



ΟΡΘΗ ΕΠΑΝΑΛΗΨΗ 6/5/2025

(Ως προς το συμπέρασμα)

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΓΝΩΜΗ

Δ 33 ΕΑΔΗΣΥ/2025

(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, 15 Απριλίου 2025, ημέρα Τρίτη και ώρα 10:30 π.μ., στα επί της οδού Δώρου 7-9 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 (μέσω τηλεδιάσκεψης)
Βασιλική Σκαρτσούνη (μέσω τηλεδιάσκεψης)
Δημήτριος Σταθακόπουλος (μέσω τηλεδιάσκεψης)
Νικολέτα Κοττά (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Η Πρόεδρος της Αρχής, Ανδρονίκη Θεοτοκάτου, απουσίασε αιτιολογημένα.

Γραμματέας: Αθανάσιος Λαμπράκης, ΠΕ Διοικητικού Οικονομικού.

Εισηγήτρια: Αθανασία Τσιτλακίδου, Πολιτικός Μηχανικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό ΕΑΔΗΣΥ.

Στη συνεδρίαση παρέστησαν, η Εισηγήτρια (μέσω τηλεδιάσκεψης), καθώς 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.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής περί προσφυγής του Δήμου Μοσχάτου-Ταύρου στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, για τη σύναψη σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια ειδών υγιεινής και καθαριότητας (Τμήμα Α') εκτιμώμενης αξίας 296.177,00€ χωρίς ΦΠΑ, προβλεπόμενης συμβατικής διάρκειας δύο (2) ετών, κατ' επίκληση των διατάξεων των άρθρων 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, σε συνέχεια εν μέρει άγονου ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων.

I. Με το υπ' αριθ. πρωτ. 5960/20-03-2025 (αριθ. πρωτ. εισερχ. 2782/21-03-2025) αίτημά προς την ΕΑΔΗΣΥ (εφεξής Αρχή), όπως αυτό συμπληρώθηκε με τα υπ' αριθ. πρωτ. εισερχ. 3048/31-03-2025, 3090/01-04-2025 και 3307/7-4-2025 μηνύματα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, ο Δήμος Μοσχάτου-Ταύρου αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 347 παρ. 2 περ. γ υποπερ. γδ ν.4412/2016, όπως ισχύει, προκειμένου να προσφύγει στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, για την ανάθεση της εν θέματι σύμβασης.

II. ΙΣΤΟΡΙΚΟ

1. Σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου προκύπτουν τα εξής:

1.1. Με την υπ' αριθ. πρωτ. 18596/01-10-2024 (ΑΔΑΜ:24PROC015521646/02-10-2024) διακήρυξη προκηρύχθηκε ηλεκτρονικός ανοιχτός διαγωνισμός, άνω των ορίων, συνολικού προϋπολογισμού 315.017,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, για την «Προμήθεια ειδών υγιεινής και καθαριότητας, χημικού υλικού και μόνιμου συστήματος απόσμησης των κάδων» με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής.

1.2. Ειδικότερα, σύμφωνα με το άρθρο 1.3 *“Συνοπτική περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης”* της εν λόγω διακήρυξης ορίζεται ότι:

«Αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια ειδών υγιεινής και καθαριότητας, χημικού υλικού και μόνιμου συστήματος απόσμησης κάδων για τις Υπηρεσίες του Δήμου Μοσχάτου - Ταύρου. Τα προς προμήθεια είδη κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων CPV: 39830000-9, 24000000-4 και 33711110-1.

Η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται στα κάτωθι τμήματα :

ΤΜΗΜΑ Α : Προμήθεια ειδών υγιεινής και καθαριότητας, εκτιμώμενης αξίας 296.177,00€ πλέον ΦΠΑ

ΤΜΗΜΑ Β : Προμήθεια χημικού υλικού και συστήματος απόσμησης, εκτιμώμενης αξίας 18.840,00€ πλέον ΦΠΑ.

Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε δύο (2) έτη από την υπογραφή της.

Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης δίδεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι (μελέτη 75/2024) της παρούσας διακήρυξης.

Κριτήριο ανάθεσης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής ανά τμήμα ειδών, χωρίς περιορισμό των τμημάτων που μπορεί να ανατεθούν στον ίδιο οικονομικό φορέα.

Δεν εξετάζεται τυχόν υπέρβαση των επιμέρους τιμών μονάδας, εφόσον η συνολική προσφορά δεν υπερβαίνει την συνολική προϋπολογισθείσα αξία».

➤ Ως προς τα “**Κριτήρια Επιλογής**” προβλέπονται τα εξής:

2.2.4 Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας

«Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται να ασκούν εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της προμήθειας. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος εγκατάστασής τους ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα XI του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει. Στην περίπτωση οικονομικών φορέων εγκατεστημένων σε κράτος μέλους 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 ή στο Μητρώο Κατασκευαστών Αμυντικού Υλικού.»

2.2.5 Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια

«Δεν απαιτείται στην παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης»

2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα

«Οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να έχουν εκτελέσει τουλάχιστον δύο (2) συμβάσεις προμηθειών του συγκεκριμένου τύπου που εκτελέστηκαν από το έτος 2022 και μετά και μέχρι την υποβολή της προσφοράς.»

➤ Όσον αφορά τα “**Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης**”, προβλέπεται ότι:

«Οι οικονομικοί φορείς για την παρούσα σύναψη σύμβασης οφείλουν να συμμορφώνονται με: Πιστοποιητικό εφαρμογής συστήματος διασφάλισης ποιότητας ISO 9001:2015 σε ισχύ, με πεδίο εφαρμογής παρόμοιο με το φυσικό αντικείμενο της παρούσας μελέτης, το οποίο θα υποβληθεί σε πρωτότυπη μορφή ή επικυρωμένο φωτοαντίγραφο, θεωρημένο για την ακριβή μετάφραση του σε περίπτωση μη χρήσης της ελληνικής γλώσσας.

Πιστοποιητικό εφαρμογής συστήματος περιβαλλοντικής διαχείρισης ISO 14001: 2015 σε ισχύ, με πεδίο εφαρμογής παρόμοιο με το φυσικό αντικείμενο της παρούσας μελέτης, το οποίο θα υποβληθεί σε πρωτότυπη μορφή ή επικυρωμένο φωτοαντίγραφο, θεωρημένο για την ακριβή μετάφραση του σε περίπτωση μη χρήσης της ελληνικής γλώσσας.

Η αναθέτουσα αρχή αναγνωρίζει ισοδύναμα πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί από φορείς διαπιστευμένους από ισοδύναμους Οργανισμούς διαπίστευσης, εδρεύοντες και σε άλλα κράτη - μέλη σύμφωνα με τον Κανονισμό 765/2008 .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.»

1.3. Σύμφωνα με το άρθρο 6.6 της διακήρυξης προβλέπεται **ρήτρα αναπροσαρμογής** της τιμής «η οποία εφαρμόζεται μόνο αν, κατά τον χρόνο παράδοσης των αγαθών, συντρέχουν αθροιστικά οι εξής συνθήκες: α) η σύμβαση έχει διάρκεια μεγαλύτερη των δώδεκα μηνών και έχουν παρέλθει δώδεκα (12) μήνες τουλάχιστον από την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, β) ο δείκτης τιμών καταναλωτή (ΔΤΚ) είναι μικρότερος από μείον τρία τοις εκατό (-3%) και μεγαλύτερος από τρία τοις εκατό (3%), γ) η αναθέτουσα αρχή διαθέτει τις απαραίτητες πιστώσεις για την εφαρμογή της αναπροσαρμογής της τιμής. Σε περιπτώσεις τμηματικών παραδόσεων, η τιμή αναπροσαρμόζεται για τις ποσότητες που, σύμφωνα με τα έγγραφα της σύμβασης, προβλέπεται να παραδοθούν μετά την παρέλευση των δώδεκα (12) μηνών [...]».

1.4. Προκήρυξη του εν λόγω διαγωνισμού, η οποία περιείχε τους ουσιώδεις όρους και στοιχεία της διακήρυξης του διαγωνισμού, απεστάλη ηλεκτρονικά προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) την 01η -10-2024 και δημοσιεύθηκε στις 02-10-2024 με αριθμό αναφοράς S192/2024 593499-2024. Η Προκήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 02-10-2024 (ΑΔΑΜ 24PROC015520535) και η Περίληψη της Διακήρυξης αναρτήθηκε στη ΔΙΑΥΓΕΙΑ (ΑΔΑ:9ΤΚΜΩΚΡ-3Ψ7) και δημοσιεύτηκε στις εφημερίδες ΓΕΝΙΚΗ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ και Ο ΛΟΓΟΣ στις 03-10-2024.

Τα έντυπα του διαγωνισμού δημοσιεύτηκαν στο διαδικτυακό τόπο της αναθέτουσας αρχής (www.dimosmoschatou-tavrou.gr) στις 07-10-2024, καθώς και στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) με ημερομηνία δημοσίευσης στις 02-10-2024, όπου ο διαγωνισμός έλαβε αριθμό συστήματος 359288. Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ορίστηκε η 02-10-2024 και ώρα 13:06 και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 5-11-2024 και ώρα 15:00, όπως επιβεβαιώθηκε από την Αρχή κατόπιν πρόσβασης που της παρασχέθηκε από την αναθέτουσα αρχή στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr και στο συγκεκριμένο διαγωνισμό.

Η ηλεκτρονική αποσφράγιση του (υπό)φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά» και του (υπό)φακέλου «Οικονομική Προσφορά» ορίστηκε στις 11-11-2024.

1.5. Επί των εγγράφων του διαγωνισμού -και πιο συγκεκριμένα επί των τεχνικών απαιτήσεων των προς προμήθεια υλικών- υποβλήθηκαν τέσσερα διευκρινιστικά ερωτήματα στην ΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑ του ΕΣΗΔΗΣ, στα οποία η αναθέτουσα αρχή παρείχε εμπρόθεσμα τις απαιτούμενες διευκρινίσεις, οι οποίες επίσης αναρτήθηκαν στην ΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑ, προκειμένου να καταστούν γνωστές σε όλους τους εν δυνάμει ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς.

1.6. Στις 11-11-2024, η Επιτροπή διενέργειας διαγωνισμών, η οποία είχε συσταθεί με την με αριθ. 245/2024 (ΑΔΑ: Ψ3ΛΝΩΚΡ-ΠΘ9) απόφαση της Δημοτικής Επιτροπής του Δήμου Μοσχάτου-Ταύρου ως τροποποιήθηκε και ισχύει, προέβη στην αποσφράγιση των προσφορών του εν θέματι διαγωνισμού.

Σύμφωνα με το υπ' αριθ. 1 Πρακτικό διαπιστώθηκε ότι υποβλήθηκαν δύο προσφορές για κάθε ένα από τα δύο τμήματα. Συγκεκριμένα, όσον αφορά το τμήμα Α' (αιτούμενο):

- για την πρώτη προσφορά, η Επιτροπή εισηγήθηκε να απορριφθεί κατά το στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής, καθώς δεν προσκομίσθηκε Υπεύθυνη Δήλωση του ν.1599/86, ψηφιακά υπογεγραμμένη, περί μη ρωσικής εμπλοκής (λόγος αποκλεισμού για τις συμβάσεις άνω των ορίων για όσο χρονικό διάστημα ισχύει ο Κανονισμός Κυρώσεων κατά της Ρωσίας),
- για την δεύτερη προσφορά, η Επιτροπή εισηγήθηκε να απορριφθεί κατά το στάδιο αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών, καθώς στον αναλυτικό πίνακα των προσφερόμενων ειδών διαπιστώθηκε ότι στο είδος με αύξοντα αριθμό 102, που αφορούσε σακούλες WC 30 τεμ., δεν προσδιοριζόταν η ποιότητα αυτών, ενώ στην υπ. αριθ. 75/2024 Μελέτη διευκρινίζεται ότι οι εν λόγω σακούλες θα έπρεπε να είναι ποιότητας πολυαιθυλενίου LDPE.

Ακολούθως, η Επιτροπή γνωμοδότησε με το υπ' αριθ. 2 Πρακτικό να κηρυχθεί άγονος ο διαγωνισμός και να γίνει προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση για το τμήμα Α' καθώς και να αναδειχτεί προσωρινός ανάδοχος για το τμήμα Β' (που δεν αφορά στο παρόν αίτημα). Στη συνέχεια, με το υπ' αριθ. 3 Πρακτικό η Επιτροπή γνωμοδότησε για την ανάδειξη οριστικού αναδόχου για το τμήμα Β'.

1.7. Στη συνέχεια, με την υπ' αριθ. 360/2024 απόφαση της Δημοτικής Επιτροπής του Δήμου Μοσχάτου-Ταύρου εγκρίθηκαν τα πρακτικά 1 και 2 και αποφασίστηκε η προσφυγή στην διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, βάσει του Άρθρου 32, Ν.4412/2016 για το Τμήμα Α': ΕΙΔΗ ΥΓΙΕΙΝΗΣ ΚΑΙ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ. Η εν λόγω απόφαση ενσωματώθηκε μετά την αξιολόγηση των αποδεικτικών μέσων στην με αριθ. 2/2025 απόφαση της Δημοτικής Επιτροπής του Δήμου Μοσχάτου-Ταύρου περί κατακύρωσης του τμήματος Β', η οποία κοινοποιήθηκε σε όλους τους συμμετέχοντες στις 21-01-2025, όπως διαπιστώθηκε από την καρτέλα «Επικοινωνία» του ΕΣΗΔΗΣ.

1.8. Στις 31-01-2025 κατατέθηκε προδικαστική προσφυγή από την εταιρεία, η οποία είχε υποβάλει προσφορά για το τμήμα Α', και απορρίφθηκε στο στάδιο αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών με τον ισχυρισμό ότι θα έπρεπε να της έχει παρασχεθεί η δυνατότητα συμπλήρωσης ή αποσαφήνισης των στοιχείων της προσφοράς της, βάσει του άρθρου 102 ν.4412/2016 και της διακήρυξης. Στις 14-03-2025 κοινοποιήθηκε μέσω ΕΣΗΔΗΣ η υπ' αριθ. 365/2025 απόφαση 4^{ου} Κλιμακίου ΕΑΔΗΣΥ, η οποία απέρριψε την εν λόγω προσφυγή. Η έτερη προσφέρουσα εταιρία για το τμήμα Α' δεν προσέφυγε κατά της απόφασης απόρριψης της προσφοράς της.

1.9. Περαιτέρω, με το υπ' αριθ. πρωτ. ΔΥ/28-03-2025 έγγραφό της, η αιτούσα βεβαίωσε ότι δεν έχουν κατατεθεί και δεν εκκρεμούν άλλες προδικαστικές προσφυγές στα πλαίσια του εν λόγω διαγωνισμού, πλην αυτών που ήδη αναφέρθηκαν και εξετάστηκαν από την ΕΑΔΗΣΥ και δεν έχουν ασκηθεί άλλα ένδικα βοηθήματα στα διοικητικά δικαστήρια.

III. ΝΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ

2. Στη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του νόμου 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.

Μη κατάλληλη θεωρείται μία αίτηση συμμετοχής όταν στο πρόσωπο του οικονομικού φορέα συντρέχει υποχρεωτικός ή δυνητικός λόγος αποκλεισμού, σύμφωνα με το άρθρο 73 ή όταν αυτός δεν πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής που έχει θέσει η αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77 [...]».

Στη διάταξη του άρθρου 26 παρ. 2 περ. β' του ν. 4412/2016 (Α' 147), η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 26 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, προβλέπεται ότι:

«[...] 2. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να προσφεύγουν στην ανταγωνιστική διαδικασία με διαπραγμάτευση ή στον ανταγωνιστικό διάλογο, στις ακόλουθες περιπτώσεις:

[...] β) όσον αφορά έργα, αγαθά ή υπηρεσίες για τα οποία, έπειτα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, υποβάλλονται μόνο μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές. Στις περιπτώσεις αυτές, οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτείται να δημοσιεύουν προκήρυξη σύμβασης, εφόσον στη διαδικασία περιλαμβάνουν όλους τους προσφέροντες οι οποίοι πληρούν τα κριτήρια των άρθρων 73 έως 83 και οι οποίοι, κατά την προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, υπέβαλαν προσφορές σύμφωνες προς τις τυπικές απαιτήσεις της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, και μόνον αυτούς.

3. Μη κανονικές προσφορές θεωρούνται συγκεκριμένα:

α) όσες δεν πληρούν τις προϋποθέσεις των εγγράφων της σύμβασης,

β) όσες παρελήφθησαν εκπρόθεσμα,

γ) όταν υπάρχουν αποδεικτικά στοιχεία αθέμιτης πρακτικής, όπως συμπαιγνίας ή διαφθοράς,

δ) όσες κρίνονται από την αναθέτουσα αρχή ασυνήθιστα χαμηλές.

4. Απαράδεκτες προσφορές θεωρούνται συγκεκριμένα:

α) όσες υποβάλλονται από προσφέροντες οι οποίοι δεν διαθέτουν τα απαιτούμενα προσόντα και

β) όσων η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της αναθέτουσας αρχής, όπως καθορίστηκε και τεκμηριώθηκε πριν την έναρξη της διαδικασίας σύναψης σύμβασης [...]».

IV. ΝΟΜΙΚΗ ΕΚΤΙΜΗΣΗ

3. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Μοσχάτου-Ταύρου, 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 προμήθειας αγαθών κατά τη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 8 του ίδιου νόμου, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 8 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ.

Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας, προϋπολογισθείσας αξίας 296.177,00 €, χωρίς ΦΠΑ, σε συνέχεια εν μέρει άγονου

ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων (συνολικού προϋπολογισμού 315.017,00€, 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 (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, ΕΥ:C:2009:246, σκέψεις 105-106, της 11ης Σεπτεμβρίου 2014, C-19/13, Ministero dell' Interno κατά Fastweb SpA και Telecom Italia SpA, ΕΥ:C:2014:2194, σκέψη 49, της 7ης Σεπτεμβρίου 2016, C -549/14, Finn Frogne A/S κατά Rigspolitiet ved Center for Beredskabskommunikation, ΕΥ: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 28ης Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, της 14ης Σεπτεμβρίου 2004, C-385/02, Επιτροπή κατά Ιταλίας, σκέψη 19, της 14ης Οκτωβρίου 2004, C-340/02, Επιτροπή κατά Γαλλίας, σκέψη 38, και της 2ας Ιουνίου 2005, C-394/02, Επιτροπή κατά Ελλάδας, σκέψη 33, της 27ης Οκτωβρίου 2011, C - 601/10, Επιτροπή κατά Ελληνικής Δημοκρατίας, Συλλ. 2011, I-00163, σκέψη 32).

5. Η αναθέτουσα αρχή επικαλείται τη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016 για τη θεμελίωση του αιτήματός της. Ωστόσο, η εφαρμογή της ως άνω νομικής βάσης, προϋποθέτει, μεταξύ άλλων, ότι δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά είτε καμία από τις υποβληθείσες προσφορές δεν είναι κατάλληλη.

Η μη καταλληλότητα των προσφορών αφορά σε περιπτώσεις πλημμελειών και ελλείψεων 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. Ειδικότερα, 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, ως εκ τούτου δε, δεν μπορούν προδήλως ή χωρίς να τροποποιηθούν ουσιαστικά, να ικανοποιήσουν τις ανάγκες για τις οποίες προορίζονται (βλ. ενδεικτικά Δ2ΕΑΔΗΣΥ/2023).

6. Εν προκειμένω, με βάση το διδόμενο ιστορικό, προκύπτει ότι για το αιτούμενο τμήμα Α' υπεβλήθησαν δύο προσφορές, εκ των οποίων η πρώτη αποκλείσθηκε ήδη από το στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής, επειδή δεν είχε προσκομισθεί η ψηφιακά υπογεγραμμένη Υπεύθυνη Δήλωση του ν.1599/86, περί μη ρωσικής εμπλοκής (παράγραφος 2.2.3.5, σελ. 15 Διακήρυξης), όπως ορίζεται στην παράγραφο 2.4.3.1. «Δικαιολογητικά Συμμετοχής», ενώ η δεύτερη προσφορά απορρίφθηκε κατά το στάδιο αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών, καθώς διαπιστώθηκε ότι παρά τα όσα προβλέπονται στην υπ' αριθ. 75/2024 Μελέτη, δεν προσδιορίσθηκε η ποιότητα των προσφερόμενων ειδών. Οι ως άνω προσφορές δεν δύνανται να κριθούν ως «μη κατάλληλες», δηλαδή να εξομοιωθούν με μη υποβληθείσες ή να θεωρηθεί ότι φέρουν πλημμέλειες ουσίας σε τέτοιο βαθμό,

που τις καθιστούν ασύμβατες με τις ανάγκες της αναθέτουσας αρχής, δοθέντος ότι απορρίφθηκαν επειδή δεν πληρούσαν τις προϋποθέσεις των εγγράφων της σύμβασης.

Ως εκ τούτου, ενόψει του ότι η Αρχή έχει το δικαίωμα υπαγωγής του υποβληθέντος αιτήματος στην ορθή νομική βάση, πρέπει να ερευνηθεί η συνδρομή των προϋποθέσεων του άρθρου 26 παρ. 2 περ. β' του ν. 4412/2016 (βλ. μεταξύ άλλων Γνώμες της Αρχής Δ 6,Δ41,Δ101/2024, Δ120/2023, Δ 126/2019).

7. Ειδικότερα με τη διάταξη του άρθρου 26 παρ. 2 περ. β' του ν. 4412/2016, παρέχεται η δυνατότητα στις αναθέτουσες αρχές να συνάπτουν συμβάσεις με την ανταγωνιστική διαδικασία με διαπραγμάτευση, με τις κάτωθι προϋποθέσεις: α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία και β) να έχουν υποβληθεί κατά την ανωτέρω νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις. Περαιτέρω, στις περιπτώσεις αυτές, οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτείται να δημοσιεύουν προκήρυξη σύμβασης, εφόσον στη διαδικασία περιλαμβάνουν όλους τους προσφέροντες οι οποίοι πληρούν τα κριτήρια των άρθρων 73 έως 83 του ν. 4412/2016 και οι οποίοι, κατά την προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, υπέβαλαν προσφορές σύμφωνα προς τις τυπικές απαιτήσεις της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, και μόνον αυτούς.

8. Εν προκειμένω, από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου, ως προς τις προϋποθέσεις εφαρμογής της διάταξης της περίπτωσης β' της παραγράφου 2 του άρθρου 26, προκύπτουν τα εξής:

Ως προς τη διενέργεια της διαδικασίας του διαγωνισμού καθώς και της νομιμότητας των όρων της διακήρυξης εν γένει, δεν διαπιστώθηκαν ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες. Ωστόσο, σημειώνονται οι κάτωθι παρατηρήσεις:

Διαπιστώνεται ελλιπής δημοσιότητα βασικών όρων της προκήρυξης καθώς και διάσταση πληροφοριών μεταξύ των στοιχείων δημοσίευσης στην Ε.Ε.Ε. σε σχέση με τα στοιχεία που περιλαμβάνονται στη διακήρυξη, παρά τα όσα προβλέπονται στη διάταξη του άρθρου 63 του ν.4412/2016, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 49 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και καθιστά υποχρεωτικής φύσης την παροχή των ως άνω πληροφοριών προς τους εν δυνάμει ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς/προσφέροντες. Συγκεκριμένα, στην προκήρυξη που εστάλη στην Ε.Ε.Ε. έχει τεθεί εσφαλμένα η τιμή (αξία) του τμήματος Β' (ίση προς αυτή του τμήματος Α'), ενώ δεν αναφέρεται σε κάποιο σημείο το δευτερεύον CPV 33711110-1 – Αποσμητικά, το οποίο αναφέρεται στη διακήρυξη και αντιστοιχεί στο τμήμα Β'. Επιπλέον, δεν υπάρχει διευκρίνιση εάν γίνονται ή όχι αποδεκτές εναλλακτικές προσφορές και επίσης δεν παρέχεται καμία πληροφορία για τα κριτήρια επιλογής. Οι ως άνω πλημμέλειες όμως, κρίνονται επουσιώδεις, καθόσον δεν φέρεται να περιόρισαν τον ανταγωνισμό, δεδομένου ότι κατατέθηκαν προσφορές για όλες τις ομάδες του διαγωνισμού, ενώ εξάλλου δεν ασκήθηκαν προδικαστικές προσφυγές κατά των όρων της διακήρυξης, ούτε υποβλήθηκαν για τα συγκεκριμένα ζητήματα διευκρινιστικά ερωτήματα.

Περαιτέρω, σύμφωνα με τα προεκτεθέντα, στον υπό κρίση διαγωνισμό για το αιτούμενο τμήμα (Α), κατατέθηκαν δύο προσφορές, οι οποίες όμως απορρίφθηκαν διότι δεν πληρούσαν τις προϋποθέσεις των εγγράφων της σύμβασης, ήτοι δεν ήταν σύμφωνες με τους όρους της διακήρυξης και ως εκ τούτου εμπίπτουν στην έννοια των μη κανονικών προσφορών. Συνεπώς, συντρέχουν στην υπό κρίση

περίπτωση οι προϋποθέσεις εφαρμογής της διάταξης του άρθρου 26 παρ. 2 περ. β' του ν. 4412/2016 για την προσφυγή της αναθέτουσας στην προβλεπόμενη από αυτή διαδικασία.

IV. ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ

Κατόπιν των ανωτέρω, η Επιτροπή

Αποφασίζει ομόφωνα την παροχή σύμφωνης γνώμης, περί προσφυγής του Δήμου Μοσχάτου-Ταύρου στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 26 παρ. 2 περ. β' του ν. 4412/2016, για τη σύναψη σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια ειδών υγιεινής και καθαριότητας (Τμήμα Α') εκτιμώμενης αξίας 296.177,00 € χωρίς ΦΠΑ, προβλεπόμενης συμβατικής διάρκειας δύο (2) ετών, σε συνέχεια εν μέρει άγονου ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων, λόγω συνδρομής των οικείων προϋποθέσεων.

Αθήνα, 15 Απριλίου 2025

Η Συντάκτης

Η Προεδρεύουσα Σύμβουλος

Νικολέτα Κοττά

Ευαγγελία Κουτούπα