



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ  
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

**ΑΠΟΦΑΣΗ**  
**254/2015**

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

**Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

Στην Αθήνα σήμερα την 3<sup>η</sup> Νοεμβρίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαπέντε (2015) ημέρα Τρίτη και ώρα 10.00 π.μ. και επί της οδού Κηφισίας 7 στους Αμπελόκηπους, όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η **ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** (εφεξής και Αρχή) 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 (Πρόεδρος της Αρχής)
- 2. Μέλη:** Χριστίνα Μπουσουλέγκα (Αντιπρόεδρος της Αρχής)

Ευάγγελος Καραμανλής

Ιωάννα Κουλούρη

Δημήτριος Σταθακόπουλος

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

**Γραμματέας:** Παρασκευή Λεμπούση

**Εισήγηση:** Η με αρ. πρωτ. 4816/30.10.2015

**Εισηγητής:** Ευάγγελος Ιατρού, Διπλ/χος Ηλ/γος Μηχανικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστη μέσω τηλεδιάσκεψης ο εισηγητής κ. Ευ. Ιατρού, ο οποίος αποδεσμεύτηκαν πριν την έναρξη της διαδικασίας της ψηφοφορίας των μελών του Συμβουλίου της Αρχής και τη λήψη της απόφασης.

**Ερώτημα:** Το υπ' αρ. πρωτ. 16415/12.10.2015 (α.π. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 4489/13.10.2015) έγγραφο αίτημα του Δήμου Δοξάτου Νομού Δράμας μετά του συνημμένου σε αυτό φακέλου, ως αυτός συμπληρώθηκε με το υπ' α.π. 17103/20.10.2015 (α.π. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 4682/21.10.2015) έγγραφο του Τμήματος Εσόδων, Προμηθειών και Περιουσίας του Δήμου Δοξάτου Νομού Δράμας με τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα και στοιχεία

**Θέμα:** Αίτημα του Δήμου Δοξάτου Δράμας για την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή του στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης προκειμένου για τη σύναψη συμβάσεων προμήθειας των πέντε τμημάτων υγρών καυσίμων του Δήμου και των νομικών του προσώπων, συνολικού προϋπολογισμού 274.685,63€ χωρίς ΦΠΑ, σε συνέχεια προηγθέντος, άγονου ως προς τα εν λόγω τμήματα, ανοικτού διεθνή μειοδοτικού διαγωνισμού προμήθειας καυσίμων και ελαιολιπαντικών, διενεργηθέντος μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., προβλεπόμενης ετήσιας συμβατικής διάρκειας, αρχομένης από υπογραφή της σύμβασης.

-----

1. Με το υπ' αρ. πρωτ. 16415/12.10.2015 (α.π. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. **4489/13.10.2015**) έγγραφο αίτημά του μετά του συνημμένου σε αυτό φακέλου, ως αυτός συμπληρώθηκε με το υπ' α.π. 17103/20.10.2015 (α.π. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. **4682/21.10.2015**) έγγραφο του Τμήματος Εσόδων, Προμηθειών και Περιουσίας του Δήμου Δοξάτου Νομού Δράμας με τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα και στοιχεία, ο εν λόγω Δήμος 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 για την προσφυγή του στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης για τη σύναψη συμβάσεων προμήθειας των πέντε τμημάτων υγρών καυσίμων, υπ' αριθμ. 1 – 5, για τα οποία είτε δεν υπεβλήθησαν προσφορές είτε υπεβλήθησαν μη παραδεκτές προσφορές κατά τον προηγθέντα, διενεργηθέντα μέσω Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., ανοικτό διεθνή μειοδοτικό διαγωνισμό και τα οποία αφορούν τις ανάγκες του εν λόγω Δήμου και των νομικών του προσώπων, συνολικού προϋπολογισμού 274.685,63€ χωρίς ΦΠΑ, προβλεπόμενης ετήσιας συμβατικής διάρκειας, αρχομένης από υπογραφή της σύμβασης.

Επικαλούμενη νομική βάση του εξεταζόμενου αιτήματος της αναθέτουσας αρχής είναι, σύμφωνα με το υποβληθέν σχετικό σχέδιο απόφασης του οικείου Δημοτικού Συμβουλίου για την προσφυγή της στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, το άρθρο 24 παρ. 1 περ. α' του π.δ/τος 60/2007.

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

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

2.1 Με την υπ' αριθμ. 13/1/30.1.2015 (ΑΔΑ: ΩΟΔΗΩ95-Ε7Ε) Απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Δοξάτου Δράμας εγκρίθηκε, κατά τις σχετικές διατάξεις του άρθρου 65 του Ν.3852/2010 ("Πρόγραμμα Καλλικράτης"), η διενέργεια προμηθειών και εργασιών του εν λόγω Δήμου έτους 2015, μεταξύ των οποίων περιλαμβάνεται και η προμήθεια καυσίμων για το Δήμο και τα νομικά του πρόσωπα για το ίδιο ως άνω έτος.

Εν συνεχεία, με την υπ' αριθμ. 27/3/11.2.2015 (ΑΔΑ: ΨΩΝΜΩ95-ΗΥΕ) Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Δοξάτου Δράμας εγκρίθηκε η υπ' αριθμ. 4/2.2.2015 μελέτη (αποτελούμενη από τεχνική έκθεση, τεχνικές προδιαγραφές, ενδεικτικό προϋπολογισμό και συγγραφή υποχρεώσεων) για την προμήθεια υγρών καυσίμων και ελαιολιπαντικών του εν λόγω Δήμου και των νομικών του προσώπων για το έτος 2015, συνολικού προϋπολογισμού 357.936,92€ (συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ), καθώς επίσης και οι όροι της διακήρυξης ανοικτού διεθνούς

διαγωνισμού μέσω του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. για την ανάδειξη προμηθευτή ή προμηθευτών για την εν λόγω προμήθεια.

**2.2** Ακολούθως εξεδόθη η υπ' α.π. 2777/25.2.2015 διακήρυξη του Δημάρχου Δοξάτου Δράμας για τη διενέργεια "ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού με σφραγισμένες προσφορές για την προμήθεια "Υγρών Καυσίμων και Ελαιολιπαντικών Δήμου Δοξάτου και των Νομικών του Προσώπων" για το έτος 2015 (πετρέλαιου θέρμανσης, πετρέλαιου κίνησης, βενζίνης αμόλυβδης, ελαιολιπαντικών) συνολικού ενδεικτικού προϋπολογισμού 357.936,92€ (συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.) για τις ανάγκες θέρμανσης των εγκαταστάσεων των υπηρεσιών και κίνησης των αυτοκινήτων, του Δήμου και των Νομικών του Προσώπων", τα οποία είναι τα εξής: α) ΝΠΔΔ Δήμου Δοξάτου, β) Σχολική Επιτροπή Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Δοξάτου, γ) Σχολική Επιτροπή Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Δοξάτου και δ) Δημοτική Κοινωφελής Επιχείρηση Δήμου Δοξάτου.

Σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στη σελ. 4 της διακήρυξης, το φυσικό αντικείμενο της ως άνω προμήθειας αφορά, σε όρους ποσοτήτων (σε λίτρα) και προϋπολογιζόμενης δαπάνης (σε ευρώ χωρίς ΦΠΑ), συγκεντρωτικά τα παρακάτω προμηθευόμενα είδη:

C.P.V.	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ	ΔΑΠΑΝΗ ΠΡΟ ΦΠΑ
09134200-9	ΚΑΥΣΙΜΟ ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΚΙΝΗΤΗΡΩΝ ΝΤΙΖΕΛ (ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΚΙΝΗΣΗΣ)	78.965 lt	70.989,54
09132100-4	BENZINΗ ΑΜΟΛΥΒΔΗ	16.892 lt	18.868,36
09135100-5	ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ	269.036 lt	184.827,73
09211000-1	ΕΛΑΙΟΛΙΠΑΝΤΙΚΑ	3.575 lt	16.320,00
<b>ΣΥΝΟΛΟ</b>		<b>268.468 lt</b>	<b>291.005,63</b>

Περαιτέρω, σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στη σελ. 5 του τεύχους διακήρυξης: κριτήριο κατακύρωσης της σύμβασης ορίσθηκε η χαμηλότερη τιμή και ειδικότερα, όσον αφορά την προμήθεια καυσίμων, "το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%) επί της εκάστοτε διαμορφούμενης, μέσης λιανικής τιμής πώλησης έκαστου είδους, του Παρατηρητηρίου Τιμών Υγρών Καυσίμων του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας για την συγκεκριμένη περιφερειακή ενότητα του νομού όπου θα βρίσκεται η έδρα το αναδόχου, κατά την ημέρα παράδοσης αυτού και που θα αντιστοιχεί σε κάθε χαρακτηριστικό γνώρισμα του είδους (πετρέλαιο κίνησης, βενζίνη αμόλυβδη και πετρέλαιο θέρμανσης)", ενώ, όσον αφορά την προμήθεια των ελαιολιπαντικών, "ανάδοχος θα ανακηρυχθεί ο προσφέρων τη χαμηλότερη τιμή."

Όσον αφορά τον τρόπο υποβολής προσφορών από τους ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς, η σύμβαση χωριζόταν σε έξι (6) τμήματα ("πακέτα" κατά τη διακήρυξη), σύμφωνα δε με τα οριζόμενα στη σελ. 5 του τεύχους διακήρυξης: "Οι ενδιαφερόμενοι μπορούν να υποβάλλουν προσφορά για ένα ή και για περισσότερα πακέτα, για τη συνολική όμως προκηρυχθείσα ποσότητα κάθε πακέτου, όπως αυτό περιγράφεται αναλυτικά στον ενδεικτικό προϋπολογισμό του κάθε πακέτου. Η σύγκριση των προσφορών θα γίνεται στην συνολική τιμή του κάθε πακέτου και όχι στις τιμές των μερών.", ενώ, κατά την παρ. 3 του άρθρου 7<sup>ου</sup> της διακήρυξης: "Προσφορές για μέρος των ζητούμενων ποσοτήτων του κάθε πακέτου, δεν γίνονται δεκτές."

Περαιτέρω, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο άρθρο 1<sup>ο</sup> της συγγραφής υποχρεώσεων της υπ' αριθμ. 4/2015 μελέτης, "η προμήθεια θα πραγματοποιηθεί ανά φορέα (πακέτα) και θα εκτελεστεί τμηματικά, ανάλογα με τις ανάγκες των ανωτέρω φορέων. Οι ανωτέρω φορείς δεν υποχρεούνται να απορροφήσουν το σύνολο των ειδών και των ποσοτήτων της προμήθειας που τους αντιστοιχεί.",

ενώ, κατά τα διαλαμβανόμενα στο άρθρο 14<sup>ο</sup> της διακήρυξης (“Υπογραφή σύμβασης”), “[...] μετά την έκδοση απόφασης κατακύρωσης του διαγωνισμού από το αρμόδιο όργανο, ο προμηθευτής θα κληθεί για την υπογραφή των επιμέρους συμβάσεων με τον κάθε φορέα ήτοι: α) τον Δήμο Δοξάτου, β) το Ν.Π.Δ.Δ. Δήμου Δοξάτου, γ) τη Σχολική Επιτροπή Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Δοξάτου, δ) τη Σχολική Επιτροπή Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Δοξάτου, ε) τη Δημοτική Κοινωνική Επιχείρηση Δήμου Δοξάτου.”

Τα δε εν λόγω πακέτα, υπ’ αριθμ. 1 - 6, κατά τους παρακάτω αναφερόμενους στην παρούσα πίνακες, καθορίζονται στην υπ’ αριθμ. 4/2015 μελέτη της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου Δοξάτου, η οποία αποτελεί αναπόσπαστο μέρος του προαναφερόμενου τεύχους διακήρυξης, και στην οποία προβλεπόταν ότι “Οι ποσότητες είναι ενδεικτικές και θα απορροφηθούν όσες είναι απαραίτητες, ενώ θα υπάρχει δυνατότητα αυξομείωσης της ποσότητας του ενός είδους υπέρ ή σε βάρος άλλου.”

#### ΠΑΚΕΤΟ 1 – ΔΗΜΟΣ ΔΟΞΑΤΟΥ

α/α	Περιγραφή Είδους	Μονάδα μέτρησης	Ποσότητα	Τιμή Μονάδας Λιανική	Σύνολο
1	Πετρέλαιο θέρμανσης	Λίτρο	35.502	0,687	24.389,87
2	Πετρέλαιο κίνησης	Λίτρο	78.965	0,899	70.989,54
3	Βενζίνη Αμόλυβδη	Λίτρο	15.000	1,117	16.755,00
<b>Σύνολο</b>					<b>112.134,41</b>
<b>ΦΠΑ 23%</b>					<b>25.790,91</b>
<b>Γενικό Σύνολο</b>					<b>137.925,32</b>

#### ΠΑΚΕΤΟ 2 – Ν.Π.Δ.Δ. ΔΗΜΟΥ ΔΟΞΑΤΟΥ

α/α	Περιγραφή Είδους	Μονάδα μέτρησης	Ποσότητα	Τιμή Μονάδας Λιανική	Σύνολο
1	Πετρέλαιο θέρμανσης	Λίτρο	59.170	0,687	40.649,79
<b>Σύνολο</b>					<b>40.649,79</b>
<b>ΦΠΑ 23%</b>					<b>9.349,45</b>
<b>Γενικό Σύνολο</b>					<b>49.999,24</b>

#### ΠΑΚΕΤΟ 3 – ΣΧΟΛΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΠΡΩΤΟΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ

α/α	Περιγραφή Είδους	Μονάδα μέτρησης	Ποσότητα	Τιμή Μονάδας Λιανική	Σύνολο
1	Πετρέλαιο θέρμανσης	Λίτρο	85.880	0,687	58.999,56
<b>Σύνολο</b>					<b>58.999,56</b>
<b>ΦΠΑ 23%</b>					<b>13.569,90</b>
<b>Γενικό Σύνολο</b>					<b>72.569,46</b>

#### ΠΑΚΕΤΟ 4 – ΣΧΟΛΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΔΕΥΤΕΡΟΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ

α/α	Περιγραφή Είδους	Μονάδα μέτρησης	Ποσότητα	Τιμή Μονάδας Λιανική	Σύνολο
1	Πετρέλαιο θέρμανσης	Λίτρο	85.880	0,687	58.999,56
<b>Σύνολο</b>					<b>58.999,56</b>
<b>ΦΠΑ 23%</b>					<b>13.569,90</b>
<b>Γενικό Σύνολο</b>					<b>72.569,46</b>

**ΠΑΚΕΤΟ 5 – ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΚΟΙΝΩΦΕΛΗΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΔΗΜΟΥ ΔΟΞΑΤΟΥ**

a/a	Περιγραφή Είδους	Μονάδα μέτρησης	Ποσότητα	Τιμή Μονάδας Διανική	Σύνολο
1	Πετρέλαιο θέρμανσης	Λίτρο	2.604	0,687	1.788,95
2	Βενζίνη Αμόλυβδη	Λίτρο	1.892	1,117	2.113,36
<b>Σύνολο</b>					<b>3.902,31</b>
<b>ΦΠΑ 23%</b>					<b>897,53</b>
<b>Γενικό Σύνολο</b>					<b>4.799,84</b>

**ΠΑΚΕΤΟ 6 – ΔΗΜΟΣ ΔΟΞΑΤΟΥ**

a/a	Περιγραφή Είδους	Μονάδα μέτρησης	Ποσότητα	Τιμή Μονάδας Διανική	Σύνολο
1	Λάδι πετρελατοκινητήρων 15W-40 (20L)	Τεμ.	15	108,00	1.620,00
2	Λάδι πετρελατοκινητήρων 15W-40 (4L)	Τεμ.	20	35,00	700,00
3	Λάδι πετρελατοκινητήρων 20W-50 (20L)	Τεμ.	20	98,00	1.960,00
4	Λάδι πετρελατοκινητήρων 20W-50 (4L)	Τεμ.	35	31,00	1.085,00
5	Λάδι βενζινοκινητήρων 20W-50 (4L)	Τεμ.	20	25,00	500,00
6	Λάδι βενζινοκινητήρων 2T (4L)	Τεμ.	40	36,00	1.440,00
7	Λάδι βενζινοκινητήρων 4T (4L)	Τεμ.	10	31,50	315,00
8	Λάδι υδραυλικού ISO 68 (20L)	Τεμ.	35	90,00	3.150,00
9	Βαλβολίνη 80W-90 (20L)	Τεμ.	10	99,00	990,00
10	Λιπαντικό αυτόματου κιβωτίου ATF (20L)	Τεμ.	2	110,00	220,00
11	Λιπαντικό αυτόματου κιβωτίου ATF (4L)	Τεμ.	10	32,00	320,00
12	Γράσο λιθίου (5kg)	Τεμ.	15	30,00	450,00
13	Αντιψυκτικό (4L)	Τεμ.	30	22,00	660,00
14	Αντιψυκτικό (20L)	Τεμ.	5	70,00	350,00
15	Parafly (20L)	Τεμ.	4	110,00	440,00
16	Adblue (10L)	Τεμ.	100	18,00	1.800,00
17	Αντιβακτηριδιακό (1L)	Τεμ.	20	16,00	320,00
<b>Σύνολο</b>					<b>16.320,00</b>
<b>ΦΠΑ</b>					<b>3.753,60</b>
<b>Γενικό Σύνολο</b>					<b>20.073,60</b>

Τέλος, όσον αφορά την προβλεπόμενη χρονική διάρκεια εκτέλεσης της σύμβασης, σύμφωνα με το σχετικό άρθρο 17° της διακήρυξης (“Διάρκεια εκτέλεσης σύμβασης”), “Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται ετήσια και τίθεται εν ισχύ κατόπιν της υπογραφής του σχετικού συμφωνητικού.”, ενώ, παράλληλα, σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο άρθρο 16° της διακήρυξης (“Τροποποίηση σύμβασης – Αυξομειώσεις ποσοτήτων”), “είναι δυνατή η παράταση της σύμβασης ύστερα από συμφωνία των συμβαλλομένων μερών, μέχρι την ανάδειξη νέου προμηθευτή και την υπογραφή της νέας σύμβασης, στο μέτρο που δεν θα υπάρξει, κατά το χρόνο της παράτασης, υπέρβαση των ποσοτήτων που καθορίζονται στη διακήρυξη, ως και περαιτέρω οικονομική επιβάρυνση του Δήμου.”

**2.3** Παρατίθενται όροι του τεύχους διακήρυξης του διαγωνισμού, οι οποίοι συνέχονται με αποκλεισμούς προσφορών διαγωνιζομένων κατά το πρώτο στάδιο του διαγωνισμού (στάδιο ελέγχου δικαιολογητικών συμμετοχής) καθώς και με τα αναφερόμενα στο κεφάλαιο “Νομική εκτίμηση” της παρούσας:

Σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 6° (“Δικαιολογητικά Συμμετοχής”) της διακήρυξης: “Οι προσφέροντες υποβάλουν ηλεκτρονικά μαζί με την προσφορά τους, εγκαίρως και προσηκόντως, επί ποινή αποκλεισμού, τα εξής δικαιολογητικά, σε μορφή αρχείου .pdf σύμφωνα με τον Ν.4155/13((ΦΕΚ/Α’/29-5-2013) και το άρθρο 11 της Υ.Α. Π1/2390/13 «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.)», όπως αναλυτικά περιγράφονται κατωτέρω: Όλα τα δικαιολογητικά συμμετοχής στο

διαγωνισμό πρέπει να έχουν εκδοθεί το πολύ τρεις (3) μήνες πριν από την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών. Οι υπεύθυνες δηλώσεις του Ν. 1599/86 πρέπει να φέρουν ημερομηνία σύνταξης από την ημερομηνία τελευταίας δημοσίευσης στον τύπο έως και την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών. Η μη προσκόμιση κάποιου από τα παρακάτω δικαιολογητικά αποτελεί λόγο αποκλεισμού του συμμετέχοντος. 6.1 Τα δικαιολογητικά συμμετοχής στο διαγωνισμό είναι τα εξής: Α) Για τους Έλληνες πολίτες: [...] 3. Πιστοποιητικό της αρμόδιας κατά περίπτωση αρχής, από το οποίο να προκύπτει πως είναι ενήμεροι προς τις υποχρεώσεις τους που αφορούν εισφορές Κοινωνικής Ασφάλισης (κύριας) κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού. [...] Σε κάθε περίπτωση ο οργανισμός κοινωνικής ασφάλισης στον οποίο είναι ασφαλισμένος κάθε απασχολούμενος στην επιχείρηση του συμμετέχοντος, θα προκύπτει κατά κανόνα από το καταστατικό και από την θεωρημένη κατάσταση προσωπικού κατά ειδικότητα στην οποία θα εμφανίζεται ο ασφαλιστικός οργανισμός που είναι ασφαλισμένος ο κάθε απασχολούμενος στην επιχείρηση. Ο συμμετέχων υποχρεούται να καταθέσει με την προσφορά του υπεύθυνη δήλωση Ν.1599/86, στην οποία να δηλώνονται οι ασφαλιστικοί φορείς στους οποίους είναι ασφαλισμένοι οι απασχολούμενοι στην επιχείρηση. [...] 10. Άδεια λειτουργίας πρατηρίου υγρών καυσίμων, από την αρμόδια υπηρεσία σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία (για τους συμμετέχοντες για την προμήθεια καυσίμων).

Περαιτέρω, στο άρθρο 9<sup>ο</sup> της διακήρυξης (‘Κατάρτιση και υποβολή προσφορών’) προβλέπονταν τα εξής: “9.1 Τρόπος υποβολής προσφορών. Οι προσφορές υποβάλλονται από τους οικονομικούς φορείς ηλεκτρονικά, μέσω της διαδικτυακής πύλης [www.promitheus.gov.gr](http://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/29-5-2013), στο άρθρο 11 της Υ.Α. Π1/2390/2013 (ΦΕΚ/Β/2677/21-10-2013) «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η. Δ.Σ.)», στο Π.Δ. 60/07 και συμπληρωματικά στον Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α. (Απόφαση Υπ. Εσωτερικών 11389/ΦΕΚ 185 Β’/23-3-1993). 9.2 Περιεχόμενο προσφορών. Τα περιεχόμενα του ηλεκτρονικού φακέλου της προσφοράς ορίζονται ως εξής: (α) ένας (υπο)φάκελος\* με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» και (β) ένας (υπο)φάκελος\* με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά». [\*(υπο)φάκελος: κατηγορία επισυναπτόμενων αρχείων στο σύστημα]. 9.2.1 Περιεχόμενα (υπο)φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής». Στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» υποβάλλονται η εγγύηση συμμετοχής, και όλα τα απαιτούμενα κατά το στάδιο υποβολής της προσφοράς δικαιολογητικά της προσφοράς.[...] 9.2.2 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 ποιηή απορρίψεως στον (υπό) φάκελο «Οικονομική Προσφορά».[...]”

**2.4** Η αναθέτουσα αρχή δημοσίευσε Προκαταρκτική Προκήρυξη Σύμβασης Προμηθειών (ID:71313-2015), με τίτλο “Ελλάδα-Δράμα: Αμόλυβδη βενζίνη”, συντεταγμένη σύμφωνα με το σχετικό ισχύον τυποποιημένο έντυπο προκαταρκτικής προκήρυξης σύμβασης, η οποία απεστάλη ηλεκτρονικά (25.2.2015) μέσω της εφαρμογής e-notices της πύλης simar προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (ΕΕΕΕ) και άρχισε να διατίθεται στο Συμπλήρωμα της ΕΕΕΕ και στη βάση δεδομένων TED (Καθημερινό Ηλεκτρονικό Δελτίο Υποβολής Προσφορών) στις 28.2.2015 (φύλλο υπ’ αριθμ. 2015/S 042-071313).

Παράλληλα, η με α.π. 2780/25.2.2015 (με ΑΔΑ: 7ΝΜ5Ω95-ΩΥΞ) περίληψη διακήρυξης τοιχοκολλήθηκε στον πίνακα ανακοινώσεων του Δημοτικού καταστήματος Δήμου Δοξάτου την 25<sup>η</sup>.2.2015, όπως επίσης δημοσιεύθηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως (ΦΕΚ υπ’ αριθμ. 92 της 27.2.2015), καθώς επίσης και στις οικονομικές εφημερίδες “Η Ναυτεμπορική” και “Χρηματιστήριο” την 26.2.2015 και στις τοπικές

εφημερίδες "Χρονικά της Δράμας" και "Πρωινός Τύπος" την 26<sup>η</sup>.2.2015 και "Εργασία Συν" την 5<sup>η</sup>.3.2015.

Τέλος, η ως άνω περίληψη διακήρυξης αναρτήθηκε στην ιστοσελίδα του Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ. την 25.2.2015 με ΑΔΑΜ 15PROC002598525, καθώς επίσης δημοσιεύθηκε στην ιστοσελίδα του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. ([www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr)) με α/α συστήματος 7341 και στην ιστοσελίδα του Δήμου Δοξάτου ([www.doxato.gr](http://www.doxato.gr)) την 27<sup>η</sup>.2.2015.

**2.5** Ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών στην εφαρμογή του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. ορίσθηκε η 9<sup>η</sup>.4.2015 και ώρα 08.00, ενώ καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίσθηκε η 16<sup>η</sup>.4.2015 και ώρα 17.00, μετά την παρέλευση της οποίας (ημερομηνίας και ώρας) δεν υπήρχε, σύμφωνα με το σχετικό όρο της σελ. 7 της διακήρυξης, η δυνατότητα υποβολής προσφοράς στο σύστημα.

Τέλος, κατά το άρθρο 10<sup>ο</sup> της διακήρυξης ("*Ηλεκτρονική αποσφράγιση προσφορών*"), η ηλεκτρονική αποσφράγιση των φακέλων προσφορών (και συγκεκριμένα η αποσφράγιση των υποφακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής στο διαγωνισμό κατά το πρώτο στάδιο του διαγωνισμού) ορίσθηκε να διεξαχθεί, μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο σύστημα οργάνων της αναθέτουσας αρχής, τέσσερις (4) εργάσιμες ημέρες μετά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών και ώρα 10:00 πμ., ενώ στο δεύτερο στάδιο του διαγωνισμού (ήτοι την αποσφράγιση και αξιολόγηση των υποφακέλων οικονομικών προσφορών) συμμετέχουν όσοι προσφέροντες έχουν υποβάλει αποδεκτή κατά το προηγούμενο στάδιο του διαγωνισμού προσφορά.

**2.6** Σύμφωνα με το με α.π. 7489/14.5.2015 πρακτικό υπ' αριθμ. 1 της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμών και Αξιολόγησης των Προσφορών ΕΚΠΟΤΑ του Δήμου Δοξάτου Δράμας για το οικονομικό έτος 2015 (εφεξής Επιτροπής διαγωνισμού), το οποίο αφορά την αποσφράγιση και τον έλεγχο των υποφακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής στον εξεταζόμενο διαγωνισμό, κατά την ορισθείσα ημερομηνία και ώρα διενέργειας της ηλεκτρονικής αποσφράγισης προσφορών, διαπιστώθηκε ότι μέχρι την προαναφερόμενη καταληκτική ημερομηνία και ώρα υποβολής προσφορών υπεβλήθησαν στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. φάκελοι προσφορών από οκτώ (8) οικονομικούς φορείς και συγκεκριμένα τους εξής: α) "ΜΗΛΟΠΟΥΛΟΣ ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ" (πακέτα της σύμβασης υπ' αριθμ. 1, 4 και 6), β) "ΧΡΗΣΤΟΣ ΚΥΤΤΑΡΙΔΗΣ & ΣΙΑ ΟΕ" (πακέτο υπ' αριθμ. 6), γ) "ΚΑΤΙΟΥ Π. & ΣΙΑ ΕΕ" (πακέτο υπ' αριθμ. 6), δ) "ΟΙΚΟΘΕΡΜΑΝΣΗ ΕΠΕ" (πακέτο υπ' αριθμ. 6), ε) "ΓΙΟΥΡΟΚΑΡ ΕΛΛΑΣ ΕΠΕ" (πακέτο υπ' αριθμ. 6), στ) "Σ.ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΙΔΗΣ-Χ.ΧΑΤΖΗΓΕΩΡΓΑΚΗΣ ΟΕ" (πακέτο υπ' αριθμ. 6), ζ) "ΣΩΤΗΡΙΟΥ ΧΡΗΣΤΟΣ" (πακέτα υπ' αριθμ. 2,3 και 4), και η) "Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΙΑ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑΚΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ" (πακέτο υπ' αριθμ. 6).

Κατά το εν λόγω πρακτικό της Επιτροπής διαγωνισμού, το οποίο αναρτήθηκε στην εφαρμογή του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., προτάθηκαν ως απορριπτέες: α) η προσφορά της εταιρείας "ΧΡΗΣΤΟΣ ΚΥΤΤΑΡΙΔΗΣ & ΣΙΑ ΟΕ" (λόγω του ότι, κατά παράβαση των όρων της διακήρυξης, συμπεριέλαβε την οικονομική της προσφορά στο φάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής), β) η προσφορά της εταιρείας "ΚΑΤΙΟΥ Π. & ΣΙΑ ΕΕ" (λόγω του ότι, κατά παράβαση του σχετικού όρου του άρθρου 6 της διακήρυξης, η προσκομισθείσα ασφαλιστική ενημερότητα της εταιρείας έναντι του ΙΚΑ είχε ημερομηνία έκδοσης (12.1.2015) που απείχε χρονικά άνω των τριών μηνών από την καταληκτική ημερομηνία προσφορών [16.4.2015]) και γ) η προσφορά του διαγωνιζόμενου "ΣΩΤΗΡΙΟΥ ΧΡΗΣΤΟΣ" (λόγω μη υποβολής της απαιτούμενης από τη διακήρυξη άδειας λειτουργίας πρατηρίου υγρών καυσίμων καθώς και λόγω του ότι, κατά παράβαση των όρων της διακήρυξης, συμπεριέλαβε την οικονομική του προσφορά στο φάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής), ενώ, παράλληλα, οι προσφορές των υπολοίπων πέντε (5) ως άνω οικονομικών φορέων προτάθηκαν ως αποδεκτές, προκειμένου να συνεχίσουν στον επόμενο στάδιο της αποσφράγισης και αξιολόγησης

οικονομικών προσφορών, καθώς διαπιστώθηκε ότι περιελάμβαναν πλήρη φάκελο με τα απαιτούμενα από τη διακήρυξη δικαιολογητικά συμμετοχής.

Επί του ως άνω πρακτικού υπ' αριθμ. 1 της Επιτροπής διαγωνισμού υποβλήθηκαν από διαγωνιζόμενους τέσσερις (4) ενστάσεις και συγκεκριμένα οι εξής: α) η από 15.5.2015 ένσταση της εταιρείας "ΓΙΟΥΡΟΚΑΡ ΕΛΛΑΣ ΕΠΕ" για την απόρριψη των προσφορών των διαγωνιζομένων "ΜΗΛΟΠΟΥΛΟΣ ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ", "ΟΙΚΟΘΕΡΜΑΝΣΗ ΕΠΕ" και "Σ.ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΙΔΗΣ-Χ.ΧΑΤΖΗΓΕΩΡΓΑΚΗΣ ΟΕ", β) η από 18.5.2015 ένσταση της εταιρείας "ΚΑΤΙΟΥ Π. & ΣΙΑ ΕΕ" κατά των λόγων απόρριψης της προσφοράς της από το επόμενο στάδιο του διαγωνισμού καθώς και για την απόρριψη των προσφορών των διαγωνιζομένων "ΜΗΛΟΠΟΥΛΟΣ ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ", "ΟΙΚΟΘΕΡΜΑΝΣΗ ΕΠΕ", "Σ.ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΙΔΗΣ-Χ.ΧΑΤΖΗΓΕΩΡΓΑΚΗΣ ΟΕ", "ΓΙΟΥΡΟΚΑΡ ΕΛΛΑΣ ΕΠΕ" και "Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΙΑ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑΚΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ", γ) η από 18.5.2015 ένσταση της εταιρείας "Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΙΑ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑΚΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ" για την απόρριψη των προσφορών των διαγωνιζομένων "ΟΙΚΟΘΕΡΜΑΝΣΗ ΕΠΕ", "Σ.ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΙΔΗΣ-Χ.ΧΑΤΖΗΓΕΩΡΓΑΚΗΣ ΟΕ" και "ΓΙΟΥΡΟΚΑΡ ΕΛΛΑΣ ΕΠΕ", δ) η από 22.5.2015 ένσταση του διαγωνιζόμενου "ΣΩΤΗΡΙΟΥ ΧΡΗΣΤΟΣ" κατά των λόγων απόρριψης της προσφοράς της από το επόμενο στάδιο του διαγωνισμού.

Εν συνεχεία, κατόπιν της υπ' α.π. 8249/26.5.2015 σχετικής γνωμοδότησης της Επιτροπής διαγωνισμού επί της αξιολόγησης των υποβληθέντων ενστάσεων, με την υπ' αριθμ. 76/12/4.6.2015 (ΑΔΑ: 6078Ω95-ΚΡΣ) Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Δοξάτου αποφασίσθηκε: α) η απόρριψη εν συνόλω των προαναφερόμενων ενστάσεων των διαγωνιζομένων "ΓΙΟΥΡΟΚΑΡ ΕΛΛΑΣ ΕΠΕ", "Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΙΑ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑΚΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ" και "ΣΩΤΗΡΙΟΥ ΧΡΗΣΤΟΣ" και β) η αποδοχή της ένστασης της εταιρείας "ΚΑΤΙΟΥ Π. & ΣΙΑ ΕΕ" ως προς το σκέλος της που αφορά την προτεινόμενη απόρριψη της προσφοράς του διαγωνιζόμενου "ΜΗΛΟΠΟΥΛΟΣ ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ" λόγω μη προσκόμισης της (απαιτούμενης από το άρθρο 6 της διακήρυξης) θεωρημένης κατάστασης προσωπικού του εν λόγω οικονομικού φορέα.

Κατόπιν των ανωτέρω, με την ως άνω Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Δοξάτου έγινε δεκτή η συνέχιση του διαγωνισμού με συμμετέχοντες στο επόμενο (δεύτερο) στάδιο αυτού τις εταιρείες "ΟΙΚΟΘΕΡΜΑΝΣΗ ΕΠΕ", "ΓΙΟΥΡΟΚΑΡ ΕΛΛΑΣ ΕΠΕ", "Σ.ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΙΔΗΣ-Χ.ΧΑΤΖΗΓΕΩΡΓΑΚΗΣ ΟΕ" και "Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΙΑ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑΚΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ", των οποίων οι προσφορές αφορούσαν αποκλειστικά το πακέτο των ελαιολιπαντικών (υπ' αριθμ. 6), ενώ με το με α.π.10643/7.7.2015 πρακτικό υπ' αριθμ. 2 της Επιτροπής διαγωνισμού, το οποίο αφορούσε την αποσφράγιση και αξιολόγηση των φακέλων οικονομικών προσφορών των προαναφερομένων τεσσάρων διαγωνιζομένων εταιρειών και το οποίο αναρτήθηκε στην εφαρμογή του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., προτάθηκε η κατακύρωση του αποτελέσματος του διαγωνισμού ως προς το πακέτο υπ' αριθμ. 6 στη μειοδότηρια εταιρεία "Σ.ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΙΔΗΣ-Χ.ΧΑΤΖΗΓΕΩΡΓΑΚΗΣ ΟΕ" για το ποσό των 7.106,00€ πλέον ΦΠΑ 23%.

Εν συνεχεία, και κατόπιν της με α.π. 11169/17.7.2015 σχετικής γνωμοδότησης της Επιτροπής διαγωνισμού, εισηγούμενης την προμήθεια των πακέτων υπ' αριθμ. 1, 2, 3, 4 και 5 της σύμβασης με προσφυγή του Δήμου Δοξάτου στη διαδικασία διαπραγμάτευσης κατά άρθρο 3 παρ. 3 και άρθρο 23 παρ. 1 και 2 ΕΚΠΟΤΑ, με την υπ' αριθμ. 101/13/20.7.2015 (ΑΔΑ: 6ΗΒ3Ω95-1ΒΔ) Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Δοξάτου α) εγκρίθηκε το προαναφερόμενο πρακτικό υπ' αριθμ. 2 και ανακηρύχθηκε (προσωρινός) ανάδοχος της σύμβασης για το πακέτο των ελαιολιπαντικών η εταιρεία "Σ.ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΙΔΗΣ-Χ.ΧΑΤΖΗΓΕΩΡΓΑΚΗΣ ΟΕ" υπό το προαναφερόμενο συμβατικό τίμημα, και β) αποφασίσθηκε η εισήγηση προς το Δημοτικό Συμβούλιο Δήμου Δοξάτου της προμήθειας των πακέτων 1, 2, 3, 4 και 5 της σύμβασης (καύσιμα) με προσφυγή "στη διαδικασία απευθείας ανάθεσης μέσω διαπραγμάτευσης".

Τέλος, η προαναφερόμενη 101/2015 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Δοξάτου κρίθηκε



νόμιμη με την υπ' α.π. 10217/29.7.2015 (ΑΔΑ: 7Σ3ΣΟΡ1Υ-ΦΡΓ) Απόφαση του Γενικού Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας κατά τις οικείες διατάξεις του Ν.3852/2010, ενώ, με την υπ' α.π. 16414/8.10.2015 βεβαίωση της Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών του Δήμου Δοξάτου βεβαιώθηκε ότι, όσον αφορά τη διενέργεια του διαγωνισμού ανάθεσης της εξεταζόμενης σύμβασης προμήθειας και μέχρι την τελευταία εκδοθείσα επ' αυτού εκτελεστή πράξη (ήτοι την 101/2015 Απόφαση Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Δοξάτου), *“δεν εκκρεμούν ένδικα μέσα κατά του διαγωνισμού ή του αποτελέσματος αυτού.”*

**2.7** Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Δοξάτου Νομού Δράμας, διά του με α.π. εισερχ. 4489/13.10.2015 εγγράφου του μετά του συνημμένου σε αυτό φακέλου, ως αυτός συμπληρώθηκε κατά τα προαναφερόμενα στην παρούσα, αιτείται την παροχή της σύμφωνης γνώμης της Αρχής κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. (δδ) του Ν.4013/2011 ως ισχύει, για την προσφυγή του σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης, κατ' άρθρο 24 παρ. 1 περ. (α) π.δ/τος 60/2007 και χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων της υπ' α.π. 2777/25.2.2015 διακήρυξης, προκειμένου για τη σύναψη συμβάσεων προμήθειας των πέντε άγονων τμημάτων υγρών καυσίμων, υπ' αριθμ. 1 – 5, τα οποία αφορούν τις ανάγκες του εν λόγω Δήμου και των νομικών του προσώπων, συνολικού προϋπολογισμού 274.685,63€ χωρίς ΦΠΑ, προβλεπόμενης ετήσιας συμβατικής διάρκειας, αρχομένης από υπογραφή της σύμβασης.

## **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.** Στην παρ. 1 του άρθρου 6, *“Ποσά των κατωτάτων ορίων των δημοσίων συμβάσεων (άρθρο 7 οδηγίας 2004/18/ΕΚ)”*, του π.δ/τος 60/2007 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<sup>ης</sup> 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.

**5.** 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 ιδίου 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. 3. Κανένα σχέδιο έργου και καμία σύμβαση προμήθειας ή υπηρεσιών δεν επιτρέπεται να καταταμηθεί, προκειμένου να αποφευχθεί η εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος διατάγματος. [...] 5. [...] β) Όταν η προμήθεια ομοειδών προϊόντων μπορεί να οδηγήσει σε ταυτόχρονη σύναψη χωριστών συμβάσεων κατά τμήματα, λαμβάνεται υπόψη η εκτιμώμενη συνολική αξία αυτών των τμημάτων κατά την εφαρμογή του άρθρου 6 σημεία α) και β). Όταν η συνολική αξία των τμημάτων είναι ίση με ή υπερβαίνει την αξία που καθορίζεται στο άρθρο 6, το παρόν εφαρμόζεται στη σύναψη κάθε τμήματος. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να παρεκκλίνουν, προκειμένου για τα τμήματα των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός ΦΠΑ είναι μικρότερη των ογδόντα χιλιάδων (80.000) ευρώ και υπό τον όρο ότι το συνολικό ποσό των συγκεκριμένων τμημάτων δεν υπερβαίνει το 20 % της συνολικής αξίας όλων των τμημάτων.[...]”*

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

**β)** Στο δε άρθρο 24, *“Διαδικασία με διαπραγμάτευση, με δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού (άρθρο 30 οδηγίας 2004/18/ΕΚ)”*, παρ. 1 περ. α' του ιδίου ως άνω π.δ/τος, προβλέπονται τα εξής: *“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.[...]"

**7. α)** Στο άρθρο 29, "Προκηρύξεις (άρθρο 35 οδηγίας 2004/18/ΕΚ)", παρ. 1 και 2 του ιδίου ως άνω π.δ/τος προβλέπονται τα εξής:

"1. Οι αναθέτουσες αρχές γνωστοποιούν μέσω προκαταρκτικής προκήρυξης, η οποία δημοσιεύεται από την

Επιτροπή ή από τις ίδιες, στο "προφίλ αγοραστή", που αναφέρεται στο Παράρτημα VIII, σημείο 2, στοιχείο β): α) όταν πρόκειται για προμήθειες, την εκτιμώμενη συνολική αξία των συμβάσεων ή των συμφωνιών – πλαισίων, ανά ομάδες προϊόντων, τις οποίες προτίθενται να συνάψουν κατά τους δώδεκα (12) επόμενους μήνες, εφόσον το συνολικό εκτιμώμενο ποσό, λαμβανομένων υπόψη των άρθρων 6 και 8, ισούται με ή υπερβαίνει τα 750.000 ευρώ. Οι ομάδες των προϊόντων καθορίζονται από τις αναθέτουσες αρχές με παραπομπή στην ονοματολογία CPV, [...] Η δημοσίευση των προκηρύξεων που αναφέρονται στα σημεία α), β) και γ) είναι υποχρεωτική μόνο στις περιπτώσεις που οι αναθέτουσες αρχές ασκούν το δικαίωμά τους να μειώσουν τις προθεσμίες για την παραλαβή των προσφορών σύμφωνα με το άρθρο 32, παράγραφος 4. [...]

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)** Στο δε άρθρο 30 παρ. 1 του ιδίου ως άνω π.δ/τος, "Σύνταξη και λεπτομέρειες δημοσίευσης των προκηρύξεων (άρθρο 36 οδηγίας 2004/18/ΕΚ)", προβλέπεται 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."

Κατ' εξουσιοδότηση δε της διάταξης του άρθρου 36 παρ. 1 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ (άρθρο 30 παρ. 1 π.δ/τος 60/2007) έχει εκδοθεί ο Εκτελεστικός Κανονισμός (ΕΕ) αριθ. 842/2011 της Επιτροπής της 19<sup>ης</sup> Αυγούστου 2011, "περί καταρτίσεως τυποποιημένων εντύπων για τη δημοσίευση προκηρύξεων και γνωστοποιήσεων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων και περί καταργήσεως του κανονισμού (ΕΚ) αριθ. 1564/2005", με τον οποίο καθορίσθηκε η μορφή και το περιεχόμενο των προβλεπόμενων τυποποιημένων εντύπων για τη δημοσίευση στην ΕΕΕΕ των προκηρύξεων δημοσίων συμβάσεων του πεδίου εφαρμογής της ως άνω Οδηγίας.

**8.** Στο άρθρο 4 με τίτλο «Ρύθμιση ζητημάτων κατεπείγοντος χαρακτήρα του Υπουργείου Εσωτερικών – Προμήθειες Ο.Τ.Α. α' και β' βαθμού» της από 12.12.2012 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου (ΦΕΚ Α' 240) η οποία κυρώθηκε με το άρθρο 48 του Ν.4111/2013 (ΦΕΚ Α' 18/25.01.2013) ορίζεται ότι:

«1. Η διαδικασία ανάδειξης προμηθευτών – χορηγητών, για προμήθειες [...] γ. πετρελαιοειδών [...] για τις ανάγκες των Δήμων, των Ιδρυμάτων και όλων των νομικών τους προσώπων, πραγματοποιείται εφεξής από τους οικείους Δήμους. Κάθε γενική ή ειδική διάταξη που αντιτίθεται στο παρόν, καταργείται. 2. Οι ανωτέρω προμήθειες πραγματοποιούνται σύμφωνα με τη διαδικασία που προβλέπεται στον Ενιαίο Κανονισμό Προμηθειών των Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (ΕΚΠΟΤΑ), όπως αυτός ισχύει κάθε φορά. [...]».

Βάσει δε των διατάξεων του άρθρου 49 του Ν.4111/2013 (και δη της παρ. 7 αυτού), η ισχύς των διατάξεων του άρθ. 48 του νόμου αρχίζει από 25.01.2013.

**9.** Στο άρθρο 7<sup>ο</sup> (“Προσόντα και δικαιολογητικά συμμετοχής”) της υπ’ αριθμ. 11389/1993 Υπουργικής Απόφασης με τίτλο «Ενιαίος Κανονισμός Προμηθειών Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (ΕΚΠΟΤΑ)» (ΦΕΚ Β’ 185) ορίζονται τα εξής:

“ [...] 2. Οι δικαιούμενοι συμμετοχής στους διαγωνισμούς υποβάλλουν μαζί με την προσφορά τους τα εξής δικαιολογητικά: α) Οι Έλληνες πολίτες: [...] (4) Πιστοποιητικό που εκδίδεται από αρμόδια κατά περίπτωση αρχή, από το οποίο να προκύπτει ότι είναι ενήμεροι ως προς τις υποχρεώσεις τους που αφορούν τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης και ως προς τις φορολογικές υποχρεώσεις τους κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού.[...]”

**10.** Στα άρθρα 134 (“ΕΘΝΙΚΟ ΣΥΣΤΗΜΑ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΩΝ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ”) και 136 (“Υποχρέωση χρήσης ΕΣΗΔΗΣ”) του Ν.4281/2014 “Μέτρα στήριξης και ανάπτυξης της ελληνικής οικονομίας, οργανωτικά θέματα Υπουργείου Οικονομικών και άλλες διατάξεις” (ΦΕΚ 160 Α’/8.8.2014) προβλέπεται ότι:

«Άρθρο 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. [...]

Άρθρο 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 ίδιου 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. Ως προς τα έργα, η ισχύς του αρχίζει όσον αφορά όλους τους φορείς της Κεντρικής Κυβέρνησης την 1η Ιανουαρίου 2015 και όσον αφορά το σύνολο του δημόσιου τομέα την 1η Δεκεμβρίου 2015.».

Τέλος, με την Υπουργική Απόφαση υπ’ αριθμ. Π1/2390/16.10.2013 (ΦΕΚ 2677 Β’/21.10.2013) «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.)» καθορίστηκαν οι τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.).

### **III. Νομική Εκτίμηση**

**11.** Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Δοξάτου Νομού Δράμας, η οποία ως Ο.Τ.Α. α’ 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 προμηθειών προϋπολογισμού 274.685,63€ 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. 4 της παρούσας), σε συνδυασμό με τις διατάξεις της παρ. 5(β) του άρθ. 8 του ιδίου ως άνω π.δ/τος, 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.

**12.** 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<sup>ης</sup> Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28<sup>ης</sup> Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13<sup>ης</sup> 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<sup>ης</sup> Μαρτίου 1987, C-199/85, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1987, σ. 1039, σκέψη 14, της 18<sup>ης</sup> Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28<sup>ης</sup> Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, της 10<sup>ης</sup> Απριλίου 2003, C-20/01 και C-28/01, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 2003, I-360, σκέψη 58, της 14<sup>ης</sup> Σεπτεμβρίου 2004, C-385/02, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2004, σ. I-8121, σκέψη 19, της 14<sup>ης</sup> Οκτωβρίου 2004, C-340/02, Επιτροπή κατά Γαλλίας, Συλλ. 2004, I-9845, σκέψη 38, και της 2<sup>ης</sup> Ιουνίου 2005, C-394/02, Επιτροπή κατά Ελλάδας, Συλλ. 2005, I-4713, σκέψη 33).

**13.** Ειδικότερα, η εφαρμογή των διατάξεων των άρθρων 24 παρ. 1 περ. α' και 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ/τος 60/2007, στη βάση των οποίων οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης, προϋποθέτει τη σωρευτική συνδρομή των παρακάτω προϋποθέσεων:

**α)** να έχει προηγηθεί νομίμως διεξαχθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία.

Συγκεκριμένα, σχετικά με την προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, παγίως έχει κριθεί ότι η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή των προαναφερόμενων διατάξεων του π.δ/τος 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 (Ελ. Συν. Ζ' Κλιμάκιο Πράξη 215/2012, Ελ. Συν. VI Τμ. Απόφαση 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013, ομοίως και κατά την πάγια νομολογία της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., η οποία είναι αναρτημένη στο [www.eaadhsy.gr](http://www.eaadhsy.gr), βλ. πχ. Αποφάσεις 59/2014, 65/2015 κτλ).

**β)** όσον αφορά τη διάταξη του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' π.δ/τος 60/2007: να μην έχει υποβληθεί, κατά την υπό σημείο (α) ανωτέρω προηγηθείσα νομίμως διεξαχθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές να μην κρίνεται κατάλληλη ή να μην υπάρχει κανείς υποψήφιος, ενώ, όσον αφορά τη διάταξη του άρθρου 24 παρ. 1 περ. α' π.δ/τος 60/2007: να έχουν υποβληθεί, κατά την υπό σημείο (α) ανωτέρω προηγηθείσα νομίμως διεξαχθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές και στη σκοπούμενη διαδικασία διαπραγμάτευσης να καλούνται από την αναθέτουσα αρχή να συμμετάσχουν όλοι οι προσφέροντες οι οποίοι κατά την προηγηθείσα διαγωνιστική διαδικασία υπέβαλλαν παραδεκτές προσφορές πληρώνοντας τα κριτήρια των άρθρων 43 ως 50 π.δ/τος 60/2007.

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

Επιπλέον, όσον αφορά την περίπτωση της διάταξης του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' π.δ/τος 60/2007, σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η αναθέτουσα αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση προς αυτήν σχετικής εκθέσεως.

**14.** 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.**

Ο Δήμος Δοξάτου Δράμας εκκίνησε την 25.2.2015, με την ηλεκτρονική αποστολή του τυποποιημένου εντύπου Προκαταρκτικής Προκήρυξης Σύμβασης στην ΕΕΕΕ μέσω της πύλης simar, διαδικασία ανοικτού διεθνούς μειοδοτικού διαγωνισμού για την προμήθεια καυσίμων και ελαιολιπαντικών έτους 2015, συνολικού προϋπολογισμού 291.005,63€ χωρίς ΦΠΑ, για το Δήμο και τα νομικά του πρόσωπα, με καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. την 16<sup>η</sup>.4.2015 και ώρα 17.00, σύμφωνα με τους όρους της υπ' α.π. 2777/25.2.2015 διακήρυξης.

Πλην όμως, κατά παράβαση των προαναφερομένων διατάξεων του άρθρου 29 παρ. 2 και 30 παρ. 1 του π.δ/τος 60/2007 (βλ. ως άνω υπό παρ. 7 της παρούσας), η αναθέτουσα αρχή δεν γνωστοποίησε την πρόθεσή της να συνάψει την εξεταζόμενη δημόσια σύμβαση προμήθειας μέσω ανοικτής διαδικασίας με την έκδοση προκήρυξης διαγωνισμού και τη δημοσίευσή της (σύμφωνα το τυποποιημένο έντυπο με τίτλο "Προκήρυξη Σύμβασης" του Κανονισμού (ΕΕ) 842/2011) στην ΕΕΕΕ.

Η δε δημοσιευθείσα στην ΕΕΕΕ την 28.2.2015 (φύλλο 2015/S 042-071313) προκαταρκτική προκήρυξη σύμβασης περιέχει σημαντικά λιγότερες πληροφορίες και απαιτούμενα στοιχεία από την Προκήρυξη Σύμβασης, με αποτέλεσμα, λόγω της έλλειψης των σχετικών πεδίων, να μην αποσταλούν στην ΕΕΕΕ και να μην λάβουν γνώση οι ενδιαφερόμενοι, μεταξύ άλλων, των κατωτέρω ουσιωδών πληροφοριών που αφορούν στα εξής (βλ. και Απόφαση 231/2015 της Αρχής): α) τις απαιτούμενες εγγυήσεις (συμμετοχής στο διαγωνισμό και καλής εκτέλεσης σύμβασης), β) τα τμήματα της σύμβασης για τα οποία μπορούσε να υποβληθεί προσφορά (συγκεκριμένα στο χωρίο "Τμήματα: Η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται σε παρτίδες" του πεδίου II.4 του δημοσιευθέντος τυποποιημένου εντύπου προκαταρκτικής προκήρυξης σύμβασης υπήρχε συμπληρωμένη η πληροφορία "ΟΧΙ", ενώ η σύμβαση, όπως προαναφέρθηκε, σαφώς υποδιαιρείται σε έξι διακριτά τμήματα και προσφορά μπορούσε να υποβληθεί για ένα ή περισσότερα από αυτά), γ) τις προϋποθέσεις συμμετοχής (προσωπική κατάσταση των οικονομικών φορέων, οικονομική και χρηματοοικονομική ικανότητα, τεχνική ικανότητα), δ) το κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης (χαμηλότερη τιμή ή πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά), ε) τις πληροφορίες που αφορούν στους όρους του διαγωνισμού, όπως πχ. την καταληκτική ημερομηνία και ώρα υποβολής προσφορών στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., την ελάχιστη απαιτούμενη χρονική διάρκεια ισχύος και τους όρους για το άνοιγμα των προσφορών.

Ως εκ των προεκτεθέντων, και δεδομένου ότι η παράβαση ή η πλημμελής τήρηση των διατυπώσεων δημοσιότητας συνιστά παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας του διαγωνισμού, η οποία πλήττει τις αρχές του ανταγωνισμού, της πρόσβασης στις διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων και της διαφάνειας και καθιστά μη νόμιμη τη διαγωνιστική διαδικασία, με επακόλουθο τη μη νόμιμη προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης (βλ ΕλΣυν VI Τμήμα 935/2013, 408/2012, 2654/2012, 2263/2011 κλπ), η μη δημοσίευση στην ΕΕΕΕ του ορθού τυποποιημένου εντύπου προκήρυξης σύμβασης συνιστά ουσιώδη νομική πλημμέλεια της προηγηθείσας ανοικτής διαγωνιστικής διαδικασίας, η οποία την καθιστά μη νόμιμη.

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

Σύμφωνα με τα προεκτεθέντα στην παρ. 2.6 της παρούσας, κατά τον προηγηθέντα ανοικτό διεθνή διαγωνισμό, ο οποίος διεξήχθη μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., υπεβλήθησαν, όσον αφορά τα τμήματα καυσίμων, οι εξής, κριθείσες ως απαράδεκτες κατά το στάδιο ελέγχου δικαιολογητικών συμμετοχής, προσφορές, και συγκεκριμένα: α) η προσφορά του διαγωνιζόμενου "ΜΗΛΟΠΟΥΛΟΣ ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ" για τα πακέτα υπ' αριθμ. 1 και 4 (καύσιμα Δήμου Δοξάτου και καύσιμα Σχολικής Επιτροπής Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Δοξάτου αντίστοιχα), β) η προσφορά του διαγωνιζόμενου "ΣΩΤΗΡΙΟΥ ΧΡΗΣΤΟΣ" για τα πακέτα υπ' αριθμ. 2, 3 και 4 (καύσιμα του ΝΠΔΔ Δήμου Δοξάτου, καύσιμα Σχολικής Επιτροπής Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Δοξάτου και καύσιμα Σχολικής Επιτροπής Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Δοξάτου αντίστοιχα), ενώ δεν υπεβλήθη προσφορά όσον αφορά το πακέτο καυσίμων υπ' αριθμ. 5 (καύσιμα Δημοτικής Κοινωφελούς Επιχείρησης Δήμου Δοξάτου).

Ως εκ τούτου, η ως άνω υπό στοιχείο (β) προϋπόθεση της επικαλούμενης από την αναθέτουσα αρχή διάταξης του άρθρου 24 παρ. 1 περ. α' π.δ/τος 60/2007 συντρέχει, εν προκειμένω, ως προς το σκέλος της υποβολής απαράδεκτων προσφορών για τα προαναφερόμενα πακέτα υπ' αριθμ. 1, 2, 3 και 4 της σύμβασης, ενώ δεν συντρέχει όσον αφορά το πακέτο καυσίμων υπ' αριθμ. 5 της σύμβασης, ως προς το οποίο συντρέχει η υπό στοιχείο (β) προϋπόθεση [μη υποβολή προσφοράς] της διάταξης του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' π.δ/τος 60/2007.

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

Από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου της υπόθεσης, και συγκεκριμένα από το υποβληθέν σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου Δήμου Δοξάτου για την έγκριση της προσφυγής του Δήμου στη σκοπούμενη διαδικασία διαπραγμάτευσης, προκύπτει ότι η αναθέτουσα αρχή επιθυμεί να προσφύγει στην αιτούμενη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων της υπ' α.π. 2777/25.2.2015 διακήρυξης του προηγηθέντος ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού.

15. Εν όψει των προεκτεθέντων, διαπιστώνεται ότι δεν πληρείται η υπό στοιχείο (α) προϋπόθεση [της νομίμως διεξαχθείσας προηγηθείσας ανοικτής διαγωνιστικής διαδικασίας] εφαρμογής των διατάξεων του άρθρου 24 παρ. 1 περ. α' του π.δ/τος 60/2007 ή του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του ίδιου ως άνω π.δ/τος, ενώ, παράλληλα, από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου της υπόθεσης δεν προκύπτει η συνδρομή κάποιων άλλων διατάξεων των άρθρων 24 ή 25 του εν λόγω π.δ/τος, οπότε δεν προκύπτει η συνδρομή λόγου και προϋπόθεσης για την υιοθέτηση από την αναθέτουσα αρχή της εξαιρετικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση για τη σύναψη των αιτούμενων δημοσίων συμβάσεων προμηθειών.

16. Επιπρόσθετα, επισημαίνεται ότι ο όρος "Όλα τα δικαιολογητικά συμμετοχής στο διαγωνισμό πρέπει να έχουν εκδοθεί το πολύ τρεις (3) μήνες πριν από την καταληκτική ημερομηνία υποβολής

προσφορών.” της διακήρυξης, ο οποίος, σε σχέση με την εφαρμοστέα διάταξη του άρθρου 7 παρ. 2 περ. α(4) του ΕΚΠΟΤΑ - η οποία προβλέπει ότι από το προσκομιζόμενο σε δημόσιο διαγωνισμό πιστοποιητικό ασφαλιστικής ενημερότητας θα πρέπει να αποδεικνύεται ότι ο διαγωνιζόμενος είναι ενήμερος ως προς τις υποχρεώσεις του που αφορούν τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού - , επιβάλλει ένα πρόσθετο διοικητικό βάρος για όλους τους ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς, θέτοντας κατά τον τρόπο αυτό ένα περιορισμό ως προς το πρόσφατο της ημερομηνίας έκδοσης ενός κατά τα άλλα ισχυρού πιστοποιητικού και δύναται να αποβεί δυσανάλογα περιοριστικός του ανταγωνισμού αποτρέποντας οικονομικούς φορείς από τη συμμετοχή τους στο διαγωνισμό, εκτίμηση που γίνεται κατανοητή εάν ληφθεί υπόψη ότι, κατ’ εφαρμογή του εν λόγω όρου της διακήρυξης, στην προκειμένη περίπτωση έλαβε χώρα, αποκλεισμός των υποβληθεισών προσφορών των διαγωνιζομένων .

Κατά συνέπεια σκόπιμο θα ήταν, ως επαρκέστερο και προσφορότερο μέσο προκειμένου να διασφαλισθεί ο σκοπός της ανάθεσης της σύμβασης σε ασφαλιστικά ενήμερο μειοδότη οικονομικό φορέα, κατά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφοράς, να τεθεί σχετικός όρος της διακήρυξης, αν ήθελε η αναθέτουσα, καίτοι τούτο δεν προβλέπεται ρητά από τον ΕΚΠΟΤΑ, περί υποχρέωσης υποβολής **επικαιροποιημένων δικαιολογητικών συμμετοχής** του προσωρινού αναδόχου κατά τη φάση της κατακύρωσης της σύμβασης.

Σε κάθε περίπτωση, προς το σκοπό της ανάθεσης της σύμβασης σε ασφαλιστικά ενήμερο μειοδότη ασφαλέστερο θα ήταν ο έλεγχος των αποδεικτικών ασφαλιστικής ενημερότητας να στόχευε στην ισχύ τους κατά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφοράς και όχι στην ημερομηνία έκδοσης αυτών.

#### **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 Αρχή ομόφωνα αποφασίζει:

**Τη μη αποδοχή του αιτήματος του Δήμου Δοξάτου Δράμας και τη μη παροχή της σύμφωνης γνώμης της,** 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 συμβάσεων προμήθειας των πέντε τμημάτων υγρών καυσίμων, για τα οποία είτε δεν υπεβλήθησαν προσφορές είτε υπεβλήθησαν μη παραδεκτές προσφορές κατά τον προηγηθέντα, διενεργηθέντα μέσω Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., ανοικτό διεθνή μειοδοτικό διαγωνισμό και τα οποία αφορούν τις ανάγκες του εν λόγω Δήμου και των νομικών του προσώπων, συνολικού προϋπολογισμού 274.685,63€ χωρίς ΦΠΑ, προβλεπόμενης ετήσιας συμβατικής διάρκειας, αρχομένης από υπογραφής της σύμβασης.

**Αθήνα, 3 Νοεμβρίου 2015**

**ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ**

**Ο Πρόεδρος**

**Δημήτριος Ράικος**