



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ

ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΓΝΩΜΗ

Δ3/2022

(Της διαδικασίας του άρθρου 2, παρ. 2, περ. γ' (δδ) ν. 4013/2011)

#### Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 24<sup>η</sup> Ιανουαρίου του έτους δύο χιλιάδες είκοσι δύο (2022) ημέρα Δευτέρα και ώρα 13.00 μ.μ. και επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και Κομνά Τράκα, όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η **ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** (εφεξής και Αρχή) σε συνεδρίαση μετά από σχετική πρόσκληση του Προέδρου της, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα μέλη της Αρχής.

Από τα προσκληθέντα μέλη της Αρχής παρέστησαν κατά τη συνεδρίαση τα ακόλουθα:

**Προεδρεύων:** Αδάμ Καραγλάνης, Αντιπρόεδρος (μέσω τηλεδιάσκεψης)

**Μέλη:** Δημήτριος Σταθακόπουλος (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Μαρία Στυλιανίδη (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Ερωφίλη Χριστοβασίλη (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Κωνσταντίνος Βαρδακαστάνης (μέσω τηλεδιάσκεψης)

**Γραμματέας:** Αικατερίνη Αλτιπαρμάκη, Δ.Ε. Διοικητικών Γραμματέων.

**Εισηγήτρια:** Δήμητρα Παπασταματίου, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν η εισηγήτρια, Δήμητρα Παπασταματίου (μέσω τηλεδιάσκεψης), η Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης, Μαρία Παναγοηλιοπούλου (μέσω τηλεδιάσκεψης), καθώς και η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Ελέγχου, Μαριλένα Σιδέρη (μέσω τηλεδιάσκεψης), οι οποίες αποδεσμεύτηκαν πριν την έναρξη της διαδικασίας της ψηφοφορίας των Μελών της Αρχής και τη λήψη της απόφασης.

**Θέμα: Διατύπωση σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, του ΕΚΑΒ, κατά τις διατάξεις του άρθρου 26 παρ. 2 περ. β του ν.4412/2016, για την προμήθεια επτά (7) ασθενοφόρων οχημάτων Τύπου Β΄ με κίνηση 4Χ2, για τις ανάγκες του ΕΚΑΒ στο Παράρτημα Τρίπολης, προϋπολογισθείσας δαπάνης 385.000,00€ χωρίς Φ.Π.Α. (477.400,00€ με Φ.Π.Α.).**

-----

Με το έγγραφο του ΕΚΑΒ με α.π.55593/30.11.2021 (α.π. εισερχ. ΕΑΑΔΗΣΥ 7174/30.11.21), μετά του συνημμένου σε αυτό φακέλου, όπως συμπληρώθηκε με το με α.π. εισερχ. ΕΑΑΔΗΣΥ 24/04.01.22 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, ζητείται η παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, περί προσφυγής σε διαδικασία διαπραγμάτευσης σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2 περίπτωση γ΄, υποπερίπτωση δδ΄ του ν. 4013/2011, για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης **κατά τις διατάξεις του άρθρου 26 παρ. 2 περ. β του ν. 4412/2016**, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας επτά (7) ασθενοφόρων οχημάτων Τύπου Β΄ με κίνηση 4Χ2 για τις ανάγκες του ΕΚΑΒ στο Παράρτημα Τρίπολης, προϋπολογισθείσας δαπάνης 385.000,00€ χωρίς Φ.Π.Α. (477.400,00€ με Φ.Π.Α.).

#### **I. ΙΣΤΟΡΙΚΟ – ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΑ ΠΕΡΙΣΤΑΤΙΚΑ**

**1.** Από το φάκελο της υπόθεσης και τα περιεχόμενα σε αυτόν στοιχεία και σχετικά έγγραφα προκύπτουν τα ακόλουθα:

Το Δ.Σ. του ΕΚΑΒ με την απόφαση υπ΄ αρ. **ΣΥΝ.14/13-07-2018 (ΕΚΤΑΚΤΗ) ΘΕΜΑ 1: «Έγκριση τεύχους διακήρυξης διαγωνισμού προμήθειας ασθενοφόρων οχημάτων για το ΕΚΑΒ Τρίπολης»**, αποφάσισε την έγκριση διακήρυξης σχετικά με τη διενέργεια ανοικτού ηλεκτρονικού δημόσιου διαγωνισμού προμήθειας ασθενοφόρων οχημάτων για το Παράρτημα ΕΚΑΒ Τρίπολης, σύμφωνα με την εισήγηση της υπηρεσίας.

Στη συνέχεια, η Υπηρεσία με την υπ΄ αριθ. 3<sup>Α</sup>/2018 Διακήρυξη (ΑΔΑΜ:18PROC003429552 & ΑΔΑ:698ΒΟΡ1Π-5Μ1) στις 03.09.2018 προέβη στη Διενέργεια Ανοικτού Ηλεκτρονικού Δημόσιου Διαγωνισμού Προμήθειας επτά (7) ασθενοφόρων οχημάτων Τύπου Β΄ με κίνηση 4Χ2 για τις ανάγκες του ΕΚΑΒ στο Παράρτημα Τρίπολης προϋπολογισθείσας δαπάνης 385.000,00€ χωρίς Φ.Π.Α. (477.400,00€ με Φ.Π.Α.), με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης Σχέσης Ποιότητας – Τιμής, μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ στην ηλεκτρονική διεύθυνση <http://www.promitheus.gov.gr>.

**2.** Η Προκήρυξη της εν λόγω σύμβασης, η οποία περιείχε τους ουσιώδεις όρους και στοιχεία της διακηρύξεως του διαγωνισμού, απεστάλη ηλεκτρονικά την 13.07.2018 στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε) και δημοσιεύθηκε την 14.07.2018.

Επιπλέον η υπ' αριθμ. πρωτ.: 32528/19.07.2018 περίληψη του διαγωνισμού απεστάλη προς δημοσίευση στις εφημερίδες α) «Εφημερίς Δημοπρασιών & Πλειστηριασμών», β) «Γενική Δημοπρασιών», γ) «Ο Λόγος», στις 19.07.2018, με ημερομηνία δημοσίευσης στις 20.07.2018. Επίσης, η περίληψη αναρτήθηκε την 19.07.2018 στον ιστότοπο ΔΙΑΥΓΕΙΑ και έλαβε ΑΔΑ:

7ΧΠΣΟΡ1Π-6ΑΤ και στο ΚΗΜΔΗΣ την 16.07.2018. Δημοσιεύθηκε στην ιστοσελίδα του ΕΚΑΒ στις 17.07.2018 και αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) την 17-07-2018 με αύξοντα αριθμό συστήματος: 62068. Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών στο σύστημα ορίστηκε η 17.07.2018, ενώ ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. ορίστηκε η 28.08.2018 και ώρα 09.00.

3. Στην εν λόγω διαγωνιστική διαδικασία υποβλήθηκαν εμπροθέσμως προσφορές από τις κάτωθι εταιρίες:

- ΝΙΚ. Ι. ΘΕΟΧΑΡΑΚΗΣ Α.Ε.
- AIGLON A.B.E.E.A.
- MERCEDES BENZ ΕΛΛΑΣ Α.Ε.Ε.

Η αναθέτουσα αρχή, πριν τη λήξη των προσφορών και εγγυητικών επιστολών συμμετοχής των προσφερόντων, στις 05.08.2019, απέστειλε ηλεκτρονικά μηνύματα και στις τρεις εταιρίες, μέσω της επικοινωνίας του ΕΣΗΔΗΣ, ζητώντας να παρατείνουν την ισχύ των προσφορών τους και των εγγυητικών επιστολών συμμετοχής, για 12 μήνες (έως και 01.09.2020), ήτοι για χρονικό διάστημα ίσο με την προβλεπόμενη από τα έγγραφα της σύμβασης αρχική διάρκεια ισχύος της προσφοράς τους. Οι τρεις συμμετέχουσες εταιρίες μέσω της ηλεκτρονικής επικοινωνίας του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ απέστειλαν επιστολές με τις οποίες έκαναν δεκτό το αίτημα της υπηρεσίας.

Εν συνεχεία το Δ.Σ. κατόπιν εισηγήσεως της υπηρεσίας με την υπ, αριθ. απόφαση: **ΣΥΝ. 20/07.07.2020** ΘΕΜΑ 62: «Συνέχιση διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης προμήθειας ασθενοφόρων στο Παράρτημα Τρίπολης για τα Ασθενοφόρα οχήματα Τύπου 'B'4X2 για λόγους δημοσίου συμφέροντος και κλήση των συμμετεχόντων να παρατείνουν την προσφορά τους για δώδεκα (12) μήνες» αποφάσισε να ζητήσει, πριν τη λήξη των προσφορών και εγγυητικών επιστολών συμμετοχής, εκ νέου από τους συμμετέχοντες στον ανωτέρω διαγωνισμό, για την προμήθεια ασθενοφόρων οχημάτων στο Παράρτημα Τρίπολης, να παρατείνουν την ισχύ των προσφορών τους για δώδεκα (12) μήνες σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 97 παρ. 4 του ν. 4412/2016 και 2.4.5. της οικείας διακήρυξης<sup>1</sup>. Η Επιτροπή στη

<sup>1</sup> Το άρθρο 2.4.5 της διακήρυξης προβλέπει ότι: «2.4.5 Χρόνος ισχύος των προσφορών  
Οι υποβαλλόμενες προσφορές ισχύουν και δεσμεύουν τους οικονομικούς φορείς για διάστημα δώδεκα (12) μηνών από την επόμενη της διενέργειας του διαγωνισμού. Προσφορά η οποία ορίζει χρόνο ισχύος μικρότερο από τον ανωτέρω προβλεπόμενο, απορρίπτεται. Η ισχύς της προσφοράς μπορεί να παρατείνεται εγγράφως, εφόσον τούτο ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή, πριν από τη λήξη της, με αντίστοιχη παράταση της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 72 παρ. 1 α του ν. 4412/2016 και την παράγραφο 2.2.2. της παρούσας, κατ' ανώτατο όριο για χρονικό διάστημα ίσο με την προβλεπόμενη ως άνω αρχική διάρκεια. Μετά τη λήξη και του παραπάνω ανώτατου ορίου χρόνου παράτασης ισχύος της προσφοράς, τα αποτελέσματα της διαδικασίας ανάθεσης ματαιώνονται, εκτός αν η αναθέτουσα αρχή κρίνει, κατά περίπτωση, αιτιολογημένα, ότι η συνέχιση της διαδικασίας εξυπηρετεί το δημόσιο συμφέρον, οπότε οι οικονομικοί φορείς που

σχετική απόφαση ανέφερε ότι: «η προμήθεια των εν λόγω ασθενοφόρων είναι απολύτως αναγκαία για την ενίσχυση της επιχειρησιακής δράσης του ΕΚΑΒ στο παράρτημα Τρίπολης. Ειδικότερα, λόγω του απαρχαιωμένου χαρακτήρα του στόλου των ασθενοφόρων του ΕΚΑΒ πανελλαδικά, ο οποίος συνεπάγεται την συχνή απόσυρση από την κυκλοφορία ασθενοφόρων οχημάτων λόγω βλάβης και λαμβανομένων υπόψη των έκτακτων συνθηκών που δημιουργήθηκαν συνεπεία της υγειονομικής κρίσης, που αντιμετωπίζει η χώρα, εξαιτίας των οποίων απαιτείται εγρήγορση και πλήρης ετοιμότητα σε όλα τα επίπεδα της επιχειρησιακής δράσης του ΕΚΑΒ για την διακομιδή κρουσμάτων κορωνοϊού, καθίσταται προφανές ότι η συνέχιση την εν εξελίξει διαγωνιστικής διαδικασίας, αποβλέπουσα στην ενίσχυση του στόλου των ασθενοφόρων του ΕΚΑΒ στην παραπάνω περιοχή **εξυπηρετεί πρωτίστως το δημόσιο συμφέρον**, το οποίο επιβάλλει την εξασφάλιση παροχής υπηρεσιών επείγουσας προνοσοκομειακής φροντίδας από το ΕΚΑΒ στους πολίτες των Περιφερειών αυτών.»

Κατόπιν των ανωτέρω, η υπηρεσία στις 13.07.2020 απέστειλε ηλεκτρονικά μηνύματα σε όλους τους συμμετέχοντες στον διαγωνισμό μέσω της επικοινωνίας του ΕΣΗΔΗΣ ζητώντας να παρατείνουν εκ νέου την ισχύ της προσφοράς τους έως και 01.09.2021 [για δώδεκα (12) μήνες], καθώς και την παράταση εγγυητικής επιστολής συμμετοχής. Και οι 3 συμμετέχουσες εταιρείες, μέσω της ηλεκτρονικής επικοινωνίας του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ απέστειλαν επιστολές με τις οποίες και έκαναν δεκτό το αίτημα της υπηρεσίας.

Το Δ.Σ. του ΕΚΑΒ κατόπιν εισηγήσεως της υπηρεσίας αποφάσισε εκ νέου, με την απόφαση υπ. αριθ. ΣΥΝ. 29/04.08.2021 ΘΕΜΑ 49: «Παράταση ισχύος προσφορών των συμμετεχουσών εταιρειών και συνέχιση διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης στο διαγωνισμό προμήθειας ασθενοφόρων Τύπου 'B' 4Χ2 για το Παράρτημα Τρίπολης» την έγκριση παράτασης ισχύος προσφορών των συμμετεχουσών εταιρειών, σύμφωνα με τις διατάξεις των αρθρ. 97 παρ. 4 του ν.4412/2016 και 2.4.5. της οικείας διακήρυξης και τη συνέχιση διαδικασίας σύναψης δημόσιας σύμβασης. Η Επιτροπή στην απόφασή της για την 3<sup>η</sup> παράταση δεν επικαλέστηκε ξανά λόγους δημοσίου συμφέροντος, ωστόσο σε μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου της 20.01.2022 προς την Αρχή, η αιτούσα ανέφερε ότι: « θα θέλαμε να σας ενημερώσουμε ότι οι λόγοι Δημοσίου Συμφέροντος που οδήγησαν στην τρίτη παράταση είναι οι ίδιοι με αυτούς που αναφέρθηκαν και στην δεύτερη παράταση.»

Υπό το πρίσμα των ανωτέρω, η υπηρεσία στις 05.08.2021 απέστειλε ηλεκτρονικά μηνύματα σε όλους τους συμμετέχοντες στον διαγωνισμό μέσω της επικοινωνίας του ΕΣΗΔΗΣ, ζητώντας να παρατείνουν την ισχύ της προσφοράς τους έως και 01.09.2022 καθώς και την παράταση εγγυητικής επιστολής συμμετοχής, σύμφωνα με τις διατάξεις των αρθρ. 97 παρ. 4 του ν.4412/2016 και 2.4.5. της οικείας διακήρυξης.

---

συμμετέχουν στη διαδικασία μπορούν να επιλέξουν είτε να παρατείνουν την προσφορά και την εγγύηση συμμετοχής τους, εφόσον τους ζητηθεί πριν την πάροδο του ανωτέρω ανώτατου ορίου παράτασης της προσφοράς τους είτε όχι. Στην τελευταία περίπτωση, η διαδικασία συνεχίζεται με όσους παρέτειναν τις προσφορές τους και αποκλείονται οι λοιποί οικονομικοί φορείς».

**Στο αίτημα της υπηρεσίας θετικά απάντησε μόνο η εταιρεία «Mercedes-Benz ΕΛΛΑΣ» παρατείνοντας την ισχύ της προσφοράς της με σχετική επιστολή της.**

Η εταιρεία «AIGLON ΑΒΕΕΑ» με την από 01.09.2021 επιστολή της δεν έκανε δεκτό το αίτημα για παράταση ισχύος της προσφοράς της, αναφέροντας ότι «μετά την παρέλευση τριών ετών από την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών και λαμβάνοντας υπόψη τις αυξήσεις των τιμών των υλικών που απαρτίζουν το ασθενοφόρο όχημα, οι οποίες ανέρχονται σε ποσοστό μεγαλύτερο του 25% σε σχέση με την προϋπολογισθείσα αξία, η εταιρία μας δεν προτίθεται να παρατείνει περαιτέρω την ισχύ της προσφοράς της.»

Η εταιρεία «ΝΙΚ. Ι. ΘΕΟΧΑΡΑΚΗΣ Α.Ε.» δεν απάντησε καθόλου στο αίτημα της υπηρεσίας.

**4.** Κατόπιν αιτήματος για συμπληρωματικές διευκρινίσεις που ζητήθηκαν από την Αρχή, σχετικά: α) με τον λόγο για τον οποίο η αναθέτουσα αρχή ζήτησε 3 φορές την παράταση προσφορών για τόσο μεγάλο χρονικό διάστημα και β) εάν έχει ασκηθεί για τον εν λόγω διαγωνισμό προδικαστική προσφυγή ή άλλο ένδικο μέσο, η αιτούσα αρχή διευκρίνισε τα ακόλουθα με το από 28.12.2021 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου:

*«Τα αιτήματα παράτασης ισχύος προσφορών των συμμετεχόντων στον εν λόγω διαγωνισμό οφείλονται στο γεγονός ότι η αρμόδια Επιτροπή διενέργειας και αξιολόγησης των αποτελεσμάτων δεν είχε υποβάλει πρακτικό, οπότε θεωρήθηκε αναγκαία η παράταση ισχύος των προσφορών, ώστε να καταστεί δυνατή η ολοκλήρωση της διαγωνιστικής διαδικασίας. Ως προς την καθυστέρηση υποβολής πρακτικού από την αρμόδια Επιτροπή, αναφέρουμε ότι κατά τη διάρκεια της διαγωνιστικής διαδικασίας προκλήθηκαν διαδοχικές αλλαγές στην σύνθεση της, με συνέπεια να αναλωθεί σημαντικό χρονικό διάστημα για την ενημέρωση των νεοεισερχομένων μελών της επί του περιεχομένου των φακέλων των προσφορών των συμμετεχόντων, οι οποίοι είναι ογκώδεις, λόγω των πολλών εγγράφων που αφορούν τα δικαιολογητικά συμμετοχής και την τεκμηρίωση της τεχνικής προσφοράς των.*

*Όσον αφορά το δεύτερο ερώτημά σας, διευκρινίζουμε ότι οι ενστάσεις που αναφέρονται στο έγγραφο μας, προέκυψαν πράγματι σε διαφορετικούς διαγωνισμούς για την προμήθεια ασθενοφόρων, οι οποίοι διεξάγονταν ταυτόχρονα με τον εν λόγω διαγωνισμό. Πλην όμως, λόγω της συνάφειας τους ως προς το αντικείμενο της προμήθειας (ασθενοφόρα με ίδιες τεχνικές προδιαγραφές) και της ταυτότητας των συμμετεχόντων σ' αυτούς, οι οποίοι προφανώς υπέβαλαν ταυτόσημα δικαιολογητικά και τεχνικές προσφορές στους άλλους διαγωνισμούς, τα θέματα που τέθηκαν υπό αμφισβήτηση μεταξύ των συμμετεχουσών και ανταγωνιστριών εταιρειών και ακολούθως προσβλήθηκαν με τις ασκηθείσες προδικαστικές προσφυγές ενώπιον της Αρχής και με ένδικα μέσα ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου, αποτέλεσαν τη βάση για προβληματισμό των μελών της αρμόδιας Επιτροπής κατά το στάδιο αξιολόγησης της τεχνικής προσφοράς των συμμετεχόντων στον εν λόγω διαγωνισμό.*

*Τέλος, επαναλαμβάνουμε και διευκρινίζουμε ότι στον εν λόγω διαγωνισμό δεν έχει ασκηθεί καμία προδικαστική προσφυγή ή άλλο ένδικο μέσο ή βοήθημα κατά της νομιμότητας της διαγωνιστικής διαδικασίας όσο βρισκόταν σε εξέλιξη και ότι οι ενστάσεις και προσφυγές που αναφέρονται στο έγγραφο μας αφορούν αποκλειστικά και εξ ολοκλήρου διαφορετικές πλην συναφείς διαγωνιστικές διαδικασίες που διεξάγονταν από την Κεντρική Υπηρεσία και τα*

λοιπά Παραρτήματα του ΕΚΑΒ ταυτόχρονα με την συγκεκριμένη του Παραρτήματος ΕΚΑΒ Τρίπολης.»

Περαιτέρω επισημαίνεται ότι η επιτροπή διενέργειας του ανωτέρω διαγωνισμού υπέβαλε το από 20.10.2021 πρακτικό της, όπου και αναλυτικά αναφέρει τα εξής :

«[...]Η επιτροπή, μετά τη διαπίστωση απαρτίας, προέβη στην ηλεκτρονική αποσφράγιση των φακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» και «Τεχνική Προσφορά» των εταιρειών που συμμετείχαν στον διαγωνισμό. Με την ηλεκτρονική αποσφράγιση των ως άνω φακέλων στη πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ, διαπιστώθηκε ότι κατατέθηκαν προσφορές από τις εταιρείες:

- **ΝΙΚ. Ι. ΘΕΟΧΑΡΑΚΗΣ Α.Ε.**
- **AIGLON A.B.E.E.A.**
- **MERCEDES BENZ ΕΛΛΑΣ Α.Ε.Ε.**

Μετά από διαδοχικές συνεδριάσεις η επιτροπή ολοκλήρωσε τον έλεγχο των στοιχείων και των δικαιολογητικών, των τριών συμμετεχουσών στη διαγωνιστική διαδικασία εταιρειών, ήτοι: α) των Ευρωπαϊκών Ενιαίων Εγγράφων Σύμβασης (ΕΕΕΣ) και β) των εγγυητικών επιστολών συμμετοχής, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης και ομόφωνα διαπίστωσε την πληρότητα και ορθότητα αυτών και την συμμετοχή και των τριών εταιρειών στην περαιτέρω διαδικασία του διαγωνισμού.

Εν συνεχεία η επιτροπή σε επαναλαμβανόμενες συνεδριάσεις, λαμβάνοντας υπόψη τους όρους της διακήρυξης, το σύνολο των κατατεθειμένων προσφορών των τριών (3) εταιρειών, καθώς και ενστάσεις των συμμετεχουσών εταιρειών, αποφάσεις της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.), αποφάσεις Εφετείων, που είχαν κοινή θεματολογία ως προς τον εν λόγω αξιολογούμενο διαγωνισμό και αφορούσαν σε παράλληλους διαγωνισμούς σε εξέλιξη για την προμήθεια ασθενοφόρων οχημάτων από το Ε.Κ.Α.Β., προχώρησε στην αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών.

Κατόπιν επαναλαμβανόμενων αποφάσεων του ΔΣ του ΕΚΑΒ σχετικά με αντικαταστάσεις μελών της Επιτροπής διενέργειας και αξιολόγησης προσφορών του εν λόγω διαγωνισμού, η επιτροπή, η οποία συστάθηκε με την υπ'αρ. ΣΥΝ 22/08-06-21 (ΘΕΜΑ 59 και ΘΕΜΑ 97), απόφαση του ΔΣ του ΕΚΑΒ, προχώρησε στην ολοκλήρωση της αξιολόγησης του διαγωνισμού.[...]

Κατά την διαδικασία αξιολόγησης η επιτροπή ενημερώθηκε ότι σύμφωνα με την υπ'αρ. ΣΥΝ 29/04-08-2021 (ΘΕΜΑ 49) απόφαση ΔΣ του ΕΚΑΒ, ζητήθηκε η παράταση της ισχύος των προσφορών των συμμετεχουσών εταιρειών και για τις οποίες ορίστηκε χρονική προθεσμία για την επικαιροποίησή τους.

Μετά από έγγραφο που απέστειλε η Διεύθυνση Διοικ. & Οικ. Υπηρεσιών Τμήμα Οικον. Διοικ. & Προμηθειών με Αριθ. Πρωτ.: 38875/07-09-2021 προς την επιτροπή, έγινε γνωστό ότι μόνο η

εταιρεία «MERCEDEN BENZ ΕΛΛΑΣ Α.Ε.Ε.» ανανέωσε εντός της οριζόμενης προθεσμίας το ενδιαφέρον της για την παράταση της προσφοράς της για τον εν λόγω διαγωνισμό. Η εταιρεία απέστειλε και σχετική παράταση της εγγυητικής επιστολής της.

Κατόπιν των παραπάνω, μετά από διαδοχικές συνεδριάσεις, η επιτροπή, βάσει της κείμενης νομοθεσίας για τις δημόσιες προμήθειες και την διακήρυξη του διαγωνισμού δεν συνέχισε την διαδικασία αξιολόγησης των εταιριών «ΝΙΚ. Ι. ΘΕΟΧΑΡΑΚΗΣ Α.Ε.» και «AIGLON A.B.E.E.A.». Όσον αφορά στην εταιρεία «MERCEDEN BENZ ΕΛΛΑΣ Α.Ε.Ε.» η επιτροπή συνέχισε την αξιολόγηση της προσφοράς της, για την οποία διαπιστώθηκαν τα κάτωθι:

A. Από τους όρους της διακήρυξης προβλέπεται:

Σύμφωνα με τη Διακήρυξη ΑΡ. 3Α/2018 «ΑΝΟΙΧΤΟΣ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΟΣ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΣ ΑΝΩ ΤΩΝ ΟΡΙΩΝ ΓΙΑ ΤΗΝ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΑΣΘΕΝΟΦΟΡΩΝ» στο κεφάλαιο 2. **ΓΕΝΙΚΟΙ ΚΑΙ ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ**, στο υποκεφάλαιο 2.4 ΚΑΤΑΡΤΙΣΗ - ΠΕΡΙΕΧΟΜΕΝΟ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ και συγκεκριμένα στο σημείο 2.4.3 Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» (σελίδα 29 - 31) αναφέρεται ότι:

- «2.4.3.2 Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο «Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές» του Παραρτήματος ΙΙ της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα, τα δικαιολογητικά και το Φύλλο Συμμόρφωσης, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα.

- Με ποινή αποκλεισμού της προσφοράς, να κατατεθεί από τους υποψήφιους προμηθευτές το πλήρες «Φύλλο Συμμόρφωσης» που έχει αναρτηθεί, σε επεξεργάσιμη μορφή, στη διαδικτυακή πύλη [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) του ΕΣΗΔΗΣ και αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της διακήρυξης, το οποίο ανταποκρίνεται αναλυτικά στους όρους των τεχνικών προδιαγραφών ανά παράρτημα, κεφάλαιο και παράγραφο, με αναλυτική και σαφή επισήμανση των σημείων συμφωνίας, απόκλισης ή τυχόν πρόσθετων δυνατοτήτων πέραν των προδιαγραφών, καθώς και παραπομπή στο αντίστοιχο σημείο/έγγραφο της Τεχνικής Προσφοράς προς τεκμηρίωση, ώστε να είναι δυνατή η επακριβής σύγκριση και αξιολόγηση των προσφορών.

- Στην Τεχνική Προσφορά, να περιέχονται, επί ποινή αποκλεισμού, τουλάχιστον τα εξής: Πιστοποιήσεις που να πληρούν τις απαιτήσεις των Ευρωπαϊκών προτύπων CEN EN 1789...»

- Επίσης (σελίδα 29), στην Τεχνική Προσφορά, όπως ορίζεται στις Τεχνικές προδιαγραφές, να περιέχονται:

«Ι. Αντίγραφο του ενδεικτικού πιστοποιητικού συμμόρφωσης (C.O.C.) από όχημα ίδιο με το...

XIV. (σελίδα 30) Υπεύθυνη Δήλωση (άρθρο 8 ν. 1599/1986) με την οποία θα δηλώνει ότι:...



**Ο προμηθευτής έχει εξασφαλίσει ότι υπάρχουν στην έδρα του Παραρτήματος ΕΚΑΒ Τρίπολης κατάλληλα εξουσιοδοτημένα συνεργεία γενικών επισκευών, με αποθήκη παράδοσης ανταλλακτικών, καθώς και κατάλληλα εξουσιοδοτημένα συνεργεία γενικών επισκευών, με αποθήκη παράδοσης ανταλλακτικών και σε άλλες πόλεις της ίδιας Περιφέρειας. Ειδικώς για τα ανταλλακτικά εξαρτήματα της διασκευής του ασθενοφόρου και του υγειονομικού εξοπλισμού αυτού, εάν δεν διαθέτει στις έδρες των Παραρτημάτων του ΕΚΑΒ αποθήκη παράδοσης των ανταλλακτικών αυτών, τότε θα επιβαρυνθεί με το κόστος αποστολής τους στο ανάλογο Παράρτημα του ΕΚΑΒ (σελίδες 30-31)»**

- Στη παράγραφο 2.4.6 (σελίδες 32-33) **Λόγοι απόρριψης προσφορών** αναφέρεται ότι:

«Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά:...

θ) (σελίδα 33) η οποία **παρουσιάζει** ελλείψεις ως προς τα δικαιολογητικά που ζητούνται από τα έγγραφα της παρούσης διακήρυξης και **αποκλίσεις ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης.**»

- Σύμφωνα με τη διακήρυξη στην ενότητα ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΑ (σελίδα 47) και συγκεκριμένα στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ II - Τεχνικές Προδιαγραφές για την Προμήθεια Τυποποιημένων Ασθενοφόρων Οχημάτων (Ambulance) Προνοσοκομειακής Φροντίδας, 4Χ2, DIESEL (σελ 48), οι προδιαγραφές χωρίζονται σε τέσσερις ενότητες και συγκεκριμένα:

- Στην δεύτερη (II) ενότητα περιγράφονται τα **ελάχιστα αναγκαία χαρακτηριστικά** που θα πρέπει να διαθέτουν τα προσφερόμενα ασθενοφόρα οχήματα και χαρακτηρίζονται ως **“ελάχιστες απαιτήσεις”**. Στην ίδια ενότητα περιγράφεται και ο ιατροτεχνολογικός εξοπλισμός. **Όλοι οι όροι των τεχνικών προδιαγραφών που ορίζονται στην ενότητα αυτή είναι απαράβατοι και η οποιαδήποτε μη συμμόρφωση προς αυτούς συνεπάγεται απόρριψη της προσφοράς.**

Στην δεύτερη ενότητα στο σημείο ΣΤ. ΓΕΝΙΚΟΙ ΟΡΟΙ (σελίδα 91) αναφέρεται στη παράγραφο 2. Λοιπές υποχρεώσεις (σελίδα 93) ότι:

«2.1. Ο προμηθευτής θα δηλώνει ότι **έχει εξασφαλίσει στην έδρα της κάθε Περιφέρειας, για την οποία καταθέτει προσφορά, κατάλληλα εξουσιοδοτημένα συνεργεία γενικών επισκευών, με αποθήκη παράδοσης ανταλλακτικών.** Σε περίπτωση που ο προμηθευτής δηλώσει στην προσφορά του ότι έχει εξασφαλίσει κατάλληλα εξουσιοδοτημένα συνεργεία γενικών επισκευών, με αποθήκη παράδοσης ανταλλακτικών και σε άλλες πόλεις της ίδιας Περιφέρειας, θα αξιολογείται σύμφωνα με τον πίνακα βαθμολογίας της τέταρτης (IV) ενότητας.

Ειδικώς για τα ανταλλακτικά εξαρτήματα της διασκευής του ασθενοφόρου και του υγειονομικού εξοπλισμού αυτού, εάν ο προμηθευτής δεν διαθέτει στις έδρες των



Παραρτημάτων του ΕΚΑΒ αποθήκη παράδοσης των ανταλλακτικών αυτών, τότε θα επιβαρύνεται με το κόστος της αποστολής τους στο ανάλογο παράρτημα του ΕΚΑΒ.

Τα υλικά και ο εξοπλισμός που θα χρησιμοποιηθούν στην διασκευή των οχημάτων ως ασθενοφόρα να είναι γνωστών οίκων κατασκευής που αντιπροσωπεύονται στη Ελλάδα. Παράλληλα ο προμηθευτής υποχρεούται να γνωρίσει εγγράφως στο ΕΚΑΒ τα στοιχεία των αντιπροσώπων αυτών.»

Επισημαίνεται στην παράγραφο - 2.7 (σελίδα 96): **«Εφ’ όσον οποιαδήποτε από τις ανωτέρω απαιτήσεις δεν πρόκειται να ικανοποιηθεί υπό του ίδιου του προμηθευτή, δηλώνει ότι διαθέτει ή ότι θα διαθέτει σύμβαση μετά τρίτων, του προμηθευτή ευθυνόμενου αποκλειστικά σε κάθε περίπτωση έναντι της αναθέτουσας αρχής, οι οποίοι θα είναι εξουσιοδοτημένοι και υπόχρεοι για την συντήρηση, την επισκευή και την προμήθεια των αναγκασιούτων ανταλλακτικών για: όχημα, διασκευή, ... με πεδίο πιστοποίησης την τεχνική υποστήριξη».**

Επιπρόσθετα, στην παράγραφο 2.4.6. Λόγοι απόρριψης προσφορών (σελίδα 32) της Διακήρυξης αναφέρεται: «Η αναθέτουσα αρχή με βάση τα αποτελέσματα του ελέγχου και της αξιολόγησης των προσφορών, απορρίπτει, σε κάθε περίπτωση, προσφορά: .... β) η οποία περιέχει ατέλειες, ελλείψεις, ασάφειες ή σφάλματα, εφόσον αυτά δεν επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση ή εφόσον επιδέχονται συμπλήρωση ή διόρθωση, δεν έχουν αποκατασταθεί κατά την αποσαφήνιση και την συμπλήρωσή της σύμφωνα με την παράγραφο 3.1.1. της παρούσης διακήρυξης....»

B. Από την κατατεθειμένη προσφορά της εταιρείας “MERCEDS-BENZ ΕΛΛΑΣ Α.Ε.Ε.” προκύπτει:

Στο Φύλλο Συμμόρφωσης και συγκεκριμένα στις σελίδες 123-124 και 128-130, η εταιρεία δηλώνει:

«2. Λοιπές υποχρεώσεις

2.1. Η εταιρεία δηλώνει ότι έχει εξασφαλίσει στην έδρα της κάθε περιφέρειας, για την οποία καταθέτει προσφορά, κατάλληλα εξουσιοδοτημένα συνεργεία γενικών επισκευών, με αποθήκη παράδοσης ανταλλακτικών. Ειδικώς για τα ανταλλακτικά εξαρτήματα της διασκευής του ασθενοφόρου και του υγειονομικού εξοπλισμού αυτού, εάν η εταιρεία μας δεν θα διαθέτει στις έδρες των παραρτημάτων του ΕΚΑΒ αποθήκη παράδοσης των ανταλλακτικών αυτών, τότε θα επιβαρύνεται με το κόστος της αποστολής τους στο ανάλογο παράρτημα του ΕΚΑΒ.

Τα υλικά και ο εξοπλισμός που θα χρησιμοποιηθούν στην διασκευή των οχημάτων ως ασθενοφόρα να είναι γνωστών οίκων κατασκευής που αντιπροσωπεύονται στη Ελλάδα. Η εταιρεία μας υποχρεούται να γνωρίσει εγγράφως στο ΕΚΑΒ τα στοιχεία των αντιπροσώπων

αυτών.(βλέπε Υπεύθυνη Δήλωση Mercedes-Benz Ελλάς ΑΕΕ και Βεβαίωση ΚΑΙ Σύμβαση με Ζ.ΜΑΝΤΟΣ ΑΕΒΕ).»

- Ωστόσο στις υπεύθυνες δηλώσεις των νόμιμων εκπροσώπων, οι οποίες κατατέθηκαν με την προσφορά και έχουν ημερομηνία: 27/08/2018 (βλέπε παραπομπή από Φύλλο Συμμόρφωσης), όπως προβλέπεται από τους όρους της Διακήρυξης, αναφέρεται:

«Η εταιρεία μας αναλαμβάνει και εξασφαλίζει έναντι της Υπηρεσία σας, **να εξυπηρετεί απευθείας** το Παράρτημα του ΕΚΑΒ στην έδρα της Περιφέρειας, όσο αφορά την πλήρη –κατά τα οριζόμενα της Διακήρυξης- τεχνική εξυπηρέτηση (διάγνωση – συντήρηση – επισκευή – πώληση ανταλλακτικών, κλπ.). Η εταιρεία μας διαθέτει πλήρη πιστοποιημένα συνεργεία με σταθερές εγκαταστάσεις αλλά και πιστοποιημένα κινητά συνεργεία τα οποία μπορούν να εξυπηρετούν οποιαδήποτε τεχνική υποχρέωση ενώ διαθέτει και πλήρη αποθήκη ανταλλακτικών. Η ανταπόκρισή μας θα είναι εντός των απαιτούμενων από την Διακήρυξη χρόνων. Εξασφαλίζουμε την απαίτησή σας και τα εκάστοτε εξουσιοδοτημένα συνεργεία του δικτύου μας παρέχουν επικουρικά εάν απαιτηθεί τις υπηρεσίες τους στην έδρα της κάθε Περιφέρειας. **Καταθέτουμε εντός της προσφοράς μας τη πλήρη λίστα των εξουσιοδοτημένων συνεργείων του δικτύου μας.**»

Κατά τον έλεγχο των στοιχείων της κατατεθειμένης προσφοράς, [...] **δεν προκύπτει η ύπαρξη ιδιόκτητων ή εξουσιοδοτημένων συνεργείων γενικών επισκευών με σταθερές εγκαταστάσεις, αποθήκη ανταλλακτικών ή πιστοποιημένα κινητά συνεργεία, στην πόλη της Τρίπολης, η οποία είναι η έδρα της Περιφέρειας Πελοποννήσου καθώς και η έδρα του Παραρτήματος ΕΚΑΒ Τρίπολης. Ο όρος αυτός είναι απαράβατος** σύμφωνα με τη Διακήρυξη και τους τεχνικούς όρους «Η μη συμμόρφωση» (σελίδα 48) ή «η απόκλιση ως προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της σύμβασης αποτελεί λόγο απόρριψης προσφορών». (σελίδα 33)

Επίσης, η επιτροπή αναφέρει τους παρακάτω προβληματισμούς της ως προς την προτεινόμενη από την εταιρεία λύση εξυπηρέτησης με κινητά συνεργεία:

Η εταιρεία καταθέτει τα σχετικά στοιχεία που αφορούν στην ύπαρξη και διάθεση κινητού συνεργείου της, πιστοποιημένου και ταυτόχρονα εξουσιοδοτημένου, τύπου VAN που μπορεί να εξυπηρετεί ανάγκες σε σχέση με την απαίτηση ύπαρξης συνεργείου γενικών επισκευών. Παρόλο που το Κινητό Συνεργείο (Mobilo VAN) χαρακτηρίζεται ως ένα πλήρες Εξουσιοδοτημένο Συνεργείο Mercedes-Benz, από τα δηλωθέντα στην προσφορά της εταιρείας και την περιγραφή των χαρακτηριστικών του, προκύπτει πως σκοπός λειτουργίας του είναι η εξασφάλιση της μέγιστης γεωγραφικής κάλυψης της δύσκολης μορφολογικά χώρας μας (νησιά, ηπειρωτικές περιοχές δύσκολα προσβάσιμες από κύριους οδικούς άξονες, κλπ.). **Συνεπώς, η ίδια η εταιρεία διαφοροποιεί την χρήση του από αυτή ενός συμβατικού συνεργείου γενικών επισκευών που διαθέτει σταθερές εγκαταστάσεις και του αποδίδει υπηρεσίες που σχετίζονται με το επείγον και τις εκ φύσεως περιορισμένες δυνατότητες πρόσβασης στο σημείο του συμβάντος.**

Επιπλέον, εκ φύσεως ένα κινητό συνεργείο, ακόμα κι αν εξασφαλίζει 24ωρη πρόσβαση, διαφοροποιείται από άποψη λειτουργίας σε σχέση με ένα συμβατικό συνεργείο, λόγω περιορισμών που το χαρακτηρίζουν. Ενδεικτικά, αναφέρουμε:

- Δεν οριοθετείται χωροταξικά η λειτουργία του, διότι εκ φύσεως είναι «Κινητό» και δεν σχετίζεται με σταθερό σημείο αναφοράς και λειτουργίας.
- Περιορίζεται χρονικά η λειτουργία του, διότι σκοπός του είναι η παροχή υπηρεσιών επιτόπου του συμβάντος, στις περιπτώσεις που η πρόσβαση δεν επιτρέπει κάτι άλλο και δεν απαιτείται η μεταφορά του οχήματος σε σταθερές εγκαταστάσεις, όπως η εταιρεία δηλώνει πως θα καλύψει με δικά της μέσα και ευθύνη, δωρεάν.
- Δεν είναι δυνατό να παρέχει υπηρεσίες που απαιτούν εργασίες διάρκειας πέρα των λίγων ωρών (π.χ. εργασίες φανοποιείας, βαφής, γενικής επισκευής κινητήρα, ανεξαρτήτως μεγέθους ζημιάς), ειδικά υπό δύσκολες καιρικές συνθήκες, διότι η λειτουργία του λαμβάνει χώρα υπαίθρια και πλησίον του συμβάντος ακινητοποίησης του οχήματος.
- Δεν γίνεται σαφές από τα κατατεθειμένα της εταιρείας, εάν υπάρχουν χώροι, ήδη δεδομένοι, που θα μπορούσε να λειτουργεί και σε επίπεδο ρουτίνας ή ανάγκης πολυήμερης παροχής τεχνικών υπηρεσιών καθ' όλη την χρονική διάρκεια που απαιτείται, στην πόλη της Τρίπολης, η οποία είναι η έδρα της Περιφέρειας Πελοποννήσου καθώς και η έδρα του παραρτήματος ΕΚΑΒ Τρίπολης.
- Σε καμία περίπτωση δεν προκύπτει από την περιγραφή της εταιρείας για τα κινητά συνεργεία, η ύπαρξη αποθήκης ανταλλακτικών σε αυτά.»

Επιπλέον, η αναθέτουσα αρχή αναφέρει ότι όλοι οι παραπάνω προβληματισμοί αποτέλεσαν μέρος της απόφασης υπ' αρ. 958/2021 της Α.Ε.Π.Π. (σελίδα 26-27) και ότι δεν ζήτησε την παροχή διευκρινίσεων ή την προσκόμιση επιπλέον στοιχείων από την εταιρεία «MERCEDES BENZ ΕΛΛΑΣ Α.Ε.Ε.», διότι, όπως επικαλείται «αυτό θα ήταν αντίθετο προς την διακήρυξη, τη σχετική νομοθεσία περί προμηθειών του Δημοσίου αλλά και την παραπάνω απόφαση της Α.Ε.Π.Π. στην οποία αναφέρεται χαρακτηριστικά: «**οι προδιαγραφές που τίθενται ως όροι επί ποινή αποκλεισμού από τη Διακήρυξη, πρέπει να συντρέχουν κατά τον χρόνο υποβολής των προσφορών** και η διάγνωση της κατά τον χρόνο εκείνο ελλείψεώς τους, συνεπάγεται δέσμια αρμοδιότητα της Επιτροπής αξιολόγησης να αποκλείσει την παρουσιάζουσα έλλειψη προσφορά (ΣΤΕ 743/2000), ενώ δεν είναι δυνατό εκ των υστέρων να προσκομισθούν νέα, κρίσιμα κατά τη Διακήρυξη, στοιχεία (ΣΤΕ 436/2002), όπως και δεν είναι δυνατή η λήψη υπόψη κατά τη διαδικασία ανάθεσης, ιδιότητας/προσόντος που ενώ, όχι μόνο δεν αποδείχθηκε, αλλά και ουσιαστικά έλειπε, κατά τον χρόνο υποβολής της προσφοράς, τυχόν απεκτήθη μεταγενεστέρως, καθώς έτσι θα παραβιαζόταν η αρχή της τυπικότητας του Διαγωνισμού και ασφάλειας αυτού, εκθέτοντας την κατακυρωτική κρίση σε τυχαία, μελλοντικά και αβέβαια γεγονότα».

Η αναθέτουσα αρχή έκρινε ότι «η προσφορά της εταιρείας «MERCEDES BENZ ΕΛΛΑΣ Α.Ε.Ε.» δεν πληροί απαραίτατους όρους της Διακήρυξης 3Α/2018 ως προς:

- Τη μη συμμόρφωση της προσφοράς ως προς τον απαραίτατο όρο των τεχνικών προδιαγραφών που αφορά στην ύπαρξη εξουσιοδοτημένου συνεργείου στην πόλη της Τρίπολης, η οποία είναι η έδρα της Περιφέρειας Πελοποννήσου καθώς και η έδρα του Παραρτήματος ΕΚΑΒ Τρίπολης.
- Τη μη συμμόρφωση της προσφοράς ως προς τον απαραίτατο όρο των τεχνικών προδιαγραφών που αφορά στην ύπαρξη αποθήκης ανταλλακτικών στην πόλη της Τρίπολης, η οποία είναι η έδρα της Περιφέρειας Πελοποννήσου καθώς και η έδρα του Παραρτήματος ΕΚΑΒ Τρίπολης.
- Τη μη συμμόρφωση του Κινητού Συνεργείου σε σχέση με τις απαιτήσεις των όρων της Διακήρυξης.

Έπειτα από τα παραπάνω και σύμφωνα με τα ζητούμενα από τους όρους της Διακήρυξης, η επιτροπή ομόφωνα διαπίστωσε την μη πληρότητα των κατατεθειμένων προσφορών των συμμετεχουσών εταιρειών ως προς απαραίτατους όρους της Διακήρυξης, καθώς και της ισχύουσας νομοθεσίας περί προμηθειών του Δημοσίου, και προτείνει τον αποκλεισμό και των τριών εταιρειών από την περαιτέρω διαδικασία του διαγωνισμού.»

5. Εν συνεχεία το Δ.Σ. του ΕΚΑΒ κατόπιν εισηγήσεως της υπηρεσίας με την υπ. αριθ. ΣΥΝ. 38/26-10-2021 ΘΕΜΑ 22: «Προμήθεια ασθενοφόρων Τύπου 'B' 4X2 για το Παράρτημα Τρίπολης-πρακτικό επιτροπής» αποφάσισε τα εξής:

«α) Εγκρίνει μερικώς το από 20ης Οκτωβρίου 2021 πρακτικό της ανωτέρω Επιτροπής, κατά το μέρος που αφορά τον αποκλεισμό και των τριών εταιρειών από την περαιτέρω διαδικασία του διαγωνισμού με αρ. διακήρυξης ΕΚΑΒ 3Α /2018 για την προμήθεια επτά (7) ασθενοφόρων οχημάτων τύπου B'4X2 DIESEL για το Παράρτημα ΕΚΑΒ Τρίπολης, και

β) Εγκρίνει τη συνέχιση του ανωτέρω διαγωνισμού με αρ. διακήρυξης ΕΚΑΒ 3Α/2018 για την προμήθεια επτά (7) ασθενοφόρων οχημάτων τύπου B'4X2 DIESEL για το Παράρτημα ΕΚΑΒ Τρίπολης με τις ίδιες τεχνικές προδιαγραφές, πιθανής δαπάνης 477.400,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, με προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, η οποία θα διενεργηθεί από την ίδια Επιτροπή, σύμφωνα με τις διατάξεις του αρ. 26 παρ. 2 περ. β' του ν. 4412/2016.»

Το ΕΚΑΒ επισημαίνει ότι είναι ο μοναδικός φορέας παροχής Επείγουσας Προνοσοκομειακής Φροντίδας. «Σήμερα, λαμβάνοντας υπόψη την αντιμετώπιση της υγειονομικής κρίσης του ιού COVID-19 και τις εξαιρετικά επείγουσες καταστάσεις, η διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση αποτελεί ένα ιδιαίτερα σημαντικό πρόσθετο εργαλείο που επιτρέπει την ταχύτερη ή και άμεση ανάθεση συμβάσεων για την κάλυψη των αναγκών που σχετίζονται με την πανδημία του ιού COVID-19.»

6. Κατόπιν των ανωτέρω το ΕΚΑΒ ζητά την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., προκειμένου να προσφύγει στη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση προκήρυξης για την προμήθεια επτά (7) ασθενοφόρων τύπου "B" 4X2 για τις

ανάγκες του ΕΚΑΒ στο Παράρτημα Τρίπολης προϋπολογισθείσας δαπάνης 385.000,00 χωρίς Φ.Π.Α., (477.400,00 με Φ.Π.Α.), μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, και σύμφωνα με τις διατάξεις του αρ. 26 παρ. 2 περ. β' του ν. 4412/2016.

## II. ΝΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ

7. Το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων, ορίζει ότι: «2.α. Οι αποφάσεις των αναθετουσών αρχών που αφορούν προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημόσιων συμβάσεων, σύμφωνα με την περίπτωση β' της παρ. 2 του άρθρου 26 και τα άρθρα 32 και 269 του Ν. 4412/2016 (Α' 147), εξαιρουμένων των περιπτώσεων ανωτέρας βίας, εκδίδονται μετά από σύμφωνη γνώμη της Αρχής, εφόσον οι συμβάσεις αυτές εμπíπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των Οδηγιών 2014/24/ΕΚ και 2014/25/ΕΚ, οι οποίες ενσωματώθηκαν στην ελληνική έννομη τάξη με το Ν. 4412/2016. Κατά την άσκηση της εν λόγω αρμοδιότητας η Αρχή λαμβάνει υπόψη τις γενικές αρχές του ενωσιακού και εθνικού δικαίου. [...]».

8. Η διάταξη του άρθρου 1 παρ. 2 του ν.4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)» ορίζει: «Ο παρών νόμος θεσπίζει κανόνες: α) για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης δημοσίων συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου Ι (άρθρα 2 έως 221) [...]. Οι διατάξεις του παρόντος εφαρμόζονται, με την επιφύλαξη των παραγράφων 3 έως 7, σε όλες τις συμβάσεις των περιπτώσεων α' και β', ανεξαρτήτως είδους και εκτιμώμενης αξίας αυτών, εκτός αν άλλως ορίζεται στις επιμέρους διατάξεις αυτού”.

9. Το άρθρο 3 παρ. 1 και 2 του ιδίου νόμου ορίζει τα παρακάτω: “1. Το παρόν Βιβλίο (άρθρα 3 έως 221) θεσπίζει κανόνες για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που πραγματοποιούνται από αναθέτουσες αρχές, ανεξαρτήτως εκτιμώμενης αξίας αυτών, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στο παρόν άρθρο. 2. Διαδικασία σύναψης σύμβασης ή σύμβαση κατά την έννοια του παρόντος Βιβλίου είναι η απόκτηση, μέσω δημόσιας σύμβασης, από μία ή περισσότερες αναθέτουσες αρχές, έργων, αγαθών ή υπηρεσιών από οικονομικούς φορείς που επιλέγονται από τις εν λόγω αναθέτουσες αρχές, ανεξαρτήτως του κατά πόσον τα έργα, τα αγαθά ή οι υπηρεσίες προορίζονται για την εξυπηρέτηση σκοπού δημοσίου συμφέροντος”.

10. Τα όρια του άρθρου 5 του Ν. 4412/2016, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός Φ.Π.Α., όπως καθορίστηκαν από τον Κανονισμό (ΕΕ) 2021/1952 της Επιτροπής της 10<sup>ης</sup> Νοεμβρίου 2021 (Επίσημη Εφημερίδα της ΕΕ L398/23 της 11.11.2021) και τον Κανονισμό (ΕΕ) 2021/1953 της Επιτροπής της 10<sup>ης</sup> Νοεμβρίου 2021 (Επίσημη Εφημερίδα της ΕΕ L398/25 της 11.11.2021) που εφαρμόζονται για τη διετία **1.1.2022 – 31.12.2023** σύμφωνα με το άρθρο 6 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και ορίζονται: α) 140.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από κεντρικές κυβερνητικές αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές. και β) 215.000 € ευρώ για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που

ανατίθενται από μη κεντρικές αναθέτουσες αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές.

**11.** Στο άρθρο 6 παρ. 1, 3 και 9 του ίδιου νόμου ορίζεται ότι: “1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς ΦΠΑ, όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος προαίρεσως ή τυχόν παρατάσεων της σύμβασης, όπως ορίζουν ρητά τα έγγραφα της σύμβασης. [...] 3. Η επιλογή της χρησιμοποιούμενης μεθόδου για τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης δεν γίνεται με σκοπό την αποφυγή της εφαρμογής οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου. Η σύμβαση δεν κατατέμνεται κατά τρόπο ώστε να αποφεύγεται η εφαρμογή οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου, εκτός αν αυτό δικαιολογείται από αντικειμενικούς λόγους. [...] 8. Όταν προτεινόμενο έργο ή προτεινόμενη παροχή υπηρεσιών μπορεί να οδηγήσει σε ανάθεση συμβάσεων υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων, λαμβάνεται υπόψη η συνολική εκτιμώμενη αξία όλων αυτών των τμημάτων. Όταν η συνολική αξία των τμημάτων ισούται ή υπερβαίνει το κατώτατο όριο που προβλέπεται στο άρθρο 5, το παρόν Βιβλίο (άρθρα 3 έως 221) εφαρμόζεται στην ανάθεση κάθε τμήματος. 9. Όταν ένα σχέδιο αγοράς για την απόκτηση ομοιογενών αγαθών μπορεί να οδηγήσει σε ανάθεση συμβάσεων υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων, λαμβάνεται υπόψη κατά την εφαρμογή του άρθρου 5 περιπτώσεις β' και γ' η συνολική εκτιμώμενη αξία όλων αυτών των τμημάτων. Όταν η συνολική αξία των τμημάτων ισούται ή υπερβαίνει το κατώτατο όριο που προβλέπεται στο άρθρο 5, το παρόν Βιβλίο εφαρμόζεται στην ανάθεση κάθε τμήματος”.

**12.** Το άρθρο 27 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «1. Στις ανοικτές διαδικασίες, κάθε ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας μπορεί να υποβάλλει προσφορά στο πλαίσιο προκήρυξης διαγωνισμού. Η ελάχιστη προθεσμία παραλαβής των προσφορών ανέρχεται σε 35 ημέρες από την ημερομηνία αποστολής στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ένωσης της προκήρυξης σύμβασης, υπό την επιφύλαξη της παρ. 2 του άρθρου 60 και του τελευταίου εδαφίου της παραγράφου 1 του άρθρου 67. Η προσφορά συνοδεύεται από τις πληροφορίες για την ποιοτική επιλογή που ζητούνται από την αναθέτουσα αρχή. [...]. 4. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να συντμήσει κατά πέντε ημέρες την προθεσμία παραλαβής των προσφορών που ορίζεται στο δεύτερο εδάφιο της παραγράφου 1 όταν αποδέχεται την υποβολή προσφορών με ηλεκτρονικά μέσα, σύμφωνα με το πρώτο εδάφιο της παραγράφου 1 και την παράγραφο 5 του άρθρου 22 και το άρθρο 37.[...]».

**13.** Το άρθρο 26, του Ν. 4412/2016 (Α' 147), ορίζει 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 προηγηθείσα 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.
4. Απαράδεκτες προσφορές θεωρούνται συγκεκριμένα:
- α) όσες υποβάλλονται από προσφέροντες οι οποίοι δεν διαθέτουν τα απαιτούμενα προσόντα και
  - β) όσων η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της αναθέτουσας αρχής, όπως καθορίστηκε και τεκμηριώθηκε πριν την έναρξη της διαδικασίας σύναψης σύμβασης.[...]

**14.** Το άρθρο 66 του Ν. 4412/2016 (Α' 147), το οποίο ενσωματώνει τις αντίστοιχες διατάξεις του άρθρου 52 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, ορίζει ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές δημοσιεύουν τις διακηρύξεις και τις προκηρύξεις, ανάλογα με τη διαδικασία ανάθεσης αυτών, με την επιφύλαξη εφαρμογής της παρ. 1 του άρθρου 38, στο ΚΗΜΔΗΣ. Οι αναθέτουσες αρχές πρέπει να είναι σε θέση να αποδεικνύουν την ημερομηνία ανάρτησης των ως άνω στοιχείων στο ΚΗΜΔΗΣ.

[...] 3. Οι προκηρύξεις και οι γνωστοποιήσεις που αναφέρονται στα άρθρα 62, 63 και 64, καθώς και οι πληροφορίες που περιέχονται σε αυτές δεν δημοσιεύονται σε εθνικό επίπεδο πριν από την ημερομηνία δημοσίευσης, σύμφωνα με το άρθρο 65. Ωστόσο, η δημοσίευση μπορεί να πραγματοποιείται σε κάθε περίπτωση σε εθνικό επίπεδο, όταν οι αναθέτουσες αρχές δεν έχουν ενημερωθεί σχετικά με τη δημοσίευση εντός 48 ωρών από τη βεβαίωση παραλαβής της προκήρυξης/ γνωστοποίησης, σύμφωνα με το άρθρο 65.[...]

**15.** Το άρθρο 97 του ν. 4412/2016 «Χρόνος ισχύος προσφορών», ως ίσχυε κατά το χρόνο προκήρυξης της υπό εξέταση διαγωνιστικής διαδικασίας, όριζε τα εξής:

1. Προσφορά που ορίζει χρόνο ισχύος μικρότερο από αυτόν που προβλέπεται στα έγγραφα της σύμβασης απορρίπτεται ως απαράδεκτη.
2. Σε περίπτωση αιτήματος για παράταση της ισχύος της προσφοράς, σύμφωνα με την περίπτωση α' της παραγράφου 1 του άρθρου 72, για τους οικονομικούς φορείς που αποδέχθηκαν την παράταση, πριν τη λήξη ισχύος των προσφορών τους, οι προσφορές ισχύουν και τους δεσμεύουν για το επιπλέον αυτό χρονικό διάστημα.
3. Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης έργου, μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών, οι προσφορές ισχύουν και δεσμεύουν τους οικονομικούς φορείς για χρονικό διάστημα που ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης και ανέρχεται κατ' ελάχιστον σε έξι (6) μήνες, μέσα στο οποίο πρέπει να συναφθεί η σύμβαση. Όταν στο διαγωνισμό υποβάλλονται και τεχνικές προσφορές, ο χρόνος ισχύος των προσφορών ανέρχεται κατ' ελάχιστον σε δέκα (10) μήνες.

Ειδικότερα, στους διαγωνισμούς που υπόκεινται στον προσυμβατικό έλεγχο νομιμότητας του Ελεγκτικού Συνεδρίου, ο ως άνω χρόνος ισχύος των προσφορών προσαυξάνεται κατά τρεις (3) επιπλέον μήνες αντίστοιχα. Στις περιπτώσεις των συμβάσεων του άρθρου 50, ο χρόνος ισχύος της προσφοράς ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης.

4. Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης προμηθειών και παροχής γενικών υπηρεσιών, οι προσφορές ισχύουν και δεσμεύουν τους οικονομικούς φορείς για διάστημα που ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης και δεν μπορεί να υπερβαίνει τους δώδεκα (12) μήνες από την επόμενη της διενέργειας της διαδικασίας ανάθεσης. Η παράταση της ισχύος της προσφοράς μπορεί να λαμβάνει χώρα κατ' ανώτατο όριο για χρονικό διάστημα ίσο με την προβλεπόμενη από τα έγγραφα της σύμβασης αρχική διάρκεια ισχύος της προσφοράς. Μετά τη λήξη και του παραπάνω ανώτατου ορίου χρόνου παράτασης ισχύος της προσφοράς, τα αποτελέσματα της διαδικασίας ανάθεσης ματαιώνονται, εκτός αν η αναθέτουσα αρχή κρίνει, κατά περίπτωση, αιτιολογημένα, ότι η συνέχιση της διαδικασίας εξυπηρετεί το δημόσιο συμφέρον, οπότε οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία μπορούν να επιλέξουν είτε να παρατείνουν την προσφορά τους, εφόσον τους ζητηθεί πριν την πάροδο του ανωτέρω ανώτατου ορίου παράτασης της προσφοράς τους είτε όχι. Στην τελευταία περίπτωση, η διαδικασία συνεχίζεται με όσους παρέτειναν τις προσφορές τους και αποκλείονται οι λοιποί οικονομικοί φορείς.

**16.** Στο άρθρο 142 «Έναρξη ισχύος Μέρους Α'» του ν. 4782/2021(Α' 36/2021)«Εκσυγχρονισμός, απλοποίηση και αναμόρφωση του ρυθμιστικού πλαισίου των δημοσίων συμβάσεων, ειδικότερες ρυθμίσεις προμηθειών στους τομείς της άμυνας και της ασφάλειας και άλλες διατάξεις για την ανάπτυξη, τις υποδομές και την υγεία» προβλέπεται ότι:

«1. Η ισχύς των διατάξεων: α) του άρθρου 4, κατά το μέρος που τροποποιεί την παρ. 1 του άρθρου 36 του ν. 4412/2016, β) των άρθρων 10, 20 παρ. 4,34 κατά το μέρος που τροποποιεί την παρ. 2 του άρθρου 92 του ν. 4412/2016, 55, 57, 58, 59, 60, 63, 64, 66 έως 79, 82 έως 86, 89 έως 93, 95 έως 98, 100, 131, 134 και 138, γ) του άρθρου 108, κατά το μέρος που τροποποιεί την περ. α' της παρ. 11 του άρθρου 221 του ν. 4412/2016, δ) του άρθρου 109, κατά το μέρος που τροποποιεί την παρ. 7 του άρθρου 258 του ν. 4412/2016, αρχίζει από την 1η.9.2021.

2. Η ισχύς των άρθρων 3, 6 κατά το μέρος που τροποποιεί τις παρ. 1 και 5 του άρθρου 38 του ν. 4412/2016, 7, 8, 9, 11, 12, 13, 42, 49, 62, 65, 80, 81, 87, 88, 94, 99, 101, 108, εκτός της περ. α' της παρ. 11, 121 και 127 αρχίζει από τη δημοσίευση του παρόντος στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως.

Η ισχύς των υπολοίπων άρθρων του παρόντος αρχίζει από την 1η.6.2021, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στις επιμέρους διατάξεις του

### III. ΝΟΜΙΚΗ ΕΚΤΙΜΗΣΗ

**17.** Το υπό εξέταση αίτημα του ΕΚΑΒ αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας με την έννοια της διάταξης του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 8 του ν. 4412/2016, 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 προμηθειών, προϋπολογισθείσας αξίας 385.000,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α, προκύπτει ότι συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ' άρθρο 2 παράγραφος 2 περίπτωση γ' υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, για την παροχή σύμφωνης γνώμης.



18. 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 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).

19. Ειδικότερα, το ΕΚΑΒ επικαλείται ρητά ως νομική βάση θεμελίωσης του αιτήματός του το άρθρο 26, παρ.2, περ. β' του ν. 4412/2016.

Ως προς τη συνδρομή της διάταξης του άρθρου 26, παρ.2, περ. β' του ν. 4412/2016, προϋποθέτει:

A) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία

B) να έχουν υποβληθεί μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές.

Επισημαίνεται ότι σχετικά με την ως άνω Α) προϋπόθεση, όπως παγίως έχει κριθεί, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή των προαναφερομένων διατάξεων, συνέχεται άμεσα με τον προηγθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία (ΕΣ-Πράξη 215/2012-Ζ' Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 466/2011, 1249/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

Σημειώνεται ότι 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 του ν. 4412/2016 και οι οποίοι, κατά την προηγθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, υπέβαλαν προσφορές σύμφωνες προς τις τυπικές απαιτήσεις της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, και μόνον αυτούς.

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

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

Το ΕΚΑΒ, διενήργησε διεθνή ανοιχτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό, άνω των ορίων για την προμήθεια επτά (7) ασθενοφόρων οχημάτων Τύπου Β', με κίνηση 4Χ2, για τις ανάγκες του, στο Παράρτημα Τρίπολης, προϋπολογισθείσας δαπάνης 385.000,00€ χωρίς Φ.Π.Α. (477.400,00€ με Φ.Π.Α.), με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης Σχέσης Ποιότητας – Τιμής. Η ως άνω Διακήρυξη, δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στο σχετικό

διαγωνισμό. Επιπλέον, από τα στοιχεία του υποβληθέντος φακέλου, ως προς την κατάρτιση των όρων της ως άνω διακήρυξης και την τήρηση των όρων δημοσιότητας του διαγωνισμού, δεν διαπιστώθηκαν νομικές πλημμέλειες. Ωστόσο, ως προς τη νομιμότητα της προηγουμένης διεξαχθείσας ανοικτής διαδικασίας, διαπιστώθηκε η κάτωθι ουσιώδης νομική πλημμέλεια, η οποία έγκειται στο γεγονός ότι τα αιτήματα εκ μέρους της αιτούσας για παράταση των προσφορών και αντίστοιχα, των εγγυητικών επιστολών συμμετοχής των προσφερόντων για 2<sup>η</sup> και 3<sup>η</sup> συνεχόμενη 12μηνιαία χρονική διάρκεια, διαφαίνεται ότι δεν συνάδουν με τις διατάξεις του άρθρου 97 του ν. 4412/2016, ως ίσχυε κατά το χρόνο προκήρυξης της υπό εξέταση διαγωνιστικής διαδικασίας, καθώς και με τις προβλέψεις του άρθρου 2.4.5 της εν λόγω διακήρυξης «Χρόνος ισχύος των προσφορών» (βλ. υπό 3 σημείο της παρούσας).

Ειδικότερα, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, κατόπιν της αρχικής παράτασης ισχύος των προσφορών για χρονικό διάστημα ίσο με την προβλεπόμενη αρχική διάρκεια (12 μήνες), έως την 01.09.2020, η αναθέτουσα αρχή κάλεσε τους προσφέροντες να προβούν σε δύο (2) επιπλέον παρατάσεις (έως την 01.09.2021 και, εν τέλει, έως την 01.09.2022), τη μεν πρώτη κατ' επίκληση λόγων δημοσίου συμφέροντος, τη δε δεύτερη κατ' επίκληση των διατάξεων των άρθρων 97 παρ. 4 του ν.4412/2016 και 2.4.5. της οικείας διακήρυξης, χωρίς περαιτέρω σχετική αιτιολογία. Σημειώνεται δε, ότι, κατόπιν αιτήματος της Αρχής, διευκρινίστηκε προς αυτήν μόνο ότι *«θα θέλαμε να σας ενημερώσουμε ότι οι λόγοι δημοσίου συμφέροντος που οδήγησαν στην τρίτη παράταση είναι οι ίδιοι με αυτούς που αναφέρθηκαν και στη δεύτερη παράταση»*.

Συναφώς, χωρίς η Αρχή να υπεισέρχεται στην ουσία του εάν ήταν επιτρεπόμενο, με βάση τις διατάξεις του άρθρου 97 παρ. 4 ν. 4412/2016 ως ίσχυε κατά τον κρίσιμο χρόνο, και τρίτο αίτημα παράτασης εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής, κατόπιν της δεύτερης παράτασης κατ' επίκληση λόγων δημοσίου συμφέροντος, δέον όπως επισημανθούν τα παρακάτω:

Η αναθέτουσα αρχή στην ως άνω απόφασή της, επικαλείται -ακριβώς για την εξυπηρέτηση λόγων δημοσίου συμφέροντος- την ανάγκη ενίσχυσης του στόλου των ασθενοφόρων του ΕΚΑΒ. Εν προκειμένω, ωστόσο, η προσφυγή σε τρίτη παράταση της ισχύος των προσφορών εκ των πραγμάτων αποδυναμώνει την αιτιολογία, την οποία είχε επικαλεστεί η αναθέτουσα αρχή για τη στοιχειοθέτηση της ανάγκης προσφυγής στη δεύτερη παράταση, και ειδικότερα την εξυπηρέτηση λόγων δημοσίου συμφέροντος, οι οποίοι συνδέονταν με την ανάγκη προμήθειας ασθενοφόρων το συντομότερο δυνατό, ανάγκη η οποία δεν θα εξυπηρετείτο με την εκκίνηση νέας διαγωνιστικής διαδικασίας. Ειδικότερα, η επίκληση εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής λόγων δημοσίου συμφέροντος για την προσφυγή στη δεύτερη παράταση ισχύος των προσφορών δεν υποστηρίχθηκε επαρκώς από την αναθέτουσα αρχή, με αποτέλεσμα να παρέλθει το χρονικό διάστημα της δεύτερης παράτασης χωρίς να έχει τελεσφορήσει η διαγωνιστική διαδικασία.

Σε κάθε περίπτωση, ο λόγος που επικαλέστηκε η αναθέτουσα αρχή για την καθυστέρηση και την αναγκαιότητα των παρατάσεων *(διαδοχικές αλλαγές στη σύνθεση της Επιτροπής και ανάγκη για ενημέρωση των νέων μελών επί του περιεχομένου των φακέλων των προσφορών)*

δεν κρίνεται επαρκής/ικανός να δικαιολογήσει τις αιτηθείσες παρατάσεις συνολικής διάρκειας 3 ετών μετά τη λήξη του αρχικού χρόνου ισχύος των προσφορών (01-09-2019 έως 01-09-2022). Σημειωτέον ότι, η εν λόγω τακτική εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής, πέραν του ότι, όπως αποδείχθηκε στην πράξη, δεν διασφάλισε το δημόσιο συμφέρον το οποίο επικαλείται, κατέληξε – στο τρίτο πλέον αίτημα για παράταση- στην απόσυρση του ενδιαφέροντος για συνέχιση της διαδικασίας δύο εκ των τριών προσφερόντων και, ως εκ τούτου, σε ενδεχόμενη νόθευση του ανταγωνισμού.

Επιπροσθέτως, θα πρέπει να σημειωθεί ότι η διαγωνιστική διαδικασία δεν είχε φθάσει καν σε ένα ώριμο στάδιο ανάδειξης αναδόχου, γεγονός το οποίο θα μπορούσε να οδηγήσει στην ολοκλήρωση της προμήθειας εντός «εύλογου, κατά τις περιστάσεις, χρόνου», σύμφωνα με σχετική νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας.

Ειδικότερα, η Ολομέλεια του Συμβουλίου της Επικρατείας (ΣτΕ Ολομέλεια 1193/2009) έχει κρίνει ότι διαγωνισμός προμήθειας υπό εξέλιξη δεν ματαιώνεται υποχρεωτικά από την Διοίκηση, με έκδοση της σχετικής διαπιστωτικής πράξης, εκ μόνου του λόγου της παρόδου του κατά παράταση ανώτατου χρόνου ισχύος των προσφορών των διαγωνιζομένων, **εάν, κατά την λήξη του εν λόγω χρονικού ορίου, η διαγωνιστική διαδικασία βρίσκεται σε σημείο, κατά το οποίο, μετά την αποσφράγιση των φακέλων των οικονομικών προσφορών, προκύπτει ο αναδεικνυόμενος ανάδοχος,** ως μειοδότης ή ως έχων υποβάλει την πλέον συμφέρουσα προσφορά, σύμφωνα με το προβλεπόμενο από την διακήρυξη του διαγωνισμού κριτήριο κατακύρωσής του. Συγκεκριμένα, κατά τα κριθέντα από το ανώτατο διοικητικό δικαστήριο, μετά την πάροδο του χρονικού αυτού ορίου και, πάντως, εντός εύλογου, κατά τις περιστάσεις, χρόνου, η Διοίκηση έχει την δυνατότητα, εκτιμώντας ότι η προσφορά του αναδεικνυομένου αναδόχου εξακολουθεί να είναι συμφέρουσα, να ζητήσει από τον ανάδοχο να δηλώσει εάν, παρά τη λήξη της κατά παράταση ισχύος της προσφοράς του για χρόνο διπλάσιο του αρχικώς προβλεπομένου από την διακήρυξη, αποδέχεται να εξακολουθεί να δεσμεύεται από αυτήν προς ανάθεση της προμήθειας. Σε περίπτωση συναίνεσης του αναδεικνυομένου αναδόχου, η Διοίκηση νομίμως προβαίνει στην υπέρ αυτού κατακύρωση του αποτελέσματος του διαγωνισμού και μετά την πάροδο του χρονικού αυτού διαστήματος, χωρίς να προκαλείται εξ αυτού του λόγου ακυρότητα των εφεξής εκδιδόμενων πράξεων. Αντιθέτως, σε περίπτωση που ο αναδεικνυόμενος ανάδοχος δηλώσει στην Διοίκηση ότι, μετά την πάροδο του κατά νόμο ανώτατου χρονικού ορίου ισχύος της προσφοράς του, δεν συναινεί να εξακολουθεί να δεσμεύεται από αυτήν, η Διοίκηση προβαίνει υποχρεωτικά στην ματαίωση του διαγωνισμού.

Εν προκειμένω, η αναθέτουσα αρχή έχει προ πολλού υπερβεί τον «εύλογο χρόνο» εντός του οποίου δύναται να κριθεί περισσότερο επωφελής ακόμη μία παράταση ισχύος των προσφορών σε σύγκριση με την εκκίνηση νέας διαγωνιστικής διαδικασίας, υπό το πρίσμα πάντοτε των περιορισμών του άρθρου 97 ν. 4412/2016 (όπως ίσχυε τότε) και ιδίως της επίκλησης αιτιολογίας που συνδέεται με την εξυπηρέτηση λόγων δημοσίου συμφέροντος.

**21.** Ως εκ των ως άνω διαλαμβανομένων, κρίνεται ότι η προηγουμένως διεξαχθείσα διαγωνιστική διαδικασία πάσχει νομιμότητας και, συνεπώς, εφόσον δεν συντρέχει η ως άνω

προϋπόθεση εφαρμογής της εξαιρετικής διάταξης της περίπτωσης β' της παραγράφου 2 του άρθρου 26 του ν. 4412/2016, παρέλκει η εξέταση της δεύτερης προϋπόθεσής της, ήτοι της υποβολής μη κανονικών ή απαράδεκτων προσφορών.

#### IV. ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ

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

**Τη μη παροχή σύμφωνης γνώμης** επί του αιτήματος του **Εθνικού Κέντρου Άμεσης Βοήθειας (ΕΚΑΒ)**, κατ' άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ' υποπερ. (δδ) του ν. 4013/2011, για την προσφυγή του σε διαδικασία διαπραγμάτευσης, για την προμήθεια επτά (7) ασθενοφόρων οχημάτων Τύπου Β' με κίνηση 4Χ2, για τις ανάγκες του ΕΚΑΒ στο Παράρτημα Τρίπολης, προϋπολογισθείσας δαπάνης 385.000,00€ χωρίς Φ.Π.Α. (477.400,00€ με Φ.Π.Α.), σύμφωνα με τη διάταξη της **περ. β' της παρ. 2 του άρθρου 26 του ν. 4412/2016**, λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

**Αθήνα, 24 Ιανουαρίου 2022**

**ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ**

**Ο Αντιπρόεδρος**

Αδάμ Καραγλάνης