



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΓΝΩΜΗ

Δ104 ΕΑΔΗΣΥ/ 2023

(άρθρο 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016,  
όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 4 του ν. 4912/2022)

Η ΕΠΙΤΡΟΠΗ

της παρ. 5 του άρθρου 353 του ν. 4412/2016,  
όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 10 του ν.4912/2022

Στην Αθήνα σήμερα, **27 Σεπτεμβρίου 2023**, ημέρα Τετάρτη και ώρα 10:30 π.μ., στα επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και Κορνά Τράκα γραφεία της, συνήλθε η **ΕΠΙΤΡΟΠΗ** της **ΕΝΙΑΙΑΣ ΑΡΧΗΣ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** (εφεξής «*Αρχή*» ή «*ΕΑΔΗΣΥ*») σε συνεδρίαση, μετά από σχετική πρόσκληση της Προέδρου, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως και εμπροθέσμως σε όλα τα Μέλη.

Τα προσκληθέντα **Μέλη της Επιτροπής** παρέστησαν κατά τη συνεδρίαση, ως εξής:

**Πρόεδρος:** Ανδρονίκη Θεοτοκάτου (μέσω τηλεδιάσκεψης)

**Σύμβουλος:** Ευαγγελία Κουτούπα (μέσω τηλεδιάσκεψης)

**Σύμβουλος:** Δημήτριος Χανής (μέσω τηλεδιάσκεψης)

**Μέλη:** Χρυσάνθη Ζαράρη

Βασιλική Σκαρτσούνη

Αδάμ Καραγλάνης

Δημήτριος Σταθακόπουλος (μέσω τηλεδιάσκεψης)

**Γραμματέας:** Αθανάσιος Λαμπράκης, ΠΕ Διοικητικού Οικονομικού.

**Εισηγήτρια:** Όλγα Αβαδέλου Φαρμακοποιός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό ΕΑΔΗΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης παρέστησαν, η εισηγήτρια, η Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγματεύσεως, Μ. Παναγοηλιοπούλου (μέσω τηλεδιάσκεψης), καθώς και η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Ελέγχου, Μ. Σιδέρη, οι οποίες αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη της Επιτροπής.

**Θέμα:** Παροχή σύμφωνης γνώμης της Επιτροπής για την προσφυγή της εταιρείας ΕΛΤΑ Α.Ε. στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, κατά τις διατάξεις του άρθρου 269 περ. α' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης, με αντικείμενο την «Ανάδειξη αναδόχων για την αεροπορική μεταφορά των Διεθνών Ταχυδρομικών Αποστολών χειμερινής περιόδου 2023-2024» για το διάστημα από 29.10.2023 έως 30.03.2024, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης ενός εκατομμυρίου διακοσίων τριάντα οκτώ χιλιάδων επτακοσίων σαράντα οκτώ ευρώ και ενενήντα ενός λεπτών (1.238.748,91 €) μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%, σε συνέχεια άγονου ανοικτού άνω των ορίων ηλεκτρονικού διαγωνισμού, στα πλαίσια του οποίου δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.

Με το υπ' αριθ. πρωτ. 5.3/285/13.09.2023 αίτημα που παρελήφθη στις 18.9.23 (αριθ. πρωτ. Εισερχ. 4017), η ΕΛΤΑ Α.Ε. αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Επιτροπής, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016 (Α' 147), προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, κατά τις διατάξεις του άρθρου 269 περ. α' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση της εν θέματι σύμβασης.

## **I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά**

**1.** Από τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα:

**1.1.** Με την υπ' αριθ. 1.3.1.1/14398/011.3/23.06.2023 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της εταιρείας ΕΛΤΑ Α.Ε. προκηρύχθηκε ο υπ' αριθ. **2023** (23PROC012975015 2023-06-29) Ανοικτός Διαγωνισμός άνω των ορίων, με τίτλο «Ανάδειξη αναδόχων για την αεροπορική μεταφορά των Διεθνών Ταχυδρομικών Αποστολών χειμερινής περιόδου 2023-2024» για το διάστημα από 29.10.2023 έως 30.03.2024. Ο συνολικός προϋπολογισμός του διαγωνισμού ανήλθε σε 1.238.748,91€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%, για το σύνολο των προορισμών και κατηγοριών, με κριτήριο κατακύρωσης και ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής, μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.

**1.2.** Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών ορίστηκε η 28.07.2023 και ώρα 15:00 μ.μ.

➤ Στο άρθρο 1.3. «Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης» της ως άνω διακήρυξης ορίζονται τα εξής: «Αντικείμενο της σύμβασης είναι η ανάδειξη αναδόχων για τη μεταφορά των Διεθνών Ταχυδρομικών Αποστολών σε κάθε έναν από τους προορισμούς και για το σύνολο των κατηγοριών ταχυδρομικών αποστολών για κάθε προορισμό, όπως φαίνονται στα Παραρτήματα Α και Β (πίνακες Τεχνικής και Οικονομικής προσφοράς) του Παραρτήματος Ι «Τεχνική Περιγραφή Απαιτήσεων» για το χρονικό διάστημα από 29/10/2023 έως 30/03/2024 (χειμερινή περίοδος 2023-2024).

➤ Κατηγορίες Ταχυδρομικών Αποστολών:

- Αντικειμένων Α' προτεραιότητας χωρών IPC.
- Αντικειμένων Α' προτεραιότητας λοιπών χωρών (πλην IPC).
- Αεροπορικών Δεμάτων.
- Αντικειμένων Β' Προτεραιότητας και Δεμάτων SAL.

Σκοπός είναι η παραλαβή, μεταφορά και παράδοση των Διεθνών Ταχυδρομικών αποστολών, από το Κέντρο Αεροπορικού Ταχυδρομείου ΕΛΤΑ (ΚΑΤ) στο Διεθνή Αερολιμένα Αθηνών 'Ελ ΒΕΝΙΖΕΛΟΣ', προς κάθε έναν από τους προορισμούς του εξωτερικού όπως φαίνονται στα Παραρτήματα Α και Β (πίνακες Τεχνικής και Οικονομικής προσφοράς) του Παραρτήματος Ι «Τεχνική Περιγραφή Απαιτήσεων».

Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της Σύμβασης δίνεται στο Παράρτημα Ι (Τεχνική Περιγραφή Απαιτήσεων).

**Προσφορές γίνονται δεκτές ανά προορισμό και για το σύνολο των υπηρεσιών του προορισμού.**

**Οι παρεχόμενες υπηρεσίες κατατάσσονται στον ακόλουθο κωδικό του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV) 60411000-2: «Υπηρεσίες προγραμματισμένης αεροπορικής μεταφοράς αλληλογραφίας».**

Η συνολική εκτιμώμενη δαπάνη της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό του ενός εκατομμυρίου διακοσίων τριάντα οκτώ χιλιάδων επτακοσίων σαράντα οκτώ ευρώ και ενενήντα ενός λεπτών (1.238.748,91€) πλέον Φ.Π.Α. 24%, ήτοι ενός εκατομμυρίου πεντακοσίων τριάντα έξι χιλιάδων σαράντα οκτώ ευρώ και εξήντα πέντε λεπτών (1.536.048,65€) συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%, ΦΠΑ: 297.299,74€, για το σύνολο των προορισμών και κατηγοριών.

Η διάρκεια της Σύμβασης ορίζεται στο χρονικό διάστημα από 29/10/2023 έως 30/03/2024 (χειμερινή περίοδος 2023-2024).

Επισημαίνεται ότι εφόσον δεν καταστεί δυνατή η υπογραφή της σύμβασης πριν την 29.10.2023 τότε η σύμβαση θα έχει διάρκεια από την ημερομηνία υπογραφής της έως 30.03.2024 με ανάλογη αναπροσαρμογή (μείωση) του συμβατικού ποσού.

Η Σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς μόνο βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή).

➤ Στο άρθρο 2.2.2. "Εγγύηση συμμετοχής" της ως άνω διακήρυξης, προβλέπεται ότι: " Για την έγκυρη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, κατατίθεται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς (προσφέροντες), εγγυητική επιστολή συμμετοχής, που ανέρχεται σε ποσοστό 2% επί της προϋπολογισθείσας δαπάνης χωρίς Φ.Π.Α., κάθε προορισμού που συμμετέχει ο οικονομικός φορέας. Για περισσότερους προορισμούς το ποσό της Εγγυητικής συμμετοχής είναι αθροιστικό.

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, άλλως η προσφορά απορρίπτεται. Ο αναθέτων φορέας μπορεί, πριν τη λήξη της προσφοράς, να ζητά από τους προσφέροντες να παρατείνουν, πριν τη λήξη τους, τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς και της εγγύησης συμμετοχής."

➤ Στο άρθρο 2.3 της διακήρυξης «Κριτήρια ανάθεσης», ορίστηκε ότι «Κριτήριο ανάθεσης της Σύμβασης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή).»

➤ Στο άρθρο 2.4.5 “Χρόνος ισχύος των προσφορών”, προβλέπεται ότι: “Οι υποβαλλόμενες προσφορές ισχύουν και δεσμεύουν τους οικονομικούς φορείς για διάστημα δώδεκα μηνών (12) μηνών από την επόμενη της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής των προσφορών του διαγωνισμού.

Προσφορά η οποία ορίζει χρόνο ισχύος μικρότερο από τον ανωτέρω προβλεπόμενο απορρίπτεται. [...]

➤ Ως προς τα “Κριτήρια Επιλογής” αναφέρονται τα εξής:

#### **2.2.4 Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας**

Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται να ασκούν δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της σύμβασης, όπως αναφέρεται στην παράγραφο

Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος εγκατάστασής τους ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα XI του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016. Εφόσον οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν ειδική έγκριση ή να είναι μέλη συγκεκριμένου οργανισμού για να μπορούν να παράσχουν τη σχετική υπηρεσία στη χώρα καταγωγής τους, ο αναθέτων φορέας μπορεί να τους ζητεί να αποδείξουν ότι διαθέτουν την έγκριση αυτή ή ότι είναι μέλη του εν λόγω οργανισμού ή να τους καλέσει να προθούν σε ένορκη δήλωση ενώπιον συμβολαιογράφου σχετικά με την άσκηση του συγκεκριμένου επαγγέλματος.

Στην περίπτωση οικονομικών φορέων εγκατεστημένων σε κράτος μέλους του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου (Ε.Ο.Χ) ή σε τρίτες χώρες που προσχωρήσει στη ΣΔΣ, ή σε τρίτες χώρες που δεν εμπίπτουν στην προηγούμενη περίπτωση και έχουν συνάψει διμερείς ή πολυμερείς συμφωνίες με την Ένωση σε θέματα διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε αντίστοιχα επαγγελματικά μητρώα.

Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς θα πρέπει να είναι εγγεγραμμένοι στο οικείο επαγγελματικό μητρώο.

#### **2.2.5 Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια**

Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν μέσο ετήσιο κύκλο εργασιών τριών (3) τελευταίων ετών (2020, 2021, 2022) ύψους κατ' ελάχιστο στο 100% του Προϋπολογισμού του/ων προορισμού/ων για τον/τους οποίο/ους υποβάλλει προσφορά (προ ΦΠΑ).

Σε περίπτωση που ο υποψήφιος Ανάδοχος δραστηριοποιείται για χρονικό διάστημα μικρότερο των τριών διαχειριστικών χρήσεων, τότε ο μέσος κύκλος εργασιών για όσες διαχειριστικές χρήσεις δραστηριοποιείται, θα πρέπει να είναι μεγαλύτερος από το 100% του προϋπολογισμού του/ων προορισμού/ων για τον/τους οποίο/ους υποβάλλει προσφορά (προ ΦΠΑ).

## **2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα**

Όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να έχουν εκτελέσει κατά τη διάρκεια των τριών (3) τελευταίων ετών (2020, 2021, 2022) μία (1) σύμβαση συγκεκριμένου τύπου προϋπολογισμού μεγαλύτερου ή ίσου του/των προϋπολογισμού/ών του/των προορισμού/ών στον /στους οποίο/ους συμμετέχουν.

Ο Ανάδοχος είναι υπεύθυνος για την υλοποίηση του έργου με συγκεκριμένες προδιαγραφές ποιότητας και χαρακτηριστικά της υπηρεσίας. Οι ενώσεις και οι κοινοπραξίες οικονομικών φορέων που υποβάλλουν κοινή προσφορά, υποβάλλουν τα παραπάνω κατά περίπτωση δικαιολογητικά για κάθε οικονομικό φορέα που συμμετέχει η κοινοπραξία.[..]

**1.3.** Περίληψη της διακήρυξης απεστάλη ηλεκτρονικά προς δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε.Ε. στις 23.06.2023 και δημοσιεύτηκε στις 28.06.2023 με κωδικό 2023/S122-387327. Συνακόλουθα, αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ και στη διαδικτυακή πύλη [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) στις 29.06.2023, με αριθμό συστήματος 197074. Ως ημερομηνία έναρξης παραλαβής των προσφορών ορίστηκε η 29.06.2023 και ώρα 11.25π.μ και ως ημερομηνία λήξης η 28.07.2023 και ώρα 15.00μ.μ. Ως ημερομηνία αποσφράγισης προσφορών ορίστηκε η 28.07.2023 και ώρα 15.30μ.μ.

Επίσης, η διακήρυξη αναρτήθηκε στην ιστοσελίδα της αιτούσας στις 29.06.2023.

Περίληψη αυτής δημοσιεύτηκε επίσης στις εφημερίδες: «Εφημερίς Δημοπρασιών και Πλειστηριασμών», «Γενική Δημοπρασιών» και «Ηχώ των Δημοπρασιών» στις 30.06.2023.

**1.4.** Στη συνέχεια, η Επιτροπή Αξιολόγησης του διαγωνισμού, με το από 28.07.2023 πρακτικό της διαπίστωσε ότι ουδεμία προσφορά υποβλήθηκε και πρότεινε τα εξής:

***“Τη ματαίωση των αποτελεσμάτων του 2023 Ανοικτού Διαγωνισμού ανάδειξης αναδόχου για την αεροπορική μεταφορά των Διεθνών Ταχυδρομικών Αποστολών χειμερινής περιόδου 2023-2024, και συγκεκριμένα για το διάστημα από 29.10.2023 έως 30.03.2024, λόγω μη υποβολής προσφορών.”***

**1.5.** Το Διοικητικό Συμβούλιο της ΕΛΤΑ ΑΕ με την αριθ. πρωτ. 1.3.1.1/1441/011.3/01.09.2023 απόφασή του:

«[...] αφού έλαβε υπόψη την 154/05.09.2022 εισήγηση της Διεύθυνσης Προμηθειών, την σχετική προφορική εισήγηση του Διευθύνοντος Συμβούλου, τη σχετικά εισήγηση του Διευθύνοντος Συμβούλου καθώς και τις απόψεις του Προέδρου και των Μελών του,

### **αποφάσισε**

Αποδεχόμενο το από 28.07.2023 Πρακτικό της αρμόδιας Επιτροπής Αξιολόγησης,

**1.** Τη ματαίωση των αποτελεσμάτων του 2023 Ανοικτού Διαγωνισμού ανάδειξης αναδόχων για την αεροπορική μεταφορά των Διεθνών Ταχυδρομικών Αποστολών χειμερινής περιόδου 2023-2024, και συγκεκριμένα για το διάστημα από 29.10.2023 έως 30.03.2024, λόγω μη υποβολής προσφορών.

2. Την αποστολή από την Εταιρεία Αιτήματος προς την αρμόδια Αρχή «Ενιαία Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων», προκειμένου, κατ' εφαρμογή του άρθρου 269 περ. α του ν. 4412/2016 σε συνδυασμό με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, να λάβει τη σύμφωνη γνώμη της για την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη προκήρυξη διαγωνισμού, για την ανάθεση της σύμβασης με αντικείμενο την «Ανάδειξη Αναδόχων για την αεροπορική μεταφορά των Διεθνών Ταχυδρομικών Αποστολών χειμερινής περιόδου 2023-2024» για το χρονικό διάστημα από 29.10.2023 έως 30.03.2024, με CPV: 60411000-2 «Υπηρεσίες προγραμματισμένης αεροπορικής μεταφοράς αλληλογραφίας», προϋπολογισθείσας δαπάνης ενός εκατομμυρίου διακοσίων τριάντα οκτώ επτακοσίων σαράντα οκτώ ευρώ και ενενήντα ενός λεπτών (1.238.748,91€) πλέον ΦΠΑ 24%, για το σύνολο των προορισμών και κατηγοριών.

3. [...]

4. Σε περίπτωση της ομόφωνης γνώμης της Ενιαίας Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων για την

προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη προκήρυξη διαγωνισμού, βάσει του άρθρου 269 παρ. α' ν.4412/2016, η οποία θα λάβει χώρα χωρίς

ουσιώδη τροποποίηση των όρων του αρχικού διαγωνισμού, η ΕΛΛΗΝΙΚΑ ΤΑΧΥΔΡΟΜΕΙΑ

(ΕΛΤΑ) Α.Ε. να προχωρήσει στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης από Επιτροπή διενέργειας των διαπραγματεύσεων και αξιολόγησης των προσφορών που θα οριστεί από τη Διεύθυνση Διεθνούς Ταχυδρομείου, κατόπιν της έγκρισης του Γενικού Διευθυντή Λειτουργιών Παραγωγής.”

2. Ο αναθέτων φορέας με το αρ. πρωτ. 8.1/610/19.9.23 έγγραφό του βεβαιώνει ότι: “[...] σε οποιοδήποτε στάδιο του 2023 Διαγωνισμού δεν υπεβλήθη προδικαστική προσφυγή από κάποιον φορέα [...]”.

3. Κατόπιν των ανωτέρω, η ΕΛΤΑ Α.Ε. αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, προκειμένου να προβεί σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, κατά τις διατάξεις του άρθρου 269 περ. α' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση της προπεριγραφείσας σύμβασης.

## **II. Νομικό πλαίσιο**

4. Στη διάταξη του άρθρου 269 «Χρήση της διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση (άρθρο 50 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ)» προβλέπεται ότι:

«Οι αναθέτοντες φορείς μπορούν να χρησιμοποιούν μια διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη προκήρυξη διαγωνισμού, στις ακόλουθες περιπτώσεις:

α) εάν, ύστερα από διαδικασία με προηγούμενη προκήρυξη διαγωνισμού, δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή καμία από τις προσφορές δεν είναι κατάλληλη ή καμία αίτηση συμμετοχής ή καμία από τις υποβληθείσες αιτήσεις δεν είναι κατάλληλη, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης.

*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 του αναθέτοντος φορέα, 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 την παράγραφο 1 του άρθρου 304 ή την παράγραφο 1 του άρθρου 305 ή όταν αυτός δεν πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής που έχει θέσει ο αναθέτων φορέας, σύμφωνα με το άρθρα 304 ή 305 [...]».*

### **III. Νομική Εκτίμηση**

**5.** Η εταιρεία, με την επωνυμία «Ελληνικά Ταχυδρομεία Α.Ε.» και τον διακριτικό τίτλο «ΕΛΤΑ Α.Ε.», αποτελεί αναθέτοντα φορέα κατά την έννοια του άρθρου 224 παρ. 1 περ. α' του ν. 4412/2016 (άρθρο 4 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ), διότι αποτελεί δημόσια επιχείρηση και έχει ως κύρια δραστηριότητα την παροχή ταχυδρομικών υπηρεσιών του άρθρου 233 του ν. 4412/2016 (άρθρο 13 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ). Το υπό εξέταση αίτημα αφορά στη σύμβαση παροχής υπηρεσιών κατά την έννοια της διάταξης του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 9 του ν. 4412/2016 και συγκεκριμένα «Υπηρεσίες προγραμματισμένης αεροπορικής μεταφοράς αλληλογραφίας», προϋπολογισθείσας δαπάνης 1.238.748,91€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. Επομένως, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ' άρθρο 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης (βλ. γνώμη Δ22ΕΑΔΗΣΥ/2023).

**6.** Η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 26 και 32 (Βιβλίο Ι) και άρθρα 263 και 269 (Βιβλίο ΙΙ) του ν. 4412/2016 περιπτώσεις (βλ. ΔΕΕ, απόφαση της 8ης Απριλίου 2008, C 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56). Οι ανωτέρω διατάξεις στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις, οι οποίες συνιστούν παρέκκλιση από τη βασική ρύθμιση, δηλαδή από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζόμενων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συστατικής 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).

**7.** Ειδικότερα, με τη διάταξη του άρθρου 269 περ. α' του ν. 4412/2016 «Χρήση της διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση (άρθρο 50 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ)», παρέχεται η δυνατότητα στους αναθέτοντες φορείς να συνάπτουν συμβάσεις με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, στις ακόλουθες περιπτώσεις: α) εάν, ύστερα από διαδικασία με προηγούμενη προκήρυξη διαγωνισμού, δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές δεν είναι κατάλληλη ή καμία αίτηση συμμετοχής ή καμία από τις υποβληθείσες αιτήσεις δεν είναι κατάλληλη, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιαστικά οι αρχικοί όροι της σύμβασης.[...]».

Επισημαίνεται, ότι η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή των προαναφερόμενων διατάξεων, συνέχεται άμεσα με τον προηγθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια

οι τυχόν ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να επιδρούν στη νομιμότητα και της συγκεκριμένη διαδικασίας

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

**8.1. Ως προς την προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας διαδικασίας με προηγούμενη προκήρυξη διαγωνισμού:**

Η εταιρεία ΕΛΤΑ Α.Ε. διενήργησε διεθνή ανοικτό διαγωνισμό, άνω των ορίων, για την ανάδειξη αναδόχων για την αεροπορική μεταφορά των Διεθνών Ταχυδρομικών Αποστολών χειμερινής περιόδου 2023-2024» για το διάστημα από 29.10.2023 έως 30.03.2024, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 1.238.748,91€, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%,

Στα πλαίσια του ανωτέρω διαγωνισμού δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

Η διακήρυξη του διαγωνισμού δεν περιείχε όρους που δυνητικά θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του, 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 διακήρυξης, την τήρηση των όρων δημοσιότητας και τη διενέργεια της διαδικασίας του διαγωνισμού με αριθμό συστήματος 197074, δεν διαπιστώθηκαν ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες.

Επισημαίνεται, ότι τα δρομολόγια των αεροπορικών εταιρειών τροποποιούνται δύο (2) φορές ετησίως (χειμερινή/θερινή περίοδος) και συνεπώς δεν είναι δυνατή η διενέργεια διαγωνισμών με μακροχρόνια διάρκεια.

**8.2. Ως προς τη μη υποβολή προσφορών ή την υποβολή μη κατάλληλων προσφορών:**

Σύμφωνα με το από 28.07.2023 πρακτικό αποσφράγισης προσφορών της Επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού, καθώς και την αριθ. πρωτ. 1.3.1.1/1441/011.3/01.09.2023 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της ΕΛΤΑ Α.Ε., με την οποία εγκρίθηκε το ως άνω πρακτικό, στον διενεργηθέντα διαγωνισμό δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά και ως εκ τούτου ο διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος.

**8.3. Ως προς τη μη ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης:**

Στη προσκομισθείσα απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της ΕΛΤΑ Α.Ε., περί παροχής σύμφωνης γνώμης, ρητώς αναφέρεται ότι κατά τη προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης δεν θα τροποποιηθούν ουσιωδώς οι όροι που τέθηκαν με τη διακήρυξη του προηγηθέντος ανοικτού διαγωνισμού.



#### **IV. Συμπέρασμα**

Ενόψει των προεκτεθέντων, η Επιτροπή ομόφωνα αποφασίζει:

Την **παροχή σύμφωνης γνώμης** για την προσφυγή της ΕΛΤΑ Α.Ε. στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, κατά τις διατάξεις του άρθρου 269 περ. α' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης, με αντικείμενο την «Ανάδειξη αναδόχων για την αεροπορική μεταφορά των Διεθνών Ταχυδρομικών Αποστολών χειμερινής περιόδου 2023-2024» για το διάστημα από 29.10.2023 έως 30.03.2024, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης ενός εκατομμυρίου διακοσίων τριάντα οκτώ χιλιάδων επτακοσίων σαράντα οκτώ ευρώ και ενενήντα ενός λεπτών (1.238.748,91 €) μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%, σε συνέχεια άγονου ανοικτού άνω των ορίων ηλεκτρονικού διαγωνισμού, στα πλαίσια του οποίου δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.

**Αθήνα, 27 Σεπτεμβρίου 2023**

**Η Πρόεδρος**

**Ανδρονίκη Θεοδοκάτου**