



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΑΠΟΦΑΣΗ

/2015

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα, την 13^η Οκτωβρίου του έτους δύο χιλιάδες δέκα πέντε (2015) ημέρα Τρίτη και ώρα 10.30 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
Λουρίκας Δημήτριος
Σταθακόπουλος Δημήτριος

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

Γραμματέας: Πλουμιστός Δημήτριος.

Εισήγηση: Η με αριθ. πρωτ. 4490/13.10.2015 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, ο οποίος αποδεσμεύτηκε πριν την έναρξη της διαδικασίας της ψηφοφορίας των μελών του Διοικητικού Συμβουλίου της Αρχής και τη λήψη της απόφασης.

Ερώτημα: Το υπ' αρ. πρωτ. 32786/25.09.2015 αίτημα, το οποίο παρελήφθη από την Αρχή την 28.09.2015 (αριθ. πρωτ. εισερχομένου της Αρχής 4217/28.09.2015) όπως συμπληρώθηκε με τα έγγραφα, τα οποία παρελήφθησαν από την Αρχή την 13.10.2015 (αριθ. πρωτ. εισερχομένου της Αρχής 4481/13.10.2015).

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης για προσφυγή του Δήμου Αγίου Δημητρίου στη διαδικασία διαπραγμάτευσης με δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 24 παρ. 1α και 25 παρ. 1α του Π.Δ 60/2007, για την προμήθεια οχημάτων του Δήμου Αγίου Δημητρίου,

συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 227.569,10€ χωρίς ΦΠΑ, για τα οποία ο σχετικός προηγηθείς διεθνής ανοιχτός διαγωνισμός απέβη άγονος.

1. Με το υπ' αρ. πρωτ. 32786/25.09.2015 αίτημα, το οποίο παρελήφθη από την Αρχή την 28.09.2015 (αριθ. πρωτ. εισερχομένου της Αρχής 4217/28.09.2015) όπως συμπληρώθηκε με τα έγγραφα, τα οποία παρελήφθησαν από την Αρχή την 13.10.2015 (αριθ. πρωτ. εισερχομένου της Αρχής 4481/13.10.2015), ο Δήμος Αγίου Δημητρίου 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, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 24 παρ. 1α και 25 παρ. 1α του Π.Δ 60/2007, για την προμήθεια οχημάτων του Δήμου Αγίου Δημητρίου, συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 227.569,10€ χωρίς ΦΠΑ, για τα οποία ο σχετικός προηγηθείς διεθνής ανοιχτός διαγωνισμός απέβη 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 αρ. 1042/2014 προκήρυξη ο Δήμος Αγίου Δημητρίου στις 29.01.2015 διενήργησε ηλεκτρονικό ανοιχτό διεθνή διαγωνισμό, συνολικού προϋπολογισμού 558,544,71€ (χωρίς ΦΠΑ) ή 687.010,00€ (με ΦΠΑ) και σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές της υπ' αρ. 64/2014 τεχνικής μελέτης, για την προμήθεια 6 επιμέρους οχημάτων:

α/α	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ	ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΟΣ ΠΡΟ-ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΧΩΡΙΣ Φ.Π.Α	ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΟΣ ΠΡΟ-ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΜΕ Φ.Π.Α.	Κ.Α.Ε	ΠΟΣ/ ΤΑ
1	Τετραξονικό όχημα με ανυψωτικό μηχανισμό	170.000,00€	209.100,00€	20.7132.02	1
2	Επιβατικό όχημα 1.120cc	9.991,87€	12.290,00 €	10.7132.10	1
3	Επιβατικό όχημα 1.250cc	14.325,20€	17.620,00 €	10.7132.10	1
4	Πούλμαν 50 έως 55 θέσεων	203.252,03€	250.000,00 €	70.7132.71	1
5	Αναρροφητικό μηχανικό σάρωθρο	39.024,39€	48.000,00€	35.7132.01	1
6	Φορητό βυτιοφόρο ύδατος	121.951,22€	150.000,00€	35.7132.41	1
	ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΘΕΙΣΑ ΔΑΠΑΝΗ	558.544,71€	687.010,00€		6

2.2 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 29.01.2015 και τα υπό προμήθεια είδη ομαδοποιήθηκαν ανά όχημα σε έξι (6) συνολικά ομάδες-τμήματα με δυνατότητα – σύμφωνα με το άρθρο 8 («Κατάρτιση και υποβολή προσφορών») της διακήρυξης, «υποβολής ηλεκτρονικής προσφοράς για μία ή περισσότερες ομάδες ή και για το σύνολο των ομάδων».

2.3 Περίληψη των ουσιαστών όρων και στοιχείων της ως άνω διακήρυξης, απεστάλη ηλεκτρονικά προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε) στις 18.12.2014 και δημοσιεύτηκε στις 23.12.2014 με κωδικό 2014/S 247-435986. Επίσης, περίληψη της ανωτέρω προκήρυξης, δημοσιεύθηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβέρνησης (ΦΕΚ 761/24.12.2014) καθώς και στον εθνικό τύπο, στις εφημερίδες «ΓΕΝΙΚΗ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ», «κοινωνική.gr» και «ΣΥΝΕΙΔΗΣΗ» την 24.12.2014 και «ΜΑΧΗΤΙΚΗ ΤΟΥ ΜΟΣΧΑΤΟΥ» στις 27.12.2014. Όπως προκύπτει από σχετική αναφορά στο σημείο Ι.1 της δημοσίευσης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) τα τεύχη του διαγωνισμού αναρτήθηκαν και διατέθηκαν ηλεκτρονικά με ελεύθερη πρόσβαση στους υποψηφίους στην ιστοσελίδα του Δήμου www.dad.gr στις 24.12.2014. Ως κριτήριο ανάθεσης τέθηκε αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς και ως ημερομηνία λήξης παραλαβής των προσφορών ορίστηκε η 29.01.2015.

2.4 Σύμφωνα με το υπ' αριθμ. 10/12.03.2015 Πρακτικό, η Επιτροπή διενέργειας και αξιολόγησης του διαγωνισμού διαπίστωσε ότι κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού υπέβαλαν προσφορές οι εταιρείες:

- α) Α, ΚΑΟΥΣΗΣ Α.Ε. για το τετραξονικό όχημα και το φορτηγό βυτιοφόρο ύδατος,
- β) ΠΕΤΡΟΠΟΥΛΟΣ Π. ΑΕΒΕ για το πούλμαν και
- γ) KARCHER ΣΥΣΤΗΜΑΤΑ ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΥ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ για το αναρροφητικό μηχανικό σάρωθρο.

Περαιτέρω κατά τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής η ως άνω Επιτροπή διαπίστωσε ότι α) κατά παράβαση των επί ποινή αποκλεισμού όρων της διακήρυξης η ΠΕΤΡΟΠΟΥΛΟΣ Π. ΑΕΒΕ δεν κατέθεσε πιστοποιητικό του οικείου επιμελητηρίου έκδοσης τελευταίου εξαμήνου πριν την ημερομηνία του διαγωνισμού και ασφαλιστικές ενημερότητες των διοικούντων την εταιρία και β) τα δικαιολογητικά των λοιπών συμμετεχουσών εταιρειών ήταν νόμιμα και πλήρη. Ακολούθως, η ίδια Επιτροπή προέβη στην τεχνική αξιολόγηση και βαθμολόγηση των κριτηρίων αξιολόγησης βάσει των συντελεστών βαρύτητας, των δύο εταιρειών που συμμετείχαν νόμιμα στο στάδιο αυτό.

Τέλος προτάθηκε η διεξαγωγή νέου διαγωνισμού τόσο για την προμήθεια του Πούλμαν όσο και για την προμήθεια των επιβατηγών αυτοκινήτων.

2.5 Στη συνέχεια, η Οικονομική Επιτροπή με την υπ' αριθμ. 83/2015 (ΑΔΑ: 6Ω60Ω63-ΘΣ8) Απόφασή της, ενέκρινε το ως άνω Πρακτικό και αποφασίστηκε ο αποκλεισμός της ΠΕΤΡΟΠΟΥΛΟΣ Π. ΑΕΒΕ από τη συνέχεια της διαδικασίας και η αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών των δύο εταιρειών που είχαν απομείνει.

Στις 23.03.2015 ανοίχθηκαν οι οικονομικές προσφορές, και η Επιτροπή του διαγωνισμού εισηγήθηκε, με το υπ' αριθμ. 14/23.03.2015 πρακτικό της την κατακύρωση των προσφερόμενων ειδών στις ως άνω εταιρείες. Τέλος, κατ' αποδοχή της ανωτέρω εισήγησης, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου, με την 118/06.04.2015 απόφαση της (ΑΔΑ: ΩΔΞ2Ω63-ΝΑΨ), κατακύρωσε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού στην εταιρεία Α. ΚΑΟΥΣΗΣ Α.Ε., για το τετραξονικό όχημα και το φορτηγό βυτιοφόρο ύδατος, και στην εταιρεία KARCHER ΣΥΣΤΗΜΑΤΑ ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΥ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ για το αναρροφητικό μηχανικό σάρωθρο.

2.6 Με την υπ' αριθμ. 98/2015 πράξη του Ε' Κλιμακίου του Ελεγκτικού Συνεδρίου κρίθηκε ότι δεν κωλύεται η υπογραφή των τριών συμβάσεων με τις εν λόγω μειοδότες εταιρείες.

2.7 Με την υπ' αριθμ 166/12.05.2015 (ΑΔΑ: 6ΤΛΜΩ63-1ΜΤ) Απόφαση της, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου, αφού έλαβε υπ' όψιν την υπ' αριθμ. 74/2015 μελέτη της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου, ενέκρινε τις τεχνικές προδιαγραφές και τους όρους Διακήρυξης του Διαγωνισμού, για την προμήθεια τριών (3) επιμέρους οχημάτων συνολικού προϋπολογισμού 227.569,10€ χωρίς Φ.Π.Α. (ήτοι 279.910,00€ συμπεριλαμβανομένου αναλογούντος ΦΠΑ):

α/α	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ	ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΟΣ ΠΡΟ-ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΧΩΡΙΣ Φ.Π.Α	ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΟΣ ΠΡΟ-ΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΜΕ Φ.Π.Α.	Κ.Α.Ε	ΠΟΣ/ ΤΑ

1	Επιβατικό όχημα 1.120cc	9.991,87€	12.290,00 €	10.7132.10	1
2	Επιβατικό όχημα 1.250cc	14.325,20€	17.620,00 €	10.7132.10	1
3	Πούλμαν 50 έως 55 θέσεων	203.252,03€	250.000,00 €	70.7132.71	1
	ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΘΕΙΣΑ ΔΑΠΑ- ΝΗ	227.569,10€	279.910,00€		3

2.8 Ακολούθως, με την υπ' αριθμ. πρωτ. 432/2015 Διακήρυξη, ο Δήμος Αγίου Δημητρίου προκήρυξε τη διενέργεια ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνή διαγωνισμού, για την προμήθεια των προαναφερόμενων τριών (3) οχημάτων ανά είδος (όχημα) με κριτήριο αυτό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς. 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 23/06/2015 και τα υπό προμήθεια είδη ομαδοποιήθηκαν ανά όχημα σε τρία (3) συνολικά τμήματα όπως περιγράφονται αναλυτικά στο άρθρο 3 («Προϋπολογισμός- Χρηματοδότηση της προμήθειας») καθώς και στον πίνακα 1 του άρθρου 7 («Εγγυήσεις») της αναλυτικής διακήρυξης όπου ορίζεται ότι:

«**ΑΡΘΡΟ 7^ο Εγγυήσεις**

7.1 Εγγύηση συμμετοχής στον διαγωνισμό.

Ορίζεται σε ποσοστό δύο (2%) τοις εκατό επί της προϋπολογισθείσας δαπάνης του εκάστοτε οχήματος ή του συνόλου των οχημάτων για τα οποία ο διαγωνιζόμενος υποβάλλει προσφορά, χωρίς τον Φ.Π.Α.

Πίνακας 1

A/A	Περιγραφή	Εγγυητική Συμμετοχής 2%
1	Επιβατικό όχημα 1.120cc	Εκατόν ενενήντα εννέα ευρώ και ογδόντα τέσσερα λεπτά 199,84€
2	Επιβατικό όχημα 1.250cc	Διακόσια ογδόντα έξι ευρώ και πενήντα λεπτά 286,50€
3	Πούλμαν (50 έως 55 θέσεων)	Τέσσερις χιλιάδες εξήντα πέντε ευρώ και τέσσερα λεπτά 4.065,04€

και τέλος στο τυποποιημένο έντυπο Τιμολογίου Προσφοράς (Υπόδειγμα υποβολής οικονομικής προσφοράς), με δυνατότητα –σύμφωνα και με το άρθρο 8 («Κατάρτιση και υποβολή προσφορών») της διακήρυξης, «υποβολής ηλεκτρονικής προσφοράς για το ένα όχημα ή και για το σύνολο αυτών, όπως αυτές προσδιορίζονται στη υπ. αρ. 74/2015 τεχνική μελέτη της Δ/σης Τεχνικών Υπηρεσιών».

2.9 Σύμφωνα με το άρθρο 15 της διακήρυξης προβλέπεται ότι:

«**ΑΡΘΡΟ 15^ο:** Ανάδειξη Μειοδότη. Μετά την αξιολόγηση των προσφορών (δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικών προσφορών και οικονομικών προσφορών) η υπηρεσία που διενεργεί το διαγωνισμό θα συντάξει σχετικό πρακτικό και με βάση τις ηλεκτρονικές προσφορές των υποψηφίων (τεχνικές και οικονομικές) θα τις κατατάξει στον συγκριτικό πίνακα κατά αύξουσα σειρά του λόγου.

ΓΕΝΙΚΟΣ ΒΑΘΜΟΣ

Λ=

ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ

Γενικός Βαθμός : είναι το άθροισμα των επιμέρους συντελεστών βαρύτητας

Οικονομική Προσφορά: είναι η τιμή / μονάδα είδους της προμήθειας. [...].».

2.10 Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 11 του τεύχους της Ειδικής Συγγραφής Υποχρεώσεων σχετικά με τα κριτήρια αξιολόγησης –βαθμολόγησης ορίζεται ότι:

«[...]Γ.Κριτήρια αξιολόγησης - βαθμολόγησης.

Θα αξιολογηθούν δύο επί μέρους ομάδες, η πρώτη θα αφορά τεχνικά στοιχεία και η δεύτερη στοιχεία υποστήριξης.

Ο βαθμός της πρώτης ομάδας θα έχει συντελεστή βαρύτητας 70% και της δεύτερης 30%.

Αναφέρεται εδώ ότι προκειμένου η επιτροπή αξιολόγησης να σχηματίσει σαφή εικόνα, πέραν των αναλυτικών τεχνικών στοιχείων τα οποία θα υποβληθούν στον τεχνικό φάκελο της προσφοράς, οι προμηθευτές θα κληθούν να παρουσιάσουν το όχημα σε λειτουργία ενώπιον της επιτροπής αξιολόγησης στον χώρο του εργοταξίου του Δήμου

ΠΙΝΑΚΑΣ ΚΡΙΤΗΡΙΩΝ ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗΣ	ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΕΣ ΒΑΡΥΤΗΤΑΣ (%)
ΟΜΑΔΑ Α΄: ΤΕΧΝΙΚΑ ΣΤΟΙΧΕΙΑ (Συντελεστής Βαρύτητας 70%)	70
Στοιχεία πλαισίου (κινητήρας, ισχύς κινητήρα, κυβισμό, Βάρη οχήματος, ωφέλιμο ,κατανομή κατ'άξονα, διαστάσεις, κιβώτιο ταχυτήτων, σύστημα πέδησης, μετάδοσης κίνησης, σύστημα διεύθυνσης, κατανάλωση, τύπος -ύψος πλαισίου, ηλεκτρικό σύστημα κ.λ.π.)	35
Στοιχεία αμαξώματος (Σκελετός, βαφή, θερμική ηχητική μόνωση, θύρες, παράθυρα, έξοδοι κινδύνου, εσωτερικός εξοπλισμός, κάθισμα οδηγού-συνοδηγού-επιβατών, θέρμανση, κλιματισμός, κ.λ.π.)	21
Συμφωνία προσφοράς με τεχνικές προδιαγραφές	14
ΟΜΑΔΑ Β΄: ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗ (Συντελεστής Βαρύτητας 30%)	30
Εγγύηση καλής λειτουργίας (Εμπράγματα)	15
Ανταλλακτικά - SERVICE - Συντήρηση - Τεχνική υποστήριξη του προμηθευτή μετά την πώληση (εξειδικευμένο προσωπικό, τρόπος και τόπος αντιμετώπισης συντήρησης και επισκευών κ.λ.π.)	12
Χρόνος-τόπος παράδοσης	3

Γενικός Βαθμός = Βαθμός Ομάδας Α΄+ Βαθμός Ομάδας Β΄

Η ανηγμένη προσφορά είναι : Γενικός Βαθμός / Οικονομική Προσφορά

Σύμφωνα με το άρθρο 20 της Υ.Α.11389/93 «...συμπερότερη προσφορά είναι εκείνη που παρουσιάζει τον μεγαλύτερο λόγο αθροίσματος των σταθμισμένων βαθμολογιών προς την ανηγμένη, όπου απαιτείται, τιμή προσφοράς..»

Η βαθμολογία προκύπτει από τον τύπο $\Sigma.B.=A +B$ όπου Α και Β οι βαθμολογίες των ομάδων Α και Β αντίστοιχα. Οι προσφορές βαθμολογούνται με το μέσο όρο της βαθμολογίας όταν πληρούν τα ζητούμενα από τη διακήρυξη ανά κριτήριο, περισσότερο μέχρι 20% όταν υπερβαίνουν τα ζητούμενα από τη διακήρυξη, λιγότερο μέχρι 20% όταν δεν πληρούν τα ζητούμενα από τη διακήρυξη αλλά, σε στοιχεία που κρίνονται μη ουσιώδη και εκτός των ορίων βαθμολόγησης, όταν στο συγκεκριμένο κριτήριο αποκλίνουν ουσιωδώς. Προσφορά που βαθμολογείται σε μία ομάδα με βαθμολογία μικρότερη του 40 απορρίπτεται. Επίσης, απορρίπτονται οι προσφορές που δεν πληρούν τα υποχρεωτικά ζητούμενα στοιχεία από τις τεχνικές προδιαγραφές και την ειδική συγγραφή υποχρεώσεων».

2.11 Περίληψη των ουσιωδών όρων και στοιχείων της ως άνω διακήρυξης, απεστάλη ηλεκτρονικά προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε) στις 12.05.2015 και δημοσιεύτηκε

στις 16.05.2015 με κωδικό 2015/S 094-168966. Επίσης, περίληψη της ανωτέρω προκήρυξης, δημοσιεύθηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβέρνησης (ΦΕΚ 201/15.05.2015) καθώς και στον εθνικό τύπο, στις εφημερίδες «ΓΕΝΙΚΗ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ», «koinoniki.gr» και «ΣΥΝΕΙΔΗΣΗ» την 15.05.2015 και «ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ & ΠΛΕΙΣΤΗΡΙΑΣΜΩΝ» καθώς και «ΜΑΧΗΤΙΚΗ ΤΟΥ ΜΟΣΧΑΤΟΥ» στις 16.05.2015. Όπως προκύπτει από σχετική αναφορά στο σημείο Ι.1 της δημοσίευσης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) τα τεύχη του διαγωνισμού αναρτήθηκαν και διατέθηκαν ηλεκτρονικά με ελεύθερη πρόσβαση στους υποψηφίους στην ιστοσελίδα του Δήμου www.dad.gr στις 15.05.2015. Η διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) με κωδικό ΑΔΑΜ 15PROC002776870 2015-05-15 και ο διαγωνισμός πραγματοποιήθηκε με χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ), μέσω της διαδικτυακής πύλης του συστήματος και έλαβε κωδικούς ανάρτησης:

α) 8979/18.05.2015 προμήθεια επιβατηγού οχήματος 1.120 cc

β) 8980/18.05.2015 προμήθεια επιβατηγού οχήματος 1.250 cc

γ) 8981,1/18.05.2015 προμήθεια πούλμαν 50-55 θέσεων για εξυπηρέτηση αναγκών του Δήμου.

Ως ημερομηνία έναρξης παραλαβής των προσφορών ορίστηκε η 18η-05-2015 και ως ημερομηνία λήξης η 23η-06-2015.

2.12 Σύμφωνα με το υπ' αριθμ. 35/07.07.2015 Πρακτικό, η Επιτροπή διενέργειας και αξιολόγησης του διαγωνισμού διαπίστωσε ότι κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού υπεβλήθη μία προσφορά από την εταιρία ΠΕΤΡΟΠΟΥΛΟΣ Π. ΑΕΒΕ για το πούλμαν ενώ για τα επιβατηγά οχήματα δεν κατατέθηκε καμία προσφορά.

Περαιτέρω κατά τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής η ως άνω Επιτροπή διαπίστωσε ότι κατά παράβαση των επί ποινή αποκλεισμού όρων της διακήρυξης η ΠΕΤΡΟΠΟΥΛΟΣ Π. ΑΕΒΕ δεν κατέθεσε ασφαλιστικές ενημερότητες των διοικούντων την εταιρία και προτάθηκε ο αποκλεισμός της.

Τέλος προτάθηκε η κήρυξη ως άγονου του διαγωνισμού αναφορικά με την προμήθεια των δύο επιβατηγών οχημάτων 1.120 cc και 1.250 cc και ως απαράδεκτου αναφορικά με την προμήθεια του πούλμαν 50-55 θέσεων.

2.13 Η Οικονομική Επιτροπή με την υπ' αριθμ. 262/14.07.2015 (ΑΔΑ: 6ΚΒΟΩ63-ΟΩ4) Απόφασή της, ενέκρινε το υπ' αριθμ. πρωτ. 35/07.07.2015 Πρακτικό της Επιτροπής διενέργειας και αξιολόγησης του διαγωνισμού, και αποφάσισε ότι:

«1) Εγκρίνει το υπ' αριθμ. 35/2015 πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού για το διαγωνισμό για την “Προμήθεια οχημάτων του Δήμου” και

α) κηρύσσει άγονο το αποτέλεσμα του διαγωνισμού για την προμήθεια δύο επιβατηγών οχημάτων 1.120cc και 1.250 cc διότι δεν κατατέθηκε καμία προσφορά και

β) κηρύσσει απαράδεκτο το διαγωνισμό για την προμήθεια πούλμαν 50-55 θέσεων διότι κατά τον έλεγχο των δικαιολογητικών της μοναδικής συμμετέχουσας εταιρείας ΠΕΤΡΟΠΟΥΛΟΣ ΠΕΤΡΟΣ ΑΕΒΕ διαπιστώθηκε ότι δεν είχαν κατατεθεί οι ασφαλιστικές ενημερότητες των διοικούντων της εταιρείας και κατά συνέπεια αποκλείεται από την συνέχιση του διαγωνισμού.

2) Διαβιβάζει την απόφαση στο Δημοτικό Συμβούλιο προκειμένου να αποφασίσει για την συνέχιση της υλοποίησης της προμήθειας με την διαδικασία της απευθείας ανάθεσης με διαπραγμάτευση.»

2.13 Κατά της ως άνω απόφασης έγκρισης του πρακτικού 35/2015 η εταιρία ΠΕΤΡΟΠΟΥΛΟΣ Π. ΑΕΒΕ υπέβαλε στις 16.07.2015 ένσταση η οποία εξετάστηκε από την Επιτροπή αξιολόγησης ενστάσεων και προτάθηκε σύμφωνα με το υπ' αριθμ. 88/08.09.2015 Πρακτικό της, η απόρριψή της

2.14 Στη συνέχεια, η Οικονομική Επιτροπή με την υπ' αριθμ. 344/22.09.2015 (ΑΔΑ: 7ΥΔΣΩ63-Η37) Απόφασή της, ενέκρινε το ως άνω Πρακτικό και αποφασίστηκε η απόρριψη της ένστασης της εταιρίας ΠΕΤΡΟΠΟΥΛΟΣ Π. ΑΕΒΕ.

2.16 Σημειώνεται ότι σύμφωνα με την υπ' αριθμ. 34989/12.10.2015 βεβαίωση της Προϊσταμένης του Τμήματος Προμηθειών του Δ. Αγίου Δημητρίου βεβαιώθηκε ότι “ κατά την διενέργεια και αξιολόγηση του ηλεκτρονικού δημόσιου διεθνή διαγωνισμού για την προμήθεια οχημάτων του Δήμου: Επιβατικό όχημα 1.120cc, Επιβατικό όχημα 1.250cc, Πούλμαν 50 έως 55 θέσεων που διεξήχθη μέσω της διαδικτυακής πύ-

λης www.promitheus.gov.gr του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ και με καταληκτική ημερομηνία κατάθεσης προσφορών στις 23/06/2015, ημέρα Τρίτη, δεν εκκρεμούν ενστάσεις, ένδικα βοηθήματα ή μέσα ή αιτήσεις ασφαλιστικών μέτρων για κανένα από τα στάδια της διαγωνιστικής διαδικασίας (περιλαμβανομένου της διακήρυξης) και ως εκ τούτου δεν έχουν εκδοθεί σχετικές διοικητικές /δικαστικές αποφάσεις”.

2.17 Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Αγίου Δημητρίου αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.-ΔΗ.ΣΥ., προσκομίζοντας το σχετικό Σχέδιο Απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου Αγίου Δημητρίου, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης για τη σύναψη σύμβασης-εων προμήθειας των οχημάτων του Δήμου, συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 227.569,10€ χωρίς ΦΠΑ και συγκεκριμένα της προμήθειας του ΠΟΥΛΜΑΝ 50 ΕΩΣ 55 ΘΕΣΕΩΝ, προϋπολογισμού 203.252,03€ χωρίς ΦΠΑ σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 24 παρ. 1 περίπ.α, του Π.Δ. 60/2007 και της προμήθειας των δύο ΕΠΙΒΑΤΗΓΩΝ ΟΧΗΜΑΤΩΝ 1.120 cc και 1.250 cc για τα οποία δεν κατατέθηκε καμία προσφορά συνολικού προϋπολογισμού 24.317,07€ χωρίς ΦΠΑ σύμφωνα με τη διατάξεις του άρθρου 25 παρ.1 περιπτ. α του Π.Δ.60/2007.

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 αναθέτουσών 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 εμπíπτουν, 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 αριθ. 1251/2011 Κανονισμού της Επιτροπής της 30ης Νοεμβρίου 2011 για την τροποποίηση των οδηγιών 2004/17/EK, 2004/18/EK και 2009/81/EK του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, όσον αφορά τα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, το ως άνω ποσό αναπροσαρμόστηκε στις 130.000 και 200.000 ευρώ αντίστοιχα και ακολούθως σύμφωνα με το άρθρο 2 του αριθ. 1336/2013 Κανονισμού της Επιτροπής της 13ης Δεκεμβρίου 2013 το ως άνω ποσό αναπροσαρμόστηκε πλέον στις 134.000 και 207.000 ευρώ αντίστοιχα.

7. Στο άρθρο 24 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, “Διαδικασία με διαπραγμάτευση, με δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού” (άρθρο 30 οδηγίας 2004/18/EK) ορίζεται ότι:

“... 1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάψουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση αφού προηγηθεί δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, στις ακόλουθες περιπτώσεις: α) Σε περίπτωση μη κανονικών προσφορών ή κατάθεσης προσφορών που είναι απαράδεκτες σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, τηρουμένων των οριζόμενων στις διατάξεις των άρθρων 28, 39 έως 52 και 55, έπειτα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία ή ανταγωνιστικό διάλογο, με την προϋπόθεση ότι οι αρχικοί όροι της σύμβασης δεν τροποποιούνται ουσιωδώς. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να μη δημοσιεύουν προκήρυξη διαγωνισμού, εάν στη διαδικασία με διαπραγμάτευση περιλαμβάνουν όλους τους προσφέροντες που πληρούν τα κριτήρια των άρθρων 43 έως 50 και οι οποίοι, κατά την ανοικτή ή κλειστή διαδικασία ή τον προηγούμενο ανταγωνιστικό διάλογο, υπέβαλαν παραδεκτές προσφορές...”.

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

“...1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάψουν 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...”.

III. Νομική Εκτίμηση

9. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Αγίου Δημητρίου 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 558.544,71€ 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.

10. 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 (αντίστοι-

χα 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).

11. Στην προκειμένη περίπτωση αφενός για την προμήθεια των δύο επιβατηγών σχημάτων 1.120 cc και 1.250 cc τυγχάνει εξέτασης η εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007 διότι για τα εν λόγω τμήματα δεν υπεβλήθη καμία προσφορά, αφετέρου δε για την προμήθεια του ΠΟΥΛΜΑΝ 50 ΕΩΣ 55 ΘΕΣΕΩΝ τυγχάνει εξέτασης η εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 24 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, δεδομένου ότι η υποβληθείσα προσφορά απορρίφθηκε ως απαράδεκτη τόσο κατά το στάδιο του ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής.

12. Με τη διάταξη του άρθρου 25 παρ.1 περ. α' του π.δ. 60/2007, παρέχεται η δυνατότητα στις αναθέτουσες αρχές να συνάπτουν συμβάσεις με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, με την προϋπόθεση:

α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, β) να μην έχει υποβληθεί κατά την ανωτέρω νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές να μην κρίνεται κατάλληλη ή να μην υπάρχει κανείς υποψήφιος και γ) να μην τροποποιούνται ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση. δ) Επιπλέον, προϋποθέτει ότι σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση προς αυτήν, σχετικής εκθέσεως.

13. Ομοίως, με τη διάταξη του άρθρου 24 παρ.1 περ. α' του π.δ. 60/2007 προκύπτει ότι οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να προσφύγουν σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, αφού προηγηθεί δημοσίευση διακήρυξης διαγωνισμού, με την προϋπόθεση: α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, β) να έχουν υποβληθεί κατά την ανωτέρω νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις και γ) να μην τροποποιούνται ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση.

14. Ειδικότερα δε, σχετικά με την υπό α) 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 προηγούμενο αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία (Ελ. Συν. Αποφ. VI Τμ. 935/2013, 29, 290, 600, 2654/2012, 1647, 1249, 466, 476, 475/2011 και 3132, 3134, 3149/2010).

15. Εν προκειμένω, η εξέταση της συνδρομής των προϋποθέσεων των άρθρων 25 παρ. 1 περ. α' και 24 παρ.1 περ. α' του π.δ. 60/2007 διενεργείται ταυτοχρόνως, δεδομένου ότι κάποιες από τις προϋποθέσεις εφαρμογής των διατάξεων συμπίπτουν.

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 Αγίου Δημητρίου Αττικής προσέφυγε σε δημόσιο διεθνή ανοικτό διαγωνισμό για την προμήθεια προμήθεια τριών (3) επιμέρους οχημάτων συνολικού προϋπολογισμού 227.569,10€ χωρίς Φ.Π.Α. (ήτοι 279.910,00€ συμπεριλαμβανομένου αναλογούντος ΦΠΑ):

- 1) Επιβατικό όχημα 1.120cc με ενδεικτικό προϋπολογισμό 9.991,87€ χωρίς ΦΠΑ
- 2) Επιβατικό όχημα 1.250 cc με ενδεικτικό προϋπολογισμό 14.325,20€ χωρίς ΦΠΑ και
- 3) Πούλμαν 50 έως 55 θέσεων με ενδεικτικό προϋπολογισμό 203.252,03€ χωρίς ΦΠΑ

Σύμφωνα με το άρθρο 8 της διακήρυξης («Κατάρτιση και υποβολή προσφορών»), δόθηκε δυνατότητα «υποβολής ηλεκτρονικής προσφοράς για το ένα όχημα ή και για το σύνολο αυτών, όπως αυτές προσδιορίζονται στη υπ. αρ. 74/2015 τεχνική μελέτη της Δ/σης Τεχνικών Υπηρεσιών». Η εγγύηση συμμετοχής ορίστηκε σε «ποσοστό δύο (2%) τοις εκατό επί της προϋπολογισθείσας δαπάνης του εκάστοτε οχήματος ή του συνόλου των οχημάτων για τα οποία ο διαγωνιζόμενος υποβάλλει προσφορά, χωρίς τον Φ.Π.Α.» και ως κριτήριο κατακύρωσης σύμφωνα με τη διακήρυξη ορίστηκε αυτό της πλέον οικονομικά συμφέρουσας προσφοράς σύμφωνα με τα κριτήρια που αναφέρονται αναλυτικά στα τεύχη του διαγωνισμού (βλ. ανωτέρω, Ιστορικό, υπό 2.9 και 2.10). Η εν λόγω διακήρυξη δεν περιείχε όρους οι οποίοι βασίμως να μπορεί να θεωρηθούν ότι συνεχονται με το άγονο αποτέλεσμα του προηγθέντος ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού, όπως προκύπτει από το ως άνω παρατεθέν ιστορικό.

Σημειώνεται ότι εσφαλμένα στο σημείο II.1.8 της περίληψης που δημοσιεύτηκε στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) σημειώθηκε η ένδειξη ότι η σύμβαση δεν υποδιαιρείται σε τμήματα και στο Παράρτημα Β αυτού δεν έγινε η προβλεπόμενη αναφορά των τμημάτων της προκηρυχθείσας προμήθειας.

Επισημαίνεται ωστόσο ότι στην ίδια σελίδα της ως άνω δημοσιευθείσας περίληψης στην Ε.Ε.Ε.Ε. και συγκεκριμένα στο σημείο III.1.1 (Απαιτούμενες Εγγυήσεις) ορίζεται ρητά ότι:

«III.1.1) Απαιτούμενες εγγυήσεις 7.1 Εγγύηση συμμετοχής στον διαγωνισμό.

Ορίζεται σε ποσοστό δύο (2%) τοις εκατό επί της προϋπολογισθείσας δαπάνης του εκάστοτε οχήματος ή του συνόλου των οχημάτων για τα οποία ο διαγωνιζόμενος υποβάλλει προσφορά, χωρίς τον Φ.Π.Α.

Πίνακας 1

Α/Α, Περιγραφή, Εγγυητική Συμμετοχής, 2%

1. Επιβατικό όχημα 1.120 cc Εκατόν ενενήντα εννέα ευρώ και ογδόντα τέσσερα λεπτά 199,84 EUR
2. Επιβατικό όχημα 1.250 cc Διακόσια ογδόντα έξι ευρώ και πενήντα λεπτά 286,50 EUR
3. Πούλμαν (50 έως 55 θέσεων) Τέσσερις χιλιάδες εξήντα πέντε ευρώ και τέσσερα λεπτά 4.065,04 EUR. [...]

Οι ίδιοι όροι αναφέρονται αναλυτικά τόσο στο άρθρο 7 («Εγγυήσεις») της αναλυτικής διακήρυξης (βλ. ανωτέρω, Ιστορικό, υπό 2.8) όσο και της περίληψης που δημοσιεύτηκε στο ΦΕΚ και στον εθνικό τύπο.

Περαιτέρω σημειώνεται ότι τα υπό προμήθεια είδη ομαδοποιήθηκαν ανά όχημα σε τρία (3) συνολικά τμήματα όπως περιγράφονται αναλυτικά τόσο στο άρθρο 3 («Προϋπολογισμός- Χρηματοδότηση της προμήθειας») της αναλυτικής διακήρυξης όσο και στο τυποποιημένο έντυπο Τιμολογίου Προσφοράς (Υπόδειγμα υποβολής οικονομικής προσφοράς) (βλ. ανωτέρω, Ιστορικό, υπό 2.7 και 2.8) καθώς και ότι οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς είχαν τη δυνατότητα να συμμετέχουν στον επίμαχο διαγωνισμό υποβάλλοντας προσφορά σε μία ή περισσότερες ή σε όλες τις παρακάτω τρεις (3) ηλεκτρονικές πλατφόρμες του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., οι οποίες αντιστοιχούσαν στα προαναφερόμενα τρία (3) οχήματα της σύμβασης ήτοι:

α) 8979/18.05.2015 προμήθεια επιβατηγού οχήματος 1.120 cc

β) 8980/18.05.2015 προμήθεια επιβατηγού οχήματος 1.250 cc

γ) 8981,1/18.05.2015 προμήθεια πούλμαν 50-55 θέσεων για εξυπηρέτηση αναγκών του Δήμου. (βλ. ανωτέρω, Ιστορικό, υπό 2.11).

Τέλος η δυνατότητα σε κάθε οικονομικό φορέα «υποβολής ηλεκτρονικής προσφοράς για το ένα όχημα ή και για το σύνολο αυτών» προβλέπεται ρητά τόσο στο άρθρο 8 της διακήρυξης («Κατάρτιση και υποβολή προσφορών») (βλ. ανωτέρω, Ιστορικό, υπό 2.8), όσο και στο κείμενο της περίληψης που δημοσιεύτηκε στο ΦΕΚ και στον εθνικό τύπο.

Ως εκ τούτου η κατά τα ανωτέρω εσφαλμένη αναφορά στο σημείο II.1.8 της δημοσιευθείσας προκήρυξης σύμβασης στην Ε.Ε.Ε.Ε. κρίνεται στην προκειμένη περίπτωση ως μη ουσιώδης και μη ικανή να παρεμποδίσει τον ανταγωνισμό ούτε ότι απέτρεψε από την υποβολή σχετικής προσφοράς προμηθευτές που θα επιθυμούσαν να συμμετάσχουν στο διαγωνισμό όχι για το σύνολο αλλά για μέρος μόνο των επίμαχων ειδών, καθόσον: i) η δυνατότητα υποβολής τμηματικών προσφορών σε κάθε περίπτωση γνωστοποιήθηκε εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής τόσο στο κύριο σώμα του τυποποιημένου εντύπου που απεστάλη προς δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε.Ε στο σημείο III.1.1 (Απαιτούμενες Εγγυήσεις) όσο και της αναλυτικής διακήρυξης και της περίληψης που δημοσιεύτηκε στο ΦΕΚ και τον εθνικό τύπο, ii) πέραν των λοιπών διατυπώσεων δημοσιότητας, το αναλυτικό τεύχος της διακήρυξης και όλα τα τεύχη του διαγωνισμού αναρτήθηκαν επιπρόσθετα και στον ιστότοπο του Δήμου Αγίου Δημητρίου, με αποτέλεσμα μέσω της εν λόγω διαδικτυακής ανάρτησης να παρασχεθεί σε κάθε ενδιαφερόμενο η δυνατότητα δωρεάν και άμεσης πρόσβασης στο αναλυτικό περιεχόμενο της οικείας διακήρυξης κι επομένως και στον επίμαχο όρο της δυνατότητας υποβολής τμηματικών προσφορών για μία ή περισσότερες ομάδες των προκηρυχθέντων ειδών και της αναλυτικής αναφοράς για τα επιμέρους τμήματα και τους επιμέρους προϋπολογισμούς τους και iii) τελικά υπεβλήθη προσφορά για τα τμήμα-όχημα του Πούλμαν (50 έως 55 θέσεων) (βλ. ΕΑΑΔΗΣΥ Απόφ. 42/2014, 264/2014, 340/2014).

Επισημαίνεται σε κάθε περίπτωση ωστόσο, η υποχρέωση της αναθέτουσας αρχής για την ακριβή πληροφόρηση των ενδιαφερομένων σε εθνικό και ευρωπαϊκό επίπεδο (βλ. ΕΑΑΔΗΣΥ Απόφ. 208/2014, 264/2014, 340/2014).

β1) Ως προς την προϋπόθεση της μη υποβολής προσφοράς ή την μη ύπαρξη υποψηφίου (προϋπόθεση που απαιτείται για την εφαρμογή της διάταξης της περ. α΄ της παρ. 1 του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007 – εν προκειμένω για την προμήθεια των δύο επιβατηγών σχημάτων 1.120 cc και 1.250 cc).

Σύμφωνα με το υπ' αριθμ. 35/07.07.2015 Πρακτικό, η Επιτροπή διενέργειας και αξιολόγησης του διαγωνισμού διαπίστωσε ότι κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού δεν κατατέθηκε καμία προσφορά για τα επιβατηγά οχήματα κι επομένως ως προς τα οχήματα αυτά συντρέχει η εν λόγω προϋπόθεση για την εφαρμογή της διάταξης της περ. α΄ της παρ. 1 του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007.

β2) Ως προς την υποβολή απαράδεκτης ή μη κανονικής προσφοράς (προϋπόθεση που απαιτείται για την εφαρμογή της διάταξης της περ. α΄ της παρ. 1 του άρθρου 24 του π.δ. 60/2007 - εν προκειμένω για την προμήθεια του πούλμαν 50-55 θέσεων).

Σύμφωνα με το υπ' αριθμ. 35/07.07.2015 Πρακτικό, η Επιτροπή διενέργειας και αξιολόγησης του διαγωνισμού διαπίστωσε ότι κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού υπεβλήθη μία προσφορά από την εταιρία ΠΕΤΡΟΠΟΥΛΟΣ Π. ΑΕΒΕ για το πούλμαν. Περαιτέρω κατά τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής η ως άνω Επιτροπή διαπίστωσε ότι κατά παράβαση των επί ποινή αποκλεισμού όρων της διακήρυξης η ΠΕΤΡΟΠΟΥΛΟΣ Π. ΑΕΒΕ δεν κατέθεσε ασφαλιστικές ενημερότητες των διοικούντων την εταιρία και προτάθηκε ο αποκλεισμός της.

Όπως έχει κριθεί με την Ελ.Συν./Τμ. VI/3558/2009 «από το συνδυασμό των ανωτέρω διατάξεων συνάγεται ότι προσφορά που κατατέθηκε στην προηγηθείσα της διαπραγμάτευσης ανοικτή ή κλειστή διαδικασία διαγωνισμού νοείται ως «ακατάλληλη» όταν το περιεχόμενό της δεν συνάδει με τους όρους και το αντικείμενο των εγγράφων του διαγωνισμού ή δεν έχει καμία σχέση με τις υπό ανάθεση εργασίες και δεν μπορεί, συνεπώς, να ανταποκριθεί στις ανάγκες της αναθέτουσας αρχής, όπως αυτές καθορίστηκαν στα έγγραφα του διαγωνισμού (βλ. Δ.Ε.Κ. απόφαση της 4.6.2009, Υπόθεση C-250/07, Πράξη VI Τμ.Ε.Σ. 44/2007, 247/2010, 93/2011), για το λόγο δε αυτό η υποβολή «ακατάλληλης» προσφοράς εξομοιώνεται με τη μη υποβολή προσφοράς. Όσον αφορά δε στην έννοια της «μη κανονικής» προσφοράς του άρθρου 24 παρ. 1 περ. α΄ του π.δ.60/2007, η υποβολή τέτοιας προσφοράς εξομοιώνεται με την υποβολή «απαράδεκτης» προσφοράς. Τούτο σαφώς συνάγεται από τη γραμματική ερμηνεία των ως άνω διατάξεων, καθόσον υφίσταται συνάρτηση, αφενός μεταξύ της περίπτωσης απουσίας προσφοράς και της περίπτωσης υποβολής

ακατάλληλης προσφοράς, αφετέρου μεταξύ της περίπτωσης υποβολής απαράδεκτης (σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, τηρουμένων των οριζόμενων στις διατάξεις των άρθρων 28, 39 έως 52 και 55 του π.δ.60/2007) προσφοράς και εκείνης της υποβολής μη κανονικής προσφοράς, οι οποίες προβλέπεται ότι μπορούν, εναλλακτικά, να αποτελέσουν λόγο απευθείας ανάθεσης. Οι περιπτώσεις αυτές είναι ισοδύναμες όχι μόνον όσον αφορά στις συνέπειες που απορρέουν από αυτές, αλλά και όσον αφορά στις δυσκολίες που συνεπάγονται για τον αναθέτοντα φορέα, δεδομένου ότι είτε δεν καλύπτονται οι σχετικές με τις υπό ανάθεση ανάγκες λόγω μη συμβατότητας των υποβληθεισών προσφορών με τις τεχνικές προδιαγραφές, είτε δεν πληρούνται κάποιες προϋποθέσεις που τίθενται από το νόμο ή τη διακήρυξη σχετικά με τη συμμετοχή στο διαγωνισμό και την υποβολή παραδεκτής προσφοράς[...]

Κατά συνέπεια, στην εξεταζόμενη περίπτωση πρόκειται ουσιαστικά για «απαράδεκτη» προσφορά, ήτοι για προσφορά που δεν πληρούσε τις τιθέμενες από τη διακήρυξη προϋποθέσεις, καθώς, σύμφωνα με τα προεκτεθέντα, απερρίφθη από την αναθέτουσα αρχή ρητά ως απαράδεκτη, διότι δεν προσκομίστηκαν προσηκόντως ως δικαιολογητικά συμμετοχής στον ασφαλιστικές ενημερότητες των διοικούντων την εταιρία, όπως απαιτούνταν, επί ποινή αποκλεισμού, μαζί με την προσφορά.

Από τα ανωτέρω προκύπτει ότι συντρέχει η β' προϋπόθεση της υποβολής «απαράδεκτης» προσφοράς για την εφαρμογή της περ. 1 της παρ. α' του άρθρου 24 του π.δ. 60/2007, και όχι της υποβολής «ακατάλληλης» προσφοράς για την εφαρμογή της περ. 1 της παρ. α' του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007 ως προς την προμήθεια του πούλμαν 50-55 θέσεων.

γ) Ως προς την προϋπόθεση της μη ουσιώδους τροποποίησης των αρχικών όρων της σύμβασης.

Στο υποβληθέν Σχέδιο Απόφασης για την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, το οποίο υπέβαλε ο αιτών, ρητώς ορίζεται ότι κατά την εν λόγω διαδικασία, η οποία θα διενεργηθεί μετά τη σύμφωνη γνώμη της Ε.Α.Α.ΔΗΣΥ, θα τηρηθούν οι όροι της διακήρυξης, χωρίς ουσιώδη τροποποίηση. Επισημαίνεται ότι η εν λόγω απαίτηση αποτελεί βασική προϋπόθεση για την εφαρμογή των ερμηνευόμενων εν προκειμένω διατάξεων τόσο του άρθρου 24 παρ. 1 περ. α όσο και του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α, και την οποία η αναθέτουσα αρχή οφείλει αφενός να συμπεριλάβει ρητά στην απόφαση προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης και αφετέρου να τηρήσει απαρέγκλιτα κατά τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης.

16 Εν όψει των ανωτέρω εκτεθέντων, διαπιστώνεται ότι συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής των άρθρων 24 και 25 του π.δ. 60/2007, καθώς προκύπτει η συνδρομή λόγου και προϋπόθεσης για την υιοθέτηση της εξαιρετικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση:

α) χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 25 παράγραφος 1 περίπτωση α' του π.δ. 60/2007, για την προμήθεια των δύο επιβατηγών οχημάτων 1.120 cc και 1.250 cc, για τα οποία δεν υπεβλήθησαν προσφορές και ειδικότερα:

- 1) Επιβατικό όχημα 1.120cc με ενδεικτικό προϋπολογισμό 9.991,87€ χωρίς ΦΠΑ και
- 2) Επιβατικό όχημα 1.250 cc με ενδεικτικό προϋπολογισμό 14.325,20€ χωρίς ΦΠΑ και

β) με δημοσίευση προκήρυξης, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 24, παράγραφος 1, περίπτωση α' του π.δ. 60/2007 για την προμήθεια με την προμήθεια του πούλμαν 50-55 θέσεων με ενδεικτικό προϋπολογισμό 203.252,03€ χωρίς ΦΠΑ, για το οποίο η υποβληθείσα προσφορά απερρίφθη ως απαράδεκτη.Επιπλέον, για την υιοθέτηση της εξαιρετικής διαδικασίας διαπραγμάτευσης, πρέπει να τηρηθούν οι αρχικοί όροι της διακήρυξης.

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:

Την αποδοχή του αιτήματος του Δήμου Αγίου Δημητρίου και την παροχή σύμφωνης γνώμης σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ (δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση:

α) χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 25 παράγραφος 1 περίπτωση α' του π.δ. 60/2007, για την προμήθεια των δύο επιβατηγών οχημάτων 1.120 cc και 1.250 cc, για τα οποία δεν υπεβλήθησαν προσφορές και ειδικότερα:

i)Επιβατικό όχημα 1.120cc με ενδεικτικό προϋπολογισμό 9.991,87€ χωρίς ΦΠΑ και

ii)Επιβατικό όχημα 1.250 cc με ενδεικτικό προϋπολογισμό 14.325,20€ χωρίς ΦΠΑ και

β) με δημοσίευση προκήρυξης, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 24, παράγραφος 1, περίπτωση α' του π.δ. 60/2007 για την προμήθεια με την προμήθεια του πούλμαν 50-55 θέσεων με ενδεικτικό προϋπολογισμό 203.252,03€ χωρίς ΦΠΑ, για το οποίο η υποβληθείσα προσφορά απερρίφθη ως απαράδεκτη και με τον όρο της μη ουσιώδους τροποποίησης των όρων της διακήρυξης του προηγθέντος διαγωνισμού που προηγήθηκε, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 13 Οκτωβρίου 2015

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο συντάκτης

Η Αντιπρόεδρος

Δημήτριος Λουρίκας

Χριστίνα Μπουσουλέγκα