



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΑΠΟΦΑΣΗ

123/ 2017

(Της διαδικασίας του άρθρου 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011)

ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 22α Νοεμβρίου 2017, ημέρα Τετάρτη και ώρα 10:00 π.μ., και επί της οδού Κεφαλληνίας 45 (5ος όροφος), όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (εφεξής Αρχή) 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 τη συνεδρίαση τα ακόλουθα:

- | | |
|--------------------------------------|------------------------|
| 1. Γεώργιος Καταπόδης | (Πρόεδρος) |
| 2. Μιχαήλ Εκατομμάτης | (Αναπληρωτής Πρόεδρος) |
| 3. Κωνσταντίνος Βαρδακαστάνης | (Μέλος) |
| 4. Μαρία Στυλιανίδου | (Μέλος) |

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

Στο σημείο αυτό επισημαίνεται ότι, κατ' εφαρμογήν της διατάξεως του τετάρτου εδαφίου της παραγράφου 6 άρθρου 3 του ν.4013/2011, όπως αυτή προστέθηκε με το άρθρο 21 παρ. 3 ν.4441/2016 (Α'227), σε περίπτωση αδυναμίας σχηματισμού απαρτίας λόγω κωλύματος οποιασδήποτε φύσεως μέλους ή αναπληρωματικού μέλους, ο Πρόεδρος μπορεί να καλεί αναπληρωτές άλλων μελών της Αρχής, κατά τη σειρά διορισμού τους, ανεξαρτήτως αν συμμετέχει στη συνεδρίαση το μέλος το οποίο αναπληρώνουν. Επομένως, κατά την παρούσα συνεδρίαση, λόγω αδυναμίας σχηματισμού απαρτίας, νομίμως έχει κληθεί και μετέχει και ο Αναπληρωτής Πρόεδρος της Αρχής κ.Μιχαήλ Εκατομμάτης, χωρίς να κωλύεται από το γεγονός ότι παρίσταται κατά τη συνεδρίαση και ο Πρόεδρος της Αρχής κ.Γεώργιος Καταπόδης.

Γραμματέας: Μαρία Αντωνοπούλου, Π.Ε. Διοικητικού - Οικονομικού

Εισηγητής: Χρήστος Κανελλόπουλος, Οικονομολόγος, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης παρέστησαν ο εισηγητής, κ. Κανελλόπουλος καθώς και η Προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων της Διεύθυνσης Νομικών Υπηρεσιών, κ. Χριστίνα Καξιρή, οι οποίοι αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

Ερώτημα: Το αριθμ. 18026/30-10-2017 έγγραφο του Ν.Π.Δ.Δ. Οργανισμός Πολιτισμού – Αθλητισμού & Νεολαίας Δήμου Αθηναίων (αριθμ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 6458/30-10-2017).

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, περί προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης σύμφωνα με το άρθρο 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011 για την ανάθεση προμήθειας «Αθλητικού Εξοπλισμού» προϋπολογισμού € 159.131,00 χωρίς Φ.Π.Α., ή € 197.322,44 με Φ.Π.Α., για τις ανάγκες του Ν.Π.Δ.Δ. **Οργανισμός Πολιτισμού – Αθλητισμού & Νεολαίας Δήμου Αθηναίων** οικονομικού έτους 2017, σε συνέχεια εν μέρει άγονου, ανοικτού διαγωνισμού, με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.).

I. ΙΣΤΟΡΙΚΟ – ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΑ ΠΕΡΙΣΤΑΤΙΚΑ

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

1.1 Με την αριθμ. 420/16-8-2017 Διακήρυξη (ΑΔΑΜ: 17PROC001860211 2017-08-25) του, ο Οργανισμός Πολιτισμού – Αθλητισμού & Νεολαίας Δήμου Αθηναίων διενήργησε ανοικτό διαγωνισμό με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) για την ανάθεση προμήθειας «Αθλητικού Εξοπλισμού», προϋπολογισθείσας δαπάνης € 199.828,50 χωρίς Φ.Π.Α., οικονομικού έτους 2017, με κριτήριο κατακύρωσης τη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής. Τα Τμήματα της Διακήρυξης ήταν δύο (2):

ΤΜΗΜΑΤΑ	ΕΙΔΟΣ	ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ € ΧΩΡΙΣ Φ.Π.Α.
1	ΟΡΓΑΝΑ ΓΥΜΝΑΣΤΗΡΙΟΥ	159.131,00
2	ΑΘΛΗΤΙΚΟΣ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΣ	<u>40.697,50</u>
ΣΥΝΟΛΙΚΟΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΧΩΡΙΣ Φ.Π.Α.		199.828,50

Ανάδοχος θα ανακηρυσσόταν ο οικονομικός φορέας που θα προσέφερε τη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, για κάθε Τμήμα. Η Σύμβαση είχε διάρκεια πέντε (5) εβδομάδες. Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ορίστηκε η 15η Σεπτεμβρίου 2017, ώρα 8:00 πμ., και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr, ορίστηκε η 19η Σεπτεμβρίου 2017 και ώρα 15:30 μμ. Ως ημερομηνία αποσφράγισης του διαγωνισμού ορίστηκε η 26η Σεπτεμβρίου 2017 και ώρα 12:00 μμ. Ο διαγωνισμός πήρε Αριθμό Συστήματος 45308,1 στο Εθνικό Σύστημα Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) και αναρτήθηκε την 28η Αυγούστου 2017.

1.2 Περίληψη της Διακήρυξης δημοσιεύτηκε την 25η Αυγούστου 2017 στις εφημερίδες «ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ», «ΚΑΘΗΜΕΡΙΝΗ», «ΣΥΝΕΙΔΗΣΗ» και «ΧΡΗΜΑ».

1.3 Επιπρόσθετα, όλο το τεύχος της Διακήρυξης αναρτήθηκε στον διαδικτυακό τόπο www.opanda.gr.

1.4 Με το αριθμ. 16905/16-10-2017 Πρακτικό της, η Επιτροπή Αξιολόγησης των Δικαιολογητικών Συμμετοχής και των Τεχνικών Προσφορών, **α)** έκανε αποδεκτές τις προσφορές των επιχειρήσεων:

A.A.	ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ	ΤΜΗΜΑΤΑ
1	POOL SPORT E.E.	2
2	ΡΑΜΟΣ Α.Ε.Ε.	2

διότι οι προσφορές τους ήταν σύμφωνες με τους όρους της Διακήρυξης και **β)** απέρριψε την προσφορά της εταιρείας «Σ. ΣΦΑΚΙΑΝΑΚΗΣ – Α. ΤΟΛΟΥΔΗΣ Ο.Ε.» (Τμήμα 2) διότι δεν συμπλήρωσε το Τ.Ε.Υ.Δ. (Μέρος IV, Β, 1β) σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.5 της Διακήρυξης, που αφορούσε την προκαταρκτική απόδειξη της οικονομικής επάρκειας της εν λόγω εταιρείας. Επιπρόσθετα με το αριθμ. 16912/16-10-2017 συμπληρωματικό Πρακτικό της, η Επιτροπή διαπίστωσε ότι δεν υπεβλήθη καμία προσφορά για το Τμήμα 1.

1.5 Με την αριθμ. 517/18-10-2017 Απόφασή (ΑΔΑ: ΩΓ000ΞΩΡ-ΠΚ4) της, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου ενέκρινε το αριθμ. 16905/2017 Πρακτικό ως προς το σκέλος α', απέρριψε το εν λόγω Πρακτικό ως προς το σκέλος β' κάνοντας δεκτή τη προσφορά της εταιρείας «Σ. ΣΦΑΚΙΑΝΑΚΗΣ – Α. ΤΟΛΟΥΔΗΣ Ο.Ε.» διότι η εν λόγω εταιρεία με τη συμπλήρωση του Τ.Ε.Υ.Δ. (Μέρος IV α' - Γενική ένδειξη για όλα τα κριτήρια επιλογής) απέδειξε προκαταρκτικά την οικονομική επάρκεια της. Η εν λόγω Απόφαση αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. την 20-10-2017.

1.6 Με την αριθμ. 518/18-10-2017 Απόφασή (ΑΔΑ: 6ΝΗΤΟΞΩΚ31) της, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου ενέκρινε το αριθμ. 16912/2017 Πρακτικό. Η εν λόγω Απόφαση αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. την 20-10-2017.

1.7 Λαμβανομένου υπόψη του προϋπολογισμού της ως άνω διαγωνιστικής διαδικασίας, με τηλεφωνική επικοινωνία ζητήθηκαν, αντίγραφα των εγγεγραμμένων πιστώσεων της Αναθέτουσας Αρχής για ομοειδή / ομοιογενή αγαθά για το οικονομικό έτος 2017, τα οποία και εστάλησαν με ηλεκτρονικό ταχυδρομείο.

1.8 Κατόπιν των ανωτέρω, ο ΟΠΑΝΔΑ, με το προαναφερόμενο έγγραφό του, στο οποίο επισυνάπτεται σχέδιο Απόφασης, ζητά την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., προκειμένου να προσφύγει στη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση προκήρυξης για την προμήθεια «Αθλητικού Εξοπλισμού (Τμήμα 1)», προϋπολογισθείσας δαπάνης € 159.131,00 χωρίς Φ.Π.Α., για το οποίο δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά, χωρίς τροποποίηση των όρων της αρχικής Σύμβασης, οικονομικού έτους 2017.

II. ΝΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ

2. Το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων, ορίζει ότι: «2.α. Οι αποφάσεις των αναθετουσών αρχών που αφορούν προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημόσιων συμβάσεων, σύμφωνα με την περίπτωση β' της παρ. 2 του άρθρου 26 και τα άρθρα 32 και

269 του Ν. 4412/2016 (Α' 147), εξαιρουμένων των περιπτώσεων ανωτέρας βίας, εκδίδονται μετά από σύμφωνη γνώμη της Αρχής, εφόσον οι συμβάσεις αυτές εμπíπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των Οδηγιών 2014/24/ΕΚ και 2014/25/ΕΚ, οι οποίες ενσωματώθηκαν στην ελληνική έννομη τάξη με το Ν. 4412/2016. Κατά την άσκηση της εν λόγω αρμοδιότητας η Αρχή λαμβάνει υπόψη τις γενικές αρχές του ενωσιακού και εθνικού δικαίου. [...]».

3. Το άρθρο 5 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «Ως κατώτατα όρια, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός Φ.Π.Α., ορίζονται τα ακόλουθα: ...β) 135.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από κεντρικές κυβερνητικές αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές. [...]. β) 209.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από μη κεντρικές αναθέτουσες αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές. [...]. Τα κατώτατα όρια που καθορίζονται στις άνω περιπτώσεις α', β', και γ' ισχύουν, εφόσον δεν έχουν αναθεωρηθεί, σύμφωνα με το άρθρο 6 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ».

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με τον Κανονισμό (ΕΕ) αριθμ. 2342/2015 της Επιτροπής τα κατώτατα όρια ισχύουν, από 1/1/2016 έως 31/12/2017.

4. Το άρθρο 6 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς Φ.Π.Α., όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος προαίρεσης ή τυχόν παρατάσεων της σύμβασης, όπως ορίζουν ρητά τα έγγραφα της σύμβασης. [...]. 2. Όταν η αναθέτουσα αρχή αποτελείται από χωριστές επιχειρησιακές μονάδες λαμβάνεται υπόψη η συνολική εκτιμώμενη αξία για όλες τις χωριστές επιχειρησιακές μονάδες. Κατά παρέκκλιση του πρώτου εδαφίου, όταν μια χωριστή επιχειρησιακή μονάδα είναι ανεξαρτήτως υπεύθυνη για τις διαδικασίες σύναψης των συμβάσεων της ίδιας ή ορισμένων κατηγοριών αυτών, η αξία των συμβάσεων μπορεί να υπολογίζεται στο επίπεδο της συγκεκριμένης μονάδας. Με κοινή απόφαση των Υπουργών Οικονομίας και Ανάπτυξης και Οικονομικών εξειδικεύονται οι προϋποθέσεις εφαρμογής της παρούσας παραγράφου. Με διαπιστωτική πράξη του καθ' ύλην αρμόδιου Υπουργού ή του Διοικητή ή του Προέδρου για τις Ανεξάρτητες Διοικητικές Αρχές ορίζονται οι ανεξάρτητες επιχειρησιακές μονάδες των φορέων της Γενικής Κυβέρνησης που πληρούν τα κριτήρια, τους όρους και τις προϋποθέσεις του παρόντος άρθρου. 3. Η επιλογή της χρησιμοποιούμενης μεθόδου για τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης δεν γίνεται με σκοπό την αποφυγή της εφαρμογής οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου, εκτός αν αυτό δικαιολογείται από αντικειμενικούς λόγους. 4. Η εκτιμώμενη αξία ισχύει τη στιγμή της αποστολής της προκήρυξης διαγωνισμού... [...]».

5. Το άρθρο 27 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «1. Στις ανοικτές διαδικασίες, κάθε ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας μπορεί να υποβάλλει προσφορά στο πλαίσιο προκήρυξης διαγωνισμού. Η ελάχιστη προθεσμία παραλαβής των προσφορών ανέρχεται σε 35 ημέρες από την ημερομηνία αποστολής στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ένωσης της προκήρυξης σύμβασης, υπό την επιφύλαξη της παρ. 2 του άρθρου 60 και του τελευταίου εδαφίου της παραγράφου 1 του άρθρου 67. Η προσφορά συνοδεύεται από τις πληροφορίες για την ποιοτική επιλογή που ζητούνται από την αναθέτουσα αρχή. [...]. 4. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να συντμήσει κατά πέντε ημέρες την προθεσμία παραλαβής των προσφορών που ορίζεται στο δεύτερο εδάφιο της παραγράφου 1 όταν αποδέχεται την υποβολή προσφορών με

ηλεκτρονικά μέσα, σύμφωνα με το πρώτο εδάφιο της παραγράφου 1 και την παράγραφο 5 του άρθρου 22 και το άρθρο 37.[...]

6. Το άρθρο 32, του Ν. 4412/2016 (Α' 147), το οποίο ενσωματώνει τις αντίστοιχες διατάξεις του άρθρου 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, ορίζει ότι: «1. Στις ειδικές περιπτώσεις και περιστάσεις που προβλέπονται στις παραγράφους 2 έως 6, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αναθέτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας στη διαδικασία χωρίς προηγούμενη δημοσίευση. 2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών σε οποιαδήποτε από τις κατωτέρω περιπτώσεις: α) εάν ύστερα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία είτε δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή αίτηση συμμετοχής είτε καμία από τις υποβληθείσες προσφορές ή αιτήσεις συμμετοχής δεν είναι κατάλληλη, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Επιτροπή μετά από αίτημά της. Μη κατάλληλη θεωρείται μια προσφορά όταν είναι άσχετη με τη σύμβαση και αδυνατεί προδήλως, χωρίς να τροποποιηθεί ουσιαστικά, να ανταποκριθεί στις ανάγκες και τις απαιτήσεις της αναθέτουσας αρχής, όπως προσδιορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης. [...]

III. ΝΟΜΙΚΗ ΕΚΤΙΜΗΣΗ

7. Το υπό εξέταση αίτημα του ΟΠΑΝΔΑ αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας μέσω της διαδικασίας της διαπραγμάτευσης βάσει της παραγράφου 2, περίπτωση β' του άρθρου 26 και της παραγράφου 2, περίπτωση α' του άρθρου 32 του Ν. 4412/2016, οι οποίες ενσωματώνουν τις αντίστοιχες του άρθρου 26 και του άρθρου 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ.

8. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας ανάθεσης προμήθειας προϋπολογισμού € 159.131,00 χωρίς Φ.Π.Α., σε συνέχεια ανοικτού διαγωνισμού προϋπολογισθείσας δαπάνης € 199.828,50 χωρίς Φ.Π.Α., πρέπει να διερευνηθεί εάν συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή γνώμης σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, αφού ο προϋπολογισμός υπολείπεται του κατώτατου ορίου των € 209.000,00.

9. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας ανάθεσης προμήθειας προϋπολογισμού € 159.131,00 χωρίς Φ.Π.Α., σε συνέχεια ανοικτού διαγωνισμού προϋπολογισθείσας δαπάνης € 199.828,50 χωρίς Φ.Π.Α., πρέπει να διερευνηθεί εάν συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή γνώμης σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, αφού ο προϋπολογισμός υπολείπεται του κατώτατου ορίου των € 209.000,00.

10. Από τις προαναφερόμενες διατάξεις συνάγεται σαφώς ότι η Αρχή επιλαμβάνεται των περιπτώσεων προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων, σύμφωνα με το άρθρο 32 του Ν. 4412/2006, εφόσον οι συμβάσεις αυτές εμπίπτουν λόγω της εκτιμώμενης αξίας και του αντικειμένου τους στο πεδίο εφαρμογής του άρθρου 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011 που διέπει τη γνωμοδοτική αρμοδιότητα της Αρχής

11. Προκειμένου να διαπιστωθεί η ως άνω αρμοδιότητα της Αρχής, εξετάζεται κατωτέρω η συνδρομή των προϋποθέσεων του άρθρου 5 του Ν. 4412/2016, σε συνδυασμό με τον τρόπο υπολογισμού της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο άρθρο 6 του ίδιου Νόμου. Σύμφωνα με την παράγραφο 9, άρθρο 6 του Ν. 4412/2016, όταν ένα σχέδιο αγοράς για την απόκτηση ομοιογενών αγαθών μπορεί να οδηγήσει σε ανάθεση συμβάσεων υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων, λαμβάνεται υπόψη κατά την εφαρμογή του άρθρου 5 περιπτώσεις β' και γ' η συνολική εκτιμώμενη αξία όλων αυτών των τμημάτων. Όταν η συνολική αξία των τμημάτων ισούται ή υπερβαίνει το κατώτατο όριο που προβλέπεται στο άρθρο 5, το παρόν Βιβλίο εφαρμόζεται στην ανάθεση κάθε τμήματος. Σκοπός του Ενωσιακού Νομοθέτη ήταν να διασφαλίσει ότι θα δίνεται αντίστοιχη δημοσιότητα στις προμήθειες που είναι εύλογο από εμπορική άποψη να ενοποιηθούν σε μια διαδικασία (διαγωνισμό – σύμβαση). Σε κάθε περίπτωση, η παράγραφος 3 του άρθρου 6 του Ν. 4412/2016 ρητά προβλέπει ότι καμία σύμβαση προμήθειας ή υπηρεσίας δεν επιτρέπεται να κατατηθεί, προκειμένου να αποφευχθεί η εφαρμογή των διατάξεων του Νόμου

12. Ως ομοειδή / ομοιογενή προϊόντα (αγγλ. κείμενο similar, γαλλ. homogènes) θεωρούνται αυτά που κατά τις συναλλακτικές αντιλήψεις και ήθη συνιστούν μερικότερες κατηγορίες του αυτού αγαθού και για τα οποία η ίδια κατηγορία προμηθευτών ενδιαφέρεται να διεξαχθεί ενιαία διαδικασία (βλ. Γνμδ. ΝΣΚ 80/2004). Ως κριτήριο για τον ομοειδή / ομοιογενή χαρακτήρα της προμήθειας κατά τη θεωρία και νομολογία λαμβάνεται υπόψη η άμεση τεχνική και οικονομική λειτουργία της σύμβασης, ήτοι η φύση της ανάγκης που εξυπηρετείται μέσω αυτής

13. Υπό αυτήν την έννοια, δεν είναι επιτρεπτή η κατάτμηση μιας προμήθειας ομοιογενών ή ομοειδών κατηγοριών αγαθών σε περισσότερες, όταν από τεχνική και ουσιαστική άποψη όχι μόνο μπορούν, αλλά και επιβάλλεται, για το οικονομοτεχνικώς άρτιο και συμφέρον της προμήθειας, να αποτελέσουν αντικείμενο ενιαίας διαδικασίας (διαγωνισμού - σύμβασης) [βλ. Γνμδ. ΝΣΚ 266/2009]. Εξ αντιδιαστολής προκύπτει ότι, όταν πρόκειται για προμήθεια ανόμοιων αγαθών, είναι νομικά επιτρεπτή η διενέργεια αυτοτελών διαδικασιών ανάθεσης για κάθε επιμέρους προμήθεια

14. α) Σύμφωνα με την αριθμ. 7/14-2-2017 Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του ΟΠΑΝΔΑ, περί έγκρισης του Προϋπολογισμού (Ορθή Επανάληψη), υπάρχουσες εγγεγραμμένες πιστώσεις στον ΚΑΕ 6673.002 “Προμήθεια Ανταλλακτικών Αθλητικών Οργάνων”, ποσού € 8.064,52 χωρίς Φ.Π.Α.(€ 10.000,00 με Φ.Π.Α.). Εάν προσθέσουμε στο ανωτέρω ποσό το ποσό του προϋπολογισμού της Διακήρυξης, € 199.828,50 προκύπτει ότι οι συνολικές πιστώσεις για ομοειδή / ομοιογενή αγαθά ανέρχεται στο ποσό των € 207.893,02 χωρίς Φ.Π.Α. και άρα δεν υπερβαίνει το κατώφλι των € 209.000,00.

β) Σύμφωνα με την αριθμ. 63/22-3-2017 Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του ΟΠΑΝΔΑ (Α' Αναμόρφωση του Προϋπολογισμού) οι εγγεγραμμένες πιστώσεις στον ΚΑΕ 6265.007 είναι μηδενικές. Οπότε, οι συνολικές πιστώσεις για ομοειδή / ομοιογενή ανέρχεται στο ποσό των € 199.828,50 χωρίς Φ.Π.Α. και άρα δεν υπερβαίνει το κατώφλι των € 209.000,00.

γ) Σύμφωνα με την αριθμ. 239/13-7-2017 Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του ΟΠΑΝΔΑ (Β' Αναμόρφωση του Προϋπολογισμού) δεν υπάρχουν εγγεγραμμένες πιστώσεις στον ΚΑΕ 6673.002 “Προμήθεια Ανταλλακτικών Αθλητικών Οργάνων”. Οπότε, και πάλι στο ποσό του προϋπολογισμού της Διακήρυξης, € 199.828,50 χωρίς Φ.Π.Α., δεν προστίθεται

κανένα ποσό που αφορά ομοειδή / ομοιογενή και άρα οι συνολικές πιστώσεις δεν υπερβαίνουν το κατώφλι των € 209.000,00.

δ) Σύμφωνα με την αριθμ. 448/14-9-2017 Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του ΟΠΑΝΔΑ περί έγκρισης του Προϋπολογισμού (Γ' Αναμόρφωση του Προϋπολογισμού) υπάρχουν εγγεγραμμένες πιστώσεις στον ΚΑΕ 6673.002 "Προμήθεια Ανταλλακτικών Αθλητικών Οργάνων", ποσού € 12.900,00 χωρίς Φ.Π.Α.(€ 15.996,00 με Φ.Π.Α.). Εάν προσθέσουμε, στο ανωτέρω ποσό, το ποσό του προϋπολογισμού της Διακήρυξης, € 199.828,50 προκύπτει ότι οι συνολικές πιστώσεις για ομοειδή / ομοιογενή ανέρχεται στο ποσό των € 212.728,50 χωρίς Φ.Π.Α. και άρα υπερβαίνει το κατώφλι των € 209.000,00.

15. Εκ των ανωτέρω προκύπτει ότι δεν συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για τη διατύπωση σύμφωνης γνώμης για την αιτούμενη σύμβαση, καθώς **η εκτιμώμενη αξία / οι εγγεγραμμένες πιστώσεις κατά τον χρόνο αποστολής της προκήρυξης του διαγωνισμού [Δημοσίευση σε ΚΗΜΔΗΣ: ΑΔΑΜ:17PROC001860211 2011-08-25] ανέρχονταν στο ποσό των € 199.828,50 χωρίς Φ.Π.Α., η οποία δεν υπερβαίνει το κατώτατο όριο των € 209.000,00, το οποίο (συγκεκριμένο κατώτατο όριο) εφαρμόζεται στην προκειμένη περίπτωση, καθώς ο ΟΠΑΝΔΑ δεν περιλαμβάνεται στις Κυβερνητικές Αρχές του Παραρτήματος Ι του Προσαρτήματος Α' του Ν. 4412/2016, όπως αυτό ορίζεται στο άρθρο 5 του Ν. 4412/2016, και η πραγματοποίησή της εναπόκειται στην αποκλειστική ευθύνη της Αναθέτουσας Αρχής, καθώς η Αρχή δεν προβαίνει σε έλεγχο της ουσίας του υποβληθέντος αιτήματος.**

Αθήνα, 22 Νοεμβρίου 2017

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΤΑΠΟΔΗΣ