



ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΓΝΩΜΗ

Δ 85 ΕΑΔΗΣΥ/2024

(άρθρο 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, **31 Ιουλίου 2024**, ημέρα Τετάρτη και ώρα 10:30 π.μ., επί της οδού Δώρου αρ.7-9, όπου και η έδρα της, συνήλθε σε συνεδρίαση η ως άνω ΕΠΙΤΡΟΠΗ της ΕΝΙΑΙΑΣ ΑΡΧΗΣ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (εφεξής και «Αρχή» ή «ΕΑΔΗΣΥ»), μετά από σχετική πρόσκληση της Προέδρου, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα Μέλη.

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

Προεδρεύουσα Σύμβουλος: Ευαγγελία Κουτούπα (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Σύμβουλος: Δημήτριος Χανής

Μέλη: Νικολέτα Κοττά (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Χρυσάνθη Ζαράρη (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Βασιλική Σκαρτσούνη (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Δημήτριος Σταθακόπουλος (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Γραμματέας: Αθηνά Σοφιανίδου, ΠΕ Διοικητικού Οικονομικού.

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

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης παρέστησαν η Εισηγήτρια και η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Ελέγχου, Μ. Σιδέρη, οι οποίες αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας των Μελών της Επιτροπής και τη λήψη απόφασης.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Επιτροπής της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση για τη σύναψη σύμβασης δύο ομάδων (ομάδα 1- καύσιμα θέρμανσης και κίνησης και ομάδα 5- λιπαντικά), συνολικού προϋπολογισμού 211.569,80€ προ ΦΠΑ, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' ν. 4412/2016, σε συνέχεια εν μέρει άγονου διαγωνισμού με αντικείμενο την "Προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών για τον Δήμο Αμφίπολης, τα Ν.Π.Δ.Δ. και τις Σχολικές Επιτροπές του Δήμου Αμφίπολης", συνολικού προϋπολογισμού 273.814,63€ προ ΦΠΑ.

Με το υπ' αρ. πρωτ. εισερχ. ΕΑΔΗΣΥ 6967/9.7.2024 αίτημά του προς την ΕΑΔΗΣΥ (εφεξής Αρχή), ο Δήμος Αμφίπολης 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

1. Με το κρινόμενο αίτημα ο Δήμος Αμφίπολης εκθέτει τα εξής:

1.1. Με την υπ. αρ. πρωτ. 9617/29-11-2023 Διακήρυξη (ΑΔΑΜ:23PROC013858442) προκηρύχθηκε ηλεκτρονικός διεθνής ανοιχτός διαγωνισμός, άνω των ορίων, για την “Προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών για το Δήμο Αμφίπολης, τα Ν.Π.Δ.Δ. και τις Σχολικές Επιτροπές του Δήμου Αμφίπολης”, συνολικού προϋπολογισμού 273.814.63€ προ ΦΠΑ.

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

“Ο Διαγωνισμός αφορά την «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΚΑΥΣΙΜΩΝ & ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΓΙΑ ΤΟΝ ΔΗΜΟ ΑΜΦΙΠΟΛΗΣ, ΤΑ Ν.Π.Δ.Δ. & ΤΙΣ ΣΧΟΛΙΚΕΣ ΕΠΙΤΡΟΠΕΣ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ΑΜΦΙΠΟΛΗΣ» προκειμένου να καλυφθούν οι ανάγκες θέρμανσης των Δημοτικών κτιρίων και κίνησης των οχημάτων και μηχανημάτων του Δήμου Αμφίπολης, η προμήθεια πετρελαίου θέρμανσης, οι ανάγκες θέρμανσης των κτιρίων του Νομικού Προσώπου Δημοσίου Δικαίου του Δήμου Αμφίπολης, οι ανάγκες θέρμανσης των κτιρίων της Σχολικής Επιτροπής Α'/βαθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Αμφίπολης και οι ανάγκες θέρμανσης των κτιρίων της Σχολικής Επιτροπής Β'/βαθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Αμφίπολης και λιπαντικών του δήμου διάρκειας ενός έτους ή μέχρι την εξάντληση της προβλεπόμενης πίστωσης χωρίς υπέρβαση των προβλεπόμενων ποσοτήτων.

Τα προς προμήθεια είδη κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV) : **09135100-5 Πετρέλαιο Θέρμανσης, 09134200-9 Πετρέλαιο Ντίζελ, 09132100-4 Βενζίνη Αμόλυβδη, 24951000-5 Λιπαντικά - Γράσα**

Η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται στα κάτωθι τμήματα:

1. Ομάδα 1: Καύσιμα θέρμανσης και κίνησης για τον Δήμο Αμφίπολης

α/α	A/T	CPV	Περιγραφή	M M	Ποσότητα	Τιμή Μον. (€)	Ποσό (€)	ΚΑ	Απαιτούμενη Πίστωση 2023 (€)	Απαιτούμενη Πίστωση 2024 (€)
1	1	09135100-5	Πετρέλαιο θέρμανσης	Lt	15.000	1,1145	16.717,50	10.6643	9.614,79	7.102,71
2	3	09132100-4	Αμόλυβδη βενζίνη	Lt	7.100	1,5460	10.976,60	15.6641.01 Κοινωνική Υπηρεσία	0,00	10.976,60
3	2	09134200-9	Πετρέλαιο κίνησης	Lt	55.000	1,4411	79.260,50	20.6641.01 Υπηρεσία Καθαριότη -τος	7.205,50	72.055,00
4	3	09132100-4	Αμόλυβδη βενζίνη	Lt	2.200	1,5460	3.401,20		618,40	2.782,80
5	2	09134200-9	Πετρέλαιο κίνησης	Lt	8.000	1,4411	11.528,80	25.6641.01 Υπηρεσία Υδρευσης	288,22	11.240,58
6	3	09132100-4	Αμόλυβδη βενζίνη	Lt	4.000	1,5460	6.184,00		224,17	5.959,83
7	2	09134200-9	Πετρέλαιο κίνησης	Lt	46.000	1,4411	66.290,60	30.6641.01 Τεχνική Υπηρεσία	8.358,38	57.932,22
8	3	09132100-4	Αμόλυβδη βενζίνη	Lt	2.200	1,5460	3.401,20		541,10	2.860,10

9	3	09132100-4	Αμόλυβδη βενζίνη	Lt	2.500	1,5460	3.865,00	35.6644 Υπηρεσία Πρασίνου	757,54	3.107,46
							ΣΥΝΟΛΟ	201.625,40		
							ΦΠΑ 24%	48.390,09		
							ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ ΟΜΑΔΑΣ 1	250.015,49		

2. Ομάδα 2: Καύσιμα θέρμανσης για το Νομικό Πρόσωπο Δημοσίου Δικαίου

α/α	A/T	CPV	Περιγραφή	Μον. Μετρ.	Ποσότητα	Τιμή Μον. (€)	Ποσό (€)	ΚΑ	
1	1	09135100-5	Πετρέλαιο θέρμανσης	Lt	10.850	1,1145	12.092,33	15.6643	
							ΣΥΝΟΛΟ	12.092,33	
							ΦΠΑ 24%	2.902,16	
							ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ ΟΜΑΔΑΣ 2	14.994,49	

3. Ομάδα 3: Καύσιμα θέρμανσης για την Σχολική Επιτροπή Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης

α/α	A/T	CPV	Περιγραφή	Μον. Μετρ.	Ποσότητα	Τιμή Μον. (€)	Ποσό (€)	ΚΑ	
1	1	09135100-5	Πετρέλαιο θέρμανσης	Lt	27.000,00	1,1145	30.091,50	-	
							ΣΥΝΟΛΟ	30.091,50	
							ΦΠΑ 24%	7.221,96	
							ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ	37.313,46	

4. Ομάδα 4: Καύσιμα θέρμανσης για την Σχολική Επιτροπή Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης

α/α	A/T	CPV	Περιγραφή	Μον. Μετρ.	Ποσότητα	Τιμή Μον. (€)	Ποσό (€)	ΚΑ	
1	1	09135100-5	Πετρέλαιο θέρμανσης	Lt	18.000,00	1,1145	20.061,00	-	
							ΣΥΝΟΛΟ	20.061,00	
							ΦΠΑ 24%	4.814,64	
							ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ	24.875,64	

5. Ομάδα 5: Λιπαντικά Δήμου Αμφίπολης

Προσφορές υποβάλλονται για ένα, δύο, κλπ ή όλα τα τμήματα. [...]

α/α	A/T	CPV	Περιγραφή	Μον. Μετρ.	Ποσότητα	Τιμή Μον. (€)	Ποσό (€)
1	4	09211000-1	Λάδι πετρελαιοκινητήρων SAE 5W-40	Lt	400	3,30	1.320,00
2	5		Λάδι πετρελαιοκινητήρων SAE 15W-40	Lt	280	2,30	644,00
3	6		Λάδι πετρελαιοκινητήρων SAE 20W-50	Lt	240	2,30	552,00
4	7		Λάδι βενζινοκινητήρων SAE 10W-40	Lt	360	2,40	864,00
5	8		Λάδι SAE 30	Lt	200	2,10	420,00
6	9		Λάδι SAE 10	Lt	200	2,00	400,00
7	10		Λάδι υδραυλικό ISO 68	Lt	480	1,50	720,00
8	11		Λάδι υδραυλικό ISO 46	Lt	80	1,50	120,00
9	12		Βαλβολίνη No 90	Lt	140	2,50	350,00
10	13		Λιπαντικό τύπου ATF	Lt	320	2,70	864,00
11	14		Γράσο βάσης λιθίου	Kg	50	3,30	165,00
12	15		Γράσο γραφιτούχο	Kg	180	3,50	630,00
13	16		Λιπαντικό δίχρονων κινητήρων 2T	Lt	50	2,00	100,00
14	17	09211650-2	Υγρά φρένων DOT 4	Lt	10	3,50	35,00
15	18	24951311-8	Πρόσθετο Τύπου Ad Blue	Lt	2.000	1,00	2.000,00
16	19		Αντιβακτηριδιακό Πετρελαίου	Lt	35	6,30	220,50
17	20	24951311-8	Αντιπαγωγικό Πετρελαίου	Lt	7	6,70	46,90
18	21		Αντιψυκτικό	Lt	120	1,80	216,00
19	22		Parafllu	Lt	210	1,20	252,00
20	23	24316000-2	Νερό απιονισμένο	Lt	50	0,50	25,00
ΣΥΝΟΛΟ							9.944,40
ΦΠΑ 24%							2.386,66
ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ							12.331,06

Ο μέγιστος αριθμός ΤΜΗΜΑΤΩΝ που μπορεί να ανατεθεί σε έναν προσφέροντα ορίζεται σε 6.

Η αναθέτουσα αρχή διατηρεί το δικαίωμα να αναθέσει συνδυάζοντας τα τμήματα 1, 2 έως 6 σε έναν προσφέροντα υπό τις κάτωθι προϋποθέσεις.

Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των **339.530,14 €** συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24 % (προϋπολογισμός χωρίς ΦΠΑ: **273.814,63 €**, ΦΠΑ : 65.715,51 €).

Οι ποσότητες και τα είδη αναφέρονται στον ενδεικτικό προϋπολογισμό και στις τεχνικές προδιαγραφές. Τυχόν δικαίωμα προαίρεσης και τυχόν δικαίωμα παράτασης με αύξηση φυσικού – οικονομικού αντικειμένου δεν προβλέπεται.

Η διάρκεια της σύμβασης είναι ενός (1) έτους ή μέχρι την εξάντληση της προβλεπόμενης πίστωσης χωρίς υπέρβαση των προβλεπόμενων ποσοτήτων.

Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει της τιμής ως εξής:

Ομάδες 1-4: για κάθε είδος καυσίμου, θα είναι **το μεγαλύτερο προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης (%)** στη διαμορφούμενη Μέση Χονδρική Τιμή (Μ.Χ.Τ.) για την ΠΕ Σερρών του Παρατηρητηρίου Τιμών Υγρών Καυσίμων του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας του συγκεκριμένου καυσίμου κατά την ημέρα παραδόσεως και που αντιστοιχεί στην ποιότητα και σε κάθε άλλο χαρακτηριστικό γνώρισμά του. Το ποσοστό έκπτωσης μπορεί να είναι διαφορετικό για κάθε επιμέρους καύσιμο της ίδιας Ομάδας.

Ομάδες 5: θα είναι η χαμηλότερη τιμή στο σύνολο της Ομάδας.

Ως 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 εμπίπτουν 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 ή στο Μητρώο Κατασκευαστών Αμυντικού Υλικού.

2.2.5 Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια

Δεν απαιτείται.

2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα

Δεν απαιτείται.

Στο άρθρο 6.7 “**Αναπροσαρμογή τιμής**” αναφέρεται:

Δεν προβλέπεται.

Στο άρθρο 6.1 “**Χρόνος παράδοσης υλικών**” αναφέρονται τα εξής:

« Α. Πετρέλαιο κίνησης

Ο συμμετέχων θα δεσμεύεται με υπεύθυνη δήλωση ότι διαθέτει Πρατήριο υγρών καυσίμων ή συνεργαζόμενο Πρατήριο υγρών καυσίμων, εντός των ορίων του Δήμου Αμφίπολης, στο οποίο τα

οχήματα και μηχανήματα του Δήμου θα ανεφοδιάζονται με πετρέλαιο κίνησης, κατά τις εργάσιμες ημέρες και ώρες.

Στην περίπτωση που το πρατήριο είναι συνεργαζόμενο θα πρέπει να κατατεθεί υπεύθυνη δήλωση του ιδιοκτήτη του πρατηρίου ότι αποδέχεται τη συνεργασία.

Το ανωτέρω όριο κρίνεται επιβεβλημένο, καθώς εάν τα οχήματα απαιτηθεί να μετακινηθούν σε απόσταση μεγαλύτερη, τότε το κόστος του απαιτούμενου καυσίμου, σε συνδυασμό με την επιπλέον του συνήθους απασχόληση οχήματος και οδηγού, καθιστούν ασύμφορη τη συνεργασία.

B. Αμόλυβδη βενζίνη

Ο συμμετέχων θα δεσμεύεται με υπεύθυνη δήλωση ότι διαθέτει Πρατήριο υγρών καυσίμων ή συνεργαζόμενο Πρατήριο υγρών καυσίμων, εντός των ορίων του Δήμου Αμφίπολης, στο οποίο τα οχήματα και μηχανήματα του Δήμου θα ανεφοδιάζονται με αμόλυβδη βενζίνη κατά τις εργάσιμες ημέρες και ώρες.

Στην περίπτωση που το πρατήριο είναι συνεργαζόμενο θα πρέπει να κατατεθεί υπεύθυνη δήλωση του ιδιοκτήτη του πρατηρίου ότι αποδέχεται τη συνεργασία.

Το ανωτέρω όριο κρίνεται επιβεβλημένο, καθώς εάν τα οχήματα απαιτηθεί να μετακινηθούν σε απόσταση μεγαλύτερη, τότε το κόστος του απαιτούμενου καυσίμου, σε συνδυασμό με την επιπλέον του συνήθους απασχόληση οχήματος και οδηγού, καθιστούν ασύμφορη τη συνεργασία.

Εναλλακτικά και μόνο εφόσον δεν καταστεί εφικτή η συνεργασία με επιχείρηση που να πληροί τα ανωτέρω κριτήρια, δύναται ο Δήμος να επιλέξει διαγωνιζόμενο του οποίου η επιχείρηση να απέχει μέχρι 10 χλμ. από τα όρια του.

Γ. Πετρέλαιο θέρμανσης

Ο συμμετέχων θα δεσμεύεται με υπεύθυνη δήλωση ότι θα παραδίδει την αιτούμενη ποσότητα καυσίμου, εντός δύο (2) ημερών από την ημερομηνία της σχετικής παραγγελίας, καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης, στις εγκαταστάσεις και τα κτίρια των Νομικών Προσώπων του Δήμου Αμφίπολης (Δημοτικά Κτίρια, Σχολικά κτίρια κλπ). Η παράδοση θα γίνεται με βυτιοφόρο όχημα του προμηθευτή, το οποίο θα πληροί όλες τις κατά νόμο προϋποθέσεις.

Ο συμβατικός χρόνος παράδοσης των υλικών μπορεί να παρατείνεται, πριν από τη λήξη του αρχικού συμβατικού χρόνου παράδοσης, υπό τις προϋποθέσεις του άρθρου 206 του ν. 4412/2016. Στην περίπτωση που το αίτημα υποβάλλεται από τον ανάδοχο και η παράταση χορηγείται χωρίς να συντρέχουν λόγοι ανωτέρας βίας ή άλλοι ιδιαιτέρως σοβαροί λόγοι που καθιστούν αντικειμενικώς αδύνατη την εμπρόθεσμη παράδοση των συμβατικών ειδών επιβάλλονται οι κυρώσεις του άρθρου 207 του ν.4412/2016.

Δ. Λιπαντικά

Ο συμμετέχων θα δεσμεύεται με υπεύθυνη δήλωση ότι θα παραδώσει εφάπαξ ή τμηματικά τις ζητούμενες ποσότητες, εντός δέκα (10) ημερών από την ημερομηνία σχετικής παραγγελίας, στις εγκαταστάσεις του δήμου στην Πρώτη Σερρών.

Εάν λήξει ο συμβατικός χρόνος παράδοσης, χωρίς να υποβληθεί εγκαίρως αίτημα παράτασης ή, εάν λήξει ο παραταθείς, κατά τα ανωτέρω, χρόνος, χωρίς να παραδοθεί το υλικό, ο ανάδοχος κηρύσσεται έκπτωτος.

Ο ανάδοχος υποχρεούται να ειδοποιεί την υπηρεσία που εκτελεί την προμήθεια, την αποθήκη υποδοχής των υλικών και την επιτροπή παραλαβής, για την ημερομηνία που προτίθεται να παραδώσει το υλικό, τουλάχιστον δύο (2) εργάσιμες ημέρες νωρίτερα».

1.3 Περίληψη της εν λόγω διακήρυξης, η οποία περιείχε τους ουσιώδεις όρους και στοιχεία της διακηρύξεως του διαγωνισμού, απεστάλη ηλεκτρονικά στις 24.11.2023 στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε) και δημοσιεύθηκε στις 29.11.2023.

Συνακόλουθα καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ στις 29.11.23, όπου και έλαβε αριθμό συστήματος 276174.

Περίληψη της διακήρυξης δημοσιεύτηκε στις εφημερίδες "ΣΗΜΕΡΙΝΗ ΤΩΝ ΣΕΡΡΩΝ" (06-12-2023), "Η ΠΡΟΟΔΟΣ" (06-12-2023) και στην "Η ΦΩΝΗ ΤΗΣ ΒΙΣΑΛΤΙΑΣ" (08-12-2023)."

Σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης, ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ήταν η 20.12.2023 και ώρα 08:00π.μ, καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 28.12.2023 και ώρα 15:00μ.μ και ημερομηνία αποσφράγισης η 29.12.2023 και ώρα 10:00μ.μ.

2.1 Στις 2.1.24 η Επιτροπή του διαγωνισμού προέβη στην ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών. Σύμφωνα με το Πρακτικά της, η επιτροπή διαπίστωσε κατά την έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής ότι έχουν υποβληθεί προσφορές από 3 οικονομικούς φορείς και συγκεκριμένα: ο μεν πρώτος υπέβαλε προσφορά για τις ομάδες 1,2,3 και 4, ο δεύτερος για τις ομάδες 2,3 και 4 και ο τρίτος για την ομάδα 5.

Η Επιτροπή προέβη στον έλεγχο των υποβληθέντων δικαιολογητικών και των τεχνικών προσφορών των διαγωνιζομένων του άρθρου 2.4.3 της διακήρυξης και λαμβάνοντας υπ' όψιν την παρ. 6.1. "Χρόνος παράδοσης υλικών" της διακήρυξης, έκρινε, για την Ομάδα 1, ότι η μη προσκόμιση της αναφερόμενης υπεύθυνης δήλωσης, καθιστά απαράδεκτη την προσφορά που αφορά σε καύσιμα κίνησης. Όπως ρητώς αναφέρεται στο Πρακτικό της Επιτροπής, «[...] Οι διαγωνιζόμενοι όντως δεν διαθέτουν Πρατήριο Υγρών Καυσίμων ή συνεργαζόμενο Πρατήριο Υγρών Καυσίμων εντός των ορίων του Δήμου Αμφίπολης ή σε απόσταση έως 10 χλμ από τα όριά του, όμως κανένας από αυτούς δεν έχει δώσει προσφορά για καύσιμα κίνησης, επομένως δεν υπάρχει το παραπάνω κώλυμα [...]».

Στη συνέχεια η Επιτροπή, κατά τον έλεγχο των οικονομικών προσφορών των Φορέων και των τεχνικών χαρακτηριστικών των προσφερόμενων ειδών, διεπίστωσε ότι:

“α) ο πρώτος Οικονομικός Φορέας έδωσε προσφορά μόνο για ένα είδος καυσίμου (πετρέλαιο θέρμανσης) της Ομάδας 1 και διευκρίνισε ότι δεν συμμετέχει για τα άλλα δύο είδη καυσίμου (πετρέλαιο κίνησης και αμόλυβδη βενζίνη) της ίδιας Ομάδας. Σύμφωνα όμως με την παράγραφο 2.4.4 Περιεχόμενα Φακέλου «Οικονομική Προσφορά»/Τρόπος σύνταξης και υποβολής οικονομικών προσφορών της Διακήρυξης: «Προσφορές υποβάλλονται για μία ή περισσότερες εκ των ομάδων των προς προμήθεια ειδών, υπό την προϋπόθεση ότι θα καλύπτεται όλη η προβλεπόμενη από τον προϋπολογισμό ποσότητα της κάθε ομάδας». Για τον λόγο αυτό, η προσφορά του για την Ομάδα 1 καθίσταται άκυρη.

Οι προσφορές του για τις άλλες Ομάδες (2, 3 & 4) λαμβάνονται υπόψη.

β) ο τρίτος Οικονομικός Φορέας προσφέρει λιπαντικά (Ομάδα 5) που δεν πληρούν τις τεχνικές προδιαγραφές της Μελέτης 28/2023. Πιο συγκεκριμένα δεν πληρούνται:

- για το λιπαντικό με Α.Τ.4 Λάδι πετρελαιοκινητήρων SAE 5W-40, το επίπεδο ποιότητας κατά API:CL-4,

- για το λιπαντικό με A.T.5 Λάδι πετρελαιοκινητήρων SAE 15W-40, η καταλληλότητά του και για τη λίπανση πετρελαιοκινητήρων που λειτουργούν με υπερτροφοδότηση turbo και το επίπεδο ποιότητας κατά API:SJ,

- για το λιπαντικό με A.T.6 Λάδι πετρελαιοκινητήρων SAE 20W-50, η καταλληλότητά του και για τη λίπανση πετρελαιοκινητήρων που λειτουργούν με υπερτροφοδότηση turbo και το πιστοποιητικό αυτοκινητοβιομηχανίας MIL-L-2104D,

- για το λιπαντικό με A.T.7: Λάδι βενζινοκινητήρων SAE 10W-40, το επίπεδο ποιότητας κατά ACEA: E7/E9 και τα πιστοποιητικά αυτοκινητοβιομηχανίας ROVER και BMW Longlife -04,

- για το λιπαντικό με A.T.10: Λάδι υδραυλικό ISO 68, οι εγκρίσεις-προδιαγραφές AFNOR NF E 48-690 & 48-691 (HM,HV), VICKERS I-286-S3 & M-2950-S και CETOR RP 91H,

- για το λιπαντικό με A.T.11: Λάδι υδραυλικό ISO 46, οι εγκρίσεις-προδιαγραφές AFNOR NF E 48-690 & 48-691 (HM,HV), VICKERS I-286-S3 & M-2950-S και CETOR RP 91H,

- για το λιπαντικό με A.T.12: Βαλβολίνη SAE No 90, το απαιτούμενο πολλαπλό ιξώδες με υπερενισχυμένα πρόσθετα και η έγκριση-προδιαγραφή SDFG OP-1705

- για το λιπαντικό με A.T.13: Λιπαντικό τύπου ATF, οι εγκρίσεις-προδιαγραφές API TA/TB και Haggglunds Denison HF-O,

- για το λιπαντικό με A.T.16: Λιπαντικό δίχρονων κινητήρων 2T, οι εγκρίσεις- προδιαγραφές ASTM TCS Allison C4, Mercedes Benz 236.7 ZF TE-ML 09/11/14, Caterpillar TO-2, Haggglunds Denison HF-O, MAN 339 Type D.

Για τους λόγους αυτούς η προσφορά του για την Ομάδα 5 καθίσταται άκυρη.”

Εν συνεχεία η Επιτροπή του διαγωνισμού πρότεινε προς την Δημοτική Επιτροπή τα κάτωθι:

α) Την ανάδειξη προσωρινών αναδόχων της σύμβασης για τις Ομάδες 2,3 και 4.

β) Την απόρριψη των προσφορών για τις Ομάδες 1 και 5 για τους λόγους που αναφέρονται αναλυτικά ανωτέρω στο πρακτικό.

γ) Την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, σύμφωνα με τις διατάξεις της περ. (α) της παρ. 2 του άρθρου 32 του Ν. 4412/2016 για την Ομάδα 1 «Καύσιμα θέρμανσης και κίνησης για τον Δήμο Αμφίπολης» και για την Ομάδα 5 «Λιπαντικά και λοιπά υγρά οχημάτων για τον Δήμο Αμφίπολης», επειδή η μια και μοναδική προσφορά που υποβλήθηκε για κάθε μία από αυτές απορρίφθηκε σύμφωνα με τα όσα αναφέρθηκαν παραπάνω.

2.2 Ακολούθως, η Δημοτική Επιτροπή με την υπ. αρ. 11/16.2.2024 απόφασή της ενέκρινε το ανωτέρω πρακτικό και κήρυξε άγονο τον διαγωνισμό ως προς τα ανωτέρω Τμήματα.

3. Με το υπ. αριθ. πρωτ. 4970/5.6.2024 έγγραφο του Δήμου βεβαιώνεται ότι δεν κατατέθηκε καμία προδικαστική προσφυγή ή άλλο ένδικο βοήθημα για τον συγκεκριμένο διεθνή ηλεκτρονικό διαγωνισμό.

II. Νομικό πλαίσιο

4. 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 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. [...]

III. Νομική Εκτίμηση

5. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Αμφίπολης, ο οποίος αποτελεί αναθέτουσα αρχή κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 1(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 211.569,80€ € προ ΦΠΑ για τις ομάδες 1 και 5, σε συνέχεια εν μέρει άγονου διαγωνισμού άνω των ορίων, συνολικού προϋπολογισμού 273.814,63€ προ ΦΠΑ, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ' άρθρο 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016, όπως ισχύει.

6. Η αναθέτουσα αρχή επικαλείται, με το υπό κρίση αίτημά της, την εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, οι οποίες αναφέρονται και στο σχέδιο απόφασης για προσφυγή στη διαπραγμάτευση που κατατέθηκε στην ΕΑΔΗΣΥ για τις ομάδες 1 και 5, για τις οποίες οι μοναδικές υποβληθείσες προσφορές για τις εν λόγω ομάδες απορρίφθηκαν ως μη αποδεκτές.

7. 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 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 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.

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.

Κατά τη ρητή, δε, διατύπωση του εν λόγω άρθρου «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». Ειδικότερα, η μη καταλληλότητα των προσφορών αφορά σε περιπτώσεις πλημμελειών ουσίας και ελλείψεων των προσφορών που φανερώνουν ότι κατ' ουσίαν η αγορά δεν ανταποκρίθηκε στην προς ανάθεση σύμβαση κατά τον τρόπο που αυτή προδιαγράφηκε στα τεύχη του διαγωνισμού από την αναθέτουσα αρχή. Επισημαίνεται ότι μη κατάλληλες θεωρούνται γενικά οι προσφορές που δεν έχουν καμία σχέση με τη σύμβαση, δηλαδή το περιεχόμενο τους δεν εναρμονίζεται με τις απαιτήσεις της σύμβασης και είναι ασύμβατο με τις ανάγκες της αναθέτουσας αρχής και, ως εκ τούτου, δεν μπορούν προδήλως και χωρίς να τροποποιηθούν ουσιαστικά, να ικανοποιήσουν τις εν λόγω ανάγκες για τις οποίες προορίζονται (βλ. ενδεικτικά Δ2ΕΑΔΗΣΥ/2023).

8. Με βάση τα στοιχεία του ιστορικού, όπως αποτυπώνονται στο **σημείο 2.1** της παρούσας, προκύπτει ότι:

Αφενός **για την αιτούμενη ομάδα 1**, η μοναδική προσφορά που υποβλήθηκε είναι στην πράξη μια “μη κατάλληλη” προσφορά, η οποία δύναται να εξομοιωθεί με “μη υποβληθείσα”. Και τούτο διότι, η υποβληθείσα οικονομική προσφορά δεν κάλυπτε όλη την προβλεπόμενη από τον προϋπολογισμό ποσότητα της κάθε ομάδας, όπως όριζε η σχετική διακήρυξη, προκειμένου να θεωρηθεί ότι πρόκειται για ολοκληρωμένη και προσηκόντως υποβληθείσα προσφορά. Σε κάθε περίπτωση, διαφαίνεται ότι πρόκειται για μη κατάλληλη προσφορά, καθώς αυτή κάλυπτε μόνο ένα είδος καυσίμου (πετρέλαιο θέρμανσης) της Ομάδας 1 και όχι τα υπόλοιπα δύο είδη καυσίμου (πετρέλαιο κίνησης και αμόλυβδη βενζίνη) της ίδιας Ομάδας, παραβιάζοντας, με αυτόν τον τρόπο, όρους της διακήρυξης, κατά τα αναλυτικώς ανωτέρω αναφερόμενα.

Αφετέρου, **για την αιτούμενη ομάδα 5**, η μοναδική προσφορά που υποβλήθηκε διαφαίνεται να συνιστά μια “μη κατάλληλη” προσφορά, η οποία δύναται να εξομοιωθεί με “μη υποβληθείσα”. Και τούτο διότι, η υποβληθείσα τεχνική προσφορά παρουσίαζε σοβαρές αποκλίσεις και δεν πληρούσε τις απαιτούμενες τεχνικές προδιαγραφές της σχετικής μελέτης ως προς τα προσφερόμενα είδη (λιπαντικά), όπως όριζε η σχετική διακήρυξη.

Σύμφωνα με τα ανωτέρω εκτεθέντα συνάγεται ότι: για τις αιτούμενες ομάδες 1 και 5 τυγχάνει εφαρμογής η επικαλούμενη διάταξη του άρθρου 32.2.α του ν. 4412/2016 και εξετάζεται εν προκειμένω η συνδρομή των προϋποθέσεων του.

9. Στην υπό κρίση περίπτωση, ως προς τη συνδρομή των προϋποθέσεων εφαρμογής των ανωτέρω διατάξεων, από τα στοιχεία του φακέλου, προκύπτουν τα ακόλουθα:

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

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, δεν διαπιστώθηκαν νομικές πλημμέλειες, πλην των κάτωθι:

A) Αναγραφή γεωγραφικού περιορισμού στους ειδικούς όρους εκτέλεσης της σύμβασης

Στο άρθρο 6.1 “ Χρόνος παράδοσης υλικών”, που περιλαμβάνεται στο σχετικό Κεφάλαιο της διακήρυξης για τους ειδικούς όρους εκτέλεσης της σύμβασης, κρίνεται προβληματική η αναφορά του όρου ότι : «[...] Εναλλακτικά και μόνο εφόσον δεν καταστεί εφικτή η

συνεργασία με επιχείρηση που να πληροί τα ανωτέρω κριτήρια (ήτοι που να δεσμεύεται με υπεύθυνη δήλωση ότι διαθέτει Πρατήριο υγρών καυσίμων ή συνεργαζόμενο Πρατήριο υγρών καυσίμων, εντός των ορίων του Δήμου Αμφίπολης, στο οποίο τα οχήματα και μηχανήματα του Δήμου θα ανεφοδιάζονται με αμόλυβδη βενζίνη κατά τις εργάσιμες ημέρες και ώρες), δύναται ο Δήμος να επιλέξει διαγωνιζόμενο του οποίου η επιχείρηση να απέχει μέχρι 10 χλμ. από τα όρια του».

Η Αρχή έχει επισημάνει ότι η αναθέτουσα αρχή δεν επιτρέπεται να θέτει ως λόγους αποκλεισμού ή προϋποθέσεις συμμετοχής/κριτήρια επιλογής στη διαγωνιστική διαδικασία, όρους οι οποίοι περιορίζουν τον ανταγωνισμό και αντίκεινται στις αρχές της απαγόρευσης διακρίσεων και της αναλογικότητας και δεν δικαιολογούνται από την εξυπηρέτηση του γενικού συμφέροντος. Ομοίως, δεν επιτρέπεται να συνεκτιμά και να αξιολογεί ως κριτήριο ανάθεσης, μέσω της χορήγησης επιπλέον βαθμών, γεωγραφικές παραμέτρους. Εφόσον οι αναθέτουσες αρχές το κρίνουν απαραίτητο και δικαιολογημένο, βάσει του ειδικότερου αντικειμένου της υπό ανάθεση σύμβασης και των λοιπών συνθηκών, έχουν ευχέρεια να περιλάβουν στα έγγραφα της σύμβασης αντίστοιχους όρους, αποκλειστικά ως ειδικούς όρους εκτέλεσης της σύμβασης σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 130 παρ. 2 ν. 4412/2016. Ωστόσο, δεν επιτρέπεται να εξαρτήσουν τη συμμετοχή υποψηφίων και άρα τον αποκλεισμό τους από ανάλογο γεωγραφικό περιορισμό, ούτε να αξιολογήσουν προσφορές και να αναθέσουν τη σύμβαση βάσει «γεωγραφικών» κριτηρίων¹.

Σημειωτέον ότι, στην εν λόγω διακήρυξη, στο σημείο 2.4.3. Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά», ή σε κάποιο άλλο σημείο αυτής, δεν απαιτείται υπεύθυνη δήλωση στην οποία να δηλώνεται ρητά η πλήρωση του εν λόγω όρου της διακήρυξης, ήτοι να ζητείται να δηλωθεί ακριβώς η απόσταση στην οποία βρίσκεται ο προσφέρων οικονομικός φορέας εκτός των ορίων του Δήμου (η οποία, εάν ζητείτο, θα παρέπεμπε σε αποδεικτικό μέσο πλήρωσης όρου συμμετοχής). Συνεπώς, η αναθέτουσα αρχή δεν απαίτησε, ως αποδεικτικό μέσο για τη συμμετοχή των οικονομικών φορέων, κάποια ειδικότερη, σχετικά με το εν λόγω σημείο, δήλωση (πέραν της προαναφερθείσας Υ.Δ. για την περίπτωση που βρίσκεται εντός των ορίων του Δήμου ο ίδιος ο προσφέρων ή συνεργαζόμενο πρατήριο). Τουναντίον, ειδική αναφορά συναντάται, όπως προαναφέρθηκε, στο σημείο 6.1 της διακήρυξης, «Χρόνος παράδοσης υλικών», ως ειδικός όρος εκτέλεσης της σύμβασης.

Υπό το πρίσμα των ανωτέρω, ο εν λόγω όρος θα μπορούσε να κριθεί ότι δεν έχει τεθεί ως όρος συμμετοχής που να περιορίζει τις γενικές αρχές του ελεύθερου ανταγωνισμού, ωστόσο διακατέχεται από ασάφεια και αοριστία, δυνάμενη να προκαλέσει σύγχυση και να αποτρέψει οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή στον διαγωνισμό, ως προς τον τρόπο/τη μέθοδο που θα χρησιμοποιήσει ο Δήμος προκειμένου να ενεργοποιήσει την προβλεπόμενη δυνατότητα «να επιλέξει διαγωνιζόμενο του οποίου η επιχείρηση να απέχει μέχρι 10 χλμ.

¹ Πρβλ. σχετικώς: Α) Κατευθυντήρια Οδηγία 27/2021 της Αρχής «Επαναλαμβανόμενες πλημμέλειες – παρατυπίες που έχουν διαπιστωθεί κατά τα έτη 2017 έως 2021, στο πλαίσιο του ελέγχου νομιμότητας της προηγηθείσας διαγωνιστικής διαδικασίας επί αιτημάτων παροχής σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση δημόσιας σύμβασης, σύμφωνα με την περίπτωση β' της παραγράφου 2 του άρθρου 26 και τα άρθρα 32 παρ. 2 περ. α' και 269 περ. α' του ν. 4412/2016, καθώς και εν γένει υποδείξεις - συστάσεις που έχει απευθύνει η Αρχή με τις εκδοθείσες Γνώμες της επί αιτημάτων διαπραγμάτευσης κατόπιν επίκλησης των ανωτέρω νομικών βάσεων», σελ. 14-15, με ΑΔΑ: Ψ8Σ4ΟΞΤΒ-ΨΔ3 και Β) με α.π. 6601/13.12.2019 διευκρινιστικό έγγραφο της Αρχής «Διευκρινίσεις επί ειδικότερων ζητημάτων που ανακύπτουν σε διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων προμηθειών υγρών καυσίμων» (ΑΔΑ: ΡΨΦΝΟΞΤΒ-ΛΟΧ).

από τα όρια του». Σημειωτέον, περαιτέρω, ότι στην τελευταία αυτή περίπτωση δεν προβλέπεται καν η δυνατότητα συνεργασίας του προσφέροντος με πρατήριο που να βρίσκεται στην ανωτέρω απόσταση από τα όρια του Δήμου.

Β) Περιορισμός του χρονικού διαστήματος της περιόδου οριστικής υποβολής προσφορών στην εφαρμογή ηλεκτρονικού διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.:

Όπως αναφέρθηκε ανωτέρω, η διακήρυξη του διαγωνισμού απεστάλη ηλεκτρονικά στις 24.11.2023 στην Ε.Ε.Ε και δημοσιεύθηκε στις 29.11.2023. Συνακόλουθα καταχωρήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ στις 29.11.23, ενώ στον τοπικό τύπο δημοσιεύτηκε στις 06-12-2023 και 08-12-2023. Ωστόσο, ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ορίστηκε η 20.12.2023, ημερομηνία αρκετή μεταγενέστερη σε σχέση με τη δημοσιοποίηση των εγγράφων της σύμβασης. Όπως έχει επανειλημμένα κρίνει η Αρχή σε προγενέστερες γνώμες της, ο περιορισμός του χρονικού διαστήματος της περιόδου οριστικής υποβολής προσφορών στην εφαρμογή ηλεκτρονικού διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., αναλόγως των περιστάσεων, σε χρονικό διάστημα μικρότερο της προβλεπόμενης εκ του νόμου (άρθρο 27 του ν.4412/2016) ελάχιστης προθεσμίας παραλαβής προσφορών, μπορεί να θέτει εμπόδια στη συμμετοχή στη διαγωνιστική διαδικασία και να περιορίζει έτσι τον ανταγωνισμό. Ως εκ τούτου, η Αρχή θεωρεί ορθότερο η έναρξη υποβολής προσφορών να ταυτίζεται με την δημοσιοποίηση της διακήρυξης του διαγωνισμού και επομένως να υπάρχει η δυνατότητα υποβολής προσφορών καθ' όλο το διάστημα που διανύεται μεταξύ της ημερομηνίας δημοσιοποίησης της διακήρυξης και της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών (πρβλ Κατευθυντήρια Οδηγία 27/2021 της Αρχής «Επαναλαμβανόμενες πλημμέλειες – παρατυπίες που έχουν διαπιστωθεί κατά τα έτη 2017 έως 2021, στο πλαίσιο του ελέγχου νομιμότητας της προηγηθείσας διαγωνιστικής διαδικασίας επί αιτημάτων παροχής σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση δημόσιας σύμβασης, σύμφωνα με την περίπτωση β' της παραγράφου 2 του άρθρου 26 και τα άρθρα 32 παρ. 2 περ. α' και 269 περ. α' του ν. 4412/2016, καθώς και εν γένει υποδείξεις - συστάσεις που έχει απευθύνει η Αρχή με τις εκδοθείσες Γνώμες της επί αιτημάτων διαπραγμάτευσης κατόπιν επίκλησης των ανωτέρω νομικών βάσεων», σελ. 7, με ΑΔΑ: Ψ8Σ4ΟΞΤΒ-ΨΔ3).

Γ) Σημαντική χρονική απόσταση μεταξύ της αιτούμενης διαδικασίας διαπραγμάτευσης και της προηγουμένως διενεργηθείσας ανοικτής διαδικασίας

Η Αρχή έχει επισημάνει στις γνώμες της επί υποβληθέντων αιτημάτων για προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, ότι προϋπόθεση της προηγουμένης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, είναι να ενεργείται η διαπραγμάτευση σε χρονική εγγύτητα προς το χρόνο της ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας η οποία απέβη άγονη, υπό την έννοια ότι ο χρόνος υποβολής του σχετικού αιτήματος προς την Αρχή για παροχή σύμφωνης γνώμης δεν πρέπει να απέχει σημαντικά από τη διενέργεια του προηγηθέντος ανοικτού διαγωνισμού. Άλλως, ήτοι σε περίπτωση σημαντικής χρονικής απόστασης μεταξύ αυτών, κατά την οποία θα ήταν εφικτή η διενέργεια ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, θα μπορούσε να κριθεί ότι καταστρατηγείται η ρύθμιση του εν λόγω κανόνα, ως τρόπου επιλογής αναδόχου, ως και ότι αναιρείται ο εξαιρετικός χαρακτήρας της σχετικής διαδικασίας διαπραγμάτευσης (πρβλ. Κ.Ο. 27/2021 της Αρχής, όπ.π., σελ. 21).

Δ) Ασάφεια ως προς τον αριθμό τμημάτων

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

“[...] Ο μέγιστος αριθμός ΤΜΗΜΑΤΩΝ που μπορεί να ανατεθεί σε έναν προσφέροντα ορίζεται σε 6. Η αναθέτουσα αρχή διατηρεί το δικαίωμα να αναθέσει συνδυάζοντας τα τμήματα 1, 2 έως 6 σε έναν προσφέροντα υπό τις κάτωθι προϋποθέσεις.[...]”

Λαμβάνοντας υπόψιν ότι τα τμήματα είναι 5 θα μπορούσε η ως άνω αναφορά να δημιουργήσει σύγχυση στους ενδιαφερόμενους, σημειώνεται ωστόσο ότι δεν υποβλήθηκαν διευκρινιστικά ερωτήματα.

9.2. Ως προς την μη υποβολή προσφορών ή την υποβολή μη κατάλληλων προσφορών

Όπως αναφέρεται ανωτέρω, στον διεξαχθέντα διαγωνισμό, ο οποίος περιελάμβανε συνολικά 5 ομάδες, οι μοναδικές υποβληθείσες προσφορές για τις αιτούμενες ομάδες (ομάδα 1- καύσιμα θέρμανσης και κίνησης και ομάδα 5- λιπαντικά), κρίθηκαν ως μη αποδεκτές και απορρίφθηκαν, και ως εκ τούτου ο διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος ως προς τις ομάδες αυτές. Οι ανωτέρω απορριφθείσες προσφορές πληρούν τα κριτήρια χαρακτηρισμού των ως «ακατάλληλων», κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, κατά τα αναλυτικώς αναφερόμενα ανωτέρω.

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

Στο προσκομισθέν στην Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ σχέδιο απόφασης 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 ουσιαδώς οι όροι που τέθηκαν με τη διακήρυξη του προηγθέντος ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού.

IV. ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ

Κατόπιν των ανωτέρω, η Επιτροπή της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ **ομόφωνα αποφασίζει:**

Την Παροχή σύμφωνης γνώμης της Επιτροπής της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση για τη σύναψη σύμβασης δύο ομάδων (ομάδα 1- καύσιμα θέρμανσης και κίνησης και ομάδα 5- λιπαντικά), συνολικού προϋπολογισμού 211.569,80€ προ ΦΠΑ, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' ν. 4412/2016, σε συνέχεια εν μέρει άγονου διαγωνισμού με αντικείμενο την “**Προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών για τον Δήμο Αμφίπολης, τα Ν.Π.Δ.Δ. και τις Σχολικές Επιτροπές του Δήμου Αμφίπολης**”, συνολικού προϋπολογισμού 273.814,63€ προ ΦΠΑ, λόγω συνδρομής των οικείων προϋποθέσεων και σύμφωνα με το σκεπτικό της παρούσας Γνώμης.

Αθήνα, 31 Ιουλίου 2024

Η Προεδρεύουσα Σύμβουλος

Ευαγγελία Κουτούπα