



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ  
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**ΓΝΩΜΗ**

**Δ91/2021**

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

**Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

Στην Αθήνα σήμερα, την 22<sup>α</sup> Δεκεμβρίου του έτους δύο χιλιάδες είκοσι ένα (2021) ημέρα Τετάρτη και ώρα 09:30 π.μ. και επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και Κομνά Τράκα, όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η **ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** σε συνεδρίαση μετά από σχετική πρόσκληση του Προέδρου της, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα μέλη της Αρχής.

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

**Πρόεδρος:** Γεώργιος Καταπόδης

**Μέλη:** Δημήτριος Σταθακόπουλος (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Μαρία Στυλιανίδη (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Κωνσταντίνος Βαρδακαστάνης

**Γραμματέας:** Αθανάσιος Λαμπράκης, Π.Ε. Διοικητικού – Οικονομικού

**Εισηγήτρια:** Φιλία Κοντραφούρη, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., επικουρούμενη από τον ασκούμενο δικηγόρο Θεόδωρο Μαγκλάρα .

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν η εισηγήτρια, Φιλία Κοντραφούρη, ο ασκούμενος δικηγόρος Θεόδωρος Μαγκλάρας, η Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης, Μαρία Παναγοηλιοπούλου, καθώς και η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Ελέγχου, Μαριλένα Σιδέρη, οι οποίοι 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 στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, κατά τη διάταξη του άρθρου 32, παρ. 2 περ α του ν. 4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών επισκευής και συντήρησης μεταφορικών μέσων και μηχανημάτων, (εργασία και απαιτούμενα ανταλλακτικά), για τα κάτωθι τρία (3) τμήματα: 1) Τμήμα 5 - «Διάφορες εργασίες και κατασκευές σε μηχανουργείο» προϋπολογισμού 30.000,00 € χωρίς ΦΠΑ 2) Τμήμα 8- «Διάφορες ηλεκτρολογικές εργασίες σε οχήματα και μηχανήματα» προϋπολογισμού 16.000,00 € χωρίς ΦΠΑ και 3) Τμήμα 9- «Διάφορες εργασίες σε μηχανήματα έργου (διαμορφωτήρας γαιών, σκαπτικών μηχανημάτων και φορτωτή)», προϋπολογισμού 20.000,00 € χωρίς ΦΠΑ, για κάλυψη των αναγκών των μεταφορικών μέσων και μηχανημάτων του Δήμου Σερρών, ήτοι συνολικού προϋπολογισμού 66.000,00 € χωρίς ΦΠΑ, σε συνέχεια εν μέρει άγονου ηλεκτρονικού άνω των ορίων διαγωνισμού, με τίτλο: «*Συντήρηση και επισκευή μεταφορικών μέσων & μηχανημάτων του Δήμου Σερρών έτους 2021-22*» συνολικού προϋπολογισμού 254.000,00 € μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, λόγω μη υποβολής προσφορών στα εν λόγω τμήματα.

Με το υπ' αριθ. πρωτ. 41468/01-12-2021 αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή), (αριθ. πρωτ. Εισερχ. 7211/1.12.2021) ο Δήμος Σερρών αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ (δδ) ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, κατά τη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης παροχής εργασιών επισκευής και συντήρησης μεταφορικών μέσων και μηχανημάτων, τριών (3) τμημάτων, συνολικού προϋπολογισμού 66.000,00 € μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, σε συνέχεια εν μέρει άγονου ανοικτού άνω των ορίων ηλεκτρονικού διαγωνισμού, λόγω μη υποβολής προσφορών στα εν λόγω τμήματα.

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

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

**1.1.** Με την υπ. αριθ. πρωτ. 30837/20.09.2021 Διακήρυξη του Δήμου Σερρών (ΑΔΑΜ 21PROC009255685/24.09.2021) προκηρύχθηκε διεθνής ηλεκτρονικός μειοδοτικός διαγωνισμός, άνω των ορίων, συνολικού προϋπολογισμού 254.000,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, (314.960,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ,) για ανάθεση εργασιών με τίτλο: «*Συντήρηση και επισκευή μεταφορικών μέσων & μηχανημάτων του Δήμου Σερρών έτους 2021-22*», με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής.

**1.2.** Ειδικότερα, σύμφωνα με το 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 για τη συντήρηση και επισκευή των μεταφορικών μέσων και μηχανημάτων του Δήμου Σερρών, για τα έτη 2021 και 2022. Έχει σαν στόχο τη διασφάλιση της άμεσης αποκατάστασης των βλαβών που θα προκύψουν ώστε να αποφευχθούν προβλήματα στην αποκομιδή απορριμμάτων αλλά και σε άλλες δραστηριότητες και εργασίες που διενεργούνται με τη χρήση οχημάτων.*

Αφορά όλα τα οχήματα του δήμου, φορτηγά, τις υπερκατασκευές τους, ημιφορτηγά, μηχανήματα, επιβατικά και δίκυκλα. Επίσης λόγω του ότι δεν υπάρχουν συνεργεία στην πόλη μας που να καλύπτουν κάθε είδους εργασία, το αντικείμενο της σύμβασης υποδιαιρείται σε δέκα (10) τμήματα /ομάδες εργασιών 1, 2, 3, 4, 5, 6, 7, 8, 9 και 10, όπως παρακάτω:

A/A	ΤΜΗΜΑΤΑ/ΟΜΑΔΕΣ ΕΙΔΟΣ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΑΣ	ΕΡΓΑΤΟ ΩΡΕΣ	ΑΞΙΑ ΕΡΓΑΤΟΩΡΑΣ	ΔΑΠΑΝΗ
1	Διάφορες επισκευές και συντηρήσεις φορτηγών και απορριμματοφόρων πάσης φύσεως. Επισκευές αναρτήσεων πίσω και εμπρός βαρέως τύπου (σουστόφυλλων).	950	40	38.000,00
2	Διάφορες επισκευές στο εργοστάσιο κατασκευής υπερκατασκευών απορριμματοφόρων-βυτιοφόρων-πλυντηρίων κάδων.	1.000	40	40.000,00
3	Διάφορες εργασίες σε επιβατικά αυτοκίνητα γενικά.	200	40	8.000,00
4	Διάφορες επισκευές ελαστικών (βουλκανιζατέρ).	550	40	22.000,00
5	Διάφορες εργασίες και κατασκευές σε μηχανουργείο.	750	40	30.000,00
6	Συνεργείο επισκευών ταχογράφων, σωλήνων υψηλής πίεσης υδραυλικών, σωλήνων αέρος, σωλήνων φρένων και βεβαιώσεις ταχογράφων.	1.000	40	40.000,00
7	Διάφορες επισκευές κινητήρων (ρεκτιφιέ).	250	40	10.000,00
8	Διάφορες ηλεκτρολογικές εργασίες σε οχήματα και μηχανήματα.	400	40	16.000,00
9	Διάφορες εργασίες σε μηχανήματα έργου (διαμορφωτήρας γαιών, σκαπτικών μηχανημάτων και φορτωτή).	500	40	20.000,00
10	Διαγνωσμένες βλάβες.	750	40	30.000,00
			ΣΥΝΟΛΟ	254.000,00
			ΦΠΑ 24%	60.960,00
			ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ	314.960,00

εκ των οποίων θα δημοπρατηθούν τα τμήματα/ομάδες 1, 2, 3, 4, 5, 6, 7, 8 και 9.

**Προσφορές υποβάλλονται ΜΟΝΟ για τα τμήματα/ομάδες 1, 2, 3, 4, 5, 6, 7, 8 και 9 συνολικής εκτιμώμενης αξίας 224.000,00€ χωρίς ΦΠΑ, καθώς η παροχή υπηρεσιών των υπολοίπων τμημάτων/ομάδων (τμήμα/ομάδα 10) εκτελέστηκε με απευθείας ανάθεση λόγω επείγουσών αναγκών που προέκυψαν, σύμφωνα με την 437/2021 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής. Οι παρεχόμενες υπηρεσίες κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου Δημοσίων Συμβάσεων (CPV): 50000000-5 / Υπηρεσίες επισκευής και συντήρησης.**

Οι ενδιαφερόμενοι μπορούν να υποβάλλουν προσφορά για ένα ή περισσότερα δημοπρατηθέντα τμήματα/ομάδες, για τη συνολική ωστόσο προκηρυχθείσα ποσότητα του κάθε τμήματος, σύμφωνα με τις διατάξεις και τους όρους της παρούσης.

Τα ποσά που αναφέρονται στον προϋπολογισμό δεν δεσμεύουν τον δήμο όσον αφορά τη διάθεση τους ανά τμήμα/ομάδα εργασίας. Η διάθεση των ποσών θα γίνει βάσει των πραγματικών αναγκών της Υπηρεσίας. Η προσμέτρηση των εργασιών έχει γίνει κατ' εκτίμηση βάσει των στοιχείων που διαθέτει η Υπηρεσία. Λόγω του ότι δεν μπορούν να προβλεφθούν οι βλάβες των οχημάτων ούτε να προσδιοριστούν οι επισκευαστικές εργασίες που θα χρειαστεί να πραγματοποιηθούν η Υπηρεσία έχει το δικαίωμα να αυξομειώσει τις ποσότητες των εργασιών χωρίς να υπερβεί το συνολικό ποσό.

Η εκτιμώμενη αξία των τμημάτων/ομάδων 1, 2, 3, 4, 5, 6, 7, 8 και 9, που αφορά η παρούσα διακήρυξη, ανέρχεται στο ποσό των 224.000,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% (εκτιμώμενη αξία συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ: 277.760,00€).

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

Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης δίδεται στη 9/2021 μελέτη και στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι της παρούσας διακήρυξης.

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

Σημειωτέον ότι, ως προς την απευθείας ανάθεση σχετικά με την ομάδα 10, η απόφαση 437/2021 της Οικονομικής Επιτροπής του δήμου ορίζει τα εξής: “Εγκρίνει (εννοείται η Οικονομική Επιτροπή) την εκτέλεση της προμήθειας ή της παροχής υπηρεσίας του τμήματος **10** της μελέτης με τίτλο «**Διαγνωσμένες βλάβες**», συνολικού προϋπολογισμού εκτιμώμενης αξίας **30.000,00 €** χωρίς ΦΠΑ και **37.200,00 €** με Φ.Π.Α., με απ' ευθείας ανάθεση σύμφωνα με τις προδιαγραφές της μελέτης, των άρθρων 118 & 120 του Ν. 4412/2016 και σε εφαρμογή της παρ. 10 του άρθρου 6 του Ν.4412/2016 καθώς αποτελεί ποσοστό 11,81%<20% της αξίας όλων των τμημάτων».

**1.3.** Σύμφωνα με το αρ. 2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα «Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς, για κάθε τμήμα/ομάδα που θα συμμετάσχουν, απαιτείται να έχουν:

α) εκτελέσει κατά την τριετία 2018, 2019, 2020 τουλάχιστον μία (1) σύμβαση παροχής υπηρεσιών, σε ΟΤΑ ή δημόσιους φορείς ή σε ιδιωτικούς φορείς με την προσκόμιση Ε3 που θα εμφανίζει το ύψος των παρεχόμενων υπηρεσιών ανά έτος, με παρόμοια χαρακτηριστικά με τα δημοπρατούμενα, αξίας 20% της παρούσης, β) συνεργείο πλήρως εξοπλισμένο με τα κατάλληλα, ανάλογα το κάθε τμήμα/ομάδα, μηχανήματα (π.χ. ενδεικτικά για εξυπηρέτηση μικρών αυτοκινήτων ή φορτηγών ή μικρών λεωφορείων ή επιβατικών ή δίκυκλων ή μηχανημάτων έργου ή επισκευή ελαστικών). Το συνεργείο πρέπει να βρίσκεται εντός της ευρύτερης περιοχής του Δήμου Σερρών (εξαιρείται το τμήμα/ομάδα 2), σε κάθε περίπτωση σε απόσταση έως και 15 χιλιόμετρα, προκειμένου να υπάρχει άμεση εξυπηρέτηση των υπηρεσιών του δήμου....»

**1.4.** Επίσης στο άρθρο **2.2.9.2 Β.4. β)3)ii** της διακήρυξης «Αποδεικτικά μέσα» αναφέρεται ότι για την απόδειξη του κριτηρίου επιλογής της τεχνικής ικανότητας οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν: «[...] Υπεύθυνη δήλωση ότι: Το συνεργείο βρίσκεται εντός της ευρύτερης περιοχής του Δήμου Σερρών (εξαιρείται το τμήμα/ομάδα 2), σε κάθε περίπτωση σε απόσταση έως και 15 χιλιόμετρα, προκειμένου να υπάρχει άμεση εξυπηρέτηση των υπηρεσιών του δήμου.».

**1.5.** Σύμφωνα με το αρ. **2.2.8.1.** της διακήρυξης «**Στήριξη στην ικανότητα τρίτων**»

«Οι οικονομικοί φορείς μπορούν, όσον αφορά τα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας (της παραγράφου 2.2.5) και τα σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα (της παραγράφου 2.2.6), να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών τους με αυτούς. Στην περίπτωση αυτή, αποδεικνύουν ότι θα έχουν στη διάθεσή τους τους αναγκαίους πόρους, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων στην ικανότητα των οποίων στηρίζονται.

**1.6.** Επίσης, σύμφωνα με το άρθρο “2.2.2.1 Εγγύηση συμμετοχής” της ως άνω διακήρυξης, προβλέπεται ότι: «Για την έγκυρη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, κατατίθεται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς (προσφέροντες), **εγγυητική επιστολή συμμετοχή, το ύψος της οποίας ανέρχεται σε δύο τοις εκατό (2%) της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης εκτός ΦΠΑ**, μη συνυπολογιζόμενων των δικαιωμάτων προαίρεσης και παράτασης της σύμβασης, με στρογγυλοποίηση στο δεύτερο δεκαδικό ψηφίο. Σε περίπτωση υποβολής προσφοράς για ένα ή περισσότερα τμήματα της σύμβασης, το ύψος της εγγύησης συμμετοχής υπολογίζεται επί της εκτιμώμενης αξίας, του/των προσφερομένου/ων τμήματος/τμημάτων της σύμβασης.

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.

Οι πρωτότυπες εγγυήσεις συμμετοχής, πλην των εγγυήσεων που εκδίδονται ηλεκτρονικά, προσκομίζονται, σε κλειστό φάκελο με ευθύνη του οικονομικού φορέα, το αργότερο πριν την ημερομηνία και ώρα αποσφράγισης των προσφορών που ορίζεται στην παρ. 3.1 της παρούσας, άλλως η προσφορά απορρίπτεται ως απαράδεκτη, μετά από γνώμη της Επιτροπής Διαγωνισμού.»

Στο άρθρο “2.4.5 Χρόνος ισχύος των προσφορών” δε, προβλέπεται ότι: « Οι υποβαλλόμενες προσφορές ισχύουν και δεσμεύουν τους οικονομικούς φορείς για διάστημα έξι (6) μηνών από την επόμενη της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών.

Προσφορά η οποία ορίζει χρόνο ισχύος μικρότερο από τον ανωτέρω προβλεπόμενο απορρίπτεται.»

**1.7.** Προκήρυξη της παρούσας σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 20/09/2021 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης και δημοσιεύθηκε στις 24/09/2021 (2021/S 186-483112).

Η προκήρυξη και το πλήρες κείμενο της παρούσας Διακήρυξης καταχωρήθηκαν στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) στις 24/09/2021.

Τα έγγραφα της σύμβασης αναρτήθηκαν στη Διαδικτυακή Πύλη (www.promitheus.gov.gr) του ΟΠΣ ΕΣΗΔΗΣ στις 24/09/2021 με Συστημικό Αύξοντα Αριθμό: 139622.

Περίληψη της Διακήρυξης όπως προβλέπεται στην περίπτωση (ιστ) της παραγράφου 3 του άρθρου 76 του Ν.4727/2020, αναρτήθηκε στις 24/09/2021 στο διαδίκτυο, στον ιστότοπο <http://et.diavgeia.gov.gr/> (ΑΔΑ ΨΚΜ7Ω10-3ΞΩ).

Η διακήρυξη καταχωρήθηκε στο διαδίκτυο στην ιστοσελίδα της αναθέτουσας αρχής, στη διεύθυνση (URL):[www.serres.gr](http://www.serres.gr) στη διαδρομή ΕΝΗΜΕΡΩΣΗ ΠΟΛΙΤΩΝ ► ΔΗΜΟΣΙΟΙ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΙ στις **24/09/2021**.

Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, ορίστηκε η 26/10/2021 & ώρα 23:59μ.μ. Η ηλεκτρονική αποσφράγιση του (υπό)φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά» και του (υπό)φακέλου «Οικονομική Προσφορά» ορίστηκε για την 01/11/2021 και ώρα 11:00 π.μ.

**2.** Στη συνέχεια, η Επιτροπή διενέργειας διαγωνισμού, η οποία συγκροτήθηκε με την 652/2020 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής προέβη στην ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών και συγκεκριμένα των υποφακέλων «Δικαιολογητικά συμμετοχής – Τεχνική προσφορά» και «Οικονομικές προσφορές» στην 01.11.2021 και κατόπιν ελέγχου τους, σύμφωνα με το σχετικό πρακτικό γνωμοδότησε για : *«την αποδοχή των προσφορών των [...] καθώς είναι σύμφωνες με τους όρους της διακήρυξης και τις τεχνικές προδιαγραφές.»*

**2.1.** Εν συνεχεία, η Επιτροπή διενέργειας διαγωνισμού προχώρησε στην αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών των προσφερόντων, των οποίων τα δικαιολογητικά συμμετοχής και η τεχνική προσφορά κρίθηκαν αποδεκτά και πρότεινε στην Οικονομική Επιτροπή την ανάδειξη των οικονομικών φορέων ως προσωρινών αναδόχων, για τα τμήματα 1,2,3,4,6,7—καθότι οι προσφορές τους ήταν πλήρεις, σύμφωνες με τους όρους της διακήρυξης και τις τεχνικές προδιαγραφές και οι πλέον συμφέρουσες από οικονομική άποψη βάσει τιμής.

Για τα τμήματα/ομάδες: 5- «Διάφορες εργασίες και κατασκευές σε μηχανουργείο», 8- «Διάφορες ηλεκτρολογικές εργασίες σε οχήματα και μηχανήματα» και 9- «Διάφορες εργασίες σε μηχανήματα έργου (διαμορφωτήρας γαιών, σκαπτικών μηχανημάτων και φορτωτή)», η επιτροπή με σχετικό πρακτικό εισηγήθηκε την κήρυξη του διαγωνισμού ως άγονου καθώς δεν υπήρξε οικονομικός φορέας που να κατέθεσε προσφορά.

Λόγω αναγκαιότητας για την εκτέλεση των παραπάνω άγονων τμημάτων/ομάδων της παροχής υπηρεσίας «Συντήρηση και επισκευή μεταφορικών μέσων & μηχανημάτων του Δήμου Σερρών έτους 2021-22», η Επιτροπή πρότεινε την χρήση της διαδικασίας με διαπραγμάτευση με απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής χωρίς προηγούμενη δημοσίευση και χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων διακήρυξης, σύμφωνα με το άρθρο 32 του ν. 4412/2016 και μετά από σύμφωνη γνώμη της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων.

**2.2** Ακολούθως η Οικονομική Επιτροπή με την υπ. αριθ. 769/2021 απόφασή της (με ΑΔΑ:Ψ1Χ7Ω10-2ΡΡ) «περί έγκρισης των παραπάνω πρακτικών» στις 24.11.2021 ενέκρινε ομόφωνα τα πρακτικά 1/01.11.2021 και 2/01.11.2021, κήρυξε προσωρινούς αναδόχους του ηλεκτρονικού ανοικτού διαγωνισμού για τα τμήματα 1,2,3,4,6 και 7 τους [...] και αποφάσισε να προσφύγει στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης του άρθρου 32 παρ. 2α του Ν.4412/2016, μετά από τη σύμφωνη γνώμη της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ.2γ.δδ του Ν.4013/2011 : α) Για το **Τμήμα/Ομάδα 5** (Διάφορες εργασίες και κατασκευές σε μηχανουργείο), β) Για το **Τμήμα/Ομάδα 8** (Διάφορες ηλεκτρολογικές εργασίες σε οχήματα και μηχανήματα) και γ) Για το **Τμήμα/Ομάδα 9** (Διάφορες εργασίες σε μηχανήματα

έργου -διαμορφωτήρας γαιών, σκαπτικών μηχανημάτων και φορτωτή-) για τα οποία ο διαγωνισμός κατέστη άγονος, καθώς δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.

**3.** Με το από 17/12/2021 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε το με αρ. πρωτ. 43944/17-12-2021 έγγραφο της Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών (αρ. πρωτ. εισερχ. ΕΑΑΔΗΣΥ 7656/17-12-2021) με το οποίο βεβαιώνεται ότι «δεν ασκήθηκαν και δεν εκκρεμούν προδικαστικές προσφυγές και ένδικα μέσα μέχρι σήμερα κατά της 30837/916/20.09.2021 Διακήρυξης (ΑΔΑΜ 21PROC009255685/24.09.2021) για την ανάδειξη αναδόχου για την ανάθεση εργασιών με τίτλο: «Συντήρηση και επισκευή μεταφορικών μέσων & μηχανημάτων του Δήμου Σερρών έτους 2021-22» προϋπολογισμού 254.000,00€ χωρίς ΦΠΑ και 314.960,00€ με ΦΠΑ».

**4.** Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Σερρών με το υπ' αρ. πρωτ. 41468/01.12.21 έγγραφο-αίτημά του και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα, όπως συμπληρώθηκε, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ (δδ) ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, κατά τη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν.4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών επισκευής και συντήρησης μεταφορικών μέσων και μηχανημάτων, για τα κάτωθι τρία (3) τμήματα: 1) Τμήμα 5 - «Διάφορες εργασίες και κατασκευές σε μηχανουργείο» προϋπολογισμού 30.000,00 € χωρίς ΦΠΑ 2) Τμήμα 8- «Διάφορες ηλεκτρολογικές εργασίες σε οχήματα και μηχανήματα» προϋπολογισμού 16.000,00 € χωρίς ΦΠΑ και 3) Τμήμα 9- «Διάφορες εργασίες σε μηχανήματα έργου (διαμορφωτήρας γαιών, σκαπτικών μηχανημάτων και φορτωτή)», προϋπολογισμού 20.000,00 € χωρίς ΦΠΑ, για κάλυψη των αναγκών των μεταφορικών μέσων και μηχανημάτων του Δήμου Σερρών, ήτοι συνολικού προϋπολογισμού 66.000,00 € χωρίς ΦΠΑ .

## **II. Νομικό πλαίσιο**

**5.** 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 εμπίπτουν, 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 [...]».

**6.** 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”.

7. 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”.

8. 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 III 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 III του Προσαρτήματος Α',[...].”

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με τον Κανονισμό (ΕΕ) 2019/1828 της Επιτροπής της 30ης Οκτωβρίου 2019 (Επίσημη Εφημερίδα της ΕΕ L279/25 της 31.10.2019), όσον αφορά στα κατώτατα όρια εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ κατά τις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων, το ως άνω ποσό των 209.000 ευρώ, από 01.01.2020 αναπροσαρμόστηκε στις 214.000 ευρώ για τις μη κεντρικές αναθέτουσες αρχές, όπως οι Δήμοι.

9. Στο άρθρο 6 παρ. 1, 3 και 9 του ίδιου νόμου ορίζεται ότι: “1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς ΦΠΑ, όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος προαιρέσεως 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. [...] 8. Όταν προτεινόμενο έργο ή προτεινόμενη παροχή υπηρεσιών μπορεί να οδηγήσει σε ανάθεση συμβάσεων υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων, λαμβάνεται υπόψη 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 (άρθρα 3 έως 221) εφαρμόζεται στην ανάθεση κάθε τμήματος. 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”.

**10.** Το άρθρο 27 “Ανοικτή διαδικασία (άρθρο 27 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)” ορίζει ότι: “1. Στις ανοικτές διαδικασίες, κάθε ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας μπορεί να υποβάλλει προσφορά στο πλαίσιο προκήρυξης διαγωνισμού. Η ελάχιστη προθεσμία παραλαβής των προσφορών ανέρχεται σε 35 ημέρες από την ημερομηνία αποστολής στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ένωσης της προκήρυξης σύμβασης, υπό την επιφύλαξη της παρ. 2 του άρθρου 60 και του τελευταίου εδαφίου της παραγράφου 1 του άρθρου 67. Η προσφορά συνοδεύεται από τις πληροφορίες για την ποιοτική επιλογή που ζητούνται από την αναθέτουσα αρχή. [...] 4. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να συντημήσει κατά πέντε ημέρες την προθεσμία παραλαβής των προσφορών που ορίζεται στο δεύτερο εδάφιο της παραγράφου 1 όταν αποδέχεται την υποβολή προσφορών με ηλεκτρονικά μέσα, σύμφωνα με το πρώτο εδάφιο της παραγράφου 1 και την παράγραφο 5 του άρθρου 22 και το άρθρο 37. [...]”.

**11.** Στη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016 (Α' 147), 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 [...]”.

**12.** Στη διάταξη του άρθρου 66 του ν. 4412/2016 (Α' 147) σχετικά με τις δημοσιεύσεις σε εθνικό επίπεδο, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 52 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, προβλέπεται ότι: «[...] 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 [...]».

**13.** Τα οριζόμενα στον 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.» και ιδίως το άρθρο 142 « Έναρξη ισχύος Μέρους Α`», σύμφωνα με το οποίο :

«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.»

**14.** Σύμφωνα με το αρ. 377 παρ.1 (35) του Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «Από την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου καταργούνται οι διατάξεις της περίπτωσης α` της παρ. 3 του άρθρου 1, της παραγράφου 1 σημείο Α` και της παραγράφου 1 σημείο Β` του άρθρου 3, της παρ. 3 του άρθρου 4 του ν. 3548/2007 (Α` 68), με την επιφύλαξη της παραγράφου 12 του άρθρου 379 του Ν. 4412/2016».

**15.** Σύμφωνα με τις διατάξεις της περίπτωσης α` της παρ. 3 του άρθρου 1 του Ν. 3548/2007 «Στις διατάξεις του νόμου αυτού υπάγονται οι ακόλουθες δημοσιεύσεις των φορέων του, κατά την παρ. 6 του άρθρου 1 του Ν. 1256/1982 (ΦΕΚ 65 Α`), Δημοσίου και ευρύτερου δημόσιου τομέα, όπως εκάστοτε ισχύει, σε νομαρχιακές και τοπικές εφημερίδες.

Ειδικότερα, στις ανωτέρω δημοσιεύσεις υπάγονται:

α) οι διακηρύξεις δημοπρασιών και προκηρύξεις διαγωνισμών των ως άνω φορέων, εξαιρουμένων των διαγωνισμών προσλήψεων προσωπικού,...

**16.** Σύμφωνα με τις διατάξεις της περίπτωσης α` και β` της παρ. 1 του άρθρου 3 του Ν. 3548/2007 ορίζονται τα εξής:

“Κατανομή καταχωρίσεων - Α. Νομαρχιακές εφημερίδες-

1. α) Οι περιλήψεις των διακηρύξεων και προκηρύξεων του εδαφίου α` της παραγράφου 3 του άρθρου 1 καταχωρίζονται υποχρεωτικά, με κριτήριο την προβλεπόμενη από τη διάταξη της παρ. 4 του άρθρου 13 του Ν. 2328/1995 (ΦΕΚ 159 Α`) ίση κατανομή, με την αμοιβή που καθορίζεται στην παράγραφο 2 του άρθρου 4 του παρόντος νόμου, από τον αρμόδιο φορέα για λογαριασμό του οποίου δημοσιεύεται η προκήρυξη ή η διακήρυξη σε τουλάχιστον δύο ημερήσιες και μία εβδομαδιαία νομαρχιακές εφημερίδες, οι οποίες περιλαμβάνονται στην απόφαση του άρθρου 2 και οι οποίες έχουν την έδρα τους στο νομό, που θα λάβει χώρα η υπηρεσία ή η μελέτη, η προμήθεια αγαθών ή η εκτέλεση έργου, σύμφωνα με το αντικείμενο της διακήρυξης ή της προκήρυξης.

β) Σε νομούς στους οποίους δεν εκδίδεται ημερήσια εφημερίδα, αρκεί η δημοσίευση σε δύο τουλάχιστον εβδομαδιαίες εφημερίδες του νομού στον οποίο θα λάβει χώρα η

*υπηρεσία ή η μελέτη, η προμήθεια αγαθών ή η εκτέλεση έργου, σύμφωνα με το αντικείμενο της διακήρυξης ή της προκήρυξης, εφόσον υπάρχουν”.*

### **III. Νομική Εκτίμηση**

**17.** Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Σερρών, ο οποίος ως Οργανισμός Τοπικής Αυτοδιοίκησης α΄ βαθμού αποτελεί μη κεντρική αναθέτουσα αρχή κατά την έννοια των προπαρατεθεισών διατάξεων του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 1(α) του ν. 4412/2016, αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών μέσω της διαδικασίας της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης, βάσει των διατάξεων της παραγράφου 2, περίπτωση α' του άρθρου 32 του Ν. 4412/2016, οι οποίες ενσωματώνουν τις αντίστοιχες διατάξεις του άρθρου 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ.

Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης, συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας 66.000,00 € μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., που αποτελεί τμήμα προκηρυχθείσας σύμβασης συνολικού προϋπολογισμού 254.000,00 € μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., διαπιστώνεται ότι η συνολική εκτιμώμενη αξία της σύμβασης υπερβαίνει το κατώτατο όριο του άρθρου 5 του ν. 4412/2016 για τις μη κεντρικές αναθέτουσες αρχές, όπως η αιτούσα, και επομένως συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ' άρθρο 2 παράγραφος 2 περίπτωση γ' υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης.

**18.** Επισημαίνεται ότι, οι ουσιαστικές προϋποθέσεις εφαρμογής των διατάξεων του άρθρου 32, παράγραφος 2, περ. α' του ν. 4412/2016, προκειμένου να προσφύγει μία Αναθέτουσα Αρχή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, ήτοι στην εξεταζόμενη περίπτωση, είναι: **α)** η προηγούμενη νομίμως διεξαχθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, **β)** η μη υποβολή προσφοράς, **γ)** η μη ουσιώδης τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης **δ)** σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση προς αυτήν, σχετικής εκθέσεως.

**19.** 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 εσωτερικό δίκαιο τα άρθρα 26 και 32 της οδηγίας 2014/24/ΕΕ, αντίστοιχα (πρβλ. άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007 και άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ, αντίστοιχα, και βλ. σχετικώς ΔΕΚ - ΔΕΕ, αποφάσεις της 8ης Απριλίου 2008, C 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56, της 23ης Απριλίου 2009, C-292/07, Επιτροπή κατά Βελγίου, EU:C:2009:246, σκέψεις 105-106, της 11ης Σεπτεμβρίου 2014, C-19/13, Ministero dell' Interno κατά Fastweb SpA και Telecom Italia SpA, EU:C:2014:2194, σκέψη 49, της 7ης Σεπτεμβρίου 2016, C -549/14, Finn Frogne A/S κατά Rigspolitiet ved Center for Beredskabskommunikation, EU:C:2016:634, σκέψη 35). Συναφώς επισημαίνεται ότι οι ανωτέρω διατάξεις στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από τη βασική ρύθμιση, δηλαδή από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζομένων 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, το δε βάρος αποδείξεως περί του ότι συντρέχουν όντως οι έκτακτες περιστάσεις που δικαιολογούν την απόκλιση το φέρει αυτός που τις επικαλείται (βλ. υπό το πνεύμα αυτό ΔΕΚ - ΔΕΕ, αποφάσεις της 10ης Μαρτίου 1987, C-199/85, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1987, σ. 1039, σκέψη 14, της 18ης Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28ης Μαρτίου 1996, C-318/94,

Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. Ι-1949, της 10ης Απριλίου 2003, C-20/01 και C-28/01, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 2003, Ι-360, σκέψη 58, της 14ης Σεπτεμβρίου 2004, C-385/02, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2004, σ. Ι-8121, σκέψη 19, της 14ης Οκτωβρίου 2004, C-340/02, Επιτροπή κατά Γαλλίας, Συλλ. 2004, Ι-9845, σκέψη 38, και της 2ας Ιουνίου 2005, C-394/02, Επιτροπή κατά Ελλάδας, Συλλ. 2005, Ι-4713, σκέψη 33, της 8ης Απριλίου 2008, C- 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, Ι-2173, σκέψεις 57-58, της 27ης Οκτωβρίου 2011, C - 601/10, Επιτροπή κατά Ελληνικής Δημοκρατίας, Συλλ. 2011, Ι-00163, σκέψη 32).

Επισημαίνεται ότι σχετικά με την ως άνω 15α) προϋπόθεση, όπως παγίως έχει κριθεί, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή των προαναφερόμενων διατάξεων, συνδέεται 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).

**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 Σερρών, με την υπ' αριθ. πρωτ. 30837/20.09.2021 Διακήρυξη (ΑΔΑΜ21PROC009255685/2021-09-24) διενήργησε διεθνή ανοικτό ηλεκτρονικό μειοδοτικό διαγωνισμό, άνω των ορίων, συνολικού προϋπολογισμού 254.000,00 € μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, (314.960,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ,) για ανάθεση εργασιών με τίτλο: «*Συντήρηση και επισκευή μεταφορικών μέσων & μηχανημάτων του Δήμου Σερρών έτους 2021-22*», με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής.

Η υπό ανάθεση σύμβαση αφορούσε σε εννέα (9) συνολικά τμήματα, εκ των οποίων για τρία (3) και συγκεκριμένα για τις ομάδες 5,8 και 9 δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

Όπως προκύπτει από το παρατεθέν ιστορικό, τα στοιχεία του υποβληθέντος φακέλου, καθώς και τα στοιχεία της διαδικτυακής πύλης του ΕΣΗΔΗΣ, ως προς την κατάρτιση των όρων της ως άνω διακήρυξης, την τήρηση των όρων δημοσιότητας και τη διενέργεια της διαδικασίας του διαγωνισμού με αριθμό συστήματος 139622, στον εν λόγω διαγωνισμό τηρήθηκαν εν μέρει οι απαιτούμενες διατυπώσεις δημοσιότητας και διαπιστώθηκαν οι παρακάτω νομικές πλημμέλειες:

**Ι)** Αναφορικά με το ζήτημα της δημοσίευσης περίληψης της διακήρυξης σε τοπική εφημερίδα επισημαίνονται τα εξής:

Η υποχρέωση δημοσίευσης σε νομαρχιακές (νυν "περιφερειακές" κατά το άρθρο 16 του ν.4487/2017) και τοπικές εφημερίδες του ν.3548/2007 συνεχίζει να υφίσταται μέχρι και την 31/12/2023, οπότε και καταργείται (βλέπε άρθρο 377§1 περίπτ. (35) σε συνδυασμό με το άρθρο 379 §12 ν. 4412/2016 όπως αναλυτικά παρατίθενται στο ιστορικό υπό σημ. 14, σελίδα 12).

Συνεπώς, εσφαλμένα η αιτούσα παρέλειψε να προβεί σε δημοσίευση σε τουλάχιστον δύο ημερήσιες και μία εβδομαδιαία περιφερειακή εφημερίδα, οι οποίες έχουν την έδρα τους στο νομό, που θα λάβουν χώρα οι υπηρεσίες, σύμφωνα με το αντικείμενο της διακήρυξης.

II) Όπως προαναφέρθηκε στο ιστορικό, σύμφωνα με το αρ. 2.2.6 της διακήρυξης - Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα «Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς, για κάθε τμήμα/ομάδα που θα συμμετάσχουν, απαιτείται να έχουν: «α) ..., β) **συνεργείο πλήρως εξοπλισμένο με τα κατάλληλα, ανάλογα το κάθε τμήμα/ομάδα, μηχανήματα (π.χ. ενδεικτικά για εξυπηρέτηση μικρών αυτοκινήτων ή φορτηγών ή μικρών λεωφορείων ή επιβατικών ή δίκυκλων ή μηχανημάτων έργου ή επισκευή ελαστικών). Το συνεργείο πρέπει να βρίσκεται εντός της ευρύτερης περιοχής του Δήμου Σερρών (εξαιρείται το τμήμα/ομάδα 2), σε κάθε περίπτωση σε απόσταση έως και 15 χιλιόμετρα, προκειμένου να υπάρχει άμεση εξυπηρέτηση των υπηρεσιών του δήμου....».**

Επίσης στο άρθρο 2.2.9.2 Β.4. β)3)ii) της διακήρυξης «Αποδεικτικά μέσα» αναφέρεται ότι για την απόδειξη του κριτηρίου επιλογής της τεχνικής ικανότητας οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν: «[...] Υπεύθυνη δήλωση ότι: **Το συνεργείο βρίσκεται εντός της ευρύτερης περιοχής του Δήμου Σερρών (εξαιρείται το τμήμα/ομάδα 2), σε κάθε περίπτωση σε απόσταση έως και 15 χιλιόμετρα,** προκειμένου να υπάρχει άμεση εξυπηρέτηση των υπηρεσιών του δήμου.».

Όπως προκύπτει από την αναφορά των προαναφερθέντων όρων της διακήρυξης, εν προκειμένω, έχει τεθεί ως κριτήριο ποιοτικής επιλογής και συγκεκριμένα, τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας – μεταξύ άλλων – γεωγραφικός περιορισμός αναφορικά με τη θέση του συνεργείου και μάλιστα προσδιορίζεται η τοποθεσία του με αναφορά σε συγκεκριμένη χιλιομετρική απόσταση. Συνακόλουθα, στα αποδεικτικά μέσα των κριτηρίων επιλογής ζητείται και η προσκόμιση σχετικής Υπεύθυνης Δήλωσης.

Σύμφωνα με την Κατευθυντήρια Οδηγία 2 της Αρχής (Απόφαση 231/2014 της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων) με θέμα «Σύνταξη διακηρύξεων και τευχών διαγωνισμού προς αποφυγή συνήθων πλημμελειών των όρων αυτών» ορίζεται ότι «*Η αναθέτουσα αρχή δεν επιτρέπεται να θέτει ως λόγους αποκλεισμού ή προϋποθέσεις συμμετοχής στο διαγωνισμό όρους, οι οποίοι αντίκεινται στις αρχές της απαγόρευσης διακρίσεων και της αναλογικότητας και δεν δικαιολογούνται από την εξυπηρέτηση του γενικού συμφέροντος.*

Ειδικότερα:

- **δέον όπως αποφεύγεται στη διακήρυξη η αναγραφή λόγων αποκλεισμού/όρων συμμετοχής/κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των υποψηφίων οι οποίοι συνεπάγονται **γεωγραφικούς περιορισμούς**, καθώς δημιουργούν δυσμενείς διακρίσεις σε βάρος των συμμετεχόντων, ανάλογα με τον τόπο εγκατάστασής τους, οι οποίες αντίκεινται στις θεμελιώδεις αρχές της ενωσιακής νομοθεσίας περί ισότιμης μεταχείρισης και αποφυγής διακρίσεων των οικονομικών φορέων,**
- **εφόσον οι αναθέτουσες αρχές το κρίνουν απαραίτητο και δικαιολογημένο, βάσει του ειδικότερου αντικειμένου της υπό ανάθεση σύμβασης και των λοιπών συνθηκών (π.χ. αδυναμία αποθήκευσης των προς προμήθεια ειδών από την αναθέτουσα αρχή), έχουν ευχέρεια να περιλάβουν στη διακήρυξη αντίστοιχους όρους, αποκλειστικά ως όρους εκτέλεσης της σύμβασης, σε καμία περίπτωση, ωστόσο, δεν επιτρέπεται να εξαρτήσουν τη συμμετοχή υποψηφίων και άρα τον αποκλεισμό τους από ανάλογο γεωγραφικό περιορισμό».**

Επιπλέον, στην Κατευθυντήρια Οδηγία 27 της Αρχής (Απόφαση υπ' αριθ. 7/30-06-2021 της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων) αναφέρονται ως προς την αναγραφή γεωγραφικών περιορισμών ως κριτηρίων επιλογής (περιοριστικών όρων συμμετοχής) ή ως κριτηρίων ανάθεσης τα παρακάτω: *“Η Αρχή έχει επισημάνει ότι η αναθέτουσα αρχή δεν επιτρέπεται να θέτει ως λόγους αποκλεισμού ή προϋποθέσεις συμμετοχής/κριτήρια επιλογής στη διαγωνιστική διαδικασία όρους, οι οποίοι αντίκεινται στις αρχές της απαγόρευσης διακρίσεων και της αναλογικότητας και δεν δικαιολογούνται από την εξυπηρέτηση του γενικού συμφέροντος. Ομοίως, δεν επιτρέπεται να συνεκτιμά και να αξιολογεί ως κριτήριο ανάθεσης, μέσω της χορήγησης επιπλέον βαθμών, γεωγραφικές παραμέτρους. Εφόσον οι αναθέτουσες αρχές το κρίνουν απαραίτητο και δικαιολογημένο, βάσει του ειδικότερου αντικειμένου της υπό ανάθεση σύμβασης και των λοιπών συνθηκών, έχουν ευχέρεια να περιλάβουν στα έγγραφα της σύμβασης αντίστοιχους όρους, αποκλειστικά ως ειδικούς όρους εκτέλεσης της σύμβασης σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 130 παρ. 2 ν. 4412/2016. Ωστόσο, δεν επιτρέπεται να εξαρτήσουν τη συμμετοχή υποψηφίων και άρα τον αποκλεισμό τους από ανάλογο γεωγραφικό περιορισμό, ούτε να αξιολογήσουν προσφορές και να αναθέσουν τη σύμβαση βάσει «γεωγραφικών» κριτηρίων»* (πρβλ. ενδεικτικά προηγούμενες αποφάσεις της Αρχής με αρ. Δ82, Δ102/2020, Δ12/2018, 57, 61, 81, 83 και 110/2017, όπου επιχειρήθηκε ad hoc να διερευνηθεί από την Αρχή η φύση των όρων που εισήγαγαν γεωγραφικό περιορισμό, ώστε να κριθεί –κατά περίπτωση- εάν επρόκειτο για όρο που είχε τεθεί, κατά τρόπο μη προσήκοντα, ως προϋπόθεση συμμετοχής ή ως κριτήριο ανάθεσης, ή αντιθέτως ως καθ' όλα νόμιμος ειδικός όρος εκτέλεσης της σύμβασης).

Υπενθυμίζεται, ακόμη, ότι στο διευκρινιστικό έγγραφο της Αρχής με θέμα: *Διευκρινίσεις επί ειδικότερων ζητημάτων που ανακύπτουν σε διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων προμηθειών υγρών καυσίμων/λιπαντικών (αριθ. πρωτ. 6601/13.12.2019)*, η Αρχή επισήμανε ότι: *«[...]όροι συμμετοχής σε διακηρύξεις, με σαφή αναφορά γεωγραφικού προσδιορισμού, εισάγουν περιορισμό στον αριθμό των συμμετεχόντων, βάσει του γεωγραφικού προσδιορισμού του τόπου εγκατάστασής τους, και άρα είναι περιοριστικοί του ανταγωνισμού, ευνοώντας μόνο τις επιχειρήσεις που έχουν την έδρα τους εντός των ορίων π.χ. ενός Δήμου, και ως εκ τούτου, προσκρούουν στη θεμελιώδη αρχή του ενωσιακού δικαίου περί ίσης μεταχείρισης και μη διάκρισης των συμμετεχόντων από τις αναθέτουσες αρχές. Σε κάθε περίπτωση, έχει κριθεί από το ΔΕΕ, αλλά και από την Αρχή σε σχετικές αποφάσεις, ότι, κάθε όρος που τυχόν εισάγει περιορισμό στις γενικές αρχές του ελεύθερου ανταγωνισμού, πρέπει να τεκμηριώνεται με ειδική αιτιολόγηση, ώστε να προκύπτει ότι είναι αναγκαίος και πρόσφορος για την επίτευξη του στόχου στον οποίον αποβλέπει και να μην τελεί σε δυσαναλογία με το αντικείμενο της σύμβασης.*

Επισημαίνεται, πάντως, ότι, εφόσον οι αναθέτουσες αρχές το κρίνουν απαραίτητο και δικαιολογημένο, βάσει του ειδικότερου αντικειμένου της υπό ανάθεση σύμβασης και των λοιπών συνθηκών (πχ. αδυναμία αποθήκευσης των προς προμήθεια ειδών από την αναθέτουσα αρχή), έχουν ευχέρεια να περιλάβουν στη διακήρυξη αντίστοιχους όρους, αποκλειστικά ως όρους εκτέλεσης της σύμβασης, σε καμία περίπτωση, ωστόσο, δεν επιτρέπεται να εξαρτήσουν τη συμμετοχή υποψηφίων, και άρα τον αποκλεισμό τους, από ανάλογο γεωγραφικό περιορισμό.

Υπό το πρίσμα των ανωτέρω, για λόγους δημοσίου συμφέροντος (πχ. προκειμένου ο ανεφοδιασμός των οχημάτων του Δήμου να μη συνεπάγεται δυσανάλογη σπατάλη οικονομικών και διοικητικών πόρων και παραγωγικού χρόνου που τελικά αυξάνει υπέρμετρα το κόστος της σύμβασης), οι αναθέτουσες αρχές δύνανται να συμπεριλαμβάνουν στα έγγραφα της σύμβασης

*αντίστοιχους όρους, αποκλειστικά ως ειδικούς όρους εκτέλεσης της σύμβασης, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 130 παρ.2 του ν. 4412/2016.[...]*».

Εν προκειμένω, παρότι έχει τεθεί στην υπό εξέταση διακήρυξη ως κριτήριο τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας γεωγραφικός περιορισμός αναφορικά με τη θέση του συνεργείου, δεν περιλαμβάνεται στο σώμα της διακήρυξης ούτε προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου που επικαλείται και προσκομίζει η αναθέτουσα αρχή, ειδική και συγκεκριμένη αιτιολογία σχετικά με την αναγκαιότητα συμπερίληψης στα κριτήρια ποιοτικής επιλογής τέτοιου περιοριστικού όρου.

Ειδικότερα, η αιτούσα αναφέρει -γενικά και αόριστα- ότι το παραπάνω ποιοτικό κριτήριο προβλέπεται *«προκειμένου να υπάρχει άμεση εξυπηρέτηση των υπηρεσιών του δήμου»*.

Στη με αρ. 9/2021 Τεχνική έκθεση-Μελέτη αναφέρει επίσης ως προς τις γενικές υποχρεώσεις του αναδόχου ότι *«Η ζητούμενη παροχή υπηρεσιών συντήρησης και επισκευή των οχημάτων και μηχανημάτων του Δήμου Σερρών απαιτεί για την υλοποίησή της εξειδικευμένη και συνδυασμένη γνώση στον τομέα αυτό, καθώς ο Δήμος μας δεν διαθέτει το ανάλογο προσωπικό με τη συγκεκριμένη τεχνογνωσία για τις εργασίες που περιγράφονται στη μελέτη. Για τον σκοπό αυτό απαιτείται η υποστήριξη όλων των ενεργειών που θα γίνουν στα πλαίσια της υλοποίησής της από Πάροχο που θα διαθέτει αποδεδειγμένα τη συγκεκριμένη τεχνογνωσία»*.

Τα ανωτέρω δεν θα μπορούσαν σε καμία περίπτωση να θεωρηθούν ότι καλύπτουν την απαίτηση για ειδική, σαφή, επαρκή και εμπεριστατωμένη αιτιολογία αναφορικά με όρο που περιορίζει τον ελεύθερο ανταγωνισμό, όπως στην προκείμενη διακήρυξη, πολύ περισσότερο δε, δεν θα μπορούσαν να εκληφθούν ότι έχουν τεθεί ως ειδικοί όροι εκτέλεσης της σύμβασης.

Μάλιστα η αρνητική επίδραση ενός τέτοιου περιοριστικού όρου στην επίτευξη συνθηκών ελεύθερου ανταγωνισμού κρίνεται ότι δεν μπορεί να εξαλειφθεί/αρθεί από μία γενική πρόβλεψη περί δυνατότητας στήριξης σε ικανότητες τρίτων ως προς την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα του προσφέροντος, εφόσον - σε κάθε περίπτωση - έχουν τεθεί γεωγραφικά κριτήρια που αντίκεινται στις θεμελιώδεις αρχές του ενωσιακού δικαίου περί ισότιμης μεταχείρισης και αποφυγής διακρίσεων και δεν δικαιολογούνται επαρκώς για λόγους εξυπηρέτησης του δημοσίου συμφέροντος.

III. Όπως αναφέρθηκε και στο ιστορικό της παρούσας έκθεσης στο άρθρο 1.3 *“Συνοπτική περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης”* ορίζεται ότι *«[...]Τα ποσά που αναφέρονται στον προϋπολογισμό δεν δεσμεύουν τον δήμο όσον αφορά τη διάθεση τους ανά τμήμα/ομάδα εργασίας. Η διάθεση των ποσών θα γίνει βάσει των πραγματικών αναγκών της Υπηρεσίας. Η προσμέτρηση των εργασιών έχει γίνει κατ’ εκτίμηση βάσει των στοιχείων που διαθέτει η Υπηρεσία. Λόγω του ότι δεν μπορούν να προβλεφθούν οι βλάβες των οχημάτων ούτε να προσδιοριστούν οι επισκευαστικές εργασίες που θα χρειαστεί να πραγματοποιηθούν η Υπηρεσία έχει το δικαίωμα να αυξομειώσει τις ποσότητες των εργασιών χωρίς να υπερβεί το συνολικό ποσό.»*

Ως προς την ανωτέρω αναφορά στα έγγραφα της σύμβασης, επισημαίνεται ότι η γνωστή στην αναθέτουσα αρχή, τεχνική δυσχέρεια της σύμβασης, η οποία σχετίζεται με τον δυσχερή εκ των προτέρων προσδιορισμό του ύψους των αναγκών της, μπορεί να αντιμετωπισθεί αποτελεσματικά εάν η αναθέτουσα αρχή προκρίνει την προκήρυξη κατάλληλης συμφωνίας – πλαίσιο, αντί της λύσης της προκήρυξης κλασσικής δημόσιας σύμβασης, ως έπραξε. Και τούτο,

δεδομένου ότι στην περίπτωση της συμφωνίας – πλαίσιο, ο σαφής προσδιορισμός των ποσοτήτων των προς προμήθεια αγαθών και των προς παροχή υπηρεσιών δεν αποτελεί ουσιώδες στοιχείο της διακήρυξης. Συνεπώς, ενόψει και του ότι η αναθέτουσα αρχή δεν ήταν σε θέση να προσδιορίσει κατά το στάδιο της προκήρυξης της σύμβασης επακριβώς τις ποσότητες των προς παροχή υπηρεσιών, καταλληλότερη διαδικασία για την ανάθεση της κατά τα ανωτέρω προκηρυχθείσας σύμβασης διαφαίνεται ότι θα ήταν η σύναψη συμφωνίας – πλαίσιο μεταξύ της αναθέτουσας αρχής και ενός ή περισσότερων του ενός οικονομικών φορέων, κατ' άρθ. 39 ν. 4412/2016, σχετικά με τον καθορισμό των συγκεκριμένων συμβατικών όρων που αφορούν στις απαιτούμενες εργατώρες των υπηρεσιών συντήρησης και επισκευής μεταφορικών μέσων και μηχανημάτων. Η χρήση της συμφωνίας-πλαίσιο έχει επιτυχή εφαρμογή κυρίως για την προμήθεια ειδών, παροχή υπηρεσιών και εκτέλεση έργων που καλύπτουν πάγιες επαναλαμβανόμενες ανάγκες, η ακριβής ποσότητα των οποίων δεν είναι εκ των προτέρων γνωστή και τα οποία δεν αναμένεται να μεταβληθούν ουσιωδώς κατά τα τεχνικά τους χαρακτηριστικά στα έτη που θα καλύπτει η συμφωνία-πλαίσιο (πρβλ. ενδεικτικά Δ1, Δ18, Δ51, Δ59, Δ64/2021, Δ29, Δ53, Δ70/2020 και Δ99/2019 γνώμες της Αρχής).

### **20.2. Ως προς τη μη υποβολή προσφορών ή την υποβολή μη κανονικών ή απαράδεκτων προσφορών**

Σύμφωνα με το από 01.12.2021 πρακτικό της επιτροπής διενέργειας διαγωνισμού, καθώς και την υπ. αριθ. 769/2021 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, στον διενεργηθέντα ηλεκτρονικό ανοικτό διεθνή άνω των ορίων διαγωνισμό ως προς τα τμήματα: 1) Τμήμα 5- «Διάφορες εργασίες και κατασκευές σε μηχανουργείο» προϋπολογισμού 30.000,00 € χωρίς ΦΠΑ 2) Τμήμα 8- «Διάφορες ηλεκτρολογικές εργασίες σε οχήματα και μηχανήματα» προϋπολογισμού 16.000,00 € χωρίς ΦΠΑ 3) Τμήμα 9- «Διάφορες εργασίες σε μηχανήματα έργου (διαμορφωτήρας γαιών, σκαπτικών μηχανημάτων και φορτωτή)», προϋπολογισμού 20.000,00 € χωρίς ΦΠΑ, ήτοι συνολικού προϋπολογισμού 66.000,00 € χωρίς ΦΠΑ, δεν υπεβλήθη καμία προσφορά και συνεπώς ο διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος ως προς τις ανωτέρω ομάδες.

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

Στο προσκομισθέν στην Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ σχέδιο απόφασης της αναθέτουσας αρχής αναφέρεται ότι, κατά τη διαδικασία προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις του αρθ. 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, δεν θα τροποποιηθούν ουσιωδώς οι όροι που τέθηκαν με τη διακήρυξη του προηγηθέντος ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού.

Από όλα τα ανωτέρω διαλαμβανόμενα προκύπτει ότι δεν συντρέχουν οι απαιτούμενες προϋποθέσεις για την εφαρμογή της εξαιρετικής διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν.4412/2016.

### **ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ:**

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 μη παροχή σύμφωνης γνώμης** της Αρχής επί του αιτήματος του Δήμου Σερρών(Α.Π. εισ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ 7211/01.12.2021), με το οποίο ζητείται η παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής περί προσφυγής σε διαδικασία διαπραγμάτευσης σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2 περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, ως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, κατά τη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών επισκευής και συντήρησης μεταφορικών μέσων και μηχανημάτων, (εργασία και απαιτούμενα ανταλλακτικά), για τα κάτωθι τρία (3) τμήματα: 1) Τμήμα 5 - «Διάφορες εργασίες και κατασκευές σε μηχανουργείο» προϋπολογισμού 30.000,00 € χωρίς ΦΠΑ 2) Τμήμα 8- «Διάφορες ηλεκτρολογικές εργασίες σε οχήματα και μηχανήματα» προϋπολογισμού 16.000,00 € χωρίς ΦΠΑ και 3) Τμήμα 9- «Διάφορες εργασίες σε μηχανήματα έργου (διαμορφωτήρας γαιών, σκαπτικών μηχανημάτων και φορτωτή)», προϋπολογισμού 20.000,00 € χωρίς ΦΠΑ, για κάλυψη των αναγκών των μεταφορικών μέσων και μηχανημάτων του, ήτοι συνολικού προϋπολογισμού 66.000,00 € χωρίς ΦΠΑ, σε συνέχεια εν μέρει άγονου ηλεκτρονικού άνω των ορίων διαγωνισμού, λόγω μη συνδρομής των απαιτούμενων προϋποθέσεων.

**Αθήνα, 22 Δεκεμβρίου 2021**

**ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ**

**Ο Πρόεδρος**

**Γεώργιος Καταπόδης**