



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ  
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**ΓΝΩΜΗ Δ 36 /2022**

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

Στην Αθήνα σήμερα 18 Μαΐου 2022 ημέρα Τετάρτη και ώρα 9.30 π.μ. στα επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και Κομνά Τράκα 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:

1. Αντιπρόεδρος - Προεδρεύων: Αδάμ Καραγλάνης
2. Μέλη:
  - Δημήτριος Σταθακόπουλος ( μέσω τηλεδιάσκεψης )
  - Μαρία Στυλιανίδου ( μέσω τηλεδιάσκεψης )
  - Ερωφίλη Χριστοβασίλη ( μέσω τηλεδιάσκεψης )
  - Κωνσταντίνος Βαρδακαστάνης ( μέσω τηλεδιάσκεψης )
  - Βασιλική Σκαρτσούνη

Γραμματέας: Αθανάσιος Λαμπράκης, Π.Ε. Διοικητικού-Οικονομικού.

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

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης, παρέστησαν, η Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης, Μαρία Παναγηλιοπούλου, καθώς και η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Ελέγχου της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., Μαριλένα Σιδέρη, οι οποίες και αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη της Αρχής.



.....

**ΘΕΜΑ:** Διατύπωση σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, των ΕΛΤΑ, κατά τις διατάξεις της περίπτωσης α' άρθρου 269 του ν. 4412/2016, για την ανάθεση της σύμβασης «Ανάδειξη αναδόχου για την αεροπορική μεταφορά των Διεθνών Ταχυδρομικών Αποστολών θερινής περιόδου 2022» για το διάστημα από 27.03.2022 έως 29.10.2022, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης ενός εκατομμυρίου είκοσι μίας χιλιάδων εξακοσίων τριάντα οκτώ ευρώ και σαράντα έξι λεπτών (1.021.638,46 €) μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%, ήτοι ενός εκατομμυρίου διακοσίων εξήντα έξι χιλιάδων οκτακοσίων τριάντα ενός ευρώ και εξήντα εννέα λεπτών (1.266.831,69€) συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%.

---

Με το από 18.04.22 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου των ΕΛΤΑ (Α.Π. εισερχ. ΕΑΑΔΗΣΥ 2092/18.04.2022), μετά του συνημμένου σε αυτό φακέλου, ζητείται η παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, περί προσφυγής σε διαδικασία διαπραγμάτευσης, κατά τη διάταξη του άρθρου 269, περ. α' του ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2 περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, ως ισχύει, προς τον σκοπό σύναψης σύμβασης, με αντικείμενο την “ Ανάδειξη αναδόχου για την αεροπορική μεταφορά των Διεθνών Ταχυδρομικών Αποστολών θερινής περιόδου 2022» για το διάστημα από 27.03.2022 έως 29.10.2022, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης ενός εκατομμυρίου είκοσι μίας χιλιάδων εξακοσίων τριάντα οκτώ ευρώ και σαράντα έξι λεπτών (1.021.638,46 €) μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%, ήτοι ενός εκατομμυρίου διακοσίων εξήντα έξι χιλιάδων οκτακοσίων τριάντα ενός ευρώ και εξήντα εννέα λεπτών (1.266.831,69€) συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%”.

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

**1.** Η Εταιρεία «ΕΛΛΗΝΙΚΑ ΤΑΧΥΔΡΟΜΕΙΑ ΑΕ» προκήρυξε, με την υπ' αριθ. 1.1.2/13998/011.3/22.11.2021 Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της, τη διενέργεια του αριθμ. 5921 Ανοικτού Διαγωνισμού με κριτήριο κατακύρωσης και ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή) για την ανάδειξη αναδόχων παροχής υπηρεσιών αεροπορικής μεταφοράς των Διεθνών Ταχυδρομικών Αποστολών θερινής περιόδου 2022 και συγκεκριμένα για το χρονικό διάστημα από 27.03.2022 έως 29.10.2022, με CPV: 60411000-2 «Υπηρεσίες προγραμματισμένης αεροπορικής μεταφοράς αλληλογραφίας», προϋπολογισθείσας δαπάνης ενός εκατομμυρίου είκοσι μίας χιλιάδων εξακοσίων τριάντα οκτώ ευρώ και σαράντα έξι λεπτών (1.021.638,46€) πλέον ΦΠΑ 24%, ήτοι ενός εκατομμυρίου διακοσίων εξήντα έξι χιλιάδων οκτακοσίων τριάντα ενός ευρώ και εξήντα εννέα λεπτών (1.266.831,69€) συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24%, για το σύνολο των προορισμών και



κατηγοριών με κριτήριο κατακύρωσης και ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή).

Αντικείμενο της σύμβασης είναι «η ανάδειξη αναδόχων, για τη μεταφορά των Διεθνών Ταχυδρομικών Αποστολών, σε κάθε έναν από τους προορισμούς και για το σύνολο των κατηγοριών ταχυδρομικών αποστολών για κάθε προορισμό, όπως φαίνονται στα Παραρτήματα Α και Β (πίνακες Τεχνικής και Οικονομικής προσφοράς) του Παραρτήματος Ι «Τεχνική Περιγραφή Απαιτήσεων» για το χρονικό διάστημα από 27/03/2022 έως 29/10/2022 (θερινή περίοδος 2022).

Κατηγορίες Ταχυδρομικών Αποστολών:

- Αντικειμένων Α' προτεραιότητας χωρών IPC.
- Αντικειμένων Α' προτεραιότητας λοιπών χωρών (πλην IPC).
- Αεροπορικών Δεμάτων.
- Αντικειμένων Β' Προτεραιότητας και Δεμάτων SAL.

Σκοπός είναι η παραλαβή, μεταφορά και παράδοση των Διεθνών Ταχυδρομικών αποστολών, από το Κέντρο Αεροπορικού Ταχυδρομείου ΕΛΤΑ (ΚΑΤ) στο Διεθνή Αερολιμένα Αθηνών 'ΕΛ ΒΕΝΙΖΕΛΟΣ', προς κάθε έναν από τους προορισμούς του εξωτερικού όπως φαίνονται στα Παραρτήματα Α και Β (πίνακες Τεχνικής και Οικονομικής προσφοράς) του Παραρτήματος Ι «Τεχνική Περιγραφή Απαιτήσεων».

Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της Σύμβασης δίνεται στο Παράρτημα Ι (Τεχνική Περιγραφή Απαιτήσεων).

Προσφορές γίνονται δεκτές ανά προορισμό και για το σύνολο των υπηρεσιών του προορισμού

Οι παρεχόμενες υπηρεσίες κατατάσσονται στον ακόλουθο κωδικό του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV) 60411000-2: «Υπηρεσίες προγραμματισμένης αεροπορικής μεταφοράς αλληλογραφίας».

Περίληψη της με αριθ. πρωτ. 5921 (21PROC009647151/2021-12-01) διακήρυξης απεστάλη ηλεκτρονικά προς δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε.Ε. στις 24/11/2021 και δημοσιεύτηκε στις 29/11/2021 με κωδικό 2021/S 231-609859. Συνακόλουθα, η εν λόγω διακήρυξη αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) στις 01/12/2021 με αριθμό συστήματος 145433. Ως ημερομηνία έναρξης παραλαβής των προσφορών ορίστηκε η 02/12/2021, ώρα 15:56 και ως ημερομηνία λήξης η 05/01/2022, ώρα 15:00. Επίσης, η διακήρυξη αναρτήθηκε και στην ιστοσελίδα της αιτούσας στις 03/12/2021, καθώς και στο ΚΗΜΔΗΣ στις 01/12/2021 (21PROC009647151/2021-12-01).

Περίληψη αυτής δημοσιεύτηκε επίσης στις εφημερίδες: «Ηχώ των Δημοπρασιών», «Γενική Δημοπρασιών» και «Δημοπρασιών και Πλειστηριασμών» στις 04/12/2021.

2. Στις 10/01/2022, ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης των Δικαιολογητικών Συμμετοχής -Τεχνικών Προσφορών του 5921 Ανοικτού Διαγωνισμού, διαπιστώθηκε από την αρμόδια Επιτροπή Αξιολόγησης ότι δεν υποβλήθηκε προσφορά από καμία εταιρία.



Κατόπιν αυτού, η Επιτροπή συνέταξε το από 10/01/2022 Πρακτικό, στο οποίο πρότεινε ομόφωνα τη ματαίωση του 5921 Ανοικτού Διαγωνισμού ανάδειξης αναδόχων για την αεροπορική μεταφορά των Διεθνών Ταχυδρομικών Αποστολών θερινής περιόδου 2022, λόγω μη υποβολής προσφορών.

Το Διοικητικό Συμβούλιο της ΕΛΤΑ ΑΕ, με την υπ' αρ. 1.1.2/14031/011.3/28.01.2022 Απόφασή του, αποφάσισε - σύμφωνα με το από 10.01.2022 Πρακτικό της αρμόδιας Επιτροπής Αξιολόγησης - τη ματαίωση των αποτελεσμάτων του 5921 Ανοικτού Διαγωνισμού ανάδειξης αναδόχων για την αεροπορική μεταφορά των Διεθνών Ταχυδρομικών Αποστολών θερινής περιόδου 2022, λόγω μη υποβολής προσφορών. Επιπλέον, αποφάσισε την αποστολή από την εταιρεία αιτήματος προς την ΕΑΑΔΗΣΥ, προκειμένου, κατ' εφαρμογή του άρθρου 269 περ. α του ν. 4412/2016 σε συνδυασμό με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ.δδ' του ν. 4013/2011, να λάβει τη σύμφωνη γνώμη να προσφύγει νόμιμα στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη προκήρυξη διαγωνισμού για την ανάθεση της σύμβασης με αντικείμενο την «Ανάδειξη Αναδόχων για την αεροπορική μεταφορά των Διεθνών Ταχυδρομικών Αποστολών θερινής περιόδου 2022», για το χρονικό διάστημα από 27.03.2022 έως 29.10.2022, με CPV: 60411000-2 «Υπηρεσίες προγραμματισμένης αεροπορικής μεταφοράς αλληλογραφίας», προϋπολογισθείσας δαπάνης ενός εκατομμυρίου είκοσι μίας χιλιάδων εξακοσίων τριάντα οκτώ ευρώ και σαράντα έξι λεπτών (1.021.638,46€) πλέον ΦΠΑ 24%, ήτοι ενός εκατομμυρίου διακοσίων εξήντα έξι χιλιάδων οκτακοσίων τριάντα ενός ευρώ και εξήντα εννέα λεπτών (1.266.831,69€) συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24%, για το σύνολο των προορισμών και κατηγοριών, κατόπιν διενεργηθέντος ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων του ν. 4412/2016, στα πλαίσια του οποίου δεν υπεβλήθη καμία προσφορά. Η δε προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη προκήρυξη διαγωνισμού, βάσει του άρθρου 269 παρ. α' ν.4412/2016, βεβαιώθηκε από τα ΕΛΤΑ ότι θα λάβει χώρα χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων του αρχικού διαγωνισμού.

Η αιτούσα επισημαίνει το γεγονός ότι, *«τα δρομολόγια των αεροπορικών εταιρειών τροποποιούνται δυο (2) φορές ετησίως (χειμερινή/θερινή περίοδος), με αποτέλεσμα να μην είναι δυνατή η πραγματοποίηση διαγωνισμών με μακροχρόνια διάρκεια.»*

Η αιτούσα , με το υπ. αριθ. πρωτ. 4.2/177/14.02.2022 έγγραφο της Δ/σης Προμηθειών βεβαιώνει ότι:

*“[...] σε οποιοδήποτε στάδιο του 5921 Διαγωνισμού του θέματος δεν υπεβλήθη προδικαστική προσφυγή από κάποιον φορέα [...]”.*

## II. Νομικό πλαίσιο

3. 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 (Α'147) 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/EK και 2014/25/EK, οι οποίες ενσωματώθηκαν στην ελληνική έννομη τάξη με το Ν. 4412/2016. Κατά την άσκηση της εν λόγω αρμοδιότητας η Αρχή λαμβάνει υπόψη τις τις γενικές αρχές του ενωσιακού και εθνικού δικαίου [...]

**4.** Η διάταξη του άρθρου 1 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: β) για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου ΙΙ (άρθρα 2 και 222 έως 338) [...]. 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”.

**5.** Το άρθρο 222 παρ. 1 και 2 του ίδιου νόμου ορίζει τα παρακάτω: “1. Το παρόν Βιβλίο (άρθρα 222 έως 338) θεσπίζει κανόνες για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης που πραγματοποιούνται από αναθέτοντες φορείς για συμβάσεις και διαγωνισμούς μελετών, ανεξαρτήτως της εκτιμώμενης αξίας αυτών, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στα επιμέρους άρθρα του παρόντος Βιβλίου. 2. Διαδικασία σύναψης σύμβασης κατά την έννοια του παρόντος Βιβλίου, είναι η διαδικασία για την απόκτηση έργων, προμηθειών ή υπηρεσιών από οικονομικούς φορείς που επιλέγονται από έναν ή περισσότερους αναθέτοντες φορείς, εφόσον τα εν λόγω έργα, προμήθειες ή υπηρεσίες προορίζονται για την εκτέλεση μιας εκ των δραστηριοτήτων που αναφέρονται στα άρθρα 228 έως 234.”

**6.** Στο άρθρο 235 «Κατώτατα όρια (άρθρο 15 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ)» προβλέπεται ότι:

«Ως κατώτατα όρια, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ, ορίζονται τα ακόλουθα:

α) 431.000 ευρώ για τις συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών, καθώς και για τους διαγωνισμούς μελετών,

β) 5.382.000 για τις συμβάσεις έργων,

γ) 1.000.000 ευρώ για συμβάσεις υπηρεσιών που αφορούν κοινωνικές και άλλες ειδικές υπηρεσίες που περιέχονται στον κατάλογο του Παραρτήματος XVII του Προσαρτήματος Β'.

Τα ως άνω όρια έχουν διαμορφωθεί βάσει του κατ' εξουσιοδότηση Κανονισμού (ΕΕ) 2021/1953 της Επιτροπής της 10<sup>ης</sup> Νοεμβρίου 2021 (Επίσημη Εφημερίδα της ΕΕ L398/25 της 11.11.2021) για την τροποποίηση της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, όσον αφορά τα κατώτατα όρια για τις συμβάσεις προμηθειών, υπηρεσιών και έργων, και τους διαγωνισμούς μελετών, που εφαρμόζονται για τη διετία 1.1.2022 – 31.12.2023

**7.** Το άρθρο 236 του ν. 4412/2016 “Μέθοδοι υπολογισμού της εκτιμώμενης αξίας των συμβάσεων (άρθρο 16 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ)» ορίζει ότι: “1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς ΦΠΑ, όπως εκτιμάται από





τον αναθέτοντα φορέα, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος προαίρεσης ή τυχόν παρατάσεων της σύμβασης, όπως αυτά προβλέπονται ρητά στα 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 δικαιολογείται από αντικειμενικούς λόγους. [...]

**8.** Το άρθρο 264 «Ανοικτή διαδικασία (άρθρο 45 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ)» ορίζει ότι:

“1. Στην ανοικτή διαδικασία, κάθε ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας μπορεί να υποβάλει προσφορά στο πλαίσιο προκήρυξης διαγωνισμού. Η ελάχιστη προθεσμία για την παραλαβή των προσφορών ανέρχεται σε τριάντα πέντε (35) ημέρες από την ημερομηνία αποστολής της προκήρυξης της σύμβασης στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ένωσης, με την επιφύλαξη των οριζόμενων στο άρθρο 289. Η προσφορά συνοδεύεται από τις πληροφορίες για την ποιοτική επιλογή που ζητούνται από τον αναθέτοντα φορέα. [...]. 4. Ο αναθέτων φορέας μπορεί να συντηήσει κατά πέντε (5) ημέρες την προθεσμία παραλαβής των προσφορών που ορίζεται στο δεύτερο εδάφιο της παρ. 1, όταν αποδέχεται την υποβολή προσφορών με ηλεκτρονικά μέσα, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 258. [...]

**9.** Στη διάταξη του άρθρου 269 «Χρήση της διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση (άρθρο 50 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ)» προβλέπεται ότι:

«Οι αναθέτοντες φορείς μπορούν να χρησιμοποιούν μια διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη προκήρυξη διαγωνισμού, στις ακόλουθες περιπτώσεις: α) εάν, ύστερα από διαδικασία με προηγούμενη προκήρυξη διαγωνισμού, δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή καμία από τις προσφορές δεν είναι κατάλληλη ή καμία αίτηση συμμετοχής ή καμία από τις υποβληθείσες αιτήσεις δεν είναι κατάλληλη, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης. 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 του αναθέτοντος φορέα, όπως προσδιορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης. Μη κατάλληλη θεωρείται μία αίτηση συμμετοχής όταν στο πρόσωπο του οικονομικού φορέα συντρέχει υποχρεωτικός ή δυνητικός λόγος αποκλεισμού, σύμφωνα με την παράγραφο 1 του άρθρου 304 ή την παράγραφο 1 του άρθρου 305 ή όταν αυτός δεν πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής που έχει θέσει ο αναθέτων φορέας, σύμφωνα με το άρθρα 304 ή 305 [...]

**10.** Στη διάταξη του άρθρου 293 «Προκήρυξη σύμβασης (άρθρο 69 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ)» ορίζονται τα εξής:

«Οι προκηρύξεις σύμβασης χρησιμοποιούνται ως μέσο προκήρυξης του διαγωνισμού για όλες τις διαδικασίες, με την επιφύλαξη του άρθρου 269, περιέχουν τις πληροφορίες που προβλέπονται στο Παράρτημα XI του Προσαρτήματος Β' και δημοσιεύονται, σύμφωνα με το άρθρο 295.»



**11.** Στο άρθρο 295 «Σύνταξη και λεπτομέρειες δημοσίευσης (άρθρο 71 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ)» προβλέπονται τα κάτωθι:

«1. Οι προκηρύξεις, και γνωστοποιήσεις που αναφέρονται στα άρθρα 291, 292, 293 και 294 περιλαμβάνουν τις πληροφορίες που προβλέπονται στα Παραρτήματα VI Μέρος Α', VI Μέρος Β', Χ, ΧΙ και ΧΙΙ του Προσαρτήματος Β', υπό τη μορφή τυποποιημένων εντύπων, συμπεριλαμβανομένων των τυποποιημένων εντύπων για τα διορθωτικά. [...]».

**12.** Το άρθρο 296 «Δημοσίευση σε εθνικό επίπεδο (άρθρο 72 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ)» ορίζει ότι:

«[...] 2. Οι προκηρύξεις και γνωστοποιήσεις των άρθρων 291, 292, 293 και 294, καθώς και οι πληροφορίες που περιέχονται σε αυτές δεν δημοσιεύονται σε εθνικό επίπεδο πριν από την ημερομηνία δημοσίευσης, σύμφωνα με το άρθρο 295. Ωστόσο, η δημοσίευση μπορεί να πραγματοποιείται σε κάθε περίπτωση σε εθνικό επίπεδο, όταν οι αναθέτοντες φορείς δεν έχουν ενημερωθεί σχετικά με τη δημοσίευση εντός σαράντα οκτώ (48) ωρών από την βεβαίωση παραλαβής της προκήρυξης και γνωστοποίησης, σύμφωνα με το άρθρο 295.

3. Οι προκηρύξεις και γνωστοποιήσεις της παρ. 2 του παρόντος άρθρου, που δημοσιεύονται σε εθνικό επίπεδο δεν περιλαμβάνουν πληροφορίες άλλες από εκείνες που περιέχονται σε αυτές που αποστέλλονται στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή δημοσιεύονται στο προφίλ αγοραστή και αναφέρουν την ημερομηνία αποστολής της προκήρυξης και γνωστοποίησης στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της δημοσίευσης στο προφίλ αγοραστή.»

**13.** Το άρθρο 288 «Υποδιαίρεση συμβάσεων σε τμήματα (άρθρο 65 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ)» ορίζει ότι:

«1. Οι αναθέτοντες φορείς μπορούν να αποφασίζουν να αναθέτουν μια σύμβαση υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων και μπορούν να καθορίζουν το μέγεθος και το αντικείμενο των τμημάτων αυτών. Οι αναθέτοντες φορείς αναφέρουν στην προκήρυξη σύμβασης, στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος ή -αν χρησιμοποιείται γνωστοποίηση για την ύπαρξη συστήματος προεπιλογής ως μέσο προκήρυξης διαγωνισμού-, στην πρόσκληση υποβολής προσφορών ή συμμετοχής σε διαπραγμάτευση, αν οι προσφορές μπορούν να υποβάλλονται για ένα, περισσότερα ή για όλα τα τμήματα. [...]».

**14.** 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. Τα άρθρα 43 και 121 του ν. 4782/2021, με τα οποία τροποποιήθηκαν τα άρθρα 103 και 310, αντίστοιχα, του ν. 4412/2016, εφαρμόζονται και στις εκκρεμείς, κατά τον χρόνο έναρξης ισχύος τους (1η.6.2021), διαγωνιστικές διαδικασίες, εκτός εάν έχει χωρήσει οριστικός αποκλεισμός του οικονομικού φορέα ή έχει εκδοθεί απόφαση αρμοδίου δικαστηρίου, η οποία έχει κρίνει διαφορετικά»

**15.** Τα οριζόμενα στον ν. 4912/2022 (Α' 59/2022) «Ενιαία Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων και άλλες διατάξεις του Υπουργείου Δικαιοσύνης» και ιδίως τα άρθρα 17, παρ. 1 και 4 και 19 αυτού, όσον αφορά την αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή σύμφωνης γνώμης κατ' άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, σύμφωνα με τα οποία:

«Άρθρο 17

Μεταβατικές διατάξεις - Μεταφορά αρμοδιοτήτων από την Αρχή του ν. 4013/2011 στην Αρχή του ν. 4412/2016

1. Από την έκδοση της πράξης διορισμού Προέδρου και τουλάχιστον έξι (6) Συμβούλων της Ενιαίας Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων του άρθρου 347 του ν. 4412/2016 (Α' 147), όπως το άρθρο αυτό αντικαθίσταται με το άρθρο 2 του παρόντος νόμου: (α) η Αρχή του ν. 4013/2011 (Α' 204) καταργείται και το σύνολο των δικαιωμάτων, υποχρεώσεων και εννόμων σχέσεών της, συμπεριλαμβανομένης της διαχείρισης του ειδικού τραπεζικού λογαριασμού της παρ. 3 του άρθρου 4 του ν. 4013/2011, περιέρχεται αυτοδικαίως και χωρίς άλλη διατύπωση στην Αρχή του ν. 4412/2016, (β) δίκες της Αρχής του ν. 4013/2011 συνεχίζονται χωρίς διακοπή από την Αρχή του ν. 4412/2016, η οποία λογίζεται ως καθολικός διάδοχος της Αρχής του ν. 4013/2011, (γ) όλα τα υφιστάμενα ταμειακά υπόλοιπα της Αρχής του ν. 4013/2011 μεταφέρονται στην Αρχή του ν. 4412/2016, η οποία συνεχίζει την εκτέλεση του τρέχοντος προϋπολογισμού. [...]

4. Μέχρι την έκδοση της πράξης διορισμού Προέδρου και τουλάχιστον έξι (6) Συμβούλων της Ενιαίας Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΑΔΗΣΥ) του άρθρου 347 του ν. 4412/2016, η καταργούμενη Αρχή του ν. 4013/2011 εξακολουθεί να λειτουργεί με τα όργανα διοίκησης της





*Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΑΑΔΗΣΥ) που υπηρετούν κατά την έναρξη ισχύος του παρόντος. [...]*

## *Άρθρο 19*

### *Καταργούμενες διατάξεις*

*Από την έκδοση Πράξης Υπουργικού Συμβουλίου με την οποία διορίζονται ο Πρόεδρος και τουλάχιστον έξι (6) Σύμβουλοι της Αρχής, σύμφωνα με την παρ. 4 του άρθρου 348 του ν. 4412/2016 (Α' 147), καταργούνται: (α) τα άρθρα 1 έως 10 του ν. 4013/2011 (Α' 204) για την «Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων» («Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.» ή «Αρχή») και (β) το πρώτο και το δεύτερο εδάφιο της παρ. 1 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016.».*

### **III. Νομική Εκτίμηση**

**16.** Η εταιρεία με την επωνυμία «Ελληνικά Ταχυδρομεία Α.Ε.» και τον διακριτικό τίτλο «ΕΛΤΑ Α.Ε.» είναι αναθέτων φορέας με την έννοια του άρθρου 224 του ν. 4412/2016 (άρθρο 4 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ) και αποτελεί δημόσια επιχείρηση, με κύρια δραστηριότητα την παροχή ταχυδρομικών υπηρεσιών.

Το υπό εξέταση αίτημα της ΕΛΤΑ Α.Ε αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών με την έννοια της διάταξης του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 9 του ν. 4412/2016, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 5 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ.

Ειδικότερα, όπως προαναφέρθηκε στο Ιστορικό της παρούσας, αντικείμενο της σύμβασης είναι η επιλογή αεροπορικών δρομολογίων για τη μεταφορά των Διεθνών Ταχυδρομικών Αποστολών.

Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη σύμβασης υπηρεσιών προϋπολογισθείσας αξίας 1.021.638,46€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., σε συνέχεια προηγηθέντος ανοικτού διαγωνισμού άνω των ορίων που απέβη άγονος, προκύπτει ότι 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.

**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 (Βιβλίο Ι) και άρθρα 263 και 269 (Βιβλίο ΙΙ) 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 συστατικής 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, με τη διάταξη του άρθρου 269 περ. α' του ν. 4412/2016 «Χρήση της διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση (άρθρο 50 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ)», παρέχεται η δυνατότητα στους αναθέτοντες φορείς να συνάπτουν συμβάσεις με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, στις ακόλουθες περιπτώσεις: α) εάν, ύστερα από διαδικασία με προηγούμενη προκήρυξη διαγωνισμού, δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές δεν είναι κατάλληλη ή καμία αίτηση συμμετοχής ή καμία από τις υποβληθείσες αιτήσεις δεν είναι κατάλληλη, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης.[...]

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

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

**19.1. Ως προς την προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας διαδικασίας με προηγούμενη προκήρυξη διαγωνισμού:**

Η Εταιρεία ΕΛΤΑ Α.Ε, με την με αριθ. πρωτ. 5921 διακήρυξη διενήργησε διεθνή ανοικτό διαγωνισμό άνω των ορίων, ως προς την ανάδειξη αναδόχων για την αεροπορική μεταφορά των Διεθνών Ταχυδρομικών Αποστολών θερινής περιόδου 2022.

Στα πλαίσια του ανωτέρω διαγωνισμού δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

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 καθώς και τα στοιχεία της διαδικτυακής πύλης του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων, ως προς την κατάρτιση των όρων της ως άνω διακήρυξης, την τήρηση των όρων δημοσιότητας και τη διενέργεια της διαδικασίας του διαγωνισμού, δεν διαπιστώθηκαν ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες, οι οποίες βασίμως να μπορεί να θεωρηθούν ότι συνέχονται με το άγονο αποτέλεσμα του κατά τα ανωτέρω διεξαχθέντος ηλεκτρονικού διαγωνισμού.

**19.2. Ως προς τη μη υποβολή προσφορών ή την υποβολή μη κατάλληλων προσφορών**

Με το από 10.01.2022 πρακτικό της Επιτροπής διαγωνισμού προτάθηκε ομόφωνα η ματαίωση του 5921 διαγωνισμού, επειδή δεν υπεβλήθη καμία προσφορά. Κατόπιν τούτου με την με αριθ. πρωτ. 1.1.2/14031/011.3/28.01.2022 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της ΕΛΤΑ Α.Ε, εγκρίθηκε το ως άνω πρακτικό, και ο διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος.



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

Στη προσκομισθείσα στην Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της ΕΛΤΑ Α.Ε, με αριθ. πρωτ. 1.1.2/14031/011.3/28.01.2022, περί έγκρισης προσφυγής των ΕΛΤΑ στην Αρχή, προκειμένου, βάσει του άρθρου 269 του ν. 4412/2016, να επιτραπεί στην εταιρεία να κάνει χρήση της διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, όπως και στο υποβληθέν αίτημα της εταιρείας περί παροχής σύμφωνης γνώμης της Αρχής, ρητώς αναφέρεται ότι κατά τη διαδικασία προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση της σύμβασης, δεν θα τροποποιηθούν ουσιωδώς οι όροι που τέθηκαν με την υπ. αριθ. 5921 διακήρυξη του προηγθέντος ανοικτού διαγωνισμού.

#### **IV. Συμπέρασμα**

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του υποβληθέντος αιτήματος, η Αρχή **ομόφωνα** αποφασίζει:

**Την παροχή σύμφωνης Γνώμης, επί του αιτήματος των ΕΛΤΑ, κατά τις διατάξεις της περίπτωσης α΄ άρθρου 269 του ν. 4412/2016, για την ανάθεση της σύμβασης «Ανάδειξη αναδόχου για την αεροπορική μεταφορά των Διεθνών Ταχυδρομικών Αποστολών θερινής περιόδου 2022» για το διάστημα από την έκδοση της παρούσας έως 29.10.2022, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης ενός εκατομμυρίου είκοσι μίας χιλιάδων εξασοσίων τριάντα οκτώ ευρώ και σαράντα έξι λεπτών (1.021.638,46 €) μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%, ήτοι ενός εκατομμυρίου διακοσίων εξήντα έξι χιλιάδων οκτακοσίων τριάντα ενός ευρώ και εξήντα εννέα λεπτών (1.266.831,69€) συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% , λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσόμενων υπό του νόμου προϋποθέσεων.**

**Αθήνα, 18 Μαΐου 2022**

**ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ**

**Ο Προεδρεύων Αντιπρόεδρος**

**Αδάμ Καραγλάνης**

