



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΑΠΟΦΑΣΗ 26/ 2016

(Της διαδικασίας του άρθρου 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011)

ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την **19η Φεβρουαρίου 2016, ημέρα Παρασκευή και ώρα 10:00 πμ.**, και επί της οδού Κηφισίας 7 (5ος όροφος), όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (εφεξής Αρχή) 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 τη συνεδρίαση τα ακόλουθα:

- | | |
|-----------------------------------|----------------------------|
| 1. Χριστίνα Μπουσουλέγκα | (Αντιπρόεδρος) |
| 2. Ευάγγελος Καραμανλής | (Μέλος) |
| 3. Δημήτριος Λουρίκας | (Μέλος) μέσω τηλεδιάσκεψης |
| 4. Δημήτριος Σταθακόπουλος | (Μέλος) |

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

Γραμματέας: Ευαγγελία Κασάπη

Εισηγητής: Χρήστος Κανελλόπουλος, Ε.Ε.Π. – Οικονομολόγος

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης παρέστη ο υπάλληλος του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων, κ. Χρήστος Κανελλόπουλος, ο οποίος αποδεσμεύτηκε πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

Ερώτημα: Το αριθμ. πρωτ. 480/14-1-2016 έγγραφο του Γενικού Νοσοκομείου Σερρών το οποίο παραλήφθηκε από την Αρχή στις 19-1-2015 (αριθμ. πρωτ. 273), όπως αυτό συμπληρώθηκε με τα αριθμ. 1316/28-1-2016 και 1846/8-2-2016 έγγραφά του, τα οποία παραλήφθηκαν από την Αρχή στις 1-2-2016 και 8-2-2016 (αριθμ. πρωτ. 534 και 671) αντίστοιχα.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, περί προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης σύμφωνα με το άρθρο 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011 για την προμήθεια «Πετρέλαιο και Αποστάγματα» για τις ανάγκες του Γενικού Νοσοκομείου Σερρών, Κ.Υ. Ροδόπολης, Κ.Υ. Σιδηροκάστρου, Κ.Υ. Ηρακλείας, Κ.Υ. Στρυμονικού, Κ.Υ. Νιγρίτας, Κ.Υ. Μαυροθάλασσας, Κ.Υ. Ζιχνης, Κ.Υ. Ροδολιβους και Κ.Ε.Φ.Ι.Α.Π. Νιγρίτας, συνολικού προϋπολογισμού € 290.680,58 με Φ.Π.Α. ή € 236.325,67 χωρίς Φ.Π.Α., σε συνέχεια άγονου διεθνή ανοικτού επαναληπτικού διαγωνισμού με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.).

I. ΙΣΤΟΡΙΚΟ – ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΑ ΠΕΡΙΣΤΑΤΙΚΑ

1. Από τη μελέτη των στοιχείων και εγγράφων του φακέλου της υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα:

ΑΝΟΙΚΤΟΣ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΣ

1.1 Με το από 4-12-2014 Πρακτικό του, το Διοικητικό Συμβούλιο του Γενικού Νοσοκομείου Σερρών ενέκρινε τη διενέργεια διεθνή ανοικτού διαγωνισμού για την προμήθεια «Πετρέλαιο και Αποστάγματα» σε εφαρμογή του Π.Π.Υ. οικονομικού έτους 2013.

1.2 Με την αριθμ. Δ05/2014 Διακήρυξή του, το Νοσοκομείο Σερρών διενήργησε διεθνή ανοικτό διαγωνισμό με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) για την προμήθεια «Πετρέλαιο και Αποστάγματα», για τις ανάγκες του Γενικού Νοσοκομείου Σερρών, Κ.Υ. Ροδόπολης, Κ.Υ. Σιδηροκάστρου, Κ.Υ. Ηρακλείας, Κ.Υ. Στρυμονικού, Κ.Υ. Νιγρίτας, Κ.Υ. Μαυροθάλασσας, Κ.Υ. Ζιχνης, Κ.Υ. Ροδολιβους και Κ.Ε.Φ.Ι.Α.Π. Νιγρίτας, συνολικού προϋπολογισμού € 290.680,58 με Φ.Π.Α. ή € 236.325,67 χωρίς Φ.Π.Α., οικονομικού έτους 2015, με κριτήριο κατακύρωσης το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί της Μέσης Λιανικής Τιμής Πώλησης της Αγοράς του Παρατηρητηρίου Τιμών Υγρών Καυσίμων, ανά είδος Καυσίμου (Αμόλυβδη Βενζίνη, Πετρέλαιο Κίνησης και Πετρέλαιο Θέρμανσης). Η προσφερόμενη τιμή θα δίνεται ανά είδος και Ομάδα είδους. Προσφορές γίνονται δεκτές για το σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας για όλα τα είδη και τις ομάδες ειδών, ή για κάθε είδος χωριστά, αλλά για το σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας ανά είδος και ομάδας ειδών. Οι Ομάδες της Διακήρυξης ήταν δέκα (10): Ομάδα 1: Γενικό Νοσοκομείο Σερρών, Ομάδα 2: Κ.Υ. Ροδόπολης, Ομάδα 3: Κ.Υ. Σιδηροκάστρου, Ομάδα 4: Κ.Υ. Ηρακλείας, Ομάδα 5: Κ.Υ. Στρυμονικού, Ομάδα 6: Κ.Υ. Νιγρίτας, Ομάδα 7: Κ.Υ. Μαυροθάλασσας, Ομάδα 8: Κ.Υ. Ζιχνης, Ομάδα 9: Κ.Υ. Ροδολιβους και Ομάδα 10: Κ.Ε.Φ.Ι.Α.Π. Νιγρίτας. Επιπρόσθετα, η Σύμβαση είχε διάρκεια 12 μήνες με δικαίωμα παράτασης για τρεις (3) μήνες και μέχρι του ορίου του προϋπολογισμού. Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του συστήματος Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., ορίστηκε η 10η Μαρτίου 2015 και ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ορίστηκε η 11η Μαρτίου 2015 και ώρα 10:00 πμ.

1.3 Περίληψη της Διακήρυξης στάλθηκε με ηλεκτρονικά μέσα στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης, την 19η Δεκεμβρίου 2014, η οποία και δημοσιεύτηκε την 24η Δεκεμβρίου 2014 (S 248 – 438137).

1.4 Περίληψη της Διακήρυξης (ΑΔΑ: 71ΤΥ469071-9ΔΑ) δημοσιεύτηκε την 23η Δεκεμβρίου 2014 στις εφημερίδες «Πανελλήνια Βορείου Ελλάδος» και «Ηχώ των Δημοπρασιών».

1.5 Περίληψη της Διακήρυξης δημοσιεύτηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως την 24η Δεκεμβρίου 2014 (ΦΕΚ 765/2014).

1.6 Με το αριθμ. 1592/6-2-2015 έγγραφό του, το Γενικό Νοσοκομείο Σερρών μετέθεσε την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού για την 24η Απριλίου 2015 από την 11η Μαρτίου 2015.

1.7 Περίληψη της Διακήρυξης, που αφορούσε την μετάθεση της διενέργειας του διαγωνισμού, στάλθηκε με ηλεκτρονικά μέσα στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης, «Πρόσθετες Πληροφορίες, Πληροφορίες για Ελλιπή Διαδικασία ή Διορθωτική Προκήρυξη» την 6η Φεβρουαρίου 2015, η οποία και δημοσιεύτηκε την 12η Φεβρουαρίου 2015 (S 030 – 050107).

1.8 Περίληψη της Διακήρυξης (ΑΔΑ: ΩΝΥΗ469071-Ο6Β), που αφορούσε την μετάθεση της διενέργειας του διαγωνισμού, δημοσιεύτηκε την 10η Φεβρουαρίου 2015 στις εφημερίδες «Πανελλήνια Βορείου Ελλάδος» και «Ηχώ των Δημοπρασιών».

1.9 Περίληψη της Διακήρυξης, που αφορούσε την μετάθεση της διενέργειας του διαγωνισμού, δημοσιεύτηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως την 13η Φεβρουαρίου 2015 (ΦΕΚ 45/2015).

1.10 Με το αριθμ. 4428/17-4-2015 έγγραφό του, το Γενικό Νοσοκομείο Σερρών μετέθεσε την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού για την 23η Σεπτεμβρίου από την 24η Απριλίου 2015, για δεύτερη φορά.

1.11 Με την αριθμ. Δ05/2014/8163/13-7-2015 Διακήρυξή (ΑΔΑΜ: 15PROC002909477 2015-07-14) του το Γενικό Νοσοκομείο Σερρών διενήργησε διεθνή ανοικτό διαγωνισμό με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) για την προμήθεια «Πετρέλαιο και Αποστάγματα», για τις ανάγκες του Γενικού Νοσοκομείου Σερρών, Κ.Υ. Ροδόπολης, Κ.Υ. Σιδηροκάστρου, Κ.Υ. Ηρακλείας, Κ.Υ. Στρυμονικού, Κ.Υ. Νιγρίτας, Κ.Υ. Μαυροθάλασσας, Κ.Υ. Ζιχνης, Κ.Υ. Ροδολιβους και Κ.Ε.Φ.Ι.Α.Π. Νιγρίτας, συνολικού προϋπολογισμού € 290.680,58 με Φ.Π.Α. ή € 236.325,67 χωρίς Φ.Π.Α., οικονομικού έτους 2015, με κριτήριο κατακύρωσης το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί της Μέσης Λιανικής Τιμής Πώλησης της Αγοράς του Παρατηρητηρίου Τιμών Υγρών Καυσίμων, ανά είδος Καυσίμου (Αμόλυβδη Βενζίνη, Πετρέλαιο Κίνησης και Πετρέλαιο Θέρμανσης). Η προσφερόμενη τιμή θα δίνεται ανά είδος και Ομάδα είδους. Προσφορές γίνονται δεκτές για το σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας για όλα τα είδη και τις Ομάδες ειδών ή για κάθε είδος χωριστά αλλά για το σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας ανά είδος και Ομάδας ειδών. Οι Ομάδες της Διακήρυξης ήταν δέκα (10): Ομάδα 1: Γενικό Νοσοκομείο Σερρών, Ομάδα 2: Κ.Υ. Ροδόπολης, Ομάδα 3: Κ.Υ. Σιδηροκάστρου, Ομάδα 4: Κ.Υ. Ηρακλείας, Ομάδα 5: Κ.Υ. Στρυμονικού, Ομάδα 6: Κ.Υ. Νιγρίτας, Ομάδα 7: Κ.Υ. Μαυροθάλασσας, Ομάδα 8: Κ.Υ. Ζιχνης, Ομάδα 9: Κ.Υ. Ροδολιβους και Ομάδα 10: Κ.Ε.Φ.Ι.Α.Π. Νιγρίτας. Επιπρόσθετα, η Σύμβαση είχε διάρκεια 12 μήνες με δικαίωμα παράτασης για τρεις (3) μήνες και μέχρι του ορίου του προϋπολογισμού. Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, στη διαδικτυακή πύλη

www.promitheus.gov.gr του συστήματος Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., ορίστηκε η 22η Σεπτεμβρίου 2015 και ώρα 14:00 μμ. Ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ορίστηκε η 23η Σεπτεμβρίου 2015 και ώρα 10:00 πμ. Ο διαγωνισμός πήρε Αριθμό Συστήματος 13032 στο Εθνικό Σύστημα Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) και αναρτήθηκε την 13η Ιουλίου 2015.

1.12 Περίληψη της Διακήρυξης, που αφορούσε την 2η μετάθεση της διενέργειας του διαγωνισμού, στάλθηκε με ηλεκτρονικά μέσα στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης, την 20η Απριλίου 2015, η οποία και δημοσιεύτηκε, με το έντυπο «Πρόσθετες Πληροφορίες, Πληροφορίες για Ελλιπή Διαδικασία ή Διορθωτική Προκήρυξη» την 23η Απριλίου 2014 (S 079 -139433).

1.13 Περίληψη της Διακήρυξης (ΑΔΑ: ΩΑ52469071-Α59), που αφορούσε την 2η μετάθεση της διενέργειας του διαγωνισμού, δημοσιεύτηκε την 23η Απριλίου 2015 στις εφημερίδες «Πανελλήνια Βορείου Ελλάδος» και «Ηχώ των Δημοπρασιών».

1.14 Περίληψη της Διακήρυξης, που αφορούσε την 2η μετάθεση της διενέργειας του διαγωνισμού, δημοσιεύτηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως την 24η Απριλίου 2015 (ΦΕΚ 152/2015).

1.15 Με το αριθμ. 1/23-9-2015 Πρακτικό της, η Επιτροπή Αποσφράγισης και Αξιολόγησης των Δικαιολογητικών Συμμετοχής και των Τεχνικών Προσφορών του διαγωνισμού διαπίστωσε ότι δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά στον διαγωνισμό και πρότεινε την ματαίωση και επανάληψη του με κριτήριο κατακύρωσης το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις % στη Μέση Λιανική Τιμή της Αγοράς.

1.16 Με το από 29-9-2015 Πρακτικό του, το Διοικητικό Συμβούλιο του Γενικού Νοσοκομείου Σερρών έκανε αποδεκτό το αριθμ.1/23-9-2015 Πρακτικό της Επιτροπής, κήρυξε άγονο τον διαγωνισμό και αποφάσισε την επανάληψή του με κριτήριο κατακύρωσης το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις % στη Μέση Λιανική Τιμή της Αγοράς.

ΕΠΑΝΑΛΗΠΤΙΚΟΣ ΑΝΟΙΚΤΟΣ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΣ

1.17 Με την αριθμ. Δ05/2014Ε/11934/13-10-2015 Διακήρυξή (ΑΔΑΜ: 15PROC003168793 2015-10-15) του, το Γενικό Νοσοκομείο Σερρών διενήργησε διεθνή ανοικτό διαγωνισμό με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) για την προμήθεια «Πετρέλαιο και Αποστάγματα», για τις ανάγκες του Γενικού Νοσοκομείου Σερρών, Κ.Υ. Ροδόπολης, Κ.Υ. Σιδηροκάστρου, Κ.Υ. Ηρακλείας, Κ.Υ. Στρυμονικού, Κ.Υ. Νιγρίτας, Κ.Υ. Μαυροθάλασσας, Κ.Υ. Ζιχνης, Κ.Υ. Ροδολιβους και Κ.Ε.Φ.Ι.Α.Π. Νιγρίτας, συνολικού προϋπολογισμού € 290.680,58 με Φ.Π.Α. ή € 236.325,67 χωρίς Φ.Π.Α., οικονομικού έτους 2015, με κριτήριο κατακύρωσης το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί της Μέσης Λιανικής Τιμής Πώλησης της Αγοράς του Παρατηρητηρίου Τιμών Υγρών Καυσίμων, ανά είδος Καυσίμου (Αμόλυβδη Βενζίνη, Πετρέλαιο Κίνησης και Πετρέλαιο Θέρμανσης). Η προσφερόμενη τιμή θα δίνεται ανά είδος και Ομάδα είδους. Προσφορές γίνονται δεκτές για το σύνολο της ποσότητας των υπό προμήθεια ειδών ή στο σύνολο της ποσότητας των υπό προμήθεια ειδών ανά Ομάδα / Ομάδες. Οι Ομάδες της Διακήρυξης ήταν δέκα (10): Ομάδα 1: Γενικό Νοσοκομείο Σερρών, Ομάδα 2: Κ.Υ. Ροδόπολης, Ομάδα 3: Κ.Υ. Σιδηροκάστρου, Ομάδα 4: Κ.Υ. Ηρακλείας, Ομάδα 5: Κ.Υ. Στρυμονικού, Ομάδα 6: Κ.Υ. Νιγρίτας, Ομάδα 7: Κ.Υ. Μαυροθάλασσας, Ομάδα 8: Κ.Υ. Ζιχνης, Ομάδα 9: Κ.Υ.

Ροδολιβους και Ομάδα 10: Κ.Ε.Φ.Ι.Α.Π. Νιγρίτας. Επιπρόσθετα, η Σύμβαση είχε διάρκεια 12 μήνες με δικαίωμα παράτασης για τρεις (3) μήνες και μέχρι του ορίου του προϋπολογισμού. Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του συστήματος Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., ορίστηκε η 3η Δεκεμβρίου 2015 και ώρα 14:00 μμ. Ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ορίστηκε η 9η Δεκεμβρίου 2015 και ώρα 10:00 πμ. Ο διαγωνισμός πήρε Αριθμό Συστήματος 17408 στο Εθνικό Σύστημα Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) και αναρτήθηκε την 16η Οκτωβρίου 2015.

1.18 Περίληψη της Προκήρυξης στάλθηκε με ηλεκτρονικά μέσα στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης, την 14η Οκτωβρίου 2015, η οποία και δημοσιεύτηκε την 17η Οκτωβρίου 2015.

1.19 Περίληψη της Διακήρυξης (ΑΔΑ:7Χ97469071-ΟΜΛ) δημοσιεύτηκε την 16η Οκτωβρίου 2015 στις εφημερίδες «Πανελλήνια Βορείου Ελλάδος» και «Χώ των Δημοπρασιών».

1.20 Περίληψη της Διακήρυξης δημοσιεύτηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως την 23η Οκτωβρίου 2015 (ΦΕΚ 556/2015).

1.21 Με την από 22-10-2015 Απόφασή του, το Διοικητικό Συμβούλιο του Γενικού Νοσοκομείου αποφάσισε την έγκριση προμήθειας «Πετρέλαιο και Αποστάγματα» για τις ανάγκες του Γενικού Νοσοκομείου Σερρών και των Κ.Ε.Φ.Ι.Α.Π., με διαπραγμάτευση από το ελεύθερο εμπόριο σε τιμή που δεν υπερβαίνει τη Μέση Λιανική Τιμή της Αγοράς έως την ολοκλήρωση του ανοικτού διεθνή ηλεκτρονικού επαναληπτικού διαγωνισμού και την υπογραφή των σχετικών συμβάσεων.

1.22 Με το αριθμ. 1/9-12-2015 Πρακτικό της, η Επιτροπή Αποσφράγισης και Αξιολόγησης των Δικαιολογητικών Συμμετοχής και των Τεχνικών Προσφορών του διαγωνισμού διαπίστωσε ότι δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά στον διαγωνισμό και πρότεινε την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης με δημοσίευση προκήρυξης με κριτήριο κατακύρωσης το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις % στη Μέση Λιανική Τιμή της Αγοράς.

1.23 Με το από 18-12-2015 Πρακτικό του, το Διοικητικό Συμβούλιο του Γενικού Νοσοκομείου Σερρών έκανε αποδεκτό το αριθμ.1/9-12-2015 Πρακτικό της Επιτροπής, κήρυξε άγονο τον διαγωνισμό και αποφάσισε την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης με δημοσίευση προκήρυξης με κριτήριο κατακύρωσης το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις % στη Μέση Λιανική Τιμή της Αγοράς.

1.24 Με το αριθμ. 1846/8-2-2016 έγγραφό του, το Νοσοκομείο Σερρών βεβαιώνει ότι, μέχρι και την ημερομηνία αποστολής του εν λόγω εγγράφου του, δεν έχουν ασκηθεί Ενστάσεις, Προσφυγές ή Ένδικα Μέσα κατά των διαγωνισμών (αρχικού και επαναληπτικού).

1.25 Κατόπιν των ανωτέρω, το Γενικό Νοσοκομείο Σερρών, με το προαναφερόμενο έγγραφό του, στο οποίο επισυνάπτεται σχέδιο Απόφασής του, ζητά την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. προκειμένου να προσφύγει στην διαδικασία διαπραγμάτευσης για την προμήθεια «Πετρέλαιο και Αποστάγματα» για τις ανάγκες του Γενικού Νοσοκομείου Σερρών, Κ.Υ. Ροδόπολης, Κ.Υ. Σιδηροκάστρου, Κ.Υ. Ηρακλείας, Κ.Υ. Στρυμονικού, Κ.Υ. Νιγρίτας, Κ.Υ. Μαυροθάλασσας, Κ.Υ. Ζιχνης, Κ.Υ.

Ροδολίβους και Κ.Ε.Φ.Ι.Α.Π. Νιγρίτας, συνολικού προϋπολογισμού € 290.680,58 με Φ.Π.Α. ή € 236.325,67 χωρίς Φ.Π.Α., σε συνέχεια άγονου διεθνή ανοικτού επαναληπτικού διαγωνισμού με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων της αρχικής Σύμβασης.

II. ΝΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ

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

3. Το άρθρο 6, παράγραφος 1 του Π.Δ. 60/2007 «Προσαρμογή της ελληνικής νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ...» ορίζει: «Το παρόν εφαρμόζεται στις δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών που δεν εξαιρούνται, δυνάμει των εξαιρέσεων που προβλέπονται στα άρθρα 16, 17 και 9 έως 15, και των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός φόρου προστιθέμενης αξίας (ΦΠΑ) είναι ίση προς ή ανώτερη από τα ακόλουθα κατώτατα όρια:

α) 137.000 ευρώ, για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών, εκτός αυτών που καλύπτονται από την περίπτωση β) στοιχείο iii), που συνάπτονται από τις αναθέτουσες αρχές οι οποίες είναι κεντρικές κυβερνητικές αρχές του Παραρτήματος IV. [...]

β) 211.000 ευρώ, προκειμένου για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που συνάπτονται είτε i) από αναθέτουσες αρχές άλλες από εκείνες που αναφέρονται στο Παράρτημα IV, είτε ii) από τις αναθέτουσες αρχές που αναφέρονται στο Παράρτημα IV και οι οποίες δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, όταν οι συμβάσεις αφορούν προϊόντα τα οποία δεν καλύπτει το Παράρτημα V, είτε iii) από οποιαδήποτε αναθέτουσα αρχή και έχουν ως αντικείμενο υπηρεσίες της κατηγορίας 8 του Παραρτήματος II A, υπηρεσίες τηλεπικοινωνιών της κατηγορίας 5 των οποίων οι θέσεις στο CPV είναι αντίστοιχες με τους αριθμούς αναφοράς CPC 7524, 7525 και 7526, ή/και υπηρεσίες που αναφέρονται στο Παράρτημα II B.”

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με τον Κανονισμό (ΕΕ) αριθμ. 2342/2015 της Επιτροπής για την τροποποίηση της Οδηγίας 2004/18 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, όσον αφορά τα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, τα ως άνω ποσά αναπροσαρμόστηκαν, από 1/1/2016 και για την διετία 2016-2017, στις 135.000 και 209.000 ευρώ αντίστοιχα.

4. Το άρθρο 8 παράγραφος 1, 3, 5 και 7 του Π.Δ. 60/2007 ορίζει ότι: «1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας δημόσιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, εκτός ΦΠΑ, όπως προσδιορίζεται από την αναθέτουσα αρχή. Στον υπολογισμό αυτό, λαμβάνεται υπόψη το εκτιμώμενο συνολικό ποσό, συμπεριλαμβανομένων τόσο του τυχόν προβλεπόμενου δικαιώματος προαίρεσως

όσο και των τυχόν παρατάσεων της σύμβασης ... 3. Κανένα σχέδιο έργου και καμία σύμβαση προμήθειας ή υπηρεσιών δεν επιτρέπεται να κατατμηθεί, προκειμένου να αποφευχθεί η εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος διατάγματος. ...5. β) Όταν η προμήθεια ομοειδών προϊόντων μπορεί να οδηγήσει σε ταυτόχρονη σύναψη χωριστών συμβάσεων κατά τμήματα, λαμβάνεται υπόψη η εκτιμώμενη συνολική αξία αυτών των τμημάτων κατά την εφαρμογή του άρθρου 6 σημεία α) και β). Όταν η συνολική αξία των τμημάτων είναι ίση με ή υπερβαίνει την αξία που καθορίζεται στο άρθρο 6, το παρόν εφαρμόζεται στη σύναψη κάθε τμήματος. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να παρεκκλίνουν προκειμένου για τα τμήματα των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός Φ.Π.Α. είναι μικρότερη των ογδόντα χιλιάδων (80.000) ευρώ και υπό τον όρο ότι το συνολικό ποσό των συγκεκριμένων τμημάτων δεν υπερβαίνει το 20% της συνολικής αξίας όλων των τμημάτων. ...7. Όταν πρόκειται για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών ή υπηρεσιών που έχουν περιοδικό χαρακτήρα ή προβλέπεται να ανανεωθούν μέσα σε συγκεκριμένο χρονικό διάστημα, λαμβάνεται ως βάση για τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης α) είτε η συνολική πραγματική αξία των διαδοχικών συμβάσεων του ίδιου τύπου, οι οποίες συνήφθησαν κατά το προηγούμενο δωδεκάμηνο ή οικονομικό έτος, αναπροσαρμοσμένη, εφόσον τούτο είναι δυνατόν, προκειμένου να ληφθούν υπόψη ενδεχόμενες μεταβολές ως προς τις ποσότητες ή την αξία τους κατά τους δώδεκα (12) μήνες που έπονται της αρχικής σύμβασης. β) είτε η εκτιμώμενη συνολική αξία των διαδοχικών συμβάσεων που συνήφθησαν κατά το δωδεκάμηνο που έπεται της πρώτης παράδοσης ή κατά τη διάρκεια του οικονομικού έτους, εφόσον αυτό υπερβαίνει τους δώδεκα (12) μήνες. Η επιλογή της μεθόδου για τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας μιας δημόσιας σύμβασης δεν επιτρέπεται να γίνεται προς το σκοπό αποφυγής της εφαρμογής του παρόντος».

5. Το άρθρο 25 του Π.Δ. 60/2007 ορίζει ότι: «Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν τις δημόσιες συμβάσεις τους προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, στις ακόλουθες περιπτώσεις: 1) Προκειμένου για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών: α) εάν, ύστερα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές δεν κρίνεται κατάλληλη, ή εάν δεν υπάρχει κανείς υποψήφιος, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή, ύστερα από αίτημά της, [...]».

6. Το άρθρο 30 «Σύνταξη και λεπτομέρειες δημοσίευσης των προκηρύξεων» του Π.Δ. 60/2007 ορίζει ότι: «1...5. . Οι προκηρύξεις και το περιεχόμενό τους δεν μπορούν να δημοσιεύονται σε εθνικό επίπεδο πριν από την ημερομηνία της αποστολής τους στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή. Οι προκηρύξεις που δημοσιεύονται σε εθνικό επίπεδο δεν πρέπει να περιλαμβάνουν πληροφορίες διαφορετικές από εκείνες που περιέχονται στις προκηρύξεις που αποστέλλονται στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή ή δημοσιεύονται στο «προφίλ αγοραστή» σύμφωνα με το άρθρο 29 παράγραφος 1 πρώτο εδάφιο, πρέπει δε να αναφέρουν την ημερομηνία αποστολής της σχετικής ειδοποίησης στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή ή της δημοσίευσης στο «προφίλ αγοραστή». Οι προκαταρκτικές προκηρύξεις δεν δημοσιεύονται στο «προφίλ αγοραστή» πριν από την αποστολή στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή της ειδοποίησης με την οποία ανακοινώνεται η δημοσίευσή τους με τη μορφή αυτή, πρέπει δε να αναφέρουν την ημερομηνία της αποστολής».

7. Το άρθρο 32 του Π.Δ. 60/2007 ορίζει ότι: «1. Κατά τον καθορισμό των προθεσμιών παραλαβής των προσφορών και των αιτήσεων συμμετοχής, οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν υπόψη, ιδίως, το πολύπλοκο της σύμβασης και τον χρόνο που απαιτείται για την προετοιμασία των προσφορών, με την επιφύλαξη των ελαχίστων προθεσμιών που καθορίζονται στο παρόν άρθρο. 2. Στις ανοικτές διαδικασίες, η ελάχιστη προθεσμία παραλαβής των προσφορών ανέρχεται σε πενήντα δύο (52) ημέρες από την ημερομηνία αποστολής της προκήρυξης διαγωνισμού. ... 5. Όταν οι προκηρύξεις καταρτίζονται και αποστέλλονται με ηλεκτρονικά μέσα σύμφωνα με τη μορφή και τις λεπτομέρειες διαβίβασης που προβλέπονται στο Παράρτημα VIII σημείο 3, οι προθεσμίες παραλαβής των προσφορών που ορίζονται στις παραγράφους 2 και 4, για τις ανοικτές διαδικασίες, και η προθεσμία παραλαβής των αιτήσεων συμμετοχής που ορίζεται στην παράγραφο 3 εδάφιο α), για τις κλειστές και με διαπραγμάτευση διαδικασίες και τον ανταγωνιστικό διάλογο, μπορούν να συντμηθούν κατά επτά (7) ημέρες. 6. Σύντμηση κατά πέντε (5) ημέρες των προθεσμιών παραλαβής των προσφορών που ορίζονται στην παράγραφο 2 και στην παράγραφο 3 εδάφιο β), είναι δυνατή όταν η αναθέτουσα αρχή παρέχει, με ηλεκτρονικό μέσο και από την ημερομηνία δημοσίευσης της προκήρυξης, σύμφωνα με το Παράρτημα VIII, ελεύθερη, άμεση και πλήρη πρόσβαση στη συγγραφή υποχρεώσεων και στα λοιπά τεύχη του διαγωνισμού, προσδιορίζοντας στο κείμενο της προκήρυξης την ηλεκτρονική διεύθυνση στην οποία διατίθεται η εν λόγω τεκμηρίωση. Η σύντμηση αυτή μπορεί να ορίζεται επιπλέον της μείωσης που προβλέπεται στην παράγραφο 5. [...]».

8. Το άρθρο 42 της αριθμ. 11389/1993 Υπουργικής Απόφασης (ΕΚΠΟΤΑ) ορίζει ότι: «1. Στις διακηρύξεις διαγωνισμών για την ανάδειξη προμηθευτών ειδών των οποίων οι τιμές είναι εκτός διατίμησης περιλαμβάνεται όρος σύμφωνα με τον οποίο: α) Το ποσοστό έκπτωσης στα εκατό (%) υπολογίζεται στη νόμιμα διαμορφούμενη κάθε φορά μέση τιμή λιανικής ή χονδρικής πώλησης του είδους την ημέρα παράδοσης του και που αντιστοιχεί στην ποιότητα και σε κάθε άλλο χαρακτηριστικό γνώρισμά του.[...]».

9. Το άρθρο 63 του Ν. 4257/2014 ορίζει ότι: «1. Το ποσοστό έκπτωσης που προβλέπεται στο άρθρο 41 του π.δ. 173/1990 και στο άρθρο 42 της υπ' αριθμ. 11389/1993 απόφασης του Υπουργείου Εσωτερικών (ΕΚΠΟΤΑ), στους διαγωνισμούς πετρελαιοειδών, υπολογίζεται στη διαμορφούμενη, για έκαστο είδος, μέση τιμή της περιοχής, του Παρατηρητηρίου Τιμών Υγρών Καυσίμων του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας, όπως αυτή ορίζεται στη διακήρυξη του διαγωνισμού. Το ανωτέρω ποσοστό μπορεί να είναι αρνητικό, χωρίς να υπερβαίνει το 5%.».

10. Τα άρθρα 134 και 136 του Ν. 4281/2014 «Μέτρα Στήριξης και Ανάπτυξης της Ελληνικής Οικονομίας, Οργανωτικά Θέματα Υπουργείου Οικονομικών και άλλες διατάξεις» με τα οποία ορίζονται ότι: «...134. Οι διατάξεις του παρόντος Τίτλου εφαρμόζονται κατά την ανάθεση και εκτέλεση, με τη χρήση Τεχνολογιών Πληροφορικής και Επικοινωνιών (ΤΠΕ), δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών του Μέρους Β' του παρόντος από αναθέτουσες αρχές / αναθέτοντες φορείς. Μπορεί επίσης να εφαρμόζονται στις συμβάσεις παραχώρησης δημοσίων έργων και στις συμβάσεις του ν. 3389/2005 (Α' 232), εφόσον τούτο ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης. [...] 136. 1. Οι αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς υποχρεούνται να χρησιμοποιούν το ΕΣΗΔΗΣ σε όλα τα στάδια της διαδικασίας ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων του παρόντος, από την υποβολή του αιτήματος μέχρι την υπογραφή και

την εκτέλεση των συμβάσεων αυτών, με εκτιμώμενη αξία ίση ή ανώτερη των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ, χωρίς να συμπεριλαμβάνεται ο ΦΠΑ. Με απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας ο χρόνος έναρξης υποχρεωτικής εφαρμογής του συνόλου ή μέρους από τις διατάξεις του παρόντος τίτλου μπορεί να μετατίθεται, σε όλες ή ορισμένες κατηγορίες δημοσίων συμβάσεων, για όλες ή για ορισμένες αναθέτουσες αρχές και σε όλες τις αποφάσεις ανάθεσης και εκτέλεσης δημοσίων συμβάσεων ή σε μέρη αυτών...». Επιπλέον, με την παρ. 3 του άρθρου 201 του ίδιου Νόμου, ορίζεται ότι : «...3. Η ισχύς των άρθρων 134 έως 138, αρχίζει ως προς τις προμήθειες και υπηρεσίες, όσον αφορά τους φορείς της Κεντρικής Διοίκησης όπως ορίζεται στο άρθρο 14 του ν. 4270/2014 την 1η Ιουλίου 2014, όσον αφορά τους φορείς της Γενικής Κυβέρνησης την 1η Οκτωβρίου 2014 και όσον αφορά το σύνολο του δημόσιου τομέα την 1η Οκτωβρίου 2015. ...».

11. Την αριθμ. Π1/2390 απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας (ΦΕΚ 2677/Β/2013) με την οποία καθορίστηκαν οι Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.).

III. ΝΟΜΙΚΗ ΕΚΤΙΜΗΣΗ

12. Το υπό εξέταση αίτημα του Γενικού Νοσοκομείου Σερρών αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας μέσω της διαδικασίας της διαπραγμάτευσης βάσει της παραγράφου 1, περίπτωση α' του άρθρου 25 του Π.Δ. 60/2007 περί προσαρμογής της ελληνικής νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ «Περί συντονισμού των Διαδικασιών Σύναψης Δημοσίων Συμβάσεων Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών».

Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας συνολικού προϋπολογισμού € 236.325,67 χωρίς Φ.Π.Α., συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή γνώμης σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 6 και 8 του Π.Δ. 60/2007 και του άρθρου 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει.

13. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση, έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25 Π.Δ. 60/2007) (βλ. σχετικώς ΔΕΕ, απόφαση της 8ης Απριλίου 2008, C 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56). Συναφώς επισημαίνεται ότι οι ανωτέρω διατάξεις στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από τη βασική ρύθμιση, δηλαδή από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζόμενων 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. Ι-1249, σκέψη 23, της 28^{ης} Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. Ι-1949, σκέψη 13 και της 13^{ης} Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, Ι-13947, σκέψη 48).

14. Με τη διάταξη του άρθρου 25 παράγραφος 1, περίπτωση α' του Π.Δ. 60/2007, παρέχεται η δυνατότητα στις Αναθέτουσες Αρχές να συνάπτουν συμβάσεις με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, με την προϋπόθεση: 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.

15. 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 της παραγράφου 1, περίπτωση α' του άρθρου 25 του Π.Δ. 60/2007, 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).

16. Ως προς την προϋπόθεση, προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, από τα στοιχεία του φακέλου διαπιστώνονται οι κατωτέρω ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες που συνδέονται με τις διατυπώσεις δημοσιότητας του επαναληπτικού ανοικτού διεθνή διαγωνισμού.

α) Καμία αναφορά δεν γίνεται στο έντυπο της Ε.Ε.Ε.Ε. για τη συνολική προϋπολογισθείσα δαπάνη και τις συνολικές ποσότητες των υπό προμήθεια ειδών του εν λόγω διαγωνισμού.

β) Στο Παράρτημα Ι της αριθμ. 11934/13-10-2015 Διακήρυξης ορίζονται οι δέκα (10) Ομάδες: Ομάδα 1: Γενικό Νοσοκομείο Σερρών, Ομάδα 2: Κ.Υ. Ροδόπολης, Ομάδα 3: Κ.Υ. Σιδηροκάστρου, Ομάδα 4: Κ.Υ. Ηρακλείας, Ομάδα 5: Κ.Υ. Στρυμονικού, Ομάδα 6: Κ.Υ. Νιγρίτας, Ομάδα 7: Κ.Υ. Μαυροθάλασσας, Ομάδα 8: Κ.Υ. Ζιχνης, Ομάδα 9: Κ.Υ. Ροδολίβους και Ομάδα 10: Κ.Ε.Φ.Ι.Α.Π. Νιγρίτας.

Αντίθετα, στο έντυπο δημοσίευσης του διαγωνισμού «Προκήρυξη Σύμβασης» της Ε.Ε.Ε.Ε., στο εδάφιο ΙΙ.1.8 «Τμήματα» δεν αναφέρεται ότι η εν λόγω Σύμβαση υποδιαιρείται σε παρτίδες και ότι μπορούν να υποβληθούν προσφορές για ένα ή περισσότερα Τμήματα / Ομάδες. Επιπρόσθετα, στο Παράρτημα Β «Πληροφορίες σχετικά με τα Τμήματα» δεν αναφέρεται ότι τα Τμήματα / Ομάδες είναι δέκα (10) και καμία αναφορά δεν γίνεται στα είδη, τις ποσότητες, την προϋπολογισθείσα δαπάνη κάθε Τμήματος και το CPV των υπό προμήθεια ειδών σε κάθε ένα από τα Τμήματα.

γ) Στο Παράρτημα Β' «Γενικοί Όροι» της Διακήρυξης ορίζεται ότι: « Εγγυητική Επιστολή Συμμετοχής στο διαγωνισμό κατά το άρθρο 157 του Ν. 4281/14 ύψους 2% της προϋπολογισθείσας δαπάνης της διακήρυξης εκτός Φ.Π.Α. Όσοι θα προσφέρουν για ομάδα / ομάδες (συνολική όμως ποσότητα των υπό προμήθεια ειδών) θα καταθέσουν εγγυητική που θα αναλογεί σε ποσοστό 2% της συνολικής αξίας των

προσφερόμενων ειδών εκτός Φ.Π.Α. με την προϋπόθεση ότι αναφέρει σε αυτή ποια ομάδα/ ομάδες καλύπτει η εγγύηση συμμετοχής [...].». Επιπρόσθετα, στο Παράρτημα Β΄ της Διακήρυξης ορίζεται ότι: «Για την καλή εκτέλεση των όρων της σύμβασης, ο προμηθευτής είναι υποχρεωμένος να καταθέτει εγγυητική επιστολή καλής εκτέλεσης που να καλύπτει το 5% της συνολικής αξίας των ειδών της σύμβασης εκτός Φ.Π.Α. [...].».

Αντίθετα, στο έντυπο δημοσίευσης του διαγωνισμού «Προκήρυξη Σύμβασης» της Ε.Ε.Ε.Ε., στο εδάφιο III.1.1 «Εγγυήσεις» δεν αναφέρεται τίποτα τόσο για την Εγγύηση Συμμετοχής όσο και για την Εγγύηση Καλής Εκτέλεσης.

Η παράλειψη ή η πλημμελής τήρηση των διατυπώσεων δημοσιότητας συνιστά παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας του διαγωνισμού, η οποία πλήττει τις αρχές του ανταγωνισμού, της πρόσβασης στις διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων και της διαφάνειας και καθιστά μη νόμιμη τη διαγωνιστική διαδικασία (βλ. Ελ. Συν. VI Τμήμα 935/2013, 408/2012, 2263, 1780, 1646/2011), με επακόλουθο τη μη νόμιμη προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης.

17. Επιπροσθέτως επισημαίνεται ότι, το κριτήριο ανάθεσης του διαγωνισμού ήταν το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις % στη Μέση Λιανική Τιμή της Αγοράς. Το Παρατηρητήριο Τιμών και Τιμοληψιών του Υπουργείου Οικονομίας, Ανάπτυξης και Τουρισμού εκδίδει το Εβδομαδιαίο Δελτίο Επισκόπησης Τιμών Καυσίμων ανά Περιφερειακή Ενότητα (Νομός) για κάθε είδος Καυσίμου. Το εν λόγω Δελτίο αποτυπώνει την Μέση Λιανική Τιμή Πώλησης ανά είδος Καυσίμου, ανά Περιφερειακή Ενότητα, όπως επίσης και την Μέση Κατώτατη Χονδρική Τιμή, Μέση Ανώτατη Χονδρική Τιμή και Μέση Χονδρική Τιμή ανά είδος Καυσίμου, ανά Περιφερειακή Ενότητα. Τόσο οι Χονδρικές Τιμές Πώλησης όσο και οι Λιανικές Τιμές Πώλησης για κάθε είδος Καυσίμου διαφέρουν από Περιφερειακή Ενότητα σε Περιφερειακή Ενότητα. Από τα προαναφερόμενα προκύπτει ότι δεν υπάρχει στο εν λόγω Δελτίο, Μέση Λιανική Τιμή της Αγοράς αλλά Μέση Λιανική Τιμή ανά Περιφερειακή Ενότητα, οπότε υπάρχει ασάφεια ως προς το κριτήριο αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών, στοιχείο που κάνει μη συγκρίσιμες τις οικονομικές προσφορές των επιχειρήσεων που θα ήθελαν να λάβουν μέρος στον διαγωνισμό.

Οι οικονομικές προσφορές των υποψήφιων Αναδόχων θα μπορούσαν να είναι συγκρίσιμες, εάν η βάση υπολογισμού του ποσοστού έκπτωσης είναι σαφής και ενιαία. Ο όρος της Διακήρυξης, σε διαγωνισμούς Καυσίμων, που επιτρέπει την σύγκριση των ποσοστών εκπτώσεων που προσφέρουν οι οικονομικοί φορείς είναι *“το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί της Μέσης Λιανικής Τιμής Πώλησης του Παρατηρητηρίου Τιμών Υγρών Καυσίμων, της Περιφερειακής Ενότητας του νομού όπου βρίσκεται η έδρα της Αναθέτουσας Αρχής”*. Με αυτό το κριτήριο: **α)** δεν περιορίζεται ο ανταγωνισμός, αφού μπορούν να λάβουν μέρος και οικονομικοί φορείς που έχουν την έδρα τους σε διαφορετική Περιφερειακή Ενότητα από αυτή της Αναθέτουσας Αρχής, **β)** υπάρχει ένα ενιαίο και σαφές κριτήριο σύγκρισης και αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών, που είναι η Μέση Λιανική Τιμή Πώλησης της Περιφερειακής Ενότητας του Νομού όπου βρίσκεται η έδρα της Αναθέτουσας Αρχής και **γ)** εφαρμόζεται στην πράξη η διάταξη του άρθρου 63 του Ν. 4257/2014 που ορίζει ότι: «1. Το ποσοστό έκπτωσης που προβλέπεται στο άρθρο 41 του π.δ. 173/1990 και στο άρθρο 42 της υπ’ αριθμ. 11389/1993 απόφασης του Υπουργείου

Εσωτερικών (ΕΚΠΟΤΑ), στους διαγωνισμούς πετρελαιοειδών, υπολογίζεται στη διαμορφούμενη, για έκαστο είδος, μέση τιμή της περιοχής, του Παρατηρητηρίου Τιμών Υγρών Καυσίμων του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας, όπως αυτή ορίζεται στη διακήρυξη του διαγωνισμού [...]».

18. Συνεπώς από την υπαγωγή των πραγματικών περιστατικών στις προαναφερόμενες διατάξεις, διαπιστώνεται ότι δεν προκύπτει η συνδρομή των προϋποθέσεων της παραγράφου 1, περίπτωση α' του άρθρου 25 του Π.Δ. 60/2007 για την παροχή σύμφωνης γνώμης για την αιτούμενη προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης.

Κατά την άποψη όμως της προεδρεύουσας Αντιπροέδρου, οι ανωτέρω υπό 16 σημεία β + γ νομικές πλημμέλειες στην τήρηση των διατυπώσεων δημοσιότητας δεν μπορούν να θεωρηθούν ουσιώδεις, δεδομένου ότι δεν μπορεί βασιμώς να υποστηριχθεί ότι συνδέονται με το άγονο αποτέλεσμα του διαγωνισμού.

IV. Συμπέρασμα

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του υποβληθέντος αιτήματος, αποφασίζουμε ομόφωνα:

Την μη παροχή σύμφωνης γνώμης προς το Νοσοκομείο Σερρών σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας «Πετρέλαιο και Αποστάγματα», για τις ανάγκες του Γενικού Νοσοκομείου Σερρών, Κ.Υ. Ροδόπολης, Κ.Υ. Σιδηροκάστρου, Κ.Υ. Ηρακλείας, Κ.Υ. Στρυμονικού, Κ.Υ. Νιγρίτας, Κ.Υ. Μαυροθάλασσας, Κ.Υ. Ζιχνης, Κ.Υ. Ροδολιβους και Κ.Ε.Φ.Ι.Α.Π. Νιγρίτας, συνολικού προϋπολογισμού € 236.325,67 χωρίς Φ.Π.Α., λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα 19 Φεβρουαρίου 2016

Η ΑΝΤΙΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΧΡΙΣΤΙΝΑ ΜΠΟΥΣΟΥΛΕΓΚΑ