



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΓΝΩΜΗ

Δ33/2020

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 4^η Μαΐου του έτους δυο χιλιάδες είκοσι (2020), ημέρα Δευτέρα και ώρα 10.30 π.μ., και επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και Κορνά Τράκα στην Αθήνα, όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η **ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** (εφεξής και Αρχή) 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 τη συνεδρίαση τα ακόλουθα:

Πρόεδρος: Γεώργιος Καταπόδης
Αντιπρόεδρος: Αδάμ Καραγλάνης
Μέλη: Δημήτριος Λουρίκας, μέσω τηλεδιάσκεψης
Δημήτριος Σταθακόπουλος, μέσω τηλεδιάσκεψης
Ερωφίλη Χριστοβασίλη
Κωνσταντίνος Βαρδακαστάνης, μέσω τηλεδιάσκεψης

Γραμματέας: Αθανάσιος Λαμπράκης, ΠΕ Διοικητικού – Οικονομικού.

Εισηγητής: Ευάγγελος Ιατρού, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ ειδικότητας διπλωματούχων μηχανικών (Αυτοτελές Γραφείο Θεσσαλονίκης).

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν, μέσω τηλεδιάσκεψης, ο εισηγητής, Ευάγγελος Ιατρού, καθώς επίσης και ο Αν. Προϊστάμενος της Διεύθυνσης Ελέγχου, Ευάγγελος Καραμανλής, οι οποίοι αποδεσμεύτηκαν πριν την έναρξη της διαδικασίας της ψηφοφορίας των μελών της Αρχής και τη λήψη της απόφασης.

Θέμα: Παροχή της σύμφωνης γνώμης της Αρχής κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. (δδ) του ν. 4013/2011, ως ισχύει, επί αιτήματος του Δήμου Τρικκαίων για την προσφυγή του σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση κατ' άρθρο 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016 προκειμένου για την ανάθεση, σε συνέχεια άγονου διαγωνισμού, δημόσιας σύμβασης εκπόνησης της μελέτης με τίτλο «*Οριστική αρχιτεκτονική, στατική και η/μ μελέτη του έργου: "Επανάχρηση συγκροτήματος αποθηκών Δ. Τρικκαίων σε πολυχώρο τέχνης και πολιτισμού"*», εκτιμώμενης αξίας 219.744,87€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

.....

1. Με το με α.π. 9893/19.3.2020 (α.π. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 1685/19.3.2020) έγγραφο της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου Τρικκαίων μετά του συνημμένου σε αυτό φακέλου, ως αυτός συμπληρώθηκε με το με α.π. 10588/13.4.2020 (α.π. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 2074/13.4.2020) έγγραφο της ίδιας ως άνω Υπηρεσίας του εν λόγω Δήμου, συνοδευομένου μετά του σχετικού ηλεκτρονικού φακέλου εγγράφων και στοιχείων, ο Δήμος Τρικκαίων αιτήθηκε την παροχή της σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. (δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την προσφυγή του σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση κατ' άρθρο 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, σε συνέχεια διεξαχθέντος μέσω του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. άγονου ανοικτού διαγωνισμού, προκειμένου για την ανάθεση δημόσιας σύμβασης εκπόνησης της συγχρηματοδοτούμενης από το Σ.Ε.Σ. 2014-2020 μελέτης με τίτλο «*Οριστική αρχιτεκτονική, στατική και η/μ μελέτη του έργου: "Επανάχρηση συγκροτήματος αποθηκών Δ. Τρικκαίων σε πολυχώρο τέχνης και πολιτισμού"*», εκτιμώμενης αξίας 219.744,87€ μη συμπεριλαμβανομένου του αναλογούντος ΦΠΑ 24%, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής και συνολική προθεσμία για την περαίωση του αντικειμένου της σύμβασης τις 240 ημέρες από την υπογραφή του συμφωνητικού, κατά τα λοιπά σύμφωνα με τους όρους του τεύχους διακήρυξης με ΑΔΑΜ: 19PROC 005755910/24.10.2019.

I. Ιστορικό – πραγματικά περιστατικά

2. Από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, προκύπτουν τα ακόλουθα:

2.1 Με την υπ' αριθμ. 312/27.9.2019 (ΑΔΑ ΩΟ04ΩΗ9-ΦΞΒ) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Τρικκαίων εγκρίθηκαν και καθορίστηκαν οι όροι της *"επαναληπτικής διακήρυξης ανοικτής ηλεκτρονικής διαδικασίας ... για τη μελέτη με τίτλο: «Οριστική αρχιτεκτονική, στατική και η/μ μελέτη του έργου: "Επανάχρηση συγκροτήματος αποθηκών Δ. Τρικκαίων σε πολυχώρο τέχνης και πολιτισμού"*», εκτιμώμενης αξίας 219.744,87€ μη συμπεριλαμβανομένου του αναλογούντος ΦΠΑ 24%.

Με την εν λόγω απόφαση, η οποία κρίθηκε νόμιμη σύμφωνα με την υπ' αριθμ. 1853/172776/14.10.2019 Απόφαση του Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Θεσσαλίας-Στερεάς Ελλάδας, εγκρίθηκε η επανάληψη της ανωτέρω ηλεκτρονικής διαγωνιστικής διαδικασίας με τροποποιήσεις των όρων της με ΑΔΑΜ 19PROC005379418/1.8.2019 διακήρυξης του προηγθέντος (διεξαχθέντος την 28.8.2019 μέσω του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. με α/α συστήματος 84076,1) ανοικτού, κάτω των ορίων, ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την ανάθεση της σύμβασης εκπόνησης της ανωτέρω μελέτης, ο οποίος απέβη άγονος, ελλείψει υποβληθέντων προσφορών, όπως διαπιστώθηκε με την υπ' αριθμ. 305/23.9.2019 απόφαση της ίδιας ως άνω Οικονομικής Επιτροπής περί ματαίωσης της εν λόγω διεξαχθείσας διαδικασίας, η οποία είχε κριθεί νόμιμη σύμφωνα με την υπ' αριθμ. 1789/165116/14.10.2019 Απόφαση του Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Θεσσαλίας-Στερεάς Ελλάδας.

Οι εγκριθείσες με την 312/27.9.2019 απόφαση Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Τρικκαίων τροποποιήσεις των όρων της ως άνω διακήρυξης αφορούν, σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στην εν λόγω απόφαση, στα εξής:

α) *"στην «ελάφρυνση» του κριτηρίου της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας το οποίο αρχικά είχε τεθεί ως ο μέσος ετήσιος κύκλος εργασιών των τελευταίων διαχειριστικών χρήσεων τουλάχιστον ίσος με το 100% της συνολικής προεκτιμώμενης αμοιβής ενώ στην επαναληπτική διαδικασία μειώνεται σε ποσοστό 25%, διευκολύνοντας έτσι τη συμμετοχή των διαγωνιζομένων"* και

β) *σε τροποποιήσεις ως προς "τα κριτήρια τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας που αφορούν στην απαιτούμενη γενική εμπειρία βάσει των ορίων των προεκτιμώμενων αμοιβών, όπως αυτή απορρέει από την εγγραφή των συμμετεχόντων-μελετητών στο αντίστοιχο μητρώο. Τα κριτήρια αυτά είχαν τεθεί σύμφωνα με τα οριζόμενα στο ΠΔ 71/2019(ΦΕΚ 112/Α'/03.07.2019) περί των νέων Μητρώων συντελεστών παραγωγής δημοσίων και ιδιωτικών έργων, μελετών, τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών (ΜΗ.Τ.Ε). Η νομοθετική αυτή διάταξη, αν και τυπικά είναι σε ισχύ από την ημερομηνία της δημοσίευσής της, εν τούτοις βρίσκονται σε εκκρεμότητα οι προβλεπόμενες ενέργειες από το Υπουργείο Υποδομών και Μεταφορών προκειμένου να μπορούν να τεθούν σε εφαρμογή οι εγγραφές στα νέα Μητρώα. Ως εκ τούτου δεν μπορούν στην παρούσα φάση να ληφθούν υπόψη οι τροποποιήσεις που η νέα αυτή διάταξη επιφέρει στα όρια των προεκτιμώμενων αμοιβών και της απαιτούμενης εμπειρίας των μελετητών."*

2.2 Σημειωτέον ότι η σύμβαση εκπόνησης της ανωτέρω μελέτης αποτελεί, σύμφωνα με τη με α.π. 3524/1154/Α3/15.6.2018 απόφαση της Ειδικής Γραμματέως Διαχείρισης Τομεακών ΕΠ ΕΤΠΑ και ΤΣ, το Υπόεργο 1 της ενταγμένης στο Επιχειρησιακό Πρόγραμμα «Ανταγωνιστικότητα Επιχειρηματικότητα και

Καινοτομία 2014-2020» Πράξης με τον τίτλο «Επανάχρηση συγκροτήματος αποθηκών Δ. Τρικκαίων σε πολυχώρο τέχνης και πολιτισμού» και κωδικό ΟΠΣ 5021735, συνολικού προϋπολογιζόμενου κόστους υλοποίησης 2.300.000€, και, όπως προβάλλει η αιτούσα αναθέτουσα αρχή στο εξεταζόμενο αίτημά της, είναι προαπαιτούμενη για την υλοποίηση του ομότιτλου Υποέργου 2 της υπόψη Πράξης, το οποίο αποτελεί και το κύριο κατασκευαστικό έργο της.

Περαιτέρω, σύμφωνα με την αιτούσα, *“κρίνεται αναγκαίο να απεγκλωβισθεί και να επισπευσθεί η διαδικασία υλοποίησης της μελέτης και ο φορέας υλοποίησης, Δήμος Τρικκαίων, να προσφύγει στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση της προκήρυξης, ειδική ελλοχεύει ο κίνδυνος να μην υλοποιηθεί η χρηματοδοτούμενη πράξη”*, της οποίας ως ημερομηνία λήξης ορίσθηκε η 30^η.6.2021.

2.3 Σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο άρθρο 14 της υπό ΑΔΑΜ: 19PROC005755910/24.10.2019 διακήρυξης του ανοικτού, κάτω των ορίων, ηλεκτρονικού διαγωνισμού ανάθεσης της σύμβασης εκπόνησης της υπόψη μελέτης, εκτιμώμενης αξίας 219.744,87€ μη συμπεριλαμβανομένου του αναλογούντος ΦΠΑ 24%, ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. ορίσθηκε η 14^η.11.2019 (και ώρα 15.00) και ως ημερομηνία αποσφράγισης προσφορών η 21^η.11.2019 (και ώρα 10.00).

Πέραν της δημοσίευσής του στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ. την 24.10.2019, το τεύχος της διακήρυξης του υπόψη διαγωνισμού, η οποία συντάχθηκε σύμφωνα με το ισχύον πρότυπο τεύχος για τις δημόσιες συμβάσεις μελετών, δημοσιεύθηκε την 26.10.2019 (και ώρα 13.09) στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. (www.promitheus.gov.gr), και συγκεκριμένα στην πλατφόρμα του συστημικού α/α 86100, προκειμένου για την πλήρη, άμεση και ελεύθερη πρόσβαση των ενδιαφερομένων. Ως χρονικό σημείο για την έναρξη υποβολής προσφορών στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. ορίσθηκε η ίδια ως άνω ημερομηνία και ώρα δημοσίευσης του τεύχους διακήρυξης.

Η με α.π. 38330/24.10.2019 (υπό ΑΔΑΜ: 19PROC005755835/24.10.2019 και ΑΔΑ: 64Σ8ΩΗ9-ΚΟΧ) περίληψη της ανωτέρω διακήρυξης δημοσιεύθηκε, πέραν του Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ. και της ιστοσελίδας Διαύγεια, σε τρεις τοπικές εφημερίδες του Νομού Τρικάλων (και συγκεκριμένα την 26.10.2019 στις εφημερίδες “Έρευνα” και “Πρωινός Λόγος” και την 1.11.2019 στην εφημερίδα “Μετέωρα”), στην ιστοσελίδα του Δήμου Τρικκαίων (www.trikalacity.gr) καθώς επίσης και στην ιστοσελίδα του Τεχνικού Επιμελητηρίου Ελλάδος (ΤΕΕ).

2.4 Όσον αφορά στους βασικούς όρους της ανοικτής διαδικασίας ανάθεσης της κατά τα ανωτέρω προκηρυχθείσας σύμβασης, στο υπό ΑΔΑΜ: 19PROC005755910/24.10.2019 τεύχος διακήρυξης προβλέπονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

“Άρθρο 3: Ηλεκτρονική υποβολή φακέλου προσφοράς.

Οι προσφορές υποβάλλονται από τους ενδιαφερομένους ηλεκτρονικά, μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr του ΕΣΗΔΗΣ, μέχρι την καταληκτική ημερομηνία και ώρα που ορίζεται στο άρθρο 14 της παρούσας διακήρυξης, σε ηλεκτρονικό φάκελο του υποσυστήματος. [...]

Η ένωση οικονομικών φορέων υποβάλλει κοινή προσφορά, η οποία υποχρεωτικά υπογράφεται ψηφιακά, είτε από όλους τους οικονομικούς φορείς που αποτελούν την ένωση, είτε από εκπρόσωπό τους, νομίμως εξουσιοδοτημένο. Στην προσφορά, επί ποινή απόρριψης της προσφοράς, προσδιορίζεται η έκταση και το είδος της συμμετοχής του κάθε μέλους της ένωσης, συμπεριλαμβανομένης της κατανομής αμοιβής μεταξύ τους, καθώς και ο εκπρόσωπος/ συντονιστής αυτής.

3.2 *Στον ηλεκτρονικό φάκελο προσφοράς περιέχονται: (α) ένας (υπο)φάκελος με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής». (β) ένας (υπο)φάκελος με την ένδειξη «Τεχνική Προσφορά». (γ) ένας (υπο)φάκελος με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά». [...]*

3.5 *Ο χρήστης – οικονομικός φορέας υποβάλλει τους ανωτέρω (υπο)φακέλους μέσω του υποσυστήματος, όπως περιγράφεται κατωτέρω:*

α) Τα στοιχεία και δικαιολογητικά που περιλαμβάνονται στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» είναι τα οριζόμενα στο άρθρο 20.2, τα δε στοιχεία και δικαιολογητικά που περιλαμβάνονται στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Τεχνική Προσφορά» είναι τα οριζόμενα στο άρθρο 20.3 της παρούσας. [...]

γ) Οι προσφέροντες συντάσσουν την οικονομική τους προσφορά συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του υποσυστήματος και επισυνάπτοντας, στον ηλεκτρονικό χώρο «Συνημμένα Ηλεκτρονικής Προσφοράς» και στον κατά περίπτωση (υπο)φάκελο, όλα τα στοιχεία της προσφοράς τους σε μορφή αρχείου Portable Document Format (PDF).

δ) Στην οικονομική προσφορά αναγράφεται η προσφερόμενη τιμή ανά κατηγορία μελέτης και η συνολική τιμή για την εκτέλεση της σύμβασης. Η οικονομική προσφορά συντίθεται για κάθε επί μέρους κατηγορία μελέτης, σύμφωνα με τις διατάξεις της περίπτωσης δ' της παρ. 8 του άρθρου 53 του ν. 4412/2016. Περιλαμβάνει, εκτός από τις αμοιβές για την εκπόνηση των μελετών, τις αμοιβές για τον προγραμματισμό, την επίβλεψη και την αξιολόγηση των αναγκαίων ερευνητικών εργασιών πάσης φύσεως, καθώς επίσης και των εργασιών /μελετών, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στην περίπτωση δ' της παρ. 8 του άρθρου 53 του ν. 4412/2016, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 95 παρ. 3 του νόμου αυτού. Η συνολική προσφερόμενη τιμή τρέπεται σε ποσοστό έκπτωσης επί της προεκτιμώμενης αμοιβής, με στρογγυλοποίηση στο δεύτερο δεκαδικό ψηφίο.

[...]

Άρθρο 9: Έγγραφα της σύμβασης κατά το στάδιο της εκτέλεσης/Σειρά ισχύος.

[...] Τα έγγραφα της σύμβασης με βάση τα οποία θα εκτελεσθεί η σύμβαση είναι τα αναφερόμενα παρακάτω. Σε περίπτωση ασυμφωνίας των περιεχομένων σε αυτά όρων, η σειρά ισχύος καθορίζεται ως κατωτέρω: 1. Το Συμφωνητικό. 2. Η παρούσα Διακήρυξη. 3. Η Οικονομική Προσφορά του Αναδόχου. 4. Η Τεχνική Προσφορά του Αναδόχου. 5. Το τεύχος της Συγγραφής Υποχρεώσεων (Σ.Υ.) με τα τυχόν Παραρτήματά του. 6. Το Τεύχος Τεχνικών Δεδομένων του έργου με τα τυχόν Παραρτήματά του, το πρόγραμμα των απαιτούμενων μελετών και η τεκμηρίωση της σκοπιμότητας του έργου. 7. Το τεύχος προεκτιμώμενων αμοιβών.

Άρθρο 10 : Γλώσσα Διαδικασίας

10.1 Τα έγγραφα της σύμβασης συντάσσονται υποχρεωτικά στην ελληνική γλώσσα και προαιρετικά και σε άλλες γλώσσες, συνολικά ή μερικά. [...]

10.2 Οι προσφορές και τα περιλαμβανόμενα σε αυτές στοιχεία, καθώς και τα αποδεικτικά έγγραφα συντάσσονται στην ελληνική γλώσσα ή συνοδεύονται από επίσημη μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα.

[...]

Άρθρο 12: Εκτιμώμενη αξία – Χρηματοδότηση – Προθεσμίες της σύμβασης

12.1 Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται σε 219.744,87€ (χωρίς ΦΠΑ) και περιλαμβάνει τις προεκτιμώμενες αμοιβές των παρακάτω επιμέρους κατηγοριών μελετών:

1. 46.745,35€ για μελέτη κατηγορίας 06 (αρχιτεκτονικές μελέτες)
2. 32.609,21€ για μελέτη κατηγορίας 08 (στατικές μελέτες)
3. 90.507,26€ για μελέτη κατηγορίας 09 (Η/Μ εγκαταστάσεων)
4. 21.220,68€ για ακουστική μελέτη κατηγορίας 06 (αρχιτεκτονικές μελέτες) και 28.662,37€ για απρόβλεπτες δαπάνες.

Η μελέτη αφορά στο Υποέργο 1 της πράξης «Επανάχρηση συγκροτήματος αποθηκών Δ. Τρικκαίων σε πολυχώρο τέχνης και πολιτισμού» έχει ενταχθεί στο Επιχειρησιακό Πρόγραμμα « Ανταγωνιστικότητα Επιχειρηματικότητα και Καινοτομία » και η σύμβαση θα χρηματοδοτηθεί από το Ευρωπαϊκό Ταμείο Περιφερειακής Ανάπτυξης (ΕΤΠΑ) και από εθνικούς πόρους μέσω του ΠΔΕ ... [...]

Η παρούσα σύμβαση δεν υποδιαιρείται σε τμήματα και ανατίθεται ως ενιαίο σύνολο για τους ακόλουθους λόγους

12.2 Οι μονάδες φυσικού αντικείμενου, τα ποσοτικά στοιχεία από το Τεύχος Τεχνικών Δεδομένων και οι τιμές μονάδος που χρησιμοποιήθηκαν για τους υπολογισμούς των άνω προεκτιμώμενων αμοιβών, αναφέρονται αναλυτικά στο τεύχος προεκτιμώμενων αμοιβών. Οι οικονομικοί φορείς οφείλουν, για την

υποβολή της τεχνικής και της οικονομικής προσφοράς, να μελετήσουν τα τεχνικά στοιχεία του έργου, η δε οικονομική τους προσφορά περιλαμβάνει τη συνολική αμοιβή τους για το σύνολο του προς μελέτη αντικειμένου, όπως αυτό προδιαγράφεται στο Φάκελο δημόσιας σύμβασης. Τεκμαίρεται σχετικά ότι ο ανάδοχος έλαβε υπόψη, κατά τη μελέτη του Φακέλου δημόσιας σύμβασης, την πιθανότητα να μην αντιστοιχούν οι ποσότητες μονάδων φυσικού αντικειμένου, που αναφέρονται στο τεύχος της προεκτιμώμενης αμοιβής, στις τελικές ποσότητες που θα απαιτηθούν για την εκπόνηση της μελέτης και διαμόρφωσε ανάλογα την οικονομική του προσφορά. Εφόσον προκύψουν διαφορές, εφαρμόζεται το άρθρο 186 του ν. 4412/2016.

[...]

Άρθρο 13: Διαδικασία σύναψης σύμβασης - Όροι υποβολής προσφορών

13.1 Η επιλογή του Αναδόχου, θα γίνει σύμφωνα με την «ανοικτή διαδικασία» του άρθρου 27 του ν. 4412/2016 και υπό τις προϋποθέσεις του νόμου αυτού.

13.2 Η τεχνική προσφορά θα συνταχθεί και υποβληθεί σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 3 της παρούσας, σε συνδυασμό με το άρθρο 94 παρ. 2 και 3 του ν. 4412/2016. [...]

13.3 Εναλλακτικές προσφορές δεν γίνονται δεκτές.

13.4 Κάθε προσφέρων μπορεί να υποβάλει μόνο μία προσφορά.

13.5 Δεν γίνονται δεκτές προσφορές για μέρος του συμβατικού αντικειμένου της μελέτης.

13.6 Οι προσφορές ισχύουν για δέκα (10) μήνες από την ημέρα λήξης της προθεσμίας υποβολής προσφορών του επομένου άρθρου. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί, πριν τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς, να ζητά από τους προσφέροντες να παρατείνουν τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς τους και της εγγύησης συμμετοχής.

[...]

Άρθρο 15 : Εγγυήσεις συμμετοχής και καλής εκτέλεσης

15.1 Εγγύηση συμμετοχής στο διαγωνισμό. Για την συμμετοχή στη διαδικασία απαιτείται η κατάθεση εγγύησης συμμετοχής, ποσού 4.394,89€. [...]

Η σύμβαση ανατίθεται βάσει του κριτηρίου του άρθρου 21 της παρούσας, σε προσφέροντα ο οποίος δεν αποκλείεται από τη συμμετοχή βάσει του άρθρου 18 και πληροί τα κριτήρια επιλογής του άρθρου 19.

ΚΕΦΑΛΑΙΟ Γ΄

Άρθρο 17: Δικαιούμενοι συμμετοχής στη διαδικασία σύναψης σύμβασης.

17.1. Δικαίωμα συμμετοχής έχουν φυσικά ή νομικά πρόσωπα, ή ενώσεις αυτών που δραστηριοποιούνται στην εκπόνηση μελετών των κατηγοριών που αναφέρονται στο άρθρο 12.1 και που είναι εγκατεστημένα σε: [...]

17.2 Οικονομικός φορέας συμμετέχει είτε μεμονωμένα είτε ως μέλος ένωσης.

17.3 Οι ενώσεις οικονομικών φορέων συμμετέχουν υπό τους όρους των παρ. 2, 3 και 4 του άρθρου 19 και των σημείων γ) και δ) της παρ. 1 του άρθρου 77 του ν. 4412/2016. Δεν απαιτείται από τις εν λόγω ενώσεις να περιβληθούν συγκεκριμένη νομική μορφή για την υποβολή προσφοράς. Η ένωση των φυσικών ή νομικών προσώπων μπορεί να αφορά στην ίδια ή σε διαφορετικές κατηγορίες μελετών.

Άρθρο 18: Λόγοι αποκλεισμού [...]

Άρθρο 19 : Κριτήρια επιλογής

19.1. Καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας

Οι προσφέροντες απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στο σχετικό επαγγελματικό μητρώο που τηρείται στο κράτος εγκατάστασής τους. Οι προσφέροντες που είναι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στα Μητρώα Μελετητών ή Γραφείων Μελετών στην κατηγορία/κατηγορίες μελετών του άρθρου 12.1 της παρούσας. Οι προσφέροντες που είναι εγκατεστημένοι σε λοιπά κράτη μέλη της

Ευρωπαϊκής Ένωσης απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε αντίστοιχα Μητρώα του Παραρτήματος XI του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016.

19.2 Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια

Οι προσφέροντες απαιτείται να διαθέτουν την αναγκαία οικονομική και χρηματοοικονομική ικανότητα για την εκτέλεση της σύμβασης ήτοι: Μέσο ετήσιο κύκλο εργασιών των τριών (3) τελευταίων διαχειριστικών χρήσεων τουλάχιστον ίσο με το 25% της συνολικής προεκτιμώμενης αμοιβής της προς ανάθεση σύμβασης χωρίς ΦΠΑ. Στην περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων: ο απαιτούμενος μέσος ετήσιος κύκλος εργασιών αφορά το άθροισμα του μέσου ετήσιου κύκλου εργασιών των μελών της ένωσης

19.3. Τεχνική και Επαγγελματική Ικανότητα.

Κάθε προσφέρων πρέπει να διαθέτει:

α) γενική εμπειρία αντίστοιχη αυτής που απορρέει από την εγγραφή στο Μητρώο Μελετητών - Εταιρειών/Γραφείων Μελετών, ως εξής: - για την κατηγορία μελέτης 06, τουλάχιστον 1 στέλεχος 8ετούς εμπειρίας, στην εν λόγω κατηγορία, - για την κατηγορία μελέτης 08, τουλάχιστον 1 στέλεχος 8ετούς εμπειρίας, στην εν λόγω κατηγορία - για την κατηγορία μελέτης 09, τουλάχιστον 1 στέλεχος 12ετούς εμπειρίας, στην εν λόγω κατηγορία

β) Εμπειρία από την εκπόνηση παρόμοιων με την υπό ανάθεση μελετών, οι οποίες εκτελέστηκαν με συμβάσεις του υποψήφιου φυσικού ή νομικού προσώπου κατά την τελευταία πενταετία. Ως παρόμοιες μελέτες νοούνται τα εξής ανά κατηγορία μελέτης

- Για την Κατηγορία Μελέτης 06. Μία (1) τουλάχιστον σύμβαση εκπόνησης μελέτης σε επίπεδο οριστικής που αφορά σε καλλιτεχνικό - πολιτιστικό κτίριο

- Για την Κατηγορία Μελέτης 08. Μία (1) τουλάχιστον σύμβαση εκπόνησης μελέτης σε επίπεδο οριστικής Ελέγχου Στατικής Επάρκειας και μελέτης Στατικής Ενίσχυσης υφιστάμενων κτιρίων οπλισμένου σκυροδέματος, σύμφωνα με τις απαιτήσεις του Κανονισμού Επεμβάσεων (ΚΑΝ. ΕΠΕ),

- Για την Κατηγορία Μελέτης 09. Μία (1) τουλάχιστον σύμβαση εκπόνησης μελέτης σε επίπεδο οριστικής που αφορά σε καλλιτεχνικό – πολιτιστικό κτίριο.

γ) Για την ακουστική μελέτη δεν καλείται ανεξάρτητο πτυχίο και η αμοιβή της αθροίζεται στην αμοιβή της αρχιτεκτονικής μελέτης, στην ομάδα μελέτης της οποίας θα πρέπει να ανήκει ο ειδικός μελετητής με αποδεδειγμένη εμπειρία (αντίγραφο σύμβασης ή βεβαίωση εργοδότη) για τουλάχιστον μία (1) ανάλογη ακουστική μελέτη.

[...]

Άρθρο 20: Περιεχόμενο φακέλων προσφοράς

20.1 Η προσφορά των διαγωνιζομένων περιλαμβάνει τους ακόλουθους ηλεκτρονικούς υποφακέλους:

(α) υποφάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής»

(β) υποφάκελο με την ένδειξη «Τεχνική Προσφορά»

(γ) υποφάκελο με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά», σύμφωνα με τα κατωτέρω:

20.2 Ο ηλεκτρονικός υποφάκελος «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» πρέπει, επί ποινή αποκλεισμού, να περιέχει τα ακόλουθα:

- α) το Τυποποιημένο Έντυπο Υπεύθυνης Δήλωσης (ΤΕΥΔ)

- β) την εγγύηση συμμετοχής, του άρθρου 15 της παρούσας.

20.3 Ο ηλεκτρονικός υποφάκελος “Τεχνική Προσφορά” περιλαμβάνει τα τεχνικά στοιχεία της προσφοράς του οικονομικού φορέα, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η τεχνική προσφορά κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 21.2 της παρούσας:

α) Τεχνική Έκθεση για τη συγκεκριμένη μελέτη, στηριζόμενη στα υπάρχοντα στοιχεία του Φακέλου Δημόσιας Σύμβασης, με επισήμανση των προβλημάτων και εισήγηση του τρόπου επίλυσής τους. Στην Τεχνική Έκθεση δεν πρέπει να περιλαμβάνονται προτάσεις τεχνικών λύσεων.

β) Πρόταση Μεθοδολογίας, που περιλαμβάνει περιγραφή του γενικού προγράμματος εκπόνησης της μελέτης, δηλαδή τις απαιτούμενες επιμέρους δραστηριότητες, την αλληλουχία των σταδίων ή φάσεων της κύριας και των υποστηρικτικών μελετών (όταν πρόκειται για σύνθετη μελέτη) την αλληλοτροφοδότηση των μελετών με δεδομένα, τον καθορισμό σημείων ελέγχου και απαιτούμενων ενεργειών και διαδικασιών για την παραγωγή της μελέτης.

γ) χρονοδιάγραμμα, στο οποίο περιγράφεται η χρονική αλληλουχία των δραστηριοτήτων της περίπτωσης β', λαμβανομένου υπόψη του συνολικού χρόνου, όπως προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης.

δ) οργανόγραμμα και έκθεση τεκμηρίωσης καθηκόντων και κατανομής εργασιών του συντονιστή και της ομάδας μελέτης, όπου παρουσιάζεται η κατανομή ευθυνών μεταξύ των μελών της και στοιχεία για την αποτελεσματικότητα της δράσης κάθε μέλους της ομάδας μελέτης σε αντίστοιχες ευθύνες με αυτές που αναλαμβάνει στην ομάδα μελέτης και το βαθμό επιτυχίας της, λαμβανομένων υπόψη των διατάξεων των περιπτώσεων β' και γ',

Η παρουσίαση των βασικών στελεχών της Ομάδας μελέτης με αναφορά της προηγούμενης συνεργασίας τους με τον διαγωνιζόμενο θα συνοδεύεται από πίνακα σύμφωνα με το υπόδειγμα 1 του παραρτήματος.

Για τα πρόσωπα της ομάδας μελέτης που δεν ανήκουν στο στελεχιακό δυναμικό του διαγωνιζόμενου, πρέπει να υποβάλλεται Υπεύθυνη Δήλωση του διαγωνιζόμενου περί της σχέσης εργασίας με τα άτομα αυτά, με σαφή αναφορά στη χρονική διάρκεια και το αντικείμενο της συνεργασίας. Η παραπάνω υπεύθυνη δήλωση πρέπει να υπογράφεται από τον νόμιμο εκπρόσωπο της εταιρίας (γραφείου μελετών), με την οποία διατηρεί το μέλος της ομάδας μελέτης σχέση συνεργασίας και να προσυπογράφεται από το συνεργαζόμενο μέλος της ομάδας.

[...]

20.4 Ο ηλεκτρονικός υποφάκελος «Οικονομική Προσφορά» περιέχει το ψηφιακά υπογεγραμμένο αρχείο pdf, το οποίο παράγεται από το υποσύστημα, αφού συμπληρωθούν καταλλήλως οι σχετικές φόρμες, σύμφωνα με το άρθρο 3.5. γ' και δ') της παρούσας.

[...]

Άρθρο 22: Αποδεικτικά μέσα κριτηρίων ποιοτικής επιλογής

[...]

22.2. Δικαιολογητικά πλήρωσης κριτηρίων επιλογής

22.2.1 Προς απόδειξη της καταλληλότητας για την άσκηση της δραστηριότητάς τους:

(α) οι προσφέροντες που είναι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα προσκομίζουν Πτυχίο Μελετητή ή Γραφείων Μελετών για τις αντίστοιχες κατηγορίες μελετών : 1. στην κατηγορία μελέτης 06 (αρχιτεκτονικές μελέτες), αντίστοιχης τάξης, 2. στην κατηγορία μελέτης 08 (στατικές μελέτες), αντίστοιχης τάξης, 3. στην κατηγορία μελέτης 09 (μελέτες Η/Μ εγκαταστάσεων), αντίστοιχης τάξης.

[...]

22.2.2 Η Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια αποδεικνύεται ως ακολούθως:

Οι προσφέροντες απαιτείται να διαθέτουν την αναγκαία οικονομική και χρηματοοικονομική ικανότητα για την εκτέλεση της σύμβασης ήτοι: Μέσο ετήσιο κύκλο εργασιών των τριών (3) τελευταίων διαχειριστικών χρήσεων τουλάχιστον ίσο με το 25% της συνολικής προεκτιμώμενης αμοιβής της προς ανάθεση σύμβασης χωρίς ΦΠΑ. Στην περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων: ο απαιτούμενος μέσος ετήσιος κύκλος εργασιών αφορά το άθροισμα του μέσου ετήσιου κύκλου εργασιών των μελών της ένωσης. Για την απόδειξη της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας ο οικονομικός φορέας υποχρεούται, να υποβάλλει για κάθε οικονομική χρήση είτε τις ετήσιες οικονομικές του καταστάσεις όπως υπεβλήθησαν στην αρμόδια ΔΟΥ, είτε τους δημοσιευμένους ισολογισμούς του. [...] Εάν ο οικονομικός φορέας, για βάσιμο λόγο, δεν είναι σε θέση να υποβάλλει τα δικαιολογητικά που ζητεί η

αναθέτουσα αρχή, μπορεί να αποδεικνύει την οικονομική και χρηματοοικονομική του επάρκεια με οποιοδήποτε άλλο έγγραφο, το οποίο η αναθέτουσα αρχή κρίνει κατάλληλο.

22.2.3 Η τεχνική και επαγγελματική ικανότητα αποδεικνύεται ως ακολούθως:

- Η στελέχωση των ημεδαπών οικονομικών φορέων αποδεικνύεται με την προσκόμιση της βεβαίωσης εγγραφής (πτυχίο) στο Μητρώο Μελετητών/Γραφείων Μελετών

- Για τους αλλοδαπούς οικονομικούς φορείς ζητούνται τα κατωτέρω αποδεικτικά στοιχεία των τεχνικών ικανοτήτων τους: [...]

Επίσης για την απόδειξη της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας της παραγράφου 19.3.β, οι διαγωνιζόμενοι υποβάλλουν κατάλογο των κυριότερων παρομοίων μελετών, που εκπονήθηκαν την τελευταία πενταετία από τον μεμονωμένο διαγωνιζόμενο οικονομικό φορέα ή από τα μέλη διαγωνιζόμενης ένωσης οικονομικών φορέων, συνοδευόμενο από υπεύθυνη δήλωση του διαγωνιζομένου, περί της έντεχνης, επιτυχούς και αποτελεσματικής εκπόνησης των μελετών, με αναφορά του αντίστοιχου ποσού, της ημερομηνίας και του δημόσιου ή ιδιωτικού παραλήπτη καθώς και τις σχετικές βεβαιώσεις περαίωσης της αναθέτουσας αρχής που βεβαιώνουν τα παραπάνω. [...]

2.5 Σύμφωνα με το πρακτικό 1/12.2.2020 της ορισθείσας τριμελούς επιτροπής διαγωνισμού, το οποίο αφορά στην αποσφράγιση και έλεγχο πληρότητας των υποφακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών που υπεβλήθησαν στο πλαίσιο του υπόψη διαγωνισμού και το οποίο εγκρίθηκε εν συνόλω με την υπ' αριθμ. 65/14.2.2020 (ΑΔΑ Ω2ΕΖΩΗ9-ΣΘΧ) απόφαση Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Τρικκαίων, αναφέρονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

“ Διαπιστώθηκε ότι υποβλήθηκαν τρεις (3) προσφορές στο σύστημα:

1. η ένωση οικονομικών φορέων «[...x1], ΛΙΟΝΤΟΣ και ΣΥΝΕΡΓΑΤΕΣ ΕΠΕ, [...x2]» για τις κατηγορίες 06, 08 και 09 αντίστοιχα.

2. η ένωση οικονομικών φορέων «ΣΥΜΠΡΑΞΗ ΓΡΑΦΕΙΩΝ ΜΕΛΕΤΩΝ: [...x3], ΜΗΧΑΝΙΚΟΙ ΜΕΛΕΤΩΝ @ ΕΦΑΡΜΟΓΩΝ “ΜΗΧ. Μ+Ε Α.Ε.”, Π-Ι ΖΑΝΝΗΣ & ΣΥΝΕΡΓΑΤΕΣ ΑΕΜ» για τις κατηγορίες 06, 08 και 09 αντίστοιχα.

3. η εταιρία «ENCODIA ΣΥΜΒΟΥΛΟΙ ΜΗΧΑΝΙΚΟΙ ΕΠΕ» για όλες τις κατηγορίες.

Α. Σε ότι αφορά τα Δικαιολογητικά Συμμετοχής και με βάση αυτά: 1. Τα κατ' ελάχιστο απαιτούμενα (ΤΕΥΔ, Εγγυητικές Επιστολές), κατατέθηκαν από όλους τους προσφέροντες και γίνονται δεκτά. 2. Δεν συντρέχει σε κάποιον από τους συμμετέχοντες λόγος αποκλεισμού του άρθρου 18 της Διακήρυξης.

Κατόπιν τούτων, όλες οι υποβληθείσες προσφορές σε ότι αφορά τα ανωτέρω, κρίνονται δεκτές.

Β. Σε ότι αφορά το αποδεκτό των Τεχνικών Προσφορών (on/off κριτήρια), διαπιστώθηκαν τα κάτωθι: 1. Όλοι οι προσφέροντες πληρούν το κριτήριο της καταλληλότητας για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας (άρθρο 19.1 της Διακήρυξης). 2. Όλοι οι προσφέροντες πληρούν το κριτήριο της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας (άρθρο 19.2 της Διακήρυξης). 3. Όλοι οι προσφέροντες πληρούν το κριτήριο της γενικής εμπειρίας (άρθρο 19.3α της Διακήρυξης).

4. Σε ότι αφορά το κριτήριο της ειδικής εμπειρίας (άρθρο 19.3β της Διακήρυξης):

α. Ο προσφέρων « [...x1], ΛΙΟΝΤΟΣ, [...x2]» δεν πληροί το κριτήριο της ειδικής εμπειρίας στις Η/Μ μελέτες, διότι από τις δύο μελέτες που αναφέρονται στο ΤΕΥΔ του [...x2], αυτή για το Δημοτικό Θέατρο Ρόδου δεν είναι σε επίπεδο οριστικής μελέτης, ενώ σε αυτή για το Ινστιτούτο Γκαίτε δεν αποτελεί ο ίδιος τον ανάδοχο. Επειδή πρόκειται για on-off κριτήριο, κρίνεται ότι η προσφορά για το λόγο αυτό πρέπει να απορριφθεί.

β. Ο προσφέρων «ENCODIA» με βάση τα στοιχεία που κατέθεσε δεν διαθέτει σύμβαση εντός πενταετίας για την εκπόνηση μελέτης κατηγορίας 06 σε επίπεδο οριστικής για καλλιτεχνικό – πολιτιστικό κτήριο. Επειδή πρόκειται για on-off κριτήριο, κρίνεται ότι η προσφορά για το λόγο αυτό πρέπει να απορριφθεί.

γ. Σε ότι αφορά την ειδική εμπειρία στις ακουστικές μελέτες, οι «[...x1], ΛΙΟΝΤΟΣ, [...x2]» και «[...x3], ΜΜ+Ε, ΖΑΝΝΗΣ» δεν κατέθεσαν αντίγραφο σύμβασης ή βεβαίωση εργοδότη. Επίσης, η «ENCODIA»

κατέθεσε μεν βεβαίωση εργοδότη στα Αγγλικά, χωρίς όμως ελληνική μετάφραση, όπως απαιτεί το άρθρο 10 της Διακήρυξης.

Επειδή τα εν λόγω έγγραφα ζητούνται ρητά ως περιεχόμενο του φακέλου προσφοράς, κρίνεται ότι και οι τρεις προσφορές για τους λόγους αυτούς πρέπει να απορριφθούν.

5. Ο προσφέρων «[...x1], ΛΙΟΝΤΟΣ, [...x2]» δεν κατέθεσε υπεύθυνες δηλώσεις αναφορικά με τα συνεργαζόμενα μέλη της ομάδας μελέτης, όπως απαιτεί το άρθρο 20.3δ της Διακήρυξης. Επειδή αυτές ζητούνται ρητά ως περιεχόμενο του φακέλου προσφοράς, κρίνεται ότι η προσφορά για το λόγο αυτό πρέπει να απορριφθεί.

Επίσης: 1. Ο προσφέρων «[...x3] ΜΜ+Ε, ΖΑΝΝΗΣ» δεν προσδιορίζει την κατανομή της αμοιβής μεταξύ των οικονομικών φορέων της ένωσης, κάτι που αποτελεί ρητό λόγο απόρριψης της προσφοράς κατά το άρθρο 3 της Διακήρυξης, επομένως κρίνεται ότι η προσφορά για το λόγο αυτό πρέπει να απορριφθεί.

Κατόπιν των παραπάνω, η Επιτροπή Διαγωνισμού κρίνει ότι και οι τρεις κατατεθείσες προσφορές πρέπει να απορριφθούν.”

Σημειωτέον ότι η προαναφερόμενη (υπ’ αριθμ. 65/14.2.2020) απόφαση Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Τρικκαίων, με την οποία απορρίφθηκαν οι ανωτέρω τρεις υποβληθέντες φάκελοι προσφορών, κρίθηκε νόμιμη με την υπ’ αριθμ. 277/24682/5.3.2020 απόφαση (ΑΔΑ:6Ρ7ΘΟΡ10-ΩΝΕ) του Συντονιστή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Θεσσαλίας-Στερεάς Ελλάδας.

2.6 Κατόπιν των ανωτέρω, η αιτούσα αναθέτουσα αρχή υπέβαλε προς την Αρχή το με α.π. 9893/19.3.2020 (α.π. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 1685/19.3.2020) εξεταζόμενο αίτημα, συνοδευόμενο από σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου Δήμου Τρικκαίων με θέμα “Απευθείας ανάθεση μέσω της διαδικασίας της διαπραγμάτευσης για τη μελέτη με τίτλο “Οριστική αρχιτεκτονική, στατική και η/μ μελέτη του έργου: Επανάχρηση συγκροτήματος αποθηκών Δ. Τρικκαίων σε πολυχώρο τέχνης και πολιτισμού”, στο δε εν λόγω αίτημα γίνεται ρητή αναφορά της διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α’ ν. 4412/2016 ως νομική βάση του αιτήματος.

2.7 Δεδομένου ότι η Αρχή δεν έχει πρόσβαση στις ηλεκτρονικές πλατφόρμες των διαγωνισμών του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. για την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων μελετών, οπότε και δεν ήταν σε θέση να έχει πρόσβαση στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του εξεταζόμενου διαγωνισμού με α/α Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. 86100, με το με α.π. 1685/3.4.2020 έγγραφό της ζήτησε από το Δήμο Τρικκαίων όπως, προς συμπλήρωση και διευκρίνιση των στοιχείων του φακέλου του εξεταζόμενου αιτήματος υποβάλλει σε ηλεκτρονική μορφή τα εξής: α) βεβαίωση περί μη υποβολής ενστάσεων, προδικαστικών προσφυγών ή/και ένδικων μέσων κατά των όρων της υπό ΑΔΑΜ: 19PROC005755910/24.10.2019 διακήρυξης του εξεταζόμενου διαγωνισμού καθώς και κατά της υπ’ αριθμ. 65/14.2.2020 (ΑΔΑ Ω2ΕΖΩΗ9-ΣΘΧ) απόφασης Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Τρικκαίων, β) αντίγραφα των στοιχείων των τριών υποβληθέντων κατά τον υπόψη διαγωνισμό φακέλων προσφορών, τα οποία συνεχονται με την κατά τα ανωτέρω απορριπτική κρίση επί των προσφορών αυτών και δη τα υποβληθέντα ΤΕΥΔ των τριών διαγωνιζόμενων οικονομικών φορέων, καθώς επίσης και τα υποβληθέντα εξ’ αυτών αποδεικτικά της ζητούμενης ειδικής τεχνικής – επαγγελματικής ικανότητας του άρθρου 19.3 περ. β’ και γ’ της ως άνω διακήρυξης.

Περαιτέρω, με το ίδιο ως άνω έγγραφό της, η Αρχή ζήτησε από το Δήμο Τρικκαίων αφενός πληροφόρηση εάν κατά το στάδιο προετοιμασίας προσφορών του υπόψη διαγωνισμού υπεβλήθησαν στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. ερωτήματα ενδιαφερομένων οικονομικών φορέων για την παροχή διευκρινίσεων της αναθέτουσας αρχής όσον αφορά σε όρους της ως άνω διακήρυξης και δη στους όρους του άρθρου 19.3 περ. β’ και γ’ αυτής (περί της τεθείσας ειδικής τεχνικής – επαγγελματικής ικανότητας) και στους όρους του άρθρου 22.2.3 αυτής περί του τρόπου απόδειξης πλήρωσης του συγκεκριμένου κριτηρίου ποιοτικής επιλογής από τους διαγωνιζόμενους, αφετέρου την υποβολή διευκρινίσεων όσον αφορά στους λόγους για τους οποίους κατά την υποβολή ΤΕΥΔ απαιτήθηκε και η παράλληλη υποβολή από τους διαγωνιζόμενους των ανωτέρω αποδεικτικών στο φάκελο προσφοράς τους, αντίθετα προς το κανόνα της προαπόδειξης που εισήγαγε το άρθρο 79 ν. 4412/2016.

Σε απάντηση του ανωτέρω εγγράφου της Αρχής, με το με α.π. 10588/13.4.2020 (α.π. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 2074/13.4.2020) έγγραφο της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών του, το οποίο απέστειλε με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, ο Δήμος Τρικκαίων υπέβαλε προς την Αρχή την ως άνω ζητούμενη

βεβαίωση καθώς και τα αντίγραφα των “δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών των τριών συμμετεχόντων, όπως κατατέθηκαν στην πλατφόρμα του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.”

Περαιτέρω, με το ως άνω έγγραφό του, ο Δήμος Τρικκαίων διευκρίνισε ότι “δεν ζητήθηκαν διευκρινίσεις κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού που να αφορούν στη διακήρυξη και τους όρους αυτής. Προς απόδειξη αυτών σας επισυνάπτουμε τμήμα της πλατφόρμας που αφορά στην επικοινωνία για τον επί του θέματος διαγωνισμό με συστημ. αριθμό 86100. Το μοναδικό ερώτημα που τέθηκε, εκτός ηλεκτρονικής πλατφόρμας ΕΣΗΔΗΣ, αφορούσε σε ζητήματα επί των παραδοτέων μελετών του αναδόχου μετά τη σύμβαση. Επιπλέον σας ενημερώνουμε ότι σύμφωνα με τη διακήρυξη και τα άρθρα 19.3 και 22.2.3 αυτής ζητήθηκαν τα αποδεικτικά της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, σύμφωνα με τα προσδιοριζόμενα στο παράρτημα ΧΙΙ του Προσαρτήματος Α του Ν.4412/2016.”

II. Νομικό πλαίσιο

3. Το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση (δδ) του ν.4013/2011, όπως ισχύει, ορίζει τα ακόλουθα: “2. Η Αρχή έχει τις ακόλουθες αρμοδιότητες: [...] γ) [...] Ειδικότερα: [...] 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 (Α' 147) 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. Η εν λόγω αρμοδιότητα ασκείται μέσα προθεσμία είκοσι (20) εργασίμων ημερών από την περιέλευση του σχεδίου απόφασης στην Αρχή, συνοδευόμενου από όλα τα στοιχεία στα οποία θεμελιώνεται, κατά περίπτωση, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, με μέριμνα της αναθέτουσας αρχής. Με την άπρακτη παρέλευση της ως άνω προθεσμίας τεκμαίρεται η σύμφωνη γνώμη τη Αρχής. Σε εξαιρετικές περιπτώσεις και ιδίως λόγω της πολυπλοκότητας της υπό ανάθεση σύμβασης, η Αρχή δύναται με απόφαση της, η οποία κοινοποιείται στην αιτούσα αναθέτουσα αρχή, να παρατείνει άπαξ την ως άνω προθεσμία για δεκαπέντε (15) επιπλέον εργάσιμες ημέρες. [...]”

4. Στις διατάξεις του άρθρου 2 (“Ορισμοί (άρθρο 2 και άρθρο 33 παρ. 1 εδάφιο β' της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και άρθρο 2 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ)”) παρ. 1 του ν. 4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)» (ΦΕΚ Α' 147/8.8.2016) προβλέπονται, μεταξύ άλλων, τα εξής: “1. Για τους σκοπούς του παρόντος εφαρμόζονται οι ακόλουθοι ορισμοί: 1) α) ως «αναθέτουσες αρχές» νοούνται το κράτος, οι αρχές τοπικής αυτοδιοίκησης, οι οργανισμοί δημοσίου δικαίου ή οι ενώσεις μιας ή περισσότερων από αυτές τις αρχές ή ενός ή περισσότερων από αυτούς τους οργανισμούς δημοσίου δικαίου και οι αναθέτουσες αρχές κατά την έννοια του άρθρου 223 [...] 5) ως «δημόσιες συμβάσεις» και ως «συμβάσεις έργων, υπηρεσιών και προμηθειών» νοούνται οι συμβάσεις εξ επαχθούς αιτίας οι οποίες συνάπτονται γραπτώς μεταξύ ενός ή περισσότερων οικονομικών φορέων και μιας ή ενός ή περισσότερων αναθετουσών αρχών/ αναθετόντων φορέων, αντίστοιχα, και έχουν ως αντικείμενο την εκτέλεση έργων, την προμήθεια αγαθών ή την παροχή υπηρεσιών, 9) ως «δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών» και ως «συμβάσεις υπηρεσιών» νοούνται οι συμβάσεις που έχουν ως αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών, πλην των αναφερομένων¹ 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,”

¹ Πρόκειται για τις “δημόσιες συμβάσεις έργων” και τις “συμβάσεις έργων”.

5. Η διάταξη του άρθρου 5 (“Κατώτατα όρια (άρθρο 4 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και Κανονισμός (ΕΕ) 2015/2170”) του ιδίου ως άνω νόμου ορίζει, μεταξύ άλλων, τα εξής: “Ως κατώτατα όρια, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ, ορίζονται τα ακόλουθα: (...) β) 135.000€ για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από κεντρικές κυβερνητικές αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές. Αν οι δημόσιες συμβάσεις προμηθειών ανατίθενται από τις αναθέτουσες αρχές που δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, το εν λόγω κατώτατο όριο ισχύει μόνο για τις συμβάσεις που αφορούν τα οριζόμενα στο Παράρτημα ΙΙΙ του Προσαρτήματος Α΄ προϊόντα, γ) 209.000€ 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΄, [...]”.

Συναφώς επισημαίνεται ότι, με βάση τις σχετικές διατάξεις του Κανονισμού 2017/2365 της Επιτροπής της 18ης Δεκεμβρίου 2017 “για την τροποποίηση της οδηγίας 2014/24/ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου όσον αφορά τα κατώτατα όρια εφαρμογής για τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων”, το ανωτέρω χρηματικό όριο (των 209.000€) του άρθρου 5 στοιχείο γ΄ του ν. 4412/2016, το οποίο αφορά τις μη κεντρικές αναθέτουσες αρχές, όπως η αιτούσα, είχε τροποποιηθεί από 1.1.2018 και για τα έτη 2018 και 2019 στο ποσό των 221.000€, ενώ από 1.1.2020 τροποποιήθηκε στο ποσό των 214.000€, σύμφωνα με τις σχετικές διατάξεις του Κανονισμού (ΕΕ) 2019/1828 της Επιτροπής της 30^{ης} Οκτωβρίου 2019 “για την τροποποίηση της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ όσον αφορά στα κατώτατα χρηματικά όρια για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών, υπηρεσιών και έργων”.

6. Στο άρθρο 6 (“Μέθοδοι υπολογισμού της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης (άρθρο 5 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)”) του ιδίου ως άνω νόμου προβλέπονται, μεταξύ άλλων, τα εξής: “1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς ΦΠΑ, όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος προαίρεσης ή τυχόν παρατάσεων της σύμβασης, όπως ορίζουν ρητά τα έγγραφα της σύμβασης. [...] 3. Η επιλογή της χρησιμοποιουμένης 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. 4. Η εκτιμωμένη αξία ισχύει τη στιγμή της αποστολής της προκήρυξης διαγωνισμού ή, στις περιπτώσεις όπου δεν προβλέπεται προκήρυξη διαγωνισμού, τη στιγμή που η αναθέτουσα αρχή εκκινεί τη διαδικασία σύναψης σύμβασης, για παράδειγμα ερχόμενη σε επαφή με οικονομικούς φορείς για τους σκοπούς της σύναψης της σύμβασης, όπου ενδείκνυται κατά τα ειδικότερα προβλεπόμενα στο άρθρο 61. [...]”

7. Στο άρθρο 26 (“Επιλογή των διαδικασιών (άρθρο 26 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)”) του ν. 4412/2016 προβλέπονται, μεταξύ άλλων, τα εξής: “2. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να προσφεύγουν στην ανταγωνιστική διαδικασία με διαπραγμάτευση ή στον ανταγωνιστικό διάλογο, στις ακόλουθες περιπτώσεις: α) [...] 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.”

8. Στο άρθρο 32 (“Προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση (άρθρο 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)”) παρ. 2 περ. α’ του ίδιου ως άνω νόμου ορίζεται ότι: “2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών σε οποιαδήποτε από τις κατωτέρω περιπτώσεις: α) εάν, ύστερα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία είτε δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή αίτηση συμμετοχής είτε καμία από τις υποβληθείσες προσφορές ή αιτήσεις συμμετοχής δεν είναι κατάλληλη, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιαστικά οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Επιτροπή μετά από αίτημα της. Μη κατάλληλη θεωρείται μία προσφορά όταν είναι άσχετη με τη σύμβαση και αδυνατεί προδήλως, χωρίς να τροποποιηθεί ουσιαστικά, να ανταποκριθεί στις ανάγκες και τις απαιτήσεις της αναθέτουσας αρχής, όπως προσδιορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης. [...]”

9. Σχετικά με τους εφαρμοστέους κανόνες δημοσιότητας και διαφάνειας για την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων εκτιμώμενης αξίας κάτω των ορίων του άρθ. 5 ν. 4412/2016, ως αυτά ίσχυαν κατά την έναρξη του εξεταζόμενου διαγωνισμού (ήτοι κατά τη δημοσίευση στο ΚΗΜΔΗΣ της οικείας περίληψης διακήρυξης την 24.10.2019), στο ν. 4412/2016 προβλέπονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

9.1 άρθρο 22 (“Κανόνες που εφαρμόζονται στις επικοινωνίες (άρθρο 22 παράγραφοι 1- 5 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)”) παρ. 1: “1. Με την επιφύλαξη της παραγράφου 1 του άρθρου 36, όλες οι επικοινωνίες, καθώς και όλες οι ανταλλαγές πληροφοριών δυνάμει του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 3 έως 221) ιδίως η ηλεκτρονική υποβολή, εκτελούνται μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, σύμφωνα με τις απαιτήσεις του παρόντος άρθρου, των άρθρων 36 και 37 και του Παραρτήματος IV του Προσαρτήματος Α’. [...]”

9.2 άρθρο 36 (“Υποχρέωση χρήσης – Λειτουργία ΕΣΗΔΗΣ”) παρ. 1: “1. Οι αναθέτουσες αρχές υποχρεούνται να χρησιμοποιούν το Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. σε όλα τα στάδια της διαδικασίας σύναψης δημοσίων συμβάσεων του παρόντος νόμου, με εκτιμώμενη αξία ανώτερη των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ, χωρίς να συμπεριλαμβάνεται ο ΦΠΑ.”

9.3 άρθρο 27 (“Ανοικτή διαδικασία (άρθρο 27 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)”) παρ. 5: “5. Κατά παρέκκλιση των ως άνω οριζόμενων προθεσμιών, ειδικά στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων, ισχύουν οι προθεσμίες του άρθρου 121.”

9.4 άρθρο 121 (“Προθεσμίες διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων”) παρ. 1 και 2: “1. Στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων τηρούνται οι ακόλουθες προθεσμίες:

α) Στην ανοικτή διαδικασία, η ελάχιστη προθεσμία παραλαβής προσφορών ανέρχεται σε δεκαπέντε (15) ημέρες από την ημερομηνία δημοσίευσης της προκήρυξης της σύμβασης στο ΚΗΜΔΗΣ. Σε περίπτωση που επείγουσα κατάσταση δεόντως τεκμηριωμένη από την Αναθέτουσα Αρχή καθιστά αδύνατη την τήρηση της ελάχιστης προθεσμίας που προβλέπεται στο προηγούμενο εδάφιο, οι Αναθέτουσες Αρχές μπορούν να ορίζουν ελάχιστη προθεσμία που δεν είναι μικρότερη των δέκα (10) ημερών από την ημερομηνία δημοσίευσης της προκήρυξης της σύμβασης στο ΚΗΜΔΗΣ. [...] 2. Κατά τον καθορισμό των προθεσμιών παραλαβής των αιτήσεων συμμετοχής και των προσφορών η αναθέτουσα αρχή λαμβάνει υπόψη, ιδίως, τον ιδιαίτερο χαρακτήρα της σύμβασης και το χρόνο που απαιτείται για την προετοιμασία των αιτήσεων συμμετοχής ή προσφορών, με την επιφύλαξη των ελάχιστων προθεσμιών που καθορίζονται στην παρ. 1.”

9.5 άρθρο 61 (“Έναρξη διαδικασίας σύναψης σύμβασης”) παρ. 4: “4. Για συμβάσεις κάτω των ορίων αντί των παραγράφων 1 έως 3, εφαρμόζονται οι διατάξεις του άρθρου 120.”

9.6 άρθρο 120 (“Έναρξη διαδικασίας σύναψης σύμβασης”) παρ. 1: “1. Για συμβάσεις κάτω των ορίων, ως χρόνος έναρξης της ανοικτής διαδικασίας, της κλειστής διαδικασίας και της ανταγωνιστικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση, του ανταγωνιστικού διαλόγου και της σύμπραξης καινοτομίας, νοείται η ημερομηνία δημοσίευσης της προκήρυξης σύμβασης στο ΚΗΜΔΗΣ, σύμφωνα με το άρθρο 66, με την επιφύλαξη της παρ. 5 του άρθρου 376.”

9.7 άρθρο 66 (“Δημοσίευση σε εθνικό επίπεδο (άρθρο 52 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)”) παρ. 1: “1. Οι αναθέτουσες αρχές δημοσιεύουν τις διακηρύξεις και τις προκηρύξεις, ανάλογα με τη διαδικασία

ανάθεσης αυτών, με την επιφύλαξη εφαρμογής της παρ. 1 του άρθρου 38², στο ΚΗΜΔΗΣ. Οι αναθέτουσες αρχές πρέπει να είναι σε θέση να αποδεικνύουν την ημερομηνία ανάρτησης των ως άνω στοιχείων στο ΚΗΜΔΗΣ.”

9.8 άρθρο 67 (“Ηλεκτρονική διάθεση των εγγράφων της σύμβασης (άρθρο 53 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)”) παρ. 1 και 3: “1. Οι αναθέτουσες αρχές προσφέρουν ελεύθερη, πλήρη, άμεση και δωρεάν ηλεκτρονική πρόσβαση στα έγγραφα της σύμβασης από την ημερομηνία δημοσίευσης της προκήρυξης/γνωστοποίησης, σύμφωνα με το άρθρο 65 ή την ημερομηνία αποστολής της πρόσκλησης επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος. Το κείμενο της προκήρυξης, γνωστοποίησης ή της πρόσκλησης επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος προσδιορίζει τη διεύθυνση διαδικτύου στην οποία διατίθενται τα έγγραφα της σύμβασης. [...] 3. Το παρόν άρθρο εφαρμόζεται και στις δημόσιες συμβάσεις κάτω των ορίων, του άρθρου 121 οι οποίες διενεργούνται με ηλεκτρονικά μέσα κατά τις διατάξεις του παρόντος νόμου.”

9.9 άρθρο 377 (“Καταργούμενες διατάξεις”) παρ. 1: “1. Από την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου καταργούνται οι διατάξεις: (1) [...] (40) του ν. 3316/2005 (Α’ 42), [...] Ειδικά η υποχρέωση δημοσίευσης περίληψης της προκήρυξης σε μία ημερήσια εφημερίδα της πρωτεύουσας του νομού, στον οποίο πρόκειται να κατασκευαστεί το έργο, το οποίο αφορά η μελέτη ή η υπηρεσία ή της έδρας της Περιφέρειας, αν στην έδρα του νόμου δεν εκδίδεται ημερήσια εφημερίδα ή αν το έργο θα εκτελεστεί σε περισσότερους νομούς, που προβλέπεται στο ίδιο άρθρο, καταργείται με την επιφύλαξη της παραγράφου 12 του άρθρου 379, [...]”

Στη δε παρ. 12 του άρθρου 379 ν. 4412/2016 προβλέπεται ότι: “Η ισχύς [...] του τρίτου εδαφίου των περιπτώσεων ..., 40, .. της παραγράφου 1 του άρθρου 377 αρχίζει την 1η Ιανουαρίου 2021.”

10. Σχετικά με τα κριτήρια τεχνικής – επαγγελματικής ικανότητας των προσφερόντων και τον τρόπο απόδειξης της πλήρωσης αυτών σε διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων μελετών, στο ν. 4412/2016 προβλέπονται τα εξής:

10.1 άρθρο 75 (“Κριτήρια επιλογής (άρθρο 58 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)”) : “1. [...] 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. [...] 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. [...] 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.”

10.2 άρθρο 77 (“Κριτήρια επιλογής σε διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης μελέτης ...”): “1. Πέραν των οριζόμενων στην παρ. 2 του άρθρου 75, ειδικά για τις δημόσιες συμβάσεις μελετών ..., ισχύουν συμπληρωματικά τα ακόλουθα: [...] δ) σε περίπτωση συμμετοχής ένωσης οικονομικών φορέων και αν η υπό ανάθεση μελέτη ανήκει σε περισσότερες κατηγορίες, πρέπει να καλύπτονται αθροιστικά όλες οι κατηγορίες.”

10.3 άρθρο 80 (“Αποδεικτικά μέσα (άρθρο 60 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)”) : “1. [...] Οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτούν αποδεικτικά μέσα, πλην εκείνων που αναφέρονται στο παρόν άρθρο και στο άρθρο 82. [...] 5. Η τεχνική ικανότητα των οικονομικών φορέων μπορεί να αποδεικνύεται με έναν ή περισσότερους από

² Πρόκειται για το χρηματικό κατώφλι εφαρμογής των διατάξεων του ΚΗΜΔΗΣ το οποίο για τις δημόσιες συμβάσεις αναφέρεται σε εκτιμώμενη αξία ίση ή ανώτερη του ποσού των χιλίων (1.000) ευρώ (άνευ ΦΠΑ) και ανεξαρτήτως διαδικασίας ανάθεσης.

τους τρόπους που αναφέρονται στο Μέρος II του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α', ανάλογα με τη φύση, την ποσότητα ή τη σπουδαιότητα και τη χρήση των έργων, των αγαθών ή των υπηρεσιών. 6. Οι ενώσεις οικονομικών φορέων που υποβάλλουν κοινή προσφορά, υποβάλλουν τα παραπάνω, κατά περίπτωση δικαιολογητικά, για κάθε οικονομικό φορέα που συμμετέχει στην ένωση, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 19. [...]"

Στο δε Μέρος II του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016 προβλέπεται, μεταξύ άλλων, ότι: "Αποδεικτικά στοιχεία των τεχνικών ικανοτήτων του οικονομικού φορέα, που αναφέρονται στο άρθρο 75: α) οι ακόλουθοι κατάλογοι: [...] ii) κατάλογος των κυριότερων παραδόσεων ή των κυριότερων υπηρεσιών που πραγματοποιήθηκαν την τελευταία τριετία, κατά μέγιστο όριο, με αναφορά του αντίστοιχου ποσού, της ημερομηνίας και του δημόσιου ή ιδιωτικού παραλήπτη. Όπου κριθεί απαραίτητο για τη διασφάλιση ικανοποιητικού επιπέδου ανταγωνισμού, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να ορίζουν ότι θα λαμβάνονται υπόψη στοιχεία σχετικών αγαθών ή υπηρεσιών που παραδόθηκαν ή εκτελέστηκαν πριν από την τελευταία τριετία [...]"

10.4 άρθρο 19 ("Οικονομικοί φορείς (άρθρο 19 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)": "2. Στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων μπορούν να συμμετέχουν ενώσεις οικονομικών φορέων, συμπεριλαμβανομένων των προσωρινών συμπράξεων. [...] Όπου κρίνεται αναγκαίο, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να διευκρινίζουν στα έγγραφα της σύμβασης τον τρόπο με τον οποίο οι ενώσεις οικονομικών φορέων θα πρέπει να πληρούν τις απαιτήσεις οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας ή τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας κατά τα άρθρα 75, 76 και 77 εφόσον αυτό δικαιολογείται από αντικειμενικούς λόγους και είναι σύμφωνο με την αρχή της αναλογικότητας. Ειδικά, στις διαδικασίες σύναψης σύμβασης μελετών ... [...] Η πλήρωση των απαιτήσεων των παραγράφων 3 και 4 του άρθρου 75 αρκεί να ικανοποιείται από ένα εκ των μελών της ένωσης [...]"

Τέλος, σημειώνεται ότι οι διατάξεις του άρθρου 78 του ν. 4412/2016 (ήτοι άρθρου 63 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) περί της δυνατότητας των οικονομικών φορέων για στήριξη στις ικανότητες άλλων (τρίτων) φορέων όσον αφορά στην πλήρωση των κριτηρίων της οικονομικής - χρηματοοικονομικής επάρκειας της παρ. 3 του άρθρου 75 του ν. 4412/2016 και των κριτηρίων της τεχνικής / επαγγελματικής ικανότητας της παρ. 4 του άρθρου 75 του ιδίου ως άνω νόμου "δεν εφαρμόζονται στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών κάτω των ορίων."

11. Στο άρθρο 93 ("Περιεχόμενο φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής»") του ν. 4412/2016 προβλέπονται, μεταξύ άλλων, τα εξής: "Ο ξεχωριστός σφραγισμένος φάκελος, με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» περιέχει: α) [...] β) στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης κάτω των ορίων: αα) υπεύθυνη δήλωση κατά τα προβλεπόμενα στην παρ. 2 του άρθρου 79, ββ) εγγύηση συμμετοχής, κατά τα προβλεπόμενα στο άρθρο 72, [...]"

Στο δε άρθρο 94 ("Περιεχόμενο φακέλου «Τεχνική Προσφορά»") παρ. 2 του ιδίου ως άνω νόμου προβλέπονται, μεταξύ άλλων, τα εξής: "2. Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης μελετών, αν κριτήριο ανάθεσης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής, ο ξεχωριστός σφραγισμένος φάκελος, με την ένδειξη «Τεχνική Προσφορά» περιέχει ιδίως: α) τεχνική έκθεση για τη συγκεκριμένη μελέτη, στηριζόμενη στα υπάρχοντα στοιχεία του Φακέλου Δημόσιας Σύμβασης, με επισήμανση των προβλημάτων και εισηγήση του τρόπου επίλυσής τους, β) πρόταση μεθοδολογίας, που περιλαμβάνει περιγραφή του γενικού προγράμματος εκπόνησης της μελέτης, δηλαδή τις απαιτούμενες επιμέρους δραστηριότητες, την αλληλουχία των σταδίων ή φάσεων της κύριας και των υποστηρικτικών μελετών (όταν πρόκειται για σύνθετη μελέτη) την αλληλοτροφοδότηση των μελετών με δεδομένα, τον καθορισμό σημείων ελέγχου και απαιτούμενων ενεργειών και διαδικασιών για την παραγωγή της μελέτης, γ) χρονοδιάγραμμα, στο οποίο περιγράφεται η χρονική αλληλουχία των δραστηριοτήτων της περίπτωσης β', λαμβανομένου υπόψη του συνολικού χρόνου, όπως προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης, δ) οργανόγραμμα και έκθεση τεκμηρίωσης καθηκόντων και κατανομής εργασιών του συντονιστή και της ομάδας μελέτης, όπου παρουσιάζεται η κατανομή ευθυνών μεταξύ των μελών της και στοιχεία για την αποτελεσματικότητα της δράσης κάθε μέλους της ομάδας μελέτης σε αντίστοιχες ευθύνες με αυτές που αναλαμβάνει στην ομάδα μελέτης και το βαθμό επιτυχίας της, λαμβανομένων υπόψη των διατάξεων των περιπτώσεων β' και γ', και ε) στοιχεία για τη συνοχή της ομάδας μελέτης, από τα οποία να προκύπτει η δυνατότητα καλής συνεργασίας για την απρόσκοπτη και ποιοτικά αποδεκτή εκπόνηση της μελέτης. [...]"

12. Στο άρθρο 79 (“Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (άρθρο 59 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)”) του ν. 4412/2016 προβλέπονται, μεταξύ άλλων, τα εξής: “2. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημόσιων συμβάσεων κάτω των ορίων, πλην της απευθείας ανάθεσης των άρθρων 118 και 328, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση του ν. 1599/1986 (Α΄75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν, β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77, [...] 5. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες και υποψήφιους, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας. [...]”

13. Τέλος, στην παρ. 1 του άρθρου 376 (“Μεταβατικές διατάξεις (άρθρα 90 παρ. 2 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και 106 παρ. 2 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ)”) του ν. 4412/2016 προβλέπεται ότι: “1. Οι διατάξεις του παρόντος νόμου εφαρμόζονται σε όλες τις δημόσιες συμβάσεις, [...] που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου Ι (άρθρα 3 έως 221), [...], και η έναρξη της διαδικασίας σύναψης των οποίων, σύμφωνα με τα άρθρα 61, 120, [...] λαμβάνει χώρα μετά την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου.”

Συναφώς δε στο άρθρο 379 (“Έναρξη ισχύος (άρθρα 90 παράγραφοι 1-2 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και 106 παράγραφοι 1-2 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ)”) παρ. 1 του ίδιου ως άνω νόμου προβλέπονται τα εξής: “1. Η ισχύς των διατάξεων του παρόντος νόμου αρχίζει από τη δημοσίευση του στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στις επιμέρους διατάξεις του.”

III. Νομική Εκτίμηση

14. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Τρικκαίων, ο οποίος ως Οργανισμός Τοπικής Αυτοδιοίκησης α΄ βαθμού αποτελεί αναθέτουσα αρχή κατά την έννοια των προπαρατεθεισών διατάξεων του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 1(α) του ν. 4412/2016, έχει ως αντικείμενο την εκτέλεση δημόσιας σύμβασης εκπόνησης μελέτης κατά την έννοια των προπαρατεθεισών διατάξεων του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 9(α) του ίδιου ως άνω νόμου, συνεπώς αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών κατά την έννοια της προπαρατεθείσας διάταξης του άρθρου 2 παρ. 1 περ. (9) του ν. 4412/2016.

Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών εκτιμώμενης αξίας 219.744,87€ χωρίς ΦΠΑ, η οποία υπερβαίνει το ισχύον κατά την υποβολή του αιτήματος κατώτατο χρηματικό όριο της περ. (γ) του άρθρου 5 του ν. 4412/2016 (ποσού 214.000€ χωρίς ΦΠΑ), διαπιστώνεται ότι 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.

Σημειωτέον ότι, παρόλο που η προς σύναψη δημόσια σύμβαση τελεί υπό καθεστώς συγχρηματοδότησης από επιχειρησιακό πρόγραμμα του Σ.Ε.Σ. 2014-2020, το εξεταζόμενο αίτημα δεν δύναται να εξαιρεθεί της παροχής της ανωτέρω σύμφωνης γνώμης της Αρχής κατ’ εφαρμογήν των διατάξεων της παρ. 3 του άρθρου 28 ν. 4314/2014, βάσει των οποίων προβλέπεται ότι “για αναθέσεις συγχρηματοδοτούμενων συμβάσεων προμηθειών αγαθών, παροχής υπηρεσιών και εκτέλεσης έργων, που υπόκεινται στον προσυμβατικό έλεγχο του Ελεγκτικού Συνεδρίου, όπως προβλέπεται κάθε φορά, δεν εφαρμόζεται το άρθρο 2 παρ. 2 περίπτωση γ` υποπερίπτωση (δδ) του ν. 4013/2011 (Α΄204), ως ισχύει, και δεν διενεργείται ο αντίστοιχος έλεγχος της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.”.

Και τούτο διότι η προς σύναψη δημόσια σύμβαση δεν υπόκειται στον προσυμβατικό έλεγχο νομιμότητας του Ελεγκτικού Συνεδρίου, καθώς η εκτιμώμενη αξία της δεν υπερβαίνει το οριζόμενο στο άρθρο 35 παρ. 3 ν. 4129/2013 (Κύρωση του Κώδικα νόμων για το Ελεγκτικό Συνέδριο), ως ισχύει, χρηματικό κατώφλι των 10.000.000€ χωρίς ΦΠΑ (βλ. ανωτέρω διατάξεις όπου προβλέπεται ότι: «Ο προβλεπόμενος στην παράγραφο 1 έλεγχος νομιμότητας επί των συγχρηματοδοτούμενων συμβάσεων προμηθειών αγαθών, παροχής υπηρεσιών και εκτέλεσης έργων διενεργείται υποχρεωτικά πριν από τη σύναψη τους από Κλιμάκια του Ελεγκτικού Συνεδρίου, εφόσον η προϋπολογιζόμενη δαπάνη υπερβαίνει το ποσό των δέκα εκατομμυρίων (10.000.000) ευρώ (χωρίς Φ.Π.Α.)»).

15. Συναφώς επισημαίνεται ότι η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/EK, και ήδη άρθρα 26 και 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25 π.δ/τος 60/2007 και ήδη άρθρα 26 και 32 του ν. 4412/2016). Περαιτέρω επισημαίνεται ότι οι εν λόγω διατάξεις, στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από την βασική ρύθμιση, ήτοι από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αρχής της διαφάνειας, του ελεύθερου ανταγωνισμού, της αποφυγής των διακρίσεων και της ίσης μεταχείρισης στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συσταλτικής ερμηνείας. Συγκεκριμένα, προκειμένου η οδηγία 2014/24/EK να μην απωλέσει την πρακτική αποτελεσματικότητά της, τα κράτη μέλη και οι αναθέτουσες αρχές τους δεν επιτρέπεται να προβλέπουν περιπτώσεις προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση που δεν προβλέπονται από την εν λόγω οδηγία ή να συνοδεύουν τις ρητώς προβλεπόμενες από την οδηγία αυτή περιπτώσεις με νέους όρους που έχουν ως αποτέλεσμα να καθιστούν ευκολότερη την προσφυγή στην εν λόγω διαδικασία (βλ. ΔΕΕ, αποφάσεις της 18ης Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28ης Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13ης Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).

16. Η εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν.4412/2016, την οποία ρητώς επικαλείται η αιτούσα αναθέτουσα αρχή και στη βάση της οποίας οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, προϋποθέτει:

α) να έχει προηγηθεί νομίμως διεξαχθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία. Συναφώς, επισημαίνεται, όπως πανίως έχει κριθεί από τη νομολογία, ότι η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης κατ' εφαρμογή της προϊσχύσασας, ταυτόσημης εννοιολογικά, διάταξης του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ/τος 60/2007 συνδέεται άμεσα με την προηγηθείσα αυτής διαγωνιστική διαδικασία, με συνέπεια η μη νομιμότητα της τελευταίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη σκοπούμενη διαδικασία διαπραγμάτευσης (βλ. πχ. ΕλΣυν Ζ' Κλιμάκιο πράξη 215/2012, VI Τμ. απόφαση 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013, ομοίως δε και κατά την πάγια νομολογία της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., βλ. πχ. απόφαση 59/2014).

β) να μην έχει υποβληθεί, κατά την προηγηθείσα νομίμως διεξαχθείσα, ανοικτή ή κλειστή διαδικασία καμία προσφορά / αίτηση συμμετοχής ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές / αιτήσεις συμμετοχής να μην κρίνεται κατάλληλη³ και

γ) να μην τροποποιούνται ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή της αναθέτουσας αρχής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση.

³ Σχετικά με την έννοια της "μη κατάλληλης" προσφοράς βλ. τις προπαρατεθείσες υπό σελ. 9 της παρούσας διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' ν. 4412/2016, όπου ορίζεται ότι: "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."

Περαιτέρω, βλ. υπό σελ. 16 επ. της αναρτημένης στο www.eaadhsy.gr Κατευθυντήριας Οδηγίας 1 (ΑΔΑ ΒΙ6ΜΟΞΤΒ-ΔΚΦ) της Αρχής, στην οποία, μεταξύ άλλων, αναφέρονται τα εξής: "Σύμφωνα με τον Οδηγό της ΕΕ για τις δημόσιες συμβάσεις και την σχετική νομολογία (ΕΣ Τμ. VI 3558/2009, 44/2007) μη κατάλληλες θεωρούνται γενικά οι προσφορές που δεν έχουν καμία σχέση με τη σύμβαση και δεν μπορούν να ικανοποιήσουν τις ανάγκες της αναθέτουσας αρχής, δηλ. το περιεχόμενό τους δεν εναρμονίζεται με τις απαιτήσεις της σύμβασης και είναι ασύμβατο με τις ανάγκες της αναθέτουσας αρχής - στην ουσία εξομοιώνονται με τη μη υποβολή προσφοράς. Άλλες αποκλίσεις ή σσωνος σημασίας ή ασήμαντες δικαιολογούν ενδεχομένως την απόρριψη της προσφοράς αλλά δεν την καθιστούν ακατάλληλη (βλ. Δ.Ε.Ε. απόφαση της 4ης Ιουνίου 2009, C- 250/07, Επιτροπή κατά Ελληνικής Δημοκρατίας, Συλλογή 2009, σ. I-4369, σκέψεις 42-44). [...] Νομολογιακά έχει επίσης κριθεί ως μη κατάλληλη προσφορά η μη πλήρης, η μη σύμφωνη με όρους της διακήρυξης, η άσχετη με το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης, η προσφορά που εμφανίζει αδυναμία ανταπόκρισης στις ανάγκες της αναθέτουσας αρχής (π.χ. ασυμφωνία με τεχνικές προδιαγραφές), καθώς και αυτή που υπερβαίνει τον προϋπολογισμό (ΕΣ Τμ. VI 94/2008).[...] Γενικά γίνεται δεκτό ότι αφορά μάλλον περιπτώσεις πλημμελειών ουσίας, ιδιαίτερα σοβαρών ελλείψεων των προσφορών (στην ουσία η αγορά δεν ανταποκρίθηκε)."

Επιπλέον, προϋποθέτει ότι, σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η αναθέτουσα αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση προς την τελευταία σχετικής εκθέσεως (βλ. αποφάσεις της Αρχής υπ' αριθμ. 121, 153, 346, 409, 498, 499/2013 και 5, 26, 44, 65, 79/2014, ΕλΣυν - πράξη 215/2012-Ζ' Κλιμάκιο, ΕλΣυν-αποφ. VI Τμ. 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

Εν προκειμένω, επισημαίνεται ότι κατά τον προηγηθέντα ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό με συστημικό α/α Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. 86100 και καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 14.11.2019, ο οποίος συνέχεται με το προς κρίση αίτημα, έχουν υποβληθεί προσφορές, οι οποίες απερρίφθησαν από την αναθέτουσα αρχή κατά το στάδιο αποσφράγισης και ελέγχου πληρότητας των υποφακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών και οι οποίες διαφαίνονται, ως αναλύεται παρακάτω υπό σελ. 17 επ. της παρούσας, ότι πληρούν τα κριτήρια χαρακτηρισμού τους ως *μη κανονικές / απαράδεκτες* κατά τις προπαρατεθείσες διατάξεις του άρθρου 26 παρ. 3 περ. α' και παρ. 4 περ. α' ν. 4412/2016 αντίστοιχα, καθώς φαίνεται να αποτελούν προσφορές οι οποίες δεν πληρούν τις προϋποθέσεις των εγγράφων της σύμβασης ή/και οι οποίες υπεβλήθησαν από προσφέροντες που δεν διαθέτουν τα απαιτούμενα προσόντα για την εκτέλεση αυτής, και όχι προσφορές οι οποίες δύνανται βεβαίως να χαρακτηρισθούν ως "*μη κατάλληλες*" κατά την έννοια των προπαρατεθεισών διατάξεων του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' ν. 4412/2016 (δηλαδή προσφορές άσχετες με τη σύμβαση και αδυνατούσες προδήλως, χωρίς να τροποποιηθούν ουσιαστικά, να ανταποκριθούν στις ανάγκες και απαιτήσεις της αιτούσας αναθέτουσας αρχής όπως αυτές προσδιορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης).

Συνεπώς, ενόψει των ανωτέρω, και δεδομένου του ότι η Αρχή έχει το δικαίωμα της υπαγωγής του εξεταζομένου αιτήματος στην ορθή νομική του βάση σύμφωνα με τα πραγματικά περιστατικά του υποβληθέντος φακέλου, διαφαίνεται ότι τυγχάνουν καταρχήν εξέτασης οι διατάξεις του άρθρου 26 παρ. 2 περ. β' ν. 4412/2016, επί τη βάση των οποίων οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών προσφεύγοντας σε ανταγωνιστική διαδικασία με διαπραγμάτευση κατόπιν δημοσίευσης σχετικής προκήρυξης, κατά τις διατάξεις του άρθρου 29 ν. 4412/2016, προκειμένου (κατά την αιτιολογική σκέψη 44 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) να λάβουν κανονικές και αποδεκτές προσφορές, εφόσον όμως:

α) έχει προηγηθεί νομίμως διεξαχθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία και

β) κατά την προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία έχουν υποβληθεί μόνον μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές, ως αυτές ορίζονται στις προπαρατεθείσες διατάξεις των παρ. 3 και 4 του άρθρου 26 ν. 4412/2016 (βλ. ανωτέρω υπό παρ. 7, σελ. 9 της παρούσας).

Σημειωτέον δε ότι, προκειμένου για την ανάθεση δημόσιας σύμβασης μέσω ανταγωνιστικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν, κατ' εξαίρεση, να μη δημοσιεύουν προκήρυξη σύμβασης στην περίπτωση κατά την οποία περιλαμβάνουν στη διαδικασία όλους τους προσφέροντες οι οποίοι πληρούν τα κριτήρια των άρθρων 73 έως 83 ν. 4412/2016 (περί κριτηρίων ποιοτικής επιλογής και κανόνων απόδειξης ποιοτικής επιλογής) και οι οποίοι, κατά την προηγηθείσα νομίμως διεξαχθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, υπέβαλαν προσφορές σύμφωνες προς τις τυπικές απαιτήσεις της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, και μόνον αυτούς.

17. Εν προκειμένω, όσον αφορά στη συνδρομή των προϋποθέσεων εφαρμογής των εξεταζομένων - κατ' ορθή νομική υπαγωγή του κρινόμενου αιτήματος - διατάξεων του άρθρου 26 παρ. 2 περ. β' ν. 4412/2016, από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα:

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

Η αιτούσα αναθέτουσα αρχή (Δήμος Τρικκαίων) διενήργησε την 21.11.2019 ανοικτό, κάτω του ορίου του άρθρου 5 περ. γ' ν. 4412/2016, ηλεκτρονικό διαγωνισμό με συστημικό α/α Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. 86100, καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 14.11.2019 και ημερομηνία αποσφράγισης προσφορών την 21.11.2019, κατά τα λοιπά με βάση τους όρους υπό ΑΔΑΜ: 19PROC005755910/24.10.2019 διακήρυξης, προκειμένου για την ανάθεση, με κριτήριο την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής, δημόσιας σύμβασης εκπόνησης της μελέτης με τίτλο «*Οριστική αρχιτεκτονική, στατική και η/μ μελέτη του έργου: "Επανάχρηση συγκροτήματος αποθηκών Δ. Τρικκαίων σε πολυχώρο τέχνης και πολιτισμού"*»,

εκτιμώμενης αξίας 219.744,87€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Σημειωτέον δε ότι στην προκηρυχθείσα μελέτη του ανωτέρω κτιριακού συγκροτήματος περιλαμβάνεται και η ακουστική του μελέτη.

Σύμφωνα με την οικεία περίληψη διακήρυξης, σκοπός της κατά τα ανωτέρω προκηρυχθείσας μελέτης είναι η *“εκτέλεση όλων των απαιτούμενων προπαρασκευαστικών ενεργειών και η απόκτηση των σχετικών αδειοδοτήσεων προκειμένου να επιτευχθεί η μελετητική ωριμότητα για την υλοποίηση του κυρίως έργου με τίτλο «ΕΠΑΝΑΧΡΗΣΗ ΣΥΓΚΡΟΤΗΜΑΤΟΣ ΑΠΟΘΗΚΩΝ Δ.ΤΡΙΚΚΑΙΩΝ ΣΕ ΠΟΛΥΧΩΡΟ ΤΕΧΝΗΣ ΚΑΙ ΠΟΛΙΤΙΣΜΟΥ» που αφορά στην επανάχρηση του συγκροτήματος των δύο αποθηκών ιδιοκτησίας Δήμου Τρικκαίων που βρίσκονται στο χώρο του σιδηροδρομικού σταθμού και σήμερα παραμένουν ανενεργές”*.

Ο προαναφερόμενος διαγωνισμός χαρακτηρίστηκε από την αιτούσα ως επαναληπτικός του από 28.8.2019 διεξαχθέντος (βάσει των όρων της υπό ΑΔΑΜ 19PROC005379418/1.8.2019 διακήρυξης) άγονου ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την ανάθεση της ίδιας ως άνω σύμβασης. Πλην όμως, λόγω του ότι ο υπόψη διαγωνισμός της 21^{ης}.11.2019 με συστημικό α/α Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. 86100 παρουσιάζει αυτοτέλεια τόσο ως προς τους όρους διεξαγωγής του όσο και τη ως προς τη διενεργηθείσα διαδικασία δημοσιότητας αυτών, εξετάζεται η νομιμότητα του συγκεκριμένου διαγωνισμού, καθώς αυτός συνέχεται με το εξεταζόμενο αίτημα.

Κατά τον εξεταζόμενο διαγωνισμό της 21^{ης}.11.2019 με συστημικό α/α Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. 86100 υπεβλήθησαν τρεις (3) προσφορές, οι οποίες απερρίφθησαν από την αναθέτουσα αρχή κατά το στάδιο ελέγχου υποφακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικών προσφορών, για τους λόγους που αναφέρονται στο πρακτικό υπ’ αριθμ. 1/12.2.2020 της ορισθείσας επιτροπής διαγωνισμού, το οποίο εγκρίθηκε εν συνόλω με την υπ’ αριθμ. 65/14.2.2020 (ΑΔΑ Ω2ΕΖΩΗ9-ΣΘΧ) απόφαση Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Τρικκαίων (βλ. ανωτέρω υπό σελ.. 7, 8 της παρούσας).

Όσον αφορά στην τηρηθείσα διαδικασία δημοσιότητας των όρων της υπό ΑΔΑΜ: 19PROC005755910/24.10.2019 διακήρυξης του εξεταζόμενου διαγωνισμού, τηρήθηκαν οι εκ του ν. 4412/2016 προβλεπόμενες διατυπώσεις δημοσιότητας και δεν διαπιστώθηκαν νομικές πλημμέλειες, οι οποίες θα μπορούσε να θεωρηθεί ότι συνεχονται με το άγονο αποτέλεσμά του.

17.1 Όσον αφορά στη νομιμότητα των όρων της ανωτέρω διακήρυξης και στη νομιμότητα της διεξαγωγής του εξεταζόμενου διαγωνισμού, σημειώνονται τα εξής:

17.1.1 Σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο άρθρο 19.3 περ. β’ της υπόψη διακήρυξης, μεταξύ των κριτηρίων επιλογής των προσφερόντων οικονομικών φορέων, τα οποία έπρεπε να συντρέχουν στο πρόσωπο αυτών, τέθηκε επί ποινή αποκλεισμού και η ύπαρξη ειδικής τεχνικής – επαγγελματικής ικανότητας (και συγκεκριμένα ειδικής εμπειρίας) αυτών στην εκπόνηση μίας τουλάχιστον παρόμοιας με την προκηρυχθείσα αρχιτεκτονικής μελέτης, στατικής μελέτης και μελέτης Η/Μ εγκαταστάσεων κατά την τελευταία πενταετία.

Ειδικότερα, ζητήθηκε από τους προσφέροντες οικονομικούς φορείς να αποδείξουν κατά την υποβολή της προσφοράς τους *“εμπειρία από την εκπόνηση παρόμοιων με την υπό ανάθεση μελετών, οι οποίες εκτελέστηκαν με συμβάσεις του υποψήφιου φυσικού ή νομικού προσώπου κατά την τελευταία πενταετία”*, όπου ως παρόμοιες μελέτες νοούνται, κατά το ίδιο ως άνω άρθρο της διακήρυξης: *“Για την Κατηγορία Μελέτης 06 [αρχιτεκτονικές μελέτες, εκτιμώμενης αξίας 46.745,35€ χωρίς ΦΠΑ]. Μία (1) τουλάχιστον σύμβαση εκπόνησης μελέτης σε επίπεδο οριστικής που αφορά σε καλλιτεχνικό - πολιτιστικό κτίριο. Για την Κατηγορία Μελέτης 08 [στατικές μελέτες, εκτιμώμενης αξίας 32.609,21€ χωρίς ΦΠΑ]. Μία (1) τουλάχιστον σύμβαση εκπόνησης μελέτης σε επίπεδο οριστικής Ελέγχου Στατικής Επάρκειας και μελέτης Στατικής Ενίσχυσης υφιστάμενων κτιρίων σπλισμένου σκυροδέματος, σύμφωνα με τις απαιτήσεις του Κανονισμού Επεμβάσεων (ΚΑΝ. ΕΠΕ). Για την Κατηγορία Μελέτης 09 [μελέτες Η/Μ εγκαταστάσεων, εκτιμώμενης αξίας 90.507,26€ χωρίς ΦΠΑ]. Μία (1) τουλάχιστον σύμβαση εκπόνησης μελέτης σε επίπεδο οριστικής που αφορά σε καλλιτεχνικό – πολιτιστικό κτίριο.”*

Περαιτέρω, σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στην περ. γ’ του άρθρου 19.3 της υπόψη διακήρυξης, μεταξύ των κριτηρίων επιλογής των προσφερόντων οικονομικών φορέων τέθηκε επί ποινή αποκλεισμού επιπρόσθετο κριτήριο ειδικής τεχνικής – επαγγελματικής ικανότητας (και συγκεκριμένα ειδικής εμπειρίας) αυτών για την εκπόνηση μίας τουλάχιστον ανάλογης με την προκηρυχθείσα ακουστικής

μελέτης, για την οποία, όπως αναφέρεται στον ως άνω όρο της υπόψη διακήρυξης, *“δεν καλείται ανεξάρτητο πτυχίο και η αμοιβή της αθροίζεται στην αμοιβή της αρχιτεκτονικής μελέτης”*. Πιο συγκεκριμένα, το εν λόγω τεθέν κριτήριο έγκειται στο ότι: *“στην ομάδα μελέτης θα πρέπει να ανήκει ο ειδικός μελετητής με αποδεδειγμένη εμπειρία (αντίγραφο σύμβασης ή βεβαίωση εργοδότη) για τουλάχιστον μία (1) ανάλογη ακουστική μελέτη”*.

Συναφώς επισημαίνεται ότι σύμφωνα με το ρητό όρο του άρθρου 17.3 της υπόψη διακήρυξης προβλεπόταν ότι *“οι ενώσεις οικονομικών φορέων συμμετέχουν υπό τους όρους των παρ. 2, 3 και 4 του άρθρου 19 και των σημείων γ) και δ) της παρ. 1 του άρθρου 77 του ν. 4412/2016”*, όπερ σημαίνει, μεταξύ άλλων, ότι στην περίπτωση υποβολής προσφοράς από ένωση οικονομικών φορέων, η οποία κατά τον όρο μπορεί να αφορά *“στην ίδια ή σε διαφορετικές κατηγορίες μελετών”*, η πλήρωση των τεθέντων κριτηρίων ειδικής τεχνικής – επαγγελματικής ικανότητας των προσφερόντων αρκεί (ορθώς κατά το άρθρο 19 παρ. 2 ν. 4412/2016) να συντρέχει στο πρόσωπο ενός εκ των μελών της ένωσης.

Περαιτέρω, επισημαίνεται ότι τα αποδεικτικά πλήρωσης της κατά τα ανωτέρω απαιτούμενης ειδικής τεχνικής – επαγγελματικής ικανότητας των προσφερόντων τέθηκαν στην υπόψη διακήρυξη ως εξής:

α) όσον αφορά στα κριτήρια ειδικής εμπειρίας του άρθρου 19.3 περ. β' (τα σχετικά με την αρχιτεκτονική, στατική και μελέτη Η/Μ εγκαταστάσεων) σύμφωνα με το άρθρο 22.2.3 της υπόψη διακήρυξης: *“κατάλογος των κυριότερων παρομοίων μελετών που εκπονήθηκαν την τελευταία πενταετία από τον μεμονωμένο διαγωνιζόμενο οικονομικό φορέα ή από τα μέλη διαγωνιζόμενης ένωσης οικονομικών φορέων, συνοδευόμενο από υπεύθυνη δήλωση του διαγωνιζομένου, περί της έντεχνης, επιτυχούς και αποτελεσματικής εκπόνησης των μελετών, με αναφορά του αντίστοιχου ποσού, της ημερομηνίας και του δημόσιου ή ιδιωτικού παραλήπτη καθώς και τις σχετικές βεβαιώσεις περαίωσης της αναθέτουσας αρχής που βεβαιώνουν τα παραπάνω”*,

β) όσον αφορά στο σχετικό με την ακουστική μελέτη κριτήριο ειδικής εμπειρίας του άρθρου 19.3 περ. γ' της υπόψη διακήρυξης και σύμφωνα με το άρθρο αυτό: *“αντίγραφο σύμβασης ή βεβαίωση εργοδότη για τουλάχιστον μία (1) ανάλογη ακουστική μελέτη”* για τον ειδικό μελετητή με *“αποδεδειγμένη εμπειρία”* ο οποίος συμμετέχει στην ομάδα μελέτης του προσφέροντος οικονομικού φορέα, ως αυτή δηλώνεται στο οργανόγραμμα της τεχνικής του προσφοράς.

Σύμφωνα δε με τους ως άνω όρους των άρθρων 22.2.3 και 19.3 περ. γ' της υπόψη διακήρυξης, οι διαγωνιζόμενοι όφειλαν (επί ποινή αποκλεισμού) να υποβάλουν τα εν λόγω αποδεικτικά πλήρωσης της τεθείσας ειδικής τεχνικής – επαγγελματικής ικανότητας μαζί με το Τ.Ε.Υ.Δ. κατά το στάδιο υποβολής προσφορών, γεγονός που αντιβαίνει, καταρχήν, στη λογική της προαπόδειξης πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής διά της υποβολής στο φάκελο προσφοράς μόνον του Ε.Ε.Ε.Σ/Τ.Ε.Υ.Δ. των προσφερόντων, την οποία καθιέρωσε το άρθρο 79 ν. 4412/2016 (άρθρο 59 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) προκειμένου για την υποβολή των δικαιολογητικών απόδειξης πλήρωσης των ανωτέρω κριτηρίων από τον προσωρινό ανάδοχο και μόνον κατά το στάδιο κατακύρωσης της σύμβασης, λογική η οποία αποσκοπεί, σύμφωνα με την αιτιολογική έκθεση του νόμου, στην απλοποίηση της διεξαγωγής της διαγωνιστικής διαδικασίας προς όφελος τόσο των αναθετουσών αρχών όσο και των οικονομικών φορέων.

Συνεπώς, με βάση τα προεκτεθέντα, διαπιστώνεται ότι, διά των προαναφερομένων όρων των άρθρων 22.2.3 και 19.3 περ. β' και γ' της διακήρυξης του εξεταζόμενου διαγωνισμού, βάσει των οποίων τέθηκε επί ποινή αποκλεισμού υποχρέωση των διαγωνιζομένων για την παράλληλη υποβολή στο φάκελο της προσφοράς τους (μαζί με το Τ.Ε.Υ.Δ.) των σχετικών δικαιολογητικών απόδειξης της ζητούμενης ειδικής τεχνικής – επαγγελματικής τους ικανότητας για την εκτέλεση της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή προκάλεσε στους οικονομικούς φορείς πρόσθετο διοικητικό βάρος, το οποίο, σημειωτέον, συνδέεται (κατά περίπτωση) με ορισμένους ή με το σύνολο των λόγων απόρριψης καθεμίας εκ των τριών υποβληθεισών κατά τον εξεταζόμενο διαγωνισμό προσφορών, οι οποίοι κατά τα λοιπά διαφαίνονται ως βάσιμοι, λαμβανομένης υπόψη της αρχής της αυστηρής τυπικότητας των όρων της διακήρυξης, η οποία απορρέει από τις γενικές αρχές της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων.

17.1.2 Πιο συγκεκριμένα, με την υπ' αριθμ. 65/14.2.2020 (ΑΔΑ Ω2ΕΖΩΗ9-ΣΟΧ) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Τρικκαίων, η οποία ενέκρινε εν συνόλω το πρακτικό 1/12.2.2020 της ορισθείσας επιτροπής διαγωνισμού περί του σταδίου αποσφράγισης και ελέγχου πληρότητας των υποβληθέντων υποφακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών και κατά της οποίας δεν ασκήθηκαν

προδικαστικές προσφυγές ή/και ένδικα μέσα, απερρίφθησαν και οι τρεις υποβληθείσες κατά τον εξεταζόμενο διαγωνισμό προσφορές με το εξής σκεπτικό αντίστοιχα:

α) όσον αφορά στην προσφορά της διαγωνιζόμενης ένωσης οικονομικών φορέων με την επωνυμία «[...x1], ΛΙΟΝΤΟΣ και ΣΥΝΕΡΓΑΤΕΣ ΕΠΕ, [...x2]»:

αα) ότι η ως άνω ένωση οικονομικών φορέων “δεν πληροί το κριτήριο της ειδικής εμπειρίας στις Η/Μ μελέτες, διότι από τις δύο μελέτες που αναφέρονται στο ΤΕΥΔ” ενός εκ των μελών της, το οποίο υπεβλήθη κατά τον υπόψη διαγωνισμό, “αυτή για το Δημοτικό Θέατρο Ρόδου δεν είναι σε επίπεδο οριστικής μελέτης, ενώ σε αυτή για το Ινστιτούτο Γκαίτε δεν αποτελεί ο ίδιος τον ανάδοχο”, λόγοι απόρριψης της προσφοράς οι οποίοι διαφαίνονται ως βάσιμοι, όπως προκύπτει από την εξέταση του προσκομισθέντος Τ.Ε.Υ.Δ. του [...x2], μέλους της υπόψη ένωσης, το οποίο υπεβλήθη στο φάκελο προσφοράς της ένωσης προκειμένου για την απόδειξη της απαιτούμενης ειδικής της εμπειρίας στις μελέτες Η/Μ εγκαταστάσεων κατά τους όρους του άρθρου 19.3 περ. β’ της διακήρυξης.

Πράγματι, η πρώτη επικαλούμενη (εκτελεσθείσα από το συγκεκριμένο μέλος της υπόψη ένωσης) σύμβαση με τον τίτλο “Υπηρεσίες σύνταξης φακέλων και υποστήριξης διαδικασιών για το Εθνικό Θέατρο Ρόδου. Προετοιμασία προδιαγραφών και τευχών δημοπράτησης” δεν δύναται να θεωρηθεί ότι αφορά στην εκπόνηση οριστικής Η/Μ μελέτης (κατηγορίας 09) για καλλιτεχνικό – πολιτιστικό κτίριο, όπως ρητώς απαιτείται κατά τους όρους του ανωτέρω άρθρου της υπόψη διακήρυξης, ενώ, παράλληλα, όσον αφορά στη δεύτερη επικαλούμενη εκ του μέλους της ένωσης σύμβαση, η οποία αφορά στην εκπόνηση της μελέτης των Η/Μ εγκαταστάσεων του Γερμανικού Ινστιτούτου Γκαίτε Αθηνών, το συγκεκριμένο μέλος της υπόψη ένωσης δεν ήταν συμβεβλημένος ανάδοχος της επικαλούμενης σύμβασης αλλά, όπως δήλωσε στο υποβληθέν Τ.Ε.Υ.Δ. του, συνεργάτης του δηλωθέντος αναδόχου οικονομικού φορέα που εκτέλεσε την υπόψη σύμβαση, γεγονός που φαίνεται να αντιβαίνει στην απαίτηση των όρων του άρθρου 19.3 περ. β’ της διακήρυξης, βάσει των οποίων η ζητούμενη ειδική εμπειρία των διαγωνιζόμενων οικονομικών φορέων στην εκπόνηση παρόμοιων με την προκηρυχθείσα Η/Μ μελέτη αποδεικνύεται με την προσκόμιση εκτελεσθεισών συμβάσεων του “υποψήφιου φυσικού ή νομικού προσώπου”.

αβ) ότι η ως άνω ένωση οικονομικών φορέων δεν πληροί το κριτήριο ειδικής εμπειρίας στις ακουστικές μελέτες, λόγω του ότι “δεν κατέθεσαν αντίγραφο σύμβασης ή βεβαίωση εργοδότη”, λόγος απόρριψης της προσφοράς ο οποίος διαφαίνεται ως βάσιμος, λαμβανομένων υπόψη των προσκομισθέντων στοιχείων της υπόψη προσφοράς, από τα οποία ελλείπει η ζητούμενη (κατά τους προπαρατεθέντες όρους του άρθρου 19.3 περ. γ’ της υπόψη διακήρυξης) βεβαίωση εργοδότη ή αντίγραφο σύμβασης του ειδικού μελετητή της ομάδας μελέτης της υπόψη ένωσης προς απόδειξη της εκπόνησης από αυτόν μίας τουλάχιστον ανάλογης με την προκηρυχθείσα ακουστικής μελέτης.

αγ) ότι η υποβληθείσα εκ της ένωσης τεχνική προσφορά δεν περιλαμβάνει τις “υπεύθυνες δηλώσεις αναφορικά με τα συνεργαζόμενα μέλη της ομάδας μελέτης, όπως απαιτεί το άρθρο 20.3δ της Διακήρυξης”, λόγος απόρριψης της προσφοράς ο οποίος διαφαίνεται ως βάσιμος, λαμβανομένων υπόψη των προσκομισθέντων στοιχείων της υπόψη προσφοράς, από τα οποία ελλείπουν οι ζητούμενες κατά τους προπαρατεθέντες όρους του άρθρου 20.3 στοιχείο (δ) της υπόψη διακήρυξης υπεύθυνες δηλώσεις της διαγωνιζόμενης ένωσης “περί της σχέσης εργασίας, με σαφή αναφορά στη χρονική διάρκεια και το αντικείμενο της συνεργασίας” όσον αφορά στα δηλωθέντα στο οργανόγραμμα⁴ μέλη της προτεινόμενης ομάδας μελέτης τα οποία αποτελούν εξωτερικούς συνεργάτες της προσφέρουσας ένωσης, ήτοι “δεν ανήκουν στο στελεχιακό δυναμικό του διαγωνιζόμενου”.

β) όσον αφορά στην προσφορά της διαγωνιζόμενης εταιρείας με την επωνυμία «ENCODIA ΣΥΜΒΟΥΛΟΙ ΜΗΧΑΝΙΚΟΙ ΕΠΕ»:

⁴ Πρόκειται για το “οργανόγραμμα και έκθεση τεκμηρίωσης καθηκόντων και κατανομής εργασιών του συντονιστή και της ομάδας μελέτης, όπου παρουσιάζεται η κατανομή ευθυνών μεταξύ των μελών της και στοιχεία για την αποτελεσματικότητα της δράσης κάθε μέλους της ομάδας μελέτης σε αντίστοιχες ευθύνες με αυτές που αναλαμβάνει στην ομάδα μελέτης και το βαθμό επιτυχίας της, ...”, το οποίο υποχρεούνταν να υποβάλουν οι διαγωνιζόμενοι κατά το άρθρο 20.3 της υπόψη διακήρυξης μεταξύ των στοιχείων της τεχνικής τους προσφοράς, “βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η τεχνική προσφορά κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 21.2”

βα) ότι η ως άνω εταιρεία *“με βάση τα στοιχεία που κατέθεσε δεν διαθέτει σύμβαση εντός πενταετίας για την εκπόνηση μελέτης κατηγορίας 06 σε επίπεδο οριστικής για καλλιτεχνικό – πολιτιστικό κτήριο”*, λόγος απόρριψης ο οποίος διαφαίνεται ως βάσιμος, λαμβανομένων υπόψη των προσκομισθέντων στοιχείων της υπόψη προσφοράς. Πράγματι, η διαγωνιζόμενη ένωση υπέβαλε Τ.Ε.Υ.Δ. και κατάλογο παρόμοιων μελετών τελευταίας πενταετίας στα οποία, προς απόδειξη της ζητούμενης κατά το άρθρο 19.3 περ. β’ της υπόψη διακήρυξης ειδικής της εμπειρίας σε αρχιτεκτονικές μελέτες κατηγορίας 06 για καλλιτεχνικό – πολιτιστικό κτήριο, επικαλείται αφενός την εκτελεσθείσα εξ’ αυτής σύμβαση εκπόνησης *«Μελετών Εφαρμογής και κατάρτιση τευχών δημοπράτησης για την αξιοποίηση του διατηρητέου κτιρίου επί των οδών Σουρή και Βασ. Όλγας στο Ο.Τ. 88, στο Δήμο Αμαρουσίου»*, η οποία όμως, όπως προκύπτει από το προσκομισθέν συμφωνητικό της από 16.3.2018 σχετικής σύμβασης, περιλαμβάνει στο αντικείμενό της την εκπόνηση, μεταξύ άλλων, ειδικών αρχιτεκτονικών μελετών κατηγορίας 07 του υπόψη διατηρητέου κτιρίου και όχι εκπόνηση αρχιτεκτονικών μελετών κατηγορίας 06 για καλλιτεχνικό – πολιτιστικό κτήριο, όπως απαιτείται κατά τους όρους του ανωτέρω άρθρου της υπόψη διακήρυξης, αφετέρου επικαλείται α) την εκτελεσθείσα εξ’ αυτής σύμβαση εκπόνησης *“μελετών (αρχιτεκτονικής, ειδικής αρχιτεκτονικής, στατικής και Η/Μ) κτιρίου Διοικητικών, Κοινωνικών και πολιτιστικών λειτουργιών Δ.Ε. Ανθούσας Δήμου Παλλήνης”*, η οποία δεν εκτελέστηκε εντός πενταετίας από την υποβολή της προσφοράς, καθώς περαιώθηκε την 1.4.2014, όπως ρητώς προκύπτει από τα υποβληθέντα στοιχεία της τεχνικής προσφοράς του εν λόγω διαγωνιζόμενου για τη συνοχή της ομάδας μελέτης του, και β) την εκτελεσθείσα εξ’ αυτής σύμβαση επικαιροποίησης των ως άνω μελετών, η οποία όμως, όπως προκύπτει από την προσκομισθείσα απόφαση ανάθεσης της οικείας σύμβασης της 17^{ης}.11.2016, έχει ως αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών τεχνικού συμβούλου για την επικαιροποίηση των ανωτέρω μελετών του υπόψη κτιρίου και όχι την εκπόνηση των ζητούμενων κατά τους όρους του ανωτέρω άρθρου της υπόψη διακήρυξης αρχιτεκτονικών μελετών κατηγορίας 06.

ββ) ότι η εν λόγω εταιρεία δεν διαθέτει *“ειδική εμπειρία στις ακουστικές μελέτες”* λόγω του ότι *“κατέθεσε μεν βεβαίωση εργοδότη στα Αγγλικά, χωρίς όμως ελληνική μετάφραση, όπως απαιτεί το άρθρο 10 της Διακήρυξης”*, λόγος απόρριψης ο οποίος διαφαίνεται και αυτός ως βάσιμος, καθώς η υποβληθείσα εξ’ αυτής βεβαίωση εργοδότη του προτεινόμενου ειδικού μελετητή της για την ακουστική μελέτη υπεβλήθη συντεταγμένη στα αγγλικά και μόνον, κατά παράβαση του σχετικού όρου του άρθρου 10.2 της υπόψη διακήρυξης, βάσει του οποίου *“οι προσφορές και τα περιλαμβανόμενα σε αυτές στοιχεία, καθώς και τα αποδεικτικά έγγραφα συντάσσονται στην ελληνική γλώσσα ή συνοδεύονται από επίσημη μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα”*.

γ) όσον αφορά στην προσφορά της διαγωνιζόμενης ένωσης οικονομικών φορέων με την επωνυμία *«ΣΥΜΠΡΑΞΗ ΓΡΑΦΕΙΩΝ ΜΕΛΕΤΩΝ: [...x3], ΜΗΧΑΝΙΚΟΙ ΜΕΛΕΤΩΝ @ ΕΦΑΡΜΟΓΩΝ “ΜΗΧ. Μ+Ε Α.Ε.”, Π-Ι ΖΑΝΝΗΣ & ΣΥΝΕΡΓΑΤΕΣ ΑΕΜ»*:

γα) ότι η ως άνω ένωση οικονομικών φορέων *“δεν κατέθεσε αντίγραφο σύμβασης ή βεβαίωση εργοδότη”* προκειμένου για την απόδειξη της ζητούμενης ειδικής εμπειρίας στην ακουστική μελέτη, λόγος απόρριψης της προσφοράς ο οποίος διαφαίνεται ως βάσιμος, λαμβανομένων υπόψη των προσκομισθέντων στοιχείων της υπόψη προσφοράς, από τα οποία ελλείπει η ζητούμενη (κατά τους προπαρατεθέντες όρους του άρθρου 19.3 περ. γ’ της υπόψη διακήρυξης) βεβαίωση εργοδότη ή αντίγραφο σύμβασης του ειδικού μελετητή της ομάδας μελέτης της υπόψη ένωσης προς απόδειξη της εκπόνησης από αυτόν μίας τουλάχιστον ανάλογης με την προκηρυχθείσα ακουστικής μελέτης.

γβ) ότι η ως άνω ένωση οικονομικών φορέων *“δεν προσδιορίζει [εννοείται στο φάκελο της προσφοράς της] την κατανομή της αμοιβής μεταξύ των οικονομικών φορέων της ένωσης, κάτι που αποτελεί ρητό λόγο απόρριψης της προσφοράς κατά το άρθρο 3 της Διακήρυξης”*, λόγος απόρριψης της προσφοράς ο οποίος διαφαίνεται ως βάσιμος, λαμβανομένων υπόψη των προσκομισθέντων στοιχείων της υπόψη προσφοράς, από τα οποία ελλείπει η ζητούμενη κατανομή αμοιβής μεταξύ των μελών της προσφέρουσας ένωσης, κατά παράβαση του προπαρατεθέντος όρου του άρθρου 3 της υπόψη διακήρυξης περί της ηλεκτρονικής υποβολής του φακέλου προσφοράς, βάσει του οποίου προβλέπεται, μεταξύ άλλων, ότι στην περίπτωση προσφοράς από ένωση οικονομικών φορέων: *“στην προσφορά, επί ποινή απόρριψης της προσφοράς, προσδιορίζεται η έκταση και το είδος της συμμετοχής του κάθε μέλους της ένωσης, συμπεριλαμβανομένης της κατανομής αμοιβής μεταξύ τους”*.

17.1.3 Από την άλλη πλευρά, και προκειμένου να κριθεί ο ουσιώδης ή μη χαρακτήρας της διαπιστωθείσας πλημμέλειας των όρων του άρθρου 22.2.3 της υπόψη διακήρυξης, οι οποίοι συνέχονται με τους όρους του άρθρου 19.3 περ. β' και γ', και συγκεκριμένα προκειμένου να κριθεί το εάν η τεθείσα διά των όρων αυτών υποχρέωση των διαγωνιζομένων για την παράλληλη υποβολή στο φάκελο της προσφοράς τους (μαζί με το Τ.Ε.Υ.Δ.) των σχετικών δικαιολογητικών απόδειξης της ζητούμενης ειδικής τεχνικής – επαγγελματικής τους ικανότητας για την εκτέλεση της σύμβασης συνέχεται με το άγνοο αποτέλεσμα του διεξαχθέντος διαγωνισμού, καθιστώντας τοιουτοτρόπως μη νόμιμη τη διενέργειά του, κατά παράβαση της αρχής της προαπόδειξης πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής διά της υποβολής στο φάκελο προσφοράς μόνον του Ε.Ε.Σ/Τ.Ε.Υ.Δ. των προσφερόντων, την οποία καθιέρωσε το άρθρο 79 ν. 4412/2016 (άρθρο 59 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), πρέπει επιπρόσθετα να συνεκτιμηθεί το ότι οι προαναφερόμενοι όροι της υπόψη διακήρυξης έλαβαν τη δέουσα δημοσιότητα και διαφαίνονται ως ρητοί και σαφείς, άποψη προς την οποία συνηγορεί και το γεγονός ότι κατά το στάδιο προετοιμασίας προσφορών δεν υπεβλήθη κάποιο διευκρινιστικό ερώτημα ενδιαφερομένου επ' αυτών ούτε και κάποια προδικαστική προσφυγή ή/και ένδικο μέσο.

Περαιτέρω, λαμβανομένου υπόψη του ειδικού χαρακτήρα του προς μελέτη κτιρίου (ήτοι κτίριο συνάθροισης κοινού με χρήση πολυχώρου τέχνης και πολιτισμού), δέον όπως συνεκτιμηθεί και το ότι η ζητούμενη προς απόδειξη ειδική εμπειρία των διαγωνιζομένων στην εκπόνηση παρόμοιων με την προκηρυχθείσα μελετών, τεθείσα βάσει της τεχνικής κρίσης της αιτούσας αναθέτουσας αρχής και κείμενη εντός των ορίων της διακριτικής της ευχέρειας, διαφαίνεται ως ανάλογη και σχετική με το αντικείμενο της υπόψη σύμβασης, όπως επιβάλλουν οι προπαρατεθείσες διατάξεις του άρθρου 75 παρ. 1 του ν. 4412/2016, βάσει των οποίων καθιερώθηκε υποχρέωση των αναθετουσών αρχών όπως οι τιθέμενες στη διακήρυξη δημόσιας σύμβασης απαιτήσεις τεχνικής – επαγγελματικής ικανότητας των προσφερόντων *“σχετίζονται και είναι ανάλογες με το αντικείμενο της σύμβασης”*.

Παράλληλα, σημειώνεται ότι οι επίμαχοι όροι των άρθρων 19.3 περ. β' και γ' και 17.3 της υπόψη διακήρυξης δεν φαίνεται να παραβιάζουν τις προπαρατεθείσες διατάξεις των άρθρων 75 παρ. 4, 80 παρ. 5 και 19 παρ. 2 ν. 4412/2016 περί του καθορισμού των κριτηρίων τεχνικής – επαγγελματικής ικανότητας και του τρόπου απόδειξης της πλήρωσης αυτών στις διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων μελετών, άποψη προς την οποία συνηγορεί και το γεγονός ότι δεν προσβλήθηκαν από ενδιαφερόμενο κατά το στάδιο προετοιμασίας προσφορών.

Τέλος, πρέπει να συνεκτιμηθεί και το ότι η αιτούσα αναθέτουσα αρχή έχει, ως εκ της διάταξης του άρθρου 79 παρ. 5 ν. 4412/2016, τη δυνατότητα, την οποία είχε επισημάνει στο κείμενο της υπόψη διακήρυξης και συγκεκριμένα στην υποσημείωση 97 αυτής, *“να ζητεί από προσφέροντες ... σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας”* προκειμένου για την απόδειξη πλήρωσης των κριτηρίων των άρθρων 73 έως 83 ν. 4412/2016, μεταξύ των οποίων περιλαμβάνονται και τα τεθέντα στην υπόψη διακήρυξη κριτήρια ειδικής τεχνικής – επαγγελματικής ικανότητας.

Κατόπιν τούτων, βασίμως συνάγεται ότι η προηγηθείσα ανοικτή διαγωνιστική διαδικασία, η οποία συνέχεται με το εξεταζόμενο αίτημα, δεν παρουσιάζει κάποια ουσιώδη νομική πλημμέλεια και συνεπώς έχει διεξαχθεί νομίμως.

β) Ως προς την προϋπόθεση της υποβολής κατά την προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία μόνον μη κανονικών ή απαράδεκτων προσφορών.

Ως προς την εξέταση της συνδρομής της προϋπόθεσης περί υποβολής μόνο μη κανονικών ή απαράδεκτων προσφορών, σημειώνονται τα εξής:

ι) Η προσφορά της ένωσης οικονομικών φορέων με την επωνυμία *«[...x1], ΛΙΟΝΤΟΣ και ΣΥΝΕΡΓΑΤΕΣ ΕΠΕ, [...x2]»* απερρίφθη από την αιτούσα αναθέτουσα αρχή για τους προαναφερόμενους υπό προϋπόθεση (α) στην παρούσα λόγους, οι οποίοι σχετίζονται αφενός (βλ. λόγους υπό στοιχεία (αα) και (αβ)) με το ότι η συγκεκριμένη διαγωνιζόμενη ένωση κρίθηκε κατ' ουσίαν ότι δεν διαθέτει τα απαιτούμενα προσόντα για την εκτέλεση της σύμβασης, συγκεκριμένα δε την απαιτούμενη κατά τους προαναφερόμενους όρους των άρθρων 19.3 περ. β' και γ', 17.3 και 22.2.3 της υπόψη διακήρυξης ειδική τεχνική – επαγγελματική ικανότητα στις Η/Μ μελέτες και στην ακουστική μελέτη, αφετέρου (βλ. λόγο υπό στοιχείο (αγ)) με το ότι

ο ηλεκτρονικός υποφάκελος τεχνικής προσφοράς της υπόψη ένωσης κρίθηκε ότι δεν πληρούσε το κατ' ελάχιστον απαιτούμενο περιεχόμενό του κατά τους όρους του άρθρου 20.3 περ. δ' της υπόψη διακήρυξης.

Συνεπώς, η εν λόγω προσφορά θα μπορούσε να χαρακτηριστεί αντίστοιχα είτε ως *απαράδεκτη*, κατά την έννοια της προπαρατεθείσας διάταξης του άρθρου 26 παρ. 4 περ. α' ν. 4412/2016, βάσει της οποίας προβλέπεται ότι "*απαράδεκτες προσφορές θεωρούνται συγκεκριμένα: α) όσες υποβάλλονται από προσφέροντες οι οποίοι δεν διαθέτουν τα απαιτούμενα προσόντα*", είτε ως *μη κανονική*, καθώς διαφαίνεται ότι "*δεν πληροί τις προϋποθέσεις των εγγράφων της σύμβασης*" κατά τη διατύπωση της προπαρατεθείσας διάταξης του άρθρου 26 παρ. 3 περ. α' ν. 4412/2016.

ii) Η προσφορά της εταιρείας με την επωνυμία «ENCODIA ΣΥΜΒΟΥΛΟΙ ΜΗΧΑΝΙΚΟΙ ΕΠΕ» απερρίφθη από την αιτούσα αναθέτουσα αρχή για τους προαναφερόμενους υπό προϋπόθεση (α) στην παρούσα λόγους, οι οποίοι σχετίζονται με το ότι η συγκεκριμένη διαγωνιζόμενη εταιρεία κρίθηκε κατ' ουσίαν ότι δεν διαθέτει τα απαιτούμενα προσόντα για την εκτέλεση της σύμβασης, συγκεκριμένα δε την απαιτούμενη κατά τους προαναφερόμενους όρους των άρθρων 19.3 περ. β' και γ' και 22.2.3 της υπόψη διακήρυξης ειδική τεχνική – επαγγελματική ικανότητα στις αρχιτεκτονικές μελέτες και στην ακουστική μελέτη, γεγονός που οδηγεί στο συμπέρασμα ότι πρόκειται για προσφορά η οποία θα μπορούσε να χαρακτηριστεί ως *απαράδεκτη* κατά την έννοια της προπαρατεθείσας διάταξης του άρθρου 26 παρ. 4 περ. α' ν. 4412/2016.

iii) Η προσφορά της διαγωνιζόμενης ένωσης οικονομικών φορέων με την επωνυμία «ΣΥΜΠΡΑΞΗ ΓΡΑΦΕΙΩΝ ΜΕΛΕΤΩΝ: [...x3], ΜΗΧΑΝΙΚΟΙ ΜΕΛΕΤΩΝ @ ΕΦΑΡΜΟΓΩΝ "ΜΗΧ. Μ+Ε Α.Ε.", Π-Ι ΖΑΝΝΗΣ & ΣΥΝΕΡΓΑΤΕΣ ΑΕΜ» απερρίφθη από την αναθέτουσα αρχή για τους προαναφερόμενους υπό προϋπόθεση (α) στην παρούσα λόγους οι οποίοι σχετίζονται αφενός (βλ. λόγο υπό στοιχείο (γα)) με το ότι η υπόψη ένωση κρίθηκε κατ' ουσίαν ότι δεν διαθέτει τα απαιτούμενα προσόντα για την εκτέλεση της σύμβασης, συγκεκριμένα δε την απαιτούμενη κατά τους προαναφερόμενους όρους των άρθρων 19.3 περ. γ', 17.3 και 22.2.3 της υπόψη διακήρυξης ειδική τεχνική – επαγγελματική ικανότητα στην εκπόνηση ακουστικής μελέτης, αφετέρου (βλ. λόγο υπό στοιχείο (γβ)) με το ότι ο υποβληθείς κατά τον υπόψη διαγωνισμό φάκελος προσφοράς της εν λόγω ένωσης δεν πληρούσε το κατ' ελάχιστον απαιτούμενο περιεχόμενό του κατά τον προαναφερόμενο όρο του άρθρου 3 της υπόψη διακήρυξης.

Συνεπώς, η εν λόγω προσφορά θα μπορούσε να χαρακτηριστεί αντίστοιχα είτε ως *απαράδεκτη*, κατά την έννοια της προπαρατεθείσας διάταξης του άρθρου 26 παρ. 4 περ. α' ν. 4412/2016, βάσει της οποίας προβλέπεται ότι "*απαράδεκτες προσφορές θεωρούνται συγκεκριμένα: α) όσες υποβάλλονται από προσφέροντες οι οποίοι δεν διαθέτουν τα απαιτούμενα προσόντα*", είτε ως *μη κανονική*, καθώς διαφαίνεται ότι "*δεν πληροί τις προϋποθέσεις των εγγράφων της σύμβασης*" κατά τη διατύπωση της προπαρατεθείσας διάταξης του άρθρου 26 παρ. 3 περ. α' ν. 4412/2016.

Με βάση τα προεκτεθέντα, διαφαίνεται βασίμως ότι κατά τον εξεταζόμενο διαγωνισμό υπεβλήθησαν μόνον μη κανονικές / *απαράδεκτες* προσφορές κατά την έννοια των ανωτέρω διατάξεων του άρθρου 26 του ν. 4412/2016.

18. Περαιτέρω, διαφαίνεται ότι η αιτούσα δεν δύναται να προβεί σε μία τέτοια διαδικασία χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης σύμβασης διότι και οι τρεις προσφέροντες κατά τον προηγηθέντα διαγωνισμό οικονομικοί φορείς, παρόλο που υπέβαλαν προσφορές σύμφωνες προς τις τυπικές απαιτήσεις της προηγηθείσας διαγωνιστικής διαδικασίας, ήτοι οι προσφορές τους υπεβλήθησαν εμπρόθεσμα και διά του κατάλληλου ηλεκτρονικού τύπου και σήμανσης μέσω της πλατφόρμας του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ., εντούτοις κρίθηκε ότι δεν πληρούν το κριτήριο της ειδικής τεχνικής – επαγγελματικής ικανότητας για την εκτέλεση της σύμβασης, το οποίο περιλαμβάνεται μεταξύ των κριτηρίων των άρθρων 73 έως 83 του ως άνω νόμου.

19. Τέλος, έχοντας υπόψη ότι στο υποβληθέν σχέδιο απόφασης για την προσφυγή στη σκοπούμενη διαδικασία διαπραγμάτευσης δεν γίνεται αναφορά στους όρους διενέργειας της διαδικασίας, και δεδομένου ότι κατά την προσφυγή της αιτούσας στην ανταγωνιστική διαδικασία με διαπραγμάτευση δεν τίθεται τυπικά εκ του νόμου υποχρέωσή της για τη μη ουσιώδη τροποποίηση των όρων της διακήρυξης του προηγηθέντος ανοικτού διαγωνισμού, επισημαίνεται ότι, δέον όπως, σε συμμόρφωση με τα διαλαμβανόμενα στην αιτιολογική σκέψη 45 Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, η αιτούσα:

α) καθορίσει - κατά ουσιώδη ή μη τροποποίηση των όρων της ανωτέρω διακήρυξης - *“εκ των προτέρων τις ελάχιστες απαιτήσεις που χαρακτηρίζουν τη φύση”* της προς ανάθεση δημόσιας σύμβασης μελέτης, οι οποίες είναι οι *“όροι και τα χαρακτηριστικά (κυρίως φυσικά, λειτουργικά και νομικά) στα οποία πρέπει να ανταποκρίνεται ή τα οποία πρέπει να διαθέτει μια προσφορά ώστε να μπορεί η αναθέτουσα αρχή να αναθέσει τη σύμβαση σύμφωνα με τα κριτήρια ανάθεσης που έχει επιλέξει”* και οι οποίες *“δεν θα πρέπει να τροποποιηθούν κατά τις διαπραγματεύσεις”*.

β) καθορίσει - κατά ουσιώδη ή μη τροποποίηση των όρων της ανωτέρω διακήρυξης - τα υποκριτήρια ανάθεσης της προς σύναψη δημόσιας σύμβασης και τη στάθμισή τους, τα οποία *“θα πρέπει να παραμένουν σταθερά καθ’ όλη τη διάρκεια της διαδικασίας και να μην υπόκεινται σε διαπραγμάτευση, ώστε να διασφαλίζεται η ίση μεταχείριση όλων των οικονομικών φορέων.”*

γ) λάβει υπόψη της, κατά τη διενέργεια της σκοπούμενης διαδικασίας διαπραγμάτευσης μέσω του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., ότι *“όλες οι προσφορές καθ’ όλη τη διάρκεια της διαδικασίας θα πρέπει να υποβάλλονται γραπτώς”* και *“για τη διασφάλιση της διαφάνειας και της ιχνηλασιμότητας της διαδικασίας, όλες οι φάσεις θα πρέπει να τεκμηριώνονται δεόντως.”*

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 Αρχή ομόφωνα αποφασίζει:

Την παροχή της σύμφωνης γνώμης της, κατά το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ’ υποπερ. (δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, επί του εξεταζομένου αιτήματος του Δήμου Τρικκαίων προκειμένου αυτός να προβεί κατ’ άρθρο 26 παρ. 2 περ. β’ του ν. 4412/2016 σε ανταγωνιστική διαδικασία με διαπραγμάτευση κατόπιν δημοσίευσης προκήρυξης για την ανάθεση δημόσιας σύμβασης εκπόνησης της συγχρηματοδοτούμενης από το Σ.Ε.Σ. 2014-2020 μελέτης με τίτλο *«Οριστική αρχιτεκτονική, στατική και η/μ μελέτη του έργου: “Επανάχρηση συγκροτήματος αποθηκών Δ. Τρικκαίων σε πολυχώρο τέχνης και πολιτισμού”*», εκτιμώμενης αξίας 219.744,87€ μη συμπεριλαμβανομένου του αναλογούντος ΦΠΑ 24%, , λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσόμενων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 4 Μαΐου 2020

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Πρόεδρος

Γεώργιος Καταπόδης