



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΑΠΟΦΑΣΗ

242/ 2015

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

ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την **20η Οκτωβρίου 2015, ημέρα Τρίτη και ώρα 10:00 πμ.**, και επί της οδού Κηφισίας 7 (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. Χριστίνα Μπουσουλέγκα | (Αντιπρόεδρος) |
| 2. Ιωάννα Κουλούρη | (Μέλος) |
| 3. Δημήτριος Σταθακόπουλος | (Μέλος) |
| 4. Δημήτριος Λουρίκας | (Μέλος) |
| 5. Ευάγγελος Καραμανλής | (Μέλος) |

Τα λοιπά αναπληρωματικά μέλη, καίτοι προσκληθέντα, δεν προσήλθαν.

Γραμματέας: Παρασκευή Λεμπούση

Εισηγητής: Χρήστος Κανελλόπουλος, Ε.Ε.Π. – Οικονομολόγος

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης παρέστη ο υπάλληλος του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων, κ. Χρήστος Κανελλόπουλος, ο οποίος αποδεσμεύτηκε πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

Ερώτημα: Το αριθμ. πρωτ. 45823/17-8-2015 έγγραφο του Δήμου Κοζάνης το οποίο παραλήφθηκε από την Αρχή στις 19-8-2015 (αριθμ. πρωτ. 3617), όπως αυτό συμπληρώθηκε με το αριθμ. πρωτ. 52491/28-9-2015 (αριθμ. πρωτ. 4273/30-9-2015 της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.) έγγραφό του.

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 προμήθεια «Εξοπλισμός Βρεφονηπιακού Σταθμού ΖΕΠ Κοζάνης» προϋπολογισθείσας δαπάνης € 26.441,31 με Φ.Π.Α. ή € 21.497,00 χωρίς Φ.Π.Α., 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. 43988/29-6-2015 Απόφασή (ΑΔΑ:Β4ΛΜ7ΛΨ-ΞΚΒ) της, η Περιφέρεια Δυτικής Μακεδονίας ενέταξε την Πράξη «Κατασκευή Πρότυπου Βρεφονηπιακού Σταθμού Ολοκληρωμένης Φροντίδας με Εφαρμογή Τεχνολογιών Ανανεώσιμων Πηγών Ενέργειας στο Ο.Τ. 19 της ΖΕΠ Κοζάνης με κωδικό MIS 376169» στον Άξονα Προτεραιότητας «08 – Αειφόρος Ανάπτυξη και Ποιότητα Ζωής στην Π.Δ.Μ. του Ε.Π. “Μακεδονία – Θράκη”».

1.2 Με την αριθμ. 4514/28-1-2015 Διακήρυξη (ΑΔΑ: 15PROC002974835 2015-08-17) του, ο Δήμος Κοζάνης διενήργησε ανοικτό διαγωνισμό με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) για την προμήθεια «Εξοπλισμός Βρεφονηπιακού Σταθμού ΖΕΠ Κοζάνης» προϋπολογισθείσας δαπάνης € 100.000,00 με Φ.Π.Α. ή € 81.300,81 χωρίς Φ.Π.Α., με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή ανά Ομάδα. Οι Ομάδες της Διακήρυξης ήταν έξι (6): Ομάδα 1 Ηλεκτρικές Συσκευές, Ομάδα 2 Σκεύη, Ομάδα 3 Μηχανογραφικός Εξοπλισμός, Ομάδα 4 Ανοξείδωτες Κατασκευές, Ομάδα 5 Λευκά Είδη – Υφάσματα και Ομάδα 6 Έπιπλα – Παιχνίδια. Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του συστήματος Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., και διενέργειας του διαγωνισμού ορίστηκε η 23η Φεβρουαρίου 2015 και ώρα 15:00 πμ. Ο διαγωνισμός πήρε Αριθμό Συστήματος 6197 στο Εθνικό Σύστημα Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) και αναρτήθηκε την 6η Φεβρουαρίου 2015.

1.3 Περίληψη της Διακήρυξης (ΑΔΑ: 7ΣΑΛΩΛΠ-91Π) δημοσιεύτηκε την 30η Ιανουαρίου 2015 στις εφημερίδες «Πτολεμαίος», «Ηχώ των Δημοπρασιών», και «Δημοπρασιών και Πλειστηριασμών».

1.4 Περίληψη της Διακήρυξης δημοσιεύτηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως την 30η Ιανουαρίου 2015 (ΦΕΚ 34/2015).

1.5 Επιπρόσθετα, όλο το τεύχος της Διακήρυξης αναρτήθηκε στον διαδικτυακό τόπο www.kozanh.gr.

1.6 Με το από 11-3-2015 Πρακτικό (Ψηφιακά Υπογεγραμμένο) της, η Επιτροπή Αξιολόγησης των Δικαιολογητικών Συμμετοχής και των Τεχνικών Προσφορών του διαγωνισμού διαπίστωσε ότι: α) υποβλήθηκαν τέσσερις προσφορές, μία προσφορά της εταιρείας «NETKO Α.Ε.» για την Ομάδα 1 και τρεις προσφορές των εταιρειών

«ΓΑΒΡΙΗΛ ΤΕΚΤΕΡΙΔΗΣ Α.Β.Ε.Ε.», «Κ. ΠΑΠΑΝΑΣΤΑΣΙΟΥ Α.Β.Ε.Ε.», και «ΕΤΗΛΚΑ Α.Β.Ε.Ε.» για την Ομάδα 6, τις οποίες έκανε αποδεκτές και **β)** δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά για τις Ομάδες 2, 3, 4 και 5.

1.7 Με την από 16-3-2015 Προδικαστική Προσφυγή της, η εταιρεία «ΓΑΒΡΙΗΛ ΤΕΚΤΕΡΙΔΗΣ Α.Β.Ε.Ε.» προσέφυγε κατά του από 11-3-2015 Πρακτικού της Επιτροπής του διαγωνισμού και συγκεκριμένα κατά της αποδοχής της προσφοράς της εταιρείας «Κ. ΠΑΠΑΝΑΣΤΑΣΙΟΥ Α.Β.Ε.Ε.» και της εταιρείας «ΕΤΗΛΚΑ Α.Β.Ε.Ε.» για τους λόγους που αναφέρονται σε αυτή (Προσφυγή).

1.8 Με την από 2-4-2015 Γνωμοδότησή της, η Επιτροπή Αξιολόγησης της Προδικαστικής Προσφυγής κάνει αποδεκτή την Προδικαστική Προσφυγή της, η εταιρεία «ΓΑΒΡΙΗΛ ΤΕΚΤΕΡΙΔΗΣ Α.Β.Ε.Ε.», στο σύνολό της και απορρίπτει τις προσφορές των εταιρειών «Κ. ΠΑΠΑΝΑΣΤΑΣΙΟΥ Α.Β.Ε.Ε.» και της εταιρείας «ΕΤΗΛΚΑ Α.Β.Ε.Ε.».

1.9 Με την αριθμ. 83/4-5-2015 Απόφασή της, (ΑΔΑ: ΨΒ1ΩΛΠ-ΞΩ8), η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Κοζάνης ενέκρινε το από 11-3-2015 Πρακτικό της Επιτροπής Αξιολόγησης των Δικαιολογητικών Συμμετοχής και των Τεχνικών Προσφορών και την από 2-4-2015 Γνωμοδότησή της Επιτροπής Αξιολόγησης της προαναφερόμενης Προδικαστικής Προσφυγής.

1.10 Με το αριθμ. 24461/15-5-2015 έγγραφό του, ο Δήμος Κοζάνης κοινοποίησε την αριθμ. 83/2015 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Κοζάνης στις συμμετέχουσες εταιρείες.

1.11 Με την από 25-5-2015 Ένσταση της, η εταιρεία «Κ. ΠΑΠΑΝΑΣΤΑΣΙΟΥ Α.Β.Ε.Ε.» προσέφυγε κατά της αριθμ. 83/2015 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής για τους λόγους που αναφέρονται σε αυτή (Προσφυγή).

1.12 Με την αριθμ. 25225/835/12-6-2015 Απόφασή της, η Αποκεντρωμένη Διοίκηση Ηπείρου – Δυτικής Μακεδονίας έκανε εν μέρει αποδεκτή την Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας «Κ. ΠΑΠΑΝΑΣΤΑΣΙΟΥ Α.Β.Ε.Ε.» για τους λόγους που αναφέρονται σε αυτή (Απόφαση).

1.13 Με το από 23-7-2015 Πρακτικό (Ψηφιακά Υπογεγραμμένο) της, η Επιτροπή Αξιολόγησης των Οικονομικών Προσφορών πρότεινε την κατακύρωση της Ομάδας 1 στην εταιρεία «ΝΕΤΚΟ Α.Ε.» και της Ομάδας 6 στην εταιρεία «ΓΑΒΡΙΗΛ ΤΕΚΤΕΡΙΔΗΣ Α.Β.Ε.Ε.».

1.14 Με την αριθμ. 214/27-7-2015 Απόφασή (ΑΔΑ:Ω575ΩΛΠ-ΡΔΓ) της, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Κοζάνης ενέκρινε το από 23-7-2015 Πρακτικό της Επιτροπής κατακυρώνοντας την Ομάδα 1 στην εταιρεία «ΝΕΤΚΟ Α.Ε.» και την Ομάδα 6 στην εταιρεία «ΓΑΒΡΙΗΛ ΤΕΚΤΕΡΙΔΗΣ Α.Β.Ε.Ε.» και αποφάσισε την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για τις Ομάδες, 2, 3, 4 και 5, για τις οποίες δεν κατατέθηκε καμία προσφορά, με τη χρήση της ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.).

1.15 Με το αριθμ. 43239/31-7-2015 έγγραφό του, ο Δήμος Κοζάνης κοινοποίησε την αριθμ. 214/2015 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Κοζάνης στις εταιρείες «ΝΕΤΚΟ Α.Ε.» και «ΓΑΒΡΙΗΛ ΤΕΚΤΕΡΙΔΗΣ Α.Β.Ε.Ε.»

1.16 Με την αριθμ. 37431/4079/6-8-2015 Απόφασή της, η Αποκεντρωμένη Διοίκηση Ηπείρου – Δυτικής Μακεδονίας έκρινε ως νόμιμη την αριθμ. 214/2015 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Κοζάνης

1.17 Με το από αριθμ. πρωτ. 57085/7-10-2015 έγγραφό του, ο Δήμος Κοζάνης βεβαιώνει ότι, εκτός των δύο προαναφερομένων Προδικαστικών Προσφυγών, δεν έχουν ασκηθεί άλλες Ενστάσεις, Προδικαστικές Προσφυγές ή Ασφαλιστικά Μέτρα κατά του διαγωνισμού, συμπεριλαμβανομένης της Διακήρυξης.

1.18 Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Κοζάνης, με το προαναφερόμενο έγγραφό του, στο οποίο επισυνάπτεται σχέδιο Απόφασής του, ζητά την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. προκειμένου να προσφύγει στην διαδικασία διαπραγμάτευσης για την προμήθεια «Εξοπλισμός Βρεφονηπιακού Σταθμού ΖΕΠ Κοζάνης», συνολικού προϋπολογισμού € 26.441,31 με Φ.Π.Α. ή € 21.497,00 χωρίς Φ.Π.Α., οικονομικού έτους 2015, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης δυνάμει της υποπερίπτωσης α', της περίπτωσης 1 του άρθρου 25 του Π.Δ. 60/2007: 1. Σκεύη προϋπολογισθείσας δαπάνης € 2.824,00 χωρίς Φ.Π.Α., 2. Μηχανογραφικός Εξοπλισμός προϋπολογισθείσας δαπάνης € 5.915,00 χωρίς Φ.Π.Α., 3. Ανοξείδωτες Κατασκευές προϋπολογισθείσας δαπάνης € 8.620,00 χωρίς Φ.Π.Α., και 4. Λευκά Είδη – Υφάσματα προϋπολογισθείσας δαπάνης € 4.138,00 χωρίς Φ.Π.Α., χωρίς τροποποίηση των όρων της αρχικής Σύμβασης.

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 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 εμπίπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των ανωτέρω προεδρικών διαταγμάτων. [...]».

3. Το άρθρο 6, παράγραφος 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 (ΦΠΑ) 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 Α, 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 Β.”

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με τον Κανονισμό (ΕΕ) αριθμ. 1336/2013 της Επιτροπής για την τροποποίηση των οδηγιών 2004/17/ΕΚ, 2004/18/ΕΚ και 2009/81/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, όσον αφορά τα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, τα ως άνω ποσά αναπροσαρμόστηκαν, από 1/1/2014 και για την διετία 2014-2015, στις 134.000 και 207.000 ευρώ αντίστοιχα.

4. Το άρθρο 8 παράγραφος 1, 3, 5 και 7 του Π.Δ. 60/2007 ορίζει ότι: «1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας δημόσιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, εκτός ΦΠΑ, όπως προσδιορίζεται από την αναθέτουσα αρχή. Στον υπολογισμό αυτό, λαμβάνεται υπόψη το εκτιμώμενο συνολικό ποσό, συμπεριλαμβανομένων τόσο του τυχόν προβλεπόμενου δικαιώματος προαίρεσως όσο και των τυχόν παρατάσεων της σύμβασης ... 3. Κανένα σχέδιο έργου και καμία σύμβαση προμήθειας ή υπηρεσιών δεν επιτρέπεται να κατατμηθεί, προκειμένου να αποφευχθεί η εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος διατάγματος. ...5. β) Όταν η προμήθεια ομοειδών προϊόντων μπορεί να οδηγήσει σε ταυτόχρονη σύναψη χωριστών συμβάσεων κατά τμήματα, λαμβάνεται υπόψη η εκτιμώμενη συνολική αξία αυτών των τμημάτων κατά την εφαρμογή του άρθρου 6 σημεία α) και β). Όταν η συνολική αξία των τμημάτων είναι ίση με ή υπερβαίνει την αξία που καθορίζεται στο άρθρο 6, το παρόν εφαρμόζεται στη σύναψη κάθε τμήματος. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να παρεκκλίνουν προκειμένου για τα τμήματα των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός Φ.Π.Α. είναι μικρότερη των ογδόντα χιλιάδων (80.000) ευρώ και υπό τον όρο ότι το συνολικό ποσό των συγκεκριμένων τμημάτων δεν υπερβαίνει το 20% της συνολικής αξίας όλων των τμημάτων. ...7. Όταν πρόκειται για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών ή υπηρεσιών που έχουν περιοδικό χαρακτήρα ή προβλέπεται να ανανεωθούν μέσα σε συγκεκριμένο χρονικό διάστημα, λαμβάνεται ως βάση για τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης α) είτε η συνολική πραγματική αξία των διαδοχικών συμβάσεων του ίδιου τύπου, οι οποίες συνήφθησαν κατά το προηγούμενο δωδεκάμηνο ή οικονομικό έτος, αναπροσαρμοσμένη, εφόσον τούτο είναι δυνατόν, προκειμένου να ληφθούν υπόψη ενδεχόμενες μεταβολές ως προς τις ποσότητες ή την αξία τους κατά τους δώδεκα (12) μήνες που έπονται της αρχικής σύμβασης. β) είτε η εκτιμώμενη συνολική αξία των διαδοχικών συμβάσεων που συνήφθησαν κατά το δωδεκάμηνο που έπεται της πρώτης παράδοσης ή κατά τη διάρκεια του οικονομικού έτους, εφόσον αυτό υπερβαίνει τους δώδεκα (12) μήνες. Η επιλογή της μεθόδου για τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας μιας δημόσιας σύμβασης δεν επιτρέπεται να γίνεται προς το σκοπό αποφυγής της εφαρμογής του παρόντος».

5. Το άρθρο 25 του Π.Δ. 60/2007 ορίζει ότι: «Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν τις δημόσιες συμβάσεις τους προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, στις ακόλουθες περιπτώσεις: 1) Προκειμένου για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών: α) εάν, ύστερα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές δεν κρίνεται κατάλληλη, ή εάν δεν υπάρχει κανείς υποψήφιος, εφόσον δεν έχουν

τροποποιηθεί οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή, ύστερα από αίτημά της, [...]».

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

7. Την αριθμ. Π1/2390 απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας (ΦΕΚ 2677/Β/2013) με την οποία καθορίστηκαν οι Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.).

III. ΝΟΜΙΚΗ ΕΚΤΙΜΗΣΗ

8. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Κοζάνης αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας μέσω της διαδικασίας της διαπραγμάτευσης βάσει της παραγράφου 1, περίπτωση α' του άρθρου 25 του Π.Δ. 60/2007.

Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας συνολικού προϋπολογισμού € 21.497,00 χωρίς Φ.Π.Α., πρέπει να διερευνηθεί εάν 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, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει.

9. 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 25, παράγραφος 3 του Π.Δ. 59/2007 και των άρθρων 24 και 25 του Π.Δ. 60/2007, εφόσον οι συμβάσεις

αυτές εμπíπτουν λόγω της εκτιμώμενης αξίας και του αντικειμένου τους στο πεδίο εφαρμογής των ανωτέρω Προεδρικών Διαταγμάτων.

10. Προκειμένου να διαπιστωθεί η, κατά τα ως άνω, αρμοδιότητα της Αρχής, εξετάζεται κατωτέρω η συνδρομή των προϋποθέσεων του άρθρου 6 του Π.Δ. 60/2007, σε συνδυασμό με τον τρόπο υπολογισμού της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο άρθρο 8 του ίδιου Προεδρικού Διατάγματος. Σύμφωνα με την παράγραφο 5, του άρθρου 8, του Π.Δ. 60/2007, όταν η προμήθεια ομοειδών προϊόντων μπορεί να οδηγήσει σε ταυτόχρονη σύναψη χωριστών συμβάσεων κατά τμήματα, λαμβάνεται υπόψη η εκτιμώμενη συνολική αξία αυτών των τμημάτων κατά την εφαρμογή του άρθρου 6 σημεία α) και β). Όταν η συνολική αξία των τμημάτων είναι ίση με ή υπερβαίνει την αξία που καθορίζεται στο άρθρο 6 (βλ. και άρθρο 2 του αριθμ. 1336/2013 Κανονισμού), εφαρμόζονται οι διατάξεις του Π.Δ. 60/2007. 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 8 του Π.Δ. 60/2007 ρητά προβλέπει ότι καμία σύμβαση προμήθειας ή υπηρεσιών δεν επιτρέπεται να κατατμηθεί, προκειμένου να αποφευχθεί η εφαρμογή των διατάξεων του διατάγματος.

11. Ως ομοειδή προϊόντα 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 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.

12. Υπό αυτήν την έννοια, δεν είναι επιτρεπτή η κατάτμηση μιας προμήθειας ομοίων 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.

13. Από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι, ο Δήμος Κοζάνης προσέφυγε σε ανοικτό διαγωνισμό για την προμήθεια «Εξοπλισμός Βρεφονηπιακού Σταθμού ΖΕΠ Κοζάνης» προϋπολογισθείσας δαπάνης € 81.300,81 χωρίς Φ.Π.Α. Στον εν λόγω διαγωνισμό: **α)** υποβλήθηκαν προσφορές για τις Ηλεκτρικές Συσκευές και τα Έπιπλα - Παιχνίδια, κάποιες από τις οποίες έγιναν αποδεκτές, **β)** δεν υποβλήθηκαν προσφορές για τα Σκεύη, το Μηχανογραφικό Εξοπλισμό, τις Ανοξείδωτες Κατασκευές και τα Λευκά Είδη – Υφάσματα. Με το αριθμ. πρωτ. 45823/17-8-2015 έγγραφο του, ο Δήμος Κοζάνης ζητά την σύμφωνη γνώμη για τα Σκεύη, το Μηχανογραφικό Εξοπλισμό, τις Ανοξείδωτες Κατασκευές και τα Λευκά Είδη – Υφάσματα.

14. Όπως συνάγεται σαφώς από την ανωτέρω περιγραφή των ζητούμενων ειδών δεν πρόκειται για προμήθειες που έχουν περιοδικό χαρακτήρα ή προβλέπεται να ανανεωθούν μέσα σε συγκεκριμένο χρονικό διάστημα. Επιπρόσθετα, το πρώτο υπόεργο της Πράξης «Κατασκευή Πρότυπου

Βρεφονηπιακού Σταθμού της ΖΕΠ Κοζάνης», δεν μπορεί να λογιστεί ως “ομοειδής προμήθεια” κατά την έννοια του άρθρου 8, παράγραφος 5β του Π.Δ. 60/2007, καθώς αφορά την κατασκευή (έργο) του Βρεφονηπιακού Σταθμού τα δε υπό προμήθεια αιτούμενα είδη δεν συνεχονται με την εκτέλεση της κατασκευής του Βρεφονηπιακού Σταθμού, ώστε κατά τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας της δημόσιας σύμβασης έργου να λαμβάνονται υπόψη ως σύνολο, κατά τις διατάξεις της παρ.4 του άρθρου 8 του Π.Δ. 60/2007 . .

Σύμφωνα με το αριθμ. πρωτ. 52491/28-9-2015 έγγραφό του Δήμου Κοζάνης, στον προϋπολογισμό του οικονομικού έτους 2015, υπάρχουν εγγεγραμμένες πιστώσεις για κάθε ένα από τα είδη (συμπεριλαμβανομένων των όμοιων και ομοειδών) για τα οποία ζητάει την σύμφωνη γνώμη ως εξής:

A.A	ΕΙΔΟΣ	ΖΕΠ ΒΡΕΦΟΝΗΠΙΑ- ΚΟΣ ΣΤΑΘΜΟΣ	Γ' ΒΡΕΦΟ- ΝΗΠΙΑΚΟΣ ΣΤΑΘΜΟΣ	CPV	ΠΡΟΜΗΘΕΙΕΣ 2015 (συμπεριλαμβανομένων των όμοιων και ομοει- δών)
		ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙ- ΣΜΟΣ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ	ΠΡΟΫΠΟ- ΛΟΓΙΣΜΟΣ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ		ΕΤΗΣΙΟΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙ- ΣΜΟΣ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ
1	Σκεύη	2.824,00	2.213,00	39221100- 8	5.037,00
2	Μηχανογραφι- κός Εξοπλι- σμός	5.915,00	4.850,00	30000000- 9	240.750,71
3	Ανοξείδωτες Κατασκευές	8.620,00	-	44423000- 1	8.620,00
4	Λευκά Είδη - Υφάσματα	4.138,00	-	395120000 -4	4.138,00

15. Εκ των ανωτέρω προκύπτει ότι:

α) Δεν συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή σύμφωνης γνώμης για τα Σκεύη, τις Ανοξείδωτες Κατασκευές και τα Λευκά Είδη - Υφάσματα διότι οι εγγεγραμμένες πιστώσεις οικονομικού έτους 2015 για κάθε ένα από τα προαναφερόμενα είδη (συμπεριλαμβανομένων των όμοιων και ομοειδών) υπολείπονται σε ποσό του κατωφλίου των € 207.000,00 που ορίζει το Π.Δ. 60/2007, όπως ισχύει, και

β) Όσον αφορά το Μηχανογραφικό Εξοπλισμό, ο Δήμος Κοζάνης επέλεξε να παρεκκλίνει της εφαρμογής του ΠΔ 60/2007, σύμφωνα με την διάταξη του άρθρου 8, παράγραφος 5 του Π.Δ. 60/2007 με την οποία ορίζεται ότι: «5. ...β) Όταν η προμήθεια ομοειδών προϊόντων μπορεί να οδηγήσει σε ταυτόχρονη σύναψη χωριστών συμβάσεων κατά τμήματα, λαμβάνεται υπόψη η εκτιμώμενη συνολική αξία αυτών των τμημάτων κατά την εφαρμογή του άρθρου 6 σημεία α) και β). Όταν η συνολική αξία των τμημάτων είναι ίση με ή υπερβαίνει την αξία που καθορίζεται στο άρθρο 6, το παρόν εφαρμόζεται στη σύναψη κάθε τμήματος. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να παρεκκλίνουν προκειμένου για τα τμήματα των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός Φ.Π.Α. είναι μικρότερη των ογδόντα χιλιάδων (80.000) ευρώ

και υπό τον όρο ότι το συνολικό ποσό των συγκεκριμένων τμημάτων δεν υπερβαίνει το 20% της συνολικής αξίας όλων των τμημάτων.

Από την ως άνω αναφερόμενη διάταξη συνάγεται ότι, όταν μία προμήθεια μπορεί να διαιρεθεί σε περισσότερα τμήματα και το άθροισμα της προϋπολογισθείσας αξίας των επιμέρους τμημάτων αγγίζει ή υπερβαίνει το τεθέν όριο των € 207.000 που είναι το κατώτατο ισχύον όριο εφαρμογής του Π.Δ. 60/2007 σε συνδυασμό προς τον ισχύοντα, κατά το κρίσιμο χρονικό διάστημα διενέργειας του διαγωνισμού, Κανονισμό 1336/2013 της Επιτροπής της 13ης Δεκεμβρίου 2013 (για την τροποποίηση των οδηγιών 2004/17/ΕΚ, 2004/18/ΕΚ και 2009/81/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, όσον αφορά τα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων), οι διατάξεις αυτού εφαρμόζονται σε όλα τα τμήματα, εξαιρουμένων εκείνων, για τα οποία οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να παρεκκλίνουν, και των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός ΦΠΑ είναι μικρότερη των € 80.000,00 και δεν υπερβαίνει το 20% της συνολικής αξίας όλων των τμημάτων. (βλ. ΕΑΑΔΗΣΥ Απόφ. 267/2014).

Εν προκειμένω, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου ο Δήμος παρέκκλινε για το τμήμα του προοριζόμενου εξοπλισμού για τον Βρεφονηπιακό Σταθμό ΖΕΠ Κοζάνης εκτιμώμενης αξίας 5.915,00 € χωρίς Φ.Π.Α. καθώς και για το τμήμα του Γ΄ Βρεφονηπιακού Σταθμού Κοζάνης εκτιμώμενης αξίας 4.850,00 € χωρίς ΦΠΑ. Η εκτιμώμενη αξία των εν λόγω τμημάτων (10.765 €) είναι μικρότερη των 80.000 € και το σύνολο αυτών δεν υπερβαίνει το 20% της συνολικής αξίας όλων των τμημάτων (10.765 < 240.750,71)

Η κατά τα ανωτέρω δυνατότητα παρέκκλισης δεν αποτελεί αντικείμενο της κατ' άρθρο 2 παράγραφος 2 περίπτωση γ' υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011 γνωμοδοτικής αρμοδιότητας της Αρχής, που αφορά στην 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, η δε νομιμότητά της εναπόκειται στην αποκλειστική ευθύνη της αναθέτουσας αρχής (βλ. ΕΑΑΔΗΣΥ Απόφ. 112/2014, 175/2015).

16. Εκ των ανωτέρω προκύπτει ότι δεν συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για τη διατύπωση σύμφωνης γνώμης για τις αιτούμενες συμβάσεις, κατά τις διατάξεις της υποπερίπτωση δδ', περίπτωση γ', παράγραφος 2 του άρθρου 2 του Ν. 4013/2011 όπως ισχύει, και η πραγματοποίησή τους εναπόκειται στην αποκλειστική ευθύνη της Αναθέτουσας Αρχής, καθώς η Αρχή δεν προβαίνει σε έλεγχο της ουσίας του υποβληθέντος αιτήματος.

IV. Συμπέρασμα

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του υποβληθέντος αιτήματος, αποφασίζουμε:

Την αποχή της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. από την εξέταση του αιτήματος του Δήμου Κοζάνης, δεδομένου της διαπίστωσης έλλειψης αρμοδιότητας έκδοσης σχετικής γνώμης, καθώς η Σύμβαση που αφορά την προμήθεια «Μηχανογραφικός Εξοπλισμός συνολικού προϋπολογισμού € 5.915,00 χωρίς Φ.Π.Α., Σκεύη προϋπολογισθείσας δαπάνης € 2.824,00 χωρίς Φ.Π.Α., Ανοξείδωτες Κατασκευές προϋπολογισθείσας

δαπάνης € 8.620,00 χωρίς Φ.Π.Α., και Λευκά Είδη – Υφάσματα προϋπολογισθείσας δαπάνης € 4.138,00 χωρίς Φ.Π.Α., του ΖΕΠ Βρεφονηπιακού Σταθμού Κοζάνης» οικονομικού έτους 2015, δεν εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Π.Δ. 60/2007, λόγω της εκτιμώμενης αξίας.

Αθήνα, 20.10.2015

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Η Αντιπρόεδρος

Χριστίνα Μπουσουλέγκα