



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΑΠΟΦΑΣΗ

69/2017

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα, την 19 Ιουλίου του έτους δύο χιλιάδες δέκα επτά (2017) ημέρα Τετάρτη και ώρα 09.30 π.μ. και επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και Κόμνα Τράκα, όπου και τα 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:

Πρόεδρος : Γεώργιος Καταπόδης
Αντιπρόεδρος: Χριστίνα Μπουσουλέγκα
Μέλη: Βαρδακαστάνης Κωνσταντίνος
Στυλιανίδου Μαρία
Σταθακόπουλος Δημήτριος
Χριστοβασίλη Ερωφίλη

Γραμματέας: Μαρία Αντωνοπούλου, Π.Ε. Διοικητικού - Οικονομικού

Εισηγήτρια: Αικατερίνη Θεοδωροπούλου, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν η Μίνα Καλογρίδου, Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Νομικών Υπηρεσιών της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., καθώς και η εισηγήτρια Αικατερίνη Θεοδωροπούλου, οι οποίες και αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη της Αρχής.

Θέμα: Διατύπωση σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, κατά τη διάταξη του άρθρου 26 παρ. 2 περ. β' του ν. 4412/2106, για την ανάθεση σύμβασης "παροχής υπηρεσιών συντήρησης Ηλεκτρομηχανολογικών Εγκαταστάσεων για την κάλυψη των αναγκών του Γενικού Νοσοκομείου Παιδων "Η ΑΓΙΑ ΣΟΦΙΑ" με την πλήρη απασχόληση 16 ατόμων, σύμφωνα με τις Τεχνικές Προδιαγραφές του διαγωνισμού για χρονική διάρκεια δύο (2) ετών και του Διπλωματούχου Μηχανικού (Π.Ε.) για χρονική διάρκεια ενός (1) έτους," συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 487.804,90 πλέον ΦΠΑ, ήτοι 604.878,08 συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, σε συνέχεια αρχικού και επαναληπτικού διεθνούς διαγωνισμού, από τον διενέργεια του οποίου δεν αναδείχθηκε ανάδοχος.

I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

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

1. Με την υπ' αριθμ. πρωτ. 5804/24-11-2014 (ΦΕΚ Β' 3261/04-12-2014) Κοινή Υπουργική Απόφαση, εγκρίθηκε το Πρόγραμμα Προμηθειών, Υπηρεσιών και Φαρμάκων των Μονάδων Υγείας και Εποπτευόμενων Φορέων, έτους 2014, πιστώσεις 2014-2015 με χρηματοδότηση από τον τακτικό προϋπολογισμό, το Πρόγραμμα Δημοσίων Επενδύσεων, τις λοιπές πηγές.

Ακολούθως το υπ' αριθμ. πρωτ. 1527/16-03-2016 έγγραφο της Επιτροπής Προμηθειών Υγείας, διαβιβάστηκε προς το Νοσοκομείο η έγκριση της τροποποίησης του Προγράμματος Προμηθειών Υπηρεσιών και Φαρμάκων Υγείας (Π.Π.Υ.Φ.Υ.) έτους 2014, καθώς και η ένταξη σε αυτό της πίστωση των € 600.000,00 συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ για την ανάδειξη αναδόχου παροχής υπηρεσιών συντήρησης Η/Μ εγκαταστάσεων για την κάλυψη των αναγκών του Νοσοκομείου Παίδων "ΑΓΙΑ ΣΟΦΙΑ" για δύο (2) έτη, ενώ με το υπ' αριθμ. πρωτ. 1915/04.04.2016 έγγραφο της ΕΠΥ διαβιβάστηκε στο Νοσοκομείο απόσπασμα πρακτικού της υπ' αριθμ. 74/16.02.2016 συνεδρίασης της ΕΠΥ, κατά τη οποία εγκρίθηκαν οι τεχνικές προδιαγραφές του τακτικού διαγωνισμού για υπηρεσίες συντήρησης ηλεκτρομηχανολογικών εγκαταστάσεων του Νοσοκομείου, προϋπολογισμού 600.000€ (το δε σχετικό αίτημα είχε υποβληθεί την 30.06.2015 εκ μέρους του Νοσοκομείου)

2. Σε συνέχεια των ανωτέρω, με την υπ' αριθμ. 11/8/11-05-2016 Απόφαση Διοικητικού Συμβουλίου του Νοσοκομείου εγκρίθηκε αρχικώς η διενέργεια του Δημόσιου Ανοικτού Διαγωνισμού για την Ανάδειξη Αναδόχου Παροχής υπηρεσιών συντήρησης Ηλεκτρομηχανολογικών Εγκαταστάσεων για την κάλυψη των αναγκών του Νοσοκομείου για δύο (2) έτη, προϋπολογισθείσας δαπάνης € 487.804,90 πλέον ΦΠΑ ήτοι 600.000,00 συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

Ακολούθως με την υπ' αριθμ. 32/23.05.2016 διακήρυξη προκηρύχθηκε ηλεκτρονικός δημόσιος ανοικτός διαγωνισμός με καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών την 19η Ιουλίου 2016, ημέρα Τρίτη και ώρα 10:00 και ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών την 19η Ιουλίου 2016, ημέρα Τρίτη και ώρα 10:00. Ο διαγωνισμός διεξήχθη ηλεκτρονικά μέσω του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων και έλαβε είχε λάβει τον αύξοντα αριθμό (α/α) ηλεκτρονικού διαγωνισμού συστήματος 24442. Με την υπ' αριθμ. 8/17/15-09-16 Απόφαση Διοικητικού Συμβουλίου του Νοσοκομείου αποφασίστηκε ομόφωνα η επανάληψη του διαγωνισμού, καθόσον, κατά το πρακτικό τεχνικής αξιολόγησης το οποίο και αποτελούσε αναπόσπαστο μέρος της εν λόγω απόφασης, διαπιστώθηκε ότι υπεβλήθησαν δύο προσφορές, οι οποίες απερρίφθησαν κατά το στάδιο του ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής. Συγκεκριμένα η πρώτη εξ αυτών, *"δεν υπέβαλε, εντός τριών ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή της προσφοράς, το φάκελο με τα έγγραφα και τα δικαιολογητικά του διαγωνισμού σε έντυπη μορφή, σύμφωνα με τα όσα ορίζονταν στη Διακήρυξη"* ενώ όσον αφορά στη δεύτερη εξ αυτών διαπιστώθηκε ότι *"δεν έχουν κατατεθεί βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης ανάλογων συμβάσεων συντήρησης"*.

Κατόπιν τούτων ο εν λόγω διαγωνισμός ματαιώθηκε με την από 26.09.2016 Απόφαση του Διοικητή του Νοσοκομείου και συμπληρώθηκε το σχετικό έντυπο στο Συμπλήρωμα της Επίσημης Εφημερίδας της Ευρωπαϊκής Ένωσης την 28.09.2016.

3. Ακολούθως, σε εφαρμογή της ανωτέρω απόφασης, με την υπ' αριθμ. 45/04.10.2016 διακήρυξη προκηρύχθηκε επαναληπτικός διεθνής ηλεκτρονικός ανοικτός διαγωνισμός, με κριτήριο κατακύρωσης τη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής για την ανάδειξη αναδόχου παροχής υπηρεσιών συντήρησης ηλεκτρομηχανολογικών εγκαταστάσεων για την κάλυψη των αναγκών του Νοσοκομείου Παίδων "ΑΓΙΑ ΣΟΦΙΑ" για δύο (2) έτη. Στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α της διακήρυξης, το οποίο αποτελούσε αναπόσπαστο μέρος αυτής, οι προς παροχή υπηρεσίες κατατάσσονταν στον κωδικό Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV) 50710000-5 και περιγράφηκαν έως : *"υπηρεσίες συντήρησης ηλεκτρομηχανολογικών εγκαταστάσεων για την κάλυψη των αναγκών του νοσοκομείου για δύο (2) έτη"*. Επίσης η διακήρυξη περιελάμβανε τα παρακάτω παραρτήματα, τα οποία αποτελούσαν αναπόσπαστο μέρος αυτής:

Παράρτημα Α : «ΣΤΟΙΧΕΙΑ ΤΩΝ ΠΡΟΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ»,

Παράρτημα Β : «ΣΥΜΠΛΗΡΩΜΑΤΙΚΟΙ ΓΕΝΙΚΟΙ ΟΡΟΙ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΟΥ ΔΗΜΟΣΙΟΥ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ »

Παράρτημα Γ : «ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ»

Παράρτημα Δ : «ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ»

Παράρτημα Ε : «ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ»

Παράρτημα Στ : «ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΕΓΓΥΗΤΙΚΗΣ ΕΠΙΣΤΟΛΗΣ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ»

Παράρτημα Ζ : «ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΕΓΓΥΗΤΙΚΗΣ ΕΠΙΣΤΟΛΗΣ ΚΑΛΗΣ ΕΚΤΕΛΕΣΗΣ»

Παράρτημα Η : «ΣΧΕΔΙΟ ΣΥΜΒΑΣΗΣ»

Σχετικώς με το κριτήριο ανάθεσης, στο παράρτημα Γ' της διακήρυξης, ορίσθηκε ότι η *“αξιολόγηση προσφορών με την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής”*.

Επίσης η διάρκεια της σύμβασης ορίσθηκε για δύο χρόνια, στο δε σημείο 3.1 (Ανάγκες και τρόπος κάλυψης με προσωπικό) του Παραρτήματος Δ' (Τεχνικές Προδιαγραφές), το οποίο αποτελούσε αναπόσπαστο τμήμα της διακήρυξης αυτής, ορίσθηκε ότι *“η διάρκεια της σύμβασης παροχής υπηρεσιών θα είναι για χρονικό διάστημα ενός (1) έτους”*.

4. Οι προς παροχήν υπηρεσίες περιγράφηκαν αναλυτικά στο ως άνω Παράρτημα Δ' της διακήρυξης και αφορούσαν στη συντήρηση των ηλεκτρομηχανολογικών εγκαταστάσεων και εγκαταστάσεων Ιατρικών Αερίων και Κενού του Νοσοκομείου Παίδων “Η ΑΓΙΑ ΣΟΦΙΑ” και των παραρτημάτων του. Επίσης στο εν λόγω Παράρτημα καθορίστηκαν οι απαιτούμενες θέσεις και ο αριθμός ανά ειδικότητα τεχνικού προσωπικού (ήτοι διπλωματούχος μηχανικός Π.Ε., θερμαστές, ηλεκτροτεχνίτες, θερμοϋδραυλικοί και ψυκτικοί) καθώς και οι αρμοδιότητες και οι χώροι ευθυνών τους, ανά συνεργείο, στο Νοσοκομείο.

Αναφορικά με το δικαίωμα συμμετοχής στη διακήρυξη ορίσθηκαν τα κάτωθι: *“Δικαίωμα συμμετοχής στο Διαγωνισμό έχουν τα φυσικά ή νομικά πρόσωπα όπως αυτά ορίζονται στα άρθρα 19 και 25 του Ν. 4412/2016.”*

5. Στο Παράρτημα Β (Συμπληρωματικοί γενικοί όροι ηλεκτρονικού δημόσιου ανοικτού διαγωνισμού) και σχετικώς με τα δικαιολογητικά συμμετοχής ορίσθηκε, μεταξύ άλλων, ότι *“Οι προσφέροντες υποβάλλουν ηλεκτρονικά μαζί με την προσφορά τους επί ποινή αποκλεισμού σε μορφή αρχείου pdf όλα τα απαιτούμενα κατά το στάδιο υποβολής της προσφοράς δικαιολογητικά σύμφωνα με τα άρθρα 92 και 93 του Ν.4412/2016, τα οποία υποχρεωτικά προσκομίζονται σε έντυπη μορφή (πρωτότυπα) κατά περίπτωση από αυτούς εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή.”* Τα δε δικαιολογητικά συμμετοχής περιγράφηκαν συγκεκριμένα αναφορικά με τα φυσικά πρόσωπα, τα νομικά πρόσωπα και τις ενώσεις εταιρειών και επίσης στο σημείο 1.2.1.2. ορίσθηκαν αναλυτικά τα δικαιολογητικά που αφορούσαν στην συμπλήρωση και υποβολή της τεχνικής προσφοράς.

Μεταξύ των δικαιολογητικών που απαιτούνταν για την *“απόδειξη εμπειρίας σε παρόμοια έργα λειτουργίας και συντήρησης ηλεκτρομηχανολογικών (Η/Μ) εγκαταστάσεων Νοσοκομείων (επί ποινή αποκλεισμού), στα οποία θα φαίνεται η απασχόληση του προσωπικού τους υπό μορφή βαρδιών”* απαιτήθηκε από την διακήρυξη να υποβληθούν :

i) Κατάσταση Νοσοκομείων Ιδιωτικών και Δημοσίων ή λοιπών εταιρειών με κτιριακές εγκαταστάσεις παρόμοιας πολυπλοκότητας και ισχύος, των οποίων έχουν αναλάβει τη λειτουργία τους, συνοδευόμενη από αντίστοιχες έγγραφες βεβαιώσεις των Ιδρυμάτων ή των λοιπών εταιρειών από όπου θα προκύπτουν με σαφήνεια:

- η καλή εκτέλεση της εργασίας.
- το χρονικό διάστημα της εργασίας καθώς και οι ειδικότητες και ο αριθμός των τεχνιτών που χρησιμοποιήθηκαν για να εκτελεστούν συγκεκριμένες βάρδιες.(το εκάστοτε χρονικό διάστημα)
- Ο συμμετέχων δεν κρίθηκε ποτέ υπεύθυνος για ζημιές ή βλάβες η οποίες έχουν προκληθεί στις εγκαταστάσεις του φορέα, από αμέλεια ή λάθος χειρισμούς του προσωπικού του συμμετέχοντος κατά την εκτέλεση των καθηκόντων που του έχουν ανατεθεί.

ii) Υπεύθυνη δήλωση της παρ. 4 του άρθρου 8 του Ν. 1599/1986 (Α' 75), όπως εκάστοτε ισχύει, ψηφιακά υπογεγραμμένη από τον προσφέροντα και χωρίς να απαιτείται θεώρηση γνησίου της υπογραφής, με την οποία θα δηλώνει ότι έχει εξασφαλίσει και έχει στην διάθεσή του το απαιτούμενο από την διακήρυξη προσωπικό, κατάσταση του οποίου θα προσκομίσει μαζί με τα δικαιολογητικά –πιστοποιητικά που απαιτούνται εφόσον ανακηρυχθεί μειοδότης και κληθεί να υπογράψει την σχετική σύμβαση, ήτοι :

- Φωτοαντίγραφο της Θεωρημένης από την Επιθεώρηση Εργασίας, Κατάστασης Προσωπικού καθώς και οι Επαγγελματικές Άδειες που κατέχει έκαστος τεχνικός.

- Κατάσταση Τεχνιτών, οι οποίοι θα αντιστοιχίζονται με τις συγκεκριμένες κατηγορίες τεχνιτών που ζητά το Νοσοκομείο. Οι τεχνίτες αυτοί θα πρέπει να είναι υπάλληλοι της επιχείρησης με σχέση μόνιμης απασχόλησης και όχι εξωτερικοί συνεργάτες.
- Πιστοποιητικό Λευκού Ποινικού Μητρώου
- Τις απαιτούμενες από το Νόμο Άδειες Εργασίας και Επαγγελματικά Πτυχία
- Βεβαίωση τουλάχιστον πενταετούς εμπειρίας σε συντηρήσεις μεγάλων κτιριακών εγκαταστάσεων αυτού του είδους.

iii) Βεβαίωση εγγραφής στο ΜΕΕΠ (Πρώτης τάξης) στην κατηγορία Ηλεκτρομηχανολογικά.

iv) Επικυρωμένα φωτοαντίγραφα των αδειών των ηλεκτροτεχνιτών, Θερμαστών, Θερμοϋδραυλικών, Ψυκτικών καθώς και του επιβλέποντος Μηχανολόγου Μηχανικού επικυρωμένα από τη Νομαρχία-Υπουργείο Βιομηχανίας –ΤΕΕ”

Επίσης στο σημείο 3.3.2 (Προσόντα Προσωπικού) του Παραρτήματος Δ αναφέρεται μεταξύ άλλων ότι : “Οι τεχνίτες που θα χρησιμοποιήσει ο ΑΝΑΔΟΧΟΣ, θα είναι Έλληνες πολίτες απόφοιτοι δευτεροβάθμιας τεχνικής εκπαίδευσης (Δ. Ε. τεχνικού) και θα κατέχει τις από τον νόμο προβλεπόμενες άδειες.”

6. Σύμφωνα με τα αναφερόμενα στην παρ. 3 του άρθρου 6 (Εγγύηση συμμετοχής) της διακήρυξης “Η εγγυητική επιστολή συμμετοχής θα πρέπει να είναι σύμφωνη με το συνημμένο υπόδειγμα και η παρεχόμενη εγγύηση πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς που καθορίζει η Διακήρυξη και να καλύπτει σε ποσοστό το 2% της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης εκτός ΦΠΑ, με ανάλογη στρογγυλοποίηση. Σε περίπτωση υποβολής προσφοράς για ένα ή περισσότερα τμήματα της σύμβασης, το ύψος της εγγύησης συμμετοχής υπολογίζεται επί της εκτιμώμενης αξίας, εκτός ΦΠΑ, του/των προσφερόμενου/προσφερόμενων τμήματος/τμημάτων της. Στην περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, η εγγύηση συμμετοχής περιλαμβάνει και τον όρο ότι η εγγύηση καλύπτει τις υποχρεώσεις όλων των οικονομικών φορέων που συμμετέχουν στην ένωση.”

Επιπλέον, στην παρ. 6 του ως άνω άρθρου προβλεπόταν ότι “για την καλή εκτέλεση των όρων της Σύμβασης, ο προμηθευτής στον οποίο γίνεται η κατακύρωση, θα καταθέτει εγγυητική επιστολή που να καλύπτει το 5% της αξίας της σύμβασης χωρίς Φ.Π.Α., η οποία θα κατατίθεται κατά την υπογραφή της σύμβασης.”

7. Περίληψη της εν λόγω διακήρυξης, απεστάλη ηλεκτρονικά προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) στις 05.10.2016 (η προκήρυξη παρελήφθη και έλαβε προσωρινό αριθμό αναφοράς: 2016-127299. Την 07.10.2016 μεταβιβάσθηκε στην αναθέτουσα έγγραφο από το TED, με το οποίο αυτή ενημερώθηκε ότι η προκήρυξη που εστάλη την 05.10.2016 θα διατίθεται στη βάση δεδομένων του TED από την 07.10.2016 στις 09.00 (ώρα κεντρικής Ευρώπης).

Στο σημείο αυτό σημειώνεται ότι η αναθέτουσα συμπλήρωσε το έντυπο της προκήρυξης σύμβασης της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ και όχι αυτό της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ. Στο έντυπο συμπληρώθηκαν από την αναθέτουσα αρχή τα ουσιώδη στοιχεία της εν θέματι διακήρυξης ενώ, καθώς το έντυπο της 2014/24/ΕΕ διαφοροποιείται στο πεδίο που αφορά στα κριτήρια ανάθεσης, συμπληρώθηκε ως κριτήριο ανάθεσης “η χαμηλότερη τιμή”. Επίσης δεν συμπληρώθηκε το σημ. II.1.8. του εντύπου, αναφορικά με τις πληροφορίες σχετικά με τα τμήματα της διακήρυξης.

Συνακόλουθα, η περίληψη της διακήρυξης αναρτήθηκε στον ιστότοπο ΔΙΑΥΓΕΙΑ με ΑΔΑ 640Ψ46906Ε-Ε3Ο, δημοσιεύτηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβέρνησης (ΦΕΚ 441/07.20.2016) και στις 07.10.2016 στις εφημερίδες “ΗΜΕΡΗΣΙΑ” και “ΕΦΗΜΕΡΙΣ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ & ΠΛΕΙΣΤΗΡΙΑΣΜΩΝ”. Επίσης η περίληψη και τα συμβατικά τεύχη αναρτήθηκαν στην ιστοσελίδα του Νοσοκομείου www.paidon-agiasofia.gr την 07.10.2016.

Επιπλέον η διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) με κωδικό ΑΔΑΜ 16PROC005199172 /2016-10-07 και στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) την 07.10.2016 με αριθμό συστήματος 28369. Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ορίστηκε η 07.10.2016 και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 07.11.2016 και ώρα 10:00:00. Ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών ορίστηκε η 11.11.2016.

8. Με το από υπ' αριθμ. 56Α/14.12.2016 Πρακτικό της Επιτροπής διενέργειας και αξιολόγησης του διαγωνισμού, η εν λόγω Επιτροπή προέβη στην αποσφράγιση των προσφορών του εν θέματι διαγωνισμού. Κατά την αποσφράγιση διαπιστώθηκε πως υποβλήθηκαν τρεις (3) προσφορές. Μετά τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής διαπίστωσε ότι "οι τρεις συμμετέχουσες εταιρίες πληρούν τα ζητούμενα από τα διακήρυξη".

Κατά τον έλεγχο των τεχνικών προσφορών διαπίστωσε τα ακόλουθα :

"1. Η εταιρία ΚΑΠΠΑ ΤΕΧΝΙΚΗ Α.Ε. κατέθεσε πιστοποιητικό ISO 9001 : 2008 το οποίο είναι σε ισχύ έως 22-06-2017. Επίσης, κατέθεσε βεβαιώσεις της ΔΕΠΑΝΟΜ από τις οποίες προκύπτει η εκτέλεση έργων κατηγορίας Η/Μ :

α) Στο Νομαρχιακό Γενικό Νοσοκομείο Ελευσίνας

β) Στο Π.Γ.Ν. Δυτικής Αττικής «ΑΤΤΙΚΟΝ»

γ) Στο Γενικό Νοσοκομείο Ρεθύμνου

Ωστόσο, από τα υποβληθέντα στοιχεία και δικαιολογητικά της τεχνικής προσφοράς της εν λόγω εταιρίας δεν προκύπτει αντικείμενο συντήρησης και απασχόλησης σε βάρδιες προσωπικού, όπως προβλέπεται στην παράγραφο 4. ΠΡΟΣΘΕΤΕΣ ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΑΠΑΙΤΗΣΕΙΣ και ειδικότερα στην υποπαράγραφο 5. των Τεχνικών Προδιαγραφών του διαγωνισμού (Παράρτημα Δ' της Διακήρυξης), στην οποία αναφέρεται ότι "Οι συμμετέχοντες στο διαγωνισμό θα πρέπει να προσκομίσουν δικαιολογητικά απόδειξης της εμπειρίας τους σε παρόμοια έργα λειτουργίας και συντήρησης ηλεκτρομηχανολογικών (Η/Μ) εγκαταστάσεων Νοσοκομείων ή παρόμοιων (Η/Μ) εγκαταστάσεων, στα οποία θα φαίνεται η απασχόληση του προσωπικού τους υπό μορφή βαρδιών".

Στην ίδια υποπαράγραφο προβλέπεται επίσης ότι "η μη προσκόμιση έγγραφων βεβαιώσεων ή η προσκόμιση βεβαιώσεων που δεν αποδεικνύει ΟΛΑ τα ζητούμενα της συγκεκριμένης υποπαραγράφου, αποτελεί αιτία αποκλεισμού από τον Διαγωνισμό."

Η εταιρία 3Κ ΤΕΧΝΙΚΗ Α.Ε. κατέθεσε τα παρακάτω πιστοποιητικά : α) EN ISO 9001:2008 που είναι σε ισχύ έως 15-09-2018, β) EN ISO 14001 : 2004 που είναι σε ισχύ έως 15-09-2018 γ) OHSAS 18001 : 2007 / ΕΛΟΤ 1801 : 2008 που είναι σε ισχύ έως 27-07-2019. Η εταιρία κατέθεσε επίσης βεβαιώσεις για συντήρηση Η/Μ εγκαταστάσεων με παραχώρηση προσωπικού σε βάρδιες από :

α) Το Γενικό Νοσοκομείο Αθηνών «Η ΕΛΠΙΣ»

β) Το Γενικό Νοσοκομείο Ν. Ιωνίας «ΚΩΝΣΤΑΝΤΟΠΟΥΛΕΙΟ»

γ) Το Γενικό Νοσοκομείο Νοσημάτων Θώρακος «Η ΣΩΤΗΡΙΑ»

δ) Το Γενικό Νοσοκομείο Παιδών Αθηνών «Π. & Α. ΚΥΡΙΑΚΟΥ»

ε) Το Γενικό Νοσοκομείο Παιδών Αθηνών «Η ΑΓΙΑ ΣΟΦΙΑ»

στ) Το Γενικό Νοσοκομείο Κέντρο Υγείας Κω «ΙΠΠΟΚΡΑΤΕΙΟ»

ζ) Το Γενικό Νοσοκομείο Αθήνας «ΙΠΠΟΚΡΑΤΕΙΟ»

Τέλος, κατέθεσε φωτοαντίγραφα αδειών για όλο το απαιτούμενο προσωπικό (Μηχανικό, Ηλεκτρολόγους, Υδραυλικούς, Θερμαστές και Ψυκτικούς).

2. Η εταιρία ΑΚΤΩΡ Α.Τ.Ε. κατέθεσε το πιστοποιητικό DIN EN ISO 9001 : 2008 που είναι σε ισχύ έως 14-09-2018. Επιπλέον, προσκόμισε βεβαιώσεις συντήρησης Η/Μ εγκαταστάσεων με απασχόληση προσωπικού σε βάρδιες από το Γενικό Νοσοκομείο Παιδών Αθηνών «Η ΑΓΙΑ ΣΟΦΙΑ». Τέλος, υπέβαλλε κατάσταση προσωπικού που θα απασχοληθεί στη συντήρηση των Η/Μ εγκαταστάσεων καθώς και αντίγραφα αδειών του Μηχανικού, των Θερμαστών, των Υδραυλικών, των Ηλεκτροτεχνιτών και των Ψυκτικών.

Κατόπιν όλων των ανωτέρω η επιτροπή προτείνει την αποδοχή των προσφορών της εταιρείας 3Κ ΤΕΧΝΙΚΗ Α.Ε. και της εταιρείας ΑΚΤΩΡ Α.Τ.Ε. και την συμμετοχή τους στην λοιπή διαγωνιστική διαδικασία και την απόρριψη της προσφοράς της εταιρείας ΚΑΠΠΑ ΤΕΧΝΙΚΗ Α.Ε..»

9. Στη συνέχεια με την υπ' αριθμ. 8/22/21-12-16 Απόφαση Διοικητικού Συμβουλίου του Νοσοκομείου εγκρίθηκε α) το ως άνω πρακτικό τεχνικής αξιολόγησης του επαναληπτικού διαγωνισμού, σύμφωνα με το οποίο οι προσφορές των συμμετεχουσών εταιριών 3Κ ΤΕΧΝΙΚΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ και ΑΚΤΩΡ ΑΝΩΝΥΜΗ ΤΕΧΝΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ κρίθηκαν ως τεχνικά αποδεκτές, ενώ η προσφορά της εταιρίας ΚΑΠΠΑ ΤΕΧΝΙΚΗ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΑΝΩΝΥΜΗ

ΕΤΑΙΡΕΙΑ απορρίφθηκε για τους λόγους που περιγράφονται στο πρακτικό της Επιτροπής, β) η διενέργεια της αποσφράγισης των οικονομικών προσφορών των τεχνικά αποδεκτών εταιριών και γ) η μη αποσφράγιση της οικονομικής προσφοράς της εταιρίας ΚΑΠΠΑ ΤΕΧΝΙΚΗ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ.

Η ως άνω απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Νοσοκομείου, με την οποία απερρίφθη η υποβληθείσα προσφορά, αναρτήθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ την 02.01.2017 και δεν υπεβλήθη κατ' αυτής προσφυγή /ένσταση ή άλλο ένδικο μέσο.

10. Την 20.01.2017 διενεργήθηκε η ηλεκτρονική αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών, κατά την οποία διαπιστώθηκε από την Επιτροπή Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης του διαγωνισμού ότι οι προσφερθείσες τιμές και των δύο τεχνικά αποδεκτών εταιριών του εν λόγω διαγωνισμού υπερβαίνουν την προϋπολογισθείσα δαπάνη του διαγωνισμού, ήτοι του ποσού 487.804,90 πλέον ΦΠΑ. Στη συνέχεια απεστάλη, μέσω της επιλογής “ΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑ” του ΕΣΗΔΗΣ στους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς η με αριθμ. πρωτ. 1570/20.01.2017 επιστολή της αναθέτουσας με την οποία κλήθηκαν « εντός τριών (3) ημερών, ήτοι έως τις 25-01-2017 ημέρα Τέταρτη, να αποστείλουν ψηφιακά υπογεγραμμένη την ανάλυση κόστους της προσφοράς μέσω ηλεκτρονικού μηνύματος στον εν λόγω διαγωνισμό, για την τεκμηρίωση της οικονομικής σας προσφοράς.» Και οι δύο συμμετέχοντες απεύθυναν την από 24.01.2017 και 25.01.2017 επιστολή τους με τις οποίες τεκμηρίωναν το αναλυτικό κόστος της οικονομικής προσφοράς ανά ειδικότητα προσωπικού και κόστος ανά μήνα.

11. Με βάση τα οριζόμενα στο υπ' αριθμ. 56 Β' /01-03-2017 Πρακτικό Οικονομικής Αξιολόγησης της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης του διαγωνισμού, κατά την αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών του εν θέματι διαγωνισμού “διαπιστώθηκε ότι οι προσφερθείσες τιμές και των δύο τεχνικά αποδεκτών εταιριών του εν λόγω διαγωνισμού υπερβαίνουν την προϋπολογισθείσα δαπάνη του διαγωνισμού, ήτοι του ποσού 487.804,90 πλέον ΦΠΑ. Αναλυτικότερα, οι προσφερθείσες τιμές ανά εταιρία παρατίθενται στον ακόλουθο πίνακα :

ΕΤΑΙΡΙΑ	ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΠΛΕΟΝ ΦΠΑ
3Κ ΤΕΧΝΙΚΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ	€ 699.000,00
ΑΚΤΩΡ ΑΝΩΝΥΜΗ ΤΕΧΝΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ	€ 670.000,00

Κατόπιν των ανωτέρω η Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης του διαγωνισμού κρίνει τις προσφορές και των δύο τεχνικά αποδεκτών εταιριών 3Κ ΤΕΧΝΙΚΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ και ΑΚΤΩΡ ΑΝΩΝΥΜΗ ΤΕΧΝΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ως απαράδεκτες οικονομικά.»

12. Ακολούθως με την υπ' αριθμ. 11/6/29.03.2017 Απόφασή του το Διοικητικό Συμβούλιο του Νοσοκομείου αποφάσισε – ενέκρινε :

“1. Το πρακτικό οικονομικής αξιολόγησης του επαναληπτικού Δ.Α.Δ. για την ανάδειξη Αναδόχου Παροχής υπηρεσιών συντήρησης Ηλεκτρομηχανολογικών Εγκαταστάσεων για την κάλυψη των αναγκών του Νοσοκομείου για δύο (2) έτη, προϋπολογισθείσας δαπάνης € 487.804,90 πλέον ΦΠΑ ή 604.878,08 συμπ. ΦΠΑ, με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή και σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης 45/2016.

2. Τη ματαίωση του διαγωνισμού με αριθμό διακήρυξης 45/2016 και αύξοντα αριθμό (α/α) ηλεκτρονικού διαγωνισμού συστήματος 28369.

3. Την αποστολή αιτήματος στην Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων για την έκδοση σύμφωνης γνώμης για την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης του διαγωνισμού, για την Ανάδειξη Αναδόχου Παροχής Υπηρεσιών Συντήρησης Ηλεκτρομηχανολογικών Εγκαταστάσεων για την κάλυψη των αναγκών του Νοσοκομείου, με την πλήρη απασχόληση 16 ατόμων, σύμφωνα με τις Τεχνικές Προδιαγραφές του διαγωνισμού για χρονική διάρκεια δύο (2) ετών και του Διπλωματούχου Μηχανικού (Π.Ε.) για χρονική διάρκεια ενός (1) έτους, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 487.804,90 πλέον ΦΠΑ ή 604.878,08 συμπ. ΦΠΑ, με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή και με πρόσκληση μόνο των εταιριών που υπέβαλλαν προσφορές σύμφωνες προς τις τυπικές απαιτήσεις της διαδικασίας σύναψης σύμβασης με αριθμό διακήρυξης 45/2016 και αύξοντα αριθμό (α/α) ηλεκτρονικού

διαγωνισμού συστήματος 28369, ήτοι τις εταιρίες 3Κ ΤΕΧΝΙΚΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ και ΑΚΤΩΡ ΑΝΩΝΥΜΗ ΤΕΧΝΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ.”

Η ως άνω απόφαση αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ στις 14.06.2017 και με το με αριθμ. 14582/2/12.07.2017 έγγραφο της αναθέτουσας αρχής προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. βεβαιώνεται ότι “αναφορικά με τον σχετικό ΔΑΔ με αριθμό διακήρυξης 45/2016 και αύξοντα αριθμό (α/α) ηλεκτρονικού διαγωνισμού συστήματος 28369, δεν έχει περιέλθει έως σήμερα στην Υπηρεσία μας προσφυγή ή αίτηση ασφαλιστικών μέτρων ή αίτηση ακύρωσης ή οποιοδήποτε άλλο ένδικο μέσο ή βοήθημα ενώπιον οποιουδήποτε οργάνου ή δικαστικής αρχής κατά των όρων της Διακήρυξης ή κατά των Αποφάσεων Διοικητικού Συμβουλίου του Νοσοκομείου με τις οποίες εγκρίθηκαν τα Πρακτικά Τεχνικής και Οικονομικής Αξιολόγησης.”

Κατόπιν τούτων με την από 13.06.2017 Απόφαση του Διοικητή του Νοσοκομείου ματαιώθηκε ο επαναληπτικός ηλεκτρονικός διεθνής διαγωνισμός με αριθμό Διακήρυξης 45/2016 “επειδή η διαδικασία απέβη άγονη” και στη συνέχεια, στις 14.06.2017, εστάλη στο Συμπλήρωμα της Επίσημης Εφημερίδας της Ευρωπαϊκής Ένωσης η σχετική ανακοίνωση.

13. Κατόπιν των ανωτέρω, το Γενικό Νοσοκομείο Παίδων “Η ΑΓΙΑ ΣΟΦΙΑ” με το υπ’ αρ. πρωτ. 14582/20.06.2017 έγγραφό της και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα υπέβαλε στην Αρχή αίτημα “για παροχή σύμφωνης γνώμης για την προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης” υποβάλλοντας επίσης σχέδιο απόφασης προσφυγής σχετικά με “την έγκριση διενέργειας διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης του διαγωνισμού για την Ανάδειξη Αναδόχου Παροχής Υπηρεσιών Συντήρησης Ηλεκτρομηχανολογικών Εγκαταστάσεων για την κάλυψη των αναγκών του Νοσοκομείου με την πλήρη απασχόληση 16 ατόμων, σύμφωνα με τις Τεχνικές Προδιαγραφές του διαγωνισμού για χρονική διάρκεια δύο (2) ετών και του Διπλωματούχου Μηχανικού (Π.Ε.) για χρονική διάρκεια ενός (1) έτους, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 487.804,90 πλέον ΦΠΑ ή 604.878,08 συμπ. ΦΠΑ, με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή και με πρόσκληση μόνο των εταιριών που υπέβαλλαν προσφορές σύμφωνες προς τις τυπικές απαιτήσεις της διαδικασίας σύναψης σύμβασης με αριθμό διακήρυξης 45/2016 και αύξοντα αριθμό (α/α) ηλεκτρονικού διαγωνισμού συστήματος 28369, ήτοι τις εταιρίες 3Κ ΤΕΧΝΙΚΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ και ΑΚΤΩΡ ΑΝΩΝΥΜΗ ΤΕΧΝΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ.”

Σε σχετική ερώτηση από την Αρχή για τη διαφοροποίηση της διάρκειας της σύμβασης όσον αφορά στις προς παροχήν υπηρεσίες του Διπλωματούχου Μηχανικού για ένα έτος επισημάνθηκε εκ μέρους της αναθέτουσας ότι αυτό προέκυψε περί τις αρχές του έτους 2017 και αποφασίστηκε με την υπ’ αριθμ. 11/6/29.03.2017 Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Νοσοκομείου (έγκριση πρακτικού οικονομικής αξιολόγησης και προσφυγή στ διαδικασία διαπραγμάτευσης), το οποίο έλαβε υπόψιν τα κατωτέρω (σημ. 16 και 17) του σκεπτικού της απόφασης: “16. Ότι σύμφωνα με το υπ’ αριθμ. ΦΕΚ 127/Γ/14-02-2017 ο μόνιμος υπάλληλος του Γ.Ν. Ηλείας-Νοσηλευτική Μονάδα Αμαλιάδας, Αποστολίδης Ιγνάτιος κατηγορίας ΠΕ κλάδου Μηχανικών, ειδικότητας Μηχανολόγων-Μηχανικών, μετατάχθηκε σε αντίστοιχη κενή οργανική θέση ίδιας κατηγορίας στο Γ.Ν.Π.Α. «Η ΑΓΙΑ ΣΟΦΙΑ», με δικαίωμα υπογραφής προς το παρόν μόνο σε ότι αφορά την επίβλεψη μηχανολογικών εγκαταστάσεων και όχι και ηλεκτρολογικών εγκαταστάσεων. 17. Ότι ο ανωτέρω υπάλληλος βρίσκεται στη διαδικασία απόκτησης του δικαιώματος υπογραφής σε ότι αφορά την επίβλεψη ηλεκτρολογικών εγκαταστάσεων και έως την διευθέτηση του εν λόγω θέματος, ο Ανάδοχος που θα προκύψει από την διαγωνιστική διαδικασία θα καλύψει την ανάγκη του Νοσοκομείου για τον Διπλωματούχο Μηχανικό (Π.Ε.) όπως ζητείται στις Τεχνικές Προδιαγραφές του διαγωνισμού μόνο για ένα (1) έτος.”

II. Νομικό πλαίσιο

14. Το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ’, υποπερίπτωση δδ` του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης, 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 (Αΐ47) 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 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 [...]».

15. Η διάταξη του άρθρου 2 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 Ι (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”.

15. Στο άρθρο 2 παρ. 1 του ιδίου νόμου αναφέρονται τα παρακάτω:

Άρθρο 2 Ορισμοί (άρθρο 2 και άρθρο 33 παρ. 1 εδάφιο β' της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και άρθρο 2 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ)

1. Για τους σκοπούς του παρόντος εφαρμόζονται οι ακόλουθοι ορισμοί:

6) ως «δημόσιες συμβάσεις έργων» και ως «συμβάσεις έργων» νοούνται οι συμβάσεις που έχουν ως αντικείμενο, ένα από τα κάτωθι: α) την εκτέλεση ή συγχρόνως τη μελέτη και την εκτέλεση εργασιών που αφορούν μία από τις δραστηριότητες που αναφέρονται στο Παράρτημα ΙΙ του Προσαρτήματος Α' και στο Παράρτημα Ι του Προσαρτήματος Β', β) την εκτέλεση ή συγχρόνως τη μελέτη και την εκτέλεση έργου, γ) την υλοποίηση, με οποιαδήποτε μέσα, έργου ανταποκρινόμενου στις απαιτήσεις που ορίζει η αναθέτουσα αρχή/αναθέτων φορέας που ασκεί αποφασιστική επιρροή στο είδος ή στη μελέτη του έργου,

7) ως «έργο» νοείται το αποτέλεσμα ενός συνόλου οικοδομικών εργασιών ή εργασιών μηχανικού το οποίο επαρκεί αυτό καθαυτό για την εκπλήρωση μίας οικονομικής ή τεχνικής λειτουργίας. Η εκτέλεση των εργασιών του προηγούμενου εδαφίου απαιτεί ιδίως την εφαρμογή μελέτης κατά την έννοια του παρόντος, με τη χρήση τεχνικών γνώσεων και μεθόδων και αφορά νέες κατασκευές, επεκτάσεις, ανακαινίσεις, επισκευές - συντηρήσεις κατά τη λειτουργία, κατεδαφίσεις υποδομών, ιδίως στις κατηγορίες οδοποιίας, οικοδομικών, υδραυλικών, ηλεκτρομηχανολογικών, λιμενικών, βιομηχανικών - ενεργειακών, δικτύων, πρασίνου, καθαρισμού και επεξεργασίας νερού, υγρών, στερεών και αερίων αποβλήτων, γεωτρήσεων, ειδικών μονώσεων, ανελκυστήρων, ηλεκτρονικού εξοπλισμού, πλωτών έργων και εγκαταστάσεων, ναυπηγείων, αποκαλύψεις μεταλλείων ή όπως οι κατηγορίες αυτές διαμορφώνονται από τις κείμενες διατάξεις και των υποδομών εκ του συνδυασμού των ανωτέρω κατηγοριών,

8) ως «δημόσιες συμβάσεις προμηθειών» και ως «συμβάσεις προμηθειών» νοούνται οι συμβάσεις που έχουν ως αντικείμενο την αγορά, τη χρηματοδοτική μίσθωση, τη μίσθωση ή τη μίσθωση-πώληση, με ή χωρίς δικαίωμα αγοράς, προϊόντων. Μια σύμβαση προμηθειών μπορεί να περιλαμβάνει, παρεμπιπτόντως, εργασίες τοποθέτησης και εγκατάστασης,

9) ως «δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών» και ως «συμβάσεις υπηρεσιών» νοούνται οι συμβάσεις που έχουν ως αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών, πλην των αναφερομένων στην περίπτωση 6.

(α) ως «δημόσιες συμβάσεις εκπόνησης μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών» νοούνται αυτές με αντικείμενο την εκπόνηση μελετών και την παροχή τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών κατά την έννοια των στοιχείων α' και β', αντίστοιχα, της περίπτωσης 6 της παραγράφου 3, σύμφωνα με το Παράρτημα Ι του Προσαρτήματος Γ', όταν οι μελέτες δεν εκπονούνται και οι υπηρεσίες δεν παρέχονται από το προσωπικό της αναθέτουσας αρχής,

(β) ως «δημόσιες συμβάσεις γενικών υπηρεσιών» νοούνται οι συμβάσεις που έχουν ως αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών, πλην των αναφερομένων στην υποπερίπτωση α' της παρούσας περίπτωσης, συμπεριλαμβανομένων των συμβουλευτικών υπηρεσιών, που ως τέτοιες νοούνται εκείνες που, έχουν ως αντικείμενο το σχεδιασμό, προγραμματισμό, οργάνωση, διαχείριση, παρακολούθηση,

έλεγχο και αξιολόγηση επιχειρησιακών και αναπτυξιακών προγραμμάτων και δράσεων σε όλους τους τομείς της οικονομίας, καθώς και σε οριζόντιου χαρακτήρα παρεμβάσεις, την υποστήριξη της υλοποίησης τους με τη μεταφορά της απαραίτητης σχετικής τεχνογνωσίας, καθώς και την παροχή εξωγενών υπηρεσιών (outsourcing) υλοποίησης των ανωτέρω προγραμμάτων και δράσεων. Στις συμβουλευτικές υπηρεσίες υπάγονται ιδίως οι οικονομικές μελέτες, οι κοινωνικές μελέτες, οι μελέτες οργάνωσης και επιχειρησιακής έρευνας, οι περιβαλλοντικές μελέτες, καθώς και οι μελέτες συστημάτων πληροφορικής, εκτός εάν σχετίζονται με έργο κατά την έννοια της περίπτωσης 7 ή με εκπόνηση μελετών και παροχή τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών κατά την έννοια της υποπερίπτωσης α' της παρούσας περίπτωσης.

16. 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”.

17. Σύμφωνα με το άρθρο 5 του ίδιου νόμου: “Ως κατώτατα όρια, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ, ορίζονται τα ακόλουθα: [...]γ) 209.000 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 ΙΙΙ του Προσαρτήματος Α”.

18. Στο άρθρο 6 παρ. 1, 3 και 9 του ίδιου νόμου ορίζεται ότι: “Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς ΦΠΑ, όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος προαίρεσης 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 κατατέμενεται κατά τρόπο ώστε να αποφεύγεται η εφαρμογή οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου, εκτός αν αυτό δικαιολογείται από αντικειμενικούς λόγους. [...] 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”.

19. Το άρθρο 26 του ν. 4412/2017 (Επιλογή των διαδικασιών -άρθρο 26 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ-) ορίζει ότι: “2. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να προσφεύγουν στην ανταγωνιστική διαδικασία με διαπραγμάτευση ή στον ανταγωνιστικό διάλογο, στις ακόλουθες περιπτώσεις: [...] β) όσον αφορά έργα, αγαθά ή υπηρεσίες για τα οποία, έπειτα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, υποβάλλονται μόνο μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές. Στις περιπτώσεις αυτές, οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτείται να δημοσιεύουν προκήρυξη σύμβασης, εφόσον στη διαδικασία περιλαμβάνουν όλους τους προσφέροντες οι οποίοι πληρούν τα κριτήρια των άρθρων 73 έως 83 και οι οποίοι, κατά την προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, υπέβαλαν προσφορές σύμφωνες προς τις τυπικές απαιτήσεις της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, και μόνον αυτούς.

3. Μη κανονικές προσφορές θεωρούνται συγκεκριμένα:

α) όσες δεν πληρούν τις προϋποθέσεις των εγγράφων της σύμβασης,

β) όσες παρελήφθησαν εκπρόθεσμα,

γ) όταν υπάρχουν αποδεικτικά στοιχεία αθέμιτης πρακτικής, όπως συμπαιγνίας ή διαφθοράς,

δ) όσες κρίνονται από την αναθέτουσα αρχή ασυνήθιστα χαμηλές.

4. Απαράδεκτες προσφορές θεωρούνται συγκεκριμένα:

α) όσες υποβάλλονται από προσφέροντες οι οποίοι δεν διαθέτουν τα απαιτούμενα προσόντα και

β) όσων η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της αναθέτουσας αρχής, όπως καθορίστηκε και τεκμηριώθηκε πριν την έναρξη της διαδικασίας σύναψης σύμβασης.”

20. Στο άρθρο 59 του Ν. 4412/2016 « Υποδιαίρεση συμβάσεων σε τμήματα (άρθρο 46 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» ορίζονται τα εξής:

1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αποφασίζουν να αναθέτουν μια σύμβαση υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων και μπορούν να προσδιορίζουν το μέγεθος και το αντικείμενο των τμημάτων αυτών. Εξαιρουμένων των συμβάσεων οι οποίες έχουν διαιρεθεί υποχρεωτικά, σύμφωνα με την παρ. 4, οι αναθέτουσες αρχές αναφέρουν τους βασικούς λόγους της απόφασής τους να μην διαιρέσουν μία σύμβαση σε τμήματα, στοιχείο που περιλαμβάνεται στα έγγραφα της σύμβασης ή στην ειδική έκθεση του άρθρου 341.

2. Οι αναθέτουσες αρχές αναφέρουν στην προκήρυξη σύμβασης ή στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος, αν οι προσφορές υποβάλλονται για ένα, περισσότερα ή για όλα τα τμήματα.

Οι αναθέτουσες αρχές δύνανται, ακόμη και εάν οι προσφορές είναι δυνατόν να υποβάλλονται για πολλά ή για όλα τα τμήματα, να περιορίζουν τον αριθμό των τμημάτων που μπορούν να ανατεθούν σε έναν προσφέροντα, υπό την προϋπόθεση ότι ο μέγιστος αριθμός των τμημάτων ανά προσφέροντα ορίζεται στην προκήρυξη της σύμβασης ή στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος. Οι αναθέτουσες αρχές αναφέρουν στα έγγραφα της σύμβασης τα αντικειμενικά και χωρίς διακρίσεις κριτήρια ή τους κανόνες που προτίθενται να εφαρμόσουν για τον προσδιορισμό των τμημάτων που ανατίθενται, στην περίπτωση που η εφαρμογή των κριτηρίων ανάθεσης θα είχε ως αποτέλεσμα την ανάθεση σε έναν προσφέροντα τμημάτων που υπερβαίνουν τον μέγιστο αριθμό.

3. Αν είναι δυνατή η ανάθεση περισσότερων του ενός τμημάτων στον ίδιο προσφέροντα, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αναθέτουν συμβάσεις συνδυάζοντας πολλά ή όλα τα τμήματα, στην περίπτωση που έχουν ορίσει στην προκήρυξη της σύμβασης ή στην πρόσκληση για επιβεβαίωση ενδιαφέροντος ότι διατηρούν το δικαίωμα αυτό και αναφέρουν τον τρόπο συνδυασμού των τμημάτων ή ομάδων τμημάτων.

4. Οι ΚΑΑ διαιρούν υποχρεωτικά τις συμβάσεις που αναθέτουν σε χωριστά τμήματα, καθορίζοντας το μέγεθος και το αντικείμενο των τμημάτων αυτών. Στην περίπτωση αυτή, εφαρμόζονται επίσης το πρώτο εδάφιο της παρ. 2 και, κατά περίπτωση, η παράγραφος 3. Παρά τα προβλεπόμενα στο πρώτο εδάφιο της παρούσας παραγράφου, με απόφαση του Υπουργού Οικονομίας, Ανάπτυξης και Τουρισμού και του κατά περίπτωση αρμόδιου Υπουργού, επιτρέπεται η ανάθεση συγκεκριμένης σύμβασης από ΚΑΑ μη διαιρούμενης σε χωριστά τμήματα.

21. Στα άρθρα 75, 76 και 77 του ν. 4412/2017 ορίζονται τα κάτωθι:

Άρθρο 75 Κριτήρια επιλογής (άρθρο 58 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)

1. Τα κριτήρια επιλογής μπορεί να αφορούν:

α) την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας,

β) την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια,

γ) την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα.

Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν στους οικονομικούς φορείς ως απαιτήσεις συμμετοχής μόνο τα κριτήρια που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 3 και 4. Οι αναθέτουσες αρχές περιορίζουν τις όποιες απαιτήσεις συμμετοχής σε εκείνες που είναι απαραίτητες ώστε να διασφαλίζεται ότι ο υποψήφιος ή ο προσφέρων διαθέτει τις εκ του νόμου απαιτούμενες προϋποθέσεις, τις χρηματοοικονομικές δυνατότητες, καθώς και τις τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητες για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης. Όλες οι απαιτήσεις σχετίζονται και είναι ανάλογες με το αντικείμενο της σύμβασης.

2. Όσον αφορά την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν από τους οικονομικούς φορείς να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος - μέλος εγκατάστασής τους, όπως

περιγράφεται στο Παράρτημα XI του Προσαρτήματος Α' ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα αυτό.

Στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων υπηρεσιών, εφόσον οι οικονομικοί φορείς πρέπει να διαθέτουν ειδική έγκριση ή να είναι μέλη συγκεκριμένου οργανισμού για να μπορούν να παράσχουν τη σχετική υπηρεσία στη χώρα καταγωγής τους, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να τους ζητεί να αποδείξουν ότι διαθέτουν την έγκριση αυτή ή ότι είναι μέλη του εν λόγω οργανισμού.

Με απόφαση του Υπουργού Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων που εκδίδεται μετά από γνώμη του Τεχνικού Επιμελητηρίου Ελλάδος ή με κοινή απόφαση του Υπουργού Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων και του κατά περίπτωση αρμόδιου Υπουργού, που εκδίδεται μετά από γνώμη επιτροπής που συστήνουν και στην οποία εκπροσωπούνται τα οικεία επαγγελματικά επιμελητήρια, προσδιορίζεται το αντικείμενο κάθε κατηγορίας μελέτης του Παραρτήματος Ι του Προσαρτήματος Γ'. Με την ίδια απόφαση καθορίζεται η αντιστοιχία κάθε κατηγορίας μελέτης με το επιστημονικό πεδίο απασχόλησης των εγγεγραμμένων στο «Μητρώο Μελετητών», καθώς και στο «Μητρώο Γραφείων Μελετών» του Παραρτήματος XI του Προσαρτήματος Α', σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, με γνώμονα την εφαρμογή του Κανονισμού ΕΚ 2195/2002. Με όμοια απόφαση μπορούν να διαιρούνται ή ενοποιούνται εν γένει οι παραπάνω κατηγορίες.

3. Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να διασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν την αναγκαία οικονομική και χρηματοδοτική ικανότητα για την εκτέλεση της σύμβασης. Για το σκοπό αυτόν, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν ειδικότερα από τους οικονομικούς φορείς, να έχουν έναν ορισμένο ελάχιστο ετήσιο κύκλο εργασιών, συμπεριλαμβανομένου ορισμένου ελάχιστου κύκλου εργασιών στον τομέα δραστηριοτήτων που καλύπτεται από τη σύμβαση. Επίσης, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν από τους οικονομικούς φορείς να παρέχουν πληροφορίες σχετικά με τους ετήσιους λογαριασμούς, παρουσιάζοντας την αναλογία, ιδίως, στοιχείων ενεργητικού και παθητικού. Μπορούν επίσης να απαιτούν κατάλληλο επίπεδο ασφαλιστικής κάλυψης έναντι επαγγελματικών κινδύνων.

Ο ελάχιστος ετήσιος κύκλος εργασιών που απαιτείται να έχουν οι οικονομικοί φορείς δεν υπερβαίνει το διπλάσιο της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, εκτός από δεόντως αιτιολογημένες περιπτώσεις, όπως σχετικά με τους ειδικούς κινδύνους που αφορούν τη φύση των έργων, των υπηρεσιών ή των αγαθών. Η αναθέτουσα αρχή αναφέρει τους βασικούς λόγους για την απαίτηση αυτή στα έγγραφα της σύμβασης ή στη χωριστή έκθεση που προβλέπεται στο άρθρο 341.

Η αναλογία, ενδεικτικά, στοιχείων ενεργητικού και παθητικού μπορεί να λαμβάνεται υπόψη όταν η αναθέτουσα αρχή προσδιορίζει τις μεθόδους και τα κριτήρια της συνεκτίμησης αυτής στα έγγραφα της σύμβασης. Οι μέθοδοι και τα κριτήρια αυτά χαρακτηρίζονται από διαφάνεια, αντικειμενικότητα και αποφυγή διακρίσεων.

Όταν μια σύμβαση υποδιαιρείται σε τμήματα, το παρόν άρθρο εφαρμόζεται σε σχέση με κάθε επιμέρους τμήμα. Εντούτοις, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να καθορίζει τον ελάχιστο ετήσιο κύκλο εργασιών που πρέπει να έχουν οι οικονομικοί φορείς ανά ομάδες τμημάτων, αν ανατεθούν στον ανάδοχο περισσότερα τμήματα που πρέπει να εκτελεστούν ταυτοχρόνως.

Εάν οι συμβάσεις βάσει συμφωνίας-πλαίσιο πρόκειται να ανατεθούν μετά από προκήρυξη νέου διαγωνισμού, η μέγιστη απαίτηση ετήσιου κύκλου εργασιών που αναφέρεται στο πέμπτο εδάφιο της παρούσας παραγράφου υπολογίζεται βάσει του αναμενόμενου μέγιστου μεγέθους των συγκεκριμένων συμβάσεων που θα εκτελεστούν ταυτοχρόνως ή, εάν αυτό δεν είναι γνωστό, βάσει της εκτιμώμενης αξίας της συμφωνίας-πλαίσιο. Στην περίπτωση δυναμικών συστημάτων αγορών, η μέγιστη απαίτηση ετήσιου κύκλου εργασιών που αναφέρεται στο πέμπτο εδάφιο υπολογίζεται βάσει του αναμενόμενου μέγιστου μεγέθους των συγκεκριμένων συμβάσεων που πρόκειται να ανατεθούν στο πλαίσιο του εν λόγω συστήματος.

4. Όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν απαιτήσεις που να εξασφαλίζουν ότι οι οικονομικοί φορείς διαθέτουν τους αναγκαίους ανθρώπινους και τεχνικούς πόρους και την εμπειρία για να εκτελέσουν τη σύμβαση σε κατάλληλο επίπεδο ποιότητας.

Οι αναθέτουσες αρχές μπορεί να απαιτούν ειδικότερα από τους οικονομικούς φορείς, να διαθέτουν ικανοποιητικό επίπεδο εμπειρίας, αποδεικνυόμενο με κατάλληλες συστάσεις από συμβάσεις που έχουν εκτελεστεί κατά το παρελθόν. Μια αναθέτουσα αρχή μπορεί να θεωρεί ότι ένας οικονομικός φορέας δεν

διαθέτει τις απαιτούμενες επαγγελματικές ικανότητες εάν διαπιστώσει ότι ο οικονομικός φορέας έχει συγκρουόμενα συμφέροντα που ενδέχεται να επηρεάσουν αρνητικά την εκτέλεση της σύμβασης.

Στο πλαίσιο διαδικασιών σύναψης σύμβασης προμηθειών για τις οποίες απαιτούνται εργασίες τοποθέτησης ή εγκατάστασης, παροχή υπηρεσιών ή εκτέλεση έργων, η επαγγελματική ικανότητα των οικονομικών φορέων να παράσχουν αυτή την υπηρεσία ή να εκτελέσουν την εγκατάσταση ή τα έργα μπορεί να αξιολογείται βάσει της τεχνογνωσίας τους, της αποτελεσματικότητας, της εμπειρίας και της αξιοπιστίας τους.

5. Οι αναθέτουσες αρχές αναφέρουν τις απαιτούμενες προϋποθέσεις συμμετοχής που μπορεί να εκφράζονται ως ελάχιστα επίπεδα ικανότητας, καθώς και τα κατάλληλα αποδεικτικά μέσα, στην προκήρυξη σύμβασης ή στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος.

Άρθρο 76 Κριτήρια επιλογής σε διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης έργου

1. Πέραν των οριζόμενων στην παρ. 2 του άρθρου 75, ειδικά για τις δημόσιες συμβάσεις έργων, ισχύουν τα ακόλουθα:

α) Στο Μ.Ε.ΕΠ. ή τα νομαρχιακά μητρώα, εγγράφονται οικονομικοί φορείς κατά κατηγορίες ή εξειδικευμένες επιχειρήσεις.

β) Όταν το έργο ανήκει αποκλειστικά σε μια κατηγορία του Μ.Ε.ΕΠ., δικαίωμα συμμετοχής στη διαδικασία σύναψης της σύμβασης έχουν οικονομικοί φορείς εγγεγραμμένοι στην κατηγορία αυτή. Ένα έργο θεωρείται ότι ανήκει αποκλειστικά σε μια κατηγορία αν ανήκουν στην κατηγορία αυτή πλέον του ενενήντα τοις εκατό (90%) των εργασιών του όλου έργου. Για τον υπολογισμό του ποσοστού αυτού δεν λαμβάνονται υπόψη τα απρόβλεπτα.

γ) Αν το έργο περιλαμβάνει εργασίες διαφόρων κατηγοριών που καμιάς το ποσοστό δεν ξεπερνά το όριο της προηγούμενης παραγράφου, δικαίωμα συμμετοχής στη διαδικασία σύναψης της σύμβασης έχουν οικονομικοί φορείς εγγεγραμμένοι για όλες τις κατηγορίες του έργου, καθώς και ενώσεις οικονομικών φορέων που να καλύπτουν τις κατηγορίες αυτές. Κατηγορία με ποσοστό εργασιών λιγότερο του δέκα τοις εκατό (10%) δεν λαμβάνεται υπόψη, μπορούν όμως τα έγγραφα της σύμβασης να ορίσουν διαφορετικά.

δ) Αν το έργο περιλαμβάνει αποκλειστικά αντικείμενο εξειδικευμένων οικονομικών φορέων του Μ.Ε.ΕΠ., δικαίωμα συμμετοχής στη διαδικασία σύναψης της σύμβασης έχουν οικονομικοί φορείς εγγεγραμμένοι στην αντίστοιχη κατηγορία και εξειδικευμένοι οικονομικοί φορείς, αν υπάρχουν, σε αντίστοιχες τάξεις. Τα δύο τελευταία εδάφια της περίπτωσης β' εφαρμόζονται και στην περίπτωση αυτή. Σε κάθε άλλη περίπτωση οικονομικοί φορείς, που αποδεικνύουν ότι καλύπτουν τα κριτήρια επιλογής μπορούν να συμμετέχουν.

ε) Σε περίπτωση συμμετοχής ένωσης οικονομικών φορέων, τα μέλη αυτής, πρέπει να είναι εγγεγραμμένα στην κατηγορία του έργου που δημοπρατείται ή, αν το έργο περιλαμβάνει εργασίες περισσότερων κατηγοριών, τουλάχιστον σε μία από τις κατηγορίες του έργου που δημοπρατείται.

2. Πέραν των οριζόμενων στις παρ. 4 και 5 του άρθρου 75, ειδικά για τις δημόσιες συμβάσεις ειδικών έργων των οποίων η κατασκευή απαιτείται να πραγματοποιηθεί από εξειδικευμένους οικονομικούς φορείς, μπορεί στα έγγραφα της σύμβασης να ορίζονται πρόσθετες απαιτήσεις για τη συμμετοχή τους στη διαδικασία. Κατόπιν αιτήματος της αναθέτουσας αρχής, με απόφαση του Υπουργού Υποδομών Μεταφορών και Δικτύων, ύστερα από γνώμη του Τμήματος Κατασκευών του Συμβουλίου Δημόσιων Έργων της Γενικής Γραμματείας Υποδομών, μπορεί να προστίθενται στη διακήρυξη επιπλέον όροι, όταν τούτο ενδείκνυται από το είδος ή την πολυπλοκότητα του προς ανάθεση έργου.

3. Πέραν των οριζόμενων στις παρ. 3, 4 και 5 του άρθρου 75, ειδικά για τις δημόσιες συμβάσεις έργων, ισχύουν συμπληρωματικά τα ακόλουθα:

α) Αν το έργο ανήκει σε μια κατηγορία του Μ.Ε.ΕΠ. κατά την παράγραφο 1 περίπτωση β', η τάξη, στην οποία πρέπει να είναι εγγεγραμμένοι οι οικονομικοί φορείς, προσδιορίζεται από την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης. Για την εφαρμογή του προηγούμενου εδαφίου τα ποσοστά των απρόβλεπτων δαπανών (απρόβλεπτα), όπως αυτά καθορίζονται στην περίπτωση α' της παρ. 3 του άρθρου 156, λαμβάνονται υποχρεωτικά υπόψη. Αν το έργο ανήκει σε περισσότερες κατηγορίες του Μ.Ε.ΕΠ. κατά την παράγραφο 1 περίπτωση γ', η τάξη για κάθε κατηγορία, στην οποία πρέπει να είναι εγγεγραμμένοι οι οικονομικοί φορείς, προσδιορίζεται από το αντίστοιχο μέρος της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης. Τα πιο πάνω εφαρμόζονται ανάλογα και για τις

εξειδικευμένες επιχειρήσεις. Σε κάθε άλλη περίπτωση οικονομικοί φορείς, που αποδεικνύουν ότι καλύπτουν τα κριτήρια επιλογής μπορούν να συμμετέχουν.

β) Ενώσεις οικονομικών φορέων εγγεγραμμένων στην ίδια τάξη και κατηγορία έργου του Μ.Ε.ΕΠ. μέχρι και την πέμπτη τάξη, επιτρέπεται να αναλάβουν έργα εκτιμώμενης αξίας μεγαλύτερης από το ανώτατο όριο της τάξης τους μέχρι το είκοσι πέντε τοις εκατό (25%) της διαφοράς μεταξύ του ανώτατου ορίου της τάξης τους και του ανώτατου ορίου της επόμενης τάξης, υπό την προϋπόθεση ότι τουλάχιστον δύο από τους οικονομικούς φορείς αυτούς συμμετέχουν στην κατανομή της κατασκευής του έργου ή στα κέρδη και τις ζημίες της ένωσης, με ποσοστό τουλάχιστον τριάντα τοις εκατό (30%) ο καθένας. Όταν η ένωση αποτελείται από οικονομικούς φορείς εγγεγραμμένους στην έκτη τάξη του Μ.Ε.ΕΠ. για την ίδια κατηγορία εργασιών, το ανώτατο όριο της εκτιμώμενης αξίας των έργων που επιτρέπεται να αναλάβει η ένωση διαμορφώνεται στα εξήντα εκατομμύρια (60.000.000) ευρώ, υπό την προϋπόθεση ότι το ποσοστό συμμετοχής του καθενός στα κέρδη και τις ζημίες, ανέρχεται τουλάχιστον σε είκοσι πέντε τοις εκατό (25%). Τα όρια της παραγράφου αυτής μπορεί να επανακαθορίζονται με απόφαση του Υπουργού Υποδομών Μεταφορών και Δικτύων, λαμβανομένου υπόψη του δείκτη αναθεώρησης των τιμών των δημοσίων έργων, όπως καθορίζεται, σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις. Σε κάθε άλλη περίπτωση οικονομικοί φορείς, που αποδεικνύουν ότι καλύπτουν τα κριτήρια επιλογής μπορούν να συμμετέχουν.

4. Επιπλέον των επιχειρήσεων που είναι εγγεγραμμένες σε τάξεις των μητρώων, επιχειρήσεις που εκπληρώνουν τα κριτήρια επιλογής του άρθρου 75 του ν. 4412/2016 μπορούν να συμμετέχουν σε διαδικασίες ανάθεσης δημόσιας σύμβασης έργων, μελετών ή παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών ανεξαρτήτως της εγγραφής τους σε τάξεις. Οποιαδήποτε αναφορά αντίθετη στο προηγούμενο εδάφιο καταργείται.

Άρθρο 77 Κριτήρια επιλογής σε διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης μελέτης ή παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών

1. Πέραν των οριζόμενων στην παρ. 2 του άρθρου 75, ειδικά για τις δημόσιες συμβάσεις μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών, ισχύουν συμπληρωματικά τα ακόλουθα:

α) Στο Μητρώο Μελετητών και στο Μητρώο Γραφείων Μελετών, εγγράφονται οικονομικοί φορείς κατά τάξεις και κατηγορίες,

β) στις διαδικασίες για την ανάθεση σύμβασης παροχής τεχνικών υπηρεσιών για τις οποίες δεν τηρούνται μητρώα, η συμμετοχή επιτρέπεται σε οικονομικούς φορείς, πιστοποιημένους από αναγνωρισμένο οργανισμό πιστοποίησης, όπως ειδικότερα ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης,

γ) σε περίπτωση συμμετοχής ένωσης οικονομικών φορέων και αν η υπό ανάθεση μελέτη ανήκει σε μία κατηγορία, όλα τα μέλη της ένωσης πρέπει να είναι εγγεγραμμένα σε αυτήν την κατηγορία,

δ) σε περίπτωση συμμετοχής ένωσης οικονομικών φορέων και αν η υπό ανάθεση μελέτη ανήκει σε περισσότερες κατηγορίες, πρέπει να καλύπτονται αθροιστικά όλες οι κατηγορίες.

2. Πέραν των οριζόμενων στις παρ. 4 και 5 του άρθρου 75, ειδικά για τις δημόσιες συμβάσεις μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών, ισχύουν συμπληρωματικά τα ακόλουθα:

α) τα ελάχιστα επίπεδα τεχνικής καταλληλότητας και γενικής εμπειρίας καθορίζονται ανά κατηγορία μελέτης, με βάση τις προεκτιμώμενες αμοιβές για το σύνολο των σταδίων της αντίστοιχης κατηγορίας μελέτης,

β) αν για την εκπόνηση της μελέτης ή την παροχή της υπηρεσίας απαιτείται αυξημένη εμπειρία, μπορεί, ύστερα από γνώμη του αρμόδιου τεχνικού συμβουλίου, να απαιτείται με τα έγγραφα της σύμβασης η συμμετοχή οικονομικών φορέων εγγεγραμμένων σε τάξη ανώτερη από αυτήν που προκύπτει με βάση την προεκτιμώμενη αμοιβή της μελέτης,

γ) αν σε κάποιες κατηγορίες μελετών υφίσταται αποδεδειγμένα μικρός αριθμός εγγεγραμμένων μελετητών ή εταιρειών μελετών της απαιτούμενης τάξης, η αναθέτουσα αρχή μπορεί, ύστερα από γνώμη του αρμόδιου τεχνικού συμβουλίου, να επιτρέψει να συμμετέχουν μελετητές ή εταιρείες μελετών της αμέσως κατώτερης τάξης κατά τα οριζόμενα στα έγγραφα της σύμβασης,

δ) για τη συμμετοχή τους στη διαδικασία σύναψης σύμβασης παροχής τεχνικών υπηρεσιών επίβλεψης έργου, οι οικονομικοί φορείς πρέπει να διαθέτουν εμπειρία από την κατασκευή ή επίβλεψη έργων της αντίστοιχης κατηγορίας, με το έργο, του οποίου η επίβλεψη αποτελεί αντικείμενο της υπό ανάθεσης σύμβασης. Η

απαιτούμενη εμπειρία, ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης, πρέπει να βρίσκεται σε αναλογία με τις ιδιαιτερότητες του προς επίβλεψη έργου και να καλύπτεται, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στα έγγραφα της σύμβασης, από την ομάδα επίβλεψης, στην οποία επιτρέπεται να συμμετέχει μηχανικός με αποδεδειγμένη εμπειρία σε κατασκευή έργων της αντίστοιχης, με το προς επίβλεψη έργο, κατηγορίας, η οποία μπορεί να προκύπτει είτε από σχετικά πιστοποιητικά και έγγραφα είτε από την εγγραφή του στην αντίστοιχη κατηγορία έργου του Μ.Ε.Κ.,

ε) στη διαδικασία σύναψης συμφωνίας-πλαίσιο μπορούν να λάβουν μέρος οικονομικοί φορείς εγγεγραμμένοι σε όλες τις τάξεις πτυχίου, κάθε κατηγορίας μελετών της περίπτωσης (15) της παρ. 3 του άρθρου 2, μεταξύ της τάξης πτυχίου που προσδιορίζεται από το μέσο μέγεθος προεκτιμώμενης αμοιβής των επί μέρους συμβάσεων που πρόκειται να ανατεθούν, όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή και το εβδομήντα πέντε τοις εκατό (75%) της συνολικής προεκτιμώμενης αμοιβής της συμφωνίας πλαισίου.

3. Στις περιπτώσεις του άρθρου 50, οι υποβαλλόμενες μελέτες πρέπει να έχουν εκπονηθεί από μελετητές οι οποίοι διαθέτουν τα νόμιμα προσόντα, κατά τον παρόντα, λοιπές διατάξεις σχετικές με όρους άσκησης του επαγγέλματος του μελετητή και τα έγγραφα της σύμβασης.

4. Σε κάθε άλλη περίπτωση οι οικονομικοί φορείς που αποδεικνύουν ότι καλύπτουν τα κριτήρια επιλογής μπορούν να συμμετέχουν.

22. Το άρθρο 379 παρ. 1 & 2 του ως άνω νόμου προβλέπει: “1. Η ισχύς των διατάξεων του παρόντος αρχίζει από τη δημοσίευση του παρόντος, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στις επιμέρους διατάξεις του. 2. Η ισχύς των άρθρων 22, 36, 37 της παραγράφου 2, του άρθρου 79, 258 και 259 αρχίζει, ως προς τους διαγωνισμούς μελετών, τις συμβάσεις έργων, μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών την 18η Απριλίου 2017, εκτός από τις περιπτώσεις όπου είναι υποχρεωτική η χρήση ηλεκτρονικών μέσων, σύμφωνα με τα άρθρα 33, 34 ή 35, την παράγραφο 3 του άρθρου 40, την παράγραφο 2 του άρθρου 65 ή το άρθρο 67 και των άρθρων 270, 271, 272, της παραγράφου 3 του άρθρου 274, της παραγράφου 2 του άρθρου 295 ή το άρθρο 297”. Εξάλλου, στην αιτιολογική έκθεση του ως άνω νόμου, στην τελευταία παράγραφο αυτής ορίζεται ότι: «κάθε αναφορά διατάξεων νόμου ή διοικητικών πράξεων σε διατάξεις των ν. 2286/1995, ν. 3669/2008, ν. 3316/2005, ν. 3886/2010, , π.δ. 59/2007, π.δ. 60/2007, π.δ. 118/2007 και της υπουργικής απόφασης 11389/1993, ισχύει ως αναφορά στις διατάξεις του παρόντος νόμου, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά από αυτές».

III. Νομική Εκτίμηση

23. Το υπό εξέταση αίτημα του Γενικού Νοσοκομείου Παιδών “Η ΑΓΙΑ ΣΟΦΙΑ” αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών με την έννοια της διάταξης του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 9 του ν. 4412/2016, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 9 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών, προϋπολογισθείσας αξίας 487.804,90 € χωρίς Φ.Π.Α., συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ’ άρθρο 2 παράγραφος 2 περίπτωση γ’ υποπερίπτωση δδ’ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης.

24. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση, έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007 και ήδη στα παρόμοιου περιεχομένου άρθρα 26 και 32 του ν. 4412/2016 (βλ. σχετικώς ΔΕΕ, απόφαση της 8ης Απριλίου 2008, C 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56). Συναφώς επισημαίνεται ότι οι ανωτέρω διατάξεις στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από τη βασική ρύθμιση, δηλαδή από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζομένων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συσταλτικής ερμηνείας (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. Ι-1949, σκέψη 13 και της 13ης Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, Ι-13947, σκέψη 48).

25. Η αναθέτουσα αρχή δεν επικαλείται, με το υπό κρίση αίτημά της, ρητά κάποια εκ των διατάξεων των άρθρων 26 παρ. 2 περ. β και 32 του ν. 4412/2016, ωστόσο αιτείται την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης του διαγωνισμού για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών συντήρησης ηλεκτρομηχανολογικών εγκαταστάσεων για την κάλυψη των αναγκών του Νοσοκομείου και με πρόσκληση μόνο των εταιριών που υπέβαλλαν προσφορές “σύμφωνες προς τις τυπικές απαιτήσεις της διαδικασίας σύναψης σύμβασης με αριθμό διακήρυξης 45/2016 και αύξοντα αριθμό (α/α) ηλεκτρονικού διαγωνισμού συστήματος 28369”. Υπενθυμίζεται πως κατατέθηκαν τρεις (3) προσφορές, εκ των οποίων η πρώτη εξ αυτών απερρίφθη λόγω ελλείψεων στα δικαιολογητικά που αφορούσαν στην απόδειξη της τεχνικής ικανότητας αυτής και οι υπόλοιπες δύο (2) προσφορές απορρίφθηκαν λόγω υπέρβασης του προϋπολογισμού.

Πλην όμως, η Αρχή, έχουσα το δικαίωμα υπαγωγής εκάστου υποβληθέντος αιτήματος στην ορθή νομική βάση, στην προκειμένη περίπτωση, με βάση τα πραγματικά περιστατικά που επικαλείται το Νοσοκομείο, κρίνει ότι τυγχάνει εξέτασης η διάταξη του άρθρου 26 παρ. 2 περ. β' του ν. 4412/2016. Ειδικότερα η εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 26 παρ. 2 περ. β' του ν. 4412/2016, με βάση την οποία οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε ανταγωνιστική διαδικασία με διαπραγμάτευση, με δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, προϋποθέτει:

α) Να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία.

β) Να έχουν υποβληθεί κατά την ανωτέρω (υπό σημείο α) νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις.

Επισημαίνεται ότι σχετικά με την ως άνω 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 νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία (ΕΣ-Πράξη 215/2012-Ζ' Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 466/2011, 1249/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

26. Από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου της υπό κρίση υπόθεσης, προκύπτουν τα εξής:

A. Ως προς την προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας:

Το Νοσοκομείο Παιδών “ΑΓΙΑ ΣΟΦΙΑ” με την υπ' αρ. 45/2016 διακήρυξη διενήργησε επαναληπτικό διεθνή ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό, συνολικού προϋπολογισμού 487.804,90€ πλέον ΦΠΑ, ήτοι 604.878,08 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών συντήρησης ηλεκτρομηχανολογικών εγκαταστάσεων του Νοσοκομείου για δύο (2) έτη.

Παρατηρήθηκαν, ωστόσο, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, αναφορικά με τους όρους της εν θέματι διακήρυξης και την τήρηση των διατυπώσεων δημοσιότητας τα εξής:

α) Επειδή ο υπό εξέταση διαγωνισμός είναι επαναληπτικός, καταρχάς διαπιστώνεται ότι το αναλυτικό τεύχος διακήρυξης προσαρμόστηκε εν μέρει στις διαδικασίες ανάθεσης και σύναψης δημοσίων συμβάσεων όπως αυτές ορίζονται στο ν. 4412/2016, ενώ διατηρήθηκαν επιμέρους σημεία που απαιτούνταν από το προϊσχύσαν νομικό πλαίσιο, με το οποίο είχε αρχικά προκηρυχθεί ο διαγωνισμός (λ.χ. δικαιολογητικά επαγγελματικής και τεχνικής ικανότητας, τα οποία ήδη καλύπτονται από τα πεδία του μέρους IV του ΕΕΕΣ).

Επιπλέον στο αναλυτικό τεύχος της διακήρυξης δεν έχουν ενταχθεί άρθρα για τους λόγους αποκλεισμού και τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής κατ' εφαρμογήν των άρθρων 73 επ. του ν. 4412/2016. Πέραν τούτου σημειώνεται ότι τα κριτήρια επιλογής λαμβάνονται υπ' όψιν, με βάση τα αναφερόμενα στο αναλυτικό τεύχος της διακήρυξης, κατά την εξέταση της τεχνικής προσφοράς (σημ. 1.2.1.2. της διακήρυξης) και όχι κατά τον έλεγχο καταλληλότητας των υποψηφίων, ώστε να διαπιστωθεί ότι συγκεντρώνουν τα επαγγελματικά προσόντα και πληρούν τα κριτήρια καταλληλότητας

και φερεγγυότητας για την ανάθεση της εν λόγω σύμβασης. Στο δε τυποποιημένο έντυπο της προκήρυξης που εστάλη στην ΕΕΕΕ τα κριτήρια επιλογής έχουν συμπληρωθεί στο πεδίο III.2.3. (Τεχνική ικανότητα) ενώ στη διακήρυξη τα δικαιολογητικά για την απόδειξη των κριτηρίων επιλογής έχουν ενταχθεί στην τεχνική προσφορά και στις προδιαγραφές της.

Συναφώς επισημαίνεται ότι από τη διακήρυξη [σημείο ζ iii) του άρθρου 1.2.1.2 αυτής] απαιτείται (επί ποινή αποκλεισμού) η υποβολή, μεταξύ των άλλων δικαιολογητικών σχετικών με την τεχνική προσφορά, και *“βεβαίωσης εγγραφής στο ΜΕΕΠ (Πρώτης τάξης) στην κατηγορία ηλεκτρομηχανολογικά”*, το οποίο χαρακτηρίζεται ως *“δικαιολογητικό απόδειξης εμπειρίας”*.

Ο ως άνω όρος δύναται να επιφέρει σύγχυση διότι η εγγραφή ενός οικονομικού φορέα στο Μητρώο Εργοληπτικών Επιχειρήσεων, όπου καταγράφονται οι εργοληπτικές επιχειρήσεις Δημοσίων Έργων και μέσα από το οποίο γίνεται η κατάταξη, προαγωγή ή άλλη μεταβολή σε τάξη ή κατηγορία αναλαμβανόμενων έργων, αποτελεί κριτήριο καταλληλότητας που συνδέεται με την ανάθεση συμβάσεων έργων.

Επίσης δημιουργείται ενδεχομένως σύγχυση σχετικώς με τα κριτήρια αποκλεισμού και ποιοτικής επιλογής, καθόσον, με βάση τα προβλεπόμενα στη διακήρυξη, λαμβάνονται υπ' όψιν κατά τον έλεγχο της τεχνικής προσφοράς ως μέρος των τεχνικών προδιαγραφών και όχι κατά τον έλεγχο της καταλληλότητας των υποψηφίων.

β) Η αναθέτουσα αρχή συμπλήρωσε το έντυπο της προκήρυξης σύμβασης της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ και όχι αυτό της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ. Στο έντυπο συμπληρώθηκαν από την αναθέτουσα αρχή τα ουσιώδη στοιχεία της εν θέματι διακήρυξης ενώ, καθώς το έντυπο της 2014/24/ΕΕ διαφοροποιείται στο πεδίο που αφορά στα κριτήρια ανάθεσης, συμπληρώθηκε ως κριτήριο ανάθεσης *“η χαμηλότερη τιμή”*. Επίσης δεν συμπληρώθηκε το σημ. II.1.8. του εντύπου, αναφορικά με τις πληροφορίες σχετικά με τα τμήματα της διακήρυξης.

Ως προς την τήρηση των διατυπώσεων δημοσιότητας επισημαίνεται ότι η αναθέτουσα αρχή οφείλει να συμπληρώνει ορθά τα τυποποιημένα έντυπα της προκήρυξης σύμβασης με βάση τα αναφερόμενα στον Κανονισμό (ΕΕ) 2015/1986 της Επιτροπής της 11ης Νοεμβρίου 2015 περί *“καταρτίσεως τυποποιημένων εντύπων για τη δημοσίευση προκηρύξεων και γνωστοποιήσεων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων και περί καταργήσεως του εκτελεστικού κανονισμού (ΕΕ) αριθ. 842/2011”*

γ) Επίσης στο σημείο 3.3.2 (Προσόντα Προσωπικού) του Παραρτήματος Δ (Τεχνικές Προδιαγραφές) αναφέρεται μεταξύ άλλων ότι : *“Οι τεχνίτες που θα χρησιμοποιήσει ο ΑΝΑΔΟΧΟΣ, θα είναι Έλληνες πολίτες απόφοιτοι δευτεροβάθμιας τεχνικής εκπαίδευσης (Δ. Ε. τεχνικού) και θα κατέχει τις από τον νόμο προβλεπόμενες άδειες.”*

Με βάση τις αρχές που εφαρμόζονται στις διαδικασίες σύναψης δημόσιων συμβάσεων (ιδία άρθρο 18 του ν. 4412/2016) η ανάθεση δημόσιων συμβάσεων από τις αρχές των κρατών μελών ή εκ μέρους αυτών πρέπει να είναι σύμφωνη με τις αρχές της Συνθήκης για τη λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (ΣΛΕΕ) και ιδίως με την αρχή της ελεύθερης κυκλοφορίας των εμπορευμάτων, την αρχή της ελευθερίας της εγκατάστασης και της ελεύθερης παροχής υπηρεσιών, καθώς και με τις αρχές που απορρέουν από αυτές, όπως είναι η αρχή της ίσης μεταχείρισης, η αρχή της αποφυγής διακρίσεων, η αρχή της αμοιβαίας αναγνώρισης, η αρχή της αναλογικότητας και η αρχή της διαφάνειας .

Λαμβανομένου υπ' όψιν ότι η ως άνω απαίτηση συμπεριλαμβάνεται στο κεφάλαιο 3.3. «Προσωπικό Αναδόχου» του Παραρτήματος Γ και δεν συνδέεται με το κεφάλαιο των λοιπών προϋποθέσεων συμμετοχής συνάγεται ότι ο εν λόγω όρος δεν αποτέλεσε όρο αποκλεισμού από τον εν θέματι διαγωνισμό, αλλά όρο ο οποίος συνδέεται με την παροχή των συγκεκριμένων υπηρεσιών και την εκτέλεση της σύμβασης. Επισημαίνεται όμως ότι ορθότερο θα ήταν να συμπεριληφθεί ρητά από την αναθέτουσα στη διακήρυξη αντίστοιχος όρος αποκλειστικά ως όρος εκτέλεσης της σύμβασης, ώστε να μην καταλείπεται αμφιβολία στους οικονομικούς φορείς ή ευχέρεια στην αναθέτουσα αρχή να συνεκτιμήσει και τον όρο αυτό μεταξύ των όρων των σχετικών με το δικαίωμα συμμετοχής στο διαγωνισμό, από τους οποίους εξαρτάται ο αποκλεισμός των ενδιαφερομένων οικονομικών φορέων.

δ) Περαιτέρω και με βάση τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ιστορικό (ανωτέρω υπό σημεία 4 και 1) διαπιστώθηκε ασάφεια όρων της διακήρυξης και ειδικότερα όρων σχετικών i) με το δικαίωμα συμμετοχής (καθόσον αναφέρεται ότι το ύψος της εγγυητικής συμμετοχής υπολογίζεται επί της εκτιμώμενης αξίας των προσφερόμενων τμημάτων της σύμβασης ενώ η σύμβαση δεν υποδιαιρείται σε τμήματα) και ii) τη διάρκεια της σύμβασης (καθόσον στο παράρτημα Δ' αναφέρεται ότι η διάρκεια της σύμβασης είναι ένα έτος ενώ στα υπόλοιπα σημεία αναφέρεται ως διετής).

Επίσης, αναφορικά με τη μη υποδιαίρεση της εν θέματι σύμβασης σε τμήματα, γίνεται μνεία του άρθρου 59 του ν. 4412/2016 (βλ. και σχετικά υπ' αριθμ. 78 επ. αιτιολογικές σκέψεις της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), κατά το οποίο οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αποφασίζουν να αναθέτουν μια σύμβαση υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων προσδιορίζοντας το μέγεθος και το αντικείμενο των τμημάτων αυτών. Εφόσον η αναθέτουσα αρχή αποφασίσει ότι δεν είναι σκόπιμη η υποδιαίρεση της σύμβασης σε παρτίδες, στη χωριστή έκθεση ή στα έγγραφα της σύμβασης, θα πρέπει να αναφέρονται οι κύριοι λόγοι αυτής της επιλογής. Εν προκειμένω στα έγγραφα της εν θέματι σύμβασης δεν υπάρχει σχετική αιτιολογία.

Β. Ως προς την υποβολή μη κανονικών/ απαράδεκτων προσφορών.

Με το από υπ' αριθμ. 56Α/14.12.2016 Πρακτικό της Επιτροπής διενέργειας και αξιολόγησης του διαγωνισμού κρίθηκε ότι δύο εκ των τριών συνολικά υποβληθεισών προσφορών ήταν τεχνικά αποδεκτές, ενώ η προσφορά της τρίτης συμμετέχουσας εταιρείας απορρίφθηκε διότι τα υποβληθέντα δικαιολογητικά που σχετίζονταν με την τεχνική προσφορά δεν ήταν σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης. Στη συνέχεια με την υπ' αριθμ. 8/22/21-12-16 Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Νοσοκομείου εγκρίθηκε το ως άνω πρακτικό τεχνικής αξιολόγησης.

Ακολούθως στο υπ' αριθμ. 56 Β'/01-03-2017 Πρακτικό Οικονομικής Αξιολόγησης της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης του διαγωνισμού *“διαπιστώθηκε ότι οι προσφερθείσες τιμές και των δύο τεχνικά αποδεκτών εταιριών του εν λόγω διαγωνισμού υπερβαίνουν την προϋπολογισθείσα δαπάνη του διαγωνισμού, ήτοι του ποσού 487.804,90 πλέον ΦΠΑ”* και κρίθηκαν *«ως απαράδεκτες οικονομικά.»* Το εν λόγω πρακτικό εγκρίθηκε με την υπ' αριθμ. 11/6/29.03.2017 Απόφασή του Διοικητικού Συμβουλίου του Νοσοκομείου.

23. Αναφορικά με το αίτημα της αναθέτουσας για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης, για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών συντήρησης ηλεκτρομηχανολογικών εγκαταστάσεων για την κάλυψη των αναγκών του Νοσοκομείου και με πρόσκληση μόνο των εταιριών που υπέβαλλαν προσφορές *“σύμφωνες προς τις τυπικές απαιτήσεις της διαδικασίας σύναψης σύμβασης με αριθμό διακήρυξης 45/2016 και αύξοντα αριθμό (α/α) ηλεκτρονικού διαγωνισμού συστήματος 28369”* αναφέρονται τα κάτωθι:

Εν πρώτοις, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να προσφύγουν στη ανταγωνιστική διαδικασία με διαπραγμάτευση με δημοσίευση της προκήρυξης του διαγωνισμού στην περίπτωση που έχουν υποβληθεί, μετά από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, μη κανονικές προσφορές ή προσφορές απαράδεκτες. Ωστόσο η προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης δεν είναι υποχρεωτική εάν η αναθέτουσα αρχή καλέσει να συμμετάσχουν στη διαδικασία με διαπραγμάτευση όλους όσους συμμετείχαν στην ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, πληρούν τα κριτήρια των άρθρων 73 έως 83 του ν. 4412/2018 και είχαν υποβάλει στο πλαίσιο της προηγηθείσας διαδικασίας προσφορές σύμφωνες με τις τυπικές προϋποθέσεις της διαδικασίας ανάθεσης.

Εν προκειμένω οι δύο υποβληθείσες προσφορές (οι οικονομικές προσφορές των οποίων απορρίφθηκαν διότι είχαν υπέρβαση του προϋπολογισμού της διακήρυξης) πληρούν τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής, δύνανται να ανταποκριθούν στις ανάγκες της αναθέτουσας αρχής όπως αυτές καθορίστηκαν στα έγγραφα (τεχνικές προδιαγραφές) του διαγωνισμού και υπεβλήθησαν σύμφωνα με τις τυπικές προϋποθέσεις της διαδικασίας σύναψης της σύμβασης κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 26, παρ. 2, περ. β, εδαφ. β του ν. 4412/2016.

IV. Συμπέρασμα

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του τεθέντος ερωτήματος, η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. ομόφωνα αποφασίζει:

Την **παροχή σύμφωνης γνώμης** της Αρχής επί του αιτήματος του Γενικού Νοσοκομείου Παιδών “Η ΑΓΙΑ ΣΟΦΙΑ”, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ’, υποπεριπτ. δδ’ του ν. 4013/2011, σε συνδυασμό με τη διάταξη του άρθρου 26 παρ. 2 περ. β’ του ν. 4412/2016, για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση σύμβασης “παροχής υπηρεσιών συντήρησης Ηλεκτρομηχανολογικών Εγκαταστάσεων για την κάλυψη των αναγκών του Γενικού Νοσοκομείου Παιδών “Η ΑΓΙΑ ΣΟΦΙΑ” με την πλήρη απασχόληση 16 ατόμων, σύμφωνα με τις Τεχνικές Προδιαγραφές του διαγωνισμού για χρονική διάρκεια δύο (2) ετών και του Διπλωματούχου Μηχανικού (Π.Ε.) για χρονική διάρκεια ενός (1) έτους,” συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 487.804,90 πλέον ΦΠΑ, ήτοι 604.878,08 συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσόμενων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 19 Ιουλίου 2017

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Πρόεδρος

Γεώργιος Καταπόδης