



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΓΝΩΜΗ

Δ82 ΕΑΔΗΣΥ/ 2023

(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, 5 Ιουλίου 2023, ημέρα Τετάρτη και ώρα 10:30 π.μ., στα επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και Κορνά Τράκα γραφεία της, συνήλθε σε συνεδρίαση η ως άνω ΕΠΙΤΡΟΠΗ της **ΕΝΙΑΙΑΣ ΑΡΧΗΣ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** (εφεξής «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:

Πρόεδρος: Ανδρονίκη Θεοτοκάτου (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Σύμβουλοι: Ευαγγελία Κουτούπα

Δημήτριος Χανής

Μέλη: Χρυσάνθη Ζαράρη

Αδάμ Καραγλάνης (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Βασιλική Σκαρτσούνη

Δημήτριος Σταθακόπουλος (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Γραμματέας: Αθανάσιος Λαμπράκης, ΠΕ Διοικητικού Οικονομικού

Εισηγητής: Γεώργιος Ταρασίδης, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Διπλωματούχων Μηχανικών Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ, υπάλληλος Αυτοτελούς Γραφείου Θεσσαλονίκης.

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης παρέστησαν, ο εισηγητής (μέσω τηλεδιάσκεψης) και η Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης, Μ. Παναγοηλιοπούλου, οι οποίοι αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη της Επιτροπής.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή του Δήμου Πετρούπολης σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση διακήρυξης, βάσει του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για την προμήθεια αμόλυβδης βενζίνης (Ομάδα Γ), προϋπολογισθείσας δαπάνης 36.400,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., του ανοικτού διαγωνισμού άνω των ορίων, με αντικείμενο την «Προμήθεια καυσίμων για τις ανάγκες του Δήμου και των Σχολικών Επιτροπών του, για τη διετία 2023-2024», σε συνέχεια εν μέρει άγονου διαγωνισμού, συνολικού προϋπολογισμού 707.589,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, λόγω μη υποβολής προσφορών για την εν λόγω Ομάδα.

1. Με το αρ. πρωτ. 23791/01.06.2023 έγγραφο (αρ. πρωτ. εισερχ.ΕΑΔΗΣΥ 2569/01.06.2023) όπως συμπληρώθηκε με τα έγγραφα, που παρελήφθησαν από την Αρχή στις 27.06.2023 (αριθ. πρωτ. εισερχομένου της Αρχής 2921/27.06.2023), ο Δήμος Πετρούπολης αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί σε διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, κατά τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 α του Ν.4412/2016, για τη σύναψη της εν θέματι σύμβασης προμήθειας.

I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

2. Από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα:

2.1 Με την αρ. 53/2023 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Πετρούπολης (ΑΔΑ: ΨΨΥ9ΩΞΣ-ΩΒΨ) εγκρίθηκαν οι τεχνικές προδιαγραφές και το πλήρες τεύχος της 02/2023 μελέτης (23REQ012100812 2023-02-08) της Δ/νσης Καθαριότητας, Περιβάλλοντος & Πρασίνου, με τίτλο «Προμήθεια καυσίμων για τις ανάγκες του Δήμου και των Σχολικών Επιτροπών του, για τη διετία 2023 – 2024» προϋπολογισμού 877.410,36 € με Φ.Π.Α., οι όροι της διακήρυξης και η διενέργεια Ηλεκτρονικού Ανοικτού Διαγωνισμού «άνω των ορίων», καθώς και η σύντμηση της προθεσμίας ηλεκτρονικής παραλαβής προσφορών σε δεκαπέντε (15) ημέρες.

Στο συμπληρωματικό έγγραφο με αρ. πρωτ. 28060/23.06.2023, η αναθέτουσα αρχή διευκρινίζει, σχετικά με την ανωτέρω απόφαση, ότι:

Η χρήση της επισπευσμένης προθεσμίας,..... κατέστη αναγκαία για τους κάτωθι επιβεβλημένους λόγους:

• Λόγω της ραγδαίας και μη αναμενόμενης υπέρμετρης αύξησης των τιμών των καυσίμων και των προβλημάτων στην εφοδιαστική αλυσίδα εξαιτίας της ενεργειακής κρίσης από τον πόλεμο στην Ουκρανία εξαντλήθηκε νωρίτερα το οικονομικό αντικείμενο των συμβάσεων των καυσίμων. Η διαδικασία σύναψης σύμβασης για το νέο διαγωνισμό καυσίμων του Δήμου που βρισκόταν ήδη σε εξέλιξη..... απαιτούσε αρκετά μεγάλο χρονικό διάστημα εξαιτίας του είδους της σύμβασης (εκτιμώμενη αξία: άνω των ορίων)προκειμένου να αναδειχθεί νέος ανάδοχος. Ως εκ τούτου και μπροστά στον προφανή κίνδυνο για

-τη δημόσια υγεία (κίνηση απορριμματοφόρων για αποκομιδή απορριμμάτων),

-τη δημόσια ασφάλεια των πολιτών και του περιβάλλοντος ενόψει της επερχόμενης έναρξης της αντιπυρικής περιόδου από 1 Μαΐου (αυξημένη κατανάλωση καυσίμων λόγω κίνησης οχημάτων πολιτικής προστασίας, οχημάτων πυρασφάλειας για περιπολίες στο Ποικίλο Όρος-Όρος Αιγάλεω, λειτουργία βενζινοκίνητων εργαλείων κοπής ξερών χόρτων, αποψιλώσεων για πρόληψη πυρκαγιών ,οχημάτων περισυλλογής εύφλεκτων υλικών και ρύπων υγειονομικής σημασίας, εν μέσω υψηλών θερμοκρασιών),

-την εύρυθμη λειτουργία και την εκπλήρωση των άμεσων και έκτακτων αναγκών και υποχρεώσεων του Δήμου (κίνηση οχημάτων κατά τις επερχόμενες Εθνικές Εκλογές παραλαβή εκλογικού υλικού και διανομή του στα εκλογικά κέντρα, λειτουργία Δημοτικής Συγκοινωνίας κ.λ.π.), ως μοναδική λύση προτάθηκε η επιλογή της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση λόγω κατεπείγουσας ανάγκης (άρ.32, παρ.2 περ γ' του ν.4412/16), για ποσό

147.014,40 € (38/2023 απόφαση Ο.Ε., ΑΔΑ: 6ΦΦ6ΩΞΣ-0ΒΕ) για την κάλυψη άμεσων αναγκών , διαδικασία η οποία κρίθηκε κατά τεκμήριο **νόμιμη** από την Αποκεντρωμένη Διοίκηση Αττικής, με την αριθμ. πρωτ: **33656/24-04-2023 Απόφασή της**.

Η εκτέλεση της συγκεκριμένης προμήθειας ήταν επιβεβλημένη λόγω **αδήριτης ανάγκης διασφάλισης της δημόσιας υγείας**.

• **Στις 23-01-2023** υπήρξε απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου, για **ματαίωση** του Ανοικτού διαγωνισμού άνω των ορίων για την «Προμήθεια Καυσίμων για τις ανάγκες του Δήμου και των σχολικών Επιτροπών του, για τη διετία 2023-2024», ο οποίος είχε δημοσιευτεί στις 13-12-2022 και βρισκόταν ήδη σε εξέλιξη λόγω λάθους στους όρους διακήρυξης (μη συσχέτιση τιμών με παρατηρητήριο) που είχε συντάξει η αρμόδια Δ/ση Περιβάλλοντος και προκειμένου να μην ακυρωθεί ο διαγωνισμός σε μεταγενέστερο στάδιο, γεγονός που θα επέφερε μεγαλύτερη χρονική καθυστέρηση στην ολοκλήρωση της διαγωνιστικής διαδικασίας. Στις 15/02/2023 η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου..... ενέκρινε με απόφαση της εκ νέου σωστά τις τεχνικές προδιαγραφές μαζί με τους όρους τους διακήρυξης και διενεργήθηκε ο διαγωνισμός που σχετίζεται με το αίτημα μας.

Όπως προκύπτει από τις ημερομηνίες το παραπάνω γεγονός της ματαίωσης και της επαναπροκήρυξης του διαγωνισμού είχε ως αποτέλεσμα την καθυστέρηση της υλοποίησης του διαγωνισμού σχεδόν δύο(2) μηνών.

Η απόφαση της αναθέτουσας αρχής για χρήση της 15μερης συντετμημένης προθεσμίας θεωρούμε ότι συνάδει με τις αρχές της ίσης μεταχείρισης και διαφάνειας και επιτρέπει την ανάπτυξη του ανταγωνισμού, κάτι που αποδεικνύεται από το γεγονός ότι υπήρξε ανταπόκριση στα υπόλοιπα τμήματα του διαγωνισμού (πετρέλαιο κίνησης και θέρμανσης). Επιπροσθέτως να αναφέρουμε ότι από τα στοιχεία που διαθέτει η υπηρεσία μας από παλαιότερες διαγωνιστικές διαδικασίες για το συγκεκριμένο τμήμα της αμόλυβδης βενζίνης (που είναι πάντα και πολύ μικρού ποσού σε σχέση με το συνολικό ποσό του διαγωνισμού των καυσίμων) δεν υπήρχε διαγωνιστικό ενδιαφέρον παρά το γεγονός ότι τηρούνταν οι κανονικές (και όχι συντετμημένες) προθεσμίες (Διεθνείς διαγωνισμοί ετών 2018-2020 και 2021-2023 υπήρξαν άγονοι στο τμήμα της βενζίνης).

Στην εν λόγω διαγωνιστική διαδικασία το ποσό του προϋπολογισμού που αντιστοιχεί στο τμήμα της αμόλυβδης βενζίνης είναι μόλις 36.400 € (πλέον Φ.Π.Α.) έναντι του συνολικού προϋπολογισμού που ανέρχεται σε 877.410,36 €

Σημειώνεται ότι έχει ήδη διενεργηθεί προσυμβατικός έλεγχος όλης της διαγωνιστικής διαδικασίας για την οποία εκδόθηκε η αριθμ.48/12-6-2023 Πράξη του Ελεγκτικού Συνεδρίου με την οποία κρίθηκε ότι δεν συντρέχει νόμιμος λόγος που να κωλύει την υπογραφή των σχεδίων σύμβασης με τους αναδειχθέντες αναδόχους .

Τέλος να αναφέρουμε ότι τα αποθέματα βενζίνης από την υπάρχουσα σύμβαση εξαντλούνται μέσα στο επόμενο δεκαπενθήμερο με αποτέλεσμα την ακινητοποίηση του μεγαλύτερου μέρους των οχημάτων της Διεύθυνσης Καθαριότητας & Περιβάλλοντος».

2.2 Με την αρ. πρωτ. 7100/15-2-2023 (ΑΔΑΜ: 23PROC01260259 2023-02-20) διακήρυξη προκηρύχθηκε ηλεκτρονικός ανοιχτός μειοδοτικός διαγωνισμός, άνω των ορίων, για την προμήθεια καυσίμων για τις ανάγκες του Δήμου και των Σχολικών Επιτροπών του, για τη διετία 2023 – 2024, συνολικού προϋπολογισμού 707.589,00 € μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, η οποία

αναλύεται σε 346.565,00 € για το έτος 2023 και 361.024,00 € για το έτος 2024, και επιβαρύνεται με ΦΠΑ 24% ποσού 169.821,36 € ήτοι, η συνολική προϋπολογισθείσα αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 877.410,36 € με ΦΠΑ 24 %.

2.3 Ειδικότερα, στο άρθρο 1.3 «Συνοπτική περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης» της εν λόγω διακήρυξης ορίζονται τα εξής:

«Αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια καυσίμων, για τις ανάγκες του Δήμου και των Σχολικών Επιτροπών του, για τα έτη 2023 και 2024.

Τα προς προμήθεια είδη κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV):

CPV: 09134100-8 πετρέλαιο κίνησης

CPV: 09135100-5 πετρέλαιο θέρμανσης

CPV: 09132100-4 αμόλυβδη βενζίνη

Η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται στα κάτωθι τμήματα/ομάδες:

ΟΜΑΔΑ Α : «Πετρέλαιο κίνησης», εκτιμώμενης αξίας 305.625,00 € πλέον ΦΠΑ 24%

ΟΜΑΔΑ Β : «Πετρέλαιο θέρμανσης», εκτιμώμενης αξίας 365.564,00 € πλέον ΦΠΑ 24%

ΟΜΑΔΑ Γ: «Αμόλυβδη βενζίνη», εκτιμώμενης αξίας 36.400,00 € πλέον ΦΠΑ 24%

Προσφορές μπορούν να υποβάλλονται για μία ή και περισσότερες ομάδες χωρίς περιορισμό των ομάδων που μπορεί να ανατεθούν σε έναν προσφέροντα, υπό την προϋπόθεση ότι η προσφορά θα περιλαμβάνει το σύνολο των αναφερομένων ειδών ανά ομάδα.

Ο μέγιστος αριθμός ΟΜΑΔΩΝ που μπορεί να ανατεθεί σε έναν προσφέροντα ορίζεται σε τρεις (3).

Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε 24 μήνες.

Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης δίδεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι ΜΕΛΕΤΗ.

Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, αποκλειστικά βάσει της τιμής ανά ομάδα είδους, η οποία θα δοθεί με ποσοστό έκπτωσης (βάσει της παρ. 6 του άρθρου 95 του Ν. 4412/2016) ως εξής:

- Για τις ΟΜΑΔΕΣ Α και Β: Με ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%) επί της εκάστοτε διαμορφούμενης, μέσης χονδρικής τιμής πώλησης, κατά την ημέρα παράδοσης του είδους, όπως αυτή θα ορίζεται από το Παρατηρητήριο Τιμών Υγρών Καυσίμων του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας*
- Για την ΟΜΑΔΑ Γ: Με ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%) επί της εκάστοτε διαμορφούμενης, μέσης λιανικής τιμής πώλησης, κατά την ημέρα παράδοσης του είδους, όπως αυτή ορίζεται από το Παρατηρητήριο Τιμών Υγρών Καυσίμων του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας*

Για όλες τις ομάδες ανωτέρω, το ποσοστό έκπτωσης μπορεί να είναι και αρνητικό χωρίς να υπερβαίνει το 5% (σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 του Ν. 4257/14).

Ως τιμή αναφοράς, η οποία αναπροσαρμόζεται καθημερινά, θεωρείται, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 63 του Ν. 4257/14, η τιμή που προκύπτει από τα καθημερινά δελτία επισκόπησης τιμών υγρών καυσίμων του Παρατηρητηρίου Τιμών Υγρών Καυσίμων του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας και νυν Υπουργείου Ανάπτυξης και Επενδύσεων (Διυπηρεσιακή Μονάδα Ελέγχου Αγοράς Διεύθυνση Διαχείρισης Δεδομένων Στατιστικής Επεξεργασίας & Εποπτείας Ηλεκτρονικού Εμπορίου) για τον Νομό Αττικής, τα οποία αναρτώνται στην ηλεκτρονική διεύθυνση www.fuelprices.gr

Συγκεκριμένα για το πετρέλαιο θέρμανσης και κίνησης ως τιμή αναφοράς λογίζεται η μέση χονδρική τιμή πώλησης ενώ για την βενζίνη, η μέση λιανική τιμή πώλησης.»

2.4 Στο άρθρο 1.5 της Διακήρυξης «Προθεσμία παραλαβής προσφορών» ορίζονται τα εξής:

«Η καταληκτική ημερομηνία παραλαβής των προσφορών είναι η 03/03/2023 και ώρα 14:00.

Η διαδικασία θα διενεργηθεί με χρήση του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημόσιων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) Προμήθειες και Υπηρεσίες του ΟΠΣ ΕΣΗΔΗΣ (Διαδικτυακή Πύλη www.promitheus.gov.gr)

2.5 Περαιτέρω, στο άρθρο 2.2.2, «Εγγύηση συμμετοχής», ορίζονται τα εξής:

«2.2.2.1. Για την έγκυρη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, κατατίθεται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς (προσφέροντες), εγγυητική επιστολή συμμετοχής, που θα αναλογεί σε ποσοστό 1% επί της εκτιμώμενης αξίας σύμβασης, χωρίς ΦΠΑ, ήτοι ποσού 7.075,89 €.

Συγκεκριμένα, εάν ο οικονομικός φορέας συμμετέχει μόνο για την ΟΜΑΔΑ Α, η εγγυητική επιστολή συμμετοχής προσδιορίζεται στο ποσό των 3056,25 €.

Εάν ο οικονομικός φορέας συμμετέχει μόνο για την ΟΜΑΔΑ Β, η εγγυητική επιστολή συμμετοχής προσδιορίζεται στο ποσό των 3.655,64 €.

Εάν ο οικονομικός φορέας συμμετέχει μόνο για την ΟΜΑΔΑ Γ, η εγγυητική επιστολή συμμετοχής προσδιορίζεται στο ποσό των 364,00 €..[...]

2.6 Στα άρθρα 2.2.4 έως 2.2.7 της διακήρυξης ορίζονται τα κριτήρια επιλογής, όπως παρατίθενται κατωτέρω:

«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 ΧΙ του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016.

Στην περίπτωση οικονομικών φορέων εγκατεστημένων σε κράτος μέλος του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου (Ε.Ο.Χ) ή σε τρίτες χώρες που (έχουν) 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.

2.2.5 Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια

Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν ολικό ετήσιο κύκλο εργασιών ύψους ίσου ή μεγαλύτερου της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης ή της ομάδας/ομάδων που συμμετέχουν, σε περίπτωση που δεν υποβληθεί προσφορά για το σύνολο των ομάδων, κατά τα τρία τελευταία έτη (2019,2020,2021) που προηγούνται του έτους της διαγωνιστικής διαδικασίας.

2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα

Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται κατά τη διάρκεια των τριών τελευταίων ετών (2019,2020,2021) να έχουν εκτελέσει τουλάχιστον τρεις (3) συμβάσεις προμηθειών αντίστοιχου τύπου με την ομάδα για την οποία συμμετέχουν.

2.2.7 Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης

Δεν τίθενται απαιτήσεις για τη συγκεκριμένη διαδικασία σύναψης σύμβασης.»

2.7 Στο άρθρο 6.5 της διακήρυξης, «Αναπροσαρμογή τιμής», ορίζονται τα εξής:

«Η τιμή αναφοράς επί της οποίας έχει προσφερθεί ποσοστιαία έκπτωση, καθώς πρόκειται για ρυθμιζόμενη αγορά, θα αναπροσαρμόζεται καθημερινά ως θα προκύπτει από τα καθημερινά δελτία πιστοποίησης τιμών υγρών καυσίμων (της Περιφέρειας Αττικής ή του ΥΠΑΝΕ κατά περίπτωση), ενώ το προσφερόμενο ποσοστό (%) έκπτωσης παραμένει σταθερό καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης.»

2.8 Προκήρυξη της εν λόγω σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 15/02/2023 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης και δημοσιεύτηκε στις 20/02/2023 (2023/S 036-107306).

Το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) στις 20/02/2023 (23PROC01260259 2023-02-20).

Τα έγγραφα της σύμβασης αναρτήθηκαν στη Διαδικτυακή Πύλη (www.promitheus.gov.gr) του ΟΠΣ ΕΣΗΔΗΣ στις 20/02/2023 με Συστημικό Αύξοντα Αριθμό: 181983. Περαιτέρω, η διακήρυξη καταχωρήθηκε στο διαδίκτυο, στην ιστοσελίδα της αναθέτουσας αρχής, στη διεύθυνση (URL): www.petrourpoli.gov.gr στις 20/02/2023.

Περίληψη της διακήρυξης δημοσιεύτηκε στις εφημερίδες: «ΚΟΙΝΩΝΙΚΗ» και «ΣΥΝΕΙΔΗΣΗ» την 21/02/2023.

Σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης, ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ήταν η 20/02/2023 και καταληκτική ημερομηνία η 03/03/2023, ήτοι 15 ημέρες από την ημερομηνία αποστολής της προκήρυξης της σύμβασης στην Ε.Ε.Ε.Ε. με χρήση της συντετμημένης προθεσμίας των 15 ημερών που προβλέπεται στην παρ. 3 του άρθρου 27 του ν. 4412/2016, λόγω επίκλησης

επείγουσας ανάγκης κατά τα αναλυτικώς ανωτέρω αναφερόμενα. Ως ημερομηνία αποσφράγισης προσφορών ορίστηκε η 08/03/2023.

2.9 Με το από 08/03/2023 «ΠΡΑΚΤΙΚΟ Ι Αξιολόγησης των Δικαιολογητικών Συμμετοχής και Τεχνικών Προσφορών» η Επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού διαπίστωσε ότι κατατέθηκαν πέντε (5) προσφορές για τα 2 από τα συνολικά 3 τμήματα – ομάδες καυσίμων και εισηγήθηκε «Την εφαρμογή της παρ. 2α του άρθρου 32 με τίτλο «Προσφυγή στην διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση» του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ 147Α'), για την ΟΜΑΔΑ Γ: ΑΜΟΛΥΒΔΗ ΒΕΝΖΙΝΗ καθώς στα πλαίσια της παρούσας ανοικτής διαδικασίας, δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά για την ομάδα αυτή.»

2.10 Με την αριθμ. 95/2023 απόφασή της (αρ. πρωτ. 15009/05.04.2023) η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου αποφάσισε ότι:

«Α. επικυρώνει τα από 30/03/2023 πρακτικά Νο 1 & Νο 2 [...]

Β. Ανακηρύσσει προσωρινούς αναδόχους του ανοικτού διεθνή ηλεκτρονικού διαγωνισμού που αφορά την «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΓΙΑ ΤΙΣ ΑΝΑΓΚΕΣ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ΚΑΙ ΤΩΝ ΣΧΟΛΙΚΩΝ ΕΠΙΤΡΟΠΩΝ ΤΟΥ, ΓΙΑ ΤΗ ΔΙΕΤΙΑ 2023-2024» προϋπολογισμού € 877.410,36 με το Φ.Π.Α., τους οικονομικούς φορείς [...] ΕΛΛΗΝΙΚΑ ΚΑΥΣΙΜΑ ΟΡΥΚΤΕΛΑΙΑ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΙΑ με δ.τ. «ΕΚΟ Α.Β.Ε.Ε.», με Α/Α κατάθεσης 328460, για την ΟΜΑΔΑ Α: ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΚΙΝΗΣΗΣ με προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης 5,20 % και [...], με Α/Α κατάθεσης 327365 για την ΟΜΑΔΑ Β: ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ[...] με προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης 13,70 %

Γ. Η προμήθεια της ΟΜΑΔΑΣ Γ: ΑΜΟΛΥΒΔΗ ΒΕΝΖΙΝΗ για την οποία δεν υπήρξε στο παρόντα διαγωνισμό προσφορά όπως αυτή πραγματοποιηθεί μέσω τη διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, όπως ορίζει το άρθρο 32 παρ. 2α, του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ 147Α') και διαβιβάζει το θέμα στο Τμήμα Προμηθειών του Δήμου, προκειμένου να προβεί σε σχετικές ενέργειες με την ΕΑΑΔΗΣΥ, για την υλοποίηση της εν λόγω προμήθειας.[...]»

2.11 Με την αριθμ. 125/2023 απόφασή της (αρ. πρωτ. 21246/16.05.2023) η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου επικύρωσε το πρακτικό Νο 3, σχετικά με τον έλεγχο δικαιολογητικών κατακύρωσης των προσωρινών αναδόχων του επίμαχου διαγωνισμού και την οριστική κατακύρωσή του στους ανωτέρω αναφερόμενους οικονομικούς φορείς.

2.12 Με την Πράξη 48/2023/12.06.2023 η αρμόδια Υπηρεσία Επιτρόπου του Ελεγκτικού Συνεδρίου διενήργησε έλεγχο νομιμότητας της διαδικασίας ανάδειξης αναδόχων των σχεδίων σύμβασης, με τίτλο: «Προμήθεια καυσίμων για τις ανάγκες του Δήμου και των σχολικών επιτροπών του για την διετία 2023-2024» και έκρινε «ότι δεν συντρέχει νόμιμος λόγος που να κωλύει την υπογραφή των υποβληθέντων για έλεγχο των σχεδίων σύμβασης, μεταξύ των εταιρειών, ΕΛΛΗΝΙΚΑ ΚΑΥΣΙΜΑ ΟΡΥΚΤΕΛΑΙΑ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΙΑ με διακριτικό τίτλο «ΕΚΟ Α.Β.Ε.Ε.», για την ΟΜΑΔΑ Α: ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΚΙΝΗΣΗΣ και [...], για την ΟΜΑΔΑ Β. ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ και του Δήμου Πετρούπολης[...]».

2.13 Με το αρ. πρωτ. 23209/29.05.2023 έγγραφο του Δημάρχου του Δήμου Πετρούπολης βεβαιώνεται ότι «κατά των υπ' αριθμ.125/2023 & της ενσωματωμένης 95/2023 αποφάσεων της Οικονομικής Επιτροπής, οι οποίες αφορούν την επικύρωση των σχετικών πρακτικών για την

ανάδειξη των προσωρινών αναδόχων και την οριστική κατακύρωση της σύμβασης του διαγωνισμού «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΓΙΑ ΤΙΣ ΑΝΑΓΚΕΣ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ΚΑΙ ΤΩΝ ΣΧΟΛΙΚΩΝ ΕΠΙΤΡΟΠΩΝ ΤΟΥ ΓΙΑ ΤΗΝ ΔΙΕΤΙΑ 2023-2024» προϋπολογισμού 877.410,36 € με το Φ.Π.Α., αλλά και για όλα τα στάδια και κάθε εκτελεστής πράξης του εν λόγω διαγωνισμού, δεν υπεβλήθησαν προσφυγές, σύμφωνα με τις προβλεπόμενες διατάξεις. Βεβαιώνω επίσης ότι, όλοι οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς, έλαβαν γνώση των ανωτέρω αποφάσεων, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα των διατάξεων του Ν.4412/2016.»

3. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Πετρούπολης με το υπό εξέταση αίτημά του, το οποίο συνοδεύεται και από Σχέδιο Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, κατά τα εκτιθέμενα στην παρ. 1 της παρούσας.

II. ΝΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ

4. Με τις διατάξεις του άρθρου 32 «Προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση» (άρθρο 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), ορίζεται ότι:

«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, 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.....».

5. Με τις διατάξεις του άρθρου 27 «Ανοικτή διαδικασία» (άρθρο 27 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), ορίζεται 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.

2. Στις περιπτώσεις όπου οι αναθέτουσες αρχές έχουν δημοσιεύσει προκαταρκτική προκήρυξη που δεν χρησιμοποιήθηκε η ίδια ως μέσο προκήρυξης του διαγωνισμού, η ελάχιστη προθεσμία για την παραλαβή των προσφορών, όπως ορίζεται στο δεύτερο εδάφιο της παρ. 1, μπορεί να περιορίζεται σε 15 ημέρες, εφόσον πληρούνται όλες οι ακόλουθες προϋποθέσεις:

α) η προκαταρκτική προκήρυξη περιελάμβανε όλες τις πληροφορίες που οφείλει να περιλαμβάνει η προκήρυξη σύμβασης, σύμφωνα με το Μέρος Β' Τμήμα Ι του Παραρτήματος V του Προσαρτήματος Α' εφόσον οι πληροφορίες αυτές ήταν διαθέσιμες κατά τη στιγμή της δημοσίευσης της προκαταρκτικής προκήρυξης·

β) η προκαταρκτική προκήρυξη απεστάλη προς δημοσίευση εντός διαστήματος 35 ημερών έως 12 μηνών πριν από την ημερομηνία αποστολής της προκήρυξης της σύμβασης.

3. Σε περίπτωση που επείγουσα κατάσταση δεόντως τεκμηριωμένη από την αναθέτουσα αρχή καθιστά αδύνατη την τήρηση της ελάχιστης προθεσμίας που προβλέπεται στο δεύτερο εδάφιο της παραγράφου 1, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να ορίζουν ελάχιστη προθεσμία που δεν είναι μικρότερη των 15 ημερών από την ημερομηνία αποστολής της προκήρυξης της σύμβασης.

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.

5. Κατά παρέκκλιση των ως άνω οριζόμενων προθεσμιών, ειδικά στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων κάτω των ορίων, ισχύουν οι προθεσμίες του άρθρου 121.»

III. ΝΟΜΙΚΗ ΕΚΤΙΜΗΣΗ

6. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Πετρούπολης, ο οποίος ως Οργανισμός Τοπικής Αυτοδιοίκησης α' βαθμού αποτελεί αναθέτουσα αρχή κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 1(α) του ν. 4412/16, αφορά σε σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας, υπό 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 δε ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας, προϋπολογισθείσας αξίας 36.400,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, σε συνέχεια εν μέρει άγονου διαγωνισμού άνω των ορίων (συνολικού προϋπολογισμού 707.589,00€ χωρίς ΦΠΑ), συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής, κατ' άρθρο 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης.

7. 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 εσωτερικό δίκαιο τα άρθρα 26 και 32 της οδηγίας 2014/24/ΕΕ, αντίστοιχα (πρβλ. άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007 και άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ, αντίστοιχα, βλ. σχ. 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).

8. Ειδικότερα, οι προϋποθέσεις εφαρμογής των διατάξεων του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, προκειμένου να προσφύγει μία Αναθέτουσα Αρχή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, είναι οι ακόλουθες:

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 και,

δ) σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να διαβιβάσει προς αυτήν σχετική έκθεση.

Επισημαίνεται, ότι η προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή της προαναφερόμενης διάταξης, συνέχεται άμεσα με τον προηγούμενο αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια οι τυχόν ουσιώδεις πλημμέλειες της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να επιδρούν και στη νομιμότητα της συγκεκριμένης διαδικασίας.

9. Από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου της υπό κρίση υπόθεσης προκύπτουν τα εξής:

α) Ως προς την προηγούμενη νομίμως διεξαχθείσα διαδικασία:

Η ως άνω προκηρυχθείσα, με την αριθμ. πρωτ. 7100/15-2-2023 διακήρυξη, σύμβαση περιλάμβανε τρία (3) τμήματα, για ένα (1) εκ των οποίων, συγκεκριμένα το τμήμα - Ομάδα Γ, δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.

Η οικεία διακήρυξη δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στον 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 διακήρυξης και τη διενέργεια της διαδικασίας του διαγωνισμού, δεν διαπιστώθηκαν ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες.

Ειδικώς, ως προς την τήρηση των διατυπώσεων δημοσιότητας του εν θέματι διαγωνισμού, σημειώνεται ότι η αναθέτουσα αρχή επέλεξε τη σύντμηση της προθεσμίας υποβολής προσφορών σε 15 ημέρες από την ημερομηνία αποστολής στην Ε.Ε.Ε., κατά τη διάταξη της παρ. 3 του άρθ. 27 του ν. 4412/16, ήτοι έλαβε χώρα σύντμηση προθεσμιών, λόγω επαρκώς τεκμηριωμένης επείγουσας κατάστασης, που καθιστούσε αδύνατη την τήρηση της ανωτέρω ελάχιστης προθεσμίας (βλ. Ιστορικό, υπό παρ. 2.1 της παρούσης):

β) Ως προς τη μη υποβολή προσφορών

Από τα παρατεθέντα στο ιστορικό στοιχεία προκύπτει ότι δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά για την ΟΜΑΔΑ Γ: ΑΜΟΛΥΒΔΗ ΒΕΝΖΙΝΗ του υπό εξέταση διαγωνισμού, όπως διαπιστώθηκε με το από 08/03/2023 «ΠΡΑΚΤΙΚΟ Ι Αξιολόγησης των Δικαιολογητικών Συμμετοχής και Τεχνικών Προσφορών» και την αριθμ. 95/2023 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου (βλ. ανωτέρω, Ιστορικό, υπό παρ. 2.9 και 2.10 της παρούσας).

γ) Ως προς τη μη ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης

Στο υποβληθέν σχέδιο απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Πετρούπολης ρητώς προβλέπεται η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση -κατόπιν της σύμφωνης γνώμης της ΕΑΔΗΣΥ- χωρίς τροποποίηση των όρων του προηγούμενου διαγωνισμού.

Με τα δεδομένα αυτά, συντρέχουν εν προκειμένω οι προϋποθέσεις εφαρμογής της επικαλούμενης διάταξης για την ανάθεση της σκοπούμενης σύμβασης.

IV. Συμπέρασμα

Ενόψει των προεκτεθέντων, η Επιτροπή ομόφωνα αποφασίζει:

Την παροχή σύμφωνης γνώμης περί προσφυγής του Δήμου Πετρούπολης στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς προηγούμενη δημοσίευση διακήρυξης, βάσει του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση της σύμβασης προμήθειας αμόλυβδης βενζίνης, προϋπολογισθείσας δαπάνης 36.400,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., που αποτελούσε τμήμα (Ομάδα Γ) του ανοικτού διαγωνισμού άνω των ορίων, με αντικείμενο την «Προμήθεια καυσίμων για τις ανάγκες του Δήμου και των Σχολικών Επιτροπών του, για τη διετία 2023-2024», συνολικού προϋπολογισμού 707.589,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, το οποίο απέβη άγονο.

Αθήνα, 05 Ιουλίου 2023

Η Πρόεδρος

Ανδρονίκη Θεοτοκάτου