



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΓΝΩΜΗ

Δ11 ΕΑΔΗΣΥ/2022

(του άρθρου 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016)

Η ΕΠΙΤΡΟΠΗ

της παρ. 5 του άρθρου 353 του ν. 4412/2016

Στην Αθήνα σήμερα, 27 Οκτωβρίου 2022, ημέρα Πέμπτη και ώρα 9:30 μ.μ., στα επί της οδού Κεφαλληνίας 45 & Κομνά Τράκα, γραφεία, συνήλθε η ως άνω ΕΠΙΤΡΟΠΗ της ΕΝΙΑΙΑΣ ΑΡΧΗΣ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (εφεξής και «Αρχή» ή «ΕΑΔΗΣΥ») σε συνεδρίαση, μετά από σχετική πρόσκληση της Προέδρου της, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα Μέλη.

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

Πρόεδρος: Ανδρονίκη Θεοδοκάτου, Πρόεδρος της Αρχής (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Μέλη: Ευαγγελία Κουτούπα, Σύμβουλος της Αρχής (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Δημήτριος Χανής, Σύμβουλος της Αρχής

Χρυσάνθη Ζαράρη, Μέλος της Αρχής

Αδάμ Καραγλάνης, Μέλος της Αρχής (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Βασιλική Σκαρτσούνη, Μέλος της Αρχής

Δημήτριος Σταθακόπουλος, Μέλος της Αρχής (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Γραμματέας: Αθανάσιος Λαμπράκης, ΠΕ Διοικητικού Οικονομικού

Εισηγήτρια: Δήμητρα Παπασταματίου, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης, παρέστησαν, η εισηγήτρια, Δήμητρα Παπασταματίου, καθώς και η Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης, Μαρία Παναγοηλιοπούλου, οι οποίες αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας των Μελών της Επιτροπής και τη λήψη απόφασης.

ΘΕΜΑ: Διατύπωση σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την Προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση των τμημάτων 2,3,8,9,11,12 και 13 της σύμβασης προμήθειας καυσίμων και λιπαντικών για τις ανάγκες του Δήμου Καλαβρύτων και νομικών προσώπων του, για τα έτη 2023 και 2024, προϋπολογισμού 319.354,84 ευρώ, πλέον ΦΠΑ, σε συνέχεια εν μέρει άγονου διαγωνισμού άνω των ορίων, συνολικής εκτιμώμενης αξίας 976.126,266€ , πλέον ΦΠΑ.

1. Με το με α.π. 9640/28.09.2022 (α.π. εισερχ. ΕΑΔΗΣΥ 5053/30.09.22) έγγραφό του, με τον συνημμένο σε αυτό φάκελο, ο Δήμος Καλαβρύτων αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016, όπως ισχύει, για τη σύναψη σύμβασης κατά τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ως άνω νόμου, με αντικείμενο την προμήθεια καυσίμων για τις ανάγκες του Δήμου και νομικών του προσώπων, για τα έτη 2023 και 2024, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 319.354,84 ευρώ, πλέον ΦΠΑ, σε συνέχεια εν μέρει άγονου διαγωνισμού άνω των ορίων, προϋπολογισμού 976.126,266 ευρώ, πλέον ΦΠΑ.

I. ΙΣΤΟΡΙΚΟ – ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΑ ΠΕΡΙΣΤΑΤΙΚΑ

2.Ο Δήμος Καλαβρύτων προκήρυξε ηλεκτρονικό ανοικτό διαγωνισμό άνω των ορίων για την προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών, προς κάλυψη των αναγκών του καθώς και των αναγκών όλων των νομικών προσώπων του, για τα έτη 2023 και 2024, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, υποδιαιρούμενο σε 14 τμήματα, ως κάτωθι, συνολικής εκτιμώμενης αξίας 976.126,266 ευρώ, πλέον ΦΠΑ.

α/α	Τίτλος ΤΜΗΜΑΤΟΣ	Φορέας υπογραφής σύμβασης	Προϋπολογισμός 2023	Προϋπολογισμός 2024
1.	Καύσιμα (Αμόλυβδη βενζίνη 95 οκτ., Πετρέλαιο Diesel Κίνησης και Πετρέλαιο Θέρμανσης) για	ΔΗΜΟΣ ΚΑΛΑΒΡΥΤΩΝ	214.000,00 € με Φ.Π.Α. 24%	214.000,00 € με Φ.Π.Α. 24%

α/α	Τίτλος ΤΜΗΜΑΤΟΣ	Φορέας υπογραφής σύμβασης	Προϋπολογισμός 2023	Προϋπολογισμός 2024
	τις ανάγκες της Δ.Ε. Καλαβρύτων			
2.	Καύσιμα (Αμόλυβδη βενζίνη 95 οκτ., Πετρέλαιο Diesel Κίνησης και Πετρέλαιο Θέρμανσης) για τις ανάγκες της Δ.Ε. Κλειτορίας	ΔΗΜΟΣ ΚΑΛΑΒΡΥΤΩΝ	51.696,80 € με Φ.Π.Α. 24%	51.696,80 € με Φ.Π.Α. 24%
3.	Καύσιμα (Αμόλυβδη βενζίνη 95 οκτ., Πετρέλαιο Diesel Κίνησης και Πετρέλαιο Θέρμανσης) για τις ανάγκες των Δ.Ε. Αροανίας και Παΐων	ΔΗΜΟΣ ΚΑΛΑΒΡΥΤΩΝ	61.303,20 € με Φ.Π.Α. 24%	61.303,20 € με Φ.Π.Α. 24%
4.	Λιπαντικά για τις ανάγκες του Δήμου Καλαβρύτων	ΔΗΜΟΣ ΚΑΛΑΒΡΥΤΩΝ	21.976,52 € με Φ.Π.Α. 24%	21.976,52 € με Φ.Π.Α. 24%
5.	Καύσιμα (Πετρέλαιο Θέρμανσης και Πετρέλαιο Diesel Κίνησης), για τις ανάγκες του Ν.Π.Δ.Δ. Κέντρο Παιδιού Νεολαίας και Άθλησης (Κ.Π.Ν.Α.)	ΚΕΝΤΡΟ ΠΑΙΔΙΟΥ ΝΕΟΛΑΙΑΣ ΚΑΙ ΑΘΛΗΣΗΣ	8.000,00 € με Φ.Π.Α. 24%	8.000,00 € με Φ.Π.Α. 24%
6.	Καύσιμα (Πετρέλαιο Θέρμανσης), για τις ανάγκες του Ν.Π.Δ.Δ. Δημοτικό Μουσείο Καλαβρυτινού Ολοκαυτώματος (Δ.Μ.Κ.Ο.)	ΔΗΜΟΤΙΚΟ ΜΟΥΣΕΙΟ ΚΑΛΑΒΡΥΤΙΝΟΥ ΟΛΟΚΑΥΤΩΜΑΤΟΣ	3.000,00 € με Φ.Π.Α. 24%	3.000,00 € με Φ.Π.Α. 24%
7.	Καύσιμα (Πετρέλαιο Θέρμανσης), για τις ανάγκες του Ν.Π.Δ.Δ. Σχολική Επιτροπή Πρωτοβάθμιας	ΣΧΟΛΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΠΡΩΤΟΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ ΔΗΜΟΥ ΚΑΛΑΒΡΥΤΩΝ	30.000,00 € με Φ.Π.Α. 24%	30.000,00 € με Φ.Π.Α. 24%

α/α	Τίτλος ΤΜΗΜΑΤΟΣ	Φορέας υπογραφής σύμβασης	Προϋπολογισμός 2023	Προϋπολογισμός 2024
	Εκπαίδευσης Δήμου Καλαβρύτων, για τις σχολικές μονάδες της Δ.Ε. Καλαβρύτων			
8.	Καύσιμα (Πετρέλαιο Θέρμανσης), για τις ανάγκες του Ν.Π.Δ.Δ. Σχολική Επιτροπή Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Καλαβρύτων, για τις σχολικές μονάδες της Δ.Ε. Κλειτορίας	ΣΧΟΛΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΠΡΩΤΟΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ ΔΗΜΟΥ ΚΑΛΑΒΡΥΤΩΝ	20.000,00 € με Φ.Π.Α. 24%	20.000,00 € με Φ.Π.Α. 24%
9.	Καύσιμα (Πετρέλαιο Θέρμανσης), για τις ανάγκες του Ν.Π.Δ.Δ. Σχολική Επιτροπή Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Καλαβρύτων, για τις σχολικές μονάδες των Δ.Ε. Αροανίας και Παΐων	ΣΧΟΛΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΠΡΩΤΟΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ ΔΗΜΟΥ ΚΑΛΑΒΡΥΤΩΝ	20.000,00 € με Φ.Π.Α. 24%	20.000,00 € με Φ.Π.Α. 24%
10.	Καύσιμα (Πετρέλαιο Θέρμανσης), για τις ανάγκες του Ν.Π.Δ.Δ. Σχολική Επιτροπή Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Καλαβρύτων, για τις σχολικές μονάδες της Δ.Ε. Καλαβρύτων	ΣΧΟΛΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΔΕΥΤΕΡΟΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ ΔΗΜΟΥ ΚΑΛΑΒΡΥΤΩΝ	30.000,00 € με Φ.Π.Α. 24%	30.000,00 € με Φ.Π.Α. 24%
11.	Καύσιμα (Πετρέλαιο Θέρμανσης), για τις	ΣΧΟΛΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΔΕΥΤΕΡΟΒΑΘΜΙΑΣ	20.000,00 € με Φ.Π.Α. 24%	20.000,00 € με Φ.Π.Α. 24%

α/α	Τίτλος ΤΜΗΜΑΤΟΣ	Φορέας υπογραφής σύμβασης	Προϋπολογισμός 2023	Προϋπολογισμός 2024
	ανάγκες του Ν.Π.Δ.Δ. Σχολική Επιτροπή Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Καλαβρύτων, για τις σχολικές μονάδες της Δ.Ε. Κλειτορίας	ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ ΔΗΜΟΥ ΚΑΛΑΒΡΥΤΩΝ		
12	Καύσιμα (Πετρέλαιο Θέρμανσης), για τις ανάγκες του Ν.Π.Δ.Δ. Σχολική Επιτροπή Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Καλαβρύτων, για τις σχολικές μονάδες των Δ.Ε. Αροανίας και Παΐων	ΣΧΟΛΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΔΕΥΤΕΡΟΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ ΔΗΜΟΥ ΚΑΛΑΒΡΥΤΩΝ	20.000,00 € με Φ.Π.Α. 24%	20.000,00 € με Φ.Π.Α. 24%
13.	Καύσιμα (Αμόλυβδη βενζίνη 95 οκτ., Πετρέλαιο Diesel Κίνησης και Πετρέλαιο Θέρμανσης) για τις ανάγκες του Ν.Π.Ι.Δ. Δημοτική Κοινωφελής Επιχείρηση Καλαβρύτων – Σπήλιο Λιμνών Καστριών (ΔΗ.ΚΕ.Κ.)	ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΚΟΙΝΩΦΕΛΗΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΚΑΛΑΒΡΥΤΩΝ – ΣΠΗΛΙΑΙΟ ΛΙΜΝΩΝ ΚΑΣΤΡΙΩΝ	5.000,00 € με Φ.Π.Α. 24%	5.000,00 € με Φ.Π.Α. 24%
14.	Καύσιμα (Αμόλυβδη βενζίνη 95 οκτ., Πετρέλαιο Diesel Κίνησης και Πετρέλαιο Θέρμανσης) για τις ανάγκες της επιχείρησης, Χιονοδρομικό Κέντρο Καλαβρύτων Α.Ε. ΟΤΑ	ΧΙΟΝΟΔΡΟΜΙΚΟ ΚΕΝΤΡΟ ΚΑΛΑΒΡΥΤΩΝ Α.Ε. Ο.Τ.Α.	100.221,76 € με Φ.Π.Α. 24%	100.221,76 € με Φ.Π.Α. 24%

3. Η Προκήρυξη, η οποία περιείχε τους ουσιώδεις όρους και στοιχεία της διακήρυξης του διαγωνισμού, απεστάλη ηλεκτρονικά στις 14.06.2022 στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε) και δημοσιεύθηκε στις 17.06.2022.

Επίσης, περίληψη της διακήρυξης του διαγωνισμού, απεστάλη προς δημοσίευση στις εφημερίδες «Η ΠΡΩΪΝΗ ΓΝΩΜΗ», «ΠΡΩΤΗ ΤΗΣ ΑΙΓΙΑΛΕΙΑΣ» και «ΠΕΛΟΠΟΝΝΗΣΟΣ» στις 14.06.2022, με ημερομηνία δημοσίευσης τις 16.06.2022, αναρτήθηκε στον ιστότοπο «ΔΙΑΥΓΕΙΑ» στις 14.06.2022 και έλαβε ΑΔΑ: 68ΗΘΩΕ9-91Μ.

Η διακήρυξη δημοσιεύθηκε στις 14.06.2022 στο ΚΗΜΔΗΣ με κωδικό ΑΔΑΜ: 22PROC010736506 και στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) με αύξοντα αριθμό συστήματος 162169. Ομοίως, αναρτήθηκε στην επίσημη ιστοσελίδα του Δήμου, στις 15.06.2022.

Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών στο ΕΣΗΔΗΣ ορίστηκε η 14^η.06.2022 και ώρα 16:04 (μετά τη δημοσίευση στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ), ενώ ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 15^η.07.2022 και ώρα 19:00.

4. Ειδικότερα, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης, ορίζεται:

- 2.2.2.1. *Για την έγκυρη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, κατατίθεται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς (προσφέροντες), εγγυητική επιστολή συμμετοχής ύψους 1% επί της αξίας του ΤΜΗΜΑΤΟΣ ή των ΤΜΗΜΑΤΩΝ για το/τα οποίο/α υποβάλλεται προσφορά, χωρίς ΦΠΑ.* - 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. [...]

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 ΑΠΑΙΤΕΙΤΑΙ)*

-2.2.6 *Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα «Όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται:*

α) να έχουν κατοχή άδειας εμπορίας αργού πετρελαίου και πετρελαιοειδών προϊόντων κατηγορίας Α', σύμφωνα με το άρθρο 6 του Ν. 3054/2002. Η άδεια αυτή θα πιστοποιεί ότι οι υποψήφιοι προμηθευτές πληρούν τις προϋποθέσεις για ελάχιστο κεφάλαιο, διαθεσιμότητα αποθηκευτικών χώρων και διαθεσιμότητα μεταφορικών μέσων, οι οποίες αναφέρονται στο 6^ο άρθρο του Ν. 3054/2002, στις παραγράφους 5 (α), (β) και (γ), αντίστοιχα, ή, άδεια λειτουργίας πρατηρίου υγρών καυσίμων ή άδεια Λιανικής Εμπορίας πωλητή πετρελαίου, σύμφωνα με το Ν. 3054/2002 άρθρο 7 παράγραφοι 3 (α) και (γ), αντίστοιχα. Σε περίπτωση που οι υποψήφιοι προμηθευτές διαθέτουν άδεια εμπορίας αργού πετρελαίου και πετρελαιοειδών προϊόντων κατηγορίας Α', σύμφωνα με το 6ο άρθρο του Ν. 3054/2002, δύνανται να την προσκομίσουν στη θέση της άδειας λειτουργίας πρατηρίου υγρών καυσίμων ή της άδειας Λιανικής Εμπορίας πωλητή πετρελαίου.

β) να έχουν εκτελέσει συμβάσεις προμηθειών του συγκεκριμένου τύπου, κατά το παρελθόν.

γ) να διαθέτουν πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί από επίσημα ινστιτούτα ελέγχου ποιότητας ή υπηρεσίες αναγνωρισμένων ικανοτήτων, με τα οποία βεβαιώνεται η καταλληλότητα των προϊόντων, επαληθευόμενη με παραπομπές στις τεχνικές προδιαγραφές ή σε πρότυπα.

2.2.7 Πρότυπα Διασφάλισης ποιότητας και περιβαλλοντικής διαχείρισης (ΔΕΝ ΑΠΑΙΤΕΙΤΑΙ)».

5. Κατόπιν αποσφράγισης των προσφορών από την Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού, διαπιστώθηκε ότι για τα παρακάτω τμήματα, δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά:

Τμήμα 2: Καύσιμα για τις ανάγκες της ΔΕ Κλειτορίας.

Τμήμα 3: Καύσιμα για τις ανάγκες των ΔΕ Αροανίας και Παΐων.

Τμήμα 8: Καύσιμα για τις ανάγκες του Ν.Π.Δ.Δ. Σχολική Επιτροπή Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Καλαβρύτων, για τις σχολικές μονάδες της Δ.Ε. Κλειτορίας.

Τμήμα 9: Καύσιμα για τις ανάγκες του Ν.Π.Δ.Δ. Σχολική Επιτροπή Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Καλαβρύτων, για τις σχολικές μονάδες των Δ.Ε. Αροανίας και Παΐων.

Τμήμα 11: Καύσιμα για τις ανάγκες του Ν.Π.Δ.Δ. Σχολική Επιτροπή Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Καλαβρύτων, για τις σχολικές μονάδες της Δ.Ε. Κλειτορίας.

Τμήμα 12: Καύσιμα για τις ανάγκες του Ν.Π.Δ.Δ. Σχολική Επιτροπή Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Καλαβρύτων, για τις σχολικές μονάδες της Δ.Ε. Αροανίας και Παΐων.

Τμήμα 13: Καύσιμα για τις ανάγκες του Ν.Π.Ι.Δ. Δημοτική Κοινοφελής Επιχείρηση Καλαβρύτων-Σπήλαιο Λιμνών Καστριών.

6. Ακολούθως, η Επιτροπή Διαγωνισμού, με το με αρ. 1/10.08.2022 πρακτικό της, εισηγήθηκε προς την Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Καλαβρύτων να προβεί σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση για την ανάθεση των ως άνω τμημάτων. Η Οικονομική Επιτροπή με την με αρ. 199/15.09.2022 Απόφασή της, ενέκρινε το οικείο πρακτικό.

Περαιτέρω, ο Δήμος Καλαβρύτων με το αρ. πρωτ. 9574/27.09.2022 έγγραφό του, στο οποίο επισυνάπτεται Σχέδιο Απόφασης περί προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, βεβαιώνει ότι *«Δεν έχουν υποβληθεί ενστάσεις, προδικαστικές προσφυγές ή άλλα ένδικα μέσα, σε όλα τα στάδια της διαγωνιστικής διαδικασίας».*

7. Ο αιτών Δήμος αναφέρει ότι για τις τρεις (3) απομακρυσμένες Δημοτικές Ενότητες του Δήμου (Κλειτορίας, Αροανίας και Παΐων), *«δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά, εκ του γεγονότος, ότι, είναι απομακρυσμένες και διαθέτουν, μόνο, τρία (3) πρατήρια (προμηθευτές) καυσίμων, οι οποίοι, ισχυρίζονται, ότι τους είναι ασύμφορο, να υποβάλουν προσφορά και αυτό συμβαίνει, όλα τα τελευταία χρόνια, όπως και πέρυσι (2021), που ομοίως, με το υπ' αριθμ. πρωτ. 6851/12.08.2021 έγγραφό μας, είχαμε απευθυνθεί στην Επιτροπή σας, και με την υπ' αριθμ. Δ60/2021 απόφασή σας μας είχατε χορηγήσει τη σύμφωνη γνώμη σας.»*

II. Νομικό πλαίσιο

8. Στις διατάξεις του ν. 4412/2016 (Α' 147) *«Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)»*, όπως ισχύει, ορίζεται:

- άρθρο 32 *«Προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση»*

«1. Στις ειδικές περιπτώσεις και περιστάσεις που προβλέπονται στις παραγράφους 2 έως 6, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αναθέτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση. 2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και 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.[...]».

- άρθρο 66 *« Δημοσίευση σε εθνικό επίπεδο (άρθρο 52 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)*

«[...]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. ΝΟΜΙΚΗ ΕΚΤΙΜΗΣΗ

9. Το υπό εξέταση αίτημα αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης, με αντικείμενο την προμήθεια καυσίμων για επτά (7) από τα δεκατέσσερα (14) τμήματα προηγθέντος εν μέρει άγονου δημόσιου άνω των ορίων ηλεκτρονικού διαγωνισμού, με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, βάσει των διατάξεων του αρ. 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016. Επομένως, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ' άρθρο 347 παρ.2 περ. γ' υποπερίπτωση γδ' του ν.4412/2016, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης.

10. Ειδικότερα, οι ουσιαστικές προϋποθέσεις εφαρμογής των διατάξεων του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016 είναι: **α)** η προηγούμενη νομίμως διεξαχθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, **β)** η μη υποβολή προσφοράς ή η υποβολή ακατάλληλης προσφοράς, **γ)** η μη ουσιώδης τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης **δ)** σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση προς αυτήν, σχετικής έκθεσης.

11. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 26 και 32 του ν. 4412/2016 περιπτώσεις, με τα οποία μεταφέρθηκαν στο εθνικό δίκαιο τα άρθρα 26 και 32 της οδηγίας 2014/24/ΕΕ, αντίστοιχα (πρβλ. άρθρα 24 και 25 του π.δ. 60/2007, με τα οποία ενσωματώθηκαν στο εθνικό δίκαιο τα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ, αντίστοιχα, βλ. σχετικώς ΔΕΚ - ΔΕΕ, αποφάσεις της 8ης Απριλίου 2008, C 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56, της 23ης Απριλίου 2009, C-292/07, Επιτροπή κατά Βελγίου, EU:C:2009:246, σκέψεις 105-106, της 11ης Σεπτεμβρίου 2014, C-19/13, Ministero dell' Interno κατά Fastweb SpA και Telecom Italia SpA, EU:C:2014:2194, σκέψη 49, της 7ης Σεπτεμβρίου 2016, C - 549/14, Finn Frogne A/S κατά Rigspolitiet ved Center for Beredskabskommunikation, EU:C:2016:634, σκέψη 35). Συναφώς, επισημαίνεται ότι οι ανωτέρω διατάξεις στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που

συνιστούν παρέκκλιση από τη βασική ρύθμιση, δηλαδή από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζόμενων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συσταλτικής ερμηνείας, το δε βάρος απόδειξης της συνδρομής των έκτακτων περιστάσεων το φέρει αυτός που τις επικαλείται (βλ. υπό το πνεύμα αυτό ΔΕΚ - ΔΕΕ, αποφάσεις της 10ης Μαρτίου 1987, C-199/85, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1987, σ. 1039, σκέψη 14, 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, της 10ης Απριλίου 2003, C-20/01 και C-28/01, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 2003, I-360, σκέψη 58, της 14ης Σεπτεμβρίου 2004, C-385/02, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2004, σ. I-8121, σκέψη 19, της 14ης Οκτωβρίου 2004, C-340/02, Επιτροπή κατά Γαλλίας, Συλλ. 2004, I-9845, σκέψη 38, και της 2ας Ιουνίου 2005, C-394/02, Επιτροπή κατά Ελλάδας, Συλλ. 2005, I-4713, σκέψη 33, της 8ης Απριλίου 2008, C-337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψεις 57-58, της 27ης Οκτωβρίου 2011, C-601/10, Επιτροπή κατά Ελληνικής Δημοκρατίας, Συλλ. 2011, I-00163, σκέψη 32, Ε.Σ. Τμ. Μείζ. Επτ. Συνθ. 538/2013, 707/2013, Τμ. VI 295, 1452/2019, Τμ VII 2440/2022).

Επίσης, όπως παγίως έχει κριθεί, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή των προαναφερόμενων διατάξεων, συνέχεται άμεσα με τον προηγηθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια οι τυχόν ουσιώδεις πλημμέλειες της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να επιδρούν και στη νομιμότητα της συγκεκριμένης διαδικασίας (ΕΣ- αποφ. VI Τμ. 466/2011, 1249/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

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

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

Ο Δήμος Καλαβρύτων, με την με αρ. πρωτ. 5288/14.06.2022 διακήρυξη, διενήργησε ανοικτό άνω των ορίων διαγωνισμό, για την προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών προς κάλυψη των αναγκών του και των αναγκών όλων των νομικών προσώπων του, για τα έτη 2023 και 2024, συνολικής εκτιμωμένης αξίας 976.126,266 € πλέον ΦΠΑ.

Η ως άνω διακήρυξη δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στον σχετικό διαγωνισμό. Ειδικότερα, 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 και τη διενέργεια της διαδικασίας του διαγωνισμού, δεν διαπιστώθηκαν ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες, οι οποίες να δύναται βασίμως να θεωρηθεί ότι συνέχονται με το άγονο αποτέλεσμα των επτά (7) αιτούμενων τμημάτων της διακήρυξης. Σημειώνεται δε ότι ο Δήμος Καλαβρύτων με το αρ. πρωτ. 9574/27.09.2022 έγγραφό του, στο οποίο επισυνάπτεται Σχέδιο Απόφασης περί προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, βεβαιώνει ότι *«Δεν έχουν υποβληθεί ενστάσεις, προδικαστικές προσφυγές ή άλλα ένδικα μέσα, σε όλα τα στάδια της διαγωνιστικής διαδικασίας»*.

Ως προς τις απαιτούμενες διατυπώσεις δημοσιότητας επισημαίνονται τα κάτωθι: Το άρθρο 66 παρ. 3 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι οι προκηρύξεις δεν δημοσιεύονται σε εθνικό επίπεδο πριν από την ημερομηνία δημοσίευσης των ουσιωδών όρων αυτών στο έντυπο της Ε.Ε.Ε.Ε. και ότι 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 ο Δήμος Καλαβρύτων απέστειλε το έντυπο της περίληψης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε) στις 14.06.2022 και η δημοσίευση πραγματοποιήθηκε στις 17.06.2022. Ωστόσο, η ανάρτηση των τευχών του διαγωνισμού στο ΚΗΜΔΗΣ και στο ΕΣΗΔΗΣ πραγματοποιήθηκε στις 14.06.2022 και στην ιστοσελίδα του Δήμου στις 15.06.2022 (βλ. παρ. 3 της παρούσας). Ως εκ τούτου, προκύπτει ότι δεν τηρήθηκε η παρ. 3 του αρ. 66 του ν. 4412/2016, καθώς τα έγγραφα της σύμβασης δημοσιοποιήθηκαν σε εθνικό επίπεδο πριν από τη δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε.Ε. και πριν την πάροδο 48ώρου από τη βεβαίωση παραλαβής της προκήρυξης από την Ε.Ε.Ε.Ε. Παρά ταύτα, η ως άνω πλημμέλεια δεν θεωρείται ότι δημιούργησε εμπόδια στη συμμετοχή των οικονομικών φορέων στη διαγωνιστική διαδικασία, περιορίζοντας τον ανταγωνισμό και συνεπώς δεν συνέχεται με το εν μέρει άγονο αποτέλεσμα της διαδικασίας.

Συνιστάται, ωστόσο, εκ νέου (βλ. την με αρ. Δ 60/2021 όμοια Γνώμη της Αρχής) στον αιτούντα Δήμο, σε μελλοντική διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης, να τηρεί με επιμέλεια τις διατυπώσεις και τους κανόνες δημοσιότητας, ως ανωτέρω αναφέρονται.

12.2. Ως προς τη μη υποβολή προσφορών ή την υποβολή μη κατάλληλων προσφορών

Σύμφωνα με το με αρ. 1/10.08.2022 πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού, το οποίο έγινε, μεταξύ άλλων, δεκτό με τη με αρ. 199/15.09.2022 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Καλαβρύτων, για τα επίμαχα επτά (7) τμήματα δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά. Με το ίδιο ως άνω

πρακτικό η Επιτροπή Διαγωνισμού εισηγήθηκε στην Οικονομική Επιτροπή την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, η οποία έγινε αποδεκτή.

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

Στο προσκομισθέν στην Αρχή Σχέδιο Απόφασης του Δήμου αναγράφεται ότι κατά τη διαδικασία προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης δεν θα τροποποιηθούν ουσιωδώς οι όροι που τέθηκαν με την με αρ. 5288/14.06.2022 διακήρυξη του προηγηθέντος εν μέρει άγονου διαγωνισμού.

IV. Συμπέρασμα

Κατόπιν των ανωτέρω, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, η Επιτροπή, ασκούσα την κατά το άρθρο 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016, αρμοδιότητά της:

Αποφασίζει ομόφωνα την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του εξεταζόμενου αιτήματος του Δήμου Καλαβρύτων, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου **32 παρ. 2 περ. α'** του ν. 4412/2016, χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων της διακήρυξης με αρ. 5288/14.06.2022, για την ανάθεση της προμήθειας καυσίμων **των τμημάτων 2,3,8,9,11,12 και 13** αυτής, προϋπολογισμού 319.354,84 ευρώ, πλέον ΦΠΑ, **λόγω συνδρομής των οικείων προϋποθέσεων.**

Αθήνα, 27 Οκτωβρίου 2022
Η Πρόεδρος

Ανδρονίκη Θεοτοκιάτου