



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

Γ Ν Ω Μ Η

Δ89/2021

(Διαδικασίας άρθρου 2, παρ. 2, περ. γ (δδ) Ν. 4013/2011)

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 22^α Δεκεμβρίου του έτους δύο χιλιάδες είκοσι ένα (2021), ημέρα Τετάρτη και ώρα 09.30 π.μ. στα επί της οδού Κεφαλληνίας 45 γραφεία της, συνήλθε η **ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** (εφεξής και Αρχή) 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, έχοντα απαρτία:

- 1. Πρόεδρος:** Γεώργιος Καταπόδης
- 2. Μέλη:** Δημήτριος Σταθακόπουλος (μέσω τηλεδιάσκεψης)
Μαρία Στυλιανίδου (μέσω τηλεδιάσκεψης)
Κωσταντίνος Βαρδακαστάνης

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

Εισηγήτρια: Παναγιώτα Αλεξίου, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., επικουρούμενη από τον ασκούμενο δικηγόρο Θεόδωρο Μαγκλάρα.

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης παρέστησαν, η εισηγήτρια Παναγιώτα Αλεξίου, ο ασκούμενος δικηγόρος, Θεόδωρος Μαγκλάρας, η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Ελέγχου Μαριλένα Σιδέρη, καθώς και η Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης, Μαρία Παναγοηλιοπούλου, οι οποίοι αποδεσμεύτηκαν πριν την έναρξη της διαδικασίας της ψηφοφορίας των μελών του Συμβουλίου της Αρχής και τη λήψη της απόφασης.

ΘΕΜΑ: Με το με Α.Π. 8055/1/217-ιστ' (Α.Π. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 7298/06.12.2021) αίτημά της προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής και Αρχή), όπως αυτό συμπληρώθηκε με τα με Α.Π. εισερχ. 7389/09.12.2021 και 7658/20.12.21 μηνύματα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, η Διεύθυνση Αστυνομίας Κυκλάδων αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ (δδ) ν. 4013/2011, για την ανάθεση της σύμβασης του ως άνω αιτήματος.

ΑΙΤΗΜΑ : Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, κατ' άρθρο 32 παρ. 2 περ (α) ν. 4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας καυσίμων κίνησης και θέρμανσης για κάλυψη (α) των αναγκών κίνησης του μηχανοκίνητου στόλου της Διεύθυνσης Αστυνομίας Κυκλάδων, των υπαγόμενων σε αυτή υπηρεσιών, της ΓΕ.Π.Α.Δ. Νοτίου Αιγαίου, καθώς και των λοιπών αστυνομικών υπηρεσιών που επιχειρούν στην εδαφική αρμοδιότητα της Δ.Α. Κυκλάδων και (β) των αναγκών θέρμανσης των οικημάτων της Διεύθυνσης Αστυνομίας Κυκλάδων και των υπαγόμενων σε αυτή υπηρεσιών και της ΓΕ.Π.Α.Δ. Νοτίου Αιγαίου, σε συνέχεια συνολικά άγονου διεθνούς ανοικτού διαγωνισμού άνω των ορίων, διενεργηθέντος με ηλεκτρονικά μέσα, συνολικού προϋπολογισμού 367.741,94€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

.....

I. ΙΣΤΟΡΙΚΟ – ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΑ ΠΕΡΙΣΤΑΤΙΚΑ

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

2.1 Με την με Α.Π. 8055/1/217-ί/05.11.2021 Διακήρυξη της Διεύθυνσης Αστυνομίας Κυκλάδων (ΑΔΑΜ 21PROC009482390), προκηρύχθηκε ηλεκτρονικός μειοδοτικός διαγωνισμός άνω των ορίων με ανοικτή διαδικασία, συνολικού προϋπολογισμού 367.741,94€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, (456.000€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ) με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής (υψηλότερο ποσοστό έκπτωσης) και ειδικότερα βάσει της χαμηλότερης τιμής σε ευρώ, όπως αυτή θα προέκυπτε κατόπιν

υπολογισμού της προσφερόμενης ενιαίας ποσοστιαίας έκπτωσης (μέχρι το δεύτερο δεκαδικό ψηφίο) επί τοις εκατό (%), στην τιμή αναφοράς εκάστου είδους. Ως τιμή αναφοράς εκάστου είδους για τη σύγκριση των προσφορών ορίστηκε η μέση λιανική τιμή πώλησης εκάστου είδους, όπως αυτή αναρτήθηκε από το Παρατηρητήριο Τιμών Υγρών Καυσίμων του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας, για την περιοχή του τέως νομού Κυκλάδων, κατά τον χρόνο υποβολής του πρωτογενούς αιτήματος της παρούσας.

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

«Αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια:

α) υγρών καυσίμων κίνησης (αμόλυβδη βενζίνη – crn:09132100-4,

πετρέλαιο κίνησης crn:09134100-8) για την κάλυψη ανελαστικών αναγκών κίνησης του μηχανοκίνητου στόλου της Δ.Α. Κυκλάδων, των υπαγόμενων σε αυτή υπηρεσιών, της ΓΕ.Π.Α.Δ. Νοτίου Αιγαίου, καθώς και των λοιπών αστυνομικών υπηρεσιών που επιχειρούν στην εδαφική αρμοδιότητα της Δ.Α. Κυκλάδων, προς το σκοπό αποφυγής ακινητοποίησης αυτού και αδυναμίας παροχής υπηρεσιών ασφάλειας και τάξης, βασικών αρχών της αποστολής του σώματος της Ελληνικής Αστυνομίας,

β) υγρών καυσίμων θέρμανσης (πετρέλαιο θέρμανσης – crn:09135100-5), για την κάλυψη αναγκών θέρμανσης των οικημάτων της Διεύθυνσης Αστυνομίας Κυκλάδων, των υπαγόμενων σε αυτή υπηρεσιών και της Γ.Ε.Π.Α.Δ. Νοτίου Αιγαίου, όπως αυτό (αντικείμενο) παρουσιάζεται και αναλύεται στο παράρτημα Α'.

Η **εκτιμώμενη αξία** της (αρχικής) σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των εκατόν ογδόντα τριών χιλιάδων οχτακοσίων εβδομήντα ευρώ και ενενήντα επτά λεπτών (183.870,97€) πλέον ΦΠΑ 24%: 44.129,03€, οπότε ο συνολικός προϋπολογισμός διαμορφώνεται σε 228.000,00€ και υποδιαιρείται στα παρακάτω τμήματα:

ΤΜΗΜΑ 1: «προμήθεια καυσίμων **κίνησης** οχημάτων αστυνομικών υπηρεσιών που επιχειρούν στη νήσο **Σύρο**», εκτιμώμενης αξίας 18.548,39€ πλέον ΦΠΑ 4.451,61€.

ΤΜΗΜΑ 2: «προμήθεια καυσίμων **θέρμανσης** αστυνομικών υπηρεσιών νήσου **Σύρου**», εκτιμώμενης αξίας 2.016,13€ πλέον ΦΠΑ 483,87€.

ΤΜΗΜΑ 3: «προμήθεια καυσίμων **κίνησης** οχημάτων αστυνομικών υπηρεσιών που επιχειρούν στη νήσο **Άνδρο**», εκτιμώμενης αξίας 11.290,32€ πλέον ΦΠΑ 2.709,68€.

ΤΜΗΜΑ 4: «προμήθεια καυσίμων **κίνησης** οχημάτων αστυνομικών υπηρεσιών που επιχειρούν στη νήσο **Θήρα**», εκτιμώμενης αξίας 32.258,06€ πλέον ΦΠΑ 7.741,94€.

ΤΜΗΜΑ 5: «προμήθεια καυσίμων **θέρμανσης** αστυνομικών υπηρεσιών νήσου **Θήρας**», εκτιμώμενης αξίας 1.612,90€ πλέον ΦΠΑ 387,10€.

ΤΜΗΜΑ 6: «προμήθεια καυσίμων **κίνησης** οχημάτων αστυνομικών υπηρεσιών που επιχειρούν στη νήσο **Ίο**», εκτιμώμενης αξίας 4.919,35€ πλέον ΦΠΑ 1.180,65€.

ΤΜΗΜΑ 7: «προμήθεια καυσίμων **θέρμανσης** αστυνομικών υπηρεσιών νήσου **Ίου**», εκτιμώμενης αξίας 1.209,68€ πλέον ΦΠΑ 290,32€.

ΤΜΗΜΑ 8: «προμήθεια καυσίμων **κίνησης** οχημάτων αστυνομικών υπηρεσιών που επιχειρούν στη νήσο **Φολέγανδρο**», εκτιμώμενης αξίας 2.016,13€ πλέον ΦΠΑ 483,87€.

ΤΜΗΜΑ 9: «προμήθεια καυσίμων **κίνησης** οχημάτων αστυνομικών υπηρεσιών που επιχειρούν στη νήσο **Σίκινο**», εκτιμώμενης αξίας 1.290,32€ πλέον ΦΠΑ 309,68€.

ΤΜΗΜΑ 10: «προμήθεια καυσίμων **κίνησης** οχημάτων αστυνομικών υπηρεσιών που επιχειρούν στη νήσο **Κέα**», εκτιμώμενης αξίας 5.645,16€ πλέον ΦΠΑ 1.354,84€.

ΤΜΗΜΑ 11: «προμήθεια καυσίμων **κίνησης** οχημάτων αστυνομικών υπηρεσιών που επιχειρούν στη νήσο **Κύθνο**», εκτιμώμενης αξίας 2.419,35€ πλέον ΦΠΑ 580,65€.

ΤΜΗΜΑ 12: «προμήθεια καυσίμων **κίνησης** οχημάτων αστυνομικών υπηρεσιών που επιχειρούν στη νήσο **Μήλο**», εκτιμώμενης αξίας 1.209,68€ πλέον ΦΠΑ 290,32€.

ΤΜΗΜΑ 13: «προμήθεια καυσίμων **κίνησης** οχημάτων αστυνομικών υπηρεσιών που επιχειρούν στη

νήσο **Κίμωλο**», εκτιμώμενης αξίας 483,87€ πλέον ΦΠΑ 116,13€.

ΤΜΗΜΑ 14: «προμήθεια καυσίμων **κίνησης** οχημάτων αστυνομικών υπηρεσιών που επιχειρούν στη νήσο **Σίφνο**», εκτιμώμενης αξίας 2.016,13€ πλέον ΦΠΑ 483,87€.

ΤΜΗΜΑ 15: «προμήθεια καυσίμων **κίνησης** οχημάτων αστυνομικών υπηρεσιών που επιχειρούν στη νήσο **Σέριφο**», εκτιμώμενης αξίας 887,10€ πλέον ΦΠΑ 212,90€.

ΤΜΗΜΑ 16: «προμήθεια καυσίμων **κίνησης** οχημάτων αστυνομικών υπηρεσιών που επιχειρούν στη νήσο **Μύκονο**», εκτιμώμενης αξίας 48.387,10€ πλέον ΦΠΑ 11.612,90€.

ΤΜΗΜΑ 17: «προμήθεια καυσίμων **κίνησης** οχημάτων αστυνομικών υπηρεσιών που επιχειρούν στη νήσο **Νάξο**», εκτιμώμενης αξίας 14.112,90€ πλέον ΦΠΑ 3.387,10€.

ΤΜΗΜΑ 18: «προμήθεια καυσίμων **θέρμανσης** αστυνομικών υπηρεσιών νήσου **Νάξου**», εκτιμώμενης αξίας 1.612,90€ πλέον ΦΠΑ 387,10€.

ΤΜΗΜΑ 19: «προμήθεια καυσίμων **κίνησης** οχημάτων αστυνομικών υπηρεσιών που επιχειρούν στη νήσο **Αμοργό**», εκτιμώμενης αξίας 2.016,13€ πλέον ΦΠΑ 483,87€.

ΤΜΗΜΑ 20: «προμήθεια καυσίμων **κίνησης** οχημάτων αστυνομικών υπηρεσιών που επιχειρούν στη νήσο **Κουφονήσι**», εκτιμώμενης αξίας 1.209,68€ πλέον ΦΠΑ 290,32€.

ΤΜΗΜΑ 21: «προμήθεια καυσίμων **κίνησης** οχημάτων αστυνομικών υπηρεσιών που επιχειρούν στη νήσο **Πάρο**», εκτιμώμενης αξίας 14.516,13€ πλέον ΦΠΑ 3.483,87€.

ΤΜΗΜΑ 22: «προμήθεια καυσίμων **κίνησης** οχημάτων αστυνομικών υπηρεσιών που επιχειρούν στη νήσο **Αντίπαρο**», εκτιμώμενης αξίας 1.693,55€ πλέον ΦΠΑ 406,45€.

ΤΜΗΜΑ 23: «προμήθεια καυσίμων **κίνησης** οχημάτων αστυνομικών υπηρεσιών που επιχειρούν στη νήσο **Τήνο**», εκτιμώμενης αξίας 12.500,00€ πλέον ΦΠΑ 3.000,00€.

ΣΥΝΟΛΟ (ΤΜΗΜΑ 1 ΕΩΣ 23) (συμπ. Φ.Π.Α.): 228.000,00€

Προσφορές υποβάλλονται για ένα, περισσότερα ή και για όλα τα τμήματα, ως αυτά προσδιορίζονται παραπάνω. Σε κάθε περίπτωση, η προσφορά θα αφορά στο σύνολο των ειδών που περιλαμβάνονται στο τμήμα ή στα τμήματα για τα οποία συμμετέχει ο διαγωνιζόμενος, επί ποινή απαραδέκτου.

Η σύμβαση δύναται να τροποποιηθεί σύμφωνα με τις διατάξεις του αρθ. 132 ν. 4412/2016 ή κατόπιν της ρήτρας αναθεώρησης που περιγράφεται στο στην παρ. 4.5.2 .

Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται από την 01/01/2022 μέχρι και την 31/12/2022.

Η αναθέτουσα αρχή διατηρεί μονομερές δικαίωμα να παρατείνει τη σύμβαση για το χρονικό διάστημα από 01/01/2023 έως και 31/12/2023, σύμφωνα με τους όρους της παραγράφου 4.5.3, με προσαύξηση του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου, όπως αναλύεται στο παράρτημα Α΄.

[...] **4.5.3 Δικαίωμα προαίρεσης :** Η αναθέτουσα αρχή διατηρεί μονομερές δικαίωμα παράτασης της

σύμβασης για το χρονικό διάστημα από 01/01/2023 έως και 31/12/2023, με τους ίδιους όρους όπως αναφέρονται στην παρούσα διακήρυξη.

Η ενεργοποίηση του δικαιώματος προαίρεσης εναπόκειται αποκλειστικά στην βούληση της αναθέτουσας αρχής και ασκείται με μονομερή δήλωσή της (απόφαση) πριν από τη λήξη της σύμβασης, κατόπιν γνωμοδότησης της αρμόδιας επιτροπής. Σε καμία περίπτωση δεν εγείρει αξίωση του αναδόχου για παράταση της αρχικής διάρκειας της σύμβασης.

Σε περίπτωση άσκησης του δικαιώματος προαίρεσης, το φυσικό και οικονομικό αντικείμενο της σύμβασης υπόκειται σε ισόποση προσαύξηση, η οποία παρατίθεται αναλυτικά στο παράρτημα Α'.

Συνοπτικά, η εκτιμώμενη αξία του δικαιώματος προαίρεσης ανέρχεται στο ποσό των **183.870,97€** (πλέον Φ.Π.Α. 24%: 44.129,03€), οπότε ο προϋπολογισμός τελικά διαμορφώνεται σε **228.000,00€**.

Συνεπώς σε περίπτωση άσκησης του δικαιώματος προαίρεσης, η εκτιμώμενη αξία αρχικής σύμβασης και παράτασης συνολικά διαμορφώνεται σε 367.741,94€ (πλέον Φ.Π.Α. 24%: 88.258,06€) και ο συνολικός προϋπολογισμός σε 456.000,00€»

2.3. Σύμφωνα με το άρθρο 2.3 “Κριτήριο Ανάθεσης” της εν λόγω διακήρυξης ορίζονται τα εξής:

«Κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά μόνο βάσει τιμής (υψηλότερο ποσοστό έκπτωσης) και ειδικότερα:

Για την ανάδειξη προμηθευτή/-ών για την προμήθεια υγρών καυσίμων (αμόλυβδης βενζίνης, πετρελαίου κίνησης, πετρελαίου θέρμανσης), κριτήριο ανάθεσης είναι η χαμηλότερη τιμή σε ευρώ, που θα προκύψει μετά τον υπολογισμό της προσφερόμενης ενιαίας ποσοστιαίας έκπτωσης (μέχρι το δεύτερο δεκαδικό ψηφίο) επί τοις εκατό (%), στην τιμή αναφοράς εκάστου είδους, όπως αυτή αναφέρεται στην παράγραφο 2.4.4.1 .

Το ανωτέρω ποσοστό έκπτωσης μπορεί να είναι και αρνητικό χωρίς να υπερβαίνει το ποσοστό 5% (αρθ. 63 ν. 4257/2014).»

2.4. Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, ορίστηκε η 06.12.2021 και ώρα 10:00. Ως ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών του (υπό)φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά» και του (υπό)φακέλου «Οικονομική Προσφορά» ορίστηκε η 06.12.2021 και ώρα 10:00.

2.5. Περίληψη της διακήρυξης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση την 01.11.2021 στην υπηρεσία εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης, έλαβε προσωρινό αριθμό αναφοράς: ENOTICES-ECAS_n0081uke/2021-150737, δημοσιεύτηκε στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης την 05.11.2021 και έλαβε αριθμό προκήρυξης 2021/S 215-564523. Περαιτέρω σημειώνεται ότι η προκήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) και έλαβε ΑΔΑΜ: 21PROC009481940. Επίσης αναρτήθηκε στο διαδίκτυο, στον ιστότοπο <http://et.diavgeia.gov.gr/> (ΠΡΟΓΡΑΜΜΑ ΔΙΑΥΓΕΙΑ) και έλαβε Α.Δ.Α.: 663Γ46ΜΤΛΒ-Α7Ο. Η προκήρυξη δημοσιεύτηκε και στον ελληνικό τύπο την 05/11/2021 στις εξής εφημερίδες:

- Κοινή Γνώμη

- Η Κυκλαδική
- Ο Λόγος των Κυκλάδων

Το πλήρες κείμενο της παρούσας διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) την 05.11.2021. Επιπλέον, η διακήρυξη και τα παραρτήματα αυτής καταχωρήθηκαν στη σχετική ηλεκτρονική διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., η οποία έλαβε α/α συστήματος Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.: 142160 την 05.11.2021 και αναρτήθηκαν στη διαδικτυακή πύλη (www.promitheus.gov.gr) του Ο.Π.Σ. Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. Επίσης δημοσιεύτηκε στην ιστοσελίδα www.astynomia.gr στη διαδρομή: οδηγός του πολίτη / προκηρύξεις-διαγωνισμοί / 2021 .

2.6. Στη συνέχεια, η Επιτροπή διενέργειας/αξιολόγησης, η οποία συγκροτήθηκε με την με Α.Π. 8055/1/217-ια/05.11.2021 απόφαση του Διευθυντή της Διεύθυνσης Αστυνομίας Κυκλάδων, προέβη στην αποσφράγιση των προσφορών του διαγωνισμού και αφού διαπίστωσε ότι ουδείς κατέθεσε προσφορά στην πλατφόρμα του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ (διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr), γνωμοδότησε, δια σχετικού πρακτικού, για την κήρυξη του διαγωνισμού θέματος ως άγονου και ακολούθως για την έγκριση εκκίνησης της διαδικασίας με διαπραγμάτευση, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 32 παρ 2 περιπτ. (α) ν.4412/2016, προκειμένου να συναφθεί η σύμβαση θέματος, με τους ίδιους όρους της διακήρυξης του ματαιωθέντος διαγωνισμού, υπό την αίρεση παροχής σύμφωνης γνώμης της Αρχής.

2.7. Ακολούθως, ο Διευθυντής της Διεύθυνσης Αστυνομίας Κυκλάδων με την υπ. αριθ. 055/1/217-κδ/08.12.2021 Απόφασή του ενέκρινε το ανωτέρω πρακτικό και αποφάσισε:

Α. Την κήρυξη του διαγωνισμού για την εν θέματι προμήθεια ως άγονου και τη ματαίωσή του.

Β. Την προσφυγή στην Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. για την παροχή σύμφωνης γνώμης, για την εκκίνηση της διαδικασίας με διαπραγμάτευση, επικαλούμενοι τη διάταξη της περίπτωσης α παραγράφου 2 άρθρου 32 νόμου 4412/2016, και εν συνεχεία απευθείας ανάθεση για την εν θέματι προμήθεια, χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων της υπ' αριθ. 8055/1/217-ι από 05/11/2021 διακήρυξης.

2.8. Συναφώς υποβάλλεται η με Α.Π. 8055/1/217-κζ/19.12.2021 (Α.Π. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 7658/20.12.21) βεβαίωση, με την οποία βεβαιώνεται ότι «δεν έχουν ασκηθεί προδικαστικές προσφυγές, μετά την πάροδο της ορισθείσας από το νόμο προθεσμίας, ούτε άλλο ένδικο μέσο ή βοήθημα, κατά των όρων της υπ' αριθ.: 8055/1/217-ι' από 05/11/2021 διακήρυξης (ΑΔΑΜ: 21PROC009482390), ή κατά της σχετικής διαγωνιστικής διαδικασίας εν γένει (α/α ΕΣΗΔΗΣ: 142160).»

2.9. Κατόπιν των ανωτέρω, η Διεύθυνση Αστυνομίας Κυκλάδων με το με Α.Π. 8055/1/217-ιστ' έγγραφο-αίτημά της, ομού μετά των συνημμένων σε αυτό εγγράφων, 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, κατά τη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν.4412/2016. Συναφώς υπεβλήθη ηλεκτρονικώς (Α.Π. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 7658/20.12.21) σχέδιο απόφασης με θέμα «Προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, για την προμήθεια υγρών καυσίμων της Διεύθυνσης Αστυνομίας Κυκλάδων για το έτος 2022, με τη σύμφωνη γνώμη της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (άρθρο 32 του ν. 4412/2016 σε συνδ. με υπ.δδ περ. γ παραγρ. 2 άρθρου 2 του ν.4013/2011)».

II. ΝΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ

3. Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 21 παρ. 2 περ. α' και β' του ν. 4441/2016, 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, εξαιρουμένων των περιπτώσεων ανωτέρας βίας, εκδίδονται μετά από σύμφωνη γνώμη της Αρχής, εφόσον οι συμβάσεις αυτές εμπίπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των Οδηγιών 2014/24/ΕΚ και 2014/25/ΕΚ, οι οποίες ενσωματώθηκαν στην ελληνική έννομη τάξη με το ν. 4412/2016. Κατά την άσκηση της εν λόγω αρμοδιότητας η Αρχή λαμβάνει υπόψη τις γενικές αρχές του ενωσιακού και εθνικού δικαίου. Η εν λόγω αρμοδιότητα ασκείται μέσα σε προθεσμία είκοσι (20) εργασίμων ημερών από την περιέλευση του σχεδίου απόφασης στην Αρχή, συνοδευόμενου από όλα τα στοιχεία στα οποία θεμελιώνεται, κατά περίπτωση, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, με μέριμνα της αναθέτουσας αρχής.

4. Σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 «Ορισμοί» ν. 4412/2016 :

«1. Για τους σκοπούς του παρόντος εφαρμόζονται οι ακόλουθοι ορισμοί:

1) α) ως «αναθέτουσες αρχές» νοούνται το κράτος, οι αρχές τοπικής αυτοδιοίκησης, οι οργανισμοί δημοσίου δικαίου ή οι ενώσεις μιας ή περισσότερων από αυτές τις αρχές ή ενός ή περισσότερων από αυτούς τους οργανισμούς δημοσίου δικαίου και οι αναθέτουσες αρχές κατά την έννοια του άρθρου 223 [...]

3) ως «μη κεντρικές αναθέτουσες αρχές» νοούνται όλες οι αναθέτουσες αρχές που δεν είναι κεντρικές κυβερνητικές αρχές [...]

5) ως «δημόσιες συμβάσεις» και ως «συμβάσεις έργων, υπηρεσιών και προμηθειών» νοούνται οι συμβάσεις εξ επαχθούς αιτίας οι οποίες συνάπτονται γραπτώς μεταξύ ενός ή περισσότερων οικονομικών φορέων και μιας ή ενός ή περισσότερων αναθετουσών αρχών/ αναθετόντων φορέων, αντίστοιχα, και έχουν ως αντικείμενο την εκτέλεση έργων, την προμήθεια αγαθών ή την παροχή υπηρεσιών [...]

28) ως «δημόσιες συμβάσεις άνω των ορίων» και ως «συμβάσεις άνω των ορίων» νοούνται οι δημόσιες συμβάσεις και οι συμβάσεις κατά την έννοια της διάταξης της περίπτωσης 5 της παρούσας παραγράφου που δεν εξαιρούνται, δυνάμει των εξαιρέσεων που προβλέπονται στα άρθρα 7 έως 17 και 237 έως 252, και των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός φόρου προστιθέμενης αξίας (ΦΠΑ) είναι ίση προς ή ανώτερη από τα όρια της διάταξης των άρθρων 5 και 235, αντίστοιχα, όπως ισχύουν κάθε φορά [...]

5. 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”.*

6. Η διάταξη του άρθρου 5 (“Κατώτατα όρια (άρθρο 4 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και Κανονισμός (ΕΕ)

2015/2170), ως εφαρμόζεται κατόπιν έκδοσης του Κανονισμού (ΕΕ) 2019/1828 της Επιτροπής της 30ης Οκτωβρίου 2019 (Επίσημη Εφημερίδα της ΕΕ L279/25 της 31.10.2019) για τις διαδικασίες σύναψης σύμβασης κατά το χρονικό διάστημα από 01.01.2020 έως 31.12.2021, ορίζει ως κατώτατο όριο για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από Κεντρικές Κυβερνητικές Αρχές, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, το ποσό των ευρώ 139.000.

7. Στο άρθρο 6 παρ. 1, 3 και 9 του ιδίου νόμου ορίζεται ότι: “1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς ΦΠΑ, όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος προαιρέσεως 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. [...] 8. Όταν προτεινόμενο έργο ή προτεινόμενη παροχή υπηρεσιών μπορεί να οδηγήσει σε ανάθεση συμβάσεων υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων, λαμβάνεται υπόψη 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 (άρθρα 3 έως 221) εφαρμόζεται στην ανάθεση κάθε τμήματος. 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”.

8. Το άρθρο 27 “Ανοικτή διαδικασία (άρθρο 27 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)” ορίζει ότι: “1. Στις ανοικτές διαδικασίες, κάθε ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας μπορεί να υποβάλλει προσφορά στο πλαίσιο προκήρυξης διαγωνισμού. Η ελάχιστη προθεσμία παραλαβής των προσφορών ανέρχεται σε 35 ημέρες από την ημερομηνία αποστολής στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ένωσης της προκήρυξης σύμβασης, υπό την επιφύλαξη της παρ. 2 του άρθρου 60 και του τελευταίου εδαφίου της παραγράφου 1 του άρθρου 67. Η προσφορά συνοδεύεται από τις πληροφορίες για την ποιοτική επιλογή που ζητούνται από την αναθέτουσα αρχή. [...] 4. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να συντμήσει κατά πέντε ημέρες την προθεσμία παραλαβής των προσφορών που ορίζεται στο δεύτερο εδάφιο της παραγράφου 1 όταν αποδέχεται την υποβολή προσφορών με ηλεκτρονικά μέσα, σύμφωνα με το πρώτο εδάφιο της παραγράφου 1 και την παράγραφο 5 του άρθρου 22 και το άρθρο 37. [...]”.

9. 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 ουσιαστικά 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 [...]”.

10. Σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 61, «Έναρξη διαδικασίας σύναψης σύμβασης»:

«1. Για συμβάσεις άνω των ορίων, ως χρόνος έναρξης της ανοικτής διαδικασίας, της κλειστής διαδικασίας, της ανταγωνιστικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση, του ανταγωνιστικού διαλόγου και της σύμπραξης καινοτομίας, νοείται η ημερομηνία αποστολής της σχετικής προκήρυξης σύμβασης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ένωσης ή της προκαταρκτικής προκήρυξης, όταν η τελευταία χρησιμοποιείται ως μέσο προκήρυξης διαγωνισμού, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 26.»

11. Στη διάταξη του άρθρου 66 του ν. 4412/2016 (Α' 147) σχετικά με τις δημοσιεύσεις σε εθνικό επίπεδο, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 52 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, ως ισχύει, προβλέπεται ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές δημοσιεύουν τις προσκλήσεις, τις διακηρύξεις και τις προκηρύξεις, ανάλογα με τη διαδικασία ανάθεσης αυτών, με την επιφύλαξη της εφαρμογής της παρ. 1 του άρθρου 38, στο ΚΗΜΔΗΣ.

2. Οι προκηρύξεις και οι διακηρύξεις δημοσίων συμβάσεων της παρ. 1, καθώς και οι προσκλήσεις της παρ. 3 του άρθρου 120, πρέπει να φέρουν Αριθμό Διαδικτυακής Ανάρτησης Μητρώου (ΑΔΑΜ) στο ΚΗΜΔΗΣ, σύμφωνα με την παρ. 8 του άρθρου 38, περί Κεντρικού Ηλεκτρονικού Μητρώου Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ).

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 [...]».

12. Τα οριζόμενα στον ν. 4782/2021 (Α' 36/2021) «Εκσυγχρονισμός, απλοποίηση και αναμόρφωση του ρυθμιστικού πλαισίου των δημοσίων συμβάσεων, ειδικότερες ρυθμίσεις προμηθειών στους τομείς της άμυνας και της ασφάλειας και άλλες διατάξεις για την ανάπτυξη, τις υποδομές και την υγεία.» και ιδίως το άρθρο 142 « Έναρξη ισχύος Μέρους Α`», σύμφωνα με το οποίο :

«1. Η ισχύς των διατάξεων:

α) του άρθρου 4, κατά το μέρος που τροποποιεί την παρ. 1 του άρθρου 36 του ν. 4412/2016,

β) των άρθρων 10, 20 παρ. 4, 34 κατά το μέρος που τροποποιεί την παρ. 2 του άρθρου 92 του ν. 4412/2016, 55, 57, 58, 59, 60, 63, 64, 66 έως 79, 82 έως 86, 89 έως 93, 95 έως 98, 100, 131, 134 και 138,

γ) του άρθρου 108, κατά το μέρος που τροποποιεί την περ. α` της παρ. 11 του άρθρου 221 του ν. 4412/2016,

δ) του άρθρου 109, κατά το μέρος που τροποποιεί την παρ. 7 του άρθρου 258 του ν. 4412/2016, αρχίζει από την 1η.9.2021.

2. Η ισχύς των άρθρων 3, 6 κατά το μέρος που τροποποιεί τις παρ. 1 και 5 του άρθρου 38 του ν. 4412/2016, 7, 8, 9, 11, 12, 13, 42, 49, 62, 65, 80, 81, 87, 88, 94, 99, 101, 108, εκτός της περ. α' της παρ. 11, 121 και 127 αρχίζει από τη δημοσίευση του παρόντος στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως.

3. Η ισχύς των υπολοίπων άρθρων του παρόντος αρχίζει από την 1η.6.2021, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στις επιμέρους διατάξεις του.»

III. ΝΟΜΙΚΗ ΕΚΤΙΜΗΣΗ

18. Το υπό εξέταση αίτημα της Διεύθυνσης Αστυνομίας Κυκλάδων, η οποία αποτελεί αναθέτουσα αρχή κατά την έννοια των προπαρατεθεισών διατάξεων του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 1(α) του ν. 4412/2016, αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης με αντικείμενο που περιλαμβάνει την προμήθεια καυσίμων κίνησης και θέρμανσης. Ειδικότερα, η Διεύθυνση Αστυνομίας Κυκλάδων αποτελεί ανεξάρτητη επιχειρησιακή μονάδα (παρ.2 άρθρο 6 ν.4412/2016 σε συνδ. με υ.α. 75555/289 Β' 2336/2017), σύμφωνα με την υπ' αριθ. 8045/8/1-α'/30.03.2020 (Β' 1206) διαπιστωτική πράξη του Υπουργού Προστασίας του Πολίτη. Επίσης έχει ορισθεί ως ειδικός φορέας του Υπουργείου Προστασίας του Πολίτη με την υ.α. 2/106174/ΔΠΓΚ/09.11.2021 (Β' 5208) του αναπληρωτή Υπουργού Οικονομικών και διαθέτει διακριτό προϋπολογισμό για συγκεκριμένους ΑΛΕ. Επιπροσθέτως στην υπηρεσία έχει μεταβιβαστεί, από τον Υπουργό Προστασίας του Πολίτη η ιδιότητα του διατάκτη και οι συναφείς αρμοδιότητες, με την υ.α. 8045/8/1/ 30.03.2020 (Β' 1206). Ως εκ τούτου, η αιτούσα υπηρεσία αποτελεί κεντρική κυβερνητική αρχή.

Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης, συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας του αιτήματος 367.741,94€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α, διαπιστώνεται ότι η συνολική εκτιμώμενη αξία της σύμβασης υπερβαίνει το κατώτατο όριο του άρθρου 5 του ν. 4412/2016 για τις κεντρικές κυβερνητικές αρχές, όπως η αιτούσα, και επομένως 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.

19. 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 συστατικής 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).

20. Η αναθέτουσα αρχή επικαλείται, με το υπό κρίση αίτημά της, τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016 ως προς το σύνολο του διαγωνισμού για τον οποίο δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

21. Ειδικότερα, με την 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 δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, 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, προϋποτίθεται 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 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. 466/2011, 1249/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

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

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

Η Διεύθυνση Αστυνομίας Κυκλάδων, με την υπ' αριθ. πρωτ 8055/1/217-ί'/05.11.2021 Διακήρυξη (ΑΔΑΜ 21PROC009482390) διενήργησε διεθνή ηλεκτρονικό ανοικτό μειοδοτικό διαγωνισμό, άνω των ορίων, συνολικού προϋπολογισμού 367.741,94€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (456.000€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%), για την ανάθεση της σύμβασης προμήθειας α) υγρών καυσίμων κίνησης (αμόλυβδη βενζίνη - crn:09132100-4, πετρέλαιο κίνησης - crn:09134100-8) για την κάλυψη ανελαστικών αναγκών κίνησης του μηχανοκίνητου στόλου της Δ.Α. Κυκλάδων, των υπαγόμενων σε αυτή υπηρεσιών, της ΓΕ.Π.Α.Δ. Νοτίου Αιγαίου, καθώς και των λοιπών αστυνομικών υπηρεσιών που επιχειρούν στην εδαφική αρμοδιότητα της Δ.Α. Κυκλάδων και β) υγρών καυσίμων θέρμανσης (πετρέλαιο θέρμανσης - crn:09135100-5), για την κάλυψη αναγκών θέρμανσης των οικημάτων της Διεύθυνσης Αστυνομίας Κυκλάδων και των υπαγόμενων σε αυτή υπηρεσιών και της ΓΕ.Π.Α.Δ. Νοτίου Αιγαίου, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής.

Η υπό ανάθεση σύμβαση αφορούσε σε είκοσι τρία (23) συνολικά τμήματα, για κανένα εκ των οποίων δεν υπεβλήθη προσφορά.

Με το υπ' αριθ. πρωτ. 8055/1/217-ιστ' έγγραφο-αίτημά της, η Διεύθυνση Αστυνομίας Κυκλάδων αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας

διαπραγμάτευσης, κατά τη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν.4412/2016, για την ανάθεση της σύμβασης για την κάλυψη των αναγκών της.

Όπως προκύπτει από το παρατεθέν ιστορικό, τα στοιχεία του υποβληθέντος φακέλου, καθώς και τα στοιχεία της διαδικτυακής πύλης του ΕΣΗΔΗΣ, 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 142160, στον εν λόγω διαγωνισμό τηρήθηκαν οι απαιτούμενες διατυπώσεις δημοσιότητας και δεν διαπιστώθηκαν ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες, οι οποίες βασίμως να λογίζονται ως συνεχόμενες με το συνολικά άγονο αποτέλεσμα του κατά τα ανωτέρω διεξαχθέντος ηλεκτρονικού διαγωνισμού ή ως δυνάμενες να αποτρέψουν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στον διαγωνισμό. Προς βελτίωση των διαγωνιστικών διαδικασιών εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής, επισημαίνονται τα ακόλουθα:

Ι) Στο Παράρτημα Α' της Διακήρυξης και συγκεκριμένα στο κεφάλαιο Α.3 «Παρατηρήσεις» μνημονεύτηκε ότι: *«Ο προϋπολογισμός κάθε τμήματος είναι ενδεικτικός. Η προϋπολογισθείσα δαπάνη για κάθε είδος αποτελεί εκτίμηση της αναθέτουσας αρχής και προκύπτει από τις προγενέστερες διαγωνιστικές διαδικασίες και τον υφιστάμενο μηχανοκίνητο στόλο.*

Οι ποσότητες καυσίμων που αναφέρονται στους ανωτέρω πίνακες των παραγράφων Α.1 και Α.2 είναι ενδεικτικές και όχι δεσμευτικές. Υπολογίστηκαν με βάση την τιμή αναφοράς που περιγράφεται στην παράγραφο 2.4.4.1 .

Επισημαίνεται ότι λόγω: α) της διαρκούς μεταβολής των τιμών των καυσίμων και β) της φύσεως της αποστολής της Ελληνικής Αστυνομίας, δεν είναι δυνατή η ακριβής πρόβλεψη των τελικών ποσοτήτων, οι οποίες θα προκύψουν από τις τρέχουσες τιμές κατά τις ημέρες παραγγελιών, με βάση τις υπηρεσιακές ανάγκες κίνησης των οχημάτων. Η αναθέτουσα αρχή δύναται να αυξομειώνει τις κατ' εκτίμηση αναγραφόμενες ποσότητες υγρών καυσίμων κίνησης και θέρμανσης, εντός της εκτιμώμενης αξίας κατά τμήμα και όχι κατά είδος (με την επιφύλαξη της παραγράφου 4.5.2), σύμφωνα με τις πραγματικές ανάγκες της κατά την διάρκεια ισχύος της σύμβασης.»

Ως προς την ανωτέρω αναφορά στα έγγραφα της σύμβασης, επισημαίνεται ότι η γνωστή στην αναθέτουσα αρχή, τεχνική δυσχέρεια της σύμβασης, η οποία σχετίζεται με τον δυσχερή εκ των προτέρων προσδιορισμό του ύψους των αναγκών της, μπορεί να αντιμετωπισθεί αποτελεσματικά εάν η αναθέτουσα αρχή προκρίνει την προκήρυξη κατάλληλης συμφωνίας – πλαίσιο, αντί της λύσης της προκήρυξης κλασσικής δημόσιας σύμβασης, ως έπραξε. Και τούτο, δεδομένου ότι στην περίπτωση της συμφωνίας – πλαίσιο, ο σαφής προσδιορισμός των ποσοτήτων των προς προμήθεια αγαθών και των προς παροχή υπηρεσιών δεν αποτελεί ουσιώδες στοιχείο της διακήρυξης. Συνεπώς, ενόψει και του ότι η αναθέτουσα αρχή δεν ήταν σε θέση να προσδιορίσει κατά το στάδιο της προκήρυξης της σύμβασης επακριβώς τις ποσότητες των προς προμήθεια αγαθών, 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' άρθρ. 39 ν. 4412/2016. Η χρήση της συμφωνίας-πλαίσιο έχει επιτυχή εφαρμογή κυρίως για την προμήθεια ειδών, παροχή υπηρεσιών και εκτέλεση έργων που καλύπτουν πάγιες επαναλαμβανόμενες ανάγκες, η ακριβής ποσότητα των οποίων δεν είναι εκ των προτέρων γνωστή και τα οποία δεν αναμένεται να μεταβληθούν ουσιωδώς κατά τα τεχνικά τους χαρακτηριστικά στα έτη που θα καλύπτει η συμφωνία-πλαίσιο (πρβλ. Δ1, Δ18, Δ51, Δ59, Δ64/2021, Δ29, Δ53, Δ70/2020 και Δ99/2019 γνώμες της Αρχής).

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

Σύμφωνα με το από 06.12.2021 πρακτικό της επιτροπής διενέργειας/αξιολόγησης, καθώς και την με αριθ. 8055/1/217-κδ' απόφαση του Διευθυντή της Διεύθυνσης Αστυνομίας Κυκλάδων, στον διενεργηθέντα ηλεκτρονικό ανοικτό διεθνή άνω των ορίων διαγωνισμό δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά, για κανένα τμήμα.

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

Στο προσκομισθέν στην Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ υπ' αριθμ. 8055/1/217-κε' σχέδιο απόφασης αναφέρεται ότι, κατά τη διαδικασία προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, δεν θα τροποποιηθούν ουσιωδώς οι όροι που τέθηκαν με τη διακήρυξη του προηγηθέντος ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού.

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 αποδοχή του αιτήματος της Διεύθυνσης Αστυνομίας Κυκλάδων και την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, κατ' άρθρο 32 παρ. 2 περ (α) ν. 4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας καυσίμων κίνησης και θέρμανσης για κάλυψη **(α)** των αναγκών κίνησης του μηχανοκίνητου στόλου της αιτούσας Διεύθυνσης Αστυνομίας Κυκλάδων, των υπαγόμενων σε αυτή υπηρεσιών, της ΓΕ.Π.Α.Δ. Νοτίου Αιγαίου, καθώς και των λοιπών αστυνομικών υπηρεσιών που επιχειρούν στην εδαφική αρμοδιότητα της Δ.Α. Κυκλάδων και **(β)** των αναγκών θέρμανσης των οικημάτων της Διεύθυνσης Αστυνομίας Κυκλάδων και των υπαγόμενων σε αυτή υπηρεσιών και της ΓΕ.Π.Α.Δ. Νοτίου Αιγαίου, σε συνέχεια συνολικά άγονου διεθνούς ανοικτού διαγωνισμού άνω των ορίων, διενεργηθέντος με ηλεκτρονικά μέσα, συνολικού προϋπολογισμού 367.741,94€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 22 Δεκεμβρίου 2021

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Γεώργιος Καταπόδης