



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΓΝΩΜΗ

Δ18/2021

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

Στην Αθήνα, σήμερα, 9η Μαρτίου του έτους δύο χιλιάδες είκοσι ένα (2021), ημέρα Τρίτη και ώρα 9.30 π.μ., και επί της οδού Κεφαλληνίας 45 & Κορνά 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:

Πρόεδρος: Γεώργιος Καταπόδης

Αντιπρόεδρος: Αδάμ Καραγλάνης

Μέλη: Δημήτριος Σταθακόπουλος (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Μαρία Στυλιανίδου (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Ερωφίλη Χριστοβασίλη

Κωνσταντίνος Βαρδακαστάνης (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Βασιλική Σκαρτσούνη

Γραμματέας: Αικατερίνη Αλτιπαρμάκη, Δ.Ε. Διοικητικών Γραμματέων

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 της Διεύθυνσης Ελέγχου, Μαρία Παναγοηλιοπούλου, καθώς και η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Ελέγχου, Μαριλένα Σιδέρη (μέσω τηλεδιάσκεψης), οι οποίες και 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 χωρίς προηγούμενη δημοσίευση (προκήρυξης διαγωνισμού) για την προμήθεια πέντε (5) τμημάτων υγρών καυσίμων του Δήμου Δοξάτου και των νομικών του προσώπων, ετών 2021-2022, συνολικού προϋπολογισμού 578.559,49€ χωρίς ΦΠΑ, σε συνέχεια εν μέρει άγονου ηλεκτρονικού άνω των ορίων διαγωνισμού «Προμήθεια Υγρών Καυσίμων και Ελαιολιπαντικών», συνολικού προϋπολογισμού 605.572,49€ χωρίς ΦΠΑ (750.909,09€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ), λόγω μη υποβολής προσφορών για τα εν λόγω τμήματα.

Με το υπ' αρ. πρωτ. 111/05-02-2021 αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή), που παρελήφθη στις 11-02-2021 (αρ. πρωτ. εισερχ. 957), όπως συμπληρώθηκε με το υπ. αριθ. πρωτ. εισερχ. 1306/01-03-2021 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, ο Δήμος Δοξάτου 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, χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, με επίκληση της διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας πέντε (5) τμημάτων υγρών καυσίμων συνολικού προϋπολογισμού 578.559,49€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, για τη κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των Νομικών του Προσώπων ετών 2021-2022, σε συνέχεια εν μέρει άγονου ανοικτού άνω των ορίων διεθνούς ηλεκτρονικού διαγωνισμού, συνολικού προϋπολογισμού 605.572,49€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, λόγω μη υποβολής προσφορών για τα εν λόγω τμήματα.

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 υπ. αρ. πρωτ. 13437/24-11-2020 διακήρυξη (ΑΔΑΜ 20PROC007717105/2020-11-26) προκηρύχθηκε διεθνής ηλεκτρονικός μειοδοτικός διαγωνισμός, άνω των ορίων, συνολικού προϋπολογισμού 605.572,49€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, (750.909,09€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ) για τη σύμβαση προμήθειας με τίτλο: «Προμήθεια υγρών καυσίμων και ελαιολιπαντικών ετών 2021-2022» για τη κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των Νομικών του Προσώπων.

1.2. Ειδικότερα, σύμφωνα με το άρθρο 1.3 “*Συνοπτική περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης*” της εν λόγω διακήρυξης, ορίζονταν τα εξής:

“[...] Αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια «ΥΓΡΩΝ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΚΑΙ ΕΛΑΙΟΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΔΗΜΟΥ ΔΟΞΑΤΟΥ ΚΑΙ ΤΩΝ ΝΟΜΙΚΩΝ ΤΟΥ ΠΡΟΣΩΠΩΝ ΕΤΩΝ 2021

ΚΑΙ 2022» (πετρελαίου θέρμανσης, πετρελαίου κίνησης, βενζίνης αμόλυβδης, ελαιολιπαντικών) συνολικού προϋπολογισμού **750.909,89€** (συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.) για τις ανάγκες του Δήμου Δοξάτου και των Εποπτευόμενων Νομικών του Προσώπων:

C.P.V.	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ	ΔΑΠΑΝΗ ΠΡΟ ΦΠΑ	ΦΠΑ 24%	ΔΑΠΑΝΗ ΜΕ ΦΠΑ
09134200-9	ΚΑΥΣΙΜΟ ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΚΙΝΗΤΗΡΩ Ν ΝΤΙΖΕΛ (ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΚΙΝΗΣΗΣ)	185.800 lt	163.689,80€	39.285,51€	202.975,31€
09132100-4	BENZINΗ ΑΜΟΛΥΒΔΗ	30.934 lt	34.615,15€	8.307,66€	42.922,81€
09135100-5	ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ	659.020 lt	380.254,54€	91.261,09€	471.515,61€
09211000-1	ΕΛΑΙΟΛΙΠΑΝΤΙΚΑ		27.013,00€	6.483,12€	33.496,12€
ΣΥΝΟΛΟ			605.572,49€	145.337,40€	750.909,89€

Τα Τμήματα της Διακήρυξης ήταν έξι (6). Αναλυτικά, τα τμήματα της προμήθειας περιγράφονται ως ακολούθως :

ΠΑΚΕΤΟ 1 – ΔΗΜΟΣ ΔΟΞΑΤΟΥ

α/α	Περιγραφή Είδους	Μόν. Μετρ.	Ποσότητα	Τιμή Μονάδας	Δαπάνη
1	Πετρέλαιο θέρμανσης	Λίτρο	80.000	0,577	46.160,00
2	Πετρέλαιο κίνησης	Λίτρο	185.800	0,881	163.689,80
3	Βενζίνη Αμόλυβδη	Λίτρο	26.900	1,119	30.101,10
				Σύνολο	239.950,90
				ΦΠΑ 24%	57.588,22
				Γενικό Σύνολο	297.539,12

ΠΑΚΕΤΟ 2 – Ν.Π.Δ.Δ. ΔΗΜΟΥ ΔΟΞΑΤΟΥ

α/α	Περιγραφή Είδους	Μόν. Μετρ.	Ποσότητα	Τιμή Μονάδας	Δαπάνη
1	Πετρέλαιο θέρμανσης	Λίτρο	139.766	0,577	80.644,98
2	Βενζίνη Αμόλυβδη	Λίτρο	1.440	1,119	1.611,36

				Σύνολο	82.256,34
				ΦΠΑ 24%	19.741,52
				Γενικό Σύνολο	101.997,86

ΠΑΚΕΤΟ 3 – ΣΧΟΛΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΠΡΩΤΟΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ

α/α	Περιγραφή Είδους	Μόν. Μετρ.	Ποσότητα	Τιμή Μονάδας	Δαπάνη
1	Πετρέλαιο θέρμανσης	Λίτρο	202.660	0,577	116.934,82
				Σύνολο	116.934,82
				ΦΠΑ 24%	28.064,36
				Γενικό Σύνολο	144.999,18

ΠΑΚΕΤΟ 4 – ΣΧΟΛΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΔΕΥΤΕΡΟΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ

α/α	Περιγραφή Είδους	Μόν. Μετρ.	Ποσότητα	Τιμή Μονάδας	Δαπάνη
1	Πετρέλαιο θέρμανσης	Λίτρο	231.004	0,577	133.289,31
				Σύνολο	133.289,31
				ΦΠΑ 24%	31.989,43
				Γενικό Σύνολο	165.278,74

ΠΑΚΕΤΟ 5 – ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΚΟΙΝΩΦΕΛΗΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΔΗΜΟΥ ΔΟΞΑΤΟΥ

α/α	Περιγραφή Είδους	Μόν. Μετρ.	Ποσότητα	Τιμή Μονάδας	Δαπάνη
1	Πετρέλαιο θέρμανσης	Λίτρο	5.590	0,577	3.225,43
2	Βενζίνη Αμόλυβδη	Λίτρο	2.594	1,119	2.902,69
				Σύνολο	6.128,12
				ΦΠΑ 24%	1.470,75
				Γενικό Σύνολο	7.598,87

ΠΑΚΕΤΟ 6 – ΔΗΜΟΣ ΔΟΞΑΤΟΥ

α/α	Περιγραφή Είδους	Μόν. Μετρ.	Ποσότητα	Τιμή Μονάδας	Δαπάνη
1	Λάδι πετρελαιοκινητήρων 15W-40	Λίτρο	440	2,50	1.100,00
2	Λάδι πετρελαιοκινητήρων 15W-40 VDS-3	Λίτρο	520	5,00	2.600,00

3	Λάδι πετρελαιοκινητήρων 20W-50	Λίτρο	420	2,50	1.050,00
4	Λάδι πετρελαιοκινητήρων 5W-30	Λίτρο	240	6,00	1.440,00
5	Λάδι πετρελαιοκινητήρων 10W-40	Λίτρο	240	4,70	1.128,00
6	Λάδι βενζινοκινητήρων 15W-40	Λίτρο	150	3,00	450,00
7	Λάδι βενζινοκινητήρων 0W-20	Λίτρο	50	7,30	365,00
8	Λάδι βενζινοκινητήρων 2T	Λίτρο	400	3,50	1.400,00
9	Λάδι υδραυλικού ISO 68	Λίτρο	920	2,00	1.840,00
10	Λάδι μηχανής JCB 15W-40 4001/1505	Λίτρο	600	5,00	3.000,00
11	Λιπαντικό αλυσίδων	Λίτρο	120	3,50	420,00
12	Βαλβολίνη 80W-90 GL4	Λίτρο	80	2,50	200,00
13	Βαλβολίνη 80W-90 GL5	Λίτρο	220	5,30	1.166,00
14	Βαλβολίνη 75W-90 συνθετική	Λίτρο	240	8,10	1.944,00
15	Λιπαντικό αυτόματου κιβωτίου ATF	Λίτρο	200	3,50	700,00
16	Γράσο λιθίου	Kg	80	3,50	280,00
17	Parafllu	λίτρο	240	1,50	360,00
18	Ενισχυτικό καυσίμου Adblue	λίτρο	4.000	1,00	4.000,00
19	Αντιβακτηριδιακό	λίτρο	340	10,50	3.570,00
				Σύνολο	27.013,00
				ΦΠΑ 24%	6.483,12
				Γενικό Σύνολο	33.496,12

[...] 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.

Τονίζεται ότι θα αναλωθεί από το ποσό αυτό όσο απαιτηθεί, ανάλογα με τις ανάγκες που θα προκύψουν, ενώ σε καμία περίπτωση δεν συνιστάται δέσμευση του Δήμου, των νομικών του προσώπων και της επιχείρησής του να καταβάλλει το συνολικό ποσό στον ανάδοχο.

Η σύγκριση των προσφορών θα γίνεται στην συνολική τιμή του κάθε πακέτου και όχι στις τιμές των μερών.

Ο μέγιστος αριθμός ΠΑΚΕΤΩΝ που μπορεί να ανατεθεί σε έναν προσφέροντα ορίζεται σε έξι (6).

Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των **750.909,90€** συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% (προϋπολογισμός χωρίς ΦΠΑ: **605.572,49€** ΦΠΑ : **145.337,40€**).

Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε δύο (2) έτη.

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.»

Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών, στην διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ www.promitheus.gov.gr, ορίστηκε η 30^η Νοεμβρίου 2020 και ώρα 16.00 και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, η 4^η Ιανουαρίου 2021 και ώρα 16.00. Ως ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών ορίστηκε η 26^η Ιανουαρίου 2021 και ώρα 10.00π.μ.

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, που ανέρχεται στα ποσά του κάτωθι πίνακα. [..]

Συγκεκριμένα:

Για το Πακέτο 1, ΔΗΜΟΣ ΔΟΞΑΤΟΥ – Καύσιμα, η εγγύηση συμμετοχής ορίστηκε στο ποσό των 2.400 ευρώ,

Για το Πακέτο 2, ΝΠΔΔ ΔΗΜΟΥ ΔΟΞΑΤΟΥ – Καύσιμα, η εγγύηση συμμετοχής ορίστηκε στο ποσό των 823 ευρώ,

Για το Πακέτο 3, ΣΧΟΛΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΠΡΩΤΟΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ – Καύσιμα, η εγγύηση συμμετοχής ορίστηκε στο ποσό των 1.170 ευρώ,

Για το Πακέτο 4, ΣΧΟΛΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΔΕΥΤΕΡΟΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ – Καύσιμα, η εγγύηση συμμετοχής ορίστηκε στο ποσό των 1.333 ευρώ,

Για το Πακέτο 5, ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΚΟΙΝΩΦΕΛΗΣ ΕΠΙΧΕΙΡΙΣΗ ΔΗΜΟΥ ΔΟΞΑΤΟΥ – Καύσιμα, η εγγύηση συμμετοχής ορίστηκε στο ποσό των 62 ευρώ,

Για το Πακέτο 6, ΔΗΜΟΣ ΔΟΞΑΤΟΥ – Λιπαντικά, η εγγύηση συμμετοχής ορίστηκε στο ποσό των 271 ευρώ.

«[...] Η εγγύηση συμμετοχής συμπληρώνεται σύμφωνα με το υπόδειγμα στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ V.

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, ήτοι για 210 ημέρες, 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 6 μηνών από την επόμενη της διενέργειας του διαγωνισμού.

Προσφορά η οποία ορίζει χρόνο ισχύος μικρότερο από τον ανωτέρω προβλεπόμενο απορρίπτεται.

Η ισχύς της προσφοράς μπορεί να παρατείνεται εγγράφως, εφόσον τούτο ζητηθεί από την αναθέτουσα αρχή, πριν από τη λήξη της, με αντίστοιχη παράταση της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 72 παρ. 1 α του ν. 4412/2016 και την παράγραφο 2.2.2. της παρούσας, κατ' ανώτατο όριο για χρονικό διάστημα ίσο με την προβλεπόμενη ως άνω αρχική διάρκεια.” [...]

1.4. Στο άρθρο 2.3.1 της διακήρυξης «Κριτήριο ανάθεσης» ορίσθηκε ότι «Κριτήριο ανάθεσης της Σύμβασης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής και συγκεκριμένα : α) καυσίμων θα είναι το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%) επί της εκάστοτε διαμορφούμενης, μέσης λιανικής τιμής πώλησης έκαστου είδους, του Παρατηρητηρίου Τιμών Υγρών Καυσίμων του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας στην Περιφερειακή Ενότητα Δράμας για τον Δήμο Δοξάτου, κατά τον μήνα παράδοσης αυτού και που θα αντιστοιχεί σε κάθε χαρακτηριστικό γνώρισμα του είδους (πετρέλαιο κίνησης, βενζίνη αμόλυβδη και πετρέλαιο θέρμανσης),

β) ελαιολιπαντικών θα είναι η χαμηλότερη τιμή.

Σε περίπτωση που περισσότεροι του ενός οικονομικοί φορείς έχουν προσφέρει την ίδια ακριβώς χαμηλότερη τιμή, γίνεται κλήρωση μεταξύ αυτών.”

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 24.11.2020 και δημοσιεύθηκε στις 27.11.2020 με αριθμό αναφοράς 2020/S232-570067. Συνακόλουθα, αναρτήθηκε στον διαδικτυακό τόπο του Δήμου στις 27.11.2020, καθώς και στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) στις 27.11.2020 όπου και έλαβε αριθμό συστήματος 102094. Επίσης

δημοσιεύτηκε στις εφημερίδες: «ΧΡΟΝΙΚΑ», «ΠΡΩΙΝΟΣ ΤΥΠΟΣ» και «ΨΙΘΥΡΟΙ» στις 26.11.2020. Επισημαίνεται ότι η προκήρυξη (περίληψη της διακήρυξης) δεν δημοσιεύτηκε στο ΚΗΜΔΗΣ, ενώ το αναλυτικό τεύχος της διακήρυξης αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 26.11.2020.

2. Στη συνέχεια, η Επιτροπή διενέργειας και αξιολόγησης των Διαγωνισμών προέβη στην αποσφράγιση των προσφορών του εν θέματι διαγωνισμού και, σύμφωνα με τα υπ. αριθ. σχετικά Πρακτικά: Νο 1/-20.01.2021 και Νο 2/26.01.2021 εισηγήθηκε στην Οικονομική Επιτροπή του Δήμου ομόφωνα:

«1. Την επιλογή του κάτωθι οικονομικού φορέα ως προσωρινού αναδόχου για την προμήθεια «Προμήθεια υγρών καυσίμων και ελαιολιπαντικών Δήμου Δοξάτου και των Νομικών του Προσώπων ετών 2021 & 2022», με την αντίστοιχη προσφερόμενη τιμή (χωρίς ΦΠΑ) και την προσφερόμενη τιμή (με ΦΠΑ):

α/α	Οικονομικός φορέας	Πακέτο	Προσφερόμενη τιμή (χωρίς ΦΠΑ)	Προσφερόμενη τιμή (με ΦΠΑ)
1	GAND OIL ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΕΠΕ	Πακέτο 6 Δήμος Δοξάτου	11.236,50€	13.933,26€

2. Για τα πακέτα : 1-ΔΗΜΟΣ ΔΟΞΑΤΟΥ
2- ΝΠΔΔ ΔΗΜΟΥ ΔΟΞΑΤΟΥ,
3- ΣΧΟΛΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΠΡΩΤΟΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ,
4- ΣΧΟΛΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΔΕΥΤΕΡΟΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ
5-ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΚΟΙΝΩΦΕΛΗΣ ΕΠΙΧΕΙΡΙΣΗ ΔΗΜΟΥ ΔΟΞΑΤΟΥ

δεν υποβλήθηκαν οικονομικές προσφορές και η διαδικασία απέβη άγονη.

Κατόπιν τούτου εισηγούμαστε για τα ανωτέρω πακέτα 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)]...)]».

2.1 Ακολούθως, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου με την υπ. αριθ. 15/02.02.2021 απόφαση της 3^{ης} συνεδρίασης της (θέμα 3) , ενέκρινε τα παραπάνω πρακτικά και αποφάσισε ομόφωνα μεταξύ άλλων:

“[...] **B2)** Για τα πακέτα:

- 1-ΔΗΜΟΣ ΔΟΞΑΤΟΥ
- 2- ΝΠΔΔ ΔΗΜΟΥ ΔΟΞΑΤΟΥ,
- 3- ΣΧΟΛΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΠΡΩΤΟΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ
- 4- ΣΧΟΛΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΔΕΥΤΕΡΟΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ
- 5-ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΚΟΙΝΩΦΕΛΗΣ ΕΠΙΧΕΙΡΙΣΗ ΔΗΜΟΥ ΔΟΞΑΤΟΥ

που δεν υποβλήθηκαν οικονομικές προσφορές και η διαδικασία απέβη άγονη, εγκρίνει την προσφυγή στη διαδικασία του άρθρου 32, δηλαδή προσφυγή σε διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση διακήρυξης, μετά από σύμφωνη γνώμη της ΕΑΑΔΗΣΥ.”

2.2. Με το υπ. αριθ. 1143/08.02.2021 έγγραφο του Δήμου Δοξάτου βεβαιώνεται ότι δεν εκκρεμούν στην παρούσα φάση της διαγωνιστικής διαδικασίας, ένδικα μέσα κατά του κύρους της διαγωνιστικής διαδικασίας.

3. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Δοξάτου με το υπ' αρ. πρωτ. 957/11-2-2021 έγγραφο – αίτημά του και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα, όπως αυτό συμπληρώθηκε, 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, με επίκληση της διάταξης του άρθρου 32, παρ.2 περ. α' του ν.4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας υγρών καυσίμων για τα έτη 2021-2022, συνολικού προϋπολογισμού 578.559,49€, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ για τη κάλυψη των αναγκών του.

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'47) εξαιρουμένων των περιπτώσεων ανωτέρας βίας, εκδίδονται μετά από σύμφωνη γνώμη της Αρχής, εφόσον οι συμβάσεις αυτές εμπίπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των Οδηγιών 2014/24/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 2 παρ. 2 του ν.4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)» ορίζει: “Ο παρών νόμος θεσπίζει κανόνες: α) για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης δημοσίων συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου Ι (άρθρα 2 έως 221) [...]. Οι διατάξεις του παρόντος εφαρμόζονται, με την επιφύλαξη των παραγράφων 3 έως 7, σε όλες τις συμβάσεις των

περιπτώσεων α' και β', ανεξαρτήτως είδους και εκτιμώμενης αξίας αυτών, εκτός αν άλλως ορίζεται στις επιμέρους διατάξεις αυτού”.

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. Η διάταξη του άρθρου 5 (“Κατώτατα όρια (άρθρο 4 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και Κανονισμός (ΕΕ) 2015/2170)”) του ίδιου ως άνω νόμου ορίζει ότι:

“Ως κατώτατα όρια, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ, ορίζονται τα ακόλουθα: (...) β) 135.000€ 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 III του Προσαρτήματος Α' προϊόντα, γ) 209.000€ για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από μη κεντρικές αναθέτουσες αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές. Το κατώτατο όριο αυτό εφαρμόζεται επίσης στις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών που ανατίθενται από κεντρικές κυβερνητικές αρχές οι οποίες δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, όταν οι συμβάσεις αυτές αφορούν προϊόντα που δεν εμπίπτουν στο Παράρτημα III του Προσαρτήματος Α',[...].”

Συναφώς επισημαίνεται ότι, με βάση τις σχετικές διατάξεις Κανονισμού 2019/1828 της Επιτροπής της 30ης Οκτωβρίου 2019 “για την τροποποίηση της οδηγίας 2014/24/ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου όσον αφορά τα κατώτατα όρια εφαρμογής για τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων”, τα κατώτατα χρηματικά όρια για τις μη κεντρικές αναθέτουσες αρχές αναθεωρήθηκαν από 01-01-2020 στο ποσό των 214.000€.

8. Στο άρθρο 6 παρ. 1, 3 και 9 του ίδιου νόμου ορίζεται ότι: “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. [...] 3. Η επιλογή της χρησιμοποιούμενης μεθόδου για τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης δεν γίνεται με σκοπό την αποφυγή της

εφαρμογής οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου. Η σύμβαση δεν κατατέμενεται κατά τρόπο ώστε να αποφεύγεται η εφαρμογή οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου, εκτός αν αυτό δικαιολογείται από αντικειμενικούς λόγους. [...] 9. Όταν ένα σχέδιο αγοράς για την απόκτηση ομοιογενών αγαθών μπορεί να οδηγήσει σε ανάθεση συμβάσεων υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων, λαμβάνεται υπόψη κατά την εφαρμογή του άρθρου 5 περιπτώσεις β ' και γ' η συνολική εκτιμώμενη αξία όλων αυτών των τμημάτων. Όταν η συνολική αξία των τμημάτων ισούται ή υπερβαίνει το κατώτατο όριο που προβλέπεται στο άρθρο 5, το παρόν Βιβλίο εφαρμόζεται στην ανάθεση κάθε τμήματος”.

9.1. Στη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016 (Α' 147), η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, προβλέπεται ότι: "2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών σε οποιαδήποτε από τις κατωτέρω περιπτώσεις:

α) εάν, ύστερα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία είτε δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή αίτηση συμμετοχής είτε καμία από τις υποβληθείσες προσφορές ή αιτήσεις συμμετοχής δεν είναι κατάλληλη, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί 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 [...]"

9.2. Στις διατάξεις του άρθρου 32Α του ν. 4412/2016 (Α' 147), προβλέπεται ότι:

«Άρθρο 32Α

Εξαιρούνται της υποχρεωτικής εφαρμογής των άρθρων 22 παράγραφοι 1, 36, 72 παράγραφος 1 περίπτωση α', 79 παράγραφοι 1 έως 4, και 221 παράγραφοι 8 και 9, οι ακόλουθες περιπτώσεις του άρθρου 32:

α) όπου η δυνατότητα ανάθεσης περιορίζεται σε έναν προκαθορισμένο συμμετέχοντα, σύμφωνα με την περίπτωση β' της παραγράφου 2, με την παράγραφο 3, με την περίπτωση β' της παραγράφου 4 και την παράγραφο 6,

β) λόγω του επείγοντος χαρακτήρα της ανάθεσης σύμφωνα με την περίπτωση γ' της παραγράφου 2, ή

γ) λόγω των ιδιαίτερων χαρακτηριστικών της συναλλαγής στην περίπτωση προμηθειών που είναι εισηγμένες και αγοράζονται σε χρηματιστήριο εμπορευμάτων σύμφωνα με την περίπτωση γ' της παραγράφου 4.

Στις περιπτώσεις α' και β' η διαδικασία διεξάγεται σύμφωνα με τα οριζόμενα στους όρους της πρόσκλησης, όπου υπάρχει, και η αξιολόγηση των προσφορών μπορεί να γίνεται σε ενιαίο στάδιο με την ανάθεση της σύμβασης. Στην περίπτωση γ' δεν απαιτείται προηγούμενη πρόσκληση και η διαδικασία διεξάγεται με βάση τα ιδιαίτερα χαρακτηριστικά της συναλλαγής. Η διαδικασία της διαπραγμάτευσης γίνεται από τριμελές όργανο, το οποίο συγκροτείται από την Αναθέτουσα Αρχή και εισηγείται προς το αποφαινόμενο όργανο για κάθε θέμα που ανακύπτει κατά την ανάθεση της σύμβασης».

10. Στις διατάξεις του άρθρου 38 «Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.)» του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι:

1. Το Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων («ΚΗΜΔΗΣ»), που συστάθηκε με το άρθρο 11 του ν. 4013/2011 στο Υπουργείο Οικονομίας, Ανάπτυξης και Τουρισμού (Γενική Γραμματεία Εμπορίου και Προστασίας Καταναλωτή), έχει ως σκοπό τη συλλογή, την επεξεργασία και τη δημοσιοποίηση στοιχείων αναφορικά με τις συμβάσεις του παρόντος Βιβλίου, οι οποίες συνάπτονται γραπτώς, προφορικώς ή με ηλεκτρονικά μέσα από αναθέτουσες αρχές και ΚΑΑ, εκτιμώμενης αξίας ίσης ή ανώτερης του ποσού των χιλίων (1.000) ευρώ (άνευ ΦΠΑ) και ανεξαρτήτως διαδικασίας ανάθεσης. Με κοινή απόφαση των Υπουργών Εσωτερικών και Διοικητικής Ανασυγκρότησης, Οικονομίας, Ανάπτυξης και Τουρισμού και του καθ' ύλην συναρμόδιου Υπουργού μπορούν να ορίζονται ειδικότερα οι συμβάσεις που εξαιρούνται από το πεδίο εφαρμογής του παρόντος άρθρου. [...]. 3. Στο ΚΗΜΔΗΣ καταχωρίζονται από τις αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς και τις ΚΑΑ ηλεκτρονικά στοιχεία των ακόλουθων σταδίων για όλες τις συμβάσεις της παραγράφου 1:

α) των πρωτογενών και των εγκεκριμένων αιτημάτων, δηλαδή των αποφάσεων ανάληψης υποχρέωσης ή/και των αποφάσεων αρμοδίου οργάνου για τη δέσμευση πίστωσης,

β) της προκήρυξης και της διακήρυξης,

γ) της απόφασης ανάθεσης ή κατακύρωσης,

δ) του συμφωνητικού και

ε) το χρηματικό ένταλμα ή κάθε άλλο παραστατικό που αντιστοιχεί σε αυτό για τους φορείς που δεν εμπίπτουν στον ν. 4270/2014 (Α'143).[...]"

11. Στο άρθρο 66 του Ν.4412 «Δημοσίευση σε εθνικό επίπεδο (άρθρο 52 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» προβλέπονται τα εξής:

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. Νομική Εκτίμηση

12. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Δοξάτου αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας με την έννοια της διάταξης του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 8 του ν. 4412/2016, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 8 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών, προϋπολογισθείσας αξίας του αιτήματος 578.559,49€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., σε συνέχεια εν μέρει άγονου ηλεκτρονικού άνω των ορίων διαγωνισμού, συνολικού προϋπολογισμού 605.572,49€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, 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.

13. 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).

14. Η αναθέτουσα αρχή επικαλείται, με το υπό κρίση αίτημά της, ως νομική βάση, τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016 ως προς τα πέντε (5) Τμήματα, ήτοι τα Τμήματα 1, 2, 3, 4 και 5 (υγρά καύσιμα -πετρέλαιο θέρμανσης, πετρέλαιο κίνησης, βενζίνη αμόλυβδη) του προηγούμενου διαγωνισμού, για τα οποία δεν υπεβλήθησαν προσφορές.

15. Ειδικότερα, με τις υπό εξέταση διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, παρέχεται η δυνατότητα στις αναθέτουσες αρχές να συνάπτουν συμβάσεις με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, 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 προαναφερόμενων διατάξεων, συνέχεται άμεσα με τον προηγθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία (ΕΣ-Πράξη 215/2012-Ζ'κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 466/2011, 1249/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

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

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

Ο Δήμος Δοξάτου, με την υπ' αριθ. πρωτ. 13437/24-11-2020 διακήρυξη (ΑΔΑΜ 20PROC007717105/2020-11-26), διενήργησε διεθνή ηλεκτρονικό μειοδοτικό διαγωνισμό, άνω των ορίων, συνολικού προϋπολογισμού 605.572,49€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (750.909,09€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ), με τίτλο «Προμήθεια υγρών καυσίμων και ελαγιολιπαντικών ετών 2021 και 2022».

Η προμήθεια αφορούσε σε έξι (6) συνολικά Τμήματα, εκ των οποίων για πέντε (5) τμήματα, συγκεκριμένα τα τμήματα 1,2,3,4 και 5 (υγρά καύσιμα) δεν υπεβλήθησαν προσφορές.

Η ως άνω Διακήρυξη, δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στο σχετικό διαγωνισμό, όπως προκύπτει από το προπαρατεθέν Ιστορικό. Επιπλέον από τα στοιχεία του υποβληθέντος φακέλου καθώς και τα στοιχεία της διαδικτυακής πύλης του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων, ως προς την κατάρτιση των όρων της ως άνω διακήρυξης, την τήρηση των όρων δημοσιότητας και τη διενέργεια της διαδικασίας του διαγωνισμού με αριθμό συστήματος 102094, δεν διαπιστώθηκαν ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες, πέραν των κάτωθι:

α) Ως προς τις απαιτούμενες διατυπώσεις δημοσιότητας, επισημαίνονται τα εξής:

Το άρθρο 66 παρ. 3 του ν. 4412/2016 προβλέπει ότι οι προκηρύξεις δεν δημοσιεύονται σε εθνικό επίπεδο πριν από την ημερομηνία δημοσίευσης των ουσιωδών όρων αυτών στο έντυπο της Ε.Ε.Ε., ωστόσο, η δημοσίευση μπορεί να πραγματοποιείται σε εθνικό

επίπεδο, όταν οι αναθέτουσες αρχές δεν έχουν ενημερωθεί σχετικά με τη δημοσίευση εντός 48 ωρών από τη βεβαίωση παραλαβής της προκήρυξης.

Στην υπό εξέταση διαδικασία, η Αναθέτουσα Αρχή απέστειλε το έντυπο της περίληψης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) στις 24.11.2020, ενώ η δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε.Ε. πραγματοποιήθηκε στις 27.11.2020. Παράλληλα, η περίληψη της διακήρυξης δημοσιεύτηκε στις εφημερίδες «ΧΡΟΝΙΚΑ», «ΠΡΩΙΝΟΣ ΤΥΠΟΣ» και «ΨΙΘΥΡΟΙ» στις 26.11.2020, την ίδια δε ημερομηνία (26.11.2020) αναρτήθηκε η διακήρυξη στο ΚΗΜΔΗΣ, ήτοι σε χρόνο προγενέστερο κατά μία (1) ημέρα από τη δημοσίευση των στοιχείων στην Ε.Ε.Ε.Ε., χωρίς να προκύπτει με βεβαιότητα εάν οι εν λόγω δημοσιεύσεις έλαβαν χώρα πριν ή μετά την πάροδο του 48ώρου από τη βεβαίωση παραλαβής της προκήρυξης.

Περαιτέρω, επισημαίνεται ότι, παρά τη σχετική υποχρέωση της Αναθέτουσας Αρχής, όπως προκύπτει από το άρθρο 38 παρ. 3 περ. β' του ν. 4412/2016, για ανάρτηση τόσο των προκηρύξεων όσο και των διακηρύξεων στο ΚΗΜΔΗΣ, εν προκειμένω, η αναθέτουσα αρχή δεν δημοσίευσε, ως όφειλε, την προκήρυξη (περίληψη της διακήρυξης) στο ΚΗΜΔΗΣ, αλλά ανάρτησε μόνο το αναλυτικό τεύχος της διακήρυξης στις 26.11.2020.

Όπως έχει αναφερθεί από την Αρχή σε προηγούμενες γνώμες της (πρβλ. Δ5/2021 γνώμη της Αρχής), «από τις σχετικές διατάξεις του νομοθετικού πλαισίου που αφορά στις καταχωρήσεις/αναρτήσεις στο ΚΗΜΔΗΣ [...], προκύπτει ότι υφίστανται δύο διακριτά στάδια ανάρτησης της προκήρυξης και της διακήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ. Ως εκ τούτου, για λόγους ασφάλειας δικαίου, θα πρέπει να γίνεται ξεχωριστή ανάρτηση στο ΚΗΜΔΗΣ για κάθε μεμονωμένη πράξη [...]. Το ανωτέρω αφενός εξυπηρετεί καλύτερα τον σκοπό για τον οποίο αναρτάται και δημοσιοποιείται η κάθε πράξη (τόσο η προκήρυξη ως περίληψη των βασικών σημείων της διακήρυξης, όσο και η διακήρυξη ως αναλυτικό τεύχος περιγραφής των όρων της διαγωνιστικής διαδικασίας), αφετέρου εξυπηρετεί και λόγους τεχνικούς που άπτονται ενδεχομένως της καταχώρησης στοιχείων μεταδιδόμενων στο ΚΗΜΔΗΣ [...]».

Οι ανωτέρω πλημμέλειες δεν κρίνονται ικανές να έχουν θέσει εμπόδια στη συμμετοχή στη διαγωνιστική διαδικασία και να έχουν περιορίσει τον ανταγωνισμό, ως εκ τούτου να συνεχονται με το εν μέρει άγονο αποτέλεσμα αυτής, καθώς διαφαίνεται ότι στην υπό κρίση περίπτωση, ο σκοπός της ευρύτερης δημοσιότητας επετεύχθη. Συνιστάται, ωστόσο, στην αιτούσα αναθέτουσα αρχή, σε μελλοντική διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης που θα προκηρυχθεί, να τηρεί με επιμέλεια τις διατυπώσεις και τους κανόνες δημοσιότητας σε εθνικό επίπεδο, ως ανωτέρω αναφέρονται.

β) Σε ό,τι αφορά στον όρο που περιλαμβάνεται στα έγγραφα της σύμβασης, σύμφωνα με τον οποίο «[...] Τονίζεται ότι θα αναλωθεί από το ποσό αυτό όσο απαιτηθεί, ανάλογα με τις ανάγκες που θα προκύψουν, ενώ σε καμία περίπτωση δεν συνιστάται δέσμευση του

Δήμου, των νομικών του προσώπων και της επιχείρησής του να καταβάλλει το συνολικό ποσό στον ανάδοχο [...]», επισημαίνονται τα εξής:

Ενόψει του ότι η αναθέτουσα αρχή δεν ήταν σε θέση να προσδιορίσει κατά το στάδιο της προκήρυξης της σύμβασης επακριβώς τις ανάγκες της και τις ποσότητες των προς προμήθεια αγαθών (καυσίμων και λιπαντικών), καταλληλότερη διαδικασία για την ανάθεση της κατά τα ανωτέρω προκηρυχθείσας σύμβασης διαφαίνεται ότι θα ήταν η σύναψη συμφωνίας – πλαίσιο μεταξύ της αναθέτουσας αρχής και ενός ή περισσότερων του ενός οικονομικών φορέων, κατ' άρθ. 39 ν. 4412/2016, προκειμένου για τον καθορισμό των συγκεκριμένων συμβατικών όρων που αφορούν στις ποσότητες των προς προμήθεια αγαθών (βλ. Γνώμες Δ69/2019, Δ29, Δ53 και Δ70/2020).

16.2. Ως προς τη μη υποβολή προσφορών ή την υποβολή μη κανονικών ή απαράδεκτων προσφορών

Σύμφωνα με τα υπ. αριθ. πρακτικά Νο 1/20.01.2021 και Νο 2/26.01.2021 της επιτροπής διενέργειας και αξιολόγησης του διαγωνισμού καθώς και την με αρ. 15/02.02.2021 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, στον διενεργηθέντα ηλεκτρονικό ανοικτό διεθνή άνω των ορίων διαγωνισμό ως προς τα πέντε (5) Τμήματα: **1 - ΔΗΜΟΣ ΔΟΞΑΤΟΥ, 2- ΝΠΔΔ ΔΗΜΟΥ ΔΟΞΑΤΟΥ, 3- ΣΧΟΛΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΠΡΩΤΟΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ, 4- ΣΧΟΛΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΔΕΥΤΕΡΟΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ και 5- ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΚΟΙΝΩΦΕΛΗΣ ΕΠΙΧΕΙΡΙΣΗ ΔΗΜΟΥ ΔΟΞΑΤΟΥ**, δεν υπεβλήθησαν προσφορές στο πλαίσιο του διαγωνισμού και συνεπώς ο διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος ως προς τα ανωτέρω τμήματα.

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

Στο προσκομισθέν στην Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ σχέδιο απόφασης του Δήμου Δοξάτου 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 ουσιωδώς οι όροι που τέθηκαν με τη διακήρυξη του προηγηθέντος ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού.

Τέλος, επισημαίνεται ότι, εν προκειμένω, η επίκληση της νομικής βάσης του άρθρου 32 παρ 2 περ. α' του ν. 4412/2016 δεν παρέχει τη δυνατότητα στην αναθέτουσα αρχή να προσφύγει στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς τη χρήση του ΕΣΗΔΗΣ, σύμφωνα με τα ειδικότερα οριζόμενα στις διατάξεις του άρθρου 32Α του ν. 4412/2016, όπως αυτό προστέθηκε με το άρθρο 43 παρ. 1 του ν. 4605/2019 και ισχύει. Η δε απλή επίκληση, εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής, του ότι «η διαδικασία αφορά προμήθεια καυσίμων και έχει επείγοντα χαρακτήρα λόγω λήξης της τρέχουσας σύμβασης, αλλά και της αναγκαιότητας ύπαρξης καυσίμων για τα απορριμματοφόρα και μηχανήματα του Δήμου» δεν αρκεί για να θεμελιώσει τη συνδρομή των προϋποθέσεων του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016, ήτοι κατεπείγουσας ανάγκης οφειλόμενης σε απρόβλεπτη περίπτωση, την οποία – σε κάθε περίπτωση - δεν επικαλείται η

αναθέτουσα αρχή και, συνακόλουθα, δεν είναι δυνατό να στοιχειοθετήσει τις προϋποθέσεις εξαίρεσης από την υποχρέωση χρήσης του ΕΣΗΔΗΣ δυνάμει της περ. β' του άρθρου 32Α του ν. 4412/2016.

IV. ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του τεθέντος ερωτήματος, η Αρχή ομόφωνα **αποφασίζει** :

Την **παροχή σύμφωνης γνώμης**, επί του αιτήματος με υπ' αρ. πρωτ. 111/05-02-2021 αίτημά του Δήμου Δοξάτου και των νομικών του προσώπων προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή), που παρελήφθη στις 11-02-2021 (αρ. πρωτ. εισερχ. 957), όπως συμπληρώθηκε με το υπ. αριθ. πρωτ. εισερχ. 1306/01-03-2021 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, το οποίο αφορά προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, κατ' άρθρο 32 παρ. 2 περιπτ. α' ν. 4412/2016, προκειμένου ο αιτών να προβεί σε σύναψη δημόσιας σύμβασης με αντικείμενο την ανάθεση «Σύμβαση Προμήθειας πέντε (5) τμημάτων Υγρών Καυσίμων και Ελαιολιπαντικών», συνολικού προϋπολογισμού 605.572,49€ χωρίς ΦΠΑ (750.909,09€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ), λόγω μη υποβολής προσφορών για τα εν λόγω τμήματα.

Αθήνα, 9 Μαρτίου 2021

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Πρόεδρος

Γεώργιος Καταπόδης