



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΓΝΩΜΗ
Δ 13/2022

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 3^η Μαρτίου του έτους δύο χιλιάδες είκοσι δύο (2022), ημέρα Πέμπτη και ώρα 09.30 π.μ. και επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και Κορνά Τράκα, όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η **ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** (εφεξής και Αρχή) 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)

Ερωφίλη Χριστοβασίλη

Κωνσταντίνος Βαρδακαστάνης (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Βασιλική Σκαρτσούνη (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Γραμματέας: Αθανάσιος Λαμπράκης, Π.Ε. Διοικητικού –Οικονομικού.

Εισηγήτρια: Καλλιόπη Μήτκα, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ, Υπάλληλος Αυτοτελούς Γραφείου Θεσ/νίκης.

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης, παρέστησαν, η εισηγήτρια Καλλιόπη Μήτκα (μέσω τηλεδιάσκεψης), η Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης, Μαρία Παναγοηλιοπούλου, καθώς και η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Ελέγχου της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., Μαριλένα Σιδέρη, οι οποίες και αποδεσμεύτηκαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη της Αρχής.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση για τη σύναψη σύμβασης με αντικείμενο «Ανταλλακτικά-Συντήρηση & Επισκευή μεταφορικών μέσων» για τον Δήμο Ρεθύμνης, συνολικού προϋπολογισμού 80.645,17€, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, σε συνέχεια εν μέρει



άγονου ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων.

Με το υπ' αρ. πρωτ. 2101/28.01.2022 αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή), που παρελήφθη στις 04.02.2022 (αρ. πρωτ. εισερχ. 624), όπως διορθώθηκε με το από 24.02.2022 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου (αρ. πρωτ. εισερχ. της Αρχής 1169/25.2.2022), ο Δήμος Ρεθύμνης αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ (δδ) ν. 4013/2011, προκειμένου να προσφύγει στη «διαδικασία της διαπραγμάτευσης, χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, κατά τη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016», για τη σύναψη σύμβασης **προμήθειας «Ανταλλακτικά-Συντήρηση & Επισκευή μεταφορικών μέσων» έτους 2021-2022-2023, για το ποσό των ογδόντα χιλιάδων εξακοσίων σαράντα πέντε και δεκαεπτά λεπτών (€80.645,17,00) €** μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ), σε συνέχεια εν μέρει άγονου διαγωνισμού, συνολικού προϋπολογισμού 974.193,55 €, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

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 τη διακήρυξη με **ΑΔΑΜ: 21PROC008928028** προκηρύχθηκε στις **16/7/2021** από τον **Δήμο Ρεθύμνης**, ηλεκτρονικός ανοιχτός διεθνής μειοδοτικός διαγωνισμός, άνω των ορίων, συνολικού προϋπολογισμού: 974.193,55 €, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και 1.208.000,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, για «Ανταλλακτικά-Συντήρηση & Επισκευή μεταφορικών μέσων έτους 2021-2022-2023».

1.2. Ειδικότερα, σύμφωνα με το άρθρο 1.3 αντικείμενο της σύμβασης «είναι η προμήθεια των απαραίτητων ανταλλακτικών και αναλωσίμων (μηχανών, πλαισίου, υπερκατασκευών κ.λπ.), των οχημάτων του Δήμου Ρεθύμνης καθώς και η παροχή των υπηρεσιών πάσης φύσεως επισκευής των οχημάτων και των υπερκατασκευών αυτών του Δήμου Ρεθύμνης σε εξωτερικά συνεργεία συμπεριλαμβανομένων των απαραίτητων ανταλλακτικών και αναλωσίμων, για τις ανάγκες που τυχόν προκύψουν κατά τη διάρκεια της σύμβασης προγραμματισμένες και απρόβλεπτες, οι οποίες αναλύονται εκτενώς στα Παραρτήματα I «Μελέτη Δ/σης Καθαριότητας» και II «Συγγραφή Υποχρεώσεων» της παρούσας».

Σύμφωνα με το ίδιο άρθρο της διακήρυξης, «Η σύμβαση υποδιαιρείται στα κάτωθι τμήματα/ομάδες:



α/α	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΟΜΑΔΩΝ [ΣΥΓΚΕΝΤΡΩΤΙΚΑ]	ΜΕΣΟ ΟΡΟ ΠΟΣΟΤΗΤΩΝ ΠΕΝΤΑΕΤΙΑΣ	ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΗ ΔΑΠΑΝΗ ΟΜΑΔΑΣ ΑΝΕΥ Φ.Π.Α 24% (€)	ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΗ ΔΑΠΑΝΗ ΟΜΑΔΑΣ ΜΕ Φ.Π.Α 24% (€)
1	ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΑΝΥΨΩΤΙΚΩΝ ΣΥΣΤΗΜΑΤΩΝ ΤΩΝ ΟΧΗΜΑΤΩΝ	144	24.193,55 €	30.000,00 €
2	ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΓΙΑ ΜΟΤΟ	8	3.225,81 €	4.000,00 €
3	ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΓΙΑ ΤΡΑΚΤΕΡ	61	11.290,32 €	14.000,00 €
4	ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΕΠΙΣΚΕΥΗΣ ΕΛΑΣΤΙΚΩΝ	261	16.129,03 €	20.000,00 €
5	ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΗΛΕΚΤΡΟΛΟΓΙΚΩΝ ΣΥΣΤΗΜΑΤΩΝ	86	16.129,03 €	20.000,00 €
6	ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΜΗΧΑΝΙΚΩΝ ΓΙΑ ΕΠΙΒΑΤΙΚΑ-ΗΜΙΦΟΡΤΗΓΑ	54	9.677,42 €	12.000,00 €
7	ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΜΗΧΑΝΙΚΩΝ ΓΙΑ Μ.Ε	123	14.516,13 €	18.000,00 €
8	ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΜΗΧΑΝΙΚΩΝ ΓΙΑ ΦΟΡΤΗΓΑ	573	64.516,13 €	80.000,00 €
9	ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΜΗΧΑΝΟΥΡΓΟΥ	838	104.838,71 €	130.000,00 €
10	ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΡΕΚΤΙΦΙΕ	59	16.129,03 €	20.000,00 €
11	ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΑΝΑΡΤΗΣΗΣ	130	12.903,23 €	16.000,00 €
12	ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ	23	8.064,52 €	10.000,00 €
13	ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΠΕΔΗΣΗΣ	235	24.193,55 €	30.000,00 €
14	ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΤΡΟΦΟΔΟΣΙΑΣ	87	9.677,42 €	12.000,00 €
15	ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΦΑΝΟΠΟΙΕΙΟΥ	253	22.580,65 €	28.000,00 €
	ΣΥΝΟΛΑ ΕΡΓΑΣΙΩΝ (ΣΕ ΕΥΡΩ) ΠΟΥ ΘΑ ΑΠΑΙΤΗΘΟΥΝ ΚΑΤΑ ΠΕΡΙΠΤΩΣΗ ΓΙΑ ΤΗΝ ΕΠΙΣΚΕΥΗ ΤΩΝ ΟΧΗΜΑΤΩΝ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ	2.935	358.064,52 €	444.000,00 €

α/α	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΟΜΑΔΩΝ [ΣΥΓΚΕΝΤΡΩΤΙΚΑ]	ΜΕΣΟ ΟΡΟ ΠΟΣΟΤΗΤΩΝ ΠΕΝΤΑΕΤΙΑΣ		ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΗ ΔΑΠΑΝΗ ΟΜΑΔΑΣ ΑΝΕΥ Φ.Π.Α 24% (€)	ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΗ ΔΑΠΑΝΗ ΟΜΑΔΑΣ ΜΕ Φ.Π.Α 24% (€)
		ΠΟΣΟΤΗΤΕΣ	ΕΙΔΗ		
1	ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΑ - ΑΞΕΣΟΥΑΡ ΟΧΗΜΑΤΩΝ ΔΙΑΦΟΡΑ	30	18	3.225,81 €	4.000,00 €
2	ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΑ ΑΝΥΨΩΤΙΚΩΝ ΣΥΣΤΗΜΑΤΩΝ ΤΩΝ ΟΧΗΜΑΤΩΝ	126	21	26.612,90 €	33.000,00 €
3	ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΑ ΓΙΑ ΑΒΙΕΝΤΕ	15	7	11.290,32 €	14.000,00 €
4	ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΑ ΓΙΑ ΗΥΜΑΧΗ	47	6	2.419,35 €	3.000,00 €
5	ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΑ ΓΙΑ ΜΟΤΟ	56	33	3.225,81 €	4.000,00 €
6	ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΑ ΓΙΑ ΤΡΑΚΤΕΡ	336	57	16.129,03 €	20.000,00 €
7	ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΑ ΕΠΙΣΚΕΥΗΣ ΕΛΑΣΤΙΚΩΝ- ΕΛΑΣΤΙΚΑ	45	6	3.225,81 €	4.000,00 €
8	ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΑ ΗΛΕΚΤΡΟΛΟΓΙΚΩΝ ΣΥΣΤΗΜΑΤΩΝ	124	73	32.258,06 €	40.000,00 €
9	ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΑ ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΩΝ ΕΡΓΩΝ CASE	2	2	6.451,61 €	8.000,00 €
10	ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΑ ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΩΝ ΕΡΓΩΝ CATERPILLAR	76	22	19.354,84 €	24.000,00 €
11	ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΑ ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΩΝ ΕΡΓΩΝ JCB	308	78	32.258,06 €	40.000,00 €
12	ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΑ ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΩΝ ΕΡΓΩΝ KOMATSU	38	24	4.838,71 €	6.000,00 €
13	ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΑ ΜΗΧΑΝΙΚΩΝ ΣΥΣΤΗΜΑΤΩΝ - ΜΕΤΑΔΟΣΗΣ	246	127	112.903,23 €	140.000,00 €
14	ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΑ ΜΗΧΑΝΟΥΡΓΙΚΩΝ ΣΥΝΤΗΡΗΣΕΩΝ	332	49	24.193,55 €	30.000,00 €
15	ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΑ ΟΧΗΜΑΤΩΝ ΑΝΑΛΩΣΙΜΑ	47	27	30.645,16 €	38.000,00 €
16	ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΑ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΑΝΑΡΤΗΣΗΣ	115	38	24.193,55 €	30.000,00 €
17	ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΑ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ	222	27	14.516,13 €	18.000,00 €
18	ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΑ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΕΞΑΤΜΙΣΗΣ	20	9	6.451,61 €	8.000,00 €
19	ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΑ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΤΡΟΦΟΔΟΣΙΑΣ	24	19	24.193,55 €	30.000,00 €
20	ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΑ ΣΥΣΤΗΜΑΤΩΝ ΠΕΔΗΣΗΣ	308	62	69.354,84 €	86.000,00 €
21	ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΑ ΥΠΕΡΚΑΤΑΣΚΕΥΩΝ (ΚΑΟΥΣΗΣ)	51	20	29.032,26 €	36.000,00 €
22	ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΑ ΦΑΝΟΠΟΙΕΙΑΣ	86	51	22.580,65 €	28.000,00 €
23	ΕΛΑΣΤΙΚΑ ΚΑΙΝΟΥΡΓΙΑ	118	13	96.774,19 €	120.000,00 €
	ΣΥΝΟΛΑ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΩΝ (ΣΕ ΕΥΡΩ) ΠΟΥ ΘΑ ΑΠΑΙΤΗΘΟΥΝ ΚΑΤΑ ΠΕΡΙΠΤΩΣΗ ΓΙΑ ΤΗΝ ΕΠΙΣΚΕΥΗ ΤΩΝ ΟΧΗΜΑΤΩΝ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ	2.772	789	616.129,03 €	764.000,00 €

Σύμφωνα με το ίδιο άρθρο της ως άνω διακήρυξης (1.3.): «Προσφορές υποβάλλονται για ένα ή περισσότερα τμήματα/ομάδες για τη συνολική ωστόσο προκηρυχθείσα ποσότητα κάθε τμήματος / ομάδας, όπως παρουσιάζονται στο Παράρτημα Ι (υπ' αρ. 2/2021 της μελέτης της Δ/σης Καθαριότητας-Τμήμα Διαχ/σης & Συντήρησης Οχημάτων) το οποίο αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της διακήρυξης».

Περαιτέρω: «Διευκρινίζεται ότι, καθίσταται αδύνατος οποιοσδήποτε προσδιορισμός της προς προμήθεια ποσότητας υλικών ή υπηρεσιών, επειδή η προσμέτρηση των εργασιών είναι αδύνατη από τη φύση της σύμβασης, (λόγω άγνωστων κάθε φορά έκτακτων συντηρήσεων του κάθε

οχήματος ξεχωριστά), για το λόγο αυτό, ο **ενδεικτικός προϋπολογισμός** της παρούσης δεν περιλαμβάνει ποσότητες των επιμέρους ανταλλακτικών-υλικών & εργασιών, αλλά μόνο την κατ' εκτίμηση δαπάνη του συνόλου κάθε ομάδας ομοειδών ανταλλακτικών-υλικών, εργασιών και το γενικό σύνολο».

Σύμφωνα με την παρ. 1.5. της διακήρυξης «*Η διαδικασία θα διενεργηθεί με χρήση του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημόσιων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) Προμήθειες και Υπηρεσίες του ΟΠΣ ΕΣΗΔΗΣ (Διαδικτυακή Πύλη www.promitheus.gov.gr)*».

1.3. Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών στην διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr ορίστηκε η 16/07/2021 και ώρα 14.00 και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, ορίστηκε η 19/08/2021 και ώρα 15.30 μ.μ.. Ως ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών ορίστηκε η 25/08/2021 και ώρα 9.30 π.μ.

1.4. Σύμφωνα με το άρθρο 2.1.1 της διακήρυξης με τίτλο «*Έγγραφο της σύμβασης*»:

«Τα έγγραφα της παρούσας διαδικασίας σύναψης είναι τα ακόλουθα:

1. Η με αρ. **19702/12-07-2021 Διακήρυξη** της Σύμβασης, όπως αυτή έχει δημοσιευτεί στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (TED)
2. Η [παρούσα] διακήρυξη και τα παραρτήματά της
3. Η με αρ. 2/2021 μελέτη της Δ/σης Καθαριότητας (Τμήμα Διαχ/σης & Συντ/σης Οχημάτων) του Δήμου (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ I)
4. Η Συγγραφή Υποχρεώσεων (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II)
5. το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης [ΕΕΕΣ] (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ III)
6. Υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ IV)
7. Υποδείγματα Εγγυητικών Επιστολών (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ V)
8. Σχέδιο Σύμβασης (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ VI)
9. οι συμπληρωματικές πληροφορίες που τυχόν παρέχονται στο πλαίσιο της διαδικασίας, ιδίως σχετικά με τις προδιαγραφές και τα σχετικά δικαιολογητικά

Παραπέρα, στο άρθρο. 2.2.2.1 της παρούσας προκήρυξης προβλέπεται ότι «*Για την έγκυρη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, κατατίθεται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς (προσφέροντες), εγγυητική επιστολή συμμετοχής (η εγγύηση συμμετοχής δε μπορεί να υπερβαίνει το 2% της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης εκτός ΦΠΑ. περ. α παρ. 1 άρθρου 72 ν. 4412/2016), που ανέρχεται στο ποσό των **δέκα εννέα χιλιάδες τετρακόσια ογδόντα τρία € και ογδόντα επτά λεπτά (19.483,87 €)**, στην περίπτωση που η προσφορά αφορά το σύνολο του ενδεικτικού προϋπολογισμού δηλ. ο οικονομικός φορέας συμμετέχει σ' όλες τις ομάδες.*

Σε περίπτωση υποβολής προσφοράς για ένα ή περισσότερα τμήματα/ομάδα της σύμβασης το ύψος της εγγύησης συμμετοχής υπολογίζεται επί της εκτιμώμενης αξίας, εκτός ΦΠΑ του κάθε τμήματος /ομάδας». Ο πίνακας για το ποσό της εγγύησης της κάθε ομάδας παρατίθεται σε πίνακα στην ως άνω διακήρυξη.

1.5. Προκήρυξη του εν λόγω διαγωνισμού, 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 12/07/2021 και δημοσιεύθηκε με αριθμό αναφοράς 2021/S

136-359292 στις 16/7/2021. Στη συνέχεια αναρτήθηκε η περίληψη της διακήρυξης στη ΔΙΑΥΓΕΙΑ (ΑΔΑ: ΩΣ5ΗΩ1Ψ-ΓΔ7) και αφού αυτή ενσωματώθηκε μαζί με την προκήρυξη, όπως αυτή απεστάλη στην Ε.Ε.Ε.Ε. και την διακήρυξη σε ένα ενιαίο σώμα κειμένου (περίληψη διακήρυξης, προκήρυξη και διακήρυξη μαζί), αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ (ΑΔΑΜ 21PROC008928048/16.07.2021), στον διαδικτυακό τόπο του Δήμου (www.rethymno.gr) στις 16/07/2021, καθώς και στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) με ημερομηνία δημοσίευσης στις 16/07/2021, όπου και έλαβε αριθμό συστήματος 135315. Η περίληψη της διακήρυξης δημοσιεύτηκε στον παρακάτω τοπικό τύπο: εφημερίδα «ΚΡΙΤΙΚΗ ΕΠΙΘΕΩΡΗΣΗ» στο ενιαίο τεύχος Σαββάτου 17 και Κυριακής 18 Ιουλίου 2021, εφημερίδα «ΡΕΘΥΜΝΟΣ» στις 17/7/2021, εφημερίδα «ΓΕΝΙΚΗ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ» στις 17/7/2021, εφημερίδα «ΡΕΘΥΜΝΙΩΤΙΚΑ ΝΕΑ» στις 16/7/2021, εφημερίδα «ΗΧΩ ΤΩΝ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ» στις 17/7/2021.

1.6. Στη συνέχεια, στις 25/08/2021, η Επιτροπή διενέργειας και αξιολόγησης των Διαγωνισμών, η οποία είχε συσταθεί με την με αριθ. 340/2021 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, προέβη στην αποσφράγιση των προσφορών του εν θέματι διαγωνισμού. Σύμφωνα με το από 25/08/2021 Πρακτικό διαπιστώθηκε ότι κατατέθηκαν προσφορές οι οποίες ήταν πλήρεις και σύμφωνες με τους όρους της διακήρυξης, με αποτέλεσμα, κατόπιν αξιολόγησης των υποβληθεισών προσφορών, να κηρυχθούν ως προσωρινοί ανάδοχοι για όλες τις ομάδες πλην:

- των ομάδων 24 (ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΑΝΥΨΩΤΙΚΩΝ ΣΥΣΤΗΜΑΤΩΝ ΤΩΝ ΟΧΗΜΑΤΩΝ) και 29 (ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΜΗΧΑΝΙΚΩΝ ΓΙΑ ΕΠΙΒΑΤΙΚΑ –ΗΜΙΦΟΡΤΗΓΑ) για τις οποίες δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά και
- των ομάδων 33 (ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΡΕΚΤΙΦΙΕ), 34 (ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΑΝΑΡΤΗΣΗΣ), 35 (ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ) και 37 (ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΤΡΟΦΟΔΟΣΙΑΣ)¹ για τις οποίες υπήρξε μεν προσφορά από τον οικονομικό φορέα [...] για τον οποίο, όμως, η Επιτροπή Αξιολόγησης με το ως άνω πρακτικό της έκρινε ότι:

«[...]

Β) Ο οικονομικός φορέας [...]

Απορρίπτεται, για τους λόγους που αναφέρονται στην εν λόγω Απόφαση.

Συγκεκριμένα:

στην επισυναπτόμενη λίστα ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ στην οποία φαίνονται όλα τα δικαιολογητικά συμμετοχής και στα .pdf αρχεία με όνομα : ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ παρουσιάζει ελλείψεις και αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης:

Η εγγυητική επιστολή συμμετοχής που κατέθεσε για τις ομάδες εργασιών: 8,10,11,12,14 [οι οποίες έχουν λάβει αρίθμηση στο ΕΣΗΔΗΣ 31, 33, 34, 35 ΚΑΙ 37 αντίστοιχα], και ανταλλακτικών 16,17, 18,19 συνολικού ποσού 3.612,19€ υπολείπεται του ορθού 3.612,89 € που ορίζεται από τη διακήρυξη και συνιστά σε κάθε περίπτωση μη κάλυψη ελάχιστης απαίτησης συμμετοχής και ουσιώδη ως προς τα ζητούμενα, πλημμέλεια των αναγκαίων δικαιολογητικών συμμετοχής, η μη

¹ Υπό την αρίθμηση που οι ομάδες έλαβαν στο ΕΣΗΔΗΣ.

υποβολή ή η απαράδεκτη, κατά τους όρους της διακήρυξης, υποβολή τους, συνιστούν λόγο άνευ ετέρου απόρριψης της προσφοράς κατά τον όρο 2.4.6.α και ι' της διακήρυξης (Απόφ.18/2021 ΑΕΠΠ).»

1.7. Στη συνέχεια η Επιτροπή Αξιολόγησης με το από 31.08.2021 και υπ' αριθμ. 2 Πρακτικό της προτείνει προς την Οικονομική Επιτροπή:

«[...]

1) Την ανάδειξη των οικονομικών φορέων [που αναφέρονται σε πίνακα] ως προσωρινών αναδόχων της προμήθειας «Ανταλλακτικά-Συντήρηση & επισκευή Μεταφορικών Μέσων γιατί οι προσφορές τους είναι πλήρεις, σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης και τις τεχνικές προδιαγραφές και προσφέρουν χαμηλότερες τιμές.

2) Την κήρυξη των παρακάτω ομάδων ως άγονων

24	(ΟΜΑΔΑ 24:ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΑΝΥΨΩΤΙΚΩΝ ΣΥΣΤΗΜΑΤΩΝ ΤΩΝ ΟΧΗΜΑΤΩΝ)	-
29	(ΟΜΑΔΑ 29:ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΜΗΧΑΝΙΚΩΝ ΓΙΑ ΕΠΙΒΑΤΙΚΑ-ΗΜΙΦΟΡΤΗΓΑ)	-

Γιατί δεν υπήρξε καμία προσφορά

και

33	(ΟΜΑΔΑ 33: ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΡΕΚΤΙΦΙΕ)	-
34	(ΟΜΑΔΑ 34: ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΑΝΑΡΤΗΣΗΣ)	-
35	(ΟΜΑΔΑ 35: ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ)	-
37	(ΟΜΑΔΑ 37: ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΤΡΟΦΟΔΟΣΙΑΣ)	-

Γιατί η προσφορά που κατατέθηκε δεν έγινε αποδεκτή. ...[...].»

1.8. Ακολούθως με την υπ' αριθμ. 494/7.9.2021 απόφασή της: «Λήψη απόφασης έγκρισης Πρακτικών 1 & 2 και ανάδειξη Προσωρινών Αναδόχων διενέργειας του Δημόσιου, Διεθνή, Ανοικτού Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού της προμήθειας «Ανταλλακτικά-Συντήρηση & Επισκευή Μεταφορικών Μέσων» η Οικονομική Επιτροπή επικύρωσε τα ως άνω πρακτικά και αποφάσισε: Την ανάδειξη των οικονομικών φορέων ως Προσωρινών Αναδόχων της προμήθειας «Ανταλλακτικά-Συντήρηση & Επισκευή Μεταφορικών Μέσων» γιατί οι προσφορές τους είναι πλήρεις, σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης και τις τεχνικές προδιαγραφές και προσφέρουν τις χαμηλότερες τιμές, ως [αναφέρονται σε σχετικό πίνακα] και

Την κήρυξη των παρακάτω ομάδων ΑΓΟΝΩΝ:

24	(ΟΜΑΔΑ 24:ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΑΝΥΨΩΤΙΚΩΝ ΣΥΣΤΗΜΑΤΩΝ ΤΩΝ ΟΧΗΜΑΤΩΝ)	-
29	(ΟΜΑΔΑ 29:ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΜΗΧΑΝΙΚΩΝ ΓΙΑ ΕΠΙΒΑΤΙΚΑ-ΗΜΙΦΟΡΤΗΓΑ)	-

γιατί δεν υπήρξε καμία προσφορά και

33	(ΟΜΑΔΑ 33: ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΡΕΚΤΙΦΙΕ)	-
34	(ΟΜΑΔΑ 34: ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΑΝΑΡΤΗΣΗΣ)	-
35	(ΟΜΑΔΑ 35: ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ)	-
37	(ΟΜΑΔΑ 37: ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΤΡΟΦΟΔΟΣΙΑΣ)	-

γιατί οι προσφορές που κατατέθηκαν δεν έγιναν αποδεκτές.

Ακολούθως, με την υπ' αριθμ. 602/5.11.2021 απόφασή της η Ο.Ε αποφασίζει με αναφορά στην ως άνω υπ' αριθμ. 494/2021 απόφασή της.:

«[...] 3) Την κατακύρωση του αποτελέσματος στους Οριστικούς Αναδόχους εκτέλεσης της προμήθειας «Ανταλλακτικά –Συντήρηση & Επισκευή μεταφορικών μέσων»,

1.9. Κατά της ως άνω υπ' αριθμ. 602/2021 απόφασης της Ο.Ε. Δήμου Ρεθύμνης «Περί κατακύρωσης του αποτελέσματος στους Οριστικούς Αναδόχους εκτέλεσης της προμήθειας «Ανταλλακτικά-Συντήρηση & Επισκευή Μεταφορικών Μέσων» στην οποία ενσωματώνεται η υπ' αριθμ. 494/2021 Απόφαση με θέμα «Λήψη απόφασης έγκρισης Πρακτικού και κατακύρωση του αποτελέσματος στους Οριστικούς Αναδόχους διενέργειας του δημόσιου διεθνή ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την εκτέλεση της προμήθειας «Ανταλλακτικά –Συντήρηση & Επισκευή μεταφορικών μέσων», και κατά κάθε άλλης συναφούς με την ανωτέρω πράξη άσκησε προσφυγή ενώπιον της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ο προσφέρων «Νυκτάρης Νικ. Βασίλειος» ΑΦΜ -033736693 ΔΟΥ Ρεθύμνου, για τις ομάδες: ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΜΗΧΑΝΙΚΩΝ ΓΙΑ ΦΟΡΤΗΓΑ (31), ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΡΕΚΤΙΦΙΕ (33), ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΑΝΑΡΤΗΣΗΣ (34), ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ (35) και ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΤΡΟΦΟΔΟΣΙΑΣ (37)». Η προσφυγή του αυτή απορρίφθηκε με την υπ' αριθμ. 72/2022 απόφαση του 4^{ου} Κλιμακίου της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών.

1.10. Στην συνέχεια και λαμβανομένων υπόψη όλων των παραπάνω (υπ' αριθμ. 19702/2021 διακήρυξη, διατάξεις ν. 4412/2016, υπ' αριθμ. 494/7.9.2021 απόφαση της Ο.Ε. κλπ) με το από

24.1.2022 Πρακτικό της η ως άνω Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμών εισηγήθηκε προς την Ο.Ε. Δήμου Ρεθύμνης την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης μετά την παροχή σύμφωνης γνώμης της ΕΑΑΔΗΣΥ για τις σχετικές ομάδες για τις οποίες ο διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος.

1.11. Τέλος, σημειώνουμε ότι με το με αριθμ. πρωτοκόλλου 2091/25/1/2022 έγγραφό του, ο Δήμαρχος Ρεθύμνης παρείχε προς την Αρχή βεβαίωση ότι δεν εκκρεμούν ενστάσεις, προσφυγές, αιτήσεις ασφαλιστικών μέτρων ή άλλα ένδικα μέσα κατά των αποφάσεων του με αρ. 19702/12-07-2021 Διαγωνισμού (συμπεριλαμβανομένης της διακήρυξης) της προμήθειας «Ανταλλακτικά-Συντήρηση & Επισκευή Μεταφορικών Μέσων» πράγμα που επιβεβαιώθηκε, κατόπιν έρευνας της Αρχής στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, για το σύνολο της εν λόγω διαγωνιστικής διαδικασίας.

1.12. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Ρεθύμνης με το υπ' αριθμ. πρωτ. 2101/25.01.2021 έγγραφο-αίτημά του προς την Αρχή, το οποίο έλαβε αριθμ. πρωτ. εισερχ. της Αρχής 624/04.2.2022 και τα συνημμένα σε αυτά έγγραφα, όπως διορθώθηκε με το υπ' αριθμ. 2091/25.1.2022 έγγραφο του Δημάρχου (αριθμ. εισερχ. της Αρχής 1169/25.2.2022) αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ (δδ) ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να «προσφύγει στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση διακήρυξης, κατά τη διάταξη του άρθρου 32, παρ.2 περ. α' του ν.4412/2016, για τις παρακάτω ομάδες:

24	(ΟΜΑΔΑ 24:ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΑΝΥΨΩΤΙΚΩΝ ΣΥΣΤΗΜΑΤΩΝ ΤΩΝ ΟΧΗΜΑΤΩΝ)	-
29	(ΟΜΑΔΑ 29:ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΜΗΧΑΝΙΚΩΝ ΓΙΑ ΕΠΙΒΑΤΙΚΑ-ΗΜΙΦΟΡΤΗΓΑ)	-

33	(ΟΜΑΔΑ 33: ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΡΕΚΤΙΦΙΕ)	-
34	(ΟΜΑΔΑ 34: ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΑΝΑΡΤΗΣΗΣ)	-
35	(ΟΜΑΔΑ 35: ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ)	-
37	(ΟΜΑΔΑ 37: ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΤΡΟΦΟΔΟΣΙΑΣ)	-

II. Νομικό πλαίσιο

2. Το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης, ορίζει τα ακόλουθα: «δδ) Οι αποφάσεις των αναθετουσών Αρχών που αφορούν την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημόσιων συμβάσεων, σύμφωνα με την περίπτωση β' της παρ. 2 του άρθρου 26 και τα άρθρα 32 και 269 του Ν. 4412/2016 (Α'47) εξαιρουμένων των περιπτώσεων ανωτέρας βίας, εκδίδονται μετά από σύμφωνη γνώμη της Αρχής, εφόσον οι συμβάσεις αυτές emπίπτουν, 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 [...]».

3. 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”.

4. 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”.

5. Στη διάταξη του άρθρ. 4 παρ. 2 ν. 4412/2016 ορίζεται ότι: «Οι συμβάσεις που έχουν ως αντικείμενο δύο ή περισσότερα είδη συμβάσεων (έργα, υπηρεσίες ή προμήθειες) ανατίθενται, σύμφωνα με τις διατάξεις που εφαρμόζονται στο είδος της σύμβασης που χαρακτηρίζει το κύριο αντικείμενο της σχετικής σύμβασης. Στην περίπτωση μεικτών συμβάσεων που αποτελούνται εν μέρει από υπηρεσίες κατά την έννοια των άρθρων 107 έως 110 και εν μέρει από άλλες υπηρεσίες ή μεικτών συμβάσεων που αποτελούνται εν μέρει από υπηρεσίες και εν μέρει από προμήθειες, το κύριο αντικείμενο καθορίζεται, σύμφωνα με το ποια από τις εκτιμώμενες αξίες των αντίστοιχων υπηρεσιών ή προμηθειών είναι η υψηλότερη.»

6. 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 Φ.Π.Α., ορίζονται τα ακόλουθα: ...β) 135.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από κεντρικές κυβερνητικές αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές. [...]. β) 209.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από μη κεντρικές αναθέτουσες αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές. [...]. Τα κατώτατα όρια που καθορίζονται στις άνω περιπτώσεις α’, β’, και γ’ ισχύουν, εφόσον δεν έχουν αναθεωρηθεί, σύμφωνα με το άρθρο 6 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ».

Συναφώς επισημαίνεται ότι, με βάση τις σχετικές διατάξεις του Κανονισμού 2021/1952 της Επιτροπής της 10ης Νοεμβρίου 2021 “για την τροποποίηση της οδηγίας 2014/24/ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου όσον αφορά τα κατώτατα όρια εφαρμογής για τις συμβάσεις προμηθειών, υπηρεσιών, έργων, και τους διαγωνισμούς μελετών”, τα ανωτέρω

χρηματικά όρια των 135.000€ και 209.000€ του άρθρου 5 του ν. 4412/2016, έχουν τροποποιηθεί από 1.1.2022 στο ποσό των 140.000€ και 215.000€ αντίστοιχα και αφορούν τα έτη 2022-2023.

7. Στο άρθρο 6 παρ. 1, 3 και 9 του ίδιου νόμου ορίζεται ότι: “Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς ΦΠΑ, όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος προαίρεσεως ή τυχόν παρατάσεων της σύμβασης, όπως ορίζουν ρητά τα έγγραφα της σύμβασης. [...] 3. Η επιλογή της χρησιμοποιούμενης μεθόδου για τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης δεν γίνεται με σκοπό την αποφυγή της εφαρμογής οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου. Η σύμβαση δεν κατατέμενεται κατά τρόπο ώστε να αποφεύγεται η εφαρμογή οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου, εκτός αν αυτό δικαιολογείται από αντικειμενικούς λόγους. [...] 9. Όταν ένα σχέδιο αγοράς για την απόκτηση ομοιογενών αγαθών μπορεί να οδηγήσει σε ανάθεση συμβάσεων υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων, λαμβάνεται υπόψη κατά την εφαρμογή του άρθρου 5 περιπτώσεις β' και γ' η συνολική εκτιμώμενη αξία όλων αυτών των τμημάτων. Όταν η συνολική αξία των τμημάτων ισούται ή υπερβαίνει το κατώτατο όριο που προβλέπεται στο άρθρο 5, το παρόν Βιβλίο εφαρμόζεται στην ανάθεση κάθε τμήματος”.

8. 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 ουσιαδώς 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 [...]”.

9. Οι διατάξεις του άρθρου 26 παρ. 2 περ. β', παρ. 3 και 4 του ν. 4412/2016 (Α' 147), οι οποίες ενσωματώνουν τις αντίστοιχες διατάξεις του άρθρου 26 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, προβλέπουν ότι:

“2. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να προσφεύγουν στην ανταγωνιστική διαδικασία με διαπραγμάτευση ή στον ανταγωνιστικό διάλογο, στις ακόλουθες περιπτώσεις:

[...] β) όσον αφορά έργα, αγαθά ή υπηρεσίες για τα οποία, έπειτα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, υποβάλλονται μόνο μη κανονικές ή अपαράδεκτες 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”.

10. Στο άρθρο 5 στοιχ. γ' της ΚΥΑ 76928(ΦΕΚ Β' 3075/13.07.2021) «Ρύθμιση ειδικότερων θεμάτων λειτουργίας και διαχείρισης του Κεντρικού Ηλεκτρονικού Μητρώου Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ), με τίτλο «καταχωριστέα έγγραφα» ορίζεται ότι:

{...} γ) Οι προκαταρκτικές προκηρύξεις της παρ. 2 του άρθρου 62, οι περιοδικές ενδεικτικές προκηρύξεις της παρ. 2 του άρθρου 291, οι προκηρύξεις των άρθρων 63, 108, 112, 293, 319 και 323 του ν. 4412/2016, και οι διακηρύξεις αυτών, οι προσκλήσεις εκδήλωσης ενδιαφέροντος των παρ. 2 και 3 των άρθρων 119 και 329 και οι προσκλήσεις των άρθρων 120 και 330, αντίστοιχα, του ν. 4412/2016 που αφορούν στη διαδικασία της απευθείας ανάθεσης. Στους συνοπτικούς διαγωνισμούς του άρθρου 117 και 327 η διακήρυξη, με την επιφύλαξη της παρ. 2 του άρθρου 141 του ν. 4782/2021 (Α' 36) και οι τροποποιήσεις αυτών.

Παρακάτω, στο άρθρ. 10 παρ. 1 (στοιχ. γ και δ) της ίδιας ΚΥΑ με τίτλο «Υπόχρεα πρόσωπα - χρόνος καταχώρισης - έλεγχος προσήκουσας τήρησης» προβλέπονται τα εξής:

« 1. Τα καταχωριστέα έγγραφα του άρθρου 5 και τα στοιχεία του άρθρου 6 καταχωρίζονται αμελλητί στο δικτυακό τόπο του ΚΗΜΔΗΣ, του με μέριμνα εισηγητή / συντάκτη ως εξής:

[...] γ) Οι προκηρύξεις που αφορούν διαγωνισμούς με εκτιμώμενη αξία σύμβασης άνω των ορίων του άρθρου 5 του ν. 4412/2016 μετά την δημοσίευσή τους σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 66 και την παρ. 2 του άρθρου 296 του ν. 4412/2016 από την Υπηρεσία Εκδόσεων της Ένωσης.

δ) Οι διακηρύξεις που αφορούν διαγωνισμούς με εκτιμώμενη αξία σύμβασης άνω των ορίων του άρθρου 5 του ν. 4412/2016 αμέσως μετά την δημοσίευσή τους σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 66 και την παρ. 2 του άρθρου 296 του ν. 4412/2016 από την Υπηρεσία

Εκδόσεων της Ένωσης και την καταχώριση της προκήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ σύμφωνα με την παρ. γ) [...].

11. Το άρθρο 106 του ν. 4412/2016 με τίτλο «Ματαίωση διαδικασίας» στην παρ. 5 προβλέπει ότι: «Η αναθέτουσα αρχή διατηρεί, επίσης, το δικαίωμα, να αποφασίσει, παράλληλα με τη ματαίωση της διαδικασίας ανάθεσης σύμβασης, και την επανάληψη οποιασδήποτε φάσης της διαδικασίας σύναψης, με αντικατάσταση ή μη των όρων της ή την προσφυγή στη διαδικασία των άρθρων 29, περί ανταγωνιστικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση, ή 32, περί προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, εφόσον, στην τελευταία αυτήν περίπτωση, πληρούνται οι όροι και οι προϋποθέσεις των άρθρων αυτών».

III. Νομική Εκτίμηση

12. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Ρεθύμνης αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης με αντικείμενο «**προμήθεια Ανταλλακτικά συντήρηση & Επισκευή Μεταφορικών Μέσων**». Πρόκειται, δηλαδή, για δημόσια σύμβαση με μεικτό αντικείμενο, το οποίο περιλαμβάνει την προμήθεια των απαραίτητων ανταλλακτικών και αναλωσίμων (μηχανών, πλαισίου, υπερκατασκευών κ.λπ.), των οχημάτων του Δήμου Ρεθύμνης καθώς και την παροχή των υπηρεσιών πάσης φύσεως επισκευής των οχημάτων και των υπερκατασκευών αυτών του Δήμου Ρεθύμνης σε εξωτερικά συνεργεία συμπεριλαμβανομένων των απαραίτητων ανταλλακτικών και αναλωσίμων, για τις ανάγκες που τυχόν προκύψουν κατά τη διάρκεια της σύμβασης προγραμματισμένες και απρόβλεπτες, οι οποίες αναλύονται εκτενώς στα Παραρτήματα Ι «Μελέτη Δ/νσης Καθαριότητας» και ΙΙ «Συγγραφή Υποχρεώσεων» της διακήρυξης. (βλ. ανωτέρω υπό Ι 1.2).

Τα ανωτέρω διαφορετικά μέρη (υπηρεσίες, προμήθεια) της εξεταζόμενης σύμβασης διαχωρίζονται αντικειμενικά, ήτοι σε όρους εκτιμώμενης αξίας, με υψηλότερη εκτιμώμενη αξία αυτή των προμηθειών (616.129,03 € χωρίς ΦΠΑ), σε σχέση με την αξία των υπηρεσιών (358.064,52 €). Υπό το πρίσμα των ανωτέρω, διαφαίνεται ότι η παροχή των υπηρεσιών επισκευής έχει παρεπόμενο χαρακτήρα έναντι της προμήθειας των ανταλλακτικών και αναλωσίμων των υπόψη οχημάτων και μηχανημάτων, συνεπώς η προμήθεια των ως άνω αντικειμένων διαφαίνεται ότι αποτελεί το κύριο αντικείμενο της εξεταζόμενης σύμβασης κατά τις διατάξεις του ν. 4412/2016 (άρθρο 4) και ορθώς η υπό εξέταση διαγωνιστική διαδικασία προκηρύχθηκε ως δημόσια σύμβαση προμηθειών.

Δεδομένου, λοιπόν, ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών, προϋπολογισθείσας αξίας του αιτήματος (€80.645,17) € μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ), σε συνέχεια εν μέρει άγονου διαγωνισμού, συνολικού προϋπολογισμού 974.193,55 €, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 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.

13. 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).

14. Ειδικότερα, ο Δήμος Ρεθύμνης επικαλείται ρητά ως νομική βάση θεμελίωσης του αιτήματός του τις διατάξεις που περιλαμβάνονται στο άρθρο 32, παράγραφος 2, περ. α' του ν. 4412/2016 και αναφέρει ρητά στο αίτημά του ότι: «*αιτούμαστε τη σύμφωνη γνώμη της ΕΑΑΔΗΣΥ, για την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης*» για την ανάθεση των παρακάτω αναφερόμενων ομάδων και για τους επιμέρους λόγους που επίσης αναφέρονται ήτοι:

24	(ΟΜΑΔΑ 24:ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΑΝΥΨΩΤΙΚΩΝ ΣΥΣΤΗΜΑΤΩΝ ΤΩΝ ΟΧΗΜΑΤΩΝ)	-
29	(ΟΜΑΔΑ 29:ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΜΗΧΑΝΙΚΩΝ ΓΙΑ ΕΠΙΒΑΤΙΚΑ-ΗΜΙΦΟΡΤΗΓΑ)	-

γιατί δεν υπήρξε καμία προσφορά και

33	(ΟΜΑΔΑ 33: ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΡΕΚΤΙΦΙΕ)	-
34	(ΟΜΑΔΑ 34: ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΑΝΑΡΤΗΣΗΣ)	-
35	(ΟΜΑΔΑ 35: ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ)	-
37	(ΟΜΑΔΑ 37: ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΤΡΟΦΟΔΟΣΙΑΣ)	-

γιατί οι προσφορές που κατατέθηκαν δεν έγιναν αποδεκτές.

15. Επισημαίνεται ότι η διάταξη του άρθρου 32 παράγραφος 2 περίπτωση α' του ν. 4412/2016, προϋποθέτει τη μη υποβολή προσφοράς ή την υποβολή «ακατάλληλης» προσφοράς. Κατά τη ρητή διατύπωση του ως άνω άρθρου: «*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.*»

Με βάση το διδόμενο ιστορικό προκύπτει ότι:



1. για τις ομάδες 24 (ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΑΝΥΨΩΤΙΚΩΝ ΣΥΣΤΗΜΑΤΩΝ ΟΧΗΜΑΤΩΝ) και 29 (ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΜΗΧΑΝΙΚΩΝ ΓΙΑ ΕΠΙΒΑΤΙΚΑ ΗΜΙΦΟΡΤΗΓΑ) που κηρύχθηκαν άγονες, επειδή όπως διαπιστώθηκε από την Επιτροπή Αξιολόγησης, δεν υπήρξε καμία προσφορά, είναι σαφές ότι εξετάζεται η συνδρομή των προϋποθέσεων του άρθρου 32 παράγραφος 2 περίπτωση α' του ν. 4412/2016.
2. ενώ για τις ομάδες 33 (ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΡΕΚΤΙΦΙΕ), 34 (ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΑΝΑΡΤΗΣΗΣ), 35 (ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ) και 37 (ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΤΡΟΦΟΔΟΣΙΑΣ) κατατέθηκαν προσφορές, ωστόσο οι υποβληθείσες προσφορές διαφαίνεται ότι δεν δύνανται να θεωρηθούν «μη κατάλληλες», ήτοι να εξομοιωθούν με μη υποβληθείσες.

Κατά την έννοια των ως άνω διατάξεων η μη καταλληλότητα προσφορών αφορά σε περιπτώσεις πλημμελειών ουσίας, ιδιαίτερα σοβαρών ελλείψεων των προσφορών, οι οποίες φανερώνουν ότι κατ' ουσίαν η αγορά δεν ανταποκρίθηκε στην προς ανάθεση σύμβαση, έτσι όπως αυτή προδιαγράφηκε στα τεύχη του διαγωνισμού από την αναθέτουσα αρχή. Συναφώς, επισημαίνεται ότι σύμφωνα με σχετική νομολογία (ΕΣ/Τμ. VI 3558/2009, 44/2007), μη κατάλληλες θεωρούνται γενικά οι προσφορές που δεν έχουν καμία σχέση με τη σύμβαση, δηλαδή το περιεχόμενό τους δεν εναρμονίζεται με τις απαιτήσεις της σύμβασης και είναι ασύμβατο με τις ανάγκες της αναθέτουσας αρχής και, ως εκ τούτου, δεν μπορούν να ικανοποιήσουν τις εν λόγω ανάγκες (πρβλ. Αποφάσεις 51/2015, 328/2014, 23/2017, Δ82/2018 Δ81/2019 Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.).

16. Καθώς η Αρχή έχει το δικαίωμα υπαγωγής εκάστου υποβληθέντος αιτήματος στην ορθή νομική βάση, στην προκειμένη περίπτωση, σύμφωνα με τα ανωτέρω εκτεθέντα και με βάση τα πραγματικά περιστατικά που επικαλείται ο Δήμος Ρεθύμνης, συνάγεται ότι η επικαλούμενη διάταξη της περίπτωσης α' της παραγράφου 2 του άρθρου 32 του ν. 4412/2016, μπορεί να τύχει εφαρμογής μόνον στις ομάδες 24 (ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΑΝΥΨΩΤΙΚΩΝ ΣΥΣΤΗΜΑΤΩΝ ΟΧΗΜΑΤΩΝ) και 29 (ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΜΗΧΑΝΙΚΩΝ ΓΙΑ ΕΠΙΒΑΤΙΚΑ ΗΜΙΦΟΡΤΗΓΑ) για τις οποίες ο διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος επειδή δεν υπήρξε καμία προσφορά, ως προς δε τις υπόλοιπες αιτούμενες ομάδες 33 (ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΡΕΚΤΙΦΙΕ), 34 (ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΑΝΑΡΤΗΣΗΣ), 35 (ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ) και 37 (ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΤΡΟΦΟΔΟΣΙΑΣ) είναι διερευνητέο εάν δύνανται να εφαρμοσθεί η διάταξη της περίπτωσης β' της παραγράφου 2 του άρθρου 26 του ίδιου ως άνω νόμου. Συνεπώς θα πρέπει να γίνει διερεύνηση της συνδρομής των προϋποθέσεων των άρθρων 32.2.α και 26.2.β για κάθε κατηγορία ομάδων ξεχωριστά.

17. Η εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 32 παράγραφος 2 περίπτωση α του ν.4412/2016 της οποίας γίνεται ρητά επίκληση από τον αιτούντα φορέα 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 ανοικτή ή κλειστή διαδικασία,

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

γ) να μην τροποποιούνται ουσιαστικά οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση. Επιπλέον, προϋποθέτει ότι σε περίπτωση σχετικού αιτήματος

της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση προς αυτήν, σχετικής εκθέσεως.

Από την άλλη πλευρά, ως προς την εξέταση της συνδρομής της διάταξης του άρθρου 26 παράγραφος 2 περίπτωση β' του ν. 4412/2016, στην εν λόγω περίπτωση πρέπει να ληφθεί υπόψη ότι αυτή προϋποθέτει:

α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία

β) να έχουν υποβληθεί μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές.

Επισημαίνεται ότι σχετικά με την ως άνω, υπό α), προϋπόθεση και στα δύο άρθρα, όπως παγίως έχει κριθεί, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή των προαναφερομένων διατάξεων, συνέχεται άμεσα με τον προηγηθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια ή μη τη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία (ΕΑΑΔΗΣΥ-Αποφ. 121, 153, 346, 409, 498, 499/2013 και 5, 26, 44, 65, 79/2014, ΕΣ-Πράξη 215/2012-Ζ' Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

18. Εν προκειμένω, από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, προκύπτουν τα ακόλουθα:

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

Ο Δήμος Ρεθύμνης, με τη διακήρυξη με ΑΔΑΜ:21PROC008928048, διενήργησε διεθνή ηλεκτρονικό μειοδοτικό διαγωνισμό, άνω των ορίων, συνολικού προϋπολογισμού συνολικού 974.193,55 €, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

Η ως άνω Διακήρυξη, δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στο σχετικό διαγωνισμό, όπως προκύπτει και 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 τη νομιμότητα της προηγούμενης διεξαχθείσας ανοικτής διαδικασίας, ως προς την κατάρτιση των όρων της ως άνω διακήρυξης, την τήρηση των όρων δημοσιότητας και την εν γένει διενέργεια της διαδικασίας του διαγωνισμού, δεν διαπιστώθηκαν ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες.

Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή, με το από 25/1/2022 έγγραφό της βεβαιώνει ότι “[...]δεν εκκρεμούν ενστάσεις, προσφυγές, αιτήσεις ασφαλιστικών μέτρων ή άλλα ένδικα μέσα κατά των αποφάσεων του με αριθ. 19702/12-07-2021 Διαγωνισμού» (βλ.ως άνω υπό Ι. Ιστορικό παρ. 1.10, 1.11).

Ωστόσο, επισημαίνονται τα εξής:

A. Ως προς τις απαιτήσεις δημοσιότητας

Από τις σχετικές διατάξεις του νομοθετικού πλαισίου που αφορά στις καταχωρήσεις/αναρτήσεις στο ΚΗΜΔΗΣ, όπως παρατίθενται (υπό 10) της παρούσας (πρβλ. ΝΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ αριθμ. 10, ήτοι



το άρθρο 10 στοιχ. γ και ε της υπ' αριθμ. 76928/13.07.2021 ΚΥΑ για το ΚΗΜΔΗΣ, ΦΕΚ Β' 3075), προκύπτει ότι υφίστανται δύο διακριτά στάδια ανάρτησης της προκήρυξης και της διακήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ για τις συμβάσεις άνω των ορίων. Ως εκ τούτου, για λόγους ασφάλειας δικαίου, θα πρέπει να γίνεται ξεχωριστή ανάρτηση στο ΚΗΜΔΗΣ για κάθε μεμονωμένη πράξη (όχι δηλαδή να ενσωματώνονται η προκήρυξη και η διακήρυξη σε ένα ενιαίο σώμα κειμένου, το οποίο να αποκτά ένα ΑΔΑΜ). Εν προκειμένω, η αιτούσα ανάρτησε στο ΚΗΜΔΗΣ σε ενιαίο σώμα τόσο την περίληψη της διακήρυξης και την προκήρυξη όσο και την διακήρυξη, λαμβάνοντας έναν ΑΔΑΜ. Το ανωτέρω αφενός εξυπηρετεί καλύτερα τον σκοπό για τον οποίο αναρτάται και δημοσιοποιείται η κάθε πράξη (τόσο η προκήρυξη ως περίληψη των βασικών σημείων της διακήρυξης, όσο και η διακήρυξη ως αναλυτικό τεύχος περιγραφής των όρων της διαγωνιστικής διαδικασίας), αφετέρου εξυπηρετεί και λόγους τεχνικούς που άπτονται ενδεχομένως της καταχώρησης στοιχείων μεταδεδομένων στο ΚΗΜΔΗΣ. Αντιστοίχως, στη ΔΙΑΥΓΕΙΑ η υποχρέωση ανάρτησης της περίληψης της διακήρυξης οφείλει να έπεται της ανάρτησης της προκήρυξης και της διακήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ (εν προκειμένω, η ανάρτηση της περίληψης της διακήρυξης στη ΔΙΑΥΓΕΙΑ προηγήθηκε της ανάρτησης στο ΚΗΜΔΗΣ)².

Όπως έχει κρίνει η Αρχή (πρβλ Δ4/2022, Δ5, Δ18/2021 και 41/2017 γνώμες της Αρχής), η παραπάνω πρακτική δεν θεωρείται ουσιώδης νομική πλημμέλεια, ικανή να έχει θέσει εμπόδια στη συμμετοχή στη διαγωνιστική διαδικασία και να έχει περιορίσει τον ανταγωνισμό, καθώς διαφαίνεται ότι στην υπό κρίση περίπτωση, ο σκοπός της ευρύτερης δημοσιότητας επετεύχθη και συγκεκριμένα, υποβλήθηκαν προσφορές. Συνιστάται, ωστόσο, στην αιτούσα, σε μελλοντική διαδικασία σύναψης σύμβασης, να τηρεί με επιμέλεια τις διατυπώσεις και τους κανόνες δημοσιότητας σε εθνικό επίπεδο, ως ανωτέρω αναφέρονται.

Β. Ως προς τις λοιπές πλημμέλειες

Στο άρθρο 1.3. της διακήρυξης αναφέρεται: *«Διευκρινίζεται ότι, καθίσταται αδύνατος οποιοσδήποτε προσδιορισμός της προς προμήθεια ποσότητας υλικών ή υπηρεσιών, επειδή η προσμέτρηση των εργασιών είναι αδύνατη από τη φύση της σύμβασης, (λόγω άγνωστων κάθε φορά έκτακτων συντηρήσεων του κάθε οχήματος ξεχωριστά), για το λόγο αυτό, ο ενδεικτικός προϋπολογισμός της παρούσης δεν περιλαμβάνει ποσότητες των επιμέρους ανταλλακτικών-υλικών & εργασιών, αλλά μόνο την κατ' εκτίμηση δαπάνη του συνόλου κάθε ομάδας ομοειδών ανταλλακτικών-υλικών, εργασιών και το γενικό σύνολο».*

Ως προς την ανωτέρω αναφορά στα έγγραφα της σύμβασης, επισημαίνεται ότι η γνωστή στην αναθέτουσα αρχή, τεχνική δυσχέρεια της σύμβασης, η οποία σχετίζεται με τον δυσχερή εκ των προτέρων προσδιορισμό του ύψους των αναγκών της, μπορεί να αντιμετωπισθεί αποτελεσματικά εάν η αναθέτουσα αρχή προκρίνει την προκήρυξη κατάλληλης συμφωνίας – πλαίσιο, αντί της λύσης της προκήρυξης κλασσικής δημόσιας σύμβασης, ως έπραξε. Και τούτο, δεδομένου ότι στην περίπτωση της συμφωνίας – πλαίσιο, ο σαφής προσδιορισμός των ποσοτήτων των προς προμήθεια αγαθών και των προς παροχή υπηρεσιών δεν αποτελεί ουσιώδες στοιχείο της διακήρυξης. Συνεπώς, ενόψει και του ότι η αναθέτουσα αρχή δεν ήταν σε θέση να προσδιορίσει

² Για την καταχώρηση των δημοσιεύσεων στο ΚΗΜΔΗΣ και στα λοιπά ηλεκτρονικά μέσα (πχ ΔΙΑΥΓΕΙΑ, TED, ιστοσελίδα α.α.), έχει αναρτηθεί σχετικά ο ΠΙΝΑΚΑΣ 2 στην ιστοσελίδα της Αρχής, στη διαδρομή: Αναθέτουσες Αρχές/Γενικές Οδηγίες/Υποστηρικτικό Υλικό, με τίτλο : «ΧΡΟΝΙΚΗ ΑΛΛΗΛΟΥΧΙΑ ΚΑΤΑΧΩΡΙΣΗΣ ΣΤΟ ΚΗΜΔΗΣ ΤΩΝ ΣΤΑΔΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΗΣ (ΑΡΘΡΟ 38§3 Ν.4412/16) ΣΕ ΣΥΝΔΥΑΣΜΟ ΜΕ ΑΝΑΡΤΗΣΗ ΣΕ ΛΟΙΠΑ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΑ ΜΕΣΑ, ΒΙΒΛΙΑ Ι & ΙΙ».

κατά το στάδιο της προκήρυξης της σύμβασης, επακριβώς τις ποσότητες των προς προμήθεια αγαθών, καταλληλότερη διαδικασία για την ανάθεση της κατά τα ανωτέρω προκηρυχθείσας σύμβασης διαφαίνεται ότι θα ήταν μεταξύ της αναθέτουσας αρχής και ενός ή περισσότερων του ενός οικονομικών φορέων, κατ' άρθ. 39 ν. 4412/2016. Η χρήση της συμφωνίας-πλαίσιο έχει επιτυχή εφαρμογή κυρίως για την προμήθεια ειδών, παροχή υπηρεσιών και εκτέλεση έργων που καλύπτουν πάγιες επαναλαμβανόμενες ανάγκες, η ακριβής ποσότητα των οποίων δεν είναι εκ των προτέρων γνωστή και τα οποία δεν αναμένεται να μεταβληθούν ουσιαστικά κατά τα τεχνικά τους χαρακτηριστικά στα έτη που θα καλύπτει η συμφωνία-πλαίσιο (πρβλ. ενδεικτικά Δ4/2022, Δ1, Δ18, Δ51, Δ59, Δ64/2021, Δ29, Δ53, Δ70/2020 και Δ99/2019 γνώμες της Αρχής).

β) Ως προς τη μη υποβολή προσφοράς ή την μη ύπαρξη κατάλληλης προσφοράς:

Με την υπ' αριθμ. 494/7.9.2021 απόφασή της «**Λήψη απόφασης έγκρισης Πρακτικών 1 & 2 και ανάδειξη Προσωρινών Αναδόχων διενέργειας του Δημόσιου, Διεθνής, Ανοικτού Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού της προμήθειας «Ανταλλακτικά-Συντήρηση & Επισκευή Μεταφορικών Μέσων»**», η οποία ενσωματώθηκε στην υπ' αριθμ. 602/2021 απόφασή της, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Ρεθύμνης επικύρωσε τα ως άνω πρακτικά και αποφάσισε:

Την κήρυξη των παρακάτω ομάδων ΑΓΟΝΩΝ:

24	(ΟΜΑΔΑ 24:ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΑΝΥΨΩΤΙΚΩΝ ΣΥΣΤΗΜΑΤΩΝ ΤΩΝ ΟΧΗΜΑΤΩΝ)	-
29	(ΟΜΑΔΑ 29:ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΜΗΧΑΝΙΚΩΝ ΓΙΑ ΕΠΙΒΑΤΙΚΑ-ΗΜΙΦΟΡΤΗΓΑ)	-

γιατί δεν υπήρξε καμία προσφορά κι έτσι ακολούθως με το από 24.1.2022 Πρακτικό 4 η Επιτροπή διενέργειας Διαγωνισμών πρότεινε την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης.

γ) Ως προς την προϋπόθεση της μη ουσιώδους τροποποίησης των αρχικών όρων της σύμβασης:

Στο προσκομισθέν στην Αρχή σχέδιο απόφασης αναφέρεται ότι, η διαδικασία προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης σύμφωνα με τις διατάξεις της περίπτωσης α' της παραγράφου 2 του άρθρου 32 του ν. 4412/2016 θα γίνει «... με όρους συμμετοχής τους αναφερόμενους στην με αριθμό πρωτ. 19702/12-07-2021 Διακήρυξη (για τις ομάδες/κατηγορίες και τα αντίστοιχα ποσά αυτών για τα οποία δεν προσήλθε κανείς ενδιαφερόμενος ή η προσφορές των ενδιαφερομένων δεν έγιναν δεκτές)».

19. Ως προς την εξέταση της συνδρομής της διάταξης του άρθρου 26 παράγραφος 2 περίπτωση β' του ν. 4412/2016, στην εν λόγω περίπτωση πρέπει να ληφθεί υπόψη ότι αυτή προϋποθέτει:

α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία

β) να έχουν υποβληθεί μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές.

Επισημαίνεται ότι σχετικά με την ως άνω α) προϋπόθεση, όπως παγίως έχει κριθεί, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή των προαναφερομένων διατάξεων,



συνέχεται άμεσα με τον προηγούμενο 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).

Περαιτέρω, 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 του ν. 4412/2016 και οι οποίοι, κατά την προηγούμενη ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, υπέβαλαν προσφορές σύμφωνες προς τις τυπικές απαιτήσεις της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, και μόνον αυτούς.

19.1. Σχετικά με τη νομιμότητα της προηγούμενης διαδικασίας (βλ. υπό 18 α)

19.2. Ως προς την υποβολή μη κανονικών ή απαράδεκτων προσφορών

Από το παρατεθέν ιστορικό προκύπτει ότι, με το υπ' αριθμ. 2 και από 31/08/2021 πρακτικό της, όπως αυτό συμπληρώθηκε και επικυρώθηκε από την υπ' αριθμ. 494/2021 απόφαση της Ο.Ε. του Δήμου Ρεθύμνης, η Επιτροπή διεξαγωγής διαγωνισμών, εισηγήθηκε μεταξύ άλλων την κήρυξη άγονων των ομάδων 33 (ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΡΕΚΤΙΦΙΕ), 34 (ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΑΝΑΡΤΗΣΗΣ), 35 (ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ) και 37 (ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΤΡΟΦΟΔΟΣΙΑΣ) «γιατί η προσφορά που κατατέθηκε δεν έγινε αποδεκτή για τους λόγους που αναφέρονται στο Πρακτικό 1 (βλ. ως άνω Ιστορικό υπό 1.6).

Ως προς την εξέταση της συνδρομής της προϋπόθεσης περί υποβολής **μόνο μη κανονικών ή απαράδεκτων προσφορών**, σημειώνεται ότι: Εν προκειμένω, οι μόνες προσφορές που υποβλήθηκαν για τις εν λόγω ομάδες αφορούν στον οικονομικό φορέα «Νυκτάρη Βασίλειο του Νικολάου», οι οποίες όμως απορρίφθηκαν από την Επιτροπή Αξιολόγησης, όπως αναλυτικά αναφέρεται στο υπ' αριθμ. 1 Πρακτικό αυτής (βλ. ως άνω υπό Ιστορικό 1.6) για το λόγο ότι: *Η εγγυητική επιστολή συμμετοχής που κατέθεσε για τις ομάδες εργασιών: 8,10,11,12,14 [οι οποίες έχουν λάβει αρίθμηση στο ΕΣΗΔΗΣ 31, 33, 34, 35 ΚΑΙ 37 αντίστοιχα], και ανταλλακτικών 16,17, 18,19. συνολικού ποσού 3.612,19€ υπολείπεται του ορθού 3.612,89 € που ορίζεται από τη διακήρυξη και συνιστά σε κάθε περίπτωση μη κάλυψη ελάχιστης απαίτησης συμμετοχής και ουσιώδη ως προς τα ζητούμενα, πλημμέλεια των αναγκαίων δικαιολογητικών συμμετοχής, η μη υποβολή ή η απαράδεκτη, κατά τους όρους της διακήρυξης, υποβολή τους, συνιστούν λόγο άνευ ετέρου απόρριψης της προσφοράς κατά τον όρο 2.4.6.α και ι' της διακήρυξης (Απόφ.18/2021 ΑΕΠΠ).* Υπό το πρίσμα των ανωτέρω και στο βαθμό που η μοναδική για την κάθε ομάδα προσφορά που απορρίφθηκε δεν πληροί τους όρους και τις προϋποθέσεις που τίθενται από τα έγγραφα της σύμβασης, **δύνανται να θεωρηθεί μη κανονική προσφορά** (άρθρο 26 παρ. 2, περ. β και παρ. 3 περ. α' του ν. 4412/2016).

Σε κάθε περίπτωση, υπενθυμίζεται ότι, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στο τελευταίο εδάφιο του άρθρου 26 παρ. 2 περ. β' του ν. 4412/2016, οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτείται να δημοσιεύουν προκήρυξη σύμβασης, εφόσον στη διαδικασία περιλαμβάνουν όλους τους προσφέροντες, οι οποίοι πρέπει να πληρούν τα κριτήρια των άρθρων 73 έως 83 (κριτήρια ποιοτικής επιλογής) και οι οποίοι, κατά την προηγούμενη ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, υπέβαλαν προσφορές σύμφωνες προς τις τυπικές απαιτήσεις της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, και μόνον αυτούς.

IV. Συμπέρασμα

Εν όψει των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνεύσιμες διατάξεις, η Αρχή **ομόφωνα** αποφασίζει:

Την **παροχή σύμφωνης γνώμης** επί του αιτήματος του Δήμου Ρεθύμνης, κατ' άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ' υποπερ. (δδ) του ν. 4013/2011 για την προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη σύμβασης με αντικείμενο «Ανταλλακτικά-Συντήρηση & Επισκευή μεταφορικών μέσων», **κατ' άρθρο 32 παρ. 2 παρ. α' του ν. 4412/2016** για τις ομάδες **24** (ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΑΝΥΨΩΤΙΚΩΝ ΣΥΣΤΗΜΑΤΩΝ ΟΧΗΜΑΤΩΝ) και **29** (ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΜΗΧΑΝΙΚΩΝ ΓΙΑ ΕΠΙΒΑΤΙΚΑ ΗΜΙΦΟΡΤΗΓΑ) και **κατ' άρθρο 26 παρ. 2, περ. β' του ν. 4412/2016** για τις ομάδες **33** (ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΡΕΚΤΙΦΙΕ), **34** (ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΑΝΑΡΤΗΣΗΣ), **35** (ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ) και **37** (ΕΡΓΑΣΙΕΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΤΡΟΦΟΔΟΣΙΑΣ), συνολικού προϋπολογισμού **80.645,17€**, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, σε συνέχεια εν μέρει άγονου ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων, λόγω συνδρομής των προς τούτων τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 3 Μαρτίου 2022

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Η συντάκτρια

Ο Αντιπρόεδρος

Ερωφίλη Χριστοβασίλη

Αδάμ Καραγλάνης



