



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΑΠΟΦΑΣΗ

69/2014

(Της διαδικασίας του άρθρου 2, παρ. 2, περ. γ' (δδ) Ν. 4013/2011)

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα, την 4^η Μαρτίου του έτους δύο χιλιάδες δεκατέσσερα (2014) ημέρα Τρίτη και ώρα 10.30 π.μ. και επί της οδού Κηφισίας 7 (5^{ος} όροφος) στους Αμπελοκήπους, όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η **ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** σε συνεδρίαση 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:

1. Αντιπρόεδρος: Χριστίνα Μπουσουλέγκα

2. Μέλη: Ευάγγελος Καραμανλής

Ιωάννα Κουλούρη

Δημήτριος Σταθακόπουλος

Τα λοιπά τακτικά και αναπληρωματικά μέλη, καίτοι προσκληθέντα, δεν προσήλθαν.

Γραμματέας: Λεμπούση Παρασκευή

Εισηγητής: Ευάγγελος Ιατρού, Μηχανικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Ερώτημα: Το υπ' αρ. πρωτ. οικ. 1853/28.01.2014 αίτημα του Δήμου Χαλκηδόνας προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., το οποίο παρελήφθη στις 30.01.2014 (αρ. πρωτ. εισερχ. 476)

Θέμα: Έγκριση προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας υγρών καυσίμων κίνησης και θέρμανσης για την κάλυψη των αναγκών έτους 2014 του Δήμου Χαλκηδόνας και δύο εκ των νομικών του προσώπων, συνολικής προϋπολογιζόμενης αξίας ποσού 388.181,28€ χωρίς ΦΠΑ, ήτοι ποσού 477.462,98€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 23%, με συμβατική διάρκεια δώδεκα (12) μηνών από την υπογραφή της σύμβασης

1. Με το υπ' αρ. πρωτ. οικ. 1853/28.01.2014 αίτημα (αρ. πρωτ. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 476/30.01.2014) και το συνημμένο σε αυτό φάκελο, ο Δήμος Χαλκηδόνας αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.), σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ (δδ) του Ν. 4013/2011 ως ισχύει,

προκειμένου, σε συνέχεια διενεργηθέντος, εν μέρει άγονου, ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού και χωρίς τροποποίηση των όρων της αρχικής διακήρυξης, προκειμένου να προβεί σε διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς προκήρυξη σύμβασης, για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας υγρών καυσίμων κίνησης και θέρμανσης, προϋπολογιζόμενης αξίας ποσού 388.181,28€ χωρίς ΦΠΑ (ήτοι 477.462,98€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 23%), για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου Χαλκηδόνας και δύο νομικών του προσώπων (του Οργανισμού Κοινωνικής Προστασίας και Αλληλεγγύης Δήμου Χαλκηδόνας (ν.π.δ.δ.) και της Δημοτικής Επιχείρησης Ύδρευσης Αποχέτευσης Χαλκηδόνας (ν.π.ι.δ.)) και ειδικότερα για συμβατική διάρκεια δώδεκα (12) μηνών από την υπογραφή της σύμβασης.

Με το υπ' αρ. πρωτ. 476/11.02.2014 έγγραφό της προς το Δήμο Χαλκηδόνας, η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. αιτήθηκε την υποβολή συμπληρωματικών και διευκρινιστικών στοιχείων του φακέλου του ως άνω αιτήματος.

Τέλος, με το υπ' αρ. πρωτ. 3163/18.02.2014 έγγραφό του (αρ. πρωτ. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 899/19.02.2014) και το συνημμένο σε αυτό φάκελο, ο Δήμος Χαλκηδόνας υπέβαλε στην Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. τα ζητούμενα στοιχεία και διευκρινίσεις.

I. Ιστορικό - πραγματικά περιστατικά

2. Από τον υποβληθέντα στην Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. φάκελο του εξεταζόμενου αιτήματος, προκύπτουν τα εξής:

α) Με την από 21.06.2013 συνταχθείσα και θεωρηθείσα μελέτη του Δήμου Χαλκηδόνας καθορίσθηκε το φυσικό και οικονομικό αντικείμενο της προμήθειας καυσίμων κίνησης - θέρμανσης και ελαιολιπαντικών για τις ανάγκες του Δήμου Χαλκηδόνας και των νομικών του προσώπων (συγκεκριμένα: α) του Οργανισμού Κοινωνικής Προστασίας και Αλληλεγγύης Δήμου Χαλκηδόνας (ν.π.δ.δ.), β) της Ενιαίας Σχολικής Επιτροπής Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Χαλκηδόνας (ν.π.δ.δ.), γ) της Ενιαίας Σχολικής Επιτροπής Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Χαλκηδόνας (ν.π.δ.δ.) και δ) της Δημοτικής Επιχείρησης Ύδρευσης Αποχέτευσης Χαλκηδόνας (ν.π.ι.δ.)) για την περίοδο 2013 – 2014 και συγκεκριμένα για την περίοδο Οκτωβρίου 2013 – Σεπτεμβρίου 2014.

Ειδικότερα, η προμήθεια ήταν συνολικού ενδεικτικού προϋπολογισμού ποσού 871.592,18€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 23%, ήτοι εκτιμώμενης αξίας 708.611,53€ χωρίς ΦΠΑ, και το φυσικό της αντικείμενο αφορούσε συνολικά σε ποσότητες: 395.600 λίτρων πετρελαίου θέρμανσης, 202.120 λίτρων πετρελαίου κίνησης, 53.350 λίτρων βενζίνης αμόλυβδης και 2.865 λίτρων διαφόρων ειδών ελαιολιπαντικών, ήταν δε κατανεμημένο σε δεκατέσσερα (14) διακριτά τμήματα (παρτίδες), τα εξής: α) τμήμα 1^ο: Καύσιμα Δημοτικής Ενότητας Κουφαλίων του Δήμου Χαλκηδόνας, π/υ 79.859,00€ με ΦΠΑ 23%, β) τμήμα 2^ο: Καύσιμα Δημοτικής Ενότητας Αγίου Αθανασίου του Δήμου Χαλκηδόνας, π/υ 79.158,00€ με ΦΠΑ 23%, γ) τμήμα 3^ο: Καύσιμα Δημοτικής Ενότητας Χαλκηδόνας του Δήμου Χαλκηδόνας, π/υ 195.332,00€ με ΦΠΑ 23%, δ) τμήμα 4^ο: Καύσιμα Δημοτικής Ενότητας Κουφαλίων του Οργανισμού Κοινωνικής Προστασίας και Αλληλεγγύης, π/υ 15.364,00€ με ΦΠΑ 23%, ε) τμήμα 5^ο: Καύσιμα Δημοτικής Ενότητας Αγίου Αθανασίου του Οργανισμού Κοινωνικής Προστασίας και Αλληλεγγύης, π/υ 35.300,00€ με ΦΠΑ 23%, στ) τμήμα 6^ο: Καύσιμα Δημοτικής Ενότητας Χαλκηδόνας του Οργανισμού Κοινωνικής Προστασίας και Αλληλεγγύης, π/υ 29.070,00€ με ΦΠΑ 23%, ζ) τμήμα 7^ο: Καύσιμα Δημοτικής Ενότητας Κουφαλίων της Ενιαίας Σχολικής Επιτροπής Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Χαλκηδόνας, π/υ 64.293,60€ με ΦΠΑ 23%, η) τμήμα 8^ο: Καύσιμα Δημοτικής Ενότητας Αγίου Αθανασίου της Ενιαίας Σχολικής Επιτροπής Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Χαλκηδόνας, π/υ 94.073,00€ με ΦΠΑ 23%, θ) τμήμα 9^ο: Καύσιμα Δημοτικής Ενότητας Χαλκηδόνας της Ενιαίας

Σχολικής Επιτροπής Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Χαλκηδόνας, π/υ 59.808,00€ με ΦΠΑ 23%, ι) τμήμα 10^ο: Καύσιμα Δημοτικής Ενότητας Κουφαλιών της Ενιαίας Σχολικής Επιτροπής Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Χαλκηδόνας, π/υ 68.530,00€ με ΦΠΑ 23%, ια) τμήμα 11^ο: Καύσιμα Δημοτικής Ενότητας Αγίου Αθανασίου της Ενιαίας Σχολικής Επιτροπής Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Χαλκηδόνας, π/υ 62.923,00€ με ΦΠΑ 23%, ιβ) τμήμα 12^ο: Καύσιμα Δημοτικής Ενότητας Χαλκηδόνας της Ενιαίας Σχολικής Επιτροπής Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Χαλκηδόνας, π/υ 28.658,00€ με ΦΠΑ 23%, ιγ) τμήμα 13^ο: Καύσιμα Δ.Ε.Υ.Α.Χ., π/υ 43.379,98€ με ΦΠΑ 23%, ιδ) τμήμα 14^ο: ελαιολιπαντικά Δήμου Χαλκηδόνας, π/υ 19.581,60€ με ΦΠΑ 23%.

β) Με την υπ' αριθμ. 212/2013 (α.π. 14252/3.7.2013, ΑΔΑ: ΒΛ4ΞΩΗ2-Σ09) απόφαση Δημοτικού Συμβουλίου Χαλκηδόνας εγκρίθηκε η διενέργεια της προαναφερόμενης, κατά την ως άνω από 21.06.2013 μελέτη, προμήθειας καυσίμων και ελαιολιπαντικών για το Δήμο Χαλκηδόνας και τα τέσσερα νομικά του πρόσωπα για τη χρονική περίοδο 2013 – 2014 μέσω διεθνούς ανοικτού μειοδοτικού διαγωνισμού.

Τα δε προαναφερόμενα νομικά πρόσωπα του Δήμου Χαλκηδόνας προέβησαν στην έγκριση της διενέργειας προμήθειας καυσίμων καθώς και της σχετικής πίστωσης κατά το τμήμα που τα αφορά με τις παρακάτω αποφάσεις των Διοικητικών Συμβουλίων (Δ.Σ.) τους: α) υπ' αριθμ. 27/18.06.2013 απόφαση με ΑΔΑ: ΒΕΖΑΟΛ87-ΠΛ7 (Οργανισμός Κοινωνικής Προστασίας και Αλληλεγγύης Δήμου Χαλκηδόνας), β) υπ' αριθμ. 17/12.06.2013 απόφαση με ΑΔΑ: ΒΛ4ΝΟΞΑΜ-ΤΘΦ (Ενιαία Σχολική Επιτροπή Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Χαλκηδόνας), γ) υπ' αριθμ. 21/31.05.2013 απόφαση με ΑΔΑ: ΒΛΛΗΟΞΑΧ-ΕΘ1 (Ενιαία Σχολική Επιτροπή Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Χαλκηδόνας) και δ) υπ' αριθμ. 77/21.06.2013 απόφαση με ΑΔΑ: ΒΛΩΗΟΚ6Ρ-129 (Δ.Ε.Υ.Α. Χαλκηδόνας).

γ) Με τη με α.π. 16288/442/24.07.2013 διακήρυξη του Δήμου Χαλκηδόνας προκηρύχθηκε ανοικτός διεθνής διαγωνισμός για την προμήθεια υγρών καυσίμων κίνησης – θέρμανσης και ελαιολιπαντικών για τις ανάγκες, κατά την από 21.06.2013 μελέτη, του Δήμου Χαλκηδόνας και των νομικών του προσώπων, προϋπολογισμού ποσού 871.592,18€ με ΦΠΑ 23%, διάρκειας ενός έτους από την υπογραφή της σύμβασης, με κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης τη χαμηλότερη τιμή (ήτοι: για τα καύσιμα «το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης στη νόμιμα εκάστοτε διαμορφώμενη μέση τιμή λιανικής πώλησης την ημέρα παράδοσής τους» για τα δε ελαιολιπαντικά «η χαμηλότερη τιμή που προσφέρεται ανά τεμάχιο»).

Ημερομηνία διεξαγωγής του διαγωνισμού ορίσθηκε η 12^η.09.2013. Ο εν λόγω διαγωνισμός απέβη εν μέρει άγονος λόγω μη υποβολής προσφορών για τα τμήματα καυσίμων του Δήμου Χαλκηδόνας, του Οργανισμού Κοινωνικής Προστασίας και Αλληλεγγύης (ν.π.δ.δ.) και της Δημοτικής Επιχείρησης Ύδρευσης Αποχέτευσης Χαλκηδόνας (ν.π.ι.δ.), κατακυρώθηκε δε ως προς δε τα υπόλοιπα προκηρυσσόμενα τμήματα καυσίμων και ελαιολιπαντικών της προμήθειας με την υπ' αριθμ. 210/2013 (α.π. 22683/02.10.2013) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Χαλκηδόνας.

Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Χαλκηδόνας με το υπ' αρ. πρωτ. οικ. 23620/09.10.2013 έγγραφο αίτημά του προς την Αρχή, όπως συμπληρώθηκε με το αρ πρωτ. 24927/29.10.2013 έγγραφό του, αιτήθηκε την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ (δδ) του Ν. 4013/2011 ως ισχύει, για την προσφυγή του στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης για την προμήθεια καυσίμων κίνησης και θέρμανσης για τα οποία ο διαγωνισμός απέβη άγονος.

Η Αρχή με την υπ' αριθμ. 508/2013 απόφασή της της 15^{ης}.11.2013 απέρριψε το αίτημα του Δήμου Χαλκηδόνας λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων και ειδικότερα λόγω διαπιστωθεισών παραβάσεων της διαδικασίας του

προηγθέντος από 12.09.2013 διαγωνισμού, ήτοι: α) *ασαφείς όρους της σύμβασης ως προς τη διαίρεση της προμήθειας σε τμήματα και τη σχετική δυνατότητα υποβολής προσφορών*, β) *σύγχυση κριτηρίων ανάθεσης – ποιοτικής επιλογής προμηθευτή και γ) πλημμελή τήρηση διατυπώσεων δημοσιότητας στον ελληνικό τύπο και στο ΦΕΚ, οι οποίες καθιστούσαν το διαγωνισμό μη νομίμως διενεργηθέντα.*

Σε συνέχεια της ως άνω απόφασης της Αρχής, με την υπ' αριθμ. 247/2013 (α.π. 26801/20.11.2013, ΑΔΑ: ΒΛ1ΥΩΗ2-ΔΥΘ) απόφασή της, η Οικονομική Επιτροπή Δήμου Χαλκηδόνας προέβη στην ακύρωση της ως άνω υπ' αριθμ. 210/2013 προηγούμενης απόφασής της, προκειμένου να διενεργηθεί εκ νέου διαγωνισμός ανάθεσης της εξεταζόμενης προμήθειας.

δ) Με την υπ' αριθμ. 248/2013 (α.π. 26802/20.11.2013, ΑΔΑ: ΒΛ13ΩΗ2-7ΙΤ) απόφασή της, η Οικονομική Επιτροπή Δήμου Χαλκηδόνας προέβη στην έγκριση της διενέργειας νέου ανοικτού διεθνούς μειοδοτικού διαγωνισμού με ουσιώδη τροποποίηση των όρων της υπ' αριθμ. 16288/442/24.07.2013 διακήρυξης, καθώς επίσης και στην έγκριση των τεχνικών προδιαγραφών των προμηθευόμενων ειδών και των όρων της διακήρυξης του νέου διαγωνισμού όσον αφορά την προμήθεια υγρών καυσίμων κίνησης – θέρμανσης και ελαιολιπαντικών για το Δήμο Χαλκηδόνας και τα τέσσερα προαναφερόμενα νομικά του πρόσωπα, ως αυτή είχε καθορισθεί βάσει της από 21.06.2013 μελέτης, ήτοι με συνολικό ενδεικτικό προϋπολογισμό ποσού 871.592,18€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 23%, ήτοι 708.611,53€ χωρίς ΦΠΑ, για το έτος 2013-2014.

ε) Με την υπ' αριθμ. πρωτ. 26985/943/22.11.2013 διακήρυξη του Δήμου Χαλκηδόνας προκηρύχθηκε ανοιχτός διεθνής μειοδοτικός διαγωνισμός με τίτλο *«Προμήθεια υγρών καυσίμων και ελαιολιπαντικών για τις ανάγκες του Δήμου Χαλκηδόνας και των νομικών του προσώπων»* προϋπολογισμού 871.592,18€ με ΦΠΑ 23%, με χρηματοδότηση από τον τακτικό προϋπολογισμό του Δήμου Χαλκηδόνας και των νομικών του προσώπων και δυνατότητα υποβολής διακριτών προσφορών *«για ένα ή περισσότερα τμήματα της προμήθειας»*, ενώ *«δεν γίνονται δεκτές και απορρίπτονται ως απαράδεκτες προσφορές που αντιμετωπίζουν ενιαία του προκηρυσσόμενου αντικειμένου είτε προσφορές για μέρος τμήματος.»*

Ως χρονική διάρκεια της σύμβασης ορίσθηκε αυτή των δώδεκα (12) μηνών από την υπογραφή της. Ως ημερομηνία διενέργειας του νέου διαγωνισμού ορίσθηκε η 8^η.1.2014 και ώρα 11.00 π.μ., ως δε καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίσθηκε η 7^η.1.2014 και ώρα 15.00 μ.μ.

στ) Προκήρυξη της σύμβασης συνταγμένη κατά το ισχύον τυποποιημένο έντυπο (αριθμός αναφοράς ID: 2013-161343) απεστάλη ηλεκτρονικά μέσω της πύλης *simar* την 27^η.11.2013 προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (ΕΕΕΕ) και δημοσιεύτηκε την 30^η.11.2013 στην ιστοσελίδα TED με αριθ. φύλλου 2013/S 233-403943. Η από 27.11.2013 περίληψη της διακήρυξης δημοσιεύθηκε στο υπ' αριθμ. 792/06.12.2013 ΦΕΚ (τεύχος διακηρύξεων δημοσίων συμβάσεων), στην ιστοσελίδα Διαύγεια με ΑΔΑ: ΒΛΓΠΩΗ2-73Σ, στις ημερήσιες οικονομικές εφημερίδες *“Εφημερίς Δημοπρασιών & Πλειστηριασμών”* και *“Χώ των δημοπρασιών”* στις 07.12.2013, καθώς και στις εφημερίδες της Θεσσαλονίκης *“Αυριανή Μακεδονίας – Θράκης”* (07.12.2013), *“Αγγελιοφόρος”* (07.12.2013) και *“Θεσσαλονίκη”* (09.12.2013). Περαιτέρω, η ως άνω περίληψη διακήρυξης του διαγωνισμού τοιχοκολλήθηκε στον πίνακα ανακοινώσεων του Δημαρχείου Δήμου Χαλκηδόνας και στα καταστήματα των δημοτικών ενοτήτων Χαλκηδόνας και Αγίου Αθανασίου στις 06.12.2013, ημερομηνία από την οποία ήταν διαθέσιμη και στην ιστοσελίδα

του Δήμου Χαλκηδόνος www.dimos-chalkidonos.gr.

Η υπ' α.π. 26985/943/22.11.2013 διακήρυξη με τα πέντε παραρτήματά της διατίθεται στους ενδιαφερόμενους σε έντυπη μορφή από το Δημοτικό κατάστημα στην έδρα του Δήμου Χαλκηδόνος, όπως επίσης και σε ηλεκτρονική μορφή μέσω της ως άνω ιστοσελίδας του Δήμου Χαλκηδόνος, ενώ από 01.12.2013 είχε αναρτηθεί και στην ιστοσελίδα του Κεντρικού Ηλεκτρονικού Μητρώου Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.: <http://www.eprocurement.gov.gr>) με μοναδικό αριθμό ΑΔΑΜ 13PROC001750246.

Με τη δε υπ' αριθμ. 339/2013 (α.π. 27304/27.11.2013 με ΑΔΑ: ΒΛ1ΔΩΗ2-Τ7Ω) απόφασή του, το Δημοτικό Συμβούλιο Χαλκηδόνος προέβη, χωρίς την προηγούμενη σύμφωνη γνώμη της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., επικαλούμενο λόγους κατεπείγουσας ανάγκης, στην έγκριση απευθείας ανάθεσης προμήθειας καυσίμων του Δήμου Χαλκηδόνος και των τεσσάρων προαναφερομένων νομικών του προσώπων, συνολικού προϋπολογισμού ποσού 199.964,04€ με ΦΠΑ 23% (ήτοι 162.572,40€ χωρίς ΦΠΑ) για τη χρονική περίοδο από τη λήψη της απόφασης έως την ανάδειξη αναδόχου /-ων προμηθευτή/-ών από τον κατά τα ως άνω προκηρυχθέντα με την υπ' α.π. 26985/943/22.11.2013 διακήρυξη ανοικτό διεθνές διαγωνισμό.

ζ) Κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού την 8^η.1.2014, όπως προκύπτει από το με α.π. οικ. 267/08.01.2014 πρακτικό της συγκροτηθείσας με την υπ' αριθμ. 20/2013 (α.π. 3223/18.02.2013 με ΑΔΑ: ΒΕΥΖΩΗ2-ΡΕ3) απόφαση Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Χαλκηδόνος τριμελούς επιτροπής διενέργειας διαγωνισμού, δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά για τα τμήματα καυσίμων της προμήθειας υπ' αριθμ. 1, 2, 3 (του Δήμου Χαλκηδόνος), 4, 5, 6 (του Οργανισμού Κοινωνικής Προστασίας και Αλληλεγγύης) και 13 (της Δημοτικής Επιχείρησης Ύδρευσης Αποχέτευσης Χαλκηδόνος), οπότε η ως άνω επιτροπή διαπίστωσε το άγονο του διαγωνισμού όσον αφορά τα εν λόγω τμήματα της προμήθειας. Για τα υπόλοιπα τμήματα της προμήθειας καυσίμων και ελαυλιπαντικών υπεβλήθησαν οι παρακάτω προσφορές: i) του προμηθευτή Λυτούδη Νικόλαου για τα τμήματα καυσίμων υπ' αριθμ. 7, 8, 9, 10, 11, 12 (ήτοι πετρέλαιο θέρμανσης των ν.π.δ.δ. Ενιαία Σχολική Επιτροπή Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Χαλκηδόνος και Ενιαία Σχολική Επιτροπή Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Χαλκηδόνος), η οποία κρίθηκε αποδεκτή ως προς τον έλεγχο δικαιολογητικών συμμετοχής προκειμένου να συμμετάσχει στο (επόμενο) στάδιο της αποσφράγισης οικονομικών προσφορών, ii) όσον αφορά δε το τμήμα υπ' αριθμ. 14 (ελαυλιπαντικά Δήμου Χαλκηδόνος) υπεβλήθησαν τρεις προσφορές, εκ των οποίων η μία (του προμηθευτή Τσουλκανίδη Ηλία) κρίθηκε αποδεκτή ως προς τον έλεγχο δικαιολογητικών συμμετοχής προκειμένου να συμμετάσχει στο (επόμενο) στάδιο της αποσφράγισης οικονομικών προσφορών, οι δε δύο λοιπές προσφορές, της εταιρίας «Eurocar Hellas LTD» και της εταιρίας «Κωνσταντίνος Δαγκούλης και ΣΙΑ ΕΕ», κρίθηκαν μη αποδεκτές κατά τον έλεγχο δικαιολογητικών συμμετοχής δεδομένου ότι: α) στον ενιαίο σφραγισμένο φάκελο προσφοράς της πρώτης εταιρίας δεν περιέχονταν οι ζητούμενοι εκ της διακήρυξης, άρθρο 14.4, δύο επιμέρους σφραγισμένοι υποφάκελοι δικαιολογητικών συμμετοχής και οικονομικής προσφοράς αλλά ένας φάκελος οικονομικής προσφοράς και τέσσερα σπιράλ τετράδια (από ένα πρωτότυπο και ένα αντίγραφο για τα δικαιολογητικά συμμετοχής και την τεχνική προσφορά), β) η δε προσφορά της δεύτερης εταιρίας δεν περιελάμβανε θεωρημένη κατάσταση προσωπικού κατά το άρθρο 11.1 εδ. (ε) της διακήρυξης και τα δικαιολογητικά του φακέλου δικαιολογητικών συμμετοχής δεν ανέγραφαν τη λέξη «πρωτότυπο» και δεν έφεραν μονογραφή του προσφέροντος κατά το άρθρο 12.3 της διακήρυξης.

Το 1^ο στάδιο του διαγωνισμού (στάδιο αποσφράγισης ενιαίων φακέλων προσφοράς –

επιμέρους φακέλων δικαιολογητικών και ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής συμπεριλαμβανομένης και της τεχνικής προσφοράς που ήταν απλή τεχνική περιγραφή των προσφερομένων ειδών) έκλεισε α) με την υπ' αριθμ. 3/2014 (α.π. 1349/21.01.2014 με ΑΔΑ: ΒΙΨ9ΩΗ2-ΡΞΙ) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Χαλκιδόνας, η οποία ενέκρινε καθόλο το προαναφερόμενο με α.π. οικ. 267/08.01.2014 πρακτικό της επιτροπής διενέργειας διαγωνισμού και β) με την υπ' αριθμ. 4/2014 (α.π. 1350/21.01.2014 με ΑΔΑ: ΒΙΨΕΩΗ2-ΙΠΤ) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Χαλκιδόνας, η οποία αποδέχθηκε την ως άνω από 09.01.2014 γνωμοδότηση της επιτροπής αξιολόγησης προσφορών και παρέπεμψε προς απόφαση στο Δημοτικό Συμβούλιο Χαλκιδόνας το θέμα της απευθείας ανάθεσης των άγονων κατά το διαγωνισμό τμημάτων υπ' αριθμ. 1, 2, 3, 4, 5, 6 και 13.

Τέλος, με την υπ' αριθμ. 7/2014 (α.π. 1353/21.01.2014 με ΑΔΑ: ΒΙΨΞΩΗ2-ΚΘ9) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Χαλκιδόνας εγκρίθηκε η κατακύρωση του αποτελέσματος του από 08.01.2014 διενεργηθέντος διαγωνισμού κατά τα προτεινόμενα στο με α.π. 1294/20.01.2014 πρακτικό αξιολόγησης οικονομικών προσφορών ως προς την κατακύρωση του διαγωνισμού για την προμήθεια ελαιολιπαντικών του τμήματος υπ' αριθμ. 14 στο διαγωνιζόμενο Τσουλκανίδη Ηλία με συνολική προσφερόμενη τιμή 11.709,60€ με ΦΠΑ 23%, με τη διαφορά ότι όσον αφορά τα τμήματα της προμήθειας υπ' αριθμ. 7, 8, 9 (πετρέλαιο θέρμανσης του ν.π.δ.δ. Ενιαία Σχολική Επιτροπή Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Χαλκιδόνας) και 10, 11, 12 (πετρέλαιο θέρμανσης του ν.π.δ.δ. Ενιαία Σχολική Επιτροπή Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Χαλκιδόνας) κατακυρώθηκαν στον αναδειχθέντα ανάδοχο προμηθευτή Λυκούδη Νικόλαο συμβατικά τμήματα (αντίστοιχα ανά ν.π.δ.δ.) μειωμένα ως προς τα κατά το διαγωνισμό προσφερόμενα κατά τα αντίστοιχα ποσά (79.999,43€ με ΦΠΑ 23% και 40.000,34€ με ΦΠΑ 23%) της απευθείας ανάθεσης που είχε γίνει στον εν λόγω προμηθευτή για τα εν λόγω ν.π.δ.δ στο πλαίσιο της υπ' αριθμ. 339/2013 απόφασης Δημοτικού Συμβουλίου Χαλκιδόνας. Συγκεκριμένα, για τα τμήματα 7, 8 και 9 κατακυρώθηκε στον ως άνω προμηθευτή συνολικό συμβατικό ποσό 214.436,60€ - 79.999,43€ = 134.437,17€ με ΦΠΑ 23%, ενώ για τα τμήματα 10, 11 και 12 του κατακυρώθηκε συνολικό συμβατικό ποσό 160.111,00€ - 40.000,34€ = 120.110,66€ με ΦΠΑ 23%. Στο δε υποβληθέν στην Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. με το με α.π. οικ. 1853/28.01.2014 έγγραφο του Δήμου Χαλκιδόνας σχέδιο απόφασης Δημοτικού Συμβουλίου Χαλκιδόνας, τα κατακυρωθέντα συμβατικά τμήματα στον εν λόγω προμηθευτή επανακαθορίζονται στα ποσά που αναφέρονται στο με α.π. 1294/20.01.2014 πρακτικό αξιολόγησης οικονομικών προσφορών, ήτοι 214.436,60€ με ΦΠΑ 23% συνολικά για τα τμήματα υπ' αριθμ. 7, 8, και 9 και 160.111,00€ με ΦΠΑ 23% συνολικά για τα τμήματα υπ' αριθμ. 10, 11 και 12.

η) Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Χαλκιδόνας αιτήθηκε κατά τα προαναφερόμενα στην παρ. 1 της παρούσας την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ (δδ) του Ν. 4013/2011 ως ισχύει, προκειμένου επί τη βάση της συνδρομής του άρθρου 25 παρ. 1 (α) Π.Δ. 60/2007 να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης και χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων της με α.π. 26985/943/22.11.2013 διακήρυξης για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας υγρών καυσίμων κίνησης και θέρμανσης συνολικού προϋπολογισμού ποσού 388.181,28€ χωρίς ΦΠΑ (ήτοι 477.462,98€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 23%), ο οποίος αφορά τα παρακάτω τμήματα της εξεταζόμενης προμήθειας, για τα οποία δεν υπεβλήθη προσφορά κατά τον προηγούμενο από 08.01.2014 και συγκεκριμένα τα εξής: i) τμήματα καυσίμων υπ' αριθμ. 1, 2 και 3, αφορώντα το Δήμο Χαλκιδόνας, συνολικού προϋπολογισμού 354.349,00€ με ΦΠΑ 23%, ii) τμήματα καυσίμων υπ' αριθμ. 4, 5 και 6, αφορώντα τον Οργανισμό Κοινωνικής Προστασίας και Αλληλεγγύης, προϋπολογισμού ποσού 79.734,00€ με ΦΠΑ 23%, iii) τμήμα καυσίμων υπ' αριθμ. 13, αφορών τη Δημοτική Επιχείρηση Ύδρευσης Αποχέτευσης

Χαλκηδόνας, προϋπολογισμού 43.379,98€ με ΦΠΑ 23%.

II. Νομικό πλαίσιο

3. Στο άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του Ν. 4013/2011 (ΦΕΚ Α' 204/15.9.2011), ως τροποποιήθηκε και ισχύει, ορίζεται ότι: «Οι αποφάσεις των αναθέτουσών Αρχών που αφορούν προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημοσίων συμβάσεων, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 3 του π.δ. 59/2007 και των άρθρων 24 και 25 του π.δ. 60/2007, 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 ανωτέρω προεδρικών διαταγμάτων. Η εν λόγω αρμοδιότητα ασκείται μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) 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. Με την άπρακτη παρέλευση της ως άνω προθεσμίας τεκμαίρεται η σύμφωνη γνώμη της Αρχής. Σε εξαιρετικές περιπτώσεις και ιδίως λόγω της πολυπλοκότητας της υπό ανάθεση σύμβασης, η Αρχή δύναται με απόφασή της, η οποία κοινοποιείται στην αιτούσα αναθέτουσα αρχή, να παρατείνει άπαξ την ως άνω προθεσμία για δεκαπέντε (15) επιπλέον ημέρες....»

4. Στο άρθρο 209 του Ν. 3463/2006 (ΦΕΚ Α' 114) περί Κώδικα Νομοθεσίας Δήμων και Κοινοτήτων, όπως ισχύει, ορίζεται: «1. Οι προμήθειες των Δήμων [...] διενεργούνται σύμφωνα με τις διατάξεις του Ενιαίου Κανονισμού Προμηθειών των Ο.Τ.Α. (Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α.) όπως ισχύει, με την επιφύλαξη των ειδικών ρυθμίσεων...». «10. Η σύναψη σύμβασης παροχής υπηρεσιών με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση σχετικής προκήρυξης ρυθμίζεται με ανάλογη εφαρμογή των αντίστοιχων διατάξεων του άρθρου 25 των προεδρικών διαταγμάτων 59/2007 (ΦΕΚ 59/Α) και 60/2007 (ΦΕΚ 64/Α), όπως ισχύουν».

5. Στο άρθρο 4 με τίτλο «Ρύθμιση ζητημάτων κατεπείγοντος χαρακτήρα του Υπουργείου Εσωτερικών – Προμήθειες Ο.Τ.Α. α' και β' βαθμού» της από 12.12.2012 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου (ΦΕΚ Α' 240) η οποία κυρώθηκε με το άρθρο 48 του Ν.4111/2013 (ΦΕΚ Α'18/25.01.2013) ορίζεται ότι: «1. Η διαδικασία ανάδειξης προμηθευτών – χορηγητών, για προμήθειες [...] γ. πετρελαιοειδών [...] για τις ανάγκες των Δήμων, των Ιδρυμάτων και όλων των νομικών τους προσώπων, πραγματοποιείται εφεξής από τους οικείους Δήμους. Κάθε γενική ή ειδική διάταξη που αντιτίθεται στο παρόν, καταργείται. 2. Οι ανωτέρω προμήθειες πραγματοποιούνται σύμφωνα με τη διαδικασία που προβλέπεται στον Ενιαίο Κανονισμό Προμηθειών των Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (ΕΚΠΟΤΑ), όπως αυτός ισχύει κάθε φορά. [...] 5. Διαγωνισμοί ανάδειξης προμηθευτών – χορηγητών των παραγράφων 1 και 3 του παρόντος, για τους οποίους έχει δημοσιευθεί διακήρυξη ή έχει υπογραφεί σύμβαση κατόπιν διαγωνισμού ή άλλου νόμιμου τρόπου, ή έχει χορηγηθεί σχετική εξουσιοδότηση προς διενέργεια των ανωτέρω, πριν την ισχύ του παρόντος, θεωρούνται νόμιμες και εκτελούνται με τους όρους αυτών, ανεξάρτητα από το όργανο που τις υπέγραψε.»

Από τις διατάξεις δε του άρθρου 49 (και δη της παρ. 7 αυτού) του Ν.4111/2013 προκύπτει ότι η ισχύς των διατάξεων του άρθρ. 48 του νόμου αρχίζει από 25.01.2013.

6. Στα άρθρα 3 παρ. 3γ και 23 παρ. 1 της υπ' αριθμ. 11389/1993 Υπουργικής Απόφασης με τίτλο «Ενιαίος Κανονισμός Προμηθειών Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (ΕΚΠΟΤΑ)» (ΦΕΚ Β' 185) ορίζεται:

Άρθρο 3 παρ. 3γ: «Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν επίσης να συνάπτουν τις συμβάσεις προμηθειών προσφεύγοντας στη διαδικασία των διαπραγματεύσεων χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, στις ακόλουθες περιπτώσεις: 1. όταν δεν

υποβλήθηκε καμία προσφορά μετά από πρόσκληση σε ανοικτό ή κλειστό διαγωνισμό, στο μέτρο που οι αρχικοί όροι της σύμβασης δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιαστικά και εφόσον διαβιβάζεται στο νομάρχη, μαζί με τη σχετική απόφαση αιτιολογημένη έκθεση [...].»
Άρθρο 23 "Διαδικασία με διαπραγμάτευση η απευθείας ανάθεση-πρόχειρος διαγωνισμός"
παρ. 1: «1. Προμήθεια με "διαδικασία μέσω διαπραγμάτευσης" ή "απευθείας ανάθεση" μπορεί να γίνει εάν συντρέχει μία από τις περιπτώσεις που προβλέπονται στις περιπτώσεις των εδαφίων β και γ της παραγράφου 3 του άρθρου 3 του παρόντος κανονισμού [...].»

7. Η διάταξη του άρθρου 6 παρ. 1 του Π.Δ. 60/2007 «Προσαρμογή της ελληνικής νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ...» ορίζει ότι:

«Το παρόν εφαρμόζεται στις δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών που δεν εξαιρούνται, δυνάμει των εξαιρέσεων που προβλέπονται στα άρθρα 16, 17 και 9 έως 15, και των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός φόρου προστιθέμενης αξίας (ΦΠΑ) είναι ίση προς ή ανώτερη από τα ακόλουθα κατώτατα όρια:

α) 137.000 ευρώ, για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών, εκτός αυτών που καλύπτονται από την περίπτωση β) στοιχείο iii), που συνάπτονται από τις αναθέτουσες αρχές οι οποίες είναι κεντρικές κυβερνητικές αρχές του Παραρτήματος IV. [...]

β) 211.000 ευρώ, προκειμένου για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που συνάπτονται είτε i) από αναθέτουσες αρχές άλλες από εκείνες που αναφέρονται στο Παράρτημα IV, είτε ii) από τις αναθέτουσες αρχές που αναφέρονται στο Παράρτημα IV και οι οποίες δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, όταν οι συμβάσεις αφορούν προϊόντα τα οποία δεν καλύπτει το Παράρτημα V, είτε iii) από οποιαδήποτε αναθέτουσα αρχή και έχουν ως αντικείμενο υπηρεσίες της κατηγορίας 8 του Παραρτήματος II A, υπηρεσίες τηλεπικοινωνιών της κατηγορίας 5 των οποίων οι θέσεις στο CPV είναι αντίστοιχες με τους αριθμούς αναφοράς CPC 7524, 7525 και 7526, ή/και υπηρεσίες που αναφέρονται στο Παράρτημα II B.»

Ως προς τα προαναφερόμενα χρηματικά κατώφλια σημειώνονται τα εξής:

α) Σύμφωνα με το άρθρο 2 του αριθ. 1251/2011 Κανονισμού της Επιτροπής της 30^{ης} Νοεμβρίου 2011 για την τροποποίηση των οδηγιών 2004/17/ΕΚ, 2004/18/ΕΚ και 2009/81/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, όσον αφορά τα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων για τα έτη 2012 και 2013, το ως άνω ποσό (χρηματικό κατώφλι) αναπροσαρμόστηκε στις 130.000 και 200.000 ευρώ αντίστοιχα.

β) Σύμφωνα δε με το άρθρο 2 του αριθ. 1336/2013 Κανονισμού της Επιτροπής της 13^{ης} Δεκεμβρίου 2013 για την τροποποίηση των οδηγιών 2004/17/ΕΚ, 2004/18/ΕΚ και 2009/81/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, όσον αφορά τα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων για τα έτη 2014 και 2015, το ως άνω ποσό (χρηματικό κατώφλι) αναπροσαρμόστηκε στις 134.000 και 207.000 ευρώ αντίστοιχα.

8. Το άρθρο 8 παρ. 1 και 2 του ίδιου Π.Δ. ορίζει τα παρακάτω:

«1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας δημόσιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, εκτός ΦΠΑ, όπως προσδιορίζεται από την αναθέτουσα αρχή. Στον υπολογισμό αυτό, λαμβάνεται υπόψη το εκτιμώμενο συνολικό ποσό, συμπεριλαμβανομένων τόσο του τυχόν προβλεπόμενου δικαιώματος προαιρέσεως όσο και των τυχόν παρατάσεων της σύμβασης [...]

2. Η αποτίμηση πρέπει να ισχύει κατά το χρόνο αποστολής της προκήρυξης διαγωνισμού, όπως προβλέπεται στο άρθρο 29 παράγραφος 2 ή, στις περιπτώσεις όπου δεν απαιτείται μια τέτοια προκήρυξη, κατά το χρονικό σημείο έναρξης της διαδικασίας ανάθεσης της σύμβασης.»

9. Στο άρθρο 25 του Π.Δ. 60/2007 ορίζεται:

«...1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν τις δημόσιες συμβάσεις τους προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, στις ακόλουθες περιπτώσεις:

1) Προκειμένου για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών: α) εάν, ύστερα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές δεν κρίνεται κατάλληλη, ή εάν δεν υπάρχει κανείς υποψήφιος, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή, ύστερα από αίτημα της...».

10. Στο άρθρο 51 του Π.Δ. 60/2007 ορίζεται ότι: «1. Με την επιφύλαξη των κείμενων διατάξεων περί ελάχιστων ορίων αμοιβής ορισμένων υπηρεσιών, τα κριτήρια βάσει των οποίων οι αναθέτουσες αρχές αναθέτουν τις δημόσιες συμβάσεις, είναι είτε: α) [...], είτε β) αποκλειστικά η χαμηλότερη τιμή.»

11. Στο άρθρο 3 με τίτλο «Αρχές που διέπουν τη σύναψη συμβάσεων» του Π.Δ. 60/2007 ορίζεται ότι: «Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις ενεργώντας με διαφάνεια».

12. Το άρθρο 32 του ιδίου ως άνω Π.Δ προβλέπει:

«2. Στις ανοικτές διαδικασίες, η ελάχιστη προθεσμία παραλαβής των προσφορών ανέρχεται σε πενήντα δύο (52) ημέρες από την ημερομηνία αποστολής της προκήρυξης διαγωνισμού. [...]

5. Όταν οι προκηρύξεις καταρτίζονται και αποστέλλονται με ηλεκτρονικά μέσα σύμφωνα με τη μορφή και τις λεπτομέρειες διαβίβασης που προβλέπονται στο Παράρτημα VIII σημείο 3, οι προθεσμίες παραλαβής των προσφορών που ορίζονται στις παραγράφους 2 και 4, για τις ανοικτές διαδικασίες, και η προθεσμία παραλαβής των αιτήσεων συμμετοχής που ορίζεται στην παράγραφο 3 εδάφιο α), για τις κλειστές και με διαπραγμάτευση διαδικασίες και τον ανταγωνιστικό διάλογο, μπορούν να συντμηθούν κατά επτά (7) ημέρες.

6. Σύντμηση κατά πέντε (5) ημέρες των προθεσμιών παραλαβής των προσφορών που ορίζονται στην παράγραφο 2 και στην παράγραφο 3 εδάφιο β), είναι δυνατή όταν η αναθέτουσα αρχή παρέχει, με ηλεκτρονικό μέσο και από την ημερομηνία δημοσίευσης της προκήρυξης, σύμφωνα με το Παράρτημα VIII, ελεύθερη, άμεση και πλήρη πρόσβαση στη συγγραφή υποχρεώσεων και στα λοιπά τεύχη του διαγωνισμού, προσδιορίζοντας στο κείμενο της προκήρυξης την ηλεκτρονική διεύθυνση στην οποία διατίθεται η εν λόγω τεκμηρίωση. Η σύντμηση αυτή μπορεί να ορίζεται επιπλέον της μείωσης που προβλέπεται στην παράγραφο 5.».

13. Ο Ενιαίος Κανονισμός Προμηθειών Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α.: αριθμ. 11389/23.3.1993 Απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών (ΦΕΚ Β` 185)) ορίζει:

α) στο άρθρο 3 παρ. 2 ότι: «... 2. Οι όροι της διακήρυξης κάθε διαγωνισμού πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις.»

β) στο άρθρο 5 παρ. 1 ότι: «1. Οι δήμοι και οι κοινότητες γνωστοποιούν τις προθέσεις, αποφάσεις και τα αποτελέσματα των ενεργειών τους, που σχετίζονται με τις συμβάσεις προμηθειών, ως εξής: α) Στις περιπτώσεις ανοικτού και κλειστού διαγωνισμού, ο φορέας που διενεργεί το διαγωνισμό, μεριμνά για ευρεία γνωστοποίηση της σχετικής διακήρυξης και ειδικότερα: (1) Για τη δημοσίευση, εφάπαξ περίληψης των ουσιωδών στοιχείων της διακήρυξης σε δύο οικονομικές εφημερίδες και σε τοπική εφημερίδα, ημερήσια ή εβδομαδιαία εάν υπάρχει. ... Διευκρινίζεται ότι ουσιώδη στοιχεία της περίληψης είναι τα

εξής τουλάχιστον: Ο τόπος και ο τρόπος διεξαγωγής της δημοπρασίας, η ημερομηνία και ώρα λήξεως αποδοχής των προσφορών, σαφής συνοπτική περιγραφή της προμήθειας, η συνολική προϋπολογισθείσα δαπάνη, η εγγύηση συμμετοχής και προθεσμία, τυχόν ειδικοί όροι, τηλεφωνο και διεύθυνση υπηρεσίας και ημέρες και ώρες παροχής πληροφοριών ...ζ. Οι ανακοινώσεις, διακηρύξεις και λοιπές γνωστοποιήσεις καταρτίζονται σύμφωνα με τα υποδείγματα που περιλαμβάνονται στο Παράρτημα Ι του παρόντος κανονισμού ...».

14. Στο άρθρο 13 του Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α. περί χρόνου ισχύος των προσφορών ορίζεται ότι: «1.Οι προσφορές ισχύουν και δεσμεύουν τους προμηθευτές τριάντα (30) ημέρες από την επομένη της διενέργειας του διαγωνισμού, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στην διακήρυξη ή την πρόσκληση, καθώς και για τον χρόνο που αποδέχθηκαν να παρατείνουν την προσφορά τους. 2. Προσφορά που ορίζει χρόνο ισχύος μικρότερο του προβλεπόμενου από τη διακήρυξη, απορρίπτεται ως απαράδεκτη.»

Περαιτέρω, στο άρθρο 26 παρ. 1 του Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α. περί εγγύησης συμμετοχής στο διαγωνισμό ορίζεται ότι: «στ) ... (11) Η εγγύηση πρέπει να έχει ισχύ τουλάχιστον επί ένα μήνα μετά τη λήξη του χρόνου της προσφοράς που ζητά η διακήρυξη.[...] ζ) Προσφορές χωρίς εγγύηση ή χωρίς την προσήκουσα, κατά τα ανωτέρω, εγγύηση, απορρίπτονται ως απαράδεκτες και δεν λαμβάνονται υπόψη.»

15. Στον προαναφερόμενο Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α., στα άρθρα 41 παρ. 4 και 42 παρ. 1(α) ορίζονται αντιστοίχως τα εξής:

«4. Προμηθευτής χορηγητής αναδεικνύεται εκείνος που προσφέρει το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης, εφόσον το προαναφερόμενο είδος είναι εντός των τεχνικών προδιαγραφών και λοιπών όρων της διακήρυξης σε συνδυασμό με τις λοιπές σχετικές διατάξεις του παρόντος.»

«1.Στις διακηρύξεις διαγωνισμών για την ανάδειξη προμηθευτών ειδών των οποίων οι τιμές είναι εκτός διατίμησης περιλαμβάνεται όρος, σύμφωνα με τον οποίο: α) Το ποσοστό έκπτωσης στα εκατό (%) υπολογίζεται στη νόμιμα διαμορφούμενη κάθε φορά μέση τιμή λιανικής ή χονδρικής πώλησης του είδους την ημέρα παράδοσης του και που αντιστοιχεί στην ποιότητα και σε κάθε άλλο χαρακτηριστικό γνώρισμά του.»

III. Νομική Εκτίμηση

16. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Χαλκηδόνας αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας κατά την έννοια της περ. (γ) της παρ. 2 του άρθρου 2 του Π.Δ. 60/2007 και η αιτούμενη προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης εμπίπτει καταρχήν στο πεδίο εφαρμογής της περ. α' της παρ. 1 του άρθρου 25 του Π.Δ. 60/2007.

Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας εκτιμώμενης αξίας (ήτοι π/υ χωρίς ΦΠΑ) 388.181,28€, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή γνώμης σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 6 και 8 του Π.Δ. 60/2007 και του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ. υποπερ. (δδ) του Ν. 4013/2011 ως ισχύει.

17. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25 Π.Δ. 60/2007) (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, ήτοι 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 συσταλτικής ερμηνείας.

Συγκεκριμένα, προκειμένου η Οδηγία 2004/18/ΕΚ να μην απολέσει την πρακτική αποτελεσματικότητά της, τα κράτη μέλη και οι αναθέτουσες αρχές τους δεν επιτρέπεται να προβλέπουν περιπτώσεις προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση που δεν προβλέπονται από την εν λόγω οδηγία ή να συνοδεύουν τις ρητώς προβλεπόμενες από την οδηγία αυτή περιπτώσεις με νέους όρους που έχουν ως αποτέλεσμα να καθιστούν ευκολότερη την προσφυγή στην εν λόγω διαδικασία (βλ. ΔΕΕ, αποφάσεις της 18^{ης} Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28^{ης} Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13^{ης} Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48). Εξάλλου, το βάρος αποδείξεως περί του ότι συντρέχουν όντως οι έκτακτες περιστάσεις που δικαιολογούν την απόκλιση το φέρει ο προτιθέμενος να κάνει χρήση των διατάξεων αυτών (βλ. υπό το πνεύμα αυτό ΔΕΕ, αποφάσεις της 10^{ης} Μαρτίου 1987, C-199/85, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1987, σ. 1039, σκέψη 14, της 18^{ης} Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28^{ης} Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, της 10^{ης} Απριλίου 2003, C-20/01 και C-28/01, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 2003, I-360, σκέψη 58, της 14^{ης} Σεπτεμβρίου 2004, C-385/02, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2004, σ. I-8121, σκέψη 19, της 14^{ης} Οκτωβρίου 2004, C-340/02, Επιτροπή κατά Γαλλίας, Συλλ. 2004, I-9845, σκέψη 38, και της 2^{ης} Ιουνίου 2005, C-394/02, Επιτροπή κατά Ελλάδας, Συλλ. 2005, I-4713, σκέψη 33).

18. Ειδικότερα, η εφαρμογή του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του Π.Δ 60/2007, στη βάση του οποίου οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, προϋποθέτει τη σωρευτική συνδρομή των παρακάτω προϋποθέσεων:

α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία.

Με βάση σχετική νομολογία (βλ. 215/2012 Ελ. Συν. Ζ' Κλιμάκιο) «η προσφυγή στη διαδικασία των διαπραγματεύσεων με την αιτιολογία της κηρύξεως αγónου του διαγωνισμού είναι μη νόμιμη, δοθέντος ότι στην περίπτωση αυτή η διαδικασία της διαπραγματεύσεως συνέχεται άμεσα με τον προηγθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά για τους ανωτέρω λόγους παρακολουθηματικά παράνομη, στο σύνολό της, και τη συγκεκριμένη διαδικασία». Ομοίως, βλ. 935/2013 Ελ. Συν Τμ. VI, «... η απευθείας ανάθεση της προμήθειας κατόπιν διαπραγματεύσεων συνδέεται με τον προηγθέντα αυτής διαγωνισμό και η νομιμότητα της εξαρτάται από το κύρος και τη νομιμότητα του αγónου διαγωνισμού, με αποτέλεσμα, επί μη νόμιμης διαδικασίας ανοικτού διαγωνισμού (ελλείψει των απαιτούμενων διατυπώσεων δημοσιότητας), ο οποίος απέβη αγónος, δεν δύναται να ακολουθήσει έγκυρη διαδικασία διαπραγματεύσεων (βλ. Ελ. Συν. Αποφ. VI Τμ. 29 και 2654/2012, 1647, 1249, 476 και 466/2011).»

β) να μην έχει υποβληθεί, κατά την υπό σημείο (α) 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.

γ) να μην τροποποιούνται ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση.

Επιπλέον, σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η αναθέτουσα αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση προς αυτήν σχετικής εκθέσεως.

19. Εν προκειμένω, από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, προκύπτουν τα ακόλουθα:

α) Ως προς την προϋπόθεση προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας.

Ο Δήμος Χαλκηδόνας διενήργησε την 8η.1.2014 διεθνή ανοικτό μειοδοτικό διαγωνισμό για την προμήθεια υγρών καυσίμων κίνησης – θέρμανσης και ελαιολιπαντικών για τις ανάγκες, κατά την από 21.06.2013 μελέτη, του Δήμου Χαλκηδόνας και των νομικών του προσώπων, προϋπολογισμού ποσού 871.592,18€ με ΦΠΑ 23%, διάρκειας ενός έτους από την υπογραφή της σύμβασης. Η εν λόγω διακήρυξη, για την οποία τηρήθηκαν οι απαιτούμενες διατυπώσεις δημοσιότητας, δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στο σχετικό διαγωνισμό, όπως προκύπτει από το παραπάνω παρατεθέν ιστορικό.

β) Ως προς την μη υποβολή προσφοράς ή την μη ύπαρξη υποψηφίου για τα τμήματα καυσίμων υπ' αριθμ. 1, 2, 3, 4, 5, 6 και 13 της προμήθειας τα οποία αφορά το αίτημα του Δήμου Χαλκηδόνας.

Σύμφωνα με το με α.π. οικ. 267/08.01.2014 πρακτικό της αρμόδιας επιτροπής διενέργειας διαγωνισμού όπως αυτό εγκρίθηκε με την υπ' αριθμ. 3/2014 (α.π. 1349/21.01.2014 με ΑΔΑ: ΒΙΨ9ΩΗ2-ΡΞΙ) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Χαλκηδόνας, κατά τον από 8.1.2014 διενεργηθέντα διαγωνισμό δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά για τα τμήματα καυσίμων υπ' αριθμ. 1, 2, 3, 4, 5, 6 και 13 που αφορούν το Δήμο Χαλκηδόνας, τον Οργανισμό Κοινωνικής Προστασίας και Αλληλεγγύης Δήμου Χαλκηδόνας (ν.π.δ.δ.) και τη Δημοτική Επιχείρηση Ύδρευσης Αποχέτευσης Χαλκηδόνας (ν.π.ι.δ.), συνολικού ενδεικτικού προϋπολογισμού ποσού 388.181,28€ χωρίς ΦΠΑ, ήτοι 477.462,98€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 23%, για τα οποία ο Δήμος Χαλκηδόνας αιτείται την προσφυγή του στη διαδικασία διαπραγμάτευσης.

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

Ο Δήμος Χαλκηδόνας, στο με α.π. οικ. 1853/28.01.2014 (αρ. πρωτ. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 476/30.01.2014) έγγραφο αίτημά του, επικαλείται ρητά το άρθρο 25 του ΠΔ 60/2007, σύμφωνα με το οποίο θα γίνει η προσφυγή στην διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης για την ανάθεση των προαναφερόμενων τμημάτων της προμήθειας, για τα οποία δεν υπεβλήθη καμία προσφορά. Κατά την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, ο Δήμος δεν θα προβεί σε ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης, όπως επιτάσσουν οι προϋποθέσεις της επικαλούμενης διάταξης του ΠΔ 60/2007.

20. Εν όψει των ανωτέρω εκτεθέντων, διαπιστώνεται ότι τυγχάνει εφαρμογής το άρθρο 25, παρ. 1, περ. α' του Π.Δ. 60/2007, καθώς προκύπτει η συνδρομή λόγου και προϋπόθεσης για την υιοθέτηση της εξαιρετικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, για την προμήθεια των τμημάτων του ενδεικτικού προϋπολογισμού της από 21.06.2013 μελέτης του Δήμου, του άγονου, για τα εν λόγω είδη, προηγηθέντος σχετικού διαγωνισμού. Επιπλέον, για την υιοθέτηση της εξαιρετικής διαδικασίας διαπραγμάτευσης, πρέπει να τηρηθούν οι αρχικοί όροι της διακήρυξης.

IV. Συμπέρασμα

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του τεθέντος ερωτήματος, η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ ομόφωνα αποφασίζει:

Την αποδοχή του αιτήματος του Δήμου Χαλκηδόνας και την παροχή σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ (δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση προκειμένου για την προμήθεια των τμημάτων καυσίμων υπ' αριθμ. 1, 2, 3, 4, 5, 6 και 13 (συνολικού προϋπολογισμού ποσού 477.462,98€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 23%), σύμφωνα με τη διάταξη του Π.Δ. 60/2007, άρθρο 25, παρ. 1, περ. α, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού και με τον όρο της μη ουσιώδους τροποποίησης των όρων της διακήρυξης του άγονου διαγωνισμού που προηγήθηκε στις 8.1.2014, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 4 Μαρτίου 2014

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Η Αντιπρόεδρος

Χριστίνα Μπουσουλέγκα