



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΑΠΟΦΑΣΗ
215/2015

(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 15^η Σεπτεμβρίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαπέντε (2015) ημέρα Τρίτη 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** : Ράικος Δημήτριος
- 2. Αντιπρόεδρος** : Μπουσουλέγκα Χριστίνα
- 3. Μέλη** : Καραμανλής Ευάγγελος
Κουλούρη Ιωάννα
Λουρίκας Δημήτριος
Σταθακόπουλος Δημήτριος

Γραμματέας: Τσιάβου Στυλιανή

Εισηγήτρια: Μητσάκη Πολυξένη, Νομικός-Ε.Ε.Π.

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν η εισηγήτρια Μητσάκη Πολυξένη, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., καθώς και η Προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων Καζιρή Χριστίνα, οι οποίες αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

Θέμα: Διατύπωση σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., προκειμένου ο Δήμος Σαλαμίνας να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση προμήθειας καυσίμων κίνησης οχημάτων και πετρελαίου θέρμανσης για την κάλυψη κατά το έτος 2015 των αναγκών του Δήμου και των νομικών προσώπων του (Σχολική Επιτροπή Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης, Σχολική Επιτροπή Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης και Δημοτικό Λιμενικό Ταμείο Σαλαμίνας), συνολικού προϋπολογισμού 399.025,60€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ήτοι 490.801,48€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 23%, σε συνέχεια διεθνούς ηλεκτρονικού ανοικτού διαγωνισμού για την προμήθεια καυσίμων και ελαιολιπαντικών (συνολικού προϋπολογισμού 446.275,60€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ήτοι 548.918,98€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 23%), στο πλαίσιο του οποίου η μοναδική υποβληθείσα προσφορά για το τμήμα των καυσίμων απορρίφθηκε ως απαράδεκτη.

Με το με αρ. πρωτ. 17483/07-08-2015 έγγραφο-αίτημα του Δήμου Σαλαμίνας και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα (αρ. πρωτ. εισερχ. 3552/11-08-2015), όπως συμπληρώθηκε, κατόπιν σχετικού αιτήματος της Αρχής, με το με αρ. πρωτ. 18674/26-08-2015 έγγραφο (αρ. πρωτ. εισερχ. 3714/28-08-2015), ο Δήμος αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση προμήθειας καυσίμων κίνησης οχημάτων και πετρελαίου θέρμανσης, συνολικού προϋπολογισμού 399.025,60€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. (ήτοι 490.801,48€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.), για την κάλυψη των αναγκών κατά το έτος 2015 του Δήμου και των εξής νομικών του προσώπων: α) Σχολική Επιτροπή Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης, β) Σχολική Επιτροπή Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης και γ) Δημοτικό Λιμενικό Ταμείο Σαλαμίνας, σε συνέχεια διεθνούς ηλεκτρονικού ανοικτού διαγωνισμού για την προμήθεια καυσίμων και ελαιολιπαντικών (συνολικού προϋπολογισμού 446.275,60€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ήτοι 548.918,98€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 23%), στο πλαίσιο του οποίου η μοναδική υποβληθείσα προσφορά για το τμήμα των καυσίμων απορρίφθηκε ως απαράδεκτη.

I. Ιστορικό - πραγματικά περιστατικά

Από το σύνολο των προσκομισθέντων στοιχείων του φακέλου προκύπτουν τα ακόλουθα:

1. Με την με αρ. 100/03-06-2015 (ΑΔΑ: 7ΤΚΡΩ1Ε-4ΜΩ) απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Σαλαμίνας (απόσπασμα Πρακτικού της 11ης Τακτικής Συνεδρίασης, Θέμα 10ο), εγκρίθηκε η με αρ. 3/2015 μελέτη που αφορούσε στην προμήθεια καυσίμων κίνησης, θέρμανσης και ελαιολιπαντικών, συνολικού προϋπολογισμού 548.918,98€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 23%, για την κάλυψη των αναγκών κατά το έτος 2015 του Δήμου (προϋπολογισμού 496.797,00€) και των νομικών του προσώπων (Σχολική Επιτροπή Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης, Σχολική Επιτροπή Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης και Δημοτικό Λιμενικό Ταμείο Σαλαμίνας, προϋπολογισμού 52.121,98€), με τη διαδικασία του διεθνούς ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού και κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή. Η ως άνω απόφαση διορθώθηκε με την με αρ. 112/09-06-2015 (ΑΔΑ: 6ΝΞΡΩ1Ε-Ν98) όμοιά της (απόσπασμα Πρακτικού της 12ης Έκτακτης Συνεδρίασης, Θέμα 1ο), λόγω προσθήκης του Κ.Α. 10-6641.003 έτους 2015 που εκ παραδρομής δεν είχε συμπεριληφθεί στην προηγούμενη απόφαση.

Ειδικότερα, αναφορικά με τα νομικά πρόσωπα του Δήμου Σαλαμίνας, η αναγκαιότητα προμήθειας των ως άνω ειδών διαπιστώθηκε ως εξής: α) για τη Σχολική Επιτροπή Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης του Δήμου Σαλαμίνας με την με αρ. 08/2015 (απόσπασμα Πρακτικού της με αρ. 2/18-03-2015 Συνεδρίασης, Θέμα 4ο) απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της εν λόγω Σχολικής Επιτροπής (25 τόνοι πετρελαίου θέρμανσης, πίστωσης 27.675,00€ με Φ.Π.Α. 23%), β) για τη Σχολική Επιτροπή Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης του Δήμου Σαλαμίνας με την με αρ. 06/2015 (ΑΔΑ: Ω59Β465ΓΩΓ-ΨΞΛ) απόφαση (απόσπασμα Πρακτικού της με αρ. 2/09-03-2015 Συνεδρίασης, Θέμα προ ημερήσιας διάταξης) του Δημοτικού Συμβουλίου (20 τόνοι πετρελαίου θέρμανσης, πίστωσης 22.140,00€ με Φ.Π.Α. 23%) και γ) για το Δημοτικό Λιμενικό Ταμείο Σαλαμίνας με την με αρ. 79/2015 (ΑΔΑ: 7Θ1ΩΟΞΑΚ-ΟΑΚ) απόφαση (1ο Θέμα Ε.Η.Δ.) του Διοικητικού Συμβουλίου αυτού (1.572 λίτρα πετρελαίου κίνησης και 180 λίτρα βενζίνης αμόλυβδης, πίστωσης 2.306,98€ με Φ.Π.Α. 23%).

2. Με την με αρ. 108/15-06-2015 (ΑΔΑ: 64ΝΓΩ1Ε-ΘΦΤ) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Σαλαμίνας, εγκρίθηκαν οι τεχνικές προδιαγραφές της με αρ. 3/2015 Μελέτης της Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών του Τμήματος Προμηθειών του Δήμου και αποφασίστηκε η κατάρτιση των όρων της διακήρυξης για την «*Προμήθεια καυσίμων κίνησης, θέρμανσης & ελαιολιπαντικών του Δήμου και των νομικών του προσώπων*», συνολικού προϋπολογισμού 548.918,98€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 23%.

3. Ακολούθως, με την με αρ. πρωτ. 13320/16-06-2015 διακήρυξη -η οποία αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) με Α.Δ.Α.Μ. 15PROC002853517/2015-06-17 και δημοσιεύθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 18-06-2015 με αριθμό συστήματος 12277- η Δήμαρχος Σαλαμίνας προκήρυξε διεθνή ανοικτό διαγωνισμό με χρήση του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. για την «*Προμήθεια καυσίμων κίνησης, θέρμανσης &*

ελαιολιπαντικών του Δήμου και των νομικών του προσώπων», για το έτος 2015, συνολικού προϋπολογισμού 446.275,60€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ήτοι 548.918,98€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 23%. Ειδικότερα, η προς ανάθεση προμήθεια προοριζόταν για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των εξής νομικών του προσώπων: α) Σχολική Επιτροπή Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης, β) Σχολική Επιτροπή Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης και γ) Δημοτικό Λιμενικό Ταμείο Σαλαμίνας. Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής των προσφορών στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. ορίστηκε η **23η-07-2015** και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, η **28η-07-2015**, ενώ ως ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών ορίστηκε η **3η-08-2015**. Ως κριτήριο κατακύρωσης ορίστηκε η χαμηλότερη τιμή και, ειδικότερα, το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%) σε ακέραιες μονάδες στην μέση τιμή λιανικής πώλησης, όπως αυτές προσδιορίζονται από το Παρατηρητήριο Τιμών Υγρών Καυσίμων του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας κατά την ημέρα παράδοσης αυτών. Το ανωτέρω ποσοστό έκπτωσης μπορεί να είναι και αρνητικό χωρίς να υπερβαίνει το 5% και σε απόλυτες τιμές ανά μονάδα μέτρησης για τα ελαιολιπαντικά.

3.1. Ειδικότερα, όπως προκύπτει από το Τεύχος Ενδεικτικού Προϋπολογισμού που συμπεριλαμβάνεται στην με αρ. 3/2015 Μελέτη της διακήρυξης, τα προς προμήθεια είδη ομαδοποιούνταν ως εξής:

Α/Α	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ	ΜΟΝΑΔΑ ΜΕΤΡΗΣΗΣ	ΠΟΣΟΤΗΤΕΣ	ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΗ ΤΙΜΗ ΜΟΝΑΔΟΣ ΣΕ ΕΥΡΩ	ΔΑΠΑΝΗ
1.	ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΚΙΝΗΣΗΣ	ΛΙΤΡΟ	320.000	1,05	336.000,00
2.	ΒΕΝΖΙΝΗ ΑΜΟΛΥΒΔΗ	ΛΙΤΡΟ	14.000	1,25	17.500,00
					ΣΥΝΟΛΟ 353.500,00
					Φ.Π.Α.23% 81.305,00
					ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ 434.805,00

Α/Α	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ	ΜΟΝΑΔΑ ΜΕΤΡΗΣΗΣ	ΠΟΣΟΤΗΤΕΣ	ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΗ ΤΙΜΗ ΜΟΝΑΔΟΣ ΣΕ ΕΥΡΩ	ΔΑΠΑΝΗ
1	ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ	ΛΙΤΡΟ	25.000	0,90	22.500,00
	Σχολικών Επιτροπών Α		20.000		18.000,00
	Σχολικών Επιτροπών Β				
ΣΥΝΟΛΟ				40.500,00	
Φ.Π.Α 23%				9.315,00	
ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ				49.815,0 0	

Α/Α	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ	ΜΟΝΑΔΑ ΜΕΤΡΗΣΗΣ	ΠΟΣΟΤΗΤΕΣ	ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΗ ΤΙΜΗ ΜΟΝΑΔΟΣ ΣΕ ΕΥΡΩ	ΔΑΠΑΝΗ
1.	ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ	ΛΙΤΡΟ	3.500	0,90	3.150,00

	ΔΗΜΟΥ			
ΣΥΝΟΛΟ			3.150,00	
Φ.Π.Α. 23%			724,50	
ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ			3.874,50	

ΕΛΑΙΟΛΙΠΑΝΤΙΚΑ					
Α/Α	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ	ΜΟΝΑΔΑ ΜΕΤΡΗΣΗΣ	ΠΟΣΟΤΗΤΕΣ	ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΗ ΤΙΜΗ ΜΟΝΑΔΟΣ ΣΕ ΕΥΡΩ	ΔΑΠΑΝΗ
1	Λάδι SAE 20W – 50	Λίτρο	3000	5	15.000,00
2	Λάδι SAE 10W - 40	Λίτρο	1.500	6	9.000,00
3	Λάδι ISO 10, 68	Λίτρο	3.000	4	12.000,00
4	Λάδι ATF	Λίτρο	1000	5,5	5.500,00
5	Βαλβολίνη 80W – 90 ,75W-90	Λίτρο	500	4	2000
6	Ενισχυτικό Πετρελαίου (ADBLU)	Λίτρο	1.500	2,5	3.750,00
ΣΥΝΟΛΟ			47.250,00		
Φ.Π.Α. 23%			10.867,50		
ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ			58.117,50		

Α/Α	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ	ΜΟΝΑΔΑ ΜΕΤΡΗΣΗΣ	ΠΟΣΟΤΗΤΕΣ	ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΗ ΤΙΜΗ ΜΟΝΑΔΟΣ ΣΕ ΕΥΡΩ	ΔΑΠΑΝΗ
1.	ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΚΙΝΗΣΗΣ ΔΗΜΟΤΙΚΟΥ ΛΙΜΕΝΙΚΟΥ ΤΑΜΕΙΟΥ	ΛΙΤΡΟ	1.572	1,05	1.650,60
2.	ΒΕΝΖΙΝΗ ΑΜΟΛΥΒΔΗ ΔΗΜΟΤΙΚΟΥ ΛΙΜΕΝΙΚΟΥ ΤΑΜΕΙΟΥ	ΛΙΤΡΟ	180	1,25	225,00
ΣΥΝΟΛΟ			1.875,60		
Φ.Π.Α.23%			494,90		
Φ.Π.Α.23%			431,38		
ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ			2.306,98		

ΣΥΝΟΛΟ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΚΙΝΗΣΗΣ: 434.805,00€ με ΦΠΑ

ΣΥΝΟΛΟ ΕΛΑΙΟΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ: 58.117,50€ με ΦΠΑ
ΣΥΝΟΛΟ ΠΕΤΡ. ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ ΔΗΜΟΥ: 3.874,50€ με ΦΠΑ
ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ ΠΡΟΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ: 496.797,00€ με ΦΠΑ
ΣΥΝΟΛΟ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ ΣΧΟΛΙΚΩΝ ΕΠΙΤΡΟΠΩΝ: 49.815,00€ με ΦΠΑ
ΣΥΝΟΛΟ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΚΙΝΗΣΗΣ ΔΗΜΟΤΙΚΟΥ ΛΙΜΕΝΙΚΟΥ ΤΑΜΕΙΟΥ: 2.306,98€ με ΦΠΑ

3.2. Σε σχέση με τη δυνατότητα τμηματικής υποβολής προσφορών, σύμφωνα με το άρθρο 1ο παρ. 4 της διακήρυξης, «**1.04.** Οι συμμετέχοντες μπορούν να υποβάλλουν προσφορά για το σύνολο της προμήθειας καυσίμων κίνησης – θέρμανσης και ελαιολιπαντικών, αλλά και για μέρος αυτής, δηλαδή θα γίνονται αποδεκτές και προσφορές που θα αφορούν μόνο το σύνολο των καυσίμων κίνησης ή μόνο το σύνολο του πετρελαίου θέρμανσης ή μόνο το σύνολο των ελαιολιπαντικών. Θα γίνονται αποδεκτές και προσφορές που θα αφορούν μόνο τα ΝΠΔΔ ή και κάθε ΝΠΔΔ χωριστά, με την προϋπόθεση ότι θα καλύπτουν όλη την ποσότητα του κάθε προσφερόμενου είδους καυσίμου που αναγράφεται στον ενδεικτικό προϋπολογισμό, καθώς και για τα ελαιολιπαντικά, με την προϋπόθεση ότι θα καλύπτουν όλη την ποσότητα του κάθε προσφερόμενου είδους ελαιολιπαντικών όπως αναγράφεται στον ενδεικτικό προϋπολογισμό. Σε περίπτωση συμμετοχής σε μέρος του προϋπολογισμού, το ποσό της εγγυητικής συμμετοχής υπολογίζεται στο 2% του συνόλου της αντίστοιχης μερικής προσφοράς. 1. Οι προσφορές πρέπει να αναφέρουν: α) Το ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%) στη νόμιμα διαμορφούμενη κάθε φορά μέση τιμή λιανικής πώλησης του είδους καυσίμου την ημέρα παράδοσης, όπως αυτή προκύπτει από το εκάστοτε εκδιδόμενο δελτίο πιστοποίησης τιμών της υπηρεσίας εμπορίου της Περιφέρειας Αττικής ή του Υπουργείου Ανάπτυξης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 13 του Ν. 3438/2006. β) Σε απόλυτες τιμές ανά μονάδα μέτρησης για τα ελαιολιπαντικά.».

3.3. Σε σχέση με τις απαιτούμενες εγγυήσεις, το άρθρο 13ο ορίζει ότι: «**13.02.** Κάθε προσφορά συμπεριλαμβανομένης και αυτής των ΜΜΕ ή των ενώσεων τους κ.λ.π. συνοδεύεται υποχρεωτικά από εγγύηση συμμετοχής υπέρ του συμμετέχοντος για ποσό, αριθμητικώς και ολογράφως, σε ευρώ που θα καλύπτει το (2%) του προϋπολογισμού χωρίς ΦΠΑ, για το σύνολο του προϋπολογισμού, ή της ομάδας συμμετοχής. (Ν.4281/2014, άρθρο 157). **13.03.** Για την καλή εκτέλεση των όρων της Σύμβασης, οι προμηθευτές είναι υποχρεωμένοι να καταθέτουν εγγυητική επιστολή που να καλύπτει το πέντε τοις εκατό (5%) της συνολικής αξίας των ειδών της σύμβασης εκτός Φ.Π.Α. (Ν.4281/2014, άρθρο 157).».

3.4. Ως προς το κριτήριο κατακύρωσης, στο άρθρο 1ο παρ. 5 ορίζεται ότι: «**1.05.** Η Αναθέτουσα Αρχή διατηρεί το απόλυτο δικαίωμα να επιλέξει μειοδότη, με κριτήριο κατακύρωσης το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης για τα καύσιμα, καθώς και στην χαμηλότερη τιμή σε απόλυτες τιμές ανά μονάδα μέτρησης για τα ελαιολιπαντικά. Το ανωτέρω ποσοστό έκπτωσης μπορεί να είναι και αρνητικό χωρίς να υπερβαίνει το 5% (άρθρο 63 του Ν. 4257/2014).».

3.5. Στο άρθρο 10ο παρ. 3 προβλέπεται ότι: «**10.03.** Εάν δεν υποβληθούν προσφορές για το σύνολο ή κάποια ομάδα του διαγωνισμού ή οι υποβληθείσες προσφορές είναι ακατάλληλες ή απαράδεκτες, με απόφαση του αρμόδιου όργανο, το Δημοτικό Συμβούλιο, προβαίνει στις διαδικασίες της απευθείας ανάθεσης, χωρίς να τροποποιούνται ουσιωδώς οι όροι της παρούσας διακήρυξης (άρθρο 2 του Ν. 2285/1995, άρθρο 3 του ΕΚΠΟΤΑ, άρθρο 24 και 25 του Π.Δ. 60/2007).».

3.6. Αναφορικά με τη χρονική διάρκεια της προς ανάθεση σύμβασης, στο άρθρο 14ο ορίζεται ότι: «**14.01.** Η σύμβαση της προμήθειας θα ισχύει από την ημερομηνία υπογραφής της και έως το τέλος του έτους 2015.».

4. Περίληψη της ως άνω διακήρυξης (ήτοι προκήρυξη): α) απεστάλη ηλεκτρονικά για δημοσίευση στο Συμπλήρωμα της Επίσημης Εφημερίδας της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) στις 17-06-2015, όπου και δημοσιεύθηκε αυθημερόν, β) δημοσιεύθηκε στον εθνικό τύπο στις εφημερίδες “ΓΕΝΙΚΗ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ”,

“ΕΦΗΜΕΡΙΣ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ & ΠΛΕΙΣΤΗΡΙΑΣΜΩΝ” και “ΝΕΑ ΚΑΛΛΙΘΕΑ” στις 19-06-2015, “ΗΜΕΡΗΣΙΟΣ ΔΗΜΟΤΗΣ”, “ΝΕΑ ΜΑΧΗΤΙΚΗ του Αγίου Ιωάννη Ρέντη” και “Η ΜΑΧΗΤΙΚΗ του Μοσχάτου και των γειτονικών Δήμων” στις 20-06-2015, καθώς και στο με αρ. 293/19-06-2015 Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως, γ) αναρτήθηκε στο ΔΙΑΥΓΕΙΑ (ΑΔΑ: 7Α45Ω1Ε-8ΒΦ) και δ) τοιχοκολλήθηκε στον Πίνακα Ανακοινώσεων του Δημαρχείου Σαλαμίνας. Το σύνολο των τευχών του διαγωνισμού αναρτήθηκε στον ιστότοπο του Δήμου (<http://www.salamina.gr>) στις 17-06-2015 και δημοσιεύθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 18-06-2015 με αριθμό συστήματος 12277, ενώ η διακήρυξη αναρτήθηκε και στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ. με Α.Δ.Α.Μ.: 15PROC002853517/2015-06-17.

5. Τέσσερις (4) εργάσιμες ημέρες μετά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, ήτοι στις **03-08-2015**, η Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού διαπίστωσε, με το από 03-08-2015 Πρακτικό Αξιολόγησής της, ότι υποβλήθηκαν προσφορές εκ μέρους τριών (3) εταιρειών συνολικά. Ειδικότερα, κατόπιν αποσφράγισης των ηλεκτρονικών υποφακέλων “Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά” των εν λόγω εταιρειών, η Επιτροπή διαπίστωσε ότι: α) ο εν λόγω φάκελος της εταιρείας “ELDON'S HELLAS”, που αφορούσε μόνο στην προμήθεια ελαιολιπαντικών, ήταν πλήρης, β) ο φάκελος της εταιρείας “Δ.Δημητρακόπουλος Ανώνυμη Εταιρεία Τηλεπικοινωνιακού Εξοπλισμού”, που επίσης αφορούσε μόνο στην προμήθεια ελαιολιπαντικών, ήταν πλήρης και γ) ο φάκελος της εταιρείας “Σ.Φασουλής & Σια Ο.Ε.”, που αφορούσε στην προμήθεια καυσίμων και ελαιολιπαντικών, δεν ήταν πλήρης, καθότι έλειπε η εγγυητική επιστολή συμμετοχής (υποβλήθηκε αίτηση έκδοσης εγγυητικής), καθώς και το αντίγραφο ή απόσπασμα ισολογισμού της επιχείρησης ή δήλωση περί του συνολικού ύψους του κύκλου εργασιών της.

Κατόπιν τούτων, η Επιτροπή γνωμοδότησε ως εξής: α) να συνεχιστεί ο διαγωνισμός για το τμήμα της προμήθειας των ελαιολιπαντικών με το άνοιγμα των οικονομικών προσφορών των δύο (2) εταιρειών, “ELDON'S HELLAS” και “Δ.Δημητρακόπουλος Ανώνυμη Εταιρεία Τηλεπικοινωνιακού Εξοπλισμού”, και β) να αποκλεισθεί η εταιρεία “Σ.Φασουλής & Σια Ο.Ε.” από τη συνέχιση του διαγωνισμού και να κηρυχθεί ο διαγωνισμός άγονος για το τμήμα των καυσίμων (κίνησης και θέρμανσης) και, πιο συγκεκριμένα, *«αφού η μοναδική υποβληθείσα προσφορά για καύσιμα κίνησης και θέρμανσης είναι απαράδεκτη προτείνουμε με απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου ως αρμόδιο όργανο, να προβεί στις διαδικασίες της απευθείας ανάθεσης, χωρίς να τροποποιούνται ουσιωδώς οι όροι της παρούσας διακήρυξης»*.

6. Ακολούθως, με την με αρ. 129/05-08-2015 (ΑΔΑ: ΩΝΔΛΩ1Ε-ΟΗ5) απόφασή της (Απόσπασμα Πρακτικού της με αρ. 22ης Συνεδρίασης), η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Σαλαμίνας ενέκρινε το ανωτέρω (υπό 5) Πρακτικό της Επιτροπής του Διαγωνισμού, με βάση το οποίο αποφασίστηκε η συνέχιση του διαγωνισμού στο στάδιο του ανοίγματος των οικονομικών προσφορών μόνο για το τμήμα των ελαιολιπαντικών (δύο παραδεκτές προσφορές) και η κήρυξη αυτού ως άγονου όσον αφορά στο τμήμα των καυσίμων (κίνησης και θέρμανσης), ως προς το οποίο παραπέμφθηκε το θέμα στο Δημοτικό Συμβούλιο προκειμένου αυτό να προβεί στη διαδικασία της απευθείας ανάθεσης.

7. Ως προς το τμήμα των ελαιολιπαντικών, στις 07-08-2015, η Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού διαπίστωσε, με το αυθημερόν συνταχθέν Πρακτικό της, ότι η εταιρεία “ELDON'S HELLAS” είχε καταθέσει ένσταση κατά της εταιρείας “Δ.Δημητρακόπουλος Ανώνυμη Εταιρεία Τηλεπικοινωνιακού Εξοπλισμού”, την οποία έκανε δεκτή και στη συνέχεια, προέβη στην αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών των εταιρειών “ELDON'S HELLAS” και “Δ.Δημητρακόπουλος Ανώνυμη Εταιρεία Τηλεπικοινωνιακού Εξοπλισμού” και γνωμοδότησε υπέρ της κατακύρωσης του τμήματος των ελαιολιπαντικών στην εταιρεία “ELDON'S HELLAS”, η οποία υπέβαλε προσφορά 30.780,75€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. (έναντι της προσφοράς της εταιρείας “Δ.Δημητρακόπουλος Ανώνυμη Εταιρεία Τηλεπικοινωνιακού Εξοπλισμού”, ύψους 34.716,75€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.).

8. Με την με αρ. 131/11-08-2015 (ΑΔΑ: 7Η0ΓΩ1Ε-Ω3Χ) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Σαλαμίνας, εγκρίθηκε το ως άνω (υπό 7) Πρακτικό της 07ης-08-2015 και αποφασίστηκε η κατακύρωση της προμήθειας του τμήματος των ελαιολιπαντικών στην εταιρεία “ELDON'S HELLAS”.

9. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Σαλαμίνας, με το με αρ. πρωτ. 17483/07-08-2015 έγγραφό του (αρ. πρωτ. εισερχ. 3552/11-08-2015), όπως συμπληρώθηκε, το οποίο συνοδεύεται και από σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, προκειμένου να προβεί στη

διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση προμήθειας καυσίμων κίνησης και θέρμανσης, για την κάλυψη κατά το έτος 2015 των αναγκών του Δήμου και των εξής νομικών του προσώπων: α) Σχολική Επιτροπή Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης, β) Σχολική Επιτροπή Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης και γ) Δημοτικό Λιμενικό Ταμείο Σαλαμίνας, προϋπολογισμού 399.025,60€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ήτοι 490.801,48€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., σε συνέχεια διεθνούς ηλεκτρονικού ανοικτού διαγωνισμού για την προμήθεια καυσίμων και ελαιολιπαντικών (συνολικού προϋπολογισμού 446.275,60€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ήτοι 548.918,98€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 23%), στο πλαίσιο του οποίου η μοναδική υποβληθείσα προσφορά για το τμήμα των καυσίμων απορρίφθηκε ως απαράδεκτη.

10. Επιπλέον, με το με αρ. πρωτ. 18674/26-08-2015 (αρ. πρωτ. εισερχ. 3714/28-08-2015) συμπληρωματικό έγγραφό του, ο Δήμος διαβίβασε προς την Αρχή την με αρ. πρωτ. 18544/24-08-2015 Βεβαίωση της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμού και Αξιολόγησης Προσφορών, σύμφωνα με την οποία: «βεβαιώνεται ότι δεν υποβλήθηκε καμία ένσταση ή προσφυγή ή οποιοδήποτε ένδικο μέσο κατά της με αριθ. Διακήρυξης 13320/16-6-2015 “Προμήθεια Καυσίμων Κίνησης-Θέρμανσης και Ελαιολιπαντικών του Δήμου Σαλαμίνας και ΝΠΔΔ έτους 2015” χρήση 2015 κατά του τμήματος της προμήθειας των καυσίμων κίνησης, το οποίο απέβη άγονο. Επίσης βεβαιώνεται ότι μέχρι σήμερα δεν περιήλθε σε εμάς αίτηση ακυρώσεως, προσφυγή, αίτηση ασφαλιστικών μέτρων, ένδικο μέσο ή βοήθημα ενώπιον οποιασδήποτε δημόσιας αρχής ή ενώπιον οποιουδήποτε δικαστηρίου, κατά του διαγωνισμού για την προμήθεια της οικείας διακήρυξης των πρακτικών της επιτροπής διαγωνισμού της κατακυρωτικής απόφασης που αφορά την προμήθεια με ανάδοχο εταιρεία.».

II. Νομικό πλαίσιο

11. Σύμφωνα με τις διατάξεις της υποπερ. δδ' της περ. γ' της παρ. 2 του άρθρου 2 του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, «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 εμπίπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των ανωτέρω προεδρικών διαταγμάτων. Η εν λόγω αρμοδιότητα ασκείται μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) εργάσιμων 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. [...]».

12. Οι σχετικές διατάξεις 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) ορίζουν τα ακόλουθα:

12.1. Σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 3 ορίζεται ότι: «Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις ενεργώντας με διαφάνεια».

12.2. Σύμφωνα με το άρθρο 6 παρ. 1, «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 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 με αριθ. 1336/2013 της Επιτροπής της 13ης 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 συμβάσεων, το ως άνω ποσό αναπροσαρμόστηκε στις 134.000 ευρώ και 207.000 ευρώ, αντίστοιχα.

12.3. Σύμφωνα με το άρθρο 8, «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 προαίρεσης 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.[...]».

12.4. Στη διάταξη του άρθρου 24 [με τίτλο «Διαδικασία με διαπραγμάτευση, με δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού (άρθρο 30 οδηγίας 2004/18/ΕΚ)»] προβλέπεται ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, αφού προηγηθεί δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, στις ακόλουθες περιπτώσεις: α) Σε περίπτωση μη κανονικών προσφορών ή κατάθεσης προσφορών που είναι απαράδεκτες σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, τηρουμένων των οριζόμενων στις διατάξεις των άρθρων 28, 39 έως 52 και 55, έπειτα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία ή ανταγωνιστικό διάλογο, με την προϋπόθεση ότι οι αρχικοί όροι της σύμβασης δεν τροποποιούνται ουσιωδώς. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να μη δημοσιεύουν προκήρυξη διαγωνισμού, εάν στη διαδικασία με διαπραγμάτευση περιλαμβάνουν όλους τους προσφέροντες που πληρούν τα κριτήρια των άρθρων 43 έως 50 και οι οποίοι, κατά την ανοικτή ή κλειστή διαδικασία ή τον προηγηθέντα ανταγωνιστικό διάλογο, υπέβαλαν παραδεκτές προσφορές. [...]».

12.5. Στο άρθρο 25 [με τίτλο «Διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού (άρθρο 31 οδηγίας 2004/18/ΕΚ)»] ορίζεται ότι: «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” [...]».

12.6. Οι διατάξεις του άρθρου 30 παρ. 1 και 5 του π.δ. 60/2007 ορίζουν ότι: «1. Οι Προκηρύξεις περιλαμβάνουν τις πληροφορίες που αναφέρονται στο Παράρτημα VII Α καθώς και κάθε πρόσθετη πληροφορία που κρίνεται χρήσιμη από την αναθέτουσα αρχή, χρησιμοποιώντας τα τυποποιημένα έντυπα που εγκρίνονται από την Ευρωπαϊκή Επιτροπή σύμφωνα με την προβλεπόμενη στο άρθρο 77 παράγραφος 2 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ, διαδικασία. [...] 5. [...] Οι Προκηρύξεις που δημοσιεύονται σε εθνικό επίπεδο δεν πρέπει να περιλαμβάνουν πληροφορίες διαφορετικές από εκείνες που περιέχονται στις Προκηρύξεις που αποστέλλονται στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή [...]».

13. 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')».

14. Περαιτέρω, οι σχετικές διατάξεις της υπ' αριθ. 11389/1993 υπουργικής απόφασης με τίτλο «*Ενιαίος κανονισμός προμηθειών οργανισμών τοπικής αυτοδιοίκησης*» (Β' 185) ορίζουν τα ακόλουθα:

14.1. Στο Άρθρο 3 («*Τρόπος εκτελέσεως προκηρύξεις δημοσιεύσεις*») ορίζεται ότι: «[...] 2. Οι όροι της διακήρυξης κάθε διαγωνισμού πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις. 3. Κατά την ανάθεση συμβάσεων προμηθειών των οργανισμών τοπικής αυτοδιοίκησης, οι αναθέτουσες αρχές, εφαρμόζουν τις διαδικασίες που ορίζονται στις παραγράφους 4, 5 6 και 7 του προηγούμενου άρθρου, λαμβάνοντας σχετική απόφαση που υποβάλλουν στον οικείο νομάρχη για έλεγχο νομιμότητας ως εξής: α) [...] β) Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν συμβάσεις προμηθειών με τη διαδικασία των διαπραγματεύσεων σε περίπτωση υποβολής μη κανονικών προσφορών στα πλαίσια ανοικτού ή κλειστού διαγωνισμού ή σε περίπτωση κατά την οποία οι προσφορές, κατά τους παραπάνω διαγωνισμούς, δεν είναι δυνατό να γίνουν δεκτές βάσει των διατάξεων του παρόντος, κανονισμού και υπό την προϋπόθεση ότι οι αρχικοί όροι της σύμβασης δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς. Στις περιπτώσεις αυτές οι αναθέτουσες αρχές δημοσιεύουν προκήρυξη διαγωνισμού κατά το υπόδειγμα της περίπτωσης Γ του παραρτήματος Ι του παρόντος εφόσον το προϋπολογιζόμενο ποσό της προμηθείας κατά τον χρόνο της δημοσίευσης της προκήρυξης είναι ίσο ή μεγαλύτερο των 200.000 ECU, εκτός ΦΠΑ, εκτός εάν σ' αυτές τις διαδικασίες, μέσω διαπραγματεύσεων περιλαμβάνονται όλες οι επιχειρήσεις που πληρούν τους όρους των αρχικών διαγωνισμών που έγιναν και επί πλέον, κατά την προηγούμενη κλειστή ή ανοικτή διαδικασία είχαν υποβάλει προσφορές σύμφωνα με τις τυπικές προϋποθέσεις της διαδικασίας των διαγωνισμών αυτών. Όταν το προϋπολογιζόμενο ποσό της προμηθείας είναι μικρότερο των 200.000 ECU η ανωτέρω δημοσίευση δεν απαιτείται. 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. [...] (4) Στο βαθμό που είναι απόλυτα αναγκαίο, όταν για κατεπείγοντες λόγους οφειλομένους σε γεγονότα που δεν είναι δυνατό να προβλεφθούν από τις αναθέτουσες αρχές, δεν είναι δυνατό να τηρηθούν οι προϋποθέσεις που απαιτούνται στους ανοικτούς ή κλειστούς διαγωνισμούς. Οι περιστάσεις που δικαιολογούν το επείγον δεν πρέπει σε καμιά περίπτωση, να οφείλονται στις αναθέτουσες αρχές. [...]».

14.2. Στο άρθρο 23 («*Διαδικασία με διαπραγμάτευση ή απευθείας ανάθεση – πρόχειρος διαγωνισμός*») ορίζεται ότι: «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. [...]».

15. Επιπλέον, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 4 παρ. 1 και 2 της Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου που δημοσιεύθηκε στις 12-12-2012 (Α' 240) και κυρώθηκε με το άρθρο 48 του ν. 4111/2013 (Α' 18), ορίζεται ότι: «1. Η διαδικασία ανάδειξης προμηθευτών-χορηγητών, για προμήθειες α. τροφίμων, β. λοιπών αναλώσιμων ειδών παντοπωλείου καθώς και παροχών 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.».

16. Σύμφωνα με το άρθρο 63 του ν. 4257/2014 «*Επείγουσες ρυθμίσεις αρμοδιότητας Υπουργείου Εσωτερικών*» (Α' 93), «*Το ποσοστό έκπτωσης που προβλέπεται στο άρθρο 41 του π.δ. 173/1990 και στο άρθρο 42 της υπ' αριθμ. 11389/1993 απόφασης του Υπουργού Εσωτερικών (ΕΚΠΟΤΑ), στους διαγωνισμούς πετρελαιοειδών, υπολογίζεται στη διαμορφούμενη, για έκαστο είδος, μέση τιμή της περιοχής, του Παρατηρητηρίου Τιμών Υγρών Καυσίμων του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας, όπως αυτή ορίζεται στη διακήρυξη του διαγωνισμού. Το ανωτέρω ποσοστό μπορεί να είναι και αρνητικό, χωρίς να υπερβαίνει το 5%.*».

17. Τέλος, με τις διατάξεις του ν. 4155/2013 «Εθνικό Σύστημα Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων και άλλες διατάξεις» (Α' 120), όπως τροποποιήθηκε και ισχύει, καθώς και της με αριθμ. Π1/2390/16-10-2013 απόφασης του Υπουργού Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας (Β' 2677), καθορίστηκαν το νομικό πλαίσιο σε σχέση με τη λειτουργία του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) και οι τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας αυτού, αντίστοιχα.

III. Νομική Εκτίμηση

18. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Σαλαμίνας 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, σε συνδυασμό με το συνολικό προϋπολογισμό της προς ανάθεση σύμβασης (446.275,60€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.), συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής, κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για παροχή σύμφωνης γνώμης.

19. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες περιπτώσεις στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ (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, δηλαδή από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζόμενων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συσταλτικής ερμηνείας. 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, το δε βάρος απόδειξης ότι συντρέχουν πράγματι οι εξαιρετικές περιστάσεις που δικαιολογούν την παρέκκλιση φέρει εκείνος που τις επικαλείται (βλ. ΔΕΚ, 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, της 13^{ης} Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48, της 14.09.2004, Υπόθεση C-385/02, της 12.01.1994, Υπόθεση C-296/92, της 17.11.1993, Υπόθεση C-71/02, της 10.03.1987, Υπόθεση C-199/85).

20. Η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., έχουσα το δικαίωμα υπαγωγής κάθε υποβληθέντος αιτήματος στην ορθή διάταξη νόμου, κρίνει ότι, στην προκειμένη περίπτωση, με βάση τα πραγματικά περιστατικά που επικαλείται στο αίτημά της η αναθέτουσα αρχή (υποβολή μίας προσφοράς, η οποία απορρίφθηκε ως απαράδεκτη, βλ. αναλυτικά ανωτέρω, Ιστορικό, υπό 5), τυγχάνει εξέτασης η εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 24 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007. Ειδικότερα, η εφαρμογή της διάταξης αυτής, βάσει της οποίας οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, με δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, προϋποθέτει:

α) Να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία.

Μάλιστα, όπως παγίως έχει κριθεί, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή της περ. α' της παρ. 1 του άρθρου 24 του π.δ. 60/2007, συνέχεται άμεσα με τον προηγούμενο αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία (ΕΣ-Πράξη 215/2012-Ζ' Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 466/2011, 1249/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

β) Να έχουν υποβληθεί κατά την ανωτέρω (υπό σημείο α) νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις.

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

21. 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

Σύμφωνα με την με αρ. 3/2015 μελέτη, εκδόθηκε η με αρ. πρωτ. 13320/16-06-2015 διακήρυξη της Δημάρχου Σαλαμίνας, με την οποία προκηρύχθηκε διεθνής ανοικτός διαγωνισμός με χρήση του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. για την «**Προμήθεια καυσίμων κίνησης, θέρμανσης & ελαιολιπαντικών του Δήμου και των νομικών του προσώπων**», για το έτος 2015, συνολικού προϋπολογισμού 446.275,60€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. Ως κριτήριο κατακύρωσης ορίστηκε η χαμηλότερη τιμή και, ειδικότερα, το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης για τα καύσιμα και η χαμηλότερη τιμή σε απόλυτες τιμές ανά μονάδα μέτρησης για τα ελαιολιπαντικά. Το ανωτέρω ποσοστό έκπτωσης μπορούσε να είναι και αρνητικό χωρίς να υπερβαίνει το 5%. Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής των προσφορών στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. ορίστηκε η **23η-07-2015** και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, η **28η-07-2015**, ενώ ως ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών ορίστηκε η **3η-08-2015** (βλ. αναλυτικά Ιστορικό, υπό 3). Στο πλαίσιο του ως άνω διαγωνισμού υποβλήθηκαν συνολικά τρεις (3) προσφορές, εκ των οποίων μόνο η μία (1) αφορούσε στο αιτούμενο τμήμα των καυσίμων κίνησης και θέρμανσης, η οποία απορρίφθηκε ως απαράδεκτη (ενώ το τμήμα των ελαιολιπαντικών κατακυρώθηκε στην εταιρεία "ELDON'S HELLAS", βλ. αναλυτικά ανωτέρω, υπό 5-8).

Όπως προκύπτει από το προπαρατεθέν ιστορικό, η με αρ. πρωτ. 13320/16-06-2015 διακήρυξη δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν κάποιον οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στο διαγωνισμό, ούτε εντοπίζονται ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες σε σχέση με την τήρηση των κανόνων δημοσιότητας.

Σε κάθε περίπτωση, ωστόσο, επισημαίνεται ότι εφιστάται η προσοχή της αναθέτουσας αρχής προκειμένου εφεξής να μεριμνά: α) για τη σαφή διατύπωση των όρων της διακήρυξης και την εξειδίκευση των τμημάτων για τα οποία παρέχεται η δυνατότητα υποβολής προσφοράς και β) για την ενδεδειγμένη συμπλήρωση του συνόλου των πεδίων του τυποποιημένου εντύπου προκήρυξης σύμβασης προς δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε.Ε. με όλες τις πληροφορίες που ρητά αναφέρονται στο Παράρτημα VII Α του π.δ. 60/2007 και, ιδίως, των τμημάτων υποδιαίρεσης της σύμβασης, κατά τα αναφερόμενα στις Κατευθυντήριες Οδηγίες της Αρχής 2 "*Σύνταξη διακηρύξεων και τευχών διαγωνισμού προς αποφυγή συνήθων πλημμελειών των όρων αυτών*" και 4 "*Τήρηση διατυπώσεων δημοσιότητας κατά τη διαδικασία σύναψης δημοσίων συμβάσεων*", αντίστοιχα, οι οποίες βρίσκονται αναρτημένες στην ιστοσελίδα της (www.eaadhsy.gr).

Επιπλέον, επισημαίνεται ότι ο περιορισμός του χρονικού διαστήματος της περιόδου οριστικής υποβολής προσφορών στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. (από 23-08-2015 έως 28-07-2015 εν προκειμένω, βλ. ανωτέρω, Ιστορικό, υπό 3), αναλόγως των περιστάσεων, μπορεί να θέτει εμπόδια στη συμμετοχή στη διαγωνιστική διαδικασία και συνακόλουθα να περιορίζει τον ανταγωνισμό. Ως εκ τούτου, η Αρχή θεωρεί ορθότερο η έναρξη υποβολής προσφορών να ταυτίζεται με τη δημοσιοποίηση της διακήρυξης του διαγωνισμού και, επομένως, να υπάρχει δυνατότητα υποβολής προσφορών καθόλο το διάστημα που διανύεται μεταξύ της ημερομηνίας δημοσιοποίησης της διακήρυξης και της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών.

β) Ως προς την προϋπόθεση της υποβολής μη κανονικών ή απαράδεκτων προσφορών

Σύμφωνα με το από 03-08-2015 Πρακτικό Αξιολόγησης της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού, το οποίο στη συνέχεια εγκρίθηκε με την με αρ. 129/05-08-2015 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Σαλαμίνας, όσον αφορά στην προμήθεια καυσίμων, υποβλήθηκε μία (1) προσφορά, εκ μέρους της εταιρείας "Σ.Φασουλής & Σια Ο.Ε.", η οποία δεν ήταν πλήρης (έλειπε η εγγυητική επιστολή συμμετοχής - είχε υποβληθεί αίτηση έκδοσης εγγυητικής, καθώς και το αντίγραφο ή απόσπασμα ισολογισμού της επιχείρησης ή δήλωση περί του συνολικού ύψους του κύκλου εργασιών της) και, ως εκ τούτου, η Επιτροπή γνωμοδότησε σχετικά να αποκλεισθεί η εταιρεία "Σ.Φασουλής & Σια Ο.Ε." από τη συνέχιση του

διαγωνισμού και «**αφού η μοναδική υποβληθείσα προσφορά για καύσιμα κίνησης και θέρμανσης είναι απαράδεκτη** προτείνουμε με απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου ως αρμόδιο όργανο, να προβεί στις διαδικασίες της απευθείας ανάθεσης, χωρίς να τροποποιούνται ουσιωδώς οι όροι της παρούσας διακήρυξης» (βλ. ανωτέρω, Ιστορικό, υπό 5 και 6).

Από τα ανωτέρω προκύπτει ότι συντρέχει εν προκειμένω η β) προϋπόθεση για την εφαρμογή της περ. 1 της παρ. α' του άρθρου 24 του π.δ. 60/2007.

γ) Ως προς την προϋπόθεση της μη ουσιώδους τροποποίησης των αρχικών όρων της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση

Στο υποβληθέν σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Σαλαμίνας, αναφέρεται ρητά ότι η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την προμήθεια των καυσίμων (κίνησης και θέρμανσης) «**πληροί τους όρους και τις προϋποθέσεις της με αριθμ. 13320/16-6-2015 διακήρυξης της Δημάρχου χωρίς καμία τροποποίηση των όρων αυτής καθώς και τις τεχνικές προδιαγραφές της 3/2015 μελέτης της εν λόγω προμήθειας**».

22. Κατά συνέπεια, ενόψει των ανωτέρω διαπιστώνεται ότι εν προκειμένω συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής της διάταξης του άρθρου 24 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, καθώς προκύπτει η συνδρομή των προϋποθέσεων για την υιοθέτηση της εξαιρετικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση.

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 παροχή σύμφωνης γνώμης, επί του αιτήματος του Δήμου Σαλαμίνας, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση, με δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 24 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, για την ανάθεση προμήθειας καυσίμων κίνησης οχημάτων και πετρελαίου θέρμανσης για την κάλυψη κατά το έτος 2015 των αναγκών του Δήμου και των νομικών προσώπων του (Σχολική Επιτροπή Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης, Σχολική Επιτροπή Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης και Δημοτικό Λιμενικό Ταμείο Σαλαμίνας), συνολικού προϋπολογισμού 399.025,60€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., **λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.**

Αθήνα, 15 Σεπτεμβρίου 2015

	ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ Ο Πρόεδρος
	Δημήτριος Ράικος