



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**ΓΝΩΜΗ**

**Δ99 ΕΑΔΗΣΥ/2023**

**(του άρθρου 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, 14/09/2023, ημέρα Πέμπτη και ώρα 10:30 μ.μ., στα επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και Κομνά Τράκα γραφεία της, συνήλθε η ως άνω ΕΠΙΤΡΟΠΗ της ΕΝΙΑΙΑΣ ΑΡΧΗΣ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (εφεξής και 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:

Πρόεδρος: Ανδρονίκη Θεοτοκάτου (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Σύμβουλοι: Δημήτριος Χανής

Ευαγγελία Κουτούπα (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Μέλη: Αδάμ Καραγλάνης

Βασιλική Σκαρτσούνη

Χρυσάνθη Ζαράρη

Δημήτριος Σταθακόπουλος (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Γραμματέας: Αθανάσιος Λαμπράκης, Π.Ε Διοικητικού Οικονομικού.

Εισηγήτρια: Όλγα Αβαδέλου, Φαρμακοποιός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό ΕΑΔΗΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης παρέστησαν, η Εισηγήτρια, η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Ελέγχου, Μ. Σιδέρη, καθώς και η Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης, Μ. Παναγοηλιοπούλου, οι οποίες αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη της Επιτροπής.

**Θέμα:** Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή του Δήμου Κιλκίς στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, κατά τη διάταξη του άρθρου 26 παρ. 2 περ. β' του ν. 4412/2016, για την **“Προμήθεια και Εγκατάσταση Συστημάτων Έξυπνης Πόλης και Έξυπνης Βιώσιμης Κινητικότητας”**, συνολικού προϋπολογισμού 254.822,59€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

Με το υπ' αρ. πρωτ. 14641/3.7.23 αίτημα, που παρελήφθη στις 5.7.23 (αρ. πρωτ. εισερχ. 3071) και συμπληρώθηκε με το αριθ. πρωτ. εισ. 3893/7.9.23 έγγραφο, ο Δήμος Κιλκίς αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 347 παρ. 2 περ. γ' (γδ') του ν. 4412/2016, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, με επίκληση της διάταξης του άρθρου 26 παρ. 2 περ. β' του ίδιου νόμου, για την ανάθεση σύμβασης Προμήθειας και Εγκατάστασης Συστημάτων Έξυπνης Πόλης και Έξυπνης Βιώσιμης Κινητικότητας, συνολικού προϋπολογισμού 254.822,59€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, κατόπιν ηλεκτρονικού ανοικτού διαγωνισμού άνω των ορίων που απέβη άγονος στο σύνολό του (απόρριψη του συνόλου των προσφορών που υποβλήθηκαν).

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

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

**1.1.** Με την υπ. αρ. πρωτ. 6465/23 (ΑΔΑΜ: 22PROC012352046 2023-03-23) διακήρυξη ο Δήμος Κιλκίς διενήργησε ηλεκτρονικό ανοικτό διαγωνισμό, άνω των ορίων, συνολικού προϋπολογισμού 254.822,59€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, για την προμήθεια, με τίτλο: **«Επιχειρησιακό Πρόγραμμα «Ανταγωνιστικότητα Επιχειρηματικότητα και Καινοτομία 2014-2020» Υλοποίηση της Πράξης «Ανοικτό Κέντρο Εμπορίου Δήμου Κιλκίς», κωδικός ΟΠΣ 5037643 ΥΠΟΕΡΓΟ 5 «Προμήθεια και Εγκατάσταση Συστημάτων Έξυπνης Πόλης και Έξυπνης Βιώσιμης Κινητικότητας», Μελέτη: ΠΛ 08 / 2021”**

**1.2.** Σύμφωνα με το άρθρο 1.2 **“Στοιχεία Διαδικασίας-Χρηματοδότηση Είδος διαδικασίας”**

*[...] Ο διαγωνισμός θα διεξαχθεί με την ανοικτή διαδικασία του άρθρου 27 του ν. 4412/16.*

### **Χρηματοδότηση της σύμβασης**

*Η παρούσα σύμβαση χρηματοδοτείται από Πιστώσεις του Προγράμματος Δημοσίων Επενδύσεων (Συλλογική Απόφαση Ένταξης, αριθ. ενάριθ. Έργου 2019ΣΕ15510052 )*

*Η σύμβαση περιλαμβάνεται στο υποέργο Νο 5 της Πράξης : «Ανοικτό Κέντρο Εμπορίου Δήμου Κιλκίς» κωδικός ΟΠΣ 5037643, η οποία έχει ενταχθεί στο Επιχειρησιακό Πρόγραμμα «Ανταγωνιστικότητα Επιχειρηματικότητα και Καινοτομία 2014-2020» με βάση την Απόφαση Ένταξης με αρ. Πρωτ. 4321/1483/Α3 του Υπουργείου Οικονομίας και Ανάπτυξης και έχει λάβει κωδικό MIS 5037643. Η παρούσα σύμβαση χρηματοδοτείται από την Ευρωπαϊκή Ένωση (Ευρωπαϊκό Ταμείο ) και από εθνικούς πόρους .*

**1.3** Ειδικότερα, στο άρθρο 1.3 “Συνοπτική περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης” της εν λόγω διακήρυξης ορίζονται τα εξής:

“Αντικείμενο της σύμβασης είναι η Προμήθεια και Εγκατάσταση Συστημάτων Έξυπνης Πόλης και Έξυπνης Βιώσιμης Κινητικότητας στα πλαίσια του έργου Ανοικτό Κέντρο Εμπορίου στο Δήμο Κιλκίς όπως έχει ενταχθεί στο «Επιχειρησιακό Πρόγραμμα «Ανταγωνιστικότητα Επιχειρηματικότητα και Καινοτομία 2014-2020» με Κωδικό ΟΠΣ 5037643.

Τα προς προμήθεια είδη κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV) : 32510000-1 Σύστημα ασύρματης τηλεπικοινωνίας, 48200000-0 Πακέτα λογισμικού δικτύωσης, Διαδικτύου και ενδοδικτύων (ιντρανέτ), 51300000-5 Υπηρεσίες εγκατάστασης εξοπλισμού τηλεπικοινωνιών, 31682210-5 Όργανα και εξοπλισμός ελέγχου, 48219300-9 Πακέτα λογισμικού διαχείρισης, 48211000-0 Πακέτα λογισμικού για διασυνδεσιμότητα πλατφορμών, 48810000-9 Συστήματα πληροφόρησης, 48000000-8 Πακέτα λογισμικού και συστήματα πληροφορικής, 39113300-0 Πάγκοι-καθίσματα, 38127000-1 Μετεωρολογικοί σταθμοί, 51215000-2 Υπηρεσίες εγκατάστασης μετεωρολογικού εξοπλισμού, 72210000-0 Υπηρεσίες προγραμματισμού πακέτων λογισμικού, 71351610-2 Μετεωρολογικές υπηρεσίες, 34926000-4 Εξοπλισμός ελέγχου στάθμευσης αυτοκινήτων, 32522000-8 Εξοπλισμός τηλεπικοινωνιών, 34996300-8 Εξοπλισμός ελέγχου, ασφαλείας και σηματοδότησης χώρων στάθμευσης, 48219300-9 Πακέτα λογισμικού διαχείρισης, 34990000-3 Εξοπλισμός ελέγχου, ασφαλείας, σηματοδότησης και φωτισμού, 34992100-8 Φωτεινές πινακίδες κυκλοφορίας, 50232110-4 Θέση σε λειτουργία εγκαταστάσεων δημόσιου φωτισμού.

Προσφορές υποβάλλονται για κάθε τμήμα διακριτά, αλλά για όλα τα τμήματα. Η επιλογή του αναδόχου θα γίνει στο σύνολο της προμήθειας με την οικονομικότερη προσφορά βάσει τιμής και θα επιλεγεί ένας ανάδοχος. Η αναθέτουσα αρχή με το υπ. Αριθμ,πρωτ.ΔΥ/20/09/23 έγγραφό της αιτιολογεί την μη τμηματοποίηση της σύμβασης.

Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των **254.822,59€** μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24 % (εκτιμώμενη αξία συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ: €315.980,01).

Η διάρκεια της σύμβασης ισχύει **για Έξι (6) μήνες** από την υπογραφή της σύμβασης.

Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης δίδεται στην υπ’ αριθμ. ΠΛ 08 / 2021.

➤ Στο άρθρο 1.5 της διακήρυξης «Προθεσμία παραλαβής προσφορών» ορίζονται τα εξής: “ Η καταληκτική ημερομηνία παραλαβής των προσφορών είναι η 4.05.23 και ώρα 10:00π.μ.

Η διαδικασία θα διενεργηθεί με χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.).

❖ Επίσης, στο άρθρο “2.2.2. Εγγύηση συμμετοχής” παρ. 2.2.2.1 της ως άνω διακήρυξης, προβλέπεται ότι: “ Για την έγκυρη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, κατατίθεται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς, εγγυητική επιστολή συμμετοχής, ποσού 5.096,45 ευρώ.

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

Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς του άρθρου 2.4.5 της παρούσας, άλλως η προσφορά απορρίπτεται. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί, πριν από τη λήξη της προσφοράς, να ζητά από τους προσφέροντες να παρατείνουν, πριν τη λήξη τους, τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς και της εγγύησης συμμετοχής”.

❖ Ως προς τα “Κριτήρια Επιλογής”, στο άρθρο “2.2.4 Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας, προβλέπεται ότι: Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία απαιτείται να ασκούν εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της προμήθειας. Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος εγκατάστασής τους ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα XI του Προσαρτήματος Α’ του ν. 4412/2016. Στην περίπτωση οικονομικών φορέων εγκατεστημένων σε κράτος μέλους του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου (Ε.Ο.Χ) ή σε τρίτες χώρες που προσχωρήσει στη ΣΔΣ, ή σε τρίτες χώρες που δεν εμπίπτουν στην προηγούμενη περίπτωση και έχουν συνάψει διμερείς ή πολυμερείς συμφωνίες με την Ένωση σε θέματα διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε αντίστοιχα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα. Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο.

#### **2.2.5 Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια**

Να αποδεικνύουν μέσο γενικό κύκλο εργασιών (αυτοτελή έργα, κοινοπραξίες) των τριών (3) τελευταίων Οικονομικών Χρήσεων (ή για το διάστημα που αυτοί δραστηριοποιούνται, σε περίπτωση που είναι μικρότερο της τριετίας), τουλάχιστον ίσο ή μεγαλύτερο προς την αξία του Προϋπολογισμού του έργου (άνευ ΦΠΑ) ήτοι 254.822,59 ευρώ.

#### **2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα**

##### **Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα**

Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα οι οικονομικοί φορείς απαιτείται:

**α)** Κατά τη διάρκεια των πέντε τελευταίων ετών (2018, 2019, 2020, 2021,2022) και έως την ημερομηνία δημοσίευσης της διακήρυξης να έχουν εκτελέσει επιτυχώς ή να είναι σε εξέλιξη δύο (2) συμβάσεις, οι οποίες να περιλαμβάνουν τουλάχιστον:

Την προμήθεια και εγκατάσταση πλατφόρμας έξυπνης πόλης σε κάθε έργο

Την προμήθεια και εγκατάσταση τουλάχιστον τριών εκ των παρακάτω 7 εφαρμογών - συστημάτων έξυπνης πόλης και με τις παρακάτω ελάχιστες απαιτήσεις

Σύστημα έξυπνης στάθμευσης **παρόμοιου τύπου**

Σύστημα ασύρματης πρόσβασης WiFi **παρόμοιου τύπου**

Σύστημα τηλεδιαχείρισης οδικού φωτισμού **παρόμοιου τύπου**

Σύστημα διαχείρισης κυκλοφοριακής ροής/ Ρυθμιστές κυκλοφορίας **παρόμοιου τύπου**

Σύστημα έξυπνης διαχείρισης κάδων απορριμμάτων

Σύστημα μέτρησης περιβαλλοντικών επιπτώσεων **παρόμοιου τύπου**

Σύστημα ηλεκτρονικών πινακίδων μεταβλητών μηνυμάτων

**Παρόμοιος τύπος θεωρείται ένα σύστημα βάσει των τεχνικών και λειτουργικών χαρακτηριστικών, με εφαρμογή σε παρόμοια έργα και προμήθειας.**

**β)** η ύπαρξη τουλάχιστον ενός Υπεύθυνου Έργου με **πέντε (5)** έτη εμπειρία στη διαχείριση έργων Πληροφορικής και να έχει εργαστεί ως Υπεύθυνος Έργων σε τουλάχιστον **δύο (2)** έργα με αντικείμενο εφαρμογές για έξυπνες πόλεις. Απαιτείται η προσκόμιση του πλήρους Βιογραφικού Σημειώματος και όσον αφορά την εμπειρία θεωρείται απαραίτητη η επιπλέον προσκόμιση σχετικών βεβαιώσεων από Δημόσιο Φορέα ή Συμβάσεων Απασχόλησης ή Υπεύθυνη Δήλωση του άρθρου 8 Ν.1599/1986 υπογεγραμμένη (είτε με γνήσιο υπογραφής, είτε με ψηφιακή υπογραφή) από τον νόμιμο εκπρόσωπο του εργοδότη, για απόδειξη της εμπειρίας σε Ιδιωτικό Φορέα. Για την εμπειρία μετρούνται τα έτη απασχόλησης και όχι τα έτη από κτήσεως πτυχίου.

**γ)** η ύπαρξη τουλάχιστον **δύο (2)** Μηχανικών Η/Υ ή Πληροφορικής ΑΕΙ και εμπειρία από συμμετοχή σε τουλάχιστον **δύο (2)** έργα με εφαρμογές smartcities τα τελευταία **πέντε (5)** έτη.

**δ)** η ύπαρξη τουλάχιστον δύο ηλεκτρολόγων εγκατάστασης απόφοιτοι σχολών Πληροφορικής ή ηλεκτρονικής ή ηλεκτρολόγων (ΑΕΙ/ ΑΤΕΙ/ ΤΕΙ).”[...]

❖ Στο άρθρο “2.4.5 Χρόνος ισχύος των προσφορών”, προβλέπεται ότι: “ Οι υποβαλλόμενες προσφορές ισχύουν και δεσμεύουν τους οικονομικούς φορείς για διάστημα 12 μηνών από την επόμενη της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών Προσφορά η οποία ορίζει χρόνο ισχύος μικρότερο από τον ανωτέρω προβλεπόμενο απορρίπτεται ως μη κανονική.[...]”.

❖ Στο άρθρο της διακήρυξης **6.4 Αναπροσαρμογή τιμής**, αναφέρεται ότι: “Χρόνος εκκίνησης της αναπροσαρμογής είναι η ημερομηνία υποβολής των προσφορών που καθορίζεται από τα έγγραφα της σύμβασης και υπολογίζεται μέχρι και την ημερομηνία παράδοσης των αγαθών. Σε περιπτώσεις τμηματικών παραδόσεων, η τιμή αναπροσαρμόζεται για τις ποσότητες που, σύμφωνα με τα έγγραφα της σύμβασης προβλέπεται να παραδοθούν μετά την παρέλευση των δώδεκα (12) μηνών. Σε περίπτωση εκπρόθεσμης παράδοσης, με υπαιτιότητα του αναδόχου, ο χρόνος παράτασης δεν λαμβάνεται υπόψη για την αναπροσαρμογή. Η περί αναπροσαρμογής της τιμής θα γίνει υπό τους όρους του άρθρου 132 του Ν.4412/16 και την εγκύκλιο του Υπ. Ανάπτυξης και Επενδύσεων 95213/05.10.2022

**1.4** Περίληψη της εν λόγω διακήρυξης, η οποία περιείχε τους ουσιώδεις όρους και στοιχεία αυτής, απεστάλη ηλεκτρονικά στις 23.03.23 στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε), και δημοσιεύτηκε στις 28.03.23. Περαιτέρω, καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων στις 23.3.23 και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ στις 24.03.2023, όπου και έλαβε Συστημικό Αύξοντα Αριθμό 186893, καθώς και στην επίσημη ιστοσελίδα του Δήμου Κιλκίς στις 23.03.23.

Σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης, ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ήταν η 24.03.23 και ώρα 9:27 π.μ. και καταληκτική ημερομηνία η 04/05/23 και ώρα 10:00 π.μ.

Περίληψη της διακήρυξης δημοσιεύτηκε στις εφημερίδες: “ΠΡΩΙΝΗ ΤΟΥ ΚΙΛΚΙΣ” στις 24.03.23, “ΜΑΧΗΤΗΣ ΤΟΥ ΚΙΛΚΙΣ” στις 28.03.23 και “ΕΙΔΗΣΕΙΣ” στις 29.3.23.

**1.5** Η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Κιλκίς, με την υπ. αριθ. 68/2.5.23 απόφασή της, αποφάσισε τη παράταση της προθεσμίας παραλαβής των προσφορών κατά δεκαπέντε (15) ημέρες, κατόπιν επιστολής – ερωτήματος οικονομικού φορέα για την κατάρτιση της προσφοράς του, ούτως ώστε όλοι οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς να μπορούν να λάβουν γνώση



όλων των αναγκαίων πληροφοριών για την κατάρτιση των προσφορών τους και ως εκ τούτου ορίστηκε ως καταληκτική ημερομηνία παραλαβής προσφορών η 19.05.23 και ώρα 10:00 π.μ.

**1.6** Με την υπ. αρ. πρωτ. 6465/23 (ΑΔΑΜ: 22PROC012601164 2023-05-04) τροποποιημένη διακήρυξη τροποποιήθηκε η καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών.

**1.7** Η τροποποιημένη προκήρυξη απεστάλη ηλεκτρονικά στις 04.05.23 στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε) και δημοσιεύτηκε στις 08.05.23. Περαιτέρω, καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων στις 04.05.23 και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ καθώς και στην επίσημη ιστοσελίδα του Δήμου Κιλκίς στις 4.05.23.

Περίληψη της διακήρυξης δημοσιεύτηκε στις εφημερίδες: “ΠΡΩΙΝΗ ΤΟΥ ΚΙΛΚΙΣ” και “ΜΑΧΗΤΗΣ ΤΟΥ ΚΙΛΚΙΣ” στις 9.05.23 και “ΕΙΔΗΣΕΙΣ” στις 10.05.23.

**2.1.** Η Επιτροπή διενέργειας και αξιολόγησης των προσφορών του διαγωνισμού προέβη στην αποσφράγιση των προσφορών στις 19.05.23 και σύμφωνα με το σχετικό Πρακτικό αρ. πρωτ. 11093 διαπίστωσε ότι υποβλήθηκαν προσφορές από τους εξής δύο (2) οικονομικούς φορείς:

1. DOTSOFT ΟΛΟΚΛΗΡΩΜΕΝΕΣ ΕΦΑΡΜΟΓΕΣ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟΥ ΚΑΙ ΒΑΣΕΩΝ ΔΕΔΟΜΕΝΩΝ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΙΑ
2. ΓΚΛΟΜΠΙΣΜΑΡΤ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ

Από τον έλεγχο των στοιχείων του φακέλου προέκυψαν και για τους δύο οικονομικούς φορείς παρεκκλίσεις και ελλείψεις ως προς την τεχνική προσφορά, οι οποίες δεν θεωρήθηκαν αποδεκτές και ως εκ τούτου απορρίφθηκαν στο στάδιο της αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών ως ανεπαρκείς, καθώς ήταν εκτός προδιαγραφών και δεν πληρούσαν τα ζητούμενα από τη μελέτη και τη διακήρυξη.

Στη συνέχεια, η Επιτροπή λαμβάνοντας υπόψη τον ν. 4412/2016 και ειδικότερα το άρθρο 26 παρ.2, καθώς υφίσταται κίνδυνος απώλειας χρηματοδότησης και ματαίωσης του έργου Ανοιχτό Κέντρο Εμπορίου Κιλκίς, γνωμοδότησε υπέρ της συνέχισης της διαδικασίας με ανταγωνιστική διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση (άρθρο 26 του ν.4412/2016).

**2.2.** Ακολούθως, η Οικονομική Επιτροπή με την υπ’ αριθ. 129/17.7.23 απόφασή της ενέκρινε το ανωτέρω πρακτικό και αποφάσισε ομόφωνα: **α)** Την κήρυξη του διαγωνισμού ως άγονου λόγω απόρριψης όλων των προσφορών ως μη κανονικών και **β)** τη ματαίωση της διαγωνιστικής διαδικασίας σύναψης της δημόσιας σύμβασης.

**2.3.** Με το υπ. αριθ. πρωτ. 19100/28.8.2023 έγγραφο του Δήμου Κιλκίς βεβαιώνεται ότι δεν έχουν ασκηθεί και δεν εκκρεμούν προδικαστικές προσφυγές, ενστάσεις, αιτήσεις ασφαλιστικών μέτρων και λοιπά ένδικα μέσα.

**3.** Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Κιλκίς αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, κατά τη διάταξη του άρθρου 26 παρ. 2 περ. β’ του ν. 4412/2016, για τη σύναψη

σύμβασης, με αντικείμενο Προμήθεια και Εγκατάσταση Συστημάτων Έξυπνης Πόλης και Έξυπνης Βιώσιμης Κινητικότητας, συνολικού προϋπολογισμού 254.822,59€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, σε συνέχεια του ως άνω διαγωνισμού που απέβη άγονος στο σύνολό του, λόγω απόρριψης του συνόλου των προσφορών που υποβλήθηκαν.

## II. Νομικό πλαίσιο

4. Οι διατάξεις του άρθρου 26 παρ. 2 περ. β' παρ. 3 και 4 του ν. 4412/2016 (Α' 147), οι οποίες ενσωματώνουν τις αντίστοιχες διατάξεις του άρθρου 26 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, προβλέπουν ότι:

“2. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να προσφεύγουν στην ανταγωνιστική διαδικασία με διαπραγμάτευση ή στον ανταγωνιστικό διάλογο, στις ακόλουθες περιπτώσεις:

[...] β) όσον αφορά έργα, αγαθά ή υπηρεσίες για τα οποία, έπειτα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, υποβάλλονται μόνο μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές. Στις περιπτώσεις αυτές, οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτείται να δημοσιεύουν προκήρυξη σύμβασης, εφόσον στη διαδικασία περιλαμβάνουν όλους τους προσφέροντες οι οποίοι πληρούν τα κριτήρια των άρθρων 73 έως 83 και οι οποίοι, κατά την προηγούμενη ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, υπέβαλαν προσφορές σύμφωνες προς τις τυπικές απαιτήσεις της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, και μόνον αυτούς.

3. Μη κανονικές προσφορές θεωρούνται συγκεκριμένα:

α) όσες δεν πληρούν τις προϋποθέσεις των εγγράφων της σύμβασης,

β) όσες παρελήφθησαν εκπρόθεσμα,

γ) όταν υπάρχουν αποδεικτικά στοιχεία αθέμιτης πρακτικής, όπως συμπαιγνίας ή διαφθοράς, δ) όσες κρίνονται από την αναθέτουσα αρχή ασυνήθιστα χαμηλές».

## III. Νομική Εκτίμηση

5. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Κιλκίς, ο οποίος αποτελεί αναθέτουσα αρχή κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 1(α) του ν. 4412/2016, αφορά στη σύναψη μικτής δημόσιας σύμβασης προμήθειας-υπηρεσιών, με κύριο αντικείμενο την προμήθεια κατά την έννοια της διάταξης του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 8 του ίδιου νόμου, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 8 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ.

Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας, προϋπολογισθείσας αξίας 254.822,59€, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, σε συνέχεια άγονου διαγωνισμού άνω των ορίων, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ' άρθρο 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης.

6. 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. 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 (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).

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

Ο Δήμος Κιλκίς προκήρυξε ηλεκτρονικό ανοιχτό διαγωνισμό, άνω των ορίων, για την προμήθεια και Εγκατάσταση Συστημάτων Έξυπνης Πόλης και Έξυπνης Βιώσιμης Κινητικότητας, συνολικού προϋπολογισμού 254.822,59€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά προσδιοριζόμενη βάσει τιμής.

Η οικεία διακήρυξη δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στον 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, ως προς την κατάρτιση των όρων της διακήρυξης, την τήρηση των όρων δημοσιότητας και τη διενέργεια της διαδικασίας του διαγωνισμού, διαπιστώθηκαν οι ακόλουθες πλημμέλειες:

α) Πρόκειται για μικτή σύμβαση προμηθειών και υπηρεσιών, με κύριο αντικείμενο τις προμήθειες. Ως εκ τούτου, στη προκήρυξη προς την Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε) έπρεπε να αναφέρονται όλα τα CPV και όχι μόνο τα CPV που αφορούν προμήθειες.

β) Στην υπό εξέταση διαδικασία δεν τηρήθηκε η παρ. 3 του άρθρου 66 του ν. 4412/2016, καθώς τα έγγραφα της σύμβασης δημοσιεύτηκαν σε εθνικό επίπεδο σε προγενέστερο χρόνο της δημοσίευσης στο έντυπο της Ε.Ε.Ε.Ε, σε κάθε περίπτωση δε, πριν την πάροδο 48ωρου από τη βεβαίωση παραλαβής της προκήρυξης.

Οι ως άνω πλημμέλειες, όμως, δεν κρίνονται ουσιώδεις, καθόσον δεν φέρεται να έχουν θέσει εμπόδια στη συμμετοχή στη διαγωνιστική διαδικασία περιορίζοντας τον ανταγωνισμό, εφιστάται ωστόσο η προσοχή της αναθέτουσας σε μελλοντική διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης να τηρεί με επιμέλεια την υποχρέωση σαφήνειας και τις διατυπώσεις και τους κανόνες δημοσιότητας στο σύνολό τους.

Περαιτέρω, από το παραταθέν ιστορικό προκύπτει ότι οι προσφορές των δύο (2) οικονομικών φορέων που συμμετείχαν στον διαγωνισμό, απορρίφθηκαν, διότι δεν πληρούσαν τις προϋποθέσεις των εγγράφων της σύμβασης.

Υπό το πρίσμα των ανωτέρω και στον βαθμό που οι απορριφθείσες προσφορές δεν πληρούν τους όρους και τις προϋποθέσεις που τίθενται στα έγγραφα της σύμβασης **δύνανται να θεωρηθούν ως μη κανονικές προσφορές (άρθρο 26 παρ. 3 του ν. 4412/2016).**



Συναφώς, στο προσκομισθέν σχέδιο απόφασης αναφέρεται ότι, κατά τη διαδικασία προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 26 παρ. 2 περ. β' του ν. 4412/2016, δεν θα τροποποιηθούν ουσιωδώς οι όροι που τέθηκαν με τη διακήρυξη του προηγηθέντος ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού. Σε κάθε περίπτωση, επισημαίνεται ότι οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτείται να δημοσιεύουν προκήρυξη σύμβασης, εφόσον στη διαδικασία περιλαμβάνουν όλους τους προσφέροντες οι οποίοι πληρούν τα κριτήρια των άρθρων 73 έως 83 του ν. 4412/2016 και οι οποίοι, κατά την προηγηθείσα διαδικασία, υπέβαλαν προσφορές σύμφωνες προς τις τυπικές απαιτήσεις της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, και μόνον αυτούς.

## **ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ**

Ενόψει των προεκτεθέντων, η Επιτροπή ομόφωνα αποφασίζει :

Την παροχή σύμφωνης γνώμης για την προσφυγή του Δήμου Κιλκίς στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση διακήρυξης, βάσει του άρθρου 26 παρ.2 περ. β' του ν.4412/16, για την ανάθεση σύμβασης Προμήθειας και Εγκατάστασης Συστημάτων Έξυπνης Πόλης και Έξυπνης Βιώσιμης Κινητικότητας, συνολικού προϋπολογισμού 254.822,59€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, λόγω συνδρομής των οικείων προϋποθέσεων.

Αθήνα, 14 Σεπτεμβρίου 2023

Η Πρόεδρος

Ανδρονίκη Θεοδοκάτου