



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΑΠΟΦΑΣΗ

41/2017

(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 30^η Μαΐου του έτους δύο χιλιάδες δεκαεπτά (2017) ημέρα Τρίτη και ώρα 13:00 μ.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
- 3. Μέλη :** Σταθακόπουλος Δημήτριος
Στυλιανίδου Μαρία
Χριστοβασίλη Ερωφίλη

Τα λοιπά τακτικά και αναπληρωματικά μέλη, καίτοι προσκληθέντα, δεν προσήλθαν.

Γραμματέας: Αντωνοπούλου Μαρία

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 εν μέρει άγονου ανοικτού διαγωνισμού, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας καυσίμων για τις ανάγκες του Δήμου Ιστιαίας-Αιδηψού και των νομικών προσώπων του, συνολικού προϋπολογισμού 568.192,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

Με το με αρ. πρωτ. 4018/12-04-2017 αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή), που παρελήφθη από την Αρχή στις 18-04-2017 (αρ. πρωτ. εισερχ. 2582), όπως αυτό συμπληρώθηκε, κατόπιν σχετικού αιτήματος της Αρχής, με το αριθμ. πρωτ. 5109/03-05-2017 όμοιο έγγραφο (αριθμ. πρωτ. εισερχ. 3071/10-05-2017) και τα συνημμένα σε αυτά έγγραφα, ο Δήμος Ιστιαίας-Αιδηψού 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 καυσίμων για τις ανάγκες του Δήμου και των νομικών προσώπων του, συνολικού προϋπολογισμού 568.192,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ήτοι 704.558,08€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. για χρονικό διάστημα είκοσι τεσσάρων (24) μηνών.

I. Ιστορικό - πραγματικά περιστατικά

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

1. Με τη με αρ. 2/20-01-2017 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Ιστιαίας-Αιδηψού (ΑΔΑ: 68ΟΙΩΕ7-ΓΤΥ) εγκρίθηκε η με αρ. 2/2017 μελέτη της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών, Πολεοδομίας & Περιβάλλοντος για την προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών για τις ανάγκες του Δήμου και των νομικών προσώπων του και η διενέργεια της εν λόγω προμήθειας, με διεθνή ανοικτό δημόσιο διαγωνισμό, συνολικού προϋπολογισμού 616.912,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. για τα έτη 2017-2018.

2. Με τη με αρ. 20/06-02-2017 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ιστιαίας-Αιδηψού (ΑΔΑ: Ω2Ω1ΩΕ7-ΟΩΨ) καταρτίσθηκαν οι όροι διακήρυξης για την προαναφερθείσα προμήθεια και 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 για την εν λόγω προμήθεια.

3. Ακολούθως, με τη με αρ. πρωτ. 1513/14-02-2017 διακήρυξη και την μελέτη 2/2017 της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών, ο αιτών Δήμος προκήρυξε τη διενέργεια ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού με σφραγισμένες προσφορές σε 2 τμήματα ως εξής: Α. Πετρελαίου κίνησης, πετρελαίου θέρμανσης και αμόλυβδης βενζίνης, αξίας 568.192,00€ και Β. Λιπαντικών ειδών, αξίας 48.720,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. Ως κριτήριο κατακύρωσης ορίσθηκε για κάθε είδος καυσίμου, το μεγαλύτερο προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης στα εκατό (%) στη μέση τιμή λιανικής πώλησης, όπως αυτή κάθε φορά διαμορφώνεται από το Υπουργείο Ανάπτυξης, Ανταγωνιστικότητας, Υποδομών, Μεταφορών & Δικτύων, για το Νομό Ευβοίας. Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής των προσφορών ορίσθηκε η 20^η Φεβρουαρίου και ως καταληκτική ημερομηνία η 21^η Μαρτίου 2017 και ώρα 15:00.

4. Σύμφωνα με το πεδίο 8.4 “Επισημάνσεις” του άρθρου 8 “Κατάρτιση και υποβολή προσφορών”, της ανωτέρω διακήρυξης, ορίζεται ότι: “[...] Οι διαγωνιζόμενοι μπορούν να συμμετέχουν για ένα ή περισσότερα τμήματα των υπό προμήθεια ειδών ως αυτά καθορίζονται στη μελέτη 2/2017 της υπηρεσίας (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ της παρούσας). Σε κάθε περίπτωση, η προσφορά θα αφορά το σύνολο των ειδών που περιλαμβάνονται στο τμήμα ή τα τμήματα για τις οποίες συμμετέχει ο διαγωνιζόμενος.”

5. Περίληψη των ουσιωδών όρων και στοιχείων της ως άνω διακήρυξης απεστάλη για δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) στις 14-02-2017 και δημοσιεύθηκε στις 16-02-2017 με κωδικό 2017/S 033-060375. Παράλληλα, οι όροι της διακήρυξης του διαγωνισμού (αρ. 20/06-02-2017 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής) αναρτήθηκαν στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.ΜΗ.ΔΗ.Σ.) με ΑΔΑΜ: 17REQ005793464 (13-02-2017), ενώ η αναλυτική διακήρυξη και τα συνημμένα σε αυτή τεύχη δημοπράτησης αναρτήθηκαν στην ιστοσελίδα του Δήμου Ιστιαίας-Αιδηψού (14-02-2017) και δημοσιεύθηκαν στη Διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 17-02-2017, ώρα 21:19 με αριθμό συστήματος 38898. Επίσης, η με αριθ. πρωτ. 1514/14-02-2017 περίληψη της ανωτέρω διακήρυξης δημοσιεύθηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως (ΦΕΚ 44/17-02-2017) και στον εθνικό τύπο, στις εφημερίδες “ΗΧΩ ΤΩΝ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ”, “ΓΕΝΙΚΗ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ”, “Καθημερινή ΕΥΒΟΙΑ” και «Ευβοϊκός Τύπος» στις 22-02-2017, καθώς επίσης απεστάλη στο Επιμελητήριο Ευβοίας και το Τεχνικό Επιμελητήριο Ελλάδος και αναρτήθηκε στο διαδικτυακό τόπο ΔΙΑΥΓΕΙΑ (ΑΔΑ: 7ΗΖ4ΩΕ7-ΕΕ2).

6. Στις 06-04-2017, η Επιτροπή διενέργειας διαγωνισμού και αξιολόγησης υποβαλλόμενων προσφορών για τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων προμηθειών, που είχε συγκροτηθεί με την με αριθ. 20/2017 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου, συνδέθηκε με τους ειδικούς κωδικούς χρηστών στην πλατφόρμα

του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων και διαπίστωσε με το με αρ. πρωτ. 3732/06-04-2017 πρακτικό αξιολόγησης δικαιολογητικών και τεχνικών προσφορών, τα εξής:

Α) Ως προς την προμήθεια ειδών καυσίμων δεν κατατέθηκε στο σύστημα ΕΣΗΔΗΣ καμία προσφορά και ως εκ τούτου ο διαγωνισμός απέβη άγονος.

Β) Ως προς την προμήθεια λιπαντικών ειδών κατατέθηκαν οι κάτωθι προσφορές:

1) ΑΦΟΙ ΟΙΚΟΝΟΜΟΥ Ο.Ε.

2) ΑΦΟΙ ΑΛΕΞΙΟΥ Ο.Ε.

3) Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ Α.Ε ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑΚΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ

4) ΙΜΠΕΞ Α.Β.Ε.Ε.,

οι οποίες ήταν σύμφωνες με τη με αρ. 1513/14-2-2017 διακήρυξη του διαγωνισμού.

Ακολούθως, σύμφωνα με το ανωτέρω πρακτικό η Επιτροπή γνωμοδότησε ως εξής:

Α) Ως προς το σκέλος των ειδών καυσίμων για την ματαίωση του διαγωνισμού και την ανάθεση από το Δημοτικό Συμβούλιο με τη διαδικασία μέσω διαπραγμάτευσης, χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ.2 περ.α του Ν.4412/2016, λόγω της κατεπείγουσας ανάγκης της προμήθειας καυσίμων, η οποία σχετίζεται άμεσα με την κίνηση τόσο των απορριμματοφόρων, όσο και των λοιπών οχημάτων και μηχανημάτων του Δήμου.

Β) Ως προς την προμήθεια λιπαντικών οι συμμετέχοντες: 1) ΑΦΟΙ ΟΙΚΟΝΟΜΟΥ Ο.Ε. – ΑΡ. ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ 59825 2) ΑΦΟΙ ΑΛΕΞΙΟΥ Ο.Ε. – ΑΡ. ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ 58158 3) Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ Α.Ε ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑΚΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ – ΑΡ. ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ 60047 4) ΙΜΠΕΞ Α.Β.Ε.Ε.Ε. – ΑΡ. ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ 58250, να προκριθούν για το επόμενο στάδιο της αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών.

7. Στη συνέχεια, σύμφωνα με το με αρ. πρωτ. 3732/10-04-2017 πρακτικό αξιολόγησης οικονομικών προσφορών προμήθειας λιπαντικών, η Επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού, κατόπιν της αποσφράγισης και εξέτασης των οικονομικών προσφορών των υποψηφίων αναδόχων, έκρινε ως συμφερότερη την οικονομική προσφορά της εταιρείας ΙΜΠΕΞ Α.Β.Ε.Ε.Ε., διότι προσέφερε το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί των τιμών του προϋπολογισμού της με αριθ. 2/2017 μελέτης.

8. Ακολούθως, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Ιστιαίας-Αιδηψού με τη με αρ. 72/11-04-2017 απόφασή της (ΑΔΑ: ΩΙΦ2ΩΕ7-MPM), έχοντας υπόψη το με αρ. 3732/06-04-2017 πρακτικό αξιολόγησης δικαιολογητικών και τεχνικών προσφορών, απεφάνθη ως εξής:

“[...] Εγκρίνει το με αρ. πρωτ. 3732/6-4-2017 Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού για την «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΚΑΥΣΙΜΩΝ & ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΓΙΑ ΤΑ ΕΤΗ 2017 & 2018» (ΑΡΙΘ. ΜΕΛΕΤΗΣ 2/2017) και Αξιολόγησης Δικαιολογητικών-Τεχνικών Προσφορών Λιπαντικών».

Την ματαίωση του διαγωνισμού ως προς την προμήθεια καυσίμων, διότι ο διαγωνισμός απέβη άγονος αφού δεν κατατέθηκε ηλεκτρονική προσφορά στο σύστημα ΕΣΗΔΗΣ και την ανάθεση από το Δημοτικό Συμβούλιο με τη διαδικασία μέσω διαπραγμάτευσης, χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ.2α του Ν.4412/2016, λόγω της κατεπείγουσας ανάγκης της προμήθειας καυσίμων, η οποία σχετίζεται άμεσα με την κίνηση τόσο των απορριμματοφόρων, όσο και των λοιπών οχημάτων και μηχανημάτων του Δήμου, με αποτέλεσμα να προκύπτουν κατεπείγουσες ανάγκες και συνθήκες ανωτέρας βίας, που έχουν σχέση με τη διασφάλιση της Δημόσιας Υγείας, τη λήψη προληπτικών μέτρων πολιτικής προστασίας και γενικότερα την εύρυθμη λειτουργία του Δήμου. [...]”.

9. Τέλος, με το με αριθ. πρωτ. 5028/03-05-2017 έγγραφο της Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών του Δήμου Ιστιαίας-Αιδηψού βεβαιώνεται ότι: *“[...] δεν υποβλήθηκε καμία ένσταση, προσφυγή, ή άλλο ένδικο μέσο σε οποιοδήποτε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας (περιλαμβανομένης της διακήρυξης), για την ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΚΑΥΣΙΜΩΝ & ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΓΙΑ ΤΑ ΕΤΗ 2017 & 2018, η οποία πραγματοποιήθηκε με τη χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr/ του συστήματος, με συστημικό αριθμό 38898”.*

10. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος, με το με αρ. πρωτ. 4018/12-04-2017 αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., που παρελήφθη από την Αρχή στις 18-04-2017 (αρ. πρωτ. εισερχ. 2582), όπως αυτό συμπληρώθηκε με

το αριθμ. πρωτ. 5109/03-05-2017 όμοιο έγγραφο (αριθμ. πρωτ. εισερχ. 3071/10-05-2017) 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, προσκομίζοντας σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια καυσίμων για τις ανάγκες του Δήμου και των νομικών προσώπων του, συνολικού προϋπολογισμού 568.192,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ήτοι 704.558,08€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. για χρονικό διάστημα είκοσι τεσσάρων (24) μηνών.

II. Νομικό πλαίσιο

11. Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προβλέπεται ότι: «[...] δδ) Οι αποφάσεις των αναθετουσών Αρχών που αφορούν την 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'47) εξαιρουμένων των περιπτώσεων ανωτέρας βίας, εκδίδονται μετά από σύμφωνη γνώμη της Αρχής, εφόσον οι συμβάσεις αυτές εμπίπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των Οδηγιών 2014/24/EK και 2014/25/EK, οι οποίες ενσωματώθηκαν στην ελληνική έννομη τάξη με το Ν. 4412/2016. Κατά την άσκηση της εν λόγω αρμοδιότητας η Αρχή λαμβάνει υπόψη της τις γενικές αρχές του ενωσιακού και εθνικού δικαίου [...]».

12. Η διάταξη του άρθρου 2 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”.

13. Το άρθρο 3 παρ. 1 και 2 του ίδιου 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”.

14. Στο άρθρο 5 “Κατώτατα όρια (άρθρο 4 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και Κανονισμός (ΕΕ) 2015/2170)” του ν. 4412/2016 (Α' 147) ορίζεται ότι:

“Ως κατώτατα όρια, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ, ορίζονται τα ακόλουθα:

α) 5.225.000 ευρώ για τις δημόσιες συμβάσεις έργων,

β) 135.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από κεντρικές κυβερνητικές αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές. Αν οι δημόσιες συμβάσεις προμηθειών ανατίθενται από τις αναθέτουσες αρχές που δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, το εν λόγω κατώτατο όριο ισχύει μόνο για τις συμβάσεις που αφορούν τα οριζόμενα στο Παράρτημα ΙΙΙ του Προσαρτήματος Α' προϊόντα,

γ) 209.000 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. Το κατώτατο όριο αυτό εφαρμόζεται επίσης στις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών που ανατίθενται από

κεντρικές κυβερνητικές αρχές οι οποίες δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, όταν οι συμβάσεις αυτές αφορούν προϊόντα που δεν εμπίπτουν στο Παράρτημα III του Προσαρτήματος Α',

δ) 750.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών που αφορούν κοινωνικές και άλλες ειδικές υπηρεσίες που περιλαμβάνονται στο Παράρτημα XIV του Προσαρτήματος Α' [...]"

15. Οι διατάξεις του άρθρου 6 "Μέθοδοι υπολογισμού της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης (άρθρο 5 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)" παρ. 1, 3 και 9 του ίδιου νόμου ορίζουν:

"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 κατατέμενεται κατά τρόπο ώστε να αποφεύγεται η εφαρμογή οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου, εκτός αν αυτό δικαιολογείται από αντικειμενικούς λόγους. [...] 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".

16. Στη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016 (Α' 147), η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, προβλέπεται ότι:

"2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών σε οποιαδήποτε από τις κατωτέρω περιπτώσεις:

α) εάν, ύστερα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία είτε δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή αίτηση συμμετοχής είτε καμία από τις υποβληθείσες προσφορές ή αιτήσεις συμμετοχής δεν είναι κατάλληλη, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιαδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Επιτροπή μετά από αίτημά της

Μη κατάλληλη θεωρείται μία προσφορά όταν είναι άσχετη με τη σύμβαση και αδυνατεί προδήλως, χωρίς να τροποποιηθεί ουσιαστικά, να ανταποκριθεί στις ανάγκες και τις απαιτήσεις της αναθέτουσας αρχής, όπως προσδιορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης.

Μη κατάλληλη θεωρείται μία αίτηση συμμετοχής όταν στο πρόσωπο του οικονομικού φορέα συντρέχει υποχρεωτικός ή δυνητικός λόγος αποκλεισμού, σύμφωνα με το άρθρο 73 ή όταν αυτός δεν πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής που έχει θέσει η αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77 [...]"

17. Οι διατάξεις του άρθρου 3 "Καταχωρούμενα στοιχεία" της ΚΥΑ Π1/2380/18.12.2012 (ΦΕΚ 3400/20.12.2012 τεύχος Β') "Ρύθμιση των ειδικότερων θεμάτων λειτουργίας και διαχείρισης του Κεντρικού Ηλεκτρονικού Μητρώου Δημοσίων Συμβάσεων του Υπουργείου Ανάπτυξης, Ανταγωνιστικότητας, Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων" ορίζουν:

"1. Το Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (στο εξής Μητρώο) αποτελείται από δύο επιμέρους υποσυστήματα:

α) Το Μητρώο Ηλεκτρονικής Καταχώρισης Αιτημάτων και

β) Το Μητρώο Ηλεκτρονικής Καταχώρισης Δημοσίων Συμβάσεων

στα οποία καταχωρίζονται μέσω ηλεκτρονικής διαδικτυακής φόρμας ή διασύνδεσης πληροφοριακών συστημάτων τα ακόλουθα, ως εξής:

2. Στο υποσύστημα Μητρώο Ηλεκτρονικής Καταχώρισης Αιτημάτων καταχωρίζονται:

2.1 Τα Πρωτογενή Αιτήματα, ήτοι όλα τα αιτήματα των υπηρεσιών των Φορέων του δημοσίου τομέα,

όπως αυτός ορίζεται στο άρθρο 1β του ν. 2362/1995, με τα οποία ζητείται η προμήθεια αγαθών ή η παροχή υπηρεσιών ή η εκτέλεση δημοσίων έργων για τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων. [...].

2.2 Τα Εγκεκριμένα Αιτήματα, ήτοι όλα τα αιτήματα για τα οποία έχει εγκριθεί η αντίστοιχη δαπάνη είτε με τον Αριθμό Ανάληψης Υποχρέωσης, εφόσον η δαπάνη υπάγεται στη διαδικασία του Π.Δ. 113/2010 (Α' 194), είτε με την ένταξή τους σε αντίστοιχο προϋπολογισμό (άρθρο 8 Π.Δ. 113/2010) ή ΣΑΕ ή ανάλογη διαδικασία.

2.3 Προκήρυξη ή και πρόσκληση, ήτοι το πλήρες κείμενο διακηρύξεων ή προσκλήσεων που αφορούν σε εγκεκριμένα αιτήματα ανάλογα με την ακολουθητέα διαδικασία. [...].

18. Επίσης, σύμφωνα με το άρθρο 66 "Δημοσίευση σε εθνικό επίπεδο (άρθρο 52 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)", παρ. 1 και 2 του ν. 4412/2016 (Α' 147) ορίζονται τα εξής:

"1. Οι αναθέτουσες αρχές δημοσιεύουν τις προκηρύξεις και διακηρύξεις και τις αποφάσεις ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, ανεξαρτήτως της διαδικασίας 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. 2. Οι προκηρύξεις και διακηρύξεις δημοσίων συμβάσεων της παραγράφου 1 πρέπει να φέρουν Αριθμό Διαδικτυακής Ανάρτησης Μητρώου (ΑΔΑΜ) στο ΚΗΜΔΗΣ, σύμφωνα με την παρ. 8 του άρθρου 38".

19. Στη διάταξη του άρθρου 59 "Υποδιαίρεση συμβάσεων σε τμήματα (άρθρο 46 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)" παρ. 1 του ν. 4412/2016, προβλέπεται ότι:

"1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αποφασίζουν να αναθέτουν μια σύμβαση υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων και μπορούν να προσδιορίζουν το μέγεθος και το αντικείμενο των τμημάτων αυτών. Εξαιρουμένων των συμβάσεων οι οποίες έχουν διαιρεθεί υποχρεωτικά, σύμφωνα με την παρ. 4, οι αναθέτουσες αρχές αναφέρουν τους βασικούς λόγους της απόφασής τους να μην διαιρέσουν μία σύμβαση σε τμήματα, στοιχείο που περιλαμβάνεται στα έγγραφα της σύμβασης ή στην ειδική έκθεση του άρθρου 341".

20. Το άρθρο 61 του ίδιου νόμου 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."

21. Με τις διατάξεις των παρ. 1 και 2 του άρθρου 376 του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι:

"1. Οι διατάξεις του παρόντος νόμου εφαρμόζονται σε όλες τις δημόσιες συμβάσεις, καθώς και σε όλους τους διαγωνισμούς μελετών που εμπíπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου Ι (άρθρα 3 έως 221), καθώς και σε όλες τις συμβάσεις και τους διαγωνισμούς μελετών που εμπíπτουν 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 [...]"

22. Το άρθρο 379 παρ. 1 & 2 του ως άνω νόμου προβλέπει:

"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."

III. Νομική Εκτίμηση

23. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Ιστιαίας-Αιδηψού 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 προϋπολογισμού 568.192,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ως τμήμα προηγηθέντος διαγωνισμού συνολικού ενδεικτικού προϋπολογισμού 616.912,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., στο πλαίσιο του οποίου για την αιτούμενη ομάδα των υπό προμήθεια ειδών δεν υπεβλήθησαν προσφορές, προκύπτει ότι συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή γνώμης.

24. 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, ήτοι από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζομένων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συσταλτικής ερμηνείας. 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). Εξάλλου, το βάρος αποδείξεως περί του ότι συντρέχουν όντως οι έκτακτες περιστάσεις που δικαιολογούν την απόκλιση το φέρει ο προτιθέμενος να κάνει χρήση των διατάξεων αυτών (βλ. υπό το πνεύμα αυτό ΔΕΕ, αποφάσεις της 10^{ης} Μαρτίου 1987, C-199/85, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1987, σ. 1039, σκέψη 14, 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, της 10^{ης} Απριλίου 2003, C-20/01 και C-28/01, Επιτροπή κατά Γερμανίας,

Συλλ. 2003, I-360, σκέψη 58, της 14^{ης} Σεπτεμβρίου 2004, C-385/02, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2004, σ. I-8121, σκέψη 19, της 14^{ης} Οκτωβρίου 2004, C-340/02, Επιτροπή κατά Γαλλίας, Συλλ. 2004, I-9845, σκέψη 38, και της 2^{ης} Ιουνίου 2005, C-394/02, Επιτροπή κατά Ελλάδας, Συλλ. 2005, I-4713, σκέψη 33).

25. Ειδικότερα, με την υπό εξέταση διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, παρέχεται η δυνατότητα στις αναθέτουσες αρχές να συνάπτουν συμβάσεις με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, με τις κάτωθι 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 ουσιαδώς 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.

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).

26. 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

Ο Δήμος Ιστιαίας-Αιδηψού προκήρυξε διεθνή ανοικτό διαγωνισμό με τη χρήση του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. για την προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών για τις ανάγκες του Δήμου και των νομικών προσώπων του, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 616.912,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., στο πλαίσιο του οποίου ως προς το αιτούμενο τμήμα των ειδών καυσίμων (πετρελαίου κίνησης, πετρελαίου θέρμανσης και αμόλυβδης βενζίνης) δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

(i) Κατά την εξέταση των στοιχείων που προσκομίσθηκαν, ως προς την κατάρτιση των όρων της με αρ. 1513/14-02-2017 διακήρυξης, διαπιστώθηκαν τα εξής:

Σύμφωνα με τον ενδεικτικό προϋπολογισμό της με αρ. 2/2017 μελέτης της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών, τα υπό προμήθεια είδη της με αρ. 1513/14.02.2017 διακήρυξης τμηματοποιήθηκαν σε δύο (2) ομάδες ως εξής: Ομάδα Α: Είδη πετρελαίου κίνησης, πετρελαίου θέρμανσης και αμόλυβδης βενζίνης, συνολικής αξίας 568.192,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. και Ομάδα Β: Λιπαντικά είδη, αξίας 48.720,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 8 "Κατάρτιση και υποβολή προσφορών" της ως άνω διακήρυξης, ορίστηκε ότι: "[...] Σε κάθε περίπτωση, η προσφορά θα αφορά το σύνολο των ειδών που περιλαμβάνονται στο τμήμα ή τα τμήματα για τις οποίες συμμετέχει ο διαγωνιζόμενος" (Ιστορικό υπό 4).

Επισημαίνεται ότι, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 59 του ν. 4412/2016 προβλέπονται τα εξής: "1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αποφασίζουν να αναθέτουν μια σύμβαση υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων και μπορούν να προσδιορίζουν το μέγεθος και το αντικείμενο των τμημάτων αυτών. [...] οι αναθέτουσες αρχές αναφέρουν τους βασικούς λόγους της απόφασής τους να μην διαιρέσουν μία σύμβαση σε τμήματα, στοιχείο που περιλαμβάνεται στα έγγραφα της σύμβασης ή στην ειδική έκθεση του άρθρου 341" (Νομικό πλαίσιο υπό 19).

Σε σχετικό ερώτημα που απήθυνε η Αρχή προς τον αιτούντα Δήμο, ως προς τους λόγους για τους οποίους οι εν δυνάμει ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς δεν είχαν τη δυνατότητα να υποβάλλουν για προσφορά για τμήμα των ειδών καυσίμων, λ.χ. μόνο για το πετρέλαιο θέρμανσης, που άλλωστε αποτελεί συνήθη πρακτική των αναθετουσών αρχών κατά την δημοπράτηση ειδών καυσίμων, ο Δήμος Ιστιαίας-Αιδηψού με το με αρ. πρωτ. 5109/03.05.2017 έγγραφο της Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών

επικαλέσθηκε τα εξής: “[...] γ) σας διευκρινίζουμε ότι οι λόγοι για τους οποίους, στην προσφορά των διαγωνιζομένων ως προς το σκέλος των καυσίμων, απαιτείτο να περιλαμβάνεται το σύνολο των υπό προμήθεια ειδών (πετρέλαιο κίνησης, βενζίνη αμόλυβδη, πετρέλαιο θέρμανσης), είναι: 1. -Για να μη γίνεται κατάτμηση των προς προμήθεια ειδών για λόγους διαφάνειας. 2. -Μέχρι σήμερα από κανένα προμηθευτή από την περιφέρεια του Δήμου, δεν αιτήθηκε διαχωρισμός καυσίμων σε τμήματα, και 3. -Στο Δήμο μας δεν υπάρχει αποθήκη καυσίμων, προκειμένου να γίνει τμηματική προμήθεια αυτών. [...]”.

Εν προκειμένω υπογραμμίζεται ότι, κατά την αιτιολογική έκθεση της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ (σκέψη 78), προκειμένου να μη θιγεί ο ανταγωνισμός, λόγους ικανούς να αιτιολογήσουν τη μη διαίρεση της σύμβασης αποτελούν, για παράδειγμα, να αποφανθεί η αναθέτουσα αρχή ότι η υποδιαίρεση εγκυμονεί τον κίνδυνο να περιοριστεί ο ανταγωνισμός ή να γίνει η εκτέλεση της σύμβασης υπερβολικά δύσκολη από τεχνικής απόψεως ή ακριβή, ή ότι η ανάγκη να συντονιστούν οι διάφοροι εργολάβοι των τμημάτων ενδέχεται να θέσει σε σοβαρό κίνδυνο την ορθή εκτέλεση της σύμβασης (βλ. αρ. 4/2017 απόφαση της Αρχής).

(ii) Από τα στοιχεία του υποβληθέντος φακέλου και της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., ως προς την ορθή τήρηση των διατυπώσεων δημοσιότητας του προηγηθέντος διαγωνισμού διαπιστώθηκαν τα κάτωθι:

Σύμφωνα με τις διατάξεις της ΚΥΑ Π1/2380/18.12.2012 (ΦΕΚ Β' 3400) ορίζονται τα εξής: “[...] 2. Στο υποσύστημα Μητρώο Ηλεκτρονικής Καταχώρισης Αιτημάτων καταχωρίζονται: 2.1 Τα Πρωτογενή Αιτήματα, ήτοι όλα τα αιτήματα των υπηρεσιών των Φορέων του δημοσίου τομέα, [...] με τα οποία ζητείται η προμήθεια αγαθών ή η παροχή υπηρεσιών ή η εκτέλεση δημοσίων έργων για τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων. [...]. 2.2 Τα Εγκεκριμένα Αιτήματα, ήτοι όλα τα αιτήματα για τα οποία έχει εγκριθεί η αντίστοιχη δαπάνη [...]. 2.3 Προκήρυξη ή και πρόσκληση, ήτοι το πλήρες κείμενο διακηρύξεων ή προσκλήσεων που αφορούν σε εγκεκριμένα αιτήματα ανάλογα με την ακολουθητέα διαδικασία. [...]”. Επίσης, σύμφωνα με το άρθρο 66 του ν. 4412/2016: “1. Οι αναθέτουσες αρχές δημοσιεύουν τις προκηρύξεις και διακηρύξεις και τις αποφάσεις ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, ανεξαρτήτως της διαδικασίας ανάθεσης αυτών [...] στο ΚΗΜΔΗΣ. [...]. 2. Οι προκηρύξεις και διακηρύξεις δημοσίων συμβάσεων της παραγράφου 1 πρέπει να φέρουν Αριθμό Διαδικτυακής Ανάρτησης Μητρώου (ΑΔΑΜ) στο ΚΗΜΔΗΣ [...]”. (Νομικό πλαίσιο υπό 17 και 18).

Εν προκειμένω διαπιστώνεται ότι, στο πεδίο “Προκηρύξεις” του Κεντρικού Ηλεκτρονικού Μητρώου Δημοσίων Συμβάσεων δεν έχει γίνει καταχώρηση της εν θέματι διακήρυξης ούτε της περίληψης αυτής, παρά μόνο έχει αναρτηθεί στο πεδίο “Αιτήματα” η με αρ. 20/06-02-2017 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, με την οποία καταρτίζονται οι όροι της διακήρυξης του διαγωνισμού (Ιστορικό υπό 5).

Τέλος σημειώνεται ότι, κατά την εξέταση των λοιπών στοιχείων που προσκομίσθηκαν, ως προς την κατάρτιση των όρων της με αρ. 1513/14.02.2017 διακήρυξης, την τήρηση των όρων δημοσιότητας και τη διενέργεια της διαδικασίας δεν διαπιστώθηκαν ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες.

β) Ως προς τη μη υποβολή προσφοράς ή τη μη ύπαρξη κατάλληλης προσφοράς ή τη μη ύπαρξη υποψηφίου:

Σύμφωνα με το με αρ. πρωτ. 3732/06-04-2017 πρακτικό αξιολόγησης δικαιολογητικών και τεχνικών προσφορών της Επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού και τη με αριθμ. 72/11-04-2017 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ιστιαίας-Αιδηψού (Ιστορικό υπό 6 και 8), στον διενεργηθέντα ηλεκτρονικό ανοικτό διεθνή διαγωνισμό ως προς την αιτούμενη ομάδα ειδών καυσίμων (πετρελαίου κίνησης, πετρελαίου θέρμανσης και αμόλυβδης βενζίνης) δεν υπεβλήθη καμία προσφορά και συνεπώς ο διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος ως προς αυτήν.

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

Στο προσκομισθέν στην Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου Ιστιαίας-Αιδηψού, ρητώς αναφέρεται ότι κατά τη διαδικασία προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης θα ακολουθηθούν χωρίς ουσιώδη τροποποίηση οι όροι που τέθηκαν με τη με αριθμ. 1513/14-02-2017

διακήρυξη του προηγηθέντος ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού.

27. 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 οχημάτων του εν μέρει άγονου προηγηθέντος διαγωνισμού, χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων της αρχικής διακήρυξης.

28. Όμως κατά την άποψη του Προέδρου της Αρχής, για λόγους χρηστής δημοσιονομικής διοίκησης και διαφάνειας, λόγω του ότι το αίτημα αφορά την ανάθεση προμήθειας «Πετρελαίου Θέρμανσης» για τις ανάγκες του αιτουμένου Δήμου και των νομικών του προσώπων, οικονομικών ετών 2017-18, δηλαδή ετήσιες, προβλέψιμες, πάγιες και διαρκείς ανάγκες, **σημαντικότητας οικονομικού αντικειμένου**, ορθότερο από άποψη σκοπιμότητας, θα ήταν να επαναληφθεί ο διαγωνισμός στο σύνολό του και όχι να ζητείται η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης.

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. κατά πλειοψηφία αποφασίζει:

Την παροχή σύμφωνης γνώμης, επί του αιτήματος του Δήμου Ιστιαίας-Αιδηψού, 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 καυσίμων για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των νομικών προσώπων του, για χρονικό διάστημα είκοσι τεσσάρων (24) μηνών, συνολικού προϋπολογισμού 568.192,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ως προς τα οποία ο προηγηθείς 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, 30 Μαΐου 2017

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Πρόεδρος

Γεώργιος Καταπόδης