



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΑΠΟΦΑΣΗ

225/2015

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα, την 29^η Σεπτεμβρίου του έτους δύο χιλιάδες δέκα πέντε (2015) ημέρα Τρίτη και ώρα 10.00π.μ. και επί της οδού Κηφισίας 7 (5^{ος} όροφος), 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
Σταθακόπουλος Δημήτριος

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

Γραμματέας: Στυλιανή Τσιάβου

Εισηγήση: Η με αριθ. πρωτ. 4192/24.09.2015 εισήγηση

Εισηγητής: Γεώργιος Ταρασίδης, Μηχανικός/Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστη μέσω τηλεδιάσκεψης και ο Εισηγητής κ. Ταρασίδης Γ., καθώς και η Προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδότησης κ. Καξιρή Χ., οι οποίοι αποδεσμεύτηκαν πριν την έναρξη της διαδικασίας της ψηφοφορίας των μελών του Διοικητικού Συμβουλίου της Αρχής και τη λήψη της απόφασης.

Ερώτημα: Το υπ' αρ. πρωτ. οικ. 3787/03-09-2015 έγγραφο αίτημά, το οποίο παρελήφθη από την Αρχή την 08.09.2015 (αρ. πρωτ. εισερχ. 3855/08-09-2015) όπως συμπληρώθηκε με τα έγγραφα, τα οποία παρελήφθησαν από την Αρχή την 24.09.2015 (αριθ. πρωτ. εισερχομένου της Αρχής 4191/24.09.2015).

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης για προσφυγή της Περιφερειακής Ενότητας (Π.Ε.) Έβρου της Περιφέρειας Ανατολικής Μακεδονίας - Θράκης (Π.Α.Μ.Θ.) στη διαδικασία διαπραγμάτευσης με δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ.1, περ.α του π.δ.

60/2007 για την ανάθεση σύμβασης-εων προμήθειας πετρελαίου θέρμανσης για την κάλυψη των αναγκών των Ν.Π.Δ.Δ. (Ο.Α.Ε.Δ. και Δ.Π.Θ.) χωρικής αρμοδιότητας Π.Ε. Έβρου, προϋπολογισμού 294.449,78€ χωρίς ΦΠΑ, για το έτος 2016, σε συνέχεια άγονου ανοικτού, διεθνούς, μειοδοτικού διαγωνισμού.

1. Με το υπ' αρ. πρωτ. οικ. 3787/03-09-2015 έγγραφο αίτημά, το οποίο παρελήφθη από την Αρχή την 08.09.2015 (αρ. πρωτ. εισερχ. 3855/08-09-2015) όπως συμπληρώθηκε με τα έγγραφα, τα οποία παρελήφθησαν από την Αρχή την 24.09.2015 (αριθ. πρωτ. εισερχομένου της Αρχής 4191/24.09.2015), η Περιφέρεια Ανατολικής Μακεδονίας - Θράκης διά του Τμήματος Εμπορίου και Τουρισμού της Διεύθυνσης Ανάπτυξης της Περιφερειακής Ενότητας (Π.Ε.) Έβρου της Περιφέρειας Ανατολικής Μακεδονίας - Θράκης (Π.Α.Μ.Θ.) αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής και Αρχή), κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. (δδ) του Ν.4013/2011 ως ισχύει, προκειμένου, σε συνέχεια άγονου, διενεργηθέντος μέσω του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., ανοικτού, διεθνούς, μειοδοτικού διαγωνισμού προμήθειας πετρελαίου θέρμανσης, να προβεί, χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της διακήρυξης, σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης για τη σύναψη σύμβασης-εων προμήθειας πετρελαίου θέρμανσης για την κάλυψη των αναγκών των Ν.Π.Δ.Δ. (Ο.Α.Ε.Δ. και Δ.Π.Θ.) χωρικής αρμοδιότητας Π.Ε. Έβρου, προϋπολογισμού 294.449,78€ χωρίς ΦΠΑ, για το έτος 2016, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ/τος 60/2007.

1. Ιστορικό - πραγματικά περιστατικά

2. Από τον υποβληθέντα φάκελο του εξεταζόμενου αιτήματος προκύπτουν τα εξής:

2.1 Με την υπ' αριθμ. 367/27.5.2015 (ΑΔΑ: ΩΓΖΒ7ΛΒ-ΙΤ9) Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Ανατολικής Μακεδονίας – Θράκης εγκρίθηκαν, μεταξύ άλλων, οι όροι της διακήρυξης και της περίληψης διακήρυξης “για τη διεξαγωγή ηλεκτρονικού, δημόσιου, διεθνή μειοδοτικού διαγωνισμού επιλογής αναδόχου για την προμήθεια πετρελαίου θέρμανσης, για την κάλυψη των αναγκών των Ν.Π.Δ.Δ. χωρικής αρμοδιότητας της Π.Ε. Έβρου (Ο.Α.Ε.Δ., Δ.Π.Θ.) για το έτος 2016, με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή σε € (ευρώ), συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 362.173,25€ με ΦΠΑ”.

2.2 Ακολούθως εξεδόθη η υπ' αριθμ. 1/2015 διακήρυξη (ΑΔΑ: 7ΣΤΕ7ΛΒ-30Τ) της Π.Α.Μ.Θ., η οποία, σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στη σελ. 4 αυτής, αφορούσε σε “Ηλεκτρονικό, δημόσιο, διεθνή, μειοδοτικό διαγωνισμό, προμήθειας πετρελαίου θέρμανσης για την κάλυψη αναγκών των ΝΠΔΔ του Ν. Έβρου χωρικής αρμοδιότητας της Περιφερειακής Ενότητας Έβρου (ΟΑΕΔ-ΔΠΘ), για το έτος 2016, με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή (το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης στα εκατό (%) επί της μέσης λιανικής τιμής της αγοράς), με δυνατότητα προσφοράς και για μέρος της προμήθειας ανά περιοχή (Αλεξ/πολη, Ορεστιάδα, Διδυμότειχο), όπως αναλυτικά περιγράφονται στον παρακάτω πίνακα:

ΟΝΟΜΑΣΙΑ Ν.Π.	ΕΙΔΗ	ΚΤΙΡΙΟ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ (Λίτρα)	ΚΟΣΤΟΣ (χωρίς ΦΠΑ)	ΚΟΣΤΟΣ (με ΦΠΑ)
ΔΗΜΟΚΡΙΤΕΙΟ ΠΑΝΕΠΙΣΤΗΜΙΟ ΘΡΑΚΗΣ	Πετρέλαιο Θέρμανσης	ΑΛΕΞ/ΠΟΛΗΣ	150.000	115.853,65	142.500,00
		ΟΡΕΣΤΙΑΔΑ	115.000	88.821,13	109.250,00
ΣΥΝΟΛΟ			265.000	204.674,78	251.750,00
ΟΑΕΔ	Πετρέλαιο θέρμανσης	ΕΠΑΣ ΑΛΕΞ/ΠΟΛΗΣ	32.000	43.200,00	53.136,00
		ΕΠΑΣ ΟΡΕΣΤΙΑΔΑΣ	32.000	43.200,00	53.136,00

		ΚΠΑ2 ΔΙΔΥΜΟΤΕΙΧΟΥ	2.500	3.375,00	4.151,25
ΣΥΝΟΛΟ			66.500	89.775,00	110.423,25
ΣΥΝΟΛΟ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ			331.500	294.449,78	362.173,25

2.3 Περαιτέρω, σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στη σελ. 4 της εν λόγω διακήρυξης:

“ΔΙΑΡΚΕΙΑ ΣΥΜΒΑΣΗΣ: Η ισχύς της παρούσης συμβάσεως αρχίζει από την 01-01-2016 (σε περίπτωση υπογραφής της σύμβασης σε χρόνο μεταγενέστερο της 1-1-2016, από υπογραφής της σύμβασης) έως 31-12-2016. 1. Ο διαγωνισμός θα πραγματοποιηθεί με χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr του συστήματος, ύστερα από προθεσμία σαράντα πέντε (45) ημερών από την ημερομηνία ηλεκτρονικής αποστολής της διακήρυξης στην Υπηρεσία Επισήμων Εκδόσεων των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 32 (παρ. 2, 5 και 6) του υπ’ αριθμ. 60/2007 (ΦΕΚ 64/Α/16-03-2007) Προεδρικού Διατάγματος.”

2.4 Επιπρόσθετα, στο άρθρο 3^ο (“Στοιχεία προσφορών”) της διακήρυξης προβλέπονταν τα εξής:

«[...] 3.2 Τρόπος υποβολής προσφορών

Οι προσφορές δύναται να υποβάλλονται από τους οικονομικούς φορείς ηλεκτρονικά, μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr, του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. μέχρι την καταληκτική ημερομηνία και ώρα που ορίζει η παρούσα διακήρυξη, στην Ελληνική γλώσσα, σε ηλεκτρονικό φάκελο, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο Ν.4155/13 (ΦΕΚ/Α’), στο άρθρο 11 της ΥΑ Π1/2390/2013 (ΦΕΚ 2677/Β’) «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.)», στο Π.Δ 60/2007 και συμπληρωματικά στο Π.Δ. 118/2007, είτε:

α) για το σύνολο της προμήθειας όλων των Ν.Π.Δ.Δ. χωρικής αρμοδιότητας της Π.Ε. Έβρου

β) τμηματικά για τη προμήθεια καυσίμων για κάθε Ν.Π.Δ.Δ.[...].»

2.5 Περαιτέρω οριζόταν ότι: «[...] 3.4 Περιεχόμενα (υπο)φακέλου «Οικονομική Προσφορά»:

Στον (υπο)φάκελο* με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» περιλαμβάνεται η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα (Προμηθευτή).

Η Οικονομική Προσφορά υποβάλλεται ηλεκτρονικά επί ποινή απορρίψεως στον (υπό) φάκελο «Οικονομική Προσφορά».

Η οικονομική προσφορά, συντάσσεται συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος. Στην συνέχεια, το σύστημα παράγει σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο, σε μορφή pdf, το οποίο υπογράφεται ψηφιακά και υποβάλλεται από τον προσφέροντα. Τα στοιχεία που περιλαμβάνονται στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος και του παραγόμενου ψηφιακά υπογεγραμμένου ηλεκτρονικού αρχείου πρέπει να ταυτίζονται. Σε αντίθετη περίπτωση, το σύστημα παράγει σχετικό μήνυμα και ο προσφέρων καλείται να παράγει εκ νέου το ηλεκτρονικό αρχείο pdf.

Για λόγους σύγκρισης των προσφορών από το σύστημα, στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα της οικονομικής προσφοράς του συστήματος, οι συμμετέχοντες θα συμπληρώσουν ως τιμή προσφοράς την τιμή με τρία (3) δεκαδικά ψηφία (αριθμό) που προκύπτει μετά την αφαίρεση του ποσοστού της έκπτωσης (αν είναι ποσοστό έκπτωσης επί της μέσης διαμορφούμενης λιανικής τιμής) που προσφέρουν από την Τιμή Αναφοράς που τίθεται στην παρούσα Διακήρυξη για το αντίστοιχο υπό προμήθεια είδος.

Τιμή αναφοράς Πετρελαίου Θέρμανσης λιανικής πώλησης: 0,95

Παράδειγμα : Έστω ότι ο συμμετέχων έχει προσφέρει έκπτωση επί της τιμής (όπως ακριβώς ζητείται από τη Διακήρυξη) 12% για το Πετρέλαιο θέρμανσης λιανικής πώλησης. Στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα της οικονομικής προσφοράς του συστήματος θα συμπληρώσει ως τιμή προσφοράς $0,95 - (0,95 \times 0,12) = 0,836$

Καθώς η οικονομική προσφορά, δηλαδή το προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης, έχει αποτυπωθεί έμμεσα στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, ο προσφέρων θα επισυνάψει στην ηλεκτρονική οικονομική προσφορά του ψηφιακά υπογεγραμμένα και τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία, σύμφωνα με το άρθρο 3.7 ΣΥΝΤΑΞΗ & ΥΠΟΒΟΛΗ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ της παρούσας διακήρυξης, σε μορφή pdf.

Εφόσον η οικονομική προσφορά δεν έχει αποτυπωθεί στο σύνολό της στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, ο προσφέρων επισυνάπτει ψηφιακά υπογεγραμμένα τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία.

*(υπο)φάκελος: κατηγορία επισυναπτόμενων αρχείων στο σύστημα

Τιμές:

Σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν. 4257/2014 “ Επείγουσες ρυθμίσεις αρμοδιότητας Υπουργείου Εσωτερικών”, και συγκεκριμένα στο άρθρο 63 αναφέρεται ότι: 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 λιανική τιμή της ΠΕ Έβρου, του Παρατηρητηρίου Τιμών Υγρών Καυσίμων του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας (www.fuelprices.gr).

Κατόπιν τούτου, η Οικονομική προσφορά υποβάλλεται με ποσοστό έκπτωσης επί τοις % στη νομίμως διαμορφωμένη κάθε φορά μέση τιμή λιανικής πώλησης του είδους, όπως αυτή προσδιορίζεται από το Τμήμα Εμπορίου και Τουρισμού της Δ/σης Ανάπτυξης της Π.Ε. Έβρου της Π.Α.Μ.Θ. και σύμφωνα με το άρθρο 3.7 ΣΥΝΤΑΞΗ & ΥΠΟΒΟΛΗ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ της παρούσας διακήρυξης.

Εφόσον από την προσφορά δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή (ήτοι το ποσοστό έκπτωσης), η προσφορά απορρίπτεται ως απαράδεκτη.

Προσφορές που θέτουν όρο αναπροσαρμογής της τιμής απορρίπτονται ως απαράδεκτες.[...]

2.6 Στο άρθρο 3.6 της διακήρυξης οριζόταν ότι: [...] 3.6 Είδη - Ποσότητες- προϋπολογισθείσα δαπάνη και εγγυητική επιστολή συμμετοχής.

Τα καύσιμα που θα χρειαστούν για την κάλυψη των συνολικών αναγκών των ΝΠΔΔ του Ν. Έβρου, χωρικής αρμοδιότητας της Περιφερειακής Ενότητας Έβρου, για το έτος 2016, κατά ποσότητες και προϋπολογισθείσα δαπάνη και αναλυτικό ποσό εγγυητικής επιστολής είναι:

ΟΝΟΜΑΣΙΑ Ν.Π.	ΕΙΔΗ	ΚΤΙΡΙΟ	ΠΟΣΟΤΗΤ Α (Λίτρα)	ΚΟΣΤΟΣ (χωρίς ΦΠΑ)	Αναλογικό ποσό Εγγυητικής Συμμετοχής (2% χωρίς ΦΠΑ)	ΚΟΣΤΟΣ (με ΦΠΑ)
ΔΗΜΟΚΡΙΤΕΙΟ ΠΑΝΕΠΙΣΤΗΜΙΟ ΘΡΑΚΗΣ	Πετρέλαιο Θέρμανσης	ΑΛΕΞ/ΠΟΛΗΣ	150.000	115.853,6 5	2.317,07	142.500,00
		ΟΡΕΣΤΙΑΔΑ	115.000	88.821,13	1.776,42	109.250,00
ΟΑΕΔ	Πετρέλαιο θέρμανσης	ΕΠΑΣ ΑΛΕΞ/ΠΟΛΗΣ	32.000	43.200,00	864,00	53.136,00
		ΕΠΑΣ ΟΡΕΣΤΙΑΔΑΣ	32.000	43.200,00	864,00	53.136,00
		ΚΠΑ 2 ΔΙΔΥΜΟΤΕΙΧΟΥ	2.500	3.375,00	67,50	4.151,25
ΣΥΝΟΛΟ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ			331.500	294.449,7 8	5.888,99	362.173,25

2.7 Σημειώνεται ότι σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στη δημοσιευθείσα στην ΕΕΕΕ προκήρυξη σύμβασης προκύπτει ότι η εξεταζόμενη σύμβαση υποδιαιρείται σε τρία (3) τμήματα, που αναλύονται στο Παράρτημα Β (*“Πληροφορίες σχετικά με τα τμήματα”*) αυτής, ως εξής:

α) το πετρέλαιο θέρμανσης για την κάλυψη των αναγκών των ΝΠΔΔ (ΟΑΕΔ, ΔΠΘ) της ΠΕ Έβρου για το έτος 2016 (Περιοχή Αλεξανδρούπολης) προϋπολογισθείσας δαπάνης 195.636,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 23%,

β) το πετρέλαιο θέρμανσης για την κάλυψη των αναγκών των ΝΠΔΔ (ΟΑΕΔ, ΔΠΘ) της ΠΕ Έβρου για το έτος 2016 (Περιοχή Ορεστιάδας) προϋπολογισθείσας δαπάνης 162.386,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 23%,

γ) το πετρέλαιο θέρμανσης για την κάλυψη των αναγκών των ΝΠΔΔ (ΟΑΕΔ, ΔΠΘ) της ΠΕ Έβρου για το έτος 2016 (Περιοχή Διδυμοτείχου), προϋπολογισθείσας δαπάνης 4.152€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 23%.

2.8 Αντίθετα βάσει της καρτέλας *Γραμμές* (ήτοι την καρτέλα της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. όπου η αναθέτουσα αρχή αποτυπώνει σε ξεχωριστές γραμμές τα τμήματα της προκηρυσσόμενης σύμβασης για τα οποία οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς μπορούν να υποβάλλουν προσφορά κατά τον ηλεκτρονικό διαγωνισμό ή εν γένει διαδικασία, εφόσον κάτι τέτοιο προβλέπεται στη διακήρυξη) της εφαρμογής του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ, επί της οποίας ο ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας υποχρεούταν να συντάξει την οικονομική του προσφορά, η σύμβαση υποδιαιρείται σε τέσσερα (4) τμήματα (3 τμήματα ανά περιοχή καθώς και ένα επιπλέον για τη συνολική ποσότητα του πετρελαίου θέρμανσης για όλες τις περιοχές και για όλα τα ΝΠΔΔ) για τα οποία μπορούσε να υποβληθεί προσφορά, και συγκεκριμένα τα εξής υπό τον ίδιο κωδικό CPV (09135100-5):

i) γραμμή 1: Πετρέλαιο θέρμανσης (με συνολική ποσότητα 331.500 λίτρα)

ii) γραμμή 2.1: Πετρέλαιο θέρμανσης για την περιοχή Αλεξανδρούπολης (με ποσότητα 182.000 λίτρα)

iii) γραμμή 3.1: Πετρέλαιο θέρμανσης για την περιοχή Ορεστιάδας (με ποσότητα 147.000 λίτρα) και

iv) γραμμή 4.1: Πετρέλαιο θέρμανσης για την περιοχή Διδυμοτείχου (με ποσότητα 2.500 λίτρα).

Σημειώνεται ότι στην καρτέλα *“Κανόνες απάντησης”* της εφαρμογής του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ περιλαμβανόταν η αναφορά *“Απαιτείται απάντηση από τους προμηθευτές με πλήρη ποσότητα για κάθε γραμμή”*.

Επισημαίνεται ωστόσο ότι στις καρτέλες που αφορούν τις ως άνω γραμμές 2.1, 3.1 και 4.1 η προϋπολογισθείσα τιμή ανά Μονάδα Μέτρησης (Άνευ ΦΠΑ) είναι κενές περιεχομένου και για την ως άνω γραμμή 1 η προϋπολογισθείσα τιμή ανά Μονάδα Μέτρησης (Άνευ ΦΠΑ) τέθηκε η τιμή 294.449,78€.

2.9 Περαιτέρω, στο άρθρο 2^ο (*“Στοιχεία συμμετοχής”*) παρ. 2.4.1 (*“Δικαιολογητικά συμμετοχής στο διαγωνισμό”*) της διακήρυξης αναφέρονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

«[...] 2. Εγγύηση συμμετοχής στο διαγωνισμό κατά το άρθρο 25 του ΠΔ 118/2007 “Κανονισμός Προμηθειών Δημοσίου” και την παράγραφο 1.2.3 του άρθρου 11 της ΥΑ Π1/2390/13 (αναλυτική αναφορά για το ποσό της εγγυητικής γίνεται στο κεφάλαιο 3.6 της παρούσης καθώς και για το περιεχόμενο και το ποσό της στο κεφ. 4.7.1 της παρούσης).[...]”

Στη δε παρ. 4.7.1 του άρθρου 4^ο (*“Διαδικασία διενέργειας διαγωνισμού”*) της διακήρυξης περί της εγγύησης συμμετοχής στο διαγωνισμό προβλέπονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

«[...]α) Οι υποψήφιοι απαιτείται να υποβάλλουν μαζί με την προσφορά τους στον κυρίως φάκελο Εγγύηση συμμετοχής στο διαγωνισμό (2% του προϋπολογισμού των υπό προμήθεια ειδών για τα οποία θα καταθέσουν προσφορά, άνευ Φ.Π.Α.), με χρόνο ισχύος ένα (1) μήνα επιπλέον από τη λήξη ισχύος των προσφορών, ήτοι για επτά (7) ημερολογιακούς μήνες. [...]”

2.10 Τέλος, στο άρθρο 8^ο (*“Σύμβαση”*) της διακήρυξης προβλέπεται ότι: *“Η σχετική Σύμβαση υπογράφεται μεταξύ των Ν.Π.Δ.Δ. και του προμηθευτή βάσει κατακυρωτικής απόφασης και των λοιπών στοιχείων της προσφοράς και της παρούσας διακήρυξης. Η ισχύς της παρούσης συμβάσεως αρχίζει από την 01-01-2016 έως 31-12-2016.”*

2.11 Ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών στην εφαρμογή του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ ορίστηκε η 06^η.07.2015 και ώρα 11.00, ενώ καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 27^η.07.2015 και ώρα 11.00.

2.12 Περίληψη (ID:2015-077287) των ουσιαστών όρων και στοιχείων της υπ' αριθμ. 1/2015 διακήρυξης του διαγωνισμού, συντεταγμένη σύμφωνα με το ισχύον τυποποιημένο έντυπο "Προκήρυξη σύμβασης", απεστάλη ηλεκτρονικά (11.06.2015) μέσω της εφαρμογής e-notices της πύλης simar προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (ΕΕΕΕ), ενώ άρχισε να διατίθεται στη βάση δεδομένων TED (Καθημερινό Ηλεκτρονικό Δελτίο Υποβολής Προσφορών) στις 16.06.2015 (φύλλο υπ' αριθμ. 2015/S 114-206288). Παράλληλα, η υπ' αριθμ. πρωτ. 2445/11.06.2015 (ΑΔΑ: 7ΕΔΞ7ΛΒ-ΑΩ6) περίληψη διακήρυξης δημοσιεύθηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως (ΦΕΚ 279/19.06.2015), καθώς επίσης και στις οικονομικές εφημερίδες "ΕΦΗΜΕΡΙΣ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ & ΠΛΕΙΣΤΗΡΙΑΣΜΩΝ" και "Η ΝΑΥΤΕΜΠΟΡΙΚΗ" και στις τοπικές εφημερίδες "ΕΛΕΥΘΕΡΗ ΘΡΑΚΗ", "ΜΕΘΟΡΙΟΣ" και "Η ΓΝΩΜΗ" την 25^η.06.2015.

Τέλος, η υπ' αριθμ. 1/2015 διακήρυξη του διαγωνισμού αναρτήθηκε στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ. με ΑΔΑΜ 15PROC002862329, στην ηλεκτρονική ιστοσελίδα της Π.Α.Μ.Θ. (www.pamth.gov.gr) καθώς επίσης και στην ηλεκτρονική εφαρμογή του διαγωνισμού στην ιστοσελίδα www.promitheus.gov.gr του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. (α/α συστήματος 12111) την 22^η.06.2015, το δε κείμενο της δημοσιευθείσας σε εθνικό επίπεδο περίληψης διακήρυξης παρέπεμπε και στις δύο ανωτέρω ιστοσελίδες (της Π.Α.Μ.Θ. και του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) προκειμένου για την πρόσβαση των ενδιαφερομένων στο πλήρες κείμενο της διακήρυξης.

2.13 Σύμφωνα με το υπ' αριθμ. 1/ 31.07.2015 πρακτικό της Επιτροπής διαγωνισμού, κατά την ορισθείσα ημερομηνία και ώρα διενέργειας της ηλεκτρονικής αποσφράγισης προσφορών (31^η.07.2015 και ώρα 11.00), διαπιστώθηκε ότι δεν υπεβλήθη καμία προσφορά στην ηλεκτρονική εφαρμογή του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. μέχρι την προαναφερόμενη καταληκτική ημερομηνία και ώρα υποβολής προσφορών, ενώ, παράλληλα, η ως άνω Επιτροπή γνωμοδότησε υπέρ της κήρυξης του διαγωνισμού ως άγονου και της χρήσης διαδικασίας διαπραγμάτευσης κατ' άρθρο 25 παρ. 1 περ. (α) π.δ/τος 60/2007 προκειμένου για τη σύναψη της εξεταζόμενης σύμβασης από την αναθέτουσα αρχή.

2.14 Ακολούθως, το προαναφερόμενο πρακτικό της Επιτροπής διαγωνισμού εγκρίθηκε την 21^η.08.2015 με την υπ' αριθμ. 588/2015 (ΑΔΑ: ΩΠΠ17ΛΒ-Ρ37) Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Ανατολικής Μακεδονίας – Θράκης, με την οποία κηρύχθηκε άγονος ο προηγηθείς ανοικτός διαγωνισμός και παραπέμφθηκε το θέμα της προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη της σχετικής σύμβασης στο αρμόδιο όργανο της αναθέτουσας αρχής (Περιφερειακό Συμβούλιο της Π.Α.Μ.Θ.), υπό την προϋπόθεση της παροχής της σύμφωνης γνώμης της Αρχής κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' (δδ) του Ν.4013/2011.

2.15 Σημειώνεται ότι σύμφωνα με το υπ' α.π. οικ 4143/24.09.2015 έγγραφο του Τμήματος Εμπορίου και Τουρισμού της Διεύθυνσης Ανάπτυξης της Π.Ε. Έβρου της Π.Α.Μ.Θ. υπογεγραμμένο από τον Αντιπεριφερειάρχη ΠΕ ΕΒΡΟΥ βεβαιώθηκε ότι *"δεν εκκρεμούν ενστάσεις, προσφυγές, αιτήσεις ασφαλιστικών μέτρων ή άλλα ένδικα μέσα κατ' οποιουδήποτε σταδίου της διαγωνιστικής διαδικασίας (περιλαμβανομένης της διακήρυξης) του ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΟΥ, ΔΗΜΟΣΙΟΥ, ΔΙΕΘΝΟΥΣ, ΜΕΙΟΔΟΤΙΚΟΥ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΥ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ ΠΑ ΤΗΝ ΚΑΛΥΨΗ ΑΝΑΓΚΩΝ ΤΩΝ ΝΠΔΔ (ΟΑΕΔ: ΕΠΑΣ Αλεξ/πόλης, ΕΠΑΣ Ορεστιάδας, ΚΠΑ2 Διδυμοτείχου και Δημοκρίτειου Πανεπιστημίου Θράκης: Κτίρια Αλεξανδρούπολης και Ορεστιάδας) ΤΗΣ ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΚΗΣ ΕΝΟΤΗΤΑΣ ΕΒΡΟΥ, ΓΙΑ ΤΟ ΕΤΟΣ 2016, και ως εκ τούτου δεν έχουν εκδοθεί σχετικές διοικητικές /δικαστικές αποφάσεις επ'αυτών."*

2.16 Κατόπιν των ανωτέρω, η Περιφέρεια Ανατολικής Μακεδονίας - Θράκης, με το το υπ' αρ. πρωτ. οικ. 3787/03-09-2015 έγγραφό της μετά του συνημμένου σε αυτό φακέλου, όπως αυτός συμπληρώθηκε κατά τα προαναφερόμενα στην παρούσα, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. (δδ) του Ν.4013/2011 ως ισχύει, προκειμένου να προσφύγει σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης κατ' άρθρο 25 παρ. 1 περ. (α) π.δ/τος 60/2007 για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας πετρελαίου θέρμανσης για την κάλυψη των αναγκών των Ν.Π.Δ.Δ. (Ο.Α.Ε.Δ. και Δ.Π.Θ.) χωρικής αρμοδιότητας Π.Ε. Έβρου, προϋπολογισμού 294.449,78€ χωρίς ΦΠΑ, με

διάρκεια σύμβασης από 1.1.2016 έως 31.12.2016, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ/τος 60/2007.

II. Νομικό πλαίσιο

3. Στο άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του Ν. 4013/2011 (ΦΕΚ Α' 204/15.9.2011), ως ισχύει (μετά και την τροποποίηση της σχετικής προθεσμίας), ορίζεται ότι:

«2. Η Αρχή έχει τις ακόλουθες αρμοδιότητες: [...] γ) [...] δδ) Οι αποφάσεις των αναθέτουσών 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. Σε εξαιρετικές περιπτώσεις και ιδίως λόγω της πολυπλοκότητας της υπό ανάθεση σύμβασης, η Αρχή δύναται με απόφαση της, η οποία κοινοποιείται στην αιτούσα αναθέτουσα αρχή, να παρατείνει άπαξ την ως άνω προθεσμία για δεκαπέντε (15) επιπλέον εργάσιμες ημέρες. [...]».

4. Στο άρθρο 3, "Αρχές που διέπουν τη σύναψη συμβάσεων (άρθρο 2 οδηγίας 2004/18/ΕΚ)", του π.δ/τος 60/2007 ορίζεται ότι:

"Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις ενεργώντας με διαφάνεια."

5. Στην παρ. 1 του άρθρου 6, "Ποσά των κατώτατων ορίων των δημοσίων συμβάσεων (άρθρο 7 οδηγίας 2004/18/ΕΚ)", του ίδιου ως άνω π.δ/τος ορίζεται 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, [...]

Σημειώνεται ότι σύμφωνα με το άρθρο 2 του υπ' 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€ αντίστοιχα.

6. Στο άρθρο 8, "Μέθοδοι υπολογισμού της εκτιμώμενης αξίας των δημοσίων συμβάσεων, των συμφωνιών – πλαισίων και των δυναμικών συστημάτων αγορών (άρθρο 9 οδηγίας 2004/18/ΕΚ)", του ίδιου ως άνω π.δ/τος ορίζεται ότι:

«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. [...]

7. Στην περ. α' της παρ. 1 του άρθρου 25, "Διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού (άρθρο 31 οδηγίας 2004/18/ΕΚ)", του ίδιου ως άνω π.δ/τος 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 αίτημα της. [...]».

8. α) Στην παρ. 2 άρθρο 29, "Προκηρύξεις (άρθρο 35 οδηγίας 2004/18/ΕΚ)", του ίδιου ως άνω π.δ/τος προβλέπεται ότι:

"2. Οι αναθέτουσες αρχές που επιθυμούν να συνάψουν δημόσια σύμβαση ή συμφωνία - πλαίσιο, προσφεύγοντας σε διαδικασία ανοικτή, κλειστή ή, υπό τους προβλεπόμενους στο άρθρο 24 όρους, σε διαδικασία διαπραγμάτευσης με δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, ή, υπό τους προβλεπόμενους στο άρθρο 23 όρους, σε ανταγωνιστικό διάλογο, γνωστοποιούν την πρόθεσή τους με την έκδοση προκήρυξης διαγωνισμού."

β) Στις δε παρ. 1 και 5 του άρθρου 30, "Σύνταξη και λεπτομέρειες δημοσίευσης των προκηρύξεων (άρθρο 36 οδηγίας 2004/18/ΕΚ)", του ίδιου ως άνω π.δ/τος ορίζεται 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 [...]."

9. Το άρθ. 2, "Προκήρυξη διαγωνισμού", παρ. 1 του π.δ/τος 118/2007 "Κανονισμός Προμηθειών Δημοσίου" (ΦΕΚ Α' 150) προβλέπει ότι: "1. Οι όροι της διακήρυξης διαγωνισμού πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις."

III. Νομική Εκτίμηση

10. Το υπό εξέταση αίτημα της Περιφέρειας Ανατολικής Μακεδονίας - Θράκης, η οποία ως Ο.Τ.Α. β' βαθμού συνιστά αναθέτουσα αρχή του άρθ. 2 παρ. 9 του π.δ/τος 60/2007, αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών κατά την έννοια της περ. (γ) της παρ. 2 του άρθρου 2 του π.δ/τος 60/2007.

Δεδομένου δε ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας προϋπολογισμού 294.449,78€ χωρίς ΦΠΑ, ήτοι εκτιμώμενης αξίας ανώτερης του ισχύοντος χρηματικού ορίου, ποσού 207.000€, της παρ. 1 περ. (β) του άρθρου 6 π.δ/τος 60/2007 (βλ. παρ. 5 της παρούσας), συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή σύμφωνης γνώμης κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. (δδ) του Ν. 4013/2011 ως ισχύει.

11. 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).

12. Στην προκειμένη περίπτωση τυγχάνει εφαρμογής εν προκειμένω η διάταξη του άρθρου 25 περ. 1 εδάφιο α' του Π.Δ. 60/2007 την οποία επικαλείται ρητά η Περιφέρεια Ανατολικής Μακεδονίας - Θράκης, για την προμήθεια καυσίμων, για τα οποία δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

Ειδικότερα, η εφαρμογή των διατάξεων 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:

α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία,

Με βάση σχετική νομολογία (βλ. Ελ. Συν. Αποφ. VI Τμ. 935/2013, 29, 290, 600, 2654/2012, 1647, 1249, 466, 476, 475/2011 και 3132, 3134, 3149/2010 ομοίως και κατά την πάγια νομολογία της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., η οποία είναι αναρτημένη στο www.eaadhsy.gr, βλ. Αποφάσεις 59/2014, 65/2015 κλπ.) σχετικά με την προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, παγίως έχει κριθεί ότι η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή της περ. α' της παρ. 1 των άρθρων 24 και 25 του Π.Δ. 60/2007, συνεχεται άμεσα με τον προηγθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία.

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

13. Εν προκειμένω, από τα στοιχεία του φακέλου της εξεταζόμενης υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα:

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

Η Περιφέρεια Ανατολικής Μακεδονίας - Θράκης εκίνησε την 11^η.06.2015, με την ηλεκτρονική αποστολή μέσω sipar του τυποποιημένου εντύπου προκήρυξης σύμβασης στην ΕΕΕΕ, διαδικασία ανοικτού διεθνούς μειοδοτικού ηλεκτρονικού διαγωνισμού, με καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. την 27^η.07.2015 και ώρα 11.00, σύμφωνα με τους όρους της υπ' αριθμ. 1/2015 διακήρυξης, προκειμένου για την προμήθεια συνολικά 331.500 λίτρων πετρελαίου θέρμανσης την κάλυψη των αναγκών των Ν.Π.Δ.Δ. (Ο.Α.Ε.Δ. και Δ.Π.Θ.) χωρικής αρμοδιότητας Π.Ε. Έβρου, συνολικού προϋπολογισμού 294.449,78€ χωρίς ΦΠΑ, με διάρκεια σύμβασης από 1.1.2016 έως 31.12.2016.

Ωστόσο, από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου της υπόθεσης διαπιστώθηκαν ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες κατά τη διαδικασία δημοσιότητας των όρων της προηγηθείσας ανοικτής διαγωνιστικής διαδικασίας, οι οποίες ενδεχομένως συνεχονται με την άγνη έκβασή της.

Συγκεκριμένα αναφορικά με το διαχωρισμό της σύμβασης σε τμήματα και τη δυνατότητα των φορέων να υποβάλλουν προσφορά για ένα ή περισσότερα εξ' αυτών:

Σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στη δημοσιευθείσα στην ΕΕΕΕ προκήρυξη σύμβασης καθώς και στην αναλυτική διακήρυξη διαπιστώνεται ότι περιλαμβάνονται αντιφατικές πληροφορίες ως προς τα τμήματα της σύμβασης για τα οποία μπορούσε να υποβληθεί προσφορά, δημιουργώντας ασαφή εικόνα ως προς το συγκεκριμένο ουσιώδη όρο της σύμβασης.

Ειδικότερα, στη δημοσιευθείσα στην ΕΕΕΕ προκήρυξη σύμβασης προκύπτει ότι η εξεταζόμενη σύμβαση υποδιαιρείται σε τρία (3) τμήματα, που αναλύονται στο Παράρτημα Β αυτής ανά περιοχή (Αλεξανδρούπολη, Ορεσιτιάδα, Διδυμότειχο). Η δυνατότητα προσφοράς και για μέρος της προμήθειας ανά περιοχή (ήτοι τρία (3) τμήματα για τις τρεις (3) προαναφερόμενες περιοχές) επίσης δίδεται και στο προοίμιο της αναλυτικής διακήρυξης (βλ. ανωτέρω, Ιστορικό, υπό 2.2).

Αντίθετα στο άρθρο 3.2 «Τρόπος υποβολής προσφορών» της διακήρυξης (βλ. ανωτέρω, Ιστορικό, υπό 2.4) προβλέπονταν ότι: «[...] Οι προσφορές δύναται να υποβάλλονται από τους οικονομικούς φορείς ηλεκτρονικά, μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr, του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. [...] είτε:

α) για το σύνολο της προμήθειας όλων των Ν.Π.Δ.Δ. χωρικής αρμοδιότητας της Π.Ε. Έβρου

β) τμηματικά για τη προμήθεια καυσίμων για κάθε Ν.Π.Δ.Δ.» (ήτοι δύο (2) τμήματα για τα δύο (2) Ν.Π.Δ.Δ., τα δε Ν.Π.Δ.Δ. τα οποία αφορούσε η σύμβαση ήταν το Δ.Π.Θ. και ο Ο.Α.Ε.Δ. Έβρου).

Τέλος περαιτέρω σύγχυση προκαλείται στην ηλεκτρονική φόρμα υποβολής προσφορών και συγκεκριμένα στην καρτέλα «Γραμμές» της εφαρμογής του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ, επί της οποίας ο ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας υποχρεούταν να συντάξει την οικονομική του προσφορά, όπου η σύμβαση υποδιαιρείται σε τέσσερα (4) τμήματα (3 τμήματα ανά περιοχή καθώς και ένα επιπλέον για τη συνολική ποσότητα του πετρελαίου θέρμανσης για όλες τις περιοχές και για όλα τα ΝΠΔΔ) για τα οποία μπορούσε να υποβληθεί προσφορά, (βλ. ανωτέρω, Ιστορικό, υπό 2.8).

Με βάση τα προεκτεθέντα, και δεδομένου ότι οι όροι της διακήρυξης επιβάλλεται να είναι ακριβείς και σαφείς, έτσι ώστε, στο πλαίσιο τήρησης της αρχής της διαφάνειας (βλ. διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 2 π.δ/τος 118/2007 και του άρθρου 3 π.δ/τος 60/2007) να επιτρέπεται στους καλώς πληροφορημένους και επιμελείς ενδιαφερομένους να κατανοούν αυτούς πλήρως και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο (βλ. απόφαση ΔΕΚ της 29ης Απριλίου 2004, C-496/99, Επιτροπή κατά Cas Succhi di frutta, καθώς και ΕΑ ΣτΕ 842/2010, 603/2009, 1015/2009, ομοίως και πάγια νομολογία της Αρχής, πχ. Αποφάσεις 65 και 66/2015, αναρτημένες στο www.eaadhsy.gr), επισημαίνεται ότι οι κατά τα ως άνω αντιφατικές πληροφορίες του τεύχους διακήρυξης του εξεταζόμενου διαγωνισμού ως προς τα τμήματα της σύμβασης για τα οποία μπορούσε να υποβληθεί προσφορά ενδέχεται να δημιούργησε στους τυχόν ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς εύλογη ασάφεια ως προς τον εν λόγω ουσιώδη όρο του διαγωνισμού, συναφώς δε και ως προς το ύψος των απαιτούμενων εγγυήσεων συμμετοχής, ενόψει και της έλλειψης σχετικής αναφοράς (ανάλυση των τμημάτων) στην περιληπτική διακήρυξη που δημοσιεύτηκε σε εθνικό επίπεδο (ΦΕΚ, εθνικός τύπος), γεγονός που ενδεχομένως συνέτεινε στη μη ύπαρξη ενδιαφέροντος για υποβολή προσφοράς.

Τέλος, κρίνεται σκόπιμο να επισημανθεί ότι η έλλειψη εντύπου υποδείγματος υποβολής οικονομικής προσφοράς, όπου οι προσφέροντες θα είχαν τη δυνατότητα να αναγράψουν το προσφερόμενο ανά τμήμα ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%) που αντιστοιχεί στην προσφερόμενη στη φόρμα του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. τιμή (σε ευρώ), σε συνδυασμό με την αδυναμία άμεσης αποτύπωσης του προσφερόμενου ποσοστού έκπτωσης στην ηλεκτρονική φόρμα του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. (βλ. ανωτέρω, Ιστορικό, υπό 2.5 όπου στην παρ. 3.4 του άρθρου 3 της διακήρυξης αναφέρεται ότι: «Καθώς η οικονομική προσφορά, δηλαδή το προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης, έχει αποτυπωθεί έμμεσα στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, ο προσφέρων θα επισυνάψει στην ηλεκτρονική οικονομική προσφορά του ψηφιακά υπογεγραμμένα και τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία»), ενδέχεται, λαμβανομένου υπόψη του τεθέντος κριτηρίου ανάθεσης της σύμβασης βάσει της χαμηλότερης τιμής, και συγκεκριμένα βάσει του υψηλότερου προσφερόμενου ποσοστού έκπτωσης (%) επί της μέσης λιανικής τιμής πώλησης του είδους όπως αυτή προσδιορίζεται από το Τμήμα Εμπορίου και Τουρισμού της Δ/σης Ανάπτυξης της Π.Ε. Έβρου της Π.Α.Μ.Θ., να δημιουργησε πε-

ραιτέρω ασάφεια στους ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς ως προς τον τρόπο υποβολής της οικονομικής τους προσφοράς, συντείνοντας έτσι στη μη εκδήλωση ενδιαφέροντος στο διαγωνισμό.

Εν προκειμένω, όμως, κρίνεται ότι, δεν μπορεί να υποστηριχθεί βασίμως πως οι προαναφερόμενες πλημμέλειες συνέχονται ουσιωδώς με το άγονο αποτέλεσμα του, εφόσον οι ισχύοντες κατά το κρίσιμο χρονικό διάστημα της διεξαγωγής του διαγωνισμού (υποβολή προσφορών στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. από 06.07.2015 έως 27.07.2015) κεφαλαιακοί έλεγχοι και τραπεζική αργία, τελικώς επηρέασαν εν τοις πράγμασι την έκδοση εγγυητικών επιστολών από τα εγχώρια χρηματοπιστωτικά ιδρύματα (κατάσταση η οποία άρχισε να ομαλοποιείται σταδιακά μετά την έκδοση της σχετικής ΠΝΠ (ΦΕΚ Α' 84 18.7.2015), γεγονός που πιθανολογεί σφόδρα την αδυναμία των οικονομικών φορέων να υποβάλουν προσφορές, δημιουργώντας έτσι σοβαρά εμπόδια στην ανάπτυξη του υγιούς και ελεύθερου ανταγωνισμού την συγκεκριμένη χρονική περίοδο (βλ. και Αποφάσεις 203, 220/2015 της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ).

β) Ως προς τη μη υποβολή προσφοράς ή τη μη ύπαρξη υποψηφίου ή τη μη υποβολή κατάλληλης προσφοράς κατά την προηγούμενη διεξαχθείσα ανοικτή διαγωνιστική διαδικασία.

Σύμφωνα με το υπ' αριθμ. 1 /31.07.2015 πρακτικό της ορισθείσας Επιτροπής διαγωνισμού, όπως αυτό εγκρίθηκε, κατά τα προαναφερόμενα στην παρούσα, με την υπ' αριθμ. 588/21.08.2015 (ΑΔΑ: ΩΠΠ17ΛΒ-Ρ37) Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Ανατολικής Μακεδονίας – Θράκης, προκύπτει ότι κατά το διενεργηθέντα από την αιτούσα αναθέτουσα αρχή με ανοικτό διεθνή ηλεκτρονικό διαγωνισμό προμήθειας πετρελαίου θέρμανσης μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.

γ) Ως προς τη μη ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης κατά την προσφυγή της αναθέτουσας αρχής στην αιτούμενη διαδικασία διαπραγμάτευσης.

Από τον υποβληθέντα φάκελο και το σχέδιο απόφασης του αρμοδίου οργάνου της, η Περιφέρεια Ανατολικής Μακεδονίας – Θράκης αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.) για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης σε συνέχεια άγονου ανοικτού ηλεκτρονικού διεθνούς διαγωνισμού, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 25 παρ 1α του ΠΔ 60/2007, το οποίο επιτρέπει την προσφυγή «...εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης».

14. Κατόπιν των ανωτέρω και από την υπαγωγή των πραγματικών περιστατικών στις προαναφερόμενες διατάξεις, διαπιστώνεται ότι προκύπτει η συνδρομή των προϋποθέσεων για την υιοθέτηση της εξαιρετικής διαδικασίας διαπραγμάτευσης εκ μέρους της Περιφερειακής Ενότητας Έβρου της Περιφέρειας Ανατολικής Μακεδονίας – Θράκης για το υποβληθέν αίτημα, κατ' εφαρμογή της περ. α της παρ. 1 του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007. Επίσης, δεν προέκυψαν άλλα στοιχεία που να αποδεικνύουν και να αιτιολογούν ειδικά και με επαρκή τεκμηρίωση την συνδρομή περιστάσεων που επιτρέπουν την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις λοιπές διατάξεις των άρθρων 24 ή 25 του π.δ. 60/2007.

15. Τέλος, κρίνεται σκόπιμο να επισημανθεί ότι ο περιορισμός του χρονικού διαστήματος της περιόδου οριστικής υποβολής προσφορών στην εφαρμογή του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., αναλόγως των περιστάσεων, σε χρονικό διάστημα μικρότερο της προβλεπόμενης εκ του νόμου (άρθρο 32 π.δ/τος 60/2007) ελάχιστης προθεσμίας υποβολής προσφορών, εν προκειμένω από 06.07.2015 έως 27.07.2015, δύναται να θέτει εμπόδια στη συμμετοχή οικονομικών φορέων στη διαγωνιστική διαδικασία και να περιορίζει έτσι τον ανταγωνισμό. Ως εκ τούτου, η Αρχή θεωρεί ορθότερο η έναρξη υποβολής προσφορών στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. να ταυτίζεται με τη δημοσιοποίηση της διακήρυξης του διαγωνισμού και επομένως να δίδεται η δυνατότητα υποβολής προσφορών των ενδιαφερόμενων οικονομικών φορέων καθ' όλο το διάστημα που διανύεται μεταξύ της ημερομηνίας δημοσιοποίησης της διακήρυξης και της τεθείσας καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών (βλ. Αποφάσεις 95, 109 και 211/2015 της Αρχής στο www.eaadhsy.gr).

IV. Συμπέρασμα

16. 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** της Περιφέρειας Ανατολικής Μακεδονίας – Θράκης και τη παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ (δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση προκήρυξης προκειμένου για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας πετρελαίου θέρμανσης για την κάλυψη των αναγκών των Ν.Π.Δ.Δ. (Ο.Α.Ε.Δ. και Δ.Π.Θ.) χωρικής αρμοδιότητας Π.Ε. Έβρου, συνολικού προϋπολογισμού 294.449,78€ χωρίς ΦΠΑ, με διάρκεια σύμβασης από 1.1.2016 έως 31.12.2016, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων με τις επισημάνσεις που αναφέρθηκαν στο διατακτικό της απόφασης και για το συγκεκριμένο χρονικό διάστημα..

Αθήνα, 29 Σεπτεμβρίου 2015
ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο συντάκτης

Ο Πρόεδρος

Σταθακόπουλος Δημήτριος

Ράικος Δημήτριος