



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΓΝΩΜΗ

Δ121 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, 22 Νοεμβρίου 2023, ημέρα Τετάρτη και ώρα 10:30 π.μ., στα επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και Κομνά Τράκα γραφεία της, συνήλθε η ως άνω ΕΠΙΤΡΟΠΗ της ΕΝΙΑΙΑΣ ΑΡΧΗΣ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (εφεξής και «Αρχή» ή «ΕΑΔΗΣΥ») σε συνεδρίαση, μετά από σχετική πρόσκληση της Προέδρου της, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα Μέλη της Επιτροπής.

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

Προεδρεύουσα: Ευαγγελία Κουτούπα Σύμβουλος της Αρχής (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Μέλη: Δημήτριος Χανής, Σύμβουλος της Αρχής
Χρυσάνθη Ζαράρη, Μέλος της Αρχής
Βασιλική Σκαρτσούνη, Μέλος της Αρχής
Δημήτριος Σταθακόπουλος, Μέλος της Αρχής (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Η Πρόεδρος Ανδρονίκη Θεοτοκάτου και το Μέλος Αδάμ Καραγλάνης, απουσίασαν δικαιολογημένα.

Γραμματέας: Αθανάσιος Λαμπράκης, ΠΕ Διοικητικού Οικονομικού

Εισηγήτρια: Αβαδέλου Όλγα, Φαρμακοποιός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν, η εισηγήτρια, Αβαδέλου Όλγα, καθώς και η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Ελέγχου, Μαριλένα Σιδέρη, οι οποίες αποδεσμεύτηκαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας των Μελών της Επιτροπής και τη λήψη απόφασης.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση για την προμήθεια ενός τμήματος που αφορά σε οχήματα για τις ανάγκες του Δ. Ρεθύμνης, συνολικού προϋπολογισμού 43.548,00€, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, σε συνέχεια εν μέρει άγονου ηλεκτρονικού

διαγωνισμού με αντικείμενο «Προμήθεια οκτώ (8) Οχημάτων για τις ανάγκες του Δήμου Ρεθύμνης», συνολικού προϋπολογισμού 166.122,58€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

Με το υπ' αρ. πρωτ. 40969/26.10.23 αίτημά του προς την Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή), που παρελήφθη στις 31.10.23 (αρ. Πρωτ. Εισερχ. 4569), όπως επανυποβλήθηκε με το υπ' αριθ. πρωτ. 42647/8.11.23 έγγραφό του (αρ. Πρωτ. Εισερχ. 4720/9.11.23), ο Δήμος Ρεθύμνης αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 347, παρ. 2, περ. γ (γδ) ν. 4412/2016 όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, με επίκληση της διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας ενός (1) τμήματος (**τμήμα 1**), που αφορά σε "Προμήθεια για δύο μεταχειρισμένα τετράπορτα φορτηγά 4Χ4, για το Τμήμα Αποκομιδής Ανακύκλωσης και Καθαρισμού Κοινόχρηστων Χώρων" για τις ανάγκες του, συνολικού προϋπολογισμού 43.548,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, σε συνέχεια εν μέρει άγονου ηλεκτρονικού διαγωνισμού, συνολικού προϋπολογισμού 166.122,58€ 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 την υπ. αρ. πρωτ. διακήρυξη 28088/25-07-2023 (ΑΔΑΜ: 23PROC013176712), ο Δήμος Ρεθύμνης προκήρυξε ηλεκτρονικό ανοιχτό διαγωνισμό, συνολικού προϋπολογισμού 166.122,58€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, για την προμήθεια με τίτλο: "Προμήθεια οκτώ (8) Οχημάτων για τις ανάγκες του Δήμου Ρεθύμνης". Η διαγωνιστική διαδικασία διενεργήθηκε μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ, με την τήρηση διατυπώσεων δημοσιότητας και λοιπών προϋποθέσεων που αντιστοιχούν σε διαγωνισμό άνω των ορίων, λόγω ομοειδών δαπανών που έλαβαν χώρα εντός του ίδιου οικονομικού έτους (2023) και καθιστούν τη συνολικά εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ως άνω των ορίων των Οδηγιών.

1.2. Ειδικότερα, σύμφωνα με το άρθρο 1.3 "Συνοπτική περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης" της εν λόγω διακήρυξης ορίζονταν τα εξής:

"Αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια από το ελεύθερο εμπόριο μηχανολογικού εξοπλισμού για τον εκσυγχρονισμό και τη βελτιστοποίηση λειτουργίας της Διεύθυνσης Περιβάλλοντος & Αγροτικής Ανάπτυξης, της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών καθώς και της Δ/σης Κοινωνικών Υπηρεσιών του Δήμου Ρεθύμνης, προκειμένου να καλυφθούν οι λειτουργικές ανάγκες του Δήμου στους τομείς των ανωτέρων Υπηρεσιών.

Τα προς προμήθεια είδη κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV) :

ΑΡΙΘΜΟΙ ΑΝΑΦΟΡΑΣ CPV	<ul style="list-style-type: none"> • 34436100-0: «Μικρά φορτηγά» • 34134200-7: «Φορτηγά με ανατρεπόμενη καρότσα» • 34131000-4: «Ημιφορτηγά», 34110000-1: «Επιβατικά Αυτοκίνητα»
-----------------------------	--

Η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται σε 7 τμήματα

Προσφορές υποβάλλονται για ένα, περισσότερα ή για το σύνολο των τμημάτων των υπό προμήθεια ειδών.

Ο μέγιστος αριθμός ΤΜΗΜΑΤΩΝ που μπορεί να ανατεθεί σε έναν προσφέροντα ορίζεται σε επτά (07).

Ο προμηθευτής που ανακηρύσσεται ανάδοχος είναι υποχρεωμένος να υπογράψει επιμέρους συμβάσεις με την Αναθέτουσα Αρχή, για το τμήμα που έχει αιτηθεί και ανάλογα με τον τμηματικό προϋπολογισμό για τον οποίο ο ανάδοχος έχει καταθέσει προσφορά.

Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 166.122,58€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24 % (εκτιμώμενη αξία συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ: 205.992,00€) ΦΠΑ.

➤ Η σύμβαση θα ανατεθεί με **το κριτήριο** της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει της βέλτιστης σχέση ποιότητας – τιμής ανά τμήμα για τα τμήματα 4 και 5 και με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει τιμής ανά τμήμα για τα τμήματα 1,2,3,6 και 7.

➤ [...]Τα έγγραφα της σύμβασης της παρούσας Διακήρυξης καταχωρήθηκαν στη σχετική ηλεκτρονική διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης στο ΕΣΗΔΗΣ, η οποία έλαβε **Συστημικό Αύξοντα Αριθμό:**

- **207124**, «Προμήθεια δύο μεταχειρισμένα τετράπορτα φορτηγά 4Χ4 για το Τμήμα Αποκομιδής Ανακύκλωσης και Καθαρισμού Κοινόχρηστων Χώρων».
- **207124**, «Προμήθεια ενός μεταχειρισμένου κλειστού φορτηγού αυτοκινήτου τύπου VAN για την Υπηρεσία Ηλεκτροφωτισμού».
- **207124**, «Προμήθεια ενός μεταχειρισμένου κλειστού φορτηγού αυτοκινήτου τύπου VAN για τη Δ/νση Τεχνικών Υπηρεσιών».
- **205214**, «Προμήθεια επιβατικού αυτοκινήτου για τις ανάγκες της Δ/νσης Περιβάλλοντος & Αγροτικής Ανάπτυξης».
- **207122**, «Προμήθεια επιβατικού αυτοκινήτου για τις ανάγκες της Δ/νσης Κοινωνικών Υπηρεσιών».
- **207124**, «Προμήθεια ενός μεταχειρισμένου ανατρεπόμενου φορτηγού 3,5t για το Τμήμα Αποκομιδής Ανακύκλωσης και Καθαρισμού Κοινόχρηστων Χώρων».
- **207124**, «Προμήθεια ενός μεταχειρισμένου ανατρεπόμενου φορτηγού 3,5t για τη Δ/νση Τεχνικών Υπηρεσιών».

και αναρτήθηκαν στη Διαδικτυακή Πύλη (www.promitheus.gov.gr) του ΟΠΣ ΕΣΗΔΗΣ. [...]

➤ [...] **Η διάρκεια της σύμβασης** ορίζεται για την:

- «Προμήθεια δύο μεταχειρισμένα τετράπορτα φορτηγά 4Χ4 για το Τμήμα Αποκομιδής Ανακύκλωσης και Καθαρισμού Κοινόχρηστων Χώρων» καθ' όλα έτοιμο προς χρήση σε **120** ημερολογιακές ημέρες.
- «Προμήθεια ενός μεταχειρισμένου κλειστού φορτηγού αυτοκινήτου τύπου VAN για την Υπηρεσία Ηλεκτροφωτισμού» καθ' όλα έτοιμο προς χρήση σε **120 ημερολογιακές ημέρες**.
- «Προμήθεια ενός μεταχειρισμένου κλειστού φορτηγού αυτοκινήτου τύπου VAN για τη Δ/νση Τεχνικών Υπηρεσιών» καθ' όλα έτοιμο προς χρήση σε **120** ημερολογιακές ημέρες.
- «Προμήθεια επιβατικού αυτοκινήτου για τις ανάγκες της Δ/νσης Περιβάλλοντος & Αγροτικής Ανάπτυξης» καθ' όλα έτοιμο προς χρήση σε **160** ημερολογιακές ημέρες.
- «Προμήθεια επιβατικού αυτοκινήτου για τις ανάγκες της Δ/νσης Κοινωνικών Υπηρεσιών» καθ' όλα έτοιμο προς χρήση σε **160** ημερολογιακές ημέρες.
- «Προμήθεια ενός μεταχειρισμένου ανατρεπόμενου φορτηγού 3,5t για το Τμήμα Αποκομιδής Ανακύκλωσης και Καθαρισμού Κοινόχρηστων Χώρων» καθ' όλα έτοιμο προς χρήση σε 120 ημερολογιακές ημέρες.
- «Προμήθεια ενός μεταχειρισμένου ανατρεπόμενου φορτηγού 3,5t για τη Δ/νση Τεχνικών Υπηρεσιών» καθ' όλα έτοιμο προς χρήση σε 120 ημερολογιακές ημέρες.

➤ Σύμφωνα με το άρθρο 1.5 της Διακήρυξης «Προθεσμία παραλαβής προσφορών» ορίζονται τα εξής: « Η καταληκτική ημερομηνία παραλαβής των προσφορών είναι η 29-08-2023 και ώρα 15:30 μ.μ.

Η διαδικασία θα διενεργηθεί με χρήση του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημόσιων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) Προμήθειες και Υπηρεσίες του ΟΠΣ ΕΣΗΔΗΣ

Η αποσφράγιση των προσφορών θα γίνει την 04-09-2023, ημέρα Δευτέρα και ώρα 9:30 π.μ.

➤ Επίσης, σύμφωνα με το άρθρο “2.2.2. Εγγύηση συμμετοχής” παρ. 2.2.2.1 της ως άνω διακήρυξης, προβλέπεται ότι: “Για έγκυρη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, κατατίθεται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς (προσφέροντες), εγγυητική επιστολή συμμετοχής, που ανέρχεται στο ποσό των τρεις χιλιάδες τριακόσια είκοσι δύο ευρώ και σαράντα πέντε λεπτά (3.322,45 ευρώ), ποσοστό 2% επί του προϋπολογισμού χωρίς ΦΠΑ στην περίπτωση που η προσφορά αφορά το σύνολο του ενδεικτικού προϋπολογισμού δηλ. ο οικονομικός φορέας συμμετέχει σ' όλα τα τμήματα, (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).

Σε περίπτωση υποβολής προσφοράς για ένα ή περισσότερα τμήματα της σύμβασης το ύψος της εγγύησης συμμετοχής υπολογίζεται επί της εκτιμώμενης αξίας, εκτός ΦΠΑ του κάθε τμήματος. [...]”

➤ Στο άρθρο “2.4.5 Χρόνος ισχύος των προσφορών” δε, προβλέπεται ότι: “ Οι υποβαλλόμενες προσφορές ισχύουν και δεσμεύουν τους οικονομικούς φορείς για διάστημα **δώδεκα (12) μηνών** από την επόμενη της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών. Προσφορά η οποία ορίζει χρόνο ισχύος μικρότερο από τον ανωτέρω προβλεπόμενο απορρίπτεται ως μη κανονική. [...]”

➤ Ως προς τα “Κριτήρια Επιλογής” δε, προβλέπεται στο αρθ.2.2.4 **Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας**

Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται να ασκούν εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της προμήθειας.

Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος εγκατάστασής τους ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα XI του Προσαρτήματος Α΄ του ν. 4412/2016.

Στην περίπτωση οικονομικών φορέων εγκατεστημένων σε κράτος μέλος 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 ή εμπορικά μητρώα.

Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο ή στο Μητρώο Κατασκευαστών Αμυντικού Υλικού

Στην περίπτωση ενώσεων οικονομικών φορέων, η απαίτηση για άσκηση εμπορικής ή βιομηχανικής ή βιοτεχνικής δραστηριότητας συναφής με το αντικείμενο της προκηρυσσόμενης προμήθειας θα πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για το συντονιστή μέλος.

2.2.5 Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια

Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς θα δηλώσουν με το ΕΕΕΣ ότι διαθέτουν τις ακόλουθες ελάχιστες

α) γενικό ετήσιο κύκλο εργασιών για τα έτη: (2020) κύκλος εργασιών,(2021) κύκλος εργασιών, (2022) κύκλος εργασιών

β) μέσο γενικό ετήσιο κύκλο εργασιών των τριών (3) προηγούμενων (του έτους διενέργειας του διαγωνισμού) οικονομικών χρήσεων (2020, 2021, 2022) ίσο ή ανώτερο με την εκτιμώμενη αξία της παρούσας σύμβασης χωρίς ΦΠΑ (Η εκτιμώμενη αξία ορίζεται ανάλογα με το τμήμα / τμήματα στο οποίο / στα οποία θα λάβει μέρος ο οικονομικός φορέας)

Για το σκοπό αυτό οι οικονομικοί φορείς θα δηλώσουν με το ΕΕΕΣ ότι διαθέτουν την ανωτέρω οικονομική επάρκεια και θα προσκομίσουν στην Αναθέτουσα Αρχή μετά την αποστολή της σχετικής ειδικής πρόσκλησης στον προσωρινό ανάδοχο, σύμφωνα με το άρθρο 103 του ν. 4412/2016 και το άρθρο 2.2.9.2 της παρούσας τα σχετικά αποδεικτικά στοιχεία.

Σε περίπτωση που οι πληροφορίες σχετικά με τον κύκλο εργασιών (γενικό ή ειδικό) δεν είναι διαθέσιμες για ολόκληρη την απαιτούμενη περίοδο, αναφέρεται την ημερομηνία που ιδρύθηκε ή άρχισε τις δραστηριότητές του ο οικονομικός φορέας.

2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα

Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς θα δηλώσουν με το ΕΕΕΣ:

α) τις κυριότερες συμβάσεις προμηθειών που έχουν εκτελέσει κατά τη διάρκεια της τελευταίας τριετίας (2020, 2021, 2022)

β) το τεχνικό προσωπικό ή τεχνικούς φορείς, ιδίως τους υπεύθυνους για τον έλεγχο της ποιότητας –που διαθέτουν.

Για το σκοπό αυτό οι οικονομικοί φορείς θα δηλώσουν με το ΕΕΕΣ ότι διαθέτουν την ανωτέρω τεχνική και επαγγελματική ικανότητα και θα προσκομίσουν στην Αναθέτουσα Αρχή μετά την αποστολή της σχετικής ειδικής πρόσκλησης στον προσωρινό ανάδοχο, σύμφωνα με το άρθρο 103 του ν. 4412/2016 και το άρθρο 2.2.9.2 της παρούσας τα σχετικά αποδεικτικά στοιχεία.

2.2.7 Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης

Οι οικονομικοί φορείς για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης οφείλουν να συμμορφώνονται με τα απαιτούμενα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και περιβαλλοντικής διαχείρισης όπως ορίζει η υπ' αρ. 12/2023 μελέτη της Δ/σης Περιβάλλοντος & Αγροτικής Ανάπτυξης (Τμήμα Διαχ/σης & Συν/σης Οχημάτων) του Δήμου (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι).

Για το σκοπό αυτό οι οικονομικοί φορείς θα δηλώσουν με το ΕΕΕΣ ότι τηρούν τα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης και θα προσκομίσουν στην Αναθέτουσα Αρχή μετά την αποστολή της σχετικής ειδικής πρόσκλησης στον προσωρινό ανάδοχο, σύμφωνα με το άρθρο 103 του ν. 4412/2016 και το άρθρο 2.2.9.2 της παρούσας τα σχετικά αποδεικτικά στοιχεία.

1.3 Περίληψη της εν λόγω διακήρυξης, η οποία περιείχε τους ουσιώδεις όρους και στοιχεία του διαγωνισμού, απεστάλη ηλεκτρονικά στις 26.07.23 στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε), και δημοσιεύθηκε στις 31.07.23. Περαιτέρω, καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ στις 31.07.23. Σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης, ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ήταν η 31.07.23 και ώρα 14:00μ.μ και καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 29.08.23 και ώρα 15:30μ.μ. Ως ημερομηνία αποσφράγισης προσφορών ορίστηκε η 04.09.23 και ώρα 09.00π.μ.

Περίληψη της Διακήρυξης δημοσιεύτηκε την εφημερίδες “ΚΡΗΤΙΚΗ ΕΠΙΘΕΩΡΗΣΗ”, “ΡΕΘΕΜΝΟΣ” και “ΡΕΘΕΜΝΙΩΤΙΚΑ ΝΕΑ” στις 01.08.23.

2. Στη συνέχεια, η Επιτροπή διενέργειας και αξιολόγησης των προσφορών του διαγωνισμού προέβη στην αποσφράγιση των προσφορών του εν θέματι διαγωνισμού και, σύμφωνα με το σχετικό πρακτικό της, αριθ. 1/4.09.23 διαπίστωσε ότι υποβλήθηκε μία προσφορά -από έναν Οικονομικό φορέα- για τα Τμήματα 4 & 5, μια προσφορά -από έναν άλλον οικονομικό φορέα- για τα τμήματα 2,3,6,7, ενώ για **το Τμήμα 1 δεν κατατέθηκε καμία προσφορά.**

Ακολούθως με το πρακτικό της αριθ. 2/13.09.23 έκρινε τις προσφορές ως απαράδεκτες για **τα Τμήματα 4 & 5** και πρότεινε προς την Οικονομική Επιτροπή τα εξής:

α. την έγκριση των πρακτικών 1 & 2

β. την κήρυξη της διαδικασίας του διαγωνισμού για **το Τμήμα 1 ως άγονης** και τη προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση

γ. την ανάδειξη ως Προσωρινού Αναδόχου εκτέλεσης της προμήθειας στον προσφέροντα σχετικό οικονομικό φορέα για τα **Τμήματα 2,3,6,7.**

δ. την απόρριψη των προσφορών **ως απαράδεκτες για τα Τμήματα 4 & 5**, διότι η τιμή της οικονομικής προσφοράς του αναδόχου, βρίσκεται εκτός των ορίων του ενδεικτικού προϋπολογισμού του Δήμου (19.900,00 προ ΦΠΑ, ενώ ο Δήμος έχει προϋπολογισμό

16.129,03 προ ΦΠΑ για έκαστο τμήμα), τη ματαίωση της διαδικασίας ανάθεσης τους και την επανάληψη της διαδικασίας σύναψης σύμβασης για τα συγκεκριμένα τμήματα.

2.1. Ακολούθως, η Οικονομική Επιτροπή με τις υπ' αριθ. 315, 316, 317/19.09.23 αποφάσεις της ενέκρινε τα ανωτέρω πρακτικά και αποφάσισε τα κάτωθι:

*“α. Κηρύσσει τη διαδικασία **ΑΓΟΝΗ του διαγωνισμού για το Τμήμα 1** - (Προμήθεια δύο μεταχειρισμένα τετράπορτα φορτηγά 4Χ4 για το Τμήμα Αποκομιδής Ανακύκλωσης και Καθαρισμού Κοινόχρηστων Χώρων) - για τους λόγους που αναφέρονται στο ανωτέρω πρακτικό και την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση για το παραπάνω τμήμα με ίδιους όρους της παρ. 2(α) του άρθρου 32 του Ν. 4412/2016 φεκ 147Α' διότι πληρούνται οι όροι και οι προϋποθέσεις του άρθρου αυτού.*

*β. Τη ματαίωση της διαδικασίας ανάθεσης της προμήθειας «Προμήθεια οκτώ (8) οχημάτων για τις ανάγκες του Δήμου Ρεθύμνης» για τα **τμήματα 4 και 5** για τα οποία προσήλθαν οικονομικοί φορείς οι οποίοι δεν πληρούσαν τις τυπικές απαιτήσεις της διαδικασίας σύναψης σύμβασης.*

γ. Την επανάληψη της διαδικασίας σύναψης σύμβασης για τα Τμήματα 4 και 5 με τους ίδιους όρους σύμφωνα με την παρ. (5) του άρθρου 106 του Ν. 4412/2016 φεκ 147Α' διότι πληρούνται οι όροι και οι προϋποθέσεις του άρθρου αυτού.”

2.2. Στο υπ. αριθ. πρωτ. 40142/20.10.23 έγγραφο του Δ. Ρεθύμνης βεβαιώνεται ότι: “ Δεν εκκρεμούν ενστάσεις, προσφυγές, αιτήσεις ασφαλιστικών μέτρων ή άλλα ένδικα μέσα κατά των αποφάσεων του διαγωνισμού”.

3. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δ. Ρεθύμνης με το υπ' αρ. πρωτ. 4569/31.0.23 αίτημά του, όπως επανυποβλήθηκε με το υπ' αριθ. πρωτ. 4720/9.11.23 έγγραφο του, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 347, παρ. 2, περ. γ (γδ) ν. 4412/2016, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, με επίκληση της διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας ενός (1) τμήματος, που αφορά σε “Προμήθεια για δύο μεταχειρισμένα τετράπορτα φορτηγά 4Χ4 για το Τμήμα Αποκομιδής Ανακύκλωσης και Καθαρισμού Κοινόχρηστων Χώρων” για τις ανάγκες του, συνολικού προϋπολογισμού 43.548,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, σε συνέχεια εν μέρει άγονου ηλεκτρονικού διαγωνισμού.

II. Νομικό πλαίσιο

4. Στη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ίδιου νόμου, 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 ουσιωδώς 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 [...]."

III. Νομική Εκτίμηση

5. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Ρεθύμνης, ο οποίος αποτελεί αναθέτουσα αρχή κατά την έννοια των διατάξεων του αρθ. 2 παρ. 1 περ. 1(α) του ν. 4412/2016, αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας με την έννοια της διάταξης του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 8 του ν. 4412/2016, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 8 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ.

Πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών, προϋπολογισθείσας αξίας του αιτήματος 43.548,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., σε συνέχεια εν μέρει άγονου ηλεκτρονικού διαγωνισμού, συνολικού προϋπολογισμού 166.122,58€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ο οποίος διενεργήθηκε σύμφωνα με τους κανόνες και τις διατυπώσεις δημοσιότητας διαγωνιστικής διαδικασίας άνω των ορίων των Οδηγιών.

Όπως διευκρινίστηκε με το υπ. αριθ. 41826/1.11.23 (αρ. πρωτ. εις. 4597/1.11.23) διευκρινιστικό έγγραφο του Δ. Ρεθύμνης, σχετικά με τον λόγο για τον οποία ζητήθηκε η σύμφωνη γνώμη της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης: " Σας κάνουμε γνωστό ότι επιθυμούμε την προσφυγή στη διαδικασία των διαπραγματεύσεων για την ανάθεση της προμήθειας «Προμήθεια οκτώ (8) Οχημάτων για τις ανάγκες του Δήμου Ρεθύμνης», **λόγω ομοειδών δαπανών** :

Α) της υπ' αρ. 22566/16-06-2023 (ΑΑΑΜ:23PROC012889697) Πρόσκλησης για την «Προμήθεια ενός μεταχειρισμένου τετράπορτου φορτηγού 4Χ4 για το Τμήμα Πρασίνου», CPV:34131000-4, Ημιφορτηγά μεταχειρισμένα, ποσού Προϋπολογισμού 21.000,00 € με ΦΠΑ το οποίο έχει ολοκληρωθεί η διαδικασία με την υπ' αρ. 24232/28-06-2023 (ΑΔΑΜ: 23ΣΥΜΝ012967665) Σύμβαση και

Β) του εν εξέλιξη Δημόσιου Διεθνούς Ανοικτού Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού υπ' αρ. 28097/25-07-2023 (ΑΑΑΜ:23PROC013176647) Διακήρυξης για την «Προμήθεια Ηλεκτροκίνητων οχημάτων και εξοπλισμού φόρτισης», CPV: 34144900-7 : «Ηλεκτρικά οχήματα», 34144910-0 : «Ηλεκτρικά λεωφορεία», 31158000-8: «Φορτιστές», ποσού Προϋπολογισμού 1.151.340,00 με ΦΠΑ Στη διάθεσή σας για περαιτέρω διευκρινίσεις."

Υπό το πρίσμα των ανωτέρω, η συνολικά εκτιμώμενη αξία της σύμβασης υπερβαίνει τα όρια του άρθρου 5 παρ. γ' ν. 4412/2016 για μη κεντρικές αναθέτουσες αρχές όπως η αιτούσα, ως εκ τούτου συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ' άρθρο 347, παρ. 2, περ. γ (γδ) ν. 4412/2016, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης.

6. Η αναθέτουσα αρχή επικαλείται, με το υπό κρίση αίτημά της, ρητά ως νομική βάση θεμελίωσης του αιτήματός της τις διατάξεις του άρθρου **32 παρ. 2 περ. α'** του ν. 4412/2016 **ως προς το Τμήμα 1** του προηγηθέντος ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού για το οποίο δεν υπεβλήθησαν προσφορές.

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

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

Με την υπ. αρ. πρωτ. διακήρυξη 28088/25-07-2023 (ΑΔΑΜ: 23PROC013176712), ο Δ. Ρεθύμνης προκήρυξε ηλεκτρονικό ανοιχτό διαγωνισμό, συνολικού προϋπολογισμού 166.122,58€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, για την προμήθεια με τίτλο: “Προμήθεια οκτώ (8) Οχημάτων για τις ανάγκες του Δήμου Ρεθύμνης”, υποδιαιρούμενο σε 7 τμήματα, εκ των οποίων: Για ένα (1) τμήμα, συγκεκριμένα για το Τμήμα 1, **δεν υπεβλήθησαν προσφορές.**

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, όσον αφορά τη νομιμότητα της προηγουμένως 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, διαπιστώθηκαν οι κάτωθι πλημμέλειες:

α. Ως αναφέρεται στη παρ. 1.2 της παρούσας, ως κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, βάσει της βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής ανά τμήμα για τα τμήματα 4 και 5, και βάσει τιμής ανά τμήμα για τα τμήματα 1,2,3,6 και 7. Ωστόσο στην περίληψη της διακήρυξης που εστάλη στην Ε.Ε.Ε.Ε. δεν αναγράφεται με σαφήνεια το κριτήριο ανάθεσης ανά τμήμα. Αντ’ αυτού, αναφέρεται ότι «*η τιμή δεν είναι το μόνο κριτήριο ανάθεσης και όλα τα κριτήρια ορίζονται μόνο στα έγγραφα της σύμβασης*».

β. Στα κριτήρια επιλογής και συγκεκριμένα στην οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, ενώ ζητείται (υπό α. της παρ. 2.2.5) να δηλωθεί ο γενικός ετήσιος κύκλος εργασιών για τα έτη 2020, 2021 και 2022, δεν αναφέρεται η ελάχιστη απαίτηση που πρέπει να πληρούται για να γίνει δεκτός ο οικονομικός φορέας στη διαγωνιστική διαδικασία.

Περαιτέρω, (υπό β. της παρ. 2.2.5) ζητείται να δηλωθεί «μέσος γενικός ετήσιος κύκλος εργασιών των τριών (3) προηγούμενων (του έτους διενέργειας του διαγωνισμού) οικονομικών χρήσεων (2020, 2021, 2022) ίσος ή ανώτερος με την εκτιμώμενη αξία της παρούσας σύμβασης χωρίς ΦΠΑ». Και τούτο, προφανώς εκ παραδρομής, διότι στην παρ. 2.2.9.2 της διακήρυξης «Αποδεικτικά μέσα» αναφέρεται σαφώς ότι αιτούμενος είναι ο μέσος ειδικός ετήσιος κύκλος εργασιών των 3 τελευταίων ετών.

Τα ανωτέρω διακατέχονται από ασάφεια, που θα μπορούσε να έχει προκαλέσει σύγχυση κατά την υποβολή των προσφορών.

γ. Στα κριτήρια επιλογής και συγκεκριμένα στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, ομοίως δεν αναφέρεται η ελάχιστη απαίτηση που πρέπει να πληροί ο οικονομικός φορέας για να γίνει

δεκτός στη διαγωνιστική διαδικασία (λχ. αιτούμενος αριθμός – προϋπολογισμός συμβάσεων της τελευταίας τριετίας, προσόντα – εμπειρία – τίτλοι σπουδών του τεχνικού προσωπικού, κλπ).

7.2. Ως προς τη μη υποβολή προσφορών ή την υποβολή ακατάλληλων προσφορών

Σύμφωνα με τα υπ. αριθ. πρωτ. 1/4.09.23 και 2/13.09.23 πρακτικά της επιτροπής διενέργειας και αξιολόγησης του διαγωνισμού καθώς και τις υπ' αριθ. 315, 316, 317/19.09.23 αποφάσεις της Οικονομικής Επιτροπής, στον διενεργηθέντα ηλεκτρονικό ανοικτό διαγωνισμό, ως προς το Τμήμα 1 (Προμήθεια δύο μεταχειρισμένα τετράπορτα φορτηγά 4X4 για το Τμήμα Αποκομιδής Ανακύκλωσης και Καθαρισμού Κοινόχρηστων Χώρων) δεν υπεβλήθησαν προσφορές στα πλαίσια του διαγωνισμού και συνεπώς ο διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος ως προς το ανωτέρω τμήμα.

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

Στο προσκομισθέν στην Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ σχέδιο απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ρεθύμνης του αναφέρεται ότι, κατά τη διαδικασία προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, δεν θα τροποποιηθούν ουσιωδώς οι όροι και οι τεχνικές προδιαγραφές που τέθηκαν με τη διακήρυξη του προηγηθέντος ηλεκτρονικού ανοικτού διαγωνισμού.

ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ

Ενόψει των προεκτεθέντων, η Επιτροπή ομόφωνα αποφασίζει:

Την παροχή σύμφωνης γνώμης για την προσφυγή του Δήμου Ρεθύμνης στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση διακήρυξης, βάσει του άρθρου 32 παρ.2 περ.α' του ν. 4412/2016 για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας ενός (1) τμήματος (τμήμα 1), που αφορά σε "Προμήθεια για δύο μεταχειρισμένα τετράπορτα φορτηγά 4X4, για το Τμήμα Αποκομιδής Ανακύκλωσης και Καθαρισμού Κοινόχρηστων Χώρων" για τις ανάγκες του, συνολικού προϋπολογισμού 43.548,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, σε συνέχεια εν μέρει άγονου ηλεκτρονικού διαγωνισμού, λόγω συνδρομής των οικείων υποχρεώσεων.

Αθήνα, 22 Νοεμβρίου 2023

Η Προεδρεύουσα Σύμβουλος

Ευαγγελία Κουτούπα