



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ  
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΓΝΩΜΗ

Δ 57/2019

(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 24<sup>η</sup> Ιουνίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαεννέα (2019) ημέρα Δευτέρα και ώρα 9:30 π.μ. επί της οδού Κεφαλληνίας 45, 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. Προεδρεύων:** Αδάμ Καραγλάνης, Αντιπρόεδρος

**2. Μέλη:** Κωνσταντίνος Βαρδακαστάνης

Δημήτριος Σταθακόπουλος

Μαρία Στυλιανίδου

**Γραμματέας:** Μαρία Αντωνοπούλου, Π.Ε. Διοικητικού - Οικονομικού

**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 Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης Θεοδωροπούλου Αικατερίνη, οι οποίες αμφότερες 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 κατά τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για την σύναψη σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια καυσίμων κίνησης και θέρμανσης για τις ανάγκες του Δήμου Δοξάτου και των νομικών προσώπων αυτού, συνολικού προϋπολογισμού 181.732,65€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

Με το υπ' αρ. πρωτ. 4790/06-05-2019 αίτημα του Δήμου Δοξάτου προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή) που παρελήφθη στις 27-05-2019 (αρ. πρωτ. εισερχ. 2861), ο Δήμος αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' (δδ) ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, κατά τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για την σύναψη σύμβασης προμήθειας καυσίμων κίνησης και θέρμανσης, συνολικού προϋπολογισμού 181.732,65€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., κατόπιν διενεργηθέντος ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων του αρθ. 5 του ν. 4412/2016, στα πλαίσια του οποίου για δύο (2) εκ των έξι (6) τμημάτων, ήτοι τα τμήματα 1 και 5 της διακήρυξης, δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

## **I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά**

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

**1.1.** Με την με αρ. 241/13-09-2018 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Δοξάτου (απόσπασμα 39<sup>ου</sup> Πρακτικού με ΑΔΑ: Ω7ΤΣΩ95-ΦΗ4) εγκρίθηκε η διενέργεια της προμήθειας καυσίμων και ελαιολιπαντικών, για τις ανάγκες του Δήμου και των νομικών του προσώπων, για το έτος 2019, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 409.896,20€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., με ανοικτό διαγωνισμό άνω των ορίων.

**1.2.** Με την με αρ. 223/18-07-2018 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Δοξάτου (απόσπασμα 30<sup>ου</sup> Πρακτικού με ΑΔΑ: 7ΥΠΙΩ95-ΧΚ8) εγκρίθηκαν οι τεχνικές προδιαγραφές σύμφωνα με την με αρ. 16/2018 μελέτη της Διεύθυνσης Περιβάλλοντος και καθορίστηκαν οι όροι της διακήρυξης, με κριτήριο κατακύρωσης τη συμφερότερη από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής, για την ανωτέρω προμήθεια.

**1.3.** Με την με αρ. πρωτ. 13721/05-12-2018 διακήρυξη (ΑΔΑΜ 18PROC004139804 2018-12-06) προκηρύχθηκε ανοικτός διαγωνισμός άνω των ορίων ως προς την ανάδειξη αναδόχου για την προμήθεια υγρών καυσίμων και ελαιολιπαντικών για τις ανάγκες του Δήμου Δοξάτου και των νομικών του προσώπων, ήτοι των Ν.Π.Δ.Δ. του Δήμου, του Ν.Π.Ι.Δ. «Δημοτική Κοινωφελής Επιχείρηση Δήμου Δοξάτου» και των Σχολικών Επιτροπών Α'βάθμιας και Β'βάθμιας Εκπαίδευσης, συνολικού προϋπολογισμού 409.896,20€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ορίσθηκε η 13<sup>η</sup> Δεκεμβρίου και ώρα 16:00 μ.μ. και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών η 23<sup>η</sup> Ιανουαρίου 2019 και ώρα 16:00 μ.μ.

**1.4.** Ειδικότερα, σύμφωνα με την "1.3. Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης" της διακήρυξης ορίσθηκαν, μεταξύ άλλων, τα εξής:

*"Η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται στα κάτωθι πακέτα:*

**ΠΑΚΕΤΟ 1 – ΔΗΜΟΣ ΔΟΞΑΤΟΥ**

<b>α/α</b>	<b>Περιγραφή Είδους</b>	<b>Μον. Μετρ.</b>	<b>Ποσότητα</b>	<b>Τιμή Μονάδας</b>	<b>Δαπάνη</b>
1	Πετρέλαιο θέρμανσης	Λίτρο	39.775	0,811	<b>32.257,53</b>
2	Πετρέλαιο κίνησης	Λίτρο	80.396	1,056	<b>84.898,18</b>
3	Βενζίνη Αμόλυβδη	Λίτρο	21.040	1,248	<b>26.257,92</b>
				Σύνολο	<b>143.413,63</b>
				ΦΠΑ 24%	<b>34.419,27</b>
				Γενικό Σύνολο	<b>177.832,90</b>

**ΠΑΚΕΤΟ 2 – Ν.Π.Δ.Δ. ΔΗΜΟΥ ΔΟΞΑΤΟΥ**

<b>α/α</b>	<b>Περιγραφή Είδους</b>	<b>Μον. Μετρ.</b>	<b>Ποσότητα</b>	<b>Τιμή Μονάδας</b>	<b>Δαπάνη</b>
1	Πετρέλαιο θέρμανσης	Λίτρο	49.719	0,811	<b>40.322,11</b>
2	Βενζίνη Αμόλυβδη	Λίτρο	2.584	1,248	<b>3.224,83</b>
				Σύνολο	<b>43.546,94</b>
				ΦΠΑ 24%	<b>10.451,27</b>
				Γενικό Σύνολο	<b>53.998,21</b>

**ΠΑΚΕΤΟ 3 – ΣΧΟΛΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΠΡΩΤΟΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ**

<b>α/α</b>	<b>Περιγραφή Είδους</b>	<b>Μον. Μετρ.</b>	<b>Ποσότητα</b>	<b>Τιμή Μονάδας</b>	<b>Δαπάνη</b>
1	Πετρέλαιο θέρμανσης	Λίτρο	72.093	0,811	<b>58.467,42</b>
				Σύνολο	<b>58.467,42</b>
				ΦΠΑ 24%	<b>14.032,18</b>
				Γενικό Σύνολο	<b>72.499,60</b>

**ΠΑΚΕΤΟ 4 – ΣΧΟΛΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΔΕΥΤΕΡΟΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ**

<b>α/α</b>	<b>Περιγραφή Είδους</b>	<b>Μον. Μετρ.</b>	<b>Ποσότητα</b>	<b>Τιμή Μονάδας</b>	<b>Δαπάνη</b>
1	Πετρέλαιο θέρμανσης	Λίτρο	90.000	0,811	<b>72.990,00</b>

				Σύνολο	<b>72.990,00</b>
				ΦΠΑ 24%	<b>17.517,60</b>
				Γενικό Σύνολο	<b>90.507,60</b>

**ΠΑΚΕΤΟ 5 – ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΚΟΙΝΩΦΕΛΗΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΔΗΜΟΥ ΔΟΞΑΤΟΥ**

<b>α/α</b>	<b>Περιγραφή Είδους</b>	<b>Μον. Μετρ.</b>	<b>Ποσότητα</b>	<b>Τιμή Μονάδας</b>	<b>Δαπάνη</b>
1	Βενζίνη Αμόλυβδη	Λίτρο	2.520	1,248	<b>3.144,96</b>
				Σύνολο	<b>3.144,96</b>
				ΦΠΑ 24%	<b>754,79</b>
				Γενικό Σύνολο	<b>3.899,75</b>

**ΠΑΚΕΤΟ 6 – ΔΗΜΟΣ ΔΟΞΑΤΟΥ**

<b>α/α</b>	<b>Περιγραφή Είδους</b>	<b>Μον. Μετρ.</b>	<b>Ποσότητα</b>	<b>Τιμή Μονάδας</b>	<b>Δαπάνη</b>
1	Λάδι πετρελαιοκινητήρων 15W-40	Λίτρο	350	2,50	<b>875,00</b>
2	Λάδι πετρελαιοκινητήρων 20W-50	Λίτρο	390	2,50	<b>975,00</b>
3	Λάδι πετρελαιοκινητήρων 5W-30	Λίτρο	90	6,00	<b>540,00</b>
4	Λάδι βενζινοκινητήρων - πετρελαιοκινητήρων 20W-50	Λίτρο	170	2,30	<b>391,00</b>
5	Λάδι βενζινοκινητήρων 2T	Λίτρο	200	3,50	<b>700,00</b>
6	Λάδι βενζινοκινητήρων 15W-40	Λίτρο	55	3,00	<b>165,00</b>
7	Λάδι υδραυλικού ISO 68	Λίτρο	500	2,00	<b>1.000,00</b>
8	Λάδι μηχανής JCB 15W-40 4001/1505	Λίτρο	200	5,00	<b>1.000,00</b>
9	Λιπαντικό αλυσίδων	Λίτρο	60	3,50	<b>210,00</b>

10	Βαλβολίνη 80W-90	Λίτρο	200	2,50	<b>500,00</b>
11	Λιπαντικό αυτόματου κιβωτίου ATF	Λίτρο	100	3,50	<b>350,00</b>
12	Γράσο λιθίου	Kg	90	3,50	<b>315,00</b>
13	Αντιψυκτικό	Λίτρο	120	3,00	<b>360,00</b>
14	Paraflu	Λίτρο	100	1,50	<b>150,00</b>
15	Ενισχυτικό καυσίμου Adblue	Λίτρο	1.100	1,00	<b>1.100,00</b>
16	Αντιβακτηριδιακό	Λίτρο	35	10,50	<b>367,50</b>
				Σύνολο	<b>8.998,50</b>
				ΦΠΑ 24%	<b>2.159,64</b>
				Γενικό Σύνολο	<b>11.158,14</b>

Οι ενδιαφερόμενοι μπορούν να υποβάλλουν προσφορά για ένα ή και για περισσότερα πακέτα, για τη συνολική όμως προκηρυχθείσα ποσότητα κάθε πακέτου, όπως αυτό περιγράφεται αναλυτικά στον ενδεικτικό προϋπολογισμό του. [...].

Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε ένα ( 1 ) έτος. [...].

Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει μόνο τιμής και συγκεκριμένα :

α) το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης στη διαμορφούμενη μέση τιμή λιανικής πώλησης έκαστου είδους, όπως αυτές προσδιορίζονται από το Παρατηρητήριο Τιμών Υγρών Καυσίμων του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας στην Περιφερειακή Ενότητα Δράμας για τον Δήμο Δοξάτου, κατά το μήνα παράδοσης αυτού και που θα αντιστοιχεί σε κάθε χαρακτηριστικό γνώρισμα του είδους (πετρέλαιο κίνησης, βενζίνη αμόλυβδη, πετρέλαιο θέρμανσης) και

β) ελαιολιπαντικών με κριτήριο κατακύρωσης την χαμηλότερη τιμή. [...].”

**1.5.** Περίληψη της με αρ. πρωτ. 13721/05-12-2018 και ΑΔΑΜ 18PROC004139804 2018-12-06 διακήρυξης απεστάλη ηλεκτρονικά προς δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε. στις 05-12-2018 και δημοσιεύτηκε στις 06-12-2018 με κωδικό 2018/S 235-536928. Συνακόλουθα, η εν λόγω διακήρυξη αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) την 13-12-2018 και ώρα 16:00 με αριθμό συστήματος 67688,1. Επίσης αναρτήθηκε στην ιστοσελίδα της αναθέτουσας αρχής στην ηλεκτρονική διεύθυνση [www.doxato.gr](http://www.doxato.gr). Περίληψη δε αυτής αναρτήθηκε στη ΔΙΑΥΓΕΙΑ (ΑΔΑ:

ΩΗΡΑΩΨ8-ΦΤΕ) και δημοσιεύτηκε στον εθνικό τύπο στις εφημερίδες: “ΧΡΟΝΙΚΑ”, “ΠΡΩΙΝΟΣ ΤΥΠΟΣ” και “ΕΝΗΜΕΡΩΣΗ” (ημερ. δημ. 06-12-2018 & 12-12-2018).

2. Στις 05-03-2019 η αρμόδια Επιτροπή Διαγωνισμού και Αξιολόγησης για προμήθειες και εργασίες έτους 2019, η οποία ορίσθηκε με την με αρ. 259/2018 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής (ΑΔΑ: Ψ2ΤΙΩ95-3ΨΠ), συνήλθε προκειμένου να αποσφραγίσει τις προσφορές που υπεβλήθησαν στα πλαίσια του ανωτέρω διαγωνισμού και να προβεί στον έλεγχο των δικαιολογητικών και των τεχνικών προσφορών, οπότε με το με αρ. πρωτ. 2321/05-03-2019 σχετικό πρακτικό της (1<sup>ο</sup>) διαπίστωσε ότι υπεβλήθησαν έξι (6) προσφορές από τους κάτωθι οικονομικούς φορείς:

1. ELDON'S HELLAS LTD
2. GAND OIL ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΕΠΕ
3. ΑΦΟΙ ΧΙΛΙΩΤΗ Ο.Ε.
4. ΕΥΘΥΜΙΟΥ ΘΕΟΔΩΡΟΣ
5. Σ. ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΙΔΗ – Χ. ΧΑΤΖΗΓΕΩΡΓΑΚΗ Ο.Ε. και
6. ΤΖΕΦΕΡΗ ΕΥΜΟΡΦΙΑ

εκ των οποίων οι πέντε (5) αφορούσαν στο τμήμα 6 και η μία (1) στα τμήματα 2, 3 και 4, ενώ ως προς τα τμήματα 1 και 5 δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

Ακολούθως, η Επιτροπή, κατόπιν ελέγχου των δικαιολογητικών και των τεχνικών προσφορών των ανωτέρω υποψηφίων, εισηγήθηκε να συνεχίσουν στο επόμενο στάδιο της αποσφράγισης των οικονομικών προσφορών οι οικονομικοί φορείς:

1. GAND OIL ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΕΠΕ (ως προς το τμήμα 6) και
2. ΤΖΕΦΕΡΗ ΕΥΜΟΡΦΙΑ (ως προς τα τμήματα 2, 3 και 4).

**2.1.** Ακολούθως, την 15-03-2019 η Επιτροπή του διαγωνισμού συνήλθε εκ νέου προκειμένου να προβεί στην αποσφράγιση και αξιολόγηση των υποβληθεισών οικονομικών προσφορών ως προς τα τμήματα 2, 3, 4 και 6, οπότε με το με αρ. πρωτ. 2755/18-03-2019 πρακτικό της, γνωμοδότησε υπέρ της ανάδειξης ως προσωρινών αναδόχων των οικονομικών φορέων GAND OIL ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΕΠΕ και ΤΖΕΦΕΡΗ ΕΥΜΟΡΦΙΑ ως προς τα ανωτέρω τμήματα.

**2.2.** Στη συνέχεια, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Δοξάτου, με την με αρ. 25/28-03-2019 απόφασή της (απόσπασμα 5<sup>ο</sup> Πρακτικού με ΑΔΑ: ΩΨ9ΥΩ95-ΧΣΙ):

Α. Ενέκρινε τα ως άνω με αρ. πρωτ. 2321/05-03-2019 και 2755/18-03-2019 πρακτικά της Επιτροπής του διαγωνισμού.

Β. Ανέδειξε την εταιρεία “GAND OIL ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΕΠΕ” ως προσωρινή ανάδοχο της ομάδας 6 και την εταιρεία “ΤΖΕΦΕΡΗ ΕΥΜΟΡΦΙΑ” ως προσωρινή ανάδοχο των ομάδων 2, 3 και 4.

Γ. Ως προς τα τμήματα 1 και 5 αποφάσισε τη ματαίωση της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, και την επανάληψη οποιασδήποτε φάσης της διαδικασίας σύναψης, με τροποποίηση ή μη των όρων της ή - την προσφυγή στη διαδικασία των άρθρων 29 ή 32, εφόσον, στην τελευταία αυτή περίπτωση, πληρούνται οι όροι και οι προϋποθέσεις των άρθρων αυτών (άρθρο 106 παρ.5 Ν.4412/2016).

Η ως άνω απόφαση κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερόμενους μέσω του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. την 04-04-2019.

**2.3.** Η αναθέτουσα αρχή, με το με αρ. πρωτ. 4826/06-05-2019 έγγραφο της Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών βεβαιώνει ότι:

“ Α) όσο αφορά την διενέργεια του διαγωνισμού για την προμήθεια «ΥΓΡΩΝ ΚΑΥΣΙΜΩΝ & ΕΛΑΙΟΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΔΗΜΟΥ ΚΑΙ ΤΩΝ ΝΟΜΙΚΩΝ ΤΟΥ ΠΡΟΣΩΠΩΝ ΕΤΟΥΣ 2019» συνολικού προϋπολογισμού 409.896,20€, δεν εκκρεμούν ένδικα μέσα κατά του διαγωνισμού ή του αποτελέσματος αυτού, μέχρι την τελευταία διοικητική πράξη που έχει διεκπεραιωθεί, η οποία είναι η λήψη της υπ' αριθμό 25/2019 απόφασης Οικονομικής Επιτροπής περί έγκρισης του Πρακτικού Επιτροπής για την ανάδειξη προσωρινών αναδόχων για την προμήθεια "Υγρών καυσίμων και ελαιολιπαντικών Δήμου Δοξάτου και των Νομικών του Προσώπων έτους 2019" των:

- ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ (ΠΑΚΕΤΟ 6)
- ΤΖΕΦΕΡΗ ΕΥΜΟΡΦΙΑ (ΠΑΚΕΤΑ 2 3 4)

Ενώ για τα πακέτα 1 και 5 δεν υποβλήθηκαν προσφορές. [...].”

**3.** Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Δοξάτου με το υπ' αρ. πρωτ. 4790/06-05-2019 έγγραφο-αίτημά του (αρ. πρωτ. εισερχ. 2861/27-05-2019) και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα, υπέβαλε στην Αρχή σχέδιο απόφασης προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης και αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ (δδ) ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, κατά τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016 για την σύναψη σύμβασης προμήθειας καυσίμων κίνησης και θέρμανσης, συνολικού προϋπολογισμού 181.732,65€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., κατόπιν διενεργηθέντος ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων του αρθ. 5 του ν. 4412/2016, στα πλαίσια του οποίου για δύο (2) εκ των έξι (6) τμημάτων, ήτοι τα τμήματα 1 και 5, δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

## II. Νομικό πλαίσιο

**4.** 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 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'147) 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/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 της τις γενικές αρχές του ενωσιακού και εθνικού δικαίου [...]».

5. 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”.

6. 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”.

7. Σύμφωνα με το άρθρο 5 του ίδιου νόμου: “Ως κατώτατα όρια, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ, ορίζονται τα ακόλουθα:

α) 5.548.000 ευρώ για τις δημόσιες συμβάσεις έργων,

β) 144.000 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) 221.000 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 ΙΙΙ του Προσαρτήματος Α',

δ) 750.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών που αφορούν κοινωνικές και άλλες ειδικές υπηρεσίες που περιλαμβάνονται στο Παράρτημα ΧΙV του Προσαρτήματος Α'”.

8. Το άρθρο 6 του ν. 4412/2016 “Μέθοδοι υπολογισμού της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης (άρθρο 5 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)” ορίζει ότι: “1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς Φ.Π.Α., όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος προαιρέσεως 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, εκτός αν αυτό δικαιολογείται από αντικειμενικούς λόγους. [...]”.

**9.** Το άρθρο 27 “Ανοικτή διαδικασία (άρθρο 27 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)” 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 συντημήσει 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. [...]”.

**10.** Στη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ίδιου νόμου, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, προβλέπεται ότι: “2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών σε οποιαδήποτε από τις κατωτέρω περιπτώσεις:

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

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

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

### **III. Νομική Εκτίμηση**

**11.** Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Δοξάτου αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών 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 181.732,65€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., που αποτελεί άγονο τμήμα προηγηθέντος ανοιχτού διαγωνισμού άνω των ορίων, συνολικού προϋπολογισμού 409.896,20€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για ένα (1) έτος, προκύπτει ότι 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.

**12.** Η διαδικασία με διαπραγμάτευση, έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007 και ήδη στα παρόμοιου περιεχομένου άρθρα 26 και 32 του ν. 4412/2016 (βλ. σχετικώς ΔΕΕ, απόφαση της 8ης Απριλίου 2008, C 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56). Συναφώς επισημαίνεται ότι οι ανωτέρω διατάξεις στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από τη βασική ρύθμιση, δηλαδή από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζομένων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συσταλτικής ερμηνείας (βλ. ΔΕΕ, αποφάσεις της 18ης Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28ης Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13ης Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).

**13.** Η αναθέτουσα αρχή επικαλείται, με το υπό κρίση αίτημά της, τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, ως προς τα τμήματα του προηγηθέντος διαγωνισμού στα οποία δεν υπεβλήθη καμία προσφορά, ήτοι ως προς τις ομάδες 1 και 5 υγρών καυσίμων της με αρ. πρωτ. 13721/05-12-2018 διακήρυξης.

**14.** 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 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.

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 προηγηθέντα 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).

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

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

Ο Δήμος Δοξάτου, με την με αρ. πρωτ. 13721/05-12-2018 διακήρυξη διενήργησε δημόσιο ανοικτό διαγωνισμό άνω των ορίων ως προς την ανάδειξη αναδόχου για την προμήθεια υγρών καυσίμων και ελαιολιπαντικών, συνολικού προϋπολογισμού 409.896,20€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α, σε έξι (6) τμήματα, στα πλαίσια του οποίου για τα τμήματα 1 και 5 δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

Από τα στοιχεία του υποβληθέντος φακέλου καθώς και τα στοιχεία της διαδικτυακής πύλης [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων, ως προς την κατάρτιση των όρων της με αρ. πρωτ. 13721/05-12-2018 διακήρυξης, την τήρηση των όρων δημοσιότητας και τη διενέργεια της διαδικασίας του διαγωνισμού με αριθμό συστήματος 67688,1, δεν διαπιστώθηκαν ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες.

**15.2.** Ως προς τη μη υποβολή προσφορών ή την υποβολή μη κατάλληλων προσφορών

Σύμφωνα με το με αρ. πρωτ. 2321/05-03-2019 πρακτικό της Επιτροπής του διαγωνισμού, καθώς και την με αρ. 25/28-03-2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου με την οποία εγκρίθηκε το ως άνω πρακτικό, στον διενεργηθέντα διαγωνισμό ως προς τα τμήματα 1 και 5 της με αρ. πρωτ. 13721/05-12-2018 διακήρυξης δεν υπεβλήθη καμία προσφορά, συνεπώς ο διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος ως προς αυτά (αναλυτικά Ιστορικό υπό 2 και 2.2).

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

Στο προσκομισθέν στην Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου Δοξάτου, ρητώς αναφέρεται ότι κατά τη διαδικασία προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση της σύμβασης, σύμφωνα με τις διατάξεις του αρθ. 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, δεν θα τροποποιηθούν ουσιωδώς οι όροι που τέθηκαν με τη με αρ. 13721/05-12-2018 διακήρυξη του προηγηθέντος ηλεκτρονικού ανοικτού διαγωνισμού.

**16.** Εν όψει των ανωτέρω εκτεθέντων, διαπιστώνεται ότι συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής των διατάξεων του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016 για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας καυσίμων του Δήμου Δοξάτου, προϋπολογισμού 181.732,65€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., κατόπιν διενεργηθέντος ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων του αρθ. 5 του ν. 4412/2016, στα πλαίσια του οποίου για δύο (2) εκ των έξι (6) τμημάτων, ήτοι τα τμήματα 1 και 5 της διακήρυξης, δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

#### **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 του Δήμου Δοξάτου, 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 για την ανάθεση σύμβασης καυσίμων κίνησης και θέρμανσης, για τις ανάγκες του Δήμου και των νομικών προσώπων αυτού, συνολικού προϋπολογισμού 181.732,65€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., τα τμήματα 1 και 5 της με αρ. πρωτ. 13721/05-12-

2018 διακήρυξης, ως προς τα οποία ο προηγηθείς ανοικτός διαγωνισμός απέβη άγονος, κατά τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' 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, 24 Ιουνίου 2019**

**ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ**

**Ο Αντιπρόεδρος**

**Αδάμ Καραγλάνης**