω κατεπείγουσας ανάγκης οφειλόμενης σε γεγονότα απρόβλεπτα για την αναθέτουσα αρχή, δεν είναι δυνατή η τήρηση των προθεσμιών που προβλέπονται για τις ανοικτές, κλειστές ή ανταγωνιστικές διαδικασίες με διαπραγμάτευση. Οι περιστάσεις που επικαλούνται οι αναθέτουσες αρχές για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη».

Το άρθρο 32^Α :

«Ρύθμιση ζητημάτων προσφυγής σε διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση

1. Εξαιρούνται της υποχρεωτικής εφαρμογής της παρ. 1 του άρθρου 22, περί κανόνων που εφαρμόζονται στις επικοινωνίες, του άρθρου 36, περί υποχρέωσης χρήσης και λειτουργίας του ΕΣΗΔΗΣ, της παρ. 1 του άρθρου 72, περί εγγυήσεων, και των παρ. 1 έως 4 του άρθρου 79, περί Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης, οι ακόλουθες περιπτώσεις του άρθρου 32, περί προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση: α) όπου η δυνατότητα ανάθεσης περιορίζεται σε έναν προκαθορισμένο συμμετέχοντα, σύμφωνα με την περ. β` της παρ. 2, την παρ. 3, την περ. β` της παρ. 4 και την παρ. 6,

β) όπου η ανάθεση έχει επείγοντα χαρακτήρα σύμφωνα με την περ. γ` της παρ. 2, ή

γ) όπου η συναλλαγή αφορά σε προμήθεια αγαθών που είναι εισηγμένα και αγοράζονται σε χρηματιστήριο εμπορευμάτων σύμφωνα με την περ. γ` της παρ. 4.

2. Στις περιπτώσεις του άρθρου 32, περί προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, η διαδικασία ανάθεσης της σύμβασης διεξάγεται σύμφωνα με όσα ορίζονται στους όρους της πρόσκλησης, όπου υπάρχει, και η αξιολόγηση των προσφορών μπορεί να γίνεται σε ενιαίο στάδιο με την ανάθεση της σύμβασης. Η διαδικασία της διαπραγμάτευσης γίνεται από γνωμοδοτικό όργανο, το οποίο συγκροτείται από την αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με όσα ορίζονται στο άρθρο 221, περί οργάνων διενέργειας ανάθεσης και εκτέλεσης δημόσιων συμβάσεων, και εισηγείται προς το αποφαινόμενο όργανο για κάθε θέμα που ανακύπτει κατά την ανάθεση της σύμβασης. Ειδικά στην περίπτωση που συντρέχουν οι περιστάσεις της περ. β` της παρ. 1 ως γνωμοδοτικό όργανο μπορεί να ορίζεται και η αρμόδια υπηρεσία της αναθέτουσας αρχής.

3. Στην περ. γ` της παρ. 1 δεν απαιτείται προηγούμενη πρόσκληση και η διαδικασία ανάθεσης της σύμβασης διεξάγεται με βάση τα ιδιαίτερα χαρακτηριστικά της συναλλαγής.»

Το άρθρο 379 «Έναρξη ισχύος» (άρθρα 90 παράγραφοι 1-2 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και 106 παράγραφοι 1-2 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ):

«1. Η ισχύς των διατάξεων του παρόντος αρχίζει από τη δημοσίευση του παρόντος στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στις επιμέρους διατάξεις του {...}».

9. Τα οριζόμενα στον **ν. 4782/2021 (Α' 36/2021)** «Εκσυγχρονισμός, απλοποίηση και αναμόρφωση του ρυθμιστικού πλαισίου των δημοσίων συμβάσεων, ειδικότερες ρυθμίσεις προμηθειών στους τομείς της άμυνας και της ασφάλειας και άλλες διατάξεις για την ανάπτυξη, τις υποδομές και την υγεία.» και ιδίως το **άρθρο 142 «Έναρξη ισχύος Μέρους Α΄**», σύμφωνα με το οποίο :

«1. Η ισχύς των διατάξεων:

α) του άρθρου 4, κατά το μέρος που τροποποιεί την παρ. 1 του άρθρου 36 του ν. 4412/2016,

β) των άρθρων 10, 20 παρ. 4, 34 κατά το μέρος που τροποποιεί την παρ. 2 του άρθρου 92 του ν. 4412/2016, 55, 57, 58, 59, 60, 63, 64, 66 έως 79, 82 έως 86, 89 έως 93, 95 έως 98, 100, 131, 134 και 138,

γ) του άρθρου 108, κατά το μέρος που τροποποιεί την περ. α΄ της παρ. 11 του άρθρου 221 του ν. 4412/2016,

δ) του άρθρου 109, κατά το μέρος που τροποποιεί την παρ. 7 του άρθρου 258 του ν. 4412/2016, αρχίζει από την 1η.9.2021.

2. Η ισχύς των άρθρων 3, 6 κατά το μέρος που τροποποιεί τις παρ. 1 και 5 του άρθρου 38 του ν. 4412/2016, 7, 8, 9, 11, 12, 13, 42, 49, 62, 65, 80, 81, 87, 88, 94, 99, 101, 108, εκτός της περ. α΄ της παρ. 11, 121 και 127 αρχίζει από τη δημοσίευση του παρόντος στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως.

3. Η ισχύς των υπολοίπων άρθρων του παρόντος αρχίζει από την 1η.6.2021, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στις επιμέρους διατάξεις του».

10. Το άρθρο 328 του Ν. 4700/2020 «Ενιαίο κείμενο Δικονομίας για το Ελεγκτικό Συνέδριο, ολοκληρωμένο νομοθετικό πλαίσιο για τον προσυμβατικό έλεγχο, τροποποιήσεις στον Κώδικα Νόμων για το Ελεγκτικό Συνέδριο, διατάξεις για την αποτελεσματική απονομή της δικαιοσύνης και άλλες διατάξεις» ορίζει τα εξής: «ΠΡΟΣΦΥΓΗ ΑΝΑΚΛΗΣΗΣ-1. Προσφυγή ανάκλησης της πράξης του Κλιμακίου Προσυμβατικού Ελέγχου ή του Επιτρόπου του Ελεγκτικού Συνεδρίου, με την οποία κρίνεται ότι κωλύεται η υπογραφή της ελεγχόμενης σύμβασης, υποβάλλεται στη γραμματεία του αρμόδιου Τμήματος σε περίπτωση πλάνης περί τα πράγματα ή τον νόμο, από όποιον έχει έννομο συμφέρον προς τούτο ή από τον Γενικό Επίτροπο της Επικρατείας του Ελεγκτικού Συνεδρίου χάριν του δημόσιου συμφέροντος, μέσα σε δεκαπέντε (15) ημέρες από την κοινοποίηση της πράξης του Κλιμακίου ή του Επιτρόπου στον αρμόδιο φορέα και τον Γενικό Επίτροπο της Επικρατείας του Ελεγκτικού Συνεδρίου. 2. Η προσφυγή ανάκλησης κοινοποιείται χωρίς υπαίτια καθυστέρηση, με επιμέλεια του αιτούντος, σε καθέναν που έχει έννομο συμφέρον. Ο Πρόεδρος του Τμήματος μπορεί να διατάξει τη γνωστοποίηση, με οποιονδήποτε τρόπο, της προσφυγής ανάκλησης και σε άλλους, οι οποίοι έχουν κατά την κρίση του έννομο συμφέρον. Δεύτερη προσφυγή ανάκλησης από τον ίδιο αιτούντα κατά της αυτής πράξης δεν επιτρέπεται.

3. Όποιος έχει έννομο συμφέρον, μπορεί να ασκήσει εγγράφως ή προφορικώς παρέμβαση μέχρι τη συζήτηση της προσφυγής ανάκλησης στο ακροατήριο. 4. Ο Πρόεδρος του Τμήματος ορίζει εισηγητή της υπόθεσης πριν από τη συζήτησή της. Οι διάδικοι μπορούν να υποβάλουν υπόμνημα μέσα σε τρεις (3) ημέρες από τη συζήτηση στο ακροατήριο της προσφυγής. 5. Η έκδοση μη οριστικής απόφασης

επιτρέπεται μία μόνο φορά. Αν εκδοθεί αναβλητική απόφαση λόγω έλλειψης στοιχείων, ορίζεται προθεσμία που δεν υπερβαίνει τις δεκαπέντε (15) ημέρες, εντός της οποίας πρέπει να συμπληρωθούν τα στοιχεία του φακέλου. Μετά την πάροδο της προθεσμίας που έχει ορισθεί η υπόθεση εισάγεται προς συζήτηση στην αμέσως επόμενη δικάσιμο. Η απόφαση για την προσφυγή ανάκλησης εκδίδεται μέσα σε τριάντα (30) ημέρες από τη συζήτησή της. 6. Το Τμήμα μπορεί, με απόφασή του, η οποία εκδίδεται ύστερα από γνώμη του Γενικού Επιτρόπου της Επικρατείας του Ελεγκτικού Συνεδρίου, να υποβάλει ερώτημα στην Ολομέλεια, αν, κατά την εξέταση προσφυγής, κρίνει ότι διάταξη τυπικού νόμου είναι αντισυνταγματική ή αντίθετη σε άλλη υπερνομοθετικής ισχύος διάταξη, χωρίς το ζήτημα αυτό να έχει κριθεί με προηγούμενη απόφαση της Ολομέλειας ή αν κρίνει ότι ανακύπτει ζήτημα μείζονος σπουδαιότητας ή γενικότερης σημασίας”.

Το άρθρο 329 του Ν. 4700/2020 ορίζει τα εξής: «ΠΡΟΣΦΥΓΗ ΑΝΑΘΕΩΡΗΣΗΣ-1. Προσφυγή αναθεώρησης κατά της απόφασης του Τμήματος, με την οποία απορρίφθηκε προσφυγή ανάκλησης, υποβάλλεται στη γραμματεία του Δικαστηρίου, σε περίπτωση πλάνης περί τα πράγματα ή τον νόμο, από το Δημόσιο, την αναθέτουσα αρχή ή φορέα, τον παρεμβάντα κατά την εκδίκαση της προσφυγής ανάκλησης ή από τον Γενικό Επίτροπο της Επικρατείας του Ελεγκτικού Συνεδρίου.

2. Η προσφυγή αναθεώρησης ασκείται μέσα σε αποκλειστική προθεσμία δεκαπέντε (15) ημερών από την κοινοποίηση, με επιμέλεια της γραμματείας του Τμήματος, της προσβαλλόμενης απόφασης στον προσφεύγοντα. Η προσφυγή αναθεώρησης κοινοποιείται, χωρίς υπαίτια καθυστέρηση, με επιμέλεια του αιτούντος, στο Δημόσιο και σε όσους είχαν μετάσχει στην εκδίκαση της προσφυγής ανάκλησης. Ο Πρόεδρος του Δικαστηρίου μπορεί να διατάξει τη γνωστοποίηση, με οποιονδήποτε τρόπο, της προσφυγής αναθεώρησης και σε άλλους που έχουν κατά την κρίση του έννομο συμφέρον.

3. Δεύτερη προσφυγή αναθεώρησης από τον ίδιο αιτούντα κατά της αυτής απόφασης δεν επιτρέπεται.

4. Η προσφυγή αναθεώρησης εκδικάζεται κατά την επόμενη της κατάθεσής της προγραμματισμένη συνεδρίαση της ελάσσονος Ολομέλειας, εφόσον από την κατάθεση της προσφυγής αναθεώρησης μέχρι τη δικάσιμο μεσολαβεί διάστημα οκτώ (8) τουλάχιστον ημερών. Σε επείγουσες περιπτώσεις, η ελάσσων Ολομέλεια συγκαλείται εκτάκτως από τον Πρόεδρο του Δικαστηρίου. Οι παρ. 4 και 5 του άρθρου 328 εφαρμόζονται αναλόγως και για την εκδίκαση της προσφυγής αναθεώρησης από την ελάσσονα Ολομέλεια.

5. Αν γίνει δεκτή η προσφυγή αναθεώρησης, η ελάσσων Ολομέλεια αποφασίζει οριστικά για την ελεγχόμενη σύμβαση».

III. ΝΟΜΙΚΗ ΕΚΤΙΜΗΣΗ

11. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Θέρμης αφορά στη σύναψη σύμβασης προμήθειας ανταλλακτικών για τη συντήρηση και επισκευή οχημάτων, μηχανημάτων έργου και αγροτικών μηχανημάτων για 12 μήνες, συνολικού προϋπολογισμού €541.814,00 ευρώ πλέον Φ.Π.Α., μέσω της διαδικασίας της διαπραγμάτευσης, βάσει της περιπτ. γ της παρ. 2 του άρθρου 32 ν. 4412/2016, ήτοι για λόγους κατεπείγουσας ανάγκης.

Σύμφωνα με τα οριζόμενα στον ν. 4013/2011, άρθρο 2 παρ. 2 περιπτ. γ' υποπεριπτ. δδ', οι αποφάσεις των αναθετουσών Αρχών που αφορούν την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης σύμφωνα με τα άρθρα 26 παρ. 2 περιπτ. β' και 32 ν. 4412/2016, εκδίδονται μετά από σύμφωνη γνώμη της Αρχής,

εφόσον εμπίπτουν, λόγω εκτιμώμενης αξίας, στο πεδίο εφαρμογής των Οδηγιών 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ, με τη ρητή εξαίρεση των περιπτώσεων ανωτέρας βίας. Κατά συνέπεια, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του εν λόγω αιτήματος, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, καθώς η σκοπούμενη σύμβαση ανέρχεται σε ποσό άνω του ορίου των 214.000,00 ευρώ, το οποίο ορίζεται επί του παρόντος χρόνου ως το κατώτατο όριο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ από μη Κεντρικές Αναθέτουσες Αρχές (Κ.Α.Α.).

12. Αναφορικά με τη δυνατότητα προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης επισημαίνεται ότι η διαδικασία αυτή έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικές 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 συστατικής 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).

13. Ως εκ τούτου, δέον όπως διερευνηθεί εάν πληρούνται οι προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016. Ειδικότερα, ως προς την εφαρμογή της ανωτέρω διάταξης και μάλιστα για την εξαίρεση του κατεπείγοντος, η εφαρμογή της τελευταίας εξαρτάται από τη συνδρομή πέντε σωρευτικών προϋποθέσεων. Συγκεκριμένα, προϋποθέτει: i) την ύπαρξη κατεπείγουσας ανάγκης που δεν συμβιβάζεται με τις προθεσμίες που επιτάσσουν άλλες διαδικασίες, ii) την ύπαρξη απρόβλεπτης περιστασης, iii) την ύπαρξη αιτιώδους συνδέσμου μεταξύ της απρόβλεπτης περιστασης και της κατεπείγουσας ανάγκης που ανακύπτει, iv) οι περιστάσεις που επικαλούνται οι αναθέτουσες αρχές για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη, και τέλος, v) την ανάθεση της εν λόγω σύμβασης στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο.

14. Από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου της υπό κρίση υπόθεσης, προκύπτουν τα ακόλουθα:

(i) Ως προς την ύπαρξη κατεπείγουσας ανάγκης που δεν συμβιβάζεται με τις προθεσμίες που επιτάσσουν άλλες διαδικασίες :

Κατά τους ισχυρισμούς της αναθέτουσας αρχής, η ανάγκη ανάθεσης της εν λόγω σύμβασης είναι επιτακτική και κατεπείγουσα διότι το μεγαλύτερο μέρος του στόλου του δήμου Θέρμης, ο οποίος αποτελείται από 110 οχήματα, βρίσκεται ακινητοποιημένο λόγω έλλειψης συντήρησης και ανταλλακτικών. Αυτό έχει ως συνέπεια την αδυναμία των διαφόρων υπηρεσιών του να ασκήσουν ορισμένες από τις αρμοδιότητές τους και να εξυπηρετήσουν τους δημότες. Στην υπηρεσία καθαριότητας

το πρόβλημα είναι ιδιαίτερα έντονο δεδομένου ότι αδυνατεί να εξυπηρετήσει την αποκομιδή των απορριμμάτων, γεγονός που απειλεί τη δημόσια υγεία, ενόψει και της συνεχιζόμενης εξάπλωσης της πανδημίας.

Συγκεκριμένα, σύμφωνα με τα πραγματικά περιστατικά που επικαλείται η αιτούσα, «Ο Δήμος Θέρμης έχει στο στόλο του εκατόν δέκα (110) οχήματα τα οποία χρησιμοποιούνται από τις οικονομικοδιοικητικές υπηρεσίες, την υπηρεσία πολιτισμού- αθλητισμού-κοινωνικής πολιτικής, την υπηρεσία καθαριότητας, την τεχνική υπηρεσία και την υπηρεσία πρασίνου, όπως φαίνεται αναλυτικά στους παρακάτω πίνακες.

Ο Δήμος Θέρμης είναι ημιαστικός με ορεινούς οικισμούς και μεγάλης έκτασης αγρόκτημα περίπου 420.000 στρέμματα και απροσδιόριστα μεγάλου αγροτικού και αστικού δημοτικού οδικού δικτύου.

Ο Δήμος Θέρμης περιλαμβάνει δεκαεπτά (17) Δημοτικά Διαμερίσματα και ειδικότερα της Θέρμης, του Τριαδίου, της Νεάς Ραιδεστού, της Λακκιάς, της Περιστεράς, του Λιβαδίου, των Βασιλικών, του Μονοπήγαδου, του Αγίου Αντωνίου, της Σουρωτής, της Αγίας Παρασκευής, του Νέου Ρυσιού, των Ταγαράδων, του Πλαγιαρίου, του Τριλόφου, του Σχολαρίου και της Καρδίας, με μεγάλες χιλιομετρικές αποστάσεις μεταξύ αυτών, τις οποίες καλούνται να καλύψουν σε καθημερινή βάση τα συνεργεία του Δήμου προκειμένου να ανταποκριθούν στις Υπηρεσιακές τους ανάγκες καθώς και στις ανάγκες των Δημοτών.

Αποτέλεσμα αυτού είναι η καταπόνηση και η φθορά των οχημάτων του στόλου σε καθημερινή βάση και λόγω της παλαιότητας των περισσότερων εξ αυτών και η υπολειτουργία συνολικά του Δήμου.

Περαιτέρω η αιτούσα παραθέτει λεπτομερή κατάλογο με τα οχήματα που παραμένουν ακινητοποιημένα ανά Διεύθυνση λόγω βλαβών και έλλειψης ανταλλακτικών. ...

Επίσης είναι απαραίτητη η **περιοδική συντήρηση (σέρβις)** σχεδόν όλων των οχημάτων και των μηχανημάτων έργου του Δήμου όπου απαιτούνται αναλώσιμα ανταλλακτικά (φίλτρα λαδιού, φίλτρα πετρελαίου, φίλτρα αέρος κλπ). Στους παρακάτω πίνακες φαίνονται τα οχήματα στα οποία θα πρέπει να γίνει η αντίστοιχη προγραμματισμένη συντήρηση γιατί διαφορετικά θα προκύψουν άμεσα καταστροφικές μηχανικές βλάβες».

Στο σημείο αυτό πρέπει να τονιστεί ότι, όπως αναφέρεται στα συμπληρωματικά έγγραφα και στοιχεία που προσκομίστηκαν «Ο Δήμος Θέρμης δεν διαθέτει αδειοδοτημένο συνεργείο επισκευής οχημάτων και μηχανημάτων έργου όπως και το απαιτούμενο τεχνικό προσωπικό με την απαιτούμενη τεχνογνωσία και εξειδίκευση που απαιτείται για τον έλεγχο και την επισκευή του πλήθους των οχημάτων διαφορετικών εταιριών κατασκευής που διαθέτει και εξαρτάται άμεσα από εξωτερικά εξειδικευμένα συνεργεία επισκευής οχημάτων και μηχανημάτων έργου».

Λαμβάνοντας υπόψη τους ανωτέρω ισχυρισμούς καθώς και τη φύση της προς ανάθεση σύμβασης που αφορά στην προμήθεια ανταλλακτικών που είναι απαραίτητα για την επισκευή και συντήρηση ολόκληρου του στόλου των οχημάτων του δήμου, μπορεί να συμπεράνει κανείς καταφανώς ότι υπάρχει κατεπείγουσα ανάγκη για την προμήθεια των ζητούμενων ανταλλακτικών δεδομένης και της παλαιότητας του στόλου των απορριμματοφόρων οχημάτων και της μη ύπαρξης εφεδρικών και σε αναμονή του τεχνικού ελέγχου ΚΤΕΟ, καθώς δεν μπορούν να λειτουργήσουν οι ανωτέρω αναλυτικά αναφερόμενες υπηρεσίες του δήμου αλλά και διότι εγκυμονούν σοβαροί κίνδυνοι για τη **δημόσια υγεία** λόγω και της αδυναμίας – μεταξύ άλλων – της αποκομιδής των απορριμμάτων εντός των διοικητικών ορίων του δήμου.

Περαιτέρω, προκύπτει, από τα ανωτέρω παρατεθέντα, ότι η εν λόγω κατεπείγουσα ανάγκη ουδόλως συμβιβάζεται, κατά τον χρόνο εξέτασης του αιτήματος, με την τήρηση των προθεσμιών που προβλέπει η σχετική νομοθεσία για τις διαγωνιστικές διαδικασίες του ανοικτού και κλειστού διαγωνισμού, ακόμη μάλιστα και στην περίπτωση που οι τελευταίες είναι συντετμημένες. Όπως επικαλείται η αιτούσα, «*Η αντιμετώπιση της κατεπείγουσας ανάγκης που έχει δημιουργηθεί δεν συμβιβάζεται με τις προθεσμίες μιας τακτικής διαδικασίας ανάδειξης η οποία κατ'εκτίμηση και με βάση την προηγούμενη εμπειρία αλλά και την τρέχουσα διαδικασία ανάθεσης θα διαρκέσει τουλάχιστον 9 - 12 μήνες, όπως αναλυτικά αποδεικνύεται παρακάτω...».*

ii) Ως προς την ύπαρξη απρόβλεπτης περίπτωσης:

A. Ως απρόβλεπτες περιστάσεις νοούνται γεγονότα που υπερβαίνουν κατά πολύ τον συνήθη ρου του οικονομικού και κοινωνικού βίου. Γίνεται περαιτέρω δεκτό, σύμφωνα με τη νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας, ότι, κατά την έννοια της διάταξης της υποπερίπτωσης γ' της περίπτωσης 1 του άρθρου 25 του π.δ/τος 60/2007 και πλέον άρθρο 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016, η αναθέτουσα αρχή έχει μεν ευχέρεια, κατ' απόκλιση από το γενικό κανόνα διενέργειας ανοικτού ή κλειστού διαγωνισμού, να συνάπτει δημόσια σύμβαση με προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση της σχετικής προκήρυξης, μόνον όμως εφόσον συντρέχουν οι προς τούτο νόμιμες προϋποθέσεις, ήτοι κατεπείγουσα ανάγκη οφειλόμενη σε γεγονότα απρόβλεπτα και δη μη απορρέοντα από δική της ευθύνη. Η σχετική απόφαση της αναθέτουσας αρχής πρέπει να φέρει πλήρη και ειδική αιτιολογία, αναφερόμενη στους λόγους για τους οποίους αποφασίζεται η προσφυγή στην εν λόγω εξαιρετική διαδικασία (βλ. ΣτΕ 1747/2011).

Επιπλέον, αντίστοιχη άποψη έχει υιοθετήσει και το Ελεγκτικό Συνέδριο, το οποίο δέχεται ότι απρόβλεπτες περιστάσεις είναι τα γεγονότα που δεν μπορούν αντικειμενικά με βάση τα διδάγματα της ανθρώπινης πείρας και λογικής να προβλεφθούν, είναι δε ανεξάρτητα της βούλησης της αναθέτουσας αρχής και δεν πρέπει να απορρέουν από έλλειψη προγραμματισμού και επιμέλειας αυτής (βλ. ενδεικτικά πράξεις ΕΣ 91, 105, 171, 191, 200, 205 και 214/2007, 15 και 74/2008). Σημειώνεται περαιτέρω η κρίση του Ελεγκτικού Συνεδρίου ότι γεγονότα, όπως η προσεχής λήξη ισχύος των συμβάσεων υπηρεσιών, ή η ανάγκη παροχής των σχετικών υπηρεσιών για την εύρυθμη λειτουργία του φορέα δεν μπορούν να χαρακτηριστούν απρόβλεπτες περιστάσεις (βλ. ενδεικτικά ΕΣ Τμ. VI 93/2011, 91/2007, Κλ. Ζ 264/2010, Κλ. ΣΤ 205/2007, Τμ. VI 58/2005, 91/2007, 19/2009).

Τέλος επισημαίνεται ότι σύμφωνα με τη νομολογία του Δικαστηρίου της Ευρωπαϊκής Ένωσης, αν δεν πληρούται μία από τις προαναφερθείσες προϋποθέσεις ως προς το κατεπείγον, δεν δικαιολογείται η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης (βλ. αποφάσεις ΔΕΕ της 2ας Αυγούστου 1993, C-107/92, Επιτροπή κατά Ιταλίας, σκέψη 12, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, σκέψη 14).

Κατόπιν των ανωτέρω, οι ισχυρισμοί του Δήμου σχετικά με την πλήρωση της προϋπόθεσης περί ύπαρξης απροβλέπτου περίπτωσης, πρέπει να κριθούν υπό το πρίσμα του κατά πόσον τα επικαλούμενα αποτελούν έκτακτα και ασυνήθιστα γεγονότα, τα οποία αντικειμενικά δεν ήταν σε θέση να προβλεφθούν σύμφωνα με τους κανόνες της ανθρώπινης εμπειρίας και λογικής.

B. Από τα στοιχεία του φακέλου ως προς τη θεμελίωση της απρόβλεπτης περίπτωσης και ιδίως το υποβληθέν με το από 15/11/2021 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου έγγραφο της Διεύθυνσης Οικονομικών του Δήμου Θέρμης, μετά των περιλαμβανομένων σε αυτό άλλων εγγράφων, στοιχείων και πληροφοριών (α.π. εισερχ. ΕΑΑΔΗΣΥ 6911/15-11-2021), προκύπτει ότι ο κύριος ισχυρισμός σχετικά με

την τεκμηρίωση της απροβλέπτου περίπτωσης αφορά στη συνεχιζόμενη επί μακρόν νομική εμπλοκή της διαγωνιστικής διαδικασίας τόσο ενώπιον της Διοίκησης όσο και ενώπιον των αρμοδίων Δικαστηρίων για τόσο μεγάλο χρονικό διάστημα το οποίο θα ήταν αδύνατο να έχει προβλεφθεί από την αιτούσα αναθέτουσα αρχή.

Κατά τη νομολογία του Ελεγκτικού Συνεδρίου, η τήρηση χρονοβόρων, ενδεχομένως, διαδικασιών διενέργειας διαγωνισμών, εξαιτίας των δημοσιεύσεων ή της υποβολής ενστάσεων, προσφυγών και αιτήσεων ασφαλιστικών μέτρων από τους συμμετέχοντες, δεν συνιστά απρόβλεπτη περίπτωση η οποία να συνδέεται αιτιωδώς με την κατεπείγουσα ανάγκη απευθείας ανάθεσης της σχετικής προμήθειας (βλ. ενδεικτικά πράξεις VI Τμ. Ελ. Συν. 91/2007, 205/2007 και Τμ. IV 160/2013, 182/2014). Η ανωτέρω παρατεθείσα πάγια νομολογία, περί μη συνδρομής απρόβλεπτου γεγονότος, συνάδει και με την με αρ. 1747/2011 Απόφαση του Συμβουλίου της Επικρατείας, σύμφωνα με την οποία “κατά την έννοια της διατάξεως του άρθρου 25 του π.δ 60/2007, δεν συνιστά απρόβλεπτο γεγονός που θα δικαιολογούσε κατ' εξαίρεση, την επιλογή από τη Διοίκηση της διαδικασίας με διαπραγμάτευση το γεγονός της άσκησης των προβλεπόμενων εκ του νόμου ένδικων μέσων παροχής προσωρινής δικαστικής προστασίας” (σκέψη 7). Αντίστοιχη άποψη έχει υιοθετήσει και η Αρχή σε παλαιότερες αποφάσεις της (βλ. ενδεικτικά Αποφάσεις 1, 25, 30, 49, 73, 93/2014, 159 και 160/2016). Υπάρχουν όμως και αποφάσεις της Αρχής στις οποίες έχει γίνει δεκτή η αντίθετη άποψη (βλ. Δ98/2020 και Δ33/2021).

Περαιτέρω, σύμφωνα με τη νομολογία των εθνικών και κοινοτικών δικαστηρίων, δεν επιτρέπεται προσφυγή της αναθέτουσας αρχής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για το λόγο ότι ο διεθνής ανοικτός διαγωνισμός στον οποίο συμπεριλαμβάνονται τα υπό προμήθεια είδη δεν έχει ακόμη ολοκληρωθεί. Και τούτο διότι το γεγονός αυτό δεν συνιστά απρόβλεπτη περίπτωση, ήτοι έκτακτο και ασυνήθιστο γεγονός, που αντικειμενικά δεν ήταν δυνατόν να προβλεφθεί σύμφωνα με τους κανόνες της ανθρώπινης πείρας και λογικής κατά τον προγραμματισμό των σχετικών προμηθειών, αλλά εξέλιξη πιθανή και συνηθ. Γενικά παραλείψεις ή καθυστερήσεις της αναθέτουσας αρχής να προγραμματίσει και να προβεί έγκαιρα στις απαιτούμενες ενέργειες σύναψης της σύμβασης (π.χ. καθυστέρηση στην εκκίνηση της διαδικασίας) παρά την διαπίστωση της ανάγκης έχει κριθεί ότι δεν μπορούν να στοιχειοθετήσουν κατεπείγουσα ανάγκη οφειλόμενη σε απρόβλεπτο γεγονός (ΔΕΚ προαναφερθείσες C-394/02 σκ. 44, C-275/08 σκ. 72 και Υπόθεση 194/88R La Spazia). Συναφώς, ούτε γεγονότα όπως η προσεχής λήξη ισχύος των συμβάσεων των υπό ανάθεση υπηρεσιών, ούτε η ανάγκη παροχής των σχετικών υπηρεσιών για την εύρυθμη λειτουργία του φορέα μπορούν να χαρακτηριστούν απρόβλεπτες περιστάσεις (βλ. ΕΣ Τμ. VI 93/2011, 91/2007, Κλ. Ζ 264/2010, Κλ. ΣΤ 205/2007, Τμ. VI 58/2005, 91/2007, 19/2009). Ομοίως δεν μπορεί να στοιχειοθετήσει απρόβλεπτο γεγονός η πλήρωση των αναγκών της αναθέτουσας αρχής αν από καιρού γνώριζε τη λήξη προηγούμενων συμβάσεων και υπήρχε η δυνατότητα έγκαιρης διενέργειας διαγωνισμού.

Γενικότερα, η νομολογία των εθνικών δικαστηρίων, όπως και η αντίστοιχη του ΔΕΕ, αντιμετωπίζει με ιδιαίτερη αυστηρότητα τη συνδρομή των προϋποθέσεων του κατεπείγοντος και ειδικότερα του απρόβλεπτου χαρακτήρα των περιστάσεων, αν και ορισμένες φορές όχι με απόλυτη συνέπεια. Χαρακτηριστικό παράδειγμα αποτελεί εν προκειμένω το ζήτημα αν οι δικαστικές εμπλοκές που λαμβάνουν χώρα κατά τη διάρκεια μιας διαγωνιστικής διαδικασίας αποτελούν απρόβλεπτο γεγονός που δικαιολογεί την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, όπου η πλειοψηφία των σχετικών δικαστικών αποφάσεων λαμβάνει αρνητική θέση (βλ. Δ. Ράικο, ό.π., σ. 327 με παραπομπή σε ΣτΕ 1747/2011, ΕΣ VI Τμ. 2776/2011, 91/2007 και 205/2007).

Ειδικότερα, με το παραπάνω έγγραφο (υπό σημείο Β, σελ. 10-12) παρατίθεται κατά χρονολογική σειρά και με κάθε λεπτομέρεια το σύνολο των ενεργειών των αρμοδίων υπηρεσιών του Δήμου από το χρονικό σημείο διαπίστωσης της ανάγκης ανάθεσης της σύμβασης και παρατίθεται πλήρες ιστορικό της διαγωνιστικής διαδικασίας μέχρι την άσκηση των προδικαστικών προσφυγών ενώπιον της ΑΕΠΠ αλλά και, κατόπιν του αρνητικού αποτελέσματος του προσυμβατικού ελέγχου στο Ελεγκτικό Συνέδριο, η εμπλοκή που ξεκίνησε με την κατάθεση αίτησης ανάκλησης ενώπιον του ΣΤ΄ κλιμακίου του ΕΣ και, κατόπιν απόρριψης αυτής, με την άσκηση προσφυγής αναθεώρησης ενώπιον της Ολομέλειας του ΕΣ τόσο από τον Δήμο όσο και από έναν από τους συμμετέχοντες στη διαγωνιστική διαδικασία οικονομικό φορέα.

Από την ανωτέρω καταγραφή των γεγονότων καταρχήν δεν προκύπτει ότι η αναθέτουσα αρχή καθυστέρησε αδικαιολόγητα σε κάποιο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας, αλλά η καθυστέρηση προκύπτει κυρίως από το χρονικό σημείο της αποστολής του φακέλου για προσυμβατικό έλεγχο στο Ελεγκτικό Συνέδριο και εφεξής.

Σημειωτέον ότι, στις 05/03/2021 υποβλήθηκε από το δήμο ο φάκελος στο Ελεγκτικό Συνέδριο για προσυμβατικό έλεγχο, η δε με αρ. 119/2021 απόφαση του ΣΤ΄ Κλιμακίου, με την οποία απέβη αρνητικός, κοινοποιήθηκε στο δήμο στις 02/06/2021. Εν συνεχεία, ασκήθηκε αίτηση ανάκλησης της 119/2021 απόφασης η οποία απορρίφθηκε. Ακολούθως, ασκήθηκε προσφυγή αναθεώρησης ενώπιον της Ολομέλειας του ΕΣ, η οποία συζητήθηκε στις 15.9.2021 και εκδόθηκε η απόφαση 1832/2021 της Ελάσσονος Ολομέλειας του ΕΣ η οποία απέρριψε τις προσφυγές.

Από τα ανωτέρω προκύπτει ότι η επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία έχει διαρκέσει ήδη 20 μήνες, σε αντίθεση με την προηγούμενη η οποία, όπως αναλυτικά αναφέρεται παραπάνω στο ιστορικό, ολοκληρώθηκε σε 9 μήνες. Καταρχήν, ο δήμος Θέρμης ακόμη και αν είχε επιδείξει άκρα επιμέλεια, δεν θα μπορούσε να γνωρίζει αντικειμενικά και με βάση τα διδάγματα της ανθρώπινης πείρας και λογικής ότι ο προσυμβατικός έλεγχος και η μετέπειτα καθυστέρηση ενώπιον του Ελεγκτικού Συνεδρίου θα διαρκούσε σχεδόν ένα έτος. Ωστόσο, στην περίπτωση αυτή, ως προς την εξέταση της συνδρομής του απροβλέπτου, πρέπει να ληφθεί υπόψη και είναι βαρύνουσας σημασίας η αιτιολογία δυνάμει της οποίας απέβη αρνητικός ο προσυμβατικός έλεγχος της υπό σύναψη σύμβασης ενώπιον του Ελεγκτικού Συνεδρίου με την αριθμ. 199/2021 απόφαση του ΣΤ΄ Κλιμακίου του ΕΣ, η οποία επικυρώθηκε από την αριθμ. 1136/01-07-2021 Απόφαση του 7ου Τμήματος του ΕΣ κατόπιν της ασκηθείσας προσφυγής ανάκλησης, λαμβανομένης υπόψη και της αριθμ. 1832/2021 απόφαση της Ελάσσονος Ολομέλειας του Ελεγκτικού Συνεδρίου κατόπιν προσφυγής αναθεώρησης, κατά τα αναλυτικώς ως άνω αναφερθέντα. Υπό το πρίσμα των ανωτέρω, δε μπορεί να γίνει δεκτή η επίκληση από την αιτούσα αναθέτουσα αρχή της συνδρομής της προϋπόθεσης του «απροβλέπτου», που προέκυψε από μια διαδικασία ενώπιον του Ελεγκτικού Συνεδρίου η οποία καθυστέρησε λόγω άσκησης (και εξάντλησης) όλων των προβλεπόμενων ενδίκων βοηθημάτων/μέσων και οφείλεται εν τέλει στην ύπαρξη μη νόμιμου όρου της διακήρυξης, γεγονός για το οποίο υφίσταται και ευθύνη της αναθέτουσας αρχής, όπως αναλυτικά αναφέρεται παρακάτω κατά την εξέταση της τέταρτης (iv) προϋπόθεσης της επικαλούμενης νομικής βάσης.

iii) ως προς την ύπαρξη αιτιώδους συνδέσμου μεταξύ της απρόβλεπτης περίπτωσης και της κατεπείγουσας ανάγκης που ανακύπτει

Σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στον φάκελο του αιτήματος, «Από την απρόβλεπτα μεγάλη διάρκεια της διαγωνιστικής διαδικασίας, είκοσι (20) μηνών και η οποία μέχρι και σήμερα δεν έχει ολοκληρωθεί έχει ανακύψει η αδυναμία οποιασδήποτε επισκευής οχήματος ή μηχανήματος έργου αλλά και ενδεχόμενης ολικής αδυναμίας αποκομιδής των απορριμμάτων με ολέθριες επιπτώσεις στη δημόσια υγεία των δημοτών, λαμβανομένου υπόψη και των συνεχιζόμενων συνθηκών της πανδημίας COVID- 19».

Με βάση τα ανωτέρω, η κατεπείγουσα και επιτακτική ανάγκη που έχει ανακύψει και δεν μπορεί να καλυφθεί με άλλον τρόπο από την αναθέτουσα αρχή, οφείλεται σε γεγονότα «απρόβλεπτα γι' αυτήν». Κατά συνέπεια, σύμφωνα με την αιτούσα, οι επικαλούμενες απρόβλεπτες περιστάσεις συνεχονται με την ανακύψασα κατεπείγουσα ανάγκη για την «προμήθεια ανταλλακτικών για τη συντήρηση και επισκευή των οχημάτων, μηχανημάτων έργου και αγροτικών μηχανημάτων του δήμου για τα έτη 2021, 2022».

Με δεδομένο ότι δεν θεμελιώνεται η συνδρομή της απροβλέπτου περιστάσεως κατά τα αναλυτικώς αναφερόμενα ανωτέρω, καθίσταται άνευ αντικειμένου η εξέταση της ύπαρξης αιτιώδους συνδέσμου μεταξύ των προβαλλομένων ως απροβλέπτων περιστάσεων λόγων και της ανακύψασας ανάγκης ανάθεσης σύμβασης για την προμήθεια των προαναφερθέντων ειδών, καθώς τελεί υπό την αίρεση της κρίσης των πρώτων ως εμπιπτουσών στην έννοια της απρόβλεπτης περίπτωσης, προϋπόθεση η οποία, όπως αναφέρθηκε ανωτέρω, εν προκειμένω, δεν συντρέχει.

iv) ως προς το ότι οι περιστάσεις που επικαλούνται οι αναθέτουσες αρχές για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη

Σύμφωνα με τους ισχυρισμούς της αιτούσας αναθέτουσας αρχής, το γεγονός ότι οι περιστάσεις που επικαλείται δεν απορρέουν σε καμία περίπτωση από δική της ευθύνη επιβεβαιώνεται από το γεγονός ότι «η αρμόδια Δνση του Δήμου, προγραμματισμένα λαμβάνοντας υπόψη την χρονική διάρκεια ολοκλήρωσης μια διαγωνιστικής διαδικασίας, με βάση την προηγούμενη εμπειρία (εννέα μηνών) υπέβαλε το πρωτογενές αίτημα (ημερομηνία ανάρτησης ΑΔΑΜ 20REQ006637020 2020-04-30) για την εκκίνηση της νέας διαδικασίας (8 μήνες πριν από την λήξη των συμβάσεων που ήταν σε ισχύ μέχρι 31-12-2021 και υπήρχε επιπλέον και η πρόβλεψη σε αυτές της δυνατότητας παράτασης 6 μηνών)».

Αντίθετα, σύμφωνα με τους ισχυρισμούς της αιτούσας «*Η αδυναμία έγκαιρης ολοκλήρωσης της διαγωνιστικής διαδικασίας, λόγω και της δημιουργούμενης <<δικαστικής εμπλοκής>>, προκάλεσε την κατεπείγουσα ανάγκη στην οποία βρίσκεται ο Δήμος Θέρμης*». Τον παραπάνω ισχυρισμό της αποδεικνύει η αιτούσα ως εξής: «*Στην ενότητα Β του παρόντος εγγράφου παρατίθεται πλήρες χρονολόγιο της διαδικασίας από την ανάρτηση του Πρωτογενούς αιτήματος μέχρι και σήμερα...*».

Όπως αναφέρθηκε παραπάνω στο ιστορικό, με την απόφαση 199/01-06-2021 του ΣΤ' κλιμακίου του Ελεγκτικού συνεδρίου κρίθηκε ότι κωλύεται η υπογραφή των συμβάσεων διότι μη νομίμως ορίστηκε ως κριτήριο ποιοτικής επιλογής για την οικονομική επάρκεια για όλες τις ομάδες η ύπαρξη κύκλου

εργασιών αποκλειστικά κατά το έτος 2018 ποσού τουλάχιστον ίσου με το 70% του προϋπολογισμού χωρίς ΦΠΑ εκάστης ομάδας και για την τεχνική και επαγγελματική επάρκεια των διαγωνιζομένων να έχουν εμπειρία εκτέλεσης συμβάσεων ποσού τουλάχιστον ίσου με το 65% του προϋπολογισμού χωρίς ΦΠΑ εκάστης ομάδας αποκλειστικά κατά το έτος 2018, το οποίο δεν είναι το τελευταίο πριν την έκδοση της διακήρυξης έτος. Και τούτο, διότι περιορίζει υπέρμετρα, χωρίς την επίκληση οποιουδήποτε λόγου δημοσίου συμφέροντος, τον ανταγωνισμό μόνο μεταξύ των οικονομικών φορέων που έχουν την οικονομική επάρκεια και έχουν αποκτήσει την απαιτούμενη εμπειρία κατά το έτος 2018. Η απόφαση αυτή επικυρώθηκε και από την αριθμ. 1832/2021 απόφαση της Ελάσσονος Ολομέλειας του Ελεγκτικού Συνεδρίου κατόπιν προσφυγής αναθεώρησης.

Υπό το πρίσμα των ανωτέρω, κρίνεται ότι η αναθέτουσα αρχή, έχοντας συμπεριλάβει όρο μη νόμιμο στη διακήρυξη βάσει της οποίας διεξήχθη η διαγωνιστική διαδικασία ευθύνεται κατά μεγάλο μέρος στην καθυστέρηση που σημειώθηκε ως προς την ολοκλήρωση της διαγωνιστικής διαδικασίας λόγω της εμπλοκής στο Ελεγκτικό Συνέδριο.

ν) ως προς το ότι η ανάθεση της εν λόγω σύμβασης θα λάβει χώρα στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο

Η έρευνα του προσδιορισμού του αναγκαίου μέτρου, το οποίο δεν πρέπει να υπερβαίνει η ανάθεση κατά την αιτούμενη εξαιρετική διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, δυνάμει του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' ν. 4412/2016, παρέλκει εν προκειμένω, δεδομένου ότι αυτή χωρεί μόνον εφόσον πληρούνται οι προηγουμένως εξετασθείσες προϋποθέσεις.

Από όλα τα ανωτέρω διαλαμβανόμενα προκύπτει ότι δεν συντρέχουν όλες οι σωρευτικά απαιτούμενες προϋποθέσεις για την εφαρμογή της εξαιρετικής διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' του ν.4412/2016.

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 Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. ομόφωνα αποφασίζει:

Την μη παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής επί του με Α.Π. 45360/19.10.2021 αιτήματος του Δήμου Θέρμης (Α.Π. εισ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 6297/21.10.2021), όπως συμπληρώθηκε με το από 15/11/2021 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου (απ εισερχ. ΕΑΑΔΗΣΥ 6911/15-11-2021), με το οποίο ζητείται η παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, περί προσφυγής σε διαδικασία διαπραγμάτευσης σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2 περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, ως ισχύει, για λόγους επιτακτικής και κατεπείγουσας ανάγκης, σύμφωνα με το άρθρο 32 παρ. 2 περιπτ. γ του ν. 4412/2016, προς τον σκοπό σύναψης σύμβασης, με αντικείμενο «Προμήθεια ανταλλακτικών για τη συντήρηση και επισκευή οχημάτων, μηχανημάτων έργου και αγροτικών μηχανημάτων για 12 μήνες, συνολικού προϋπολογισμού €541.814,00 ευρώ πλέον Φ.Π.Α.», λόγω μη συνδρομής όλων των σωρευτικά απαιτούμενων

προϋποθέσεων για την εφαρμογή της εξαιρετικής διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' του ν.4412/2016.

Αθήνα, 10 Δεκεμβρίου 2021

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Αντιπρόεδρος

Αδάμ Καραγλάνης