



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ**

**ΝΟΜΟΣ ΑΤΤΙΚΗΣ**

**Δροσιά: 23 / 1 /2020**

**ΔΗΜΟΣ ΔΙΟΝΥΣΟΥ**

**Αρ. Πρωτ.: - 2135 -**

**Αντιδήμαρχος Τεχνικών Υπηρεσιών και  
δημοτικών έργων**

---

**ΕΙΣΗΓΗΣΗ**

**ΠΡΟΣ ΤΗΝ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ**

**ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ΔΙΟΝΥΣΟΥ**

**ΘΕΜΑ:** Ματαίωση διαγωνιστικής διαδικασίας για την ανάδειξη αναδόχου της σύμβασης παροχής υπηρεσιών με τίτλο «Ενεργειακή αναβάθμιση – αυτοματοποίηση συστημάτων ηλεκτροφωτισμού κοινοχρήστων χώρων – εφαρμογές SMART CITIES, με εξοικονόμηση ενέργειας στο Δήμο Διονύσου».

---

**Λαμβάνοντας υπόψη :**

1. Τις διατάξεις του Ν. 4412/16 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)»
2. Τις διατάξεις του Ν. 3852/10 «Νέα αρχιτεκτονική της αυτοδιοίκησης και της αποκεντρωμένης διοίκησης – Πρόγραμμα 'Καλλικράτης'»
3. Την υπ' αριθμ. 3616/2018 Απόφαση Δημάρχου Διονύσου σύμφωνα με την οποία εγκρίθηκε η πολυετής δαπάνη και διατέθηκε η σχετική πίστωση ύψους 2.000,00€ για την εκτέλεση της εν θέματι υπηρεσίας

εγγεγραμμένη καταρχήν στον προϋπολογισμό του Οικονομικού έτους 2018, με Κ.Α. 30.6279.0004

4. Την υπ' αριθμ. 496/2018 Απόφαση Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Διονύσου με την οποία συγκροτήθηκε η επιτροπή του διαγωνισμού και καταρτίστηκαν οι όροι της διακήρυξης.
5. Το από 17/04/2019 1ο Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού
6. Την 222/2019 απόφαση Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Διονύσου
7. Το από 2/7/2019 2ο Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού
8. Την 254/2019 απόφαση Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Διονύσου
9. Το από 19/07/2019 3ο Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού
10. Την 270/2019 απόφαση Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Διονύσου
11. Την 278/2019 απόφαση Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Διονύσου
12. Το από 28/08/2019 4ο Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού
13. Την 293/2019 απόφαση Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Διονύσου

Σύμφωνα με το αρ. 106 του ν. 4412/2016 «1. Η αναθέτουσα αρχή με ειδικά αιτιολογημένη απόφασή της, μετά από γνώμη του αρμόδιου οργάνου, ματαιώνει τη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης: α) εφόσον η διαδικασία απέβη άγονη είτε λόγω μη υποβολής προσφοράς είτε λόγω απόρριψης όλων των προσφορών ή αιτήσεων ή αποκλεισμού όλων των προσφερόντων ή συμμετεχόντων, σύμφωνα με τις διατάξεις του παρόντος βιβλίου και τα έγγραφα της σύμβασης ή β) στην περίπτωση του τελευταίου εδαφίου της [παραγράφου 5 του άρθρου 105](#). 2. Ματαίωση της διαδικασίας ανάθεσης δημόσιας σύμβασης μπορεί να λάβει χώρα με ειδικώς αιτιολογημένη απόφαση της αναθέτουσας αρχής, μετά από γνώμη του αρμόδιου οργάνου, στις ακόλουθες περιπτώσεις: α) λόγω παράτυπης διεξαγωγής της διαδικασίας ανάθεσης, β) αν οι οικονομικές και τεχνικές παράμετροι που σχετίζονται με τη διαδικασία ανάθεσης άλλαξαν ουσιωδώς και η εκτέλεση του συμβατικού αντικείμενου δεν ενδιαφέρει πλέον την αναθέτουσα αρχή ή τον φορέα για τον οποίο προορίζεται το υπό ανάθεση αντικείμενο, γ) αν λόγω ανωτέρας βίας, δεν είναι δυνατή η κανονική εκτέλεση της σύμβασης, δ) αν η επιλεγείσα προσφορά κριθεί ως μη συμφέρουσα από οικονομική άποψη, ε) στην περίπτωση

της [παραγράφου 4 του άρθρου 97](#), στ) για άλλους επιτακτικούς λόγους δημοσίου συμφέροντος όπως ιδίως δημόσιας υγείας ή προστασίας του περιβάλλοντος. 3. Αν διαπιστωθούν σφάλματα ή παραλείψεις σε οποιοδήποτε στάδιο της διαδικασίας ανάθεσης, η αναθέτουσα αρχή μπορεί, μετά από γνώμη του αρμόδιου οργάνου, να ακυρώσει μερικώς τη διαδικασία ή να αναμορφώσει ανάλογα το αποτέλεσμά της ή να αποφασίσει την επανάληψή της από το σημείο που εμφιλοχώρησε το σφάλμα ή η παράλειψη. 4. Όταν συντρέχουν οι λόγοι για τη ματαίωση της διαδικασίας που αναφέρονται στις παραγράφους 1 και 2, η αναθέτουσα αρχή ακυρώνει τη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης για ολόκληρο το αντικείμενο της σύμβασης ή, αν οι λόγοι αυτοί συνδέονται με τμήμα της σύμβασης, για το εν λόγω τμήμα, εφόσον επιτρέπεται η κατάθεση τέτοιων προσφορών. 5. Η αναθέτουσα αρχή διατηρεί, επίσης, το δικαίωμα, μετά από γνώμη του αρμοδίου οργάνου, να αποφασίσει, παράλληλα με τη ματαίωση της διαδικασίας σύναψης, και την επανάληψη οποιασδήποτε φάσης της διαδικασίας σύναψης, με τροποποίηση ή μη των όρων της ή την προσφυγή στη διαδικασία των [άρθρων 29 ή 32](#), εφόσον, στην τελευταία αυτή περίπτωση, πληρούνται οι όροι και οι προϋποθέσεις των άρθρων αυτών. 6. Ειδικά για την περίπτωση δ' της παραγράφου 2 για τη ματαίωση της διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης έργου, απαιτείται γνώμη του Τεχνικού Συμβουλίου του Υπουργείου στο οποίο υπάγεται ή από το οποίο εποπτεύεται η αναθέτουσα αρχή ή του τεχνικού συμβουλίου της οικείας περιφέρειας, όταν στο οικείο Υπουργείο δεν υφίσταται τεχνικό συμβούλιο και όταν αναθέτουσες αρχές είναι οργανισμοί τοπικής αυτοδιοίκησης Α' και Β' βαθμού ή ενώσεις ή νομικά πρόσωπα των οργανισμών αυτών ...».

Επίσης, σύμφωνα με το αρ. 97 παρ. 4 του ν. 4412/2016 «4. Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης προμηθειών και παροχής γενικών υπηρεσιών, οι προσφορές ισχύουν και δεσμεύουν τους οικονομικούς φορείς για διάστημα που ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης και δεν μπορεί να υπερβαίνει τους δώδεκα (12) μήνες από την επόμενη της διενέργειας της διαδικασίας ανάθεσης. Η παράταση της ισχύος της προσφοράς μπορεί να λαμβάνει χώρα κατ' ανώτατο όριο για χρονικό διάστημα ίσο με την προβλεπόμενη από τα έγγραφα της

*σύμβασης αρχική διάρκεια ισχύος της προσφοράς. Μετά τη λήξη και του παραπάνω ανώτατου ορίου χρόνου παράτασης ισχύος της προσφοράς, τα αποτελέσματα της διαδικασίας ανάθεσης ματαιώνονται, εκτός αν η αναθέτουσα αρχή κρίνει, κατά περίπτωση, αιτιολογημένα, ότι η συνέχιση της διαδικασίας εξυπηρετεί το δημόσιο συμφέρον, οπότε οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία μπορούν να επιλέξουν είτε να παρατείνουν την προσφορά τους, εφόσον τους ζητηθεί πριν την πάροδο του ανωτέρω ανώτατου ορίου παράτασης της προσφοράς τους είτε όχι. Στην τελευταία περίπτωση, η διαδικασία συνεχίζεται με όσους παρέτειναν τις προσφορές τους και αποκλείονται οι λοιποί οικονομικοί φορείς. Σε περίπτωση που λήξει ο χρόνος ισχύος των προσφορών και δεν ζητηθεί παράταση της προσφοράς, η αναθέτουσα αρχή δύναται με αιτιολογημένη απόφασή της, εφόσον η εκτέλεση της σύμβασης εξυπηρετεί το δημόσιο συμφέρον, να ζητήσει εκ των υστέρων από τους οικονομικούς φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία είτε να παρατείνουν την προσφορά τους είτε όχι».*

Εκ του συνδυασμού των ως άνω άρθρων και λαμβάνοντας υπόψη τα πραγματικά περιστατικά που έλαβαν χώρα κατά την προκείμενη διαδικασία δημοπράτησης για την ανάδειξη αναδόχου για την εκτέλεση της ως άνω υπηρεσίας, φαίνεται να συντρέχουν σωρευτικά περισσότερες της μιας προϋποθέσεις και συνθήκες ματαίωσης του προκείμενου διαγωνισμού.

**1.** Συγκεκριμένα, σύμφωνα με την περίπτωση α' της παρ. 2 του αρ. 106 του νόμου 4412/2016, είναι δυνατή η ματαίωση της διαδικασίας ανάθεσης δημόσιας σύμβασης – κατόπιν γνώμης του αρμοδίου οργάνου (εν προκειμένω της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμού σύμφωνα με το αρ. 221 ν. 4412/2016) – λόγω παράτυπης διεξαγωγής της διαδικασίας ανάθεσης.

**1.1.** Συγκεκριμένα, η Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμού με το υπ' αρ. 1 Πρακτικό της έκρινε ότι η εγγυητική επιστολή υπ' αρ.

31764060/07.02.2019 της εταιρείας INTERAMERIKAN, την οποία προσκόμισε ως δικαιολογητικό συμμετοχής η μοναδική εναπομείνασα στον προκείμενο διαγωνισμό Ένωση Εταιρειών ΟΤΕ Α.Ε. - ΓΚΛΟΜΠΙΤΕΛ ΕΜΠΟΡΙΑ ΑΝΑΠΤΥΞΗ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑΚΩΝ ΣΥΣΤΗΜΑΤΩΝ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ (εφεξής ΟΤΕ - ΓΚΛΟΜΠΙΤΕΛ), δεν συμμορφώνεται με τα απαιτούμενα της υπ' αρ. 44480/20.12.2018 Διακήρυξης και συγκεκριμένα α) ο εκδότης της εν λόγω εγγυητικής δεν παραιτείται του δικαιώματος διζήσεως και β) ο εκδότης δεν αρκείται στην απλή έγγραφη ειδοποίηση προκειμένου να καταβάλει το ποσό της εγγύησης αλλά ζητά η έγγραφη ειδοποίηση να επιδοθεί στα γραφεία του. Ενόψει δε αυτών η Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού εισηγήθηκε τον αποκλεισμό και της ως άνω Ένωσης Εταιρειών ΟΤΕ - ΓΚΛΟΜΠΙΤΕΛ και την κήρυξη του διαγωνισμού ως αγόνου.

**1.2.** Παρά ταύτα, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου, ως αποφασίζον όργανο, έκρινε ότι είναι δυνατή η λήψη διευκρινήσεων για το συγκεκριμένο ζήτημα από την ως άνω διαγωνιζόμενη εταιρεία, αγνοώντας παντελώς ανατιολόγητα (πολλώ μάλλον με ειδική και σαφή αιτιολογία) την εκ νέου εισήγηση της Επιτροπής Διαγωνισμού περί του ότι δεν δύναται να τεθεί ζήτημα διευκρίνισης του περιεχομένου της εγγυητικής επιστολής, αφού τα εν λόγω στοιχεία τίθενται ρητώς επί ποινή αποκλεισμού στη Διακήρυξη (αρ. 2.4.3.1) ως κατ' ελάχιστον απαιτούμενα και περιλαμβανόμενα στο συγκεκριμένο δικαιολογητικό συμμετοχής που προσκομίζουν οι διαγωνιζόμενοι. Δεν είναι δυνατή η τροποποίηση του περιεχομένου της εγγυητικής επιστολής ή η προσκόμιση νέας, αφού αυτό θα ισοδυναμούσε με άνιση μεταχείριση και αλλοίωση της ήδη κατατεθείσας προσφοράς, αφού σύμφωνα με το αρ. 102 παρ. 2 του ν. 4412/2016 *«Αν διαπιστωθούν σφάλματα ή παραλείψεις σε οποιοδήποτε στάδιο της διαδικασίας ανάθεσης, η αναθέτουσα αρχή μπορεί, μετά από γνώμη του αρμόδιου οργάνου, να ακυρώσει μερικώς τη διαδικασία ή να αναμορφώσει ανάλογα το*

*αποτέλεσμά της ή να αποφασίσει την επανάληψή της από το σημείο που εμφιλοχώρησε το σφάλμα ή η παράλειψη» (βλ. ΑΕΠΠ 73-76/2018, 223/2018 κ.α.).*

- 1.3.** Σημειώνεται δε ότι σύμφωνα με το αρ. 20 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας, όταν το αποφασίζον όργανο διαφοροποιείται από την γνώμη του γνωμοδοτικού οργάνου (απλή και όχι σύμφωνη εν προκειμένω) απαιτείται ειδική αιτιολόγηση για την διαφοροποίηση αυτή, προκειμένου η σχετική εκτελεστή διοικητική πράξη είναι νομότυπη.
- 1.4.** Πλην όμως, η ως άνω διαγωνιζόμενη εταιρεία προσκόμισε εκ νέου την ως άνω προβληματική εγγυητική επιστολή αλλαγμένη, στην οποία εξακολουθούσε να παραμένει η απαίτηση του εκδότη ως προς τον τρόπο καταβολής του ποσού της εγγύησης υπέρ του Δήμου και συγκεκριμένα ο εκδότης εξακολούθησε να μην αρκείται στην απλή έγγραφη ειδοποίηση, αλλά να απαιτεί επίδοση της έγγραφης ειδοποίησης στα γραφεία του, προκειμένου να καταβάλλει το ποσό της εγγύησης.
- 1.5.** Κατόπιν αυτών, η Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού εξέδωσε το υπ' αρ. 2 Πρακτικό με το οποίο **ορθώς εισηγήθηκε εκ νέου τον αποκλεισμό της Ένωσης Εταιρειών ΟΤΕ - ΓΚΛΟΜΠΙΤΕΛ**, δεδομένου ότι δεν πληροί ρητό όρο της Διακήρυξης και την κήρυξη του προκειμένου διαγωνισμού ως αγόνου. Τούτο διότι η παράλειψη της αναφοράς ενστάσεως διζήσεως και οι ελλείψεις στον τρόπο διατύπωσης της ως άνω εγγυητικής επιστολής, ώστε αυτή να μην είναι απλώς απευθυντέα στον εκδότη αλλά επιδοτέα στα γραφεία του, παράγουν αυξημένη νομική υποχρέωση, μη προβλεπόμενη στα τεύχη δημοπράτησης ή στο νόμο και περιορίζουν ουσιωδώς το νομικό εύρος της εγγυήσεως σύμφωνα με το αρ. 855 ΑΚ

**1.6.** Παρά ταύτα, στη συνέχεια απορρίπτοντας η Οικονομική Επιτροπή τα ως άνω 1 & 2 Πρακτικά της Επιτροπής Διαγωνισμού, απολύτως παρατύπως, κατόπιν σχετικού εγγράφου που απέστειλε ο τότε Δήμαρχος στην Επιτροπή Διαγωνισμού (αρ. πρωτ. 25507/05.07.2019) αλλά και της 254/12-7-2019 Απόφασης Οικονομικής Επιτροπής, διέταξε την τελευταία να συνεχίσει την διαδικασία, και έτσι εκείνη προχώρησε σε αξιολόγηση και βαθμολόγηση της τεχνικής προσφοράς της ως άνω Ένωσης Εταιρειών, εξέδωσε δε το υπ' αρ. 3 Πρακτικό της, το οποίο εγκρίθηκε στη συνέχεια με την υπ' αρ. 270/2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής εγκρίνοντας παράλληλα την τεχνική προσφορά της ως άνω Ένωσης Εταιρειών και η διαγωνιστική διαδικασία προχώρησε στο άνοιγμα των οικονομικών προσφορών.

**1.7.** Πλην όμως, οι ως άνω παρατυπίες κατά την διεξαγωγή της διαδικασίας ανάθεσης, τόσο όσον αφορά στην αποδοχή πλημμελούς δικαιολογητικού συμμετοχής (εγγυητικής επιστολής) όσο και στην έκδοση παντελώς αναιτιολόγητων αποφάσεων της Οικονομικής Επιτροπής, οι οποίες δεν αποδέχονταν τα Πρακτικά του γνωμοδοτικού οργάνου, ήτοι της Επιτροπής Διαγωνισμού, συνεπάγονται παρατυπία και παράβαση της αρχής της νομιμότητας.

**1.8.** Εξάλλου, σύμφωνα με την παρ. 3 του αρ. 106 του ν. 4412/2016 «*Αν διαπιστωθούν σφάλματα ή παραλείψεις σε οποιοδήποτε στάδιο της διαδικασίας ανάθεσης, η αναθέτουσα αρχή μπορεί, μετά από γνώμη του αρμόδιου οργάνου, να ακυρώσει μερικώς τη διαδικασία ή να αναμορφώσει ανάλογα το αποτέλεσμα της ή να αποφασίσει την επανάληψή της από το σημείο που εμφιλοχώρησε το σφάλμα ή η παράλειψη*». Δεδομένου ότι τα ως άνω τυπικά ελαττώματα και σφάλματα δεν δύναται να διορθωθούν με άλλον τρόπο, μοναδική επιλογή προς αποκατάσταση της νομιμότητας φαίνεται να αποτελεί η ματαίωση της σχετικής διαδικασίας του διαγωνισμού. ματαίωση της διαδικασίας του προκείμενου διαγωνισμού, προς διασφάλιση της



τήρησης των κοινοτικών και εθνικών αρχών της ίσης μεταχείρισης, της διαφάνειας και του ανοίγματος των δημοσίων συμβάσεων στον ανταγωνισμό

2. Σύμφωνα με την περίπτωση ε΄ της παρ. 2 του αρ. 106 του νόμου 4412/2016, είναι δυνατή η ματαίωση της διαδικασίας ανάθεσης δημόσιας σύμβασης – κατόπιν γνώμης του αρμοδίου οργάνου (εν προκειμένω της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμού σύμφωνα με το αρ. 221 ν. 4412/2016) – στην περίπτωση της παραγράφου 4 του άρθρου 97.

**2.1.** Σύμφωνα με την παρ. 4 του αρ. 97 του ν. 4412/2016 *«Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης προμηθειών και παροχής γενικών υπηρεσιών, οι προσφορές ισχύουν και δεσμεύουν τους οικονομικούς φορείς για διάστημα που ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης και δεν μπορεί να υπερβαίνει τους δώδεκα (12) μήνες από την επόμενη της διενέργειας της διαδικασίας ανάθεσης. Η παράταση της ισχύος της προσφοράς μπορεί να λαμβάνει χώρα κατ' ανώτατο όριο για χρονικό διάστημα ίσο με την προβλεπόμενη από τα έγγραφα της σύμβασης αρχική διάρκεια ισχύος της προσφοράς. Μετά τη λήξη και του παραπάνω ανώτατου ορίου χρόνου παράτασης ισχύος της προσφοράς, τα αποτελέσματα της διαδικασίας ανάθεσης ματαιώνονται, εκτός αν η αναθέτουσα αρχή κρίνει, κατά περίπτωση, αιτιολογημένα, ότι η συνέχιση της διαδικασίας εξυπηρετεί το δημόσιο συμφέρον, οπότε οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία μπορούν να επιλέξουν είτε να παρατείνουν την προσφορά τους, εφόσον τους ζητηθεί πριν την πάροδο του ανωτέρω ανώτατου ορίου παράτασης της προσφοράς τους είτε όχι. Στην τελευταία περίπτωση, η διαδικασία συνεχίζεται με όσους παρέτειναν τις προσφορές τους και αποκλείονται οι λοιποί οικονομικοί φορείς. Σε περίπτωση που λήξει ο χρόνος ισχύος των προσφορών και δεν*



ζητηθεί παράταση της προσφοράς, η αναθέτουσα αρχή δύναται με αιτιολογημένη απόφασή της, εφόσον η εκτέλεση της σύμβασης εξυπηρετεί το δημόσιο συμφέρον, να ζητήσει εκ των υστέρων από τους οικονομικούς φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία είτε να παρατείνουν την προσφορά τους είτε όχι». Τα ως άνω ορίζονται ομοίως στο αρ. 2.4.5 της προκείμενης Διακήρυξης σύμφωνα με το οποίο «Οι υποβαλλόμενες προσφορές ισχύουν και δεσμεύουν τους συμμετέχοντες στον παρόντα Διαγωνισμό για 12 μήνες, από την επομένη της διενέργειας της διαδικασίας ανάθεσης». Σύμφωνα δε με το αρ. 61 του ν. 4412/2016 για συμβάσεις άνω των ορίων, ως χρόνος έναρξης της ανοικτής διαδικασίας, όπως εν προκειμένω, νοείται η ημερομηνία αποστολής της σχετικής προκήρυξης σύμβασης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ένωσης.

**2.2.** Εν προκειμένω, η σχετική προκήρυξη της σύμβασης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ένωσης έλαβε χώρα στις 21.12.2018 με αποτέλεσμα να έχει παρέλθει το ως άνω 12μηνο χρονικό διάστημα που ορίζει ο νόμος για την ολοκλήρωση της σχετικής διαδικασίας, εντός δε του εν λόγω 12μηνου χρονικού διαστήματος δεν έλαβε χώρα ανανέωση της μοναδικής εναπομείνουσας προσφοράς της Ένωσης Εταιρειών ΟΤΕ – ΓΚΛΟΜΠΙΤΕΛ.

**2.3.** Επομένως, η προκείμενη διαγωνιστική διαδικασία δύναται να ματαιωθεί – σε συνδυασμό και με τους λοιπούς λόγους – και για το λόγο αυτό.

**3.** Επιπροσθέτως των ανωτέρω, τίθεται εν προκειμένω και ένας λόγος ματαίωσης της προκείμενης διαδικασίας που πηγάζει απευθείας από το κοινοτικό δίκαιο.

**3.1.** Σύμφωνα με τη νομολογία του ΔΕΕ (βλ. απόφαση της 11.12.2014 στην υπόθεση C-440/13, Croce Amica One Italia Srl, σκέψεις 32επ. καθώς και απόφαση Fracasso και Leitschutz, C-27/98, EU:C:1999:420, σκέψεις 23 και 25), η Αναθέτουσα Αρχή δύναται να αποφασίσει να ανακαλέσει την προκήρυξη διαγωνισμού για τη σύναψη δημόσιας συμβάσεως αφού δεν υφίσταται υποχρέωσή της να ολοκληρώνει τη διαδικασία αναθέσεως της συμβάσεως (βλ. και απόφαση HI, C-92/00, EU:C:2002:379, σκέψη 41). Μια απόφαση περί ματαίωσης δε του διαγωνισμού μπορεί να αιτιολογηθεί από την έλλειψη επαρκούς ανταγωνισμού, λόγω του ότι, κατά το πέρας της διαδικασίας συνάψεως της οικείας συμβάσεως, είχε απομείνει ένας μόνο διαγωνιζόμενος κατάλληλος για την εκτέλεση της εν λόγω συμβάσεως.

**3.2.** Σύμφωνα δε και με την εθνική νομολογία (ΣτΕ 88/2015, ΕΣ Τμ. Μειζ. Επταμελούς Σύνθεσης 1749/2016, 3248/2013, 3092/2012, Τμ. VI 2434/2015, 4306/2014, 2973/2014 κ.α.) η κατακύρωση είδους στον μοναδικό συμμετέχοντα είναι νόμιμη μόνο εφόσον στο φάκελο της οικείας διαγωνιστικής διαδικασίας υφίστανται συγκριτικά στοιχεία τιμών, είτε από προηγούμενους διαγωνισμούς είτε της αγοράς, αφού η σχετική σύγκριση δεν μπορεί να λάβει χώρα με άλλες προσφορές που κατατέθηκαν στο διαγωνισμό. Τα δε συγκριτικά στοιχεία πρέπει να προκύπτουν από παραστατικά, ήτοι τιμολόγια αγοράς συγκεκριμένου ή παρόμοιου είδους από το ελεύθερο εμπόριο, από τα οποία να προκύπτει ότι η υποβληθείσα και μοναδικώς εναπομείνασα προσφορά είναι πράγματι η βέλτιστη προσφορά από οικονομικής απόψεως για την αναθέτουσα αρχή, άλλως η σχετική διαδικασία ματαιώνεται και επαναλαμβάνεται υποχρεωτικά. Αν δε για το προκηρυσσόμενο είδος δεν είναι δυνατό να εξευρεθούν συγκριτικά στοιχεία από προηγούμενους διαγωνισμούς ή λόγω τεχνικών ιδιαιτεροτήτων, τιμολόγια αγοράς που να αφορούν στο συγκεκριμένο είδος, το οικονομικά συμφέρον της προσφοράς δύναται να αποδεικνύεται με κάθε πρόσφορο τρόπο (βλ. ΕΣ Τμ. VI 643/2016, 7526/2015,

2978/2015). Εξάλλου, κρίσιμο στοιχείο αποτελεί εν προκειμένω και το είδος του διαγωνισμού και οι περιστάσεις διενέργειας αυτού, ώστε να διακριβωθεί εάν πιθανολογείται η προσέλευση νέων υποψηφίων σε μια νέα επαναληπτική διαδικασία, ιδίως όταν τα τεύχη της διακήρυξης τέθηκαν σε δημόσια διαβούλευση, καθώς και όταν πρόκειται για ηλεκτρονικό διεθνή διαγωνισμό (ΕΣ Τμ. VI 1076/2017).

**3.3.** Εν προκειμένω, μετά το άνοιγμα της μοναδικής εναπομείνουσας οικονομικής προσφοράς της Ένωσης Εταιρειών ΟΤΕ – ΓΚΛΟΜΠΙΤΕΛ, η Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού με το υπ’ αρ. 4 Πρακτικό της εισηγήθηκε και πάλι την απόρριψη αυτή τη φορά της οικονομικής προσφοράς της ως άνω Ένωσης Εταιρειών λόγω του ότι «... η Ε.Δ. οφείλει να επισημάνει προς την αναθέτουσα αρχή ότι μη υπάρχουσας άλλης οικονομικής προσφοράς στον διαγωνισμό, δεν είναι εφικτή η συγκριτική αξιολόγηση του εγγυημένου οικονομικού οφέλους για το Δήμο Διονύσου, το οποίο όπως προκύπτει από τον ανωτέρω πίνακα ανέρχεται σε ποσό 1.299.314,08 ευρώ ή 15,66% του συνολικού ποσού ενεργειακής εξοικονόμησης. Για το λόγο αυτό η Ε.Δ. διενήργησε σχετική έρευνα στο διαδίκτυο όπου και διαπίστωσε ότι η ένωση εταιρειών ΟΤΕ – ΓΚΛΟΜΠΙΤΕΛ ΣΕ ΠΡΟΣΦΑΤΟ ΠΑΡΟΜΟΙΟ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟ ΤΟΥ Δήμου Ζακύνθου προσέφερε ποσοστό εγγυημένοι οικονομικού οφέλους για το Δήμο άνω του 20% (συγκεκριμένα 20,41%) (αρ. αποφ. Δήμου Ζακύνθου 286/2018 ΑΔΑ: ΨΦΦΩΩΡ1-ΖΞ8) δηλαδή προσέφερε στο Δήμο Ζακύνθου εγγυημένο οικονομικό όφελος υψηλότερο κατά 30% από ότι στο Δήμο Διονύσου. Συνεπώς το ποσοστό του εγγυημένου οικονομικού οφέλους για το Δήμο Διονύσου (15,66%) αξιολογείται ως χαμηλό. Κατόπιν των ανωτέρω η Ε.Δ. εισηγείται προς την Ο.Ε. την μη αποδοχή της προσφοράς της Ένωσης Εταιρειών ΟΤΕ ΑΕ – GLOBITEL ΑΕ, διότι κρίνει ότι το προκύπτον οικονομικό όφελος του Δήμου Διονύσου από την εν λόγω σύμβαση θα είναι χαμηλό».

- 3.4.** Εκ των ως άνω προκύπτει ότι ουδεμία υποχρέωση της Αναθέτουσας Αρχής υφίσταται προκειμένου να υπογραφεί η συγκεκριμένη σύμβαση, πολλώ μάλλον δεδομένου ότι δεν αναπτύχθηκε επαρκής ανταγωνισμός και δεν κατέστη δυνατή η συγκριτική αξιολόγηση προσφορών, ενώ από τα οικονομικά στοιχεία από αντίστοιχες διαγωνιστικές διαδικασίες φαίνεται ότι και η οικονομική προσφορά της ως άνω Ένωσης Εταιρειών θα μπορούσε να εγγυάται μεγαλύτερο οικονομικό όφελος για το Δήμο Διονύσου. Εξάλλου, στο σχετικό αντικείμενο δραστηριοποιείται μεγάλος αριθμός οικονομικών φορέων και επομένως μπορεί να επιτευχθεί ανταγωνισμός και πλεονέκτημα από την συγκριτική αξιολόγηση των προσφορών.
- 3.5.** Επομένως και ο ως άνω λόγος δύναται να οδηγήσει σε ματαίωση την σχετική διαγωνιστική διαδικασία.

#### **Κατόπιν των ανωτέρω εισηγούμεαι:**

- Την ματαίωση του προκείμενου διαγωνισμού «Ενεργειακή αναβάθμιση – αυτοματοποίηση συστημάτων ηλεκτροφωτισμού κοινοχρήστων χώρων – εφαρμογές SMART CITIES, με εξοικονόμηση ενέργειας στο Δήμο Διονύσου» για τους ως άνω σωρευτικώς αναφερόμενους λόγους.
- Για την επαναδημοπράτηση του διαγωνισμού να αξιολογηθούν όλα τα έγγραφα που χρησιμοποιήθηκαν για τον παρόντα διαγωνισμό (μελέτες, προκήρυξη κ.λ.π.) ώστε να προσδιορισθούν τυχόν απαραίτητες βελτιώσεις για να αυξηθεί ο επιτευχθείς ανταγωνισμός και κυρίως το οικονομικό όφελος του Δήμου.
- Η επαναδημοπράτηση του διαγωνισμού να γίνει μετά την απαραίτητη τροποποίηση και επικαιροποίηση των τεχνικών και οικονομικών στοιχείων των τευχών.

Ο Αντιδήμαρχος Τεχνικών Υπηρεσιών και Δημοτικών Έργων

Στέφανος Κριεμάδης

Ε.Δ.

1. Γενικό Αρχείο Δήμου
2. Αρχείο Τ.Υ.
3. Φακ. Εισηγήσεων
4. Σχετ. Φακ.