



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΓΝΩΜΗ

Δ68 ΕΑΔΗΣΥ/2023

(άρθρο 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκε 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, 7 Ιουνίου 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 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 Θεοτοκάτου (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Σύμβουλοι: Ευαγγελία Κουτούπα (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Δημήτριος Χανής

Μέλη: Αδάμ Καραγλάνης

Χρυσάνθη Ζαράρη

Βασιλική Σκαρτσούνη (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Δημήτριος Σταθακόπουλος (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Γραμματέας: Αθανάσιος Λαμπράκης, ΠΕ Διοικητικού Οικονομικού ΕΑΔΗΣΥ.

Εισηγήτρια: Αναστασία Θεοδωρακοπούλου, Οικονομολόγος, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό ΕΑΔΗΣΥ.

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 αποδεσμεύτηκαν 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 Πειραιά στη διαδικασία διαπραγμάτευσης κατά τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για τη σύναψη σύμβασης, με αντικείμενο την προμήθεια ειδών ατομικής προστασίας για τις ανάγκες των υπηρεσιών του Δήμου, προϋπολογισμού 243.796,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, σε συνέχεια εν μέρει άγονου διαγωνισμού άνω των ορίων

Με το υπ' αριθμ. πρωτ. 23236/1288/12-04-2023 αίτημα, που παρελήφθη στις 05-05-2023 (αριθμ. πρωτ. εισερχ. 2145), όπως αυτό συμπληρώθηκε, κατόπιν διευκρινίσεων που ζητήθηκαν από την Αρχή, με τα από 17-05-2023 μηνύματα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου (αριθμ. πρωτ. εισερχ. 2319 και 2326/17-05-2023) και τα συνημμένα σε αυτά έγγραφα, ο Δήμος Πειραιά αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί σε διαδικασία διαπραγμάτευσης, κατά τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας ειδών Προστατευτικής Ενδυμασίας για τις ανάγκες των υπηρεσιών του (τμήμα Δ'), προϋπολογισμού 243.796,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, κατόπιν διενεργηθέντος ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων του άρθρ. 5 του ν. 4412/2016, με αντικείμενο την προμήθεια ειδών ατομικής προστασίας, στα πλαίσια του οποίου για το εν λόγω τμήμα υποβλήθηκαν μη αποδεκτές προσφορές.

I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

1. Από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτουν τα ακόλουθα:

1.1. Με την αριθμ. πρωτ. 818/08-09-2022 (ΑΔΑΜ 22PROC011232234 2022-09-13) διακήρυξη, ο Δήμος Πειραιά προκήρυξε ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό άνω των ορίων για την προμήθεια ειδών ατομικής προστασίας για τις ανάγκες των υπηρεσιών του κατά τα οικονομικά έτη 2022-2023, εκτιμώμενου προϋπολογισμού 574.310,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής. Η διάρκεια της σύμβασης ορίστηκε σε οκτώ (8) μήνες και τα προς προμήθεια είδη υποδιαιρέθηκαν σε έξι (6) τμήματα και ειδικότερα:

Τμήμα 1 : «ΟΜΑΔΑ Α' ΓΑΝΤΙΑ», εκτιμώμενης αξίας 149.247,00€, πλέον ΦΠΑ.

Τμήμα 2 : «ΟΜΑΔΑ Β' ΓΥΑΛΙΑ-ΜΑΣΚΕΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ ΟΦΘΑΛΜΩΝ», εκτιμώμενης αξίας 15.720,50€, πλέον ΦΠΑ.

Τμήμα 3 : «ΟΜΑΔΑ Γ' ΠΡΟΣΤΑΣΙΑ ΑΝΑΠΝΟΗΣ», εκτιμώμενης αξίας 25.927,00€, πλέον ΦΠΑ.

Τμήμα 4 : «ΟΜΑΔΑ Δ' ΠΡΟΣΤΑΤΕΥΤΙΚΗ ΕΝΔΥΜΑΣΙΑ», εκτιμώμενης αξίας 243.796,00€, πλέον ΦΠΑ.

Τμήμα 5 : «ΟΜΑΔΑ Ε' ΥΠΟΔΗΜΑΤΑ», εκτιμώμενης αξίας 125.291,00€, πλέον ΦΠΑ.

Τμήμα 6 : «ΟΜΑΔΑ ΣΤ' ΑΛΛΑ ΜΕΣΑ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ», εκτιμώμενης αξίας 14.328,50€, πλέον ΦΠΑ.

Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής των προσφορών ορίστηκε η 17^η Σεπτεμβρίου 2022 και ώρα 08:00 και ως καταληκτική ημερομηνία η 12^η Οκτωβρίου 2022 και ώρα 14:00.

1.2. Στην ενότητα **1.1 Στοιχεία Αναθέτουσας Αρχής** της διακήρυξης ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

Στοιχεία Επικοινωνίας:

α) Τα έγγραφα της σύμβασης είναι διαθέσιμα για ελεύθερη, πλήρη, άμεση & δωρεάν ηλεκτρονική πρόσβαση μέσω της Διαδικτυακής Πύλης (www.promitheus.gov.gr) του ΟΠΣ ΕΣΗΔΗΣ.

β) Κάθε είδους επικοινωνία και ανταλλαγή πληροφοριών πραγματοποιείται μέσω του ΕΣΗΔΗΣ Προμήθειες και Υπηρεσίες (εφεξής ΕΣΗΔΗΣ), το οποίο είναι προσβάσιμο από τη Διαδικτυακή Πύλη (www.promitheus.gov.gr) του ΟΠΣ ΕΣΗΔΗΣ.

γ) Περαιτέρω πληροφορίες είναι διαθέσιμες από: την προαναφερθείσα Γενική Διεύθυνση στο διαδίκτυο (URL): www.promitheus.gov.gr και τη διαδικτυακή πύλη του Δήμου Πειραιά www.piraeus.gov.gr.

Επίσης, στην ενότητα **1.2. Στοιχεία Διαδικασίας-Χρηματοδότηση** αναφέρονται τα εξής:

Η κατακύρωση του διαγωνισμού θα γίνει με κριτήριο την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής και με ενιαίο ποσοστό έκπτωσης στο σύνολο του προϋπολογισμού ανά ομάδα ειδών. Οι προσφορές ανά τιμή μονάδος δεν θα πρέπει να υπερβαίνουν την τιμή μονάδας του ενδεικτικού προϋπολογισμού ανά είδος.

1.3. Περαιτέρω, στην ενότητα **2.2 Δικαίωμα Συμμετοχής - Κριτήρια Ποιοτικής Επιλογής, Κριτήρια Επιλογής** της διακήρυξης προβλέπονται, μεταξύ άλλων, τα κάτωθι:

2.2.4. Καταλληλόλητα 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.

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 γενικό ετήσιο κύκλο εργασιών ύψους ίσο ή ανώτερο με το 10% του ενδεικτικού προϋπολογισμού της παρούσας και αναλογικά για όσες ομάδες καταθέσουν προσφορά κατά τα τελευταία τρία (3) οικονομικά έτη. 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, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να δηλώνουν: α) τις κυριότερες συμβάσεις προμηθειών που έχουν εκτελέσει κατά τη διάρκεια της τελευταίας τριετίας, β) το τεχνικό προσωπικό που διαθέτουν, γ) τον τεχνικό εξοπλισμό που διαθέτουν και τα μέτρα που λαμβάνουν για την εξασφάλιση της ποιότητας. Σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, οι παραπάνω ελάχιστες απαιτήσεις θα πρέπει να καλύπτονται αθροιστικά από όλα τα μέλη της ένωσης.

2.2.7 Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης

Οι οικονομικοί φορείς για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης οφείλουν να συμμορφώνονται με πιστοποιητικά ποιότητας ISO 9001:2008 και περιβαλλοντικής διαχείρισης ISO 14001 και 45001 ή άλλο ισοδύναμο που να έχει εκδοθεί από επίσημα αναγνωρισμένο φορέα πιστοποίησης. 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.

2.2.8 Στήριξη στην ικανότητα τρίτων

Οι οικονομικοί φορείς μπορούν, όσον αφορά τα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας (της παραγράφου 2.2.5) και τα σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα (της παραγράφου 2.2.6), να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών τους με αυτούς. Στην περίπτωση αυτή, αποδεικνύουν ότι θα έχουν στη διάθεσή τους αναγκαίους πόρους, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων στην ικανότητα των οποίων στηρίζονται. Όταν οι οικονομικοί φορείς στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων όσον αφορά τα κριτήρια που σχετίζονται με την απαιτούμενη με τη διακήρυξη οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, οι εν λόγω οικονομικοί φορείς και αυτοί στους οποίους στηρίζονται είναι από κοινού υπεύθυνοι για την εκτέλεση της σύμβασης. Υπό τους ίδιους όρους οι ενώσεις οικονομικών φορέων μπορούν να στηρίζονται στις ικανότητες των συμμετεχόντων στην ένωση ή άλλων φορέων. Η αναθέτουσα αρχή ελέγχει αν οι φορείς, στις ικανότητες των οποίων προτίθεται να στηριχθεί ο οικονομικός φορέας, πληρούν κατά περίπτωση τα σχετικά κριτήρια επιλογής και εάν συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3.. Ο οικονομικός φορέας υποχρεούται να αντικαταστήσει έναν φορέα στην ικανότητα του οποίου στηρίζεται, εφόσον ο τελευταίος δεν πληροί το σχετικό κριτήριο επιλογής ή για τον οποίο συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού, εντός προθεσμίας τριάντα (30) ημερών από την σχετική πρόσκληση της αναθέτουσας αρχής, η οποία απευθύνεται στον οικονομικό φορέα μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ. Ο φορέας που αντικαθιστά φορέα του προηγούμενου εδαφίου δεν επιτρέπεται να αντικατασταθεί εκ νέου.

2.2.9 Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής

Το δικαίωμα συμμετοχής των οικονομικών φορέων και οι όροι και προϋποθέσεις συμμετοχής τους, όπως ορίζονται στις παραγράφους 2.2.1 έως 2.2.8, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς δια του

ΕΕΕΣ, κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 2.2.9.1, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παραγράφου 2.2.9.2 και κατά τη σύναψη της σύμβασης δια της υπεύθυνης δήλωσης, της περ. δ' της παρ. 3 του άρθρου 105 του ν. 4412/2016. Στην περίπτωση που ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.8. της παρούσας, οι φορείς στην ικανότητα των οποίων στηρίζεται υποχρεούνται να αποδεικνύουν, κατά τα οριζόμενα στις παραγράφους 2.2.9.1 και 2.2.9.2, ότι δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της παρούσας και ότι πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής κατά περίπτωση. Στην περίπτωση που ο οικονομικός φορέας αναφέρει στην προσφορά του ότι προτίθεται να αναθέσει τμήμα(τα) της σύμβασης υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους σε ποσοστό που υπερβαίνει το τριάντα τοις εκατό (30%) της συνολικής αξίας της σύμβασης, οι υπεργολάβοι υποχρεούνται να αποδεικνύουν, κατά τα οριζόμενα στις παραγράφους 2.2.9.1 και 2.2.9.2, ότι δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της παρούσας. Αν επέλθουν μεταβολές στις προϋποθέσεις τις οποίες οι προσφέροντες δηλώσουν ότι πληρούν, σύμφωνα με το παρόν άρθρο, οι οποίες επέλθουν ή για τις οποίες λάβουν γνώση μετά την συμπλήρωση του ΕΕΕΣ και μέχρι την ημέρα της έγγραφης πρόσκλησης για την σύναψη του συμφωνητικού οι προσφέροντες οφείλουν να ενημερώσουν αμελλητί την αναθέτουσα αρχή. [...].

2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα

B.3. Για την απόδειξη της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας της παραγράφου 2.2.5 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν οποιοδήποτε σχετικό έγγραφο για την απόδειξη εκπλήρωσης των απαιτήσεων. Εάν ο οικονομικός φορέας, για βάσιμο λόγο, δεν είναι σε θέση να προσκομίσει τα ανωτέρω δικαιολογητικά, μπορεί να αποδεικνύει την οικονομική και χρηματοοικονομική του επάρκεια με οποιοδήποτε άλλο κατάλληλο έγγραφο.

B.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν: οποιοδήποτε σχετικό έγγραφο για την απόδειξη εκπλήρωσης των απαιτήσεων.

B.5. Για την απόδειξη της συμμόρφωσής τους με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης της παραγράφου 2.2.7 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα κάτωθι πιστοποιητικά: α) Σύστημα διαχείρισης ποιότητας ISO 9001:2015 ή ισοδύναμο πιστοποιητικό εκδοθέν από αρμόδιο αναγνωρισμένο φορέα πιστοποίησης β) Πιστοποιητικό Συστήματος Περιβαλλοντικής Διαχείρισης ISO 14001:2015 ή ισοδύναμο πιστοποιητικό εκδοθέν από αρμόδιο αναγνωρισμένο φορέα πιστοποίησης γ) Πιστοποιητικό Διαχείρισης Υγείας & Ασφάλειας στην Εργασία ISO 45001:2018 ή ισοδύναμο πιστοποιητικό εκδοθέν από αρμόδιο αναγνωρισμένο φορέα πιστοποίησης.

1.4. Περίληψη της διακήρυξης απεστάλη ηλεκτρονικά προς δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε.Ε. στις 08-09-2022 και δημοσιεύτηκε στις 13-09-2022 με κωδικό 2022/S 176-497639. Ακολούθως, η διακήρυξη αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ), στις 16-09-2022, με αριθμό συστήματος 172180 και στην ιστοσελίδα της αναθέτουσας αρχής στην ηλεκτρονική διεύθυνση www.piraeus.gov.gr. Περίληψη δε αυτής δημοσιεύτηκε στις εφημερίδες "ΚΟΙΝΩΝΙΚΗ" και "Η ΦΩΝΗ ΤΩΝ ΠΕΙΡΑΙΩΤΩΝ" (14-09-2022 και 15-09-2022, αντιστοίχως) και αναρτήθηκε στο Πρόγραμμα "Διαύγεια" (ΑΔΑ: ΨΒ13ΩΞΥ-7ΣΠ). Η διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 13-09-2022 (ΑΔΑΜ 22PROC011232234 2022-09-13).

2.1. Η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Πειραιά με την αριθμ. 1019/2022 απόφασή της (απόσπασμα Πρακτικού της 51^{ης}/22-11-2022 Τακτικής Συνεδρίασης) ενέκρινε το από 14-10-2022 πρακτικό αποσφράγισης, ελέγχου δικαιολογητικών και τεχνικών προσφορών (1^ο) και το από 18-10-2022 πρακτικό αξιολόγησης οικονομικών προσφορών (2^ο) της Επιτροπής του ανοικτού διαγωνισμού (που συγκροτήθηκε με την αριθμ. 703/30-08-2022 Απόφαση της Οικονομική Επιτροπής με ΑΔΑ: ΨΝ1ΜΩΞΥ-ΨΚΒ) και αποφάσισε, μεταξύ άλλων, τα εξής:

A. Απέρριψε τις προσφορές:

- της εταιρείας BRINX ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ Α. Ε. για την ομάδα Δ'.
- της εταιρείας ΑΝΤΩΝΟΠΟΥΛΟΥ ΘΕΟΦΑΝΩ ΚΑΙ ΣΙΑ ΑΕ. για τις ομάδες όπου υπέβαλε προσφορά, μεταξύ των οποίων και για την ομάδα Δ'.

Ειδικότερα, ως προς τους λόγους απόρριψης των προσφορών για την ως άνω ομάδα, σύμφωνα με το σχετικό Πρακτικό της Επιτροπής του διαγωνισμού, κατά τον έλεγχο των υποβληθέντων δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών που είχαν καταθέσει οι συμμετέχοντες, διαπιστώθηκαν τα εξής:

ΟΜΑΔΑ Δ' ΑΝΤΩΝΟΠΟΥΛΟΥ ΘΕΟΦΑΝΩ ΚΑΙ ΣΙΑ ΑΕ.	
ΣΤΑ ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΑ	
ΔΕΙΓΜΑ 3	ΣΤΟ EN 14605 ΠΡΟΣΦΕΡΕΙ ΤΥΠΟ 4 ΖΗΤΕΙΤΑΙ ΤΥΠΟΣ 5
ΔΕΙΓΜΑ 8	ΣΤΑ ΕΠΙΠΕΔΑ ΑΝΤΟΧΩΝ ΔΕΝ ΕΧΕΙ ISO 13688-2013
ΔΕΙΓΜΑ 9	ΔΕΝ ΕΧΕΙ EN 13688:2013
ΟΜΑΔΑ Δ' BRINX	
ΣΤΑ ΠΙΣΤΟΠΟΙΗΤΙΚΑ	
ΔΕΙΓΜΑ 3	ΠΡΟΣΦΕΡΕΙ ΤΥΠΟ 4-B ΖΗΤΕΙΤΑΙ ΤΥΠΟΣ 5
ΔΕΙΓΜΑ 9	ΠΡΟΣΦΕΡΕΙ EN 381-5 CLASS 1 ΖΗΤΕΙΤΑΙ EN 381-5 CLASS 2
ΣΤΗΝ ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ	
ΔΕΙΓΜΑ 1	ΔΕΝ ΕΧΕΙ ISO 13688
ΔΕΙΓΜΑ 3	ΔΕΝ ΕΧΕΙ EN 14605 ΤΥΠΟΣ 5
ΔΕΙΓΜΑ 9	ΔΕΝ ΕΧΕΙ EN 381-5 CLASS 2

B. Ανέδειξε προσωρινό ανάδοχο του ως άνω διαγωνισμού για τις ομάδες Α', Β', Γ', Ε' και ΣΤ'.

Γ. Για την ομάδα Δ' - ΠΡΟΣΤΑΤΕΥΤΙΚΗ ΕΝΔΥΜΑΣΙΑ, ο διαγωνισμός κρίθηκε άγονος λόγω απόρριψης όλων των προσφορών για την ομάδα αυτή και αποφασίστηκε η προσφυγή στο άρθρο 32 παρ. 2α, σύμφωνα με το άρθρο 106 παρ. 5 του ν. 4412/2016, όπως ισχύει.

2.2. Ακολούθως, η Οικονομική Επιτροπή, με την αριθμ. 1152/2022 απόφασή της (απόσπασμα Πρακτικού της 56^{ης}/22-12-2022 Τακτικής Συνεδρίασης με ΑΔΑ: ΨΠΟΑΩΞΥ-ΙΞΥ), ενέκρινε το από 09-12-2022 πρακτικό αξιολόγησης (3^ο) της Επιτροπής του ανοικτού διαγωνισμού ως προς τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης του διαγωνισμού για την «Προμήθεια Ειδών Ατομικής Προστασίας για τις ανάγκες των Υπηρεσιών του Δήμου για τα έτη 2022- 2023» προϋπολογισμού 574.310,00 €, πλέον ΦΠΑ, και κατακύρωσε το αποτέλεσμα του ως άνω διαγωνισμού για τις ομάδες Α΄, Β΄, Γ΄, Ε΄ και ΣΤ΄ στον οικονομικό φορέα, του οποίου τα δικαιολογητικά κατακύρωσης κρίθηκαν πλήρη.

2.3. Σχετικά με τις (μη περιλαμβανόμενες στο υπό εξέταση αίτημα) Ομάδες Α και Ε: Κατά της αριθμ. 1019/2022 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Πειραιά ασκήθηκε η με ΓΑΚ Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ 57/11-01-2023 προδικαστική προσφυγή από τον οικονομικό φορέα ΑΧΙΟΝ COTTON ΑΞΙΟΝ ΚΟΤΤΟΝ ΑΝΩΝΥΜΗ ΒΑΜΒΑΚΟΥΡΓΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ, με αίτημα την ακύρωση της ως άνω απόφασης της Ο.Ε. (περί ανάδειξης προσωρινού αναδόχου), κατά το μέρος που απορρίφθηκε η προσφορά της για τις ομάδες Α΄ & Ε΄. Η εν λόγω προσφυγή απορρίφθηκε με την αριθμ. 384/09-03-2023 απόφαση του 5^{ου} Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ.

Κατά της ως άνω απορριπτικής απόφασης ο ως άνω οικονομικός φορέας άσκησε την αριθμ. ΑΚ 85/20-3-2023 αίτηση ακύρωσης και αναστολής, με αίτημα για προσωρινή διαταγή (άρθρο 372 του ν. 4412/2016), η οποία συζητήθηκε στις 25 Μαΐου 2023.

2.4. Επίσης, κατά της αριθμ. 1019/2022 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής ασκήθηκε η με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 58/11-01-2023 προδικαστική προσφυγή από τον οικονομικό φορέα ΑΝΤΩΝΟΠΟΥΛΟΥ ΘΕΟΦΑΝΩ & ΣΙΑ, με αίτημα την ακύρωσή της, κατά το μέρος: α) που απορρίφθηκε η προσφορά του για την ομάδα Δ΄ και κρίθηκε άγονος ο διαγωνισμός για την εν λόγω ομάδα και β) έγινε δεκτή η προσφορά της εταιρείας BRINX ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΑΕ για τις ομάδες Α΄ & Γ΄, σύμφωνα με την επακολουθήσασα αριθμ. 1152/2022 συμπροσβληθείσα απόφαση της Ο.Ε. (περί κατακύρωσης του διαγωνισμού). Με την αριθμ. 385/2023 απόφασή του, το 5^ο Κλιμάκιο της ΕΑΔΗΣΥ απέρριψε την ως άνω προδικαστική προσφυγή, κρίνοντας σχετικά με την προσφορά της προσφεύγουσας για την Ομάδα Δ΄, αβάσιμο τον ισχυρισμό της περί μη νόμιμης απόρριψης της προσφοράς της για το είδος 3 της Ομάδας Δ΄, με την αιτιολογία ότι το προσφερόμενο από αυτήν προϊόν είχε EN 14605 τύπου 4, ενώ η διακήρυξη απαιτούσε EN 14605 τύπου 5.

2.5. Η αναθέτουσα αρχή, με το αριθμ. πρωτ. 27455/407/04-05-2023 έγγραφο του Αντιδημάρχου των Διευθύνσεων Διοίκησης, Ανθρώπινου Δυναμικού και Κατάρτισης & Βρεφονηπιακών Σταθμών Πειραιά, βεβαιώνει ότι:

“[...] Πέραν των ανωτέρω, δεν υπάρχουν εκκρεμή ένδικα μέσα ή βοηθήματα κατά της με αρ. 1152/2022 απόφασης της Ο.Ε. (περί κατακύρωσης του διαγωνισμού), στην οποία ενσωματώνεται η 1019/2022 απόφαση της Ο.Ε. (περί ανάδειξης προσωρινού αναδόχου), με την οποία κρίνεται ο διαγωνισμός άγονος για την ομάδα Δ΄ - ΠΡΟΣΤΑΤΕΥΤΙΚΗ ΕΝΔΥΜΑΣΙΑ, καθώς απορρίφθηκαν όλες οι προσφορές για την ομάδα αυτή και αποφασίζεται η προσφυγή στο άρθρο 32 παρ. 2α, σύμφωνα με το άρθρο 106 παρ. 5 του Ν. 4412/2016 όπως ισχύει. [...]”.

Τα διαλαμβανόμενα στην ανωτέρω βεβαίωση επιβεβαιώθηκαν και κατόπιν έρευνας της Αρχής στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ.

II. Νομικό πλαίσιο

3. Στη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016 (Α' 147), η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, προβλέπεται ότι: *“2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών σε οποιαδήποτε από τις κατωτέρω περιπτώσεις:*

α) εάν, ύστερα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία είτε δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή αίτηση συμμετοχής είτε καμία από τις υποβληθείσες προσφορές ή αιτήσεις συμμετοχής δεν είναι κατάλληλη, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί 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. [...]”.

4. Στη διάταξη του άρθρου 53 *“Περιεχόμενο εγγράφων της σύμβασης”* του ίδιου νόμου ορίζεται ότι:

“1. Οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρτιων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών. [...]”.

5. Στο άρθρο 65 *“Σύνταξη και λεπτομέρειες δημοσίευσης των προκηρύξεων και γνωστοποιήσεων”* του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι:

“1. Οι προκηρύξεις και οι γνωστοποιήσεις που αναφέρονται στα άρθρα 62, 63 και 64 περιλαμβάνουν τις πληροφορίες που προβλέπονται στο Παράρτημα V του Προσαρτήματος Α' υπό τη μορφή τυποποιημένων εντύπων, συμπεριλαμβανομένων και των τυποποιημένων εντύπων για τα διορθωτικά. [...]”.

6. Στη διάταξη του άρθρου 66 *“Δημοσίευση σε εθνικό επίπεδο”* παρ. 4 του ίδιου νόμου αναφέρεται ότι:

“4. Οι προκηρύξεις και οι γνωστοποιήσεις που δημοσιεύονται σε εθνικό επίπεδο δεν περιλαμβάνουν πληροφορίες άλλες από εκείνες που περιέχονται στις προκηρύξεις και γνωστοποιήσεις που αποστέλλονται στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ένωσης ή δημοσιεύονται στο «προφίλ αγοραστή» αλλά αναφέρουν την ημερομηνία αποστολής της προκήρυξης/γνωστοποίησης που εστάλη στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ένωσης ή της δημοσίευσης στο «προφίλ αγοραστή» [...]”.

7. Η διάταξη του άρθρου 67 *“Ηλεκτρονική διάθεση των εγγράφων της σύμβασης”* προβλέπει ότι:

“1. Οι αναθέτουσες αρχές προσφέρουν ελεύθερη, πλήρη, άμεση και δωρεάν ηλεκτρονική πρόσβαση στα έγγραφα της σύμβασης από την ημερομηνία δημοσίευσης της προκήρυξης/ γνωστοποίησης, σύμφωνα με το άρθρο 65 ή την ημερομηνία αποστολής της πρόσκλησης επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος. [...]”.

8. Στη διάταξη του άρθρου 75 *“ Κριτήρια επιλογής (άρθρο 58 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)”* του ίδιου νόμου ορίζεται ότι:

“1. Τα κριτήρια επιλογής μπορεί να αφορούν:

α) την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας,

β) την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια,

γ) την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα.

Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν στους οικονομικούς φορείς ως απαιτήσεις συμμετοχής μόνο τα κριτήρια που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 3 και 4. Οι αναθέτουσες αρχές περιορίζουν τις όποιες απαιτήσεις συμμετοχής σε εκείνες που είναι απαραίτητες ώστε να διασφαλίζεται ότι ο υποψήφιος ή ο προσφέρων διαθέτει τις εκ του νόμου απαιτούμενες προϋποθέσεις, τις χρηματοοικονομικές δυνατότητες, καθώς και τις τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητες για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης. Όλες οι απαιτήσεις σχετίζονται και είναι ανάλογες με το αντικείμενο της σύμβασης. [...]

5. Οι αναθέτουσες αρχές αναφέρουν τις απαιτούμενες προϋποθέσεις συμμετοχής που μπορεί να εκφράζονται ως ελάχιστα επίπεδα ικανότητας, καθώς και τα κατάλληλα αποδεικτικά μέσα, στην προκήρυξη σύμβασης ή στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος.”.

Επίσης, στο άρθρο 80 “Αποδεικτικά μέσα (άρθρο 60 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)” προβλέπεται, μεταξύ άλλων, ότι:

“1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν τα πιστοποιητικά, τις βεβαιώσεις και τα λοιπά αποδεικτικά μέσα που αναφέρονται στις παρ. 2, 4 και 5 και στο Παράρτημα XII του Προσαρτήματος Α’, ως απόδειξη της μη ύπαρξης λόγων αποκλεισμού, όπως αναφέρονται στα άρθρα 73 περί λόγων αποκλεισμού, και 74 περί αποκλεισμού οικονομικού φορέα από δημόσιες συμβάσεις, και της πλήρωσης των κριτηρίων επιλογής, σύμφωνα με τα άρθρα 75 και 76. [...]

5. Η τεχνική ικανότητα των οικονομικών φορέων μπορεί να αποδεικνύεται με έναν ή περισσότερους από τους τρόπους που αναφέρονται στο Μέρος II του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α’, ανάλογα με τη φύση, την ποσότητα ή τη σπουδαιότητα και τη χρήση των έργων, των αγαθών ή των υπηρεσιών”.

III. Νομική Εκτίμηση

9. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Πειραιά, που αποτελεί μη κεντρική αναθέτουσα αρχή κατά τις διατάξεις του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 3 ν. 4412/2016, αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών κατά 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 δε ότι το υπό εξέταση αίτημα αφορά σε διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών προϋπολογισθείσας αξίας 243.796,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, 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.

10. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 26 και 32 του ν. 4412/2016 (σχ. 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 συσταλτικής ερμηνείας (σχ. 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).

11. Σύμφωνα με την προπαρατεθείσα διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, παρέχεται η δυνατότητα στις αναθέτουσες αρχές να συνάπτουν συμβάσεις με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, υπό τη συνδρομή των κάτωθι προϋποθέσεων: α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, β) να μην έχει υποβληθεί κατά την ανωτέρω νομίμως διεξαχθείσα προηγούμενη 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) Επιπλέον, σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να διαβιβάσει προς αυτήν, σχετική έκθεση.

Με βάση τα στοιχεία του φακέλου, ως προς τους λόγους απόρριψης των υποβληθεισών προσφορών στην αιτούμενη ομάδα ειδών (Δ'), (Ιστορικό υπό 2.1) συνάγεται ότι χωρίς ουσιαστική τροποποίησή τους (ειδικότερα ως προς το είδος 3) αυτές αδυνατούν προδήλως να ανταποκριθούν στις απαιτήσεις της αναθέτουσας αρχής, όπως προσδιορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης και συνεπώς συντρέχουν οι προϋποθέσεις εξέτασης της επικαλούμενης διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016.

12. Περαιτέρω, από τα στοιχεία του φακέλου της υπό κρίση υπόθεσης, ως προς τη συνδρομή των προϋποθέσεων εφαρμογής της επικαλούμενης διάταξης, προκύπτουν τα εξής:

12.1. Ως προς την προηγούμενη νομίμως διεξαχθείσα διαδικασία.

Στον διενεργηθέντα από τον Δήμο Πειραιά, με την αριθμ. πρωτ. 818/08-09-2022 διακήρυξη, ανοικτό διαγωνισμό άνω των ορίων του αρθ. 5 του ν. 4412/2016, για την προμήθεια ειδών ατομικής προστασίας, εκτιμώμενου προϋπολογισμού 574.310,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, οι προσφορές που υποβλήθηκαν για το Τμήμα 4 "ΟΜΑΔΑ Δ' ΠΡΟΣΤΑΤΕΥΤΙΚΗ ΕΝΔΥΜΑΣΙΑ" δεν έγιναν αποδεκτές.

I. Από τα στοιχεία του υποβληθέντος φακέλου καθώς και τα στοιχεία της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων, ως προς την κατάρτιση των όρων της οικείας διακήρυξης, την τήρηση των όρων δημοσιότητας και τη διενέργεια της διαδικασίας του διαγωνισμού, δεν διαπιστώθηκαν ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες, οι οποίες βασίμως στις οποίες βασίμως θα μπορούσε να αποδοθεί το εν μέρει άγονο αποτέλεσμα αυτού.

II. Ειδικότερα, κατά την εξέταση των στοιχείων που προσκομίστηκαν, ως προς την κατάρτιση των όρων της διακήρυξης διαπιστώθηκαν τα κάτωθι:

Σύμφωνα με τους όρους της ενότητας 2.2 Δικαίωμα Συμμετοχής - Κριτήρια Ποιοτικής Επιλογής, πεδίο 2.2.6. Τεχνική και Επαγγελματική Ικανότητα, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να δηλώσουν: α) τις κυριότερες συμβάσεις προμηθειών που έχουν εκτελέσει κατά τη διάρκεια της τελευταίας τριετίας, β) το τεχνικό προσωπικό που διαθέτουν, γ) τον τεχνικό εξοπλισμό που διαθέτουν και τα μέτρα που

λαμβάνουν για την εξασφάλιση της ποιότητας, χωρίς ωστόσο να εξειδικεύονται οι ελάχιστες απαιτήσεις στα σημεία α) και β), παρά μόνο των προτύπων διασφάλισης ποιότητας και περιβαλλοντικής διαχείρισης του πεδίου 2.2.7. σχετικά με την απαίτηση του σημείου γ) (Ιστορικό υπό 1.3). Περαιτέρω, στο πεδίο 2.2.9 Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής, 2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα, Β.4. προβλέπεται ότι: “Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν: οποιοδήποτε σχετικό έγγραφο για την απόδειξη εκπλήρωσης των απαιτήσεων”.

Συναφώς, τα ως άνω α) και β) κριτήρια επιλογής δεν εξειδικεύονται σε οποιοδήποτε άλλο πεδίο της διακήρυξης, ούτε εκφράζονται ως ελάχιστα επίπεδα ικανότητας και μάλιστα κατά τρόπο συνδεδεμένο και ανάλογο προς το αντικείμενο της σύμβασης. Ως εκ τούτου, δεν προκύπτει με σαφήνεια ο τρόπος αξιολόγηση των αιτούμενων δικαιολογητικών, εφόσον δεν έχει καθοριστεί το ελάχιστο πεδίο τους. Συνεπώς, τα εν λόγω κριτήρια εν τοις πράγμασι δεν δύναται να ληφθούν υπόψη, εισάγουν δε όρους γενικούς και αόριστους στη διακήρυξη, κατά παράβαση της διάταξης της παρ. 2 του άρθρου 53 του ν. 4412/16, σύμφωνα με την οποία οι όροι των εγγράφων της σύμβασης πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις ώστε να επιτρέπουν την υποβολή άρθρων και συγκρίσιμων μεταξύ τους προσφορών (σχ. Δ9/2021 Γνώμη της Αρχής).

Σημειώνεται, ωστόσο, ότι σχετικά με το ανωτέρω ζήτημα που ανέκυψε κατά την εξέταση των όρων της διακήρυξης, δεν υποβλήθηκε από τους εν δυνάμει υποψήφιους αναδόχους στον επίμαχο διαγωνισμό οποιοδήποτε διευκρινιστικό ερώτημα στο ΕΣΗΔΗΣ, ούτε αυτό αποτέλεσε πεδίο αμφισβήτησης ή αντιδικίας κατά την υποβολή και εξέταση των ασκηθεισών προδικαστικών προσφυγών.

III. Επίσης, κατά την εξέταση των όρων δημοσιότητας του διαγωνισμού, διαπιστώθηκε ότι στο έντυπο γνωστοποίησης της προκήρυξης σύμβασης που δημοσιεύτηκε στην Ε.Ε.Ε.Ε. στις 13/09/2022, αναφέρεται εσφαλμένα ότι οι προσφορές των υποψήφιων αναδόχων οφείλουν να υποβάλλονται στην ιστοσελίδα της αναθέτουσας αρχής: www.piraeus.gov.gr, καθώς και ότι η επικοινωνία και οι πληροφορίες είναι διαθέσιμες μέσω της ίδιας ιστοσελίδας, ενώ περαιτέρω σε κανένα άλλο πεδίο του εντύπου δεν αναφέρεται η δυνατότητα πρόσβασης στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων και η υποχρέωση υποβολής των προσφορών μέσω αυτής.

Σύμφωνα, όμως, με τη σχετική βεβαίωση του Δήμου Πειραιά, η ανάρτηση των τευχών της διακήρυξης στην ιστοσελίδα του, όπου παρέπεμπε το έντυπο της Ε.Ε., πραγματοποιήθηκε ήδη από την 14/09/2022 και παρέμεινε ενεργή καθ’ όλο το χρονικό διάστημα έως την ημερομηνία λήξης των προσφορών (12/10/2022), παρέχοντας απεριόριστη, πλήρη, άμεση και δωρεάν πληροφόρηση σε κάθε ενδιαφερόμενο.

Κατά τα λοιπά, στη διεξαχθείσα διαγωνιστική διαδικασία δεν διαπιστώθηκαν όροι που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στον διαγωνισμό, υποβλήθηκαν δε προσφορές από τρεις (3) υποψηφίους και αναδείχθηκαν ανάδοχοι φορείς για πέντε (5) από τα έξι (6) τμήματα της διακήρυξης. Οι ως άνω διαπιστωθείσες πλημμέλειες, ενόψει και του επιτευχθέντος αποτελέσματος, δεν φέρεται να συνεχονται με το εν μέρει άγονο αποτέλεσμα του διαγωνισμού.

12.2. Ως προς τη μη υποβολή προσφορών ή την υποβολή μη κατάλληλων προσφορών.

Σύμφωνα με το από 14-10-2022 (1^ο) Πρακτικό της Επιτροπής του διαγωνισμού, καθώς και την αριθμ. 1019/2022 εγκριτική απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Πειραιά, οι δύο προσφορές που υποβλήθηκαν στην Ομάδα Δ' απορρίφθηκαν με την ακόλουθη αιτιολογία:

- η μεν πρώτη λόγω μη προσφοράς ειδών τύπου 5 ISO EN 14605 για το δείγμα 3 και ISO 13688-2013 για τα δείγματα 8 και 9,
- η δε δεύτερη λόγω μη προσφοράς ειδών με ISO EN 13688 για το δείγμα 1, τύπου 5 ISO EN 14605 για το δείγμα 3 και ISO EN 381-5 CLASS 2 για το δείγμα 9.

Συνεπώς ο διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος ως προς το Τμήμα αυτό (Ιστορικό υπό 2.1).

Η ως άνω αιτιολογία κρίθηκε νόμιμη με την αριθμ. 385/2023 απόφαση της ΕΑΔΗΣΥ, με την οποία απορρίφθηκε η σχετικώς ασκηθείσα προδικαστική προσφυγή (Ιστορικό υπό 2.4).

Ως εκ τούτου, αμφότερες οι υποβληθείσες προσφορές για την Ομάδα Δ' , οι οποίες απορρίφθηκαν επειδή δεν ήταν σύμφωνες με τις τεχνικές προδιαγραφές ως προς το είδος του δείγματος 3 και αδυνατούσαν, χωρίς να τροποποιηθούν ουσιαστικά, να ανταποκριθούν στις απαιτήσεις της αναθέτουσας αρχής, εμπίπτουν στο εννοιολογικό περιεχόμενο των μη κατάλληλων προσφορών του άρθρου 32 παρ. 2 α' του ν.4412/2016.

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

Στο προσκομισθέν σχέδιο απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Πειραιά, ρητώς αναφέρεται ότι κατά την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης δεν θα τροποποιηθούν ουσιαστικά οι όροι που τέθηκαν με τη διακήρυξη του προηγηθέντος διαγωνισμού.

13. Με τα δεδομένα αυτά συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής των διατάξεων του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016 για την ανάθεση της αιτούμενης σύμβασης.

IV. Συμπέρασμα

Ενόψει των προεκτεθέντων, η Επιτροπή ομόφωνα αποφασίζει:

Την **παροχή σύμφωνης γνώμης**, για την προσφυγή του **Δήμου Πειραιά** σε διαδικασία διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, για την ανάθεση σύμβασης, με αντικείμενο την προμήθεια ειδών ατομικής προστασίας, προϋπολογισμού 243.796,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ως προς τα οποία ο προηγηθείς ηλεκτρονικός διαγωνισμός απέβη άγονος, λόγω συνδρομής των οικείων προϋποθέσεων.

Αθήνα, 07.06.2023

Η Πρόεδρος

Ανδρονίκη Θεοτοκάτου