



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

**ΓΝΩΜΗ**

**Δ 47 ΕΑΔΗΣΥ/2024**

(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, 3 Απριλίου 2024, ημέρα Τετάρτη και ώρα 10:30 π.μ., στα επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και Κομνά Τράκα γραφεία της, συνήλθε σε συνεδρίαση η ως άνω ΕΠΙΤΡΟΠΗ της ΕΝΙΑΙΑΣ ΑΡΧΗΣ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (εφεξής και «Αρχή» ή «ΕΑΔΗΣΥ»), 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:

**Σύμβουλοι :** Ευαγγελία Κουτούπα (μέσω τηλεδιάσκεψης), εκτελούσα χρέη Προέδρου,  
Δημήτριος Χανής.

**Μέλη :** Χρυσάνθη Ζαράρη,  
Βασιλική Σκαρτσούνη (μέσω τηλεδιάσκεψης),  
Δημήτριος Σταθακόπουλος (μέσω τηλεδιάσκεψης).

Η Πρόεδρος Ανδρονίκη Θεοδοκάτου και το μέλος Αδάμ Καραγλάνης απουσίασαν αιτιολογημένα.

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

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

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης παρέστησαν η Εισηγήτρια, η Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης, Μαρία Παναγοηλιοπούλου και η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Ελέγχου, Μαρία Ελένη Σιδέρη, οι οποίες αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας των Μελών της Επιτροπής και τη λήψη απόφασης.

**ΘΕΜΑ:** Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση για τη σύναψη σύμβασης υπηρεσιών φυτοκομίας, συνολικού ποσού 150.000,00€, πλέον ΦΠΑ, σε συνέχεια εν μέρει άγονου ηλεκτρονικού διαγωνισμού.

Με το αρ. πρωτ. Κ.Γ/Δ11/Ε 4714/ 06.03.2024 (αρ. πρωτ. εισερχ. ΕΑΔΗΣΥ 2709/07.03.2024) αίτημά της προς την ΕΑΔΗΣΥ (εφεξής Αρχή), όπως συμπληρώθηκε με το αρ. πρωτ. Κ.Γ/Δ11/Ε 6213/ 29.03.2024 (αρ. πρωτ. εισερχ. ΕΑΔΗΣΥ 3394/29.3.2024) έγγραφό της, και διευκρινίστηκε με το από 01.04.2024 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, η Υπηρεσία Πολιτικής Αεροπορίας (εφεξής ΥΠΑ), 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 προσφύγει στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών αποψιλώσεων (κοπής καλαμιών και θάμνων, καθαρισμός αγωγών ομβρίων, τοποθέτηση χλοοτάπητα κτλ), δεκαέξι (16) οργανικών μονάδων της, και συγκεκριμένα των Αερολιμένων Αλεξανδρούπολης, Κυθήρων, Μήλου, Σητείας, Σύρου, Χίου, Ικαρίας, Καλύμνου, Αστυπάλαιας, Νάξου, Πάρου, Καλαμάτας, του ΚΕΠ Ελληνικό Αττικής, Ραδιοβοήθημα Σκοπέλου, Ραδιοβοήθημα Τρίτολης, Ραντάρ Υμηττού-Ραδιοβοήθημα Καβουρίου- Ραδιοβοήθημα ΝΔΒ Αίγινας, ποσού 150.000,00€, πλέον ΦΠΑ, σε συνέχεια εν μέρει άγονου ηλεκτρονικού διαγωνισμού, συνολικού ποσού 215.322,58€, πλέον ΦΠΑ.

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

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

**1.1** Με την αρ. πρωτ. 33/2023 (ΑΔΑΜ:23PROC013646180 2023-10-25) Διακήρυξη, προκηρύχθηκε ανοικτός ηλεκτρονικός διαγωνισμός, άνω των ορίων, για την ανάθεση σύμβασης με αντικείμενο την «Παροχή υπηρεσιών φυτοκομίας (αποψιλώσεων, κοπής καλαμιών και θάμνων, καθαρισμός αγωγών ομβρίων, τοποθέτησης χλοοτάπητα κτλ)» οργανικών μονάδων της ΥΠΑ, συνολικού προϋπολογισμού 215.322,58€, πλέον ΦΠΑ.

**1.2** Ειδικότερα, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης ορίζεται:

-άρθρο 1.3 «*Συνοπτική περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης*» «*Αντικείμενο της σύμβασης είναι η παροχή υπηρεσιών Φυτοκομίας (αποψιλώσεων, κοπής καλαμιών και θάμνων, καθαρισμού αγωγών ομβρίων, τοποθέτησης χλοοτάπητα κτλ) των Οργανικών Μονάδων της ΥΠΑ.*

*Η παρεχόμενη υπηρεσία κατατάσσεται στον ακόλουθο κωδικό του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV) : 77312000-0, (Υπηρεσίες εκκαθάρισης από αγριόχορτα) και 77314100-5 (Υπηρεσίες τοποθέτησης χλοοτάπητα).*

*Η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται στα κάτωθι τμήματα:*

α/α	ΑΕΡΟΛΙΜΕΝΕΣ - ΟΡΓΑΝΙΚΕΣ ΜΟΝΑΔΕΣ	α/α ΕΣΗΔΗΣ	Προϋπολογισμός προ ΦΠΑ
1	Αλεξανδρούπολης	248276	12.096,77
2	Ιωαννίνων	248280	16.129,03
3	Ηρακλείου	248281	16.129,03
4	Κυθήρων	248282	12.096,77
5	Μήλου	248283	8.064,52
6	Σητείας	248285	10.483,87
7	Σύρου	248286	8.064,52
8	Χίου	248287	12.096,77
9	Κοζάνης	248288	12.903,23
10	Καστοριάς	248289	20.161,29
11	Ικαρίας	248290	8.064,52
12	Καλύμνου	248291	5.645,16
13	Αστυπάλαιας	248292	5.645,16
14	Νάξου	248293	6.451,61
15	Πάρου	248294	8.064,52
16	Ραδιοβοήθημα Σκοπέλου	248295	9.677,42
17	Ραδιοβοήθημα Τρίπολης	248296	4.032,26
18	Καλαμάτας	248297	8.064,52
19	Ραντάρ Υμηττού-Ραδιοβοήθημα Καβουρίου και Ραδιοβοήθημα NDB Αίγινας	248298	7.258,06
20	ΚΕΠ Ελληνικό Αττικής	248299	24.193,55

*Προσφορές γίνονται δεκτές είτε για το σύνολο των Αερολιμένων/Οργανικών Μονάδων, είτε για μεμονωμένους Αερολιμένες/Οργανικές Μονάδες.*

#### *2.2.4 Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας*

*Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται να ασκούν επαγγελματική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της σύμβασης. [...]*

#### *2.2.5 Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια*

*Δεν απαιτείται στην παρούσα διακήρυξη.*

#### *2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα*

*Δεν απαιτείται στην παρούσα διακήρυξη.*

#### *2.2.7 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 2.2.6, κρίνονται κατά την υποβολή της προσφοράς δια του ΕΕΕΣ, κατά τα οριζόμενα στην παράγραφο 2.2.7.1, κατά την υποβολή των δικαιολογητικών της παραγράφου 2.2.7.2 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 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 2.2.7.1 και 2.2.7.2, 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.*

#### *2.4.3.2 Τεχνική προσφορά*

*Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο "Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές" του Παραρτήματος Α' της Διακήρυξης, 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 στο ως άνω Παράρτημα.*

#### *2.4.6 Λόγοι απόρριψης προσφορών*

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

**1.3** Περίληψη της διακήρυξης, απεστάλη ηλεκτρονικά στις 20.10.2023 στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε) και δημοσιεύθηκε στις 25.10.2023. Ακολούθως, καταχωρήθηκε στο

Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων στις 25.10.2023 και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ στις 26.10.2023 όπου και έλαβε αριθμό συστήματος 248276.

Περίληψη της διακήρυξης δημοσιεύτηκε στις εφημερίδες «ΚΟΙΝΩΝΙΚΗ» στις 26.10.2023 και «Ο ΠΑΛΜΟΣ ΤΗΣ ΓΛΥΦΑΔΑΣ» στις 28.10.2023.

Η καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίσθηκε στις 06.12.2023 και στις 12.12.2023 η ημερομηνία αποσφράγισης.

**1.4** Η Επιτροπή διαγωνισμού προέβη στην ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών, στις 12.1.2023, όπου σύμφωνα με το Πρακτικό Νο 1 (ΓΔΑΜ/ΚΓ/ΔΤΥ/Γ/765/15.1.2024), στον εν λόγω διαγωνισμό δεν κατατέθηκε καμία προσφορά για 15 τμήματα και συγκεκριμένα για τους Αερολιμένες με α/α: 1- Αλεξανδρούπολης, 4- Κυθήρων, 5- Μήλου, 6- Σητείας, 7- Σύρου, 8- Χίου, 11- Ικαρίας, 12- Καλύμνου, 13- Αστυπάλαιας, 14- Νάξου, 15- Πάρου, 18- Καλαμάτας, 20- του ΚΕΠ Ελληνικό Αττικής, 17- Ραδιοβοήθημα Τρίπολης και 19-Ραντάρ Υμηττού-Ραδιοβοήθημα Καβουρίου- Ραδιοβοήθημα ΝΔΒ Αίγινας.

Για ένα τμήμα, και συγκεκριμένα για το τμήμα με α/α 16-Ραδιοβοήθημα Σκοπέλου, υποβλήθηκε μεν μία προσφορά, η οποία απορρίφθηκε λόγω μη υποβολής τεχνικής προσφοράς, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην παρ. 2.4.3.2 της διακήρυξης.

**1.5** Ακολούθως, η ΥΠΑ με τις αποφάσεις της με αρ. Κ.Γ./Δ11/Ε/4206/28.02.2024 και Κ.Γ./Δ11/Ε/4224/28.02.2024, ενέκρινε το παραπάνω Πρακτικό, ματαίωσε τα αποτελέσματα του διαγωνισμού ως προς τα ανωτέρω τμήματα και αποφάσισε την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, σύμφωνα με το άρθρο 32 παρ. 2.α του ν. 4412/2016, κατόπιν σύμφωνης γνώμης της ΕΑΔΗΣΥ, βάσει του άρθρου 347 παρ. 2 περ. γ υποπ. γδ, του ιδίου νόμου.

**1.6** Οι υποβληθείσες προσφορές για τα τμήματα με α/α: 2- Αερολιμένας Ιωαννίνων, 3- Αερολιμένας Ηρακλείου, 9 -Αερολιμένας Κοζάνης και 10- Αερολιμένας Καστοριάς, βρίσκονται στο στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών κατακύρωσης.

**1.7** Με το αρ. πρωτ. Κ.Γ./Δ11/Ε 4714/ 06.03.2024 έγγραφο της ΥΠΑ, βεβαιώνεται ότι δεν κατατέθηκε καμία προδικαστική προσφυγή ή άλλο ένδικο βοήθημα για τον συγκεκριμένο διεθνή ηλεκτρονικό διαγωνισμό.

## **II. Νομικό Πλαίσιο**

**2.** 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.

*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. [...]*".

### **III. Νομική Εκτίμηση**

**3.** Στην παράγραφο 1 του άρθρου 224 του ν. 4412/2016 (άρθρο 4 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ), ως αναθέτοντες φορείς, ορίζονται, μεταξύ άλλων, οι αναθέτουσες αρχές, οι οποίες ασκούν μία από τις δραστηριότητες που αναφέρονται στα άρθρα 228 έως 234 του ν. 4412/2016, μεταξύ των οποίων και οι δραστηριότητες που αφορούν στην εκμετάλλευση μιας γεωγραφικής περιοχής με σκοπό τη διάθεση αερολιμένων ή λιμένων εσωτερικής ναυσιπλοΐας ή άλλων τερματικών σταθμών σε φορείς που πραγματοποιούν αεροπορικές ή εσωτερικές πλωτές μεταφορές (βλ. άρθρο 232 του ν. 4412/2016). Περαιτέρω, όπως έχει κριθεί από το ΔΕΕ, αφενός η γενική ισχύς της οδηγίας 2014/24/ΕΕ και η περιορισμένη ισχύς της οδηγίας 2014/25/ΕΕ, επιβάλλουν τη στενή ερμηνεία των διατάξεων της τελευταίας (βλ. κατ'αναλογία ΔΕΚ C-393/06, Ing. Aigner, Wasser-Wärme-Umwelt GmbH κατά Fernwärme Wien GmbH, σκ. 56-59), αφετέρου, η οδηγία 2014/25/ΕΕ εφαρμόζεται όχι μόνον επί των συμβάσεων οι οποίες συνάπτονται στον τομέα μιας εκ των δραστηριοτήτων που διαλαμβάνονται ρητώς σε αυτήν, αλλά και επί των συμβάσεων οι οποίες, ακόμη και εάν είναι διαφορετικής φύσεως και θα μπορούσαν επομένως, ως τέτοιες, να εμπίπτουν κανονικά στο πεδίο εφαρμογής της οδηγίας 2014/24/ΕΕ, εξυπηρετούν την άσκηση των δραστηριοτήτων που ορίζονται με την οδηγία 2014/25/ΕΕ (βλ. υπό την έννοια αυτή, απόφαση C-152/2017, της 19ης Απριλίου 2018, Consorzio Italian Management, σκ. 26 και ενδεικτικά ΣτΕ ΕΑ 197, 157, 9/2015, 415/2014, 456/2013. Πρβλ. Σύμφωνη Γνώμη της Αρχής με αρ. Δ17ΕΑΔΗΣΥ/2022 και Κατευθυντήρια Οδηγία 26/2021 της Αρχής με θέμα: «ΠΕΔΙΟ ΕΦΑΡΜΟΓΗΣ & ΕΙΔΙΚΑ ΖΗΤΗΜΑΤΑ ΒΙΒΛΙΟΥ II Ν. 4412/2016» (ΑΔΑ: ΩΣΨ10ΞΤΒ-ΚΦΦ).

Εν προκειμένω, η Υπηρεσία Πολιτικής Αεροπορίας, η οποία αποτελεί αυτοτελή δημόσια υπηρεσία του Υπουργείου Υποδομών και Μεταφορών (άρθρο 10 π.δ. 123/2017), σε συνέχεια διευκρινιστικού ερωτήματος της Αρχής, σχετικά με το αντικείμενο των αιτούμενων προς ανάθεση υπηρεσιών, απάντησε ότι *«Οι προς ανάθεση υπηρεσίες Φυτοκομίας κλπ της εν λόγω διαγωνιστικής διαδικασίας δεν συνδέονται λειτουργικώς με τη δραστηριότητα «Λιμένες και Αερολιμένες» κατά την έννοια του άρθρου 12 της Οδηγίας 2014/25ΕΕ, όπως ενσωματώθηκε με το άρθρο του Ν. 4412/2016 και ως εκ τούτου διενεργήθηκαν με τις διατάξεις του Βιβλίου Ι.»*. Επομένως, λαμβάνοντας υπόψη ότι το αίτημα της αναθέτουσας αρχής αφορά σε διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη σύμβασης υπηρεσιών, προϋπολογισθείσας αξίας 150.000,00€ προ ΦΠΑ, σε συνέχεια εν μέρει άγονου ηλεκτρονικού διαγωνισμού, συνολικού προϋπολογισμού 215.322,58€ προ 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.

**4.** 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 εθνικό δίκαιο τα άρθρα 26 και 32 της οδηγίας 2014/24/ΕΕ, αντίστοιχα, καθώς και στις εννοιολογικά ταυτόσημες διατάξεις του αρ. 269 (Βιβλίου II) του ως άνω νόμου με τις οποίες ενσωματώθηκαν στο εθνικό δίκαιο οι διατάξεις της οδηγίας 2014/25/ΕΕ (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).

Συναφώς, επισημαίνεται ότι 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. υπό το πνεύμα αυτό ΔΕΚ - ΔΕΕ, αποφάσεις της 10ης Μαρτίου 1987, C-199/85, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1987, σ. 1039, σκέψη 14, 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, της 10ης Απριλίου 2003, C-20/01 και C-28/01, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 2003, I-360, σκέψη 58, της 14ης Σεπτεμβρίου 2004, C-385/02, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2004, σ. I-8121, σκέψη 19, της 14ης Οκτωβρίου 2004, C-340/02, Επιτροπή κατά Γαλλίας, Συλλ. 2004, I-9845, σκέψη 38, και της 2ας Ιουνίου 2005, C-394/02, Επιτροπή κατά Ελλάδας, Συλλ. 2005, I-4713, σκέψη 33, της 8ης Απριλίου 2008, C- 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψεις 57-58, της 27ης Οκτωβρίου 2011, C - 601/10, Επιτροπή κατά Ελληνικής Δημοκρατίας, Συλλ. 2011, I-00163, σκέψη 32). Ειδικότερα, η σχετική απόφαση της αναθέτουσας αρχής, πρέπει να φέρει πλήρη και ειδική αιτιολογία, αναφερόμενη στους λόγους για τους οποίους αποφασίζεται η προσφυγή στην εν λόγω εξαιρετική διαδικασία (βλ. χαρακτηριστικά ΣτΕ 1747/2011, 1987/2021).

**5.** Ειδικότερα, η εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α του ν.4412/2016, της οποίας γίνεται ρητά επίκληση από την αναθέτουσα αρχή και στη βάση της οποίας οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, προϋποθέτει:

α) να μην έχει υποβληθεί καμία προσφορά ή, τουλάχιστον, καμία κατάλληλη προσφορά στο πλαίσιο προγενέστερης ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας την οποία η αναθέτουσα αρχή περάτωσε για τον λόγο αυτόν.

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

Επιπλέον, προϋποθέτει ότι σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση προς αυτήν, σχετικής εκθέσεως (βλ. και C-376/21, της 16ης Ιουνίου 2022, Zamestnik-ministar na regionalnoto razvitie i blagoustroystvoto i rakovoditel na Upravlyavashtia organ na Operativna programa «Regioni v rastezh» 2014-2020, σκ.59).

**5.1** Κατά τη ρητή, δε, διατύπωση του εν λόγω άρθρου ως «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». Ειδικότερα, η μη καταλληλότητα των προσφορών αφορά σε περιπτώσεις πλημμελειών ουσίας και ελλείψεων των προσφορών που φανερώνουν ότι κατ' ουσίαν η αγορά δεν ανταποκρίθηκε στην προς ανάθεση σύμβαση έτσι όπως αυτή προδιαγράφηκε στα τεύχη του

διαγωνισμού από την αναθέτουσα αρχή. Επισημαίνεται ότι μη κατάλληλες θεωρούνται γενικά οι προσφορές που δεν έχουν καμία σχέση με τη σύμβαση, δηλαδή το περιεχόμενό τους δεν εναρμονίζεται με τις απαιτήσεις της σύμβασης και είναι ασύμβατο με τις ανάγκες της αναθέτουσας αρχής και, ως εκ τούτου, δεν μπορούν προδήλως και χωρίς να τροποποιηθούν ουσιαστικά, να ικανοποιήσουν τις εν λόγω ανάγκες για τις οποίες προορίζονται (βλ. ενδεικτικά Δ2ΕΑΔΗΣΥ/2023).

**5.2** Επίσης, όπως παγίως έχει κριθεί, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή της προαναφερόμενης διάταξης, συνεχεται άμεσα με τον προηγηθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια οι τυχόν ουσιαστικές νομικές πλημμέλειες της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να επιδρούν στη νομιμότητα και της συγκεκριμένη διαδικασίας (Ε.Σ. Αποφ. VI Τμ. 466/2011, 1249/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

**6.** Εν προκειμένω, από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, προκύπτουν τα εξής:

**6.1** Ως προς την προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας

Η 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, ως προς την κατάρτιση των όρων της ως άνω διακήρυξης, την τήρηση των όρων δημοσιότητας και τη διενέργεια της διαδικασίας του διαγωνισμού, δεν διαπιστώθηκαν ουσιαστικές νομικές πλημμέλειες.

**6.2.** Ως προς την μη υποβολή προσφοράς ή την υποβολή μη κατάλληλων προσφορών

Όπως προαναφέρθηκε, (βλ. Ιστορικό παρ. 1.4-1.5), από τα δεκαπέντε (15) αιτούμενα τμήματα, και συγκεκριμένα για τα τμήματα με α/α 1,4,5,6,7,8,11,12,13,14,15,17,18,19 και 20 δεν υποβλήθηκαν προσφορές.

Για το, δε, τμήμα με α/α 16-Ραδιοβοήθημα Σκοπέλου, η μοναδική υποβληθείσα προσφορά, απορρίφθηκε, λόγω μη υποβολής τεχνικής προσφοράς, σύμφωνα με τα άρθρα 2.4.3.2 και 2.4.6 περ. α) και ι) της διακήρυξης.

Ειδικότερα, προκειμένου να αξιολογηθεί η καταλληλότητα της προσφοράς, και κατ' επέκταση η δυνατότητα προσήκουσας εκτέλεσης της σύμβασης, απαιτείται παγίως η εκ μέρους του προσφέροντος περιγραφή της πλήρωσης των τεχνικών απαιτήσεων των εγγράφων της σύμβασης, συνοδευόμενη από τα απαραίτητα έγγραφα και δικαιολογητικά. Η, δε, μη υποβολή τεχνικής προσφοράς, οδηγεί στο συμπέρασμα ότι εν τέλει η αγορά δεν ανταποκρίθηκε στην ανάθεση της σύμβασης του εν λόγω τμήματος (βλ. Νομική Εκτίμηση παρ. 5.1), και αυτό γιατί η εν λόγω προσφορά, είναι προδήλως ανεπίδεκτη εκτίμησης και κατ' επέκταση δεν δύναται να ικανοποιήσει τις ανάγκες για τις οποίες προορίζεται. Ως εκ τούτου, κατά τα διδάγματα της κοινής λογικής, η εν λόγω προσφορά δύναται να εξομοιωθεί με μη υποβληθείσα και εμπίπτει, εν προκειμένω, στην έννοια της μη κατάλληλης προσφοράς κατά την έννοια του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α του ν. 4412/2016 (βλ. κατ' αναλογία ο.π C-376/21, σκ. 62).

**6.3.** Ως προς τη μη ουσιαστική τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης



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

#### **IV. ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ**

Κατόπιν των ανωτέρω, η Επιτροπή:

**Αποφασίζει ομόφωνα την παροχή σύμφωνης γνώμης** για την προσφυγή της Υπηρεσίας Πολιτικής Αεροπορίας στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, σε συνέχεια του με αρ. 33/2023, εν μέρει άγονου, άνω των ορίων διαγωνισμού, για την ανάθεση σύμβασης με αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών φυτοκομίας (αποψιλώσεων, κοπής καλαμιών και θάμνων, καθαρισμός αγωγών ομβρίων, τοποθέτησης χλοοτάπητα κτλ), 16 οργανικών μονάδων της ( Αερολιμένων: Αλεξανδρούπολης, Κυθήρων, Μήλου, Σητείας, Σύρου, Χίου, Ικαρίας, Καλύμνου, Αστυπάλαιας, Νάξου, Πάρου, Καλαμάτας, του ΚΕΠ Ελληνικό Αττικής, Ραδιοβοήθημα Σκοπέλου, Ραδιοβοήθημα Τρίπολης, Ραντάρ Υμηττού-Ραδιοβοήθημα Καβουρίου- Ραδιοβοήθημα ΝΔΒ Αίγινας), συνολικού προϋπολογισμού 150.000,00€, πλέον ΦΠΑ, λόγω συνδρομής των νομίμων προϋποθέσεων.

**Αθήνα, 3 Απριλίου 2024**

**Η Προεδρεύουσα Σύμβουλος**

**Ευαγγελία Κουτούπα**