



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΓΝΩΜΗ

Δ 52/2021

(Της διαδικασίας του άρθρου 2, παρ. 2, περ. γ, υποπερ. δδ' ν. 4013/2011)

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 20^η Ιουλίου του έτους δύο χιλιάδες είκοσι ένα (2021), ημέρα Τρίτη και ώρα 09.30 π.μ. στα επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και Κομνά Τράκα, όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η **ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** (εφεξής και Αρχή) μετά από σχετική πρόσκληση του Αναπληρωτή Προέδρου της, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα μέλη της Αρχής.

Από τα προσκληθέντα μέλη της Αρχής παρέστησαν κατά την συνεδρίαση τα ακόλουθα:

Προεδρεύων: **Μιχαήλ Εκατομμάτης**, Αναπλ. Πρόεδρος (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Αντιπρόεδρος: **Αδάμ Καραγλάνης** (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Μέλη: **Μαρία Στυλιανίδη** (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Ερωφίλη Χριστοβασίλη

Βασιλική Σκαρτσούνη (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Γραμματέας: Αικατερίνη Αλτιπαρμάκη, Δ.Ε. Διοικητικών Γραμματέων.

Εισηγήτρια: Δήμητρα Παπασταματίου, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν η εισηγήτρια Δήμητρα Παπασταματίου, η Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης, Μαρία Παναγοηλιοπούλου (μέσω τηλεδιάσκεψης), καθώς και η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Ελέγχου Μαριλένα Σιδέρη, οι οποίες αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη της Αρχής.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στην ανταγωνιστική διαδικασία διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με το άρθρο 26 παρ. 2 περ. β' ν. 4412/2016, για την ανάθεση του Τμήματος 2 – Προμήθεια δύο (2) πυροσβεστικών διπλοκάμπινων ημιφορητών 4Χ4 (Δ/νση Περιβάλλοντος, Ενέργειας & Πρασίνου & Πολιτικής Προστασίας) ενδεικτικού προϋπολογισμού 84.967,74€ χωρίς Φ.Π.Α., λόγω αποκλεισμού, στο πρώτο στάδιο αξιολόγησης του ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς μειοδοτικού διαγωνισμού, των προσφορών που κατατέθηκαν, στο πλαίσιο της σύμβασης με τίτλο: «Προμήθεια μηχανολογικού εξοπλισμού για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου Πατρέων – Β' Φάση 2020», προϋπολογισμού 467.167,74€ χωρίς Φ.Π.Α.

Με το μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου της 23.06.2021 (αρ. πρωτ. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 3623/23.06.2021), όπως αυτό τροποποιήθηκε με το μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου της 23.06.2021 (αρ. πρωτ. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 3625/23.06.2021), ο Δήμος Πατρέων αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ (δδ) ν.4013/2011, προκειμένου να προσφύγει στην ανταγωνιστική διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση του Τμήματος 2 – Προμήθεια δύο (2) πυροσβεστικών διπλοκάμπινων ημιφορητών 4Χ4, ενδεικτικού προϋπολογισμού 84.967,74€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., λόγω αποκλεισμού, στο πρώτο στάδιο αξιολόγησης του ηλεκτρονικού ανοικτού δημόσιου μειοδοτικού διαγωνισμού, των προσφορών που κατατέθηκαν, χωρίς τροποποίηση των όρων της αριθμ. 10/2020 Μελέτης της Δ/νσης Καθαριότητας, Ανακύκλωσης και Μηχανολογικού Εξοπλισμού- Τμήμα Σχεδιασμού Μελετών & Ελέγχου του Δήμου Πατρέων, με τίτλο: «Προμήθεια μηχανολογικού εξοπλισμού για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου Πατρέων – Β' Φάση 2020».

I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

1. Από το φάκελο της υπόθεσης και τα περιεχόμενα σε αυτόν στοιχεία και σχετικά έγγραφα προκύπτουν τα ακόλουθα:

Με την με αριθμ. 494/4-08-2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής (με ΑΔΑ: 6ΞΙΓΩΞΙ-ΑΓΡ) εγκρίθηκαν οι τεχνικές προδιαγραφές και καθορίστηκαν οι όροι της διακήρυξης του διαγωνισμού «Προμήθεια μηχανολογικού εξοπλισμού για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου Πατρέων – Β' Φάση 2020» (Αριθμ. Προκήρυξης - Διακήρυξης 37638/27-08-2020), προϋπολογισμού 467.167,74€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

Αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια: «Προμήθεια Μηχανολογικού Εξοπλισμού για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου Πατρέων - Β' Φάση 2020». Η προμήθεια απαρτίζεται από τέσσερα (4) Τμήματα Προμήθειας. Αναλυτικά τα τμήματα της προμήθειας περιγράφονται ως ακολούθως:

A/A	ΚΩΔΙΚΟΣ	ΕΙΔΟΣ ΠΡΟΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ	C.P.V.	M.M.	ΠΟΣ/ΤΑ	ΤΙΜΗ ΜΟΝΑΔΑΣ	ΔΑΠΑΝΗ
Τμήμα 1							
1	2020 35-7132.00004	Προμήθεια γεωργικού ελκυστήρα (τρακτέρ) με παρελκόμενα	16700000-2	TEM	1	137.000,00 €	137.000,00 €

Σύνολο							137.000,00 €
Φ.Π.Α. 24%							32.880,00 €
Σύνολο Τμήματος 1							169.880,00 €
A/A	ΚΩΔΙΚΟΣ	ΕΙΔΟΣ ΠΡΟΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ	Σ.Ρ.Υ.	Μ.Μ.	ΠΟΣ/ΤΑ	ΤΙΜΗ ΜΟΝΑΔΑΣ	ΔΑΠΑΝΗ
<u>Τμήμα 2</u>							
1	2020 35-7132.00005	Προμήθεια δύο πυροσβεστικών διπλοκάμπινων ημιφορτηγών 4X4	34131000-4	ΤΕΜ	2	28.225,00 €	56.450,00 €
	2021 35-7132.00005	[Δ/νση Περιβάλλοντος, Ενέργειας & Πρασίνου & Πολιτικής Προστασία]				14.258,87 €	28.517,74 €
Σύνολο							84.967,74 €
Φ.Π.Α. 24%							20.392,26 €
Σύνολο Τμήματος 2							105.360,00 €
<u>Τμήμα 3</u>							
1	2020 35-7132.00006	Προμήθεια τεσσάρων διπλοκάμπινων ημιφορτηγών 4X4	34131000-4	ΤΕΜ	4	24.193,00 €	96.772,000 €
	2021 35-7132.00006					7.807,00 €	31.228,000 €
Σύνολο							128.000,000 €
Φ.Π.Α. 24%							30.720,000 €
Σύνολο Τμήματος 3							158.720,000 €
<u>Τμήμα 4</u>							
1	2020 35-7132.00007	Προμήθεια μικρών φορτηγών από 5,4 έως 7,2 τόνους	34134200-7	ΤΕΜ	2	40.322,00 €	80.644,00 €
	2021 35-7132.00007					18.278,00 €	36.556,00 €
Σύνολο							117.200,00 €
Φ.Π.Α. 24%							28.128,00 €
Σύνολο Τμήματος 4							145.328,00 €
Σύνολο Τμημάτων Προμήθειας χωρίς Φ.Π.Α. [Τμήμα1+Τμήμα2+Τμήμα3+Τμήμα4]							467.167,74 €
Φ.Π.Α. 24%							112.120,26 €
Συνολική εκτιμώμενη αξία της Προμήθειας							579.288,00 €

Προσφορές μπορούσαν να υποβληθούν για ένα ή περισσότερα ή και για όλα τα τμήματα της εν λόγω προμήθειας. Κριτήριο για την ανάθεση της σύμβασης ήταν η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή) ανά τμήμα προμήθειας.

2. Η προκήρυξη του εν λόγω διαγωνισμού, η οποία εμπεριείχε τους ουσιώδεις όρους και στοιχεία της διακήρυξης του διαγωνισμού, απεστάλη ηλεκτρονικά προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) στις 19.08.2020 και δημοσιεύτηκε στις 24.08.2020 με αριθμό αναφοράς EES 2020/S163395979. Στη συνέχεια αναρτήθηκε η περίληψη της διακήρυξης στη ΔΙΑΥΓΕΙΑ στις 27.08.2020 (ΑΔΑ: ΩΗΒ6ΩΞΙ-ΚΟΠ) και αφού αυτή ενσωματώθηκε μαζί με την προκήρυξη, όπως αυτή απεστάλη στην Ε.Ε.Ε.Ε. και την διακήρυξη σε ένα ενιαίο σώμα κειμένου (περίληψη διακήρυξης, προκήρυξη και διακήρυξη μαζί), αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ (ΑΔΑΜ 20PROC007229239) στις 27.08.2020, στον διαδικτυακό τόπο του Δήμου στις 27.08.2020 καθώς και στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) με ημερομηνία δημοσίευσης στις 28.08.2020, όπου έλαβε αριθμό συστήματος 95304. Η ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ήταν η 28.08.2020 και ώρα 10.00 με καταληκτική ημερομηνία υποβολής την 23.09.2020 και ώρα 15.00. Η περίληψη της διακήρυξης δημοσιεύτηκε στις εφημερίδες «ΠΕΛΟΠΟΝΝΗΣΟΣ», «ΣΥΜΒΟΥΛΟΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΩΝ» και «ΓΝΩΜΗ» στις 28.08.2020.

3. Η από 21.10.2020 Γνωμοδότηση της Επιτροπής Αξιολόγησης Προσφορών, σχετικά με το πρώτο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας (Δικαιολογητικά συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά) και το από 02.11.2020 πρακτικό της που αφορά την αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών, εγκρίθηκε με την με αριθμ. 920/22-12-2020 απόφαση της Ο.Ε. (με ΑΔΑ: 6Ν00ΩΞΙ-ΧΔ1) και αποφασίστηκε «η ματαίωση και η προσφυγή στην ανταγωνιστική διαδικασία της διαπραγμάτευσης, μετά την σύμφωνη γνώμη της Ε.Α.Α.Δ.Η.Σ.Υ. για το Τμήμα 2 - Προμήθεια δύο πυροσβεστικών διπλοκάμπινων ημιφορτηγών 4Χ4 [Δ/ση Περιβάλλοντος, Ενέργειας & Πρασίνου & Πολιτικής Προστασία], διότι οι προσφορές που κατατέθηκαν δεν ήταν σύμφωνες με τους όρους της αριθμ. 10/2020 Διακήρυξης - Μελέτης της Δ/σης Καθαριότητας, Ανακύκλωσης και Μηχανολογικού Εξοπλισμού και επομένως αποκλείστηκαν στο πρώτο στάδιο αξιολόγησης.»

Ειδικότερα, μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών, σχετικά με την συμμετοχή των οικονομικών φορέων στην εν λόγω διαγωνιστική διαδικασία, η Επιτροπή του διαγωνισμού διαπίστωσε ότι υποβλήθηκαν οι ακόλουθες προσφορές για όλα τα τμήματα του διαγωνισμού:

Προμηθευτής	Προσφορά	Τμήματα της Προμήθειας που συμμετέχει ο οικονομικός φορέας
C I PARTS ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΙΚΕ	187503	Τμήμα 2 : Προμήθεια δύο πυροσβεστικών διπλοκάμπινων ημιφορτηγών 4Χ4 Τμήμα 3 : Προμήθεια τεσσάρων διπλοκάμπινων ημιφορτηγών 4Χ4
ΜΗΛΙΤΣΗΣ ΠΑΥΣΑΝΙΑΣ	191786	Τμήμα 2 : Προμήθεια δύο πυροσβεστικών διπλοκάμπινων ημιφορτηγών 4Χ4

ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΙΚΕ		
ΠΑΥΛΟΣ Ι ΚΟΝΤΕΛΛΗΣ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΚΑΙ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΕΤΑΙΡΙΑ	190807	Τμήμα 1 : Προμήθεια γεωργικού ελκυστήρα (τρακτέρ) Τμήμα 4 : Προμήθεια μικρών φορτηγών από 5,4 έως 7,2 τόνους
ΣΦΑΚΙΑΝΑΚΗΣ ΑΕΒΕ ΑΥΤΟΚΙΝΗΤΩΝ ΟΙΚΟΔ ΞΕΝΟΔΟΧ ΚΑΙ ΤΟΥΡΙΣΤΙΚΩΝ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΩΝ	191903	Τμήμα 3 : Προμήθεια τεσσάρων διτλοκάμπινων ημιφορτηγών 4Χ4

4. Στην από 21.10.2020 γνωμοδότηση της Επιτροπής Αξιολόγησης Προσφορών, η οποία εγκρίθηκε με την με αριθμ. 920/22-12-2020 απόφαση της Ο.Ε. (με ΑΔΑ: 6Ν00ΩΞΙ-ΧΔ1), για την «Προμήθεια Μηχανολογικού Εξοπλισμού για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου Πατρέων - Β' Φάση 2020» αναφέρεται:

«[...] 5. Σύμφωνα με το άρθρο 2.4 της διακήρυξης, εντός τριών (3) εργασιμίων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή των στοιχείων και δικαιολογητικών προσκομίζονται υποχρεωτικά από τον οικονομικό φορέα στην αναθέτουσα αρχή, σε έντυπη μορφή και σε σφραγισμένο φάκελο, τα στοιχεία της ηλεκτρονικής προσφοράς τα οποία απαιτείται να προσκομισθούν σε πρωτότυπη μορφή σύμφωνα με τον ν.4250/2014. Τέτοια στοιχεία και δικαιολογητικά είναι ενδεικτικά η εγγυητική επιστολή συμμετοχής, τα πρωτότυπα έγγραφα τα οποία έχουν εκδοθεί από ιδιωτικούς φορείς και δεν φέρουν επικύρωση από δικηγόρο, καθώς και τα έγγραφα που φέρουν τη Σφραγίδα της Χάγης (Apostille). Δεν προσκομίζονται σε έντυπη μορφή στοιχεία και δικαιολογητικά τα οποία φέρουν ψηφιακή υπογραφή, τα ΦΕΚ, τα τεχνικά φυλλάδια και όσα προβλέπεται από το ν. 4250/2014 ότι οι φορείς υποχρεούνται να αποδέχονται σε αντίγραφα των πρωτοτύπων.

Σύμφωνα με το ανωτέρω άρθρο της διακήρυξης, οι οικονομικοί φορείς κατέθεσαν στο πρωτόκολλο του Δήμου, λαμβάνοντας αριθμό πρωτοκόλλου, τους παρακάτω φακέλους, οι οποίοι παραδόθηκαν ενσφράγιστοι στην Επιτροπή, κατά την έναρξη της διαδικασίας:

Προμηθευτής 	Προσφορά	Αρ. Πρωτοκόλλου – Ημερομηνία
С I PARTS ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΙΚΕ	187503	43080/22-09-2020
ΜΗΛΙΤΣΗΣ ΠΑΥΣΑΝΙΑΣ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΙΚΕ	191786	43814/25-09-2020
ΠΑΥΛΟΣ Ι ΚΟΝΤΕΛΛΗΣ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΚΑΙ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΕΤΑΙΡΙΑ	190807	43771/25-09-2020
ΣΦΑΚΙΑΝΑΚΗΣ ΑΕΒΕ ΑΥΤΟΚΙΝΗΤΩΝ ΟΙΚΟΔ ΞΕΝΟΔΟΧ ΚΑΙ ΤΟΥΡΙΣΤΙΚΩΝ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΩΝ	191903	43466/24-09-2020

Συνεπώς, ο αντίστοιχος ενσφράγιστος φάκελος, υποβλήθηκε εμπροθέσμως και νομοτύπως από τους συμμετέχοντες, σύμφωνα με τα οριζόμενα στη διακήρυξη.

6. Στη συνέχεια η Επιτροπή προέβη σε έλεγχο του περιεχομένου του ηλεκτρονικού φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής – Τεχνική προσφορά» που είχε υποβάλει ο εκάστοτε συμμετέχων στην εν λόγω διαγωνιστική διαδικασία.

1) Οικονομικός φορέας: C I PARTS ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΙΚΕ

Ο οικονομικός φορέας συμμετέχει στα παρακάτω τμήματα της προμήθειας :

Τμήμα 2 : Προμήθεια δύο πυροσβεστικών διπλοκάμπινων ημιφορτηγών 4Χ4

Τμήμα 3 : Προμήθεια τεσσάρων διπλοκάμπινων ημιφορτηγών 4Χ4

Στο πλαίσιο του ως άνω τμήματος της εν λόγω προμήθειας, από τον οικονομικό φορέα C I PARTS ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΙΚΕ, υποβλήθηκαν τα κάτωθι δικαιολογητικά :

<u>A/A</u>	<u>Όνοματεπώνυμο</u>	<u>Δικαιολογητικά</u>
1	C I PARTS ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΙΚΕ	Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (19-09-2020)
		Δικαιολογητικά Συμμετοχής
		Τεχνική Προσφορά

7.Α. Ακολούθως, η Επιτροπή αποσφράγισε τους φακέλους, που κατατέθηκαν στο πρωτόκολλο της υπηρεσίας, μονογράφησαν δε και σφραγίστηκαν από την Επιτροπή όλα τα δικαιολογητικά που υποβλήθηκαν, ανά φύλλο.

8.Α. Η Επιτροπή προχώρησε στον έλεγχο και αξιολόγηση των δικαιολογητικών και της τεχνικής προσφοράς.

[...]

Κατά τον έλεγχο της τεχνικής προσφοράς που υπέβαλε η συμμετέχουσα εταιρεία «C I PARTS ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΙΚΕ» στο πλαίσιο της εν λόγω διαγωνιστικής διαδικασίας, διαπιστώθηκαν τα εξής:

Γενικά:

Ο συμμετέχων οικονομικός φορέας, C I PARTS ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΙΚΕ, στο ΕΕΕΣ που υπέβαλε ισχυρίζεται ότι βασίζεται στις ικανότητες άλλων οντοτήτων και συγκεκριμένα του οικονομικού φορέα ΝΙΚ.Ι. ΘΕΟΧΑΡΑΚΗ Α.Ε., γεγονός που προκύπτει και από τα όσα αναγράφει ο οικονομικός φορέας «C I PARTS ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΙΚΕ», στα πεδία του ΕΕΕΣ όπου γίνεται αναφορά: α) στην Οικονομική και Χρηματοοικονομική επάρκεια και στην β) Τεχνική και Επαγγελματική Ικανότητα. Στο πλαίσιο της προσφοράς που υπέβαλε ο εν λόγω οικονομικός φορέας κατατέθηκαν δύο Υπεύθυνες Δηλώσεις η από 17/09/2020 Υπεύθυνη Δήλωση του διαχειριστή και νομίμου εκπρόσωπου της CIPARTS MON IKE και η από 17-09-2020 Υπεύθυνη Δήλωση του [...] που κατά δήλωσή του είναι νόμιμος εκπρόσωπος της

εταιρείας ΝΙΚ.Ι. ΘΕΟΧΑΡΑΚΗΣ Α.Ε.. Από τις δύο αυτές δηλώσεις προκύπτει ότι στο πλαίσιο της παρούσας διαγωνιστικής διαδικασίας, τις απαιτήσεις που αφορούν στην Χρηματοοικονομική Επάρκεια και στην Επαγγελματική ικανότητα της εταιρείας C I PARTS ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΙΚΕ, θα καλύψει η εταιρεία ΝΙΚ.Ι. ΘΕΟΧΑΡΑΚΗΣ Α.Ε..

Όπως προκύπτει από τα άρθρα 78 και 307 του ν. 4412/2016, άρθρο 63 της 2014/24/ΕΕ Οδηγίας και άρθρο 79 της 2014/25/ΕΕ Οδηγίας, Όταν ο υποψήφιος οικονομικός φορέας αδυνατεί να ανταποκριθεί με τα δικά του μέσα στις απαιτήσεις εκτέλεσης της σύμβασης, την οποία επιθυμεί να συνάψει, έχει το δικαίωμα να συμμετέχει στην διαδικασία ανάθεσης με προσφυγή στις δυνατότητες ενός τρίτου φορέα για την απόδειξη της καταλληλότητάς του (οικονομική, χρηματοοικονομική επάρκεια/τεχνική, επαγγελματική ικανότητα) αρκεί να αποδείξει ότι ο τρίτος φορέας, έχει τη δυνατότητα να διαθέσει τους επικαλούμενους πόρους, οι οποίοι θα βρίσκονται πράγματι στη διάθεση του αναδόχου για την εκτέλεση της σύμβασης. Θα έπρεπε λοιπόν πέραν των σχετικών Υπευθύνων Δηλώσεων που υποβλήθηκαν, για να καταστεί δυνατή η αξιολόγηση των προσφορών που υποβλήθηκαν από όλους τους συμμετέχοντες, στο συγκεκριμένο στάδιο διενέργειας του εν λόγω διαγωνισμού (και όχι σε επόμενο στάδιο), να είχαν κατατεθεί: α) το προβλεπόμενο ΕΕΕΣ του οικονομικού φορέα ΝΙΚ.Ι. ΘΕΟΧΑΡΑΚΗΣ Α.Ε., διότι είναι ο φορέας ο οποίος αφενός δίνει την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια και αφετέρου δανείζει την τεχνική και επαγγελματική του ικανότητα στον συμμετέχοντα φορέα (C I PARTS ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΙΚΕ), β) τα "απαραίτητα δικαιολογητικά" για να αποδείξει ο τρίτος φορέας ΝΙΚ.Ι. ΘΕΟΧΑΡΑΚΗΣ Α.Ε. ότι αυτός πληροί τα κριτήρια επιλογής.

Δηλαδή: Ι) Κατάλογος των κυριότερων παραδόσεων που πραγματοποιήθηκαν την τελευταία τριετία, κατά μέγιστο όριο, με αναφορά του αντίστοιχου ποσού, της ημερομηνίας και του δημοσίου ή ιδιωτικού παραλήπτη.

ΙΙ) Να δηλώσει με σαφήνεια τον τρόπο που θα αποδείξει την χρηματοοικονομική επάρκεια και να αναφέρει : α) τον μέσο γενικό ετήσιο κύκλο εργασιών των τριών προηγούμενων του έτους διενέργειας του διαγωνισμού οικονομικών χρήσεων, ίσο τουλάχιστον με την εκτιμώμενη αξία των ειδών των οποίων θα προσφέρουν ή / και β) την ενδεχόμενη ασφαλιστική κάλυψη έναντι επαγγελματικών κινδύνων, ίση τουλάχιστον με την εκτιμώμενη αξία των ειδών των οποίων θα προσφέρουν. Εξάλλου στην διακήρυξη επί του θέματος στην σελίδα 21 αναφέρεται με σαφήνεια «...Ο κάθε οικονομικός φορέας θα πρέπει να περιγράψει επακριβώς ποιο/α από τα ως άνω δικαιολογητικά θα υποβάλει με την προσφορά του, στο αντίστοιχο πεδίο (μέρος IV : Κριτήρια επιλογής/Β: Οικονομική και χρηματοδοτική επάρκεια) του ΕΕΕΠ- Παράρτημα ΙΙΙ.» Συνοψίζοντας στο πλαίσιο της αξιολόγησης του οικονομικού φορέα C I PARTS ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΙΚΕ, τα μέσα με τα οποία η εταιρεία ΝΙΚ.Ι. ΘΕΟΧΑΡΑΚΗΣ Α.Ε. θα καλύψει τις απαιτήσεις των παραγράφων 2.2.5 και 2.2.6 της διακήρυξης της προμήθειας (Χρηματοοικονομική Επάρκεια και την Επαγγελματική ικανότητα.), δεν αναφέρονται πουθενά και έτσι δεν μπορεί να αποδειχθεί ο ισχυρισμός τους. Συνεπώς η ανωτέρω πλημμέλεια συνιστά λόγο αποκλεισμού.

Τμήμα 2 : Προμήθεια δύο πυροσβεστικών διπλοκάμπινων ημιφορτηγών 4Χ4 & Τμήμα 3 : Προμήθεια τεσσάρων διπλοκάμπινων ημιφορτηγών 4Χ4

1. Στις τεχνικές απαιτήσεις με αύξων αριθμό α/α: 9.2, 9.3 και 10.13 που αφορούν στις τεχνικές προδιαγραφές του τμήματος προμήθειας 2 της εν λόγω προμήθειας καθώς επίσης στην τεχνική απαίτηση με αύξων αριθμό α/α: 9.13 που αφορά στις τεχνικές προδιαγραφές του τμήματος προμήθειας 3 της εν λόγω προμήθειας, συνοπτικά ζητείται από τον συμμετέχοντα οικονομικό φορέα να υποβάλει πιστοποιητικό διασφάλισης ποιότητας ISO 9001 ή ισοδύναμο αυτού, της κατασκευάστριας εταιρείας του οχήματος - πυροσβεστικού οχήματος καθώς και του πυροσβεστικού συγκροτήματος. Στο πλαίσιο των άνωθεν απαιτήσεων, ο συμμετέχων οικονομικός φορέας C I PARTS ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΙΚΕ, υπέβαλε το πιστοποιητικό ISO 9001 της εταιρείας NISSAN MOTOR IBERICA, S.A.. Το εν λόγω πιστοποιητικό αποτελεί αλλοδαπό ιδιωτικό έγγραφο και βάσει των οριζόμενων στην διακήρυξη του διαγωνισμού «.....Τα αποδεικτικά έγγραφα συντάσσονται στην ελληνική γλώσσα ή συνοδεύονται από επίσημη μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα. Στα αλλοδαπά δημόσια έγγραφα και δικαιολογητικά εφαρμόζεται η Συνθήκη της Χάγης της 5.10.1961, που κυρώθηκε με το ν. 1497/1984 (Α'188).Ειδικά, τα αλλοδαπά ιδιωτικά έγγραφα συνοδεύονται από μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα επικυρωμένη είτε από πρόσωπο αρμόδιο κατά τις διατάξεις της εθνικής νομοθεσίας είτε από πρόσωπο κατά νόμο αρμόδιο της χώρας στην οποία έχει συνταχθεί το έγγραφο.». _Όμως η συμμετέχουσα εταιρεία προσκόμισε το εν λόγω έγγραφο χωρίς την προβλεπόμενη μετάφραση στην Ελληνική Γλώσσα. Συνεπώς η ανωτέρω πλημμέλεια συνιστά λόγο αποκλεισμού.

Επίσης η συμμετέχουσα εταιρεία υπέβαλε τα πιστοποιητικά ISO 9001 των εταιρειών C I PARTS ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΙΚΕ, ΚΟΣΚΕΡΙΔΗΣ ΠΑΡΗΣ & ΣΙΑ Ο.Ε. ΚΑΙ Ν.Ι.ΘΕΟΧΑΡΑΚΗΣ Α.Ε. τα οποία αφενός δεν φέρουν επικύρωση από δικηγόρο ή την προβλεπόμενη θεώρηση από αρμόδια υπηρεσία ή φορέα του Δημοσίου Τομέα, και αφετέρου η υποβολή τους δεν είναι σύμφωνη με τον νόμο Ν.4605/2019 άρθρο 43 παρ 7, όπου ρητά αναφέρεται ότι : «Τα αποδεικτικά που αποτελούν ιδιωτικά έγγραφα, μπορεί να γίνονται αποδεκτά και σε απλή φωτοτυπία, με τη συνυποβολή υπεύθυνης δήλωσης στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους.», διότι μαζί με τα εν λόγω πιστοποιητικά δεν υποβλήθηκε η εν λόγω, προβλεπόμενη υπεύθυνη δήλωση. Συνεπώς η ανωτέρω πλημμέλεια συνιστά λόγο αποκλεισμού.

2) Οικονομικός φορέας : ΜΗΛΙΤΣΗΣ ΠΑΥΣΑΝΙΑΣ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΙΚΕ

Ο οικονομικός φορέας συμμετέχει στο παρακάτω τμήμα της προμήθειας :

Τμήμα 2 : Προμήθεια δύο πυροσβεστικών διπλοκάμπινων ημιφορτηγών 4Χ4

Στο πλαίσιο του ως άνω τμήματος προμήθειας, από τον οικονομικό φορέα ΜΗΛΙΤΣΗΣ ΠΑΥΣΑΝΙΑΣ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΙΚΕ, υποβλήθηκαν τα κάτωθι δικαιολογητικά :

A/A	Όνοματεπώνυμο	Δικαιολογητικά
2	ΜΗΛΙΤΣΗΣ ΠΑΥΣΑΝΙΑΣ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΙΚΕ	Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (16-09-2020)
		Δικαιολογητικά Συμμετοχής

	Τεχνική Προσφορά
--	------------------

[...]

Κατά τον έλεγχο της τεχνικής προσφοράς που υπέβαλε η συμμετέχουσα εταιρεία «ΜΗΛΙΤΣΗΣ ΠΑΥΣΑΝΙΑΣ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΙΚΕ» στο πλαίσιο του τμήματος 2 της εν λόγω προμήθειας, διαπιστώθηκαν τα εξής:

Η συμμετέχουσα εταιρεία υπέβαλε το πιστοποιητικό ISO 9001 που αφορούσε στο σύστημα διαχείρισης ποιότητας που ακολουθεί, το οποίο αφενός δεν φέρει επικύρωση από δικηγόρο ή την προβλεπόμενη θεώρηση από αρμόδια υπηρεσία ή φορέα του Δημοσίου Τομέα, και αφετέρου η υποβολή της δεν είναι σύμφωνη με τον νόμο Ν.4605/2019 άρθρο 43 παρ 7, όπου ρητά αναφέρεται ότι : «Τα αποδεικτικά που αποτελούν ιδιωτικά έγγραφα, μπορεί να γίνονται αποδεκτά και σε απλή φωτοτυπία, με τη συνυποβολή υπεύθυνης δήλωσης στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους.», διότι μαζί με τα εν λόγω πιστοποιητικά δεν υποβλήθηκε η εν λόγω, προβλεπόμενη υπεύθυνη δήλωση. Συνεπώς η ανωτέρω πλημμέλεια συνιστά λόγο αποκλεισμού.

Στις τεχνικές απαιτήσεις με αύξων αριθμό α/α: 9.2, 9.3 και 10.13 που αφορούν στις τεχνικές προδιαγραφές του τμήματος προμήθειας 2 της εν λόγω προμήθειας, ζητείται από τον συμμετέχοντα οικονομικό φορέα να υποβάλει πιστοποιητικό διασφάλισης ποιότητας ISO 9001 ή ισοδύναμο αυτού, της κατασκευάστριας εταιρείας του οχήματος - πυροσβεστικού οχήματος -, του πυροσβεστικού συγκροτήματος, καθώς της εταιρείας που θα παρέχει την τεχνική υποστήριξη.

Η συμμετέχουσα εταιρεία υπέβαλε Πιστοποιητικό ISO που αφορούσε στο σύστημα διαχείρισης ποιότητας που ακολουθεί η ίδια, ως η κατασκευάστρια εταιρεία του πυροσβεστικού συγκροτήματος και ως η εταιρεία που θα παρέχει την τεχνική υποστήριξη του πυροσβεστικού συγκροτήματος. Δεν υπέβαλε όμως το αντίστοιχο πιστοποιητικό ISO 9001 για την εταιρεία που κατασκευάζει το όχημα και την εταιρεία που θα επιφορτιστεί με την τεχνική υποστήριξη του οχήματος και της υπερκατασκευής του (καρότσα). Συνεπώς η ανωτέρω πλημμέλεια συνιστά λόγο αποκλεισμού.

[...]

Η Επιτροπή Διαγωνισμού, βάσει των ανωτέρω καθώς επίσης λαμβάνοντας υπόψη:

1. την υπ' αριθ. 37638/27-08-2020 Διακήρυξη του Δημάρχου
2. τις υποβληθείσες προσφορές
3. τις διατάξεις του Ν.4412/2016
4. τις υπ' αριθ.: 8590/06-07-2020 με αρ. ΑΑΥ. 1398 Β / Α.Δ.Α. 6ΑΒΦΩΞΙ-4ΛΜ, 8590/06-07-2020 με αρ. ΑΑΥ. 1399 Β / Α.Δ.Α. ΩΛΩ7ΩΞΙ-0ΦΘ, 8590/06-07-2020 με αρ. ΑΑΥ. 1400 Β / Α.Δ.Α. Ψ4ΛΦΩΞΙ-ΤΤΣ, 8590/06-07-2020 με αρ. ΑΑΥ. 1401 Β / Α.Δ.Α. ΩΗΝ1ΩΞΙ-3ΥΑ, Αποφάσεις Ανάληψης Υποχρέωσης / ΑΔΑΜ: 20REQ006979477, στις οποίες βεβαιώνεται από τον Προϊστάμενο της Οικονομικής Υπηρεσίας, η ύπαρξη των διαθέσιμων ποσών, η συνδρομή των

προϋποθέσεων της παρ 1α του άρθρου 4 του ΠΔ 80/2016 και η δέσμευση στο οικείο Μητρώο Δεσμεύσεων των αντίστοιχων πιστώσεων.

προτείνει ομόφωνα προς την Οικονομική Επιτροπή:

Η προσφορά του οικονομικού φορέα «C I PARTS ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΙΚΕ», για τα Τμήματα της προμήθειας: Τμήμα 2: Προμήθεια δύο πυροσβεστικών διπλοκάμπινων ημιφορτηγών 4Χ4 δεν είναι σύμφωνη με τους όρους της υπ' αριθμ. 10/2020 μελέτης του Τμήματος Σχεδιασμού, Μελετών και Ελέγχου, της Δ/σης Καθαριότητας, Ανακύκλωσης και Μηχανολογικού Εξοπλισμού καθώς και της υπ' αριθμ. 37638/27-08-2020 διακήρυξης, ως εκ τούτου προτείνεται να μην γίνει αποδεκτή και να απορριφτεί στο σύνολό της.

Η προσφορά του οικονομικού φορέα «ΜΗΛΙΤΣΗΣ ΠΑΥΣΑΝΙΑΣ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΙΚΕ», για το Τμήμα της προμήθειας: Τμήμα 2: Προμήθεια δύο πυροσβεστικών διπλοκάμπινων ημιφορτηγών 4Χ4, δεν είναι σύμφωνη με τους όρους της υπ' αριθμ. 10/2020 μελέτης του Τμήματος Σχεδιασμού, Μελετών και Ελέγχου, της Δ/σης Καθαριότητας, Ανακύκλωσης και Μηχανολογικού Εξοπλισμού καθώς και της υπ' αριθμ. 37638/27-08-2020 διακήρυξης, ως εκ τούτου προτείνεται να μην γίνει αποδεκτή και να απορριφτεί στο σύνολό της.

[...]

Ως προς το Τμήμα Προμήθειας δύο (2): Προμήθεια δύο πυροσβεστικών διπλοκάμπινων ημιφορτηγών 4Χ4 συνολικά στο πλαίσιο της εν λόγω διαγωνιστικής διαδικασίας, υποβλήθηκαν δύο προσφορές. Οι εν λόγω δύο προσφορές που υποβλήθηκαν από τους οικονομικούς φορείς C I PARTS ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΙΚΕ και ΜΗΛΙΤΣΗΣ ΠΑΥΣΑΝΙΑΣ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΙΚΕ, όπως προκύπτει από τα άνωθεν στοιχεία απορρίφθηκαν και δεν έγιναν δεκτές στην συνέχιση του διαγωνισμού. Ως εκ τούτου, ως προς αυτό το τμήμα (Τμήμα 2), η διαγωνιστική διαδικασία απέβη άγονη.

Η Επιτροπή Διαγωνισμού, σχετικά με το τμήμα προμήθειας δύο (2) «Προμήθεια δύο πυροσβεστικών διπλοκάμπινων», για το οποίο η διαγωνιστική διαδικασία απέβη άγονη, ομόφωνα προτείνει:

α) Την ματαίωση της διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης, εφόσον για το ως άνω τμήμα της προμήθειας ο διαγωνισμός απέβη άγονος (άρθρο 106, παρ. 1, εδάφιο α του Ν. 4412/2016).

β) Παράλληλα με την ματαίωση της εν λόγω διαδικασίας, για το τμήμα της προμήθειας: Τμήμα Προμήθειας 2 / Προμήθεια δύο πυροσβεστικών διπλοκάμπινων / τεμ.2, την προσφυγή στην διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση για την προμήθεια των ειδών του εν λόγω τμήματος, σύμφωνα με την παρ. 5 του αρ. 106 του Ν. 4412/2016.»

5. Τέλος, με το υπ' αριθμ. πρωτ 23673/31.05.21 έγγραφο, ο Προϊστάμενος Δ/σης Οικονομικών Υπηρεσιών του Δήμου Πατρέων παρείχε βεβαίωση ότι δεν έχει υποβληθεί προσφυγή κατά της σχετικής διακήρυξης και επίσης δεν έχουν κατατεθεί ενστάσεις - προδικαστικές προσφυγές- ασφαλιστικά μέτρα ή άλλα ένδικα βοηθήματα, σε οποιοδήποτε άλλο στάδιο του διαγωνισμού και ως εκ τούτου δεν εκκρεμεί έκδοση σχετικής διοικητικής/δικαστικής απόφασης.

6. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Πατρέων αιτείται προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. την παροχή σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ (δδ) ν. 4013/2011, όπως ισχύει,

προκειμένου να «Εγκρίνει την Προσφυγή στην ανταγωνιστική διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση για την ανάθεση του Τμήματος 2 – Προμήθεια δύο (2) πυροσβεστικών διπλοκάμπινων ημιφορτηγών 4X4 (Δ/νση Περιβάλλοντος, Ενέργειας & Πρασίνου & Πολιτικής Προστασία) ενδεικτικού προϋπολογισμού 84.967,74€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., λόγω αποκλεισμού στο πρώτο στάδιο αξιολόγησης του ηλεκτρονικού ανοικτού δημόσιου μειοδοτικού διαγωνισμού των προσφορών που κατατέθηκαν, χωρίς τροποποίηση των όρων της αριθμ. 10/2020 Μελέτης της Δ/νσης Καθαριότητας, Ανακύκλωσης και Μηχανολογικού Εξοπλισμού- Τμήμα Σχεδιασμού Μελετών & Ελέγχου του Δήμου Πατρέων, με τίτλο: «Προμήθεια μηχανολογικού εξοπλισμού για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου Πατρέων – Β΄ Φάση 2020».

II. Νομικό πλαίσιο

7. Το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης, ορίζει τα ακόλουθα: «δδ) Οι αποφάσεις των αναθετουσών Αρχών που αφορούν την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημόσιων συμβάσεων, σύμφωνα με την περίπτωση β' της παρ. 2 του άρθρου 26 και τα άρθρα 32 και 269 του Ν. 4412/2016 (Α147) εξαιρουμένων των περιπτώσεων ανωτέρας βίας, εκδίδονται μετά από σύμφωνη γνώμη της Αρχής, εφόσον οι συμβάσεις αυτές εμπíπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των Οδηγιών 2014/24/ΕΚ και 2014/25/ΕΚ, οι οποίες ενσωματώθηκαν στην ελληνική έννομη τάξη με το Ν. 4412/2016. Κατά την άσκηση της εν λόγω αρμοδιότητας η Αρχή λαμβάνει υπόψη της τις γενικές αρχές του ενωσιακού και εθνικού δικαίου [...]».

8. Η διάταξη του άρθρου 2 παρ. 2 του ν.4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)» ορίζει: “Ο παρών νόμος θεσπίζει κανόνες: α) για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης δημοσίων συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου Ι (άρθρα 2 έως 221) [...]. Οι διατάξεις του παρόντος εφαρμόζονται, με την επιφύλαξη των παραγράφων 3 έως 7, σε όλες τις συμβάσεις των περιπτώσεων α' και β', ανεξαρτήτως είδους και εκτιμώμενης αξίας αυτών, εκτός αν άλλως ορίζεται στις επιμέρους διατάξεις αυτού”.

9. Το άρθρο 3 παρ. 1 και 2 του ίδιου νόμου ορίζει τα παρακάτω: “1. Το παρόν Βιβλίο (άρθρα 3 έως 221) θεσπίζει κανόνες για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που πραγματοποιούνται από αναθέτουσες αρχές, ανεξαρτήτως εκτιμώμενης αξίας αυτών, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στο παρόν άρθρο. 2. Διαδικασία σύναψης σύμβασης ή σύμβαση κατά την έννοια του παρόντος Βιβλίου είναι η απόκτηση, μέσω δημόσιας σύμβασης, από μία ή περισσότερες αναθέτουσες αρχές, έργων, αγαθών ή υπηρεσιών από οικονομικούς φορείς που επιλέγονται από τις εν λόγω αναθέτουσες αρχές, ανεξαρτήτως του κατά πόσον τα έργα, τα αγαθά ή οι υπηρεσίες προορίζονται για την εξυπηρέτηση σκοπού δημοσίου συμφέροντος”.

10. Η διάταξη του άρθρου 5 (“Κατώτατα όρια (άρθρο 4 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και Κανονισμός (ΕΕ) 2015/2170)”) του ίδιου ως άνω νόμου ορίζει ότι:

“Ως κατώτατα όρια, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ, ορίζονται τα ακόλουθα: (...) β) 135.000€ για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών

που ανατίθενται από κεντρικές κυβερνητικές αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές. Αν οι δημόσιες συμβάσεις προμηθειών ανατίθενται από τις αναθέτουσες αρχές που δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, το εν λόγω κατώτατο όριο ισχύει μόνο για τις συμβάσεις που αφορούν τα οριζόμενα στο Παράρτημα ΙΙΙ του Προσαρτήματος Α' προϊόντα, γ) 209.000€ για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από μη κεντρικές αναθέτουσες αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές. Το κατώτατο όριο αυτό εφαρμόζεται επίσης στις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών που ανατίθενται από κεντρικές κυβερνητικές αρχές οι οποίες δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, όταν οι συμβάσεις αυτές αφορούν προϊόντα που δεν εμπίπτουν στο Παράρτημα ΙΙΙ του Προσαρτήματος Α',[...]"

Συναφώς επισημαίνεται ότι, με βάση τις σχετικές διατάξεις Κανονισμού 2019/1828 της Επιτροπής της 30ης Οκτωβρίου 2019 "για την τροποποίηση της οδηγίας 2014/24/ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου όσον αφορά τα κατώτατα όρια εφαρμογής για τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων", τα κατώτατα χρηματικά όρια για τις μη κεντρικές αναθέτουσες αρχές αναθεωρήθηκαν από 01-01-2020 από 221.000 στο ποσό των 214.000€.

11. Στο άρθρο 6 παρ. 1, 3 και 9 του ίδιου νόμου ορίζεται ότι: "Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς ΦΠΑ, όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος προαίρεσης ή τυχόν παρατάσεων της σύμβασης, όπως ορίζουν ρητά τα έγγραφα της σύμβασης. [...] 3. Η επιλογή της χρησιμοποιούμενης μεθόδου για τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης δεν γίνεται με σκοπό την αποφυγή της εφαρμογής οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου. Η σύμβαση δεν κατατέμενεται κατά τρόπο ώστε να αποφεύγεται η εφαρμογή οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου, εκτός αν αυτό δικαιολογείται από αντικειμενικούς λόγους. [...] 9. Όταν ένα σχέδιο αγοράς για την απόκτηση ομοιογενών αγαθών μπορεί να οδηγήσει σε ανάθεση συμβάσεων υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων, λαμβάνεται υπόψη κατά την εφαρμογή του άρθρου 5 περιπτώσεις β' και γ' η συνολική εκτιμώμενη αξία όλων αυτών των τμημάτων. Όταν η συνολική αξία των τμημάτων ισούται ή υπερβαίνει το κατώτατο όριο που προβλέπεται στο άρθρο 5, το παρόν Βιβλίο εφαρμόζεται στην ανάθεση κάθε τμήματος".

12. Οι διατάξεις του άρθρου 26 παρ. 2 περ. β', παρ. 3 και 4 του ν. 4412/2016 (Α' 147), οι οποίες ενσωματώνουν τις αντίστοιχες διατάξεις του άρθρου 26 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, προβλέπουν 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”.

13. Στο άρθρο 66 του ν. 4412/2016 (Α’ 147) «Δημοσίευση σε εθνικό επίπεδο (άρθρο 52 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» προβλέπονται τα εξής:

“3. Οι προκηρύξεις και οι γνωστοποιήσεις που αναφέρονται στα άρθρα 62, 63 και 64, καθώς και οι πληροφορίες που περιέχονται σε αυτές δεν δημοσιεύονται σε εθνικό επίπεδο πριν από την ημερομηνία δημοσίευσης, σύμφωνα με το άρθρο 65. Ωστόσο, η δημοσίευση μπορεί να πραγματοποιείται σε κάθε περίπτωση σε εθνικό επίπεδο, όταν οι αναθέτουσες αρχές δεν έχουν ενημερωθεί σχετικά με τη δημοσίευση εντός 48 ωρών από τη βεβαίωση παραλαβής της προκήρυξης/ γνωστοποίησης, σύμφωνα με το άρθρο 65.”

14. Στο άρθρο 78 του ν. 4412/2016 “ Στήριξη στις ικανότητες άλλων φορέων (άρθρο 63 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)” ορίζεται :

«1. Όσον αφορά τα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας που προβλέπονται στην παρ. 3 του άρθρου 75 και τα κριτήρια σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα που προβλέπονται στην παρ. 4 του άρθρου 75, ένας οικονομικός φορέας μπορεί, κατά περίπτωση και για συγκεκριμένη σύμβαση, να στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών του με αυτούς. Όσον αφορά τα κριτήρια που σχετίζονται με τους τίτλους σπουδών και τα επαγγελματικά προσόντα που ορίζονται στην περίπτωση στ’ του Μέρους II του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α’ ή με την σχετική επαγγελματική εμπειρία, οι οικονομικοί φορείς, μπορούν ωστόσο να βασίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων μόνο εάν οι τελευταίοι θα εκτελέσουν τις εργασίες ή τις υπηρεσίες για τις οποίες απαιτούνται οι συγκεκριμένες ικανότητες. Αν ο οικονομικός φορέας επιθυμεί να στηριχθεί στις ικανότητες άλλων φορέων, αποδεικνύει στην αναθέτουσα αρχή ότι θα έχει στη διάθεσή του τους αναγκαίους πόρους, ιδίως, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων αυτών για τον σκοπό αυτό. Η αναθέτουσα αρχή ελέγχει, σύμφωνα με τα άρθρα 79, 80 και 81, αν οι φορείς, στις ικανότητες των οποίων προτίθεται να στηριχθεί ο οικονομικός φορέας, πληρούν τα σχετικά κριτήρια επιλογής και εάν συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού, σύμφωνα με τα άρθρα 73 και 74. Η αναθέτουσα αρχή απαιτεί από τον οικονομικό φορέα να αντικαταστήσει έναν φορέα που δεν πληροί σχετικό κριτήριο επιλογής ή για τον οποίο συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού

των παραγράφων 1 και 2. του άρθρου 73 και του άρθρου 74. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να απαιτήσει από τον οικονομικό φορέα την αντικατάσταση φορέα για τον οποίον συντρέχουν λόγοι αποκλεισμού της παρ. 4 του άρθρου 73 και του άρθρου 74. Όταν ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων όσον αφορά τα κριτήρια που σχετίζονται με την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να απαιτεί ο οικονομικός φορέας και αυτοί οι φορείς να είναι από κοινού υπεύθυνοι για την εκτέλεση της σύμβασης.

Υπό τους ίδιους όρους, μία ένωση οικονομικών φορέων, όπως αναφέρεται στην παρ. 2 του άρθρου 19, μπορεί να στηρίζεται στις ικανότητες των συμμετεχόντων στην ένωση ή άλλων φορέων.

2. Στην περίπτωση συμβάσεων έργων ή συμβάσεων υπηρεσιών ή στην περίπτωση εργασιών τοποθέτησης και εγκατάστασης στο πλαίσιο σύμβασης προμηθειών, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν την εκτέλεση ορισμένων κρίσιμων καθηκόντων απευθείας από τον ίδιο τον προσφέροντα ή, αν η προσφορά υποβάλλεται από ένωση οικονομικών φορέων, όπως αναφέρεται στην παρ. 2 του άρθρου 19, από έναν από τους συμμετέχοντες στην ένωση αυτή.

3. Το παρόν άρθρο δεν εφαρμόζεται στις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών κάτω των ορίων.»

15. Στο άρθρο 142 «Έναρξη ισχύος Μέρους Α`» του ν. 4782/2021(Α' 36/2021) «Εκσυγχρονισμός, απλοποίηση και αναμόρφωση του ρυθμιστικού πλαισίου των δημοσίων συμβάσεων, ειδικότερες ρυθμίσεις προμηθειών στους τομείς της άμυνας και της ασφάλειας και άλλες διατάξεις για την ανάπτυξη, τις υποδομές και την υγεία» προβλέπεται ότι:

«1. Η ισχύς των διατάξεων:

α) του άρθρου 4, κατά το μέρος που τροποποιεί την παρ. 1 του άρθρου 36 του ν. 4412/2016,

β) των άρθρων 10, 20 παρ. 4,34 κατά το μέρος που τροποποιεί την παρ. 2 του άρθρου 92 του ν. 4412/2016, 55, 57, 58, 59, 60, 63, 64, 66 έως 79, 82 έως 86, 89 έως 93, 95 έως 98, 100, 131, 134 και 138,

γ) του άρθρου 108, κατά το μέρος που τροποποιεί την περ. α` της παρ. 11 του άρθρου 221 του ν. 4412/2016,

δ) του άρθρου 109, κατά το μέρος που τροποποιεί την παρ. 7 του άρθρου 258 του ν. 4412/2016, αρχίζει από την 1η.9.2021.

2. Η ισχύς των άρθρων 3, 6 κατά το μέρος που τροποποιεί τις παρ. 1 και 5 του άρθρου 38 του ν. 4412/2016, 7, 8, 9, 11, 12, 13, 42, 49, 62, 65, 80, 81, 87, 88, 94, 99, 101, 108, εκτός της περ. α` της παρ. 11, 121 και 127 αρχίζει από τη δημοσίευση του παρόντος στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως.

3. Η ισχύς των υπολοίπων άρθρων του παρόντος αρχίζει από την 1η.6.2021, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στις επιμέρους διατάξεις του.»

III. Νομική Εκτίμηση

16. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Πατρέων αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας με 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 ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών, προϋπολογισθείσας αξίας 84.967,74€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., που αποτελεί τμήμα σύμβασης προϋπολογισμού 467.167,74€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., προκύπτει ότι συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ' άρθρο 2 παράγραφος 2 περίπτωση γ' υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011 για την παροχή σύμφωνης γνώμης.

17. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση, έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007 και ήδη στα παρόμοιου περιεχομένου άρθρα 26 και 32 του ν. 4412/2016 (βλ. σχετικώς ΔΕΕ, απόφαση της 8ης Απριλίου 2008, C 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56). Συναφώς επισημαίνεται ότι οι ανωτέρω διατάξεις στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που 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. 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).

18. Ειδικότερα, ο Δήμος Πατρέων επικαλείται ρητά ως νομική βάση θεμελίωσης του αιτήματός του το άρθρο 26, παρ.2, περ. β' του ν. 4412/2016.

19. Ως προς τη συνδρομή της διάταξης του άρθρου 26, παρ.2, περ. β' του ν. 4412/2016, προϋποθέτει:

A) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία

B) να έχουν υποβληθεί μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές.

Επισημαίνεται ότι σχετικά με την ως άνω A) προϋπόθεση, όπως παγίως έχει κριθεί, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή των προαναφερομένων διατάξεων, συνέχεται άμεσα με τον προηγθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία (ΕΣ-Πράξη 215/2012-Ζ' Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 466/2011, 1249/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

Σημειώνεται ότι 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 σύμφωνες προς τις τυπικές απαιτήσεις της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, και μόνον αυτούς.

20. Εν προκειμένω, από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου της υπό κρίση υπόθεσης, προκύπτουν τα εξής:

20.1. Ως προς την προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας:

Ο Δήμος Πατρέων, διενήργησε διεθνή ηλεκτρονικό μειοδοτικό διαγωνισμό, άνω των ορίων για «Προμήθεια μηχανολογικού εξοπλισμού για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου Πατρέων – Β' Φάση 2020», προϋπολογισμού 467.167,74€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

Η ως άνω Διακήρυξη, δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στο σχετικό διαγωνισμό. Επιπλέον από τα στοιχεία του υποβληθέντος φακέλου, ως προς τη νομιμότητα της προηγουμένως διεξαχθείσας ανοικτής διαδικασίας, ως προς την κατάρτιση των όρων της ως άνω διακήρυξης, την τήρηση των όρων δημοσιότητας και την εν γένει διενέργεια της διαδικασίας του διαγωνισμού, δεν διαπιστώθηκαν ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες.

Σε κάθε περίπτωση, για τη βελτίωση των διαγωνιστικών διαδικασιών, σημειώνονται τα κάτωθι:

Ι) Από τις σχετικές διατάξεις του νομοθετικού πλαισίου που αφορά στις καταχωρήσεις/αναρτήσεις στο ΚΗΜΔΗΣ, όπως ίσχυε κατά τη διενέργεια της υπό εξέταση διαγωνιστικής διαδικασίας (ιδίως άρθρο 38 ν. 4412/2016 και άρθρο 10 της υπ' αριθμ. 57654 ΥΑ για το ΚΗΜΔΗΣ, Β' 1781), προκύπτει ότι υφίστανται δύο διακριτά στάδια ανάρτησης της προκήρυξης και της διακήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ. Ως εκ τούτου, για λόγους ασφάλειας δικαίου, έπρεπε να γίνεται ξεχωριστή ανάρτηση στο ΚΗΜΔΗΣ για κάθε μεμονωμένη πράξη (όχι δηλαδή να ενσωματώνονται η προκήρυξη και η διακήρυξη σε ένα ενιαίο σώμα κειμένου, το οποίο να αποκτά ένα ΑΔΑΜ). Το ανωτέρω αφενός εξυπηρετεί καλύτερα τον σκοπό για τον οποίο αναρτάται και δημοσιοποιείται η κάθε πράξη, τόσο η προκήρυξη ως περίληψη των βασικών σημείων της διακήρυξης, όσο και η διακήρυξη ως αναλυτικό τεύχος περιγραφής των όρων της διαγωνιστικής διαδικασίας. Η ανωτέρω πρακτική που υιοθέτησε η αιτούσα (η περίληψη διακήρυξης, η προκήρυξη και η διακήρυξη σε ένα ενιαίο σώμα κειμένου και ανάρτηση αυτών στο ΚΗΜΔΗΣ) δεν μπορεί, εν προκειμένω, να θεωρηθεί ουσιώδης νομική πλημμέλεια, ικανή να έχει θέσει εμπόδια στη συμμετοχή στη διαγωνιστική διαδικασία και να έχει περιορίσει τον ανταγωνισμό, καθώς προκύπτει ότι στην υπό κρίση περίπτωση, ο σκοπός της ευρύτερης δημοσιότητας επετεύχθη και πάντως, δεν φαίνεται να συνέχεται με το αποτέλεσμα της διαγωνιστικής διαδικασίας εφόσον υποβλήθηκαν προσφορές. Συνιστάται, ωστόσο, στην αιτούσα, σε μελλοντική διαδικασία σύναψης σύμβασης, να τηρεί με επιμέλεια τις διατυπώσεις και τους κανόνες δημοσιότητας σε εθνικό επίπεδο (πρβλ. Δ5, Δ18 και Δ34/2021 γνώμες της Αρχής)¹.

¹ Πρβλ. νέα ΚΥΑ για το ΚΗΜΔΗΣ υπ' αριθμ. 76928/2021 «Ρύθμιση ειδικότερων θεμάτων λειτουργίας και διαχείρισης του Κεντρικού Ηλεκτρονικού Μητρώου Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ)» (ΦΕΚ Β' 3075/13.7.2021), καθώς και Κατευθυντήρια Οδηγία (Κ.Ο.) 27 της ΕΑΑΔΗΣΥ «Επαναλαμβανόμενες πλημμέλειες παρατυπίες που έχουν διαπιστωθεί κατά τα έτη 2017 έως 2021, στο πλαίσιο του ελέγχου νομιμότητας της προηγηθείσας διαγωνιστικής διαδικασίας επί αιτημάτων παροχής σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση δημόσιας σύμβασης, σύμφωνα με την περίπτωση β' της παραγράφου 2 του άρθρου 26 και τα άρθρα 32 παρ. 2 περ. α' και 269 περ. α' του ν. 4412/2016, καθώς και εν γένει υποδείξεις

II) Όπως έχει επανειλημμένα κρίνει η Αρχή, ο περιορισμός του χρονικού διαστήματος της περιόδου οριστικής υποβολής προσφορών στην εφαρμογή ηλεκτρονικού διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ., αναλόγως των περιστάσεων, σε χρονικό διάστημα μικρότερο της προβλεπόμενης εκ του νόμου (άρθρο 27 του ν.4412/2016) ελάχιστης προθεσμίας παραλαβής προσφορών, μπορεί να θέτει εμπόδια στη συμμετοχή στη διαγωνιστική διαδικασία και να περιορίζει έτσι τον ανταγωνισμό (πρβλ. Γνώμες της Αρχής Δ1, Δ7, Δ20, Δ31/2021, καθώς και Δ25, Δ45, Δ53, Δ86, Δ88, Δ93/2020). Ως εκ τούτου, η Αρχή θεωρεί ορθότερο να υπάρχει η δυνατότητα υποβολής προσφορών καθ' όλο το διάστημα που διανύεται μεταξύ της ημερομηνίας δημοσιοποίησης της διακήρυξης και της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών, ως προς το οποίο (διάστημα υποβολής προσφορών στο ΕΣΗΔΗΣ) θα πρέπει να τηρείται η προθεσμία των 30 ημερών κατόπιν σύντημησης λόγω χρήσης ηλεκτρονικών μέσων (εν προκειμένω ο διαγωνισμός αναρτήθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ στις 28.08.2020, οπότε και άρχισε η υποβολή προσφορών, η δε καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε στις 23/09/2020)².

III) Περαιτέρω, διαπιστώθηκε σημαντική χρονική απόσταση μεταξύ της αιτούμενης διαδικασίας διαπραγμάτευσης και της προηγούμενης διενεργηθείσας διαγωνιστικής διαδικασίας (πρβλ. την αριθμ. 920/22.12.2020 απόφαση της Ο.Ε., με την οποία εγκρίθηκε η εισήγηση της Επιτροπής του διαγωνισμού περί ματαίωσης του διαγωνισμού ως προς το Τμήμα 2 για το οποίο υποβλήθηκαν προσφορές που δεν πληρούσαν τους όρους των εγγράφων της σύμβασης). Η Αρχή έχει επισημάνει σε προηγούμενες γνώμες της ότι η διαπραγμάτευση πρέπει να ενεργείται σε χρονική εγγύτητα προς το χρόνο της ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας η οποία απέβη άγονη, υπό την έννοια ότι σε διαφορετική περίπτωση, ήτοι σημαντικής χρονικής απόστασης μεταξύ αυτών, κατά την οποία θα ήταν εφικτή η διενέργεια ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, είναι δυνατόν να κριθεί ότι καταστρατηγείται η ρύθμιση του εν λόγω κανόνα, ως τρόπου επιλογής αναδόχου και αναιρείται ο εξαιρετικός χαρακτήρας της σχετικής διαδικασίας διαπραγμάτευσης (πρβλ Γνώμες Δ13 και Δ19/2021, Δ38, Δ54 και Δ56/2020, καθώς και Δ20/2018³).

20.2. Ως προς την υποβολή μη κανονικών ή απαράδεκτων προσφορών

Με την με αριθμ. 920/22-12-2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής (με ΑΔΑ: 6Ν0ΘΩΞΙ-ΧΔ1), κατόπιν εισήγησης της Επιτροπής Διαγωνισμού, αποφασίστηκε «η ματαίωση και η προσφυγή στην ανταγωνιστική διαδικασία της διαπραγμάτευσης, μετά την σύμφωνη γνώμη της Ε.Α.Α.Δ.Η.Σ.Υ. για το Τμήμα 2 - Προμήθεια δύο πυροσβεστικών διπλοκάμπινων ημιφορτηγών 4Χ4, διότι οι προσφορές που κατατέθηκαν δεν ήταν σύμφωνες με τους όρους της αριθμ. 10/2020 Διακήρυξης - Μελέτης της Δ/σης Καθαριότητας, Ανακύκλωσης και Μηχανολογικού Εξοπλισμού και επομένως αποκλείστηκαν στο πρώτο στάδιο αξιολόγησης .»

Ως προς την εξέταση της συνδρομής της προϋπόθεσης περί υποβολής μόνο μη κανονικών ή απαράδεκτων προσφορών, σημειώνονται τα εξής:

συστάσεις που έχει απευθύνει η Αρχή με τις εκδοθείσες Γνώμες της επί αιτημάτων διαπραγμάτευσης κατόπιν επίκλησης των ανωτέρω νομικών βάσεων» (ΑΔΑ Ψ8Σ40ΞΤΒ-ΨΔ3), σελ. 8-9.

² Πρβλ. Κ.Ο. 27 της Αρχής, όπ.π., σελ. 7.

³ Πρβλ. Κ.Ο. 27 της Αρχής, όπ.π., σελ. 20 -21.

A. Ως προς την προσφορά του Οικονομικού φορέα : C I PARTS ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΙΚΕ (βλ. υπό 3 της παρούσας)

Από την αξιολόγηση του οικονομικού φορέα «C I PARTS ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΙΚΕ», ο οποίος στηρίζεται στις ικανότητες της εταιρίας «ΝΙΚ.Ι. ΘΕΟΧΑΡΑΚΗ Α.Ε.» ως προς την κάλυψη των απαιτήσεων χρηματοοικονομικής επάρκειας και τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, προκύπτει ότι η εταιρεία ΝΙΚ.Ι. ΘΕΟΧΑΡΑΚΗ Α.Ε. δεν έχει υποβάλει χωριστό Ε.Ε.Σ., ως όφειλε, ως τρίτος στις ικανότητες του οποίου στηρίζεται ο προσφέρων, τα δε μέσα με τα οποία η εν λόγω εταιρία «ΝΙΚ.Ι. ΘΕΟΧΑΡΑΚΗ Α.Ε.» θα καλύψει τις απαιτήσεις των παραγράφων 2.2.5 και 2.2.6 της διακήρυξης (Χρηματοοικονομική Επάρκεια και Επαγγελματική ικανότητα) δεν αναφέρονται πουθενά. Συνεπώς, η εν λόγω πλημμέλεια φαίνεται να συνιστά λόγο απόρριψης της προσφοράς, επειδή η συγκεκριμένη διαγωνιζόμενη εταιρεία «C I PARTS ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΙΚΕ» κρίθηκε κατ' ουσίαν ότι δεν διαθέτει τα απαιτούμενα προσόντα για την εκτέλεση της σύμβασης.

Επιπλέον, από την διακήρυξη *«ζητείται από τον συμμετέχοντα οικονομικό φορέα να υποβάλει πιστοποιητικό διασφάλισης ποιότητας ISO 9001 ή ισοδύναμο αυτού, της κατασκευάστριας εταιρείας του οχήματος - πυροσβεστικού οχήματος καθώς και του πυροσβεστικού συγκροτήματος.»* Στο πλαίσιο αυτών των απαιτήσεων, ο συμμετέχων οικονομικός φορέας C I PARTS ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΙΚΕ, υπέβαλε το πιστοποιητικό ISO 9001 της εταιρείας NISSAN MOTOR ΙΒΕΡΙCA, S.A.. Το εν λόγω πιστοποιητικό αποτελεί αλλοδαπό ιδιωτικό έγγραφο και βάσει των οριζόμενων στην διακήρυξη του διαγωνισμού, τα αλλοδαπά ιδιωτικά έγγραφα συνοδεύονται από μετάφρασή τους στην ελληνική γλώσσα επικυρωμένη είτε από πρόσωπο αρμόδιο κατά τις διατάξεις της εθνικής νομοθεσίας είτε από πρόσωπο κατά νόμο αρμόδιο της χώρας στην οποία έχει συνταχθεί το έγγραφο. Όμως η συμμετέχουσα εταιρεία προσκόμισε το εν λόγω έγγραφο χωρίς την προβλεπόμενη μετάφραση στην Ελληνική Γλώσσα, μη πληρώντας όπως προκύπτει, τις προϋποθέσεις των εγγράφων της σύμβασης.

Επίσης, η προσφορά δεν πληροί τις προϋποθέσεις των εγγράφων της σύμβασης, καθότι η εταιρία υπέβαλε τα πιστοποιητικά ISO 9001 των εταιρειών C I PARTS ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΙΚΕ, ΚΟΣΚΕΡΙΔΗΣ ΠΑΡΗΣ & ΣΙΑ Ο.Ε. ΚΑΙ Ν.Ι.ΘΕΟΧΑΡΑΚΗΣ Α.Ε. τα οποία, αφενός δεν φέρουν επικύρωση από δικηγόρο ή την προβλεπόμενη θεώρηση από αρμόδια υπηρεσία ή φορέα του Δημοσίου Τομέα, και αφετέρου η υποβολή τους δεν είναι σύμφωνη με τον νόμο Ν.4605/2019 άρθρο 43 παρ 7, όπου ρητά αναφέρεται ότι: *«Τα αποδεικτικά που αποτελούν ιδιωτικά έγγραφα, μπορεί να γίνονται αποδεκτά και σε απλή φωτοτυπία, με τη συνυποβολή υπεύθυνης δήλωσης στην οποία βεβαιώνεται η ακρίβειά τους.»*, διότι μαζί με τα εν λόγω πιστοποιητικά δεν υποβλήθηκε η εν λόγω, προβλεπόμενη υπεύθυνη δήλωση.

Υπό το πρίσμα των ανωτέρω, η εν λόγω προσφορά θα μπορούσε να χαρακτηριστεί απαράδεκτη, κατά την έννοια της προπαρατεθείσας διάταξης του άρθρου 26 παρ. 4 περ. α' ν. 4412/2016, κατά το μέρος που αφορά στην υποβολή της από προσφέροντα που δεν διαθέτει τα απαιτούμενα προσόντα, ως μη κανονική δε, κατά το μέρος που αφορά, όπως διαφαίνεται, το ότι δεν πληροί τις προϋποθέσεις των εγγράφων της σύμβασης κατά τη διατύπωση της προπαρατεθείσας διάταξης του άρθρου 26 παρ. 3 περ. α' ν. 4412/2016.

B. Ως προς την προσφορά του Οικονομικού φορέα: ΜΗΛΙΤΣΗΣ ΠΑΥΣΑΝΙΑΣ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΙΚΕ (βλ. υπό 3 της παρούσας)

Η συμμετέχουσα εταιρεία, μην πληρώντας τις προϋποθέσεις των εγγράφων της σύμβασης, υπέβαλε το πιστοποιητικό ISO 9001 που αφορούσε στο σύστημα διαχείρισης ποιότητας, το οποίο αφενός δεν φέρει επικύρωση από δικηγόρο ή την προβλεπόμενη θεώρηση από αρμόδια υπηρεσία ή φορέα του Δημοσίου Τομέα, και αφετέρου η υποβολή δεν είναι σύμφωνη με τον νόμο Ν.4605/2019 άρθρο 43 παρ 7, διότι μαζί με τα εν λόγω πιστοποιητικά δεν υποβλήθηκε η προβλεπόμενη υπεύθυνη δήλωση.

Επιπλέον, για την κάλυψη των τεχνικών προδιαγραφών της εν λόγω προμήθειας, ζητείται από τον συμμετέχοντα οικονομικό φορέα να υποβάλει πιστοποιητικό διασφάλισης ποιότητας ISO 9001 ή ισοδύναμο αυτού, της κατασκευάστριας εταιρείας του οχήματος - πυροσβεστικού οχήματος - του πυροσβεστικού συγκροτήματος, καθώς της εταιρείας που θα παρέχει την τεχνική υποστήριξη. Η συμμετέχουσα εταιρεία υπέβαλε Πιστοποιητικό ISO που αφορούσε στο σύστημα διαχείρισης ποιότητας που ακολουθεί η ίδια, ως η κατασκευάστρια εταιρεία του πυροσβεστικού συγκροτήματος και ως η εταιρεία που θα παρέχει την τεχνική υποστήριξη του πυροσβεστικού συγκροτήματος. Δεν υπέβαλε όμως το αντίστοιχο πιστοποιητικό ISO 9001 για την εταιρεία που κατασκευάζει το όχημα και την εταιρεία που θα επιφορτιστεί με την τεχνική υποστήριξη του οχήματος και της υπερκατασκευής του (καρότσα).

Υπό το πρίσμα των ανωτέρω, η εν λόγω προσφορά θα μπορούσε να χαρακτηριστεί ως μη κανονική, εφόσον διαφαίνεται ότι δεν πληροί τις προϋποθέσεις των εγγράφων της σύμβασης κατά τη διατύπωση της προπαρατεθείσας διάταξης του άρθρου 26 παρ. 3 περ. α' ν. 4412/2016.

Με βάση τα προεκτεθέντα, διαφαίνεται βεβαίως ότι κατά τον εξεταζόμενο διαγωνισμό υπεβλήθησαν μόνον μη κανονικές / απαράδεκτες προσφορές κατά την έννοια των ανωτέρω διατάξεων του άρθρου 26 παρ. 3 και 4 του ν. 4412/2016.

Σε κάθε περίπτωση, υπενθυμίζεται ότι, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στο τελευταίο εδάφιο του άρθρου 26 παρ. 2 περ. β' του ν. 4412/2016, οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτείται να δημοσιεύουν προκήρυξη σύμβασης, εφόσον στη διαδικασία περιλαμβάνουν όλους τους προσφέροντες, οι οποίοι πρέπει να πληρούν τα κριτήρια των άρθρων 73 έως 83 (κριτήρια ποιοτικής επιλογής) και οι οποίοι, κατά την προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, υπέβαλαν προσφορές σύμφωνες προς τις τυπικές απαιτήσεις της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, και μόνον αυτούς.

21. Εκ των ανωτέρω διαλαμβανομένων προκύπτει ότι πληρούνται σωρευτικά οι προϋποθέσεις εφαρμογής της εξαιρετικής διαδικασίας της περ. β' της παρ. 2 του άρθρου 26 του ν. 4412/2016.

IV. Συμπέρασμα

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του τεθέντος ερωτήματος, η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. **ομόφωνα** αποφασίζει:

Την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος του Δήμου Πατρέων, κατ' άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ' υποπερ. (δδ) του ν. 4013/2011, για την προσφυγή στην ανταγωνιστική διαδικασία διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με το άρθρο 26 παρ. 2 περ. β' ν. 4412/2016, για την ανάθεση του Τμήματος 2 – Προμήθεια δύο (2) πυροσβεστικών διπλοκάμπινων ημιφορτηγών 4Χ4 (Δ/νση

Περιβάλλοντος, Ενέργειας & Πρασίνου & Πολιτικής Προστασίας) ενδεικτικού προϋπολογισμού 84.967,74€ χωρίς Φ.Π.Α., λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 20 Ιουλίου 2021

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Αναπλ. Πρόεδρος

Μιχαήλ Εκατομμάτης