



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ**  
**ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**ΓΝΩΜΗ**

**Δ 46 ΕΑΔΗΣΥ/2023**

**(του άρθρου 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, 26 Απριλίου 2023, ημέρα Τετάρτη και ώρα 10:00 π.μ., στα επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και Κορνά Τράκα γραφεία της, συνήλθε η ως άνω ΕΠΙΤΡΟΠΗ της ΕΝΙΑΙΑΣ ΑΡΧΗΣ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (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 (μέσω τηλεδιάσκεψης)

**Σύμβουλοι:** Ευαγγελία Κουτούπα

Δημήτριος Χανής

**Μέλη:** Χρυσάνθη Ζαράρη (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Αδάμ Καραγλάνης

Βασιλική Σκαρτσούνη (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Δημήτριος Σταθακόπουλος (μέσω τηλεδιάσκεψης)

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

**Εισηγήτρια:** Όλγα Αβαδέλου, Φαρμακοποιός Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης παρέστησαν, η εισηγήτρια, η προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης, Μαρία Παναγοηλιοπούλου, καθώς και η προϊσταμένη της Διεύθυνσης Ελέγχου, Μαριλένα Σιδέρη, οι οποίες 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 Δάφνης-Υμηττού στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας ενός (1) τμήματος (με α/α 3- Ημιφορτηγό κλειστού τύπου (VAN) μικτού φορτίου 3,5τν), προϋπολογισμού 34.700,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, του διεθνούς ηλεκτρονικού διαγωνισμού, με αντικείμενο την **“Προμήθεια ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΩΝ ΕΡΓΟΥ & ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΑΠΟΡΡΙΜΑΤΟΦΟΡΟΥ ΔΗΜΟΥ ΔΑΦΝΗΣ-ΥΜΗΤΤΟΥ (2022)”**, συνολικού προϋπολογισμού 300.806,45€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ο οποίος ως προς το εν λόγω τμήμα απέβη άγονος, συνεπεία μη υποβολής προσφορών.

Με το από 17.03.2023 (υπ' αρ. πρωτ. εισερχ. ΕΑΔΗΣΥ 1388/20.3.2023) έγγραφο, όπως συμπληρώθηκε με το υπ. αριθ. 4183/22.3.2023 όμοιο (αρ. πρωτ. εισερχ. ΕΑΔΗΣΥ 1627/30.3.2023), ο Δήμος Δάφνης-Υμηττού ζητεί την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, δυνάμει του άρθρου 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016 όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, κατά τη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας ενός (1) τμήματος (με α/α 3- Ημιφορτηγό κλειστού τύπου (VAN) μικτού φορτίου 3,5τν) για τις ανάγκες του Δήμου, συνολικού προϋπολογισμού 34.700,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, σε συνέχεια εν μέρει άγονου διαγωνισμού, συνολικού προϋπολογισμού 300.806,45€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, λόγω μη υποβολής προσφορών για το οικείο τμήμα.

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

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

**1.1.** Με την υπ. αρ. πρωτ. 5849/2022 διακήρυξη (ΑΔΑΜ:22PROC010880889 2022-07-06) προκηρύχθηκε ηλεκτρονικός ανοιχτός διαγωνισμός, άνω των ορίων, συνολικού προϋπολογισμού 300.806,45€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, για την **“Προμήθεια ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΩΝ ΕΡΓΟΥ & ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΑΠΟΡΡΙΜΑΤΟΦΟΡΟΥ ΔΗΜΟΥ ΔΑΦΝΗΣ-ΥΜΗΤΤΟΥ (2022)”**.

**1.2.** Ειδικότερα, στο άρθρο 1.3 **“Συνοπτική περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης”**, της εν λόγω διακήρυξης ορίζονται τα εξής:

*“Αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια δύο μηχανημάτων έργου (μιας υδροφόρας και ενός ημιφορτηγού οχήματος τύπου van μικρού φορτίου) και ενός απορριμματοφόρου του Δήμου Δάφνης Υμηττού, όπως αναφέρεται και περιγράφονται στις τεχνικές προδιαγραφές τα οποία αποτελούν αναπόσπαστα μέρη της Διακήρυξης αυτής, συνολικής εκτιμώμενης αξίας τριακοσίων εβδομήντα τριών χιλιάδων ευρώ (373.000,00 €) συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 24%”*.

Τα προς προμήθεια είδη κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV): 34144512-0 «Απορριμματοφόρα οχήματα με συμπιεστή απορριμμάτων», 34144212-7 «Υδροφόρες πυροσβεστικών οχημάτων», 34131000-4 «Ημιφορτηγά».

Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 300.806,45 € καθαρής αξίας (μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24 % (72.193,55 €)), ήτοι στη συνολική αξία: τριακόσιες εβδομήντα τρεις χιλιάδες ευρώ (373.000,00 €) συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

Η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται στα κάτωθι τμήματα:

Α/Α Τμημάτων	ΕΙΔΟΣ	CPV	ΤΙΜΗ ΜΟΝΑΔΑΣ (€)	ΤΕΜ.	ΣΥΝΟΛΟ (€)
1	Δορυφορικό απορριμματοφόρο όχημα τύπου πρέσας χωρητικότητας 6 κ.μ.	34144512-0	120.967,74	1	120.967,74
2	Υδροφόρα 10.000 λίτρων νερού	34144212-7	145.138,71	1	145.138,71
3	Ημιφορτηγό μονοκάμπινο όχημα 4Χ2	34131000-4	34.700,00	1	34.700,00
					Φ.Π.Α. 24%
					72.193,55
					ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ
					373.000,00

**Οι οικονομικοί φορείς μπορούν να υποβάλλουν προσφορά είτε για το σύνολο των ειδών και των τεμαχίων που αφορά την προμήθεια, είτε ανά είδος προσκομίζοντας την αντίστοιχη εγγυητική επιστολή συμμετοχής για το είδος που θα κατατεθεί προσφορά.**

Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε έξι (6) μήνες. Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης δίδεται στο Παράστημα Α (περί των τεχνικών προδιαγραφών της παρούσας διακήρυξης). **Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής.**

➤ Σύμφωνα με το άρθρο 1.5 της Διακήρυξης **“Προθεσμία παραλαβής προσφορών”** ορίζονταν τα εξής:

**“Η καταληκτική ημερομηνία παραλαβής των προσφορών είναι η Δευτέρα, 22 Αυγούστου και ώρα 14:00 μ.μ.**

Η διαδικασία θα διενεργηθεί με χρήση του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) Προμήθειες και Υπηρεσίες του ΟΠΣ ΕΣΗΔΗΣ (Διαδικτυακή Πύλη [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr)), όπου ο διαγωνισμός έλαβε **Συστημικό Αριθμό: 164494.**”

➤ Στο άρθρο **“2.4.5 Χρόνος ισχύος των προσφορών”**, 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" προβλέπονται τα εξής:

#### **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(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. Στην περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων απαιτείται τουλάχιστον ένας εκ των οικονομικών φορέων να καλύπτει το συγκεκριμένο κριτήριο.

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

Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, ο οικονομικός φορέας διαθέτει ως ελάχιστη απαίτηση:

Μέσο ετήσιο (γενικό) κύκλο εργασιών των τριών (3) προηγούμενων του έτους διενέργειας του διαγωνισμού οικονομικών χρήσεων, ίσος με το 50% της εκτιμώμενης αξίας της παρούσας σύμβασης χωρίς τον ΦΠΑ. Σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, οι παραπάνω ελάχιστες απαιτήσεις καλύπτονται αθροιστικά από τα μέλη της ένωσης.

#### **2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα**

Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, η Αναθέτουσα Αρχή δεν απαιτεί να πληρούνται ελάχιστα επίπεδα τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας.

#### **2.2.7 Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης**

Οι οικονομικοί φορείς για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης οφείλουν να συμμορφώνονται με:

α) ISO 9001:2015 (πρότυπο διασφάλισης ποιότητας) και

β) ISO 14001: 2015 (πρότυπο διασφάλισης περιβαλλοντικής διαχείρισης).

στο πεδίο της εμπορίας οχημάτων.

*Η αναθέτουσα αρχή αναγνωρίζει ισοδύναμα πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί από φορείς διαπιστευμένους από ισοδύναμους Οργανισμούς διαπίστευσης, εδρεύοντες και σε άλλα κράτη - μέλη. Επίσης, κάνει δεκτά άλλα αποδεικτικά στοιχεία για ισοδύναμα μέτρα διασφάλισης ποιότητας, εφόσον ο ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας δεν είχε τη δυνατότητα να αποκτήσει τα εν λόγω πιστοποιητικά εντός των σχετικών προθεσμιών για λόγους για τους οποίους δεν ευθύνεται ο ίδιος, υπό την προϋπόθεση ότι ο οικονομικός φορέας αποδεικνύει ότι τα προτεινόμενα μέτρα διασφάλισης ποιότητας πληρούν τα απαιτούμενα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας.*

*Στην περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων πρέπει όλοι οι συμμετέχοντες οικονομικοί φορείς στην ένωση να καλύπτουν τα ως άνω κριτήρια.[...]*

**1.3** Περίληψη της εν λόγω διακήρυξης, η οποία περιείχε τους ουσιώδεις όρους και στοιχεία αυτής, απεστάλη ηλεκτρονικά στις 25/5/2022 στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε) και δημοσιεύτηκε στις 30/5/2022.

Καταχωρήθηκε δε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων στις 6/7/2022 (ΑΔΑΜ:22PROC010880889) και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ στις 8/7/2022, όπου έλαβε αριθμό συστήματος 164494, καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του φορέα.

Σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης, ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ήταν η 08/07/2022 και ώρα 13:45μ.μ, καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 22/8/2022, ώρα 14:00 μ.μ και ημερομηνία αποσφράγισης η 26/8/2022 και ώρα 10:11π.μ.

Περίληψη της διακήρυξης δημοσιεύτηκε στις εφημερίδες: ‘ΣΥΝΕΙΔΗΣΗ’ και ‘ΠΑΛΜΟΣ ΓΑΛΑΤΣΙΟΥ’ στις 8/7/2022.

**2.1** Την 26/08/2022 η Επιτροπή Διαγωνισμού (Ε.Δ.) προέβη στην ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών. Σύμφωνα δε με το Πρακτικό Νο 1 αυτής, στον εν λόγω διαγωνισμό υποβλήθηκαν τρεις (3) προσφορές για τα 2 είδη οχημάτων από τις εταιρείες α) «Α. ΚΑΟΥΣΗΣ Α.Ε.» για τις ομάδες Α και Β, β) [...] για τα τμήματα Α και Β και γ) NetMETAL ΑΦΟΙ ΠΑΠΑΓΕΩΡΓΙΟΥ Ι.Κ.Ε. για το τμήμα Β.

**Δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά για το τμήμα Γ.**

Στις 3/11/2022 η Ε.Δ. , αφού προέβη στον έλεγχο και την αξιολόγηση των δικαιολογητικών και των τεχνικών προσφορών καθώς και στη βαθμολόγηση των τεχνικών προσφορών για κάθε Τμήμα, διαπίστωσε ότι οι συμμετέχουσες εταιρείες «Α. ΚΑΟΥΣΗΣ Α.Ε» και «[...]» και «NetMETAL ΑΦΟΙ ΠΑΠΑΓΕΩΡΓΙΟΥ Ι.Κ.Ε.» πληρούν τους εκ του νόμου και της διακήρυξης όρους και έκανε δεκτές τις προσφορές τους. Ακολούθως, προχώρησε στη βαθμολόγηση των κριτηρίων ανάθεσης για κάθε είδος οχήματος.

Περαιτέρω, η Οικονομική Επιτροπή με την απόφαση Νο 237/24.11.2022 ενέκρινε το ως άνω πρακτικό.

**2.2** Ακολούθως, η Ε.Δ σύμφωνα με το Πρακτικό Νο 2/20.01.2023 εισηγήθηκε προς την Ο.Ε την ανάδειξη προσωρινών ανάδοχων για τα τμήματα 1 και 2 του διαγωνισμού.

Η Οικονομική Επιτροπή με τη Νο 12/26.01.2023 απόφασή της ενέκρινε το ανωτέρω πρακτικό.

**2.3** Στις 20/02/2023 η Ε.Δ σύμφωνα με το Πρακτικό Νο 3 εισηγήθηκε προς την Ο.Ε:

**α)** Την έγκριση του πρακτικού Νο 3 αυτής και την ανάδειξη των οριστικών αναδόχων για τα τμήματα 1 και 2.

**β)** Την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση για το τμήμα 3 βάσει του άρθρου 32 του ν.4412/2016 εφόσον δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.

Εν συνεχεία, η Οικονομική Επιτροπή με την απόφαση Νο 28/ 06.03.2023 ενέκρινε το ως άνω πρακτικό.

**3.** Με το υπ. αριθ. πρωτ. 4110/21.03.2023 έγγραφο του Δήμου Δάφνης-Υμηττού, βεβαιώνεται ότι δεν κατατέθηκε καμία προδικαστική προσφυγή για τον συγκεκριμένο διεθνή ηλεκτρονικό διαγωνισμό.

**4.** Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Δάφνης-Υμηττού με το υπ' αρ. πρωτ. εισερχ. ΕΑΔΗΣΥ 1388/20.3.2023 αίτημά του, όπως συμπληρώθηκε με το υπ. αριθ. 4183/22.3.2023 έγγραφό του (αρ. πρωτ. εισερχ. ΕΑΔΗΣΥ 1627/30.3.2023), αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, κατά τη διάταξη του άρθρου 32 παρ.2 περ. α' του ν.4412/2016, για την προμήθεια του ως άνω Ημιφορτηγού κλειστού τύπου (VAN) μικτού φορτίου 3,5τν.

## **II. Νομικό πλαίσιο**

**5.** Στη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, 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.....»*

## **III. Νομική Εκτίμηση**

6. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Δάφνης-Υμηττού, ο οποίος αποτελεί αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 1(α) του ν. 4412/2016, αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας κατά το άρθρο 2 παρ. 1 περ. 8 του ίδιου νόμου, 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 προμήθειας, προϋπολογισθείσας αξίας 34.700,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, σε συνέχεια εν μέρει άγονου διαγωνισμού άνω των ορίων, του οποίου το υπό προμήθεια είδος αποτελεί τμήμα, 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.

7. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση, έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 24 και 25 του 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). 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).

8. Η αναθέτουσα αρχή επικαλείται τη συνδρομή των διατάξεων του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, βάσει των οποίων παρέχεται η δυνατότητα στις αναθέτουσες αρχές να συνάπτουν συμβάσεις με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, με τις κάτωθι προϋποθέσεις:

α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία,

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

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

δ) Σε περίπτωση δε σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να διαβιβάσει σχετική έκθεση.

Επισημαίνεται, ότι σχετικά με την ως άνω υπό α) προϋπόθεση, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή των προαναφερόμενων διατάξεων, συνέχεται άμεσα με τον προηγθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της



υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία ( ΕΣ-αποφ. VI Τμ. 466/2011, 1249/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012, 935/2013).

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

#### **9.1. Ως προς την προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας:**

Ο Δήμος Δάφνης-Υμηττού με την υπ' αριθ. πρωτ. 5849/2022 διακήρυξη προκήρυξε ηλεκτρονικό ανοιχτό διαγωνισμό, άνω των ορίων, συνολικού προϋπολογισμού 300.806,45€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, με κριτήριο κατακύρωσης της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής.

Η υπό ανάθεση σύμβαση περιλάμβανε τρία (3) τμήματα, για ένα (1) εκ των οποίων δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.

Η ως άνω διακήρυξη δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στον σχετικό διαγωνισμό, όπως προκύπτει από το προπαρατεθέν ιστορικό. Επιπλέον, από τα στοιχεία του υποβληθέντος φακέλου καθώς και τα στοιχεία της διαδικτυακής πύλης του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων, ως προς την κατάρτιση των όρων της διακήρυξης, την τήρηση των όρων δημοσιότητας και τη διενέργεια της διαδικασίας του διαγωνισμού, δεν διαπιστώθηκαν ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες.

#### **9.2. Ως προς τη μη υποβολή προσφορών ή την υποβολή μη κατάλληλων προσφορών**

Σύμφωνα με τα Νο 1, 2 και 3 Πρακτικά της Επιτροπής διενέργειας και αξιολόγησης των Διαγωνισμών, καθώς και τις Νο 237, 12 και 28 αποφάσεις της Οικονομικής Επιτροπής, στον διενεργηθέντα ηλεκτρονικό ανοιχτό διεθνή άνω των ορίων διαγωνισμό, ως προς το τμήμα 3 -Ημιφορτηγό κλειστού τύπου (VAN) μικτού φορτίου 3,5τν, συνολικού προϋπολογισμού 34.700,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.

#### **9.3. Ως προς τη μη ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης**

Στο προσκομισθέν σχέδιο απόφασης αναφέρεται ότι κατά τη διαδικασία προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, δεν θα τροποποιηθούν ουσιωδώς οι όροι που τέθηκαν με τη διακήρυξη του προηγθέντος ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού.

#### **IV. Συμπέρασμα**

Ενόψει των προεκτεθέντων, η Επιτροπή ομόφωνα αποφασίζει:

Την **παροχή** σύμφωνης γνώμης για την προσφυγή του Δήμου Δάφνης-Υμηττού στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, για την προμήθεια ενός



Ημιφορτηγού κλειστού τύπου (VAN) μικτού φορτίου 3,5τν, προϋπολογισμού 34.700,00€, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, το οποίο αποτέλεσε τμήμα του διεθνούς ηλεκτρονικού διαγωνισμού, με αντικείμενο την **“Προμήθεια ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΩΝ ΕΡΓΟΥ & ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΑΠΟΡΡΙΜΑΤΟΦΟΡΟΥ ΔΗΜΟΥ ΔΑΦΝΗΣ-ΥΜΗΤΤΟΥ (2022)”**, συνολικού προϋπολογισμού 34.700,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, που απέβη άγονο, λόγω **συνδρομής των οικείων προϋποθέσεων.**

**Αθήνα, 26.04.2023**

**Η Πρόεδρος**

**Ανδρονίκη Θεοτοκάτου**