



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΓΝΩΜΗ

Δ 97 /2021

(του αρ. 2, παρ. 2, περ. γ', υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011)

Στην Αθήνα σήμερα την 29^η Δεκεμβρίου 2021, ημέρα Τετάρτη και ώρα 9:30 π.μ. στα επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και Κορνά Τράκα 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:

Αντιπρόεδρος (Προεδρεύων): Αδάμ Καραγλάνης

Μέλη:
Δημήτριος Σταθακόπουλος (μέσω τηλεδιάσκεψης)
Μαρία Στυλιανίδη (μέσω τηλεδιάσκεψης)
Ερωφίλη Χριστοβασίλη (μέσω τηλεδιάσκεψης)
Κωνσταντίνος Βαρδακαστάνης (μέσω Τηλεδιάσκεψης)

Γραμματέας: Αικατερίνη Αλιπαρμάκη, Δ.Ε. Διοικητικών Γραμματέων.

Εισηγήτρια: Καλλιόπη Μήτκα, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ, Υπάλληλος Αυτοτελούς Γραφείου Θεσ/νίκης.

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν, η εισηγήτρια Καλλιόπη Μήτκα (μέσω τηλεδιάσκεψης), η Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης, Μαρία Παναγοηλιοπούλου και η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Ελέγχου της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., Μαριλένα Σιδέρη, οι οποίες αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη της Αρχής.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή του Δήμου Καλλιθέας στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση για τη σύναψη σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια σάκων απορριμμάτων, προϋπολογισμού 63.954,00 € μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., σε συνέχεια εν μέρει άγονου διαγωνισμού άνω των ορίων του άρθ. 5 ν. 4412/16 με τίτλο «Προμήθεια ειδών, υλικών καθαριότητας, λοιπών ειδών ευπρεπισμού και σάκων απορριμμάτων για τις ανάγκες του Δήμου Καλλιθέας και των Νομικών Προσώπων του Δήμου: α) Οργανισμός Παιδικής Αγωγής και Άθλησης «Γιάννης

Γάλλος», β) Σχολική Επιτροπή Α/θμιας Εκπαίδευσης Δήμου Καλλιθέας γ) Σχολική Επιτροπή Β/θμιας Εκπαίδευσης Δήμου Καλλιθέας και Δημοτική Κοινοφελής Επιχείρηση Καλλιθέας».

Με το αριθμ. πρωτ. 55079/ 03.12.2021 (αριθμ. πρωτ. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 7277/03.12.2021) αίτημα του Δήμου Καλλιθέας Νομού Αττικής μετά του συνημμένου σε αυτό φακέλου, όπως συμπληρώθηκε με το με αριθμ. πρωτ. εισερχ. ΕΑΑΔΗΣΥ 7786/27.12.2021 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, ο ως άνω φορέας αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής και Αρχή) κατ' άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ' υποπερ. (δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την προσφυγή του σε διαδικασία διαπραγμάτευσης, κατά τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για την σύναψη σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια σάκων απορριμμάτων για τις ανάγκες του Δήμου Καλλιθέας και των Νομικών Προσώπων του Δήμου: α) Οργανισμός Παιδικής Αγωγής και Άθλησης «Γιάννης Γάλλος», β) Σχολική Επιτροπή Α/θμιας Εκπαίδευσης Δήμου Καλλιθέας γ) Σχολική Επιτροπή Β/θμιας Εκπαίδευσης Δήμου Καλλιθέας και Δημοτική Κοινοφελής Επιχείρηση Καλλιθέας, συνολικού προϋπολογισμού 63.954,00 € χωρίς ΦΠΑ, κατόπιν διενεργηθέντος ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων του αρθ. 5 του ν. 4412/2016 που απέβη εν μέρει άγονος.

I. Ιστορικό- πραγματικό πλαίσιο

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

1.1. Με την με αρ. 7/02-03-2021 (ΑΔΑ: ΩΝΕΦΩΕΚ-7Β2) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Καλλιθέας Νομού Αττικής, εγκρίθηκαν οι όροι διακήρυξης για τη διενέργεια του ηλεκτρονικού ανοικτού άνω των ορίων διαγωνισμού για την «Προμήθεια ειδών, υλικών καθαριότητας, λοιπών ειδών ευπρεπισμού και σάκων απορριμμάτων για τις ανάγκες του Δήμου Καλλιθέας και των Νομικών Προσώπων του Δήμου: α) Οργανισμός Παιδικής Αγωγής και Άθλησης «Γιάννης Γάλλος», β) Σχολική Επιτροπή Α/θμιας Εκπαίδευσης Δήμου Καλλιθέας γ) Σχολική Επιτροπή Β/θμιας Εκπαίδευσης Δήμου Καλλιθέας και Δημοτική Κοινοφελής Επιχείρηση Καλλιθέας» συνολικού προϋπολογισμού 228.902,52 € χωρίς ΦΠΑ.

1.2. Ακολούθως, με την με αρ. πρωτ. 73/2-03-2021 διακήρυξη (ΑΔΑΜ 20PROC006301049 2020-02-17) ο Δήμος Καλλιθέας προκήρυξε τη διενέργεια ηλεκτρονικού ανοικτού, άνω των ορίων του άρθρου 5 του ν. 4412/2016, για την «Προμήθεια ειδών, υλικών καθαριότητας, λοιπών ειδών ευπρεπισμού και σάκων απορριμμάτων για τις ανάγκες του Δήμου Καλλιθέας και των Νομικών Προσώπων του Δήμου: α) Οργανισμός Παιδικής Αγωγής και Άθλησης «Γιάννης Γάλλος», β) Σχολική Επιτροπή Α/θμιας Εκπαίδευσης Δήμου Καλλιθέας γ) Σχολική Επιτροπή Β/θμιας Εκπαίδευσης Δήμου Καλλιθέας και Δημοτική Κοινοφελής Επιχείρηση Καλλιθέας» συνολικού προϋπολογισμού 228.902,52 € χωρίς ΦΠΑ.

Οι πίνακες ανά είδος του αντικειμένου με στοιχεία προϋπολογισθείσας δαπάνης και αριθμό αναφέρονται αναλυτικά στο παράρτημα της διακήρυξης του διαγωνισμού.

1.3. 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 ορίσθηκε με ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών την 8.4.2021 και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών η 5.5.2021. Οι κατηγορίες των ειδών προμήθειας χωρίστηκαν σε δύο ομάδες (ΟΜΑΔΑ Α: Γενικά απορρυπαντικά, σαπούνια, υγρά, καθαριστικά, χαρτικά, διάφορα είδη ευπρεπισμού,

υγειονομικό και απολυμαντικό υλικό – COVID 19 κλπ και ΟΜΑΔΑ Β: Σάκοι απορριμμάτων, βιοδιασπώμενες σακούλες) όπως περιγράφονται αναλυτικά σε Παράρτημα σε εκατόν σαράντα τρεις (143) συνολικά γραμμές-τιμήματα στην αναλυτική διακήρυξη, στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) καθώς και στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.

1.4. Στο προοίμιο της ως άνω διακήρυξης (εδάφιο τελευταίο) ορίσθηκαν τα εξής:

« [...] Οι προσφορές, επί ποινή αποκλεισμού, θα περιλαμβάνουν το σύνολο των ειδών τμημάτων ανά ομάδα του ενδεικτικού προϋπολογισμού [...]»

1.5. Περαιτέρω στο άρθρο 2: «Προϋπολογισμός» της διακήρυξης ορίσθηκαν τα εξής:

«Ο συνολικός ενδεικτικός προϋπολογισμός της προμήθειας ανέρχεται στη συνολική δαπάνη του ποσού των 228.902,52 € χωρίς ΦΠΑ, [ήτοι 280.915,92 ευρώ συμπεριλαμβανομένου νομίμου ΦΠΑ] και θα χρηματοδοτηθεί από ιδίους πόρους (υπάρχει και χρηματοδοτούμενο σκέλος προμήθειας με βιοδιασπώμενες σακούλες) και πιο συγκεκριμένα από τον προϋπολογισμό έτους 2021-2022 του Δήμου, του Ν.Π.Δ.Δ. «Οργανισμός Παιδικής Αγωγής και Άθλησης «Γιάννης Γάλλος» (συνεχιζόμενες δαπάνες στο οικ. έτος 2021) του Ν.Π.Δ.Δ. Δημοτική Κοινοφελής Επιχείρηση Δήμου Καλλιθέας (ΔΗ.Κ.Ε.Κ) καθώς και από τα έσοδα για το οικονομικό έτος 2021 του ΝΠΔΔ Α/θμια Σχολική Επιτροπή και του ΝΠΔΔ Β/θμια Σχολική Επιτροπή , βαρύνοντας συγκεκριμένους κωδικούς πιστώσεων που αναφέρονται αναλυτικά στη διακήρυξη».

.....

«Τα ποσά που αναφέρονται ανά είδος στον Ενδεικτικό Προϋπολογισμό δεν δεσμεύουν το Δήμο και τα Ν.Π.Δ.Δ. όσον αφορά στη διάθεσή τους. Η διάθεση και κατανομή των αναφερόμενων ποσών στον Ενδεικτικό Προϋπολογισμό για την προμήθεια των ειδών, είναι ενδεικτική και η εκτέλεση θα γίνεται σταδιακά και με βάση τις πραγματικές ανάγκες του Δήμου και των Ν.Π.Δ.Δ, οι οποίες θα εμφανιστούν κατά το έτος 2021 και 2022 και μόνο μέχρι εξάντλησής τους. Τα είδη περιγράφονται αναλυτικά στο τεύχος του Ενδεικτικού Προϋπολογισμού και των τεχνικών προδιαγραφών».

1.6. Σύμφωνα με το άρθρο 17: «Κρίση αποτελέσματος διαγωνισμού – Ανακοίνωση Κατακύρωσης» της διακήρυξης ορίσθηκαν τα εξής:

« [...] Στις ειδικές περιπτώσεις και περιστάσεις που προβλέπονται από το νόμο, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αναθέτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση (26 παρ. 6 και άρθρο 32 παρ. 1 του Ν.4412/2016).

1.7. Επιπλέον, σύμφωνα με το άρθρο 7.Α της αναλυτικής διακήρυξης (Εγγύηση συμμετοχής), η εγγυητική επιστολή συμμετοχής στο διαγωνισμό ορίστηκε σε ποσοστό δύο επί τοις εκατό (2%) της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, χωρίς τον ΦΠΑ. Συγκεκριμένα ορίστηκε ότι: *«1.1 Κάθε προσφορά συνοδεύεται υποχρεωτικά από εγγύηση συμμετοχής υπέρ του συμμετέχοντος για χρηματικό ποσό το οποίο αντιστοιχεί σε ποσοστό 2% της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης μη συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ, με ανάλογη στρογγυλοποίηση, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 72 του Ν.4412/2016. Σε περίπτωση που ο συμμετέχων οικονομικός φορέας στον διαγωνισμό υποβάλλει προσφορά για ένα ή περισσότερα τμήματα της σύμβασης, το ύψος της εγγύησης συμμετοχής υπολογίζεται επί της εκτιμώμενης αξίας, εκτός ΦΠΑ και τα ποσά των εγγυητικών επιστολών αθροίζονται αντίστοιχα».*

Τέλος στο άρθρο 7.Β «Εγγύηση καλής εκτέλεσης» της διακήρυξης ορίστηκε επίσης ότι η εγγυητική επιστολή καλής εκτέλεσης της σύμβασης θα αντιστοιχεί σε ποσοστό 5% επί της αξίας της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ.»

1.8. 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 02/04/2021 και δημοσιεύθηκε στις 7/4/2021 με κωδικό 2021/S 067-172858. Επίσης, περίληψη της ανωτέρω προκήρυξης, δημοσιεύθηκε στον εθνικό τύπο, στις εφημερίδες «ΣΥΝΕΙΔΗΣΗ» και «ΠΑΛΜΟΣ» την 12/04/2021 και την 16/04/2021. Όπως προκύπτει από σχετική αναφορά στο σημείο I.1 της δημοσίευσης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) περιληπτική διακήρυξη του διαγωνισμού αναρτήθηκε στην ιστοσελίδα του Δήμου Καλλιθέας στις 07/04/2021 με δυνατότητα ηλεκτρονικής διάθεσης των τευχών στους υποψηφίους. Η διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) με κωδικό ΑΔΑΜ 21PROC008423975 και στο ΕΣΗΔΗΣ με κωδικό 102195. Ως ημερομηνία έναρξης παραλαβής των προσφορών ορίστηκε η 8/4/2021 και ως ημερομηνία λήξης η 05/05/2021.

1.9. Στη συνέχεια, στις 05/05/2021, η Επιτροπή διενέργειας διαγωνισμών, η οποία είχε συσταθεί με την με αριθμ. 72/2021 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, προέβη στην αποσφράγιση των προσφορών του εν θέματι διαγωνισμού στις 16.7.2021. Σύμφωνα με το από 17.7.2021 πρακτικό το οποίο διαβιβάστηκε με το υπ' αριθμ. 31176/16.7.2021 έγγραφο της Επιτροπής και εγκρίθηκε με το υπ' αριθμ. 27/2021 πρακτικό της, η Ο.Ε. αποφάσισε ομόφωνα να: α) ανακηρυχθεί ο προσωρινός ανάδοχος για την ΟΜΑΔΑ Α' έναντι του συνολικού ποσού των 103.477,79 ευρώ πλέον νομίμου ΦΠΑ β) εγκρίνει την επαναπροκήρυξη της διαγωνιστικής διαδικασίας για την ΟΜΑΔΑ Β', με τους ίδιους όρους, με προσαρμογή άρθρων της διακήρυξης στις ισχύουσες, βάσει του ν. 4782/2021, τροποποιήσεις του νόμου 4412/2016, για τον λόγο ότι δεν υποβλήθηκαν προσφορές για την εν λόγω ΟΜΑΔΑ.

Τα είδη των δύο ΟΜΑΔΩΝ Α' και Β' της διακήρυξης περιγράφονται στο τεύχος των τεχνικών προδιαγραφών.

Το απόσπασμα των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης που αφορά στην ΟΜΑΔΑ Β' , συνολικής εκτιμώμενης αξίας 71.394 € χωρίς ΦΠΑ, έχει ως εξής:

ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΙΔΩΝ ΟΜΑΔΑΣ Β

ΤΜΗΜΑ 1^ο : Για τις υπηρεσίες του Δήμου Καλλιθέας

A/A	ΕΙΔΟΣ	ΜΟΝΑΔΑ ΜΕΤΡΗΣΗΣ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ	ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΗ ΤΙΜΗ ΜΟΝ. ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ	ΣΥΝΟΛΟ
1	Σάκκοι απορ/των διαστάσεων 90X100 cm	Κιλό	17.600	1,82	32.032,00
2	Σάκκοι απορ/των διαστάσεων 100X130 cm	Κιλό	3.000	1,60	4.800,00
3	Σάκκοι απορ/των διαστάσεων 50X50 cm	Κιλό	2.000	1,55	3.100,00

4	Σάκκοι τύπου λαϊκής διαστάσεων 40X65 cm	Κιλό	360	1,50	540,00
ΜΕΡΙΚΟ					40.472,00
ΣΥΝΟΛΟ					
Φ.Π.Α 24%					9.713,28
ΓΕΝΙΚΟ					50.185,28
ΣΥΝΟΛΟ					

Τμήμα 2° (Βιοδιασπώμενοι σάκοι απορριμμάτων)

Για τις υπηρεσίες του Δήμου Καλλιθέας

A/A	ΕΙΔΟΣ	ΜΟΝΑΔΑ ΜΕΤΡΗΣΗΣ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ	ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΗ ΤΙΜΗ ΜΟΝ. ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ	ΣΥΝΟΛΟ
1	Βιοδιασπώμενες σακούλες μιας χρήσης 10lt	τεμ	60.000	0,1	6.000,00
2	Βιοδιασπώμενες σακούλες μιας χρήσης 50lt	τεμ	2.400	0,6	1.440,00
ΜΕΡΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ					7.440,00
Φ.Π.Α 24%					1.785,60
ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ					9.225,60

ΤΜΗΜΑ 3° : Για τις υπηρεσίες του ΝΠΔΔ ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΠΑΙΔΙΚΗΣ ΑΓΩΓΗΣ & ΑΘΛΗΣΗΣ ΓΙΑΝΝΗΣ ΓΑΛΛΟΣ

A/A	ΕΙΔΟΣ	ΜΟΝΑΔΑ ΜΕΤΡΗΣΗΣ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ	ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΗ ΤΙΜΗ ΜΟΝ. ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ	ΣΥΝΟΛΟ
1	Σάκοι απορ/των διαστάσεων 90X120 cm	Κιλό	100	1.61	161,00
2	Σάκοι απορ/των διαστάσεων 80X110 cm	Κιλό	1.400	1.61	2.254,00

3	Σάκοι απορ/των διαστάσεων 110X130 cm	Κιλό	2.000	1,61	3.220,00
4	Σάκοι απορ/των διαστάσεων 50X75 cm με κορδόνι συσκ. ρολό 10 τεμ.	Τεμάχιο	1.000	0,77	770,00
5	Σάκοι απορ/των μικροί καλαθιών γραφείου (50X50 εκ.)- συσκ. ρολό 20 τεμαχίων	Τεμάχιο	2.000	0,70	1.400,00
6	Σακούλες νάιλον εμπορευμάτων (τύπου σούπερ μάρκετ μεσαίες) ανά κιλό 53cm X 30cm	Κιλό	150	1,69	253,50
ΜΕΡΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ					8.058,50
Φ.Π.Α. 24%					1.934,04
ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ					9.992,54

ΤΜΗΜΑ 4^ο : Για τις υπηρεσίες του ΝΠΔΔ ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΚΟΙΝΩΦΕΛΗΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΔΗΜΟΥ ΚΑΛΛΙΘΕΑΣ

A/A	ΕΙΔΟΣ	ΜΟΝΑΔΑ ΜΕΤΡΗΣΗΣ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ	ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΗ ΤΙΜΗ ΜΟΝ. ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ	ΣΥΝΟΛΟ
1	Σάκοι απορ/των μικροί καλαθιών γραφείου 50X50 σε ρολό των 20	Τεμάχιο	300	0,70€	210,00
2	Σάκοι απορ/των μαύροι με κορδόνι 50X75 σε ρολό των 10	Τεμάχιο	300	0,70€	210,00
ΜΕΡΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ					420,00
Φ.Π.Α 24%					100,80
ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ					520,80

ΤΜΗΜΑ 5^ο : Για τις υπηρεσίες του ΝΠΔΔ ΠΡΩΤΟΒΑΘΜΙΑ ΣΧΟΛΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΔΗΜΟΥ ΚΑΛΛΙΘΕΑΣ

<i>A/A</i>	<i>ΕΙΔΟΣ</i>	<i>ΜΟΝΑΔΑ ΜΕΤΡΗΣΗΣ</i>	<i>ΠΟΣΟΤΗΤΑ</i>	<i>ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΗ ΤΙΜΗ ΜΟΝ. ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ</i>	<i>ΣΥΝΟΛΟ</i>
1	Σάκκοι απορ/των διαστάσεων 110X130 cm	Κιλό	600	1,61	966,00
2	Σάκκοι απορ/των διαστάσεων 90X120 cm	Κιλό	800	1,61	1288,00
3	Σάκοι απορ/των μικροί καλάθιων γραφείου (50X50 εκ.) - συσκ. ρολό 20 τεμαχίων	Τεμάχιο	2250	0,70	1575,00
4	Σακούλα απορριμμάτων μαύρη με κορδόνι, σε ρολό 10 τεμαχίων - διαστ. 70 X 100 cm.	Τεμάχιο	6500	0,95	6175,00
ΜΕΡΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ					<i>10.004,00</i>
Φ.Π.Α 24%					<i>2.400,96</i>
ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ					<i>12.404,96</i>

ΤΜΗΜΑ 6^ο :

Για τις υπηρεσίες του ΝΠΔΔ ΔΕΥΤΕΡΟΒΑΘΜΙΑ ΣΧΟΛΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΔΗΜΟΥ ΚΑΛΛΙΘΕΑΣ

<i>A/A</i>	<i>ΕΙΔΟΣ</i>	<i>ΜΟΝΑΔΑ ΜΕΤΡΗΣΗΣ</i>	<i>ΠΟΣΟΤΗΤΑ</i>	<i>ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΗ ΤΙΜΗ ΜΟΝ. ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ</i>	<i>ΣΥΝΟΛΟ</i>
1	Σάκκοι απορ/των διαστάσεων 110X130 cm	Κιλό	2500	1,61	4.025,00
2	Σάκοι απορ/των μικροί καλάθιων γραφείου (50X50εκ.) - συσκ. ρολό 20 τεμαχίων	Τεμάχιο	385	0,70	269,50
3	Σάκοι απορ/των μίνι κιλού – διαστ. 50 X 50 cm.	Κιλό	470	1,50	705,00
ΜΕΡΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ					<i>4.999,50</i>
Φ.Π.Α 24%					<i>1.199,88</i>

2. Ακολούθως, η Οικονομική Επιτροπή με την υπ' αριθμ. 27/27.07.2021 απόφασή της (ΑΔΑ: Ω2ΧΥΩΕΚ-ΠΟ5) αποφάσισε ομόφωνα να: «Εγκρίνει την επαναπροκήρυξη της διαγωνιστικής διαδικασίας για την [ανωτέρω] προμήθεια για την ΟΜΑΔΑ Β' με τους ίδιους όρους, με προσαρμογή άρθρων της διακήρυξης στις ισχύουσες, βάσει του ν. 4782/2021, τροποποιήσεις του νόμου 4412/2016».

Με την υπ' αριθμ. πρωτ. 487/2021 (ΑΔΑΜ 21PROC009275006 2021-09-28) Διακήρυξη ο Δήμαρχος Καλλιθέας προκήρυξε (επαναληπτικό) ανοικτό διεθνή ηλεκτρονικό διαγωνισμό με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής ανά ομάδα για την ανάδειξη αναδόχων για την εκτέλεση της σύμβασης με τίτλο «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΣΑΚΩΝ ΑΠΟΡΡΗΜΑΤΩΝ» της αρχικής σύμβασης με τίτλο «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΙΔΩΝ, ΥΛΙΚΩΝ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ,, ΛΟΙΠΩΝ ΕΙΔΩΝ ΕΥΠΡΕΠΙΣΜΟΥ ΚΑΙ ΣΑΚΩΝ ΑΠΟΡΡΗΜΑΤΩΝ ΓΙΑ ΤΙΣ ΑΝΑΓΚΕΣ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ΚΑΛΛΙΘΕΑΣ και των Νομικών Προσώπων του Δήμου: α) Οργανισμός Παιδικής Αγωγής και Άθλησης «Γιάννης Γάλλος», β) Σχολική Επιτροπή Α/θμιας Εκπαίδευσης Δήμου Καλλιθέας γ) Σχολική Επιτροπή Β/θμιας Εκπαίδευσης Δήμου Καλλιθέας και Δημοτική Κοινοφελής Επιχείρηση Καλλιθέας» συνολικού προϋπολογισμού 71.394,00€ χωρίς ΦΠΑ (ήτοι για την ΟΜΑΔΑ Β' του αρχικού διαγωνισμού, για την οποία δεν είχαν υποβληθεί προσφορές).

Στο προοίμιο της ως άνω διακήρυξης, εδάφιο τελευταίο αναφέρεται, επίσης, ότι: «Οι προσφορές, επί ποινή αποκλεισμού, θα περιλαμβάνουν το σύνολο των ειδών τμημάτων ανά ομάδα του ενδεικτικού προϋπολογισμού».

3.1. Περίληψη της εν λόγω διακήρυξης, η οποία περιείχε τους ουσιώδεις όρους και στοιχεία της διακήρυξης του διαγωνισμού, απεστάλη ηλεκτρονικά προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) στις 22/9/2021 ενώ δημοσιεύτηκε στις 27/09/2021 με αριθμ. S/187 486014-2021-EL. Επίσης, δημοσιεύθηκε στον ιστότοπο της ΔΙΑΥΓΕΙΑ στις 29/9/2021 και έλαβε αριθμό ΑΔΑ: 6ΒΞ3ΩΕΚ-ΗΔ9. Την ίδια ημέρα η προκήρυξη του διαγωνισμού καταχωρήθηκε στην επίσημη ιστοσελίδα του Δήμου.

3.2. Περίληψη της διακήρυξης δημοσιεύθηκε στις τοπικές εφημερίδες «ΑΜΑΡΥΣΙΑ» στις 30/9/2021 και «Χ-ΤΥΠΟΣ» στις 2.10.2021.

3.3. Επίσης, καταχωρήθηκε στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) στις 29/9/2021 με συστημικό αριθμό 139773 με ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών στις 29/9/2021 και ώρα έναρξης 11.19 και ημερομηνία λήξης υποβολής προσφορών στις 22/10/2021 και ώρα λήξης 15.00.

3.4. Στη συνέχεια η Επιτροπή διενέργειας και αξιολόγησης των Διαγωνισμών, η οποία είχε συσταθεί με την με αριθμ. πρωτ. 72/2021 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, σύμφωνα με το από 48889/2.11.2021 πρακτικό της εισηγήθηκε στην Οικονομική Επιτροπή, για τον λόγο ότι και στον επαναληπτικό διαγωνισμό δεν υποβλήθηκαν προσφορές: «1. Όπως κηρυχθεί άγονη η επαναληπτική διαγωνιστική διαδικασία για την ΟΜΑΔΑ Β' 2. Την προσφυγή στη διαδικασία του άρθ. 32, εφόσον, πληρούνται οι όροι και οι προϋποθέσεις του άρθρου αυτού».

3.5. Ακολούθως η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου με την υπ' αριθμ. 513/10.11.2021 (ΑΔΑ: ΩΙ48ΩΕΚ-ΣΑΟ) απόφασή της ενέκρινε το από 2/11/2021 πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας Επαναληπτικού Διαγωνισμού, ως ανωτέρω αναφέρεται.

3.6. Στο με αριθμ. πρωτ. 55079/3.12.2021 έγγραφο της Αναθέτουσας Αρχής που υπογράφεται από τον Αντιδήμαρχο, συμπεριέχεται βεβαίωση σύμφωνα με την οποία: «Βεβαιώνουμε ότι για τις δύο διαγωνιστικές διαδικασίες (αρχική για το σύνολο των ειδών των δύο ομάδων και επαναληπτική για την άγωνα ομάδα Β με τα τμήματά της) δεν εκκρεμεί καμία προδικαστική προσφυγή, ούτε μας έχει κοινοποιηθεί άσκηση άλλου ενδικοφανούς ή ένδικου βοηθήματος».

4.1. Περαιτέρω στο με αριθμ. πρωτ. 55079/3.12.2021 έγγραφο της Αναθέτουσας Αρχής με το οποίο αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής σύμφωνα με το άρθ. 2 παρ. 2 περ. γ (δδ) ν. 4013/2011 αναφέρεται ότι στη σύμβαση που πρόκειται να καταρτισθεί με προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης: «όλοι οι όροι της διαδικασίας διαπραγμάτευσης θα είναι ίδιοι χωρίς καμία τροποποίηση, με μόνη αφαίρεση του τμήματος 2^ο (Βιοδιασπώμενοι σάκοι απορριμμάτων)

A/A	ΕΙΔΟΣ	ΜΟΝΑΔΑ ΜΕΤΡΗΣΗΣ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ	ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΗ ΤΙΜΗ ΜΟΝ. ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ	ΣΥΝΟΛΟ
1	Βιοδιασπώμενες σακούλες μιας χρήσης 10lt	τεμ	60.000	0,1	6.000,00
2	Βιοδιασπώμενες σακούλες μιας χρήσης 50lt	τεμ	2.400	0,6	1.440,00
ΜΕΡΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ					7.440,00
Φ.Π.Α 24%					1.785,60
ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ					9.225,60

Και τούτο, καθώς «με την εισήγηση της Υπηρεσίας Περιβάλλοντος του Δήμου Καλλιθέας η συγκεκριμένα δαπάνη, χρηματοδοτούμενη από το ΥΜΕΠΕΡΑΑ, έχει συμπεριληφθεί στην ενιαία μελέτη: «ΔΡΑΣΕΙΣ ΓΙΑ ΤΗΝ ΟΛΟΚΛΗΡΩΜΕΝΗ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗ ΑΣΤΙΚΩΝ ΑΠΟΒΛΗΤΩΝ ΔΗΜΟΥ ΚΑΛΛΙΘΕΑΣ 1. ΟΙΚΙΑΚΗ ΚΟΜΠΟΣΤΟΠΟΙΗΣΗ 2. ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ» προϋπολογισμού ποσού 969.785,40€ (ΚΩΔ ΠΡΑΞΗΣ Σ.Α.: 2020ΣΕ27510040) όπως προκύπτει (σελ. 3 πλαίσιο) από την με αριθμ. πρωτ. Α.Π.: οικ. ΕΥΔ/ΕΠ ΥΜΕΠΕΡΑΑ 6037/14.06.2021 απόφαση με θέμα: «1η Τροποποίηση της Πράξης «ΔΡΑΣΕΙΣ ΓΙΑ ΤΗΝ ΟΛΟΚΛΗΡΩΜΕΝΗ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗ ΑΣΤΙΚΩΝ ΑΠΟΒΛΗΤΩΝ ΔΗΜΟΥ ΚΑΛΛΙΘΕΑΣ» με Κωδικό ΟΠΣ 5002746 στο Επιχειρησιακό Πρόγραμμα «Υποδομές Μεταφορών, Περιβάλλον και Αειφόρος Ανάπτυξη 2014-2020» με αποτέλεσμα να τροποποιείται η προϋπολογισθείσα δαπάνη από 88.528,56 ευρώ με ΦΠΑ σε 79.302,96 € με ΦΠΑ, ποσό που προκύπτει από την αφαίρεση της δαπάνης των 9.225,60 €.»

4.2. Στο από 24/12/2021 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου της Αναθέτουσας Αρχής, που έλαβε αριθμό πρωτ. εισερχ. της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ 7786/24.12.2021, αναφέρονται τα ακόλουθα σχετικά με την ως άνω δράση:

«Σας ενημερώνουμε ότι κατατέθηκε προς την Ο.Ε. του Δήμου Καλλιθέας από τη Δ/ση Περιβάλλοντος το με αριθμ. πρωτ. 51953/19-11-2021 εισηγητικό με θέμα: Λήψη απόφασης περί: α) έγκρισης της Τεχνικής Έκθεσης, των Τεχνικών Προδιαγραφών και του Ενδεικτικού Προϋπολογισμού για την προμήθεια με τίτλο: «ΔΡΑΣΕΙΣ ΓΙΑ ΤΗΝ ΟΛΟΚΛΗΡΩΜΕΝΗ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗ ΑΣΤΙΚΩΝ ΑΠΟΒΛΗΤΩΝ ΔΗΜΟΥ ΚΑΛΛΙΘΕΑΣ: 1. ΟΙΚΙΑΚΗ ΚΟΜΠΟΣΤΟΠΟΙΗΣΗ & 2. ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ΔΙΑΛΟΓΗΣ ΣΤΗΝ ΠΗΓΗ (ΔσΠ) ΑΠΟΒΛΗΤΩΝ», προκειμένου να καλύψουμε τις ανάγκες της Δ/σης Περιβάλλοντος, β) κατάρτισης των όρων Διακήρυξης του ανοικτού (άνω των ορίων) ηλεκτρονικού διαγωνισμού συνολικού ενδεικτικού προϋπολογισμού 969.785,40 ευρώ με κριτήριο κατακύρωσης:

- την πλέον συμφέρουσα για τον Δήμο από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει της τιμής, επί του συνόλου ανά προσφερόμενο τμήμα, όσον αφορά τα τμήματα: 1ο , 2ο & 4ο του ενδεικτικού προϋπολογισμού της μελέτης.

- την πλέον συμφέρουσα για τον Δήμο από οικονομική άποψη προσφορά με βάση τη βέλτιστη σχέση ποιότητας – τιμής, για το προσφερόμενο είδος τμήματος, όσον αφορά τα τμήματα: 3ο & 5ο του ενδεικτικού προϋπολογισμού της μελέτης (ο χαμηλότερος λόγος σύγκρισης προσφοράς για το είδος συμμετοχής)».

4.3. Η ως άνω δράση του Δήμου Καλλιθέας, που χρηματοδοτείται, όπως αναφέρθηκε ανωτέρω, από το ΥΜΕΠΕΡΑΑ και το Ταμείο Συνοχής (βλ. αριθμ. πρωτ. ΑΠ οικ. ΕΥΔ/ΕΠ ΥΜΕΠΕΡΑΑ 6037/14.6.2021 του Υπουργείου Ανάπτυξης και Επενδύσεων, που μας προσκόμισε η Αναθέτουσα αρχή, ως συνημμένο σχετικό 11, στο με αριθμ. πρωτ. 55079/3.12.2021 αίτημά της για παροχή Γνώμης) αφορά στην Πράξη «ΔΡΑΣΕΙΣ ΓΙΑ ΤΗΝ ΟΛΟΚΛΗΡΩΜΕΝΗ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗ ΑΣΤΙΚΩΝ ΑΠΟΒΛΗΤΩΝ ΔΗΜΟΥ ΚΑΛΛΙΘΕΑΣ» στον Άξονα Προτεραιότητας «ΔΙΑΤΗΡΗΣΗ ΚΑΙ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑ ΤΟΥ ΠΕΡΙΒΑΛΛΟΝΤΟΣ - ΠΡΟΑΓΩΓΗ ΤΗΣ ΑΠΟΔΟΤΙΚΗΣ ΧΡΗΣΗΣ ΤΩΝ ΠΟΡΩΝ (ΤΑ) του Ε.Π. «Υποδομές Μεταφορών, Περιβάλλον και Αειφόρος Ανάπτυξη». Παραδοτέα της Πράξης είναι 4 υποέργα. Το 2^ο υποέργο αφορά στην προμήθεια εξοπλισμού ΔσΠ και τα παραδοτέα αφορούν: 285 κάδοι συλλογής βιοαποβλήτων χωρητικότητας 240 lt, 130 κάδοι 360 lt, 25 κάδοι 1.100lt, 5.000 οικιακοί συλλέκτες 10 lt και 60.000 βιοδιασπώμενες σακούλες 10 lt, 100 συλλέκτες 50 lt και 2.400 βιοδιασπώμενες σακούλες 50 lt για το πρόγραμμα ΔσΠ βιοαποβλήτων.

II. Νομικό πλαίσιο

5.1. 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 την 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 (Α147) εξαιρουμένων των περιπτώσεων ανωτέρας βίας, εκδίδονται μετά από σύμφωνη γνώμη της Αρχής, εφόσον οι συμβάσεις αυτές emπίπτουν, 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 της τις γενικές αρχές του ενωσιακού και εθνικού δικαίου [...]».

5.2. Η διάταξη του άρθρου 1 παρ. 2 του ν.4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)» ορίζει:

«Ο παρών νόμος θεσπίζει κανόνες: α) για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης δημοσίων συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου

1 (άρθρα 2 έως 221) [...] Οι διατάξεις του παρόντος εφαρμόζονται, με την επιφύλαξη των παραγράφων 3 έως 7, σε όλες τις συμβάσεις των περιπτώσεων α' και β', ανεξαρτήτως είδους και εκτιμώμενης αξίας αυτών, εκτός αν άλλως ορίζεται στις επιμέρους διατάξεις αυτού».

5.3. Το άρθρο 3 παρ. 1 και 2 του ίδιου νόμου ορίζει τα παρακάτω:

«1. Το παρόν Βιβλίο (άρθρα 3 έως 221) θεσπίζει κανόνες για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που πραγματοποιούνται από αναθέτουσες αρχές, ανεξαρτήτως εκτιμώμενης αξίας αυτών, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στο παρόν άρθρο.

2. Διαδικασία σύναψης σύμβασης ή σύμβαση κατά την έννοια του παρόντος Βιβλίου είναι η απόκτηση, μέσω δημόσιας σύμβασης, από μία ή περισσότερες αναθέτουσες αρχές, έργων, αγαθών ή υπηρεσιών από οικονομικούς φορείς που επιλέγονται από τις εν λόγω αναθέτουσες αρχές, ανεξαρτήτως του κατά πόσον τα έργα, τα αγαθά ή οι υπηρεσίες προορίζονται για την εξυπηρέτηση σκοπού δημοσίου συμφέροντος».

5.4. Η διάταξη του άρθρου 5 του ν. 4412/2016 «Κατώτατα όρια (άρθρο 4 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και Κανονισμός (ΕΕ) 2015/2170)» ορίζει:

1. «Ως κατώτατα όρια, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ, ορίζονται τα ακόλουθα:

2. α) 5.350.000 ευρώ για τις δημόσιες συμβάσεις έργων,

3. β) 139.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από κεντρικές κυβερνητικές αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές. Αν οι δημόσιες συμβάσεις προμηθειών ανατίθενται από τις αναθέτουσες αρχές που δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, το εν λόγω κατώτατο όριο ισχύει μόνο για τις συμβάσεις που αφορούν τα οριζόμενα στο Παράρτημα III του Προσαρτήματος Α' προϊόντα,

4. γ) 214.000 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. Το κατώτατο όριο αυτό εφαρμόζεται επίσης στις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών που ανατίθενται από κεντρικές κυβερνητικές αρχές οι οποίες δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, όταν οι συμβάσεις αυτές αφορούν προϊόντα που δεν εμπίπτουν στο Παράρτημα III του Προσαρτήματος Α',

5. δ) 750.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών που αφορούν κοινωνικές και άλλες ειδικές υπηρεσίες που περιλαμβάνονται στο Παράρτημα XIV του Προσαρτήματος Α'».

5.5. Το άρθρο 6 («Μέθοδοι υπολογισμού της εκτιμώμενης αξίας των συμβάσεων (άρθρο 5 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)») παρ. 1, 3 και 4 του ίδιου νόμου ορίζει τα παρακάτω:

“1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς ΦΠΑ, όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος προαιρέσεως ή τυχόν παρατάσεων της σύμβασης, όπως ορίζουν ρητά τα έγγραφα της σύμβασης.[...]

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. Η σύμβαση δεν κατατέμνεται κατά τρόπο ώστε να αποφεύγεται η εφαρμογή οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου, εκτός αν αυτό δικαιολογείται από αντικειμενικούς λόγους.

4. Η εκτιμωμένη αξία ισχύει τη στιγμή της αποστολής της προκήρυξης διαγωνισμού ή , στις περιπτώσεις όπου δεν προβλέπεται προκήρυξη διαγωνισμού, τη στιγμή που η αναθέτουσα αρχή εκκινεί τη διαδικασία σύναψης σύμβασης, για παράδειγμα ερχόμενη σε επαφή με οικονομικούς

φορείς για τους σκοπούς της σύναψης της σύμβασης, όπου ενδείκνυται κατά τα ειδικότερα προβλεπόμενα στο άρθρο 61”.[...]

9. 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»

5.6. Το άρθρο 27 “Ανοικτή διαδικασία (άρθρο 27 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)” 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. [...]. 3. Σε περίπτωση που επείγουσα κατάσταση δεόντως τεκμηριωμένη από την αναθέτουσα αρχή καθιστά αδύνατη την τήρηση της ελάχιστης προθεσμίας που προβλέπεται στο δεύτερο εδάφιο της παραγράφου 1, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να ορίζουν ελάχιστη προθεσμία που δεν είναι μικρότερη των 15 ημερών από την ημερομηνία αποστολής της προκήρυξης της σύμβασης. 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. [...]”.

5.7. Στη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ίδιου νόμου, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, προβλέπεται ότι:

«2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και δημόσιες συμβάσεις 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 ουσιαστικά οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Επιτροπή μετά από αίτημά της

Μη κατάλληλη θεωρείται μία 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.

Μη κατάλληλη θεωρείται μία αίτηση συμμετοχής όταν στο πρόσωπο του οικονομικού φορέα συντρέχει υποχρεωτικός ή δυνητικός λόγος αποκλεισμού, σύμφωνα με το άρθρο 73 ή όταν αυτός δεν πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής που έχει θέσει η αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77[...]

5.8. Στη διάταξη του άρθρου 63 «Προκηρύξεις σύμβασης του» ίδιου νόμου (άρθρο 49 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) ορίζονται τα εξής

“Οι προκηρύξεις σύμβασης χρησιμοποιούνται ως μέσο προκήρυξης του διαγωνισμού για όλες τις διαδικασίες, με την επιφύλαξη του δεύτερου εδαφίου της παρ. 5 του άρθρου 26 και του άρθρου 32. Οι προκηρύξεις σύμβασης περιέχουν τις πληροφορίες που προβλέπονται στο Μέρος Γ' του Παραρτήματος V του Προσαρτήματος Α' και δημοσιεύονται, σύμφωνα με το άρθρο 65. Το παρόν άρθρο δεν εφαρμόζεται στις δημόσιες συμβάσεις κάτω των ορίων.”

5.9. Στο άρθρο 66 παρ. 3, 4 & 5 του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι:

«3. Οι προκηρύξεις και οι γνωστοποιήσεις που αναφέρονται στα άρθρα 62, 63 και 64, καθώς και οι πληροφορίες που περιέχονται σε αυτές δεν δημοσιεύονται σε εθνικό επίπεδο πριν από την ημερομηνία δημοσίευσης, σύμφωνα με το άρθρο 65. Ωστόσο, η δημοσίευση μπορεί να πραγματοποιείται σε κάθε περίπτωση σε εθνικό επίπεδο, όταν οι αναθέτουσες αρχές δεν έχουν ενημερωθεί σχετικά με τη δημοσίευση εντός 48 ωρών από τη βεβαίωση παραλαβής της προκήρυξης/ γνωστοποίησης, σύμφωνα με το άρθρο 65.

4. Οι προκηρύξεις και οι γνωστοποιήσεις που δημοσιεύονται σε εθνικό επίπεδο δεν περιλαμβάνουν πληροφορίες άλλες από εκείνες που περιέχονται στις προκηρύξεις και γνωστοποιήσεις που αποστέλλονται στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ένωσης ή δημοσιεύονται στο «προφίλ αγοραστή» αλλά αναφέρουν την ημερομηνία αποστολής της προκήρυξης/γνωστοποίησης που εστάλη στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ένωσης ή της δημοσίευσης στο «προφίλ αγοραστή»

5.10. Στο άρθρο 67 ν. 4412/2016 που ενσωματώνει τις διατάξεις του άρθρου 53 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, προβλέπεται ότι:

«1. Οι αναθέτουσες αρχές προσφέρουν ελεύθερη, πλήρη, άμεση και δωρεάν ηλεκτρονική πρόσβαση στα έγγραφα της σύμβασης από την ημερομηνία δημοσίευσης της προκήρυξης/ γνωστοποίησης, σύμφωνα με το άρθρο 65 ή την ημερομηνία αποστολής της πρόσκλησης επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος.

Το κείμενο της προκήρυξης γνωστοποίησης ή της πρόσκλησης επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος προσδιορίζει τη διεύθυνση διαδικτύου στην οποία διατίθενται τα έγγραφα της σύμβασης. Όταν είναι αδύνατο να παρασχεθεί ελεύθερη, πλήρης, άμεση και δωρεάν ηλεκτρονική πρόσβαση σε ορισμένα έγγραφα της σύμβασης για έναν από τους λόγους που αναφέρονται στο τρίτο εδάφιο της παραγράφου 1 του άρθρου 22, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αναφέρουν στην προκήρυξη/ γνωστοποίηση ή στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος ότι τα σχετικά έγγραφα της σύμβασης θα διαβιβαστούν με μέσα άλλα πλν των ηλεκτρονικών, σύμφωνα με το πέμπτο εδάφιο παραγράφου 1 του άρθρου 22. Στην περίπτωση αυτή, η προθεσμία υποβολής προσφορών παρατείνεται κατά πέντε ημέρες, εκτός από περιπτώσεις δεόντως αιτιολογημένης επείγουσας ανάγκης, όπως αναφέρεται στην παρ. 3 του άρθρου 27, στην παρ. 7 του άρθρου 28 και στο τέταρτο, πέμπτο και έκτο εδάφιο της παρ. 1 του άρθρου 29.»

Όταν δεν μπορεί να προσφερθεί ελεύθερη, πλήρης, άμεση και δωρεάν ηλεκτρονική πρόσβαση σε ορισμένα έγγραφα της σύμβασης, διότι οι αναθέτουσες αρχές προτίθενται να εφαρμόσουν την παρ. 2 του άρθρου 21, αναφέρουν στην προκήρυξη/ γνωστοποίηση ή στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος τα μέτρα προστασίας του εμπιστευτικού χαρακτήρα των πληροφοριών, τα οποία απαιτούν και τον τρόπο με τον οποίο είναι δυνατή η πρόσβαση στα σχετικά έγγραφα. Στην περίπτωση αυτή, η προθεσμία υποβολής προσφορών παρατείνεται κατά πέντε (5) ημέρες, εκτός από περιπτώσεις δεόντως αιτιολογημένης επείγουσας ανάγκης, όπως αναφέρεται στην παρ. 3 του άρθρου 27, στην παρ. 7 του άρθρου 28 και στο τέταρτο, πέμπτο και έκτο εδάφιο της παρ. 1 του άρθρου 29.

5.11. Το άρθρο 106 του ν. 4412/2016 με τίτλο «Ματαίωση διαδικασίας» στην παρ. 5 προβλέπει ότι: *«Η αναθέτουσα αρχή διατηρεί, επίσης, το δικαίωμα, να αποφασίσει, παράλληλα με τη ματαίωση της διαδικασίας ανάθεσης σύμβασης, και την επανάληψη οποιασδήποτε φάσης της διαδικασίας σύναψης, με αντικατάσταση ή μη των όρων της ή την προσφυγή στη διαδικασία των άρθρων 29, περί ανταγωνιστικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση, ή 32, περί προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, εφόσον, στην τελευταία αυτήν περίπτωση, πληρούνται οι όροι και οι προϋποθέσεις των άρθρων αυτών».*

III. Νομική Εκτίμηση

6. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Καλλιθέας (Αττικής), αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας με την έννοια της διάταξης του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 8 του ν. 4412/2016, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 8 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 63.954,00€ χωρίς Φ.Π.Α, που αποτελεί τμήμα προηγηθέντος ανοικτού διαγωνισμού άνω των ορίων, συνολικού προϋπολογισμού 228.902,52€ χωρίς ΦΠΑ, που προκηρύχθηκε εντός του 2021 και απέβη εν μέρει άγονος, για το οποίο τμήμα διενεργήθηκε εν συνεχεία (εντός του ίδιου έτους 2021) επαναληπτικός αυτοτελής διεθνής διαγωνισμός, διαπιστώνεται ότι η συνολική εκτιμώμενη αξία της σύμβασης υπερβαίνει το κατώτατο όριο του άρθρου 5 του ν. 4412/2016 για τις μη κεντρικές αναθέτουσες αρχές, όπως η αιτούσα, και επομένως 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.

7. Συναφώς επισημαίνεται ότι η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ και ήδη άρθρα 26 και 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007 και ήδη άρθρα 26 και 32 του Ν. 4412/2016). Περαιτέρω επισημαίνεται ότι οι εν λόγω διατάξεις, στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από την βασική ρύθμιση, ήτοι από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αρχής της διαφάνειας, του ελεύθερου ανταγωνισμού, της αποφυγής των διακρίσεων και της ίσης μεταχείρισης στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συστατικής ερμηνείας. Συγκεκριμένα, προκειμένου η οδηγία 2014/24/ΕΚ να μην απωλέσει 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 18ης Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28ης Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13ης Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).

8. Η εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α του ν.4412/2016 της οποίας γίνεται ρητά επίκληση από τον αιτούντα φορέα και στη βάση της οποίας 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,

β) να μην έχει υποβληθεί κατά την ανωτέρω νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, καμία προσφορά ή αίτηση συμμετοχής είτε καμία από τις υποβληθείσες προσφορές ή αιτήσεις συμμετοχής να μην κρίνεται κατάλληλη και

γ) να μην τροποποιούνται ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση. Επιπλέον, προϋποθέτει ότι σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση προς αυτήν, σχετικής εκθέσεως.

Επισημαίνεται ότι σχετικά με την ως άνω α) προϋπόθεση, όπως παγίως έχει κριθεί, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή των προαναφερομένων διατάξεων, συνέχεται άμεσα με τον προηγηθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη τη νομιμότητα της

υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία (ΕΑΑΔΗΣΥ-Αποφ. 121, 153, 346, 409, 498, 499/2013 και 5, 26, 44, 65, 79/2014, ΕΣ-Πράξη 215/2012-Ζ'Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

9. Εν προκειμένω, από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, προκύπτουν τα ακόλουθα:

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

Κατόπιν του αρχικώς διενεργηθέντος ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων που απέβη άγονος ως προς την «ΟΜΑΔΑ Β», ο Δήμος Καλλιθέας διενήργησε επαναληπτικό ανοικτό διεθνή διαγωνισμό, προϋπολογισμού δαπάνης 71.394 € χωρίς ΦΠΑ, για την «*προμήθεια σάκων απορριμμάτων*» χωρίς τροποποίηση των όρων της σύμβασης. Ο εν λόγω διαγωνισμός (υπ' αριθμ. πρωτ. 487/2021 (ΑΔΑΜ 21PROC009275006 2021-09-28) χαρακτηρίστηκε από την αιτούσα, όπως προειπώθηκε, ως επαναληπτικός του αρχικώς διεξαχθέντος εν μέρει άγονου διαγωνισμού, προκειμένου για την ανάθεση του ίδιου αντικείμενου της «ΟΜΑΔΑΣ Β» της ως άνω σύμβασης. Πλην όμως, λόγω του ότι ο υπόψη επαναληπτικός διαγωνισμός, με συστημικό αριθμό στο ΕΣΗΔΗΣ 139773 παρουσιάζει αυτοτέλεια τόσο ως προς τους όρους διεξαγωγής του όσο και ως προς τη διενεργηθείσα διαδικασία δημοσιότητας αυτών, εξετάζεται η νομιμότητα του συγκεκριμένου διαγωνισμού και μόνον, καθώς αυτός είναι που συνέχεται με το εξεταζόμενο αίτημα (βλ. Γνώμη Δ14/2021, πρβλ. Γνώμες Δ33, Δ42, Δ46/2020 της Αρχής).

Όπως προκύπτει από το παρατεθέν ιστορικό, στον εν λόγω διαγωνισμό τηρήθηκαν οι απαιτούμενες διατυπώσεις δημοσιότητας και δεν διαπιστώθηκαν ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες ούτε όροι που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή στο διαγωνισμό κι ως εκ τούτου θα συνέχονταν με το άγονο του διαγωνισμού.

Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή, με το με αρ. πρωτ. 55079/03-12-2021 έγγραφό της βεβαιώνει ότι «*[...] για τις δύο διαγωνιστικές διαδικασίες (αρχική για το σύνολο των ειδών των δύο ομάδων και επαναληπτική για την άγωνα ομάδα Β με τα τμήματά της) δεν εκκρεμεί καμία προδικαστική προσφυγή ούτε μας έχει κοινοποιηθεί άσκηση άλλου ενδικοφανούς ή ένδικου βοηθήματος*». (βλ.ως άνω υπό παρ. 4.6, Ιστορικό).

Ωστόσο, για τη βελτίωση των διαγωνιστικών διαδικασιών της αναθέτουσας αρχής, επισημαίνεται ότι:

Στο Άρθρο 2ο: «Προϋπολογισμός» της Διακήρυξης τόσο του αρχικού όσο και του επαναληπτικού διαγωνισμού αναφέρεται ότι: «*Ο συνολικός ενδεικτικός προϋπολογισμός της προμήθειας ανέρχεται στη συνολική δαπάνη ποσού [των 280.915,92 ευρώ/ 88.528,56 ευρώ (συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ)] και θα χρηματοδοτηθεί από ίδιους πόρους (υπάρχει και χρηματοδοτούμενο σκέλος προμήθειας με βιοδιασπώμενες σακκούλες) και πιο συγκεκριμένα από τον προϋπολογισμό έτους 2021-2022 του Δήμου, του Ν.Π.Δ.Δ. «Οργανισμός Παιδικής Αγωγής και Αθλησης «Γιάννης Γάλλος», (συνεχιζόμενες δαπάνες στο οικ. Έτος 2021), του Ν.Π.Δ.Δ. Δημοτική Κοινωφελής Επιχείρηση Δήμου Καλλιθέας (ΔΗ.Κ.Ε.Κ.) καθώς και από τα έσοδα για το οικονομικό έτος 2021 του ΝΠΔΔ Α/θμια Σχολική Επιτροπή και του ΝΠΔΔ Β/θμια Σχολική Επιτροπή.*

Τα ποσά που αναφέρονται ανά είδος στον Ενδεικτικό Προϋπολογισμό δεν δεσμεύουν το Δήμο και τα Ν.Π.Δ.Δ. όσον αφορά στη διάθεσή τους. Η διάθεση και κατανομή των αναφερόμενων ποσών στον Ενδεικτικό Προϋπολογισμό για την προμήθεια των ειδών, είναι ενδεικτική και η εκτέλεση θα γίνεται σταδιακά και με βάση τις πραγματικές ανάγκες του Δήμου και των Ν.Π.Δ.Δ., οι οποίες θα εμφανιστούν κατά το έτος 2021 και 2022 και μόνο μέχρι εξαντλήσεώς τους. Τα είδη

περιγράφονται αναλυτικά στο τεύχος του Ενδεικτικού Προϋπολογισμού και των τεχνικών προδιαγραφών [...]».

Ως προς την ανωτέρω αναφορά στα έγγραφα της σύμβασης, επισημαίνεται ότι η γνωστή στην αναθέτουσα αρχή, τεχνική δυσχέρεια της σύμβασης, η οποία σχετίζεται με τον δυσχερή εκ των προτέρων προσδιορισμό του ύψους των αναγκών της, μπορεί να αντιμετωπισθεί αποτελεσματικά εάν η αναθέτουσα αρχή προκρίνει την προκήρυξη κατάλληλης συμφωνίας – πλαίσιο, αντί της λύσης της προκήρυξης κλασσικής δημόσιας σύμβασης, ως έπραξε. Και τούτο, δεδομένου ότι στην περίπτωση της συμφωνίας – πλαίσιο, ο σαφής προσδιορισμός των ποσοτήτων των προς προμήθεια αγαθών και των προς παροχή υπηρεσιών δεν αποτελεί ουσιώδες στοιχείο της διακήρυξης. Συνεπώς, ενόψει και του ότι η αναθέτουσα αρχή δεν ήταν σε θέση να προσδιορίσει κατά το στάδιο της προκήρυξης της σύμβασης, επακριβώς τις ποσότητες των προς προμήθεια αγαθών, καταλληλότερη διαδικασία για την ανάθεση της κατά τα ανωτέρω προκηρυχθείσας σύμβασης διαφαίνεται ότι θα ήταν η σύναψη συμφωνίας – πλαίσιο μεταξύ της αναθέτουσας αρχής και ενός ή περισσότερων του ενός οικονομικών φορέων, κατ' άρθ. 39 ν. 4412/2016. Η χρήση της συμφωνίας-πλαίσιο έχει επιτυχή εφαρμογή κυρίως για την προμήθεια ειδών, παροχή υπηρεσιών και εκτέλεση έργων που καλύπτουν πάγιες επαναλαμβανόμενες ανάγκες, η ακριβής ποσότητα των οποίων δεν είναι εκ των προτέρων γνωστή και τα οποία δεν αναμένεται να μεταβληθούν ουσιωδώς κατά τα τεχνικά τους χαρακτηριστικά στα έτη που θα καλύπτει η συμφωνία-πλαίσιο (πρβλ. ενδεικτικά Δ1, Δ18, Δ51, Δ59, Δ64/2021, Δ29, Δ53, Δ70/2020 και Δ99/2019 γνώμες της Αρχής).

β) Ως προς τη μη υποβολή προσφοράς ή την μη ύπαρξη κατάλληλης προσφοράς:

Σύμφωνα με το με αριθμ. πρωτ. 48889/2.11.2021 πρακτικό της επιτροπής διενέργειας και αξιολόγησης του διαγωνισμού, καθώς και με την υπ' αριθμ. 513/2021 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Καλλιθέας, προκύπτει ότι δεν υπεβλήθη καμία προσφορά ως προς την ΟΜΑΔΑ Β' «προμήθεια σάκων απορριμμάτων» προϋπολογισμού 71.394 € χωρίς ΦΠΑ, και συνεπώς ο διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος και εγκρίθηκε να ακολουθηθεί η διαδικασία της διαπραγμάτευσης σύμφωνα με το άρθ. 17 της διακήρυξης και το ν. 4412/2016 για την εν λόγω ΟΜΑΔΑ Β, για την οποία δεν υπήρξε καμία προσφορά.

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

Στο προσκομισθέν στην Αρχή σχέδιο απόφασης αναφέρεται ότι, κατά τη διαδικασία προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης σύμφωνα με τις διατάξεις της περίπτωσης α' της παραγράφου 2 του άρθρου 32 του ν. 4412/2016 «... όλοι οι όροι της διαδικασίας διαπραγμάτευσης θα είναι ίδιοι χωρίς καμία τροποποίηση με μόνη αφαίρεση του τμήματος 2ου (Βιοδιασπώμενοι σάκοι απορριμμάτων)»,

όπως φαίνεται στον παρακάτω πίνακα:

Τμήμα 2^ο (Βιοδιασπώμενοι σάκοι απορριμμάτων)

Για τις υπηρεσίες του Δήμου Καλλιθέας

<i>A/A</i>	<i>ΕΙΔΟΣ</i>	<i>ΜΟΝΑΔΑ</i>	<i>ΠΟΣΟΤΗΤΑ</i>	<i>ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΗ</i>	<i>ΣΥΝΟΛΟ</i>
		<i>ΜΕΤΡΗΣ</i>			

		<i>ΗΣ</i>		<i>ΤΙΜΗ ΜΟΝ. ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ</i>	
1	Βιοδιασπώμενες σακούλες μιας χρήσης 10lt	<i>τεμ</i>	<i>60.000</i>	<i>0,1</i>	<i>6.000,00</i>
2	Βιοδιασπώμενες σακούλες μιας χρήσης 50lt	<i>τεμ</i>	<i>2.400</i>	<i>0,6</i>	<i>1.440,00</i>
ΜΕΡΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ					7.440,00
Φ.Π.Α 24%					1.785,60
ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ					9.225,60

και, ως εκ τούτου, τροποποιείται/μειώνεται ο προϋπολογισμός κατά το ποσό που αντιστοιχεί στην προμήθεια των βιοδιασπώμενων σάκων, το οποίο θα διαμορφωθεί στο ποσό των 63.954 € χωρίς ΦΠΑ, αντί του αρχικού ποσού των 71.394 € χωρίς ΦΠΑ.

Όπως αναφέρεται στις υπ' αριθμ. 1/2013 και 22/2017 Κατευθυντήριες Οδηγίες (Κ.Ο.) της Αρχής που βρίσκονται αναρτημένες στην ιστοσελίδα της, ουσιώδης τροποποίηση είναι εκείνη που ενδέχεται να πλήξει τις αρχές της ίσης μεταχείρισης, του ελεύθερου ανταγωνισμού και της διαφάνειας, όπως λ.χ. στην περίπτωση που αν δημοσιεύονταν οι τροποποιημένοι όροι θα μεταβαλλόταν ο κύκλος των υποψηφίων, θα είχαν ως αποτέλεσμα τη συμμετοχή στη διαδικασία και άλλων διαγωνιζομένων από εκείνους που αρχικά έγιναν δεκτοί ή την επιλογή προσφοράς διαφορετικής από αυτή που τελικώς επελέγη (πρβλ. σχετικά άρθρο 132 παρ. 4 ν. 4412/2016, αναφορικά με τις προϋποθέσεις στοιχειοθέτησης ουσιώδους τροποποίησης).

Υπό το πρίσμα αυτό, μια τροποποίηση μπορεί να θεωρηθεί ουσιώδης, όταν μεταβάλλεται η αρχική οικονομική ισορροπία της διαδικασίας σύναψης της σύμβασης υπέρ του τελικά επιλεγέντος μειοδότη κατά τρόπο μη προβλεπόμενο από την αρχική διαδικασία. Τούτο δε αφορά το σύνολο των τεχνικών, διοικητικών, χρηματοοικονομικών κ.λπ. όρων που περιέχονται στα έγγραφα του διαγωνισμού (π.χ. τεχνικές προδιαγραφές, τρόπος χρηματοδότησης της σύμβασης ή πληρωμής του αναδόχου, προθεσμίες εκτέλεσης, προϋποθέσεις παραλαβής των παραδοτέων ή τεχνικές κατασκευής ενός έργου, υπέρβαση προεκτιμώμενης αξίας σύμβασης). Η απαίτηση να μην τροποποιούνται ουσιωδώς κατά την διαδικασία της διαπραγμάτευσης οι όροι του αρχικού διαγωνισμού, αποσκοπεί στο να αποδεικνύεται ότι η δεύτερη αυτή διαγωνιστική διαδικασία αποτελούσε ουσιαστικά συνέχιση της προηγούμενης ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας και όχι ένα νέο διαγωνισμό. (Δ. Ράικος, Δίκαιο δημοσίων συμβάσεων, 3η έκδ., 2019).

Εν προκειμένω, εκ των ως άνω, προκύπτει ότι στην υπό εξέταση περίπτωση έχει επέλθει ουσιώδης τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης, και ειδικότερα ως προς τον περιορισμό του φυσικού αντικείμενου (αφαίρεση του 2^{ου} τμήματος της ΟΜΑΔΑΣ Β') σε συνδυασμό με τη μείωση της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, και ως εκ τούτου δεν συντρέχει η τελευταία αναγκαία προϋπόθεση εφαρμογής της εξαιρετικής διαδικασίας διαπραγμάτευσης βάσει της διάταξης της περίπτ. α' της παρ. 2 του άρθρου 32 του ν. 4412/2016 (πρβλ. και Γνώμη Δ 62/2021 της Αρχής).

IV. Συμπέρασμα

Εν όψει των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνεύομενες διατάξεις, η Αρχή ομόφωνα αποφασίζει:

Την μη παροχή σύμφωνης γνώμης, κατά το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ' του ν. 4013/2021, επί του εξεταζόμενου αιτήματος του Δήμου Καλλιθέας Νομού Αττικής για την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση προκήρυξης για την ανάθεση δημόσιας σύμβασης προμήθειας σάκων απορριμμάτων για τις ανάγκες του Δήμου Καλλιθέας και των Νομικών Προσώπων του Δήμου: **α)** Οργανισμός Παιδικής Αγωγής και Άθλησης «Γιάννης Γάλλος», **β)** Σχολική Επιτροπή Α/θμιας Εκπαίδευσης Δήμου Καλλιθέας **γ)** Σχολική Επιτροπή Β/θμιας Εκπαίδευσης Δήμου Καλλιθέας και Δημοτική Κοινωνικής Επιχείρηση Καλλιθέας», συνολικού προϋπολογισμού 63.954,00 €, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, κατόπιν διενεργηθέντος ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων του αρθ. 5 του ν. 4412/2016 που απέβη εν μέρει άγονος, κατ' εφαρμογή της περίπτωσης α' της παραγράφου 2 του αρθ. 32 του ν. 4412/2016, λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσόμενων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 29 Δεκεμβρίου 2021

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Προεδρεύων Αντιπρόεδρος

Αδάμ Καραγλάνης