

ΘΕΜΑ: Διαγωνισμός ΕΚΑΒ

1. Εφόσον ο εν λόγω διαγωνισμός κυρήχθηκε άγονος, οι δυνατότητες που προσφέρονται στην αναθέτουσα αρχή για να προχωρήσει σε απ' ευθείας ανάθεση είναι:

α) συνάρτηση των λόγων που οδήγησαν σε αυτό το αποτέλεσμα, στο μέτρο που ορισμένοι από αυτούς καταγράφονται από τις διατάξεις της οδ. 92/50 ως βάσιμοι λόγοι έναρξης διαδικασίας ανάθεσης με διαπραγμάτευση ή β) συνάρτηση μίας “επιτακτικά επείγουσας ανάγκης” που έχει προκύψει και πρέπει να καλυφθεί μέσω περιορισμένης ή προσωρινής ρύθμισης.

2. Στην πρώτη περίπτωση, εάν οι λόγοι για τους οποίους δεν τελεσφόρησε ο διαγωνισμός έχουν να κάνουν με προσφορές αντικανονικές ή απαράδεκτες (ως αντικανονική χαρακτηρίζεται η προσφορά που δεν πληροί τις διαδικαστικές προϋποθέσεις υποβολής, όπως π.χ. ανοικτός φάκελλος, εκπρόθεσμη κατάθεση κ.λπ., ενώ ως απαράδεκτη χαρακτηρίζεται η προσφορά που δεν πληροί τις προδιαγραφές του διαγωνισμού, δηλ. τους ουσιαστικούς όρους), η αναθέτουσα αρχή μπορεί, σύμφωνα με το άρθρ. 11 παρ. 1α της οδ. 92/50, να προσφύγει σε απ' ευθείας ανάθεση με διαπραγμάτευση, αφού προηγηθεί σχετική δημοσίευση της προκήρυξης (ή και χωρίς δημοσίευση εφόσον κληθούν να συμμετάσχουν όλοι οι υποψήφιοι του ατελέσφορου διαγωνισμού).

Βασική πάντως προϋπόθεση για τη σύννομη συνέχιση της διαδικασίας είναι η μη τροποποίηση των ουσιαστικών όρων του αρχικού διαγωνισμού.

Εάν πάλι οι λόγοι που δικαιολογούν την απόφαση περί άγονου διαγωνισμού είναι ο χαρακτηρισμός ως “ακατάλληλων” των προσφορών (ακατάλληλη θεωρείται μία προσφορά που δεν ανταποκρίνεται στο αντικείμενο του διαγωνισμού, π.χ. στην περίπτωση του Ρίο ενώ ζητούσαν γέφυρα, υπεβλήθησαν και προσφορές για σήραγγα), η αναθέτουσα αρχή μπορεί, σύμφωνα με το άρθρ. 11 παρ. 3α της οδ. 92/50, να προχωρήσει σε ανάθεση με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση της προκήρυξης, υπό την προϋπόθεση πάντα ότι δεν θα υπάρξει τροποποίηση των ουσιαστικών όρων του αρχικού διαγωνισμού.

3. Στη δεύτερη περίπτωση (δηλ. στην περίπτωση που επιδιώκεται περιορισμένη ή προσωρινή αντιμετώπιση του θέματος), η αναθέτουσα αρχή μπορεί, σύμφωνα με το άρθρ. 11 παρ. 3δ της οδ. 92/50, να προχωρήσει χωρίς προηγούμενη δημοσίευση σε διαδικασία ανάθεσης με διαπραγμάτευση “όταν επιτακτικά επείγουσα ανάγκη, που προκύπτει από γεγονότα απρόβλεπτα για τις ενδιαφερόμενες αναθέτουσες αρχές, δεν συμβιβάζεται με τις προθεσμίες που προβλέπονται για τις ανοικτές, κλειστές ή με διαπραγμάτευση διαδικασίες”.

Προκειμένου πάντως να γίνει χρήση αυτής της διάταξης, πρέπει οι περιστάσεις που η αναθέτουσα αρχή επικαλείται για την αιτιολόγηση της “επιτακτικής επείγουσας ανάγκης”, να μη μπορούν να αποδοθούν σε δική της ευθύνη.

4. Εάν η προσωρινή ανάθεση γίνει σε έναν από τους πιθανούς μελλοντικούς υποψηφίους του τελικού διαγωνισμού, ενδέχεται να προκύψει θέμα “ανταγωνιστικού πλεονεκτήματος” έναντι των άλλων υποψηφίων. Εάν, παρά ταύτα, η αναζήτηση “τρίτου” δεν είναι εφικτή, θα πρέπει, για να μειωθεί ο κίνδυνος μελλοντικών αμφισβητήσεων, να αρχίσουν οι διαπραγματεύσεις με το σύνολο των συμμετεχόντων στον αρχικό διαγωνισμό, προκειμένου να αναδειχθεί ο επικρατέστερος.

Σε περίπτωση, εξάλλου, παράλληλης διαπραγμάτευσης, ο πλέον ενδεδειγμένος τρόπος είναι η καταγραφή πρακτικών των συναντήσεων με κάθε υποψήφιο, και η αποστολή τους στον ενδιαφερόμενο προκειμένου, εάν χρειασθεί, να υπάρξει τρόπος απόδειξης περί του ότι τηρήθηκαν οι κανόνες του ανταγωνισμού και περί του ότι οι διαπραγματεύσεις διεξήχθησαν με αμεροληψία.

Αθήνα, 17 Δεκεμβρίου 1999