



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**ΑΠΟΦΑΣΗ
166/2015**

(της διαδικασίας του άρθρου 2 παρ. 2, περ. γ', υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει)

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 16 Ιουλίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαπέντε (2015) ημέρα Πέμπτη και ώρα 10:30 π.μ. και επί της οδού Λ.Κηφισίας 7, στους Αμπελόκηπους, 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. Πρόεδρος: | Δημήτριος Ράικος |
| 2. Αντιπρόεδρος | Χριστίνα Μπουσουλέγκα |
| 3. Μέλη: | Ευάγγελος Καραμανλής
Ιωάννα Κουλούρη
Δημήτριος Σταθακόπουλος |

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

Γραμματέας: Στέλλα Τσιάβου

Εισηγήτρια: Στυλιανή Παρασκευά, Χημικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. Κατά την διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστη η εισηγήτρια Στυλιανή Παρασκευά, Χημικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., η οποία αποχώρησε πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

Θέμα: Με το με αριθ. πρωτ. 18837/30.06.2015 αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή), που παρελήφθη από την Αρχή στις 30.06.2015 (αριθ. πρωτ. εισερχ. 2976) και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα, ο Δήμος Χαϊδαρίου αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, για την ανάθεση σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια καυσίμων για κίνηση μεταφορικών μέσων και πετρελαίου θέρμανσης για την κάλυψη αναγκών του Δήμου και των νομικών του προσώπων, συνολικού προϋπολογισμού 322.362,21€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ήτοι 396.505,52€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, έτους 2015-2016.

I. Ιστορικό - πραγματικά περιστατικά

Από το φάκελο της υπόθεσης και τα περιεχόμενα σε αυτόν στοιχεία και έγγραφα προκύπτουν τα ακόλουθα:

1. Με τη με αριθ. 72/2015 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Χαϊδαρίου (απόσπασμα Πρακτικού της 7^{ης}/05.03.2015 Συνεδρίασης), εγκρίθηκε η διενέργεια ανοικτού διεθνή διαγωνισμού για την «προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών για κίνηση μεταφορικών μέσων και πετρελαίου θέρμανσης για την κάλυψη αναγκών του Δήμου Χαϊδαρίου και των νομικών του προσώπων, έτους 2015-2016».

2. Με την υπ' αριθ. 53/24.03.2015 απόφαση (ΑΔΑ: 6ΛΠΞΩΗ3-Ρ4Τ), πρακτικό της 9^{ης}/2015 συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου, με θέμα: «Λήψη απόφασης περί καθορισμού όρων διεξαγωγής ΑΝΟΙΚΤΟΥ ΔΙΕΘΝΟΥΣ Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού – Έγκριση τεχνικών προδιαγραφών – Διάθεση πιστώσεων για “ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΚΑΙ ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΓΙΑ ΤΗΝ ΚΙΝΗΣΗ ΜΕΤΑΦΟΡΙΚΩΝ ΜΕΣΩΝ ΚΑΙ ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΥ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ ΓΙΑ ΤΗΝ ΚΑΛΥΨΗ ΑΝΑΓΚΩΝ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ΧΑΪΔΑΡΙΟΥ ΚΑΙ ΤΩΝ ΝΟΜΙΚΩΝ ΤΟΥ ΠΡΟΣΩΠΩΝ ΕΤΟΥΣ 2015-2016”», καθορίστηκαν οι όροι διενέργειας του Ηλεκτρονικού δημόσιου ανοικτού (Διεθνούς) διαγωνισμού για την «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΚΑΙ ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΓΙΑ ΤΗΝ ΚΙΝΗΣΗ ΜΕΤΑΦΟΡΙΚΩΝ ΜΕΣΩΝ ΚΑΙ ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΥ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ ΓΙΑ ΤΗΝ ΚΑΛΥΨΗ ΑΝΑΓΚΩΝ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ΧΑΪΔΑΡΙΟΥ ΚΑΙ ΤΩΝ ΝΟΜΙΚΩΝ ΤΟΥ ΠΡΟΣΩΠΩΝ ΕΤΟΥΣ 2015-2016» και εγκρίθηκαν οι τεχνικές προδιαγραφές, σύμφωνα με την αριθ. 1/2015 μελέτη της Τεχνικής Υπηρεσίας του Δήμου για την προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών, για τις ανάγκες του Δήμου.

3. Στη συνέχεια, με την υπ' αριθ. πρωτ. 7904/26.03.2015 διακήρυξη, προκηρύχθηκε ηλεκτρονικός δημόσιος ανοικτός διαγωνισμός για την προμήθεια:

Είδος Καυσίμου	Ποσότητα (lt)	Ενδ. τιμή	Σύνολο Ομάδας
A' Ομάδα: Καύσιμα Κίνησης			
1 Πετρέλαιο κίνησης	144.001,45	1,17	
2 Βενζίνη Αμόλυβδη	24.760	1,48	36.644,80€
ΣΥΝΟΛΟ Α' ΟΜΑΔΑΣ			205.126,50€
B' Ομάδα: Λιπαντικά			
1 Λιπαντικά	10.200		38.776,00€
ΣΥΝΟΛΟ Β' ΟΜΑΔΑΣ			38.776,00€
Γ' Ομάδα: Καύσιμα Θέρμανσης			
1 Πετρέλαιο θέρμανσης (Δήμος Χαϊδαρίου)	53.379,26	0,99	52.845,47€
2 Πετρέλαιο θέρμανσης (Ν.Π.Δ.Δ.)	65.040,65	0,99	64.390,24€
ΣΥΝΟΛΟ Γ' ΟΜΑΔΑΣ			117.235,71€
ΣΥΝΟΛΟ προ ΦΠΑ (Α', Β', Γ' Ομάδας)			361.138,21€
ΦΠΑ			83.061,79€
ΣΥΝΟΛΟ			444.200,00€

Η προμήθεια αφορά στην κάλυψη αναγκών του Δήμου, των σχολείων της Α' βάθμιας και Β' βάθμιας εκπαίδευσης και τις ανάγκες κίνησης των πάσης φύσεως οχημάτων του Δήμου Χαϊδαρίου. Κριτήριο κατακύρωσης ορίστηκε η χαμηλότερη τιμή, η οποία δίνεται ως εξής: α)με ποσοστό έκπτωσης επί της

εκάστοτε διαμορφούμενης, μέσης τιμής λιανικής τιμής πώλησης έκαστου είδους, όπως αυτή πιστοποιείται από το τμήμα Εμπορίου της Γενικής Διεύθυνσης Ανάπτυξης της Περιφέρειας Αττικής, κατά την ημέρα παράδοσης αυτού και που θα αντιστοιχεί σε κάθε χαρακτηριστικό γνώρισμα του είδους (πετρέλαιο κίνησης, βενζίνη αμόλυβδη και πετρέλαιο θέρμανσης). Το ανωτέρω ποσοστό έκπτωσης μπορεί να είναι και αρνητικό χωρίς να υπερβαίνει το 5%, β) με τη χαμηλότερη τιμή, βάσει του ενδεικτικού προϋπολογισμού, τηρουμένων των τεχνικών προδιαγραφών της προμήθειας, για τα λιπαντικά. Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής των προσφορών ορίσθηκε η 20^η Απριλίου και ως καταληκτική ημερομηνία η 6^η Μαΐου 2014 και ώρα 15:00.

4. Περίληψη των ουσιωδών όρων και στοιχείων της ως άνω διακήρυξης απεστάλη για δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) στις 27.03.2015 και δημοσιεύθηκε την 1^η.04.2015 με κωδικό 2015/S 064-112303. Παράλληλα, η αναλυτική διακήρυξη και τα συνημμένα σε αυτή τεύχη δημοπράτησης δημοσιεύτηκαν στη Διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 31.03.2015, ώρα 16:00, με αριθμό συστήματος 7783 και αναρτήθηκαν στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.ΜΗ.ΔΗ.Σ.) με ΑΔΑΜ: 15PROC002670594. Επίσης, περίληψη της ανωτέρω διακήρυξης δημοσιεύθηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως (ΦΕΚ 108/03.04.2015), καθώς και στον εθνικό τύπο στις εφημερίδες «ΕΦΗΜΕΡΙΣ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ & ΠΛΕΙΣΤΗΡΙΑΣΜΩΝ» (31.03.2015), «ΗΧΩ ΤΩΝ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ» (31.03.2015), «ΘΡΙΑΣΙΟ» (31.03.2015) και «ΑΙΓΑΛΕΩ – η πόλη μας» (01.04.2015).

5. Με την υπ' αριθ. 59/27.04.2015 απόφαση, απόσπασμα της 11^{ης}/2015 συνεδρίασης (ΑΔΑ: 6Ξ5ΧΩΗ3-7ΜΓ), της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου, αποφασίστηκε ομόφωνα η ματαίωση του 7904/26.03.2015 διαγωνισμού (7783 ηλεκτρονικός διαγωνισμός ΕΣΗΔΗΣ), διότι σύμφωνα με την εισήγηση της Δ/σης Οικονομικών Υπηρεσιών «...διαπιστώθηκε ασάφεια σε ουσιώδη όρο της διακήρυξης...». Με την ως άνω απόφαση εγκρίθηκαν εκ νέου οι τεχνικές προδιαγραφές της αριθ. 1/2015 Μελέτης της Τεχνικής Υπηρεσίας του Δήμου, προϋπολογισμού δαπάνης 444.200,00€ (συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 23%) του ανοικτού διαγωνισμού, χωρίς τροποποίηση των όρων και εγκρίθηκε η επαναπροκήρυξη με τροποποίηση των όρων του Ηλεκτρονικού δημόσιου ανοικτού (Διεθνούς) Διαγωνισμού που αφορά στην «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΚΑΙ ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΓΙΑ ΤΗΝ ΚΙΝΗΣΗ ΜΕΤΑΦΟΡΙΚΩΝ ΜΕΣΩΝ ΚΑΙ ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΥ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ ΓΙΑ ΤΗΝ ΚΑΛΥΨΗ ΑΝΑΓΚΩΝ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ΧΑΪΔΑΡΙΟΥ ΚΑΙ ΤΩΝ ΝΟΜΙΚΩΝ ΤΟΥ ΠΡΟΣΩΠΩΝ ΕΤΟΥΣ 2015-2016», σύμφωνα με την ισχύουσα νομοθεσία και σύμφωνα με τις διατάξεις και τα αναφερόμενα στην εισήγηση, ήτοι «τα σημεία της 7904/2015 διακήρυξης “Με ποσοστό έκπτωσης επί της εκάστοτε διαμορφούμενης, μέσης λιανικής τιμής πώλησης έκαστου είδους, όπως αυτή πιστοποιείται από το τμήμα Εμπορίου της Γενικής Διεύθυνσης Ανάπτυξης της Περιφέρειας Αττικής”, τα οποία προτείνεται να αντικατασταθούν με την αναφορά “Με ποσοστό έκπτωσης επί της εκάστοτε διαμορφούμενης, μέσης λιανικής τιμής πώλησης έκαστου είδους της περιοχής, όπως αυτή πιστοποιείται από το Παρατηρητήριο Τιμών Υγρών καυσίμων του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητα” σύμφωνα με το άρθρο 63 του ν.4257/2014».

6. Στη συνέχεια, με τη με αριθ. πρωτ. 10791/30.04.2015 διακήρυξη, ο αιτών Δήμος επαναπροκήρυξε τη διενέργεια ηλεκτρονικού δημόσιου ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού για την προμήθεια πετρελαίου κίνησης, βενζίνης αμόλυβδης, πετρελαίου θέρμανσης και λιπαντικών, σύμφωνα με τον ως άνω πίνακα υπό προμήθεια ειδών (Ιστορικό υπό 3). Ως κριτήριο κατακύρωσης ορίσθηκε η χαμηλότερη τιμή, η οποία δίνεται ως εξής: α) με ποσοστό έκπτωσης επί της εκάστοτε διαμορφούμενης μέσης λιανικής τιμής πώλησης έκαστου είδους, όπως αυτή πιστοποιείται από το Παρατηρητήριο Τιμών Υγρών καυσίμων του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας, κατά την ημέρα παράδοσης αυτού και που θα αντιστοιχεί σε κάθε χαρακτηριστικό γνώρισμα του είδους (πετρέλαιο κίνησης, βενζίνη αμόλυβδη και πετρέλαιο θέρμανσης). Το ανωτέρω ποσοστό έκπτωσης μπορεί να είναι και αρνητικό χωρίς να υπερβαίνει το 5%, β) με τη χαμηλότερη

τιμή, βάσει του ενδεικτικού προϋπολογισμού, τηρουμένων των τεχνικών προδιαγραφών της προμήθειας για τα λιπαντικά.

7. Στο άρθρο 3 της διακήρυξης «Δικαίωμα συμμετοχής στο διαγωνισμό» ορίζεται ότι: «Κάθε συμμετέχων στο διαγωνισμό μπορεί να υποβάλλει έγγραφη προσφορά για μια ή περισσότερες ομάδες των υπό προμήθεια ειδών, όπως αυτές ορίζονται στη αριθ. 1/2015 μελέτη της Δ/σης Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου Χαϊδαρίου υπό την προϋπόθεση ότι στην προσφορά του θα περιλαμβάνει το σύνολο των ειδών κάθε ομάδας. Καθώς ο Δήμος δε διαθέτει δεξαμενές για καύσιμα κίνησης (πετρέλαιο – βενζίνη αμόλυβδη), ο συμμετέχων για τα είδη της ΟΜΑΔΑΣ Α' «ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΚΙΝΗΣΗΣ ΚΑΙ ΒΕΝΖΙΝΗ ΑΜΟΛΥΒΔΗ», θα πρέπει να διαθέτει πρατήριο για την τροφοδοσία των οχημάτων». Στο άρθρο 14.6 της διακήρυξης «Εγγυήσεις συμμετοχής στο διαγωνισμό» ορίζεται ότι: «Κάθε προσφορά συνοδεύεται υποχρεωτικά από εγγύηση συμμετοχής στο διαγωνισμό για κάθε ομάδα για ποσό που αντιστοιχεί σε ποσοστό 2% της προϋπολογισθείσας δαπάνης, εκτός ΦΠΑ ήτοι: 7.222,77€ για το σύνολο της προϋπολογισθείσας δαπάνης ή για κάθε ομάδα τα αντίστοιχα ποσά: Ομάδα Α': 4.102,55€, Ομάδα Β': 775,52€ και Ομάδα Γ': 2.344,70€».

8. Περαιτέρω, στο άρθρο 8 «ΚΑΤΑΚΥΡΩΣΗ – ΚΡΙΣΗ ΑΠΟΤΕΛΕΣΜΑΤΟΣ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ» ορίζεται ότι:

«Κατά την αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών, καθ' όσον για την τελική επιλογή κριτήριο είναι η χαμηλότερη προσφορά, λαμβάνονται υπ' όψη τα παρακάτω στοιχεία:

- Η συμφωνία της προσφοράς προς τους όρους και τις τεχνικές προσφορές της διακήρυξης
- Ο ανταγωνισμός που αναπτύχθηκε
- Η προσφερόμενη τιμή σε σχέση με τιμές που προσφέρθηκαν σε προηγούμενους διαγωνισμούς και την τρέχουσα τιμή αγοράς, καθώς και τις γενικές συνθήκες της αγοράς
- Η κατακύρωση τελικά γίνεται κατά περίπτωση στον προμηθευτή, του οποίου η προσφορά είναι αποδεκτή με βάση τους καθορισμένους στη διακήρυξη ουσιώδεις όρους, ο οποίος προσέφερε τη χαμηλότερη τιμή
- Ισότιμες θεωρούνται οι προσφορές που περιέχουν την αυτή ακριβώς τιμή και είναι σύμφωνες με τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης».

9. Περίληψη των ουσιαστικών όρων και στοιχείων της ως άνω διακήρυξης απεστάλη για δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) στις 30.04.2015 και δημοσιεύθηκε στις 05.05.2015 με κωδικό 2015/S 086-154746. Παράλληλα, η αναλυτική διακήρυξη και τα συνημμένα σε αυτή τεύχη δημοπράτησης δημοσιεύθηκαν στη Διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 05.05.2015, ώρα 13:14, με αριθμό συστήματος 9853 ενώ παράλληλα, αναρτήθηκαν στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.ΜΗ.ΔΗ.Σ.) με ΑΔΑΜ: 15PROC002746801, στον ιστότοπο του Δήμου www.haidari.gr στις 05.05.2015 και στο διαδικτυακό τόπο ΔΙΑΥΓΕΙΑ (ΑΔΑ: 7Φ45ΩΗ3-ΞΩ2). Επίσης, περίληψη της ανωτέρω διακήρυξης δημοσιεύθηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως (ΦΕΚ 185/08.05.2015), καθώς και στον εθνικό τύπο στις εφημερίδες «ΕΦΗΜΕΡΙΣ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ & ΠΛΕΙΣΤΗΡΙΑΣΜΩΝ», «ΗΧΩ ΤΩΝ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ», «ΘΡΙΑΣΙΟ» και «ΑΙΓΑΛΕΩ – η πόλη μας» στις 06.05.2015.

Η διακήρυξη δημοσιεύθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ στις 05.05.2015. Ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών στο σύστημα ορίστηκε η **18^η.05.2015** και καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών στη Διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ η **10^η.06.2015**.

10. Στις 16.06.2015, ήτοι ήτοι τέσσερις εργάσιμες ημέρες μετά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, η αρμόδια Επιτροπή Διενέργειας – Αξιολόγησης Δημοσίων Διαγωνισμών – Απευθείας Ανάθεσης Προμηθειών, η οποία ορίστηκε με την αριθ. 307/22.12.2014 απόφαση της Οικονομικής

Επιτροπής, συνδέθηκε με τους ειδικούς κωδικούς χρηστών στην πλατφόρμα του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων και διαπίστωσε με το από την ως άνω ημερομηνία πρακτικό αποσφράγισης δικαιολογητικών συμμετοχής – έλεγχος περιεχομένου δικαιολογητικών (1^ο), ότι υπεβλήθησαν συνολικά πέντε (5) προσφορές, ως εξής:

1. «ΝΙΚ. ΠΑΠΑΔΗΜΗΤΡΙΟΥ ΚΑΙ ΣΙΑ ΕΕ»
2. «ΟΙΚΟΘΕΡΜΑΝΣΗ ΕΠΕ ΕΜΠΟΡΙΑ ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΕΙΔΩΝ»
3. «ΦΡΑΓΚΑΤΟΣ, ΑΝΤΩΝΙΟΣ, ΠΕΤΡΟΣ»
4. «ΕΛΒΙΓΚΡΟ ΑΒΕΕ ΑΝΩΝ ΒΙΟΜΗΧ ΚΑΙ ΕΜΠ ΕΤ ΠΡΟΙΟΝΤΩΝ ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΥ ΛΙΠΑΝΤ ΧΗΜ ΕΙΔΩΝ ΑΥΤΟΚΙΝ ΚΑΙ ΚΛΩΣΤΟΥΦΑΝΤΟΥΡΓΙΑΣ ΤΕΧΝΙΚΑ ΕΡΓΑ»
5. «Δ ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑΚΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ».

Η Επιτροπή αφού εξέτασε τα προσκομιζόμενα δικαιολογητικά εισηγήθηκε την αποδοχή της προσφοράς των εταιρειών: 1.«ΝΙΚ. ΠΑΠΑΔΗΜΗΤΡΙΟΥ ΚΑΙ ΣΙΑ ΕΕ», 2. «ΦΡΑΓΚΑΤΟΣ, ΑΝΤΩΝΙΟΣ, ΠΕΤΡΟΣ», 3. «ΕΛΒΙΓΚΡΟ ΑΒΕΕ ΑΝΩΝ ΒΙΟΜΗΧ ΚΑΙ ΕΜΠ ΕΤ ΠΡΟΙΟΝΤΩΝ ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΥ ΛΙΠΑΝΤ ΧΗΜ ΕΙΔΩΝ ΑΥΤΟΚΙΝ ΚΑΙ ΚΛΩΣΤΟΥΦΑΝΤΟΥΡΓΙΑΣ ΤΕΧΝΙΚΑ ΕΡΓΑ» και 4. «Δ ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑΚΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ» και τη συμμετοχή τους στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού. Αναφορικά με το υπόλοιπο τμήμα του διαγωνισμού, συγκεκριμένα για τα είδη: Ομάδα Α: α) πετρέλαιο κίνησης και β) βενζίνη αμόλυβδη και Ομάδα Γ: Πετρέλαιο θέρμανσης, ο διαγωνισμός κρίθηκε άγονος, λόγω μη προσέλευσης ενδιαφερομένων.

11. Στη συνέχεια, σύμφωνα με το από 16.06.2015 πρακτικό αξιολόγησης τεχνικών προσφορών, η Επιτροπή διαπίστωσε ότι τα προτεινόμενα λιπαντικά των εταιρειών: 1.«ΝΙΚ. ΠΑΠΑΔΗΜΗΤΡΙΟΥ ΚΑΙ ΣΙΑ ΕΕ», 2. «ΦΡΑΓΚΑΤΟΣ, ΑΝΤΩΝΙΟΣ, ΠΕΤΡΟΣ», 3. «ΕΛΒΙΓΚΡΟ ΑΒΕΕ ΑΝΩΝ ΒΙΟΜΗΧ ΚΑΙ ΕΜΠ ΕΤ ΠΡΟΙΟΝΤΩΝ ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΥ ΛΙΠΑΝΤ ΧΗΜ ΕΙΔΩΝ ΑΥΤΟΚΙΝ ΚΑΙ ΚΛΩΣΤΟΥΦΑΝΤΟΥΡΓΙΑΣ ΤΕΧΝΙΚΑ ΕΡΓΑ» και 4. «Δ ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑΚΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ», ήταν σύμφωνα με τα απαιτούμενα στη μελέτη του διαγωνισμού.

12. Ακολούθως, με τη με αριθ. 110/2015 απόφασή της, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Χαϊδαρίου (απόσπασμα Πρακτικού της με αριθ. 17/2015 συνεδρίασης και ΑΔΑ: 7ΑΕΝΩΗ3-3ΡΒ), έχοντας υπόψη το πρακτικό «αποσφράγισης δικαιολογητικών συμμετοχής – έλεγχος περιεχομένου δικαιολογητικών» και το πρακτικό «αξιολόγησης τεχνικών προσφορών», απεφάνθη ως εξής:

“ -εγκρίνει και επικυρώνει το πρακτικό 1ου σταδίου «αποσφράγισης δικαιολογητικών συμμετοχής – έλεγχος περιεχομένου δικαιολογητικών» της Επιτροπής διενέργειας Διαγωνισμού – Αξιολόγηση προσφορών»,

- απορρίπτει τη συμμετοχή της εταιρείας Διονυσόπουλος Κωνσταντίνος, Αναστάσιος στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού που αφορά στην «αξιολόγηση τεχνικής προσφοράς»,

- αποδέχεται τη συμμετοχή των εταιρειών: 1.«ΝΙΚ. ΠΑΠΑΔΗΜΗΤΡΙΟΥ ΚΑΙ ΣΙΑ ΕΕ», 2. «ΦΡΑΓΚΑΤΟΣ, ΑΝΤΩΝΙΟΣ, ΠΕΤΡΟΣ», 3. «ΕΛΒΙΓΚΡΟ ΑΒΕΕ ΑΝΩΝ ΒΙΟΜΗΧ ΚΑΙ ΕΜΠ ΕΤ ΠΡΟΙΟΝΤΩΝ ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΥ ΛΙΠΑΝΤ ΧΗΜ ΕΙΔΩΝ ΑΥΤΟΚΙΝ ΚΑΙ ΚΛΩΣΤΟΥΦΑΝΤΟΥΡΓΙΑΣ ΤΕΧΝΙΚΑ ΕΡΓΑ» και 4. «Δ ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑΚΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ» στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού,

- όσον αφορά δε το υπόλοιπο τμήμα της προμήθειας, συγκεκριμένα για τα είδη: Ομάδα Α: α) Πετρέλαιο Κίνησης β) Βενζίνη αμόλυβδη, Ομάδα Γ: Πετρέλαιο θέρμανσης, ο διαγωνισμός κρίνεται άγονος και παραπέμπεται στο Δημοτικό Συμβούλιο για την λήψη σχετικής απόφασης,

- εγκρίνει και επικυρώνει το πρακτικό του σταδίου «αξιολόγηση τεχνικών προσφορών» της επιτροπής διενέργειας διαγωνισμού – αξιολόγηση προσφορών,

- αποδέχεται τη συμμετοχή των εταιρειών για τα είδη της Ομάδας Β (Λιπαντικά) των εταιρειών: 1.«ΝΙΚ. ΠΑΠΑΔΗΜΗΤΡΙΟΥ ΚΑΙ ΣΙΑ ΕΕ», 2. «ΦΡΑΓΚΑΤΟΣ, ΑΝΤΩΝΙΟΣ, ΠΕΤΡΟΣ», 3. «ΕΛΒΙΓΚΡΟ ΑΒΕΕ ΑΝΩΝ ΒΙΟΜΗΧ ΚΑΙ ΕΜΠ ΕΤ ΠΡΟΙΟΝΤΩΝ ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΥ ΛΙΠΑΝΤ ΧΗΜ ΕΙΔΩΝ ΑΥΤΟΚΙΝ ΚΑΙ ΚΛΩΣΤΟΥΦΑΝΤΟΥΡΓΙΑΣ ΤΕΧΝΙΚΑ ΕΡΓΑ» και 4. «Δ ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑΚΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ» στο επόμενο στάδιο «αποσφράγιση οικονομικής προσφοράς» του διαγωνισμού”.

13. Τέλος, με το με αριθ. πρωτ. 20214/09.07.2015 βεβαίωση του Δήμου Χαϊδαρίου βεβαιώνεται ότι «...κατά το διάστημα προκήρυξης του ως άνω διαγωνισμού μέχρι και σήμερα, ουδεμία ένσταση έχει επιβληθεί ηλεκτρονικά μέσω της πλατφόρμας ηλεκτρονικών διαγωνισμών ΕΣΗΔΗΣ, τόσο κατά της διακήρυξης, όσο και κατά της νομιμότητας του διαγωνισμού, για το τμήμα της Ομάδας Α' (Πετρέλαιο Diesel κίνησης και Αμόλυβδη βενζίνη) και Ομάδας Β' (Πετρέλαιο θέρμανσης)».

14. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Χαϊδαρίου, με το με αριθ. πρωτ. 18837/30.06.2015 αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή), που παρελήφθη από την Αρχή στις 30.06.2015 (αρ. πρωτ. εισερχ. 2967) και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προσκομίζοντας σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια καυσίμων για κίνηση μεταφορικών μέσων και πετρελαίου θέρμανσης για την κάλυψη αναγκών του Δήμου Χαϊδαρίου και των νομικών του προσώπων, συνολικού προϋπολογισμού 396.505,52€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ για το έτος 2015.

II. Νομικό πλαίσιο

15. Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προβλέπεται ότι: «[...] δδ) Οι αποφάσεις των αναθετουσών Αρχών που αφορούν προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημόσιων 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 εμπíπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των ανωτέρω προεδρικών διαταγμάτων. [...]».

16. Οι διατάξεις του άρθρου 209 παρ. 1 του ν. 3463/2006 «Κύρωση του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων» (Α' 114) ορίζουν ότι: «1. Οι προμήθειες των Δήμων, των Κοινοτήτων, των πάσης φύσεως Συνδέσμων τους, των νομικών τους προσώπων δημοσίου δικαίου και των ιδρυμάτων τους 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 του π.δ. 370/1995 (ΦΕΚ 199 Α'), όπως αυτές έχουν τροποποιηθεί από το π.δ. 105/2000 (ΦΕΚ 100 Α') και των αντίστοιχων του π.δ. 57/2000 (ΦΕΚ 45 Α')».

17. Στις διατάξεις του άρθρου 3 παρ. 2 και 3γ και 23 παρ. 1 της υπ' αριθμ. 11389/1993 υπουργικής απόφασης με τίτλο «Ενιαίος κανονισμός προμηθειών οργανισμών τοπικής αυτοδιοίκησης» (Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α.) (Β' 185) προβλέπονται τα ακόλουθα: «Άρθρο 3. [...] 2. Οι όροι της διακήρυξης κάθε διαγωνισμού πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις. 3. [...] γ. 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 ανοιχτό ή κλειστό διαγωνισμό, στο μέτρο που οι αρχικοί όροι της σύμβασης δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς και εφόσον διαβιβάζεται στο νομάρχη, μαζί με τη σχετική απόφαση, αιτιολογημένη έκθεση. [...] Άρθρο 20...Αξιολόγηση προσφορών 1. Για την αξιολόγηση των προσφορών λαμβάνονται υπόψη κυρίως τα παρακάτω στοιχεία: α. Όταν για την τελική επιλογή του προμηθευτή κριτήριο είναι μόνο η χαμηλότερη τιμή: - Η συμφωνία της προσφοράς προς τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης και της πρόσκλησης. - Ο ανταγωνισμός που αναπτύχθηκε. - Η προσφερόμενη τιμή σε σχέση με τιμές που προσφέρθηκαν σε προηγούμενους διαγωνισμούς και την τρέχουσα στην αγορά τιμή, για όμοιο ή παρεμφερές υλικό. Η κατακύρωση τελικά γίνεται στον προμηθευτή του οποίου η προσφορά είναι αποδεκτή με βάση τους καθοριζόμενους στις τεχνικές προδιαγραφές και τη διακήρυξη ουσιώδεις όρους, που προσφέρει την χαμηλότερη τιμή. Ισότιμες θεωρούνται οι προσφορές που περιέχουν την αυτή ακριβώς τιμή και είναι σύμφωνες με τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης και της πρόσκλησης. β. Όταν για την τελική επιλογή του προμηθευτή κριτήριο είναι η συμφερότερη προσφορά: Άρθρο 23. 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 και της παραγράφου 20 του άρθρου 3 του ν. 1797/1988. [...]

18. Στις 12-12-2012 δημοσιεύθηκε πράξη Νομοθετικού Περιεχομένου (Α' 240), η οποία κυρώθηκε με το ν. 4111/2013 (Α' 18) και η οποία στο άρθρο 4 προβλέπει ότι: «[...] Η διαδικασία ανάδειξης προμηθευτών-χορηγητών, για προμήθειες α. τροφίμων, β. λοιπών αναλώσιμων ειδών παντοπωλείου καθώς και παρόχων των σχετικών υπηρεσιών, γ. πετρελαιοειδών και δ. φαρμάκων και αναλώσιμου υγειονομικού υλικού 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...».

19. Στα άρθρα 134 (ΕΘΝΙΚΟ ΣΥΣΤΗΜΑ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΩΝ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ) και 136 (Υποχρέωση χρήσης ΕΣΗΔΗΣ) του Ν.4281/14 (ΦΕΚ 160 Α/08082014): "Μέτρα στήριξης και ανάπτυξης της ελληνικής οικονομίας, οργανωτικά θέματα Υπουργείου Οικονομικών και άλλες διατάξεις", ορίζεται ότι : «...134. Οι διατάξεις του παρόντος Τίτλου εφαρμόζονται κατά την ανάθεση και εκτέλεση, με τη χρήση Τεχνολογιών Πληροφορικής και Επικοινωνιών (ΤΠΕ), δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών του Μέρους Β' του παρόντος από αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς. Μπορεί επίσης να εφαρμόζονται στις συμβάσεις παραχώρησης δημοσίων έργων και στις συμβάσεις του ν. 3389/2005 (Α' 232), εφόσον τούτο ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης. [...] 136. 1. Οι αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς υποχρεούνται να χρησιμοποιούν το ΕΣΗΔΗΣ σε όλα τα στάδια της διαδικασίας ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων του παρόντος, από την υποβολή του αιτήματος μέχρι την υπογραφή και την εκτέλεση των συμβάσεων αυτών, με εκτιμώμενη αξία ίση ή ανώτερη των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ, χωρίς να συμπεριλαμβάνεται ο ΦΠΑ. Με απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας ο χρόνος έναρξης υποχρεωτικής εφαρμογής του συνόλου ή μέρους από τις διατάξεις του παρόντος τίτλου μπορεί να μετατίθεται, σε όλες ή ορισμένες κατηγορίες δημοσίων συμβάσεων, για όλες ή για ορισμένες αναθέτουσες αρχές και σε όλες τις αποφάσεις ανάθεσης και εκτέλεσης δημοσίων συμβάσεων ή σε μέρη αυτών...». Επιπλέον, με την παρ. 3 του άρθρου 201 του ιδίου Νόμου, ορίζεται ότι : «3. Η ισχύς των άρθρων 134 έως 138, αρχίζει ως προς τις προμήθειες και υπηρεσίες, όσον αφορά τους φορείς της Κεντρικής Διοίκησης όπως ορίζεται στο άρθρο 14 του ν. 4270/2014 την 1η Ιουλίου 2014, όσον αφορά τους φορείς της Γενικής Κυβέρνησης την 1η Οκτωβρίου 2014 και όσον αφορά το σύνολο του δημόσιου τομέα την 1η Οκτωβρίου 2015. [...]

20. Με την υπ' αριθ. Π1/2390 απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας (ΦΕΚ 2677/Β/2013) καθορίστηκαν οι Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.).

21. Περαιτέρω, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 3 του π.δ. 60/2007 «Προσαρμογή της Ελληνικής Νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ “περί συντονισμού των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών”, όπως τροποποιήθηκε με την Οδηγία 2005/51/ΕΚ της Επιτροπής και την Οδηγία 2005/75/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 16^{ης} Νοεμβρίου 2005» (Α' 64) ορίζεται ότι: «Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις ενεργώντας με διαφάνεια».

22. Οι διατάξεις του άρθρου 6 παρ. 1 του π.δ. 60/2007 προβλέπουν ότι:

«1. 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) 137.000,00 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 Α, 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 Β. ...».

Σημειώνεται ότι σύμφωνα με το άρθρο 2 του Κανονισμού (ΕΕ) αριθ. 1336/2013 της Επιτροπής της 13^{ης} Δεκεμβρίου 2013 «για την τροποποίηση των οδηγιών του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου 2004/17/ΕΚ, 2004/18/ΕΚ και 2009/81/ΕΚ όσον αφορά τα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων», τα ως άνω ποσά αναπροσαρμόστηκαν στις 134.000 ευρώ και 207.000 ευρώ, αντίστοιχα.

23. Στη διάταξη του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007 ορίζεται ότι: «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 αίτημά της, [...]».

III. Νομική Εκτίμηση

24. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Χαϊδαρίου αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας, με την έννοια της περίπτωσης γ της παραγράφου 2 του άρθρου 2 του π.δ. 60/2007. Δεδομένου ότι πρόκειται

για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 361.138,21€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. για το έτος 2015, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή γνώμης.

25. 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).

26. Η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., έχουσα το δικαίωμα υπαγωγής κάθε υποβληθέντος αιτήματος στην ορθή διάταξη νόμου, κρίνει ότι, εν προκειμένω, με βάση τα πραγματικά περιστατικά που επικαλείται στο αίτημά της η αναθέτουσα αρχή, τυγχάνει εξέτασης η εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 25, παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007. Βάσει της διάταξης αυτής, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, εφόσον συντρέχουν οι ακόλουθες προϋποθέσεις:

α) έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία,

Όπως μάλιστα έχει παγίως κριθεί, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή της περ. α' της παρ. 1 του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007, 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 της διαπραγμάτευσης (βλ. ενδεικτικά Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. Αποφ. 121, 153, 346, 409, 498, 499/2013 και 5, 26, 44, 65, 79/2017, ΕΣ-Πράξη 215/2012-Ζ' Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

β) δεν έχει υποβληθεί, κατά την υπό σημείο (α) ανωτέρω νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές δεν κρίνεται κατάλληλη ή δεν υπάρχει κανείς υποψήφιος,

γ) δεν υφίσταται ουσιώδης τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση,

δ) επιπλέον, προϋποτίθεται ότι σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η αναθέτουσα αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση σε αυτή σχετικής εκθέσεως.

27. Βάσει των στοιχείων του φακέλλου της κρινόμενης υπόθεσης, και αξιολογώντας τη συνδρομή των προϋποθέσεων εφαρμογής της διάταξης του άρθρου 25, παρ. 1, περ. α' του π.δ. 60/2007, μπορούν να συναχθούν τα εξής:

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

Ο Δήμος Χαϊδαρίου διενήργησε ηλεκτρονικό διεθνή ανοικτό διαγωνισμό, συνολικού προϋπολογισμού 361.138,21€ χωρίς ΦΠΑ για την προμήθεια καυσίμων για κίνηση μεταφορικών μέσων και πετρελαίου θέρμανσης για την κάλυψη αναγκών του Δήμου Χαϊδαρίου και των νομικών του προσώπων, έτους 2015-2016, στο πλαίσιο του οποίου για την Ομάδα Α: α) πετρέλαιο κίνησης και β) βενζίνη αμόλυβδη και Ομάδα Γ: Πετρέλαιο θέρμανσης, ο διαγωνισμός κρίθηκε άγονος, λόγω μη προσέλευσης ενδιαφερομένων.

Από τα στοιχεία του φακέλλου προκύπτει ότι στον εν λόγω διαγωνισμό τηρήθηκαν οι απαιτούμενες διατυπώσεις δημοσιότητας και δε διαπιστώθηκαν ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες στους όρους της με αριθ. πρωτ. 10791/30.04.2015 διακήρυξης, που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στο σχετικό διαγωνισμό.

Περαιτέρω, θα πρέπει να επισημανθεί ότι, αναφορικά με τη δημοσίευση της προκήρυξης του διαγωνισμού στην Ε.Ε.Ε.Ε., παρατηρήθηκε ότι στο Παράρτημα Β «Πληροφορίες σχετικά με τα τμήματα» ορίζονται τρία τμήματα ως: 1. Πετρέλαιο κίνησης 2. Βενζίνη αμόλυβδη και 3. Λιπαντικά. Στο σημείο II.1.5) «Σύντομη περιγραφή της σύμβασης ή των αγορών» και στο σημείο II.2.1) «Συνολική ποσότητα ή έκταση» αναφέρονται αναλυτικά τα υπό προμήθεια καύσιμα και τα τμήματα αυτών, ήτοι Ομάδα Α': 1. Πετρέλαιο κίνησης, 2. Βενζίνη αμόλυβδη, Ομάδα Β': Λιπαντικά και Ομάδα Γ': Πετρέλαιο θέρμανσης. Περαιτέρω, στο σημείο II.1.1) «Απαιτούμενες εγγυήσεις» αναφέρονται τα αντίστοιχα ποσά εγγυήσεων για κάθε ομάδα (Α', Β', Γ'). Επιπλέον, στο Τμήμα Ι.1) «Διεύθυνση (-εις) στο Διαδίκτυο» αναφέρεται η ηλεκτρονική πρόσβαση σε πληροφορίες στην ιστοσελίδα του Δήμου www.haidari.gr και η ηλεκτρονική υποβολή προσφορών και αιτήσεων συμμετοχής στην ιστοσελίδα www.promitheus.gov.gr.

Ως εκ τούτου, διαπιστώνεται ελλιπής πληροφόρηση-διάσταση πληροφοριών μεταξύ της διακήρυξης και της προκήρυξης που δημοσιεύθηκε στην Ε.Ε.Ε.Ε., η οποία όμως στην προκειμένη περίπτωση, που ο διαγωνισμός διενεργήθηκε με ηλεκτρονικά μέσα, και κατά τον οποίο οι ενδιαφερόμενοι έπρεπε να ανατρέξουν υποχρεωτικά στην πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ, κρίνεται ότι δεν επηρέασε τον ανταγωνισμό, ούτε απέτρεψε από την υποβολή σχετικής προσφοράς από υποψήφιους αναδόχους που θα επιθυμούσαν να συμμετάσχουν στο διαγωνισμό, όχι για το σύνολο, αλλά για μέρος μόνο των ειδών, καθόσον: i) υπήρξαν προσφορές για το τμήμα των λιπαντικών από πέντε (5) οικονομικούς φορείς, ii) υπήρχε ρητή παραπομπή σε διάφορα σημεία του τυποποιημένου εντύπου που απεστάλη προς δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε.Ε. τόσο στην ιστοσελίδα του ΕΣΗΔΗΣ (www.promitheus.gov.gr) στην οποία θα ανέτρεχε ο ενδιαφερόμενος υποχρεωτικά, όσο και στον ιστότοπο του Δήμου Χαϊδαρίου (www.haidari.gr), όπου αναρτήθηκαν τόσο το

αναλυτικό τεύχος της διακήρυξης, όσο και τα πλήρη τεύχη δημοπράτησης, με αποτέλεσμα μέσω της εν λόγω διαδικτυακής ανάρτησης να παρασχεθεί σε κάθε ενδιαφερόμενο η δυνατότητα δωρεάν και άμεσης πρόσβασης στο αναλυτικό περιεχόμενο της οικείας διακήρυξης και, επομένως, και στους επίμαχους όρους και iii) δεν διατυπώθηκαν σχόλια-ερωτήματα-διευκρινήσεις από ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου. Επομένως, κρίνεται ότι ο σκοπός των ανωτέρω κανόνων δημοσιότητας, που είναι η ανάπτυξη πραγματικού και υγιούς ανταγωνισμού σε κοινοτικό επίπεδο με την όσο το δυνατόν ευρύτερη γνωστοποίηση του διαγωνισμού, ούτως ώστε να μην πληγούν οι αρχές της ίσης μεταχείρισης, της διαφάνειας και του ελεύθερου και ανόθευτου ανταγωνισμού, επιτεύχθηκε στη συγκεκριμένη περίπτωση μέσω της νομότυπης δημοσίευσης της διακήρυξης του διαγωνισμού και κατ' αποτέλεσμα, μέσω της δυνατότητας του ενδιαφερόμενου να επισκεφθεί τους σχετικούς ιστοχώρους, όπου ήταν αναρτημένο το πλήρες τεύχος της διακήρυξης και να ανατρέξει στο σώμα, που περιείχε τα σχετικά άρθρα (σχετ. ΕΑΑΔΗΣΥ 208, 264, 386/2014, ΕΣ τμ VI 2779/2011, τμ VI 1665/2012, τμ. Μειζ. 2448/2012, τμ VI(Ε' Διακ.) 2807/2012, τμ VI(Γ' Διακ.) 3012/2012, τμ. Μειζ. 3175/2012).

Σε κάθε όμως περίπτωση, επισημαίνεται ότι η αναθέτουσα αρχή υποχρεούται σε ακριβή πληροφόρηση των ενδιαφερομένων σε εθνικό και ευρωπαϊκό επίπεδο με την ορθή συμπλήρωση του τυποποιημένου εντύπου που αποστέλλεται στην Ε.Ε.Ε. σύμφωνα με το περιεχόμενο της διακήρυξης (βλ. σχετ. ΕΑΑΔΗΣΥ Απόφ. 208/2014, Απόφ. 108/2015 Κατευθυντήρια Οδηγία 4 – ΑΔΑ:76Ψ6ΟΞΤΒ-Θ8Ρ).

β) Ως προς την προϋπόθεση της μη υποβολής καμίας προσφοράς ή της μη ύπαρξης υποψηφίου:

Με την υπ. αριθ. 110/2015 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Χαϊδαρίου, στον προηγηθέντα διαγωνισμό δεν προέκυψαν μειοδότες για την Ομάδα Α: α) πετρέλαιο κίνησης β) βενζίνη αμόλυβδη και την Ομάδα Γ: πετρέλαιο θέρμανσης και συνεπώς ο διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος για τα ανωτέρω είδη, για τα οποία η αναθέτουσα αρχή αιτείται την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης.

γ) Ως προς την προϋπόθεση της μη ουσιώδους τροποποίησης των αρχικών όρων της σύμβασης:

Στο υποβληθέν Σχέδιο Απόφασης για την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, το οποίο υπέβαλε ο Δήμος Χαϊδαρίου, ορίζεται ότι η ανάθεση της προμήθειας θα πραγματοποιηθεί με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, λόγω προγενέστερου άγονου διαγωνισμού, η οποία θα διενεργηθεί μετά τη σύμφωνη γνώμη της Ε.Α.Α.ΔΗΣΥ και θα είναι σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007.

Επισημαίνεται ότι η εν λόγω απαίτηση αποτελεί βασική προϋπόθεση για την εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α', και την οποία η αναθέτουσα αρχή οφείλει αφενός να συμπεριλάβει ρητά στην απόφαση προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης και αφετέρου να τηρήσει απαρέγκλιτα κατά τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης.

28. Τέλος, επισημαίνεται ότι ο περιορισμός του χρονικού διαστήματος της περιόδου οριστικής υποβολής προσφορών, αναλόγως των περιστάσεων, μπορεί να θέτει εμπόδια στη συμμετοχή στη διαγωνιστική διαδικασία και να περιορίζει έτσι τον ανταγωνισμό. Ως εκ τούτου η Αρχή θεωρεί ορθότερο η έναρξη υποβολής προσφορών να ταυτίζεται με την δημοσιοποίηση της διακήρυξης του διαγωνισμού και επομένως να υπάρχει η δυνατότητα υποβολής προσφορών καθόλο το διάστημα που διανύεται μεταξύ της ημερομηνίας δημοσιοποίησης της διακήρυξης και της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών.

29. Από τα ανωτέρω 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 προσφυγή του Δήμου Χαϊδαρίου στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης για την ανάθεση της

προμήθειας πετρελαίου κίνησης, βενζίνης αμόλυβδης και πετρελαίου θέρμανσης, προϋπολογισμού 322.362,21€ χωρίς ΦΠΑ.

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. ομοφώνως αποφασίζει:

Την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος του Δήμου Χαϊδαρίου, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ (δδ) του ν. 4013/2011, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, για την ανάθεση της προμήθειας πετρελαίου κίνησης, βενζίνης αμόλυβδης και πετρελαίου θέρμανσης, προϋπολογισμού 322.362,21€ χωρίς ΦΠΑ, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσόμενων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 16.07.2015

Θεωρήθηκε

Ο Πρόεδρος

Δημήτριος Ράικος