



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
ΓΕΝΙΚΗ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΓΝΩΜΗ

Δ105/2020

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 23η Δεκεμβρίου του έτους δύο χιλιάδες είκοσι (2020) ημέρα Τετάρτη και ώρα 9.30π.μ. και επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και Κομνά Τράκα, 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:

Προεδρεύων: Αδάμ Καραγλάνης, Αντιπρόεδρος (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Μέλη: Δημήτριος Σταθακόπουλος (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Ερωφίλη Χριστοβασίλη

Κωνσταντίνος Βαρδακαστάνης (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Βασιλική Σκαρτσούνη

Γραμματέας: Αθανάσιος Λαμπράκης, Π.Ε. Διοικητικού – Οικονομικού.

Εισηγήτρια: Όλγα Αβαδέλου, Φαρμακοποιός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν η εισηγήτρια Όλγα Αβαδέλου (μέσω τηλεδιάσκεψης), η Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης Μαρία Παναγοηλιοπούλου καθώς και η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Ελέγχου Μαριλένα Σιδέρη, οι οποίες αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη της Αρχής.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για την προμήθεια υγρών καυσίμων κίνησης για το έτος 2021, για την κάλυψη των αναγκών της Διεύθυνσης Αστυνομίας Αιτωλίας και των υφιστάμενων υπηρεσιών της, μετά από κήρυξη του ηλεκτρονικού ανοικτού άνω των ορίων (διεθνούς) μειοδοτικού διαγωνισμού ως άγονου, λόγω μη υποβολής προσφορών,

συνολικού προϋπολογισμού 233.870,97€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (290.000,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και δικαιώματος προαίρεσης 15%).

Με το υπ' αριθ. πρωτ. 8055/1/21/1-ζ/30.11.2020 αίτημα της Δ/σης Αστυνομίας Αιτωλίας προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή), που παρελήφθη στις 2-12-2020 (αρ. πρωτ. εισερχ. 6772), ζητείται η παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, περί προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ (δδ) του ν. 4013/2011, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, κατά τη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση προμήθειας «Υγρών Καυσίμων κίνησης», προϋπολογισθείσας δαπάνης 233.870,97€ χωρίς Φ.Π.Α. (290.000,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και δικαιώματος προαίρεσης 15%), για τις ανάγκες της Δ/σης Αστυνομίας Αιτωλίας, σε συνέχεια άγονου, ανοικτού διαγωνισμού άνω των ορίων με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.).

I. ΙΣΤΟΡΙΚΟ – ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΑ ΠΕΡΙΣΤΑΤΙΚΑ

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

1.1. Με την υπ' αριθμ. 8055/1/21/1-γ Διακήρυξη (ΑΔΑΜ: Ρ82Ο46ΜΤΑΒ-ΕΥΕ/12.10.2020), η Δ/ση Αστυνομίας Αιτωλίας διενήργησε ανοικτό διαγωνισμό άνω των ορίων με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) για την ανάθεση προμήθειας «Υγρών καυσίμων κίνησης» (βενζίνης αμόλυβδης και πετρελαίου κίνησης) για τις ανάγκες των Υπηρεσιών της για το έτος 2021, προϋπολογισθείσας δαπάνης 233.870,97€ χωρίς Φ.Π.Α. (290.000,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και δικαιώματος προαίρεσης 15%), με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής.

1.2. Ειδικότερα, σύμφωνα με το Κεφ. 1 “*Συνοπτική περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης*” της εν λόγω διακήρυξης ορίζονταν τα εξής:

«[...] Αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια υγρών καυσίμων κίνησης (βενζίνη αμόλυβδη-πετρέλαιο κίνησης), για την κάλυψη ανελαστικών αναγκών κίνησης του μηχανοκίνητου στόλου της Δ/σης Αστυνομίας Αιτωλίας και των Αστυνομικών Υπηρεσιών που επιχειρούν στο Νομό Αιτ/νίας: Δ. Α. ΑΙΤΩΛΙΑΣ & Υφισταμένων Υπηρεσιών της (ΕΠΙΤΕΛΕΙΟ, ΑΣΤΥΝΟΜΙΚΟ ΤΜΗΜΑ ΜΕΣΟΛΟΓΓΙΟΥ - ΤΜΗΜΑ ΤΡΟΧΑΙΑΣ ΜΕΣΟΛΟΓΓΙΟΥ – ΤΜΗΜΑ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ ΜΕΣΟΛΟΓΓΙΟΥ, ΑΣΤΥΝΟΜΙΚΟ ΤΜΗΜΑ ΑΙΤΩΛΙΚΟΥ & Α΄ Τ.Τ. ΑΥΤ/ΜΩΝ ΑΝΤΙΡΡΙΟΥ-ΙΩΑΝΝΙΝΩΝ), ΑΣΤΥΝΟΜΙΚΟ ΤΜΗΜΑ ΝΑΥΠΑΚΤΙΑΣ & ΤΜΗΜΑ ΤΡΟΧΑΙΑΣ ΝΑΥΠΑΚΤΙΑΣ, ΑΣΤΥΝΟΜΙΚΟ ΤΜΗΜΑ ΞΗΡΟΜΕΡΟΥ & ΑΣΤΥΝΟΜΙΚΟ ΣΤΑΘΜΟ ΓΑΒΑΛΟΥΣ, προς το σκοπό αποφυγής ακινητοποίησης αυτού και αδυναμίας παροχής υπηρεσιών ασφάλειας και τάξης, βασικών αρχών της αποστολής του σώματος της Ελληνικής Αστυνομίας. [...]

Τα Τμήματα της Διακήρυξης ήταν τέσσερα (4), και οι πίνακες ανά τμήμα και είδος προμήθειας αναφέρονται αναλυτικά στη διακήρυξη του διαγωνισμού ως κάτωθι:

ΤΜΗΜΑ Α: ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ Δ. Α. ΑΙΤΩΛΙΑΣ

Δ. Α. ΑΙΤΩΛΙΑΣ Υφισταμένων Υπηρεσιών της (ΕΠΙΤΕΛΕΙΟ, ΑΣΤΥΝΟΜΙΚΟ ΤΜΗΜΑ ΜΕΣΟΛΟΓΓΙΟΥ - ΤΜΗΜΑ ΤΡΟΧΑΙΑΣ ΜΕΣΟΛΟΓΓΙΟΥ – ΤΜΗΜΑ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ ΜΕΣΟΛΟΓΓΙΟΥ, ΑΣΤΥΝΟΜΙΚΟ ΤΜΗΜΑ ΑΙΤΩΛΙΚΟΥ & Α΄ Τ.Τ. ΑΥΤ/ΜΩΝ ΑΝΤΙΡΡΙΟΥ-ΙΩΑΝΝΙΝΩΝ)

ΤΜΗΜΑ Α΄	ΕΙΔΟΣ ΚΑΥΣΙΜΟΥ	CPV	ΠΟΣΟΤΗΤΑ ΣΕ ΛΙΤΡΑ	ΜΕΣΗ ΛΙΑΝΙΚΗ ΤΙΜΗ χωρίς ΦΠΑ	ΠΡΟΫΠ/ΝΗ ΔΑΠΑΝΗ χωρίς ΦΠΑ σε €	ΠΡΟΫΠ/ΝΗ ΔΑΠΑΝΗ συμπερ/νου ΦΠΑ σε €
ΚΩΔΙΚΟΣ ΝΥΤΣ:	Βενζίνη Αμόλυβδη 95	09132100-4	50.385,99	1,17	58.951,61	73.100,00
	Δικαίωμα προαίρεσης 15% (επί της Αμολ. Βενζίνης)		8.891,65	1,17	10.403,23	12.900,00
	Βενζίνη Αμόλυβδη 95 (με προαίρεση 15%)		59.277,64	1,17	69.354,84 (α)	86.000,00 (α)
	Πετρέλαιο Κίνησης	09134100-8	47.910,16	0,93	44.556,45	55.250,00
	Δικαίωμα προαίρεσης 15% επί του Πετρελαίου)		8.454,73	0,93	7.862,90	9.750,00
	Πετρέλαιο Κίνησης (με προαίρεση 15%)		56.364,89	0,93	52.419,35 (β)	65.000,00 (β)
ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΤΜΗΜΑΤΟΣ Α (α)+(β)					121.774,19	151.000,00

ΤΜΗΜΑ Β: ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΠΕΡΙΟΧΗΣ ΝΑΥΠΑΚΤΙΑΣ
ΑΣΤΥΝΟΜΙΚΟ ΤΜΗΜΑ ΝΑΥΠΑΚΤΙΑΣ & ΤΜΗΜΑ ΤΡΟΧΑΙΑΣ ΝΑΥΠΑΚΤΙΑΣ

ΤΜΗΜΑ Β΄	ΕΙΔΟΣ ΚΑΥΣΙΜΟΥ	CPV	ΠΟΣΟΤΗΤΑ ΣΕ ΛΙΤΡΑ	ΜΕΣΗ ΛΙΑΝΙΚΗ ΤΙΜΗ χωρίς ΦΠΑ	ΠΡΟΫΠ/ΝΗ ΔΑΠΑΝΗ χωρίς ΦΠΑ σε €	ΠΡΟΫΠ/ΝΗ ΔΑΠΑΝΗ συμπερ/νου ΦΠΑ σε €
ΚΩΔΙΚΟΣ	Βενζίνη Αμόλυβδη 95	09132100-4	32.809,49	1,17	38.387,10	47.600,00
	Δικαίωμα προαίρεσης 15% (επί της Αμολ. Βενζίνης)		5.789,90	1,17	6.774,19	8.400,00
	Βενζίνη Αμόλυβδη 95 (με προαίρεση 15%)		38.599,39	1,17	45.161,29 (α)	56.000,00 (α)

NUTS:	Πετρέλαιο Κίνησης	09134100-8	40.539,37	0,93	37.701,61	46.750,00
	Δικαίωμα προαίρεσης 15% επί του Πετρελαίου)		7.154,01	0,93	6.653,23	8.250,00
	Πετρέλαιο Κίνησης (με προαίρεση 15%)		47.693,38	0,93	44.354,84 (β)	55.000,00 (β)
ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΤΜΗΜΑΤΟΣ Β (α)+(β)					89.516,13	111.000,00

ΤΜΗΜΑ Γ: ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΠΕΡΙΟΧΗΣ ΞΗΡΟΜΕΡΟΥ
ΑΣΤΥΝΟΜΙΚΟ ΤΜΗΜΑ ΞΗΡΟΜΕΡΟΥ

ΤΜΗΜΑ Γ'	ΕΙΔΟΣ ΚΑΥΣΙΜΟΥ	CPV	ΠΟΣΟΤΗΤΑ ΣΕ ΛΙΤΡΑ	ΜΕΣΗ ΛΙΑΝΙΚΗ ΤΙΜΗ χωρίς ΦΠΑ	ΠΡΟΫΠ/ΝΗ ΔΑΠΑΝΗ χωρίς ΦΠΑ σε €	ΠΡΟΫΠ/ΝΗ ΔΑΠΑΝΗ συμπερ/νου ΦΠΑ σε €
ΚΩΔΙΚΟΣ	Βενζίνη Αμόλυβδη 95	09132100-4	8.436,73	1,17	9.870,97	12.240,00
	Δικαίωμα προαίρεσης 15% (επί της Αμολ. Βενζίνης)		1.488,84	1,17	1.741,94	2.160,00
	Βενζίνη Αμόλυβδη 95 (με προαίρεση 15%)		9.925,56	1,17	11.612,91 (α)	14.400,00 (α)
NUTS:	Πετρέλαιο Κίνησης	09134100-8	3.685,40	0,93	3.427,42	4.250,00
	Δικαίωμα προαίρεσης 15% επί του		650,37	0,93	604.84	750,00
	Πετρέλαιο Κίνησης (με προαίρεση 15%)		4.335,76	0,93	4.032,26 (β)	5.000,00 (β)
ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΤΜΗΜΑΤΟΣ Γ (α)+(β)					15.645,17	19.400,00

ΤΜΗΜΑ Δ: ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΠΕΡΙΟΧΗΣ ΓΑΒΑΛΟΥΣ
ΑΣΤΥΝΟΜΙΚΟ ΣΤΑΘΜΟ ΓΑΒΑΛΟΥΣ

ΤΜΗΜΑ Δ'	ΕΙΔΟΣ ΚΑΥΣΙΜΟΥ	CPV	ΠΟΣΟΤΗΤΑ ΣΕ ΛΙΤΡΑ	ΜΕΣΗ ΛΙΑΝΙΚΗ ΤΙΜΗ χωρίς ΦΠΑ	ΠΡΟΫΠ/ΝΗ ΔΑΠΑΝΗ χωρίς ΦΠΑ σε €	ΠΡΟΫΠ/ΝΗ ΔΑΠΑΝΗ συμπερ/νου ΦΠΑ σε €
ΚΩΔΙΚΟΣ ΝUTS:	Βενζίνη Αμόλυβδη 95	09132100-4	2.109,18	1,17	2.467,74	3.060,00
	Δικαίωμα προαίρεσης 15% (επί της Αμολ. Βενζίνης)		372,21	1,17	435,49	540,00
	Βενζίνη Αμόλυβδη 95 (με προαίρεση 15%)		2.481,39	1,17	2.903,23 (α)	3.600,00 (α)
	Πετρέλαιο Κίνησης	09134100-8	3.685,40	0,93	3.427,42	4.250,00
	Δικαίωμα προαίρεσης 15% επί του		650,37	0,93	604.84	750,00
	Πετρέλαιο Κίνησης (με προαίρεση 15%)		4.335,76	0,93	4.032,26 (β)	5.000,00 (β)
ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΤΜΗΜΑΤΟΣ Δ (α)+(β)					6.935,49	8.600,00

ΣΥΝΟΛΟ (Α + Β + Γ + Δ (Συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α & Δικαιώματος προαίρεσης 15%)

290.000,00 ΕΥΡΩ [...]

Στον παρακάτω πίνακα συνοψίζεται το αντικείμενο του διαγωνισμού.

CPV	ΕΙΔΟΣ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ ΣΕ ΛΙΤΡΑ	ΔΑΠΑΝΗ σε € (χωρίς Φ.Π.Α)	ΔΑΠΑΝΗ σε € (με Φ.Π.Α)
09132100-4	Βενζίνη αμόλυβδη	85.685,48 (α)	109.677,42 (α)	136.000,00 (α)
	Δικαίωμα προαίρεσης 15% επί Βενζίνης	15.120,97 (β)	19.354,84 (β)	24.000,00 (β)
	Βενζίνη αμόλυβδη (συμπ/μένου δικ/τος προαίρεσης 15%)	100.806,45 (γ)	129.032,26 (γ)	160.000,00 (γ)
09134100-8	Πετρέλαιο κίνησης	79.565,09 (δ)	89.112,90 (δ)	110.500,00 (δ)
	Δικαίωμα προαίρεσης 15%	14.040,90	15.725,81	19.500,00

	επί Πετρελαίου	(€)	(€)	(€)
	Πετρέλαιο κίνησης (συμπ/μένου δικ/τος προαίρεσης 15%)	93.605,99 (στ)	104.838,71 (στ)	130.000,00 (στ)
	ΣΥΝΟΛΟ (α) + (δ)	165.250,57	198.790,32	246.500,00
	ΣΥΝΟΛΟ (β) + (ε)	29.161,87	35.080,65	43.500,00
	ΣΥΝΟΛΟ (γ) + (στ)	194.412,44	233.870,97	290.000,00

Με βάση το ως άνω άρθρο της διακήρυξης «Προσφορές υποβάλλονται για μια, περισσότερες ή και για όλες τις ομάδες, ως αυτές προσδιορίζονται παραπάνω . Σε κάθε περίπτωση, η προσφορά θα αφορά το σύνολο των ειδών που περιλαμβάνονται στην ομάδα ή τις ομάδες για τις οποίες συμμετέχει ο διαγωνιζόμενος, επί ποινή απαραδέκτου. [...]

Ο προϋπολογισμός της προμήθειας ως προς την ποσότητα ανέρχεται σε 165.658,60 lt και ως προς την αξία 198.790,32 € (πλέον Φ.Π.Α. 24%: 47.709,68 €), οπότε ο συνολικός προϋπολογισμός διαμορφώνεται σε 246.500,00 €, ενώ εάν γίνει χρήση του δικαιώματος προαίρεσης 15% επί της ποσότητας στη διαδικασία της κατακύρωσης:

Ο προϋπολογισμός της προμήθειας εκτιμάται ως προς την ποσότητα σε 196.972 lt και ως προς την αξία 233.870,97 € (πλέον Φ.Π.Α. 24%: 56.129,03 €), οπότε ο συνολικός προϋπολογισμός διαμορφώνεται σε 290.000,00 €.

Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται από την υπογραφή της μέχρι την 31-12-2021.

Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της χαμηλότερης προσφερόμενης τιμής (υψηλότερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%)) που υπολογίζεται στη νόμιμη διαμορφούμενη κάθε φορά μέση τιμή λιανικής πώλησης του είδους τη μέρα της παράδοσής του, η οποία προκύπτει από το εκάστοτε εκδιδόμενο δελτίο τιμών του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας για την Περιοχή του Νομού Αιτ/νίας.»

Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ορίστηκε η 20η Οκτωβρίου 2020 και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr, ορίστηκε η 13η Νοεμβρίου 2020 και ώρα 14:00. Ως ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης προσφορών του διαγωνισμού ορίστηκε η 17η Νοεμβρίου 2020 και ώρα 10:00.

1.3 Επίσης, σύμφωνα με το άρθρο 2.2.2 «Εγγύηση συμμετοχής» της ως άνω διακήρυξης, προβλέπεται ότι: “ Για την έγκυρη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, κατατίθεται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς (προσφέροντες), εγγυητική επιστολή συμμετοχής (Παράρτημα Ε), που ανέρχεται στο ποσό των:

ΤΜΗΜΑ Α': 2.435,48 ευρώ (δύο χιλιάδων τετρακοσίων τριάντα πέντε και σαράντα οκτώ λεπτών)

ΤΜΗΜΑ Β': 1.790,32 ευρώ (χιλίων επτακοσίων ενενήντα και τριάντα δύο λεπτών)

ΤΜΗΜΑ Γ': 312,90 ευρώ (τριακοσίων δώδεκα και ενενήντα λεπτών)

ΤΜΗΜΑ Δ': 138,71 ευρώ (εκατόν τριάντα οκτώ και εβδομήντα ενός λεπτών)

Επισημαίνεται ότι τα ανωτέρω ποσά έχουν υπολογισθεί συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης 15%.

Στην περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, η εγγύηση συμμετοχής περιλαμβάνει και τον όρο ότι η εγγύηση καλύπτει τις υποχρεώσεις όλων των οικονομικών φορέων που συμμετέχουν στην ένωση.

Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς του άρθρου 2.4.5 της παρούσας, άλλως η προσφορά απορρίπτεται. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί, πριν τη λήξη της προσφοράς, να ζητά από τον προσφέροντα να παρατείνει, πριν τη λήξη τους, τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς και της εγγύησης συμμετοχής.».

Στο άρθρο 2.4.5 “Χρόνος ισχύος των προσφορών” δε, προβλέπεται ότι: “Οι υποβαλλόμενες προσφορές ισχύουν και δεσμεύουν τους οικονομικούς φορείς για διάστημα δώδεκα (12) μηνών από την επόμενη της διενέργειας του διαγωνισμού. [...]».

1.4. Στο άρθρο 2.3.1 της διακήρυξης «Κριτήριο ανάθεσης» ορίστηκε ότι «Κριτήριο ανάθεσης της Σύμβασης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής και ειδικότερα: Για την ανάδειξη προμηθευτή/ών για την προμήθεια υγρών καυσίμων (βενζίνη αμόλυβδη 95 οκτ. & πετρελαίου κίνησης), κριτήριο κατακύρωσης είναι η χαμηλότερη τιμή σε ευρώ, που θα προκύπτει μετά την ενιαία ποσοστιαία έκπτωση (μέχρι το δεύτερο δεκαδικό ψηφίο) - επί τοις εκατό (%) - επί της εκάστοτε νόμιμα διαμορφούμενης, μέσης λιανικής τιμής πώλησης έκαστου είδους, όπως αυτή ανακοινώνεται από το Τμήμα Εμπορίου της Δ/σης Ανάπτυξης της Περιφερειακής Ενότητας Αιτ/νίας, κατά την ημέρα παράδοσης αυτού, που αντιστοιχεί σε κάθε χαρακτηριστικό γνώρισμα του είδους (πετρέλαιο κίνησης, βενζίνη αμόλυβδη). Το ανωτέρω ποσοστό έκπτωσης μπορεί να είναι και αρνητικό χωρίς να υπερβαίνει το ποσοστό 5%.».

1.5 Περίληψη της εν λόγω διακήρυξης, η οποία περιείχε τους ουσιώδεις όρους και στοιχεία της διακήρυξης του διαγωνισμού, απεστάλη ηλεκτρονικά προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) στις 12.10.2020 και δημοσιεύθηκε στις 16.10.2020 με αριθμό αναφοράς 2020-134944. Συνακόλουθα, στις 19.10.2020 η διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ, στον διαδικτυακό τόπο www.astynomia.gr στις 21.10.2020, καθώς και στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) στις 19.10.2020 όπου και έλαβε αριθμό συστήματος 101140.1.

Επίσης, περίληψη της Διακήρυξης δημοσιεύτηκε στις εφημερίδες «ΣΥΝΕΙΔΗΣΗ» στις 17.10.2020 και «ΑΙΧΜΗ» στις 22.10.2020.

2. Στη συνέχεια, στις 17.11.2020, η Επιτροπή διενέργειας και αξιολόγησης των Διαγωνισμών, η οποία είχε συσταθεί με την υπ' αριθ. 8055/1/21/1-α/9.10.2020 (ΑΔΑ: ΨΦΓΔ46ΜΤΛΒ-ΔΨΘ) απόφαση του Διευθυντή της Δ/σης Αστυνομίας Αιτωλίας, προέβη στην αποσφράγιση των προσφορών του εν θέματι διαγωνισμού και, σύμφωνα με το υπ. αριθ. 8055/1/21/1-δ/17.11.2020 σχετικό πρακτικό της διαπίστωσε ότι για τον εν λόγω διαγωνισμό δεν υποβλήθηκε ηλεκτρονικά καμία προσφορά και κήρυξε τον διαγωνισμό άγονο.

2.1 Ακολούθως, με την υπ' αριθμ. 8055/1/21/1-ε/21.11.2020 Απόφασή του, ο Διευθυντής της Δ/σης Αστυνομίας Αιτωλίας ενέκρινε τα ανωτέρω Πρακτικά, κήρυξε άγονο το διαγωνισμό και πρότεινε την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης σύμφωνα με το άρθρο 32, παράγραφος 2, περ. α του ν. 4412/2016.

2.2 Με το υπ. αριθμ. 8055/1/21/1-στ/22.11.2020 έγγραφό του, ο Διευθυντής της Δ/σης Αστυνομίας Αιτωλίας βεβαιώνει ότι δεν ασκήθηκαν Ενστάσεις, Προσφυγές ή άλλα Ένδικα Μέσα κατά του διαγωνισμού, συμπεριλαμβανομένης της Διακήρυξης.

2.3 Κατόπιν των ανωτέρω, η Δ/ση Αστυνομίας Αιτωλίας, με το υπ' αρ. πρωτ. 8055/1/21/1-ζ/30.11.2020 έγγραφο- αίτημά της και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα, στα οποία συμπεριλαμβάνεται και το σχετικό σχέδιο απόφασης προσφυγής στη διαπραγμάτευση, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ (δδ) ν. 4013/2011, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, κατά τη διάταξη του άρθρου 32, παρ. 2 περ. α' του ν.4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας υγρών καυσίμων κίνησης για τις ανάγκες των Υπηρεσιών της για το έτος 2021, προϋπολογισθείσας δαπάνης 233.870,97€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

II. ΝΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ

3. Το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, για την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων, ορίζει ότι: «2.α. Οι αποφάσεις των αναθέτουσών αρχών που αφορούν προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημόσιων συμβάσεων, σύμφωνα με την περίπτωση β' της παρ. 2 του άρθρου 26 και τα άρθρα 32 και 269 του Ν. 4412/2016 (Α' 147), εξαιρουμένων των περιπτώσεων ανωτέρας βίας, εκδίδονται μετά από σύμφωνη γνώμη της Αρχής, εφόσον οι συμβάσεις αυτές 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 τις γενικές αρχές του ενωσιακού και εθνικού δικαίου. [...]».

4. Το άρθρο 5 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «Ως κατώτατα όρια, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός Φ.Π.Α., ορίζονται τα ακόλουθα: ...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. [...]. β) 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. [...]. Τα κατώτατα όρια που καθορίζονται στις άνω περιπτώσεις α', β', και γ' ισχύουν, εφόσον δεν έχουν αναθεωρηθεί, σύμφωνα με το άρθρο 6 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ».

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με τον Κανονισμό (ΕΕ) αριθμ. 2019/1828 της Επιτροπής της 30^{ης} Οκτωβρίου 2019 (Επίσημη Εφημερίδα της ΕΕ L279/25 της 31.10.2019), τα κατώτατα όρια αναθεωρήθηκαν από 135.000 σε 139.000 ευρώ και από 209.000 σε 214.000 ευρώ και ισχύουν από 1.1.2020.

5. Το άρθρο 6 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς ΦΠΑ, όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος προαίρεσης ή τυχόν παρατάσεων της σύμβασης, όπως ορίζουν ρητά τα έγγραφα της σύμβασης. Αν η αναθέτουσα αρχή προβλέπει απονομή βραβείων ή καταβολή χρηματικών ποσών για τους υποψήφιους ή προσφέροντες, λαμβάνει υπόψη της τα ποσά αυτά κατά τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης 2. Όταν αναθέτουσα αρχή αποτελείται από χωριστές επιχειρησιακές μονάδες λαμβάνεται υπόψη η συνολική εκτιμώμενη αξία για όλες τις χωριστές επιχειρησιακές μονάδες. Κατά παρέκκλιση του πρώτου εδαφίου, όταν μία χωριστή επιχειρησιακή μονάδα είναι ανεξαρτήτως υπεύθυνη για τις διαδικασίες σύναψης των συμβάσεων της ίδιας ή ορισμένων κατηγοριών αυτών, η αξία των συμβάσεων μπορεί να υπολογίζεται στο επίπεδο της συγκεκριμένης μονάδας. Με κοινή απόφαση των Υπουργών Οικονομίας και Ανάπτυξης και Οικονομικών εξειδικεύονται οι προϋποθέσεις εφαρμογής της παρούσας παραγράφου. Με διαπιστωτική πράξη του καθ' ύλην αρμόδιου Υπουργού ή του Διοικητή ή του Προέδρου για τις Ανεξάρτητες Διοικητικές Αρχές ορίζονται οι ανεξάρτητες επιχειρησιακές μονάδες των φορέων της Γενικής Κυβέρνησης που πληρούν τα κριτήρια, τους όρους και τις

προϋποθέσεις του παρόντος άρθρου 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 κατατέμεται κατά τρόπο ώστε να αποφεύγεται η εφαρμογή οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου, εκτός αν αυτό δικαιολογείται από αντικειμενικούς λόγους. [...]».

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

7. Το άρθρο 32, του ν. 4412/2016 (Α' 147), το οποίο ενσωματώνει τις αντίστοιχες διατάξεις του άρθρου 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, ορίζει ότι: «1. Στις ειδικές περιπτώσεις και περιστάσεις που προβλέπονται στις παραγράφους 2 έως 6, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αναθέτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας στη διαδικασία χωρίς προηγούμενη δημοσίευση. 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 ουσιαδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Επιτροπή μετά από αίτημά της. Μη κατάλληλη θεωρείται μια 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. [...]».

8. Το άρθρο 72 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 (Α' 147) ορίζει ότι:

«1. Οι αναθέτουσες αρχές ζητούν από τους προσφέροντες να παράσχουν, κατά περίπτωση, τα ακόλουθα είδη εγγυήσεων:

α) «Εγγύηση συμμετοχής», το ύψος της οποίας καθορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης σε συγκεκριμένο χρηματικό ποσό, αριθμητικώς και ολογράφως σε ευρώ, και δεν μπορεί να υπερβαίνει το 2% της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης μη συνυπολογιζόμενων των δικαιωμάτων προαίρεσης και παράτασης της σύμβασης εκτός ΦΠΑ, με ανάλογη στρογγυλοποίηση.

Σε περίπτωση υποβολής προσφοράς για ένα ή περισσότερα τμήματα της σύμβασης, το ύψος της εγγύησης συμμετοχής υπολογίζεται επί της εκτιμώμενης αξίας, εκτός ΦΠΑ, του/των προσφερομένου/ων τμήματος/τμημάτων. [...]».

9. Η υπ' αριθμ 7000/7/3 Απόφαση (Β' 3135/2017) του Αναπληρωτή Υπουργού Εσωτερικών "Ορισμός ως επιχειρησιακών μονάδων, υποκείμενων ή υπαγόμενων στον Φορέα της Ελληνικής Αστυνομίας του Υπουργείου Εσωτερικών κατά το άρθρο 6, παρ. 2, του ν. 4412/2016 (Α 147), όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 11 του ν. 4468/2017 (Α' 61)", η οποία καθορίζει τα κριτήρια υπαγωγής στην έννοια της χωριστής επιχειρησιακής μονάδας ανεξαρτήτως υπεύθυνης για τη σύναψη συμβάσεων των ίδιων ή ορισμένων κατηγοριών αυτών του άρθρου 6, παρ. 2, εδάφιο β του ν.4412/2016, στις αναφερόμενες στην εν λόγω

απόφαση υπηρεσίες της Ελληνικής Αστυνομίας, κατά την έννοια του δεύτερου εδαφίου της παρ. 2 του άρθρου 6 του ν. 4412/2016, αναφορικά με τις συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών του Βιβλίου Ι του ίδιου νόμου και τα αντίστοιχα CPV.

10. Το άρθρο 1 της με αριθμ. 7000/1/19/1-δ/08.08.2018 Απόφασης του Αναπληρωτή Υπουργού Εσωτερικών «Ορισμός ανεξάρτητων επιχειρησιακών μονάδων, υποκείμενων ή υπαγόμενων στον Φορέα της Ελληνικής Αστυνομίας, του Υπουργείου Εσωτερικών κατά το άρθρο 6, παρ. 2 εδάφιο γ' του ν. 4412/2016, όπως ισχύει», με το οποίο διαπιστώνεται : Α. Η συνδρομή των κριτηρίων, των όρων και των προϋποθέσεων, που προβλέπονται στις διατάξεις των άρθρων 3 και 4 της αριθμ. 75555/289/16-07-2017 (Β'2336) κοινής απόφασης του Υπουργού Οικονομίας και Ανάπτυξης και του Αναπληρωτή Υπουργού Οικονομικών «Καθορισμός κριτηρίων υπαγωγής στην έννοια της "χωριστής επιχειρησιακής μονάδας ανεξαρτήτως υπεύθυνης για τη σύναψη συμβάσεων της ίδιας ή ορισμένων κατηγοριών αυτών" του άρθρου 6, παρ. 2, εδάφιο β' του ν. 4412/2016», στις κάτωθι αναφερόμενες υπηρεσίες της Ελληνικής Αστυνομίας, οι οποίες ορίζονται ως χωριστές επιχειρησιακές μονάδες ανεξαρτήτως υπεύθυνες για τη σύναψη συμβάσεων των ίδιων ή ορισμένων κατηγοριών αυτών, σύμφωνα με τις διατάξεις του δεύτερου εδαφίου της παραγράφου 2 του άρθρου 6 του ν. 4412/2016 (Α' 147). Σύμφωνα με τα οριζόμενα στις διατάξεις του άρθρου 5 της ανωτέρω κοινής υπουργικής απόφασης, οι οργανικές/διοικητικές μονάδες της Ελληνικής Αστυνομίας που εννοούνται στην παράγραφο Β του παρόντος πληρούν τα κριτήρια, τους όρους και τις προϋποθέσεις των άρθρων 3 και 4 αυτής και καθεμία εξ' αυτών αποτελεί χωριστή επιχειρησιακή μονάδα ανεξαρτήτως υπεύθυνη για τις διαδικασίες σύναψης των συμβάσεων της, κατά την έννοια του δεύτερου εδαφίου της παρ. 2 του άρθρου 6 του ν. 4412/2016, αναφορικά με τις συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών του Βιβλίου Ι του ίδιου νόμου και τα αντίστοιχα CPV.

Β. Οι επιχειρησιακές μονάδες, οι οποίες είναι ανεξάρτητα υπεύθυνες για τις προμήθειες πάσης φύσεως υπηρεσιών και προϊόντων, καθώς και για την εκτέλεση έργων, κατά την έννοια του δεύτερου εδαφίου της παραγράφου 2 του άρθρου 6 του ν. 4412/2016 αναφορικά με τον υπολογισμό της αξίας των συμβάσεων στο επίπεδο αυτών, ανά ειδικό φορέα προϋπολογισμού, οι οποίες υπάγονται, ως Αναθέτουσες Αρχές, στον Φορέα της Ελληνικής Αστυνομίας, είναι οι Υπηρεσίες της Ελληνικής Αστυνομίας, επιπέδου Διεύθυνσης, στις οποίες λειτουργούν Γενικές και Μερικές Διαχειρίσεις, σύμφωνα με την εκάστοτε νομοθεσία, όπως εμφανίζονται στον συνημμένο πίνακα Α' .»

Στο συνημμένο πίνακα Α, μεταξύ άλλων, ορίζεται ως ανεξάρτητη επιχειρησιακή μονάδα και η Δ/νση Αστυνομίας Αιτωλίας.

11. Το άρθρο 66 παρ. 3 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «3. Οι προκηρύξεις και οι γνωστοποιήσεις που αναφέρονται στα άρθρα 62, 63 και 64, καθώς και οι πληροφορίες που περιέχονται σε αυτές δεν δημοσιεύονται σε εθνικό επίπεδο πριν από την ημερομηνία δημοσίευσης, σύμφωνα με το άρθρο 65. Ωστόσο, η δημοσίευση μπορεί να πραγματοποιείται σε κάθε περίπτωση σε εθνικό επίπεδο, όταν οι αναθέτουσες αρχές δεν έχουν ενημερωθεί σχετικά με τη δημοσίευση εντός 48 ωρών από τη βεβαίωση παραλαβής της προκήρυξης/ γνωστοποίησης, σύμφωνα με το άρθρο 65».

III. ΝΟΜΙΚΗ ΕΚΤΙΜΗΣΗ

12. Το υπό εξέταση αίτημα της Δ/νσης Αστυνομίας Αιτωλίας αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας μέσω της διαδικασίας της διαπραγμάτευσης βάσει της παραγράφου 2, περίπτωση α' του

άρθρου 32 του ν. 4412/2016, οι οποίες ενσωματώνουν τις αντίστοιχες του άρθρου 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ.

13. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας, προϋπολογισμού € 233.870,97 χωρίς Φ.Π.Α., σε συνέχεια ανοικτού διαγωνισμού άνω των ορίων, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 233.870,97 χωρίς Φ.Π.Α. (€ 198.790,32 καθαρή αξία σύμβασης και δικαίωμα προαίρεσης € 35.080,65), που διενεργήθηκε από τη Διεύθυνση Αστυνομίας Αιτωλίας, η οποία ορίσθηκε ως χωριστή επιχειρησιακή μονάδα δυνάμει των αποφάσεων υπ' αριθμ. 7000/7/3 (Β' 3135/2017) και 7000/1/19/1-δ/08.08.2018 (Β 2460) του Αναπληρωτή Υπουργού Εσωτερικών, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή γνώμης σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011.

14. Επισημαίνεται ότι, οι ουσιαστικές προϋποθέσεις εφαρμογής των διατάξεων του άρθρου 32, παράγραφος 2, περ. α', προκειμένου να προσφύγει μία Αναθέτουσα Αρχή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, ήτοι στην εξεταζόμενη περίπτωση, είναι: **α)** η νομίμως διεξαχθείσα ανοικτή διαδικασία και **β)** η μη υποβολή προσφοράς, **γ)** η μη ουσιώδης τροποποίησης των αρχικών όρων της σύμβασης.

15. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 26 και 32 του ν. 4412/2016 περιπτώσεις με τα οποία μεταφέρθηκαν στο εσωτερικό δίκαιο τα άρθρα 26 και 32 της οδηγίας 2014/24/ΕΕ, αντίστοιχα (πρβλ. άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007 και άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ, αντίστοιχα, και βλ. σχετικώς ΔΕΚ - ΔΕΕ, αποφάσεις της 8ης Απριλίου 2008, C 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56, της 23ης Απριλίου 2009, C-292/07, Επιτροπή κατά Βελγίου, EU:C:2009:246, σκέψεις 105-106, της 11ης Σεπτεμβρίου 2014, C-19/13, Ministero dell' Interno κατά Fastweb SpA και Telecom Italia SpA, EU:C:2014:2194, σκέψη 49, της 7ης Σεπτεμβρίου 2016, C -549/14, Finn Frogne A/S κατά Rigspolitiet ved Center for Beredskabskommunikation, EU:C:2016:634, σκέψη 35). Συναφώς επισημαίνεται ότι οι ανωτέρω διατάξεις στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από τη βασική ρύθμιση, δηλαδή από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζόμενων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συστατικής ερμηνείας, το δε βάρος αποδείξεως περί του ότι συντρέχουν όντως οι έκτακτες περιστάσεις που δικαιολογούν την απόκλιση το φέρει αυτός που τις επικαλείται (βλ. υπό το πνεύμα αυτό ΔΕΚ - ΔΕΕ, αποφάσεις της 10ης Μαρτίου 1987, C-199/85, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1987, σ. 1039, σκέψη 14, 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, της 10ης Απριλίου 2003, C-20/01 και C-28/01, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 2003, I-360, σκέψη 58, της 14ης Σεπτεμβρίου 2004, C-385/02, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2004, σ. I-8121, σκέψη 19, της 14ης Οκτωβρίου 2004, C-340/02, Επιτροπή κατά Γαλλίας, Συλλ. 2004, I-9845, σκέψη 38, και της 2ας Ιουνίου 2005, C-394/02, Επιτροπή κατά Ελλάδας, Συλλ. 2005, I-4713, σκέψη 33, της 8ης Απριλίου 2008, C- 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψεις 57-58, της 27ης Οκτωβρίου 2011, C - 601/10, Επιτροπή κατά Ελληνικής Δημοκρατίας, Συλλ. 2011, I-00163, σκέψη 32).

16. Ειδικότερα δε, σχετικά με την υπό σημείο α) προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, παγίως έχει κριθεί ότι η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή παραγράφου 2, περίπτωση α' του άρθρου 32, 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. 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

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

17.1 Ως προς την προϋπόθεση προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας:

Από τα στοιχεία του φακέλου διαπιστώνεται ότι η Δ/ση Αστυνομίας Αιτωλίας διενήργησε ανοικτό διαγωνισμό άνω των ορίων με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) για την ανάθεση προμήθειας «Υγρών καυσίμων κίνησης», προϋπολογισθείσας δαπάνης 233.870,97€ χωρίς Φ.Π.Α. (καθαρή αξία σύμβασης 198.790,32€ και δικαίωμα προαίρεσης 35.080,65€), με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής. Επισημαίνεται ότι τηρήθηκαν οι απαιτούμενες διατυπώσεις δημοσιότητας ως προς τη δημοσίευση στην ΕΕΕΕ καθώς και σε εθνικό επίπεδο. Επίσης, τηρήθηκε η ελάχιστη προθεσμία υποβολής προσφορών του αρ. 27 παρ. 4 του ν. 4412/2016.

Τέλος, σημειώνεται ότι η εν λόγω Διακήρυξη δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από την συμμετοχή του στον διαγωνισμό, πέραν της κάτωθι αναφερόμενης πλημμέλειας η οποία διαπιστώθηκε ως προς τον υπολογισμό της εγγύησης συμμετοχής που προβλέφθηκε ως όρος της εν λόγω διακήρυξης, ως προς το ότι: το ποσό της εγγύησης συμμετοχής επί των τμημάτων της διακήρυξης υπολογίστηκε σε ποσοστό 2% επί της εκτιμώμενης αξίας εκάστου τμήματος συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης 15%. Επισημαίνεται ότι, σύμφωνα με το άρθρο 72 παρ. 1 του ν. 4412/2016, όπως αυτό τροποποιήθηκε με το άρθρο 43 παρ. 5 του ν. 4605/2019 (Α' 52) και ισχύει, η εγγύηση συμμετοχής δεν μπορεί να υπερβαίνει το 2% της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης μη συνυπολογιζόμενων των δικαιωμάτων προαίρεσης και παράτασης της σύμβασης εκτός ΦΠΑ, με ανάλογη στρογγυλοποίηση.

Παρόλ' αυτά, εν προκειμένω, η Αρχή κρίνει ότι το ποσό, για το οποίο η εγγύηση συμμετοχής (2%) υπολογίστηκε επί του δικαιώματος προαίρεσης (15% επί της καθαρής αξίας εκάστου τμήματος της σύμβασης), δεν συνέχεται με το άγονο αποτέλεσμα της διαγωνιστικής διαδικασίας. Προς επίρρωση αυτού, επισημαίνεται ότι, δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά / δεν εκδηλώθηκε ενδιαφέρον, ακόμα και για τα τμήματα του διαγωνισμού για τα οποία υπήρξε ελάχιστη απόκλιση του ποσού της εγγύησης συμμετοχής από το δέον (της τάξεως των 20 ευρώ).

Σε κάθε περίπτωση, εφιστάται η προσοχή της αναθέτουσας αρχής στο ότι, σε επόμενη διαγωνιστική διαδικασία που πρόκειται να προκηρύξει, θα πρέπει να τηρήσει απαρέγκλιτα, ως προς τις εγγυήσεις συμμετοχής, τη νομοθετική πρόβλεψη του άρθρου 72 παρ. 1 του ν. 4412/2016, όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει.

17.2 Ως προς την προϋπόθεση της μη υποβολής προσφορών:

Από το παραταθέν ιστορικό προκύπτει ότι με την υπ. αριθμ. 8055/1/21/1-ε/ 21-11-2020 Απόφασή του, ο Προϊστάμενος της Δ/σης Αστυνομίας Αιτωλίας ενέκρινε το σχετικό Πρακτικό και κήρυξε άγονο τον διαγωνισμό προϋπολογισμού 233.870,97€ χωρίς Φ.Π.Α., για τον οποίο δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά και ως εκ τούτου ζητά την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης.

17.3 Ως προς την προϋπόθεση της μη ουσιαστικής τροποποίησης των αρχικών όρων της σύμβασης:

Στο προσκομισθέν στην Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ σχέδιο απόφασης της Δ/σης Αστυνομίας Αιτωλίας αναφέρεται ότι, κατά τη διαδικασία προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις του αρθ. 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, δεν θα τροποποιηθούν ουσιαστικά οι όροι που τέθηκαν με τη διακήρυξη του προηγηθέντος ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού.

IV. ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ

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

Την παροχή σύμφωνης γνώμης, κατά το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, επί του εξεταζομένου αιτήματος της **Διεύθυνσης Αστυνομίας Αιτωλίας** για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για την προμήθεια υγρών καυσίμων κίνησης για το έτος 2021, συνολικού προϋπολογισμού 233.870,97€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (290.000,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και δικαιώματος προαίρεσης 15%), σύμφωνα με την περίπτωση α' της παραγράφου 2 του άρθρου 32 του ν. 4412/2016, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσόμενων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 23 Δεκεμβρίου 2020

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Αντιπρόεδρος

Αδάμ Καραγλάνης