



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

**ΓΝΩΜΗ**

**Δ 54 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, 25 Απριλίου 2024, ημέρα Πέμπτη 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, εκτελούσα χρέη Προέδρου,  
Δημήτριος Χανής, (μέσω τηλεδιάσκεψης).

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

Η Πρόεδρος κ. Ανδρονίκη Θεοτοκάτου απουσίασε δικαιολογημένα.

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

**Εισηγητής:** Ευάγγελος Ιατρού, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Διπλωματούχων Μηχανικών, Α.Γ.Θ.

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης παρέστησαν ο Εισηγητής (μέσω τηλεδιάσκεψης), η Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης, Μαρία Παναγοηλιοπούλου και η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Ελέγχου, Μαρία Ελένη Σιδέρη, οι οποίοι 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, για την ανάθεση δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών πλύσης και απολύμανσης των οχημάτων του Δήμου Θηβαίων, προϋπολογισμού 45.161,29€, χωρίς ΦΠΑ, σε συνέχεια προηγηθέντος άγονου διαγωνισμού άνω των ορίων.

I. Με το αρ. πρωτ. 6369/8.4.2024 (α.π. εισερχ. ΕΑΔΗΣΥ 3803/8.4.2024) αίτημα του Δήμου Θηβαίων, όπως συμπληρώθηκε με τα αρ. πρωτ. εισερχ. ΕΑΔΗΣΥ 4071/15.4.2024 και 4276/22.4.2024 έγγραφά του, ο Δήμος Θηβαίων 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 χωρίς δημοσίευση, για την ανάθεση δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών πλύσης και απολύμανσης των οχημάτων του Δήμου Θηβαίων, με προβλεπόμενη διάρκεια δύο (2) ετών και συγκεκριμένα για το τμήμα 9 με τίτλο «Πλυντήριο αυτοκινήτων», προϋπολογισμού 45.161,29€ χωρίς ΦΠΑ, το οποίο απέβη άγονο, σε συνέχεια προηγηθέντος ανοικτού άνω των ορίων διαγωνισμού, συνολικής εκτιμώμενης αξίας 443.548,39€, χωρίς ΦΠΑ.

## II. Ιστορικό – Πραγματικά περιστατικά

1. Από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτουν τα εξής:

1.1 Με την αρ. 1825/2023 απόφαση του Δημάρχου Θηβαίων, εγκρίθηκαν οι όροι της με αρ. 15416/2023 διακήρυξης (ΑΔΑΜ 23PROC013229141/8.8.2023), με την οποία προκηρύχθηκε ανοικτός, άνω των ορίων, ηλεκτρονικός διαγωνισμός, με αντικείμενο τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων επισκευής και συντήρησης των οχημάτων και μηχανημάτων του Δήμου, συνολικής εκτιμώμενης αξίας 443.548,39€ χωρίς ΦΠΑ, στο αντικείμενο των οποίων περιλαμβάνεται η πλύση και απολύμανση των οχημάτων και μηχανημάτων του Δήμου.

1.2 Περίληψη της διακήρυξης, απεστάλη ηλεκτρονικά στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε), στις 31.07.2023 και δημοσιεύθηκε στο φύλλο 2023/S 149-473128, στις 04.08.2023. Ακολούθως, στις 08.08.2023, η προκήρυξη και η διακήρυξη, καταχωρήθηκαν στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων. Στις 10.08.2023, τα έγγραφα της σύμβασης καταχωρήθηκαν στο ΕΣΗΔΗΣ, με συστημικό αριθμό 204160. Επίσης, περίληψη της διακήρυξης δημοσιεύθηκε στην ιστοσελίδα «Διαύγεια», στην ιστοσελίδα της αναθέτουσας αρχής και στον ελληνικό τύπο, συγκεκριμένα σε μία εβδομαδιαία και δύο ημερήσιες εφημερίδες (ήτοι αντίστοιχα στις εφημερίδες: Διάβημα την 22η.8.2023, Νέα Βοιωτίας την 28η.8.2023 και Σκυτάλη την 18η.8.2023.

Καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, ορίσθηκε η 21.09.2023 και ώρα 15:00.

1.3 Ειδικότερα, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης, ορίζεται ότι:

-«2.2 Δικαίωμα Συμμετοχής - Κριτήρια Ποιοτικής Επιλογής

## Κριτήρια Επιλογής

### 2.2.4 Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας

Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται να ασκούν δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της σύμβασης. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά μητρώα 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 [...].

### 2.2.5 Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια

Απαιτείται συμπλήρωση των αντίστοιχων πεδίων του ΕΕΕΣ για το ύψος του ετήσιου κύκλου εργασιών κάθε έτους της τελευταίας τριετίας, όπου θα πρέπει να είναι ίσο ή μεγαλύτερο από το 1/3 του ποσού του προϋπολογισμού με Φ.Π.Α, της ομάδας η ομάδων που συμμετέχει του υπό ανάθεση έργου. Σε περίπτωση που ο υποψήφιος ανάδοχος δραστηριοποιείται για χρονικό διάστημα μικρότερο των (3) τριών διαχειριστικών χρήσεων, τότε ο μέσος κύκλος εργασιών για όσες χρήσεις δραστηριοποιείται, θα πρέπει να είναι μεγαλύτερος από το 1/3 του ποσού του προϋπολογισμού με Φ.Π.Α, της ομάδας η ομάδων που συμμετέχει. Σημειώνεται ότι για τον υπολογισμό του προϋπολογισμού της κάθε ομάδας, να ληφθεί υπόψη ότι επειδή οι συμβάσεις που θα προκύψουν θα είναι για δύο έτη, θα πρέπει η ζητούμενη χρηματοοικονομική επάρκεια να συγκρίνεται με τον προϋπολογισμό του κάθε έτους (ήμισυ προϋπολογισμού).

### 2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα

Απαιτείται συμπλήρωση των αντίστοιχων πεδίων του ΕΕΕΣ όπου ο υποψήφιος Ανάδοχος θα δηλώνει τις κυριότερες συμβάσεις παροχής υπηρεσιών που έχουν εκτελέσει κατά τη διάρκεια της τελευταίας τριετίας για δημόσιο ή ιδιωτικό φορέα.

## 2.3 Κριτήρια Ανάθεσης

### 2.3.1 Κριτήριο ανάθεσης

Κριτήριο ανάθεσης της Σύμβασης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής. Κάθε μεμονωμένος υποψήφιος ανάδοχος θα μπορεί να δώσει προσφορά για μια ή περισσότερες κατηγορίες αρκεί να διαθέτει τα απαραίτητα πτυχία για την άσκηση των συγκεκριμένων εργασιών, καθώς και άδεια λειτουργίας συνεργείων των αντίστοιχων ειδικοτήτων. [...] Οι υποψήφιοι ανάδοχοι για την κατηγορία «Πλυντήρια αυτοκινήτων» θα καταθέσουν αναλυτική οικονομική προσφορά με την έκπτωση που δίνουν ανά κατηγορία οχήματος. Ανάδοχος θα ανακηρύσσεται αυτός που θα έχει προσφέρει τη μεγαλύτερο μέσο όρο των ποσοστών έκπτωσης του συνόλου των οχημάτων (που αφορούν την πλύση και απολύμανση). Ήτοι:

A/A	Κατηγορία Οχήματος	Τιμή Προϋπολογισμού Πλύσης	Τιμή Προϋπολογισμού Απολύμανσης	Έκπτωση %
1	Επιβατικά & Ημιφορτηγά	15€	5	
2	Απορριμματοφόρα & φορτηγά	40	10	

## 6.2 Διάρκεια σύμβασης

6.2.1. Η διάρκεια της σύμβασης είναι χρονικό διάστημα **ΕΙΚΟΣΙ ΤΕΣΣΕΡΙΣ (24) μήνες** ή μέχρι εξαντλήσεως των ποσοτήτων της μελέτης [...]

*ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι – Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης*

### *ΤΕΧΝΙΚΗ ΕΚΘΕΣΗ*

*[...]Οι ανάδοχοι για την κατηγορία «Πλυντήρια αυτοκινήτων» θα αναλάβουν:*

*Το γενικό πλύσιμο στο σκελετό, στη μηχανή, στα μηχανικά μέρη και στην υπερκατασκευή με ζεστό νερό υπό πίεση με την χρήση κατάλληλου απορρυπαντικού, ξέβγαλμα και καθώς και ψεκασμός με απολυμαντικό.*

*Καθαρισμό χώρου φόρτωσης, πλύσιμο καρότσας και σχολαστικός καθαρισμός και απολύμανση καμπίνας εσωτερικά των οχημάτων του Δήμου.*

*Για την εξουδετέρωση του κινδύνου από τον κορονοϊό απαιτείται ψεκασμός με εξειδικευμένα απολυμαντικά σκευάσματα εσωτερικά και εξωτερικά των οχημάτων.*

*Τονίζεται ότι όλα τα σκευάσματα θα πρέπει να είναι εγκεκριμένα, ώστε να εξασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα της εργασίας χωρίς να επηρεάζεται η δημόσια υγεία.*

*Ο κάθε υποψήφιος ανάδοχος θα πρέπει να καταθέσει τα πιστοποιητικά των απολυμαντικών που θα χρησιμοποιεί ώστε να ελεγχθούν από την επιτροπή αξιολόγησης.*

*Ο Ανάδοχος θα πρέπει να διαθέτει τον απαραίτητο μηχανολογικό εξοπλισμό και τις κατάλληλες κτιριακές εγκαταστάσεις οι οποίες θα πρέπει να βρίσκονται εντός των γεωγραφικών ορίων του Δήμου έτσι ώστε η πρόσβαση σε αυτές από τα οχήματα να είναι εύκολη και να μην υπάρχει απώλεια χρόνου και άσκοπη κατανάλωση καυσίμων από τις μετακινήσεις των οχημάτων.[...]*

### *ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΠΙΝΑΚΑΣ ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΩΝ*

*[παρατίθεται πίνακας των οχημάτων και μηχανημάτων της αναθέτουσας αρχής στον οποίο αποτυπώνεται η αρμόδια Υπηρεσία της, ο αριθμός κυκλοφορίας του οχήματος / μηχανήματος, η μάρκα / τύπος του, το είδος καυσίμου του, η φορολογική ισχύς του, τα μεγέθη και ο αριθμός των ελαστικών του (εμπρόσθια και οπίσθια)].*

**1.4.** Με την αρ. 274/8.12.2023 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Θηβαίων, με θέμα την κατακύρωση του αποτελέσματος του διαγωνισμού (ΑΔΑ Ψ339ΩΡΜ-ΝΣΥ), εγκρίθηκαν τα σχετικά πρακτικά της αρμόδιας Επιτροπής Διαγωνισμού. Συγκεκριμένα, προκύπτει ότι για τα τμήματα 1-8, της εν λόγω διαγωνιστικής διαδικασίας, υπεβλήθησαν αποδεκτές προσφορές, αναδείχθηκαν μειοδότες και κατακυρώθηκαν οι συμβάσεις, ενώ δεν υπεβλήθη προσφορά για το τμήμα 9 «Πλυντήριο αυτοκινήτων» και εδώ αιτούμενο.

Κατά της παραπάνω απόφασης, δεν υποβλήθηκαν προδικαστικές προσφυγές και ένδικα βοηθήματα, όπως βεβαιώθηκε με το α.π. 7362/15.4.2024 έγγραφο του Δημάρχου. Ακολούθως, με την αρ.

6/14.2.2024 Πράξη προσυμβατικού ελέγχου της Υπηρεσίας Επιτρόπου του Ελεγκτικού Συνεδρίου στις Περιφερειακές Ενότητες Βοιωτίας και Φωκίδας, κρίθηκε ότι δεν διαπιστώθηκαν νομικές πλημμέλειες κατά τον προαναφερόμενο και υπό κρίση διαγωνισμό και, ως εκ τούτου, ότι δεν συντρέχει νόμιμος λόγος που να κωλύει την υπογραφή των συμβάσεων για τα τμήματα Νο 1 έως και 8 της οικείας διακήρυξης.

## **II. Νομικό Πλαίσιο**

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

*α) εάν, ύστερα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία είτε δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή αίτηση συμμετοχής είτε καμία από τις υποβληθείσες προσφορές ή αιτήσεις συμμετοχής δεν είναι κατάλληλη, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιαδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Επιτροπή μετά από αίτημά της [...]*

## **III. Νομική Εκτίμηση**

**3.** Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Θηβαίων, ο οποίος αποτελεί αναθέτουσα αρχή κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 1(α) του ν. 4412/2016, αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών με την έννοια της διάταξης του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 9 του ν. 4412/2016, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 9 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης που αποτελεί τμήμα προκηρυχθείσας μεικτής δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών και προμηθειών, εκτιμώμενης αξίας 443.548,39€ χωρίς ΦΠΑ, η οποία υπερβαίνει το ισχύον χρηματικό όριο του άρθρου 5 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, 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 και αυτό γιατί σύμφωνα με τις διατάξεις των παρ. 8 και 9 του άρθρου 6 του ν. 4412/2016 (άρθρο 5 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), στην περίπτωση που προτεινόμενη παροχή προμηθειών / υπηρεσιών μπορεί να οδηγήσει σε ανάθεση δημοσίων συμβάσεων υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων λαμβάνεται υπόψη η συνολική εκτιμώμενη αξία όλων αυτών των τμημάτων.

**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 ταυτώσιμες 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 συσταλτικής 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).

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 ουσιωδώς 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) .

Όπως δε παγίως έχει κριθεί, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή της προαναφερόμενης διάταξης, συνέχεται άμεσα με τον προηγθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια οι τυχόν ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να επιδρούν στη νομιμότητα και της συγκεκριμένης 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**

Ως προς την τήρηση των διατυπώσεων δημοσιότητας, δεν διαπιστώνονται ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες (βλ. ΙΣΤΟΡΙΚΟ παρ. 1.2).

Ως προς τους προεκτεθέντες όρους των άρθρων 2.2.5 και 2.2.6 της διακήρυξης, βάσει των οποίων τέθηκαν κριτήρια οικονομικής & χρηματοοικονομικής επάρκειας και τεχνικής & επαγγελματικής ικανότητας των προσφερόντων, αντίστοιχα, (βλ. ΙΣΤΟΡΙΚΟ 1.3), διαπιστώνεται ότι η διατύπωση τους παρουσιάζει ασάφεια, καθώς οι μεν όροι του άρθρου 2.2.5 ορίζουν, ότι η ζητούμενη προς απόδειξη χρηματοοικονομική επάρκεια των προσφερόντων αντιστοιχούσα στο μέσο κύκλο εργασιών τους της τελευταίας τριετίας (ή για όσες χρήσεις δραστηριοποιούνται στην περίπτωση που αυτές είναι μικρότερες των τριών), θα πρέπει να είναι ίση ή μεγαλύτερη του 1/3 του προϋπολογισμού του τμήματος ή των τμημάτων της σύμβασης για τα οποία συμμετέχει στο διαγωνισμό και ταυτόχρονα συγκρίνεται με το ήμισυ του προϋπολογισμού του κάθε προς ανάθεση τμήματος της σύμβασης ένεκα της διετούς της διάρκειας, οι δε όροι του άρθρου 2.2.6 δεν περιλαμβάνουν προσδιορισμό του ελάχιστου απαιτούμενου αριθμού εκτελεσθεισών συμβάσεων κατά τη διάρκεια της τελευταίας τριετίας σε δημόσιο ή ιδιωτικό φορέα, παρόλο που, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 75 παρ. 4 του ν. 4412/2016, στην περίπτωση που η αναθέτουσα αρχή επιλέξει να θέσει μεταξύ των κριτηρίων επιλογής και κριτήριο τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας των προσφερόντων, οφείλει να καθορίσει στην οικεία διακήρυξη, τα ελάχιστα απαιτούμενα επίπεδα της εμπειρίας αυτής.

Πλην όμως, λαμβανομένου υπόψη ότι κατά τον υπό κρίση διαγωνισμό δεν διατυπώθηκαν σχετικά με τους ανωτέρω όρους διευκρινιστικά ερωτήματα των ενδιαφερομένων, δεν υποβλήθηκαν προδικαστικές προσφυγές, αναπτύχθηκε ανταγωνισμός για τα τμήματα Νο 1 έως και 8 της προκηρυχθείσας σύμβασης, δοθέντος ότι οι όροι είναι οριζόντιοι, και μάλιστα για κάποια από τα τμήματα αυτά παραπάνω από μία, συγκεκριμένα τρεις προσφορές για το τμήμα Νο 1 και δύο προσφορές για το τμήμα Νο 3, με την αρμόδια Υπηρεσία του Ελ.Συν. να έχει κρίνει κατά το σχετικό προσυμβατικό έλεγχο νομιμότητας ότι ο διαγωνισμός δεν παρουσιάζει νομικές πλημμέλειες για τα τμήματα 1-8, προκύπτει ότι η παραπάνω ασάφεια, δεν δύναται να επιφέρει πλήγμα στην αντικειμενική ακεραιότητα της διαγωνιστικής διαδικασίας υπό την έννοια ότι ενδεχομένως απέτρεψε ενδιαφερόμενους από το να υποβάλουν προσφορά για το αιτούμενο τμήμα και δεν παρίσταται, εν προκειμένω, ουσιώδης. Επομένως, το άγονο αποτέλεσμα της διαδικασίας του αιτούμενου τμήματος, δεν συναρτάται με την ως άνω πλημμέλεια, άλλωστε ανεξαρτήτως του γεγονότος ότι εν τέλει δεν αναπτύχθηκε ανταγωνισμός, οι οικείες απαιτήσεις σχετίζονται άμεσα με την εκτέλεση της σύμβασης.

## **6.2 Ως προς την μη υποβολή προσφοράς ή την μη ύπαρξη κατάλληλης προσφοράς**

Σύμφωνα με την αρ. 274/8.12.2023 (26ο θέμα) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Θηβαίων, στην προηγούμενη διαγωνιστική διαδικασία δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά για το αιτούμενο τμήμα και για το λόγο αυτό ο διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος.

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

Στο κατατεθέν στην ΕΑΔΗΣΥ από 22.04.2024 Σχέδιο Απόφασης 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 προηγούμενου ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού.

Συνεπώς, προκύπτει ότι πληρούνται εν προκειμένω οι προϋποθέσεις εφαρμογής της αιτούμενης νομικής βάσης για την ανάθεση της σύμβασης του θέματος (Τμήμα 9 της με αρ. 15416 / 2023 διακήρυξης), με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, χωρίς προηγούμενη δημοσίευση.

7. Τέλος, προκειμένου να καλυφθούν οι ανάγκες της αναθέτουσας αρχής με αποτελεσματικό τρόπο, ενδείκνυται να προκρίνει, εφεξής, τη λύση της προκήρυξης κατάλληλης συμφωνίας – πλαισίου αντί της διαδικασίας του άρθρου 27 του ν. 4412/2016, και αυτό γιατί, με τον τρόπο αυτό μπορεί να αντιμετωπισθεί αποτελεσματικά η δυσχέρεια του εξαρχής ακριβούς προσδιορισμού των τελικών ποσοτήτων των ζητούμενων υπηρεσιών (βλ. Κατευθυντήρια Οδηγία 27 της Αρχής σελ. 21).

#### **IV. ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ**

Κατόπιν των ανωτέρω, η Επιτροπή

Αποφασίζει, ομόφωνα την παροχή σύμφωνης γνώμης για την προσφυγή του Δήμου Θηβαίων, στη διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, σε συνέχεια άγονου ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού, για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών πλύσης και απολύμανσης των οχημάτων του Δήμου Θηβαίων (Τμήμα 9 της με αρ. 15416/2023 διακήρυξης), διετούς διάρκειας και προϋπολογισμού 45.161,29€, χωρίς ΦΠΑ, σε συνέχεια προηγηθέντος άγονου διαγωνισμού άνω των ορίων, λόγω συνδρομής των οικείων προϋποθέσεων.

**Αθήνα, 25 Απριλίου 2024**

**Η Προεδρεύουσα Σύμβουλος**

**Ευαγγελία Κουτούπα**