



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΓΝΩΜΗ

Δ 110 ΕΑΔΗΣΥ/2024

(του άρθρου 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 4 του ν. 4912/2022)

Η ΕΠΙΤΡΟΠΗ

Της παρ. 5 του άρθρου 353 του ν. 4412/2016, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 10 του ν. 4912/2022

Στην Αθήνα σήμερα, **02/10/2024**, ημέρα Τετάρτη και ώρα 11:00 π.μ., στα επί της οδού Δώρου 7-9 γραφεία της, συνήλθε σε συνεδρίαση η ΕΠΙΤΡΟΠΗ της **ΕΝΙΑΙΑΣ ΑΡΧΗΣ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** (εφεξής «*Αρχή*» ή «*ΕΑΔΗΣΥ*»), μετά από σχετική πρόσκληση της Προέδρου, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα Μέλη της Επιτροπής.

Τα προσκληθέντα Μέλη της Επιτροπής παρέστησαν κατά τη συνεδρίαση ως εξής:

Προεδρεύουσα: Ευαγγελία Κουτούπα (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Σύμβουλος: Δημήτριος Χανής

Μέλη: Χρυσάνθη Ζαράρη (μέσω τηλεδιάσκεψης)
Βασιλική Σκαρτσούνη (μέσω τηλεδιάσκεψης)
Δημήτριος Σταθακόπουλος (μέσω τηλεδιάσκεψης)
Νικολέτα Κοττά

Η Πρόεδρος, κ. Ανδρονίκη Θεοδοκάτου, απουσίασε αιτιολογημένα.

Γραμματέας: Αθηνά Σοφινίδου, Π.Ε. Διοικητικού Οικονομικού, Αν. Προϊσταμένη Γρ. Προέδρου.

Εισηγητής: Ιωάννης Σταθακόπουλος, Γεωπόνος-Περιβαλλοντολόγος, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ, Αυτοτελούς Γραφείου Θεσσαλονίκης.

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης, παρέστησαν, ο εισηγητής (μέσω τηλεδιάσκεψης), η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Ελέγχου της ΕΑΔΗΣΥ, Μαριλένα Σιδέρη, καθώς και η Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχων Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης, Μαρία Παναγοηλιοπούλου, οι οποίοι αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και τη λήψη απόφασης από τα Μέλη της Επιτροπής.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, περί προσφυγής της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου-Δυτικής Μακεδονίας στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης,

σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας για έξι τμήματα, (Τμήμα 2 ΥΠ.Α.Δ.Η.Δ. Ιωαννίνων καύσιμα κίνησης, Τμήμα 3 ΥΠ.Α.Δ.Η.Δ.Μ Θεσπρωτίας καύσιμα θέρμανσης, Τμήμα 4 ΥΠ.Α.Δ.Η.Δ.Μ Κοζάνης καύσιμα θέρμανσης, Τμήμα 5 ΥΠ.Α.Δ.Η.Δ.Μ Κοζάνης καύσιμα κίνησης, Τμήμα 6 ΥΠ.Α.Δ.Η.Δ.Μ Πτολεμαΐδας Κοζάνης καύσιμα θέρμανσης, Τμήμα 7 ΥΠ.Α.Δ.Η.Δ.Μ. Πτολεμαΐδας Κοζάνης καύσιμα κίνησης), συνολικού προϋπολογισμού 133.867,38€ προ ΦΠΑ συμπεριλαμβανομένου δικαιώματος προαίρεσης, σε συνέχεια εν μέρει άγονου ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων, με αντικείμενο την “Προμήθεια υγρών καυσίμων για τις ανάγκες των Υπηρεσιών της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου – Δυτικής Μακεδονίας για τα έτη 2025 και 2026, με δικαίωμα προαίρεσης”, συνολικού προϋπολογισμού 272.303,10€ προ ΦΠΑ συμπεριλαμβανομένου δικαιώματος προαίρεσης.

Με το υπ' αρ. πρωτ. εισερχ. ΕΑΔΗΣΥ 9011/12.09.24 έγγραφό της προς την ΕΑΔΗΣΥ (εφεξής Αρχή) με τον συνημμένο σε αυτό φάκελο, η Αποκεντρωμένη Διοίκηση Ηπείρου – Δυτικής Μακεδονίας, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 347, παρ. 2, περ. γ υποπερ. γδ ν. 4412/2016 όπως ισχύει, προκειμένου να προσφύγει στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για την ανάθεση της εν θέματι σύμβασης.

I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

Στο κρινόμενο αίτημα εκτίθενται τα εξής:

1. Με την υπ. αρ. πρωτ. 03/2024 Διακήρυξη (ΑΔΑΜ:24PROC014984063 2024-06-21) προκηρύχθηκε ηλεκτρονικός ανοικτός διαγωνισμός, άνω των ορίων, για την “Προμήθεια υγρών καυσίμων για τις ανάγκες των Υπηρεσιών της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου – Δυτικής Μακεδονίας για τα έτη 2025 και 2026, με δικαίωμα προαίρεσης”, συνολικού προϋπολογισμού 272.303,10€ συμπεριλαμβανομένου δικαιώματος προαίρεσης, προ ΦΠΑ.

2. Περίληψη της εν λόγω διακήρυξης, η οποία περιείχε τους ουσιώδεις όρους και στοιχεία της διακηρύξεως του διαγωνισμού, απεστάλη ηλεκτρονικά στις 19.06.2024 στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε) και δημοσιεύθηκε στις 20.06.2024. Συνακόλουθα καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ στις 21.06.24, όπου και έλαβε αριθμό συστήματος 353196. Περίληψη της διακήρυξης δημοσιεύτηκε στις εφημερίδες «ΕΚΔΟΣΗ» (25-06-2024), «ΕΛΕΥΘΕΡΟ ΒΗΜΑ» (22-06-2024), «ΘΑΡΡΟΣ» (25-06-2024), «ΘΕΣΠΡΩΤΙΚΗ» (22-06-2024) και «ΝΕΟΙ ΑΓΩΝΕΣ» (22-06-2024).

Σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης, ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ήταν η 21 .06.2024 και ώρα 08:00π.μ, καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 29.07.2024 και ώρα 15:00 και ημερομηνία αποσφράγισης η 2.08.2024 και ώρα 08:00.

3. Στο άρθρο 1.3 “Συνοπτική περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης” της εν λόγω διακήρυξης ορίζεται ότι:

Αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια υγρών καυσίμων [πετρελαίου θέρμανσης (CPV :09135100-5), πετρελαίου κίνησης (CPV: 09134100-8), βενζίνης αμόλυβδης (CPV: 09132100-4)], για τις ανάγκες των Υπηρεσιών της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου -Δυτικής Μακεδονίας, για τα έτη 2025 και 2026. Κατά τη διάρκεια ισχύος της σύμβασης η Α.Δ.ΗΠ. – Δ.Μ. διατηρεί το δικαίωμα να αυξήσει μέχρι 50% τη συνολική ποσότητα της προμήθειας, ήτοι να παρατείνει τη σύμβαση για ένα έτος.

Τα προς προμήθεια είδη κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV): Κύριο αντικείμενο 09100000 Πρόσθετα αντικείμενα 09135100-5, 09134100-8, 09132100-4.

Η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται σε οκτώ (8) τμήματα ανά ομάδα υπηρεσιών και κατηγορία καυσίμων (καύσιμα θέρμανσης – καύσιμα κίνησης).

Ο Προϋπολογισμός και οι (εκτιμώμενες) ποσότητες για τα έτη 2025 και 2026, όπως διαμορφώνονται ανά τμήμα (Ομάδα Υπηρεσιών και κατηγορία καυσίμων), αναλύεται ως εξής:

ΤΜΗΜΑΤΑ	Α/Α	ΕΙΔΟΣ	ΛΙΤΡΑ	Π/Υ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ	Π/Υ ΜΕ ΦΠΑ
ΥΠ.Α.Δ.Η.Δ. ΙΩΑΝΝΙΝΩΝ	1	ΘΕΡΜΑΝΣΗ	40.000	42.925,26 €	53.228,00 €
	2	ΚΙΝΗΣΗ	19.000	28.142,58 €	34.896,80 €
ΥΠ.Α.Δ.Η.Δ.Μ. ΘΕΣΠΡΩΤΙΑΣ	3	ΘΕΡΜΑΝΣΗ	3.000	3.219,44 €	3.992,10 €
ΥΠ.Α.Δ.Η.Δ.Μ. ΚΟΖΑΝΗΣ	4	ΘΕΡΜΑΝΣΗ	12.000	12.877,74 €	15.968,40 €
	5	ΚΙΝΗΣΗ	15.000	22.325,81 €	27.684,00 €
ΥΠ.Α.Δ.Η.Δ.Μ. ΠΤΟΛΕΜΑΪΔΑΣ ΚΟΖΑΝΗΣ (ΒΛΑΣΤΗ)	6	ΘΕΡΜΑΝΣΗ	16.000	17.170,32 €	21.291,20 €
	7	ΚΙΝΗΣΗ	4.000	5.509,03 €	6.831,20 €
ΥΠ.Α.Δ.Η.Δ.Μ. ΦΛΩΡΙΝΑΣ	8	ΘΕΡΜΑΝΣΗ	46.000	49.364,68 €	61.212,20 €

Ο Προϋπολογισμός και οι (εκτιμώμενες) ποσότητες για το δικαίωμα προαίρεσης, όπως διαμορφώνονται ανά τμήμα (Ομάδα Υπηρεσιών και κατηγορία καυσίμων), αναλύεται ως εξής:

ΤΜΗΜΑΤΑ	Α/Α	ΕΙΔΟΣ	ΛΙΤΡΑ	Π/Υ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ	Π/Υ ΜΕ ΦΠΑ
ΥΠ.Α.Δ.Η.Δ. ΙΩΑΝΝΙΝΩΝ	1	ΘΕΡΜΑΝΣΗ	20000	21.462,90 €	26.614,00 €
	2	ΚΙΝΗΣΗ	9500	14.071,29 €	17.448,40 €
ΥΠ.Α.Δ.Η.Δ.Μ. ΘΕΣΠΡΩΤΙΑΣ	3	ΘΕΡΜΑΝΣΗ	1500	1.609,72 €	1.996,05 €
ΥΠ.Α.Δ.Η.Δ.Μ. ΚΟΖΑΝΗΣ	4	ΘΕΡΜΑΝΣΗ	6000	6.438,87 €	7.984,20 €
	5	ΚΙΝΗΣΗ	7500	11.162,90 €	13.842,00 €

ΥΠ.Α.Δ.Η.Δ.Μ. ΠΤΟΛΕΜΑΪΔΑΣ ΚΟΖΑΝΗΣ (ΒΛΑΣΤΗ)	6	ΘΕΡΜΑΝΣΗ	8000	8.585,16 €	10.645,60 €
	7	ΚΙΝΗΣΗ	2000	2.754,52 €	3.415,60 €
ΥΠ.Α.Δ.Η.Δ.Μ. ΦΛΩΡΙΝΑΣ	8	ΘΕΡΜΑΝΣΗ	23000	24.682,34 €	30.606,10 €

Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης για τα έτη 2025 και 2026 ανέρχεται στο ποσό των εκατόν ογδόντα ένα χιλιάδων πεντακοσίων τριάντα πέντε ευρώ και σαράντα λεπτών (181.535,40€) μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24 % [εκτιμώμενη αξία συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ: διακόσιες είκοσι πέντε χιλιάδες εκατόν τρία ευρώ και ενενήντα λεπτά (225.103,90 €)].

Δικαίωμα προαίρεσης εκτιμώμενη αξία ποσού : ενενήντα χιλιάδες επτακόσια εξήντα επτά ευρώ και εβδομήντα λεπτά (90.767,70 €) μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24 %, [εκτιμώμενη αξία συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ : εκατόν δώδεκα χιλιάδες πεντακόσια πενήντα ένα ευρώ και ενενήντα πέντε λεπτά (112.551,95 €)].

Παρέχεται η δυνατότητα για υποβολή προσφοράς για ένα ή περισσότερα τμήματα (ανά ομάδα υπηρεσιών και κατηγορία καυσίμων), όπως αναλύονται στον ανωτέρω πίνακα.

Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε τρία (3) έτη, συνολικά με το δικαίωμα προαίρεσης, στο μέτρο που δεν θα υπάρξει κατά το χρόνο αυτό υπέρβαση των ανά είδος ποσοτήτων που καθορίζονται στη διακήρυξη και που μπορεί να διαφοροποιούνται σε συνάρτηση της συνολικής προεκτιμώμενης αξίας που δεν μπορεί να μεταβληθεί.

Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης δίδεται στα ΠΑΡΑΡΤΗΜΑΤΑ I & II της παρούσας διακήρυξης.

Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει τιμής ήτοι το μεγαλύτερο ποσοστό παρεχόμενης έκπτωσης επί τοις εκατό (%) για κάθε είδος καυσίμου.

Για τα καύσιμα το ποσοστό έκπτωσης υπολογίζεται επί της μέσης λιανικής τιμής κάθε είδους καυσίμου (πετρελαίου θέρμανσης, πετρελαίου κίνησης, αμόλυβδης βενζίνης), όπως καταγράφεται στα Δελτία Επισκόπησης Τιμών Καυσίμων από το Παρατηρητήριο Τιμών Υγρών Καυσίμων του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας και όπως αυτή εξειδικεύεται στα Εβδομαδιαία Δελτία τιμών των κατά τόπους αρμοδίων τμημάτων Εμπορίου της Περιφέρειας.

➤ Ός προς τα “ κριτήρια επιλογής ” προβλέπονται τα εξής:

2.2.4 Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας

Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται να ασκούν εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της προμήθειας.

Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος εγκατάστασής τους ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα XI του Προσαρτήματος Α΄ του ν. 4412/2016.

Στην περίπτωση οικονομικών φορέων εγκατεστημένων σε κράτος μέλους του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου (Ε.Ο.Χ) ή σε τρίτες χώρες που προσχωρήσει στη ΣΔΣ, ή σε τρίτες χώρες που δεν εμπíπτουν στην προηγούμενη περίπτωση και έχουν συνάψει διμερείς ή πολυμερείς συμφωνίες με την Ένωση σε θέματα διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε αντίστοιχα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα.

Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο.

“ 2.2.5 Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια

Δεν απαιτείται για τη σύναψη της παρούσας σύμβασης.

“ 2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα

Δεν απαιτείται για τη σύναψη της παρούσας σύμβασης.

➤ 2.3.1 Κριτήριο ανάθεσης

Κριτήριο ανάθεσης της Σύμβασης είναι η πλέον συμφέρουσα, από οικονομική άποψη, προσφορά, αποκλειστικά βάσει της χαμηλότερης τιμής (υψηλότερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις %) για κάθε είδος καυσίμου.

Το ποσοστό έκπτωσης, στα εκατό (%), υπολογίζεται στη νόμιμα διαμορφούμενη κάθε φορά, μέση τιμή λιανικής πώλησης εκάστου είδους, σύμφωνα με το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΙΙ, την ημέρα παράδοσής του και που αντιστοιχεί στην ποιότητα και σε κάθε άλλο χαρακτηριστικό γνώρισμά του.

Το ανωτέρω ποσοστό μπορεί να είναι και αρνητικό, χωρίς να υπερβαίνει το 5%, σύμφωνα με το άρθρο 63 του Ν. 4257/2014.

Η νόμιμα διαμορφούμενη μέση τιμή λαμβάνεται αποκλειστικά από το Παρατηρητήριο Τιμών Υγρών Καυσίμων του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας, όπως αυτή εξειδικεύεται στα Εβδομαδιαία Δελτία τιμών των κατά τόπους αρμοδίων τμημάτων Εμπορίου της Περιφέρειας, όπως τούτο επιβάλλεται από το άρθρο 63 ν. 4257/2014 (Α' 93).

Όλες οι τιμές νοούνται για εμπόρευμα παραδοτέο ελεύθερο από δασμούς και τέλη.

Η κατακύρωση θα γίνει με βάση τη προσφερόμενη έκπτωση, επί της τιμής της κάθε κατηγορίας, στον προμηθευτή που θα προσφέρει το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης, κατά τα ειδικότερα αναφερόμενα ανωτέρω.

4. Στις 2.08.24 η Επιτροπή του διαγωνισμού προέβη στην ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών. Σύμφωνα με τα Πρακτικά 1 και 2 η επιτροπή διαπίστωσε ότι έχουν υποβληθεί προσφορές από 3 οικονομικούς φορείς και συγκεκριμένα: 1 προσφορά υποβλήθηκε για την ομάδα 1, και 2 προσφορές για την ομάδα 8, ενώ για τις ομάδες 2,3,4,5,6 και 7 δεν υποβλήθηκε προσφορά.

Η Επιτροπή προέβη στον έλεγχο των υποβληθέντων δικαιολογητικών και των προσφορών των διαγωνιζομένων σύμφωνα με το άρθρο 2.4.3 της διακήρυξης και εισηγήθηκε την αποδοχή των προσφορών για τις ομάδες 1 και 8.

Εν συνεχεία η Επιτροπή του διαγωνισμού πρότεινε τα κάτωθι:

-Την ανάδειξη προσωρινών αναδόχων της σύμβασης για τις Ομάδες 1 και 8

-Την κήρυξη του διαγωνισμού ως άγονου για τα υπόλοιπα έξι (6) τμήματα, ήτοι τα τμήματα 2, 3, 4, 5, 6 & 7 της διακήρυξης 03/2024 (ΑΔΑΜ 24PROC014984063), και την εφαρμογή των κείμενων διατάξεων περί προμηθειών για τις περιπτώσεις που σε ανοικτό διαγωνισμό δεν υποβλήθηκε προσφορά.

5. Ακολούθως, η Αποκεντρωμένη Διοίκηση Ηπείρου – Δυτικής Μακεδονίας με την με αριθ. πρωτ. 40985/3-09-2024 απόφασή της ενέκρινε: α) τα ανωτέρω πρακτικά, β) την κήρυξη του διαγωνισμού ως άγονου για τα ανωτέρω τμήματα και γ) την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, βάσει του άρθρου 32 παρ.2 εδάφιο α' του Ν. 4412/2016 μετά τη λήψη σύμφωνης γνώμης της Αρχής.

6. Με την με αριθ. πρωτ. 42389/12-09-2024 Βεβαίωση της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου – Δυτικής Μακεδονίας, βεβαιώνεται ότι δεν έχουν υποβληθεί προδικαστικές προσφυγές ή άλλα ένδικα βοηθήματα κατά των όρων της διακήρυξης του εν λόγω διαγωνισμού.

7. Κατόπιν των ανωτέρω, με το υπό εξέταση αίτημα η Αποκεντρωμένη Διοίκηση Ηπείρου – Δυτικής Μακεδονίας αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' ν. 4412/2016, για την κάλυψη των άγονων ως άνω τμημάτων με τους ίδιους όρους του αρχικού διαγωνισμού.

II. Νομικό πλαίσιο

8. Στη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, 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. [...]

III. Νομική Εκτίμηση

9. Το υπό εξέταση αίτημα της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου – Δυτικής Μακεδονίας, η οποία αποτελεί αναθέτουσα αρχή κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 1(α) του ν. 4412/2016, και συγκεκριμένα Κεντρική Κυβερνητική Αρχή (ΚΚΑ) καθώς περιλαμβάνεται στο

Παράρτημα Ι του Προσαρτήματος Α΄ του ν. 4412/2016, 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 προμήθειας, προϋπολογισθείσας αξίας 133.867,38€ προ ΦΠΑ συμπεριλαμβανομένου δικαιώματος προαίρεσης, σε συνέχεια εν μέρει άγονου διαγωνισμού άνω των ορίων, συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας 272.303,10€ προ ΦΠΑ συμπεριλαμβανομένου δικαιώματος προαίρεσης, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ' άρθρο 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016, όπως ισχύει.

10. Από τις προπαρατεθείσες διατάξεις του 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016 συνάγεται ότι η προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης επιτρέπεται υπό τη σωρευτική συνδρομή των ακόλουθων προϋποθέσεων: α) να έχει προηγηθεί νομίμως διεξαχθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, στο πλαίσιο της οποίας δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές δεν κρίθηκε κατάλληλη και β) να μην τροποποιούνται ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης. Σε περίπτωση δε σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να διαβιβάσει σχετική έκθεση.

Ειδικότερα, η προσφυγή στην ως άνω εξαιρετική διαδικασία 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. Το δε βάρος απόδειξης της συνδρομής των έκτακτων περιστάσεων που δικαιολογούν την εφαρμογή της το φέρει η αρχή που τις επικαλείται.

11. Στην υπό κρίση περίπτωση, ως προς τη συνδρομή των προϋποθέσεων εφαρμογής των ανωτέρω διατάξεων, προκύπτει ότι η ως άνω Διακήρυξη δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στο σχετικό διαγωνισμό. Επιπλέον από τα στοιχεία του υποβληθέντος φακέλου καθώς και τα στοιχεία της διαδικτυακής πύλης του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων, ως προς την τήρηση των όρων δημοσιότητας και τη διενέργεια της διαδικασίας του διαγωνισμού, δεν διαπιστώθηκαν νομικές πλημμέλειες. Περαιτέρω, όπως αναφέρεται αναλυτικά στο Ιστορικό (σκέψεις 4,5), για τα αιτούμενα έξι τμήματα (2,3,4,5,6,7) συνολικού προϋπολογισμού 133.867,38€ προ ΦΠΑ συμπεριλαμβανομένου δικαιώματος προαίρεσης, δεν υποβλήθηκαν προσφορές, ο δε διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος και ματαιώθηκε ως προς τα εν λόγω τμήματα. Συναφώς, στο προσκομισθέν σχέδιο απόφασης αναφέρεται ότι, κατά την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, δεν θα τροποποιηθούν ουσιωδώς οι όροι που τέθηκαν με τη διακήρυξη του προηγηθέντος ηλεκτρονικού ανοικτού άνω των ορίων διαγωνισμού.

ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ

Κατόπιν των ανωτέρω, η Επιτροπή ομόφωνα αποφασίζει:

Την παροχή σύμφωνης γνώμης, περί προσφυγής της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου-Δυτικής Μακεδονίας στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας για έξι τμήματα (Τμήμα 2 ΥΠ.Α.Δ.Η.Δ. Ιωαννίνων καύσιμα κίνησης, Τμήμα 3 ΥΠ.Α.Δ.Η.Δ.Μ Θεσπρωτίας καύσιμα θέρμανσης, Τμήμα 4 ΥΠ.Α.Δ.Η.Δ.Μ Κοζάνης καύσιμα θέρμανσης, Τμήμα 5 ΥΠ.Α.Δ.Η.Δ.Μ Κοζάνης καύσιμα κίνησης, Τμήμα 6 ΥΠ.Α.Δ.Η.Δ.Μ Πτολεμαΐδας Κοζάνης καύσιμα θέρμανσης, Τμήμα 7 ΥΠ.Α.Δ.Η.Δ.Μ. Πτολεμαΐδας Κοζάνης καύσιμα κίνησης), συνολικού προϋπολογισμού 133.867,38€ προ ΦΠΑ συμπεριλαμβανομένου δικαιώματος προαίρεσης, σε συνέχεια εν μέρει άγονου ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων, με αντικείμενο την “Προμήθεια υγρών καυσίμων για τις ανάγκες των Υπηρεσιών της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου – Δυτικής Μακεδονίας για τα έτη 2025 και 2026, με δικαίωμα προαίρεσης”, συνολικού προϋπολογισμού 272.303,10€ προ ΦΠΑ συμπεριλαμβανομένου δικαιώματος προαίρεσης, λόγω συνδρομής των οικείων προϋποθέσεων.

Αθήνα, 2 Οκτωβρίου 2024

Η Συντάκτης

Η Προεδρεύουσα Σύμβουλος

Νικολέτα Κοττά

Ευαγγελία Κουτούπα