



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΓΝΩΜΗ

Δ 23 ΕΑΔΗΣΥ/2022

(του άρθρου 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016, όπως ισχύει μετά την αντικατάστασή του με το άρθρο 4 του ν. 4912/2022)

Η ΕΠΤΑΜΕΛΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗ

Της Ενιαίας Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων

Συνεδρίασε, στα επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και Κομνά Τράκα, στην Αθήνα, γραφεία της, στις 21 και 28 Νοεμβρίου 2022, 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

Εισηγήτρια: Ζωή Μεταξιώτου, Χημικός Μηχανικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό ΕΑΔΗΣΥ

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης, παρέστησαν, η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Ελέγχου, Μαριλένα Σιδέρη, η Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης της Διεύθυνσης Ελέγχου, Μαρία Παναγοηλιοπούλου, και η εισηγήτρια, Ζωή Μεταξιώτου (μέσω

τηλεδιάσκεψης), οι οποίες αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας των Μελών της Επιτροπής και τη λήψη της απόφασης.

Θέμα: 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 προμήθειας 3.941 τεμαχίων κλιματιστικών μηχανημάτων με συμφωνία-πλαίσιο, συνολικής εκτιμώμενης αξίας ενός εκατομμυρίου επτακοσίων έξι χιλιάδων οκτακοσίων σαράντα ευρώ (1.706.840,00 €) μη περιλαμβανομένου ΦΠΑ 24%, κατόπιν άγονου προηγηθέντος ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων.

Με το υπ' αριθ. πρωτ. 103848/31-10-2022 αίτημά της προς την ΕΑΔΗΣΥ, το οποίο παρελήφθη στις 31-10-2022 (αριθ. πρωτ. εισερχ. ΕΑΔΗΣΥ 5590), η Γενική Γραμματεία Εμπορίου του Υπουργείου Ανάπτυξης και Επενδύσεων (εφεξής και Γ.Γ.Ε.) αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα, προκειμένου να προσφύγει στη **διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, κατά τη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας 3.941 τεμαχίων κλιματιστικών μηχανημάτων με συμφωνία-πλαίσιο, εκτιμώμενης αξίας ενός εκατομμυρίου επτακοσίων έξι χιλιάδων οκτακοσίων σαράντα ευρώ (1.706.840,00 €) μη περιλαμβανομένου ΦΠΑ 24%, κατόπιν άγονου προηγηθέντος ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων.**

I. Ιστορικό – Πραγματικά περιστατικά

1. Από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι, πριν την υποβολή του παρόντος αιτήματος προς την Αρχή περί παροχής σύμφωνης γνώμης για την προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, η αναθέτουσα αρχή (Γ.Γ.Ε.) διενήργησε ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό άνω των ορίων για τη προμήθεια 3.941 τεμαχίων κλιματιστικών με συμφωνία-πλαίσιο. Ο διαγωνισμός, ο οποίος περιελάμβανε τρία (3) επιμέρους τμήματα με τέσσερις (4) επιμέρους ομάδες έκαστο εξ' αυτών, **απέβη στο σύνολό του άγονος**, λόγω απόρριψης της μοναδικής υποβληθείσας προσφοράς ως «μηδέποτε υποβληθείσας» ενόψει μη υποβολής όλων των απαραίτητων δικαιολογητικών συμμετοχής (ακατάλληλη προσφορά) συμπεριλαμβανομένης της εγγυητικής επιστολής (απαράδεκτη προσφορά). Ειδικότερα από τον εν λόγω φάκελο προκύπτουν τα εξής:

1.1. Αναθέτουσα Αρχή είναι η Γενική Διεύθυνση Δημοσίων Συμβάσεων της Γενικής Γραμματείας Εμπορίου και Προστασίας του Καταναλωτή του Υπουργείου Ανάπτυξης, η οποία αποτελεί **Εθνική Κεντρική Αρχή Αγορών κατά το άρθρο 41 παρ. 1 περ. β' του ν. 4412/2016** παρέχοντας κεντρικές και επικουρικές δραστηριότητες αγορών κατά την έννοια της περ. 15 και 16 της παρ. 1 του άρθρου 2 του ίδιου νόμου. Στο πλαίσιο των αρμοδιοτήτων της ως Εθνικής Κεντρικής Αρχής Αγορών, η αναθέτουσα αρχή εκκίνησε τη διαδικασία διενέργειας

του ανωτέρω διαγωνισμού σε εφαρμογή της με αριθ. 80189/31-07-2019 (Β' 3221) απόφασης του Υπουργού Ανάπτυξης και Επενδύσεων «Συμφωνίες - πλαίσιο έτους 2019 που συνάπτονται από τη Εθνική Κεντρική Αρχή Αγορών της παρ. 1β) του άρθρου 41 του ν. 4412/2016», όπως τροποποιήθηκε με τις με αριθ. πρωτ. 124384/2019 (Β' 4617), 112696/2021 (Β' 4900), 2042/2022 (Β' 98) όμοιες, καθώς και σε εφαρμογή της αντίστοιχης απόφασης για το έτος 2020 με αριθ. 88408/24-8-2020 (Β' 3810), όπως τροποποιήθηκε με τις 133291/15-12-2020 (Β' 5633) και 7478/22-1-21 (Β' 281) όμοιες.

1.2. Με την υπ' αριθ. πρωτ. 19203/22.02.2022 (ΑΔΑ: ΨΒΜΩ46ΜΤΛΡ-Μ00) απόφαση του Γενικού Γραμματέα Εμπορίου και Προστασίας Καταναλωτή εγκρίθηκε η συγκρότηση της επιτροπής διενέργειας ανοικτής ηλεκτρονικής διαδικασίας σύναψης συμφωνίας-πλαίσιο για την προμήθεια κλιματιστικών μηχανημάτων για τις ανάγκες φορέων του Δημοσίου βάσει της Διακήρυξης 01/2022 με αριθ. πρωτ.: 9422/01.02.2022 και ΑΔΑΜ 22PROC010005057.

1.3. Την **01.02.2022** απεστάλη στην **Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης** με ηλεκτρονικά μέσα η προκήρυξη 2022/S 025-060755 του ανωτέρου διαγωνισμού (ΑΔΑΜ 22PROC010004324).

Η προκήρυξη του εν λόγω διαγωνισμού:

- Αναρτήθηκε στον ιστότοπο «ΔΙΑΥΓΕΙΑ» <http://et.diavgeia.gov.gr/> (ΑΔΑ: 661Ρ46ΜΤΛΡ-ΞΒ4)

Η Διακήρυξη δημοσιεύθηκε:

- Στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ), στις 04.02.2022 (ΑΔΑΜ 22PROC010005057).
- Στον ιστότοπο του ΕΣΗΔΗΣ στις 04/02/2022.

Τα έγγραφα των προς σύναψη συμβάσεων για κάθε Τμήμα της παρούσας Διακήρυξης καταχωρήθηκαν στη σχετική ηλεκτρονική πλατφόρμα σύναψης δημόσιων συμβάσεων και έλαβαν συστημικούς αριθμούς **ΕΣΗΔΗΣ 107426, 107522, και 141407** για τα τρία Τμήματα του διαγωνισμού, αντιστοίχως.

Ως **ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών** στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ ορίστηκε η **04.02.2022** και ως **καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών** ορίστηκε η **03.03.2022** και ώρα 15:00 μ.μ. Ως ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης ορίστηκε η 09.03.2022 και ώρα 11:00 π.μ.

Ο Ανοικτός Διαγωνισμός αφορούσε στη σύναψη αντίστοιχων επί μέρους συμβάσεων για κάθε τμήμα με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής και είχε ως αντικείμενο την προμήθεια κλιματιστικών μηχανημάτων, συνολικού προϋπολογισμού 1.706.840,00€ μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α. 24%.

1.4. Στο **άρθρο 1.3** της διακήρυξης με τίτλο «Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της συμφωνίας πλαίσιο» και τις επιμέρους διατάξεις του ορίζονται τα εξής:

«1.3.1 Αντικείμενο της συμφωνίας πλαίσιο

Αντικείμενο της συμφωνίας πλαίσιο είναι η προμήθεια 3.941 τεμαχίων ενεργειακών αποδοτικών κλιματιστικών μηχανήματων διαιρούμενου τύπου και επιτοίχιας τοποθέτησης κατηγορίας 9.000BTU-12.000BTU-18.000BTU-24.000BTU. Τα προς προμήθεια είδη κατατάσσονται στον κωδικό του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV) : 42512200-0 και ενσωματώνουν κριτήρια του Εθνικού Σχεδίου Δράσης για την προώθηση των Πράσινων Δημοσίων Συμβάσεων (B' 466/2021), ως όρους των τεχνικών προδιαγραφών.

1.3.2 Αναθέτουσες αρχές που συμμετέχουν στη συμφωνία πλαίσιο

Οι δημόσιοι φορείς του Παραρτήματος VII (Πίνακας Αγοραστών), ήτοι Υπουργεία, Ένοπλες Δυνάμεις, Σώματα Ασφαλείας, Περιφερειακές Υπηρεσίες του Υπουργείου Τουρισμού και του Υπουργείου Πολιτισμού και Αθλητισμού.

1.3.3 Αριθμός συμβαλλομένων οικονομικών φορέων

Η ολοκλήρωση αυτής της διαγωνιστικής διαδικασίας θα οδηγήσει στη σύναψη συμφωνίας πλαίσιο με έναν οικονομικό φορέα (ανά τμήμα).

1.3.4 Υποδιαίρεση συμφωνίας πλαίσιο σε τμήματα

Η παρούσα συμφωνία πλαίσιο υποδιαιρείται στα κάτωθι τμήματα:

ΤΜΗΜΑ 1 (α/α ΕΣΗΔΗΣ 107426)

ΥΠΟΥΡΓΕΙΑ

ΣΥΝΟΛΙΚΗ ΕΚΤΙΜΩΜΕΝΗ ΑΞΙΑ 395.750 ΕΥΡΩ

ΟΜΑΔΑ Α (9.000 ΒΤU)

ΤΕΜ. ΓΙΑ 2 ΕΤΗ	ΑΓΟΡΑΣΤΗΣ	ΤΙΜΗ ΣΕ ΕΥΡΩ	ΕΚΤΙΜΩΜΕΝΗ ΑΞΙΑ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ ΣΕ ΕΥΡΩ
121	ΥΠΟΥΡΓΕΙΑ	320	38.720
28	ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΝΑΥΤΙΛΙΑΣ ΚΑΙ ΝΗΣΙΩΤΙΚΗΣ ΠΟΛΙΤΙΚΗΣ	340	9.520

ΟΜΑΔΑ Β (12.000 ΒΤU)

ΤΕΜ. ΓΙΑ 2 ΕΤΗ	ΑΓΟΡΑΣΤΗΣ	ΤΙΜΗ ΣΕ ΕΥΡΩ	ΕΚΤΙΜΩΜΕΝΗ ΑΞΙΑ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ ΣΕ ΕΥΡΩ
537	ΥΠΟΥΡΓΕΙΑ	350	187.950
30	ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΕΘΝΙΚΗΣ ΑΜΥΝΑΣ	365	10.950

ΟΜΑΔΑ Γ (18.000 ΒΤU)

ΤΕΜ. ΓΙΑ 2 ΕΤΗ	ΑΓΟΡΑΣΤΗΣ	ΤΙΜΗ ΣΕ ΕΥΡΩ	ΕΚΤΙΜΩΜΕΝΗ ΑΞΙΑ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ ΣΕ ΕΥΡΩ
140	ΥΠΟΥΡΓΕΙΑ	580	81.200
4	ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΕΘΝΙΚΗΣ ΑΜΥΝΑΣ	605	2.420
20	ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΝΑΥΤΙΛΙΑΣ ΚΑΙ ΝΗΣΙΩΤΙΚΗΣ ΠΟΛΙΤΙΚΗΣ	615	12.300

ΟΜΑΔΑ Δ (24.000 ΒΤU)

ΤΕΜ. ΓΙΑ 2 ΕΤΗ	ΑΓΟΡΑΣΤΗΣ	ΤΙΜΗ ΣΕ ΕΥΡΩ	ΕΚΤΙΜΩΜΕΝΗ ΑΞΙΑ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ ΣΕ ΕΥΡΩ
69	ΥΠΟΥΡΓΕΙΑ	680	46.920
2	ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΕΘΝΙΚΗΣ ΑΜΥΝΑΣ	710	1.420
6	ΥΠΟΥΡΓΕΙΟ ΝΑΥΤΙΛΙΑΣ ΚΑΙ ΝΗΣΙΩΤΙΚΗΣ ΠΟΛΙΤΙΚΗΣ	725	4.350

ΤΜΗΜΑ 2 (α/α ΕΣΗΔΗΣ 107522)
ΕΝΟΠΛΕΣ ΔΥΝΑΜΕΙΣ – ΣΩΜΑΤΑ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ
ΕΚΤΙΜΩΜΕΝΗ ΑΞΙΑ 917.020 ΕΥΡΩ

ΟΜΑΔΑ Α (9.000 ΒΤΥ)

ΤΕΜ. ΓΙΑ 2 ΕΤΗ	ΑΓΟΡΑΣΤΗΣ	ΤΙΜΗ ΣΕ ΕΥΡΩ	ΕΚΤΙΜΩΜΕΝΗ ΑΞΙΑ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ ΣΕ ΕΥΡΩ
580	ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΑΣΤΥΝΟΜΙΑ	340	197.200
80	ΓΕΝΙΚΟ ΕΠΙΤΕΛΕΙΟ ΣΤΡΑΤΟΥ	335	26.800
128	ΓΕΝΙΚΟ ΕΠΙΤΕΛΕΙΟ ΑΕΡΟΠΟΡΙΑΣ – ΓΕΝΙΚΟ ΕΠΙΤΕΛΕΙΟ ΝΑΥΤΙΚΟΥ	340	43.520
144	ΑΡΧΗΓΕΙΟ ΠΥΡΟΣΒΕΣΤΙΚΟΥ ΣΩΜΑΤΟΣ	320	46.080

ΟΜΑΔΑ Β (12.000 ΒΤΥ)

ΤΕΜ. ΓΙΑ 2 ΕΤΗ	ΑΓΟΡΑΣΤΗΣ	ΤΙΜΗ ΣΕ ΕΥΡΩ	ΕΚΤΙΜΩΜΕΝΗ ΑΞΙΑ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ ΣΕ ΕΥΡΩ
504	ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΑΣΤΥΝΟΜΙΑ	370	186.480
40	ΓΕΝΙΚΟ ΕΠΙΤΕΛΕΙΟ ΣΤΡΑΤΟΥ	365	14.600
134	ΓΕΝΙΚΟ ΕΠΙΤΕΛΕΙΟ ΑΕΡΟΠΟΡΙΑΣ – ΓΕΝΙΚΟ ΕΠΙΤΕΛΕΙΟ ΝΑΥΤΙΚΟΥ	370	49.580
101	ΑΡΧΗΓΕΙΟ ΠΥΡΟΣΒΕΣΤΙΚΟΥ ΣΩΜΑΤΟΣ	350	35.350

ΟΜΑΔΑ Γ (18.000 ΒΤΥ)

ΤΕΜ. ΓΙΑ 2 ΕΤΗ	ΑΓΟΡΑΣΤΗΣ	ΤΙΜΗ ΣΕ ΕΥΡΩ	ΕΚΤΙΜΩΜΕΝΗ ΑΞΙΑ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ ΣΕ ΕΥΡΩ
196	ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΑΣΤΥΝΟΜΙΑ	615	120.540
20	ΓΕΝΙΚΟ ΕΠΙΤΕΛΕΙΟ ΣΤΡΑΤΟΥ	605	12.100
32	ΓΕΝΙΚΟ ΕΠΙΤΕΛΕΙΟ ΑΕΡΟΠΟΡΙΑΣ – ΓΕΝΙΚΟ ΕΠΙΤΕΛΕΙΟ ΝΑΥΤΙΚΟΥ	615	19.680
82	ΑΡΧΗΓΕΙΟ ΠΥΡΟΣΒΕΣΤΙΚΟΥ ΣΩΜΑΤΟΣ	580	47.560

ΟΜΑΔΑ Δ (24.000 ΒΤΥ)

ΤΕΜ. ΓΙΑ 2 ΕΤΗ	ΑΓΟΡΑΣΤΗΣ	ΤΙΜΗ ΣΕ ΕΥΡΩ	ΕΚΤΙΜΩΜΕΝΗ ΑΞΙΑ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ ΣΕ ΕΥΡΩ
50	ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΑΣΤΥΝΟΜΙΑ	720	36.000
12	ΓΕΝΙΚΟ ΕΠΙΤΕΛΕΙΟ ΣΤΡΑΤΟΥ	710	8.520
66	ΓΕΝΙΚΟ ΕΠΙΤΕΛΕΙΟ ΑΕΡΟΠΟΡΙΑΣ – ΓΕΝΙΚΟ ΕΠΙΤΕΛΕΙΟ ΝΑΥΤΙΚΟΥ	725	47.850
37	ΑΡΧΗΓΕΙΟ ΠΥΡΟΣΒΕΣΤΙΚΟΥ ΣΩΜΑΤΟΣ	680	25.160

ΤΜΗΜΑ 3 (α/α ΕΣΗΔΗΣ 141407)

ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΚΕΣ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΥΠΟΥΡΓΕΙΩΝ (ΤΟΥΡΙΣΜΟΥ ΚΑΙ ΠΟΛΙΤΙΣΜΟΥ ΚΑΙ ΑΘΛΗΤΙΣΜΟΥ)

ΕΚΤΙΜΩΜΕΝΗ ΑΞΙΑ 394.070 ΕΥΡΩ

ΟΜΑΔΑ Α (9.000 ΒΤU)

ΤΕΜ. ΠΑ 2 ΕΤΗ	ΑΓΟΡΑΣΤΗΣ	ΤΙΜΗ ΣΕ ΕΥΡΩ	ΕΚΤΙΜΩΜΕΝΗ ΑΞΙΑ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ ΣΕ ΕΥΡΩ
185	ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΚΕΣ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΥΠΟΥΡΓΕΙΩΝ (ΤΟΥΡΙΣΜΟΥ ΚΑΙ ΠΟΛΙΤΙΣΜΟΥ ΚΑΙ ΑΘΛΗΤΙΣΜΟΥ)	350	64.750

ΟΜΑΔΑ Β (12.000 ΒΤU)

ΤΕΜ. ΠΑ 2 ΕΤΗ	ΑΓΟΡΑΣΤΗΣ	ΤΙΜΗ ΣΕ ΕΥΡΩ	ΕΚΤΙΜΩΜΕΝΗ ΑΞΙΑ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ ΣΕ ΕΥΡΩ
226	ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΚΕΣ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΥΠΟΥΡΓΕΙΩΝ (ΤΟΥΡΙΣΜΟΥ ΚΑΙ ΠΟΛΙΤΙΣΜΟΥ ΚΑΙ ΑΘΛΗΤΙΣΜΟΥ)	375	84.750

ΟΜΑΔΑ Γ (18.000 ΒΤU)

ΤΕΜ. ΠΑ 2 ΕΤΗ	ΑΓΟΡΑΣΤΗΣ	ΤΙΜΗ ΣΕ ΕΥΡΩ	ΕΚΤΙΜΩΜΕΝΗ ΑΞΙΑ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ ΣΕ ΕΥΡΩ
160	ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΚΕΣ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΥΠΟΥΡΓΕΙΩΝ (ΤΟΥΡΙΣΜΟΥ ΚΑΙ ΠΟΛΙΤΙΣΜΟΥ ΚΑΙ ΑΘΛΗΤΙΣΜΟΥ)	610	97.600

ΟΜΑΔΑ Δ (24.000 ΒΤU)

ΤΕΜ. ΠΑ 2 ΕΤΗ	ΑΓΟΡΑΣΤΗΣ	ΤΙΜΗ ΣΕ ΕΥΡΩ	ΕΚΤΙΜΩΜΕΝΗ ΑΞΙΑ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ ΣΕ ΕΥΡΩ
207	ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΚΕΣ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΥΠΟΥΡΓΕΙΩΝ (ΤΟΥΡΙΣΜΟΥ ΚΑΙ ΠΟΛΙΤΙΣΜΟΥ ΚΑΙ ΑΘΛΗΤΙΣΜΟΥ)	710	146.970

Προσφορές υποβάλλονται για ένα ή περισσότερα τμήματα και για το σύνολο των ποσοτήτων των ομάδων (Α - Δ) του κάθε τμήματος. Η προσφερόμενη τιμή δίνεται υποχρεωτικά ανά τεμάχιο είδους και κατηγορία είδους, ξεχωριστά για κάθε διαφορετικό αγοραστή, σύμφωνα με την κατηγοριοποίηση των τμημάτων που περιγράφεται στον Πίνακα Β' του Παραρτήματος Ι.

1.3.5 Εκτιμώμενη αξία της συμφωνίας πλαίσιο

Η μέγιστη εκτιμώμενη αξία της συμφωνίας πλαίσιο ανέρχεται στο ποσό του 1.706.840 € συμπεριλαμβανομένων κρατήσεων χωρίς ΦΠΑ 24 % (εκτιμώμενη αξία με ΦΠΑ: 2.116.482 €). Η μέγιστη εκτιμώμενη αξία είναι ενδεικτική, μη δεσμευτική, ως προς την εξάντλησή της. Η αξία των επιμέρους συμβάσεων που θα κληθεί να υπογράψει ο οικονομικός φορέας στο πλαίσιο της συμφωνίας πλαίσιο με την αναθέτουσα αρχή («εκτελεστικές συμβάσεις»), θα ορίζεται σαφώς στην απόφαση ανάθεσης αυτών, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παρ. 4 «Όροι εκτέλεσης της συμφωνίας πλαίσιο».

1.3.6 Διάρκεια συμφωνίας πλαίσιο

Η διάρκεια της συμφωνίας πλαίσιο ορίζεται στα δύο (2) έτη από την υπογραφή της. Οι εκτελεστικές συμβάσεις μπορούν να συνάπτονται έως και τη συμπλήρωση του χρόνου διάρκειας της συμφωνίας πλαίσιο. Η διάρκεια των εκτελεστικών συμβάσεων μπορεί να υπερβαίνει το χρόνο λήξης της συμφωνίας πλαίσιο. Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και

οικονομικού αντικειμένου της συμφωνίας πλαίσιο δίνεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι της παρούσας διακήρυξης.

1.3.7 Κριτήριο ανάθεσης

Η συμφωνία πλαίσιο θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει της βέλτιστης σχέσης ποιότητας-τιμής.[...]

- 1.5. Στην ενότητα 2.1 Γενικές Πληροφορίες και ειδικότερα στο άρθρο 2.1.3 της διακήρυξης, με τίτλο «Παροχή διευκρινίσεων», ορίζεται ότι:

«Τα σχετικά αιτήματα παροχής διευκρινίσεων υποβάλλονται ηλεκτρονικά, το αργότερο 15 ημέρες πριν την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών και απαντώνται αντίστοιχα, στο πλαίσιο της παρούσας, στη σχετική ηλεκτρονική διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης στην πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ, η οποία είναι προσβάσιμη μέσω της Διαδικτυακής Πύλης www.promitheus.gov.gr. Αιτήματα παροχής συμπληρωματικών πληροφοριών – διευκρινίσεων υποβάλλονται από εγγεγραμμένους στο σύστημα οικονομικούς φορείς, δηλαδή από εκείνους που διαθέτουν σχετικά διαπιστευτήρια που τους έχουν χορηγηθεί (όνομα χρήστη και κωδικό πρόσβασης) και απαραίτητα το ηλεκτρονικό αρχείο με το κείμενο των ερωτημάτων είναι ηλεκτρονικά υπογεγραμμένο. Αιτήματα παροχής διευκρινίσεων που είτε υποβάλλονται με άλλο τρόπο, είτε το ηλεκτρονικό αρχείο που τα συνοδεύει δεν είναι ηλεκτρονικά υπογεγραμμένο, δεν εξετάζονται. Η αναθέτουσα αρχή παρατείνει την προθεσμία παραλαβής των προσφορών, ούτως ώστε όλοι οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς να μπορούν να λάβουν γνώση όλων των αναγκαίων πληροφοριών για την κατάρτιση των προσφορών στις ακόλουθες περιπτώσεις: α) όταν, για οποιονδήποτε λόγο, πρόσθετες πληροφορίες, αν και ζητήθηκαν από τον οικονομικό φορέα έγκαιρα, δεν έχουν παρασχεθεί το αργότερο έξι (6) ημέρες πριν από την προθεσμία που ορίζεται για την παραλαβή των προσφορών, β) όταν τα έγγραφα της σύμβασης υφίστανται σημαντικές αλλαγές. Η διάρκεια της παράτασης θα είναι ανάλογη με τη σπουδαιότητα των πληροφοριών ή των αλλαγών. Όταν οι πρόσθετες πληροφορίες δεν έχουν ζητηθεί έγκαιρα ή δεν έχουν σημασία για την προετοιμασία κατάλληλων προσφορών, η παράταση της προθεσμίας εναπόκειται στη διακριτική ευχέρεια της αναθέτουσας αρχής.[...]»

- Στην ενότητα 2.2 Δικαίωμα Συμμετοχής – Κριτήρια Ποιοτικής Επιλογής και ειδικότερα στο άρθρο 2.2.2 της διακήρυξης, με τίτλο «Εγγύηση συμμετοχής», ορίζεται ότι:

«2.2.2.1. Για την έγκυρη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας συμφωνίας πλαίσιο, κατατίθεται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς (προσφέροντες), εγγυητική επιστολή συμμετοχής σε ευρώ, ποσού ίσου με το 1% της εκτιμώμενης αξίας του τμήματος ή του συνόλου των τμημάτων για τα οποία συμμετέχουν [...] Οι πρωτότυπες εγγυητικές επιστολές συμμετοχής, πλην των εγγυήσεων που εκδίδονται ηλεκτρονικά, προσκομίζονται, σε κλειστό φάκελο με ευθύνη του οικονομικού φορέα, το αργότερο πριν την ημερομηνία και ώρα αποσφράγισης των προσφορών που ορίζεται στην παρ. 3.1 (Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών) της παρούσας, άλλως η προσφορά απορρίπτεται ως απαράδεκτη, μετά από γνώμη της Επιτροπής Διαγωνισμού[...]».

Στην ενότητα **2.3 «Κριτήρια Ανάθεσης»** και ειδικότερα στο **άρθρο 2.3.3 «Ανάθεση συμβάσεων που βασίζονται στη συμφωνία πλαίσιο («εκτελεστικές συμβάσεις»)** αναφέρονται τα εξής:

«Οι εκτελεστικές συμβάσεις ανατίθενται, σύμφωνα με τους όρους της συμφωνίας πλαίσιο. Για την ανάθεση των συμβάσεων αυτών, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να διαβουλευτεί γραπτώς με τον εκάστοτε οικονομικό φορέα που είναι συμβαλλόμενο μέρος στη συμφωνία πλαίσιο, ζητώντας του, εάν χρειάζεται, να συμπληρώσει την προσφορά του σύμφωνα με τους όρους της συμφωνίας πλαίσιο, βάσει των δεδομένων της εκάστοτε εκτελεστικής σύμβασης (τιμές αγοράς, δημοσιονομικές συνθήκες, ανάγκες φορέα κλπ.)»

2. Στις **09.03.2022** συνεδρίασε η Επιτροπή Διενέργειας του διαγωνισμού με Θέμα: «Αποσφράγιση των δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικών προσφορών και έλεγχος προσκόμισης των εγγυητικών επιστολών συμμετοχής των συμμετεχόντων στους με α/α ΕΣΗΔΗΣ 107426, 107522 και 141407 ηλεκτρονικούς διαγωνισμούς της Δ/ξης 01/2022 για τη σύναψη συμφωνίας πλαίσιο προμήθειας κλιματιστικών μηχανημάτων για τις ανάγκες φορέων του Δημοσίου». Σύμφωνα με το **Πρακτικό Αρ. 1** της Επιτροπής, κατά την ηλεκτρονική αποσφράγιση των ανωτέρω τριών διακριτών διαγωνισμών ΕΣΗΔΗΣ, που αντιστοιχούν στα τρία Τμήματα της διακήρυξης, προέκυψε ότι υπεβλήθησαν εμπροθέσμως τρεις προσφορές από τον ίδιο οικονομικό φορέα για τα τρία τμήματα, αντιστοίχως.

Περαιτέρω, η Επιτροπή διαπίστωσε, κατά τον έλεγχο του περιεχομένου του υποφακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά», ότι δεν έχει υποβληθεί εγγύηση συμμετοχής για κανένα Τμήμα της Διακήρυξης. Κατόπιν των ανωτέρω η Επιτροπή ομόφωνα γνωμοδότησε:

- **Υπέρ της απόρριψης ως απαράδεκτης της προσφοράς** του εν λόγω οικονομικού φορέα για τα Τμήματα 1-3 της Δ/ξης 01/2022 (α/α ΕΣΗΔΗΣ 107426, 107522 και 141407), καθώς η μη προσκόμιση της απαιτούμενης εγγύησης συμμετοχής (βάσει της παρ. 2.2.2.1 της Δ/ξης) αποτελεί λόγο απόρριψης της προσφοράς, σύμφωνα με τα οριζόμενα στις παρ. 3.1.2.1 και την παρ. 2.4.6.α της Δ/ξης.
- **Υπέρ της ματαίωσης της διαγωνιστικής διαδικασίας** για τα Τμήματα 1-3 της Δ/ξης 01/2022 (α/α ΕΣΗΔΗΣ 107426, 107522 και 141407), σύμφωνα με την παρ. 3.5 της Δ/ξης, καθώς η διαγωνιστική διαδικασία αποβαίνει **άγονη** για τα εν λόγω Τμήματα της Δ/ξης μετά την προαναφερόμενη απόρριψη της μοναδικής προσφοράς του οικονομικού φορέα στα εν λόγω Τμήματα της Δ/ξης.

Στις **29.06.2022** με την υπ' αριθ. πρωτ.: 66057/29.06/2022 Απόφασή του ο Υπουργός Ανάπτυξης και Επενδύσεων

- **Έκανε αποδεκτό το ανωτέρω Πρακτικό 1** της Επιτροπής Διενέργειας, Αποσφράγισης και Αξιολόγησης ηλεκτρονικών διαγωνισμών της Διακήρυξης 01/2022, **ως προς την την απόρριψη της προσφοράς** του μοναδικού οικονομικού φορέα που εκδήλωσε

ενδιαφέρον, **πλην όμως, με την αιτιολογία της μη έγκυρης/μη νόμιμης υποβολής προσφοράς**. Συγκεκριμένα αναφέρεται στην εν λόγω απόφαση ότι: «[...] Δοθέντος ότι η εν λόγω εταιρεία ουδέν δικαιολογητικό προσκόμισε (ούτε εγγυητική επιστολή συμμετοχής, ούτε Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), ούτε τεχνική προσφορά), παρά μόνο προέβη στην ανάρτηση του εντύπου της τεχνικής προσφοράς συστήματος χωρίς, ωστόσο, να προβεί στη νόμιμη συμπλήρωση και υπογραφή του – με άλλα λόγια προέβη σε ανάρτηση ενός «κενού» εγγράφου, δηλαδή εγγράφου άνευ περιεχομένου και χωρίς να θέσει σε αυτό υπογραφή του νόμιμου εκπροσώπου της – αποδεικνύεται η έλλειψη της σοβαρής προθέσεώς της να συμμετάσχει στη διαγωνιστική διαδικασία και ως εκ τούτου, ελλείψει όλων των δικαιολογητικών συμμετοχής και όχι μόνο ελλείψει της εγγυητικής επιστολής που θα συνεπαγόταν το απαράδεκτο της προσφοράς, **η εν λόγω προσφορά θα πρέπει να απορριφθεί ως μη εγκύρως/μη νομίμως υποβληθείσα και, τελικώς, ως μηδέποτε υποβληθείσα.**»

- Αποφάσισε τη **ματαίωση των αποτελεσμάτων της διαγωνιστικής διαδικασίας** για τα όλα τα Τμήματα της Διακήρυξης 01/2022 (α.α. ΕΣΗΔΗΣ: 107426-107522-141407), σύμφωνα με την περ. α) της παρ. 1 του άρθρου 106 του ν. 4412/2016.

3. Τέλος, η αναθέτουσα αρχή δηλώνοντας ότι:

- Κατά της Διακήρυξης 01/2022 **δεν ασκήθηκαν προδικαστικές προσφυγές ή άλλα ένδικα μέσα.**
- Κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση **δεν θα τροποποιηθούν οι αρχικοί όροι της σύμβασης.**

Αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης προκειμένου να προσφύγει σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση (άρθρο 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) **για την σύναψη της ως άνω σύμβασης.**

II. Νομικό Πλαίσιο

4. Σύμφωνα με το άρθρο 26 παρ. 2 περ. β' του νόμου 4412/2016 «[...] 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 προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, υπέβαλαν προσφορές σύμφωνες προς τις τυπικές απαιτήσεις της διαδικασίας σύναψης σύμβασης και μόνον αυτούς.»
5. 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 ουσιαδώς 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 [...].»

6. Σύμφωνα με το άρθρο 72 «Εγγυήσεις» του ν.4412/2016 «[...] Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιων συμβάσεων, οι οποίες διενεργούνται μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, **οι πρωτότυπες εγγυήσεις συμμετοχής, πλην των εγγυήσεων που εκδίδονται ηλεκτρονικά, προσκομίζονται, με ευθύνη του οικονομικού φορέα, το αργότερο πριν την ημερομηνία και ώρα αποσφράγισης των προσφορών που ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης, άλλως η προσφορά απορρίπτεται ως απαράδεκτη.** Η προσφορά οικονομικού φορέα που παρέλειψε να προσκομίσει την απαιτούμενη από τα έγγραφα της σύμβασης εγγύηση συμμετοχής απορρίπτεται ως απαράδεκτη, μετά από γνώμη του αρμόδιου συλλογικού οργάνου. Η απόφαση απόρριψης της προσφοράς του προηγούμενου εδαφίου εκδίδεται πριν από την έκδοση οποιασδήποτε άλλης απόφασης σχετικά με την αξιολόγηση των προσφορών της οικείας διαδικασίας ανάθεσης σύμβασης.[...]».

III. Νομική Εκτίμηση

7. Η ανωτέρω σύμβαση εντάσσεται στην κατηγορία δημοσίων συμβάσεων προμηθειών, για τις οποίες ως κατώτατο ενωσιακό όριο, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ, έχει ορισθεί το ποσό των ευρώ 140.000 € πλέον ΦΠΑ, για Κεντρικές Κυβερνητικές Αρχές (Κ.Κ.Α.). Το ποσό της αιτούμενης σύμβασης (1.706.840,00 € πλέον ΦΠΑ) υπερβαίνει το κατώτατο όριο του άρθρου 5 παρ. β' του ν. 4412/2016 και ως εκ τούτου συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής, για την έκδοση σύμφωνης γνώμης, κατ' άρθρο 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016.
8. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007 και ήδη στα παρόμοιου περιεχομένου άρθρα 26 και 32 του ν. 4412/2016 (βλ. σχετικώς ΔΕΕ, απόφαση της 8ης Απριλίου 2008, C 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56). Συναφώς επισημαίνεται ότι οι ανωτέρω διατάξεις στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν

παρέκκλιση από τη βασική ρύθμιση, δηλαδή από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των 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 (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).

- 9. Σύμφωνα με την απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης και Επενδύσεων (αριθ. πρωτ.: 66057-29.06.2022), η οποία εκδόθηκε μετά τη γνωμοδότηση της Επιτροπής Διαγωνισμού, η υποβληθείσα προσφορά απορρίφθηκε ως μη εγκύρως/μη νομίμως υποβληθείσα και τελικώς ως μηδέποτε υποβληθείσα, καθότι δεν περιείχε ούτε εγγυητική επιστολή συμμετοχής, ούτε Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), ούτε τεχνική προσφορά. Επί της ουσίας επρόκειτο για την ανάρτηση ενός «κενού» εγγράφου, δηλαδή εγγράφου άνευ περιεχομένου και χωρίς αυτό να φέρει υπογραφή του νόμιμου εκπροσώπου της. Ως εκ τούτου, ορθώς η αναθέτουσα αρχή επικαλείται ως νομική βάση θεμελίωσης του αιτήματός της τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016¹.**
- 10.** Ειδικότερα, με την υπό εξέταση διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, παρέχεται η δυνατότητα στις αναθέτουσες αρχές να συνάπτουν συμβάσεις με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, εφόσον συντρέχουν οι κάτωθι προϋποθέσεις:
- α) έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία,
 - β) δεν έχει υποβληθεί κατά την ανωτέρω νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές δεν κρίθηκε κατάλληλη ή δεν υπήρξε κανείς υποψήφιος και
 - γ) δεν τροποποιούνται ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση.
 - δ) Επιπλέον, σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση προς αυτήν, σχετικής έκθεσης.

Επισημαίνεται, ότι σχετικά με την ως άνω υπό α) προϋπόθεση, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή των προαναφερόμενων διατάξεων, **συνέχεται άμεσα με τον προηγηθέντα αυτής διαγωνισμό**, ως εκ τούτου δε οι τυχόν ουσιώδεις πλημμέλειες της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας επηρεάζουν τη νομιμότητα και της συγκεκριμένης διαδικασίας (ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 466/2011, 1249/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

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

¹ Περαιτέρω διευκρινίσεις αναφορικά με τη διάκριση της έννοιας της «μη κατάλληλης» προσφοράς, σε σχέση με την έννοια της «μη κανονικής» ή της «απαράδεκτης» προσφοράς, παρέχονται στην Κατευθυντήρια Οδηγία 27 της Αρχής (ΑΔΑ: Ψ8Σ4ΟΞΤΒ-ΨΔ3).

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

Η Γενική Γραμματεία Εμπορίου του Υπουργείου Ανάπτυξης και Επενδύσεων προέβη στην προκήρυξη ηλεκτρονικού ανοικτού διαγωνισμού για την προμήθεια με συμφωνία-πλαίσιο 3941 τεμαχίων Κλιματιστικών Μηχανημάτων (τύπου 9.000-12.000-18.000-24.000 BTU), συνολικής εκτιμώμενης αξίας 1.706.840,00€ (χωρίς ΦΠΑ), με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά **βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας-τιμής**.

Από το προπαρατεθέν ιστορικό και 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, προκύπτουν τα εξής:

- i. **Όροι Διακήρυξης:** Η ως άνω Διακήρυξη (22PROC010004324 2022-02-04) έχει συνταχθεί σύμφωνα με το Υπόδειγμα Διακήρυξης της ΕΑΔΗΣΥ για τη Σύναψη Συμφωνίας-Πλαίσιο Προμήθειας Αγαθών με Ανοικτή Διαδικασία μέσω ΕΣΗΔΗΣ (Έκδοση Σεπτέμβριος 2021) και δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στον σχετικό διαγωνισμό, ούτε ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες.
- ii. **Τήρηση Όρων Δημοσιότητας-Προθεσμίες:** Όπως ήδη προεκτέθηκε (βλ. παρ. 1.3), η προκήρυξη του διαγωνισμού απεστάλη αρχικά στην ΕΕΕΕ την 01.02.2022 με καταληκτική ημερομηνία παραλαβής των προσφορών την 03.03.2022, ήτοι διάστημα 31 ημερών για την υποβολή προσφορών από κάθε ενδιαφερόμενο φορέα, τηρώντας τις ελάχιστες προθεσμίες, όπως προβλέπονται σύμφωνα με το άρθρο 27 του ν. 4412/2016.
- iii. **Χρήση ΕΣΗΔΗΣ - Παροχή διευκρινίσεων:** Από τον έλεγχο των στοιχείων του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ (Συστ. Αρ. 107426-107522-141407) και ειδικότερα τον έλεγχο της «ΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑΣ», προκύπτει ότι **έτερος ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας υπέβαλε δύο (2) αιτήματα** προς την Επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού με αριθ. πρωτ.: 54/16.02.2022 και 60/24.02.2022, αντίστοιχα, **τα οποία δεν απαντήθηκαν** (βλ. και σχετ. Διακήρυξη 01/2022, Κεφάλαιο 2 «ΓΕΝΙΚΟΙ ΚΑΙ ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ», άρθρο 2.1.3 «Παροχή διευκρινίσεων»). Εξ' αυτών **το πρώτο αίτημα, το οποίο υποβλήθηκε εμπροθέσμως (16.02.2022), ήτοι 15 ημέρες πριν τη λήξη της προθεσμίας υποβολής των προσφορών, αφορούσε παροχή διευκρινίσεων αναφορικά με τη γεωγραφική κατανομή των προς προμήθεια κλιματιστικών μονάδων**, στοιχείο αναγκαίο, κατά την άποψη του αιτούντος, για τη διαμόρφωση του τελικού κόστους της προσφοράς, δεδομένου ότι ένα μεγάλο μέρος των ειδών αφορούν παραδόσεις στη νησιωτική χώρα. **Το δεύτερο αίτημα υποβλήθηκε εκπροθέσμως (24.02.2022) και αφορούσε την παράταση της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών κατά εξήντα (60) ημερολογιακές ημέρες**, με το αιτιολογικό της ανωτέρας βίας και ειδικότερα, «[...] εξαιτίας των δραματικών επιπτώσεων της παγκόσμιας ενεργειακής κρίσης και της επικρατούσας ακρίβειας στον τομέα της οικονομίας και της συνακόλουθης επικράτησης ρευστότητας των τιμών κόστους όλων των προς προμήθεια αγαθών στη διεθνή αγορά[...].». Επιπλέον, στο ίδιο αίτημα ο αιτών υποστηρίζει ότι έχει συμπεριληφθεί

καταχρηστικός όρος στη Διακήρυξη (παρ. 2.4.4) ο οποίος δεν συνάδει με τον ν. 4412/2016 και δη με το άρθρο 53 παρ. 9 αυτού, σύμφωνα με το οποίο, ως ίσχυε τότε, «[...] Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης προμηθειών, όταν από τα έγγραφα της σύμβασης προβλέπεται χρόνος παράδοσης των αγαθών μεγαλύτερος των δώδεκα (12) μηνών, **μπορεί** να περιλαμβάνεται στα έγγραφα της σύμβασης όρος περί αναπροσαρμογής της τιμής, υπό τους όρους του άρθρου 132, περί τροποποίησης συμβάσεων κατά τη διάρκειά τους.[...]». **Επισημαίνεται, πάντως, ότι ο ως άνω οικονομικός φορέας δεν υπέβαλε προδικαστική προσφυγή κατά όρων της διακήρυξης ή κατά της διαγωνιστικής διαδικασίας εν γένει.**

Σχετικά με το πρώτο ως άνω αίτημα παροχής διευκρινίσεων που υπεβλήθη εμπροθέσμως επισημαίνεται, ότι οι αιτούμενες διευκρινίσεις θα ήταν πράγματι υποβοηθητικές για τη διαμόρφωση της προσφοράς και εύλογες, ενόψει της φύσης, του μεγέθους και της γεωγραφικής διασποράς του αντικειμένου της υπό εξέταση σύμβασης. Ωστόσο, πρέπει να σημειωθεί ότι ο ακριβής αριθμός των ειδών που θα παραδοθούν ανά τόπο παράδοσης, όπως αυτοί προσδιορίζονται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ VII, κατ' ορθή νομική εκτίμηση, δεν προσδιορίζεται στους όρους της διακήρυξης, η οποία εν προκειμένω έχει συνταχθεί βάσει σχετικού υποδείγματος της Αρχής, καθόσον αποτελεί αντικείμενο των εκτελεστικών συμβάσεων². Περαιτέρω, ειδικά στην περίπτωση κατά την οποία στη συμφωνία-πλαίσιο με έναν οικονομικό φορέα δεν καθορίζονται επακριβώς όλοι οι όροι στην αρχική διακήρυξη (όπως εν προκειμένω), τότε, σύμφωνα με το άρθρο 39 παρ. 4 του ν. 4412/2016, «η αναθέτουσα αρχή μπορεί να διαβουλευθεί εγγράφως, με τον οικονομικό φορέα που είναι συμβαλλόμενο μέρος στη συμφωνία-πλαίσιο, ζητώντας του, εάν χρειάζεται, να συμπληρώσει την προσφορά του»³. Όπως αναφέρεται και στην Κ.Ο 3 Γνώμη της Αρχής (σελ. 10επ.), σε μια τέτοια περίπτωση, γίνεται δεκτό ότι η προσφορά δεν ήταν πλήρης και ακριβώς εξ' αυτού του λόγου ζητείται η συμπλήρωσή της ως προς τους όρους που δεν καθορίζονται εξαρχής στη συμφωνία-πλαίσιο.

Υπό το πρίσμα των ανωτέρω και δεδομένου ότι α) στη συμφωνία-πλαίσιο ο σαφής προσδιορισμός των ποσοτήτων των προς προμήθεια αγαθών δεν αποτελεί ουσιώδες στοιχείο της διακήρυξης, β) στην υπό εξέταση διακήρυξη προσδιορίζεται, τόσο η ποσότητα των ειδών (κλιματιστικών), όσο και - σε Παράρτημα - αναλυτικά ο τόπος παράδοσης των ειδών (που θα είναι οι κατά τόπους έδρες των αγοραστών)⁴, ενώ η περαιτέρω εξειδίκευση (ακριβής ποσότητα ανά τόπο παράδοσης) καταλείπεται στις επιμέρους εκτελεστικές συμβάσεις, αναλόγως με τις επιμέρους ανάγκες που θα προκύψουν σταδιακά, βάσιμα κρίνεται ότι η μη ανταπόκριση της αναθέτουσας αρχής στην υποχρέωσή της να παράσχει τις αιτούμενες διευκρινίσεις δεν επηρέασε εν προκειμένω το άγονο

² Οι όροι των εκτελεστικών συμβάσεων περιγράφονται στο αντίστοιχο σχέδιο το οποίο παρατίθεται στη σελ. 107 της διακήρυξης (Παράρτημα V). Επιπλέον, όπως προσδιορίζεται στο Σχέδιο της Συμφωνίας Πλαίσιο «[...] η συμφωνία πλαίσιο δεν παράγει καμία υποχρέωση για τους αγοραστές να προμηθευτούν αγαθά οποιασδήποτε αξίας και ποσότητας εάν δεν υφίστανται οι σχετικές ανάγκες.[...]».

³ Βλ. και παρ. 6.2. και 6.6. στο Παράρτημα V.

⁴ Βλ. Παραρτήματα I και VII

αποτέλεσμα του διαγωνισμού, καθώς επί της ουσίας οι συγκεκριμένες διευκρινίσεις δεν μπορούσαν στο παρόν στάδιο να απαντηθούν και η τυχόν απάντηση δεν θα εισέφερε «πρόσθετες πληροφορίες».

Σε κάθε περίπτωση, όμως, τονίζεται η υποχρέωση των αναθετουσών αρχών να τηρούν τις υποχρεώσεις τους που απορρέουν από τη διακήρυξη, όπως θα ήταν εν προκειμένω η απάντηση στο επίμαχο αίτημα παροχής διευκρινίσεων, ανεξαρτήτως του περιεχομένου της. Όσον αφορά το δεύτερο αίτημα, το οποίο υπεβλήθη εκπροθέσμως, ορθώς δεν αποτέλεσε αντικείμενο εξέτασης από την αναθέτουσα αρχή.

11.2. Ως προς την προϋπόθεση της μη υποβολής προσφορών ή της υποβολής μη κατάλληλων προσφορών

Σύμφωνα με την υπ' αριθ. πρωτ. 66057/29.06.2022 απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης και Επενδύσεων επικυρώθηκε το Πρακτικό 1 της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης του διαγωνισμού, απορρίφθηκε η προσφορά του μοναδικού υποψήφιου οικονομικού φορέα, με την αιτιολογία της μη έγκυρης/μη νόμιμης υποβολής προσφοράς και ο διαγωνισμός **κηρύχθηκε άγονος στο σύνολό του**. Η μη υποβολή άλλων προσφορών προκύπτει, επίσης, από την καταχώριση των στοιχείων στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, κατόπιν σχετικής έρευνας στην οποία προέβη η Αρχή.

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

Στο προσκομισθέν στην ΕΑΔΗΣΥ σχέδιο απόφασης αναφέρεται, ότι κατά τη διαδικασία προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, **δεν θα τροποποιηθούν ουσιωδώς οι όροι** που τέθηκαν με τη διακήρυξη του προηγηθέντος ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού.

IV. Συμπέρασμα

Κατόπιν των ανωτέρω, η Επιτροπή

Αποφασίζει ομόφωνα την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος της Γενικής Γραμματείας Εμπορίου του Υπουργείου Ανάπτυξης και Επενδύσεων, περί προσφυγής σε διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, κατά τη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας 3.941 τεμαχίων κλιματιστικών μηχανημάτων με συμφωνία-πλαίσιο εκτιμώμενης αξίας ενός εκατομμυρίου επτακοσίων έξι χιλιάδων οκτακοσίων σαράντα ευρώ (1.706.840,00 €) μη περιλαμβανομένου ΦΠΑ 24%, κατόπιν άγονου προηγηθέντος ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων, λόγω συνδρομής των οικείων προϋποθέσεων.

Αθήνα, 28 Νοεμβρίου 2022

Η Πρόεδρος

Ανδρονίκη Θεοτοκάτου