



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΑΠΟΦΑΣΗ

42/2016

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα, την 15^η Μαρτίου του έτους δύο χιλιάδες δέκα έξι (2016) ημέρα Τρίτη και ώρα 10.00 π.μ. και επί της οδού Κηφισίας 7 (5^{ος} όροφος), 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. Αντιπρόεδρος :** Μπουσουλέγκα Χριστίνα
- 2. Μέλη :** Καραμανλής Ευάγγελος
Κουλούρη Ιωάννα
Σταθακόπουλος Δημήτριος

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

Γραμματέας: Ευαγγελία Κασάπη

Εισήγηση: Η με αριθ. πρωτ. 1239/11.03.2016 εισήγηση

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

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστη μέσω τηλεδιάσκεψης και ο Εισηγητής κ. Ταρασίδης, καθώς και η Προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδότησης κ. Καξιρή, οι οποίοι αποδεσμεύτηκαν πριν την έναρξη της διαδικασίας της ψηφοφορίας των μελών του Διοικητικού Συμβουλίου της Αρχής και τη λήψη της απόφασης.

Ερώτημα: Το υπ' αρ. πρωτ. 5343/22.02.2016 αίτημα, το οποίο παρελήφθη από την Αρχή την 24.02.2016 (αριθ. πρωτ. εισερχομένου της Αρχής 940/24.02.2016).

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή του Δήμου Κομοτηνής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού για την ανάθεση σύμβασης-εων προμήθειας εξοπλισμού Κτιρίου Νέστορος Τσανακλή (Πακέτο 2 –Ηλεκτρολογικός εξοπλισμός και Πακέτο 3

-Λοιπός εξοπλισμός) συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 130.343,98€ χωρίς Φ.Π.Α. και 160.323,09€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

1. Με το υπ' αρ. πρωτ. 5343/22.02.2016 αίτημα, το οποίο παρελήφθη από την Αρχή την 24.02.2016 (αριθ. πρωτ. εισερχομένου της Αρχής 940/24.02.2016), ο Δήμος Κομοτηνής αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.), σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ (δδ) του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1α του Π.Δ 60/2007, για την προμήθεια εξοπλισμού Κτιρίου Νέστορος Τσανακλή (Πακέτο 2 –Ηλεκτρολογικός εξοπλισμός και Πακέτο 3 -Λοιπός εξοπλισμός) συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 130.343,98€ χωρίς Φ.Π.Α. και 160.323,09€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. για τα οποία ο σχετικός προηγηθείς διεθνής ανοιχτός διαγωνισμός απέβη εν μέρει άγονος.

1. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

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

2.1 Με την 639/21.05.2013 απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών η Πράξη "ΑΞΙΟΠΟΙΗΣΗ-ΑΝΑΚΑΙΝΙΣΗ ΤΟΥ ΚΤΙΡΙΟΥ ΝΕΣΤΩΡΟΣ ΤΣΑΝΑΚΛΗ" εντάχθηκε, με κωδικό MIS 445870, στο Επιχειρησιακό Πρόγραμμα "Μακεδονία - Θράκη" με συνολικό προϋπολογισμό 2.763.606,43€. Με το υπ' αριθμ. 2499/14.07.2015 του Ενδιάμεσου Φορέα Διαχείρισης Ε.Ε.Τ.Α.Α. Α.Ε. διατυπώθηκε σύμφωνη γνώμη για τη δημοπράτηση του 2^{ου} Υποέργου της ως άνω πράξης «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ΚΤΙΡΙΟΥ ΝΕΣΤΩΡΟΣ ΤΣΑΝΑΚΛΗ» συνολικού προϋπολογισμού 273.606,43€ με ΦΠΑ.

2.2 Με την υπ' αριθμ. πρωτ. 342/22.12.2014 (ΑΔΑ: ΒΝΔΗΩΛΟ-ΥΣΓ) απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου Δήμου Κομοτηνής (Πρακτικό της υπ' αριθμ. 24/22.12.2014 Συνεδρίασης) εγκρίθηκε η διενέργεια ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την προμήθεια εξοπλισμού Κτιρίου Νέστορος Τσανακλή συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 273.607,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

2.3 Με την υπ' αριθμ 172/01.09.2015 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Κομοτηνής (απόσπασμα Πρακτικού της υπ' αριθμ. 20/01.09.2015), η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου, ενέκρινε τις τεχνικές προδιαγραφές και τους όρους Διακήρυξης του Διαγωνισμού.

2.4 Ακολούθως, με την υπ' αριθμ. πρωτ. 33108/22.09.2015 Διακήρυξη, ο Δήμος Κομοτηνής προκήρυξε τη διενέργεια ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνή διαγωνισμού, για την προμήθεια εξοπλισμού Κτιρίου Νέστορος Τσανακλή [ανά «πακέτο» ήτοι: τρία πακέτα εξοπλισμού (ΠΑΚΕΤΟ 1: Γενική Επίπλωση, ΠΑΚΕΤΟ 2: Ηλεκτρολογικός εξοπλισμός και ΠΑΚΕΤΟ 3: Λοιπός εξοπλισμός)], συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 222.444,25€ χωρίς Φ.Π.Α. και 273.606,43 ευρώ (συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α) και κριτήριο τη χαμηλότερη τιμή «για το σύνολο του προϋπολογισμού του εκάστοτε πακέτου». Η διενέργεια του διαγωνισμού με χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr του συστήματος ορίστηκε με καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 2/11/2015 και τα υπό προμήθεια είδη ομαδοποιήθηκαν ανά είδος όπως περιγράφονται αναλυτικά σε τρεις (3) συνολικά γραμμές-πακέτα στο τεύχος της αναλυτικής διακήρυξης καθώς και στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. ως εξής:

Περιγραφή Βοηθητικών Εργασιών (Είδος)	Τιμή με Φ.Π.Α* €-	Τιμή χωρίς Φ.Π.Α (ανά τεμάχιο)	Ποσότητα (τεμ.)	ΣΥΝΟΛΙΚΗ ΤΙΜΗ ΜΕ Φ.Π.Α 23%
	(ανά τεμάχιο) 23%			
ΠΑΚΕΤΟ 1: Γενική Επίπλωση				
Πίνακας Ανακοινώσεων	113,67 €	92,41 €	2	227,34 €
Γραφείο Υποδοχής	950,00 €	772,36 €	1	950,00 €
Καρέκλα τροχήλατη εργασίας	570,00 €	463,41 €	23	13.110,00 €
Καρέκλα συνεργασίας	330,00 €	268,29 €	18	5.940,00 €

Καρέκλα σταθερή σεμιναρίου	240,00 €	195,12 €	34	8.160,00 €
Καρέκλα τροχήλατη	218,00 €	177,24 €	25	5.450,00 €
Ερμάριο	1.380,00 €	1.121,95€	1	1.380,00 €
Διθέσιος Καναπές	760,00 €	617,89 €	3	2.280,00 €
Πολυθρόνα	550,00 €	447,15 €	2	1.100,00 €
Βοηθητικό έπιπλο τραπεζάκι 100*100*460mm	465,00 €	378,05 €	3	1.395,00 €
Χαμηλό Βιβλιοστάσιο 1000*1200*340mm	350,00 €	284,55 €	24	8.400,00 €
Επιτοίχιο Βιβλιοστάσιο 1000*2000*340mm	470,00 €	382,11 €	38	17.860,00 €
Επιτοίχιο Βιβλιοστάσιο 800*2000*300mm	480,00 €	390,24 €	2	960,00 €
Βιβλιοστάσιο μεσαίου μεγέθους 1000*1800*340mm	510,00 €	414,63 €	12	6.120,00 €
Γραφείο εργασίας	880,00 €	715,45 €	9	7.920,00 €
Γραφείο εργασίας με διαχωριστικά	840,00 €	682,93 €	8	6.720,00 €
Πάγκος εργασίας - Αναγνωστήριο απλό	280,00 €	227,64 €	1	280,00 €
Πάγκος εργασίας - Αναγνωστήριο με διαχωριστικά	650,00 €	528,46 €	1	650,00 €
Πάγκος εργασίας με θέσεις Η/Υ- Αναγνωστήριο με διαχωριστικά	780,00 €	634,15 €	1	780,00 €
Προθήκες μακετών 1,00*1,00*0,80μ	425,00 €	345,53 €	16	6.800,00 €
Πάγκοι Η/Υ ΑμεΑ	398,00 €	323,58 €	1	398,00 €
Καρέκλα εργασίας σταθερή για ΑμεΑ	250,00 €	203,25 €	2	500,00 €
Βιβλιοστάσιο περιοδικών	530,00 €	430,89 €	1	530,00 €
Πάγκος Η/Υ με διαχωριστικά 6,16* 0,70*0,70μ	830,00 €	674,80 €	1	830,00 €
Καναπές Στρόγγυλος κενό στη μέση, δ=3,00 μ	5.350,00 €	4.349,59 €	1	5.350,00 €
Τραπέζι υποδοχής	1.400,00 €	1.138,21 €	1	1.400,00 €
Τριθέσιος καναπές	1.000,00 €	813,01 €	2	2.000,00 €
Βοηθητικό έπιπλο τραπεζάκι με συρτάρι 1,20*0,60*0,49μ	450,00 €	365,85 €	2	900,00 €
Βιτρίνα έπιπλο 0,70*0,50*1,90μ	840,00 €	682,93 €	2	1.680,00 €
Βιτρίνα έπιπλο 0,50*0,50*1,10μ	410,00 €	333,33 €	2	820,00 €
Τραπέζι σύσκεψης 1,20*1,85*0,80μ	757,00 €	615,45 €	1	757,00 €
Τραπέζι σύσκεψης 2,00*1,20*0,80μ	840,00 €	682,93 €	1	840,00 €
Πάγκος εργασίας υπαλλήλων	398,00 €	323,58 €	2	796,00 €
ΣΥΝΟΛΟ ΠΑΚΕΤΟΥ 1 (ΜΕ ΦΠΑ)				113.283,34 €
ΠΑΚΕΤΟ 2: Ηλεκτρολογικός Εξοπλισμός				
Σύστημα εισόδου ασφαλείας Πόρτες ασφαλείας	6.150,00 €	5.000,00 €	4	24.600,00 €
Αυτόματο μηχάνημα επιστροφής βιβλίων	2.000 €	1.626,02 €	1	2.000,00 €
Ηλεκτρονικός Υπολογιστής	603,00 €	490,24 €	37	22.311,00 €
Εκτυπωτής κάρτας	7.300,00 €	5.934,96 €	1	7.300,00 €
Τηλεφωνικό Κέντρο	3.106,00 €	2.525,20 €	1	3.106,00 €
Σαρωτές barcode	195,57 €	159,00 €	1	195,57 €
Επαγγελματικό Δικτυακό Πολυμηχάνημα	607,62 €	494,00 €	1	607,62 €
Λογισμικό Barcode	899,13 €	731,00 €	1	899,13 €
Εξυπηρετητής Διαδικτύου και Εφαρμογών	9.840,00 €	8.000,00 €	1	9.840,00 €
Η/Υ για ΑμεΑ με κινητικά προβλήματα	3.075,00 €	2.500,00 €	1	3.075,00 €
Η/Υ για ΑμεΑ με προβλήματα όρασης	3.075,00 €	2.500,00 €	1	3.075,00 €
Λογισμικό ανάγνωσης / μεγέθυνσης οθόνης	1.476,00 €	1.200,00 €	1	1.476,00 €
Πρόγραμμα οπτικής αναγνώρισης χαρακτήρων	369,00 €	300,00 €	1	369,00 €

Λογισμικό αναπαραγωγής ψηφιακών ομιλούντων βιβλίων	615,00 €	500,00 €	1	615,00 €
Σύστημα χρήσης ποντικιού με το κεφάλι	1.476,00 €	1.200,00 €	1	1.476,00 €
Ιχνόσφαιρα (trackball)	246,00 €	200,00 €	1	246,00 €
Διακόπτης πίεσης	98,40 €	80,00 €	1	98,40 €
Χειριστήριο (Joystick)	492,00 €	400,00 €	1	492,00 €
Πληκτρολόγιο ειδικών προδιαγραφών	984,00 €	800,00 €	1	984,00 €
Συσκευή αναπαραγωγής ψηφιακών ομιλούντων βιβλίων	492,00 €	400,00 €	1	492,00 €
Σύστημα μεγέθυνσης οθόνης	1.230,00 €	1.000,00 €	1	1.230,00 €
Τηλέφωνο	114,03 €	92,71 €	12	1.368,36 €
Εποítőιχιος Ηλεκτρονικός Υπολογιστής Αφής	668,99 €	543,89 €	2	1.337,98 €
Ειδικό λογισμικό για Ψηφιακή Βιβλιοθήκη	6.150,00 €	5.000,00 €	1	6.150,00 €
Εκτυπωτής	129,00 €	104,88 €	9	1.161,00 €
Πολυκουζίνα	638,00 €	518,70 €	3	1.914,00 €
Καφετιέρα	82,90 €	67,40 €	3	248,70 €
Τοστιέρα	79,99 €	65,03 €	3	239,97 €
ψύκτης νερού	254,61 €	207,00 €	3	763,83 €
Διαδραστικός Πίνακας	2.358 €	1.917,07 €	2	4.716,00 €
Info touch stand	415,94 €	338,16 €	4	1.663,76 €
Εφαρμογή Info Barcode iPhone	3.690,00 €	3.000,00 €	5	18.450,00 €
Ψυγείο	1.000,00 €	813,01 €	2	2.000,00 €
Πομπός ξενάγησης (Μικρόφωνο)	155,00 €	126,02 €	50	7.750,00 €
Δέκτης ξενάγησης (Ακουστικό)	169,00 €	137,40 €	50	8.450,00 €
Φορτιστής Συστήματος 36 θέσεων	745,00 €	605,69 €	2	1.490,00 €
ΣΥΝΟΛΟ ΠΑΚΕΤΟΥ 2 (ΜΕ ΦΠΑ)				142.191,32 €
ΠΑΚΕΤΟ 3: Λοιπός Εξοπλισμός				
Μοκέτα	26,00 €	21,14 €	80 τμ	2.080,00 €
Εξαρτήματα σκάλας (για τοποθέτηση μοκέτας)	10,45	8,50 €	58 μ	606,10 €
Πολυέλαιο αντικέ	2.091,00 €	1.700,00 €	1	2.091,00 €
Χαλί	130,00 €	105,69 €	2	260,00 €
Ρολόι τοίχου μεγάλο	90,00 €	73,17 €	1	90,00 €
Ρολόι τοίχου μικρό	59,00 €	47,97 €	9	531,00 €
Διακοσμητικό Βάζο	69,00 €	56,10 €	2	138,00 €
Φαρμακείο κουτί	235,67 €	191,60 €	1	235,67 €
Bunper - Πανό	250,00 €	203,25 €	2	500,00 €
Πίνακες με θέματα πόλης	250,00 €	203,25 €	15	3.750,00 €
Εκθεσιακοί Πίνακες	250,00 €	203,25 €	30	7.500,00 €
Επιτραπέζιο Φωτιστικό Γραφείου	35,00 €	28,46 €	10	350,00 €
ΣΥΝΟΛΟ ΠΑΚΕΤΟΥ 3 (ΜΕ ΦΠΑ)				18.131,77 €
ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ ΜΕ ΦΠΑ (ΠΑΚΕΤΑ 1, 2 ΚΑΙ 3)				273.606,43 €

2.5 Σύμφωνα με το άρθρο 1 της αναλυτικής διακήρυξης («Αναθέτουσα Αρχή - Αντικείμενο του Διαγωνισμού – Διαδικασία») προβλέφθηκε ότι:

«[...] 1.4. Οι ενδιαφερόμενοι μπορούν να υποβάλλουν προσφορά για ένα ή περισσότερα πακέτα, για τη συνολική όμως προκηρυχθείσα ποσότητα κάθε πακέτου, όπως αυτό περιγράφεται μονοσήμαντα στο

Παράρτημα Α'. 1.5. Απόρριψη ενός ή περισσότερων ειδών ενός πακέτου επιφέρει αυτόματα την απόρριψη της προσφοράς ολόκληρου του πακέτου. 1.6. Κριτήριο κατακύρωσης είναι η χαμηλότερη τιμή για το σύνολο του προϋπολογισμού του εκάστοτε πακέτου».

Περαιτέρω στο άρθρο 10 της αναλυτικής διακήρυξης («Αξιολόγηση Προσφορών») προβλέφθηκε ότι: «[...] 10.2. Δυνατότητα υποβολής προσφοράς υπάρχει για κάθε μεμονωμένο πακέτο ειδών. Σε κάθε ομάδα ειδών ανά πακέτο, μειοδότης θα αναδεικνύεται ο προσφέρων τη χαμηλότερη τιμή στα είδη του πακέτου αυτού στο σύνολό του».

2.6 Επιπλέον, σύμφωνα με το άρθρο 8 της αναλυτικής διακήρυξης («Εγγυήσεις»), η εγγυητική επιστολή συμμετοχής στο διαγωνισμό ορίστηκε σε ποσοστό δύο επί τοις εκατό (2%) της προϋπολογισθείσας δαπάνης, χωρίς τον ΦΠΑ. Συγκεκριμένα ορίστηκε ότι: «[...] 8.3. Κάθε προσφορά συνοδεύεται υποχρεωτικά από εγγύηση συμμετοχής υπέρ του συμμετέχοντος για ποσό που θα καλύπτει το 2% της συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης (χωρίς Φ.Π.Α.) των προσφερομένων ειδών..[...]»

Στο ίδιο άρθρο της διακήρυξης ορίστηκε επίσης ότι η εγγυητική επιστολή καλής εκτέλεσης της σύμβασης θα αντιστοιχεί σε ποσοστό 5% της συνολικής συμβατικής αξίας των ειδών, χωρίς το Φ.Π.Α.

2.7 Σύμφωνα με το άρθρο 7 της αναλυτικής διακήρυξης («Υποφάκελος Δικαιολογητικών Συμμετοχής») προβλέφθηκε ότι:

«[...]7.2. Για την τεκμηρίωση της φερεγγυότητας, της επαγγελματικής δραστηριότητας, της χρηματοπιστωτικής και οικονομικής κατάστασης του προσφέροντος, καθώς και τις τεχνικές του δυνατότητες στον ηλεκτρονικό Υποφάκελο Δικαιολογητικών Συμμετοχής – Τεχνικής Προσφοράς θα πρέπει να περιέχονται και τα ακόλουθα: [...]

7.2.2 Αντίγραφο του ισολογισμού της επιχείρησης των τριών τελευταίων ετών ή αποσπασμάτων αυτών ή Υπεύθυνη δήλωση περί του συνολικού ύψους του κύκλου εργασιών της επιχείρησης, κατά μέσο όρο ετησίως ίσο με το προϋπολογισμό της διακήρυξης προ ΦΠΑ. Επίσης υπεύθυνη δήλωση του κύκλου εργασιών της που αφορά ειδικότερα το υπό προμήθεια υλικό, κατά τις τρεις προηγούμενες του έτους του διαγωνισμού οικονομικές χρήσεις. Εάν η επιχείρηση λειτουργεί ή ασκεί επιχειρηματική δραστηριότητα σχετικά με το υπό προμήθεια υλικό, κατά χρονικό διάστημα που δεν επιτρέπει την έκδοση κατά νόμο τριών ισολογισμών, υποβάλλει τους ισολογισμούς, εφόσον υπάρχουν, ή τα σχετικά επίσημα στοιχεία που υπάρχουν κατά το διάστημα αυτό. [...]

7.3.3 Υπεύθυνη δήλωση του προμηθευτή για ύπαρξη και παροχή ανταλλακτικών για μία πενταετία καθώς και δήλωση με την οποία θα εγγυάται για δύο (2) τουλάχιστον έτη από την οριστική παραλαβή του την καλή λειτουργία του υπό προμήθεια είδους και την δωρεάν αποκατάσταση βλαβών που δεν θα οφείλονται σε κακούς χειρισμούς ή κακή μεταχείριση των οργάνων (η χρονική ισχύς της εγγύησης αυτής συνεπάγεται και ισόχρονη ισχύ της εγγυητικής επιστολής καλής λειτουργίας την οποία θα καταθέσει ο μειοδότης).[...]»

2.8 Περίληψη των ουσιαδών όρων και στοιχείων της ως άνω διακήρυξης, απεστάλη ηλεκτρονικά προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε) στις 21.09.2015 και δημοσιεύθηκε στις 24.09.2015 με κωδικό 2015/S 185-335521. Επίσης, περίληψη της ανωτέρω προκήρυξης, δημοσιεύθηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβέρνησης (ΦΕΚ 506/25.09.2015) καθώς και στον εθνικό τύπο, στις εφημερίδες «ΗΧΩ ΤΩΝ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ», «ΕΦΗΜΕΡΙΣ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ & ΠΛΕΙΣΤΗΡΙΑΣΜΩΝ», «ΠΑΡΑΤΗΡΗΤΗΣ ΤΗΣ ΘΡΑΚΗΣ», «Ο ΧΡΟΝΟΣ» και «ΘΡΑΚΙΚΗ ΑΓΟΡΑ» την 24.09.2015. Όπως προκύπτει από σχετική αναφορά στο σημείο Ι.1 της δημοσίευσης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.) τα τεύχη του διαγωνισμού αναρτήθηκαν και διατέθηκαν ηλεκτρονικά με ελεύθερη πρόσβαση στους υποψηφίους στην ιστοσελίδα του Δήμου www.komotini.gr στις 24.09.2015. Η διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) με κωδικό ΑΔΑΜ 15PROC003079820 και ο διαγωνισμός πραγματοποιήθηκε με χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ), μέσω της διαδικτυακής πύλης του συστήματος (κωδικός ανάρτησης: Διαγωνισμός 16431/23.09.2015). Ως ημερομηνία έναρξης παραλαβής των προσφορών ορίστηκε η 27.10.2015 και ως ημερομηνία λήξης η 2.11.2015.

2.9 Σύμφωνα με το από 06.11.2015 Πρακτικό Νο1 Αξιολόγησης δικαιολογητικών/Τεχνικών Προσφορών, η Επιτροπή Διαγωνισμού διαπίστωσε ότι υποβλήθηκαν τέσσερις (4) συνολικά προσφορές από τέσσερις (4) συνολικά εταιρίες που όλες αφορούσαν το ΠΑΚΕΤΟ 1: Γενική Επίπλωση, ενώ δεν υποβλήθηκε προσφορά για το ΠΑΚΕΤΟ 2: Ηλεκτρολογικός εξοπλισμός και ΠΑΚΕΤΟ 3: Λοιπός εξοπλισμός. Στη συνέχεια η Επιτροπή προέβη στον έλεγχο των δικαιολογητικών και της τεχνικής προσφοράς όλων των εταιρειών και έκρινε ότι δύο (2) εξ αυτών δεν πληρούσαν τους όρους της διακήρυξης ενώ πρότεινε να γίνουν αποδεκτές στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού ανοίγματος των οικονομικών προσφορών, για το πακέτο 1, οι υπόλοιπες δύο (2) συμμετέχουσες εταιρείες «ΜΕΝΕΞΕΣ Α.Ε.» και «ΖΟΥΜΠΟΥΛΑΚΗΣ Προμήθειες Α.Ε.». Σημειώνεται ότι την 17.11.2015 υποβλήθηκε ένσταση από την εταιρεία «ΖΟΥΜΠΟΥΛΑΚΗΣ Προμήθειες Α.Ε.» κατά του ως άνω πρακτικού με την οποία η ενιστάμενη ζητούσε την απόρριψη της προσφοράς της εταιρίας «ΜΕΝΕΞΕΣ Α.Ε.».

Με το ίδιο Πρακτικό η Επιτροπή Διαγωνισμού εισηγήθηκε «το άγονο του αποτελέσματος του διαγωνισμού για τις ομάδες/πακέτα: ΠΑΚΕΤΟ 2 - ΗΛΕΚΤΡΟΛΟΓΙΚΟΣ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΣ ενδεικτικής δαπάνης 142.191,32€ με Φ.Π.Α. 23% (115.602,70 € χωρίς Φ.Π.Α.) και ΠΑΚΕΤΟ 3 - ΛΟΙΠΟΣ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΣ (ενδεικτικής δαπάνης 18.131,77€ με Φ.Π.Α. 23% (14.741,28€ χωρίς Φ.Π.Α.)), διότι δεν υπεβλήθησαν ηλεκτρονικές προσφορές, και προτείνει την απευθείας ανάθεση με διαπραγμάτευση μετά από απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου χωρίς να προηγηθεί δημοσίευση σχετικής διακήρυξης και με τη σύμφωνη γνώμη της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ[...]

2.10 Με την 236/30.11.2015 απόφασή της, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Κομοτηνής αφού έλαβε υπ' όψη το ως άνω πρακτικό Ν° 1 περί αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής/τεχνικής προσφοράς της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης του διαγωνισμού, την κατατιθέμενη ένσταση, και την γνωμοδότηση της αρμόδιας επιτροπής, αποφάσισε:

α) την απόρριψη της ένστασης της εταιρείας «Ζουμπουλάκης Προμήθειες Α.Ε.» κατά του Πρακτικού της Επιτροπής Διενέργειας - Αξιολόγησης - Παρακολούθησης Διαγωνισμών του Δήμου,

β) ενέκρινε το πρακτικό Νο 1 της επιτροπής, σύμφωνα με το οποίο έγιναν οποίο έγιναν αποδεκτές στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού ανοίγματος των οικονομικών προσφορών, για το πακέτο 1, οι συμμετέχουσες εταιρείες «ΜΕΝΕΞΕΣ Α.Ε.» και «ΖΟΥΜΠΟΥΛΑΚΗΣ Προμήθειες Α.Ε.» και διαπίστωσε το άγονο του αποτελέσματος του διαγωνισμού για τις ομάδες/πακέτα 2 και 3 και

γ) πρότεινε στο Δημοτικό Συμβούλιο την έγκριση με απευθείας ανάθεση και με τη διαδικασία μέσω διαπραγμάτευσης για τα πακέτα (ΠΑΚΕΤΟ 2 - ΗΛΕΚΤΡΟΛΟΓΙΚΟΣ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΣ και ΠΑΚΕΤΟ 3 - ΛΟΙΠΟΣ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΣ) που ο διαγωνισμός απέβη άγονος, χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων και χωρίς δημοσίευση σχετικής διακήρυξης κατά την προσφυγή στη ανωτέρω διαδικασία κατόπιν σύμφωνης γνώμης της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων.

2.11 Ακολούθως σύμφωνα με το από 11.12.2015 Πρακτικό Αξιολόγησης Οικονομικών Προσφορών, η Επιτροπή Διαγωνισμού αφού αποσφράγισε τους φακέλους των οικονομικών προσφορών εισηγήθηκε την κατακύρωση των αποτελεσμάτων του διαγωνισμού στον μειοδότη για το ΠΑΚΕΤΟ 1: Γενική Επίπλωση.

2.12 Τέλος με την 433/14.12.2015 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου αποφασίστηκε «η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, χωρίς τροποποίηση των όρων του προηγηθέντος άγονου διαγωνισμού, όπως είχαν καθοριστεί με την υπ' αριθμ. 172/2015 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, κατά το μέρος που αφορά τα πακέτα 2 «Ηλεκτρολογικός Εξοπλισμός» και 3 «Λοιπός Εξοπλισμός», που έχουν ως εξής: ΠΑΚΕΤΟ 2 – ΗΛΕΚΤΡΟΛΟΓΙΚΟΣ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΣ ενδεικτικής δαπάνης 142.191,32€ με Φ.Π.Α. 23% (115.602,70 € χωρίς Φ.Π.Α.) και ΠΑΚΕΤΟ 3 - ΛΟΙΠΟΣ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΣ (ενδεικτικής δαπάνης 18.131,77€ με Φ.Π.Α. 23% (14.741,28 € χωρίς Φ.Π.Α.)), συνολικού ενδεικτικού προϋπολογισμού 130.343,98€ χωρίς Φ.Π.Α. 23%, και προτείνει την διαδικασία της απευθείας ανάθεσης της προμήθειας εξοπλισμού κτιρίου Νέστωρος Τσανακλή και των πακέτων 2 «Ηλεκτρολογικός Εξοπλισμός» και 3 «Λοιπός Εξοπλισμός», λόγω αρμοδιότητας, με τη διαδικασία μέσω διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση σχετικής διακήρυξης μετά από τη σύμφωνη γνώμη της ενιαίας ανεξάρτητης αρχής δημοσίων συμβάσεων και χωρίς τροποποίηση των ουσιωδών όρων της διακήρυξης κατά την προσφυγή στη ανωτέρω διαδικασία, σύμφωνα με το άρθρο 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011 και τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1α του Π.Δ. 60/2007. Η παρούσα αποτελεί σχέδιο απόφασης και η εκτέλεσή της τελεί υπό την αίρεση της σύμφωνης γνώμης της Ενιαίας Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων, κατ' άρθρο 2 περ. γ' υπό περ. δδ' του Ν. 4013/2011.»

2.13 Σημειώνεται ότι σύμφωνα με την από 19.02.2016 βεβαίωση της προέδρου της Επιτροπής Διαγωνισμού με εντολή Δημάρχου «δεν εκκρεμούν κατά της διεξαγωγής της δημοπρασίας, του κύρους του διαγωνισμού και του αποτελέσματος αυτού, σχετικά με την προμήθεια με τίτλο "Προμήθεια Εξοπλισμού Κτιρίου Νέστορος Τσανακλή" συνολικής ενδεικτικής δαπάνης 273.606,43€ εκ των οποίων 222.444,25€ είναι για την προμήθεια (άνευ Φ.Π.Α.) και 51.162,18€ για Φ.Π.Α. 23% καμιά ένσταση, προσφυγή ή ένδικα μέσα».

2.14 Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Κομοτηνής αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., προσκομίζοντας την Απόφαση 433/2015 του Δημοτικού Συμβουλίου Κομοτηνής η οποία όπως ρητώς αναφέρει ότι «αποτελεί σχέδιο απόφασης και η εκτέλεσή της τελεί υπό την αίρεση της σύμφωνης γνώμης της Ενιαίας Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων, κατ'άρθρο 2 περ. γ' υπό περ. δδ' του Ν. 4013/2011», προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης για τη σύναψη σύμβασης-εων προμήθειας εξοπλισμού Κτιρίου Νέστορος Τσανακλή (Πακέτο 2 –Ηλεκτρολογικός εξοπλισμός και Πακέτο 3 -Λοιπός εξοπλισμός) συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 130.343,98€ χωρίς Φ.Π.Α. και 160.323,09€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. για τα οποία ο σχετικός προηγηθείς διεθνής ανοιχτός διαγωνισμός απέβη εν μέρει άγονος, επικαλούμενος τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1α του Π.Δ 60/2007, καθόσον στον προηγηθέντα διεθνή ανοικτό διαγωνισμό δεν κατατέθηκε καμία προσφορά για τα ως άνω τμήματα.

II. Νομικό πλαίσιο

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

«δδ) Οι αποφάσεις των αναθετουσών Αρχών που αφορούν προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημοσίων 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 επιτίτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των ανωτέρω προεδρικών διαταγμάτων. [...]».

4. Στο άρθρο 209 του Ν. 3463/2006 (ΦΕΚ 114/Α), 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...». «10. Η σύναψη σύμβασης παροχής υπηρεσιών με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση σχετικής προκήρυξης ρυθμίζεται με ανάλογη εφαρμογή των αντίστοιχων διατάξεων του άρθρου 25 των προεδρικών διαταγμάτων 59/2007 (ΦΕΚ 59/Α) και 60/2007 (ΦΕΚ 64/Α), όπως ισχύουν».

5. Στα άρθρα 3 παρ. 3γ, και 23 της αριθμ. 11389/93 Υπουργικής Απόφασης με τίτλο «Ενιαίος Κανονισμός Προμηθειών Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (ΕΚΠΟΤΑ)» (ΦΕΚ 185/Β) ορίζεται: «.....Άρθρο 3γ. 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 αιτιολογημένη έκθεση [...].

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» [...]

6. Η διάταξη του άρθρου 6 παρ. 1 του Π.Δ. 60/2007 «Προσαρμογή της ελληνικής νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ...» ορίζει:

“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 (Φ.Π.Α.) είναι ίση προς ή ανώτερη από τα ακόλουθα κατώτατα όρια:

α) 137.000 ευρώ, για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών, εκτός αυτών που καλύπτονται από την περίπτωση β) στοιχείο iii), που συνάπτονται από τις αναθέτουσες αρχές οι οποίες είναι κεντρικές κυβερνητικές αρχές του Παραρτήματος IV. [...]

β) 211.000 ευρώ, προκειμένου για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που συνάπτονται είτε i) από αναθέτουσες αρχές άλλες από εκείνες που αναφέρονται στο Παράρτημα IV, είτε ii) από τις αναθέτουσες αρχές που αναφέρονται στο Παράρτημα IV και οι οποίες δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, όταν οι συμβάσεις αφορούν προϊόντα τα οποία δεν καλύπτει το Παράρτημα V, είτε iii) από οποιαδήποτε αναθέτουσα αρχή και έχουν ως αντικείμενο υπηρεσίες της κατηγορίας 8 του Παραρτήματος II A, υπηρεσίες τηλεπικοινωνιών της κατηγορίας 5 των οποίων οι θέσεις στο CPV είναι αντίστοιχες με τους αριθμούς αναφοράς CPC 7524, 7525 και 7526, ή/και υπηρεσίες που αναφέρονται στο Παράρτημα II B.”

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με το άρθρο 2 του υπ' αριθ. 2015/2342 Κανονισμού της Επιτροπής της 15ης Δεκεμβρίου 2015 για την τροποποίηση της Οδηγίας 2004/18/EK του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, όσον αφορά στα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, το ως άνω ποσό αναπροσαρμόστηκε στις 135.000 και 209.000 ευρώ, αντιστοίχως.

7. Στο άρθρο 25 του Π.Δ. 60/2007 ορίζεται ότι:

“...1. 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...”.

8. Επιπλέον, στο άρθρο 30 παρ. 1 και 5 του π.δ. 60/2007 ορίζεται ότι:

«1. Οι Προκηρύξεις περιλαμβάνουν τις πληροφορίες που αναφέρονται στο Παράρτημα VII A καθώς και κάθε πρόσθετη πληροφορία που κρίνεται χρήσιμη από την αναθέτουσα αρχή, χρησιμοποιώντας τα τυποποιημένα έντυπα που εγκρίνονται από την Ευρωπαϊκή Επιτροπή σύμφωνα με την προβλεπόμενη στο άρθρο 77 παράγραφος 2 της Οδηγίας 2004/18/EK, διαδικασία. [...] 5. [...] Οι Προκηρύξεις που δημοσιεύονται σε εθνικό επίπεδο δεν πρέπει να περιλαμβάνουν πληροφορίες διαφορετικές από εκείνες που περιέχονται στις Προκηρύξεις που αποστέλλονται στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή [...]».

9. Στο άρθρο 18 παρ. 1 του ν. 4281/2014 «Μέτρα στήριξης και ανάπτυξης της ελληνικής οικονομίας, οργανωτικά θέματα Υπουργείου Οικονομικών και άλλες διατάξεις» (ΦΕΚ 160/A), όπως ισχύει, ορίζεται:

“1 «Αναθέτουσες αρχές» είναι το κράτος, οι αρχές τοπικής αυτοδιοίκησης, οι οργανισμοί δημοσίου δικαίου και οι ενώσεις μίας ή περισσότερων από αυτές τις αρχές ή ενός ή περισσότερων από αυτούς τους οργανισμούς δημοσίου δικαίου.”.

10. Στο άρθρο 37 παρ.1 του ίδιου νόμου ορίζεται ότι: “1.Για τις συμβάσεις της παραγράφου 2 του άρθρου 23, ως χρόνος έναρξης της ανοικτής διαδικασίας[...], νοείται η ημερομηνία αποστολής της σχετικής προκήρυξης σύμβασης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης.”

III. Νομική Εκτίμηση

11. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Κομοτηνής αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών, κατά την έννοια της περίπτωσης (γ) της παραγράφου 2 του άρθρου 2 του Π.Δ. 60/2007 του Π.Δ. 60/2007 περί προσαρμογής της ελληνικής νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/EK «περί συντονισμού των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών». Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας συνολικού αρχικού προϋπολογισμού 222.444,25 € χωρίς Φ.Π.Α., συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή γνώμης, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 6 και 8 του Π.Δ. 60/2007 και του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ, υποπερίπτωση δδ) του Ν. 4013/2011 όπως ισχύει.

12. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση, έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/EK 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 συσταλτικής ερμηνείας. Συγκεκριμένα, προκειμένου η οδηγία 2004/18/EK 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).

13. Στην προκειμένη περίπτωση τυγχάνει εφαρμογής εν προκειμένω η διάταξη του άρθρου 25 περ. 1 εδάφιο α' του Π.Δ. 60/2007 την οποία επικαλείται ρητά ο Δήμος Κομοτηνής, για την προμήθεια εξοπλισμού Κτιρίου Νέστορος Τσανακλή (Πακέτο 2 –Ηλεκτρολογικός εξοπλισμός και Πακέτο 3 -Λοιπός εξοπλισμός), για τα οποία δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

Ειδικότερα, η εφαρμογή των διατάξεων 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,

Με βάση σχετική νομολογία (βλ. Ελ. Συν. Αποφ. VI Τμ. 935/2013, 29, 290, 600, 2654/2012, 1647, 1249, 466, 476, 475/2011 και 3132, 3134, 3149/2010) σχετικά με την προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, παγίως έχει κριθεί ότι η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή της περ. α' της παρ. 1 των άρθρων 24 και 25 του Π.Δ. 60/2007, 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.

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 ουσιασώς 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.

14. Εν προκειμένω, από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, προκύπτουν τα ακόλουθα:

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

Ο Δήμος Κομοτηνής προκήρυξε ηλεκτρονικό διεθνή ανοικτό διαγωνισμό για την προμήθεια εξοπλισμού Κτιρίου Νέστορος Τσανακλή [ανά «πακέτο» ήτοι: τρία πακέτα εξοπλισμού (ΠΑΚΕΤΟ 1: Γενική Επίπλωση, ΠΑΚΕΤΟ 2: Ηλεκτρολογικός εξοπλισμός και ΠΑΚΕΤΟ 3: Λοιπός εξοπλισμός)], συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 222.444,25€ χωρίς Φ.Π.Α. και 273.606,43 ευρώ (συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α), στο πλαίσιο του οποίου δεν υπεβλήθη καμία προσφορά για τα είδη που αφορούσαν στο ΠΑΚΕΤΟ 2: Ηλεκτρολογικός εξοπλισμός και ΠΑΚΕΤΟ 3: Λοιπός εξοπλισμός.

Από τα στοιχεία του φακέλου διαπιστώνονται νομικές πλημμέλειες προεχόντως στην τήρηση των διατυπώσεων δημοσιότητας, οι οποίες ενδεχομένως συνεχονται με την άγνοια έκβασή του. Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 30 παρ. 1 και 5 του Π.Δ. 60/2007, η αναθέτουσα αρχή υποχρεούται να δημοσιεύει περίληψη των ουσιωδών στοιχείων της διακήρυξης του διαγωνισμού (στα οποία μεταξύ άλλων συγκαταλέγονται η εκτιμώμενη αξία των προς προμήθεια αγαθών, οι τυχόν απαιτούμενες εγγυήσεις, ο τυχόν διαχωρισμός της σύμβασης σε τμήματα και η δυνατότητα των φορέων να υποβάλλουν προσφορά για ένα ή περισσότερα εξ' αυτών, οι προϋποθέσεις συμμετοχής των φορέων με τις πληροφορίες και τις διατυπώσεις που είναι απαραίτητες για να κριθεί εάν πληρούνται οι απαιτήσεις της αναθέτουσας αρχής, οι προϋποθέσεις συμμετοχής σχετικά με την προσωπική κατάσταση των οικονομικών φορέων τα οποία ενδέχεται να επιφέρουν τον αποκλεισμό τους και τα απαιτούμενα στοιχεία βάσει των οποίων αποδεικνύεται ότι δεν εμπόδισαν στις περιπτώσεις που δικαιολογούν αποκλεισμό, τα στοιχεία του αρμόδιου οργάνου για τις διαδικασίες προσφυγής καθώς και διευκρινήσεις όσον αφορά τις προθεσμίες υποβολής των προσφυγών κ.λ.π.) στον ημεδαπό τύπο και την Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης, η οποία δεν επιτρέπεται να περιέχει πληροφορίες διαφορετικές από τις δημοσιευόμενες στον ελληνικό τύπο.

Παγίως δε έχει κριθεί νομολογιακά ότι «...Η παράλειψη ή η πλημμελής τήρηση των διατυπώσεων δημοσιότητας συνιστά παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας του διαγωνισμού, η οποία πλήττει τις αρχές του ανταγωνισμού, της πρόσβασης στις διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων και της διαφάνειας και καθιστά μη νόμιμη τη διενέργεια του...» (βλ. ΕΑΑΔΗΣΥ Απόφ. 319/2014, 35/2015, 65/2015, Πράξεις Ελ. Συν. VII Τμ. 82, 114, 165/2006, 28/2007, 115, 144, 242, 249/2008, 12, 233/2009, VI Τμ. 264/2011, 935/2013 κ.ά.).Εν προκειμένω, στην υπ' αριθμ. πρωτ. 33108/22.09.2015 Διακήρυξη του Δήμου Κομοτηνής, στο τεύχος του Ενδεικτικού Προϋπολογισμού της προμήθειας και στο συνημμένο τυποποιημένο έντυπο Οικονομικής Προσφοράς όπως και στο ΕΣΗΔΗΣ [τρεις (3) "Γραμμές"] τα υπό προμήθεια είδη για τον εξοπλισμό του Κτιρίου Νέστορος Τσανακλή ομαδοποιήθηκαν (βλ. ανωτέρω, Ιστορικό, υπό 2.4) ανά «πακέτο» ήτοι: τρία (3) πακέτα εξοπλισμού (ΠΑΚΕΤΟ 1: Γενική Επίπλωση, ΠΑΚΕΤΟ 2: Ηλεκτρολογικός εξοπλισμός και ΠΑΚΕΤΟ 3: Λοιπός εξοπλισμός)].

Αντίθετα, οι αντίστοιχοι όροι και πληροφορίες της διακήρυξης που απεστάλησαν για δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.), διαφοροποιούνται δεδομένου ότι στο εν λόγω κείμενο στο σημείο II.1.8 "Τμήματα" σημειώνεται: *"Η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται σε παρτίδες: όχι"*, ενώ και το Παράρτημα Β "Πληροφορίες σχετικά με τα τμήματα" δεν έχει συμπληρωθεί. Με τον τρόπο αυτό δηλώνεται ότι η παρούσα σύμβαση δεν υποδιαιρείται σε παρτίδες, οπότε και δεν είναι δυνατό να υποβληθούν προσφορές για συγκεκριμένα πακέτα/τμήματα. Περαιτέρω, παραμένει κενό, χωρίς καμία πληροφορία σε αντίθεση με το κείμενο της διακήρυξης, το σημείο II.2.1 αναφορικά με την εκτιμώμενη αξία των προς προμήθεια ειδών τμηματικά ανά «πακέτο» ειδών για τον εξοπλισμό του Κτιρίου Νέστορος Τσανακλή.

Ούτε δε αναφορικά με τις προϋποθέσεις συμμετοχής στα σημεία III.2.1 σχετικά με την προσωπική κατάσταση, III.2.2 σχετικά με την οικονομική και χρηματοοικονομική κατάσταση και III.2.3 σχετικά με την τεχνική ικανότητα των οικονομικών φορέων, τα οποία ενδέχεται να επιφέρουν τον αποκλεισμό τους, γίνεται συγκεκριμένη αναφορά σε προϋποθέσεις που συνδέονται με προσφορά σε τμήματα, αλλά γίνεται απλή παραπομπή στα τεύχη δημοπράτησης.

Αντίθετα στο άρθρο 7.2 της αναλυτικής διακήρυξης τίθενται ρητά τα ελάχιστα απαιτούμενα επίπεδα αναφορικά με «την τεκμηρίωση της φερεγγυότητας, της επαγγελματικής δραστηριότητας, της χρηματοπιστωτικής και οικονομικής κατάστασης του προσφέροντος, καθώς και τις τεχνικές του δυνατότητές» και προβλέπονται αναλυτικά τα απαιτούμενα στοιχεία που θα έπρεπε να περιέχονται στον ηλεκτρονικό Υποφάκελο Δικαιολογητικών Συμμετοχής – Τεχνικής Προσφοράς των υποψηφίων ως εξής:

«7.2.2 Αντίγραφο του ισολογισμού της επιχείρησης των τριών τελευταίων ετών ή αποσπασμάτων αυτών ή Υπεύθυνη δήλωση περί του συνολικού ύψους του κύκλου εργασιών της επιχείρησης, κατά μέσο όρο ετησίως ίσο με το προϋπολογισμό της διακήρυξης προ ΦΠΑ. Επίσης υπεύθυνη δήλωση του κύκλου εργασιών της που αφορά ειδικότερα το υπό προμήθεια υλικό, κατά τις τρεις προηγούμενες του έτους του διαγωνισμού οικονομικές χρήσεις. Εάν η επιχείρηση λειτουργεί ή ασκεί επιχειρηματική δραστηριότητα σχετικά με το υπό προμήθεια υλικό, κατά χρονικό διάστημα που δεν επιτρέπει την έκδοση κατά νόμο τριών ισολογισμών, υποβάλλει τους ισολογισμούς, εφόσον υπάρχουν, ή τα σχετικά επίσημα στοιχεία που υπάρχουν κατά το διάστημα αυτό. [...]»
«7.3.3 Υπεύθυνη δήλωση του προμηθευτή για ύπαρξη και παροχή ανταλλακτικών για μία πενταετία καθώς και δήλωση με την οποία θα εγγυάται για δύο (2) τουλάχιστον έτη από την οριστική παραλαβή του την καλή λειτουργία του υπό προμήθεια είδους και την δωρεάν αποκατάσταση βλαβών που δεν θα οφείλονται σε κακούς χειρισμούς ή κακή μεταχείριση των οργάνων (η χρονική ισχύς της εγγύησης αυτής συνεπάγεται και ισόχρονη ισχύ της εγγυητικής επιστολής καλής λειτουργίας την οποία θα καταθέσει ο μειοδότης).»

Η πλημμελής τήρηση των διατυπώσεων δημοσιότητας, κατά τα ανωτέρω, και η διαπιστωθείσα διάσταση πληροφορίας μεταξύ της δημοσιευθείσας στην ΕΕ προκήρυξης σύμβασης, της δημοσιευθείσας περίληψης διακήρυξης στον εθνικό τύπο, όπου επίσης τα εν λόγω τμήματα-πακέτα ούτε κατονομάζονται ούτε ποσοτικοποιούνται ρητά, και των όρων της διακήρυξης δημιουργεί ασάφεια ως προς τα διαχωρισμένα τμήματα της προμήθειας, καθώς και τις απαιτούμενες εγγυητικές επιστολές που έπρεπε κάθε υποψήφιος διαγωνιζόμενος να καταθέσει ή τις προϋποθέσεις τεχνικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας που έπρεπε να πληροί. Τούτο αφενός ενδεχομένως προκάλεσε σύγχυση σε εν δυνάμει ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς και τους απέτρεψε από το να συμμετάσχουν στη διαγωνιστική διαδικασία, υποβάλλοντας σχετική προσφορά, και καθιστά μη νόμιμη τη διενέργεια του.

Για τους παραπάνω λόγους, κρίνεται ότι δεν συντρέχει η προϋπόθεση της προηγούμενης νόμιμης διεξαγωγής της διαδικασίας του διαγωνισμού και επομένως, η εξέταση των λοιπών προϋποθέσεων εφαρμογής του άρθρου 25 παρ 1α του π.δ. 60/2007 παρέλκει ως αλυσιτελής.

15. Τέλος, κρίνεται σκόπιμο να επισημανθεί ότι ο περιορισμός του χρονικού διαστήματος της περιόδου οριστικής υποβολής προσφορών στην εφαρμογή του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., αναλόγως των περιστάσεων, σε χρονικό διάστημα μικρότερο της προβλεπόμενης εκ του νόμου (άρθρο 32 π.δ/τος 60/2007) ελάχιστης προθεσμίας υποβολής προσφορών, εν προκειμένω από 27.10.2015 έως 02.11.2015, δύναται να θέτει εμπόδια στη συμμετοχή οικονομικών φορέων στη διαγωνιστική διαδικασία και να περιορίζει έτσι τον ανταγωνισμό. Ως εκ τούτου, η Αρχή θεωρεί ορθότερο η έναρξη υποβολής προσφορών να ταυτίζεται με τη δημοσιοποίηση της διακήρυξης του διαγωνισμού και επομένως να δίδεται η δυνατότητα υποβολής προσφορών των ενδιαφερόμενων οικονομικών φορέων καθ' όλο το διάστημα που διανύεται μεταξύ της ημερομηνίας δημοσιοποίησης της διακήρυξης και της τεθείσας καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών (βλ. Αποφάσεις 95, 109, 211, 221, 225/2015, 268/2015 και 36/2016 της Αρχής στο www.eaadhsy.gr).

16. Κατόπιν των ανωτέρω και από την υπαγωγή των πραγματικών περιστατικών στις προαναφερόμενες διατάξεις, διαπιστώνεται ότι δεν προκύπτει η συνδρομή των προϋποθέσεων για την υιοθέτηση της εξαιρετικής διαδικασίας διαπραγμάτευσης εκ μέρους του Δήμου Κομοτηνής για το υποβληθέν αίτημα, κατ' εφαρμογή της περ. α της παρ. 1 του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007. Επίσης, δεν προέκυψαν άλλα στοιχεία που να αποδεικνύουν και να αιτιολογούν ειδικά και με επαρκή τεκμηρίωση την συνδρομή περιστάσεων που επιτρέπουν την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις λοιπές διατάξεις των άρθρων 24 ή 25 του π.δ. 60/2007.

IV. Συμπέρασμα

17. 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 αποφασίζει:

Τη μη παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος του Δήμου Κομοτηνής σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ (δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση για τη σύναψη σύμβασης-εων προμήθειας εξοπλισμού Κτιρίου Νέστορος Τσανακλή (Πακέτο 2 – Ηλεκτρολογικός εξοπλισμός και Πακέτο 3 -Λοιπός εξοπλισμός) συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 130.343,98€ χωρίς Φ.Π.Α. και 160.323,09€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., σύμφωνα με τη διάταξη του π.δ. 60/2007, άρθρο 25, παρ. 1, περ. α, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 15 Μαρτίου 2016

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Η Αντιπρόεδρος

Μπουσουλέγκα Χριστίνα