



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΓΝΩΜΗ

Δ95 ΕΑΔΗΣΥ/2023

άρθρο 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016., όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 4 του ν. 4912/2022

Η ΕΠΙΤΡΟΠΗ

της παρ. 5 του άρθρου 353 του ν. 4412/2016, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 10 του ν. 4912/2022

Στην Αθήνα σήμερα, **09 Αυγούστου 2023**, ημέρα Τετάρτη και ώρα 10:30 π.μ., στα επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και Κορνά Τράκα, όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η ΕΠΙΤΡΟΠΗ της **ΕΝΙΑΙΑΣ ΑΡΧΗΣ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** (εφεξής «Αρχή» ή «ΕΑΔΗΣΥ») σε συνεδρίαση, μετά από σχετική πρόσκληση της Προέδρου, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα Μέλη.

Τα προσκληθέντα Μέλη της Επιτροπής παρέστησαν κατά τη συνεδρίαση, ως εξής:

Λόγω κωλύματος της Προέδρου κ. Ανδρονίκης Θεοδοκάτου που απουσίασε, καθήκοντα Προεδρεύουσας άσκησε η κ. Ευαγγελία Κουτούπα.

Προεδρεύουσα (Σύμβουλος): Ευαγγελία Κουτούπα (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Σύμβουλος : Δημήτριος Χανής (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Μέλη: Χρυσάνθη Ζαράρη (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Βασιλική Σκαρτσούνη (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Δημήτριος Σταθακόπουλος (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Αδάμ Καραγλάνης (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Γραμματέας: Αθανάσιος Λαμπράκης, ΠΕ Διοικητικού Οικονομικού

Εισηγήτρια : Φιλία Κοντραφούρη, Ε.Ε.Π. Ειδικότητα Νομικών ΕΑΔΗΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης παρέστησαν, η εισηγήτρια, Φ. Κοντραφούρη (μέσω τηλεδιάσκεψης), καθώς και η Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης, Μ. Παναγοηλιοπούλου, που αμφότεροι αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη της Επιτροπής.

ΘΕΜΑ: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής περί προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση διακήρυξης, βάσει του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του Ν. 4412/2016, για τη σύναψη σύμβασης με αντικείμενο την «**συντήρηση και επισκευή οχημάτων και μηχανημάτων έργου**» του Δήμου Ναυπακτίας εκτιμώμενης αξίας **119.758,05€ πλέον ΦΠΑ**, κατόπιν προηγηθέντος ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων που απέβη άγονος ως προς ορισμένα τμήματα.

Με το υπ' αρ. πρωτ. 16263/05-07-2023 (αρ. πρωτ. εισερχ. Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 3152/10-07-2023) αίτημά της προς την Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή), όπως συμπληρώθηκε με το από 31/07/2023 ηλεκτρονικό μήνυμα, ο Δήμος Ναυπακτίας αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με το άρθρο 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ του ν. 4412/2016 ως ισχύει, για την ανάθεση σύμβασης για την «**συντήρηση και επισκευή οχημάτων και μηχανημάτων έργου**» του Δήμου Ναυπακτίας εκτιμώμενης αξίας **119.758,05€ πλέον ΦΠΑ**, κατόπιν προηγηθέντος ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων που απέβη άγονος ως προς ορισμένα τμήματα.

I. Ιστορικό – Πραγματικά περιστατικά

1. Από τον φάκελο της υπόθεσης προκύπτουν τα εξής:

1.1. Δυνάμει της υπ' αριθ. 426/2022 αποφάσεως της Οικονομικής Επιτροπής του δήμου Ναυπακτίας, εγκρίθηκαν οι τεχνικές προδιαγραφές και καθορίστηκαν οι όροι της διακήρυξης του **ανοικτού διεθνούς ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την παροχή υπηρεσιών «συντήρησης και επισκευής οχημάτων και μηχανημάτων έργου»**, εκδόθηκε η υπ' αριθ. πρωτ. 25058/29.11.2022 διακήρυξη του διαγωνισμού και αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ με ΑΔΑΜ 22PROC011733910/05.12.2022.

Με την υπ' αριθ. 16/2022, όπως τροποποιήθηκε με την 131/2022, απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του δήμου συγκροτήθηκε η Επιτροπή για την αξιολόγηση των προσφορών του διαγωνισμού. Ο διαγωνισμός, συνολικής εκτιμώμενης αξίας 304.838,71 € πλέον ΦΠΑ προκηρύχθηκε στις 29/11/2022 και περιλάμβανε τα ακόλουθα δέκα τμήματα:

ΟΜΑΔΕΣ	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ	ΣΥΣΤΗΜΙΚΟΣ ΑΡΙΘΜΟΣ	Σύνολο πλέον φπα 24%
A	Επισκευή και συντήρηση επιβατικών και δικύκλων	178282	6.350,81€

B	Επισκευή ηλεκτρολογικών συστημάτων οχημάτων και μηχανημάτων έργου	17823	19.052,42€
C	Επισκευή και συντήρηση μηχανημάτων έργου	17824	90.725,81€
D	Επισκευή και συντήρηση οχημάτων μεταφοράς προσώπων	178285	3.629,03€
E	Επισκευή και συντήρηση απορριμματοφόρων σαρώθρων καλαθοφόρων	178286	107.056,44€
F	Επισκευή και συντήρηση φορτηγών (κλειστών, ανοιχτών, ανατρεπόμενων ή μη ανατρεπόμενων ≤3,5 ton	178287	12.375,00€
G	3,5ton ≤ Επισκευή και συντήρηση φορτηγών (κλειστών, ανοιχτών, ανατρεπόμενων ή μη ανατρεπόμενων ≤ 12ton	178288	18.000,00€
H	Επισκευή και συντήρηση φορτηγών (κλειστών, ανοιχτών, ανατρεπόμενων ή μη ανατρεπόμενων ≥ 12ton	178289	27.689,51€
I	Εργασίες φανοποιίας	178290	9.979,82€
J	Συντήρηση και επισκευή ελαστικών	178292	9.979,87€

Οι παρεχόμενες υπηρεσίες κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV) : 50112000-3 Υπηρεσίες επισκευής και συντήρησης οχημάτων.

Οι συμμετέχοντες στο διαγωνισμό μπορούν να υποβάλλουν προσφορά για ένα ή περισσότερα τμήματα. Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε 24 μήνες από την υπογραφή της.

Κριτήριο ανάθεσης της Σύμβασης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής (μεγαλύτερο ποσοστό μέσης έκπτωσης %) ανά τμήμα – κατηγορία του συνολικού προϋπολογισμού. (επί του πίνακα κόστους ενδεικτικών εργασιών, εργατοώρας και ανταλλακτικών). Προσφορές υποβάλλονται για ένα ή για περισσότερα τμήματα - κατηγορίες.

1.2. Ως προς το δικαίωμα συμμετοχής ορίζονται – μεταξύ άλλων – τα εξής:

«2.2.1 Δικαίωμα συμμετοχής

[...] Συγκεκριμένα, ο συμμετέχων στο διαγωνισμό (με μία από τις κατωτέρω μορφές) μπορεί να είναι :

- α. Η επίσημη αντιπροσωπεία για θέματα επισκευών - συντήρησης και διακίνησης ανταλλακτικών των αντίστοιχων οχημάτων-μηχανημάτων ή υπερκατασκευών
- β. Νόμιμα αδειοδοτημένο συνεργείο επισκευής που χρησιμοποιεί ανταλλακτικά τα οποία προμηθεύεται από το εκάστοτε επίσημο δίκτυο διακίνησης ανταλλακτικών των επίσημων αντιπροσώπων ή διανομέων στη χώρα ή να χρησιμοποιεί και ανταλλακτικά τρίτων κατασκευαστών κατάλληλα και αποδεκτά για την χρήση για την οποία προορίζονται».

1.3. Ως προς τα κριτήρια επιλογής ορίζονται στη διακήρυξη τα εξής:

«2.2.4 Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας.

[...] Συγκεκριμένα ο συμμετέχων στο διαγωνισμό (με μία από τις κατωτέρω μορφές) μπορεί να είναι:

I. Η επίσημη αντιπροσωπεία για θέματα επισκευών - συντήρησης και διακίνησης ανταλλακτικών των αντίστοιχων οχημάτων-μηχανημάτων ή υπερκατασκευών

II. Εξουσιοδοτημένο συνεργείο επισκευής και να χρησιμοποιεί ανταλλακτικά τα οποία προμηθεύεται από το εκάστοτε επίσημο δίκτυο διακίνησης ανταλλακτικών των επίσημων αντιπροσώπων ή διανομέων στη χώρα ή να χρησιμοποιεί και ανταλλακτικά τρίτων κατασκευαστών κατάλληλα και αποδεκτά για την χρήση για την οποία προορίζονται.

III. Νόμιμα αδειοδοτημένο συνεργείο οχημάτων που χρησιμοποιεί ανταλλακτικά τα οποία προμηθεύεται από το εκάστοτε επίσημο δίκτυο διακίνησης ανταλλακτικών των επίσημων αντιπροσώπων ή διανομέων στη χώρα ή που χρησιμοποιεί και ανταλλακτικά τρίτων κατασκευαστών κατάλληλα και αποδεκτά για την χρήση για την οποία προορίζονται να είναι συμμετέχων στο διαγωνισμό.

Επιπλέον, θα πρέπει να διαθέτει σε ισχύ κατά την υποβολή της προσφοράς:

α) νόμιμη άδεια λειτουργίας συνεργείου από αρμόδιο φορέα για το αντικείμενο των εργασιών του Τμήματος της 85/2022 Μελέτης (παράρτημα I της Διακήρυξης) για το οποίο υποβάλλει προσφορά, σύμφωνα με το άρθρο 16 του ΠΔ 78/88 και τις τροποποιήσεις του.

β) κατάλληλο εξοπλισμό με συσκευές και μηχανήματα σύμφωνα με το άρ. 14 του Π.Δ. 78/88 και τις τροποποιήσεις του, για την εκτέλεση όλων των εργασιών που απαιτούνται για την επισκευή των κατηγοριών των οχημάτων και των υπερκατασκευών της/των ομάδας/ων για την/τις οποία/ες συμμετέχει.

γ) υπεύθυνη δήλωση για το Τμήμα ή Τμήματα του ενδεικτικού προϋπολογισμού της 85/2022 Μελέτης για τα οποία συμμετέχει.

δ) υπεύθυνη Δήλωση του Ν. 1599/1986 όπως εκάστοτε ισχύει, στην οποία θα δηλώνει ότι έλαβε πλήρη γνώση των όρων της διακήρυξης, της τεχνικής έκθεσης και των τεχνικών προδιαγραφών που συνοδεύουν αυτή και των σχετικών με αυτή διατάξεων και ότι τους αποδέχεται πλήρως και ανεπιφύλακτα.

2.2.5 Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια

Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς πρέπει να διαθέτουν την αναγκαία οικονομική και χρηματοδοτική ικανότητα για την εκτέλεση της σύμβασης.

Οι οικονομικοί φορείς θα πρέπει να έχουν μέσο ετήσιο κύκλο εργασιών των τριών (3) τελευταίων διαχειριστικών χρήσεων ίσο ή μεγαλύτερο από το 30% του προϋπολογισμού του Τμήματος για το οποίο θα υποβάλλουν προσφορά.

Σε περίπτωση δε Ένωσης Εταιρειών - Κοινοπραξίας η συγκεκριμένη ελάχιστη προϋπόθεση μπορεί να καλύπτεται αθροιστικά από όλα τα μέλη Ένωσης - Κοινοπραξίας.

2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα

Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς θα πρέπει:

2.2.6.1 Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς δηλώνουν:

1) Οι υποψήφιοι ανάδοχοι θα πρέπει να διαθέτουν άδεια λειτουργίας συνεργείου με τον απαιτούμενο εξοπλισμό, σχετική με το αντικείμενο της κατηγορίας που επιθυμούν να συμμετάσχουν, η οποία να είναι σε ισχύ.

2) Εξειδικευμένο τεχνικό προσωπικό ανάλογα με αντικείμενο της κατηγορίας που επιθυμούν να συμμετάσχουν.

3) Να συμμορφώνονται πλήρως και επί ποινή αποκλεισμού στις Τεχνικές Προδιαγραφές της μελέτης 85/2022 (παράρτημα Ι της Διακήρυξης) που αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της παρούσας διακήρυξης

4) σχετικά με τα **ανταλλακτικά των οχημάτων** που πρόκειται να χρησιμοποιηθούν κατά την εκτέλεση της σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς μπορούν με υπεύθυνη δήλωση του ν.1599/1986 να δηλώνουν ότι συμφωνούν με τα αναγραφόμενα στην μελέτη 85/2022 (παράρτημα Ι) της διακήρυξης και θα προσκομίζουν τεχνικά φυλλάδια με τις τεχνικές προδιαγραφές των εκάστοτε χρησιμοποιούμενων ανταλλακτικών κατά την εκτέλεση των εργασιών.

2.2.6.2 να δηλώνουν, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 :

α) τη συμφωνία των προσφερόμενων ειδών σε σχέση με τις αντίστοιχες τεχνικές προδιαγραφές της προκήρυξης, της Μελέτης 85/2022 (παράρτημα Ι της Διακήρυξης) της Δ/σης Περιβάλλοντος του Δήμου Ναυπακτίας, συμπεριλαμβανομένης.

β) πλήρη περιγραφή των προσφερόμενων ειδών και των επί μέρους λειτουργιών τους στην Ελληνική. Μετά από κάθε αναλυτική περιγραφή και τεκμηρίωση, ο προσφέρων πρέπει να επισυνάπτει τα απαραίτητα τεχνικά φυλλάδια, prospectus, την διάρκεια και τους όρους της εγγύησης καλής λειτουργίας κατά το χρονικό διάστημα εγγυημένης λειτουργίας προμήθειας και ό,τι άλλο τεκμηριωτικό στοιχείο διαθέτει που αποδεικνύει τη συμμόρφωση του προσφερόμενου είδους με τις απαιτήσεις των τεχνικών προδιαγραφών ώστε να είναι εύκολη η αξιολόγηση από την αρμόδια επιτροπή».

1.4. Ως προς τα αποδεικτικά μέσα ορίζονται στη διακήρυξη τα εξής:

«Β.3. Για την απόδειξη της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας της παραγράφου 2.2.5 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν δημοσιευμένους ισολογισμούς των τριών (3) προηγούμενων διαχειριστικών χρήσεων, σε περίπτωση που υποχρεούνται στην έκδοση ισολογισμών. Σε περίπτωση που δεν υποχρεούνται στην έκδοση ισολογισμών ή δεν υποχρεούνται στην δημοσίευση ισολογισμών ή αυτή δεν έχει εκ της νομοθεσίας ολοκληρωθεί, προσκομίζουν κάθε πρόσφορο δημόσιο έγγραφο ή και υπεύθυνη δήλωση από το οποίο προκύπτει ο κύκλος εργασιών τους για τα προηγούμενα τρία (3) έτη.

Εάν ο οικονομικός φορέας, για βάσιμο λόγο, δεν είναι σε θέση να προσκομίσει τα ανωτέρω δικαιολογητικά, μπορεί να αποδεικνύει την οικονομική και χρηματοοικονομική του επάρκεια με οποιοδήποτε άλλο κατάλληλο έγγραφο.

B.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν:

α) τις κυριότερες συμβάσεις παροχής υπηρεσιών που έχουν εκτελέσει κατά τη διάρκεια των τελευταίων τριών (3) ετών

β) το τεχνικό προσωπικό

γ) τον τεχνικό εξοπλισμό που διαθέτουν

δ) σχετικά με τα ανταλλακτικά οχημάτων που πρόκειται να χρησιμοποιηθούν κατά την εκτέλεση της σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί από επίσημα ισοτιτούτα ελέγχου ποιότητας ή υπηρεσίες αναγνωρισμένων ικανοτήτων, με τα οποία βεβαιώνεται η καταλληλότητα των προϊόντων, επαληθευόμενη με παραπομπές στις τεχνικές προδιαγραφές ή σε πρότυπα. Εάν όχι, πρέπει να προσκομίσουν άλλα αποδεικτικά μέσα που καλύπτουν τις τεχνικές προδιαγραφές.

ε) Τα λοιπά Δικαιολογητικά που ζητούνται στις Τεχνικές Προδιαγραφές της μελέτης 85/2022 (παράρτημα Ι της διακήρυξης).

1.5. Ως προς τα περιεχόμενα του φακέλου της τεχνικής προσφοράς ορίζονται στη διακήρυξη τα εξής:

«2.4.3.2 Τεχνική Προσφορά

«[...] Οι συμμετέχοντες επί ποινή αποκλεισμού, πλέον της ηλεκτρονικής τεχνικής προσφοράς, θα συνυποβάλλουν σε μορφή pdf, ηλεκτρονικό αρχείο τεχνικής προσφοράς, αναλυτικά ανά είδος σύμφωνα με το περιεχόμενο που ορίζεται στις τεχνικές προδιαγραφές της μελέτης 85/2022 (παράρτημα Ι της Διακήρυξης) της Δ/νσης Περιβάλλοντος & Ποιότητας Ζωής Δήμου Ναυπακτίας.

Με την τεχνική τους προσφορά οι συμμετέχοντες θα πρέπει να συνυποβάλλουν :

Α)Υπεύθυνη/ες δήλωση/εις του Ν. 1599/86 ψηφιακά υπογεγραμμένη/ες στην οποία θα δηλώνεται:

1. Η συμμόρφωση των προσφερόμενων ειδών με τις αντίστοιχες τεχνικές προδιαγραφές που επιβάλλει η σχετική ελληνική και κοινοτική νομοθεσία, οι επίσημοι κρατικοί φορείς και περιλαμβάνονται στην 85/2022 (παράρτημα Ι της Διακήρυξης) μελέτης της Δ/νσης Περιβάλλοντος & Ποιότητας Ζωής και αφορούν την ποιότητα και τον τρόπο διακίνησης των προσφερόμενων ειδών.

2. Ότι έλαβε γνώση των όρων της παρούσας Διακήρυξης τους οποίους αποδέχεται ανεπιφύλακτα.

3. Ότι παραιτείται από κάθε δικαίωμα αποζημίωσης για κάθε νόμιμη απόφαση του οργάνου λήψης αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής ματαίωσης, ακύρωσης ή διακοπής του διαγωνισμού.

Όλες οι αναφερόμενες δηλώσεις θα είναι οι προβλεπόμενες του Ν. 1599/86, θα πρέπει να φέρουν σφραγίδα της επιχείρησης και να υπογράφονται από το ίδιο το φυσικό πρόσωπο που συμμετέχει στο διαγωνισμό, ή όταν πρόκειται για εταιρία από το νόμιμο εκπρόσωπο αυτής. Οι υπεύθυνες δηλώσεις απαιτείται οπωσδήποτε να φέρουν πλήρη στοιχεία του υπογράφοντος ώστε να είναι ορθές και πλήρεις σε στοιχεία, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο Ν. 1599/86.

Η υπεύθυνη δήλωση υπογράφεται ψηφιακά και δεν απαιτείται θεώρηση γνησίου υπογραφής.

Οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν το τμήμα της σύμβασης που προτίθενται να αναθέσουν υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνουν».

1.6. Προκήρυξη της παρούσας σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 29/11/2022 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης και δημοσιεύθηκε στις 02/12/2022 (2022/S 233-668706).

Το πλήρες κείμενο της Διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) στις 05/12/2022 (22PROC011733910).

Τα έγγραφα της σύμβασης αναρτήθηκαν στη Διαδικτυακή Πύλη (www.promitheus.gov.gr) του ΟΠΣ ΕΣΗΔΗΣ με ξεχωριστό Συστημικό Αύξοντα Αριθμό ανά ομάδα, ήτοι για την ομάδα Α:178282 - Για την ομάδα Β: 178283 - Για την ομάδα C: 178284 - Για την ομάδα D: 178285 - Για την ομάδα E: 178286 – Για την ομάδα F: 178287 - Για την ομάδα G: 178288- Για την ομάδα H: 178289 - Για την ομάδα I: 178290- Για την ομάδα J: 178292.

Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ορίστηκε η 05/12/2022 ενώ ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών στο ΕΣΗΔΗΣ ορίστηκε η 09.01.2023 και ώρα 15.00. Η ηλεκτρονική αποσφράγιση του διαγωνισμού διενεργήθηκε στις 13.01.2023.

Περίληψη της Διακήρυξης όπως προβλέπεται στην περίπτωση (ιστ) της παραγράφου 3 του άρθρου 76 του Ν.4727/2020, αναρτήθηκε στις 29/11/2022 στο διαδίκτυο, στον ιστότοπο <http://et.diavgeia.gov.gr/> (ΑΔΑ ΨΡΜ2ΩΚΓ-Κ6Μ).

Η διακήρυξη καταχωρήθηκε στο διαδίκτυο στην ιστοσελίδα της αναθέτουσας αρχής, στη διεύθυνση (URL): www.nafraktos.gr στις 12/12/2022.

- 2.** Η αρμόδια Επιτροπή του διαγωνισμού, την 13/01/2023, προέβη στην ηλεκτρονική αποσφράγιση και αξιολόγηση των προσφορών που κατατέθηκαν στο πλαίσιο της διενέργειας του ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού. Προσφορές κατατέθηκαν και για τα 10 τμήματα του διαγωνισμού. Ειδικότερα, ως προς τα τμήματα Β, C και I, τα οποία αφορά το αίτημα της αναθέτουσας αρχής, η επιτροπή απέρριψε όλες τις προσφορές για τους λόγους που αναλυτικά αναφέρονται κατά την αξιολόγηση κάθε επιμέρους τμήματος και προσφοράς.

A. Ως προς το τμήμα Β, υποβλήθηκαν οι παρακάτω προσφορές, όπως εμφανίζονται στο σύστημα του ΕΣΗΔΗΣ:

1	ΑΦΟΙ ΠΑΝΑΓ ΔΙΔΑΧΟΥ ΟΕ	09/01/2023	319462
2	[.....]	09/01/2023	320876

Η Επιτροπή απέρριψε την προσφορά του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «ΑΦΟΙ ΠΑΝΑΓΙΩΤΗ ΔΙΔΑΧΟΥ ΟΕ» γιατί **«δεν είναι σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης, καθώς στην παρ. 2.2.4. της διακήρυξης "Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας" αναφέρει μεταξύ άλλων "...Επιπλέον, θα πρέπει να διαθέτει σε ισχύ κατά την υποβολή της προσφοράς: α) νόμιμη άδεια λειτουργίας συνεργείου από αρμόδιο φορέα για το αντικείμενο των εργασιών του**

Τμήματος της 85/2022 Μελέτης (παράρτημα I της Διακήρυξης) για το οποίο υποβάλλει προσφορά, σύμφωνα με το άρθρο 16 του ΠΔ 78/88 και τις τροποποιήσεις του... ”

Σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις για την άσκηση της δραστηριότητας επισκευής ηλεκτρολογικών συστημάτων των οχημάτων και μηχανημάτων έργου απαιτείται αφενός άσκηση επαγγέλματος ηλεκτροτεχνίτη και αφετέρου λειτουργίας συνεργείου που να προβλέπει ρητώς και ειδικώς αυτή την δυνατότητα.

Η κατατεθείσα από τον οικονομικό φορέα ΑΦΟΙ ΠΑΝΑΓ ΔΙΔΑΧΟΥ ΟΕ άδεια λειτουργίας συνεργείου συντήρησης και επισκευής μηχανικών μερών αυτοκινήτων δεν καλύπτει τις απαιτούμενες εργασίες επισκευής ηλεκτρολογικών συστημάτων οχημάτων και μηχανημάτων έργου της ομάδας Β και ΔΕΝ γίνεται αποδεκτή».

Β. Η Επιτροπή απέρριψε και την προσφορά του [.....] διότι «Κατόπιν υποβολής συμπληρωματικού εγγράφου μετά από πρόσκληση για συμπλήρωση των παρεχόμενων στοιχείων, διαπιστώθηκε ότι η προσφορά του **δεν είναι σύμφωνη** με τους όρους της διακήρυξης, καθώς στην παρ. 2.2.4. της διακήρυξης “Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας” αναφέρει μεταξύ άλλων “...Επιπλέον, θα πρέπει να διαθέτει σε ισχύ κατά την υποβολή της προσφοράς: α) νόμιμη άδεια λειτουργίας συνεργείου από αρμόδιο φορέα για το αντικείμενο των **εργασιών του Τμήματος της 85/2022 Μελέτης (παράρτημα I της Διακήρυξης) για το οποίο υποβάλλει προσφορά, σύμφωνα με το άρθρο 16 του ΠΔ 78/88 και τις τροποποιήσεις του... ”**

Σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις για την άσκηση της δραστηριότητας επισκευής ηλεκτρολογικών συστημάτων των οχημάτων και μηχανημάτων έργου απαιτείται αφενός άσκηση επαγγέλματος ηλεκτροτεχνίτη και αφετέρου λειτουργίας συνεργείου που να προβλέπει ρητώς και ειδικώς αυτή την δυνατότητα.

Η κατατεθείσα από τον οικονομικό φορέα [.....] άδεια λειτουργίας συνεργείου συντήρησης και επισκευής αυτοκινήτων –μοτοσικλετών, δεν καλύπτει τις απαιτούμενες εργασίες επισκευής ηλεκτρολογικών συστημάτων οχημάτων και μηχανημάτων έργου της ομάδας Β και ΔΕΝ γίνεται αποδεκτή».

Β. Ως προς το τμήμα C, υποβλήθηκαν οι παρακάτω προσφορές, όπως εμφανίζονται στο σύστημα του ΕΣΗΔΗΣ:

1	ΑΦΟΙ ΜΕΛΙΣΤΑ ΟΕ	08/01/2023	320843
2	ΑΦΟΙ ΠΑΝΑΓ ΔΙΔΑΧΟΥ ΟΕ	09/01/2023	319473
3	[.....]	09/01/2023	316710

Η Επιτροπή απέρριψε την προσφορά του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «ΑΦΟΙ ΜΕΛΙΣΤΑ ΟΕ» γιατί «**δεν είναι σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης, καθώς στην παρ. 2.2.4. της διακήρυξης "Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας"** αναφέρει μεταξύ άλλων "...Επιπλέον, θα πρέπει να διαθέτει σε ισχύ κατά την υποβολή της προσφοράς: α) νόμιμη άδεια λειτουργίας συνεργείου **από αρμόδιο φορέα για το αντικείμενο των εργασιών του Τμήματος της 85/2022 Μελέτης (παράρτημα Ι της Διακήρυξης) για το οποίο υποβάλει προσφορά**, σύμφωνα με το άρθρο 16 του ΠΔ 78/88 και τις τροποποιήσεις του..."

Η κατατεθείσα από τον οικονομικό φορέα **ΑΦΟΙ ΜΕΛΙΣΤΑ ΟΕ** Βεβαίωση νόμιμης λειτουργίας συνεργείου επισκευής και συντήρησης ΜΕΓΑΛΩΝ ΚΑΙ ΒΑΡΕΩΝ ΟΧΗΜΑΤΩΝ, άνω των 3.5 τόνων μεικτού φορτίου ή δυνατότητας μεταφοράς άνω των εννέα (9) ατόμων, εκδοθείσα από το Τμήμα Μεταφορών & Επικ/νίων Ναυπάκτου της Δ/σης Μετρών – Επικ/νίων Π.Ε. Αιτ/νίας, **δεν καλύπτει** τις απαιτούμενες εργασίες επισκευής και συντήρησης μηχανημάτων έργου της ομάδας C, καθώς σύμφωνα με το άρθρο 6 του Ν.1575/1985: Τεχνίτες αυτοκινήτων κλπ.- άδεια επαγγέλματος, όπως αντικαταστάθηκε και ισχύει και σύμφωνα με το Νομοθέτημα Υ.Α. Δ.Μ./οικ.765/2017 (ΦΕΚ 242/Β` 2.2.2017) "Καθορισμός όρων και προϋποθέσεων για τη χορήγηση προσωρινών αδειών λειτουργίας σε υφιστάμενα και ιδρυόμενα Συνεργεία Επισκευής και Συντήρησης Μηχανημάτων Έργων (Σ.Ε.Σ.Μ.Ε). Άρθρο 2 "Αρμόδια υπηρεσία για την έκδοση προσωρινής άδειας λειτουργίας Συνεργείου Επισκευής και Συντήρησης Μηχανημάτων Έργων, είναι η οικεία Περιφερειακή Υπηρεσία Τεχνικών Υπηρεσιών, της Περιφερειακής Ενότητας εντός των ορίων της οποίας λειτουργεί ή προβλέπεται να λειτουργήσει το Σ.Ε.Σ.Μ.Ε". Κατά συνέπεια η προσφορά του **ΑΦΟΙ ΜΕΛΙΣΤΑ ΟΕ ΔΕΝ γίνεται αποδεκτή**».

Β. Η Επιτροπή απέρριψε και την προσφορά του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «**ΑΦΟΙ ΠΑΝΑΓ ΔΙΔΑΧΟΥ ΟΕ**» γιατί «**δεν είναι σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης, καθώς στην παρ. 2.2.4. της διακήρυξης "Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας"** αναφέρει μεταξύ άλλων "...Επιπλέον, θα πρέπει να διαθέτει σε ισχύ κατά την υποβολή της προσφοράς: α) νόμιμη άδεια λειτουργίας συνεργείου **από αρμόδιο φορέα για το αντικείμενο των εργασιών του**

Τμήματος της 85/2022 Μελέτης (παράρτημα I της Διακήρυξης) για το οποίο υποβάλει προσφορά, σύμφωνα με το άρθρο 16 του ΠΔ 78/88 και τις τροποποιήσεις του...

Η κατατεθείσα από τον οικονομικό φορέα ΑΦΟΙ ΠΑΝΑΓ ΔΙΔΑΧΟΥ ΟΕ άδεια λειτουργίας συνεργείου συντήρησης και επισκευής μηχανικών μερών αυτοκινήτων, εκδοθείσα από την Δ/νση Μεταφορών Επικοινωνιών και Ναυτιλίας της Νομαρχιακής Αυτοδιοίκησης Αχαΐας **δεν καλύπτει** τις απαιτούμενες εργασίες επισκευής και συντήρησης μηχανημάτων έργου της ομάδας C, καθώς σύμφωνα με το άρθρο 6 του Ν.1575/1985: Τεχνίτες αυτοκινήτων κλπ.- άδεια επαγγέλματος, όπως αντικαταστάθηκε και ισχύει και σύμφωνα με το Νομοθέτημα Υ.Α. Δ.Μ./οικ.765/2017 (ΦΕΚ 242/Β` 2.2.2017) "Καθορισμός όρων και προϋποθέσεων για τη χορήγηση προσωρινών αδειών λειτουργίας σε υφιστάμενα και ιδρυόμενα Συνεργεία Επισκευής και Συντήρησης Μηχανημάτων Έργων (Σ.Ε.Σ.Μ.Ε). Άρθρο 2 "Άρμόδια υπηρεσία για την έκδοση προσωρινής άδειας λειτουργίας Συνεργείου Επισκευής και Συντήρησης Μηχανημάτων Έργων, είναι η οικεία Περιφερειακή Υπηρεσία Τεχνικών Υπηρεσιών, της Περιφερειακής Ενότητας εντός των ορίων της οποίας λειτουργεί ή προβλέπεται να λειτουργήσει το Σ.Ε.Σ.Μ.Ε". Κατά συνέπεια η προσφορά του **ΑΦΟΙ ΠΑΝΑΓ ΔΙΔΑΧΟΥ ΟΕ ΔΕΝ γίνεται αποδεκτή**".

γ. Η Επιτροπή απέρριψε και την προσφορά του οικονομικού φορέα [.....] διότι «κατόπιν της υποβολής συμπληρωματικού εγγράφου μετά από πρόσκληση για συμπλήρωση παρεχόμενων στοιχείων, διαπιστώθηκε ότι η προσφορά του **δεν είναι σύμφωνη** με τους όρους της διακήρυξης, καθώς στην παρ. 2.2.4. της διακήρυξης "Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας" αναφέρει μεταξύ άλλων "...Επιπλέον, θα πρέπει να διαθέτει σε ισχύ κατά την υποβολή της προσφοράς: α) νόμιμη άδεια λειτουργίας συνεργείου **από αρμόδιο φορέα** για το αντικείμενο των **εργασιών του Τμήματος της 85/2022 Μελέτης (παράρτημα I της Διακήρυξης) για το οποίο υποβάλει προσφορά, σύμφωνα με το άρθρο 16 του ΠΔ 78/88 και τις τροποποιήσεις του...**

Η κατατεθείσα από τον οικονομικό φορέα [.....] άδεια λειτουργίας συνεργείου συντήρησης και επισκευής αυτοκινήτων –μοτοσικλετών, εκδοθείσα από το Τμήμα Μεταφορών & Επικοινωνιών Ναυπάκτου της Νομαρχιακής Αυτοδιοίκησης Αιτωλ/νίας **δεν καλύπτει** τις απαιτούμενες εργασίες επισκευής και συντήρησης μηχανημάτων έργου της ομάδας C, καθώς σύμφωνα με το άρθρο 6 του Ν.1575/1985: Τεχνίτες αυτοκινήτων κλπ.- άδεια επαγγέλματος, όπως αντικαταστάθηκε και ισχύει και σύμφωνα με το Νομοθέτημα Υ.Α. Δ.Μ./οικ.765/2017 (ΦΕΚ 242/Β` 2.2.2017) "Καθορισμός όρων και προϋποθέσεων για τη χορήγηση προσωρινών αδειών λειτουργίας σε υφιστάμενα και

ιδρυόμενα Συνεργεία Επισκευής και Συντήρησης Μηχανημάτων Έργων (Σ.Ε.Σ.Μ.Ε). Άρθρο 2 “Αρμόδια υπηρεσία για την έκδοση προσωρινής άδειας λειτουργίας Συνεργείου Επισκευής και Συντήρησης Μηχανημάτων Έργων, είναι η οικεία Περιφερειακή Υπηρεσία Τεχνικών Υπηρεσιών, της Περιφερειακής Ενότητας εντός των ορίων της οποίας λειτουργεί ή προβλέπεται να λειτουργήσει το Σ.Ε.Σ.Μ.Ε”. Κατά συνέπεια η προσφορά του [.....] **ΔΕΝ γίνεται αποδεκτή**».

Γ. Ως προς το τμήμα Ι, υποβλήθηκε η παρακάτω προσφορά, όπως εμφανίζεται στο σύστημα του ΕΣΗΔΗΣ:

1	[.....]	09/01/2023	320885
---	---------	------------	--------

Η Επιτροπή απέρριψε την προσφορά του οικονομικού φορέα [.....] διότι «κατόπιν της υποβολής συμπληρωματικού εγγράφου μετά από πρόσκληση για συμπλήρωση στοιχείων, διαπιστώθηκε ότι η προσφορά του **δεν είναι σύμφωνη** με τους όρους της διακήρυξης, καθώς στην παρ. 2.2.4. της διακήρυξης “Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας” αναφέρει μεταξύ άλλων “...Επιπλέον, θα πρέπει να διαθέτει σε ισχύ κατά την υποβολή της προσφοράς: α) νόμιμη άδεια λειτουργίας συνεργείου από αρμόδιο φορέα για το αντικείμενο των εργασιών του Τμήματος της 85/2022 Μελέτης (παράρτημα Ι της Διακήρυξης) για το οποίο υποβάλει προσφορά, σύμφωνα με το άρθρο 16 του ΠΔ 78/88 και τις τροποποιήσεις του...”

Σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις για την άσκηση της δραστηριότητας φανοποιίας των οχημάτων χρειάζεται αφενός άσκηση επαγγέλματος και αφετέρου λειτουργίας συνεργείου που να προβλέπει ρητώς και ειδικώς αυτή την δυνατότητα.

Η κατατεθείσα από τον οικονομικό φορέα [.....] άδεια λειτουργίας συνεργείου συντήρησης και επισκευής αυτοκινήτων –μοτοσικλετών, δεν καλύπτει τις απαιτούμενες εργασίες Φανοποιίας οχημάτων της ομάδας Ι και ΔΕΝ γίνεται αποδεκτή».

3. Με το υπ’ αριθ 1/10-02-2023 πρακτικό της η ανωτέρω Επιτροπή πρότεινε προς την Οικονομική Επιτροπή:

1α) Την **απόρριψη της προσφοράς** του οικονομικού φορέα **ΑΦΟΙ ΠΑΝΑΓ ΔΙΔΑΧΟΥ ΟΕ**, που αφορά στην **ομάδα Β «Επισκευή ηλεκτρολογικών συστημάτων οχημάτων και μηχανημάτων έργου»**, για τους ανωτέρω αναφερόμενους λόγους. β) Την **απόρριψη της προσφοράς** του οικονομικού φορέα [.....], που αφορά στην **ομάδα Β «Επισκευή ηλεκτρολογικών συστημάτων**

οχημάτων και μηχανημάτων έργου», για τους ανωτέρω αναφερόμενους λόγους και γ) Τη **ματαίωση** της διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης για τη «Συντήρηση και Επισκευή οχημάτων» που αφορά στην **ομάδα Β «Επισκευή ηλεκτρολογικών συστημάτων οχημάτων και μηχανημάτων έργου» (αριθμός συστήματος 178283)**, καθώς η διαδικασία απέβη άγονη λόγω απόρριψης όλων των προσφορών, σε εφαρμογή της παρ. 1 του άρθρου 106 του Ν. 4412/2016.

2) α) Την **απόρριψη της προσφοράς** του οικονομικού φορέα **ΑΦΟΙ ΜΕΛΙΣΤΑ ΟΕ**, που αφορά στην **ομάδα C "Επισκευή και συντήρηση μηχανημάτων έργου"**, για τους ανωτέρω αναφερόμενους λόγους, β) την **απόρριψη της προσφοράς** του οικονομικού φορέα **ΑΦΟΙ ΠΑΝΑΓ ΔΙΔΑΧΟΥ ΟΕ**, που αφορά στην **ομάδα C «Επισκευή και συντήρηση μηχανημάτων έργου»**, για τους ανωτέρω αναφερόμενους λόγους και γ) Την **απόρριψη της προσφοράς** του οικονομικού φορέα [.....], που αφορά στην **ομάδα C «Επισκευή και συντήρηση μηχανημάτων έργου» (αριθμός συστήματος 178284)**, για τους ανωτέρω αναφερόμενους λόγους. δ) Τη **ματαίωση** της διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης που αφορά στην **ομάδα C «Επισκευή και συντήρηση μηχανημάτων έργου»**, καθώς η διαδικασία απέβη άγονη λόγω απόρριψης όλων των προσφορών, σε εφαρμογή της παρ. 1 του άρθρου 106 του Ν. 4412/2016.

3) α) Την **απόρριψη** της προσφοράς του οικονομικού φορέα [.....] που αφορά στην **ομάδα I «Εργασίες Φανοποιίας»**, για τους ανωτέρω αναφερόμενους λόγους και β) Τη **ματαίωση** της διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης, που αφορά στην **ομάδα I «Εργασίες Φανοποιίας» (αριθμός συστήματος 178290)**, καθώς η διαδικασία απέβη άγονη λόγω απόρριψης της προσφοράς, σε εφαρμογή της παρ. 1 του άρθρου 106 του Ν. 4412/2016.»

Με την υπ' αριθ. **49/2023** απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του δήμου εγκρίθηκαν τα πρακτικά της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού, για τις ανωτέρω ομάδες (B,C,I), και ματαιώθηκε η διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης δυνάμει της παρ. 1 του άρθρου 106 Ν. 4412/2016 καθώς η διαδικασία απέβη άγονη λόγω απόρριψης όλων των προσφορών, οι οποίες ήταν μη σύμφωνες με τους όρους διακήρυξης του διαγωνισμού.

3. Η αιτούσα αναθέτουσα αρχή προσκόμισε το με αρ. πρωτ. 17484/21-07-2023 έγγραφο του Αντιδημάρχου Οικονομικών με το οποίο βεβαιώνεται ότι «κατά της με αρ. 49/2023 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του δήμου Ναυπακτίας ... δεν εκκρεμούν ενστάσεις, προσφυγές και άλλα ένδικα μέσα».

Προσκομίζει επίσης σχέδιο απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του δήμου στο οποίο αναφέρεται ότι «η διαδικασία της διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις του αριθ. 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση των άγονων τμημάτων του ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού

«Συντήρηση και επισκευή μεταφορικών μέσων», αφού δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης, ήτοι: «B- Επισκευή ηλεκτρολογικών συστημάτων οχημάτων και μηχανημάτων έργου», «C- Επισκευή και συντήρηση μηχανημάτων έργου» και «I- Εργασίες φανοποιίας» εκτιμώμενης αξίας 119.758,05€ πλέον ΦΠΑ, θα γίνει με τους όρους συμμετοχής τους αναφερόμενους στην με αριθμό πρωτ. 25058/29.11.2022 Διακήρυξη του άγονου διαγωνισμού που προηγήθηκε».

II. Νομικό Πλαίσιο

4.Α. Οι διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ίδιου νόμου, οι οποίες ενσωματώνουν την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, προβλέπουν 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 [...]"

4.Δ. Οι διατάξεις του άρθρου 106 παρ.1 του ίδιου νόμου, προβλέπουν ότι: «1. Η αναθέτουσα αρχή με ειδικά αιτιολογημένη απόφασή της, η οποία εκδίδεται μετά από γνώμη του αρμοδίου οργάνου, ματαιώνει τη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης:

α) εφόσον η διαδικασία απέβη άγονη είτε λόγω μη υποβολής προσφοράς είτε λόγω απόρριψης όλων των προσφορών ή αιτήσεων ή αποκλεισμού όλων των προσφερόντων ή συμμετεχόντων, σύμφωνα με τις διατάξεις του παρόντος βιβλίου και τα έγγραφα της σύμβασης [...]"

III. Νομική Εκτίμηση

5. Το υπό εξέταση αίτημα του δήμου Ναυπακτίας αφορά στη σύναψη μικτής σύμβασης (προμηθειών και υπηρεσιών) ανέρχεται στο ποσό των **119.758,05€ πλέον ΦΠΑ** και δεδομένου ότι αυτή αφορά τμήμα διαγωνιστικής διαδικασίας εκτιμώμενης αξίας 304.838,71 € πλέον ΦΠΑ, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής, για την παροχή σύμφωνης γνώμης, κατ' άρθρο 6 παρ. 8 σε συνδυασμό με το 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' ν. 4412/2016, όπως ισχύει.

6. 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 ή η υποβολή ακατάλληλης 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.

7. 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, ΕΥ:C:2009:246, σκέψεις 105-106, της 11ης Σεπτεμβρίου 2014, C-19/13, Ministero dell' Interno κατά Fastweb SpA και Telecom Italia SpA, ΕΥ:C:2014:2194, σκέψη 49, της 7ης Σεπτεμβρίου 2016, C -549/14, Finn Frogne A/S κατά Rigspolitiet ved Center for Beredskabskommunikation, ΕΥ:C:2016:634, σκέψη 35). Συναφώς επισημαίνεται ότι οι ανωτέρω διατάξεις στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις 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. I-1949, της 10ης Απριλίου 2003, C-20/01 και C-28/01, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 2003, I-360, σκέψη 58, της 14ης Σεπτεμβρίου 2004, C-385/02, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2004, σ. I-8121, σκέψη 19, της 14ης Οκτωβρίου 2004, C-340/02, Επιτροπή κατά Γαλλίας, Συλλ. 2004, I-9845, σκέψη 38, και της 2ας Ιουνίου 2005, C-394/02, Επιτροπή κατά Ελλάδας, Συλλ. 2005, I-4713, σκέψη 33, της 8ης Απριλίου 2008, C- 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψεις 57-58, της 27ης Οκτωβρίου 2011, C - 601/10, Επιτροπή κατά Ελληνικής Δημοκρατίας, Συλλ. 2011, I-00163, σκέψη 32).

Επισημαίνεται ότι, όπως παγίως έχει κριθεί, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή των προαναφερόμενων 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.

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

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

Η σχετική 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.

Παρόλα αυτά, επισημαίνουμε μικρότερης σημασίας πλημμέλειες στα παρακάτω σημεία:

A) Περίληψη της Διακήρυξης αναρτήθηκε στις 29/11/2022 στο διαδίκτυο, στον ιστότοπο <http://et.diangeia.gov.gr/> (ΑΔΑ ΨΡΜ2ΩΚΓ-Κ6Μ), ήτοι την ίδια ημέρα που εστάλη και προς δημοσίευση στην εφημερίδα της ΕΕ κατά παράβαση των διατάξεων του αρ. 66 παρ.3 ν. 4412/2016.

B) Παρατηρείται μία σύγχυση μεταξύ κριτηρίων ποιοτικής επιλογής και στοιχείων τεχνικής προσφοράς δεδομένου ότι στοιχεία της τελευταίας περιλαμβάνονται/επαναλαμβάνονται στο κριτήριο τεχνικής ικανότητας (βλ. στη σελ. 4,5 τις παρ. 3,4 του άρθρου 2.2.6.1. και το άρθρο 2.2.6.2. της διακήρυξης). Ομοίως παρατηρείται ότι στοιχεία της τεχνικής προσφοράς απαιτείται να προσκομιστούν ως αποδεικτικά μέσα για την απόδειξη πλήρωσης του κριτηρίου τεχνικής ικανότητας (βλ. σελ 5, υπό 1.4. – Β.3. στοιχείο δ' της διακήρυξης). Επίσης, η απαίτηση για άδεια λειτουργίας συνεργείου ζητείται και ως στοιχείο για την πλήρωση του κριτηρίου καταλληλότητας για άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας και για την πλήρωση του κριτηρίου επαγγελματικής ικανότητας.

Παρά τις ανωτέρω παρατηρήσεις επί της διακήρυξης, στη συγκεκριμένη διαγωνιστική διαδικασία αναπτύχθηκε ανταγωνισμός δεδομένου ότι όλα τα υπόλοιπα τμήματα του διαγωνισμού – κατά δήλωση της αιτούσας – βρίσκονται στο στάδιο της συμβασιοποίησης είτε έχουν ήδη συμβασιοποιηθεί ήδη.

8.2. Ως προς τη μη υποβολή προσφορών ή την υποβολή μη κατάλληλων προσφορών

Όπως αναφέρεται στο ως άνω ιστορικό, στον υπό εξέταση διαγωνισμό, ο οποίος περιλάμβανε συνολικά 10 τμήματα, απορρίφθηκαν οι προσφορές που αφορούσαν 3 τμήματα (ομάδες Β, C και Ι). Ο λόγος απόρριψης των προσφορών και των (3) οικονομικών φορέων που συμμετείχαν στο διαγωνισμό αφορούσε μη πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής, όπως αναλυτικά προαναφέρθηκε. Συγκεκριμένα, οι συμμετέχοντες δεν πληρούσαν το κριτήριο σχετικά με την καταλληλότητα για την άσκηση της συγκεκριμένης επαγγελματικής δραστηριότητας καθώς και την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Συνεπώς, οι προσφορές που απορρίφθηκαν προσιδιάζουν στην έννοια της «απαράδεκτης προσφοράς» σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 26 παρ. 4 ν. 4412/2016.

Σύμφωνα με την απόφαση C-376/2021 του Δικαστηρίου της Ευρωπαϊκής Ένωσης (σκ. 62) «μία προσφορά πρέπει να θεωρείται ακατάλληλη όταν είναι «απαράδεκτη» κατά την έννοια του άρθρου 26 παρ.4 στ. β' δεύτερο εδάφιο της Οδηγίας, το οποίο καλύπτει, μεταξύ άλλων, τις ανταγωνιστικές διαδικασίες με διαπραγμάτευση». Ειδικότερα, το άρθρο 26- παρ.4 στοιχείο β' τελευταίο εδάφιο της Οδηγίας 2014/24 ορίζει ότι «4. Τα κράτη μέλη ορίζουν επίσης ότι οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να χρησιμοποιούν ανταγωνιστική διαδικασία με διαπραγμάτευση ή ανταγωνιστικό διάλογο στις ακόλουθες περιπτώσεις: ... Συγκεκριμένα, οι προσφορές που

υποβάλλονται από προσφέροντες οι οποίοι δεν διαθέτουν τα απαιτούμενα προσόντα και προσφέροντες των οποίων η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της αναθέτουσας αρχής, όπως καθορίστηκε και τεκμηριώθηκε πριν από τη δρομολόγηση της διαδικασίας προμήθειας, θεωρούνται *απαράδεκτες*».

Επομένως, δεδομένου ότι οι προσφορές απορρίφθηκαν λόγω μη πλήρωσης των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής και δη του κριτηρίου καταλληλότητας για άσκηση επαγγελματικής δραστηριότητας και τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας και άρα εμπίπτουν στην έννοια της «απαράδεκτης» προσφοράς δυνάμει των διατάξεων όχι μόνο του ν. 4412/2016 αλλά και της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, διαφαίνεται ότι θα μπορούσαν να υπαχθούν και οι απορριφθείσες προσφορές στην έννοια της «μη κατάλληλης» προσφοράς, όπως ορίζεται στις διατάξεις του αρ. 32 παρ.2 εδ.α' ν. 4412/2016.

8.3. Ως προς τη μη ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης

Στο προσκομισθέν στην Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ σχέδιο απόφασης της αναθέτουσας αρχής αναφέρεται ότι, η διαδικασία της διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις του αρθ. 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση των άγονων τμημάτων του ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού «Συντήρηση και επισκευή μεταφορικών μέσων», *αφού δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης*, ήτοι: «**B-** Επισκευή ηλεκτρολογικών συστημάτων οχημάτων και μηχανημάτων έργου», «**C-** Επισκευή και συντήρηση μηχανημάτων έργου» και «**I-** Εργασίες φανοποιίας» εκτιμώμενης αξίας **119.758,05€ πλέον ΦΠΑ**, θα γίνει με τους όρους συμμετοχής τους αναφερόμενους στην με αριθμό πρωτ. **25058/29.11.2022 Διακήρυξη** του άγονου διαγωνισμού που προηγήθηκε.

IV. Συμπέρασμα

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

Την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος του **Δήμου Ναυπακτίας**, περί προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση διακήρυξης, βάσει του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του Ν. 4412/2016, για τη σύναψη σύμβασης με αντικείμενο την «**συντήρηση και επισκευή οχημάτων και μηχανημάτων έργου**» του **Δήμου Ναυπακτίας εκτιμώμενης αξίας 119.758,05€ πλέον ΦΠΑ**, κατόπιν προηγηθέντος ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων που απέβη άγονος ως προς ορισμένα τμήματα, **λόγω συνδρομής των νομίμων προϋποθέσεων**.

Αθήνα, 09 Αυγούστου 2023
Η Προεδρεύουσα Σύμβουλος

Ευαγγελία Κουτούπα