



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΑΠΟΦΑΣΗ 32/2016

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

ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα τη **25 Φεβρουαρίου 2016**, ημέρα Πέμπτη και ώρα 10:00 π.μ. και επί της οδού Λ.Κηφισίας 7, στους Αμπελόκηπους, 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: | Δημήτριος Ράικος |
| 2. Αντιπρόεδρος Αρχής: | Χριστίνα Μπουσουλέγκα |
| Μέλη: | Ιωάννα Κουλούρη
Ευάγγελος Καραμανλής |

Τα λοιπά τακτικά και αναπληρωματικά μέλη, καίτοι προσκληθέντα, δεν προσήλθαν.

Γραμματέας: Αικατερίνη Οικονόμου

Εισηγήτρια: Αικατερίνη Θεοδωροπούλου, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά την διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν η εισηγήτρια Αικατερίνη Θεοδωροπούλου, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. και η Προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων Χριστίνα Καξιρή, οι οποίες αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, κατόπιν διενεργηθέντος άγονου διαγωνισμού, για την ανάθεση προμήθειας οχημάτων και μηχανημάτων έργου και ειδικότερα για την προμήθεια ενός ανοικτού φορτηγού με ανατροπή, ενός μικρού ανοικτού φορτηγού τύπου pick up 4X4, ενός μικρού ανοικτού φορτηγού τύπου pick up 4X2, δύο μικρών κλειστών φορτηγών τύπου VAN και ενός επιβατηγού οχήματος, για τις ανάγκες της Διεύθυνσης Περιβάλλοντος του Δήμου Αττικής, προϋπολογισθείσας δαπάνης 118.663,18 ευρώ πλέον ΦΠΑ και 146.000,00 ευρώ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 23%.

Με το υπ' αρ. πρωτ. 2166/03.02.2016 έγγραφο αίτημα του Δήμου Ηρακλείου προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., το οποίο παρελήφθη από την Αρχή στις 05.02.2016, με αριθμό πρωτ. 608, ο Δήμος Ηρακλείου Αττικής αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., 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, σε συνέχεια διενεργηθέντος άγονου διαγωνισμού για τη σύναψη σύμβασης/εων προμήθειας οχημάτων και μηχανημάτων έργου για τις ανάγκες της Διεύθυνσης Περιβάλλοντος του Δήμου

Ηρακλείου Αττικής, προϋπολογισθείσας δαπάνης 118.663,18 ευρώ πλέον ΦΠΑ και 146.000,00 ευρώ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 23%, με επίκληση της διάταξης 25 περ. 1 υποπερ. α' του ΠΔ 60/2007.

I. Ιστορικό - πραγματικά περιστατικά

Από τον φάκελο της υπόθεσης και τα περιεχόμενα σε αυτόν στοιχεία και σχετικά έγγραφα προκύπτουν τα ακόλουθα:

1. Με την 74/15-04-2015 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Ηρακλείου εγκρίθηκε η διενέργεια και ο καθορισμός τρόπου εκτέλεσης σχετικά με την «*Προμήθεια οχημάτων και μηχανημάτων έργου*» για τις ανάγκες της Διεύθυνσης Περιβάλλοντος του Δήμου Ηρακλείου. Ακολούθως στην 26ΤΥ/2015 μελέτη της Διεύθυνσης Πολεοδομίας & Τεχνικών Υπηρεσιών αποτυπώθηκαν η τεχνική έκθεση - προμέτρηση, ο ενδεικτικός προϋπολογισμός, οι τεχνικές προδιαγραφές, η συγγραφή υποχρεώσεων και το έντυπο της οικονομικής προσφοράς ενώ στη συνέχεια με την 178/10.06.2015 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής εγκρίθηκαν α) οι τεχνικές προδιαγραφές της ως άνω μελέτης β) η διάθεση πίστωσης συνολικού ποσού 717.000,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. και γ) οι όροι διακήρυξης Διεθνούς Ανοικτού Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού, με κριτήριο τη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά για την ανωτέρω προμήθεια.

2. Ακολούθως με τη με αριθ. πρωτ. 15894/09.09.2015 διακήρυξη, ο Δήμος Ηρακλείου Αττικής προκήρυξε τη διενέργεια ανοικτού ηλεκτρονικού διεθνή διαγωνισμού, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 582.926,82€, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ήτοι 717.000,00€, με Φ.Π.Α. και κριτήριο την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά. Ο διαγωνισμός διενεργήθηκε με χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr και καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίσθηκε η 24.10.2015. Τα προς προμήθεια είδη και οι αντίστοιχες ποσότητες περιγράφονταν και προδιαγράφονταν στην ως άνω αναφερόμενη μελέτη των Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου και στο άρθρο 2 της διακήρυξης, σημείο 2.2. αυτού, ως κάτωθι:

α/α	Ποσότητα	Περιγραφή προμήθειας	Π/Υ (χωρίς Φ.Π.Α)	Π/Υ (συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α)
1	2 τεμάχια	Απορριμματοφόρο όχημα τύπου πρέσας 10m ³	239.837,39	295.000,00
2	1 τεμάχιο	Απορριμματοφόρο όχημα τύπου πρέσας 6m ³	69.918,70	86.000,00
3	1 τεμάχιο	Σάρωθρο	154.471,54	190.000,00
4	1 τεμάχιο	Ανοικτό φορτηγό με ανατροπή	28.455,28	35.000,00
5	1 τεμάχιο	Μικρό ανοικτό φορτηγό όχημα τύπου pickur 4X4	20.325,20	25.000,00
6	1 τεμάχιο	Μικρό ανοικτό φορτηγό όχημα τύπου pickur 4X2	17.073,17	21.000,00
7	2 τεμάχια	Μικρό κλειστό φορτηγό όχημα τύπου VAN	36.585,37	45.000,00
8	1 τεμάχιο	Επιβατηγό όχημα	16.260,16	20.000,00
		ΣΥΝΟΛΟ	587.565,61	717.000,00

Ο διαγωνισμός διεξήχθη ηλεκτρονικά μέσω της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων με τους παρακάτω συστηματικούς αριθμούς: 13309, 13323, 13324, 13325, 13326, 13328, 13329 και 13330. Με βάση το 19412/02.11.2015 1^ο πρακτικό (αποσφράγιση δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών) της Επιτροπής Διενέργειας και αξιολόγησης Διαγωνισμών για προμήθειες Ηλεκτρομηχανολογικού και Ηλεκτρονικού Εξοπλισμού για το έτος 2015, υποβλήθηκαν ηλεκτρονικά, μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ, τρεις (3) προσφορές, οι οποίες αφορούσαν τις 1, 2 και 3 Ομάδες ενώ δεν κατατέθηκαν προσφορές για τις ομάδες 4,5, 6, 7 και 8. Στη συνέχεια η Οικονομική Επιτροπή, με την 365/11.11.2015 (ΑΔΑ: ΒΜΤ8ΩΡ3-Χ5Γ) απόφασή της ομόφωνα αποφάσισε “α) την έγκριση του με αρ. πρωτ. οικ. 19412/02-11-2015 πρακτικού της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμών για προμήθειες Ηλεκτρομηχανολογικού και Ηλεκτρονικού Εξοπλισμού και αξιολόγησης αποτελεσμάτων των διαγωνισμών και απευθείας ανάθεσης για το έτος 2015, για την διενέργεια ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την «Προμήθεια οχημάτων και μηχανημάτων έργου» β) τη συνέχιση στο επόμενο στάδιο του ανοίγματος των οικονομικών προσφορών των εταιρειών για τις ΟΜΑΔΕΣ 1 και 2 και της εταιρείας για την ΟΜΑΔΑ 3. γ) Κήρυξη άγονους και επαναπροκηρύσσει με τους ίδιους όρους τους παρακάτω διαγωνισμούς : Για την ομάδα 4 (αρ. συστ. 13325), Για την ομάδα 5 (αρ. συστ. 13326), Για την ομάδα 6 (αρ. συστ. 13328), Για την ομάδα 7 (αρ. συστ. 13329), Για την ομάδα 8 (αρ. συστ. 13330)”. Ακολούθως, με την 417/02.12.2015 (ΑΔΑ ΩΚ12ΩΡ3-ΗΡΔ) απόφασή της, η Οικονομική Επιτροπή, κατ' αποδοχή της σχετικής εισήγησης της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού, ενέκρινε την ανάθεση της προμήθειας για τις Ομάδες 1, 2 και 3.

Στη συνέχεια ο φάκελος της διαγωνιστικής διαδικασίας, αναφορικά με την κατακύρωση του αποτελέσματος των τριών 3 ομάδων, διαβιβάστηκε στην Αποκεντρωμένη Διοίκηση Αττικής και με την 94161/8-1-2016 απόφασή της επικυρώθηκε νόμιμα ενώ, περαιτέρω, με το υπ' αριθμ 23020/17.12.2015 έγγραφο του Δήμου τα στοιχεία της διαδικασίας ανάδειξης αναδόχου και τα σχέδια σύμβασης για την προμήθεια οχημάτων και μηχανημάτων υποβλήθηκαν στο ΣΤ' Κλιμάκιο του Ελεγκτικού Συνεδρίου για την άσκηση ελέγχου νομιμότητας. Με την υπ' αριθμ. 14/2016 Πράξη του το Στ' Κλιμάκιο αποφάσισε ότι “δεν κωλύεται η υπογραφή των ελεγχθέντων σχεδίων συμβάσεων” μεταξύ του Δήμου Ηρακλείου και των ανακηρυχθέντων αναδόχων, καθώς δεν διαπιστώθηκαν ουσιώδεις πλημμέλειες στην ελεγχόμενη διαδικασία.

3. Σε εφαρμογή της 365/11.11.2015 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής, ο Δήμαρχος Ηρακλείου Αττικής εξέδωσε την με αριθ. πρωτ. 21124/26.11.2015 διακήρυξη με την οποία προκηρύχθηκε εκ νέου ηλεκτρονικός ανοικτός διεθνής διαγωνισμός για “Προμήθεια Οχημάτων και Μηχανημάτων Έργου”, με σφραγισμένες προσφορές και με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, συνολικού προϋπολογισμού 118.663,18€, πλέον ΦΠΑ, ήτοι 146.000€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Σύμφωνα με το σημείο 2.1. του άρθρου 2 της διακήρυξης “αντικείμενο διαγωνισμού αποτελεί η προμήθεια των ειδών σύμφωνα με τον πίνακα της παραγράφου 2.2. για την κάλυψη της Διεύθυνσης Περιβάλλοντος του Δήμου Ηρακλείου. Η προμήθεια περιέχει τα εξής είδη:

α/α	Ποσότητα	Περιγραφή προμήθειας	Π/Υ (χωρίς Φ.Π.Α)	Π/Υ (συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α)
1	1 τεμάχιο	Ανοικτό φορτηγό με ανατροπή	28.455,28	35.000,00
2	1 τεμάχιο	Μικρό ανοικτό φορτηγό όχημα τύπου pickup 4X4	20.325,20	25.000,00
3	1 τεμάχιο	Μικρό ανοικτό φορτηγό όχημα τύπου pickup 4X2	17.073,17	21.000,00
4	2 τεμάχια	Μικρό κλειστό φορτηγό όχημα τύπου VAN (2τεμ.)	36.585,37	45.000,00
5	1 τεμάχιο	Επιβατηγό όχημα	16.260,16	20.000,00
		ΣΥΝΟΛΟ	118.663,18	146.000,00

4. Η διακήρυξη δημοσιεύτηκε στο ΕΣΗΔΗΣ στις 15.12.2015, με αριθμούς (α/α) συστήματος 13325-2, 13326-2, 13328-2, 13329-2 και 13330-2. Ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών στο σύστημα ορίστηκε η Δευτέρα 04.01.2016 και καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών στη Διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ ορίστηκε η 09.01.2016 (ημέρα Σάββατο) και ώρα 15.00.

5. Σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης (Άρθρο 12°: Δικαιούμενοι συμμετοχής) δικαίωμα συμμετοχής στο διαγωνισμό είχαν α) τα φυσικά ή νομικά πρόσωπα, β) ενώσεις κατασκευαστών ή προμηθευτών που υποβάλουν κοινή προσφορά και γ) συνεταιρισμοί κατασκευαστών ή προμηθευτών ενώ προσφορές μπορούσαν να κατατεθούν για το σύνολο της προμήθειας είτε για κάθε ομάδα ξεχωριστά. Ο ως άνω όρος δημοσιεύθηκε στην Ε.Ε.Ε.Ε. και στον εθνικό τύπο.

Αναφορικά με την εγγύηση συμμετοχής, στο άρθρο 15 της διακήρυξης (Εγγύηση συμμετοχής στον διαγωνισμό) ορίστηκε ότι “η εγγύηση συμμετοχής στο διαγωνισμό ορίζεται σε ποσοστό 2% επί της προϋπολογιζόμενης από την υπηρεσία δαπάνης, χωρίς το Φ.Π.Α και πρέπει να εκδίδεται υπέρ του προσφέροντος αναφέροντας τις ομάδες που συμμετέχει.” Αντιστοίχως στο άρθρο 16 της διακήρυξης ορίστηκε ότι “Ο ανάδοχος στον οποίο θα γίνει η κατακύρωση του διαγωνισμού, υποχρεούται να καταθέσει εγγυητική καλής εκτέλεσης των όρων της σύμβασης, το ύψος της οποίας αντιστοιχεί σε ποσοστό 5% της συμβατικής αξίας, χωρίς το Φ.Π.Α.”.

6. Στο άρθρο 21 (Διαδικασία ηλεκτρονικής αξιολόγησης προσφορών) καθορίστηκε ο τρόπος αξιολόγησης των προσφορών και ειδικότερα ορίστηκε ότι “... Μετά την πλήρη αξιολόγηση των προσφορών (δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών προσφορών και οικονομικών προσφορών), η επιτροπή αξιολόγησης διαγωνισμού θα συντάξει σχετικό πρακτικό με βάση τις ηλεκτρονικές οικονομικές και τεχνικές προσφορές των υποψηφίων και θα τις κατατάξει σε Συγκριτικό Πίνακα, κατά αύξουσα σειρά του λόγου κάθε προσφέροντος.

Τιμή Προσφοράς

Λ=

Σταθμισμένη Βαθμολογία Τεχνικών Προδιαγραφών Είδους

Τιμή Προσφοράς: είναι η τιμή ανά μονάδα είδους προμήθειας (χωρίς ΦΠΑ) για παράδοση του είδους αυτού ελεύθερου κάθε δασμού, φόρου, τέλους, δημοσιονομικής επιβάρυνσης ή άλλης αμοιβής και έτοιμου για λειτουργία.

Σταθμισμένη Βαθμολογία Τεχνικών Προδιαγραφών Είδους: είναι το άθροισμα των σταθμισμένων γινομένων των επιμέρους συντελεστών βαρύτητας κάθε τεχνικής απαίτησης (ανά ενότητα Τεχνικών Προδιαγραφών) επί την επιμέρους βαθμολογία τους....Η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά ανά είδος οχήματος είναι εκείνη που παρουσιάζει τον μικρότερο λόγο (Λ) της συγκριτικής τιμής

που θα προκύψει από την οικονομική προσφορά του είδους, προς την σταθμισμένη βαθμολογία της τεχνικής προσφοράς του.”

7. Οι τεχνικές προδιαγραφές των υπό προμήθεια οχημάτων, τα κριτήρια βαθμολόγησης τεχνικής προσφοράς για κάθε μια από τις ως άνω Ομάδες και ο τρόπος βαθμολόγησης αναφέρονταν στην εγκριθείσα μελέτη της Διεύθυνσης Πολεοδομίας και Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου, η οποία, σύμφωνα με το σημείο 2.4. της διακήρυξης αποτελεί αναπόσπαστο μέρος αυτής.

8. Περίληψη της ως άνω διακήρυξης :

α) απεστάλη ηλεκτρονικά για δημοσίευση (e-notice) στο Συμπλήρωμα της Επίσημης Εφημερίδας της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) στις 26.11.2015 (αριθμός εσωτερικής αναφοράς 2015-158318),

β) δημοσιεύθηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβέρνησης (ΦΕΚ 658/04.12.2015) και στις εφημερίδες “ΧΡΗΜΑΤΙΣΤΗΡΙΟ”, “ΗΜΕΡΗΣΙΑ” (05-06.12.2015), “ΖΩ” (13.12.2015), “Χ-ΤΥΠΟΣ ” (05.12.2015),

γ) αναρτήθηκε στο ΔΙΑΥΓΕΙΑ (ΑΔΑ:6ΛΧΔΩΡ3-ΓΩ7), στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ. (Α.Δ.Α.Μ.: 15PROC003422393/2015-12-03) και στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. την 15.12.2015 και τέλος,

δ) αναρτήθηκε στην επίσημη ιστοσελίδα του Δήμου (www.iraklio.gr) την 01.12.2015 .

9. Κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού, όπως προκύπτει από το 470/11.01.2016 1ο πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμών για προμήθειες Ηλεκτρομηχανολογικού και Ηλεκτρονικού Εξοπλισμού και αξιολόγησης αποτελεσμάτων των διαγωνισμών και απευθείας ανάθεσης για το έτος 2015, δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά για τις ομάδες υπ’ αριθμ. 4 (αρ. συστ. 13325-2), 5 (αρ. συστ. 13326-2), 6 (αρ. συστ. 13328-2), 7 (αρ. συστ. 13329-2) και 8 (αρ. συστ. 13330-2) - σημ. στο Πρακτικό οι Ομάδες αναφέρονται με τον α/α της αρχικής από 09.09.2015 διακήρυξης-. Λαμβάνοντας αυτό υπ’ όψιν η Επιτροπή γνωμοδότησε προς την Οικονομική Επιτροπή για την κήρυξη ως άγονου του επαναληπτικού διεθνούς ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την προμήθεια οχημάτων και μηχανημάτων έργου για τις ως άνω Ομάδες. Με την αριθμ.16/26.01.2016 (ΑΔΑ:70ΙΖΩΡ3-2Β9) Απόφασή της η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου ενέκρινε το ως άνω σχετικό Πρακτικό και κήρυξε άγονο τον διαγωνισμό για τις εν θέματι Ομάδες οχημάτων.

10. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Ηρακλείου Αττικής αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, προσκομίζοντας το σχετικό σχέδιο απόφασης, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας οχημάτων και ειδικότερα για την προμήθεια ενός ανοικτού φορτηγού με ανατροπή, ενός μικρού ανοικτού φορτηγού τύπου pick up 4X4, ενός μικρού ανοικτού φορτηγού τύπου pick up 4X2, δύο μικρών κλειστών φορτηγών τύπου VAN και ενός επιβατηγού οχήματος συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 118.663,18 πλέον ΦΠΑ, ήτοι 146.000,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, με επίκληση της διάταξης του άρθρου 25 παρ. 1. περ. α του π.δ. 60/2007.

II. Νομικό πλαίσιο

11. 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 προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημόσιων συμβάσεων, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 3 του π.δ. 59/2007 και των άρθρων 24 και 25 του π.δ. 60/2007, 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 ανωτέρω προεδρικών διαταγμάτων. [...]»

12. Στο άρθρο 6 παρ. 1 του π.δ. 60/2007 ορίζεται ότι : «...Το παρόν εφαρμόζεται στις δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών που δεν εξαιρούνται, δυνάμει των εξαιρέσεων που προβλέπονται στα άρθρα 16, 17 και 9 έως 15, και των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός φόρου προστιθέμενης αξίας (ΦΠΑ) είναι ίση προς ή ανώτερη από τα ακόλουθα κατώτατα όρια: β) 211.000 ευρώ, προκειμένου για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που συνάπτονται είτε ι) από αναθέτουσες αρχές άλλες από εκείνες που αναφέρονται στο Παράρτημα IV [...]».

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με το άρθρο 2 του αριθ. 1336/2013 Κανονισμού της Επιτροπής της 13ης Δεκεμβρίου 2013 για την τροποποίηση των οδηγιών 2004/17/ΕΚ, 2004/18/ΕΚ και 2009/81/ΕΚ του Ευρωπαϊκού

Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, όσον αφορά στα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, το ως άνω ποσό αναπροσαρμόστηκε στις 134.000 και 207.000 ευρώ αντίστοιχα.

13. Επίσης, στο άρθρο 8 παρ. 1, 3 και 5 του ίδιου π.δ. ορίζεται ότι : «...1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας δημόσιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, εκτός ΦΠΑ, όπως προσδιορίζεται από την αναθέτουσα αρχή. Στον υπολογισμό αυτό, λαμβάνεται υπόψη το εκτιμώμενο συνολικό ποσό, συμπεριλαμβανομένων τόσο του τυχόν προβλεπόμενου δικαιώματος προαίρεσης όσο και των τυχόν παρατάσεων της σύμβασης [...] 3. Κανένα σχέδιο έργου και καμία σύμβαση προμήθειας ή υπηρεσιών δεν επιτρέπεται να καταταμηθεί, προκειμένου να αποφευχθεί η εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος διατάγματος...5. [...] 6) Όταν η προμήθεια ομοειδών προϊόντων μπορεί να οδηγήσει σε ταυτόχρονη σύναψη χωριστών συμβάσεων κατά τμήματα, λαμβάνεται υπόψη η εκτιμώμενη συνολική αξία αυτών των τμημάτων κατά την εφαρμογή του άρθρου 6 σημεία α) και β). Όταν η συνολική αξία των τμημάτων είναι ίση με ή υπερβαίνει την αξία που καθορίζεται στο άρθρο 6, το παρόν εφαρμόζεται στη σύναψη κάθε τμήματος...».

14. Στο άρθρο 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, «Διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού» (άρθρο 31 οδηγίας 2004/18/ΕΚ), ορίζεται ότι : «Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν τις δημόσιες συμβάσεις τους προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, στις ακόλουθες περιπτώσεις: 1) Προκειμένου για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών: α) εάν, ύστερα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές δεν κρίνεται κατάλληλη, ή εάν δεν υπάρχει κανείς υποψήφιος, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή, ύστερα από αίτημα της» [...].

15. Στο άρθρο 209 παρ. 1 του ν. 3463/2006 «Κύρωση του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων» (ΦΕΚ Α' 114), όπως ισχύει, ορίζεται: «1. Οι προμήθειες των Δήμων διενεργούνται σύμφωνα με τις διατάξεις του Ενιαίου Κανονισμού Προμηθειών των Ο.Τ.Α. (Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α), όπως ισχύει, με την επιφύλαξη των ειδικών ρυθμίσεων...». Επίσης, στα άρθρα 3 (παρ. 3 β και γ) και 23 της με αριθ. 11389/93 Απόφασης του Υπουργού Εσωτερικών με τίτλο «Ενιαίος Κανονισμός Προμηθειών Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α)» (ΦΕΚ Β' 185), όπως ισχύει, ορίζεται ότι: «3. Κατά την ανάθεση συμβάσεων προμηθειών των οργανισμών τοπικής αυτοδιοίκησης, οι αναθέτουσες αρχές, εφαρμόζουν τις διαδικασίες που ορίζονται στις παραγράφους 4, 5 6 και 7 του προηγούμενου άρθρου, λαμβάνοντας σχετική απόφαση που υποβάλουν στον οικείο νομάρχη για έλεγχο νομιμότητας ως εξής: α) [...]. β) Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν συμβάσεις προμηθειών με τη διαδικασία των διαπραγματεύσεων σε περίπτωση υποβολής μη κανονικών προσφορών στα πλαίσια ανοικτού ή κλειστού διαγωνισμού ή σε περίπτωση κατά την οποία οι προσφορές, κατά τους παραπάνω διαγωνισμούς, δεν είναι δυνατό να γίνουν δεκτές βάσει των διατάξεων του παρόντος, κανονισμού και υπό την προϋπόθεση ότι οι αρχικοί όροι της σύμβασης δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς. Στις περιπτώσεις αυτές οι αναθέτουσες αρχές δημοσιεύουν προκήρυξη διαγωνισμού κατά το υπόδειγμα της περίπτωσης Γ του παραρτήματος Ι του παρόντος εφόσον το προϋπολογιζόμενο ποσό της προμήθειας κατά τον χρόνο της δημοσίευσης της προκήρυξης είναι ίσο ή μεγαλύτερο των 200.000 ECU, εκτός ΦΠΑ, εκτός εάν σ' αυτές τις διαδικασίες, μέσω διαπραγματεύσεων περιλαμβάνονται όλες οι επιχειρήσεις που πληρούν τους όρους των αρχικών διαγωνισμών που έγιναν και επί πλέον, κατά την προηγηθείσα κλειστή ή ανοικτή διαδικασία είχαν υποβάλει προσφορές σύμφωνα με τις τυπικές προϋποθέσεις της διαδικασίας των διαγωνισμών αυτών. Όταν το προϋπολογιζόμενο ποσό της προμήθειας είναι μικρότερο των 200.000 ECU η ανωτέρω δημοσίευση δεν απαιτείται. γ. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν επίσης να συνάπτουν τις συμβάσεις προμηθειών προσφεύγοντας στη διαδικασία των διαπραγματεύσεων χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, στις ακόλουθες περιπτώσεις: 1. Όταν δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά μετά από πρόσκληση σε ανοικτό ή κλειστό διαγωνισμό, στο μέτρο που οι αρχικοί όροι της σύμβασης δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς και εφόσον διαβιβάζεται στο νομάρχη, μαζί με τη σχετική απόφαση, ητιολογημένη έκθεση. Στην περίπτωση που η αξία της προμήθειας, χωρίς τον Φ.Π.Α., είναι ίση ή μεγαλύτερη των 200.000 ευρώαϊκών λογιστικών μονάδων η παραπάνω έκθεση υποβάλλεται και την επιτροπή ευρωπαϊκών κοινοτήτων. Άρθρο 23 Διαδικασία με διαπραγμάτευση η απευθείας ανάθεση-πρόχειρος διαγωνισμός «1. Προμήθεια με "διαδικασία μέσω διαπραγμάτευσης" ή "απευθείας ανάθεση"»

μπορεί να γίνει εάν συντρέχει μία από τις περιπτώσεις που προβλέπονται στις περιπτώσεις των εδαφίων β και γ της παραγράφου 3 του άρθρου 3 του παρόντος κανονισμού και της παραγράφου 20 του άρθρου 3 του Ν. 1797/1988 [...]».

16. Στις 12-12-2012 δημοσιεύθηκε πράξη Νομοθετικού Περιεχομένου (ΦΕΚ Α' 240), η οποία κυρώθηκε με το ν. 4111/2013 (ΦΕΚ Α' 18) και η οποία στο άρθρο 4 προβλέπει: «... Η διαδικασία ανάδειξης προμηθευτών-χορηγητών, για προμήθειες α. τροφίμων, β. λοιπών αναλώσιμων ειδών παντοπωλείου καθώς και παρόχων των σχετικών υπηρεσιών, γ. πετρελαιοειδών και δ. φαρμάκων και αναλώσιμου υγειονομικού υλικού για τις ανάγκες των Δήμων, των Ιδρυμάτων και όλων των νομικών τους προσώπων, πραγματοποιείται εφεξής από τους οικείους Δήμους. Κάθε γενική ή ειδική διάταξη που αντιτίθεται στο παρόν, καταργείται. 2. Οι ανωτέρω προμήθειες πραγματοποιούνται σύμφωνα με τη διαδικασία που προβλέπεται στον Ενιαίο Κανονισμό Προμηθειών των Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (ΕΚΠΟΤΑ), όπως αυτός ισχύει κάθε φορά...».

17. Στα άρθρα 134 (ΕΘΝΙΚΟ ΣΥΣΤΗΜΑ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΩΝ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ) και 136 (Υποχρέωση χρήσης ΕΣΗΔΗΣ) του Ν. 4281/2014 (ΦΕΚ 160/Α 08.08.2014): Μέτρα στήριξης και ανάπτυξης της ελληνικής οικονομίας, οργανωτικά θέματα Υπουργείου Οικονομικών και άλλες διατάξεις, ορίζεται ότι : «...134. Οι διατάξεις του παρόντος Τίτλου εφαρμόζονται κατά την ανάθεση και εκτέλεση, με τη χρήση Τεχνολογιών Πληροφορικής και Επικοινωνιών (ΤΠΕ), δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών του Μέρους Β' του παρόντος από αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς. Μπορεί επίσης να εφαρμόζονται στις συμβάσεις παραχώρησης δημοσίων έργων και στις συμβάσεις του ν. 3389/2005 (Α' 232), εφόσον τούτο ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης. [...] 136. 1. Οι αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς υποχρεούνται να χρησιμοποιούν το ΕΣΗΔΗΣ σε όλα τα στάδια της διαδικασίας ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων του παρόντος, από την υποβολή του αιτήματος μέχρι την υπογραφή και την εκτέλεση των συμβάσεων αυτών, με εκτιμώμενη αξία ίση ή ανώτερη των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ, χωρίς να συμπεριλαμβάνεται ο ΦΠΑ. Με απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας ο χρόνος έναρξης υποχρεωτικής εφαρμογής του συνόλου ή μέρους από τις διατάξεις του παρόντος τίτλου μπορεί να μετατίθεται, σε όλες ή ορισμένες κατηγορίες δημοσίων συμβάσεων, για όλες ή για ορισμένες αναθέτουσες αρχές και σε όλες τις αποφάσεις ανάθεσης και εκτέλεσης δημοσίων συμβάσεων ή σε μέρη αυτών...». Επιπλέον, με την παρ. 3 του άρθρου 201 του ίδιου Νόμου, ορίζεται ότι : «...3. Η ισχύς των άρθρων 134 έως 138, αρχίζει ως προς τις προμήθειες και υπηρεσίες, όσον αφορά τους φορείς της Κεντρικής Διοίκησης όπως ορίζεται στο άρθρο 14 του ν. 4270/2014 την 1η Ιουλίου 2014, όσον αφορά τους φορείς της Γενικής Κυβέρνησης την 1η Οκτωβρίου 2014 και όσον αφορά το σύνολο του δημόσιου τομέα την 1η Οκτωβρίου 2015. ...».

18. Τέλος, με την υπ' αριθμ. Π1/2390 απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας (ΦΕΚ 2677/Β/2013) καθορίστηκαν οι τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.).

III. Νομική Εκτίμηση

19. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Ηρακλείου Αττικής αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας αγαθών, με την έννοια της περίπτωσης (γ) της παραγράφου 2 του άρθρου 2 του Π.Δ. 60/2007 και η αιτούμενη προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης εμπίπτει στη διάταξη της περ. α' της παρ. 1 του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών σε συνδυασμό με το συνολικό προϋπολογισμό της προς προμήθεια δαπάνης, ο οποίος ανέρχεται στο ποσό των 582.926,82 ευρώ πλέον ΦΠΑ, ήτοι 717.600,00 Ευρώ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 23%, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ, υποπερίπτωση δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει για την παροχή γνώμης.

20. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση, έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007) (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, ήτοι από τους

κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζομένων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συστατικής ερμηνείας. Συγκεκριμένα, προκειμένου η οδηγία 2004/18/ΕΚ να μην απολέσει 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 18^{ης} Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28^{ης} Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13^{ης} Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48). Εξάλλου, το βάρος αποδείξεως περί του ότι συντρέχουν όντως οι έκτακτες περιστάσεις που δικαιολογούν την απόκλιση το φέρει ο προτιθέμενος να κάνει χρήση των διατάξεων αυτών (βλ. υπό το πνεύμα αυτό ΔΕΕ, αποφάσεις της 10^{ης} Μαρτίου 1987, C-199/85, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1987, σ. 1039, σκέψη 14, της 18^{ης} Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28^{ης} Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, της 10^{ης} Απριλίου 2003, C-20/01 και C-28/01, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 2003, I-360, σκέψη 58, της 14^{ης} Σεπτεμβρίου 2004, C-385/02, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2004, σ. I-8121, σκέψη 19, της 14^{ης} Οκτωβρίου 2004, C-340/02, Επιτροπή κατά Γαλλίας, Συλλ. 2004, I-9845, σκέψη 38, και της 2^{ης} Ιουνίου 2005, C-394/02, Επιτροπή κατά Ελλάδας, Συλλ. 2005, I-4713, σκέψη 33).

21. Η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., έχουσα το δικαίωμα υπαγωγής εκάστου υποβληθέντος αιτήματος στη σωστή διάταξη νόμου, εν προκειμένω κρίνει ότι τυγχάνει εφαρμογής η διάταξη του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, δεδομένου ότι δεν υπεβλήθησαν προσφορές για τα οχήματα του Δήμου Ηρακλείου Αττικής.

Ειδικότερα, η εφαρμογή του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του Π.Δ 60/2007, στη βάση του οποίου οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, προϋποθέτει:

α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία,

Μάλιστα, η προσφυγή στη διαδικασία των διαπραγματεύσεων, κατ' εφαρμογή της περ. α της παρ. 1 του άρθρου 25 του ως άνω Π.Δ. συνέχεται άμεσα με τον προηγθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία (ΕΣ-Πράξη 215/2012-Ζ' Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 1249, 466/2011, 29/2012).

β) να μην έχει υποβληθεί, κατά την υπό σημείο α) 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,

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.

22. Εν προκειμένω, από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, προκύπτουν τα εξής:

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

Ο Δήμος Ηρακλείου Αττικής, με τη με αριθμ. 21114/26.11.2015 διακήρυξη (ΑΔΑΜ: 15PROC003422393 2015-12-03 και α/α Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. 13325-2 έως 13330-2), προσέφυγε σε επαναληπτικό ηλεκτρονικό ανοικτό διεθνή διαγωνισμό για την προμήθεια οχημάτων και μηχανημάτων έργου, αρχικής προϋπολογισθείσας αξίας 717.000,00 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 23%, ήτοι 582.926,82 ευρώ πλέον ΦΠΑ.

Στον εν λόγω διαγωνισμό δεν υπεβλήθησαν προσφορές για τις Ομάδες 1, 2, 3, 4 και 5, ήτοι υπ' αριθμ. 4, 5, 6, 7, και 8 αντίστοιχα του αρχικού διαγωνισμού, και ο διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος ως προς αυτές τις Ομάδες.

Από την εξέταση του φακέλου της υπόθεσης προκύπτει ότι η με αριθμ. πρωτ. 21114/26.11.2015 Διακήρυξη περιελάμβανε στο άρθρο 22 αυτής με τίτλο «Απόρριψη προσφορών» τον κάτωθι όρο «

Σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρούσα διακήρυξη, απορρίπτεται προσφορά που:.... 13. Η Αναθέτουσα Αρχή επιφυλάσσει του δικαιώματος να απορρίψει ανεξάρτητα από το στάδιο που βρίσκεται ο διαγωνισμός, προσφορά διαγωνιζομένου ο οποίος αποδεικνύεται αναξιόπιστος».

Σε αυτό το σημείο διαπιστώνεται ότι ορθότερο θα ήταν να είχε διατυπωθεί με πλέον δόκιμο και ορισμένο τρόπο από την αναθέτουσα στη διακήρυξη ο αντίστοιχος όρος ώστε να εμφανίζεται σαφώς ότι η αναφερόμενη “αναξιοπιστία” του υποψηφίου αναδόχου, ως λόγος απόρριψης της προσφοράς, συνδέεται με το προφίλ του υποψηφίου (ήτοι προσωπική κατάσταση, φερεγγυότητα, τεχνική, επαγγελματική και οικονομική ικανότητα κ.α.) δηλ. με όρους που έχουν τεθεί από την διακήρυξη ως απαράβατοι και επιφέρουν την ποινή του αποκλεισμού και που σαφώς σε καμία περίπτωση δεν αφορούν στην εξεύρεση της πλέον συμφέρουσας από οικονομικής άποψης προσφοράς.

Η αναθέτουσα αρχή, προκειμένου να εκτιμήσει τη σοβαρότητα και την αξιοπιστία των υποψηφίων αναδόχων και να διασφαλίσει την εκτέλεση της προμήθειας από αυτούς έχει τη δυνατότητα να αποκλείει οικονομικούς φορείς για λόγους που αφορούν στην εξακρίβωση της καταλληλότητας τους να εκτελέσουν τη σύμβαση (λ.χ. για παραπτωματική συμπεριφορά που έχει αντίκτυπο στην επαγγελματική αξιοπιστία του συγκεκριμένου φορέα με τη διάπραξη “επαγγελματικού παραπτώματος”) εφόσον βεβαίως αυτό αποδεικνύεται δηλ. επιβεβαιώνεται με τρόπο αναμφισβήτητο με πρόσφορα αποδεικτικά μέσα, τα οποία θεμελιώνουν τον λόγο αποκλεισμού.

Άλλωστε και από τη διατύπωση του εν θέματι όρου προκύπτει σαφώς απαιτείται η απόδειξη της αξιοπιστίας του υποψηφίου και δεν αρκεί απλή γνώση.

Συναφώς, επισημαίνεται ότι στο άρθρο 57 της υπό ενσωμάτωση οδηγίας 2014/24 προβλέπεται αντιστοίχως η δυνατότητα των αναθετουσών αρχών να αποκλείουν από τη συμμετοχή σε διαδικασία προμήθειας οποιοδήποτε οικονομικό φορέα εφόσον συντρέχει μια ή περισσότερες από τις αναφερόμενες καταστάσεις, ήτοι χρεοκοπία, διαδικασία αφερεγγυότητας, σύναψη συμφωνίας με στόχο τη στρέβλωση του ανταγωνισμού κ.α. (βλ. και αιτιολογική σκέψη 101)

Επομένως, σκόπιμο θα ήταν, ο όρος αυτός να ήταν πλέον αναλυτικός ώστε να συνάγεται σαφώς και χωρίς αμφιβολία ότι η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα μέχρι την έκδοση κατακυρωτικής απόφασης, με την οποία ολοκληρώνεται η σύνθετη διοικητική ενέργεια του διαγωνισμού, να απορρίψει προσφορά λόγω μη τήρησης απαράβατου όρου της διακήρυξης, ακόμα και όταν αυτή η προσφορά με προηγούμενη πράξη της αναθέτουσας αρχής, είχε χαρακτηριστεί αποδεκτή και να μην καταλείπεται σε αυτήν η ευχέρεια να συνεκτιμήσει και άλλα στοιχεία πέραν των αναφερομένων στη διακήρυξη προκειμένου να κατακυρώσει την προμήθεια.

Με βάση τις ανωτέρω σκέψεις, συνάγεται ότι ο εν λόγω όρος δεν αποτελεί ουσιώδη πλημμέλεια της εν θέματι διακήρυξης και έτσι δεν μπορεί βάσιμα να υποστηριχθεί ότι απέτρεψε πιθανούς υποψηφίους να υποβάλουν προσφορά

Πέραν του ανωτέρω όρου, στην υπό κρίση διακήρυξη δεν διαπιστώθηκαν άλλοι όροι οι οποίοι θα απέτρεπαν κάποιο οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στον σχετικό διαγωνισμό, όπως προκύπτει από το προαναφερθέν ιστορικό, ούτε εντοπίζονται πλημμέλειες σε ό,τι αφορά στις απαιτήσεις δημοσιότητας και τη διενέργεια του εν θέματι διαγωνισμού.

β) ως προς την μη υποβολή προσφοράς ή τη μη ύπαρξη υποψηφίου

Κατά τη διενέργεια του διαγωνισμού Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμών Προμηθειών και Αξιολόγησης Αποτελεσμάτων των Διαγωνισμών διαπίστωσε, όπως προκύπτει και από το από 11.01.2016 πρακτικό της, ότι δεν υπεβλήθη καμία προσφορά για τις Ομάδες 1, 2, 3, 4 και 5, ήτοι υπ' αριθμ. 3, 4, 5, 6, 7 και 8 αντίστοιχα του αρχικού διαγωνισμού. Στη συνέχεια με την αριθμ. 16/26.01.2016 (ΑΔΑ:70ΙΖΩΡ3-2Β9) Απόφασή της η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου κήρυξε άγονο τον επαναληπτικό διεθνή ηλεκτρονικό διαγωνισμό ως προς αυτές τις κατηγορίες.

γ) Ως προς τη μη ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης:

Από τα προσκομισθέντα στοιχεία του φακέλου και ιδίως από το υποβληθέν σχέδιο απόφασης προσφυγής στη διαπραγμάτευση για την ανάθεση των ζητούμενων συμβάσεων, στο οποίο και γίνεται ρητή σχετική αναφορά, προκύπτει ότι η ανάθεση με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης θα γίνει “χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων της διακήρυξης”.

Τέλος, επισημαίνεται ότι ο περιορισμός του χρονικού διαστήματος της περιόδου οριστικής υποβολής προσφορών (Ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών: Δευτέρα 04.01.2016 και καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών: Σάββατο 09.01.2016), αναλόγως των περιστάσεων, μπορεί να θέτει εμπόδια στη συμμετοχή στη διαγωνιστική διαδικασία και να περιορίζει έτσι τον ανταγωνισμό. Ως εκ τούτου, η Αρχή θεωρεί ορθότερο η έναρξη υποβολής προσφορών να ταυτίζεται με την δημοσιοποίηση της διακήρυξης του διαγωνισμού και επομένως να υπάρχει η δυνατότητα υποβολής προσφορών καθ' όλο το διάστημα που διανύεται μεταξύ της ημερομηνίας δημοσιοποίησης της διακήρυξης και της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών. Επιπλέον, επισημαίνεται ότι ορθότερο θα ήταν και η ανάρτηση στο ΕΣΗΔΗΣ να ακολουθεί την ημερομηνία δημοσίευσης της διακήρυξης στην ΕΕΕΕ και να μην απέχει χρονικά από αυτήν, ώστε να παρέχεται η δυνατότητα, μέσω του Συστήματος, στους ενδιαφερόμενους να λαμβάνουν γνώση των όρων της διακήρυξης και να προετοιμάζουν την υποβολή των προσφορών τους.

Επιπλέον, εφιστάται η προσοχή των αναθετουσών αρχών ώστε η τελευταία ημέρα παραλαβής προσφορών στο ΕΣΗΔΗΣ να μην συμπίπτει με αργία, Κυριακή ή Σάββατο, σύμφωνα και με τα προβλεπόμενα στον Κανονισμό (ΕΟΚ Ευροατόμ) υπ' αριθμ. 1182/71 περί ορισμού των κανόνων που εφαρμόζονται στις προθεσμίες, ημερομηνίες και διορίες, ιδίως στο άρθρ. 3 παρ. 1-4, το οποίο ισχύει και ως προς τον υπολογισμό των προθεσμιών που προβλέπονται στο Π.Δ. 60/2007.

Κατά την άποψη του μέλους της Αρχής Ε. Καραμανλή όμως, διαπιστώθηκε η μη προσήκουσα σύντμηση της προβλεπόμενης στο άρθρ. 32 παρ. 2 π.δ/τος 60/2007 ελάχιστης προθεσμίας παραλαβής προσφορών των πενήντα δύο (52) ημερών, η οποία θα έπρεπε να κριθεί ως ουσιώδης νομική πλημμέλεια της διαδικασίας δημοσιότητας των όρων του διαγωνισμού που καθιστά μη σύννομη την προηγηθείσα διαγωνιστική διαδικασία. Από τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης συνάγεται ότι η αναθέτουσα αρχή έκανε χρήση της δυνατότητας που παρέχουν σωρευτικά οι παρ. 5 & 6 του άρθρου 32 του π.δ/τος 60/2007 για χρήση συντετμημένης προθεσμίας παραλαβής προσφορών, και συγκεκριμένα έκανε χρήση προθεσμίας σαράντα τεσσάρων (44) ημερών, πλην όμως χωρίς να συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής της παρ. 6 του άρθρ. 32 π.δ/τος 60/2007 περί δυνατότητας σύντμησης της προαναφερόμενης ελάχιστης προθεσμίας παραλαβής προσφορών. Εν προκειμένω, η ελεύθερη, άμεση και πλήρης πρόσβαση των ενδιαφερομένων δια ηλεκτρονικού μέσου στο τεύχος της με αριθμ. πρωτ. 21124/26.11.2015 διακήρυξης εξασφαλίσθηκε από την αναθέτουσα αρχή όχι από την ημερομηνία της δημοσίευσης της προκήρυξης σύμβασης στην ΕΕΕΕ (28.11.2015), όπως επιτάσσει η προαναφερόμενη διάταξη, αλλά αργότερα, και συγκεκριμένα από την 01.12.2015 -ημερομηνία κατά την οποία αναρτήθηκε στην ιστοσελίδα της αναθέτουσας αρχής (www.iraklio.gr), στην οποία παρέπεμπε η προκήρυξη σύμβασης. Η εν λόγω πλημμέλεια, σε συνδυασμό με τον περιορισμό του χρονικού διαστήματος της περιόδου οριστικής υποβολής των προσφορών (από Δευτέρα 04.01.2016 έως Σάββατο 09.01.2016), ενδεχομένως επέφεραν το άγονο αποτέλεσμα του προηγηθέντος διαγωνισμού. Ως εκ τούτου το αίτημα θα έπρεπε να απορριφθεί.

27. Κατόπιν των ανωτέρω και από τη μελέτη του οικείου φακέλου, διαπιστώνεται η συνδρομή των προϋποθέσεων για την υιοθέτηση της εξαιρετικής διαδικασίας διαπραγμάτευσης εκ μέρους του Δήμου Ηρακλείου Αττικής για το υποβληθέν αίτημα, κατ' εφαρμογή της περ. α της παρ. 1 του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007.

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 κατά πλειοψηφία αποφασίζει:

Την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος του Δήμου Ηρακλείου Αττικής, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ (δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, για την σύναψη σύμβασης για την προμήθεια οχημάτων και ειδικότερα για την προμήθεια ενός ανοικτού φορτηγού με ανατροπή, ενός μικρού ανοικτού φορτηγού τύπου pick up 4X4, ενός μικρού ανοικτού φορτηγού τύπου pick up 4X2, δύο μικρών κλειστών φορτηγών τύπου VAN και ενός επιβατηγού οχήματος συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 118.663,18 πλέον ΦΠΑ, ήτοι 146.000,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, υπό τον όρο της μη ουσιώδους τροποποίησης των όρων της σχετικής διακήρυξης του διαγωνισμού, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25, παρ. 1, περ. α' του π.δ. 60/2007, λόγω συνδρομής των, προς τούτο, τασσομένων, υπό του νόμου, προϋποθέσεων.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ ΡΑΪΚΟΣ