

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ  
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΓΝΩΜΗ

Δ63 ΕΑΔΗΣΥ/ 2024

(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, **22 Μαΐου 2024**, ημέρα Τετάρτη και ώρα 10:30 π.μ., στα επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και Κομνά Τράκα γραφεία της, συνήλθε η 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 ( μέσω τηλεδιάσκεψης)

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

Βασιλική Σκαρτσούνη ( μέσω τηλεδιάσκεψης)

Δημήτριος Σταθακόπουλος ( μέσω τηλεδιάσκεψης)

Το Μέλος Αδάμ Καραγλάνης απουσίασε 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 της Διεύθυνσης Ελέγχου, Μ. Σιδέρη, καθώς και η Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης, Μ. Παναγοηλιοπούλου, (άπαντες μέσω τηλεδιάσκεψης), οι οποίες αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και τη λήψης της απόφασης από τα Μέλη της Επιτροπής.

**Θέμα:** "Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής περί προσφυγής του Οργανισμού Μεγάλου Μουσικής Θεσσαλονίκης στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, για τη σύναψη σύμβασης παροχής υπηρεσιών για την εξυπηρέτηση κοινού κατά τη διάρκεια του καλλιτεχνικού προγράμματος και των λοιπών εκδηλώσεων, συνολικού προϋπολογισμού

277.711,00€ προ ΦΠΑ, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' ν. 4412/2016, σε συνέχεια άγονου διεθνούς ηλεκτρονικού ανοικτού διαγωνισμού.

Με το αρ. πρωτ. 1052/8.4.24 (αρ. πρωτ. εισερχ. 3791/8.4.24 ΕΑΔΗΣΥ) αίτημα, όπως συμπληρώθηκε με το αρ. πρωτ. 1335/30.4.24 (αρ. πρωτ. εισερχ. ΕΑΔΗΣΥ 4761/1.5.24) έγγραφο, ο Οργανισμός Μεγάρου Μουσικής Θεσσαλονίκης (εφεξής ΟΜΜΘ) 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 της εν θέματι σύμβασης.

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

**1.** Στο κρινόμενο αίτημα εκτίθενται τα εξής:

**1.1.** Με το αρ. 1/2024 Διακήρυξη (ΑΔΑΜ:24PROC014113226 2024-01-09) προκηρύχθηκε ηλεκτρονικός διεθνής ανοιχτός διαγωνισμός, άνω των ορίων, για την “Παροχή Υπηρεσιών για την εξυπηρέτηση κοινού κατά τη διάρκεια του καλλιτεχνικού προγράμματος και των λοιπών εκδηλώσεων του ΟΜΜΘ”, συνολικού προϋπολογισμού 277.711,00€ προ ΦΠΑ.

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

*«Αντικείμενο της σύμβασης είναι η παροχή υπηρεσιών εξυπηρέτησης κοινού (θεατές, επισκέπτες, προσκεκλημένοι, καλλιτέχνες, σύνεδροι κλπ.), κατά την προσέλευση και αποχώρησή του από τους χώρους και τις αίθουσες του Μεγάρου Μουσικής Θεσσαλονίκης, η πραγματοποίηση έκδοσης και ελέγχου των εισιτηρίων – προσκλήσεων, η φύλαξη του βεστιαρίου και η παροχή κάθε άλλης υπηρεσίας που είναι απαραίτητη για την ασφαλή και με τάξη κίνηση του κοινού εντός των χώρων του, κατά τις ημέρες που θα πραγματοποιούνται εκδηλώσεις στα κτίρια του Μεγάρου Μουσικής Θεσσαλονίκης, σύμφωνα με το πρόγραμμα εκδηλώσεων.*

*Οι παρεχόμενες υπηρεσίες κατατάσσονται στον ακόλουθο κωδικό του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV) : 79342320-2 [Υπηρεσίες εξυπηρέτησης πελατών].*

*Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των **277.711,00 Ευρώ (διακοσίων εβδομήντα επτά χιλιάδων επτακοσίων έντεκα Ευρώ)** χωρίς ΦΠΑ (ΦΠΑ 24%: 66.650,64 €). Συνολικός προϋπολογισμός συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (24% ) 344.361,64 Ευρώ.*

**Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε 24 μήνες.**

**Η σύμβαση δεν υποδιαιρέθηκε σε τμήματα.**

**1.3.1. Δικαίωμα Προαίρεσης.** Η Αναθέτουσα Αρχή διατηρεί δικαίωμα παράτασης της χρονικής διάρκειας της σύμβασης μέχρι το 50% αυτής, με τους ίδιους όρους και τις ίδιες τιμές, χωρίς αύξηση του οικονομικού αντικείμενου, εφόσον δεν εξαντληθεί το οικονομικό αντικείμενο της σύμβασης

εντός των 24 μηνών. Το δικαίωμα αυτό ασκείται με μονομερή δήλωση πριν από τη λήξη της σύμβασης και υπό τους όρους του άρθρου 132 παρ. 1 ν.4412/2016.

➤ Η σύμβαση θα ανατεθεί με το **κριτήριο της πλέον συμφέρουσας** από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει της τιμής.

➤ Ως προς την “Εγγύηση συμμετοχής” προβλέπονται τα εξής:

**“2.2.2.1.** Για την έγκυρη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, κατατίθεται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς (προσφέροντες), εγγυητική επιστολή συμμετοχής, ποσού 5.554,22 Ευρώ [πέντε χιλιάδων πεντακοσίων πενήντα τεσσάρων Ευρώ και είκοσι δύο λεπτών). Στην περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, η εγγύηση συμμετοχής περιλαμβάνει και τον όρο ότι η εγγύηση καλύπτει τις υποχρεώσεις όλων των οικονομικών φορέων που συμμετέχουν στην ένωση. Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς του άρθρου 2.4.5 της παρούσας, άλλως η προσφορά απορρίπτεται. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί, πριν τη λήξη της προσφοράς, να ζητά από τους προσφέροντες να παρατείνουν, πριν τη λήξη τους, τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς και της εγγύησης συμμετοχής..[...].”

➤ 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 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. Εφόσον οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν ειδική έγκριση ή να είναι μέλη συγκεκριμένου οργανισμού για να μπορούν να παράσχουν τη σχετική υπηρεσία στη χώρα καταγωγής τους, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να τους ζητεί να αποδείξουν ότι διαθέτουν την έγκριση αυτή ή ότι είναι μέλη του εν λόγω οργανισμού ή να τους καλέσει να προβούν σε ένορκη δήλωση ενώπιον συμβολαιογράφου σχετικά με την άσκηση του συγκεκριμένου επαγγέλματος. 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 μητρώα. Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς θα πρέπει να είναι εγγεγραμμένοι στο οικείο επαγγελματικό μητρώο, εφόσον, κατά την κείμενη νομοθεσία, απαιτείται η εγγραφή τους για την υπό ανάθεση υπηρεσία.

**Ειδικότερα, απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στο οικείο επαγγελματικό ή εμπορικό μητρώο που τηρείται στο κράτος εγκατάστασής τους. Ειδικά για τους εγκατεστημένους στην Ελλάδα οικονομικούς φορείς απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στο οικείο Επαγγελματικό Επιμελητήριο.**

Σε περίπτωση υποβολής προσφοράς από ένωση οικονομικών φορέων, η απαίτηση αυτή δύναται να καλύπτεται από ένα τουλάχιστον μέλος της ένωσης.

### **2.2.5 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα**

Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται, κατά τη διάρκεια των προηγούμενων τριών (3) ετών (2021, 2022 και 2023), να έχουν εκτελέσει σύμβαση ή συμβάσεις παροχής υπηρεσιών του συγκεκριμένου τύπου, συνολικού προϋπολογισμού ίσου ή μεγαλύτερου του 50% του προϋπολογισμού της υπηρεσίας.

Σε περίπτωση υποβολής προσφοράς από ένωση οικονομικών φορέων, η απαίτηση αυτή πρέπει να καλύπτεται από ένα τουλάχιστον μέλος της ένωσης.

### **2.2.6 Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια**

Δεν απαιτείται.

➤ Στο άρθρο 2.2.6.2 «Αποδεικτικά μέσα» και συγκεκριμένα στο σημείο B.3 αναφέρονται τα εξής:

«B.3. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.5 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν:

Κατάλογο παρόμοιων υπηρεσιών, που έχουν παρασχεθεί τα προηγούμενα τρία (3) έτη (2021, 2022 και 2023), με αναφορά του αντίστοιχου προϋπολογισμού. Ο κατάλογος θα συνοδεύεται α) από βεβαίωση του εργοδότη για κάθε παρασχεθείσα υπηρεσία με αναφορά στην καλή εκπλήρωση των υποχρεώσεων, του ποσού της σύμβασης και του χρόνου εκτέλεσής της και β) από υπεύθυνη δήλωση της παρ.4 του άρθρου 8 του ν.1599/86, όπως εκάστοτε ισχύει, με την οποία οι προσφέροντες θα δηλώνουν ότι τα υποβληθέντα στοιχεία είναι αληθή. Δεν απαιτείται θεώρηση του γνησίου της υπογραφής για την παρούσα υπεύθυνη δήλωση.

**1.3** Στο αριθ. πρωτ. εισερχ. ΕΑΔΗΣΥ 4761/1.5.24 έγγραφο του ΟΜΜΘ, το οποίο προσκομίστηκε κατόπιν αιτήματος της Αρχής, αναφέρονται τα εξής σχετικά με τη μη υποδιαίρεση της σύμβασης σε τμήματα:

“Αντικείμενο της σύμβασης, είναι η παροχή υπηρεσιών εξυπηρέτησης κοινού κατά τη διάρκεια του καλλιτεχνικού προγράμματος και των λοιπών εκδηλώσεων (συνέδρια, φιλοξενούμενες δράσεις κλπ.) που πραγματοποιούνται στα κτίρια του Μεγάρου Μουσικής Θεσσαλονίκης ως εξής: Θα παρέχει υπηρεσίες εξυπηρέτησης του κοινού (θεατές, επισκέπτες, προσκεκλημένοι, καλλιτέχνες, σύνεδροι κλπ.) κατά την προσέλευση και αποχώρησή του από τους χώρους και τις αίθουσες του Μεγάρου Μουσικής Θεσσαλονίκης, θα πραγματοποιεί έκδοση και έλεγχο των εισιτηρίων - προσκλήσεων και φύλαξη του βεστιαρίου και θα παρέχει κάθε άλλη υπηρεσία που είναι απαραίτητη για την ασφαλή και με τάξη κίνηση του κοινού εντός των χώρων του, κατά τις

ημέρες που θα πραγματοποιούνται εκδηλώσεις στα κτίρια του Μεγάρου Μουσικής Θεσσαλονίκης, σύμφωνα με το πρόγραμμα εκδηλώσεων, του οποίου θα λαμβάνει γνώση εγκαίρως.

Εισαγωγικά διευκρινίζεται ότι τα δύο κτίρια του Μεγάρου Μουσικής Θεσσαλονίκης, βρίσκονται στο ίδιο οικόπεδο και συνδέονται μεταξύ τους, τόσο χωροταξικά, όσο και λειτουργικά, σύμφωνα με την επισυναπτόμενη κάτοψη. Οι αίθουσες του κάθε κτιρίου φιλοξενούν εκδηλώσεις που πραγματοποιούνται ως επί το πλείστον την ίδια ώρα, με αποτέλεσμα να προκύπτει ως αναγκαία η ταυτόχρονη παροχή υπηρεσιών εξυπηρέτησης κοινού.

Εν όψει τούτου, η υποδιαίρεση της σύμβασης σε δύο τμήματα, ένα για το κάθε κτίριο, θα καθιστούσε δύσκολη και όλως δυσλειτουργική την εκτέλεση της σύμβασης και θα προκαλούσε μεγάλα προβλήματα στον συντονισμό των υπηρεσιών αν αυτές παρέχονταν από χωριστούς αναδόχους.

Με βάση το πλαίσιο στο οποίο εντάσσεται και βάσει των ιδιαιτεροτήτων και αναγκών που πρόκειται να ικανοποιήσει η συγκεκριμένη σύμβαση, προκύπτει ότι πρόκειται για μία ενιαία λειτουργικά σύμβαση, αφού οι ζητούμενες υπηρεσίες παρέχονται εντός του ιδίου οικοπέδου και τα δύο κτίρια συνδέονται μεταξύ τους με κοινές εγκαταστάσεις, εξυπηρετεί δε εκδηλώσεις που συμπίπτουν χρονικά και παρακολουθούνται κεντρικά από την αναθέτουσα αρχή.

Τέλος, όσον αφορά την τήρηση του κριτηρίου της οικονομικότητας επισημαίνεται ότι η ενιαία δημοπράτηση ευνοεί την επίτευξη οικονομίας κλίμακας, διότι επιτυγχάνεται η μέγιστη ωφέλεια από την απασχόληση του ίδιου προσωπικού παράλληλα και στα δύο (2) κτίρια.

Με βάση τα παραπάνω και με δεδομένη τη γεωγραφική και χρονική ενοποίηση των παρεχόμενων υπηρεσιών κατά τα προαναφερόμενα, οι οποίες αποτελούν αναγκαίο στοιχείο για την επιβεβαίωση της ύπαρξης ενός ενιαίου έργου, δικαιολογείται η ενιαία δημοπράτηση της σύμβασης και η μη υποδιαίρεση της δύο τμήματα, ένα για κάθε κτίριο του Μεγάρου Μουσικής Θεσσαλονίκης”.

**1.4** Περίληψη της εν λόγω διακήρυξης, η οποία περιείχε τους ουσιώδεις όρους αυτής, απεστάλη ηλεκτρονικά στις 28.12.23 στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε) και δημοσιεύτηκε στις 2.01.24. Συνακόλουθα καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ στις 9.1.24, όπου και έλαβε αριθμό συστήματος 293266, καθώς και στη διαδικτυακή πύλη της αναθέτουσας.

Σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης, ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ορίστηκε η 9<sup>η</sup>.1.24 και ώρα 3:19μ.μ, καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 16<sup>η</sup>.2.24 και ώρα 1:00μμ και ημερομηνία αποσφράγισης η 16<sup>η</sup>.2.24 και ώρα 14:00μ.μ.

Περίληψη της διακήρυξης δημοσιεύτηκε στις εφημερίδες: “ΗΜΕΡΗΣΙΑ ΤΟΠΙΚΗ ” στις 9.1.24 και “ΜΑΚΕΔΟΝΙΑ” στις 14.1.24.

**2.1** Στις 16.2.24 η Επιτροπή διαγωνισμού προέβη στην ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών. Σύμφωνα δε με το από 19.2.2024 Πρακτικό της, στον εν λόγω διαγωνισμό **δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.**

**2.2** Ακολούθως, το Δ.Σ του ΟΜΜΘ με την από 28.2.24 απόφασή του:

α) επικύρωσε το από 19.2.2024 Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας- Αξιολόγησης του Διαγωνισμού.

β) κήρυξε άγονο τον διαγωνισμό και ματαίωσε τη διαγωνιστική διαδικασία, λόγω μη υποβολής προσφορών, κατ' άρθρο 106 του ν. 4412/2016

γ) παρέτεινε την υπ' αριθμ. Λ142/2021 τρέχουσα σύμβαση παροχής Υπηρεσιών Εξυπηρέτησης Κοινού για το διάστημα από 29-02-2024 έως 31-3-2024 ή έως την εξάντληση του διαθέσιμου ποσού.

**2.3** Με το αριθ. πρωτ. 1052/8.4.24 έγγραφο του ΟΜΜΘ βεβαιώνεται ότι δεν κατατέθηκε καμία προδικαστική προσφυγή για τον συγκεκριμένο διεθνή ηλεκτρονικό διαγωνισμό.

## **II. Νομικό πλαίσιο**

**3.** 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 .[...]*

**4.** Στη διάταξη του άρθρου **59 "Υποδιαίρεση συμβάσεων σε τμήματα"** (άρθρο 46 της Οδηγίας **2014/24/ΕΕ**) προβλέπεται ότι:

*" 1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αποφασίζουν να αναθέτουν μια σύμβαση υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων και μπορούν να προσδιορίζουν το μέγεθος και το αντικείμενο των τμημάτων αυτών. Οι αναθέτουσες αρχές αναφέρουν τους βασικούς λόγους της απόφασής τους να μην διαιρέσουν μία σύμβαση σε τμήματα, στοιχείο που περιλαμβάνεται στα έγγραφα της σύμβασης ή στην ειδική έκθεση του άρθρου 341. [...]"*

### III. Νομική Εκτίμηση

5. Το υπό εξέταση αίτημα του ΟΜΜΘ, ο οποίος αποτελεί αναθέτουσα αρχή κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 1(α) του ν. 4412/2016, συγκεκριμένα δε μη κεντρική αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 3 του ιδίου νόμου, αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών, κατά τη διάταξη 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 περί διαδικασίας διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών, προϋπολογισθείσας αξίας 277.711,00€ προ ΦΠΑ, σε συνέχεια άγονου διαγωνισμού άνω των ορίων, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατά το άρθρο 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης.

6. Από τις προπαρατεθείσες διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016 συνάγεται ότι η προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης επιτρέπεται υπό τη σωρευτική συνδρομή των ακόλουθων προϋποθέσεων: α) να έχει προηγηθεί νομίμως διεξαχθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, στο πλαίσιο της οποίας δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές δεν κρίθηκε κατάλληλη ή δεν υπήρξε κανείς υποψήφιος και β) να μην τροποποιούνται ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση. Σε περίπτωση δε σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να διαβιβάσει σχετική έκθεση.

7. Από τα παραπάνω συνάγεται ότι η προσφυγή στην ως άνω εξαιρετική διαδικασία συνέχεται άμεσα με τον προηγηθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία.

8. Στην υπό κρίση περίπτωση, ως προς τη συνδρομή των προϋποθέσεων εφαρμογής των ανωτέρω διατάξεων, από τα στοιχεία του φακέλου, προκύπτουν τα ακόλουθα:

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 τήρηση των όρων δημοσιότητας και τη διενέργεια της διαδικασίας του διαγωνισμού, δεν διαπιστώθηκαν πλημμέλειες.

Δεδομένου, ωστόσο, ότι η αιτιολογία της μη υποδιαίρεσης σε τμήματα δεν περιλήφθηκε στα έγγραφα της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή οφείλει να την συμπεριλάβει στην ειδική έκθεση του άρθρου 341 του ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρο 59 του ιδίου νόμου.

Περαιτέρω, όπως αναφέρεται στο ιστορικό, στον διεξαχθέντα διαγωνισμό δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά και για τον λόγο αυτόν ο διαγωνισμός απέβη άγονος.

Συναφώς, στο προσκομισθέν 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 ουσιαστικά οι όροι που τέθηκαν με τη διακήρυξη του προηγθέντος ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού.

#### **IV. ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ**

Κατόπιν των ανωτέρω, η Επιτροπή **ομόφωνα αποφασίζει:**

**Την παροχή σύμφωνης γνώμης, περί προσφυγής του Οργανισμού Μεγάλου Μουσικής Θεσσαλονίκης** στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, για τη σύναψη σύμβασης, με αντικείμενο την *“Παροχή Υπηρεσιών για την εξυπηρέτηση κοινού κατά τη διάρκεια του καλλιτεχνικού προγράμματος και των λοιπών εκδηλώσεων του ΟΜΜΘ”*, συνολικού προϋπολογισμού 277.711,00€ προ ΦΠΑ, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' ν. 4412/2016, σε συνέχεια άγονου διεθνούς ηλεκτρονικού ανοικτού διαγωνισμού, λόγω συνδρομής των οικείων προϋποθέσεων.

**Αθήνα, 22 Μαΐου 2024**

**Η Πρόεδρος**

**Ανδρονίκη Θεοτοκιάτου**