**ΘΕΜΑ: Τρόπος Δημοπράτησης μετά από άγονο Διαγωνισμό**

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| |  |  | | --- | --- | | Ημερομηνία υποβολής **: *08/06/2023***   |  | | --- | | **Ερώτηση :** | |   Καλησπέρα, Έχουμε βγάλει σε διαγωνισμό 2 φορές ένα έργο και ήταν άγονος. Με ποια διαδικασία μπορούμε να το αναθέσουμε;  **Απάντηση:** |

## Προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση

**Περιπτώσεις**

Στο άρθρο 32 αναλύονται διεξοδικά οι διατάξεις που διέπουν την διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση. Αυτή  μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων σε οποιαδήποτε από τις εξής περιπτώσεις:

**α) εάν, ύστερα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, είτε δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή αίτηση συμμετοχής είτε καμία από τις υποβληθείσες προσφορές ή αιτήσεις συμμετοχής δεν είναι κατάλληλη,** εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης (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 ή όταν αυτός δεν πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής που έχει θέσει η αναθέτουσα αρχή)

β)……………………..

**Εφαρμογή ανεξαρτήτως εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης**

Υπενθυμίζεται ότι η προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης του άρθρου 32 και του άρθρου 269 του ν. 4412/2016 αποτελεί διαδικασία ανάθεσης που προβλέπεται στο άρθρο 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και στο άρθρο 50 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ αντίστοιχα, κατά δε τη μεταφορά στην εθνική νομοθεσία με το ν. 4412/2016 **εφαρμόζεται ανεξαρτήτως εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης**. Όπως έχει ήδη αναφερθεί σε σειρά Γνωμών της Αρχής (ενδεικτικά γνώμες του 2020 υπ’ αριθμ. Α10, Α14, Α16, Α20, Α21, Α31, Α32) και στην Κατευθυντήρια Οδηγία (Κ.Ο.) 24/2020 (ΑΔΑ: ΨΟΗ0ΟΞΤΒ-ΦΔ7), τα εν λόγω άρθρα εφαρμόζονται κατά περίπτωση, χωρίς να απαιτείται ειδική νομοθετική ρύθμιση, εφόσον συντρέχουν σωρευτικά οι τιθέμενες σε αυτό προϋποθέσεις.

Συνεπώς, δεν απαιτείται ειδική εθνική διάταξη για την προσφυγή από μέρους της αναθέτουσας αρχής στις περιοριστικά αναφερόμενες περιπτώσεις των άρθρων 32 και 269 του ν. 4412/2016, όπως μάλιστα έχει ήδη τονίσει η Αρχή σε προηγούμενες Γνώμες της, το γεγονός ότι εθνική νομοθετική ρύθμιση αναφέρεται στην ανάθεση σύμβασης με βάση τις εν λόγω διατάξεις, δεν καθιστά περισσότερο ελαστικές τις προϋποθέσεις εφαρμογής του ανωτέρω άρθρου, τουλάχιστον ως προς τις συμβάσεις άνω των ορίων, το δε βάρος απόδειξης ότι συντρέχουν πράγματι οι εξαιρετικές περιστάσεις που δικαιολογούν την παρέκκλιση, εξακολουθεί να φέρει η αναθέτουσα αρχή που τις επικαλείται. ***(Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 3581/01.07.2022)***

Τονίζεται ότι η σωρευτική συνδρομή των προϋποθέσεων εφαρμογής εκάστης επικαλούμενης νομικής βάσης εκ των περιοριστικά αναφερόμενων στο άρθρο 32 ν. 4412/2016 για την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης πρέπει να εξετάζεται αυτοτελώς και κατά περίπτωση (ad hoc). ***(Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 3581/01.07.2022)***

**Αρμόδια όργανα**

**α. Αποφασίζοντα όργανα**

i) από 19.01.2023

Η **Οικονομική Επιτροπή** είναι συλλογικό όργανο, αρμόδιο για τον έλεγχο και την παρακολούθηση της οικονομικής και διοικητικής λειτουργίας του δήμου. Ειδικότερα, έχει τις ακόλουθες αποφασιστικές, ελεγκτικές και γνωμοδοτικές αρμοδιότητες: [...] ζ) Ασκεί καθήκοντα αναθέτουσας αρχής κατά το στάδιο που προηγείται της σύναψης των συμβάσεων έργων, μελετών, υπηρεσιών και προμηθειών, ανεξαρτήτως προϋπολογισμού, πλην των περιπτώσεων της απευθείας ανάθεσης, που υπάγονται στην αρμοδιότητα του Δημάρχου, και αποφασίζει για την έγκριση και παραλαβή των πάσης φύσεως μελετών του δήμου, σύμφωνα με το άρθρο 189 του ν. 4412/2016. (άρθρο 72 παρ. 1ζ Ν. 3852/2010, όπως αντικαταστάθηκε από το άρθρο 31 του ν.5013/23).

**β. Γνωμοδοτικά όργανα**

Στις περιπτώσεις του άρθρου 32, περί προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, η διαδικασία ανάθεσης της σύμβασης διεξάγεται σύμφωνα με όσα ορίζονται στους όρους της πρόσκλησης, όπου υπάρχει, και **η αξιολόγηση των προσφορών μπορεί να γίνεται σε ενιαίο στάδιο με την ανάθεση της σύμβασης**.

**Η διαδικασία της διαπραγμάτευσης γίνεται από γνωμοδοτικό όργανο, το οποίο συγκροτείται από την αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με όσα ορίζονται στο άρθρο 221, περί οργάνων διενέργειας ανάθεσης και εκτέλεσης δημόσιων συμβάσεων, και εισηγείται προς το αποφαινόμενο όργανο για κάθε θέμα που ανακύπτει κατά την ανάθεση της σύμβασης**.

Ειδικά στην περίπτωση που συντρέχουν οι περιστάσεις της περ. β’ της παρ. 1 [κατεπείγον] ως γνωμοδοτικό όργανο μπορεί να ορίζεται και η αρμόδια υπηρεσία της αναθέτουσας αρχής. (άρθρο 32Α παρ.2 του Ν.4412/2016, όπως προστέθηκε με την παρ.1 του άρθρου 43 του Ν.4605/2019 και αντικαταστάθηκε από το άρθρο 2 του Ν.4782/2021)

Η εν λόγω διάταξη αναδιατυπώθηκε παραπέμποντας στα γνωμοδοτικά όργανα του άρθρου 221 αντί σε τριμελές όργανο, ώστε να μην ερμηνεύεται ως υποχρέωση συγκρότησης διαφορετικού γνωμοδοτικού οργάνου από αυτό που ενδεχομένως έχει ήδη συγκροτηθεί σε ετήσια βάση επιτείνοντας τις δυσκολίες που αντιμετωπίζουν οι αναθέτουσες αρχές στην ανεύρευση μελών για τη συγκρότηση συλλογικών οργάνων.(βλ. σχετικό σκεπτικό στην ***ΕΑΑΔΗΣΥ Γνώμη Α45/2020 σελ. 15)***