



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΓΝΩΜΗ

Δ1 Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ/2023

άρθρο 32 παρ. 2 περ. α' του ν.4412/2016.

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, 11 Ιανουαρίου 2023, ημέρα Τετάρτη και ώρα 10:00 π.μ., στα επί της οδού Κεφαλληνίας 45 & Κομνά Τράκα γραφεία της, συνήλθε η ως άνω Επιτροπή της Ενιαίας Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (εφεξής «Αρχή» ή «ΕΑΔΗΣΥ») σε συνεδρίαση, μετά από σχετική πρόσκληση της Προέδρου, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα Μέλη.

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

Πρόεδρος: Ανδρονίκη Θεοδοκάτου

Σύμβουλοι : Ευαγγελία Κουτούπα

Δημήτριος Χανής

Μέλη: Χρυσάνθη Ζαράρη

Αδάμ Καραγλάνης

Βασιλική Σκαρτσούνη

Δημήτριος Σταθακόπουλος (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Γραμματέας: Αθανάσιος Λαμπράκης, ΠΕ Διοικητικού Οικονομικού Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ

Εισηγητής: Ιωάννης Σταθακόπουλος, Γεωπόνος-Περιβαλλοντολόγος, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης, παρέστησαν ο εισηγητής (μέσω τηλεδιάσκεψης από το γραφείο Θεσσαλονίκης) καθώς και η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Ελέγχου της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. Μαριλένα Σιδέρη, οι οποίοι αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας των Μελών της Επιτροπής και τη λήψη απόφασης.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή του Δήμου Μάνδρας-Ειδυλλίας στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού για την ανάθεση της σύμβασης «Προμήθεια σκυροδέματος, ασφαλτοσκυροδέματος και λοιπών υλικών για το Δήμο Μάνδρας - Ειδυλλίας», συνολικής εκτιμώμενης αξίας 75.595,80€ χωρίς ΦΠΑ και 96.668,24€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., κατόπιν εν μέρει άγονου διαγωνισμού άνω των ορίων με τον προαναφερθέντα τίτλο.

1. Με το με αρ. πρωτ. 016057 /13.12.2022 (αρ. πρωτ. εισερχ. Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 6411/14.12.2022) έγγραφο-αίτημα του Δήμου Μάνδρας - Ειδυλλίας και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα, ο ως άνω φορέας αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ του ν. 4412/2016, όπως ισχύει, και τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ίδιου νόμου, για τη σύναψη σύμβασης, με αντικείμενο «Προμήθεια σκυροδέματος, ασφαλτοσκυροδέματος και λοιπών υλικών για το Δήμο Μάνδρας - Ειδυλλίας» και συγκεκριμένα για ένα (1) από τρία (3) συνολικά τμήματα, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 75.595,80€ χωρίς ΦΠΑ και 96.668,24€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για το οποίο ο -άνω των ορίων του αρθρ. 5 του ν. 4412/16- διαγωνισμός, συνολικής εκτιμώμενης αξίας 322.576,03€ χωρίς ΦΠΑ και 399.994,28€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., με το ίδιο αντικείμενο, απέβη άγονος. Ειδικότερα, τα αιτούμενα είδη της υπό ανάθεση σύμβασης, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο συνημμένο αντίστοιχο σχέδιο απόφασης και τα έγγραφα που προσκομίστηκαν από την αιτούσα αναθέτουσα αρχή περιλαμβάνονται στον κάτωθι πίνακα:

ΠΙΝΑΚΑΣ 1

B1	ΣΚΥΡΟΔΕΜΑ C8/10 – cpv : 44114000-2	70	M3	242,77	16.993,90	4.078,54	21.072,44
B2	ΣΚΥΡΟΔΕΜΑ C16/20 cpv : 44114000-2	94,2	M3	647,18	60.964,36	14.631,45	75.595,80
	ΣΥΝΟΛΟ			889,95	77.958,26	18.709,99	96.668,24

1. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

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

2.1 Για την προμήθεια σκυροδέματος, ασφαλτοσκυροδέματος και λοιπών υλικών, προς κάλυψη των αναγκών συντήρησης για τα έτη 2022,2023 και 2024, συντάχθηκε η με αρ. Δ54/2022 Μελέτη με ΑΔΑΜ 22REQ011070056 του Δήμου Μάνδρας - Ειδυλλίας, συνολικού προϋπολογισμού 322.576,03€ χωρίς ΦΠΑ και 399.994,28€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. όπως περιγράφεται στον παρακάτω πίνακα:

ΣΥΝΟΠΤΙΚΟΣ ΠΙΝΑΚΑΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ ΜΕΛΕΤΗΣ για τα έτη 2022,2023 και 2024

A/A	ΥΛΙΚΑ	ΤΙΜΗ	M/M	ΠΟΣΟΤ.	ΚΟΣΤΟΣ ΠΡΟ ΦΠΑ	ΦΠΑ	ΣΥΝΟΛΟ
A1	ΑΣΦΑΛΤΟΜΙΓΜΑ ΑΣ 12,5 ή ΑΣ 20 - cpv : 44113620-7-1	80	TON	1.784,35	142.748,00	34.259,52	177.007,52
A2	ΑΣΦΑΛΤ. ΠΡΟΕΠΑΛΕΙΨΗ - cpv : 09241000-0	0,65	Kθ	1.960,14	1.274,09	305,78	1.579,87
A3	ΣΥΓΚΟΛΗΤΙΚΗ ΕΠΙΚΑΛ. cpv : 44113620-7-2	0,45	Kθ	605,54	272,49	65,40	337,89

B1	ΣΚΥΡΟΔΕΜΑ C8/10 - cpv : 44114000-2	70	M3	242,77	16.993,90	4.078,54	21.072,44
B2	ΣΚΥΡΟΔΕΜΑ C16/20 cpv : 44114000-2	94,2	M3	647,18	60.964,36	14.631,45	75.595,80
Γ	ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΑ ΥΛΙΚΑ cpv : 44111000-1		ΑΡΘΡΟ	1	100.323,19	24.077,57	124.400,76
				ΣΥΝΟΛΟ	322.576,03	77.418,25	399.994,28

Τα προς προμήθεια είδη κατατάσσονται στους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου Δημοσίων Συμβάσεων CPV, όπως ορίζονται στη παραπάνω αναφερόμενη μελέτη.

2.2 Με την υπ' αριθμ. 265/20-09-2022 ορθή επανάληψη Απόφασή της η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Μάνδρας – Ειδυλλίας, αφού έλαβε υπόψη την υπ' αριθμ. Δ54/2022 Μελέτη του Δήμου, ενέκρινε τις τεχνικές προδιαγραφές και τους όρους διακήρυξης του ως άνω ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων.

Η διενέργεια του διαγωνισμού, με χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr του συστήματος, ορίστηκε με καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 27η-10-2022 για συνολικά τρία (3) υπό προμήθεια τμήματα, όπως περιγράφονται στην αναλυτική διακήρυξη, στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) καθώς και στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.

2.3 Στο άρθρο 1.3 της αναλυτικής διακήρυξης (*Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης*) προβλέπεται ότι:

Αντικείμενο της σύμβασης είναι η Προμήθεια σκυροδέματος, ασφαλτοσκυροδέματος και λοιπών υλικών για το Δήμο Μάνδρας - Ειδυλλίας.

Τα προς προμήθεια είδη κατατάσσονται στους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου Δημοσίων συμβάσεων CPV όπως ορίζονται στη με αρ. Δ54/2022 μελέτη.

Η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται σε τρεις (3) ομάδες:

Πιο συγκεκριμένα:

1η Ομάδα: Ασφαλτοσκυροδέματος και λοιπών υλικών ασφάλτου (γραμμές Α1, Α2 και Α3)

2η Ομάδα: Σκυρόδεμα (γραμμές Β1 και Β2)

3η Ομάδα: Οικοδομικά Υλικά (γραμμή Γ)

Ο μέγιστος αριθμός ομάδων που μπορεί να ανατεθεί σε έναν προσφέροντα ορίζεται σε τρεις (3).

Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης για όλα τα τμήματα χωρίς ΦΠΑ ανέρχεται στο ποσό των 322.576,03€ και συνολικής αξίας 399.994,28€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% (77.418,25€).

Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε τρία έτη, ήτοι τριάντα έξι (36) μήνες, με δυνατότητα παράτασης αυτής.

Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης δίδεται στην υπ' αριθμ. Δ54/2022 Μελέτη του Δήμου Μάνδρας - Ειδυλλίας, της παρούσας διακήρυξης.

Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά βάσει τιμής.

Για ό,τι δεν προβλέπεται ρητά στην παρούσα διακήρυξη ισχύουν οι απαιτήσεις της αρ. Δ54/2022 Μελέτης.

2.4 Στο άρθρο 2.4.3.2 της αναλυτικής διακήρυξης (Περιεχόμενα Φακέλου (Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά) ορίζεται ότι:

Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή βάσει της αρ. Δ54/2022 Μελέτης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στην ως άνω Μελέτη για ό,τι δεν αναφέρεται ρητά στην παρούσα διακήρυξη.

Οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να υποβάλλουν:

1) Για το σκυρόδεμα C16/20 πιστοποίηση διαχείρισης ποιότητας σύμφωνα με τον ΕΛΟΤ. EN. ISO 9001:2008 σε ισχύ.

2) Υπεύθυνη δήλωση στην οποία θα δηλώνει ο οικονομικός φορέας ότι έχει λάβει γνώση των απαιτήσεων της αρ. Δ54/202 μελέτης και συμμορφώνεται πλήρως με αυτήν καθώς και την προσκόμιση των αναφερόμενων πιστοποιητικών όποτε του ζητηθούν.

Οι οικονομικοί φορείς υποβάλλουν οποιοδήποτε άλλο δικαιολογητικό ζητεί η μελέτη.

Οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν την ομάδα της σύμβασης που προτίθενται να αναθέσουν υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνουν.

2.5 Στο άρθρο 2.4.4 της αναλυτικής διακήρυξης (Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά» / Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών) ορίζεται ότι:

Η Οικονομική Προσφορά συντάσσεται με βάση το αναγραφόμενο στην παρούσα κριτήριο ανάθεσης όπως ορίζεται κατωτέρω:

Τιμές

ΠΡΟΣΦΟΡΑ ΜΕ ΤΙΜΗ ΜΟΝΑΔΑΣ

η τιμή του προς προμήθεια είδους δίνεται σε ευρώ ανά μονάδα.

Ο οικονομικός φορέας συμπληρώνει το έντυπο οικονομικής προσφοράς αριθμητικώς και ολογράφως για την ομάδα/ομάδες για την/τις οποία/ες υποβάλλει προσφορά.

Εάν ο οικονομικός φορέας υποβάλλει προσφορά για περισσότερες από μία ομάδες, υποβάλλει επιπλέον και το έντυπο οικονομικής προσφοράς με όλες τις ομάδες. Σε αυτήν την περίπτωση ο οικονομικός φορέας συμπληρώνει μόνο τα κελιά των ομάδων που έχει υποβάλει προσφορά. Για τις ομάδες που δεν υποβάλλει τα αφήνει κενά η συμπληρώνει μεσαία παύλα (-).

Στην τιμή περιλαμβάνονται οι υπέρ τρίτων κρατήσεις, ως και κάθε άλλη επιβάρυνση, σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για την παράδοση του υλικού στον τόπο και με τον τρόπο που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης.

Οι υπέρ τρίτων κρατήσεις υπόκεινται στο εκάστοτε ισχύον αναλογικό τέλος χαρτοσήμου 3% και στην επ' αυτού εισφορά υπέρ ΟΓΑ 20%.

Οι προσφερόμενες τιμές είναι σταθερές καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης και δεν αναπροσαρμόζονται.

Ως απαράδεκτες θα απορρίπτονται προσφορές στις οποίες: α) δεν δίνεται τιμή σε ΕΥΡΩ ή που καθορίζεται σχέση ΕΥΡΩ προς ξένο νόμισμα, β) δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή, με την επιφύλαξη της παρ. 4 του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 και γ) η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της σύμβασης που καθορίζεται και τεκμηριώνεται από την αναθέτουσα αρχή στην αρ.Δ54/2022 Μελέτη.

2.6 Στο άρθρο 2.4.6 της αναλυτικής διακήρυξης (Λόγοι απόρριψης προσφορών) ορίζεται ότι:

Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά:

α) η οποία αποκλίνει από απαράβατους όρους περί σύνταξης και υποβολής της προσφοράς, ή δεν υποβάλλεται εμπρόθεσμα με τον τρόπο και με το περιεχόμενο που ορίζεται στην παρούσα και συγκεκριμένα στις παραγράφους 2.4.1 (Γενικοί όροι υποβολής προσφορών), 2.4.2. (Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών), 2.4.3. (Περιεχόμενο φακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής, τεχνικής προσφοράς), 2.4.4. (Περιεχόμενο φακέλου οικονομικής προσφοράς, τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών), 2.4.5. (Χρόνος ισχύος προσφορών), 3.1. (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών), 3.2 (Πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών προσωρινού αναδόχου) της παρούσας,

β) η οποία περιέχει ατελείς, ελλείψεις, ασαφείς ή λανθασμένες πληροφορίες ή τεκμηρίωση, συμπεριλαμβανομένων των πληροφοριών που περιέχονται στο ΕΕΕΣ, εφόσον αυτές δεν επιδέχονται συμπλήρωση, διόρθωση, αποσαφήνιση ή διευκρίνιση ή, εφόσον επιδέχονται, δεν έχουν αποκατασταθεί από τον προσφέροντα, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας, σύμφωνα το άρθρο 102 του ν. 4412/2016 και την παρ. 3.1.2.1 της παρούσας διακήρυξης,

γ) για την οποία ο προσφέρων δεν παράσχει τις απαιτούμενες εξηγήσεις, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας ή η εξήγηση δεν είναι αποδεκτή από την αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με την παρ. 3.1.2.1 της παρούσας και τα άρθρα 102 και 103 του ν. 4412/2016,

δ) η οποία είναι εναλλακτική προσφορά,

ε) η οποία υποβάλλεται από έναν προσφέροντα που έχει υποβάλει δύο ή περισσότερες προσφορές.

στ) η οποία είναι υπό αίρεση,

ζ) η οποία θέτει όρο αναπροσαρμογής,

η) για την οποία ο προσφέρων δεν παράσχει, εντός αποκλειστικής προθεσμίας είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση σε αυτόν σχετικής πρόσκλησης της αναθέτουσας αρχής, εξηγήσεις αναφορικά με την τιμή ή το κόστος που προτείνει σε αυτήν, στην περίπτωση που η προσφορά του φαίνεται ασυνήθιστα χαμηλή σε σχέση με τα αγαθά, σύμφωνα με την παρ. 1 του άρθρου 88 του ν.4412/2016,

θ) εφόσον διαπιστωθεί ότι είναι ασυνήθιστα χαμηλή διότι δε συμμορφώνεται με τις ισχύουσες υποχρεώσεις της παρ. 2 του άρθρου 18 του ν.4412/2016,

ι) η οποία παρουσιάζει αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης,

ια) η οποία παρουσιάζει ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσας διακήρυξης, εφόσον αυτές δεν θεραπευτούν από τον προσφέροντα με την υποβολή ή τη συμπλήρωσή τους, εντός της προκαθορισμένης προθεσμίας, σύμφωνα με τα άρθρα 102 και 103 του ν.4412/2016,

ιβ) εάν από τα δικαιολογητικά του άρθρου 103 του ν. 4412/2016, που προσκομίζονται από τον προσωρινό ανάδοχο, δεν αποδεικνύεται η μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της παρούσας ή η πλήρωση μιας ή περισσότερων από τις απαιτήσεις των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, σύμφωνα με τις παραγράφους 2.2.4. επ., περί κριτηρίων επιλογής,

ιγ) εάν κατά τον έλεγχο των ως άνω δικαιολογητικών του άρθρου 103 του ν.4412/2016, διαπιστωθεί ότι τα στοιχεία που δηλώθηκαν, σύμφωνα με το άρθρο 79 του ν. 4412/2016, είναι εκ προθέσεως απατηλά, ή ότι έχουν υποβληθεί πλαστά αποδεικτικά στοιχεία.

2.7 Περαιτέρω, στο άρθρο 2.2.2 της αναλυτικής διακήρυξης (Εγγύηση συμμετοχής), η εγγυητική επιστολή συμμετοχής στο διαγωνισμό ορίζεται ότι:

2.2.2.1 Για την έγκυρη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, κατατίθεται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς (προσφέροντες), εγγυητική επιστολή συμμετοχής, 6.451,52 Ευρώ, εφόσον ο προσφέρων συμμετέχει για το σύνολο των υπό προμήθεια ειδών και των τριών ομάδων του διαγωνισμού. Ακολουθεί πίνακας ποσού εγγυητικής συμμετοχής ανά ομάδα:

A/A	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΟΜΑΔΑΣ	ΚΑΘΑΡΗ ΑΞΙΑ	ΠΟΣΟ ΕΓΓΥΗΤΙΚΗΣ (2% επί της καθαρής αξίας)
1η	Ασφαλτοσκυρόδεμα και λοιπά υλικά ασφάλτου	144.294,58	2.885,89
2η	Σκυρόδεμα	77.958,26	1.559,17
3η	Οικοδομικά υλικά	100.323,19	2.006,46
	ΣΥΝΟΛΙΚΗ ΚΑΘΑΡΗ ΑΞΙΑ ΟΛΩΝ ΤΩΝ ΟΜΑΔΩΝ	322.576,03	6.451,52

Επί πλέον, στο άρθρο 4.1 [Εγγυήσεις (καλής εκτέλεσης)] της διακήρυξης ορίζεται επίσης ότι για την υπογραφή της σύμβασης απαιτείται η παροχή εγγύησης καλής εκτέλεσης, σύμφωνα με το άρθρο 72 παρ. 4 του ν. 4412/2016, το ύψος της οποίας ανέρχεται σε ποσοστό 4% επί της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης ή του τμήματος της σύμβασης, χωρίς να συμπεριλαμβάνονται τα δικαιώματα προαίρεσης και κατατίθεται μέχρι και την υπογραφή του συμφωνητικού.

Συναφώς, στο άρθρο 2.2.4 Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας της διακήρυξης ορίζεται ότι:

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 έχουν 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.

Στο άρθρο 2.2.5 Οικονομική και Χρηματοοικονομική επάρκεια της διακήρυξης ορίζεται ότι:

Δεν προβλέπεται ειδική απαίτηση.

Στο άρθρο 2.2.6 Τεχνική και Επαγγελματική επάρκεια της διακήρυξης ορίζεται ότι:

Δεν προβλέπεται ειδική απαίτηση.

2.8 Περίληψη των ουσιωδών όρων και στοιχείων της ως άνω διακήρυξης απεστάλη ηλεκτρονικά προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε), στις 22-09-2022 και δημοσιεύτηκε στις 27.09.2022 με κωδικό EES: 2022/S 186-526052. Επίσης, περίληψη της ανωτέρω διακήρυξης δημοσιεύθηκε στις εφημερίδες «ΑΠΓΑΛΕΩ» στις 28.09.2022 και «ΕΠΙΚΑΙΡΟΤΗΤΑ» στις 28.09.2022. Όπως προκύπτει από σχετική αναφορά στο σημείο I.1 της δημοσίευσης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) περιληπτική διακήρυξη του διαγωνισμού αναρτήθηκε στην ιστοσελίδα του Δήμου Μάνδρας - Ειδυλλίας - www.mandras-eidyllias.gr στις 27.09.2022 με δυνατότητα ηλεκτρονικής διάθεσης των τευχών στους υποψηφίους. Η διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) με κωδικό με ΑΔΑΜ 22PROC011310132 2022-09-27 και ο διαγωνισμός πραγματοποιήθηκε με χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ), μέσω της διαδικτυακής πύλης του συστήματος, όπου έλαβε τον συστημικό αριθμό 172433.

Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής των προσφορών ορίστηκε η 27η-09-2022 και ως ημερομηνία λήξης η 27η-10-2022.

2.9 Μέχρι την ορισθείσα ημερομηνία - ώρα λήξης της ηλεκτρονικής υποβολής προσφορών υποβλήθηκαν μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr, του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., τρεις (3) προσφορές από τρεις οικονομικούς φορείς που αφορούν στα τμήματα Α και Γ του διαγωνισμού και συγκεκριμένα :

Σύμφωνα με το από 29/11/2022 Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού, κατατέθηκαν τρεις προσφορές, μία για το τμήμα Α και δύο για το τμήμα Γ της διακήρυξης (Τμήμα Α ήτοι «Ασφαλοσκυρόδεμα και λοιπά υλικά ασφάλτου» και Τμήμα Γ ήτοι «Οικοδομικά υλικά»).

Για το ζητούμενο (βλ. ανωτέρω πίνακα 1 Παρ. 1), με το υπό εξέταση αίτημα, τμήμα Β, ήτοι «Σκυρόδεμα» δεν κατατέθηκε καμία προσφορά.

Στη συνέχεια η Επιτροπή προχώρησε στην αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών για τα ανωτέρω δύο τμήματα για τα οποία υποβλήθηκαν προσφορές, έχοντας υπόψη το Άρθρο 2.4.3.2 Περιεχόμενα Φακέλου “ Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά” της Διακήρυξης και διαπίστωσε ότι και οι τρεις προσφέροντες υπέβαλαν πλήρη δικαιολογητικά.

2.10 Ακολούθησε η ηλεκτρονική αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών, οι οποίες, σύμφωνα με το προαναφερόμενο Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού, έγιναν αποδεκτές και η Επιτροπή εισηγήθηκε στην Οικονομική Επιτροπή, μεταξύ άλλων, την έγκριση του οικείου πρακτικού και την ανάδειξη προσωρινών αναδόχων για τις ομάδες του διαγωνισμού Α και Γ. Για το ζητούμενο τμήμα – Ομάδα Β η Επιτροπή εισηγήθηκε την κήρυξή της ως άγονη (δεν υποβλήθηκαν προσφορές) και περαιτέρω, την «(...) *προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, χωρίς προηγούμενη δημοσίευση του άρθρου 32 του ν. 4412/2016(...)*» για το ζητούμενο τμήμα Β λόγω άγονης διαδικασίας.

2.11 Με την υπ’ αριθμ. 376/2022 απόφασή της, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Μάνδρας - Ειδυλλίας ενέκρινε το ως άνω πρακτικό, σύμφωνα με το οποίο προέκυψαν προσωρινοί ανάδοχοι για τα δύο τμήματα (Α και Γ) του διαγωνισμού, ενώ για το

ζητούμενο τμήμα Β αποφασίστηκε η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α του ν. 4412/2016, κατόπιν σύμφωνης γνώμης της Αρχής.

2.12 Με έγγραφό του ο Δήμαρχος του οικείου Δήμου βεβαιώνει ότι «δεν εκκρεμούν προδικαστικές προσφυγές ούτε άλλα ένδικα μέσα ή βοηθήματα ενστάσεις/μέτρα ασφαλιστικά/αναστολής /προσωρινής διαταγής/για τον ηλεκτρονικό διαγωνισμό «Προμήθεια σκυροδέματος, ασφαλτοσκυροδέματος και λοιπών υλικών για το Δήμο Μάνδρας - Ειδυλλίας», σύμφωνα με τη διακήρυξη (συστημικός αριθμός 172433), το οποίο επιβεβαιώθηκε κατόπιν έρευνας της Αρχής στην ηλεκτρονική πύλη του ΕΣΗΔΗΣ.

2.13 Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Μάνδρας - Ειδυλλίας αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, προσκομίζοντας το σχετικό Σχέδιο Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής, προκειμένου να προσφύγει σε διαδικασία ανάθεσης με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 32 παρ. 2α' του ν. 4412/2016, για το προεκτεθέν τμήμα (Βλ. Πίνακα 1, Παρ. 1) της διακήρυξης, συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 75.595,80€ χωρίς ΦΠΑ και 96.668,24€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για το οποίο ο διενεργηθείς διαγωνισμός απέβη άγονος, χωρίς την τροποποίηση των όρων της ανωτέρω διακήρυξης.

II. Νομικό πλαίσιο

3. Στο άρθρο 32 «Προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση» (άρθρο 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) προβλέπεται ότι:

«1. Στις ειδικές περιπτώσεις και περιστάσεις που προβλέπονται στις παραγράφους 2 έως 6, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αναθέτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση. 2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών σε οποιαδήποτε από τις κατωτέρω περιπτώσεις: α) εάν, ύστερα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία είτε δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή αίτηση συμμετοχής είτε καμία από τις υποβληθείσες προσφορές ή αιτήσεις συμμετοχής δεν είναι κατάλληλη, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Επιτροπή μετά από αίτημά της.[...]».

III. Νομική Εκτίμηση

4. Το υπό εξέταση αίτημα 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. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών, εκτιμώμενης αξίας του αιτήματος 75.595,80€ χωρίς ΦΠΑ, το οποίο αποτελεί τμήμα προηγθέντος ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων (322.576,03€ χωρίς ΦΠΑ) που απέβη εν μέρει άγονος, προκύπτει ότι συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ' άρθρο 347 παρ.2 περ. γ υποπερίπτωση γδ του ν.4412/2016 ως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης.

5. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 26 και 32 του ν. 4412/2016 περιπτώσεις, με τα οποία μεταφέρθηκαν στο εσωτερικό δίκαιο τα άρθρα 26 και 32 της οδηγίας 2014/24/ΕΕ, αντίστοιχα (πρβλ. άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007 και άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ, αντίστοιχα, βλ. σχετικώς ΔΕΚ - ΔΕΕ, αποφάσεις της 8ης Απριλίου 2008, C 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56, της 23ης Απριλίου 2009, C-292/07, Επιτροπή κατά Βελγίου, EU:C:2009:246, σκέψεις 105-106, της 11ης Σεπτεμβρίου 2014, C-19/13, Ministero dell' Interno κατά Fastweb SpA και Telecom

Italia SpA, EU:C:2014:2194, σκέψη 49, της 7ης Σεπτεμβρίου 2016, C -549/14, Finn Frogne A/S κατά Rigspolitiet ved Center for Beredskabskommunikation, EU:C:2016:634, σκέψη 35).

6. Ειδικότερα, οι ουσιαστικές προϋποθέσεις εφαρμογής των διατάξεων του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016 είναι οι ακόλουθες:

α) να έχει προηγηθεί νομίμως διεξαχθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία. Ειδικότερα, η προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή των προαναφερόμενων διατάξεων, συνέχεται άμεσα με τον προηγθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια οι τυχόν ουσιώδεις πλημμέλειες της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να επιδρούν και στη νομιμότητα της συγκεκριμένης διαδικασίας (Ε.Σ.-Αποφ. VI Τμ. 466/2011, 1249/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

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

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

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

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

Η με αριθ. πρωτ. 11774 /27-09-2022 διακήρυξη του ως άνω διαγωνισμού δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στην οικεία διαγωνιστική διαδικασία. Επιπλέον, από τα στοιχεία του υποβληθέντος φακέλου καθώς και τα στοιχεία της διαδικτυακής πύλης του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων, ως προς την κατάρτιση των όρων της ως άνω διακήρυξης, την τήρηση των όρων δημοσιότητας και τη διενέργεια της διαγωνιστικής διαδικασίας, δεν διαπιστώθηκαν ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες, συναρτώμενες με το άγονο αποτέλεσμα του ανωτέρω τμήματος του διαγωνισμού.

Περαιτέρω, όπως ήδη προεκτέθηκε, στο υποβληθέν αίτημα του Δήμου Μάνδρας - Ειδυλλίας βεβαιώνεται ότι «δεν εκκρεμούν προδικαστικές προσφυγές ούτε άλλα ένδικα μέσα ή βοηθήματα ενστάσεις/μέτρα ασφαλιστικά/αναστολής /προσωρινής διαταγής/για τον ηλεκτρονικό διαγωνισμό «Προμήθεια σκυροδέματος, ασφαλτοσκυροδέματος και λοιπών υλικών για το Δήμο Μάνδρας - Ειδυλλίας».

β) Ως προς τη μη υποβολή προσφορών ή την υποβολή μη κατάλληλων προσφορών

Όπως προκύπτει από το 29/11/2022 Πρακτικό της Επιτροπής του Διαγωνισμού, για το τμήμα της διακήρυξης του πίνακα 1 της παραγράφου 1 της παρούσας, δηλαδή το τμήμα Β της διακήρυξης, το οποίο αποτελεί αντικείμενο του παρόντος αιτήματος, δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.

Με την υπ' αριθμ. 376/2022 απόφαση, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου ενέκρινε το ως άνω Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού, σύμφωνα με το οποίο η διαγωνιστική διαδικασία, ως προς το προαναφερόμενο τμήμα, κηρύχθηκε άγονη.

γ) Ως προς τη μη ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης

Στο κατατεθέν σχέδιο απόφασης της αναθέτουσας αρχής αναφέρεται ότι κατά τη διαδικασία προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις του αρθ. 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, δεν θα τροποποιηθούν ουσιωδώς οι όροι που τέθηκαν με τη διακήρυξη του προηγθέντος εν μέρει άγονου διαγωνισμού.

ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ

Ενόψει των προεκτεθέντων, η Επιτροπή **ομόφωνα αποφασίζει:**

Την **παροχή σύμφωνης Γνώμης** για την προσφυγή του Δήμου Μάνδρας - Ειδυλλίας στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση διακήρυξης, για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας του Β' τμήματος του διενεργηθέντος άνω των ορίων διαγωνισμού, με αντικείμενο *«Προμήθεια σκυροδέματος, ασφαλτοσκυροδέματος και λοιπών υλικών για το Δήμο Μάνδρας - Ειδυλλίας»*, συνολικής εκτιμώμενης αξίας 75.595,80€ χωρίς ΦΠΑ και 96.668,24€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., το οποίο απέβη άγονο, λόγω συνδρομής των οικείων προϋποθέσεων.

Αθήνα, 11.01.2023

Η Πρόεδρος

Ανδρονίκη Θεοτοκάτου