



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΓΝΩΜΗ

Δ 109 ΕΑΔΗΣΥ/2024

(του άρθρου 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 25/09/2024, ημέρα Τετάρτη και ώρα 10:30 π.μ., στα επί της οδού Δώρου 7-9 γραφεία της, συνήλθε σε συνεδρίαση ως άνω ΕΠΙΤΡΟΠΗ της ΕΝΙΑΙΑΣ ΑΡΧΗΣ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ, 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

**Σύμβουλοι:** Ευαγγελία Κουτούπα (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Δημήτριος Χανής (μέσω τηλεδιάσκεψης)

**Μέλη:** Χρυσάνθη Ζαράρη

Βασιλική Σκαρτσούνη

Δημήτριος Σταθακόπουλος

Νικολέτα Κοττά

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

**Εισηγητής:** Ιωάννης Σταθακόπουλος, Γεωπόνος Περιβαλλοντολόγος, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό ΕΑΔΗΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης παρέστησαν, ο εισηγητής (μέσω τηλεδιάσκεψης), η Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης Μαρία Παναγοηλιοπούλου, καθώς και η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Ελέγχου, Μαρία Ελένη Σιδέρη, οι οποίες αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας των Μελών της Επιτροπής και τη λήψη απόφασης.

**Θέμα:** Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής περί προσφυγής της Ανώτατης Στρατιωτικής Διοίκησης Υποστήριξης Στρατού (ΑΣΔΥΣ) στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης, για τη σύναψη σύμβασης, με αντικείμενο την «Προμήθεια Πετρελαίου Κίνησης και Βενζίνης Αμόλυβδης του Πρατηρίου Υγρών Καυσίμων του Υποκαταστήματος Δυτικής Αττικής του ΕΚΕΜΣ για Κάλυψη Αναγκών Δικαιούχων», συνολικού προϋπολογισμού 5.000.000€ προ ΦΠΑ, σε συνέχεια διεθνούς ηλεκτρονικού ανοιχτού διαγωνισμού, ο οποίος απέβη στο σύνολό του άγονος

Με το υπ' αρ. πρωτ. εισερχ. ΕΑΔΗΣΥ 8868/16.08.2024 αίτημα, με τον συνημμένο σε αυτό φάκελο, όπως συμπληρώθηκε με το υπ' αρ. πρωτ. εισερχ. ΕΑΔΗΣΥ 8868/6.9.2024 έγγραφο, η Ανώτατη Στρατιωτική Διοίκηση Υποστήριξης Στρατού «ΘΗΣΕΑΣ»/Διεύθυνση Εφοδιασμού Μεταφορών (ΑΣΔΥΣ/ΔΕΜ) 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 προσφύγει στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για την ανάθεση της εν θέματι σύμβασης.

## **I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά**

**1.** Στο κρινόμενο αίτημα εκτίθενται τα εξής:

**1.1.** Με την υπ' αρ. πρωτ. 04/2024 Διακήρυξη (ΑΔΑΜ:24PROC014827301 2024-05-28) προκηρύχθηκε ηλεκτρονικός ανοιχτός διαγωνισμός, άνω των ορίων, για την «Προμήθεια Πετρελαίου Κίνησης και Βενζίνης Αμόλυβδης του Πρατηρίου Υγρών Καυσίμων του Υποκαταστήματος Δυτικής Αττικής του ΕΚΕΜΣ για Κάλυψη Αναγκών Δικαιούχων», συνολικού προϋπολογισμού 5.000.000,00€ προ ΦΠΑ, που χρηματοδοτείται από εθνικούς πόρους.

**1.2.** Ειδικότερα, στο άρθρο 1. **“Αντικείμενο”** της εν λόγω διακήρυξης ορίζονται τα εξής:-*Το Αντικείμενο της παρούσας αφορά στην ανάδειξη αναδόχου για την προμήθεια πετρελαίου κίνησης και βενζίνης αμόλυβδης του Πρατηρίου Υγρών Καυσίμων του Στρατοπέδου «ΚΑΡΑΙΣΚΑΚΗ Β» για κάλυψη αναγκών των δικαιούχων.-Ταξινόμηση κατά CPV1 (κατηγορίες ειδών): 09132100-4 και 09134200-9.-Οι ακριβείς ποσότητες του υπόψη διαγωνισμού δεν δύναται να προβλεφθούν επί του παρόντος.-Η μέγιστη συνολική προϋπολογισθείσα δαπάνη θα ανέλθει στο ποσό των 5.000.000,00 € (χωρίς ΦΠΑ) για 5 έτη.-Η διάρκεια της σύμβασης θα είναι πέντε (5) έτη.*

*-Η χρηματοδότηση της προμήθειας θα γίνει από τους πόρους του Ειδικού Κέντρου Εφοδιασμού Μονάδων Στρατού (ΕΚΕΜΣ), κατόπιν σχετικής απόφασης του ΔΣ/ΕΚΕΜΣ.*

*- Κριτήριο κατακύρωσης: η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση την τιμή (ο διαγωνισμός δεν είναι διαιρετός ανά κατηγορία ειδών).*

Ως προς τα “**Κριτήρια Επιλογής**” προβλέπονται τα εξής:”

### **8.1 Καταλληλόλητα 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.

Στην περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων η καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας θα πρέπει να καλύπτεται από όλα τα μέλη της ένωσης.

### **“ 8.2 Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια**

Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν/παρέχουν:

Ισολογισμούς ή αποσπάσματα ισολογισμών, των τριών (3) τελευταίων ετών (2021-2023), στις περιπτώσεις όπου η δημοσίευσή τους είναι υποχρεωτική σύμφωνα με την περί εταιρειών νομοθεσία της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο οικονομικός φορέας. Σε περίπτωση που σύμφωνα με την νομοθεσία ο οικονομικός φορέας δεν υποχρεούται σε δημοσίευση ισολογισμού, τότε θα πρέπει να υποβάλει Υπεύθυνη Δήλωση του ν. 1599/86 για τον κύκλο εργασιών των (3) τελευταίων ετών (2021-2023) η οποία να συνοδεύεται από βεβαίωση ορκωτού ελεγκτή/λογιστή (αναλόγως της φύσης του οικονομικού φορέα) και από τα σχετικά επίσημα στοιχεία που υπάρχουν (π.χ. δηλώσεις φορολογίας εισοδήματος, δηλώσεις Φ.Π.Α. κ.λπ.). Επιχειρήσεις που λειτουργούν για χρονικό διάστημα που δεν επιτρέπει την έκδοση κατά νόμο ισολογισμών τριών ετών, υποβάλλουν τους ισολογισμούς που έχουν εκδοθεί και τα σχετικά επίσημα στοιχεία που υπάρχουν κατά το διάστημα αυτό (π.χ. δηλώσεις φορολογίας εισοδήματος, δηλώσεις Φ.Π.Α. κ.λπ.).

Από τα παραπάνω στοιχεία θα πρέπει να προκύπτει ότι ο συνολικός κύκλος εργασιών στον τομέα δραστηριοτήτων που αποτελεί το αντικείμενο της σύμβασης (παραγωγή, τυποποίηση, αποθήκευση και διακίνηση) κατά τη διάρκεια των τριών (3) τελευταίων ετών (2021 – 2023) είναι τουλάχιστον ίσος με το 50% της συνολικής (5ετούς) εκτιμώμενης αξίας των προσφερόμενων ειδών της υπό ανάθεση προμήθειας, για την οποία εκδηλώνεται συμμετοχή του προσφέροντος. Επιχειρήσεις που λειτουργούν ή ασκούν επιχειρηματική δραστηριότητα

σχετική με το αντικείμενο της σύμβασης για χρονικό διάστημα μικρότερο των 3 διαχειριστικών χρήσεων, τότε να δηλώνεται η ημερομηνία ίδρυσης του οικονομικού φορέα ή που άρχισε τις δραστηριότητες στο αντικείμενο της σύμβασης και ο ειδικός ετήσιος κύκλος εργασιών για όσες διαχειριστικές χρήσεις δραστηριοποιείται, το άθροισμα των οποίων θα πρέπει να είναι επίσης ίσο ή μεγαλύτερο από το 50% της συνολικής (5ετούς) εκτιμώμενης αξίας των προσφερόμενων ειδών της υπό ανάθεση προμήθειας, για την οποία εκδηλώνεται συμμετοχή του προσφέροντος. Σε περίπτωση που δεν έχουν οριστικοποιηθεί, κατά τη διεξαγωγή του διαγωνισμού, τα οικονομικά δεδομένα των υποψηφίων για το έτος 2023, ο απαιτούμενος κύκλος εργασιών μπορεί να αποδειχθεί ακόμη και με υπεύθυνη δήλωση του ενδιαφερόμενου οικονομικού φορέα (287/2022 Πράξη του Ελεγκτικού Συνεδρίου).

### **“ 8.3. Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα**

α) Ως προς την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, υποβάλλονται από τους οικονομικούς φορείς οι οποίοι θα αναδειχθούν ως προσωρινοί ανάδοχοι, επί ποινή αποκλεισμού τα παρακάτω:

Κατάλογος των κυριότερων συμβάσεων – παραδόσεων, στο αντικείμενο της σύμβασης (παραδόσεις ομοειδών προϊόντων), που πραγματοποιήθηκαν την τελευταία 3ετία (Άρθρο 75 παρ. 4 του ν. 4412/16) με αναφορά του αντίστοιχου ποσού, των ποσοτήτων, της ημερομηνίας και της επωνυμίας του δημόσιου ή του ιδιωτικού παραλήπτη. Η συνολική αξία των συμβάσεων - παραδόσεων που θα αναφερθούν, θα πρέπει να είναι τουλάχιστον ίση με το 50% της 5ετούς προϋπολογισθείσας αξίας των ειδών για τα οποία συμμετέχει ο οικονομικός φορέας. Σε περίπτωση κοινοπραξίας ή ένωσης παρεχόντων τα υλικά, που υποβάλλουν κοινή προσφορά, τα ανωτέρω στοιχεία παρέχονται για κάθε οικονομικό φορέα που συμμετέχει στην κοινοπραξία ή Ένωση. Επιπρόσθετα, κάθε διαγωνιζόμενος είναι υποχρεωμένος για την απόδειξη τούτου να καταθέσει τα παρακάτω έγγραφα:

(1) Εφόσον ο παραλήπτης είναι Αναθέτουσα Αρχή, Πιστοποιητικά εκδοθέντα ή θεωρηθέντα από αυτήν.

(2) Εάν ο αποδέκτης των υλικών είναι ιδιωτικός φορέας, βεβαίωση αυτού ή Υπεύθυνη Δήλωση του ν. 1599/86, για την καλή εκτέλεση ή αναλόγως την καλή πρόοδο της προμήθειας των παρεχομένων ειδών και θα εξουσιοδοτείται η Υπηρεσία να διασταυρώσει, κατά την κρίση της, τα δηλούμενα απευθείας από τους αποδέκτες των εν λόγω ειδών. Οι εν λόγω βεβαιώσεις – Υπεύθυνες Δηλώσεις να συνοδεύονται από λογιστικές καρτέλες αγορών ή παραστατικά αγορών, με τα οποία θα βεβαιώνεται η αλήθεια και η ακρίβεια των δηλουμένων στοιχείων.

β. Πιστοποιητικό εγγραφής στο Εθνικό Μητρώο Παραγωγών (Ε.Μ.ΠΑ) του Ελληνικού Οργανισμού Ανακύκλωσης (Ε.Ο.ΑΝ), το οποίο και θα πρέπει να ανανεώνεται και να βρίσκεται σε ισχύ καθ' όλη τη διάρκεια της σύμβασης από τον υπόχρεο παραγωγό, ή υπεύθυνη δήλωση μη απαίτησης εγγραφής.

γ. Πιστοποιητικά διασφάλισης ποιότητας σύμφωνα με το ISO 9001:2015 - εφαρμογή συστήματος διαχείρισης ποιότητας, ή άλλο αναγνωρισμένο πρότυπο διασφάλισης ποιότητας. Επιπλέον θα πρέπει να αναγράφεται ο Αριθμός Πιστοποιητικού, ο φορέας έκδοσης και η ημερομηνία αρχικής έκδοσης και λήξης (Το πιστοποιητικό θα πρέπει να αφορά στο αντικείμενο

του διαγωνισμού). Τα παραπάνω να έχουν εκδοθεί από φορέα, που να είναι διαπιστευμένος από το ΕΣΥΔ ή από φορέα διαπίστευσης, μέλος της Ευρωπαϊκής Συνεργασίας για τη Διαπίστευση και μάλιστα, μέλος της αντίστοιχης Συμφωνίας Αμοιβαίας Αναγνώρισης (M.L.A) και θα πρέπει να έχουν ισχύ σε όλη τη διάρκεια της διαγωνιστικής διαδικασίας και σε όλη τη διάρκεια εκτέλεσης της Σύμβασης.

δ) Άδεια λειτουργίας της Επιχείρησης από την αρμόδια Υπηρεσία και σε περίπτωση που ο συμμετέχων έχει την έδρα του εκτός Νομού Αττικής και άδεια λειτουργίας του υποκαταστήματος στο Νομό Αττικής (εφόσον υπάρχει).

ε) Άδεια διάθεσης λυμάτων ή απαλλακτικό, όπως αυτή έχει ενσωματωθεί στην Έγκριση Περιβαλλοντολογικών Όρων (ΕΠΟ) ή στα Πρότυπα Περιβαλλοντολογικών Δεσμεύσεων (ΠΠΔ), εκδιδόμενη από τις κατά τύπους Υπηρεσίες Υδρευσης και Αποχέτευσης ή άλλες αρμόδιες υπηρεσίες αναλόγως της φύσης και των ιδιοτεροτήτων της περιοχής που εδρεύει η βιοτεχνία - βιομηχανία, καθώς και του τρόπου επεξεργασίας και διάθεσης των λυμάτων της ή βεβαίωση από τις αρμόδιες αρχές για τη συμμόρφωσή τους ως προς τις απαιτήσεις της σχετικής νομοθεσίας αναφορικά με την επεξεργασία και τη διάθεση των λυμάτων τους. Σε περίπτωση δε που δεν υπάρχει δίκτυο, είναι απαραίτητη η προσκόμιση βεβαίωσης για το λόγο αυτό από τις αρμόδιες κατά τύπους Υπηρεσίες Υδρευσης και Αποχέτευσης (ΔΣ αυτών).

στ. Αναλυτικό κατάλογο με τα οχήματα τα οποία πρόκειται να χρησιμοποιηθούν κατά την εκτέλεση της σύμβασης και την κάλυψη αναγκών του Στρατοπέδου «ΚΑΡΑΙΣΚΑΚΗ Β».

ζ. Άδειες Κυκλοφορίας Οχημάτων, για το σύνολο των υπόψη οχημάτων, από τις οποίες θα πιστοποιείται η καταλληλότητά τους για τη χρήση που προορίζονται.

4. Σε περίπτωση που ο συμμετέχων οικονομικός φορέας δεν είναι παραγωγός ή παρασκευαστής θα πρέπει να προσκομίσει για τον παραγωγό/ παρασκευαστή/ προμηθευτή του: α. Τα δικαιολογητικά των παραγράφων 1 και 3 του παρόντος άρθρου. β. Τα πιστοποιητικά διασφάλισης ποιότητας της παραγράφου 3γ του παρόντος Άρθρου. γ. Υπεύθυνη Δήλωση του ν. 1599/86 στην οποία να αναφέρεται ότι δεν έχουν καταδικασθεί με αμετάκλητη απόφαση για κάποιο από τα αδικήματα των άρθρων 73 και 74 του ν. 4412/16 και ότι δεν έχει αθετήσει τις υποχρεώσεις του όσον αφορά την καταβολή φόρων ή εισφορών κοινωνικής ασφάλισης και αυτό να έχει διαπιστωθεί από δικαστική ή διοικητική απόφαση με τελεσίδικη και δεσμευτική ισχύ, σύμφωνα με διατάξεις της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ή την εθνική νομοθεσία.

Στο παράρτημα Γ και ειδικότερα στην Προσθήκη 2 «**Τιμολόγηση Καυσίμων**» που αποτελούν αναπόσπαστο τμήμα της διακήρυξης του διαγωνισμού αναφέρεται:

Ρητά συμφωνείται ότι η χονδρική τιμή πώλησης των υγρών καυσίμων στον “Πρατηριούχο” θα είναι η αντίστοιχη τιμή που θα γνωστοποιεί ο Ανάδοχος στον “Πρατηριούχο” για το πρατήριο του και μέχρι την τροποποίησή της.

Η άνω τιμή πώλησης θα αναπροσαρμόζεται, όπως παρακάτω: 1. Το μεν ποσό της άνω τιμής που αντιστοιχεί στο κόστος κτήσης του προϊόντος, ισόποσα με την εκάστοτε μεταβολή του κόστους κτήσης του προϊόντος από τον προμηθευτή του Ανάδοχου. 2. Το δε υπόλοιπο ποσό της άνω τιμής την 1<sup>η</sup> Ιανουαρίου και 1<sup>η</sup> Ιουλίου εκάστου έτους κατά το ποσοστό της μεταβολής του Δείκτη Τιμών Καταναλωτή (ΔΤΚ) των μηνών Νοεμβρίου (προηγούμενου έτους) και Μαΐου (ιδίου έτους), αντίστοιχα κατά περίπτωση, το οποίο ποσοστό δεν θα είναι σε καμία περίπτωση μικρότερο του 2%.

**1.3** Περίληψη της εν λόγω διακήρυξης, η οποία περιείχε τους ουσιώδεις όρους αυτής, απεστάλη ηλεκτρονικά στις 22.05.2024 στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε) και δημοσιεύτηκε στις **23.05.2024**. Συνακόλουθα καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ στις 28.05.24, όπου έλαβε αριθμό συστήματος 352330. Περίληψη της διακήρυξης δεν δημοσιεύτηκε στον τοπικό τύπο, καθώς δεν υπήρχε σχετική υποχρέωση.

Σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης, ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ορίστηκε η 28<sup>η</sup>.5.2024 και ώρα 08:00, καταληκτική ημερομηνία η 11<sup>η</sup>.07.2024 και ώρα 17:00 και ημερομηνία αποσφράγισης η 11<sup>η</sup>.07.2024 και ώρα 08:00.

**1.4** Στις 11.07.24 η Επιτροπή του διαγωνισμού προέβη στην ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών και σύμφωνα με το οικείο Πρακτικό, αφού διαπίστωσε ότι ουδεμία προσφορά κατατέθηκε, πρότεινε τη ματαίωση του διαγωνισμού.

Ακολούθως, η Επιτροπή του διαγωνισμού πρότεινε 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 προμήθεια του αντικειμένου του κηρυχθέντος άγονου διαγωνισμού. Η ΑΣΔΥΣ/ΔΕΜ με την από 31-7-2024 απόφασή της ενέκρινε το ανωτέρω πρακτικό και κήρυξε άγονο τον διαγωνισμό στο σύνολό του. Περαιτέρω, με το από 20-09-2024 έγγραφο αυτής βεβαιώνεται ότι δεν κατατέθηκε προδικαστική προσφυγή ή άλλο ένδικο βοήθημα για τον συγκεκριμένο διεθνή ηλεκτρονικό διαγωνισμό.

## **II. Νομικό πλαίσιο**

**3.** 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**

Η ΑΣΔΥΣ «ΘΗΣΕΑΣ», σύμφωνα με την υπ' αριθ. Φ.800/1879/83343/Σ.22957/31.12.2019 Διαπιστωτική Πράξη του Υπουργού Εθνικής Άμυνας - η οποία εκδόθηκε λαμβάνοντας υπόψη τις διατάξεις της παρ. 2 του άρθρου 6 του ν. 4412/2016 - αποτελεί χωριστή επιχειρησιακή μονάδα του Γενικού Επιτελείου Στρατού, το οποίο συνιστά κεντρική κυβερνητική αρχή (ΚΑΑ) - βάσει του Παραρτήματος Ι του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016- κατά το άρθρο 2 παρ. 2 του ίδιου νόμου. Το υπό εξέταση αίτημα αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας κατά την έννοια της διάταξης του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 8 του ίδιου ως άνω νόμου.

Δεδομένου δε ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας, σε συνέχεια άγονου -στο σύνολό του- διαγωνισμού άνω των ορίων, συνολικού προϋπολογισμού 5.000.000,00 € προ ΦΠΑ, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής προς παροχή σύμφωνης γνώμης, δυνάμει του άρθρου 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016, όπως ισχύει.

Η αναθέτουσα αρχή επικαλείται τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, οι οποίες αναφέρονται και στο σχέδιο απόφασης περί προσφυγής στη διαπραγμάτευση που κατατέθηκε στην Αρχή, για το σύνολο του διαγωνισμού, στο πλαίσιο του οποίου δεν κατατέθηκε προσφορά.

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 νομίμως διεξαχθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, στο πλαίσιο της οποίας δεν υποβλήθηκε προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές δεν κρίθηκε κατάλληλη και β) να μην τροποποιούνται ουσιαστικά οι αρχικοί όροι της σύμβασης. Σε περίπτωση δε σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η αναθέτουσα αρχή οφείλει να διαβιβάσει σχετική έκθεση.

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.

Εν προκειμένω, ως προς την κατάρτιση των όρων της διακήρυξης, την τήρηση των διατυπώσεων δημοσιότητας και τη διενέργεια της διαγωνιστικής διαδικασίας, δεν

διαπιστώθηκαν νομικές πλημμέλειες, συναρτώμενες με παραβίαση των αρχών του ελεύθερου ανταγωνισμού και τη συνακόλουθη αποτροπή των οικονομικών φορέων από τη συμμετοχή τους στον διαγωνισμό.

Επισημαίνονται, ωστόσο, τα κάτωθι: α) Στο άρθρο 1. “Αντικείμενο” της εν λόγω διακήρυξης ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

*-«[...] Οι ακριβείς ποσότητες του υπόψη διαγωνισμού δεν δύναται να προβλεφθούν επί του παρόντος[...].»*

Ενόψει του γεγονότος ότι κατά το στάδιο της προκήρυξης της σύμβασης, η αναθέτουσα αδυνατούσε να προσδιορίσει επακριβώς τις ποσότητες ανά είδος των προς προμήθεια ειδών (υγρών καυσίμων), καταλληλότερη διαδικασία για την ανάθεση της οικείας σύμβασης θα ήταν η σύναψη συμφωνίας – πλαισίου μεταξύ αυτής και ενός ή περισσότερων του ενός οικονομικών φορέων, κατά το άρθρο 39 του ν. 4412/2016. Τούτο δε, καθόσον στην περίπτωση της συμφωνίας – πλαισίου, ο σαφής προσδιορισμός των ποσοτήτων των προς προμήθεια αγαθών δεν αποτελεί ουσιώδες στοιχείο της διακήρυξης. Η χρήση της συμφωνίας-πλασίου 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 (σχ. Δ1, Δ18, Δ51/2021, Δ29, Δ53, Δ70/2020 και Δ99/2019 Γνώμες της Αρχής).

**β) Η σύμβαση δεν υποδιαιρέθηκε σε τμήματα:**

Η αναθέτουσα αρχή δεν υποδιείρεσε τη σύμβαση σε τμήματα, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 59 του ν. 4412/2016 και δεν περιέλαβε ρητά στα έγγραφα της σύμβασης τους βασικούς λόγους της απόφασής της αυτής. Διευκρινίζοντας, όμως, κατόπιν σχετικού ερωτήματος της Αρχής, τους λόγους για τους οποίους, κατά την κρίση της, ο διαγωνισμός δεν είναι διαιρετός ανά κατηγορία ειδών, επικαλείται ότι, πέραν της οικονομίας κλίμακας που εξασφαλίζεται με τη σχετική επιλογή, είναι επιβεβλημένη η σύναψη σύμβασης με έναν οικονομικό φορέα, καθόσον αυτός θα αναλάβει και την κατασκευή της υπέργειας εγκατάστασης (αντλίες πεζοδρομίου και τεχνικό εξοπλισμό) του Πρατηρίου Υγρών Καυσίμων, θέτοντας την επιχειρηματική του επωνυμία. Ως εκ τούτου, δεν δύναται στον ίδιο χώρο του Στρατοπέδου να υφίστανται αντλίες με διαφορετικά εμπορικά σήματα ανταγωνιστών για τα συμβατικά είδη. Σε κάθε περίπτωση, επισημαίνεται ότι η σχετική αιτιολογία περί μη υποδιείρεσης σε τμήματα πρέπει να περιληφθεί από την αναθέτουσα αρχή στην ειδική έκθεση του άρθρου 341 του ν. 4412/2016.

Συναφώς, σημειώνεται ότι, στο πλαίσιο του εξεταζόμενου διαγωνισμού, δεν υποβλήθηκαν διευκρινιστικά ερωτήματα ούτε προδικαστικές προσφυγές κατά των όρων της διακήρυξης.



Περαιτέρω, όπως αναλυτικά αναφέρεται ανωτέρω (Ιστορικό, 1.4), στη διεξαχθείσα διαγωνιστική διαδικασία δεν υποβλήθηκαν προσφορές και ως εκ τούτου ο διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος στο σύνολό του, η δε αναθέτουσα αρχή, με την από 31-7-2024 απόφασή της, ενέκρινε την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν.4412/2016, η οποία θα διενεργηθεί χωρίς να τροποποιηθούν ουσιωδώς οι όροι που τέθηκαν με τη διακήρυξη του προηγηθέντος ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού.

## **ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ**

Κατόπιν των ανωτέρω, η Επιτροπή ομόφωνα αποφασίζει:

Την παροχή σύμφωνης γνώμης, περί προσφυγής της ΑΣΔΥΣ στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, για τη σύναψη σύμβασης, με αντικείμενο την «Προμήθεια Πετρελαίου Κίνησης και Βενζίνης Αμόλυβδης του Πρατηρίου Υγρών Καυσίμων του Υποκαταστήματος Δυτικής Αττικής του ΕΚΕΜΣ για Κάλυψη Αναγκών Δικαιούχων», συνολικού προϋπολογισμού 5.000.000€ προ ΦΠΑ, σε συνέχεια προηγηθέντος διαγωνισμού, ο οποίος απέβη άγονος στο σύνολό του, λόγω συνδρομής των οικείων προϋποθέσεων.

Η Συντάκτης  
Βασιλική Σκαρτσούνη

Αθήνα, 25 Σεπτεμβρίου 2024  
Η Πρόεδρος

Ανδρονίκη Θεοτοκάτου