



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ**  
**ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**ΓΝΩΜΗ**

**Δ98 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, 14 Σεπτεμβρίου 2023, ημέρα Πέμπτη και ώρα 10:30 π.μ., στα επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και Κομνά Τράκα γραφεία της, συνήλθε σε συνεδρίαση η ως άνω ΕΠΙΤΡΟΠΗ της ΕΝΙΑΙΑΣ ΑΡΧΗΣ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (εφεξής και «Αρχή» ή «ΕΑΔΗΣΥ»), 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:

**Πρόεδρος:** Ανδρονίκη Θεοτοκάτου (μέσω τηλεδιάσκεψης)

**Σύμβουλοι:** Ευαγγελία Κουτούπα (μέσω τηλεδιάσκεψης),

Δημήτριος Χανής

**Μέλη:** Χρυσάνθη Ζαράρη,

Αδάμ Καραγλάνης,

Βασιλική Σκαρτσούνη,

Δημήτριος Σταθακόπουλος (μέσω τηλεδιάσκεψης).

**Γραμματέας:** Αθανάσιος Λαμπράκης, ΠΕ Διοικητικού-Οικονομικού.

**Εισηγήτρια:** Φιλία Κοντραφούρη, Νομικός, ΕΕΠ ΕΑΔΗΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης παρέστησαν η Εισηγήτρια, η Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης, Μαρία Παναγοηλιοπούλου, καθώς και η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης

Ελέγχου, Μαρία-Ελένη Σιδέρη, οι οποίες αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας των Μελών της Επιτροπής και τη λήψη απόφασης.

**Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή του Υπουργείου Περιβάλλοντος και Ενέργειας (ΥΠΕΝ) στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση για τη σύναψη σύμβασης, με αντικείμενο την «ΕΚΠΟΝΗΣΗ ΣΤΡΑΤΗΓΙΚΟΥ ΧΑΡΤΗ ΘΟΡΥΒΟΥ ΚΑΙ ΣΧΕΔΙΟΥ ΔΡΑΣΗΣ ΠΣ ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ ΚΡΗΤΗΣ», εκτιμώμενης αξίας 101.425,81 € πλέον ΦΠΑ.**

Με το αρ. πρωτ. ΥΠΕΝ/ΥΔΠΕΡ/87651/511/24.08.2023 (αρ. πρωτ. εισ. 3711/25.08.2023) αίτημα, όπως συμπληρώθηκε με τα από 28.08.2023 (αρ. πρωτ. εισ. 3758/30.08.2023) και 04.09.2023 μηνύματα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, το Υπουργείο Περιβάλλοντος και Ενέργειας 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 όπως ισχύει, για την ανάθεση της σύμβασης, με αντικείμενο την «ΕΚΠΟΝΗΣΗ ΣΤΡΑΤΗΓΙΚΟΥ ΧΑΡΤΗ ΘΟΡΥΒΟΥ ΚΑΙ ΣΧΕΔΙΟΥ ΔΡΑΣΗΣ ΠΣ ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ ΚΡΗΤΗΣ», εκτιμώμενης αξίας 101.425,81 €, πλέον ΦΠΑ, κατόπιν προηγηθέντος ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων, ο οποίος ως προς το αιτούμενο Υποέργο/Τμήμα, με αρ. 6, απέβη άγονος.

## **I. ΙΣΤΟΡΙΚΟ**

1. Από τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης προκύπτουν τα εξής:

**1.1.** Με την αρ. πρωτ. ΥΠΕΝ/ΕΣΠΑΠΕΡ/11797/126/5.2.2021 Απόφαση του Υπουργού Περιβάλλοντος και Ενέργειας, εγκρίθηκε η διενέργεια ανοικτού διεθνούς ηλεκτρονικού διαγωνισμού, για την ανάθεση του έργου: «*ΚΑΤΑΡΤΙΣΗ ΣΤΡΑΤΗΓΙΚΩΝ ΧΑΡΤΩΝ ΘΟΡΥΒΟΥ (ΣΧΘ) ΓΙΑ ΤΑ ΠΟΛΕΟΔΟΜΙΚΑ ΣΥΓΚΡΟΤΗΜΑΤΑ*», συνολικού π/υ 2.215.040,33€, πλέον ΦΠΑ 24%, το οποίο εντάσσεται στην πράξη «*Εκπόνηση Στρατηγικών Χαρτών Θορύβου (ΣΧΘ) και Σχεδίων Δράσης (ΣΔ) σε Πολεοδομικά Συγκροτήματα της Χώρας, σε εφαρμογή της Οδηγίας 2002/49/ΕΚ, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει*», με κωδικό MIS 5045303. Η ανωτέρω πράξη είναι ενταγμένη στο Επιχειρησιακό Πρόγραμμα «*Υποδομές Μεταφορών, Περιβάλλον και Αειφόρος Ανάπτυξη*» 2014-2020 με την με Α.Π. ΕΥΔ/ΕΠ ΥΜΕΠΕΡΑΑ 9509/24.10.2019 Απόφαση Ένταξης.

**1.2.** Στη συνέχεια δημοσιεύτηκε η με αρ. 21 PROC008103440 2021-02-05 διακήρυξη, σύμφωνα με τους όρους της οποίας, ορίζεται:

-Άρθρο 1.3 «*Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης*»,

«*Αντικείμενο της σύμβασης αποτελεί η κατάρτιση Στρατηγικών Χαρτών Θορύβου (ΣΧΘ) για τα πολεοδομικά συγκροτήματα Αθήνας, Θεσσαλονίκης, Πάτρας, Ιωαννίνων, Λάρισας, Βόλου και Ηρακλείου και η ανάπτυξη αντίστοιχων Σχεδίων Δράσης (ΣΔ), που αποσκοπούν στην αντιμετώπιση των προβλημάτων περιβαλλοντικού θορύβου στις εν λόγω περιοχές, σύμφωνα με τις απαιτήσεις της Οδηγίας 2002/49/ΕΚ, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει.*

*Η δράση περιλαμβάνει, επίσης, έργο για τον συντονισμό της εκπόνησης των ΣΧΘ και ΣΔ.*

*Οι παρεχόμενες υπηρεσίες κατατάσσονται στον ακόλουθο κωδικό του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV): 90742100-1, Υπηρεσίες ελέγχου θορύβου.*

Η διακήρυξη υποδιαιρείται στα κάτωθι 1-6 Υποέργα (τμήματα) Στρατηγικής Χαρτογράφησης Θορύβου (4ος Κύκλος 2022), κατά σειρά προτεραιότητας, ως ακολούθως:

ΤΜΗΜΑ 1: «ΕΚΠΟΝΗΣΗ ΣΤΡΑΤΗΓΙΚΟΥ ΧΑΡΤΗ ΘΟΡΥΒΟΥ ΚΑΙ ΣΧΕΔΙΟΥ ΔΡΑΣΗΣ ΠΣ ΑΘΗΝΑΣ (ΚΕΝΤΡΙΚΗ - ΒΟΡΕΙΑ - ΑΝΑΤΟΛΙΚΗ)», εκτιμώμενης αξίας 616.883,47€ πλέον ΦΠΑ

ΤΜΗΜΑ 2: «ΕΚΠΟΝΗΣΗ ΣΤΡΑΤΗΓΙΚΟΥ ΧΑΡΤΗ ΘΟΡΥΒΟΥ ΚΑΙ ΣΧΕΔΙΟΥ ΔΡΑΣΗΣ ΠΣ ΑΘΗΝΑΣ (ΔΥΤΙΚΗ - ΝΟΤΙΑ - ΠΕΙΡΑΙΑΣ)», εκτιμώμενης αξίας 616.883,47€ πλέον ΦΠΑ

ΤΜΗΜΑ 3: «ΕΚΠΟΝΗΣΗ ΣΤΡΑΤΗΓΙΚΟΥ ΧΑΡΤΗ ΘΟΡΥΒΟΥ ΚΑΙ ΣΧΕΔΙΟΥ ΔΡΑΣΗΣ ΠΣ ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ», εκτιμώμενης αξίας 513.161,29€ πλέον ΦΠΑ

ΤΜΗΜΑ 4: «ΕΚΠΟΝΗΣΗ ΣΤΡΑΤΗΓΙΚΟΥ ΧΑΡΤΗ ΘΟΡΥΒΟΥ ΚΑΙ ΣΧΕΔΙΟΥ ΔΡΑΣΗΣ ΠΣ ΠΑΤΡΑΣ, ΙΩΑΝΝΙΝΩΝ», εκτιμώμενης αξίας 183.343,14€ πλέον ΦΠΑ

ΤΜΗΜΑ 5: «ΕΚΠΟΝΗΣΗ ΣΤΡΑΤΗΓΙΚΟΥ ΧΑΡΤΗ ΘΟΡΥΒΟΥ ΚΑΙ ΣΧΕΔΙΟΥ ΔΡΑΣΗΣ ΠΣ ΛΑΡΙΣΑΣ ΚΑΙ ΒΟΛΟΥ», εκτιμώμενης αξίας 183.343,15€ πλέον ΦΠΑ

ΤΜΗΜΑ 6: «ΕΚΠΟΝΗΣΗ ΣΤΡΑΤΗΓΙΚΟΥ ΧΑΡΤΗ ΘΟΡΥΒΟΥ ΚΑΙ ΣΧΕΔΙΟΥ ΔΡΑΣΗΣ ΠΣ ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ ΚΡΗΤΗΣ», εκτιμώμενης αξίας 101.425,81€ πλέον ΦΠΑ.

Ο διαγωνισμός της ανεξάρτητης Διακήρυξης για το Υποέργο 7: «ΣΥΝΤΟΝΙΣΜΟΣ ΤΗΣ ΕΚΠΟΝΗΣΗΣ ΤΩΝ ΣΧΘ ΚΑΙ ΣΔ» θα ολοκληρωθεί πρώτος, ώστε να προκύψει ο Ανάδοχος του πριν τη συμβασιοποίηση των Υποέργων 1 έως 6 της παρούσας διακήρυξης.

Στον προσφέροντα που θα ανατεθεί ο «ΣΥΝΤΟΝΙΣΜΟΣ ΤΗΣ ΕΚΠΟΝΗΣΗΣ ΤΩΝ ΣΧΘ ΚΑΙ ΣΔ» (Υποέργο 7 της Πράξης με κωδικό MIS 5045303) θα υπάρξει αυτόματος αποκλεισμός από τη διεκδίκηση των Τμημάτων της παρούσας Διακήρυξης.

Προσφορές υποβάλλονται για μέχρι τρία (3) διαφορετικά τμήματα.

Ο μέγιστος αριθμός ΤΜΗΜΑΤΩΝ που μπορεί να ανατεθεί σε έναν προσφέροντα ορίζεται σε ένα (1) τμήμα. Κριτήριο για τον προσδιορισμό του τμήματος που ανατίθεται, στην περίπτωση που η εφαρμογή των κριτηρίων ανάθεσης θα είχε ως αποτέλεσμα την ανάθεση σε έναν προσφέροντα άνω του ενός τμημάτων, είναι η σειρά προτεραιότητας των τμημάτων, όπως ορίστηκε κατά την υποδιαίρεση σε τμήματα ανωτέρω. Συγκεκριμένα, στην περίπτωση που ένας προσφέρων λάβει τη μεγαλύτερη συνολική βαθμολογία F (όπως αυτή ορίζεται στην παρ. 2.3.2 της παρούσας) σε παραπάνω από ένα τμήματα θα του ανατεθεί το τμήμα με τη μεγαλύτερη προτεραιότητα (π.χ. εάν ένας προσφέρων λάβει τη μεγαλύτερη βαθμολογία F σε σχέση με τους λοιπούς προσφέροντες στα τμήματα 1 και 4 θα ανακηρυχθεί «προσωρινός ανάδοχος» μόνο για το τμήμα 1).

Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται από την υπογραφή της σε δώδεκα (12) μήνες. [...]

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

-Άρθρο 2.2.4 «Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας»

Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται να ασκούν δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της σύμβασης.

Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος εγκατάστασής

τους ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα XI του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016. [...]

-Άρθρο 2.2.5 «Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια

Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν: [...]

Β) Για τα τμήματα 4, 5 και 6, ελάχιστο ετήσιο κύκλο εργασιών, κατά μέσο όρο, για τις τρεις τελευταίες οικονομικές χρήσεις (2018, 2019, 2020), κατ' ανώτατο όριο, συναρτήσει της ημερομηνίας δημιουργίας του οικονομικού φορέα ή έναρξης των δραστηριοτήτων του, ίσο με 100.000€.

Η απαίτηση αυτή θα πρέπει να καλύπτεται αθροιστικά από τα μέλη της ένωσης ή κοινοπραξίας.

-Άρθρο 2.2.6 «Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα»

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

Α) Να έχουν εκτελέσει κατά τη διάρκεια της τελευταίας τριετίας (λαμβάνοντας υπόψη και στοιχεία συμβάσεων που εκτελέσθηκαν/παραδόθηκαν πριν από την τελευταία τριετία έως και το 2007 - 1ος γύρος Στρατηγικής Χαρτογράφησης - και εντεύθεν), για φορείς του δημοσίου ή/και του ιδιωτικού τομέα στην Ελλάδα ή στο εξωτερικό: [...]

II. για τα τμήματα 4, 5 και 6: τουλάχιστον μία (1) διακριτή σύμβαση Στρατηγικής Χαρτογράφησης Περιβαλλοντικού Θορύβου (ΣΧΘ & ΣΔ) ως ανάδοχος, είτε αυτοτελώς, είτε ως μέλος ένωσης οικονομικών φορέων, σύμφωνα με την Οδηγία 2002/49 ή/και τη νέα Οδηγία 2015/996/ΕΕ, σε αστικοποιημένες ζώνες ή/και αεροδρόμια ή/και οδικούς άξονες.

Η συναναδοχή της ίδιας σύμβασης από δύο ή περισσότερους οικονομικούς φορείς που συμπράττουν/συμμετέχουν στο ίδιο σχήμα υποψηφίου αναδόχου λογίζεται ως μια διακριτή σύμβαση για κάθε οικονομικό φορέα.

Να διαθέτει κατάλληλη Ομάδα έργου [...]

Γ) να διαθέτουν, με ποινή αποκλεισμού, εξειδικευμένο Μετρολογικό Εξοπλισμό καταγραφής περιβαλλοντικού θορύβου, αναλόγως της έκτασης και των πληθυσμιακών δεδομένων κάθε τμήματος: [...]

-Άρθρο 2.2.7 «Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης»

Για την εξασφάλιση της ποιότητας των παρεχόμενων υπηρεσιών, οι οικονομικοί φορείς, για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οφείλουν να διαθέτουν εν ισχύ Πιστοποίηση Συστήματος Διαχείρισης Ποιότητας ISO 9001:2015 ή αντίστοιχου με πεδίο την παροχή συμβουλευτικών υπηρεσιών, από ανεξάρτητο φορέα πιστοποίησης, διαπιστευμένο από τον ΕΣΥΔ ή ισότιμο οργανισμό.

Για υποψήφιους που δεν εδρεύουν στην ελληνική επικράτεια είναι αποδεκτό ισοδύναμο Πιστοποιητικό συμμόρφωσης από οργανισμούς εδρεύοντες σε άλλα κράτη - μέλη, καθώς επίσης και άλλα αποδεικτικά στοιχεία για ισοδύναμα μέτρα εξασφάλισης της ποιότητας, τα οποία προσκομίζονται από τους οικονομικούς φορείς.

*Στην περίπτωση ένωσης εταιρειών, αρκεί ο ένας εκ των εταίρων να διαθέτει το ζητούμενο πρότυπο υπό την προϋπόθεση ότι θα είναι αυτός που θα αναλάβει τον συντονισμό της ένωσης και την επικοινωνία με την Αναθέτουσα Αρχή».*

Επίσης, ως προς τη στήριξη στην ικανότητα τρίτων προβλέπεται ότι **«2.2.8 [...] Η στήριξη στην ικανότητα τρίτων δεν μπορεί να αφορά στον Επικεφαλής Ομάδας, Διευθυντή Έργου (Project Manager), θέση που θα καλύπτεται υποχρεωτικά από τον ίδιο τον προσφέροντα ή, αν η προσφορά υποβάλλεται από ένωση οικονομικών φορέων, από έναν από τους συμμετέχοντες στην ένωση αυτή»** και ως προς την απόδειξη διάθεσης του απαιτούμενου εξοπλισμού (βλ. αρ.2.2.9.2 παρ. Β. 3 της διακήρυξης) πέραν της κτήσης, προβλέπεται εναλλακτικά η υποβολή σχετικής βεβαίωσης ή συμφωνητικού ή ΥΔ, από τα οποία να συνάγεται ότι εξασφαλίζεται η νόμιμη χρήση του και η διάθεσή τους καθ' όλη τη διάρκεια εκπόνησης του έργου.

**1.3** Η Προκήρυξη απεστάλη προς δημοσίευση στο Συμπλήρωμα της Επίσημης Εφημερίδας της Ευρωπαϊκής Ένωσης στις 02.02.2021 και δημοσιεύτηκε στις 05.02.2021 (2021/S 025-060582).

Το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) στις 05.02.2021 (21PROC008103440) και αναρτήθηκε στη Διαδικτυακή Πύλη ([www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr)) του ΟΠΣ ΕΣΗΔΗΣ με ξεχωριστό Συστημικό Αύξοντα Αριθμό ανά τμήμα. Το τμήμα 6 (Ηράκλειο Κρήτης), το οποίο αφορά το υπό εξέταση αίτημα έλαβε τον αριθμό 106176,2.

Περίληψη της διακήρυξης, σύμφωνα με την περίπτωση (ιστ) της παραγράφου 3 του άρθρου 76 του ν.4727/2020, αναρτήθηκε στις 05.02.2021 στον ιστότοπο <http://et.diavgeia.gov.gr/> (ΑΔΑ ΨΞΤΦ4653Π8-8Ψ8), η δε διακήρυξη καταχωρήθηκε στην ιστοσελίδα της αναθέτουσας αρχής ([www.eysped.gr](http://www.eysped.gr)), στις 08.02.2021.

**1.4** Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών στο ΕΣΗΔΗΣ ορίστηκε αρχικά η 05.04.2021. Κατόπιν διαδοχικών αποφάσεων παράτασης της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών με ημερομηνίες 16.03.21, 11.05.21, 17.06.21, 21.07.21, 08.11.21, 21.01.22, 15.04.22, 25.05.22, 04.07.22, 18.08.22, 11.11.22 και 12.12.2022 αντίστοιχα, οι οποίες δημοσιεύτηκαν τόσο στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης, όσο και σε εθνικό επίπεδο (ΚΗΜΔΗΣ, ΔΙΑΥΓΕΙΑ, ΕΣΗΔΗΣ), η καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε, τελικά, για τις 30.01.2023.

**1.5** Προσφορές κατατέθηκαν για όλα τα τμήματα ( 1-5) του διαγωνισμού, εκτός από το αιτούμενο τμήμα 6, όπως προκύπτει από το Πρακτικό 1/03.02.2023 της αρμόδιας Επιτροπής Αξιολόγησης Προσφορών.

**1.6.** Στη συνέχεια, με την αρ. πρωτ. ΥΠΕΝ/ΥΔΠΕΡ/67501/452/21.06.2023 Απόφαση του Υπουργού Περιβάλλοντος και Ενέργειας, με θέμα «*Απόφαση Ματαίωσης διαγωνισμού, μέσω Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ (α/α 106176,2), για την ανάθεση του τμήματος 6 του έργου: «ΚΑΤΑΡΤΙΣΗ ΣΤΡΑΤΗΓΙΚΩΝ ΧΑΡΤΩΝ ΘΟΡΥΒΟΥ (ΣΧΘ) ΓΙΑ ΤΑ ΠΟΛΕΟΔΟΜΙΚΑ ΣΥΓΚΡΟΤΗΜΑΤΑ» της πράξης «Εκπόνηση Στρατηγικών Χαρτών Θορύβου (ΣΧΘ) και Σχεδίων Δράσης (ΣΔ) σε Πολεοδομικά Συγκροτήματα της Χώρας, σε εφαρμογή της Οδηγίας 2002/49/ΕΚ, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει»*», αποφασίστηκε η ματαίωση του διαγωνισμού αναφορικά με το ΤΜΗΜΑ 6 της διακήρυξης, με θέμα «*ΕΚΠΟΝΗΣΗ ΣΤΡΑΤΗΓΙΚΟΥ ΧΑΡΤΗ ΘΟΡΥΒΟΥ ΚΑΙ ΣΧΕΔΙΟΥ ΔΡΑΣΗΣ ΠΣ ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ ΚΡΗΤΗΣ*», λόγω μη υποβολής προσφοράς, βάσει των διατάξεων του άρθρου 106 παρ.1 περ.α' του ν. 4412/2016.

**1.7** Το Υπουργείο προσκόμισε το αρ. πρωτ. ΥΠΕΝ/ΥΔΠΕΡ/88404/515/28-08-2023 έγγραφο της Προϊσταμένης της Ειδικής Υπηρεσίας «Επιτελική δομή ΕΣΠΑ ΥΠΕΝ» του Υπουργείου Περιβάλλοντος και Ενέργειας, με το οποίο βεβαιώνεται – μεταξύ άλλων - ότι «κατά της διαγωνιστικής διαδικασίας δεν έχουν υποβληθεί προδικαστικές προσφυγές ή οποιοδήποτε άλλο ένδικο βοήθημα. [...]

*Στη συνημμένη διακήρυξη για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης κατ'επίκληση των διατάξεων του άρθρου 32 παρ.2 περ. α' του ν. 4412/2016 δεν υπάρχουν ουσιώδεις τροποποιήσεις των όρων του αρχικού διαγωνισμού».*

## **II. Νομικό πλαίσιο**

**2.** Στη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016 (Α' 147), η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, προβλέπεται ότι: «2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών σε οποιαδήποτε από τις κατωτέρω περιπτώσεις: α) εάν, ύστερα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία είτε δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή αίτηση συμμετοχής είτε καμία από τις υποβληθείσες προσφορές ή αιτήσεις συμμετοχής δεν είναι κατάλληλη, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Επιτροπή μετά από αίτημά της.

## **III. Νομική Εκτίμηση**

**3.1** Το υπό εξέταση αίτημα του Υπουργείου Περιβάλλοντος και Ενέργειας (Κεντρική Κυβερνητική Αρχή) αφορά στη διενέργεια διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών προϋπολογισθείσας αξίας 101.425,81€, πλέον ΦΠΑ. Δεδομένου δε ότι πρόκειται για τμήμα διαγωνιστικής διαδικασίας συνολικής εκτιμώμενης αξίας 2.215.040,33€ πλέον ΦΠΑ, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή σύμφωνης γνώμης, κατ' άρθρο 6 παρ. 8, σε συνδυασμό με το άρθρο 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016, όπως ισχύει.

**3.2** 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 εθνικό δίκαιο τα άρθρα 26 και 32 της οδηγίας 2014/24/ΕΕ, αντίστοιχα (βλ. ΔΕΚ - ΔΕΕ, αποφάσεις της 8ης Απριλίου 2008, C 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56, της 23ης Απριλίου 2009, C-292/07, Επιτροπή κατά Βελγίου, EU:C:2009:246, σκέψεις 105-106, της 11ης Σεπτεμβρίου 2014, C-19/13, Ministero dell' Interno κατά Fastweb SpA και Telecom Italia SpA, EU:C:2014:2194, σκέψη 49, της 7ης Σεπτεμβρίου 2016, C -549/14, Finn Frogne A/S κατά Rigspolitiet ved Center for Beredskabskommunikation, EU:C:2016:634, σκέψη 35).

Οι ανωτέρω διατάξεις, στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις οι οποίες 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 (ΣΛΕΕ) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συσταλτικής ερμηνείας (βλ. ΔΕΚ - ΔΕΕ, αποφάσεις 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). Η σχετική δε απόφαση της αναθέτουσας αρχής πρέπει να φέρει πλήρη και ειδική αιτιολογία, αναφερόμενη στους λόγους για τους οποίους αποφασίζεται η προσφυγή στην εν λόγω εξαιρετική διαδικασία (βλ. ΣτΕ 1747/2011, 1987/2021).

**3.3** Οι ουσιαστικές προϋποθέσεις εφαρμογής των ως άνω διατάξεων προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης 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 δε σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η αναθέτουσα αρχή οφείλει να διαβιβάσει σχετική έκθεση(βλ. και C-376/21, της 16ης Ιουνίου 2022, Zamestnik-ministar, σκ.59) .

Όπως δε παγίως έχει κριθεί, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή της προαναφερόμενης διάταξης, συνέχεται άμεσα με τον προηγθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια οι τυχόν ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να επιδρούν στη νομιμότητα και της συγκεκριμένη διαδικασίας (Ε.Σ. απόφ. VI Τμ. 466/2011, 1249/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012, 935/2013).

**3.4** Περαιτέρω, κατά πάγια νομολογία, η αναθέτουσα αρχή είναι καταρχήν ελεύθερη να διαμορφώνει, κατά την κρίση της, τους όρους της διακήρυξης για την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων με βάση τις ανάγκες και τη σκοπιμότητα χρήσης, η δε θέσπιση των απαιτήσεων, που κρίνει πρόσφορες ή αναγκαίες για την καλύτερη εξυπηρέτηση των αναγκών της, δεν παραβιάζει τους κανόνες του ανταγωνισμού εκ μόνου του λόγου ότι συνεπάγεται αδυναμία συμμετοχής στον διαγωνισμό ή καθιστά ουσιαστικά δυσχερή τη συμμετοχή σ' αυτόν, δεδομένου ότι από τη φύση τους οι απαιτήσεις της διακήρυξης περιορίζουν τον κύκλο των δυνάμενων να συμμετάσχουν στον διαγωνισμό προσώπων, η δε σκοπιμότητα της θέσπισης τους εν γένει απαραδέκτως αμφισβητείται από τον προτιθέμενο να μετάσχει στον διαγωνισμό. Ελέγχονται, όμως, και στην περίπτωση αυτή, ως προς την τήρηση του εθνικού και ενωσιακού δικαίου καθώς και των αρχών της ίσης μεταχείρισης, της απαγόρευσης των διακρίσεων και της αναλογικότητας (βλ. μεταξύ άλλων Σ.τ.Ε. 2631/2020, ΕΑ 9/2015, Ελ. Συν. 711/2022, Τμήμα 7ο).

Στο πνεύμα αυτό εδράζεται και η απόφαση του Ευρωπαϊκού Δικαστηρίου της 31<sup>ης</sup> Μαρτίου 2022, με αρ. C -195/21, LB (σκ. 49-51), σύμφωνα με την οποία «η αναθέτουσα αρχή είναι σε θέση να αξιολογήσει καλύτερα τις δικές της ανάγκες, γι' αυτό ο νομοθέτης της Ένωσης της παραχώρησε ευρεία διακριτική ευχέρεια όσον αφορά τον καθορισμό των κριτηρίων επιλογής, όπως αποδεικνύεται ιδίως από την επαναλαμβανόμενη χρήση του ρήματος «μπορεί» στο άρθρο 58 της οδηγίας 2014/24. Έτσι, σύμφωνα με την παράγραφο 1 του ως άνω άρθρου, η αναθέτουσα αρχή διαθέτει ορισμένη ευχέρεια για τον καθορισμό των όρων συμμετοχής σε διαδικασία σύναψης σύμβασης, τους οποίους θεωρεί ότι σχετίζονται και είναι ανάλογοι με το αντικείμενο της σύμβασης και κατάλληλοι για να διασφαλίσουν ότι ο υποψήφιος ή προσφέρων διαθέτει τις εκ του νόμου απαιτούμενες προϋποθέσεις, τις χρηματοοικονομικές δυνατότητες και την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την εκτέλεση της προς ανάθεση σύμβασης σε κατάλληλο επίπεδο ποιότητας».

Ειδικότερα, κατά την επιλογή σε επίπεδο κατάρτισης διακήρυξης των τεχνικών και επαγγελματικών ικανοτήτων, η αναθέτουσα αρχή πρέπει να προτιμά κριτήρια επιλογής που της επιτρέπουν να καθορίσει κατά πόσον ένας προσφέρων έχει την απαιτούμενη ικανότητα για τη συγκεκριμένη σύμβαση παρά τις γενικές ικανότητες των προσφερόντων (βλ. ειδικά την παρ. 4.1 του «Ευρωπαϊκού Κώδικα βέλτιστων πρακτικών που διευκολύνει την πρόσβαση των ΜΜΕ στις δημόσιες συμβάσεις» καθώς και την

Κατευθυντήρια Οδηγία 13 της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ, με θέμα «Κριτήρια ποιοτικής επιλογής δημοσίων συμβάσεων και έλεγχος καταλληλότητας»).

**3.5** Εν προκειμένω, από την εξέταση των προσκομισθέντων στοιχείων, ως προς τις προϋποθέσεις εφαρμογής της επικαλούμενης διάταξης, προκύπτουν τα εξής:

Από τα στοιχεία του υποβληθέντος φακέλου, καθώς και τα στοιχεία της διαδικτυακής πύλης του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων, ως προς την τήρηση των όρων δημοσιότητας, δεν διαπιστώθηκαν ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες. Περαιτέρω, η οικεία διακήρυξη, ως προς το αιτούμενο με την παρούσα τμήμα, δεν περιείχε εν γένει όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στον σχετικό διαγωνισμό, λαμβανομένου υπόψη ότι το αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης απευθύνεται σε εξειδικευμένους προς τούτο οικονομικούς φορείς, προκειμένου να ανταποκριθεί στις ανάγκες της αναθέτουσας, που απαιτούν τόσο την εκπόνηση του έργου σύμφωνα με συγκεκριμένη μεθοδολογία, βάσει ευρωπαϊκών οδηγιών, όσο και συγκεκριμένη υλικοτεχνική υποδομή (βλ. σκ. 1.2 και 3.4 της παρούσας καθώς και ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι της διακήρυξης «Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικειμένου της Σύμβασης»).

Συναφώς, επισημαίνονται τα ακόλουθα:

- i) Αναφορικά με τη μη δυνατότητα υποβολής προσφοράς για το αυτοτελώς προκηρυχθέν Υποέργο-7 και ένα από τα τμήματα της διακήρυξης που περιλαμβάνει τα Υποέργα 1-6, η αιτούσα ισχυρίζεται ότι, σύμφωνα με το φυσικό αντικείμενο του Υποέργου 7 -που αφορά στην αυτοτελώς προκηρυχθείσα ανάθεση του έργου του συντονισμού της παρακολούθησης των 6 Υποέργων/τμημάτων εκπόνησης ΣΧΘ που αφορούν στην παρούσα διακήρυξη-, επέλεξε να μην επιτρέψει πιθανή υποψηφιότητα του Συντονιστή στους διαγωνισμούς των Τμημάτων 1-6, λόγω της ταύτισης των ρόλων ελεγκτή και ελεγχόμενου, καθόσον ο Συντονιστής υποστηρίζει/ελέγχει την αναθέτουσα αρχή κατά την υλοποίηση των παραπάνω Υποέργων. Η οικεία απαίτηση κρίνεται αιτιολογημένη και πρόσφορη σε σχέση με τον επιδιωκόμενο σκοπό της διατήρησης της ανεξαρτησίας του Συντονιστή (βλ. σχετικά και απόφαση ΑΕΠΠ 1764/2021, κατά της οποίας δεν ασκήθηκε ένδικο βοήθημα, εκδοθείσα κατόπιν προδικαστικής προσφυγής που ασκήθηκε κατά των όρων της διακήρυξης για το Υποέργο 7, η οποία απορρίφθηκε).
- ii) Αναφορικά με τις διαδοχικές παρατάσεις της καταληκτικής προθεσμίας υποβολής των προσφορών στην προηγηθείσα διαγωνιστική διαδικασία του αιτούμενου τμήματος, η αναθέτουσα αρχή προβάλλει ότι οφείλονται στην αναγκαιότητα να προηγηθεί η συμβασιοποίηση του Υποέργου 7, ώστε ο ανάδοχος να δύναται να συντονίσει, με την παροχή σαφών οδηγιών, τους αναδόχους των Υποέργων 1-6, ωστόσο, η συμβασιοποίηση του Υποέργου 7 καθυστέρησε, λόγω διοικητικής και δικαστικής εμπλοκής.

Ο ισχυρισμός αυτός παρίσταται βάσιμος, καθόσον η ασκηθείσα με ΓΑΚ ΑΕΠΠ 662/ 30.03.2021 προδικαστική προσφυγή κατά της διακήρυξης για την ανάθεση του Υποέργου 7 απορρίφθηκε σιωπηρά από την ΑΕΠΠ και κατόπιν άσκησης αίτησης ακύρωσης αναπέμφθηκε στην Αρχή από το αρμόδιο Διοικητικό Εφετείο. Απορρίφθηκε δε και ρητά με τη 1764/2021 απόφαση της ΑΕΠΠ. Άλλωστε, αφενός στο άρθρο 1.3 της διακήρυξης σαφώς αναγράφεται (βλ. ΙΣΤΟΡΙΚΟ παρ. 1.3) ότι «Ο διαγωνισμός της ανεξάρτητης Διακήρυξης για το Υποέργο 7: «ΣΥΝΤΟΝΙΣΜΟΣ ΤΗΣ ΕΚΠΟΝΗΣΗΣ ΤΩΝ ΣΧΘ ΚΑΙ ΣΔ» θα ολοκληρωθεί πρώτος, ώστε να προκύψει ο Ανάδοχός του πριν τη συμβασιοποίηση των Υποέργων 1 έως 6 της παρούσας διακήρυξης», δηλαδή αποτέλεσε στοιχείο γνωστό στο σύνολο των ενδιαφερομένων, έχοντας λάβει τη δέουσα δημοσιότητα, αφετέρου η οικεία απαίτηση είναι αιτιολογημένη, σύμφωνα με τα αναγραφόμενα στην παρ. 3.4 της παρούσας, καθόσον ο ανάδοχος του Υποέργου 7 οφείλει να συντονίσει, με την παροχή σαφών οδηγιών, τους αναδόχους των Υποέργων 1-6.



Ενόψει αυτών, σε συνδυασμό με το γεγονός της υποβολής προσφορών στην προηγηθείσα διαγωνιστική διαδικασία για 5 από τα 6 τμήματα, τα οποία βρίσκονται στο στάδιο της συμβασιοποίησης, κατά δήλωση της αναθέτουσας αρχής, προκύπτει ότι δεν εμποδίστηκε η ανάπτυξη ανταγωνισμού.

Σημειώνεται ότι δεν υποβλήθηκαν προδικαστικές προσφυγές κατά των όρων της οικείας διακήρυξης για την ανάθεση του αιτούμενου τμήματος.

Περαιτέρω, όπως ήδη προεκτέθηκε, με την αρ. πρωτ. ΥΠΕΝ/ΥΔΠΕΡ/67501/452/21.06.2023 Απόφαση του Υπουργού Περιβάλλοντος και Ενέργειας, αποφασίστηκε η ματαίωση του διαγωνισμού, δυνάμει των διατάξεων του άρθρου 106 παρ.1<sup>α</sup> του ν. 4412/2016, για το ΤΜΗΜΑ 6 «ΕΚΠΟΝΗΣΗ ΣΤΡΑΤΗΓΙΚΟΥ ΧΑΡΤΗ ΘΟΡΥΒΟΥ ΚΑΙ ΣΧΕΔΙΟΥ ΔΡΑΣΗΣ ΠΣ ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ ΚΡΗΤΗΣ» της διακήρυξης, λόγω μη υποβολής προσφοράς.

Συναφώς, η αναθέτουσα αρχή προσκόμισε το αρ. πρωτ. ΥΠΕΝ/ΥΔΠΕΡ/88404/515/28.08.2023 έγγραφο της Προϊσταμένης της Ειδικής Υπηρεσίας «Επιτελική δομή ΕΣΠΑ ΥΠΕΝ» του Υπουργείου Περιβάλλοντος και Ενέργειας, με το οποίο βεβαιώνεται – μεταξύ άλλων - ότι «[...] Β. Στη συνημμένη διακήρυξη για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης με αντικείμενο «ΕΚΠΟΝΗΣΗ ΣΤΡΑΤΗΓΙΚΟΥ ΧΑΡΤΗ ΘΟΡΥΒΟΥ ΚΑΙ ΣΧΕΔΙΟΥ ΔΡΑΣΗΣ ΠΣ ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ ΚΡΗΤΗΣ», εκτιμώμενης αξίας 101.425,81 € πλέον ΦΠΑ 24.342,19 €, κατ'επίκληση των διατάξεων του άρθρου 32 παρ.2 περ.α' του ν. 4412/2016 δεν υπάρχουν ουσιώδεις τροποποιήσεις των όρων του αρχικού διαγωνισμού».

Επομένως, το Σχέδιο προσφυγής στην εξαιρετική αυτή διαδικασία για την ανάθεση του αιτούμενου τμήματος, σύμφωνα με την ως άνω δήλωση, πρέπει να περιλαμβάνει το σύνολο των οικείων όρων της προηγηθείσας άγονης διαγωνιστικής διαδικασίας που ρυθμίζουν τις προϋποθέσεις παραδεκτού των προσφορών, οι οποίοι κρίνονται παγίως ως ουσιώδεις (βλ. Σ.τ.Ε. 1135/2010, Σ.τ.Ε. ΕΑ 1089/2009, ΔΕΕ, απόφαση της 4.12.2003, Υπόθεση C448/2001, ENVAG Wienstrom GmbH κ.λ.π, σκέψεις 92-95).

#### **IV. ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ**

Κατόπιν των ανωτέρω, η Επιτροπή

Αποφασίζει ομόφωνα την παροχή σύμφωνης γνώμης για την προσφυγή του Υπουργείου Περιβάλλοντος και Ενέργειας στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης, με αντικείμενο την «ΕΚΠΟΝΗΣΗ ΣΤΡΑΤΗΓΙΚΟΥ ΧΑΡΤΗ ΘΟΡΥΒΟΥ ΚΑΙ ΣΧΕΔΙΟΥ ΔΡΑΣΗΣ ΠΣ ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ ΚΡΗΤΗΣ», εκτιμώμενης αξίας 101.425,81 €, πλέον ΦΠΑ, υπό την προϋπόθεση της μη ουσιώδους τροποποίησης των αρχικών όρων της σύμβασης του προηγηθέντος ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού.

**Αθήνα, 14 Σεπτεμβρίου 2023**

**Η Πρόεδρος**

**Ανδρονίκη Θεοτοκάτου**