

□

**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΓΝΩΜΗ

Δ 26/2021

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα, την 26^η Απριλίου του έτους δύο χιλιάδες είκοσι ένα (2021) ημέρα Μ. Δευτέρα και ώρα 10.00 π.μ. και επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και Κομνά Τράκα, όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η **ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** σε συνεδρίαση μετά από σχετική πρόσκληση του Προέδρου της, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα μέλη της Αρχής.

Από τα προσκληθέντα μέλη της Αρχής παρέστησαν κατά την συνεδρίαση τα ακόλουθα:

Προεδρεύων: Αδάμ Καραγλάνης, Αντιπρόεδρος

Μέλη: Δημήτριος Σταθακόπουλος, μέσω τηλεδιάσκεψης

Μαρία Στυλιανίδου, μέσω τηλεδιάσκεψης

Ερωφίλη Χριστοβασίλη, μέσω τηλεδιάσκεψης

Κωνσταντίνος Βαρδακαστάνης, μέσω τηλεδιάσκεψης

Βασιλική Σκαρτσούνη, μέσω τηλεδιάσκεψης

Γραμματέας: Αικατερίνη Αλτιπαρμάκη, Δ.Ε. Διοικητικών Γραμματέων.

Εισηγητής: Αβαδέλου Όλγα, Φαρμακοποιός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της ΕΑΑΔΗΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης παρέστη η εισηγήτρια, Όλγα Αβαδέλου, η Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης, Μαρία Παναγοηλιοπούλου (μέσω τηλεδιάσκεψης), καθώς και η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Ελέγχου, Μαριλένα Σιδέρη, οι οποίες αποδεσμεύτηκαν πριν την έναρξη της διαδικασίας της ψηφοφορίας των μελών της Αρχής και τη λήψη της απόφασης.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού κατά τη διάταξη του άρθρου 32, παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016 για την ανάθεση σύμβασης για τη γενική υπηρεσία «Ναυαγοσωστική Κάλυψη Ακτών Δήμου Κατερίνης 2021» για τη θερινή περίοδο από 01/06/2021 έως 30/09/2021, με εκτιμώμενη αξία 404.680,46€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, σε συνέχεια άγονου ανοικτού (επισπευσμένου) άνω των ορίων ηλεκτρονικού διαγωνισμού.

Με το υπ' αρ. πρωτ. οικ. 8699/31.03.2021 αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή), που παρελήφθη στις 01.04.2021 (αρ. πρωτ. εισερχ. 1985), ο Δήμος Κατερίνης αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ (δδ) ν. 4013/2011, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, κατά τη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης για τη γενική υπηρεσία «Ναυαγοσωστική Κάλυψη Ακτών Δήμου Κατερίνης 2021», για τη θερινή περίοδο από 01/06/2021 έως 30/09/2021, με εκτιμώμενη αξία 404.680,46€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, (501.803,77€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ), σε συνέχεια ανοικτού (επισπευσμένου) άνω των ορίων ηλεκτρονικού διαγωνισμού στο πλαίσιο του οποίου δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

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

1.1. Με την υπ' αρ. ΔΠΚ/5/2021 Διακήρυξη (ΑΔΑΜ 21PROC008245786/08-03-2021) προκηρύχθηκε διεθνής ηλεκτρονικός μειοδοτικός διαγωνισμός, άνω των ορίων, συνολικού προϋπολογισμού 404.680,46€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, (501.803,77€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ,) για την γενική υπηρεσία με τίτλο: «Ναυαγοσωστική Κάλυψη Ακτών Δήμου Κατερίνης για τη θερινή περίοδο από 01/06/2021 έως 30/09/2021», με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει τιμής.

1.2.1 Ειδικότερα, σύμφωνα με το άρθρο 1.3 “Συνοπτική περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης” της εν λόγω διακήρυξης ορίζονται τα εξής:

“[...] Αντικείμενο της σύμβασης είναι η εκτέλεση της εργασίας ναυαγοσωστικής κάλυψης των ακτών του Δήμου Κατερίνης για την θερινή περίοδο από 1-6-2021 έως και 30-9-2021, σύμφωνα με το Π.Δ. 71/2020 και τα όσα ειδικά ορίζονται στη σχετική μελέτη. Οι παρεχόμενες υπηρεσίες κατατάσσονται στον ακόλουθο κωδικό του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV): 60443100-6 Υπηρεσίες εναέριας – θαλάσσιας διάσωσης».[...]

Η σύμβαση δεν υποδιαιρείται σε τμήματα κατά την έννοια του ά.59 του ν.4412/2016 όπως ισχύει.
[...]

ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟ ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ

Το οικονομικό αντικείμενο της σύμβασης έχει συνοπτικά ως εξής:

ΑΞΙΑ ΧΩΡΙΣ ΔΙΚΑΙΩΜΑ ΠΡΟΑΙΡΕΣΗΣ						
A/A	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ	A.T.	Ποσότητα	Μονάδες	Τιμή μονάδας	Δαπάνη σε €
1.	ΒΑΘΡΟ ΝΑΥΑΓΟΣΩΣΤΗ (ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ, κλπ)	1	18	πύργοι	1.000	18.000

2.	ΑΤΟΜΙΚΟΣ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΣ	2	18	Τεμάχιο (ναυαγοσωστές)	3500	63.000
3.	ΚΟΙΝΟΣ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΣ	3	1	κατ' αποκοπή	91.000	91.000
4.	ΣΗΜΑΝΣΗ ΟΡΙΩΝ ΚΟΛΥΜΒΗΣΗΣ	4	1	τεμάχιο	1.000	1.000
5.	ΔΑΠΑΝΗ ΑΠΑΣΧΟΛΗΣΗΣ ΕΡΓΑΤΙΚΟΥ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ (για 9ωρη εργασία, από 10:00 π.μ. έως 19:00 μ.μ.)	5	1	Κατ' αποκοπή	231.680,46	231.680,46
	ΚΑΘΑΡΗ ΔΑΠΑΝΗ					404.680,46
	ΦΠΑ 24%					97.123,31
	ΣΥΝΟΛΟ					501.803,77

Η αξία (5) εκτιμάται με βάση το πρακτικό της αρμόδιας επιτροπής (του ά.11 του π.δ.71/2020), σύμφωνα με το οποίο ζητείται από το αρμόδιο Υπουργείο παράταση του ωραρίου ναυαγοσωστών κατά μία (1) ώρα, δηλαδή 9ωρο αντί για 8ωρο. Στην περίπτωση που δεν εγκριθεί το 9ωρο από το αρμόδιο Υπουργείο, η σύμβαση με τον ανάδοχο θα εκτελεστεί για 8ωρο, σύμφωνα με το παράρτημα II της παρούσας μελέτης. Κατά τα λοιπά, το οικονομικό αντικείμενο της σύμβασης αναλύεται στην ΔΠΚ/5/2021 μελέτη.»

1.2.2 Σύμφωνα με το άρθρο 1.2 “Στοιχεία Διαδικασίας-Χρηματοδότηση – ΕΠΙΣΠΕΥΣΗ ΤΗΣ ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑΣ» της εν λόγω διακήρυξης ορίζονται τα εξής:

«Είδος διαδικασίας

Ο διαγωνισμός θα διεξαχθεί με την ανοικτή διαδικασία του άρθρου 27 του ν. 4412/16.

Γίνεται χρήση επισπευσμένης διαδικασίας για τους παρακάτω λόγους:

I. ΘΕΣΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ

Στους ανοιχτούς διαγωνισμούς άνω των κοινοτικών ορίων η ελάχιστη προθεσμία παραλαβής των προσφορών ανέρχεται σε 35 ημέρες από την ημερομηνία αποστολής της προκήρυξης του ά.63 του ν.4412/2016 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ένωσης και επειδή η όλη διαδικασία ανάθεσης – συμπεριλαμβανομένης της υποβολής των προσφορών- διενεργείται με ηλεκτρονικά μέσα και ειδικότερα μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ, η προθεσμία αυτή μπορεί να συντμηθεί κατά 5 ημέρες.

Περαιτέρω, σε περίπτωση που επείγουσα κατάσταση δεόντως τεκμηριωμένη από την αναθέτουσα αρχή καθιστά αδύνατη την τήρηση της ελάχιστης προθεσμίας που προβλέπεται κατά τα ανωτέρω, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ορίζει ελάχιστη προθεσμία που δεν είναι μικρότερη των 15 ημερών από την ημερομηνία αποστολής της προκήρυξης στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ένωσης.

II. ΤΕΚΜΗΡΙΩΣΗ ΕΠΙΣΠΕΥΣΗΣ ΤΗΣ ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑΣ

A. Σχετικά με τη χρονική περίοδο δραστηριοποίησης ναυαγοσωστών + το οικονομικό αντικείμενο της ναυαγοσωστικής κάλυψης

Σύμφωνα με το ά.16 του ν.4676/2020, η υποχρέωση ναυαγοσωστικής κάλυψης αφορά στην περίοδο από 1 Ιουνίου έως και 30 Σεπτεμβρίου και ώρες από 10:00 π.μ. έως 18:00 μ.μ. κατ' ελάχιστον και

αυτή η ελάχιστη περίοδος και το ελάχιστο εύρος ωρών μπορούν να επιμηκύνονται με απόφαση του Υπουργού Ναυτιλίας και Νησιωτικής Πολιτικής είτε για την περιφέρεια δικαιοδοσίας όλων των Λιμενικών Αρχών της χώρας είτε για την περιφέρεια καθεμιάς Λιμενικής Αρχής, ύστερα από εισήγηση του κατά τόπο αρμοδίου συλλογικού οργάνου (πρόκειται για την επιτροπή του ά.11 του π.δ.71/2020).

Σε εφαρμογή του ά.11 του π.δ.71/2020 που αφορά στη διαδικασία χαρακτηρισμού των πολυσύχναστων ακτών και του παραπάνω ά.16 του ν.4676/2020, το αρμόδιο συλλογικό όργανο έλαβε απόφαση με την οποία Α) προσδιορίζει τις πολυσύχναστες ακτές του Δήμου Κατερίνης και Β) εισηγείται την παράταση του ωραρίου ναυαγοσωστικής κάλυψης κατά μία (1) ώρα, δηλαδή από 10:00 π.μ. έως 19:00 μ.μ.

Η παράταση του ωραρίου επιφέρει αύξηση του οικονομικού αντικειμένου σε ό,τι αφορά τη δαπάνη απασχόλησης προσωπικού από 189.132,04 ευρώ που θα ήταν στην περίπτωση 8ώρου, σε 231.680,46 ευρώ που διαμορφώνεται με το 9ωρο και περαιτέρω, επιφέρει αύξηση και στη συνολική αξία από 449.043,73 σε 501.803,77 ευρώ.

Έτσι λοιπόν, το συνολικό ποσό των 487.500 ευρώ που εγγράφηκε στον προϋπολογισμό 2021 με την αριθ.308/24-11-20 απόφαση ΔΣ (ΑΔΑ: 6ΜΛΟΩΕΤ-7ΨΡ) δεν επαρκούσε πλέον και ενισχύθηκε με την αριθ.30/10-02-2021 απόφαση ΔΣ (ΑΔΑ: ΨΑΥΖΩΕΤ-Γ2Γ) με τελική διαμόρφωση σε 505.000 ευρώ.

Το γεγονός της όψιμης αναμόρφωσης του προϋπολογισμού (λήψη απόφασης στις 10-02-21) με την οποία διαμορφώθηκε το τελικό συνολικό ποσό που απαιτείται για τη ναυαγοσωστική κάλυψη, οδήγησε σε καθυστέρηση της έκδοσης της σχετικής απόφασης ανάληψης υποχρέωσης, η οποία εν τέλει εκδόθηκε στις 23-02-2021 με ΑΔΑ: 6ΕΝΦΩΕΤ-ΝΟΨ και η οποία συνιστά επί ποινή ακυρότητας απαραίτητο στοιχείο της διακήρυξης του διαγωνισμού 13 ή με άλλα λόγια δε μπορεί να δημοσιευτεί (να εκκινήσει) διαγωνισμός χωρίς προηγουμένως να έχει εκδοθεί απόφαση ανάληψης υποχρέωσης.

Β. Σύγκριση χρόνου της τρέχουσας διαδικασίας με τη διαγωνιστική διαδικασία που διενεργήθηκε κατά το έτος 2020.

Από τα στοιχεία του φακέλου της περσινής διαδικασίας διαπιστώνεται πως χρησιμοποιήθηκε η επισπευσμένη διαδικασία της παρ.3 του ά.27, με ημερομηνία εκκίνησης κατά την έννοια της παρ.1 του ά.61 του ν.4412/2016 τις 18-02-20 και καταληκτική ημερομηνία παραλαβής προσφορών τις 05-03-20, δηλαδή (16) ημέρες από την αποστολή της προκήρυξης στην Εφημερίδα των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων.

Περαιτέρω, κατά τη διάρκεια του διαγωνισμού ασκήθηκε προδικαστική προσφυγή και ύστερα από την εκδίκασή της και την ολοκλήρωση του προσυμβατικού ελέγχου, η σύμβαση υπογράφηκε και δημοσιεύτηκε κατά το νόμο στο ΚΗΜΔΗΣ στις 09-07-20, με έναρξη της ναυαγοσωστικής περιόδου από 01-07-2020.

Η περσινή συντόμηση της ναυαγοσωστικής περιόδου κατά (1) μήνα έγινε με το ά.47 του ν.4688/20 λόγω της πανδημίας COVID-19 που έπληξε τη χώρα μας. Φέτος, τα μέχρι στιγμής επιδημιολογικά δεδομένα φανερώνουν έξαρση της πανδημίας, ωστόσο επειδή η κατάσταση είναι ρευστή και ευμετάβλητη, δεν είμαστε σε θέση να γνωρίζουμε εάν θα περιοριστεί και φέτος η περίοδος αυτή ή εάν θα παραμείνει ως είχε, δηλαδή με έναρξη την 1η-06-21.

Κατά συνέπεια, λαμβάνοντας υπόψη τους περσινούς χρόνους, τα τωρινά δεδομένα καθώς και το γεγονός πως ένας ανοιχτός διαγωνισμός άνω των ορίων συνιστά έτσι κι αλλιώς μία σύνθετη και δυναμική διοικητική διαδικασία κατά την οποία ενδέχεται να προκύψουν προδικαστικές προσφυγές ή άλλα σφάλματα ή απρόβλεπτοι παράγοντες και η οποία επιπλέον υπόκειται σε εγκρίσεις από διαφορετικούς φορείς (Αποκεντρωμένη Δ/ση και Υπηρεσία Επιτρόπου) που μπορούν να προκαλέσουν περαιτέρω καθυστερήσεις, εύλογα προκύπτει το συμπέρασμα πως θα πρέπει και φέτος να επισπευσθεί η διαδικασία σύμφωνα με την παρ.3 του ά.27, προκειμένου να προκύψει ανάδοχος κατά την κρίσιμη έναρξη της ναυαγοσωστικής περιόδου.

Γ. Σχετικά με τη φύση του αντικειμένου της σύμβασης.

Ο δήμος Κατερίνης διαθέτει πέντε (5) πολυσύχναστες ακτές συνολικού μήκους 6.900 μέτρων οι

οποίες πρέπει να καλυφθούν από τουλάχιστον (18) ναυαγοσώστες με τον απαιτούμενο εξοπλισμό και με υποχρεωτική περίοδο ναυαγοσωστικής κάλυψης από 01/06/2021 έως 30/09/2021, διαδικασία η οποία πρέπει να τηρείται απαρέγκλιτα σύμφωνα με αυστηρό θεσμικό πλαίσιο (π.δ.71/2020) εξαιτίας της ιδιαίτερης σοβαρότητας και σημασίας της φύσης του αντικειμένου η οποία σχετίζεται με ανθρώπινες ζωές.

Συγκεκριμένα, οι ακτές που θα καλυφθούν από ναυαγοσωστικής άποψης, είναι οι εξής: Κορινού, Καλλιθέας, Παραλίας, Περίστασης, Ολυμπιακής Ακτής.

III. ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ

Λαμβάνοντας υπόψη όλα τα παραπάνω, δηλαδή:

- 1. Το θεσμικό πλαίσιο και ειδικότερα την παρ.3 του ά.27 του ν.4412/2016 που στις περιπτώσεις των ανοιχτών διαγωνισμών άνω των κοινοτικών ορίων δίνει τη δυνατότητα στις αναθέτουσες αρχές να περιορίσουν την ελάχιστη προθεσμία παραλαβής των προσφορών που δεν είναι μικρότερη των 15 ημερών.**
- 2. Τη σύγκριση των χρόνων και των δεδομένων της τρέχουσας με την περσινή όμοια διαδικασία και τη φετινή αύξηση του οικονομικού αντικειμένου (ως απόρροια αύξησης του ωραρίου των ναυαγοσωστών) που οδήγησε σε όψιμη αναμόρφωση προϋπολογισμού.**
- 3. Την ιδιαίτερη σοβαρότητα της φύσης του αντικειμένου της σύμβασης η οποία σχετίζεται με τη θεσμοθετημένη λήψη όλων των απαιτούμενων μέτρων για την ασφάλεια των λουόμενων στις ακτές του δήμου μας κατά την υποχρεωτική περίοδο ναυαγοσωστικής κάλυψης από 01/06/2021 έως 30/09/2021.**

Κρίνεται επιτακτική η ανάγκη για περιορισμό της ελάχιστης προθεσμίας υποβολής προσφορών, η οποία δε μπορεί να είναι μικρότερη των (15) ημερών από την ημερομηνία αποστολής της.[...]».

Περίληψη της εν λόγω διακήρυξης, ΔΠΚ/5/2021 (ΑΔΑΜ 21PROC008245786/08-03-2021), η οποία περιείχε τους ουσιώδεις όρους και στοιχεία της διακήρυξης του διαγωνισμού, απεστάλη ηλεκτρονικά προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) στις 03/03/2021, ενώ δημοσιεύτηκε στις 08/03/2021. Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ορίστηκε η 08/03/2021 & ώρα 13:00 ηλεκτρονικά στην διεύθυνση : www.promitheus.gov.gr, και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 23/03/2021 & ώρα 22:00, δηλαδή ορίστηκε ως προθεσμία για την παραλαβή των προσφορών είκοσι (20) ημέρες από την αποστολή της προκήρυξης στην Ε.Ε.Ε.Ε. (στην πραγματικότητα, δεκαπέντε (15) ημέρες από την ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών στο ΕΣΗΔΗΣ έως την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών).

1.2.3 Επίσης, σύμφωνα με το άρθρο 2.2.2.“Εγγύηση συμμετοχής” της ως άνω διακήρυξης, προβλέπεται ότι: 2.2.2.1“Για την έγκυρη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, κατατίθεται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς (προσφέροντες), εγγυητική επιστολή συμμετοχής ποσού 8.093,60 ευρώ. Στην περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, η εγγύηση συμμετοχής περιλαμβάνει και τον όρο ότι η εγγύηση καλύπτει τις υποχρεώσεις όλων των οικονομικών φορέων που συμμετέχουν στην ένωση.

Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς του άρθρου 2.4.5 της παρούσας, δηλαδή τουλάχιστον μέχρι 24-10-2021, άλλως η προσφορά απορρίπτεται. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί, πριν τη λήξη της προσφοράς, να ζητά από τον προσφέροντα να παρατείνει, πριν τη λήξη τους, τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς και της εγγύησης συμμετοχής.

2.2.2.2. Η εγγύηση συμμετοχής επιστρέφεται στον ανάδοχο με την προσκόμιση της εγγύησης καλής εκτέλεσης.

Η εγγύηση συμμετοχής επιστρέφεται στους λοιπούς προσφέροντες, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στο άρθρο 72 του ν. 4412/2016.

2.2.2.3. Η εγγύηση συμμετοχής καταπίπτει, αν ο προσφέρων αποσύρει την προσφορά του κατά τη διάρκεια ισχύος αυτής, παρέχει ψευδή στοιχεία ή πληροφορίες που αναφέρονται στα άρθρα 2.2.3 έως 2.2.8, δεν προσκομίσει εγκαίρως τα προβλεπόμενα από την παρούσα δικαιολογητικά ή δεν προσέλθει εγκαίρως για υπογραφή της σύμβασης.”

1.2.4 Στο άρθρο “2.4.5 Χρόνος ισχύος των προσφορών” δε, προβλέπεται ότι: “Οι υποβαλλόμενες προσφορές ισχύουν και δεσμεύουν τους οικονομικούς φορείς για διάστημα έξι (6) μηνών από την επόμενη της καταληκτικής ημερομηνίας του διαγωνισμού, δηλαδή μέχρι 24-09-2021. Προσφορά η οποία ορίζει χρόνο ισχύος μικρότερο από τον ανωτέρω προβλεπόμενο απορρίπτεται. [...]”

1.3. Όπως προαναφέρθηκε, περίληψη της εν λόγω διακήρυξης, ΔΠΚ/5/2021 (ΑΔΑΜ 21PROC008245786/08-03-2021), η οποία περιείχε τους ουσιώδεις όρους και στοιχεία της διακήρυξης του διαγωνισμού, απεστάλη ηλεκτρονικά προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) στις 03/03/2021, ενώ δημοσιεύτηκε στις 08/03/2021. Συνακόλουθα, δημοσιεύτηκε στη ΔΙΑΥΓΕΙΑ καθώς και στην ιστοσελίδα του δήμου στις 08/03/2021 και ακολούθως η προκήρυξη και η διακήρυξη καταχωρήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ και στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) στις 08/03/2021, όπου έλαβε αριθμό συστήματος 106584.

2. Στη συνέχεια, η Επιτροπή διενέργειας και αξιολόγησης των Διαγωνισμών, η οποία είχε συσταθεί με την αρ. πρωτ. 104/2021 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, σύμφωνα με το από 24/03/2021 σχετικό πρακτικό διαπίστωσε, ότι:

«[...] δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά, οπότε η επιτροπή λαμβάνοντας υπόψη α) το γεγονός πως ήδη για τον παρόντα διαγωνισμό χρησιμοποιήθηκε η επισπευσμένη διαδικασία της παρ.3 του ά.27 του ν.4412/2016 με επαρκή προθεσμία υποβολής προσφορών (20 ημέρες από την αποστολή προκήρυξης στην Εφημερίδα Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων) και β) η υποχρέωση ναυαγοσωστικής κάλυψης αφορά στην περίοδο από 1 Ιουνίου έως και 30 Σεπτεμβρίου 2021,

γνωμοδοτεί ομόφωνα για

I. τη ματαίωση του παρόντος διαγωνισμού διότι προέκυψε άγονος και

II. την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση της παρ.2.α του ά.32 του ν.4412/2016, ύστερα από σύμφωνη γνώμη της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΑΑΔΗΣΥ).[...]»

2.1. Ακολούθως, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου με το υπ. αριθ. 187/30-03-2021 πρακτικό της, αποφάσισε ομόφωνα:

[...] **A.** Την έγκριση του από 24.03.2021 πρακτικού του ΑΓΟΝΟΥ ανοιχτού διαγωνισμού άνω των κοινωτικών ορίων με αριθμό στο ΕΣΗΔΗΣ 106584 για την ΥΠΗΡΕΣΙΑ:“ «Ναυαγοσωστική Κάλυψη Ακτών Δήμου Κατερίνης 2021, εκτιμώμενης αξίας 404.680,46 ευρώ εκτός ΦΠΑ, με Α.Μ 5/2021,

B. Την ματαίωση του ανωτέρω ανοιχτού διαγωνισμού διότι προέκυψε άγονος και την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης (με έναν ή περισσότερους οικονομικούς φορείς) χωρίς

προηγούμενη δημοσίευση (παρ.2.α ά.32 ν.4412/2016), ύστερα από σύμφωνη γνώμη της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΑΑΔΗΣΥ).

Η διαδικασία θα διενεργηθεί μέσω ΕΣΗΔΗΣ, με τους ίδιους όρους και με τους κανόνες του ά.32Α του ν. 4412/2016.

Η αξιολόγηση της/των προσφορών/ών θα γίνει από την επιτροπή που συγκροτήθηκε με την αριθ. 104/2021 απόφαση ΟΕ.»[...]

2.2. Η αναθέτουσα αρχή στο υπ' αριθ. οικ. 8699/31-03-2021 έγγραφό της αναφέρει μεταξύ άλλων ότι: "Καθ' όλο το χρόνο δημοσίευσης του διαγωνισμού δεν υποβλήθηκε καμία προδικαστική προσφυγή κατά την έννοια του ά.3.4 της διακήρυξης."

3. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Κατερίνης με το υπ' αρ. πρωτ. 8699/31.03.2021 έγγραφο-αίτημά του και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα, όπως συμπληρώθηκε με το με αρ. πρωτ. 10239/14.04.2021 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου (α.π. εισερχ. ΕΑΑΔΗΣΥ 2366/20.04.2021) αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ (δδ) ν. 4013/2011, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, κατά τη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης για τη γενική υπηρεσία «Ναυαγοσωστική Κάλυψη Ακτών Δήμου Κατερίνης 2021», για τη θερινή περίοδο από 01/06/2021 έως 30/09/2021, με εκτιμώμενη αξία 404.680,46€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, σε συνέχεια ανοικτού (επιστευμένου) άνω των ορίων ηλεκτρονικού διαγωνισμού, στο πλαίσιο του οποίου δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

II. Νομικό πλαίσιο

4. Το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, για την παροχή σύμφωνης γνώμης, ορίζει τα ακόλουθα: «δδ) Οι αποφάσεις των αναθετουσών Αρχών που αφορούν την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημόσιων συμβάσεων, σύμφωνα με την περίπτωση β' της παρ. 2 του άρθρου 26 και τα άρθρα 32 και 269 του Ν. 4412/2016 (Α147) 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 [...]».

5. Η διάταξη του άρθρου 1 παρ. 2 του ν.4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)» ορίζει: "Ο παρών νόμος θεσπίζει κανόνες: α) για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης δημοσίων συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου Ι (άρθρα 2 έως 221) [...]. Οι διατάξεις του παρόντος εφαρμόζονται, με την επιφύλαξη των παραγράφων 3 έως 7, σε όλες τις συμβάσεις των περιπτώσεων α' και β', ανεξαρτήτως είδους και εκτιμώμενης αξίας αυτών, εκτός αν άλλως ορίζεται στις επιμέρους διατάξεις αυτού".

6. Το άρθρο 3 παρ. 1 και 2 του ίδιου νόμου ορίζει τα παρακάτω: "1. Το παρόν Βιβλίο (άρθρα 3 έως 221) θεσπίζει κανόνες για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που πραγματοποιούνται από αναθέτουσες αρχές, ανεξαρτήτως εκτιμώμενης

αξίας αυτών, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στο παρόν άρθρο. 2. Διαδικασία σύναψης σύμβασης ή σύμβαση κατά την έννοια του παρόντος Βιβλίου είναι η απόκτηση, μέσω δημόσιας σύμβασης, από μία ή περισσότερες αναθέτουσες αρχές, έργων, αγαθών ή υπηρεσιών από οικονομικούς φορείς που επιλέγονται από τις εν λόγω αναθέτουσες αρχές, ανεξαρτήτως του κατά πόσον τα έργα, τα αγαθά ή οι υπηρεσίες προορίζονται για την εξυπηρέτηση σκοπού δημοσίου συμφέροντος”.

7. Η διάταξη του άρθρου 5 (“Κατώτατα όρια (άρθρο 4 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και Κανονισμός (ΕΕ) 2015/2170)”) του ίδιου ως άνω νόμου ορίζει ότι:

“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’,[...]”.

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με τον Κανονισμό (ΕΕ) 2019/1828 της Επιτροπής της 30ης Οκτωβρίου 2019 (Επίσημη Εφημερίδα της ΕΕ L279/25 της 31.10.2019), όσον αφορά στα κατώτατα όρια εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ κατά τις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων, το ως άνω ποσό, για μη κεντρικές αναθέτουσες αρχές, από 01.01.2020 αναπροσαρμόστηκε στις 214.000 ευρώ.

8. Το άρθρο 6 του ν. 4412/2016 “Μέθοδοι υπολογισμού της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης (άρθρο 5 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)” ορίζει ότι: “1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς Φ.Π.Α., όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος προαίρεσης ή τυχόν παρατάσεων της σύμβασης, όπως ορίζουν ρητά τα έγγραφα της σύμβασης. [...]3. Η επιλογή της χρησιμοποιούμενης μεθόδου για τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης δεν γίνεται με σκοπό την αποφυγή της εφαρμογής οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου, εκτός αν αυτό δικαιολογείται από αντικειμενικούς λόγους. [...]”.

9. Το άρθρο 27 “Ανοικτή διαδικασία (άρθρο 27 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)” ορίζει ότι:

“1. Στις ανοικτές διαδικασίες, κάθε ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας μπορεί να υποβάλλει προσφορά στο πλαίσιο προκήρυξης διαγωνισμού. Η ελάχιστη προθεσμία παραλαβής των προσφορών ανέρχεται σε 35 ημέρες από την ημερομηνία αποστολής στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ένωσης της προκήρυξης σύμβασης, υπό την επιφύλαξη της παρ. 2 του άρθρου 60 και του τελευταίου εδαφίου της παραγράφου 1 του άρθρου 67. Η προσφορά συνοδεύεται από τις πληροφορίες για την ποιοτική επιλογή που ζητούνται από την αναθέτουσα αρχή. [...]”

3. Σε περίπτωση που επείγουσα κατάσταση δεόντως τεκμηριωμένη από την αναθέτουσα αρχή καθιστά αδύνατη την τήρηση της ελάχιστης προθεσμίας που προβλέπεται στο δεύτερο εδάφιο της παραγράφου 1, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να ορίζουν ελάχιστη προθεσμία που δεν είναι μικρότερη των 15 ημερών από την ημερομηνία αποστολής της προκήρυξης της σύμβασης.

4. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να συντημήσει κατά πέντε ημέρες την προθεσμία παραλαβής των προσφορών που ορίζεται στο δεύτερο εδάφιο της παραγράφου 1 όταν αποδέχεται την υποβολή προσφορών με ηλεκτρονικά μέσα, σύμφωνα με το πρώτο εδάφιο της παραγράφου 1 και την παράγραφο 5 του άρθρου 22 και το άρθρο 37. [...].

10.α. Το άρθρο 59 του ν. 4412/2016 “Υποδιαίρεση συμβάσεων σε τμήματα (άρθρο 46 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)” ορίζει ότι:

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

10.β. Αναφορικά με τα ανωτέρω, η αιτιολογική σκέψη 78 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ αναφέρει: “(78) Οι δημόσιες προμήθειες θα πρέπει να προσαρμόζονται στις ανάγκες των ΜΜΕ. Οι αναθέτουσες αρχές θα πρέπει να ενθαρρύνονται να χρησιμοποιούν τον Κώδικα Βέλτιστων Πρακτικών που περιλαμβάνεται στο έγγραφο εργασίας της Επιτροπής, της 25ης Ιουνίου 2008, με τίτλο «Ευρωπαϊκός Κώδικας Βέλτιστων Πρακτικών για τη διευκόλυνση της πρόσβασης των ΜΜΕ στις συμβάσεις δημόσιων προμηθειών», παρέχοντας κατευθυντήριες γραμμές για τον τρόπο εφαρμογής του πλαισίου δημόσιων προμηθειών κατά τρόπο που διευκολύνει τη συμμετοχή των ΜΜΕ. Προς τούτο και για να ενισχυθεί ο ανταγωνισμός, οι αναθέτουσες αρχές θα πρέπει ιδίως να ενθαρρύνονται να υποδιαιρούν τις μεγάλες συμβάσεις σε παρτίδες. Η υποδιαίρεση θα μπορούσε να γίνεται είτε σε ποσοτική βάση, ώστε το μέγεθος των επιμέρους συμβάσεων να αντιστοιχεί καλύτερα στις δυνατότητες των ΜΜΕ, είτε σε ποιοτική βάση, αναλόγως του είδους και των διαθέσιμων εξειδικεύσεων, ώστε να προσαρμόζεται καλύτερα το περιεχόμενο των επιμέρους συμβάσεων στους εξειδικευμένους τομείς των ΜΜΕ ή σύμφωνα με τις διαδοχικές φάσεις των σχεδίων. Το μέγεθος και το αντικείμενο των παρτίδων θα πρέπει να καθορίζεται ελεύθερα από την αναθέτουσα αρχή η οποία, σύμφωνα με τους σχετικούς κανόνες για τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας της προμήθειας, θα πρέπει επίσης να μπορεί να αναθέτει κάποιες από τις παρτίδες χωρίς να εφαρμόζει τις διαδικασίες της παρούσας οδηγίας. Η αναθέτουσα αρχή θα έχει καθήκον να εξετάζει την ορθότητα της υποδιαίρεσης συμβάσεων σε παρτίδες και θα είναι ελεύθερη να αποφασίζει αυτόνομα, βάσει οιοδήποτε σκεπτικού κρίνει πρόσφορο, χωρίς να υπόκειται σε διοικητική ή δικαστική εποπτεία. Εφόσον η αναθέτουσα αρχή αποφασίσει ότι δεν είναι σκόπιμη η υποδιαίρεση της σύμβασης σε παρτίδες, στη χωριστή έκθεση ή στα έγγραφα της προμήθειας θα πρέπει να αναφέρονται οι κύριοι λόγοι αυτής της επιλογής. Τέτοιοι λόγοι θα ήταν, επί παραδείγματι, να αποφανθεί η αναθέτουσα αρχή ότι η υποδιαίρεση εγκυμονεί τον κίνδυνο να περιοριστεί ο ανταγωνισμός ή να γίνει η εκτέλεση της σύμβασης υπερβολικά δύσκολη από τεχνικής απόψεως ή ακριβή, ή ότι η ανάγκη να συντονιστούν οι διάφοροι εργολάβοι των παρτίδων ενδέχεται να θέσει σε σοβαρό κίνδυνο την ορθή εκτέλεση της σύμβασης [...]

10.γ. Στην Κατευθυντήρια Οδηγία 17 της Αρχής (Απόφαση 181/2016 της Αρχής με Θέμα: “Ενίσχυση συμμετοχής των Μικρομεσαίων Επιχειρήσεων (ΜΜΕ) στις διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων” αναφέρεται ότι: “[...] III. ΕΝΙΣΧΥΣΗ ΤΟΥ ΑΝΤΑΓΩΝΙΣΜΟΥ (ΤΜΗΜΑΤΑ) Οι διατάξεις των άρθρων 59 και 288 (άρθρα 46 και 65 των Οδηγιών 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ αντιστοίχως) παρέχουν τη δυνατότητα υποδιαίρεσης συμβάσεων σε τμήματα με σκοπό την ενίσχυση του

ανταγωνισμού μέσω της προώθησης της πρόσβασης και της διευκόλυνσης της συμμετοχής των ΜΜΕ στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων. Επιπλέον, η υποδιαίρεση των συμβάσεων σε τμήματα προβλέπεται να αξιοποιήσει τις εγγενείς δυνατότητες και τα ιδιαίτερα χαρακτηριστικά των ΜΜΕ, υπό την έννοια της ανάδειξης των συγκριτικών τους πλεονεκτημάτων σε διάφορους τομείς της εν γένει επιχειρηματικής και παραγωγικής τους δραστηριότητας. Συγκεκριμένα, προβλέπονται ως βασικές δυνατότητες τα κάτωθι: α) Κατά τις διατάξεις των οικείων άρθρων 59 και 288, οι αναθέτουσες αρχές και οι αναθέτοντες φορείς αντιστοίχως, μπορούν να αναθέτουν μία (δημόσια) σύμβαση υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων και να προσδιορίζουν το αντικείμενο και μέγεθος αυτών. β) Οι προσφέροντες μπορούν να υποβάλουν προσφορά για ένα, περισσότερα ή για όλα τα τμήματα. γ) Οι αναθέτουσες αρχές και οι αναθέτοντες φορείς δύνανται να περιορίζουν τον προκαθορισμένο μέγιστο αριθμό των τμημάτων ανά προσφέροντα. δ) Οι αναθέτουσες αρχές και αναθέτοντες φορείς δύνανται να αναθέτουν, κατά περίπτωση, περισσότερα του ενός τμημάτων στον ίδιο προσφέροντα, συνδυάζοντας διάφορα ή όλα τα τμήματα”.

10.6. Στο έγγραφο καθοδήγησης¹ για επαγγελματίες για την αποφυγή των συχνότερων σφαλμάτων κατά τις δημόσιες συμβάσεις έργων που χρηματοδοτούνται από τα Ευρωπαϊκά Διαρθρωτικά και Επενδυτικά Ταμεία που δημοσίευσε η Ευρωπαϊκή Επιτροπή το Φεβρουάριο του 2018 προβλέπεται: “Διευκόλυνση της συμμετοχής των ΜΜΕ στις διαδικασίες σύναψης δημόσιων συμβάσεων. Οι αναθέτουσες αρχές ενθαρρύνονται να υποδιαιρούν τις συμβάσεις σε παρτίδες ώστε να διευκολύνουν τη συμμετοχή των ΜΜΕ στις διαδικασίες σύναψης δημόσιων συμβάσεων. Μπορούν να επιλέξουν να μην υποδιαιρέσουν μια σύμβαση, αλλά τότε θα πρέπει να αιτιολογήσουν την επιλογή τους αυτή [...] 1.4.2. Ενιαία σύμβαση ή παρτίδες [...] Οι αναθέτουσες αρχές ενθαρρύνονται να διαιρούν τις συμβάσεις σε παρτίδες καθώς αυτός είναι ένας τρόπος να βοηθηθούν οι μικρομεσαίες επιχειρήσεις να συμμετέχουν στις δημόσιες συμβάσεις. Οι συμβάσεις που καλύπτουν σύνολο αγαθών ή υπηρεσιών που εξυπηρετούν παρόμοιο σκοπό, των οποίων η συνδυαστική αξία είναι τέτοια ώστε ο αριθμός των οικονομικών φορέων που μπορούν να τα παρέχουν στο σύνολό τους είναι περιορισμένος, θα πρέπει να διαιρούνται σε παρτίδες. Κατ’ αυτόν τον τρόπο, οποιοσδήποτε ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας θα μπορεί να υποβάλει προσφορά για μία ή περισσότερες παρτίδες. Η διαίρεση μιας σύμβασης σε παρτίδες αυξάνει τον ανταγωνισμό διότι οι αναθέτουσες αρχές είναι πιο πιθανό να προσελκύσουν περισσότερες και ευρύτερου φάσματος προσφορές, προσφέροντας στην αγορά περισσότερες και μικρότερες συμβάσεις. Συνεπώς, παρότι η διαίρεση σε παρτίδες δεν θα πρέπει να είναι υποχρεωτική για όλες τις συμβάσεις, θα πρέπει να λαμβάνεται υπόψη κατά την ανάπτυξη της επιχειρηματικής πρότασης. Ο διαχωρισμός σε παρτίδες συνιστάται επίσης όταν μια σύμβαση για μεμονωμένη αγορά απαρτίζεται από ποικιλία προϊόντων ή υπηρεσιών που παρέχονται από επιχειρήσεις που δραστηριοποιούνται σε διάφορους τομείς της οικονομίας (για παράδειγμα, οι δραστηριότητες πληροφοριών και επικοινωνιών περιλαμβάνουν συχνά τη διαχείριση ενός δικτυακού τόπου, την παραγωγή βίντεο ή τη δημοσίευση γραπτού υλικού). Σε αυτές τις περιπτώσεις, μια επιχείρηση που είναι ιδιαίτερα αποδοτική στον δικό της τομέα αλλά δεν έχει τη δυνατότητα να παρέχει όλα τα προϊόντα ή τις υπηρεσίες θα αποκλειόταν αδίκως από τον ανταγωνισμό. Η διαίρεση μιας σύμβασης σε παρτίδες διευκολύνει επίσης τη συμμετοχή των ΜΜΕ στους διαγωνισμούς υποβολής προσφορών. Για

¹ Ε.Ε.(2018), Έγγραφο καθοδήγησης για επαγγελματίες για την αποφυγή των συχνότερων σφαλμάτων κατά τις δημόσιες συμβάσεις έργων που χρηματοδοτούνται από τα Ευρωπαϊκά Διαρθρωτικά και Επενδυτικά Ταμεία, doi:10.2776/86485.

παράδειγμα, στην περίπτωση των συμβάσεων ιδιαίτερα υψηλής αξίας, ο ανταγωνισμός μπορεί να επιτευχθεί μόνο μέσω της διαίρεσης της σύμβασης, δεδομένου ότι μόνο ένας μικρός αριθμός οικονομικών φορέων μπορούν να προσφέρουν το σύνολο των ζητούμενων προϊόντων ή υπηρεσιών, με αποτέλεσμα η αναθέτουσα αρχή να εξαρτάται από αυτούς”.

11. Στη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016 (Α' 147), η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, προβλέπεται ότι: "2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και δημόσιες συμβάσεις 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 αίτημά 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.

Μη κατάλληλη θεωρείται μία αίτηση συμμετοχής όταν στο πρόσωπο του οικονομικού φορέα συντρέχει υποχρεωτικός ή δυνητικός λόγος αποκλεισμού, σύμφωνα με το άρθρο 73 ή όταν αυτός δεν πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής που έχει θέσει η αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77 [...]”.

12. Τα οριζόμενα στον ν. 4782/2021 (Α' 36/2021) «Εκσυγχρονισμός, απλοποίηση και αναμόρφωση του ρυθμιστικού πλαισίου των δημοσίων συμβάσεων, ειδικότερες ρυθμίσεις προμηθειών στους τομείς της άμυνας και της ασφάλειας και άλλες διατάξεις για την ανάπτυξη, τις υποδομές και την υγεία.» και ιδίως το άρθρο 142 « Έναρξη ισχύος Μέρους Α' », σύμφωνα με το οποίο :

«1. Η ισχύς των διατάξεων:

α) του άρθρου 4, κατά το μέρος που τροποποιεί την παρ. 1 του άρθρου 36 του ν. 4412/2016,

β) των άρθρων 10, 20 παρ. 4, 34 κατά το μέρος που τροποποιεί την παρ. 2 του άρθρου 92 του ν. 4412/2016, 55, 57, 58, 59, 60, 63, 64, 66 έως 79, 82 έως 86, 89 έως 93, 95 έως 98, 100, 131, 134 και 138,

γ) του άρθρου 108, κατά το μέρος που τροποποιεί την περ. α` της παρ. 11 του άρθρου 221 του ν. 4412/2016,

δ) του άρθρου 109, κατά το μέρος που τροποποιεί την παρ. 7 του άρθρου 258 του ν. 4412/2016, αρχίζει από την 1η.9.2021.

2. Η ισχύς των άρθρων 3, 6 κατά το μέρος που τροποποιεί τις παρ. 1 και 5 του άρθρου 38 του ν. 4412/2016, 7, 8, 9, 11, 12, 13, 42, 49, 62, 65, 80, 81, 87, 88, 94, 99, 101, 108, εκτός της περ. α` της παρ. 11, 121 και 127 αρχίζει από τη δημοσίευση του παρόντος στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως.

3. Η ισχύς των υπολοίπων άρθρων του παρόντος αρχίζει από την 1η.6.2021, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στις επιμέρους διατάξεις του.»

13.α. Επιπλέον, στην περ. γ' της παρ. 11 του άρθρου 15 του ν.2743/1999 (Α'211) όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 16 του ν. 4676/2020 (Α'67), ορίζεται ότι:

«Άρθρο 15 - Θέματα Υ.Ε.Ν. και εποπτευόμενων Οργανισμών

[...]11.Με προεδρικά διατάγματα, που εκδίδονται ύστερα από πρόταση του Υπουργού Εμπορικής Ναυτιλίας, μπορεί να ρυθμίζονται τα θέματα που έχουν σχέση με τους όρους, τις προϋποθέσεις, τις διαδικασίες και τον έλεγχο για: [...]γ) την υποχρέωση πρόσληψης ναυαγοσώστη σε οργανωμένες ή μη παραλίες. Η υποχρέωση αυτή ισχύει κατά τη χρονική περίοδο από 1ης Ιουνίου έως και 30 Σεπτεμβρίου, από ώρες 10.00 έως και 18.00, κατ' ελάχιστον. Η ελάχιστη χρονική περίοδος και το ελάχιστο εύρος των ωρών του προηγούμενου εδαφίου μπορούν να επιμηκύνονται με απόφαση του Υπουργού Ναυτιλίας και Νησιωτικής Πολιτικής, για την περιφέρεια δικαιοδοσίας όλων των Λιμενικών Αρχών της χώρας. Επιπλέον, μπορούν να επιμηκύνονται για την περιφέρεια δικαιοδοσίας κάθε μίας Λιμενικής Αρχής, με απόφαση του Υπουργού Ναυτιλίας και Νησιωτικής Πολιτικής, κατόπιν εισήγησης του κατά τόπο αρμόδιου συλλογικού οργάνου, του οποίου η σύνθεση και οι αρμοδιότητες καθορίζονται με το προεδρικό διάταγμα της παραγράφου αυτής. [...]»

13.β. Στο άρθρο 11 του Π.Δ. 71/2020 (Α' 166), ορίζεται ότι:

«Άρθρο 11 - Διαδικασία χαρακτηρισμού παράλιων χώρων ως πολυσύχναστων και επιμήκυνση του χρόνου ναυαγοσωστικής κάλυψης

1.Ο προϊστάμενος της Λιμενικής Αρχής (Κεντρικά Λιμεναρχεία, Λιμεναρχεία), για το χαρακτηρισμό χώρων ως πολυσύχναστων, καθώς και για την, σε συντρέχουσα περίπτωση, εισήγηση επιμήκυνσης του χρονικού διαστήματος και του εύρους των ωρών της περίπτωσης α) της παραγράφου 1 του άρθρου 7, στις περιοχές δικαιοδοσίας της, καθώς και στις περιοχές δικαιοδοσίας των υπαγόμενων σε αυτή Λιμενικών Αρχών, με απόφασή του συγκροτεί, κατά το πρώτο δεκαπενθήμερο του μηνός Αυγούστου ή κατόπιν έγκρισης της Διεύθυνσης Λιμενικής Αστυνομίας του Αρχηγείου και αργότερα, επιτροπή, η οποία αποφασίζει, κατόπιν αυτοψίας, εντός δέκα (10) εργάσιμων ημερών από την ημερομηνία συγκρότησής της, για το επόμενο ημερολογιακό έτος και αποτελείται από:

[...]

4.Η επιτροπή αποφαινεται λαμβάνοντας, ενδεικτικά, υπόψη τη μέση ημερήσια προσέλευση τριακοσίων (300) λουομένων τουλάχιστον, για κάθε παραλία με μήκος ακτογραμμής μέχρι ενός χιλιομέτρου (ομοίως και για κάθε αντίστοιχο, μετά το πρώτο χιλιόμετρο, μήκος ακτογραμμής) κατά τις περιόδους αιχμής, τυχόν ατυχήματα που συνέβησαν κατά το παρελθόν, λόγους που ανάγονται στις ιδιαιτερότητες και ιδιομορφίες κάθε περιοχής.

5.Η απόφαση της επιτροπής για το χαρακτηρισμό των χώρων ως πολυσύχναστων ή μη, καθώς και για την επιμήκυνση του χρονικού διαστήματος και του εύρους των ωρών της περίπτωσης α) της παραγράφου 1 του άρθρου 7, ανεξαρτήτως εάν είναι θετική ή αρνητική, είναι σαφής και πλήρως αιτιολογημένη, καταγράφεται σε ειδικό πρακτικό, που συντάσσεται προς τούτο και υπογράφεται από όλα τα μέλη και τον πρόεδρο της επιτροπής.»

III. Νομική Εκτίμηση

14. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Κατερίνης αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης παροχής γενικών υπηρεσιών, με την έννοια της διάταξης του άρθρου 2, παρ. 1, περ. 9β του ν. 4412/2016, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 9 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών, συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας 404.680,46€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., διαπιστώνεται ότι η συνολική εκτιμώμενη αξία της σύμβασης υπερβαίνει το κατώτατο όριο του άρθρου 5 του ν. 4412/2016 για τις μη κεντρικές αναθέτουσες αρχές, όπως η αιτούσα, και επομένως προκύπτει 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.

15. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση, έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007 και ήδη στα παρόμοιου περιεχομένου άρθρα 26 και 32 του ν. 4412/2016 (βλ. σχετικώς ΔΕΕ, απόφαση της 8ης Απριλίου 2008, C 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56). Συναφώς επισημαίνεται ότι οι ανωτέρω διατάξεις στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από τη βασική ρύθμιση, δηλαδή από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζομένων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συσταλτικής ερμηνείας (βλ. ΔΕΕ, αποφάσεις της 18ης Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28ης Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13ης Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).

16. Η αναθέτουσα αρχή επικαλείται, με το υπό κρίση αίτημά της, τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016 για το άγονο αποτέλεσμα του προηγηθέντος άγονου διαγωνισμού, καθότι δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

17. Ειδικότερα, με την υπό εξέταση διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, παρέχεται η δυνατότητα στις αναθέτουσες αρχές να συνάπτουν συμβάσεις με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, με τις κάτωθι προϋποθέσεις:

α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία,

β) να μην έχει υποβληθεί κατά την ανωτέρω νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές να μην κρίνεται κατάλληλη ή να μην υπάρχει κανείς υποψήφιος και

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

δ) Επιπλέον, προϋποθέτει ότι σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση προς αυτήν, σχετικής εκθέσεως.

Επισημαίνεται ότι σχετικά με την ως άνω α) προϋπόθεση, όπως παγίως έχει κριθεί, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή των προαναφερόμενων διατάξεων, συνεχεται άμεσα με τον προηγηθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία (ΕΣ-Πράξη 215/2012-Ζ'Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 466/2011,

1249/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

18. Εν προκειμένω, από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου της υπό κρίση υπόθεσης, προκύπτουν τα εξής:

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

Ο Δήμος Κατερίνης, με την υπ' αριθ. πρωτ. ΔΠΚ/5/2021 Διακήρυξη (ΑΔΑΜ 21PROC008245786/08-03-2021), διενήργησε διεθνή (επιστευσμένο) ηλεκτρονικό μειοδοτικό διαγωνισμό, άνω των ορίων, συνολικού προϋπολογισμού 404.680,46€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (501.803,77€ με ΦΠΑ) για παροχή υπηρεσίας με τίτλο: «Ναυαγοσωστική Κάλυψη των Ακτών του Δήμου Κατερίνης για τη θερινή περίοδο από 01/06/2021 έως 30/09/2021».

Ο ως άνω διαγωνισμός διεξήχθη με την ανοικτή διαδικασία της παρ. 3, του άρθρου 27 του ν. 4412/16, με χρήση επιστευσμένης διαδικασίας, δηλ. με σύντμηση της ελάχιστης προθεσμίας υποβολής των προσφορών σε 20 ημέρες από την ημερομηνία αποστολής της προκήρυξης στην Ε.Ε.Ε. (δεκαπέντε (15) ημέρες από την ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών στο ΕΣΗΔΗΣ έως την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών).

Η αναθέτουσα αρχή αιτιολόγησε κατά τα αναλυτικώς οριζόμενα στο Ιστορικό της παρούσας (σημείο 1.2.2 της παρούσας), τη χρήση της επιστευσμένης διαδικασίας, μέσω σύντμησης της προθεσμίας, σύμφωνα με το άρθρο 27 παρ. 3 ν. 4412/2016. Η τεκμηρίωση αυτής της επιλογής εμπεριέχεται στην από 24/02/2021 εισήγηση της Τμήματος Περιβάλλοντος του Δήμου Κατερίνης προς την Οικονομική Επιτροπή, στην υπ. αριθ. 105/2021 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής με θέμα: «Α. Έγκριση διενέργειας ανοιχτού διαγωνισμού άνω των ορίων για τη σύναψη της σύμβασης του θέματος, Β. Έγκριση σύντμησης της ελάχιστης προθεσμίας υποβολής των προσφορών (επίσπευση της διαδικασίας) & Γ. Έγκριση της σχετικής διακήρυξης και των λοιπών εγγράφων της σύμβασης», στη διακήρυξη (άρθρο 1.2, παρ.2), στη προκήρυξη που δημοσιεύτηκε στην Ε.Ε.Ε. και στο ΚΗΜΔΗΣ.

Η ως άνω Διακήρυξη, δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στο σχετικό διαγωνισμό, όπως προκύπτει από το προπαρατεθέν Ιστορικό. Επιπλέον, από τα στοιχεία του υποβληθέντος φακέλου καθώς και τα στοιχεία της διαδικτυακής πύλης του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων, ως προς την κατάρτιση των όρων της ως άνω διακήρυξης, την τήρηση των όρων δημοσιότητας και τη διενέργεια της διαδικασίας του διαγωνισμού με αριθμό συστήματος 106584 δεν διαπιστώθηκαν ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες, πέραν των κάτωθι παρατηρήσεων:

Η ως άνω σύμβαση δεν υποδιαιρέθηκε σε τμήματα κατά την έννοια του άρθ. 59 του ν. 4412/2016 και όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, η αναθέτουσα αρχή δεν ανέφερε στα έγγραφα της σύμβασης τους βασικούς λόγους της απόφασης της να μην υποδιαιρέσει την εν λόγω σύμβαση σε τμήματα. Σύμφωνα με την παρ.1 του άρθ. 59 του ν.4412/2016: *“Υποδιαίρεση συμβάσεων σε τμήματα (άρθρο 46 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) ”1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αποφασίζουν να αναθέτουν μια σύμβαση υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων και μπορούν να προσδιορίζουν το μέγεθος και το αντικείμενο των τμημάτων αυτών. Εξαιρουμένων των συμβάσεων οι οποίες έχουν διαιρεθεί υποχρεωτικά, σύμφωνα με την παρ. 4, οι αναθέτουσες αρχές αναφέρουν τους βασικούς λόγους της απόφασής τους να μην διαιρέσουν μία σύμβαση σε τμήματα, στοιχείο που περιλαμβάνεται στα έγγραφα της σύμβασης ή στην ειδική έκθεση του άρθρου 341.”*[...]

Όπως προκύπτει δε από τις αιτιολογικές σκέψεις της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ (βλ. ιδίως σκέψη 78), οι αναθέτουσες αρχές στα πλαίσια χρησιμοποίησης του Κώδικα Βέλτιστων Πρακτικών και για να ενισχυθεί ο ανταγωνισμός, ενθαρρύνονται να υποδιαιρούν τις μεγάλες συμβάσεις σε παρτίδες / τμήματα. Η υποδιαίρεση μπορεί να γίνεται είτε σε ποσοτική βάση, ώστε το μέγεθος των επιμέρους συμβάσεων να αντιστοιχεί καλύτερα στις δυνατότητες των ΜΜΕ, είτε σε ποιοτική βάση, αναλόγως του είδους και των διαθέσιμων εξειδικεύσεων, ώστε να προσαρμόζεται καλύτερα το περιεχόμενο των επιμέρους συμβάσεων στους εξειδικευμένους τομείς των ΜΜΕ, είτε σε γεωγραφική βάση ώστε να ενθαρρύνονται για να συμμετάσχουν οι πλησιέστερες γεωγραφικά ΜΜΕ. Η αναθέτουσα αρχή είναι ελεύθερη να εξετάζει την ορθότητα της διαίρεσης σε τμήματα αυτόνομα χωρίς να υπόκειται σε διοικητική ή δικαστική εποπτεία, υπό την προϋπόθεση ότι τηρούνται οι αρχές που προβλέπει το δίκαιο της Ένωσης και αφορά τις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων, θα πρέπει όμως στη χωριστή έκθεση ή στα έγγραφα της σύμβασης να αναφέρονται οι κύριοι λόγοι αυτής της επιλογής. Εμφανής είναι η προσπάθεια του ενωσιακού νομοθέτη, στα πλαίσια τόνωσης του ανταγωνισμού, να προτρέπει τα κράτη μέλη να απαιτούν από τις αναθέτουσες αρχές την αιτιολόγηση της απόφασής τους, να μην χωρίζουν τις συμβάσεις σε παρτίδες ή τμήματα.

Επίσης, όπως προβλέπεται ρητώς στην Κατευθυντήρια Οδηγία 17 της Αρχής: *“η υποδιαίρεση των συμβάσεων σε τμήματα προβλέπεται να αξιοποιήσει τις εγγενείς δυνατότητες και τα ιδιαίτερα χαρακτηριστικά των ΜΜΕ, υπό την έννοια της ανάδειξης των συγκριτικών τους πλεονεκτημάτων σε διάφορους τομείς της εν γένει επιχειρηματικής και παραγωγικής τους δραστηριότητας”*.

Όπως προκύπτει δε και από το έγγραφο καθοδήγησης της Ε.Ε. (βλ παρ. 13), *“[...] Οι συμβάσεις που καλύπτουν σύνολο αγαθών ή υπηρεσιών που εξυπηρετούν παρόμοιο σκοπό, των οποίων η συνδυαστική αξία είναι τέτοια ώστε ο αριθμός των οικονομικών φορέων που μπορούν να τα παρέχουν στο σύνολό τους είναι περιορισμένος, θα πρέπει να διαιρούνται σε παρτίδες”*. Από το ίδιο έγγραφο προκύπτει επίσης ότι στην περίπτωση συμβάσεων υψηλής αξίας, ο ανταγωνισμός μπορεί να επιτευχθεί μόνο μέσω της διαίρεσης σε τμήματα δεδομένου ότι: *“[...] μόνο ένας μικρός αριθμός οικονομικών φορέων μπορούν να προσφέρουν το σύνολο των ζητούμενων προϊόντων ή υπηρεσιών, με αποτέλεσμα η αναθέτουσα αρχή να εξαρτάται από αυτούς”*.

Ο Δήμος Κατερίνης, με το αριθ. πρωτ. οικ. 10239/14.04.2021 συμπληρωματικό έγγραφό του προς την ΕΑΑΔΗΣΥ (α.π. εισερχ. 2366/20.04.2021), αναφέρει τα κάτωθι:

[...]“Η υπό εξέταση σύμβαση του θέματος προκηρύχθηκε ενιαία και μη τμηματοποιημένη κατά την έννοια του άρθρ. 59, παρ.1, του ν.4412/2016 άρθρου, διότι οι πέντε (5) πολυσύχναστες ακτές του Δήμου αποτελούν μία ενιαία και συνεχόμενη ακτογραμμή και επιπλέον, αν η σύμβαση υποδιαιρούνταν, τότε ο κοινός εξοπλισμός και το ειδικό προσωπικό (θαλάσσιο μοτοποδήλατο, ταχύπλοο σκάφος, συντονιστές, χειριστές κλπ) θα απαιτούνταν για κάθε τμήμα χωριστά και επομένως θα αυξανόταν υπέρμετρα το οικονομικό αντικείμενο.

Περαιτέρω, η σύμβαση δεν υποδιαιρέθηκε, διότι:

*1^{ον}: όμοιος διαγωνισμός, δηλαδή ανοιχτός άνω των ορίων, με το ίδιο αντικείμενο και **χωρίς αναφορά στο λόγο μη τμηματοποίησης της σύμβασης**, προκηρύχτηκε και κατά τα έτη 2019 και 2020 και κατά τον προσυμβατικό έλεγχο, που είχε και τις δύο φορές θετική έκβαση, δεν έγινε καμία επισήμανση αναφορικά με το άρθρο 59*

2^{ον}: για τους ίδιους διαγωνισμούς, ο έλεγχος νομιμότητας της απόφασης κατακύρωσης και της διαδικασίας απέβη επίσης θετικός, χωρίς καμία επισήμανση για το άρθρο 59

3^{ον}: σε όλους τους διαγωνισμούς, συμπεριλαμβανομένου του φετινού, δεν υποβλήθηκε ποτέ προδικαστική προσφυγή κατά της διακήρυξης

4^{ον}: στην προκήρυξη που δημοσιεύεται στην Εφημερίδα Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων δεν υπάρχει σχετικό πεδίο - για τους λόγους μη υποδιαίρεσης σε τμήματα- προς συμπλήρωση (δηλαδή δε ζητείται δημοσίευση του λόγου της μη τμηματοποίησης).

Μετά από τα παραπάνω και επειδή

-οι ακτές που πρέπει να καλυφθούν ναυαγοσωστικά είναι πολυσύχναστες και επομένως είναι επιτακτική ανάγκη η λήψη όλων των απαιτούμενων μέτρων για την ασφάλεια των λούμενων κατά την υποχρεωτική περίοδο ναυαγοσωστικής κάλυψης από 01/06 έως 30/09/2021,

-σε περίπτωση επαναπροκήρυξης του διαγωνισμού (με αναφορά στους λόγους της μη υποδιαίρεσης σε τμήματα), ακόμη κι αν γίνει σύντμηση της προθεσμίας υποβολής προσφορών, δε θα έχουμε αποτέλεσμα κατά τον κρίσιμο χρόνο έναρξης της ναυαγοσωστικής περιόδου.

Παρακαλούμε να εγκρίνετε το αριθ. 8699/31.03.21 αίτημα για διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση της παρ. 2^α του ά.32 του ν. 4412/2016[...]"

Σε σχέση με τους ανωτέρω ισχυρισμούς της αιτούσας, επισημαίνεται ότι η ως άνω αιτιολογία για τη μη υποδιαίρεση της σύμβασης σε τμήματα δεν είχε περιληφθεί στα έγγραφα της σύμβασης, υποβάλλεται δε, για πρώτη φορά, με το ως άνω έγγραφο της αιτούσας προς την Αρχή, κατόπιν προφορικής επικοινωνίας που έγινε με πρωτοβουλία της τελευταίας, σχετικά με τη μη υποδιαίρεση της σύμβασης σε τμήματα και την έλλειψη αναφοράς των λόγων για τους οποίους δεν έγινε η εν λόγω υποδιαίρεση.

Συναφώς σημειώνεται ότι η αιτούσα προσκόμισε προς την Αρχή, συνημμένες στο συμπληρωματικό της έγγραφο, τις με αριθ. 6ΠΣ/2019 και 6ΠΣ/2020 Πράξεις της Υπηρεσίας Επιτρόπου Ελεγκτικού Συνεδρίου Ν. Πιερίας, σύμφωνα με τις οποίες κρίθηκε ότι «δεν συντρέχει νόμιμος λόγος που να κωλύει την υπογραφή του σχεδίου» των ελεγχόμενων συμβάσεων που αφορούν στις διαγωνιστικές διαδικασίες ανάδειξης αναδόχου για την παροχή της υπηρεσίας «Ναυαγοσωστική Κάλυψη ακτών Δήμου Κατερίνης», για τα έτη 2019 και 2020, αντιστοίχως. Ως προς τις ως άνω διαδικασίες προηγούμενων ετών, για το ίδιο αντικείμενο, η αναθέτουσα αρχή επικαλείται το γεγονός ότι, ομοίως, δεν είχε γίνει υποδιαίρεση της σύμβασης σε τμήματα και δεν είχε γίνει αναφορά στο λόγο μη τμηματοποίησης της σύμβασης («όμοιος διαγωνισμός, δηλαδή ανοιχτός άνω των ορίων, με το ίδιο αντικείμενο και **χωρίς αναφορά στο λόγο μη τμηματοποίησης της σύμβασης**, προκηρύχτηκε και κατά τα έτη 2019 και 2020 και κατά τον προσυμβατικό έλεγχο, που είχε και τις δύο φορές θετική έκβαση, δεν έγινε καμία επισήμανση αναφορικά με το άρθρο 59»). Για τους ίδιους λόγους, έγινε επίκληση του θετικού ελέγχου νομιμότητας από την Αποκεντρωμένη Διοίκηση ως προς την απόφαση κατακύρωσης και τη διαδικασία για τους ανωτέρω διαγωνισμούς ετών 2019 και 2020 (περιελήφθησαν στο συμπληρωματικό έγγραφο που υπεβλήθη στην Αρχή).

Κατόπιν των ανωτέρω, συνεκτιμώντας το σκοπό που εξυπηρετεί το πλέγμα των ως άνω διατάξεων, ήτοι την ανάπτυξη του ανταγωνισμού μέσω της τμηματοποίησης και της συμμετοχής των ΜΜΕ, επισημαίνεται στην αιτούσα η, κατ' αρχήν, υποχρέωση υποδιαίρεσης της σύμβασης σύμφωνα με το άρθρο 59 του ν.4412/2016, το οποίο ενσωματώνει το αντίστοιχο άρθρο 46 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ. Περαιτέρω, σε αντίθετη περίπτωση, όπως εν προκειμένω, η αναθέτουσα αρχή οφείλει να αναφέρει τους βασικούς λόγους μη υποδιαίρεσης αυτής διαζευτικά είτε στα έγγραφα της σύμβασης είτε στην ειδική έκθεση του άρθρου 341 του ίδιου ως άνω νόμου. Ως εκ τούτου, ενόψει απουσίας σχετικής αναφοράς στα έγγραφα της σύμβασης, υπογραμμίζεται η ανάγκη αναφοράς των ως άνω λόγων περί μη υποδιαίρεσης της σύμβασης σε ειδική έκθεση, όπως αναφέρεται ανωτέρω.

Περαιτέρω, προς βελτίωση των διαγωνιστικών διαδικασιών, σημειώνεται ότι εφόσον η υπό εξέταση σύμβαση αφορά αποκλειστικά σε ανάθεση δημόσιας σύμβασης γενικών υπηρεσιών και δη υπηρεσιών θαλάσσιας διάσωσης, για την εκτέλεση της οποίας οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς οφείλουν να διαθέτουν τον αναγκαίο ατομικό και κοινό εξοπλισμό, όπως περιγράφεται στο Ιστορικό (βλ. παρ. 1.2.1), δέον όπως επανεξεταστεί ο τρόπος περιγραφής του οικονομικού αντικειμένου, στο οποίο γίνεται αναφορά σε υπηρεσίες και σε εξοπλισμό, καίτοι δεν αφορά σε μεικτή σύμβαση, και ενδεχομένως, να προκαλείται σύγχυση στους ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς.

18.2. Ως προς τη μη υποβολή προσφορών ή την υποβολή μη κανονικών ή απαράδεκτων προσφορών

Σύμφωνα με το από 24/03/2021 πρακτικό της επιτροπής διενέργειας και αξιολόγησης του διαγωνισμού, καθώς και την με αρ. 187/30-03-2021 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, στον διενεργηθέντα ηλεκτρονικό ανοικτό διεθνή άνω των ορίων διαγωνισμό δεν υπεβλήθη καμία προσφορά και συνεπώς ο διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος.

18.3. Ως προς τη μη ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης

Στο προσκομισθέν στην Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ σχέδιο απόφασης αναφέρεται ότι, κατά τη διαδικασία προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, δεν θα τροποποιηθούν ουσιωδώς οι όροι που τέθηκαν με τη διακήρυξη του προηγηθέντος ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού.

IV. ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ

Ενόψει των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, η Αρχή ομόφωνα αποφασίζει:

Την παροχή σύμφωνης γνώμης, κατά το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, επί του εξεταζομένου αιτήματος του **Δήμου Κατερίνης** για την προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκειμένου για την ανάθεση σύμβασης για τη γενική υπηρεσία «Ναυαγοσωστική Κάλυψη Ακτών Δήμου Κατερίνης 2021» για τη θερινή περίοδο από 01/06/2021 έως 30/09/2021, με εκτιμώμενη αξία 404.680,46€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, σε συνέχεια άγονου ανοικτού (επιστευμένου) άνω των ορίων ηλεκτρονικού διαγωνισμού, σύμφωνα με την περ. α' της παρ. 2 του ν. 4412/2016, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσόμενων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 26 Απριλίου 2021

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Αντιπρόεδρος

Αδάμ Καραγλάνης

