



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΓΝΩΜΗ

Δ 22 ΕΑΔΗΣΥ/2022

(του άρθρου 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016)

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, 21 Νοεμβρίου 2022, ημέρα Δευτέρα και ώρα 9:30 π.μ., στα επί της οδού Κεφαλληνίας 45 & Κορνά Τράκα γραφεία της, συνήλθε η ως άνω 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:

Πρόεδρος: Ανδρονίκη Θεοτοκάτου, Πρόεδρος της Αρχής

Μέλη: Ευαγγελία Κουτούπα, Σύμβουλος της Αρχής (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Δημήτριος Χανής, Σύμβουλος της Αρχής

Χρυσάνθη Ζαράρη, Μέλος της Αρχής

Αδάμ Καραγλάνης, Μέλος της Αρχής

Βασιλική Σκαρτσούνη, Μέλος της Αρχής

Δημήτριος Σταθακόπουλος, Μέλος της Αρχής (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Γραμματέας: Αθανάσιος Λαμπράκης, ΠΕ Διοικητικού Οικονομικού

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

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης παρέστησαν, η Εισηγήτρια, Ο. Αβαδέλου, η Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης της Διεύθυνσης Ελέγχου, 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 περί προσφυγής σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, για την ανάθεση σύμβασης, με αντικείμενο «**Συντήρηση και επισκευή οχημάτων του Δήμου Καλαμάτας μέσω σύναψης συμφωνίας-πλαίσιο διάρκειας τριάντα έξι (36) μηνών**», προϋπολογισμού επτακοσίων εξήντα δύο χιλιάδων ενενήντα έξι ευρώ και εβδομήντα επτά λεπτών

(762.096,77€) χωρίς ΦΠΑ, σε συνέχεια διεθνούς διαγωνισμού ο οποίος απέβη άγονος, λόγω μη υποβολής προσφορών.

Με το υπ' αρ. πρωτ. 99132/07.10.2022 αίτημά του, που παρελήφθη στις 10.10.2022 (αρ. πρωτ. εισερχ.5220), όπως διορθώθηκε και συμπληρώθηκε με το υπ. αρ. πρωτ. εισερχ. 5506/25.10.2022 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, ο Δήμος Καλαμάτας αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ (δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προσφύγει στη “διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, κατά τη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης, με αντικείμενο «Συντήρηση και επισκευή οχημάτων του Δήμου Καλαμάτας, μέσω σύναψης συμφωνίας- πλαισίου, διάρκειας τριάντα έξι (36) μηνών» προϋπολογισμού επτακοσίων εξήντα δύο χιλιάδων ενενήντα έξι ευρώ και εβδομήντα επτά λεπτών (762.096,77€) χωρίς ΦΠΑ 24%, κατόπιν διενέργειας διεθνούς διαγωνισμού ο οποίος απέβη άγονος στο σύνολό του, λόγω μη υποβολής προσφορών. Στο σχετικό αίτημα αναφέρεται ότι: **“Ο εν λόγω διαγωνισμός έχει προκηρυχθεί ως διαγωνισμός προμηθειών, αν και πρόκειται για σύνθετη σύμβαση, διότι το ποσό της “προμήθειας” αφορά στο 75% του συνολικού προϋπολογισμού της σύμβασης (όπως φαίνεται στην παρ. 1.2 της διακήρυξης).”**

Επισημαίνεται ότι το άρθρο 2 παρ. 2 περίπτωση γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011 καταργήθηκε δυνάμει του άρθρου 19 του ν. 4912/2022 (Α' 59) από το χρονικό σημείο της έκδοσης της Πράξης Υπουργικού Συμβουλίου αριθμ. 29/2022 (ΥΟΔΔ 908/30.9.2022), με την οποία διορίστηκαν η Πρόεδρος και οκτώ Σύμβουλοι της Αρχής, η δε σχετική αρμοδιότητα ασκείται πλέον σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ του ν. 4412/2016 ως ισχύει.

I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

1. Από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτουν τα ακόλουθα:

1.1. Με την υπ. αρ. πρωτ. 53644/2022 διακήρυξη (ΑΔΑΜ:22PROC010712375/08.06.2022) προκηρύχθηκε ηλεκτρονικός ανοιχτός μειοδοτικός διαγωνισμός, άνω των ορίων, συνολικού προϋπολογισμού 762.096,77€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (945.000,00€ με ΦΠΑ), για **«Συντήρηση και επισκευή οχημάτων του Δήμου Καλαμάτας μέσω σύναψης συμφωνίας- πλαίσιο διάρκειας τριάντα έξι (36) μηνών».**

1.2 Στο άρθρο **“1.2 Στοιχεία Διαδικασίας-Χρηματοδότηση”** της εν λόγω διακήρυξης αναφέρεται :

[...] “ΣΗΜΑΝΤΙΚΗ ΕΠΙΣΗΜΑΝΣΗ :

Με βάση την εκτίμηση των αναγκών και την μέχρι σήμερα εμπειρία, ο χαρακτήρας της παρούσας διακήρυξης υπερτερεί του χαρακτήρα «Προμήθειας» κι αυτό αποδεικνύεται

και με το σύνολο του προϋπολογισμού των Κ.Α. που αφορούν Προμήθεια Ειδών και Παροχής Υπηρεσιών [...]”.

❖ Ειδικότερα, με το άρθρο 1.3 “Συνοπτική περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης” ορίζονται τα εξής:

“ Αντικείμενο της συμφωνίας-πλαίσιο είναι η ανάδειξη Αναδόχου **για την προμήθεια των απαραίτητων ανταλλακτικών και πιθανών αναλωσίμων** (μηχανών, πλαισίου, υπερκατασκευών κ.λ.π.), των οχημάτων / μηχ. έργου του Δήμου Καλαμάτας **καθώς και η παροχή των υπηρεσιών πάσης φύσεως επισκευής των οχημάτων / μηχ. έργου και των υπερκατασκευών αυτών του Δήμου Καλαμάτας σε εξωτερικά συνεργεία** συμπεριλαμβανομένων των απαραίτητων ανταλλακτικών και αναλωσίμων, για τις ανάγκες που τυχόν προκύψουν κατά την διάρκεια τριάντα έξι (36) μηνών, όπως αναλύεται εκτενώς στα Παραρτήματα: Μελέτη (2/2022) Της Δ/σης Διαχείρισης Απορριμμάτων & Οχημάτων.

Η παρούσα συμφωνία-πλαίσιο **υποδιαιρείται στα κάτωθι 8 τμήματα ή ομάδες** τα οποία αντικατοπτρίζουν το ΣΥΝΟΛΟ των οχημάτων / μηχ. έργου που είναι διαθέσιμα στον Δήμο Καλαμάτας στην παρούσα χρονική στιγμή.

Προσφορές υποβάλλονται για ένα (1) ή και περισσότερα του ενός (1) ή για το σύνολο των τμημάτων που περιγράφονται παραπάνω. Η ολοκλήρωση της διαγωνιστικής διαδικασίας θα οδηγήσει στη σύναψη συμφωνίας - πλαίσιο με έναν οικονομικό φορέα για κάθε ένα από τα τμήματα/ομάδες της που αναφέρονται στο 1.3.2 στα οποία υποδιαιρείται η ανάθεση. **Η ολοκλήρωση αυτής της διαγωνιστικής διαδικασίας θα οδηγήσει στη σύναψη συμφωνίας-πλαίσιο με έως και οκτώ (8) οικονομικούς φορείς, ένα ανά τμήμα.** Επίσης, οικονομικός φορέας που υποβάλλει προσφορά μπορεί να αναλάβει περισσότερα του ενός τμήματα, εφόσον για αυτά κριθεί ως μειοδότης. Σε περίπτωση ανάδειξης μικρότερου αριθμού οικονομικών φορέων ή φορέων που δεν θα γίνουν αποδεκτοί για το σύνολο των τμημάτων της παρ.1.3.2. μπορεί να συναφθεί συμφωνία-πλαίσιο σε λιγότερες ομάδες και όχι για το σύνολο των παραπάνω ομάδων

Η αξία των επιμέρους συμβάσεων που θα κληθεί/ούν να υπογράψει/ουν ο/οι οικονομικός/οί φορέας/είς στο πλαίσιο της συμφωνίας-πλαίσιο με την αναθέτουσα αρχή («εκτελεστικές συμβάσεις») θα ορίζεται ρητώς, είτε στην παραγγελία, είτε στην πρόσκληση υποβολής προσφοράς από τους οικονομικούς φορείς που έχουν υπογράψει συμφωνία-πλαίσιο.

❖ **Η συνολική χρονική διάρκεια ισχύος της συμφωνίας-πλαίσιο ορίζεται οι τριάντα έξι (36) μήνες από την ημερομηνία υπογραφής της.**

❖ **Η Συμφωνία-Πλαίσιο θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή).**

❖ Στο άρθρο της Διακήρυξης **“2.2. Δικαίωμα Συμμετοχής - Κριτήρια Ποιοτικής Επιλογής”** αναφέρονται τα εξής: αρθ. **“2.2.4 Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας”** Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης 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 ΧΙ του Προσαρτήματος Α΄ του ν. 4412/2016 με αντικείμενο που σχετίζεται με την συγκεκριμένη προμήθεια.

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 ή στο Μητρώο Κατασκευαστών Αμυντικού Υλικού.

2.2.5 Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια

Δικαιολογητικά που αποδεικνύουν το ελάχιστο επίπεδο οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας των συμμετεχόντων στο διαγωνισμό:

Για την κάλυψη της ανωτέρω προϋπόθεσης χρηματοοικονομικής ικανότητας ο ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας μπορεί να στηριχθεί στις ικανότητες άλλων οικονομικών φορέων. Στην περίπτωση αυτή, ο εν λόγω οικονομικός φορέας και αυτοί στους οποίους στηρίζεται είναι από κοινού υπεύθυνοι για την εκτέλεση της συμφωνίας-πλαίσιο. Σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, οι παραπάνω ελάχιστες απαιτήσεις οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας δύναται να καλύπτονται αθροιστικά από όλα τα μέλη της ένωσης ή από το ένα μέλος της ένωσης.

2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα

Οι οικονομικοί φορείς για την παρούσα διαδικασία σύναψης συμφωνίας-πλαίσιο οφείλουν να συμμορφώνονται με:

- Να διαθέτουν συνεργείο εντός Νομού Μεσσηνίας, και σε ακτίνα 10 χιλιομέτρων (μόνο για την ομάδα 8. σε ακτίνα 5 χιλιομέτρων) με κέντρο το αμαξοστάσιο του Δήμου μας (οδός Χρήστου Μαλαπάνη)

α) με νόμιμη άδεια λειτουργίας σε ισχύ από αρμόδιο νόμιμο φορέα σύμφωνα με το άρθρο 16 του Π.Δ. 78/88 και τις τροποποιήσεις του,

β) με νόμιμη άδεια εμπορίας – προμήθειας ανταλλακτικών οχημάτων,

γ) ανάλογα με το αντικείμενο των επισκευών που γίνονται σ’ αυτό να διαθέτει ελάχιστη ωφέλιμη επιφάνεια σύμφωνα με το άρθρο 13 του Π.Δ 78/88 και τις τροποποιήσεις του,

δ) με κατάλληλο εξοπλισμό, συσκευές και μηχανήματα σύμφωνα με το άρθρο 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 συμμετέχουν.

Ο γεωγραφικός περιορισμός «...εντός Νομού Μεσσηνίας, και σε ακτίνα 10 χιλιομέτρων με κέντρο το αμαξοστάσιο του Δήμου μας (οδός Χρήστου Μαλαπάνη) κρίνεται αναγκαίος

για την μείωση των νεκρών χρόνων ακινησίας των οχημάτων, καθώς και τον περιορισμό των δαπανών καυσίμων, εργατωρών κλπ. Αναφέρεται δε, μόνο στις συνεργαζόμενες εγκαταστάσεις – συνεργεία του υποψηφίου οικονομικού φορέα που θα προσφέρονται οι υπηρεσίες της Συμφωνίας – Πλαίσιο, και όχι στην έδρα του.

* Τούτο, σε αντιστοιχία, ενισχύεται και με :

- την Ελ. Συν. Κλιμ. Στ Πράξη 20/2014 όπου κρίθηκε πως ο όρος διακήρυξης, σύμφωνα με τον οποίο η παράδοση των καυσίμων θα γίνεται τμηματικά στις εγκαταστάσεις του προμηθευτή, οι οποίες θα βρίσκονται απαραίτητως, εντός των ορίων του Δήμου ή όμορων δήμων και δεν θα απέχουν περισσότερο από 5km από το αμαξοστάσιο του Δήμου, δεν μπορεί να θεωρηθεί ότι δρα βλαπτικά στην ανάπτυξη του ανταγωνισμού ή ότι αντίκειται στην ελεύθερη παροχή υπηρεσιών

- την Ελ. Συν. Τμ. VI Απόφαση 4608/2014 όπου κρίθηκε πως περιορισμός των δικαιούμενων συμμετοχής στο διαγωνισμό στα φυσικά ή νομικά πρόσωπα και ενώσεις προμηθευτών που δραστηριοποιούνται εντός της χωρικής έκτασης του Δήμου, που έχει την έννοια της εν γένει επαγγελματικής δραστηριοποίησης των συμμετεχόντων στα διοικητικά όρια του εν λόγω Δήμου και όχι της εγκατάστασής τους, προκειμένου να καθίσταται εφικτός ο άμεσος ανεφοδιασμός των οχημάτων και εγκαταστάσεών του, συνιστά εύλογη προϋπόθεση καταλληλότητας ως προς τη δυνατότητα των ενδιαφερομένων να μετάσχουν στο διαγωνισμό και δεν αντιβαίνει στις προαναφερθείσες αρχές της Συνθήκης για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης

ε) Να διαθέτουν κινητό συνεργείο άμεσης επέμβασης :

Θα είναι ικανό για την εξυπηρέτηση των οχημάτων του Δήμου εντός ή εκτός των εγκαταστάσεων του, όπου και όποτε ενδεχομένως απαιτηθεί, για αποκατάσταση των βλαβών. Το συνεργείο θα μπορεί να εξυπηρετήσει τις ανάγκες του Δήμου καθ' όλο το 24ώρο και οποιαδήποτε ημέρα της εβδομάδας.

Να υποβληθούν στο Ε.Ε.Ε.Σ. περιγραφές του τεχνικού εξοπλισμού βασικού και κινητού συνεργείου καθώς και διεύθυνση εγκατεστημένου (συνεργαζόμενου ή ιδιόκτητου) συνεργείου

- Να διαθέτουν το ανάλογο Τεχνικό προσωπικό με την Ομάδα που θα συμμετέχει ο υποψήφιος οικονομικός φορέας, έτσι ώστε η τεχνική υποστήριξη που σχετίζεται με το αντικείμενο της σύμβασης να μπορεί να προσφερθεί απρόσκοπτα, με πληρότητα τεχνικής γνώσης και ποιότητα επισκευαστικών εργασιών όπως και ασφάλεια κατά την εργασία.

Για την κάλυψη των ανωτέρω προϋποθέσεων τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, ο ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας μπορεί να στηριχθεί στις ικανότητες άλλων οικονομικών φορέων σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στην παρούσα διακήρυξη.

Επισημαίνεται ότι όσον αφορά στα κριτήρια που σχετίζονται με τα επαγγελματικά προσόντα του προσωπικού, οι οικονομικοί φορείς, μπορούν να βασίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων μόνο εάν οι τελευταίοι θα εκτελέσουν τις εργασίες ή τις υπηρεσίες, για τις οποίες απαιτούνται οι συγκεκριμένες ικανότητες. Σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, οι παραπάνω ελάχιστες απαιτήσεις τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας δύναται να καλύπτονται αθροιστικά από όλα τα μέλη της ένωσης ή από το ένα μέλος της ένωσης.

1.3 Περίληψη της εν λόγω διακήρυξης, η οποία περιείχε τους ουσιώδεις όρους και στοιχεία της διακήρυξης του διαγωνισμού, απεστάλη ηλεκτρονικά στις 06.06.2022 στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε) και δημοσιεύθηκε στις 10.06.2022 (αρ.

Προκ. 2022-310523). Επίσης, καταχωρήθηκε στις 08.06.2022 στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, όπου και έλαβε αριθμό συστήματος **160569**, καθώς και στη διαδικτυακή πύλη του φορέα.

2. Στις 19/07/2022 η Επιτροπή διενέργειας και αξιολόγησης του Διαγωνισμού, η οποία είχε συσταθεί με την υπ. αρ. 294/2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, προέβη στην αποσφράγιση των προσφορών του εν θέματι διαγωνισμού και σύμφωνα με το σχετικό πρακτικό της πρότεινε προς τη Οικονομική Επιτροπή

“α) Τη ματαίωση της παρούσας διαδικασίας ανάθεσης της σύμβασης: «ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΚΙ ΕΠΙΣΚΕΥΗ ΟΧΗΜΑΤΩΝ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ΚΑΛΑΜΑΤΑΣ (ΣΥΜΦΩΝΙΑ ΠΛΑΙΣΙΟ)» καθώς δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά

β) Την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, εφόσον γνωμοδοτήσει θετικά η ΕΑΔΗΣΥ επί σχετικού σχεδίου απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής, το οποίο θα αποσταλεί στην αρμόδια Αρχή για έλεγχο συνοδευόμενο από όλα τα στοιχεία βάσει των οποίων θα θεμελιωθεί η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης.”

2.1. Ακολούθως, η Οικονομική Επιτροπή με την υπ. αριθ. 439/10.08.2022 απόφασή της, ενέκρινε ομόφωνα το ανωτέρω πρακτικό.

2.2. Με το υπ. αριθ. πρωτ. 92865/22.09.2022 έγγραφο του Αντιδημάρχου, βεβαιώνεται ότι: “δεν ασκήθηκαν και δεν εκκρεμούν προδικαστικές προσφυγές και ένδικα μέσα κατά της Διακήρυξης του Διαγ/μού”, το οποίο επιβεβαιώθηκε κατόπιν έρευνας της Αρχής στην πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ όπου διαπιστώθηκε ότι δεν έχουν υποβληθεί προδικαστικές προσφυγές κατά της διαγωνιστικής διαδικασίας εν γένει.

II. Νομικό πλαίσιο

4. Στη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, 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 ουσιαστικά, 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 [...]"

III. Νομική Εκτίμηση

5. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Καλαμάτας, που αποτελεί Μη Κεντρική Αναθέτουσα Αρχή (Μη Κ.Α.Α./ΟΤΑ) κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 3 του ν. 4412/2016, αφορά στη σύναψη συμφωνίας-πλαisiού, κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 10 του ν. 4412/2016, μέσω της διαδικασίας της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης, συνολικής εκτιμώμενης αξίας 762.096,77€ πλέον Φ.Π.Α, βάσει των διατάξεων της παρ. 2 περ. α' του άρθρου 32 του ν. 4412/2016, οι οποίες ενσωματώνουν τις αντίστοιχες διατάξεις του άρθρου 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ. Η ανωτέρω συμφωνία-πλαίσιο έχει μεικτό αντικείμενο, το οποίο περιλαμβάνει τόσο την προμήθεια των ανταλλακτικών και πιθανών αναλωσίμων για την επισκευή των προαναφερόμενων οχημάτων/ μηχανημάτων έργου, όσο και την παροχή υπηρεσιών υπό τη μορφή εργασιών επισκευής – συντήρησης αυτών, για χρονικό διάστημα τριών (3) ετών από την υπογραφή της σύμβασης.

Ως εκ τούτου η αιτούσα αναθέτουσα αρχή επέλεξε, κατά την τεχνική της κρίση και βάσει του ποσού του προϋπολογισμού, όπως προκύπτει από το σχετικό αίτημά της και την εξέταση του συνόλου των στοιχείων του υποβληθέντος φακέλου, να προκηρύξει τη σύμβαση ως **δημόσια σύμβαση προμήθειας**. Υπό το πρίσμα των ανωτέρω, εφόσον η παροχή των προβλεπόμενων στη σύμβαση υπηρεσιών συντήρησης και επισκευής των οχημάτων αυτών έχει παρεπόμενο χαρακτήρα ως προς την προμήθεια των ανταλλακτικών και αναλωσίμων των υπόψη οχημάτων, η "προμήθεια" αποτελεί το κύριο αντικείμενο της εξεταζόμενης σύμβασης κατά τις διατάξεις του άρθρου 4 του ν. 4412/2016.

Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη μεικτής δημόσιας σύμβασης κατά τα ανωτέρω αναλυτικώς αναφερόμενα, προϋπολογισμού 762.096,77€ χωρίς ΦΠΑ, 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.

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

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

Ο Δήμος Καλαμάτας, με την υπ' αριθ. πρωτ. 53644/2022 διακήρυξη (ΑΔΑΜ:22PROC010712375/08.06.2022) προκήρυξε ηλεκτρονικό ανοιχτό μειοδοτικό διαγωνισμό, άνω των ορίων, για τη σύναψη συμφωνίας-πλαisiού, συνολικού προϋπολογισμού 762.096,77€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, (945.000,00€ με ΦΠΑ), με αντικείμενο «**Συντήρηση και επισκευή οχημάτων του Δήμου Καλαμάτας μέσω σύναψης**

συμφωνίας πλαίσιο διάρκειας τριάντα έξι (36) μηνών» και κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά προσδιοριζόμενη αποκλειστικά βάσει τιμής.

Η υπό ανάθεση σύμβαση αφορούσε σε οκτώ (8) τμήματα για τα οποία δεν υπεβλήθη καμία προσφορά. Η ως άνω Διακήρυξη, δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στον 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, 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.

Όσον αφορά τον γεωγραφικό περιορισμό που περιλαμβάνεται στο **σημείο 2.2.6 της διακήρυξης** («Κριτήρια επιλογής – Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα»), επισημαίνεται ότι δεν φέρεται μεν να παραβιάζει τις γενικές αρχές του ελεύθερου ανταγωνισμού, πλην όμως *θα ήταν σκόπιμο ο σχετικός όρος να συμπεριληφθεί στο Κεφάλαιο [...] της διακήρυξης, όπου αποτυπώνονται οι όροι εκτέλεσης της σύμβασης και ειδικότερα οι υποχρεώσεις του αναδόχου κατά το στάδιο αυτό.*

Σε κάθε περίπτωση, εφόσον κρίνεται *απαραίτητο και δικαιολογημένο, βάσει του ειδικότερου αντικειμένου της υπό ανάθεση σύμβασης και των λοιπών συνθηκών (πχ. αδυναμία αποθήκευσης των προς προμήθεια ειδών από την αναθέτουσα αρχή, εξοικονόμηση χρόνου, καθώς και οικονομικών και διοικητικών πόρων κατά τον ανεφοδιασμό των οχημάτων), οι αναθέτουσες αρχές έχουν ευχέρεια να περιλάβουν στη διακήρυξη αντίστοιχους όρους, αποκλειστικά ως ειδικούς όρους εκτέλεσης της σύμβασης, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 130 παρ.2 του ν.4412/2016, χωρίς ωστόσο να εξαρτήσουν τη συμμετοχή υποψηφίων και άρα τον αποκλεισμό τους από ανάλογο γεωγραφικό περιορισμό (πρβλ. Γνώμες Δ82 και Δ102/2020, Δ12/2018, 57, 61, 81, 83 και 110/2017, 45/2016).*

Σημειωτέον, ότι στην υπό εξέταση διακήρυξη του Δήμου Καλαμάτας, στο σημείο 2.4.3. Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά», δεν απαιτείται υπεύθυνη δήλωση, στην οποία να δηλώνεται ρητά η πλήρωση του εν λόγω όρου της παραγράφου 2.2.6 της διακήρυξης (η οποία σε καταφατική περίπτωση θα παρέπεμπε σε αποδεικτικό μέσο πλήρωσης όρου συμμετοχής).

Ενόψει των ανωτέρω, ο υπό εξέταση όρος θέτει ένα κριτήριο επιλογής που συνδέεται με την τεχνική – επαγγελματική ικανότητα, το οποίο συγκεκριμένα αναφέρεται στις συνεργαζόμενες εγκαταστάσεις – συνεργεία του υποψηφίου οικονομικού φορέα όπου θα παρέχονται οι υπηρεσίες της συμφωνίας – πλαισίου και όχι στην έδρα του, που ορίζεται ότι πρέπει να είναι «εντός του Νομού Μεσσηνίας, και σε ακτίνα 10 χιλιομέτρων (μόνο για

την ομάδα 8. σε ακτίνα 5 χιλιομέτρων) με κέντρο το αμαξοστάσιο του Δήμου μας (οδός Χρήστου Μαλαπάνη)». Με δεδομένο ότι ο εν λόγω γεωγραφικός περιορισμός αποσυνδέεται από την έδρα του υποψήφιου οικονομικού φορέα, καθόσον παρέχεται η δυνατότητα οι οικείες εγκαταστάσεις – συνεργεία να είναι όχι μόνο ιδιόκτητες/α αλλά και συνεργαζόμενες/α, δεν θεωρείται ότι περιόρισε τους εν δυνάμει υποψήφιους οικονομικούς φορείς να συμμετάσχουν στον διαγωνισμό και ως εκ τούτου ότι συνέχεται με το άγονο αποτέλεσμα αυτού

9.2. Ως προς τη μη υποβολή προσφορών

Σύμφωνα με το από 19/07/2022 πρακτικό της Επιτροπής διενέργειας και αξιολόγησης του διαγωνισμού, καθώς και την υπ. αρ. 439/10.08.2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, στον διενεργηθέντα ηλεκτρονικό ανοικτό διεθνή άνω των ορίων διαγωνισμό, δεν υπεβλήθη καμία προσφορά και συνεπώς ο διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος.

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

Στο προσκομισθέν σχέδιο απόφασης 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 ουσιαστικά οι όροι που τέθηκαν με τη διακήρυξη του προηγηθέντος ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού.

ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ

Ενόψει των προεκτεθέντων, η Επιτροπή ομόφωνα **αποφασίζει:**

Την παροχή σύμφωνης γνώμης, επί του αιτήματος του Δήμου Καλαμάτας, περί προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, κατ' κατ' άρθρο 32 παρ. 2 περιπτ. α' του ν. 4412/2016, για την κατάρτιση δημόσιας σύμβασης, με αντικείμενο τη «Συντήρηση και επισκευή οχημάτων του Δήμου Καλαμάτας μέσω σύναψης συμφωνίας- πλαίσιο διάρκειας τριάντα έξι (36) μηνών», προϋπολογισμού επτακοσίων εξήντα δύο χιλιάδων ενενήντα έξι ευρώ και εβδομήντα επτά λεπτών (762.096,77€) χωρίς ΦΠΑ 24%, κατόπιν διενέργειας διεθνούς διαγωνισμού ο οποίος απέβη άγονος στο σύνολό του, λόγω συνδρομής των οικείων προϋποθέσεων.

Αθήνα, 23 Νοεμβρίου 2022

Η Πρόεδρος

Ανδρονίκη Θεοτοκιάτου

