

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ  
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

**ΓΝΩΜΗ Δ 48/ 2022**  
**(του αρ. 2, παρ. 2, περ. γ', υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011)**

Στην Αθήνα σήμερα 1/7/2022, ημέρα Παρασκευή και ώρα 09:30 π.μ. και επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και Κορνά 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:

- 1. Αναπληρωτής Πρόεδρος:** Μιχαήλ Εκατομμάτης (Προεδρεύων)
- 2. Μέλη :**
  - Δημήτριος Σταθακόπουλος (μέσω τηλεδιάσκεψης)
  - Μαρία Στυλιανίδη (μέσω τηλεδιάσκεψης)
  - Κωνσταντίνος Βαρδακαστάνης (μέσω τηλεδιάσκεψης)
  - Βασιλική Σκαρτσούνη (μέσω τηλεδιάσκεψης)

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

Εισηγήτρια: Αβαδέλου Όλγα, Φαρμακοποιός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης, παρέστησαν, η Εισηγήτρια, κα Αβαδέλου Όλγα, η Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης της Διεύθυνσης Ελέγχου, κα Παναγοηλιοπούλου Μαρία, καθώς και η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Ελέγχου, κα Σιδέρη Μαριλένα, οι οποίες και αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας των μελών του Διοικητικού Συμβουλίου της Αρχής και τη λήψη της απόφασης.

**Θέμα:** Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, της εταιρείας «ΑΝΑΠΛΑΣΗ ΑΘΗΝΑΣ Α.Ε.» κατά τις διατάξεις του αρθ. 32 παρ. 2 περ. α' Ν. 4412/2016 για την ανάθεση της σύμβασης με τίτλο «Μελέτη δημιουργίας μουσείου γλυπτικής Λουκίας Γεωργαντή», συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 253.636,04 ευρώ, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24%, σε συνέχεια άγονου επαναληπτικού διαγωνισμού.

Με το υπ' αρ. πρωτ. 1432/17.06.2022 αίτημά της προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή), που παρελήφθη στις 17.06.2022 (αρ. Πρωτ. Εισερχ. 3348), η εταιρεία «ΑΝΑΠΛΑΣΗ ΑΘΗΝΑΣ Α.Ε.»



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, με επίκληση της διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης με τίτλο «Μελέτη δημιουργίας μουσείου γλυπτικής Λουκίας Γεωργαντή», συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 253.636,04 ευρώ, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24%, σε συνέχεια άγονου επαναληπτικού διαγωνισμού στο πλαίσιο του οποίου δεν κατατέθηκε καμία προσφορά.

### **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. αρ. πρωτ. Διακήρυξη 804/19.10.2021 (ΑΔΑΜ 21PROC009389891) προκηρύχθηκε διεθνής ηλεκτρονικός μειοδοτικός διαγωνισμός, άνω των ορίων, συνολικού προϋπολογισμού 253.636,04 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, για την εκπόνηση μελέτης με τίτλο «Μελέτη δημιουργίας μουσείου γλυπτικής Λουκίας Γεωργαντή».

**1.2** Σύμφωνα με το άρθρο 17 της Διακήρυξης: *“Δικαίωμα συμμετοχής έχουν φυσικά ή νομικά πρόσωπα, ή ενώσεις αυτών που δραστηριοποιούνται στην εκπόνηση μελετών των κατηγοριών που αναφέρονται στο άρθρο 12.1 της παρούσας..[...] 2 Οικονομικός φορέας συμμετέχει είτε μεμονωμένα είτε ως μέλος ένωσης.*

*Οι ενώσεις οικονομικών φορέων συμμετέχουν υπό τους όρους των παρ. 2, 3 και 4 του άρθρου 19 και των περιπτώσεων γ) και δ) της παρ. 1 του άρθρου 77 του ν. 4412/2016. Δεν απαιτείται από τις εν λόγω ενώσεις να περιβληθούν συγκεκριμένη νομική μορφή για την υποβολή προσφοράς. Η ένωση των φυσικών ή νομικών προσώπων μπορεί να αφορά στην ίδια ή σε διαφορετικές κατηγορίες μελετών.”[...]*

Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ορίστηκε η 19η/10/2021 και ώρα 17.28 στην διαδικτυακή πύλη [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) και ως καταληκτική ημερομηνία ορίστηκε η 23<sup>η</sup>/11/2021 και ώρα 13.00. Ως ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών ορίστηκε η 30<sup>η</sup>/11/2021 και ώρα 11.00.

**1.3.** Επίσης, σύμφωνα με το άρθρο 15.1 «Εγγύηση συμμετοχής» της ως άνω διακήρυξης, προβλέπεται ότι: *“Για τη συμμετοχή στη διαδικασία απαιτείται η κατάθεση εγγύησης συμμετοχής, ποσού 5.072,72€ (πέντε χιλιάδων εβδομήντα δύο ευρώ και εβδομήντα δύο λεπτών).*

*Στην περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, η εγγύηση συμμετοχής περιλαμβάνει και τον όρο ότι η εγγύηση καλύπτει τις υποχρεώσεις όλων των οικονομικών φορέων που συμμετέχουν στην ένωση.*

*Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς του άρθρου 13.6 της παρούσας, ήτοι μέχρι 02/06/2023, 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.”[...]*

Στο άρθρο 12.3 “Προθεσμίες σύμβασης” δε, προβλέπεται ότι: *“ Ως ημερομηνία έναρξης των προθεσμιών της σύμβασης του Αναδόχου ορίζεται η ημερομηνία υπογραφής του συμφωνητικού. Η συνολική προθεσμία για την περαίωση του αντικειμένου της σύμβασης ορίζεται σε 6 μήνες από την υπογραφή του συμφωνητικού.”[...]*

**1.4.** Στο άρθρο 21 της διακήρυξης: “Κριτήριο ανάθεσης” ορίσθηκε ότι “Κριτήριο ανάθεσης της Σύμβασης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας τιμής. Για να προσδιοριστεί η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής, θα αξιολογηθούν οι Τεχνικές και Οικονομικές προσφορές των προσφερόντων με βάση τα παρακάτω κριτήρια , καθώς και τη σχετική στάθμισή τους.”[...]

**1.5.** Περίληψη της εν λόγω διακήρυξης, η οποία περιείχε τους ουσιώδεις όρους και στοιχεία της διακήρυξης του διαγωνισμού, απεστάλη ηλεκτρονικά προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) στις 14/10/2021 και δημοσιεύθηκε στις 19/10/2021 με κωδικό 2021/S203-5312208. Συνακόλουθα, στις 19/10/2021 η διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ, στην ιστοσελίδα της εταιρείας, καθώς και στη διαδικτυακή πύλη [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) όπου και έλαβε αριθμό συστήματος 183912. Επίσης περίληψη της διακήρυξης δημοσιεύτηκε στις εφημερίδες: «Καθημερινή» και «Χώ των Δημοπρασιών» στις 22/10/2021.

**2.** Στη συνέχεια, η Επιτροπή διενέργειας και αξιολόγησης των Διαγωνισμών προέβη στην αποσφράγιση των προσφορών του εν θέματι διαγωνισμού διαπίστωσε πως είχε υποβληθεί μία προσφορά από έναν οικονομικό φορέα και εν συνεχεία προέβη στην αξιολόγηση της. Η επιτροπή στην τρίτη κατά σειρά συνεδρίαση της διαπίστωσε πως ο διαγωνιζόμενος οικονομικός φορέας δεν παρείχε τις διευκρινίσεις που του ζητήθηκαν αναφορικά με ελλείψεις που εντοπίστηκαν στην προσφορά του και ως εκ τούτου με το από 17.01.2022 πρακτικό της **εισηγήθηκε την απόρριψη της προσφοράς και τη ματαίωση της διαγωνιστικής διαδικασίας** σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο άρθρο 106 Ν. 4412/2016.

Εν συνεχεία, το Διοικητικό Συμβούλιο της εταιρείας με το υπ’ αριθ. 26/09 Πρακτικό της συνεδρίασης του στις 16-2-2022 ενέκρινε το Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού και **αποφάσισε τη ματαίωση της διαγωνιστικής διαδικασίας.**

**2.1** Ακολούθως, το Δ.Σ της εταιρείας με το υπ’ αριθ. 27/01 Πρακτικό της συνεδρίασης της στις 11.03.2022 αποφάσισε ομοφώνως μεταξύ άλλων:

[..] “ **1.** Τη ματαίωση, **επαναπροκήρυξη** και έγκριση τευχών Διακήρυξης της διαγωνιστικής διαδικασίας Ανοιχτού Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού, σύμφωνα με τον Ν. 4412/2016, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει, για την επιλογή αναδόχου για τη «ΜΕΛΕΤΗ ΔΗΜΙΟΥΡΓΙΑΣ ΜΟΥΣΕΙΟΥ ΓΛΥΠΤΙΚΗΣ ΛΟΥΚΙΑΣ ΓΕΩΡΓΑΝΤΗ», στα πλαίσια της από 28/12/2020 υπογραφείσας προγραμματικής σύμβασης με τίτλο «Προγραμματική Σύμβαση για την Ενοποίηση, τον Εμπλουτισμό και την Ανάδειξη του Πολιτιστικού Ιστού της Αθήνας με αντισυμβαλλόμενους το Δήμο Αθηναίων, το Υπουργείο Πολιτισμού και Αθλητισμού, την Περιφέρεια Αττικής, την Εταιρεία «ΑΝΑΠΛΑΣΗ ΑΘΗΝΑΣ Α.Ε.», τον Οργανισμό Πολιτισμού, Αθλητισμού και Νεολαίας του Δήμου Αθηναίων (ΟΠΑΝΔΑ) και τη Τεχνόπολη του Δήμου Αθηναίων Α.Ε.».[...]

**2.2** Ο εν λόγω διαγωνισμός επαναπροκηρύχτηκε με την υπ. αριθ. Πρωτ. 1236/23.03.2022 (ΑΔΑΜ 22PROC010261199) Διακήρυξη με τα ίδια κριτήρια ανάθεσης, συνολικού προϋπολογισμού 253.636,04 ευρώ, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

Περίληψη της εν λόγω διακήρυξης, απεστάλη εκ νέου ηλεκτρονικά προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) στις 18.03.2022 και δημοσιεύθηκε στις 23.03.2022 με κωδικό 2022/S058-152940. Συνακόλουθα, στις 23.03.2022 η διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ και στην ιστοσελίδα της εταιρείας, καθώς και στη διαδικτυακή πύλη [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) όπου και έλαβε αριθμό συστήματος **187859**. Επίσης περίληψη της διακήρυξης δημοσιεύτηκε στις εφημερίδες: «Ριζοσπάστη» και «Ναυτεμπορική» στις 29/03/2022.

Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ορίστηκε η 23.03.2022 και ώρα 17.00 στην διαδικτυακή πύλη [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) και ως καταληκτική ημερομηνία ορίστηκε η 3-5-2022 και ώρα 13:00.

**2.3** Στις 6-5-2022 ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών του διαγωνισμού διαπιστώθηκε από την επιτροπή διαγωνισμού που συστάθηκε δυνάμει του υπ' αριθ. 27/01 Πρακτικού της συνεδρίασης της εταιρείας στις 11-3-2022 πως **δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά**. Κατόπιν τούτου η επιτροπή συνέταξε το από 6-5-2022 Πρακτικό με το οποίο εισηγείται ομόφωνα **τη ματαίωση του 187859 Διαγωνισμού** για την ανάδειξη αναδόχων για την εκπόνηση της μελέτης με τίτλο «Μελέτη δημιουργίας μουσείου γλυπτικής Λουκίας Γεωργαντή», καθώς αυτός απέβη άγονος λόγω μη υποβολής καμίας προσφοράς.

Το πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού εγκρίθηκε με το υπ' αριθ. 29/04 Πρακτικό της Συνεδρίασης του Διοικητικού Συμβουλίου της εταιρείας στις 12-5-2022. Παράλληλα το **Διοικητικό Συμβούλιο της εταιρείας με το ίδιο Πρακτικό αποφάσισε την προσφυγή της εταιρείας στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 32 παρ. 2 περ. α' Ν 4412/2016** λόγω κήρυξης της διαγωνιστικής διαδικασίας άγονης συνεπεία της μη υποβολής καμίας προσφοράς.

**2.4** Με το υπ. αριθ. πρωτ. 1422/14.06.2022 έγγραφο της αιτούσας αναθέτουσας αρχής βεβαιώνεται ότι δεν έχει ασκηθεί κανένα ένδικο μέσο και βοήθημα κατά του συνόλου της διαγωνιστικής διαδικασίας.

**3.** Κατόπιν των ανωτέρω, η εταιρεία «ΑΝΑΠΛΑΣΗ ΑΘΗΝΑΣ Α.Ε.» με το υπ' αρ. πρωτ. 3348/17.06.2022 έγγραφο – αίτημά της και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα, 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, με επίκληση της διάταξης του άρθρου 32, παρ.2 περ. α' του ν.4412/2016, χωρίς τροποποίηση των όρων της διακήρυξης του επαναληπτικού διαγωνισμού, για την ανάθεση σύμβασης με τίτλο «Μελέτη δημιουργίας μουσείου γλυπτικής Λουκίας Γεωργαντή», συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 253.636,04 ευρώ, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24%.

## II. Νομικό πλαίσιο

**4.** 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 [...]».

**5.** 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: 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”.



**5Α.** Στις διατάξεις του άρθρου 2 («Ορισμοί (άρθρο 2 και άρθρο 33 παρ. 1 εδάφιο β' της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και άρθρο 2 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ)» του ν. 4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)» (ΦΕΚ Α' 147/8.8.2016) προβλέπονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

«1. Για τους σκοπούς του παρόντος εφαρμόζονται οι ακόλουθοι ορισμοί:

1) α) ως «αναθέτουσες αρχές» νοούνται το κράτος, οι αρχές τοπικής αυτοδιοίκησης, οι οργανισμοί δημοσίου δικαίου ή οι ενώσεις μιας ή περισσότερων από αυτές τις αρχές ή ενός ή περισσότερων από αυτούς τους οργανισμούς δημοσίου δικαίου και οι αναθέτουσες αρχές κατά την έννοια του άρθρου 223 [...]

5) ως «δημόσιες συμβάσεις» και ως «συμβάσεις έργων, υπηρεσιών και προμηθειών» νοούνται οι συμβάσεις εξ επαχθούς αιτίας οι οποίες συνάπτονται γραπτώς μεταξύ ενός ή περισσότερων οικονομικών φορέων και μιας ή ενός ή περισσότερων αναθετουσών αρχών/αναθετόντων φορέων, αντίστοιχα, και έχουν ως αντικείμενο την εκτέλεση έργων, την προμήθεια αγαθών ή την παροχή υπηρεσιών, [...]

7α) ως «δημόσιες συμβάσεις μελετών και τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών» νοούνται όλες οι συμβάσεις με αντικείμενο την εκπόνηση μελετών και την παροχή τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών, οι οποίες συνδέονται με την εκτέλεση έργου, κατά την έννοια της περ. 7 ή τον χωρικό σχεδιασμό, όταν οι μελέτες δεν εκπονούνται και οι υπηρεσίες δεν παρέχονται από το προσωπικό της αναθέτουσας αρχής, [...]

**6.** 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”.

**7.** Τα όρια του άρθρου 5 του Ν. 4412/2016 , σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός Φ.Π.Α., όπως καθορίστηκαν από τον Κανονισμό (ΕΕ) 2021/1952 της Επιτροπής της 10ης Νοεμβρίου 2021 (Επίσημη Εφημερίδα της ΕΕ L398/23 της 11.11.2021) και τον Κανονισμό (ΕΕ) 2021/1953 της Επιτροπής της 10ης Νοεμβρίου 2021 (Επίσημη Εφημερίδα της ΕΕ L398/25 της 11.11.2021) που εφαρμόζονται για τη διετία 1.1.2022 – 31.12.2023 σύμφωνα με το άρθρο 6 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και ορίζονται: α) 140.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από κεντρικές κυβερνητικές αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές. και β) 215.000€ ευρώ για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από μη κεντρικές αναθέτουσες αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές.

**8.** Το άρθρο 6 του ν. 4412/2016 “Μέθοδοι υπολογισμού της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης (άρθρο 5 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)” ορίζει ότι: “1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς Φ.Π.Α., 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, εκτός αν αυτό δικαιολογείται από αντικειμενικούς λόγους. [...]”.

9. 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. [...]

3. Σε περίπτωση που επείγουσα κατάσταση δεόντως τεκμηριωμένη από την αναθέτουσα αρχή καθιστά αδύνατη την τήρηση της ελάχιστης προθεσμίας που προβλέπεται στο δεύτερο εδάφιο της παραγράφου 1, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να ορίζουν ελάχιστη προθεσμία που δεν είναι μικρότερη των 15 ημερών από την ημερομηνία αποστολής της προκήρυξης της σύμβασης.

4. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να συντμήσει 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. [...]

10. Στη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ίδιου νόμου, 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 ουσιωδώς, να ανταποκριθεί στις ανάγκες και τις απαιτήσεις της αναθέτουσας αρχής, όπως προσδιορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης.

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

11. Το άρθρο 66 παρ. 3 του ως άνω νόμου προβλέπει: «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».

12. 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'», όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει, σύμφωνα με το οποίο :

«Άρθρο 142 - Έναρξη ισχύος Μέρους Α'»

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, 57, 58, 59, 60, 63, 64, 66 έως 79, 82 έως 86, 89 έως 93, 95 έως 98, 100, 131 και 138,

γ) [Καταργείται].

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

ε) των άρθρων 55, 108 κατά το μέρος που τροποποιεί την περ. α` της παρ. 11 του άρθρου 221 του ν. 4412/2016, και 134 αρχίζει από την 1η.3.2022.

2. Η ισχύς των άρθρων 3, 6 κατά το μέρος που τροποποιεί τις παρ. 1 και 5 του άρθρου 38 του ν. 4412/2016 (Α` 147), 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. Το άρθρο 42, με το οποίο τροποποιήθηκε το άρθρο 102 του ν. 4412/2016, καταλαμβάνει και εφαρμόζεται και στις εκκρεμείς, κατά τον χρόνο έναρξης ισχύος του παρόντος, διαγωνιστικές διαδικασίες, εκτός εάν έχει χωρήσει οριστικός αποκλεισμός του οικονομικού φορέα ή έχει εκδοθεί απόφαση αρμοδίου δικαστηρίου, η οποία έχει κρίνει διαφορετικά.

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».

**13.** 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 σχέσεων 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

**14.** Κατά πρώτον, επισημαίνεται ότι η εταιρεία «ΑΝΑΠΛΑΣΗ ΑΘΗΝΑΣ Α.Ε.», είναι αναθέτουσα αρχή, ως οργανισμός δημοσίου δικαίου, που εμπεριέχεται με ID 11024 στο Μητρώο αναθετουσών αρχών που τηρείται στην Εθνική Βάση Δεδομένων Δημοσίων Συμβάσεων της ΕΑΑΔΗΣΥ. Συγκεκριμένα, σύμφωνα με το αρ. πρωτ. εισερχομένου 3412/22.06.2022 συμπληρωματικό έγγραφό της σχετικά με το θεσμικό πλαίσιο αυτής:

“ **1.** Η ανώνυμη εταιρεία με την επωνυμία «ΑΝΑΠΛΑΣΗ ΑΘΗΝΑΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ» και το διακριτικό τίτλο «ΑΝΑΠΛΑΣΗ ΑΘΗΝΑΣ Α.Ε.» ιδρύθηκε με το Ν. 4539/2018 [Φ.Ε.Κ. Α' 89/18.05.2018], όπως αυτός τροποποιήθηκε με το Ν. 4599/2019 [Φ.Ε.Κ. Α' 40/04.03.2019] και το Ν. 4633/2020 [Φ.Ε.Κ. Α' 30/12.02.2020] με σκοπό το συντονισμό του σχεδιασμού, τον προγραμματισμό και την υλοποίηση αναπλάσεων εντός των ορίων του Δήμου Αθηναίων, ιδίως στο κέντρο της πόλης των Αθηνών, με έμφαση στις περιοχές του Εμπορικού Τριγώνου και των Προσφυγικών της Λ. Αλεξάνδρας, προκειμένου να βελτιωθεί η ποιότητα ζωής, η κοινωνική συνοχή και η οικονομική ανάπτυξη των περιοχών.

**2.** Η εταιρεία «ΑΝΑΠΛΑΣΗ ΑΘΗΝΑΣ Α.Ε.» λειτουργεί χάριν του δημοσίου συμφέροντος, σύμφωνα με τους κανόνες της ιδιωτικής οικονομίας, διέπεται από τις διατάξεις των άρθρων 1 έως και 8 του Ν.4539/2018 (Α' 89) και των κατ' εξουσιοδότηση αυτού κανονιστικών αποφάσεων, τις διατάξεις του Ν.3429/2005 (Α'314) καθώς και, συμπληρωματικώς, τις διατάξεις του κ.ν.2190/1920 περί ανωνύμων εταιρειών, όπως αντικαταστάθηκαν από τις διατάξεις του Ν. 4548/2018, εφόσον δεν αντίκειται στις διατάξεις του Ν.4539/2018. Η εποπτεία της εταιρείας «ΑΝΑΠΛΑΣΗ ΑΘΗΝΑΣ Α.Ε.», κατά την άσκηση των δραστηριοτήτων της, ασκείται σύμφωνα με το άρθρο 1 του Καταστατικού της από κοινού από τον Υπουργό Περιβάλλοντος και Ενέργειας, τον Υπουργό Πολιτισμού και Αθλητισμού, τον Υπουργό Εσωτερικών και τον Υπουργό Υποδομών και Μεταφορών. Η εταιρεία βάσει των κριτηρίων των διατάξεων του άρθρου 51 παρ. 1 του Ν.1892/1990 με τις οποίες επανοριοθετείται ο δημόσιος τομέας, ανήκει στον δημόσιο τομέα, δοθέντος ότι το μετοχικό της κεφάλαιο ανήκει εξ ολοκλήρου στο ελληνικό δημόσιο σύμφωνα με το άρθρο 5 του κωδικοποιημένου καταστατικού και το άρθρο 1 παρ. 6 του ιδρυτικού της Νόμου.

**3.** Το Διοικητικό Συμβούλιο της εταιρείας «ΑΝΑΠΛΑΣΗ ΑΘΗΝΑΣ Α.Ε.» σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 9 του Καταστατικού της είναι ενδεκαμελές αποτελούμενο από α) το Δήμαρχο Αθηναίων, ως Πρόεδρο, β) το Διευθύνοντα Σύμβουλο που υποδεικνύεται από το Δήμαρχο Αθηναίων, γ) έναν εκπρόσωπο του Υπουργείου Περιβάλλοντος και Ενέργειας, δ) έναν εκπρόσωπο του Υπουργείου Πολιτισμού και Αθλητισμού, ε) έναν εκπρόσωπο του Υπουργείου Εσωτερικών, στ) έναν εκπρόσωπο του Υπουργείου Υποδομών και Μεταφορών και ζ) πέντε μέλη που υποδεικνύονται από το Δημοτικό Συμβούλιο του Δήμου Αθηναίων, εκ των οποίων τα τρία προερχόμενα από την πλειοψηφούσα δημοτική παράταξη και τα υπόλοιπα από τις λοιπές παρατάξεις. Ο ορισμός των μελών του Διοικητικού Συμβουλίου πραγματοποιείται με κοινή απόφαση των εποπτευόντων Υπουργών. Ο Διευθύνων Σύμβουλος και τα λοιπά μέλη του Διοικητικού Συμβουλίου πλην του Προέδρου, παύονται αζημίως για το Δημόσιο και την εταιρεία «ΑΝΑΠΛΑΣΗ ΑΘΗΝΑΣ Α.Ε.», με κοινή απόφαση των εποπτευόντων Υπουργών.

Ως εκ τούτου διαλαμβανόμενων των ανωτέρω καθώς και της υπ' αριθμ. 4/2019 Τεχνικής Οδηγίας της Αρχής με θέμα «Υπαγωγή στην έννοια του Οργανισμού Δημοσίου Δικαίου» καταδεικνύεται πως η εταιρεία «ΑΝΑΠΛΑΣΗ ΑΘΗΝΑΣ Α.Ε.» πληροί σωρευτικά τις



προϋποθέσεις χαρακτηρισμού της ως «Οργανισμός Δημοσίου Δικαίου» σύμφωνα με τα ειδικώς οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. 1 περ. 1 (4) του Ν. 4412/2016. Ειδικότερα καταδεικνύεται πως η εταιρεία «ΑΝΑΠΛΑΣΗ ΑΘΗΝΑΣ Α.Ε.» έχει συσταθεί με το Ν. 4539/2018 με σκοπό τη κάλυψη αναγκών γενικού συμφέροντος, ήτοι το συντονισμό του σχεδιασμού, τον προγραμματισμό και την υλοποίηση αναπλάσεων εντός των ορίων του Δήμου Αθηναίων, έχει νομική προσωπικότητα, καθώς αποτελεί νομικό πρόσωπο ιδιωτικού δικαίου και ιδίως Ανώνυμη Εταιρεία και η άσκηση αποφασιστικού ελέγχου επί της εταιρείας ασκείται από το Κράτος καθότι το μετοχικό της κεφάλαιο ανήκει εξ' ολοκλήρου σε αυτό και ο ορισμός των μελών του διοικούντος οργάνου της, ήτοι του Διοικητικού Συμβουλίου πραγματοποιείται με κοινή απόφαση των εποπτευόντων Υπουργών.»

Το υπό εξέταση αίτημα της εταιρείας «ΑΝΑΠΛΑΣΗ ΑΘΗΝΑΣ Α.Ε.» αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών και δη δημόσιας σύμβασης εκπόνησης μελέτης και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών (CPV 71335000: Τεχνικές μελέτες και 79930000 Ειδικές υπηρεσίες μελετών) κατά την έννοια των προπαρατεθεισών διατάξεων του άρθρου 2 παράγραφος 1 περίπτωση 7α του ν. 4412/2016. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για την ανάθεση της σύμβασης με τίτλο «Μελέτη δημιουργίας μουσείου γλυπτικής Λουκίας Γεωργαντή», συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 253.636,04 ευρώ, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24%, σε συνέχεια άγονου επαναληπτικού διαγωνισμού, 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.

**15.** 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).

**16.** Η αναθέτουσα αρχή επικαλείται, με το υπό κρίση αίτημά της, τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016 ως προς την ανάθεση της σύμβασης με τίτλο «Μελέτη δημιουργίας μουσείου γλυπτικής Λουκίας Γεωργαντή», σε συνέχεια άγονου επαναληπτικού διαγωνισμού στο πλαίσιο του οποίου δεν κατατέθηκε καμία προσφορά.

**17.** Ειδικότερα, με τις υπό εξέταση διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, παρέχεται η δυνατότητα στις αναθέτουσες αρχές να συνάπτουν συμβάσεις με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, με τις κάτωθι προϋποθέσεις:

- α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία,
- β) να μην έχει υποβληθεί κατά την ανωτέρω νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές να μην κρίνεται κατάλληλη ή να μην υπάρχει κανείς υποψήφιος και

γ) να μην τροποποιούνται ουσιαστικά οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση.

δ) Επιπλέον, προϋποθέτει ότι σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση προς αυτήν, σχετικής εκθέσεως.

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

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

### **18.1. Ως προς την προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας:**

Η εταιρεία «ΑΝΑΠΛΑΣΗ ΑΘΗΝΑΣ Α.Ε.» διενήργησε ανοιχτό ηλεκτρονικό μειοδοτικό διαγωνισμό, άνω των ορίων (αρ. διακήρυξης 804/19.10.2021 με ΑΔΑΜ 21PROC009389891) συνολικού προϋπολογισμού 253.636,04 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, για την εκπόνηση μελέτης με τίτλο «Μελέτη δημιουργίας μουσείου γλυπτικής Λουκίας Γεωργαντή» και κατόπιν ματαίωσης αυτού, η εν λόγω εταιρεία επαναπροκήρυξε ανοιχτό διαγωνισμό άνω των ορίων, συνολικού προϋπολογισμού 253.636,04 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (αριθ. πρωτ. Διακήρυξης 1236/23.03.2022 (ΑΔΑΜ 22PROC010261199) στο πλαίσιο του οποίου δεν κατατέθηκε καμία προσφορά.

Ο εν λόγω διαγωνισμός χαρακτηρίστηκε από την αιτούσα ως επαναληπτικός του αρχικώς διεξαχθέντος διαγωνισμού. Πλην όμως, λόγω του ότι ο υπόψη επαναληπτικός διαγωνισμός, με συστημικό αριθμό στο ΕΣΗΔΗΣ 187859 παρουσιάζει αυτοτέλεια τόσο ως προς τους όρους διεξαγωγής του όσο και ως προς τη διενεργηθείσα διαδικασία δημοσιότητας αυτών, εξετάζεται η νομιμότητα του συγκεκριμένου διαγωνισμού και μόνον, καθώς αυτός είναι που συνέχεται με το εξεταζόμενο αίτημα (πρβλ. Δ33, Δ42 και Δ46/2020, καθώς και Δ14/2021 γνώμες της Αρχής).

Η ως άνω Διακήρυξη, δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στο σχετικό διαγωνισμό, όπως προκύπτει από το προπαρατεθέν Ιστορικό. Επιπλέον από τα στοιχεία του υποβληθέντος φακέλου, καθώς και τα στοιχεία της διαδικτυακής πύλης του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων, διαπιστώθηκε η νομιμότητα της προηγούμενης 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 με αριθμό συστήματος 187859, χωρίς να διαπιστωθούν ουσιαστικές νομικές πλημμέλειες.

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

Σύμφωνα με το από 6-5-2022 πρακτικό της επιτροπής διενέργειας και αξιολόγησης του διαγωνισμού καθώς και την με αρ. πρωτ. 29/04/12.05.2022 απόφαση του Δ.Σ της εταιρείας «ΑΝΑΠΛΑΣΗ ΑΘΗΝΑΣ Α.Ε.» στον διενεργηθέντα ηλεκτρονικό ανοιχτό διεθνή άνω των ορίων διαγωνισμό δεν υπεβλήθη καμία προσφορά και συνεπώς ο διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος.

### **18.3. Ως προς τη μη ουσιαστική τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης**

Στο προσκομισθέν στην Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ αίτημα της εταιρείας «ΑΝΑΠΛΑΣΗ ΑΘΗΝΑΣ Α.Ε.» 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 προηγθέντος ηλεκτρονικού ανοικτού διαγωνισμού.

#### **IV. ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ**

Εν όψει των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, η Αρχή ομόφωνα αποφασίζει: Την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος της εταιρείας «ΑΝΑΠΛΑΣΗ ΑΘΗΝΑΣ Α.Ε.», σύμφωνα με το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, περί προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για την ανάθεση σύμβασης με τίτλο «Μελέτη δημιουργίας μουσείου γλυπτικής Λουκίας Γεωργαντή», συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 253.636,04 ευρώ, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24%, σε συνέχεια άγονου επαναληπτικού διαγωνισμού στο πλαίσιο του οποίου δεν κατατέθηκε καμία προσφορά, σύμφωνα με την περίπτωση α' της παραγράφου 2 του άρθρου 32 του ν. 4412/2016, λόγω συνδρομής των προς τούτων τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων

**Αθήνα, 1 Ιουλίου 2022**

**ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ**

**Ο Αν. Πρόεδρος**

**Μιχαήλ Εκατομμάτης**

