



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΑΠΟΦΑΣΗ

141/2016

(της διαδικασίας του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει)

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 14^η Σεπτεμβρίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαέξι (2016) ημέρα Τετάρτη και ώρα 10:00 π.μ. και επί της οδού Λ. Κηφισίας 7, στους Αμπελόκηπους, όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η **ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** 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 την συνεδρίαση τα ακόλουθα:

- 1. Πρόεδρος:** Γεώργιος Καταπόδης
2. Αντιπρόεδρος : Μπουσουλέγκα Χριστίνα
2. Μέλη : Λουρίκας Δημήτριος (μέσω τηλεδιάσκεψης)
Σταθακόπουλος Δημήτριος

Γραμματέας: Κασάπη Ευαγγελία

Εισηγήτρια: Θεοδωρακοπούλου Αναστασία, Οικονομολόγος, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά την διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν η εισηγήτρια Θεοδωρακοπούλου Αναστασία, καθώς και η προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων Χριστίνα Καξιρή, οι οποίες αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, κατόπιν προηγηθέντος επαναληπτικού άγονου διεθνούς διαγωνισμού, για την σύναψη σύμβασης προμήθειας πετρελαιοειδών για τις ανάγκες των Υπηρεσιών της Περιφερειακής Ενότητας Αχαΐας και της έδρας της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας και των νομικών προσώπων χωρικής αρμοδιότητας της Π.Ε. Αχαΐας έτους 2016, συνολικού προϋπολογισμού 362.962,62€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

Με το με αρ. πρωτ. 206209/2474/05-08-2016 αίτημά της προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή), που παρελήφθη από την Αρχή στις 09-08-2016 (αρ. πρωτ. εισερχ. 3490), όπως αυτό συμπληρώθηκε με το αριθμ. πρωτ. 226282/6113/22-08-2016 όμοιο έγγραφο (αριθμ. πρωτ. εισερχ. 3642/25-08-2016) και τα συνημμένα σε αυτά έγγραφα, η Περιφέρεια Δυτικής Ελλάδας αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια

πετρελαιοειδών για τις ανάγκες των Υπηρεσιών της Περιφερειακής Ενότητας Αχαΐας και της έδρας της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας και των νομικών προσώπων χωρικής αρμοδιότητας της Π.Ε. Αχαΐας έτους 2016, κατά τις διατάξεις του άρθρου 25, παρ. 1, περ. α' του π.δ. 20/2007, συνολικού προϋπολογισμού 362.962,62€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., λόγω κήρυξης άγονου του προηγθέντος επαναληπτικού ανοικτού διεθνή ηλεκτρονικού διαγωνισμού.

I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

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

1. Με την 160/22-12-2015 Απόφαση του Περιφερειακού Συμβουλίου Δυτικής Ελλάδας (απόσπασμα Πρακτικού της με αριθ. 21/22-12-2015 Συνεδρίασης και ΑΔΑ: Ω2167Λ6-72Μ) εγκρίθηκε η διενέργεια ανοικτού διεθνή δημόσιου μειοδοτικού διαγωνισμού για την προμήθεια πετρελαιοειδών και λιπαντικών για τις ανάγκες των Υπηρεσιών της Περιφερειακής Ενότητας Αχαΐας και των νομικών προσώπων χωρικής αρμοδιότητας της Π.Ε. Αχαΐας, συνολικού προϋπολογισμού 378.899,34€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για το έτος 2016.

2. Με την υπ' αριθμ. 37/2016 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας (απόσπασμα πρακτικού 4/21-01-2016 Συνεδρίασης και ΑΔΑ: 6ΓΒ27Λ6-ΠΔ3) καταρτίστηκαν οι όροι διενέργειας του ανοικτού διεθούς δημόσιου μειοδοτικού διαγωνισμού για την προμήθεια πετρελαιοειδών για το έτος 2016, για την κάλυψη των αναγκών των Υπηρεσιών της Περιφερειακής Ενότητας Αχαΐας και των Νομικών Προσώπων χωρικής αρμοδιότητας της Περιφερειακής Ενότητας Αχαΐας της Π.Δ.Ε., προϋπολογισμού έως 378.899,34€ συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α και συγκροτήθηκαν οι Επιτροπές αξιολόγησης προσφορών και ενστάσεων του διαγωνισμού.

3. Με τη με αρ. πρωτ. 22517/713/26-01-2016 (ΑΔΑ: 760Α7Λ6-6Σ4) διακήρυξη, η αιτούσα Περιφέρεια προκήρυξε τη διενέργεια ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού σε 4 τμήματα ανά γεωγραφική περιοχή/ομάδα: 1. Πατρών, 2. Αιγίου, 3. Κάτω Αχαΐας και 4. Καλαβρύτων, με σφραγισμένες προσφορές για την προμήθεια: α) Πετρελαίου κίνησης, β) Πετρελαίου θέρμανσης και γ) Αμόλυβδης βενζίνης για την κάλυψη των αναγκών της Π.Ε. Αχαΐας της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας και των νομικών προσώπων της χωρικής της αρμοδιότητας, ήτοι των κάτωθι:

στη γεωγραφική περιοχή (1) Πατρών,

- Π.Ε. ΑΧΑΪΑΣ
- Ε.Φ.Ε.Τ.-ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΚΗ Δ/ΝΣΗ ΔΥΤ. ΕΛΛΑΔΑΣ
- Ο.Α.Ε.Δ.-ΚΕΝΤΡΟ ΠΡΟΩΘΗΣΗΣ ΑΠΑΣΧΟΛΗΣΗΣ 2
- Ο.Α.Ε.Δ.-ΒΡΕΦΟΝΗΠΙΑΚΟΣ ΣΤΑΘΜΟΣ ΠΑΤΡΑΣ
- Ο.Α.Ε.Δ.-ΚΕΤΕΚ ΠΑΤΡΑΣ (ΕΠΑΣ, ΙΕΚ, ΚΕΚ)
- Π.Ε.Δ.Υ. Μ.Υ. ΠΑΤΡΩΝ
- Α. Τ.Ε.Ι. ΔΥΤΙΚΗΣ ΕΛΛΑΔΑΣ-Τ.Ε.Ι. ΠΑΤΡΑΣ
- Α.Ε.Ι. ΠΑΤΡΑΣ
- Κ.Κ.Μ. Π.Δ.Ε.-ΣΚΑΓΙΟΠΟΥΛΕΙΟ (ΜΟΝΑΔΑ ΑΡΡΕΝΩΝ)
- Κ.Κ.Μ. Π.Δ.Ε.-ΣΚΑΓΙΟΠΟΥΛΕΙΟ (ΜΟΝΑΔΑ ΘΗΛΕΩΝ)
- ΙΔΡΥΜΑ ΣΤΗΡΙΞΗΣ ΟΓΚΟΛΟΓΙΚΩΝ ΑΣΘΕΝΩΝ "Η ΕΛΠΙΔΑ" ,

στη γεωγραφική περιοχή (2) Αιγίου,

- Π.Ε. ΑΧΑΪΑΣ
- Α. Τ.Ε.Ι. ΑΙΓΙΟΥ
- ΕΙΔΙΚΟ ΚΕΝΤΡΟ ΑΠΟΚΑΤΑΣΤΑΣΗΣ-ΜΕΡΙΜΝΑΣ ΑΤΟΜΩΝ ΜΕ ΕΙΔΙΚΕΣ ΑΝΑΓΚΕΣ "ΖΩΟΔΟΧΟΣ ΠΗΓΗ"

- ΚΚΠ ΠΔΕ-ΑΜΕΑ ΑΙΓΙΟΥ-ΚΛΕΟΜΕΝΟΥΣ ΙΑΤΡΟΥ,

στη γεωγραφική περιοχή (3) Κάτω Αχαΐας,

- Π.Ε. ΑΧΑΪΑΣ

στη γεωγραφική περιοχή (4) Καλαβρύτων,

- Π.Ε. ΑΧΑΪΑΣ

4. Σύμφωνα με την ως άνω διακήρυξη ορίσθηκε η διενέργεια του ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού με χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr, ενώ ως κριτήριο κατακύρωσης ορίσθηκε το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις % στη νόμιμα διαμορφούμενη κάθε φορά μέση τιμή λιανικής πώλησης για το κάθε είδος καυσίμου την ημέρα παράδοσης του, όπως διαμορφώνεται με το εκάστοτε εκδιδόμενο δελτίο τιμών του Παρατηρητηρίου υγρών καυσίμων του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας. Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ορίσθηκε η 24^η Φεβρουαρίου και ώρα 10:00, ως καταληκτική προθεσμία η 6^η Μαρτίου και ώρα 14:00 και ως ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών η 10^η Μαρτίου 2016 και ώρα 10:00.

5. Περίληψη των ουσιαστών όρων και στοιχείων της ως άνω διακήρυξης απεστάλη ηλεκτρονικά στην Ε.Ε.Ε.Ε. στις 26-01-2016 και δημοσιεύθηκε στις 28-01-2016 με κωδικό 2016/S 019-029194. Παράλληλα, η αναλυτική διακήρυξη και τα συνημμένα σε αυτή τεύχη δημοπράτησης αναρτήθηκαν στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.ΜΗ.ΔΗ.Σ.) στις 29-01-2016, με ΑΔΑΜ: 16PROC003726614 και στον ιστότοπο της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας. Επίσης, περίληψη της ανωτέρω διακήρυξης δημοσιεύθηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως (ΦΕΚ 22/29-01-2016), καθώς και στον εθνικό τύπο στις εφημερίδες “ΗΜΕΡΗΣΙΑ”, “ΓΝΩΜΗ” και “ΧΡΗΜΑΤΙΣΤΗΡΙΟ” στις 30/1/2016, ενώ παράλληλα αναρτήθηκε στο διαδικτυακό τόπο ΔΙΑΥΓΕΙΑ (ΑΔΑ: ΩΟΧΕ7Λ6-10Φ). Τέλος, η αναλυτική διακήρυξη και τα συνημμένα σε αυτή τεύχη δημοπράτησης δημοσιεύθηκαν στη Διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 29-01-2016, ώρα 12:14, με αριθμό συστήματος 20614.

6. Στις 10-03-2016, ήτοι τέσσερις εργάσιμες ημέρες μετά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, η αρμόδια Επιτροπή παραλαβής προσφορών, διενέργειας διαγωνισμών και αξιολόγησης προσφορών, που είχε συγκροτηθεί με την 37/2016 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας, συνδέθηκε με τους ειδικούς κωδικούς χρηστών στην πλατφόρμα του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων και διαπίστωσε με το από την ως άνω ημερομηνία πρακτικό αποσφράγισης και αξιολόγησης τεχνικών προσφορών (1ο), ότι υπεβλήθη μία προσφορά από τον κάτωθι προμηθευτή: 1. ΥΙΟΙ ΧΡ.ΚΟΛΟΚΥΘΑ Ο.Ε. για τη γεωγραφική περιοχή (1) Πατρών, ως προς τα είδη: α) Πετρελαίου κίνησης, β) Πετρελαίου θέρμανσης και γ) Αμόλυβδης βενζίνης. Κατόπιν αξιολόγησης, η Επιτροπή έκανε δεκτή την προσφορά της εταιρείας ΥΙΟΙ ΧΡ.ΚΟΛΟΚΥΘΑ Ο.Ε για το επόμενο στάδιο της διαδικασίας και πρότεινε την επαναπροκήρυξη των ειδών καυσίμων για τις τρεις ομάδες στις οποίες δεν υπεβλήθησαν προσφορές.

Με την με αριθ. 302/2016 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας (απόσπασμα πρακτικού 15/28-03-2016 Συνεδρίασης και ΑΔΑ: ΩΡ4Ζ7Λ6-9ΛΠ) εγκρίθηκε το ως άνω πρακτικό (1ο) και ο διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος ως προς τις ομάδες των γεωγραφικών περιοχών Καλαβρύτων, Αιγίου και Κάτω Αχαΐας.

7. Ακολούθως, στις 14-04-2016 η Επιτροπή του διαγωνισμού, με το από την ως άνω ημερομηνία πρακτικό (2ο), προέβη στην αποσφράγιση της οικονομικής προσφοράς της εταιρείας ΥΙΟΙ ΧΡ. ΚΟΛΟΚΥΘΑ Ο.Ε., διαπιστώνοντας ότι για το πετρέλαιο θέρμανσης και το πετρέλαιο κίνησης προσφέρθηκε έκπτωση 0,1% επί της εκάστοτε διαμορφούμενης μέσης λιανικής τιμής, ενώ για την αμόλυβδη βενζίνη αρνητική έκπτωση 2% (-2%) αντίστοιχα. Ωστόσο, το γεγονός ότι ήταν μόνο μία η υποβαλλόμενη προσφορά, προβλημάτισε την Επιτροπή, η οποία επικαλούμενη τη διάταξη της παραγράφου 8 του άρθρου 21 π.δ. 118/2007, σύμφωνα

με την οποία: “Σε διαγωνισμούς στους οποίους υποβάλλεται μία προσφορά και δεν υπάρχουν συγκριτικά στοιχεία τιμών προηγούμενων διαγωνισμών ο διαγωνισμός ματαιώνεται και επαναλαμβάνεται”, καθώς και την έλλειψη συγκριτικών στοιχείων από διαγωνισμούς προηγούμενων ετών (οι διαγωνισμοί ήταν άγονοι), πρότεινε την κήρυξη του διαγωνισμού ως άγονου και τη δημοσίευση επαναληπτικού διαγωνισμού.

Με την με αριθ. 584/2016 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας (απόσπασμα πρακτικού 26/31-05-2016 Συνεδρίασης και ΑΔΑ: 78ΗΔ7Λ6-15Ψ) εγκρίθηκε το ως άνω πρακτικό (2ο), ο διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος και εγκρίθηκαν οι όροι διενέργειας επαναληπτικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού.

8. Στη συνέχεια, με τη με αρ. πρωτ. 152072/4048/08-06-2016 (ΑΔΑ: ΩΗΦ37Λ6-ΤΕΘ) διακήρυξη, η αιτούσα Περιφέρεια προκήρυξε τη διενέργεια επαναληπτικού ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού σε 6 τμήματα ανά γεωγραφική περιοχή/ομάδα: 1. Πατρών, 2. Αιγίου, 3. Κάτω Αχαΐας, 4. Καλαβρύτων, 5. Πύργου και 6. Αργινίου, με σφραγισμένες προσφορές για την προμήθεια: α) Πετρελαίου κίνησης, β) Πετρελαίου θέρμανσης και γ) Αμόλυβδης βενζίνης για την κάλυψη των αναγκών της Π.Ε. Αχαΐας της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας και των νομικών προσώπων της χωρικής της αρμοδιότητας, ήτοι των κάτωθι:

στη γεωγραφική περιοχή (1) Πατρών,

- Π.Ε. ΑΧΑΪΑΣ
- Ε.Φ.Ε.Τ.-ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΚΗ Δ/ΝΣΗ ΔΥΤ. ΕΛΛΑΔΑΣ
- Ο.Α.Ε.Δ.-ΚΕΝΤΡΟ ΠΡΟΩΘΗΣΗΣ ΑΠΑΣΧΟΛΗΣΗΣ 2
- Ο.Α.Ε.Δ.-ΒΡΕΦΟΝΗΠΙΑΚΟΣ ΣΤΑΘΜΟΣ ΠΑΤΡΑΣ
- Ο.Α.Ε.Δ.-ΚΕΤΕΚ ΠΑΤΡΑΣ (ΕΠΑΣ, ΙΕΚ, ΚΕΚ)
- Π.Ε.Δ.Υ. Μ.Υ. ΠΑΤΡΩΝ
- Α. Τ.Ε.Ι. ΔΥΤΙΚΗΣ ΕΛΛΑΔΑΣ-ΤΕΙ ΠΑΤΡΑΣ
- Α.Ε.Ι. ΠΑΤΡΑΣ
- Κ.Κ.Μ. Π.Δ.Ε.-ΣΚΑΓΙΟΠΟΥΛΕΙΟ (ΜΟΝΑΔΑ ΑΡΡΕΝΩΝ)
- Κ.Κ.Μ. Π.Δ.Ε.-ΣΚΑΓΙΟΠΟΥΛΕΙΟ (ΜΟΝΑΔΑ ΘΗΛΕΩΝ)
- ΙΔΡΥΜΑ ΣΤΗΡΙΞΗΣ ΟΓΚΟΛΟΓΙΚΩΝ ΑΣΘΕΝΩΝ “Η ΕΛΠΙΔΑ” ,

στη γεωγραφική περιοχή (2) Αιγίου,

- Π.Ε. ΑΧΑΪΑΣ
- Α. Τ.Ε.Ι. ΑΙΓΙΟΥ
- ΕΙΔΙΚΟ ΚΕΝΤΡΟ ΑΠΟΚΑΤΑΣΤΑΣΗΣ-ΜΕΡΙΜΝΑΣ ΑΤΟΜΩΝ ΜΕ ΕΙΔΙΚΕΣ ΑΝΑΓΚΕΣ “ΖΩΟΔΟΧΟΣ ΠΗΓΗ”
- ΚΚΠ ΠΔΕ-ΑΜΕΑ ΑΙΓΙΟΥ-ΚΛΕΟΜΕΝΟΥΣ ΙΑΤΡΟΥ,

στη γεωγραφική περιοχή (3) Κάτω Αχαΐας,

- Π.Ε. ΑΧΑΪΑΣ

στη γεωγραφική περιοχή (4) Καλαβρύτων,

- Π.Ε. ΑΧΑΪΑΣ

στη γεωγραφική περιοχή (5) Πύργου,

- Π.Ε. ΑΧΑΪΑΣ

στη γεωγραφική περιοχή (6) Αργινίου,

- Π.Ε. ΑΧΑΪΑΣ

9. Σύμφωνα με την εν λόγω διακήρυξη του επαναληπτικού διαγωνισμού, προϋπολογισμού 362.962,62€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ως κριτήριο κατακύρωσης ορίστηκε το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις % στη νόμιμα διαμορφούμενη κάθε φορά μέση τιμή λιανικής πώλησης για το κάθε είδος καυσίμου την ημέρα παράδοσης του, όπως διαμορφώνεται με το εκάστοτε εκδιδόμενο δελτίο τιμών του Παρατηρητηρίου υγρών καυσίμων του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας. Το ανωτέρω ποσοστό μπορεί και να είναι αρνητικό, χωρίς να υπερβαίνει το 5%. Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ορίστηκε η 6^η Ιουλίου και ώρα 10:00, ως καταληκτική προθεσμία η 20^η Ιουλίου και ώρα 15:00 και ως ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών η 28^η Ιουλίου 2016 και ώρα 10:00.

Επίσης, σύμφωνα με το πεδίο 2 του άρθρου 2.1 “Δεκτοί στο διαγωνισμό” της ως άνω διακήρυξης ορίστηκε ότι οι συμμετέχοντες στο διαγωνισμό μπορούν να υποβάλλουν διακριτές προσφορές για το σύνολο των ειδών καυσίμων είτε ανά ομάδα γεωγραφικής περιοχής, είτε για περισσότερες γεωγραφικές περιοχές, είτε για όλες τις γεωγραφικές περιοχές.

Περαιτέρω, σύμφωνα με τα άρθρα 4.2 και 4.3. ορίστηκε εγγύηση συμμετοχής που αντιστοιχεί σε ποσοστό 2%, επί της προϋπολογισθείσας δαπάνης μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α, για το σύνολο των ειδών καυσίμων της/των επιλεγόμενων γεωγραφικών περιοχών και εγγύηση καλής εκτέλεσης ποσού ίσου με το πέντε τοις εκατό (5%) της συμβατικής αξίας με τον κάθε φορέα μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α.

10. Περίληψη των ουσιαδών όρων και στοιχείων της με αριθ. 152072/4048/08-06-2016 διακήρυξης απεστάλη ηλεκτρονικά στην Ε.Ε.Ε.Ε. την 09-06-2016 και δημοσιεύθηκε στις 11-06-2016 με κωδικό 2016/S 112-199690. Επίσης, η αναλυτική διακήρυξη και τα συνημμένα σε αυτή τεύχη δημοπράτησης αναρτήθηκαν στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.ΜΗ.ΔΗ.Σ.) στις 17-06-2016, με ΑΔΑΜ: 16PROC004608499 και στον ιστότοπο της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας (17-06-2016). Παράλληλα, περίληψη της ανωτέρω διακήρυξης δημοσιεύθηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως (ΦΕΚ 281/17-06-2016), καθώς και στον εθνικό τύπο στις εφημερίδες “ΗΜΕΡΗΣΙΑ”, “ΓΝΩΜΗ”, “ΝΑΥΤΕΜΠΟΡΙΚΗ”, “ΣΥΝΕΙΔΗΣΗ” και “ΠΡΩΙΝΗ” στις 17/06/2016, ενώ επίσης αναρτήθηκε στο διαδικτυακό τόπο ΔΙΑΥΓΕΙΑ (ΑΔΑ: ΩΖΝΠ7Λ6-ΚΦΑ). Τέλος, η αναλυτική διακήρυξη και τα συνημμένα σε αυτή τεύχη δημοπράτησης δημοσιεύθηκαν στη Διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 17-06-2016, ώρα 14:47, με αριθμό συστήματος 25503.

11. Ακολούθως, σύμφωνα με το από την 01/08/2016 πρακτικό (1ο) της Επιτροπής του διαγωνισμού, δεδομένου ότι η ηλεκτρονική πλατφόρμα του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. κατά την ορισθείσα από την οικεία διακήρυξη ως ημέρα αποσφράγισης των προσφορών (28-07-2016) ήταν εκτός λειτουργίας, σύμφωνα και με σχετική ανακοίνωση που δημοσιεύθηκε στον ιστότοπο www.eprocurement.gov.gr, η αποσφράγιση πραγματοποιήθηκε την 01-08-2016 και ώρα 10.00, οπότε και διεπιστώθη ότι δεν είχε υποβληθεί καμία προσφορά. Κατόπιν τούτου, η Οικονομική Επιτροπή της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας, με την με αριθ. 907/2016 απόφασή της (απόσπασμα πρακτικού 35/03-08-2016 Συνεδρίασης και ΑΔΑ: Ψ2747Λ6-189) ενέκρινε το ως άνω πρακτικό (1ο) του επαναληπτικού διαγωνισμού, κήρυξε άγονο τον εν λόγω διαγωνισμό και ενέκρινε την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για την ανάθεση σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια πετρελαιοειδών για τις ανάγκες των Υπηρεσιών της Περιφερειακής Ενότητας Αχαΐας και της έδρας της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας και των νομικών προσώπων χωρικής της αρμοδιότητας, συνολικού προϋπολογισμού 362.962,62€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. για το έτος 2016, λόγω κήρυξης άγονων των διαδικασιών του αρχικού και του επαναληπτικού ανοικτού διεθνή ηλεκτρονικού διαγωνισμού, με τους ίδιους όρους και προϋποθέσεις που τέθηκαν με την αριθμ. 152072/4048/8-6-2016 διακήρυξη του ανωτέρω διαγωνισμού.

12. Σύμφωνα με το με αριθ. πρωτ. 229143/6719/07-09-2016 έγγραφο της Διεύθυνσης Οικονομικού, η Περιφέρεια Δυτικής Ελλάδας βεβαιώνει ότι «[...] δεν έχει κατατεθεί οποιαδήποτε ένσταση – προσφυγή, είτε ασφαλιστικά μέτρα και λοιπά ένδικα βοηθήματα στην Οικονομική Επιτροπή κατά οποιαδήποτε σταδίου της επαναληπτικής διακήρυξης (συμπεριλαμβανομένης και της ίδιας της διακήρυξης) για την προμήθεια πετρελαιοειδών έτους 2016, για την κάλυψη των αναγκών των Υπηρεσιών της Περιφερειακής

Ενότητας Αχαΐας και της έδρας της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας και των Νομικών Προσώπων χωρικής της αρμοδιότητας, προϋπολογισμού 362.962,62€ συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α.”.

13. Κατόπιν των παραπάνω, η Περιφέρεια Δυτικής Ελλάδας, με το με αρ. πρωτ. 206209/2474/05-08-2016 έγγραφο αίτημά της στο οποίο επισυνάπτεται και σχέδιο απόφασης, προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., που παρελήφθη από την Αρχή στις 09-08-2016 (αρ. πρωτ. εισερχ. 3490), όπως αυτό συμπληρώθηκε με το αριθμ. πρωτ.226282/6113/22-08-2016 όμοιο έγγραφο (αριθμ. πρωτ. εισερχ. 3642/25-08-2016) και τα συνημμένα σε αυτά έγγραφα, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια πετρελαιοειδών για τις ανάγκες των Υπηρεσιών της Περιφερειακής Ενότητας Αχαΐας και της έδρας της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας και των νομικών προσώπων χωρικής αρμοδιότητας της Π.Ε. Αχαΐας έτους 2016, κατά τις διατάξεις του άρθρου 25, παρ. 1, περ. α' του π.δ. 20/2007, συνολικού προϋπολογισμού 362.962,62€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. για το έτος 2016.

II. Νομικό Πλαίσιο

14. Το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης, ορίζει τα ακόλουθα: «δδ) Οι αποφάσεις των αναθετουσών Αρχών που αφορούν προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημόσιων συμβάσεων, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 3 του π.δ. 59/2007 και των άρθρων 24 και 25 του π.δ. 60/2007, εξαιρουμένων των περιπτώσεων ανωτέρας βίας, εκδίδονται μετά από σύμφωνη γνώμη της Αρχής, εφόσον οι συμβάσεις αυτές emπίπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των ανωτέρω προεδρικών διαταγμάτων. [...]».

15. Στο άρθρο 6 παρ. 1 του π.δ. 60/2007 «Προσαρμογή της ελληνικής νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ...» ορίζεται ότι: «...Το παρόν εφαρμόζεται στις δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών που δεν εξαιρούνται, δυνάμει των εξαιρέσεων που προβλέπονται στα άρθρα 16, 17 και 9 έως 15, και των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός φόρου προστιθέμενης αξίας (ΦΠΑ) είναι ίση προς ή ανώτερη από τα ακόλουθα κατώτατα όρια: β) 211.000 ευρώ, προκειμένου για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που συνάπτονται είτε ι) από αναθέτουσες αρχές άλλες από εκείνες που αναφέρονται στο Παράρτημα IV [...]».

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με το άρθρο 1 του αριθ. 2015/2342 Κανονισμού της Επιτροπής της 15ης Δεκεμβρίου 2015 για την τροποποίηση της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, όσον αφορά στα κατώτατα όρια εφαρμογής της κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, το ως άνω ποσό αναπροσαρμόστηκε στις 135.000 και 209.000 ευρώ αντίστοιχα.

16. Επίσης, στο άρθρο 8 παρ. 1, 3 και 5 του ίδιου π.δ. ορίζεται ότι:

«1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας δημόσιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, εκτός ΦΠΑ, όπως προσδιορίζεται από την αναθέτουσα αρχή. Στον υπολογισμό αυτό, λαμβάνεται υπόψη το εκτιμώμενο συνολικό ποσό, συμπεριλαμβανομένων τόσο του τυχόν προβλεπόμενου δικαιώματος προαίρεσης όσο και των τυχόν παρατάσεων της σύμβασης [...]

3. Κανένα σχέδιο έργου και καμία σύμβαση προμήθειας ή υπηρεσιών δεν επιτρέπεται να κατατημθεί, προκειμένου να αποφευχθεί η εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος διατάγματος.

5. [...] β) Όταν η προμήθεια ομοειδών προϊόντων μπορεί να οδηγήσει σε ταυτόχρονη σύναψη χωριστών συμβάσεων κατά τμήματα, λαμβάνεται υπόψη η εκτιμώμενη συνολική αξία αυτών των τμημάτων κατά την εφαρμογή του άρθρου 6 σημεία α) και β). Όταν η συνολική αξία των τμημάτων είναι ίση με ή υπερβαίνει την αξία που καθορίζεται στο άρθρο 6, το παρόν εφαρμόζεται στη σύναψη κάθε τμήματος...».

17. Στο άρθρο 25 παρ. 1 περ. α' του ίδιου π.δ., «Διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού» (άρθρο 31 οδηγίας 2004/18/ΕΚ), ορίζεται: «Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να

συνάπτουν τις δημόσιες συμβάσεις τους προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, στις ακόλουθες περιπτώσεις: 1) Προκειμένου για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών: α) εάν, ύστερα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές δεν κρίνεται κατάλληλη, ή εάν δεν υπάρχει κανείς υποψήφιος, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή, ύστερα από αίτημα της» [...].

18. Όμοιου περιεχομένου διάταξη είναι και η 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, και στην οποία ορίζεται: "2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και 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 αίτημα της".

19. Το άρθρο 61 του ν. 4412/2016 ορίζει: "1. Για συμβάσεις άνω των ορίων, ως χρόνος έναρξης της ανοικτής διαδικασίας, της κλειστής διαδικασίας, της ανταγωνιστικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση, του ανταγωνιστικού διαλόγου και της σύμπραξης καινοτομίας, νοείται η ημερομηνία αποστολής της σχετικής προκήρυξης σύμβασης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ένωσης ή της προκαταρκτικής προκήρυξης, όταν η τελευταία χρησιμοποιείται ως μέσο προκήρυξης διαγωνισμού, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 26. 2. Ως χρόνος έναρξης της διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, νοείται η ημερομηνία αποστολής προς τους οικονομικούς φορείς της πρώτης πρόσκλησης συμμετοχής σε διαπραγμάτευση. 3. Ως χρόνος έναρξης ενός διαγωνισμού μελετών, νοείται η ημερομηνία αποστολής της σχετικής προκήρυξης διαγωνισμού μελετών στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης. 4. Για συμβάσεις κάτω των ορίων αντί των παραγράφων 1 έως 3, εφαρμόζονται οι διατάξεις του άρθρου 120".

20. Εξάλλου, στην αιτιολογική έκθεση του ως άνω νόμου, στην τελευταία παράγραφο αυτής ορίζεται ότι: «κάθε αναφορά διατάξεων νόμου ή διοικητικών πράξεων σε διατάξεις των ν. 2286/1995, ν. 3669/2008, ν. 3316/2005, ν. 3886/2010, π.δ. 59/2007, π.δ. 60/2007, π.δ. 118/2007 και της υπουργικής απόφασης 11389/1993, ισχύει ως αναφορά στις διατάξεις του παρόντος νόμου, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά από αυτές».

21. Τα άρθρα 376 παρ. 1 & 2 και 379 παρ. 1& 2 του ως άνω νόμου προβλέπουν:

Άρθρο 376 παρ. 1 & 2:

"1. Οι διατάξεις του παρόντος νόμου εφαρμόζονται σε όλες τις δημόσιες συμβάσεις, καθώς και σε όλους τους διαγωνισμούς μελετών που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου Ι (άρθρα 3 έως 221), καθώς και σε όλες τις συμβάσεις και τους διαγωνισμούς μελετών που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου ΙΙ (άρθρα 222 έως 338), και η έναρξη της διαδικασίας σύναψης των οποίων, σύμφωνα με τα άρθρα 61, 120 και 290 αντίστοιχα, λαμβάνει χώρα μετά την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου. 2. Διαδικασίες σύναψης συμβάσεων της παραγράφου 1, οι οποίες έχουν ξεκινήσει πριν από την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου, συνεχίζονται και ολοκληρώνονται, σύμφωνα με το καθεστώς που ίσχυε κατά το χρόνο έναρξής τους, με την επιφύλαξη της παρ. 8 του άρθρου 379. Κατ' εξαίρεση, η υποχρέωση καταχώρησης στοιχείων στο ΚΗΜΔΗΣ, σύμφωνα με το άρθρο 38 ισχύει από την έναρξη ισχύος του παρόντος, κατά την παράγραφο 1 του άρθρου 379, και για τις συμβάσεις των οποίων η διαδικασία ανάθεσης έχει εκκινήσει πριν από την έναρξη ισχύος αυτού. Συμβάσεις της παρ. 1, οι οποίες έχουν συναφθεί πριν την ημερομηνία έναρξης ισχύος του παρόντος, εκτελούνται, σύμφωνα με το καθεστώς που ίσχυε κατά το χρόνο της σύναψής τους. Κατ' εξαίρεση, η υποχρέωση καταχώρησης στοιχείων στο ΚΗΜΔΗΣ, σύμφωνα με το άρθρο 38, ισχύει από την έναρξη ισχύος του παρόντος κατά την παράγραφο 1 του άρθρου 379 και για τις συμβάσεις που έχουν συναφθεί πριν από την έναρξη ισχύος αυτού".

Άρθρο 379 παρ. 1 & 2:

“1. Η ισχύς των διατάξεων του παρόντος αρχίζει από τη δημοσίευση του παρόντος, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στις επιμέρους διατάξεις του. 2. Η ισχύς των άρθρων 22, 36, 37 της παραγράφου 2, του άρθρου 79, 258 και 259 αρχίζει, ως προς τους διαγωνισμούς μελετών, τις συμβάσεις έργων, μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών την 18η Απριλίου 2017, εκτός από τις περιπτώσεις όπου είναι υποχρεωτική η χρήση ηλεκτρονικών μέσων, σύμφωνα με τα άρθρα 33, 34 ή 35, την παράγραφο 3 του άρθρου 40, την παράγραφο 2 του άρθρου 65 ή το άρθρο 67 και των άρθρων 270, 271, 272, της παραγράφου 3 του άρθρου 274, της παραγράφου 2 του άρθρου 295 ή το άρθρο 297”.

22. Στα άρθρα 134 (ΕΘΝΙΚΟ ΣΥΣΤΗΜΑ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΩΝ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ) και 136 (Υποχρέωση χρήσης ΕΣΗΔΗΣ) του ν. 4281/14 (ΦΕΚ 160 Α' 08.08.2014): *Μέτρα στήριξης και ανάπτυξης της ελληνικής οικονομίας, οργανωτικά θέματα Υπουργείου Οικονομικών και άλλες διατάξεις, ορίζεται ότι : «...134. Οι διατάξεις του παρόντος Τίτλου εφαρμόζονται κατά την ανάθεση και εκτέλεση, με τη χρήση Τεχνολογιών Πληροφορικής και Επικοινωνιών (ΤΠΕ), δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών του Μέρους Β' του παρόντος από αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς. Μπορεί επίσης να εφαρμόζονται στις συμβάσεις παραχώρησης δημοσίων έργων και στις συμβάσεις του ν. 3389/2005 (Α' 232), εφόσον τούτο ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης. [...] 136. 1. Οι αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς υποχρεούνται να χρησιμοποιούν το ΕΣΗΔΗΣ σε όλα τα στάδια της διαδικασίας ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων του παρόντος, από την υποβολή του αιτήματος μέχρι την υπογραφή και την εκτέλεση των συμβάσεων αυτών, με εκτιμώμενη αξία ίση ή ανώτερη των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ, χωρίς να συμπεριλαμβάνεται ο ΦΠΑ. Με απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας ο χρόνος έναρξης υποχρεωτικής εφαρμογής του συνόλου ή μέρους από τις διατάξεις του παρόντος τίτλου μπορεί να μετατίθεται, σε όλες ή ορισμένες κατηγορίες δημοσίων συμβάσεων, για όλες ή για ορισμένες αναθέτουσες αρχές και σε όλες τις αποφάσεις ανάθεσης και εκτέλεσης δημοσίων συμβάσεων ή σε μέρη αυτών...». Επιπλέον, με την παρ. 3 του άρθρου 201 του ίδιου Νόμου, ορίζεται ότι : «...3. Η ισχύς των άρθρων 134 έως 138, αρχίζει ως προς τις προμήθειες και υπηρεσίες, όσον αφορά τους φορείς της Κεντρικής Διοίκησης όπως ορίζεται στο άρθρο 14 του ν. 4270/2014 την 1η Ιουλίου 2014, όσον αφορά τους φορείς της Γενικής Κυβέρνησης την 1η Οκτωβρίου 2014 και όσον αφορά το σύνολο του δημόσιου τομέα την 1η Οκτωβρίου 2015. ...».*

23. Με την υπ' αριθ. Π1/2390 απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας (ΦΕΚ 2677/Β/2013) καθορίστηκαν οι Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.).

III. Νομική Εκτίμηση

24. Το υπό εξέταση αίτημα της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας αφορά στην ανάθεση δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών, κατά την έννοια της περίπτωσης (γ) της παραγράφου 2 του άρθρου 2 του π.δ. 60/2007. Όμοιου περιεχομένου είναι και η διάταξη 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 362.962,62€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ' άρθρο 2 παράγραφος 2 περίπτωση γ' υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης.

25. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007) (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 συστατικής ερμηνείας. Συγκεκριμένα, προκειμένου η

οδηγία 2004/18/ΕΚ να μην απολέσει την πρακτική αποτελεσματικότητά της, τα κράτη μέλη και οι αναθέτουσες αρχές τους δεν επιτρέπεται να προβλέπουν περιπτώσεις προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση που δεν προβλέπονται από την εν λόγω οδηγία ή να συνοδεύουν τις ρητώς προβλεπόμενες από την οδηγία αυτή περιπτώσεις με νέους όρους που έχουν ως αποτέλεσμα να καθιστούν ευκολότερη την προσφυγή στην εν λόγω διαδικασία (βλ. ΔΕΕ, αποφάσεις της 18^{ης} Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28^{ης} Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13^{ης} Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).

26. Η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., έχουσα το δικαίωμα υπαγωγής εκάστου υποβληθέντος αιτήματος στη σωστή διάταξη νόμου, εν προκειμένω, δεδομένης της έναρξης ισχύος του ν. 4412/2016 (Α/147) από 08.08.2016, εκτός των διατάξεων που ρητά αναφέρουν διαφορετικό χρόνο έναρξης ισχύος, και λαμβανομένου υπόψη του άρθρου 61 παρ. 2 του ανωτέρω νόμου, κρίνει ότι τυγχάνει εφαρμογής η διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016 (Α/147), η οποία αποτελεί διάταξη ομοίου περιεχομένου με εκείνη του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α του π.δ. 60/2007 και ενσωματώνει τις αντίστοιχες διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, καθώς στα πλαίσια της υπό εξέταση επαναληπτικής διαγωνιστικής διαδικασίας δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

27. Ειδικότερα, με τη 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, με τις κάτωθι - ταυτόσημες με αυτές της διάταξης του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ.60/2007 - προϋποθέσεις: α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, β) να μην έχει υποβληθεί κατά την ανωτέρω νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές να μην κρίνεται κατάλληλη ή να μην υπάρχει κανείς υποψήφιος και γ) να μην τροποποιούνται ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση. δ) Επιπλέον, προϋποθέτει ότι σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση προς αυτήν, σχετικής εκθέσεως. (ΕΑΑΔΗΣΥ-Αποφ. 121, 153, 346, 409, 498, 499/2013 και 5, 26, 44, 65, 79/2014, ΕΣ-Πράξη 215/2012-Ζ' Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

28. Εν προκειμένω, από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης και αξιολογώντας τη συνδρομή των προϋποθέσεων εφαρμογής των ανωτέρω διατάξεων, προκύπτουν τα ακόλουθα:

α) Ως προς την προϋπόθεση προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας

Η Περιφέρεια Δυτικής Ελλάδας προκήρυξε επαναληπτικό δημόσιο διεθνή ανοικτό διαγωνισμό για την προμήθεια πετρελαιοειδών για την κάλυψη των αναγκών των Υπηρεσιών της Περιφερειακής Ενότητας Αχαΐας και της έδρας της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας και των νομικών προσώπων χωρικής αρμοδιότητας της Π.Ε. Αχαΐας έτους 2016, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 362.962,62€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., στο πλαίσιο του οποίου δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

Από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι στον εν λόγω διαγωνισμό τηρήθηκαν οι απαιτούμενες διατυπώσεις δημοσιότητας και δεν διαπιστώθηκαν ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες στους όρους της με αρ. πρωτ. 152072/4048/08-06-2016 διακήρυξης, που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στο διαγωνισμό.

Επίσης, όπως βεβαιώνεται στο με αριθ. πρωτ. 229143/6719/07-09-2016 έγγραφο της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας: «[...] δεν έχει κατατεθεί οποιαδήποτε ένσταση – προσφυγή, είτε ασφαλιστικά μέτρα και λοιπά ένδικα βοηθήματα στην Οικονομική Επιτροπή κατά οποιαδήποτε σταδίου της επαναληπτικής διακήρυξης (συμπεριλαμβανομένης και της ίδιας της διακήρυξης) για την προμήθεια πετρελαιοειδών έτους 2016, για την κάλυψη των αναγκών των Υπηρεσιών της Περιφερειακής Ενότητας Αχαΐας και της έδρας της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας και των Νομικών Προσώπων χωρικής της αρμοδιότητας, προϋπολογισμού 362.962,62€ συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α.”.

29. Επιπροσθέτως, θα πρέπει να επισημανθούν τα εξής: Η Περιφέρεια Δυτικής Ελλάδας, σύμφωνα με την με αριθ. 584/2016 απόφαση της Οικονομικής της Επιτροπής (Ιστορικό υπό 7) κήρυξε άγονο τον αρχικό διαγωνισμό προμήθειας πετρελαιοειδών έτους 2016 και αποφάσισε την επανάληψή του. Η δε απόφαση επανάληψης του διαγωνισμού δεν αιτιολογήθηκε πλήρως και σαφώς, απλώς έγινε επίκληση του σχετικού πρακτικού της Επιτροπής διαγωνισμού, σύμφωνα με το οποίο δεν υπήρχε δυνατότητα σύγκρισης της μοναδικής υποβληθείσας προσφοράς λόγω έλλειψης συγκριτικών στοιχείων από διαγωνισμούς προηγούμενων ετών (οι διαγωνισμοί ήταν άγονοι).

Ωστόσο, από τη φύση της προς ανάθεση προμήθειας (πετρελαιοειδών) προκύπτει ότι η ανάγκη σύναψης σχετικών συμβάσεων είναι πάγια, διαρκής και επαναλαμβανόμενη, και επομένως, η αναθέτουσα αρχή διέθετε ήδη συγκριτικά στοιχεία τιμών της αγοράς από τις συναφθείσες συμβάσεις των ειδών καυσίμων των προηγούμενων ετών.

Στο σημείο αυτό σημειώνεται ότι, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 21, παρ. η' του π.δ.118/2007, το οποίο επικαλείται η Επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού, σε περιπτώσεις διαγωνισμών με κριτήριο τη χαμηλότερη τιμή στους οποίους υποβάλλεται μία μόνο προσφορά ή τελικά γίνεται αποδεκτή μία μόνο προσφορά και εφόσον δεν υπάρχουν συγκριτικά στοιχεία τιμών είτε προηγούμενων διαγωνισμών είτε της αγοράς που να επιβεβαιώνονται με παραστατικά, ο διαγωνισμός ματαιώνεται και επαναλαμβάνεται υποχρεωτικά. Εκ της ως άνω διατυπώσεως συνάγεται ότι η μοναδική υποβληθείσα προσφορά αποσφραγίζεται, αξιολογείται και εφόσον δεν υπάρχουν σχετικά συγκριτικά στοιχεία τιμών, τότε και μόνο ο διαγωνισμός ματαιώνεται και επαναλαμβάνεται υποχρεωτικά.

Όπως έχει κριθεί νομολογιακά, η αναθέτουσα αρχή έχει μεν την ευχέρεια να προβαίνει στη ματαίωση του αποτελέσματος του διαγωνισμού και την επαναπροκήρυξή του, εφ' όσον, όμως, συντρέχει νόμιμος λόγος, η δε απόφαση περί ματαίωσης του διαγωνισμού πρέπει να φέρει πλήρη και ειδική αιτιολογία, αναφερόμενη στους λόγους για τους οποίους αποφασίζεται η επανάληψη του διαγωνισμού. Νόμιμο λόγο ματαίωσης συνιστά, μεταξύ άλλων, η ανυπαρξία έστω και μιας παραδεκτής προσφοράς. Αντιθέτως, δεν αποτελεί νόμιμο αιτιολογικό έρεισμα της αποφάσεως περί ματαίωσης, το γεγονός ότι από τους συμμετέχοντες στο διαγωνισμό, αποκλείσθηκαν όλοι, πλην ενός, με αποτέλεσμα να μην έχει εξασφαλισθεί επαρκής ανταγωνισμός κατά την αξιολόγηση της προσφοράς από οικονομική άποψη, αλλά απαιτείται στην περίπτωση αυτή να αιτιολογηθεί το ασύμφορο της μιας και μοναδικής αυτής προσφοράς [βλ. Αποφάσεις 153/2015, 17/2014 της Αρχής, ΣτΕ 1803/2008, Ε.Α. 378/2009, 703/2009 (Ασφαλιστικά) 419/2007 Ε.Α.].

30. Περαιτέρω, στην υπό εξέταση υπόθεση διαπιστώνεται η κάτωθι πλημμέλεια, η οποία, ωστόσο, δεν μπορεί βασίμως να υποστηριχθεί ότι συνέχεται με το άγονο αποτέλεσμα της επαναληπτικής διαγωνιστικής διαδικασίας. Ειδικότερα, διαπιστώθηκε μη προσήκουσα σύντμηση της προβλεπόμενης στο άρθρο 32 παρ. 2 του π.δ. 60/2007 ελάχιστης προθεσμίας παραλαβής προσφορών των πενήντα δύο (52) ημερών.

Εν προκειμένω, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε στις 09-06-2016 ηλεκτρονικά μέσω simar προς δημοσίευση στην ΕΕΕΕ την προκήρυξη σύμβασης, η οποία δημοσιεύθηκε στην ΕΕΕΕ στις 11-06-2016 (Ιστορικό υπό 10). Δεδομένου ότι η καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών του διαγωνισμού είχε ορισθεί για τις 20-07-2016 και ώρα 15:00 μ.μ., συνάγεται ότι η αναθέτουσα αρχή έκανε χρήση της δυνατότητας που παρέχουν σωρευτικά οι παρ. 5 και 6 του άρθρου 32 του π.δ. 60/2007 για χρήση συντετμημένης προθεσμίας παραλαβής προσφορών, και συγκεκριμένα έκανε χρήση προθεσμίας σαράντα μίας (41) ημερών, πλην όμως χωρίς να συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής της παρ. 6 του άρθ. 32 του π.δ. 60/2007.

Συγκεκριμένα, βλ. ανωτέρω Ιστορικό υπό 10 της παρούσας, το τεύχος της διακήρυξης του διαγωνισμού ήταν διαθέσιμο για ελεύθερη, πλήρη και άμεση πρόσβαση από τους ενδιαφερόμενους μέσω της ιστοσελίδας της αναθέτουσας αρχής (<http://www.pde.gov.gr>) στην οποία παρέπεμπε η προκήρυξη σύμβασης, από τις 17-06-2016 και όχι από την ημερομηνία (11-06-2016) της δημοσίευσης της προκήρυξης σύμβασης στην ΕΕΕΕ, όπως απαιτείται εκ της προαναφερόμενης διάταξης του π.δ. 60/2007, ενώ, επιπρόσθετα, η πρόσβαση στο εν λόγω τεύχος μέσω της ιστοσελίδας www.promitheus.gov.gr, ως ανάρτηση του Κ.Η.ΜΗ.ΔΗ.Σ. αλλά και του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., εκκίνησε επίσης από 17-06-2016, ήτοι, και στην περίπτωση αυτή, μεταγενέστερα χρονικά της απαιτούμενης ημερομηνίας της 11-06-2016 και μάλιστα με σημαντική καθυστέρηση, λαμβανομένης

υπόψη της 20-07-2016 ως καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών του διαγωνισμού.

(ii) Σύμφωνα με το άρθρο 4 “Κανόνες δημοσιότητας” του π.δ. 118 (ΦΕΚ 150Α/10-07-2007): “Κανονισμός Προμηθειών Δημοσίου (Κ.Π.Δ.)” ορίζονται τα εξής: “[...] 2. Στις περιπτώσεις ανοικτού και κλειστού διαγωνισμού, ο φορέας που διενεργεί το διαγωνισμό μεριμνά για ευρεία γνωστοποίηση της σχετικής διακήρυξης και ειδικότερα: α. Για την αποστολή προς δημοσίευση προκήρυξης (περίληψης των ουσιωδών στοιχείων της διακήρυξης) στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων καθώς και για τη δημοσίευση σε δύο τουλάχιστον ημερήσιες οικονομικές εφημερίδες ευρείας κυκλοφορίας και σε τοπική εφημερίδα, εάν υπάρχει, όταν ο διαγωνισμός προκηρύσσεται από περιφερειακή Υπηρεσία”.

Επίσης, στο άρθρο 9 “Σύνταξη, περιεχόμενο και αποστολή κειμένων προς δημοσίευση” του Ν. 3469/06 (ΦΕΚ 131 Α/28-6-2006): “Εθνικό Τυπογραφείο, Εφημερίς της Κυβερνήσεως και λοιπές διατάξεις” ορίζεται ότι: “5. Οι περιλήψεις που δημοσιεύονται στο Τεύχος Δ.Δ.Σ. περιλαμβάνουν όλα τα ουσιώδη στοιχεία της οικείας διακήρυξης και ιδίως: [...] ε) [...] τις ζητούμενες ποσότητες, [...] αν οι υποψήφιοι μπορούν να καταθέσουν προσφορές για μέρος των προκηρυσσόμενων ποσοτήτων, [...] ιγ) το ύψος των εγγυήσεων που απαιτούνται για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό [...]”.

Εν προκειμένω σημειώνεται ότι, σε αντίθεση με τις προαναφερθείσες διατάξεις, από την με αριθ. πρωτ. 152069/4047/08-06-2016 περιληπτική διακήρυξη που δημοσιεύθηκε στον εθνικό τύπο και στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων του ΦΕΚ, παραλείπονται: οι ζητούμενες ποσότητες, η δυνατότητα των υποψηφίων να καταθέσουν τμηματικές προσφορές καθώς και η αναγραφή των απαιτούμενων εγγυήσεων.

Ωστόσο, αν και διαπιστώνεται η ως άνω ελλιπής πληροφόρηση σε εθνικό επίπεδο, στην προκειμένη περίπτωση κρίνεται ότι οι εν λόγω πλημμέλειες δεν είναι ουσιώδεις κατά τρόπον ώστε να πλήττουν τη νομιμότητα ολόκληρης της διαγωνιστικής διαδικασίας, ενόψει του ότι τα ανωτέρω στοιχεία εξειδικεύονται αναλυτικά τόσο στην ίδια τη διακήρυξη όσο και στην αποσταλείσα στην ΕΕ περίληψη (σχετική η με αριθ. 157/2012 Πράξη του Στ' Κλιμ. του Ελ.Συν.).

31. Τέλος, στην προκειμένη περίπτωση για τη βελτίωση των διαδικασιών της αναθέτουσας αρχής, επισημαίνεται η ιδιαίτερη επιμέλεια που οφείλει να επιδεικνύει η αναθέτουσα αρχή ως προς την ορθή κατάρτιση των όρων της διακήρυξης του διαγωνισμού. Ειδικότερα:

Επισημαίνεται ότι, ο περιορισμός του χρονικού διαστήματος της περιόδου οριστικής υποβολής προσφορών στην εφαρμογή ηλεκτρονικού διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., αναλόγως των περιστάσεων, σε χρονικό διάστημα μικρότερο της προβλεπόμενης εκ του νόμου (άρθρο 32 π.δ/τος 60/2007) ελάχιστης προθεσμίας παραλαβής προσφορών, εν προκειμένω κατά τον επαναληπτικό διαγωνισμό μεταξύ της 6^{ης} και της 20^{ης} Ιουλίου 2016, μπορεί να θέτει εμπόδια στη συμμετοχή στη διαγωνιστική διαδικασία και να περιορίζει έτσι τον ανταγωνισμό. Ως εκ τούτου, η Αρχή θεωρεί ορθότερο η έναρξη υποβολής προσφορών να ταυτίζεται με την δημοσιοποίηση της διακήρυξης του διαγωνισμού και επομένως να υπάρχει η δυνατότητα υποβολής προσφορών καθ'όλο το διάστημα που διανύεται μεταξύ της ημερομηνίας δημοσιοποίησης της διακήρυξης και της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών.

β) Ως προς την μη υποβολή προσφοράς ή την μη ύπαρξη υποψηφίου

Σύμφωνα με το από 01-08-2016 πρακτικό (1ο) της Επιτροπής διενέργειας του επαναληπτικού διαγωνισμού και την υπ' αριθ. 907/2016 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας (Ιστορικό υπό 11), στον διενεργηθέντα επαναληπτικό ηλεκτρονικό ανοικτό διεθνή διαγωνισμό δεν υπεβλήθη καμία προσφορά και συνεπώς ο διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος.

γ) Ως προς τη μη ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης

Στο προσκομισθέν στην Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. σχέδιο απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας, ρητώς αναφέρεται ότι η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, εγκρίνεται με τους ίδιους όρους και προϋποθέσεις που τέθηκαν με την με αριθ. 152072/4048/08-06-2016 διακήρυξη του προηγηθέντος επαναληπτικού ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού.

29. Εν όψει των ανωτέρω εκτεθέντων, διαπιστώνεται ότι συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, καθώς προκύπτει η συνδρομή λόγου και προϋπόθεσης για την υιοθέτηση της εξαιρετικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης για την προμήθεια πετρελαιοειδών του άγονου προηγηθέντος επαναληπτικού διαγωνισμού, χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων της αρχικής διακήρυξης.

IV. Συμπέρασμα

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

Την παροχή σύμφωνης γνώμης, επί του αιτήματος της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, κατά τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ.2 περ. α' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας πετρελαιοειδών για την κάλυψη των αναγκών των Υπηρεσιών της Περιφερειακής Ενότητας Αχαΐας και της έδρας της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας και των νομικών προσώπων χωρικής αρμοδιότητας της Π.Ε. Αχαΐας έτους 2016, συνολικού προϋπολογισμού 362.962,62€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ως προς τα οποία ο προηγηθείς επαναληπτικός ηλεκτρονικός διαγωνισμός απέβη άγονος και με τον όρο της μη ουσιώδους τροποποίησης των όρων της διακήρυξης του διαγωνισμού που προηγήθηκε, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 13 Σεπτεμβρίου 2016

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Πρόεδρος

Γεώργιος Καταπόδης