



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΑΠΟΦΑΣΗ

267/2015

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 20^η Νοεμβρίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαπέντε (2015) ημέρα Παρασκευή 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

Εισηγήση: Η με αρ. πρωτ. 5143/18.11.2015

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. 105351/27.10.2015 - ορθή επανάληψη 9.11.2015 - (α.π. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. **4810/30.10.2015**) έγγραφο αίτημα του Τμήματος Προμηθειών της Διεύθυνσης Οικονομικών του Δήμου Βόλου Νομού Μαγνησίας μετά του συνημμένου σε αυτό φακέλου, ως αυτός συμπληρώθηκε με το υπ' α.π. 108972/6.11.2015 (α.π. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. **4958/9.11.2015**) έγγραφο του με τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα και στοιχεία.

Θέμα: Αίτημα του Δήμου Βόλου Νομού Μαγνησίας για την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή του σε διαδικασία διαπραγμάτευσης με προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης προκειμένου για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας πετρελαίου θέρμανσης για τις ανάγκες του Δήμου και των νομικών του προσώπων, συνολικού προϋπολογισμού 266.680,18€ (συμπεριλαμβανομένου δικαιώματος προαίρεσης 10% και ΦΠΑ 23%), ήτοι 197.102,87€ (μη συμπεριλαμβανομένου δικαιώματος προαίρεσης και ΦΠΑ), χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων της διακήρυξης του προηγηθέντος, άγονου ως προς το ως άνω είδος, ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού προμήθειας καυσίμων κίνησης και θέρμανσης, διενεργηθέντος μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., προβλεπόμενης συμβατικής διάρκειας ενός έτους από υπογραφή της σύμβασης ή μέχρις εξαντλήσεως της προμηθευόμενης ποσότητας.

1. Με το υπ' αρ. πρωτ. 105351/27.10.2015 - ορθή επανάληψη 9.11.2015 - (α.π. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. **4810/30.10.2015**) έγγραφο αίτημά του μετά του συνημμένου σε αυτό φακέλου, ως αυτός συμπληρώθηκε με το υπ' α.π. 108972/6.11.2015 (α.π. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. **4958/9.11.2015**) έγγραφο του Τμήματος Προμηθειών της Διεύθυνσης Οικονομικών του Δήμου Βόλου Νομού Μαγνησίας 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 με προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας 254.928 λίτρων πετρελαίου θέρμανσης για τις ανάγκες του ιδίου ως άνω Δήμου και των νομικών του προσώπων, συνολικού προϋπολογισμού 266.680,18€ συμπεριλαμβανομένου δικαιώματος προαίρεσης 10% και ΦΠΑ 23%, ήτοι 176.270,85€ (μη συμπεριλαμβανομένου δικαιώματος προαίρεσης και ΦΠΑ), προβλεπόμενης συμβατικής διάρκειας ενός έτους από υπογραφή της σύμβασης ή μέχρις εξαντλήσεως της προμηθευόμενης ποσότητας, χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων της διακήρυξης του προηγηθέντος, άγονου ως προς το εν λόγω τμήμα, ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού προμήθειας καυσίμων κίνησης και θέρμανσης, διενεργηθέντος μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., συνολικού προϋπολογισμού 1.249.316,57€ συμπεριλαμβανομένου δικαιώματος προαίρεσης 10% και ΦΠΑ 23%. Επικαλούμενη νομική βάση του εξεταζόμενου αιτήματος είναι το άρθρο 24 παρ. 1 περ. α' του π.δ/τος 60/2007 λόγω της υποβολής κατά την προηγηθείσα ανοικτή διαδικασία μίας μη κανονικής, κατά την αναθέτουσα αρχή, προσφοράς ως προς το αιτούμενο τμήμα του πετρελαίου θέρμανσης.

I. Ιστορικό - πραγματικά περιστατικά

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

2.1 Με την υπ' αριθμ. 326/31/5.8.2015 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Βόλου Νομού Μαγνησίας (ΑΔΑ: ΩΜΜΛΩ96-ΦΟ2, ΑΔΑΜ εγκεκριμένου αιτήματος 15REQ002962686 της 10.8.2015) εγκρίθηκαν οι όροι της "διακήρυξης για τη διενέργεια ανοικτού διεθνούς επαναληπτικού διαγωνισμού "Προμήθειας υγρών καυσίμων κίνησης και θέρμανσης του Δήμου Βόλου και των Νομικών του Προσώπων (Σχολική Επιτροπή Α' Βάθμιας και Β' Βάθμιας Εκπαίδευσης, ΔΟΕΠΑΠ-ΔΗΠΕΘΕ, ΚΕΚΠΑ-ΔΙΕΚ και της ΔΕΥΑΜΒ) διάρκειας ενός (1) έτους από την υπογραφή της σύμβασης" ενδεικτικού προϋπολογισμού 1.249.316,57€ (με το ΦΠΑ και δικαιώματος προαίρεσης 10% για τα καύσιμα)." σύμφωνα με την υπ' α.π. 74908/5.8.2015 σχετική εισήγηση (ΑΔΑΜ πρωτογενούς αιτήματος 15REQ002958978 της 6.8.2015) του Τμήματος Προμηθειών της Διεύθυνσης Οικονομικών του εν λόγω Δήμου.

2.2 Ακολούθως εξεδόθη η υπ' α.π. 75647/7.8.2015 διακήρυξη του Δημάρχου Βόλου Νομού Μαγνησίας για τη διενέργεια "ΑΝΟΙΧΤΟΥ ΔΙΕΘΝΟΥΣ ΕΠΑΝΑΛΗΠΤΙΚΟΥ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΟΥ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ ΥΓΡΩΝ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΚΙΝΗΣΗΣ ΚΑΙ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ΒΟΛΟΥ ΚΑΙ ΤΩΝ ΝΟΜΙΚΩΝ ΠΡΟΣΩΠΩΝ ΤΟΥ (ΣΧΟΛΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ Α' ΒΑΘΜΙΑΣ ΚΑΙ Β' ΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ, ΔΟΕΠΑΠ-ΔΗΠΕΘΕ, ΚΕΚΠΑ-ΔΙΕΚ ΚΑΙ ΤΗΣ ΔΕΥΑΜΒ) ΔΙΑΡΚΕΙΑΣ ΕΝΟΣ (1) ΈΤΟΥΣ ΑΠΟ ΤΗΝ ΥΠΟΓΡΑΦΗ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ» ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΟΣ

ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ: 1.249.316,57€ (συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α. και του δικαιώματος προαίρεσης 10%)”, της οποίας αναπόσπαστα μέρη αποτελούν τα Παραρτήματα: Α’ (Τεχνικές Προδιαγραφές – Ενδεικτικός Προϋπολογισμός), Β’ (Υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς), Γ’ (Σχέδιο Σύμβασης Προμήθειας) και Δ’ (Σχέδια εγγυητικών επιστολών).

Σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο άρθρο 2^ο της διακήρυξης (“Αντικείμενο ανάθεσης”), το φυσικό αντικείμενο της προκηρυχθείσας προμήθειας υποδιαιρείται στα παρακάτω προμηθευόμενα είδη, τα οποία αποτελούν και τα διακριτά τμήματα στα οποία υποδιαιρείται η σύμβαση:

Είδος	Κωδ. Αρ. CPV	Ποσότητες σε λίτρα	Καθαρή αξία	Φ.Π.Α.	Προαίρεση 10%	Συνολική Ενδεικτική Δαπάνη (€)
Πετρέλαιο κίνησης (λιανική)	09134100-8	625.077,80	618.281,94	142.186,45	76.046,84	836.515,23
Πετρέλαιο θέρμανσης (λιανική)	09135100-5	254.928,00	197.102,87	45.333,66	24.243,65	266.680,18
Βενζίνη αμόλυβδη (απλή) (λιανική)	09132100-4	90.304,16	107.997,90	24.839,52	13.283,74	146.121,16
ΣΥΝΟΛΙΚΑ ΠΟΣΑ			923.382,71	212.359,63	113.574,23	1.249.316,57

Οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς μπορούσαν να υποβάλλουν προσφορά για ένα ή περισσότερα από τα ως άνω τμήματα της σύμβασης (βλ. παρ. 1.03 του άρθρου 1^{ου} της διακήρυξης (“Αναθέτουσα αρχή – αντικείμενο του διαγωνισμού”): “Οι διαγωνιζόμενοι μπορούν να υποβάλλουν προσφορά για ένα ή περισσότερα είδη της προμήθειας, για τη συνολική ωστόσο προκηρυχθείσα ποσότητα του κάθε είδους.”).

Επιπρόσθετα, σύμφωνα δε με τους σχετικούς όρους των παρ. 5.06 και 5.07 του άρθρου 5^{ου} της διακήρυξης (“Προσφερόμενη τιμή – ποσοστό έκπτωσης”), “5.06. Δεν θα λαμβάνεται υπόψη προσφορά, η οποία θα δίδεται για μέρος μόνο των ποσοτήτων του κάθε είδους υγρών καυσίμων. Γι’ αυτό οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να προσφέρουν το κάθε είδος καυσίμων για ολόκληρη την ποσότητα που αναγράφεται στον ενδεικτικό προϋπολογισμό. 5.07. Το ποσοστό έκπτωσης παραμένει σταθερό και αμετάβλητο καθ’ όλη τη διάρκεια της σύμβασης, σε ότι αφορά τα υγρά καύσιμα.”, ενώ, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο άρθρο 24^ο της διακήρυξης (“Συμβάσεις”), “Ο μειοδότης (ή οι μειοδότες) υπογράφει επιμέρους συμβάσεις με το Δήμο Βόλου και έκαστο Νομικό Πρόσωπό του για το τμήμα της προμήθειας που αντιστοιχεί σε καθένα από αυτά.”

Περαιτέρω, σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στην παρ. 22.03 του άρθρου 22^{ου} της διακήρυξης (“Ανακοίνωση κατακύρωσης ανάθεσης”), ομοίως και στην παρ. 24.02 του άρθρου 24^{ου} (“Συμβάσεις”), “ο Δήμος διατηρεί το δικαίωμα προαίρεσης για την αύξηση του συμβατικού αντικειμένου μέχρι 10%, είτε από αυξήσεις στις ποσότητες των καυσίμων, είτε από τυχόν παράταση της σύμβασης.”, ενώ σύμφωνα με το άρθρο 3 του σχεδίου σύμβασης προμήθειας, Παράρτημα Γ’ της διακήρυξης, “Ο Δήμος διατηρεί το δικαίωμα προαίρεσης για την αύξηση του συμβατικού αντικειμένου μέχρι 10% του προϋπολογισμού των αρχικών συμβάσεων, είτε από αυξήσεις στις ποσότητες των καυσίμων, είτε από τυχόν παράταση της σύμβασης.”

Κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης ορίσθηκε η χαμηλότερη τιμή, καθώς, σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο προοίμιο του τεύχους της διακήρυξης, κριτήριο κατακύρωσης για την προμήθεια των πετρελαιοειδών του ως άνω πίνακα είναι “το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%) ανά λίτρο, στη νόμιμα διαμορφούμενη κάθε φορά μέση τιμή λιανικής πώλησης για την αμόλυβδη βενζίνη, το πετρέλαιο κίνησης (diesel) και το πετρέλαιο θέρμανσης, την ημέρα παράδοσης, όπως αυτές θα προκύπτουν από το εκάστοτε εκδιδόμενο δελτίο πιστοποίησης τιμών του Τμήματος Εμπορίου, της Δ/σης Ανάπτυξης, των Περιφερειακών Ενοτήτων Μαγνησίας και Βορείων Σποράδων, της Περιφέρειας Θεσσαλίας.”.

Παράλληλα, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στην παρ. 22.01 του άρθρου 22^{ου} της διακήρυξης, “η κατακύρωση της προμήθειας θα γίνει σε προμηθευτή (ή προμηθευτές) του οποίου η προσφορά είναι αποδεκτή με βάση τους καθοριζόμενους στη διακήρυξη και στις τεχνικές προδιαγραφές ουσιώδεις όρους και που θα προσφέρει το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης στα εκατό (%) ανά λίτρο στη νόμιμα διαμορφούμενη κάθε φορά μέση τιμή λιανικής πώλησης (πετρέλαιο θέρμανσης, απλή αμόλυβδη βενζίνη και πετρέλαιο κίνησης) ανά είδος υγρών καυσίμων, την ημέρα παράδοσης, όπως αυτή προκύπτει από το εκάστοτε εκδιδόμενο δελτίο πιστοποίησης τιμών του Παρατηρητηρίου Τιμών Υγρών Καυσίμων του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας για την περιφερειακή ενότητα Μαγνησίας και Βορείων Σποράδων, της Περιφέρειας Θεσσαλίας, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 13 του Ν.3438/2006.”

Όσον αφορά τον τρόπο υποβολής προσφορών από τους ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς, αυτές υποβάλλονταν υποχρεωτικά μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. (βλ. άρθρο 6^ο της διακήρυξης (“Τρόπος υποβολής προσφορών”): “6.01. Οι προσφορές 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/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.ΔΗ.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).”

Περαιτέρω, βάσει των σχετικών όρων του άρθρου 11^{ου} της διακήρυξης (“Εγγυήσεις (συμμετοχής – καλής εκτέλεσης)”), “11.01.1. Η εγγύηση συμμετοχής στο διαγωνισμό ορίζεται σε ποσοστό 1% επί της προϋπολογιζόμενης από την υπηρεσία δαπάνης, μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α και του δικαιώματος προαίρεσης 10%, ήτοι εννιά χιλιάδες διακόσια τριάντα τρία ευρώ και ογδόντα τρία λεπτά (9.233,83) Ευρώ, εφόσον ο προσφέρων συμμετέχει για το σύνολο των υπό προμήθεια ειδών. [...] Σε περίπτωση που η προσφορά του διαγωνιζόμενου θ’ αφορά μέρος των υπό προμήθεια προϊόντων (ένα ή περισσότερα είδη των προς προμήθεια προϊόντων), η εγγυητική επιστολή συμμετοχής ορίζεται σε ποσοστό 1% επί της αντίστοιχης προϋπολογισθείσας δαπάνης χωρίς τον Φ.Π.Α και του δικαιώματος προαίρεσης 10%, ή του αθροίσματος του προϋπολογισμού των δαπανών των ειδών, χωρίς τον Φ.Π.Α και του δικαιώματος προαίρεσης 10%, στην περίπτωση που η προσφορά αφορά περισσότερα του ενός των ειδών. 11.01.2. Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να έχει ισχύ τουλάχιστον επτά (7) μήνες, αρχής γενομένης από την επόμενη της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών.[...]”

Σύμφωνα δε με το σχετικό όρο της παρ. 19.01 του άρθρου 19^{ου} της διακήρυξης (“Χρόνος ισχύος προσφορών”): “19.01. Ο χρόνος ισχύος των προσφορών είναι εκατόν ογδόντα (120) ημερολογιακές ημέρες (ήτοι τέσσερις (4) μήνες) προσμετρούμενες από την επομένη της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών του διαγωνισμού, με δυνατότητα παράτασης για εκατόν είκοσι (120) επιπλέον ημέρες. Μετά τη λήξη και του παραπάνω ανώτατου ορίου χρόνου παράτασης ισχύος της προσφοράς, ματαιώνονται τα αποτελέσματα του διαγωνισμού, εκτός εάν συμφωνεί ο μειοδότης για τη συνέχιση του διαγωνισμού, αποδεχόμενος την εκ νέου παράταση ισχύος της προσφοράς. Προσφορά που ορίζει χρόνο ισχύος μικρότερο του παραπάνω αναφερομένου απορρίπτεται ως απαράδεκτη.”

Τέλος, όσον αφορά την προβλεπόμενη χρονική διάρκεια εκτέλεσης της σύμβασης, σύμφωνα με το σχετικό άρθρο 23^ο της διακήρυξης (“Διάρκεια σύμβασης”), “Η σύμβαση της προμήθειας θα ισχύει για ένα έτος από την ημερομηνία υπογραφής της σύμβασης ή μέχρι εξαντλήσεως των ποσοτήτων όπως αυτές έχουν προκύψει από τις ανάγκες των υπηρεσιών της μελέτης. Η σύμβαση μπορεί να παραταθεί μέχρι και τρεις (3) μήνες, με απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου.”

2.3 Παρατίθενται οι κάτωθι όροι της διακήρυξης του διαγωνισμού, οι οποίοι συνέχονται με τα αναφερόμενα στο μέρος “Νομική Εκτίμηση” της παρούσας:

α) άρθρο 7^ο (“Δικαιούμενοι συμμετοχής”): “7.04 Προϋποθέσεις συμμετοχής. Για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς (Προμηθευτές) απαιτείται να διαθέτουν ψηφιακή υπογραφή, χορηγούμενη από πιστοποιημένη αρχή παροχής ψηφιακής υπογραφής. και να εγγραφούν στο

ηλεκτρονικό σύστημα (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. – Διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr) ακολουθώντας την κατωτέρω διαδικασία εγγραφής: [...]"

β) άρθρο 9^ο ("Προσόντα και δικαιολογητικά συμμετοχής"): "9.01. 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 ΥΑ Π1/2390/13 «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.)», όπως αναλυτικά περιγράφονται κατωτέρω. [...] Η μη προσκόμιση κάποιου από τα παρακάτω δικαιολογητικά αποτελεί λόγο αποκλεισμού του συμμετέχοντος. [...]

A-B. Έλληνες πολίτες και αλλοδαποί πολίτες. 1. Εγγύηση συμμετοχής στο διαγωνισμό κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 11 της παρούσας διακήρυξης. **2. Άδεια εμπορίας αργού πετρελαίου και πετρελαιοειδών προϊόντων κατηγορίας Α'**, σύμφωνα με το άρθρο 6 του Ν. 3054/2002 σε επίσημα επικυρωμένο αντίγραφο. Η άδεια αυτή θα πιστοποιεί, ότι οι υποψήφιοι προμηθευτές πληρούν τις προϋποθέσεις για ελάχιστο κεφάλαιο, διαθεσιμότητα αποθηκευτικών χώρων και διαθεσιμότητα μεταφορικών μέσων, οι οποίες αναφέρονται στο 6ο άρθρο του Ν. 3054/2002, στις παραγράφους 5 (α), (β) και (γ), αντίστοιχα, ή **Άδεια λειτουργίας πρατηρίου υγρών καυσίμων ή άδεια Λιανικής Εμπορίας πωλητή πετρελαίου θέρμανσης**, σύμφωνα με το Ν. 3054/2002 άρθρο 7 παράγραφοι 3 (α) και (γ), αντίστοιχα, σε επίσημα επικυρωμένο αντίγραφο. Σε περίπτωση που οι υποψήφιοι προμηθευτές διαθέτουν άδεια εμπορίας αργού πετρελαίου και πετρελαιοειδών προϊόντων κατηγορίας Α', σύμφωνα με το 6ο άρθρο του Ν. 3054/2002, δύνανται να την προσκομίσουν στη θέση της άδειας λειτουργίας πρατηρίου υγρών καυσίμων ή της άδειας Λιανικής Εμπορίας πωλητή πετρελαίου θέρμανσης (το συγκεκριμένο δικαιολογητικό προσκομίζεται μόνο στην περίπτωση υποβολής προσφοράς για τα είδη των υγρών καυσίμων). **3. Πιστοποιητικό οικείου επιμελητηρίου** ή άλλης αναγνωρισμένης επαγγελματικής οργάνωσης, στο οποίο να πιστοποιείται η εγγραφή του στο επαγγελματικό ή εμπορικό μητρώο και να βεβαιώνεται ότι ο αναφερόμενος στο πιστοποιητικό εξασκεί επάγγελμα σχετικό με το αντικείμενο του διαγωνισμού για το τρέχον έτος.[...] **4. Πιστοποιητικό** εκδιδόμενο από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους, από το οποίο να προκύπτει ότι είναι ενήμεροι ως προς τις υποχρεώσεις τους, που αφορούν τις **εισφορές κοινωνικής ασφάλισης των ιδίων, καθώς και των εργαζομένων τους κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού.**[...] **5. Πιστοποιητικό φορολογικής ενημερότητας**, εκδιδόμενο από την αρμόδια αρχή του οικείου κράτους, από το οποίο να προκύπτει, ότι κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού δεν έχουν φορολογικές εκκρεμότητες. **6. Απόσπασμα ποινικού μητρώου**, έκδοσης τουλάχιστον του τελευταίου τριμήνου, από το οποίο να προκύπτει, ότι δεν έχουν καταδικασθεί για ένα ή περισσότερα από τα αδικήματα των παραγράφων 1 και 4 του άρθρου 8 της παρούσας διακήρυξης. [...] **7. Πιστοποιητικό αρμόδιας δικαστικής ή διοικητικής αρχής** της χώρας εγκατάστασής τους, το οποίο πρέπει να έχει εκδοθεί έξι (6) το πολύ μήνες πριν από την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού και από το οποίο να προκύπτει ότι: - Δεν τελούν σε πτώχευση, εκκαθάριση, αναγκαστική διαχείριση, πτωχευτικό συμβιβασμό ή άλλη ανάλογη κατάσταση. - Δεν τελούν υπό διαδικασία κήρυξης σε πτώχευση, έκδοσης αναγκαστικής εκκαθάρισης, αναγκαστικής διαχείρισης, πτωχευτικού συμβιβασμού ή υπό άλλη ανάλογη διαδικασία. [...] **8. Υπεύθυνη δήλωση Ν. 1599/86 του συμμετέχοντος** (για τους συμμετέχοντες για τα καύσιμα) με την οποία θα δηλώνει τα στοιχεία διεύθυνσης του πρατηρίου υγρών καυσίμων καθώς και ότι αυτό βρίσκεται εντός των διοικητικών ορίων του Δήμου Βόλου. Σε κάθε περίπτωση, ο μειοδότης αναλαμβάνει την ευθύνη για την έγκαιρη, σωστή και χωρίς οποιοδήποτε πρακτικό πρόβλημα για την αναθέτουσα αρχή, παράδοση των καυσίμων εντός των διοικητικών ορίων του Δήμου και σε χώρο που θα καθορίζεται στη σύμβαση, στα οχήματα και μηχανήματα αυτού. **9. Υπεύθυνη δήλωση του συμμετέχοντα ή νόμιμου εκπροσώπου**, όπου θ' αναφέρει τους ασφαλιστικούς φορείς προς τους οποίους υποχρεούται στην καταβολή εισφορών.[...] Επίσης για να διαπιστωθεί η φερεγγυότητα, η επαγγελματική αξιοπιστία, η χρηματοπιστωτική και οικονομική γενικότερα κατάσταση των συμμετασχόντων, οφείλουν να προσκομίσουν με ποινή αποκλεισμού από το διαγωνισμό τα ακόλουθα: **10. Υπεύθυνη δήλωση του συμμετέχοντα ή νόμιμου εκπροσώπου**, ότι: α) Έλαβαν γνώση των όρων της διακήρυξης και των τευχών δημοπράτησης, τους οποίους και δέχονται ανεπιφύλακτα, εκτός εάν στην προσφορά του ρητά αναφέρει τα σημεία εκείνα τα οποία τυχόν δεν αποδέχεται. Στην περίπτωση αυτή πρέπει ο προσφέρων ν' αναφέρει στην προσφορά του τους όρους της προσφοράς, που είναι διαφορετικοί από τους όρους της διακήρυξης, προκειμένου ν' αξιολογηθούν. β) Δεν έχουν καταδικαστεί για αδίκημα σχετικό με την άσκηση της επαγγελματικής τους δραστηριότητας. γ) Δεν έχει αποκλεισθεί η συμμετοχή της επιχείρησης από διαγωνισμούς του Δημοσίου, των Ν.Π.Δ.Δ. και των Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης. δ)

Ότι η επιχείρηση υπήρξε συνεπής στην εκπλήρωση τόσο των συμβατικών υποχρεώσεων, όσο και των υποχρεώσεων της προς τις υπηρεσίες του δημόσιου τομέα, και των Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης. ε) Ότι ουδέποτε έχει αποφασιστεί έκπτωση ή καταγγελία σύμβασης εκτέλεσης παρόμοιας προμήθειας σε βάρος τους, λόγω επαγγελματικού παραπτώματος από οποιοδήποτε Ν.Π.Δ.Δ. ή άλλο νομικό πρόσωπο του ευρύτερου δημόσιου τομέα. στ) Ότι η επιχείρηση δεν έχει υποπέσει στο παράπτωμα ψευδούς δήλωσης ή και ανακριβών δηλώσεων κατά την παροχή πληροφοριών που ζητήθηκαν από Δήμο ή άλλη δημόσια υπηρεσία ή Ν.Π.Δ.Δ. ζ) Ότι δεν υφίστανται νομικοί περιορισμοί λειτουργίας της επιχείρησης. στ) Ότι δεν συντρέχει καμία από τις περιπτώσεις, όπως αυτές αναφέρονται αναλυτικά στο άρθρο 45 της οδηγίας 2004/18/ΕΚ και στο άρθρο 9 της παρούσας διακήρυξης. 11. Τα φυσικά ή νομικά πρόσωπα του εξωτερικού **υπεύθυνη δήλωση**, ότι δεν έχουν υποστεί αντίστοιχες με τις παραπάνω κυρώσεις σε χώρες εντός και εκτός της Ευρωπαϊκής Ένωσης. [...] 12. **Υπεύθυνη δήλωση** που θ' αναφέρει τη χώρα προέλευσης των προσφερόμενων προϊόντων.[...] 13. Την **υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 15 της παρούσας** σχετικά με τη συμμόρφωση στις τεχνικές προδιαγραφές.

(Γ) Νομικά πρόσωπα, ημεδαπά ή αλλοδαπά. 1. Όλα τα παραπάνω δικαιολογητικά των εδαφίων 1-11. [...]

4. Ειδικά οι ανώνυμες εταιρείες υποβάλλουν, με ποινή αποκλεισμού και τα δικαιολογητικά του επόμενου άρθρου (11)¹. [...] Σημειώνεται ότι όλες οι αναφερόμενες υπεύθυνες δηλώσεις του Ν. 1599/86, πρέπει να φέρουν σφραγίδα της επιχείρησης και να υπογράφονται *από το ίδιο το φυσικό πρόσωπο που συμμετέχει στο διαγωνισμό, ή *όταν πρόκειται για εταιρεία από τον νόμιμο εκπρόσωπο αυτής,

Η υπεύθυνη δήλωση υπογράφεται ψηφιακά από τον προσφέροντα και δεν απαιτείται θεώρηση γνησίου υπογραφής. Οι υπεύθυνες δηλώσεις, τα στοιχεία και δικαιολογητικά για τη συμμετοχή του προσφέροντος στη διαγωνιστική διαδικασία υποβάλλονται από αυτόν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου τύπου .pdf και προσκομίζονται κατά περίπτωση από αυτόν εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή, πλην των Φ.Ε.Κ. και των εγγράφων που φέρουν ψηφιακή υπογραφή . Όταν υπογράφονται από τον ίδιο φέρουν ψηφιακή υπογραφή και δεν απαιτείται σχετική θεώρηση. Επισημαίνεται ότι τα ανωτέρω δικαιολογητικά ή άλλα στοιχεία του υποφακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» που έχουν υποβληθεί με την ηλεκτρονική προσφορά και απαιτούνται να προσκομισθούν στην αναθέτουσα αρχή εντός της ανωτέρω αναφερόμενης προθεσμίας είναι τα δικαιολογητικά και στοιχεία που δεν έχουν εκδοθεί / συνταχθεί από τον ίδιο τον οικονομικό φορέα (Προμηθευτή) και κατά συνέπεια δεν φέρουν την ψηφιακή του υπογραφή. Ως τέτοια στοιχεία ενδεικτικά είναι η Εγγυητική Επιστολή συμμετοχής, Πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί από δημόσιες αρχές ή άλλους φορείς.”

γ) άρθρο 16° (“Τρόπος σύνταξης και υποβολής των προσφορών”): “16.02.Περιεχόμενο προσφορών. Τα περιεχόμενα του ηλεκτρονικού φακέλου της προσφοράς ορίζονται ως εξής: (α) ένας (υπο)φάκελος* με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική προσφορά» και (β) ένας (υπο)φάκελος* με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά». [* (υπο)φάκελος : κατηγορία επισυναπτόμενων αρχείων στο σύστημα] [...]”

“16.03 Περιεχόμενα (υπο)φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά». Στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική προσφορά» υποβάλλονται η εγγύηση συμμετοχής, και όλα τα απαιτούμενα κατά το στάδιο υποβολής της προσφοράς δικαιολογητικά καθώς και τα ΤΕΧΝΙΚΑ ΣΤΟΙΧΕΙΑ της προσφοράς. Συγκεκριμένα, στον προαναφερόμενο (υπο)φάκελο περιλαμβάνονται:

16.04 Δικαιολογητικά συμμετοχής. Οι προσφέροντες υποβάλουν ηλεκτρονικά μαζί με την προσφορά τους, εγκαίρως και προσηκόντως, επί ποινή αποκλεισμού, τα δικαιολογητικά, σε μορφή αρχείου .pdf σύμφωνα με το άρθρο 9 της παρούσας διακήρυξης, το Ν.4155/13((ΦΕΚ/Α'/29-5-2013) και το άρθρο 11 της ΥΑ Π1/2390/13 «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.)». Οι υπεύθυνες δηλώσεις, τα στοιχεία και δικαιολογητικά για τη συμμετοχή του προσφέροντος στη διαγωνιστική διαδικασία υποβάλλονται από αυτόν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου τύπου .pdf και προσκομίζονται κατά περίπτωση από αυτόν εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή, πλην των Φ.Ε.Κ. και των εγγράφων που φέρουν ψηφιακή υπογραφή. Όταν υπογράφονται από τον ίδιο φέρουν ψηφιακή υπογραφή και δεν απαιτείται σχετική θεώρηση. [...]”

¹ Πρόκειται για τα δικαιολογητικά ονομαστικοποίησης μετοχών ανωνύμων εταιρειών του ομώνυμου 10^{ου} άρθρου της διακήρυξης.

“16.05 Τεχνική προσφορά. Η Τεχνική Προσφορά συντάσσεται συμπληρώνοντας την 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. Εφόσον οι τεχνικές προδιαγραφές δεν έχουν αποτυπωθεί στο σύνολό τους στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, ο προσφέρων επισυνάπτει ψηφιακά υπογεγραμμένα τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία. (ιδίως την ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ του). Τα ανωτέρω στοιχεία και δικαιολογητικά της τεχνικής προσφοράς του προσφέροντος υποβάλλονται από αυτόν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου τύπου .pdf και προσκομίζονται κατά περίπτωση από αυτόν εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή. Οι τυχόν απαιτούμενες δηλώσεις ή υπεύθυνες δηλώσεις του παρόντος άρθρου που υπογράφονται ψηφιακά από τους έχοντες υποχρέωση προς τούτο, δεν απαιτείται να φέρουν σχετική θεώρηση γνήσιου υπογραφής. Επισημαίνεται ότι τα ανωτέρω δικαιολογητικά ή άλλα στοιχεία του υποφακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» που έχουν υποβληθεί με την ηλεκτρονική προσφορά και απαιτούνται να προσκομισθούν στην αναθέτουσα αρχή εντός της ανωτέρω αναφερόμενης προθεσμίας είναι τα δικαιολογητικά και στοιχεία που δεν έχουν εκδοθεί / συνταχθεί από τον ίδιο τον οικονομικό φορέα και κατά συνέπεια δεν φέρουν την ψηφιακή του υπογραφή. [...]”

“16.06 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 σε κάθε κατηγορία καυσίμου θα συμπληρώσουν ως τιμή προσφοράς την τιμή με τρία (3) δεκαδικά ψηφία (αριθμό) που προκύπτει μετά την αφαίρεση του ποσοστού της έκπτωσης που προσφέρουν από την Τιμή Αναφοράς που τίθεται στην παρούσα Διακήρυξη για το αντίστοιχο υπό προμήθεια είδος. [...] Τιμές Αναφοράς για σύγκριση των προσφορών: Ταναφοράς Πετρελαίου Θέρμανσης (λιανική): = 0,951 (με ΦΠΑ) ή (0,773 χωρίς ΦΠΑ). Ταναφοράς Βενζίνη Αμόλυβδη (λιανική): = 1,471 (με ΦΠΑ) ή (1,196 χωρίς ΦΠΑ). Ταναφοράς Πετρελαίου Κίνησης (λιανική): = 1,216 (με ΦΠΑ) ή (0,989 χωρίς ΦΠΑ). 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 υπόδειγμα της οικονομικής προσφοράς του παραρτήματος Β', σε μορφή pdf. [...] Επίσης απορρίπτεται ως απαράδεκτη η προσφορά από την οποία δεν προκύπτει με σαφήνεια η προσφερόμενη τιμή. [...]”

δ) άρθρο 18° (“Ηλεκτρονική αποσφράγιση προσφορών”): “18.01 Η ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών γίνεται τέσσερις (4) εργάσιμες ημέρες μετά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών και ώρα 10:30 π.μ., μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο σύστημα οργάνων της Αναθέτουσας Αρχής, εφαρμοζόμενων κατά τα λοιπά των κείμενων διατάξεων για την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων και διαδικασιών. 18.02. Κατά την προαναφερόμενη ημερομηνία και ώρα γίνεται αποσφράγιση μόνο των ηλεκτρονικών (υπό)φακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής Τεχνική Προσφορά». 18.03 Οι ηλεκτρονικοί (υπο)φάκελοι των οικονομικών προσφορών αποσφραγίζονται ηλεκτρονικά μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο σύστημα οργάνων, σε ημερομηνία και ώρα που θα γνωστοποιηθεί σε αυτούς των οποίων οι προσφορές κρίθηκαν αποδεκτές μετά την αξιολόγηση των λοιπών στοιχείων αυτών. 18.04. Αμέσως μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση των (υπο)φακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά», οι συμμετέχοντες στο διαγωνισμό θα έχουν ηλεκτρονική πρόσβαση στο περιεχόμενο των προσφορών που αποσφραγίσθηκαν. 18.05. Ομοίως, μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση των (υπο)φακέλων «Οικονομική Προσφορά», οι προσφέροντες των οποίων οι οικονομικές προσφορές

αποσφραγίσθηκαν, θα έχουν ηλεκτρονική πρόσβαση στο περιεχόμενο των προσφορών που αποσφραγίσθηκαν προκειμένου να λαμβάνουν γνώση των τιμών που προσφέρθηκαν.

2.4 Η αναθέτουσα αρχή απέστειλε ηλεκτρονικά (7.8.2015) μέσω της εφαρμογής e-notices της πύλης simap προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (ΕΕΕΕ) *Προκήρυξη Σύμβασης Προμηθειών* (αριθμός εσωτερικής αναφοράς ID:2015-106769), με τίτλο *“Ελλάδα-Βόλος: Καύσιμα”*, συντεταγμένη σύμφωνα με το σχετικό ισχύον τυποποιημένο έντυπο, η οποία άρχισε να διατίθεται στο Συμπλήρωμα της ΕΕΕΕ (Καθημερινό Ηλεκτρονικό Δελτίο Υποβολής Προσφορών της βάσης δεδομένων TED) στις 12.8.2015 (φύλλο υπ’ αριθμ. 2015/S 154-283745). Παράλληλα, η με α.π. 75647/7.8.2015 περίληψη διακήρυξης δημοσιεύθηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως (ΦΕΚ υπ’ αριθμ. 422 της 14.8.2015), καθώς επίσης και στις οικονομικές εφημερίδες *“Γενική Δημοπρασιών”* και *“Ηχώ των Δημοπρασιών”* (8.8.2015), στις τοπικές εφημερίδες *“Νέος Τύπος”* (18.8.2015) και *“Η Θεσσαλία”* (17.8.2015) και στην εφημερίδα *“Ταχυδρόμος”* (11.8.2015). Τέλος, το πλήρες κείμενο της ταυτάριθμης διακήρυξης του διαγωνισμού αναρτήθηκε στην ιστοσελίδα του Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ. την 10.8.2015 με ΑΔΑΜ 15PROC002963367 και δημοσιεύθηκε στην ιστοσελίδα του Δήμου Βόλου την 11^η.8.2015 καθώς και στην ιστοσελίδα του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. (www.promitheus.gov.gr) την 14^η.8.2015 (ώρα 15.30 μ.μ.), στην τελευταία με α/α συστήματος 14949.

2.5 Ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών στην εφαρμογή του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. ορίστηκε η 31^η.8.2015 και ώρα 08.00 π.μ., ενώ καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 16^η.9.2015 και ώρα 15.00, μετά την παρέλευση της οποίας (ημερομηνίας και ώρας) δεν υπήρχε, σύμφωνα με το σχετικό όρο της διακήρυξης, η δυνατότητα υποβολής προσφοράς στο σύστημα. Ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών ορίστηκε, σύμφωνα με το σχετικό πεδίο *“όροι για το άνοιγμα των προσφορών”* της δημοσιευθείσας στην ΕΕΕΕ προκήρυξης σύμβασης, η 22^η.9.2015 και ώρα 10.30 (βλ. και άρθρο 18.01 της διακήρυξης, *“τέσσερις (4) εργάσιμες ημέρες μετά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών και ώρα 10:30 π.μ.”*.)

2.6 Σύμφωνα με το από 22.9.2015 πρακτικό υπ’ αριθμ. 1 (*“Αποσφράγιση δικαιολογητικά / τεχνική προσφορά”*) της *“Επιτροπής διενέργειας, αποσφράγισης προσφορών και αξιολόγησης προμηθειών ΕΚΠΟΤΑ”* του Δήμου Βόλου (εφεξής Επιτροπή διαγωνισμού), το οποίο αναρτήθηκε στη ηλεκτρονική εφαρμογή του εξεταζόμενου διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ την 25^η.9.2015 (και ώρα 14.50) προς γνώση των διαγωνιζομένων, κατά την ορισθείσα ημερομηνία και ώρα διενέργειας της ηλεκτρονικής αποσφράγισης προσφορών, ήτοι 22.9.2015 και ώρα 10.30 π.μ., διαπιστώθηκε ότι μέχρι την προαναφερόμενη καταληκτική ημερομηνία και ώρα υποβολής προσφορών υπεβλήθησαν στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. δύο προσφορές, αυτή της εταιρείας *“ΑΙΓΑΙΟΝ ΟΙΛ Α.Ε.”* και αυτή της εταιρείας *“ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ ΛΥΚΟΥΡΗΣ και ΣΙΑ Ο.Ε.”*, των οποίων οι υποφάκελοι *“δικαιολογητικών συμμετοχής - τεχνικών προσφορών”* αποσφραγίσθηκαν ηλεκτρονικά και διαπιστώθηκε ότι περιελάμβαναν *“τους σχετικούς πίνακες συμμόρφωσης της Διακήρυξης και διάφορα επισυναπτόμενα ηλεκτρονικά αρχεία, οι ονομασίες των οποίων εξήχθησαν από το σύστημα”* και παρατέθηκαν σε πίνακες δικαιολογητικών συμμετοχής και απαντήσεων τεχνικής προσφοράς, με την αναφορά των οποίων ολοκληρώθηκε το εν λόγω πρακτικό.

Εν συνεχεία, σύμφωνα με το από 30.9.2015 πρακτικό υπ’ αριθμ. 2 (*“Αποσφράγιση και αξιολόγηση οικονομικών προσφορών”*) της Επιτροπής διαγωνισμού, το οποίο αναρτήθηκε στη ηλεκτρονική εφαρμογή του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ την 12^η.10.2015 (και ώρα 14.57) προς γνώση των διαγωνιζομένων, η Επιτροπή διαγωνισμού, αφού προχώρησε στην ηλεκτρονική αποσφράγιση των υποβληθέντων υποφακέλων οικονομικής προσφοράς και των δύο ως άνω διαγωνιζομένων εταιρειών, και συγκεκριμένα των ηλεκτρονικών αρχείων της ειδικής φόρμας συμπλήρωσης της οικονομικής προσφοράς στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. και του συμπληρωμένου υποδείγματος οικονομικής προσφοράς εκάστης, διαπίστωσε τα εξής:

Η οικονομική προσφορά της εταιρείας *“ΑΙΓΑΙΟΝ ΟΙΛ Α.Ε.”*, συνολικής προσφερόμενης τιμής 726.205,72€ χωρίς ΦΠΑ για τα τμήματα του πετρελαίου ντίζελ και της αμόλυβδης βενζίνης, παρατιθέμενη παρακάτω στη

μορφή της παραγόμενης από το σύστημα ειδικής ηλεκτρονικής φόρμας, συμμορφώνεται με τις απαιτήσεις της παρ. 16.06 του άρθρου 16 της διακήρυξης του διαγωνισμού και κρίνεται αποδεκτή:

ΧΑΡΑΚΤΗΡΙΣΤΙΚΑ		ΑΠΑΙΤΗΣΗ			ΑΠΑΝΤΗΣΗ		ΠΑΡΑΠΟΜΠΗ		
Α/Α	Α/Α Γραμ	ΕΙΔΟΣ	Μ.Μ.	ΠΟΣΟΤ.	ΑΞΙΑ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ(€)		ΦΠΑ(€)		ΣΥΝΟΛΙΚΗ ΑΞΙΑ ΜΕ ΦΠΑ(€)
					ΤΙΜΗ ΜΟΝΑΔΑΣ	ΣΥΝΟΛΟ	%	ΠΟΣΟ	
1	1	09134100-8 Πετρέλαιο ντίζελ	Λίτρο	625077.8	.989	618.201,94	23	142.186,45	760.388,39
2	3	09132100-4 Αμόλυβδη βενζίνη	Λίτρο	90304.16	1.196	108.003,78	23	24.840,87	132.844,64
ΣΥΝΟΛΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ						726.205,72		167.027,32	893.233,04

ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ (ΑΡΙΘΜΗΤΙΚΩΣ) : 726.205,72 €
 ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ (ΟΛΟΓΡΑΦΩΣ): ΕΠΤΑΚΟΣΙΕΣ ΕΙΚΟΣΙ ΕΞΙ ΧΙΛΙΑΔΕΣ ΔΙΑΚΟΣΙΑ ΠΕΝΤΕ ΕΥΡΩ ΚΑΙ ΕΒΔΟΜΗΝΤΑ ΔΥΟ ΛΕΠΤΑ.

Η δε οικονομική προσφορά της εταιρείας “ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ ΛΥΚΟΥΡΗΣ και ΣΙΑ Ο.Ε.”, συνολικής προσφερόμενης τιμής 1.249.316,57€ χωρίς ΦΠΑ και για τα τρία τμήματα καυσίμων της σύμβασης, παρατίθεται στη μορφή της παραγόμενης από το σύστημα ειδικής ηλεκτρονικής φόρμας οικονομικής προσφοράς:

ΧΑΡΑΚΤΗΡΙΣΤΙΚΑ		ΑΠΑΙΤΗΣΗ			ΑΠΑΝΤΗΣΗ		ΠΑΡΑΠΟΜΠΗ		
Α/Α	Α/Α Γραμ	ΕΙΔΟΣ	Μ.Μ.	ΠΟΣΟΤ.	ΑΞΙΑ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ(€)		ΦΠΑ(€)		ΣΥΝΟΛΙΚΗ ΑΞΙΑ ΜΕ ΦΠΑ(€)
					ΤΙΜΗ ΜΟΝΑΔΑΣ	ΣΥΝΟΛΟ	%	ΠΟΣΟ	
1	1	09134100-8 Πετρέλαιο ντίζελ	Λίτρο	625077.8	1.338257786 7133	836.515,23	23	192.398,50	1.028.913,73
2	2	09132100-5 Πετρέλαιο θέρμανσης	Λίτρο	254928	1.046099998 6185	266.680,18	23	61.336,44	328.016,62
3	3	09132100-4 Αμόλυβδη βενζίνη	Λίτρο	90304.16	1.61809996 485	146.121,16	23	33.607,87	179.729,03
ΣΥΝΟΛΟ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ						1.249.316,57		287.342,81	1.536.659,38

ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ (ΑΡΙΘΜΗΤΙΚΩΣ) : 1.249.316,57 €
 ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ (ΟΛΟΓΡΑΦΩΣ): ΕΝΑ ΕΚΑΤΟΜΜΥΡΙΟ ΔΙΑΚΟΣΙΕΣ ΣΑΡΑΝΤΑ ΕΝΝΕΑ ΧΙΛΙΑΔΕΣ ΤΡΙΑΚΟΣΙΑ ΔΕΚΑ ΕΞΙ ΕΥΡΩ ΚΑΙ ΠΕΝΗΝΤΑ ΕΠΤΑ ΛΕΠΤΑ.

Σύμφωνα δε με το ως άνω πρακτικό (υπ’ αριθμ. 2) της Επιτροπής διαγωνισμού, η οικονομική προσφορά της εταιρείας “ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ ΛΥΚΟΥΡΗΣ και ΣΙΑ Ο.Ε.” κρίθηκε απορριπτέα για το σύνολο των προσφερομένων ειδών και συγκεκριμένα για τους παρακάτω λόγους:

“α) Τα έγγραφα και τα δικαιολογητικά συμμετοχής που υποβλήθηκαν στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος καθώς και το παραγόμενο ηλεκτρονικό αρχείο της οικονομικής προσφοράς, δεν φέρουν ψηφιακή υπογραφή, όπως απαιτείται σύμφωνα με το άρθρο 7 περίπτωση 7.04 και το άρθρο 16 περιπτώσεις 16.04, 16.05 και 16.06 της Διακήρυξης.

β) Το σύνολο της οικονομικής προσφοράς στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος, συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ, υπερβαίνει το σύνολο του ενδεικτικού προϋπολογισμού του διαγωνισμού,

έτσι όπως αποτυπώνεται στους όρους της διακήρυξης.

γ) Το συνημμένο αρχείο ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ (ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Β΄) στο οποίο αποτυπώνεται το προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%), δεν επισυνάπτεται ψηφιακά υπογεγραμμένο, σύμφωνα με τα όσα ορίζονται στο άρθρο 16 περίπτωση 16.06 “Περιεχόμενα (υπο)φακέλλου Οικονομική Προσφορά”, αλλά σκαναρισμένο (χωρίς να φέρει ψηφιακή υπογραφή).

δ) Από τη σύγκριση των δύο ανωτέρω προσφορών, τόσο της προσφοράς όπου αποτυπώνεται το ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%) όσο και από την αποτύπωση της προσφοράς στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος, προκύπτει ότι οι δύο προσφορές είναι αντιφατικές μεταξύ τους.

ε) Τέλος και όλως επικουρικά, η προσφορά (τιμή μονάδας) στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος, σύμφωνα με τα όσα ορίζονται στο άρθρο 16 περίπτωση 16.06 “Περιεχόμενα (υπο)φακέλλου Οικονομική Προσφορά”, θα έπρεπε να είναι συμπληρωμένη με τρία (3) δεκαδικά ψηφία, που προκύπτει μετά την αφαίρεση του ποσοστού της έκπτωσης που προσφέρουν από την Τιμή Αναφοράς που τίθεται στην Διακήρυξη για το αντίστοιχο υπό προμήθεια είδος, στην συγκεκριμένη όμως περίπτωση αυτό αποτυπώνεται με περισσότερα του ενός δεκαδικά ψηφία.”

Περαιτέρω, σύμφωνα με το ως άνω (υπ’ αριθμ.2) πρακτικό της, η Επιτροπή διαγωνισμού γνωμοδότησε υπέρ: α) της ανακήρυξης της εταιρείας “ΑΙΓΑΙΟΝ ΟΙΛ Α.Ε.” ως μειοδότη για τα είδη που περιγράφονται στους παραπάνω πίνακες (πετρέλαιο ντίζελ και αμόλυβδη βενζίνη) με συνολική τιμή με ΦΠΑ 893.233,04€ (οκτακόσιες ενενήντα τρεις χιλιάδες διακόσια τριάντα τρία ευρώ και τέσσερα λεπτά) και β) της κήρυξης του διαγωνισμού ως άγονου ως προς το τμήμα που αφορά το πετρέλαιο θέρμανσης.

Κατόπιν των ανωτέρω, με την υπ’ αριθμ. 421/42/16.10.2015 (ΑΔΑ: ΩΝ7ΙΩ96-ΞΝΕ) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Βόλου, η οποία αναρτήθηκε στη ηλεκτρονική εφαρμογή του εξεταζόμενου διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ την 29^η.10.2015 (και ώρα 08.52 π.μ) προς γνώση των διαγωνιζομένων, εγκρίθηκαν εν συνόλω τα κατά τα ως άνω προταθέντα με τα υπ’ αριθμ. 1 και 2 πρακτικά της Επιτροπής διαγωνισμού και, ειδικότερα, κρίθηκε απορριπτέα η οικονομική προσφορά της εταιρείας “ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ ΛΥΚΟΥΡΗΣ και ΣΙΑ Ο.Ε.” για το σύνολο των προσφερομένων ειδών, ενώ, παράλληλα, όσον αφορά το τμήμα της προμήθειας πετρελαίου θέρμανσης, ο διενεργηθείς μέσω του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. ανοικτός διαγωνισμός “κηρύχθηκε άγονος λόγω του ότι δεν υποβλήθηκε κανονική προσφορά”, το δε θέμα της ανάθεσης της σύμβασης προμήθειας του εν λόγω είδους παραπέμφθηκε στο οικείο Δημοτικό Συμβούλιο “για απευθείας ανάθεση με προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης σύμφωνα με όσα προβλέπονται ανά περίπτωση στα άρθρα 24 και 25 του Π.Δ. 60/2007, εφόσον προηγηθεί και η σύμφωνη γνώμη της Ενιαίας Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων, σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περίπτωση γ’, υποπερίπτωση δδ’ του ν. 4013/2011, όπως έχει τροποποιηθεί με το άρθρο 61 του ν.4146/2013.”

Όπως προκύπτει δε από την εξέταση των στοιχείων της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. (α/α συστήματος 14949) κατά την 10^η.11.2015, αλλά και από την υπ’ α.π. 110098/11.11.2015 (α.π. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 4993/11.11.2015) σχετική βεβαίωση της αρμόδιας Υπηρεσίας της αναθέτουσας αρχής, δεν έχει υποβληθεί μέσω του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. ουδεμία ένσταση κατά των ως άνω πρακτικών της Επιτροπής διαγωνισμού, καθώς και ουδεμία προδικαστική προσφυγή του άρθρου 4 του Ν.3886/2010 κατά της προαναφερόμενης απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Βόλου.

Τέλος, η προαναφερόμενη 421/42/16.10.2015 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Βόλου ελέγχθηκε, κατά τις οικείες διατάξεις του Ν.3852/2010, ως προς τη νομιμότητά της και κρίθηκε νόμιμη με την υπ’ α.π. 3021/191878/26.10.2015 (ΑΔΑ: 7ΥΥΩΟΡ10-ΕΧΚ) Απόφαση του Γενικού Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης Θεσσαλίας – Στερεάς Ελλάδας, η οποία και αυτή αναρτήθηκε στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. την 29.10.2015 (και ώρα 9.49 π.μ.), ενώ, από τα στοιχεία του φακέλου, δεν προκύπτει η διενέργεια του προβλεπόμενου προσυμβατικού ελέγχου νομιμότητας του Ελεγκτικού Συνεδρίου για το τμήμα της σύμβασης που κατακυρώθηκε.

2.7 Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Βόλου Νομού Μαγνησίας, διά του με α.π. εισερχ. 4810/30.10.2015 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 με 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. 75647/7.8.2015 διακήρυξης, προκειμένου για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας 254.928 λίτρων πετρελαίου θέρμανσης για τις ανάγκες του ιδίου ως άνω Δήμου και των νομικών του προσώπων, συνολικού προϋπολογισμού 266.680,18€ (συμπεριλαμβανομένου δικαιώματος προαίρεσης 10% και ΦΠΑ 23%), προβλεπόμενης συμβατικής διάρκειας ενός έτους από υπογραφή της σύμβασης ή μέχρις εξαντλήσεως της προμηθευόμενης ποσότητας.

Σημειώνεται ότι με την υπ' αριθμ. 184/30.7.2015 Απόφαση της Αρχής δεν παρασχέθηκε η κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. (δδ) του Ν.4013/2011 (ως ισχύει) σύμφωνη γνώμη της επί του υπ' α.π. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 3221/16.7.2015 σχετικού αιτήματος του Δήμου Βόλου για την προσφυγή του στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, κατά τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ/τος 60/2007, προκειμένου για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας υγρών καυσίμων για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των νομικών προσώπων του, προϋπολογισμού 945.694,82€ πλέον ΦΠΑ (τμήμα της υπ' α.π. 17943/26.2.2015 διακήρυξης του προηγηθέντος ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού του ιδίου ως άνω Δήμου για την προμήθεια καυσίμων και ελαιολιπαντικών, συνολικού προϋπολογισμού 1.074.605,52€ πλέον ΦΠΑ, διενεργηθέντος μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., με καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 4^η.5.2015), λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Συγκεκριμένα, με την ως άνω Απόφαση της Αρχής διαπιστώθηκε η μη νομιμότητα της προηγηθείσας ανοικτής διαγωνιστικής διαδικασίας λόγω της ύπαρξης ουσιωδών νομικών πλημμελειών κατά την τήρηση των υποχρεωτικών διατυπώσεων δημοσιότητας των όρων της σύμβασης (και ειδικότερα: λόγω του ότι η περιληπτική διακήρυξη του διαγωνισμού δεν δημοσιεύθηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως, καθώς και λόγω διάστασης πληροφοριών μεταξύ της διακήρυξης και της δημοσιευθείσας στην Επίσημη Εφημερίδα της ΕΕ προκήρυξης σύμβασης, όσον αφορά τα τμήματα της σύμβασης για τα οποία οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς είχαν τη δυνατότητα να υποβάλουν προσφορά, τον προϋπολογισμό τους και το συνολικό προϋπολογισμό 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^{ης} Δεκεμβρίου 2013 για την τροποποίηση των οδηγιών 2004/17/EK, 2004/18/EK και 2009/81/EK 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/EK)”, 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 προαιρέσεως όσο και των τυχόν παρατάσεων της σύμβασης [...]

2. Η αποτίμηση πρέπει να ισχύει κατά το χρόνο αποστολής της προκήρυξης διαγωνισμού, όπως προβλέπεται στο άρθρο 29 παράγραφος 2 ή, στις περιπτώσεις όπου δεν απαιτείται μια τέτοια προκήρυξη, κατά το χρονικό σημείο έναρξης της διαδικασίας ανάθεσης της σύμβασης. 3. Κανένα σχέδιο έργου και καμία σύμβαση προμήθειας ή υπηρεσιών δεν επιτρέπεται να καταταχθεί, 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. Στο άρθρο 24, “Διαδικασία με διαπραγμάτευση, με δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού (άρθρο 30 οδηγίας 2004/18/EK)”, παρ. 1 περ. α' του ίδιου 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. Στο άρθρο 3 (με τίτλο “Αρχές που διέπουν τη σύναψη συμβάσεων (άρθρο 2 οδηγίας 2004/18/EK)”) του ίδιου ως άνω π.δ/τος προβλέπεται ότι: “Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις ενεργώντας με διαφάνεια.”

8. Στο άρθρο 29 παρ. 2 του ίδιου ως άνω π.δ/τος, “Προκηρύξεις (άρθρο 35 οδηγίας 2004/18/EK)”, 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.”

Στο δε άρθρο 30 παρ. 1 του ίδιου ως άνω π.δ/τος, “Σύνταξη και λεπτομέρειες δημοσίευσης των προκηρύξεων (άρθρο 36 οδηγίας 2004/18/EK)”, 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. [...]”

Περαιτέρω, στο Παράρτημα VII Α με τίτλο *“ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΕΣ ΠΟΥ ΠΡΕΠΕΙ ΝΑ ΠΕΡΙΛΑΜΒΑΝΟΝΤΑΙ ΣΤΙΣ ΠΡΟΚΗΡΥΞΕΙΣ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ”* του π.δ/τος 60/2007 (Οδηγίας 2004/18/ΕΚ), και συγκεκριμένα στο μέρος αυτού με τίτλο *“ΠΡΟΚΗΡΥΞΗ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ”*, αναφέρονται, μεταξύ άλλων, τα κάτωθι στοιχεία που πρέπει να περιλαμβάνει η προκήρυξη διαγωνισμού στην ΕΕΕΕ:

“ΠΡΟΚΗΡΥΞΗ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ. Ανοικτές διαδικασίες, ... [...] β) Δημόσιες συμβάσεις προμηθειών: [...] 17. Κριτήρια επιλογής σχετικά με την προσωπική κατάσταση των οικονομικών φορέων τα οποία ενδέχεται να επιφέρουν τον αποκλεισμό τους, και απαιτούμενα στοιχεία βάσει των οποίων αποδεικνύεται ότι δεν εμπίπτουν στις περιπτώσεις που δικαιολογούν αποκλεισμό. Κριτήρια επιλογής και πληροφορίες σχετικά με την προσωπική κατάσταση του οικονομικού φορέα, πληροφορίες και διατυπώσεις που είναι απαραίτητες για την αξιολόγηση των ελάχιστων όρων οικονομικού και τεχνικού χαρακτήρα που θα πρέπει να πληροί ο οικονομικός φορέας. Ελάχιστο επίπεδο ή ελάχιστα επίπεδα ικανοτήτων που ενδεχομένως απαιτούνται.”

9. Στο άρθρο 4 με τίτλο *«Ρύθμιση ζητημάτων κατεπίγοντος 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.

10. Στο άρθρο 209 παρ. 1 του Ν. 3463/2006 (ΦΕΚ Α΄ 114) περί του Κώδικα Νομοθεσίας Δήμων και Κοινοτήτων, όπως ισχύει, ορίζεται ότι: *“1. Οι προμήθειες των Δήμων [...] διενεργούνται σύμφωνα με τις διατάξεις του Ενιαίου Κανονισμού Προμηθειών των Ο.Τ.Α. (Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α.) όπως ισχύει, με την επιφύλαξη των ειδικών ρυθμίσεων [...]”*

Στο δε άρθρο 19 (*“Αποσφράγιση των προσφορών και ανακοίνωση τιμών”*) της υπ΄ αριθμ. 11389/1993 Υπουργική Απόφαση με τίτλο *«Ενιαίος Κανονισμός Προμηθειών Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (ΕΚΠΟΤΑ)»* (ΦΕΚ Β΄ 185) ορίζονται τα εξής:

“1. Το αρμόδιο όργανο παραλαβής και αποσφράγισης προσφορών προβαίνει στην έναρξη της διαδικασίας αποσφράγισης των προσφορών την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται από τη σχετική διακήρυξη ή πρόσκληση.[...] Η αποσφράγιση γίνεται με την παρακάτω διαδικασία:

α. Σε περίπτωση που ο διαγωνισμός γίνεται με κριτήριο τη χαμηλότερη μόνο τιμή, αποσφραγίζεται μόνο ο κύριος φάκελος, μονογράφονται δε και σφραγίζονται από το παραπάνω όργανο όλα τα δικαιολογητικά και η τεχνική προσφορά κατά φύλλο. Ο φάκελος της οικονομικής προσφοράς δεν αποσφραγίζεται, αλλά μονογράφεται και σφραγίζεται από το παραπάνω όργανο και παραδίδεται στην υπηρεσία, προκειμένου να αποσφραγισθεί την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται από τη διακήρυξη την πρόσκληση.

2. Μετά την αποσφράγιση των προσφορών το παραπάνω όργανο προβαίνει στην καταχώρηση αυτών που υποβάλλουν προσφορές, καθώς και των δικαιολογητικών που υπέβαλαν, [...], σε πρακτικό το οποίο υπογράφει και σφραγίζει.

3. Αποσφράγιση των προσφορών γίνεται στην περίπτωση ανοικτού διαγωνισμού δημόσια, [...].

4. Αυτοί που δικαιούνται, σύμφωνα με τα παραπάνω, να παρευρίσκονται στη διαδικασία αποσφράγισης των προσφορών, λαμβάνουν γνώση των συμμετασχόντων στον διαγωνισμό καθώς επίσης και των τιμών που προσφέρθηκαν, στην περίπτωση που ο διαγωνισμός έγινε με κριτήριο την χαμηλότερη μόνο τιμή.

5. Μετά την παραπάνω διαδικασία ο σχετικός φάκελος του διαγωνισμού μαζί με τους σφραγισμένους φακέλους που περιέχουν τα οικονομικά στοιχεία των προσφορών παραδίδεται με απόδειξη σε υπάλληλο

της υπηρεσίας που διενεργεί τον διαγωνισμό. Οι σφραγισμένοι φάκελοι με τα οικονομικά στοιχεία των προσφορών μετά την ολοκλήρωση της αξιολόγησης των λοιπών στοιχείων αυτών, επαναφέρονται για όσες προσφορές κρίθηκαν αποδεκτές, στο παραπάνω αρμόδιο όργανο, για την αποσφράγισή τους κατά την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται από τη σχετική διακήρυξη ή πρόσκληση και όταν κριτήριο κατακύρωσης είναι η χαμηλότερη μόνο τιμή, ακολουθεί σχετική ανακοίνωση τιμών κατά τα ανωτέρω. Όσες προσφορές δεν κρίθηκαν αποδεκτές δεν αποσφραγίζονται, αλλά επιστρέφονται. Εφόσον το όργανο αποσφράγισης των προσφορών είναι αρμόδιο και για την αξιολόγησή τους, οι σφραγισμένοι φάκελοι με τα οικονομικά στοιχεία των προσφορών παραμένουν σ' αυτό.

11. 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 1^η 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, στην Υπουργική Απόφαση υπ' αριθμ. Π1/2390/16.10.2013 «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.)» (ΦΕΚ 2677 Β’/21.10.2013), με την οποία καθορίστηκαν οι τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), προβλέπονται, μεταξύ άλλων, τα εξής: “Άρθρο 11 “Υποβολή και αξιολόγηση προσφορών και δικαιολογητικών συμμετοχής και κατακύρωσης”.

1. Χρόνος και τρόπος υποβολής. [...] 1.2. Ο χρήστης - οικονομικός φορέας υποβάλλει τους ανωτέρω (υπο)φακέλους, μέσω του Συστήματος, όπως περιγράφεται παρακάτω: 1.2.1. Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για τη συμμετοχή του οικονομικού φορέα στη διαγωνιστική διαδικασία υποβάλλονται από αυτόν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου τύπου, pdf και προσκομίζονται κατά περίπτωση από αυτόν εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή. Όταν υπογράφονται από τον ίδιο φέρουν ψηφιακή υπογραφή και δεν απαιτείται σχετική θεώρηση.[...] 1.2.4. Ο οικονομικός φορέας συντάσσει την τεχνική και οικονομική του προσφορά συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος. Στην συνέχεια, το σύστημα παράγει σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο το οποίο υπογράφεται ψηφιακά και υποβάλλεται από τον οικονομικό φορέα. Σε περίπτωση διάστασης των στοιχείων που περιλαμβάνονται στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος και του ψηφιακά υπογεγραμμένου ηλεκτρονικού αρχείου υπερισχύει το τελευταίο. 1.2.5. Εφόσον οι τεχνικές προδιαγραφές και οι οικονομικοί όροι δεν έχουν αποτυπωθεί στο σύνολο τους στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, ο Οικονομικός Φορέας επισυνάπτει ψηφιακά υπογεγραμμένα τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία (ιδίως τεχνική και οικονομική προσφορά).[...] 2. Ηλεκτρονική αποσφράγιση προσφορών. Ο χρήστης - Αναθέτουσα Αρχή προβαίνει στην ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών κατά τις κείμενες διατάξεις περί ανάθεσης δημοσίων

συμβάσεων ακολουθώντας τα εξής στάδια κατά την ημερομηνία και ώρα που ορίζεται από τη σχετική διακήρυξη ή πρόσκληση: • Ηλεκτρονική Αποσφράγιση του (υπό)φακέλου «Δικαιολογητικά Προσωπικής Κατάστασης -Τεχνική Προσφορά» • Ηλεκτρονική Αποσφράγιση του (υπό)φακέλου «Οικονομική Προσφορά».

- Ηλεκτρονική Αποσφράγιση του φακέλου «Δικαιολογητικά Κατακύρωσης». 3. Ηλεκτρονική αξιολόγηση προσφορών και δικαιολογητικών. Μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών η Αναθέτουσα Αρχή προβαίνει στην αξιολόγηση αυτών μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο Σύστημα οργάνων της, εφαρμοζόμενων κατά τα λοιπά των κειμένων διατάξεων για την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων και των διαδικασιών της κατά περίπτωση Αναθέτουσας Αρχής.[...]"

III. Νομική Εκτίμηση

12. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Βόλου Νομού Μαγνησίας, ο οποίος ως Ο.Τ.Α. α' βαθμού αποτελεί 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 εκτιμώμενης αξίας 216.813,15€ χωρίς ΦΠΑ, 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.

13. 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 αναγνωριζόμενων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συσταλτικής ερμηνείας.

Συγκεκριμένα, προκειμένου η Οδηγία 2004/18/ΕΚ να μην απολέσει την πρακτική αποτελεσματικότητά της, τα κράτη μέλη και οι αναθέτουσες αρχές τους δεν επιτρέπεται να προβλέπουν περιπτώσεις προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση που δεν προβλέπονται από την εν λόγω οδηγία ή να συνοδεύουν τις ρητώς προβλεπόμενες από την οδηγία αυτή περιπτώσεις με νέους όρους που έχουν ως αποτέλεσμα να καθιστούν ευκολότερη την προσφυγή στην εν λόγω διαδικασία (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).

14. Ειδικότερα, η εφαρμογή των, ρητώς επικαλούμενων από την αναθέτουσα αρχή, διατάξεων του άρθρου 24 παρ. 1 περ. α' του π.δ/τος 60/2007, στη βάση του οποίου οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης με προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, 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 προηγούμενο αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία (βλ. Ελ. Συν. Ζ' Κλιμάκιο Πράξη 215/2012, 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, πχ. ενδεικτικά Αποφάσεις 59/2014, 65/2015 της Αρχής).

β) να έχουν υποβληθεί, κατά ανωτέρω νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, ήτοι τηρουμένων των διατάξεων των άρθρων 28, 39 έως 52 και 55 του ίδιου ως άνω π.δ/τος.

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

15. 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 Βόλου Νομού Μαγνησίας εκκίνησε την 7.8.2015, με την ηλεκτρονική αποστολή στην ΕΕΕΕ του τυποποιημένου εντύπου προκήρυξης σύμβασης μέσω της πύλης sipar, διαδικασία ανοικτού διεθνούς μειοδοτικού διαγωνισμού για τη σύναψη σύμβασης / συμβάσεων προμήθειας καυσίμων κίνησης και θέρμανσης για τον ίδιο και τα προαναφερόμενα νομικά του πρόσωπα, συνολικού προϋπολογισμού 1.249.316,57€ (συμπεριλαμβανομένου δικαιώματος προαίρεσης 10% και ΦΠΑ 23%), ήτοι εκτιμώμενης αξίας 1.015.704,53€ (ποσό χωρίς ΦΠΑ, συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης), με καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. την 16^η.9.2015 και ώρα 15.00, κατά τα λοιπά σύμφωνα με τους όρους της υπ' α.π. 75647/7.8.2015 διακήρυξης.

Πλην όμως, από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου της υπόθεσης, **διαπιστώθηκαν ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες, προεχόντως κατά τη διενέργεια της διαδικασίας αποσφράγισης και αξιολόγησης των προσφορών, καθώς και κατά τη σύνταξη και δημοσιότητα των όρων του προηγούμενου διαγωνισμού.** Πιο συγκεκριμένα:

ι) Από τη συνδυαστική θεώρηση των προαναφερόμενων (βλ. σελ. 6 και 7 της παρούσας) όρων του άρθρου 16 παρ. 16.02, 16.03, 16.04, 16.05 και 16.06 και δη του άρθρου 18 παρ. 18.03 της διακήρυξης (βλ. "18.03 Οι ηλεκτρονικοί (υπο)φάκελοι των οικονομικών προσφορών αποσφραγίζονται ηλεκτρονικά μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο σύστημα οργάνων, σε ημερομηνία και ώρα που θα γνωστοποιηθεί σε αυτούς των οποίων οι προσφορές κρίθηκαν αποδεκτές μετά την αξιολόγηση των λοιπών στοιχείων αυτών."), αλλά και εκ των σχετικών, εφαρμοστέων, διατάξεων του άρθρου 19 ("Αποσφράγιση των προσφορών και ανακοίνωση τιμών") του ΕΚΠΟΤΑ, προπαρατιθέμενων στην παρ. 10, σελ. 12-13 της παρούσας, καθώς και εκ των διατάξεων του άρθρου 11 της ΥΑ Π1/2390/16.10.2013, προκύπτει η διεξαγωγή της διαδικασίας αποσφράγισης και αξιολόγησης των προσφορών του εξεταζόμενου διαγωνισμού σε δύο διακριτά, ανεξάρτητα μεταξύ τους, αυτοτελή στάδια: το πρώτο εξ' αυτών περιλαμβάνον την αποσφράγιση και αξιολόγηση των δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών των υποφάκελων "δικαιολογητικών συμμετοχής - τεχνικής προσφοράς" των φακέλων προσφοράς των διαγωνιζομένων, το δε δεύτερο στάδιο περιλαμβάνον την αποσφράγιση και αξιολόγηση των υποφάκελων "οικονομικής προσφοράς" εκείνων των φακέλων προσφοράς των διαγωνιζομένων των οποίων οι υποφάκελοι "δικαιολογητικών συμμετοχής - τεχνικής προσφοράς" κρίθηκαν αποδεκτοί κατά το πρώτο στάδιο του διαγωνισμού.

Το δε πρώτο στάδιο του διαγωνισμού, το οποίο, λόγω του εφαρμοζόμενου κριτηρίου ανάθεσης της χαμηλότερης τιμής και της συνακόλουθης απουσίας του υποσταδίου βαθμολόγησης της τεχνικής προσφοράς, συνίσταται (κατ' ουσίαν) στην αποσφράγιση και έλεγχο πληρότητας – κανονικότητας των δικαιολογητικών συμμετοχής στο διαγωνισμό και των εγγράφων της τεχνικής προσφοράς (η οποία, εν προκειμένω, αποτελείται από το παραγόμενο από το σύστημα αρχείο της ειδικής ηλεκτρονικής φόρμας συμπλήρωσης της τεχνικής προσφοράς και την υπεύθυνη δήλωση του άρθρου 15 της διακήρυξης περί της συμμόρφωσης των προσφερομένων ειδών στις τεθείσες στο σχετικό παράρτημα του τεύχους διακήρυξης

τεχνικές προδιαγραφές), προηγείται υποχρεωτικά και δεν διενεργείται παράλληλα με το δεύτερο στάδιο (αυτό της οικονομικής αξιολόγησης των προσφορών), η μετάβαση δε στο δεύτερο στάδιο του διαγωνισμού γίνεται μετά την περάτωση – οριστικοποίηση των αποτελεσμάτων του πρώτου σταδίου, με την έκδοση και γνωστοποίηση στους ενδιαφερόμενους της σχετικής εκτελεστής πράξης (απόφασης) του αποφαινομένου οργάνου της αναθέτουσας αρχής, απόφαση που κρίνει οριστικά περί του αποδεκτού των προσφορών κατά το εν λόγω στάδιο, χωρίς πλέον η αναθέτουσα αρχή να έχει τη διακριτική ευχέρεια να επανέλθει σε αυτό (βλ. Ελ. Συν. VI Τμ. 88/2005, ΣΤ' Κλιμ 129/2008, 43/2010).

Τέλος, ο κανόνας των αυτοτελών σταδίων αξιολόγησης των προσφορών των διαγωνιζομένων προκύπτει τόσο από την αρχή της διαφάνειας (βλ. προπαρατεθέν άρθρο 3 π.δ/τος 60/2007) όσο και από την αρχή της αυστηρά τυπικής διαδικασίας των διαγωνισμών για την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων, αποσκοπώντας στη διασφάλιση του πραγματικού ανταγωνισμού, τυγχάνει δε εφαρμογής και στους διαγωνισμούς ανάθεσης συμβάσεων προμηθειών του ΕΚΠΟΤΑ που διενεργούνται μέσω του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. (βλ. προαναφερόμενες στην παρούσα διατάξεις της παρ. 3 του άρθρου 11 της ΥΑ Π1/2390/16.10.2013).

Επομένως, η διαδικασία ενός τέτοιου διαγωνισμού όπως ο εξεταζόμενος πάσχει ουσιωδώς στην περίπτωση κατά την οποία η αναθέτουσα αρχή προβαίνει στην αποσφράγιση και οικονομική αξιολόγηση των προσφορών χωρίς προηγουμένως, και σε συνέχεια του σχετικού γνωμοδοτικού πρακτικού της αρμόδιας επιτροπής διαγωνισμού, να έχει κρίνει οριστικά αποδεκτές τις προσφορές των διαγωνιζομένων ως προς το πρώτο στάδιο του διαγωνισμού (εν προκειμένω το στάδιο ελέγχου πληρότητας – κανονικότητας των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών των υποφакέλων “δικαιολογητικών συμμετοχής - τεχνικής προσφοράς” σε σχέση με τις τεθείσες στη διακήρυξη απαιτήσεις) με την έκδοση σχετικής εκτελεστής πράξης του αρμοδίου αποφαινομένου οργάνου της και να έχει εξετάσει ενστάσεις και προσφυγές που τυχόν έχουν ασκηθεί αντίστοιχα κατά του ως άνω πρακτικού και της ως άνω εκτελεστής πράξης, με την οποία γίνονται κατ’ αρχήν αποδεκτοί στο διαγωνισμό οι εξετασθέντες κατά το πρώτο στάδιο του διαγωνισμού υποφакέλοι “δικαιολογητικών συμμετοχής - τεχνικής προσφοράς” (πρβλ. και Ελ. Συν. VI Τμήμ. 16/2009, 111/2003, 88/2005, ΣΤ' Κλιμ. 43/2010, καθώς και τις σχετικώς αναφερόμενες κατευθυντήριες οδηγίες στη σελ. 85 του “Πρακτικού Οδηγού για τον έλεγχο από το Ελεγκτικό Συνέδριο των δημοσίων συμβάσεων των δήμων, περιφερειών και των νομικών τους προσώπων (το προσυμβατικό στάδιο)”, έκδοση του Εθνικού Τυπογραφείου, Αθήνα, 2011).

Εν προκειμένω, σύμφωνα με τα προαναφερόμενα στην παρ. 2.6 της παρούσας, η αναθέτουσα αρχή, κατά παράβαση των προαναφερομένων σχετικών όρων της διακήρυξης και εφαρμοστέων διατάξεων του ΕΚΠΟΤΑ, προέβη, διά των αρμοδίων οργάνων της, στην ηλεκτρονική αποσφράγιση και αξιολόγηση των υποφакέλων οικονομικής προσφοράς των δύο συμμετεχόντων στο διαγωνισμό οικονομικών φορέων, χωρίς προηγουμένως να έχει προβεί, ως όφειλε, στον απαιτούμενο έλεγχο πληρότητας – κανονικότητας των στοιχείων των υποφакέλων “δικαιολογητικών συμμετοχής - τεχνικών προσφορών” τους (ήτοι στην αξιολόγηση του περιεχομένου των εν λόγω υποφакέλων) και στην έγκριση και οριστικοποίηση των αποτελεσμάτων του εν λόγω (πρώτου) σταδίου του διαγωνισμού, το οποίο διενήργησε παράλληλα με το στάδιο της οικονομικής αξιολόγησης των προσφορών, γεγονός που αποδεικνύεται και από την αναλυτική αναφορά του εγκριθέντος πρακτικού υπ’ αριθμ. 2 στους λόγους απόρριψης της αποσφραγισθείσας οικονομικής προσφοράς της εταιρείας “ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ ΛΥΚΟΥΡΗΣ και ΣΙΑ Ο.Ε.”, οι οποίοι συνεχονται τόσο με την αξιολόγηση του υποφакέλου “δικαιολογητικά συμμετοχής – τεχνική προσφορά” (βλ. σελ. 9 της παρούσας: πρώτο σκέλος του υπό στοιχείο (α) προβαλλόμενου λόγου περί της έλλειψης της απαιτούμενης ψηφιακής υπογραφής των ηλεκτρονικώς υποβληθέντων εγγράφων και δικαιολογητικών συμμετοχής) όσο και με την αξιολόγηση του υποφакέλου οικονομικών προσφορών (βλ. σελ. 9 της παρούσας: δεύτερο σκέλος του υπό στοιχείο (α) προβαλλόμενου λόγου καθώς και τους υπό στοιχεία (β) έως και (ε) λοιπούς λόγους).

Με βάση τα προεκτεθέντα, η προαναφερόμενη διαπιστωθείσα πλημμέλεια κατά τη διεξαγωγή της διαδικασίας αποσφράγισης και αξιολόγησης των προσφορών συνιστά παραβίαση των αρχών της τυπικότητας και της διαφάνειας των διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων και, ως εκ τούτου, πρέπει να κριθεί ως ουσιώδης, καθιστούσα συνακόλουθα μη νόμιμη την προηγηθείσα διαγωνιστική διαδικασία.

Περαιτέρω, δεν μπορεί βασίμως να υποστηριχθεί² ότι, ακόμα και στην περίπτωση κατά την οποία της

² Πρβλ. και τις σχετικώς αναφερόμενες κατευθυντήριες οδηγίες στη σελ. 85 του “Πρακτικού Οδηγού για τον έλεγχο από το Ελεγκτικό Συνέδριο των δημοσίων συμβάσεων των δήμων, περιφερειών και των νομικών τους προσώπων (το προσυμβατικό

αποσφράγισης και αξιολόγησης των υποφακέλων οικονομικών προσφορών των διαγωνιζομένων είχε προηγηθεί η προσήκουσα διενέργεια του σταδίου του ελέγχου πληρότητας – κανονικότητας των δικαιολογητικών συμμετοχής και εγγράφων τεχνικών προσφορών των υποβληθέντων υποφακέλων “δικαιολογητικών συμμετοχής - τεχνικών προσφορών”, η σύμβαση θα κατακυρωνόταν και πάλι στον προσφέροντα (εταιρεία “ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ ΛΥΚΟΥΡΗΣ και ΣΙΑ Ο.Ε.”) στον οποίο κατακυρώθηκε εξ αρχής ως προς τα τμήματα των καυσίμων κίνησης.

Και αυτό διότι, όπως προκύπτει από τα προαναφερόμενα υπ’ αριθμ. 1 και 2 πρακτικά του διαγωνισμού και την υπ’ αριθμ. 421/42/16.10.2015 εγκριτική αυτών απόφαση, η διαδικασία αποσφράγισης και ελέγχου υποφακέλων δικαιολογητικών συμμετοχής - τεχνικής προσφοράς φαίνεται να διεξήχθη χωρίς τεκμηρίωση ενός μέρους του πρώτου σταδίου του διαγωνισμού, και συγκεκριμένα χωρίς τεκμηρίωση ως προς το εάν έχουν αποσφραγισθεί και ελεγχθεί τα εγγράφως προσκομιστέα δικαιολογητικά και έγγραφα των υποβληθέντων υποφακέλων “δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς” των διαγωνιζομένων (ο προβλεπόμενος στα άρθρα 9 και 16 της διακήρυξης και 11 της ΥΑ υπ’ αριθμ. Π1/2390/16.10.2013 έλεγχος πλαστότητας αφορά, εν προκειμένω, τα ηλεκτρονικώς υποβληθέντα δικαιολογητικά και έγγραφα που δεν έχουν συνταχθεί από τους προσφέροντες, και ως εκ τούτου δεν φέρουν την ψηφιακή τους υπογραφή, όπως πχ. της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής τους στο διαγωνισμό και των πιστοποιητικών του άρθρου 9 της διακήρυξης που έχουν εκδοθεί από δημόσιες αρχές ή άλλους φορείς, τα οποία προσκομίζονται εγγράφως (επί ποινή αποκλεισμού) εντός της προβλεπόμενης προθεσμίας των τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή τους).

Ο δε εν λόγω έλεγχος έχει προφανώς καθιερωθεί για λόγους δημοσίου συμφέροντος και συνιστά ουσιαστικό και όχι τυπικό μέρος της διαδικασίας διεξαγωγής του πρώτου σταδίου του διαγωνισμού, το οποίο η αναθέτουσα αρχή όφειλε, για λόγους τήρησης της προσήκουσας διαφάνειας, να είχε τεκμηριωμένα αποτυπώσει, διά των αρμοδίων οργάνων της, στα πρακτικά του διαγωνισμού και στην εγκριτική αυτών απόφαση, πράγμα που δεν έπραξε, προκειμένου να δοθεί η ευκαιρία στους διαγωνιζόμενους να λάβουν πλήρη γνώση του φακέλου προσφοράς του συνδιαγωνιζομένου τους.

Εξ’ αυτής δε της παράλειψης της αναθέτουσας αρχής, δεν μπορεί να γίνει δεκτό εκ προοιμίου ότι η σύμβαση για τα τμήματα των καυσίμων κίνησης θα κατακυρωνόταν στον ήδη αναδειχθέντα ανάδοχο ακόμα και στην περίπτωση κατά την οποία του δεύτερου σταδίου του διαγωνισμού είχε προηγηθεί η προσήκουσα διενέργεια του πρώτου σταδίου αυτού.

Τέλος, από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου, διαπιστώθηκε μη νόμιμος λόγος απόρριψης της οικονομικής προσφοράς της εταιρείας “ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ ΛΥΚΟΥΡΗΣ και ΣΙΑ Ο.Ε.”, η οποία αφορούσε το σύνολο των προκηρυχθέντων ειδών, μεταξύ αυτών και το επίμαχο τμήμα της προμήθειας του πετρελαίου θέρμανσης. Ειδικότερα:

Βάσει της κρατούσας νομολογίας, πχ. ΕΑ ΣτΕ 613/2009, 1314/2009, ΣτΕ 1502/2003, αλλά και απόφαση ΔΕΚ της 29ης Απριλίου 2004, C-496/99, Επιτροπή κατά Cas Succhi di frutta, και ενόψει της τήρησης των αρχών της διαφάνειας και της αυστηρά τυπικής διαδικασίας των διαγωνισμών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, το κανονιστικό πλαίσιο που θέτει η διακήρυξη για τη διεξαγωγή διαγωνισμού ανάθεσης δημοσίας σύμβασης είναι δεσμευτικό τόσο για τους διαγωνιζόμενους όσο και για την αναθέτουσα αρχή και, στο πλαίσιο αυτό, τα κριτήρια που επιφέρουν την άνευ ετέρου απόρριψη υποβληθείσας προσφοράς πρέπει, όπως και οι λοιποί όροι της σύμβασης, να αναφέρονται στη διακήρυξη του διαγωνισμού κατά τρόπο αρκούντως ρητό και σαφή, ώστε να επιτρέπεται στους καλώς πληροφορημένους και επιμελείς ενδιαφερομένους να κατανοούν αυτά πλήρως και να τα ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο, προκειμένου να είναι σε θέση να προσδιορίσουν το ενδιαφέρον τους για συμμετοχή στη διαδικασία αλλά και να λάβουν πλήρη γνώση ως προς τους απαράβατους κανόνες βάσει των οποίων υποχρεούνται να συντάξουν και υποβάλλουν την προσφορά τους προκειμένου να γίνει αποδεκτή κατά το διαγωνισμό.

Εν προκειμένω, διαπιστώνεται ότι ο διαγωνιζόμενος “ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ ΛΥΚΟΥΡΗΣ και ΣΙΑ Ο.Ε.” υπέβαλλε, μέσω

στάδιο)”, έκδοση του Εθνικού Τυπογραφείου, Αθήνα, 2011, όπου, μεταξύ άλλων, αναφέρεται ότι: “Συναφώς, έχει κριθεί ότι καθίσταται μεν πλημμελής η διαδικασία του διαγωνισμού όταν αποσφραγίζονται και αξιολογούνται οι οικονομικές προσφορές χωρίς να έχουν προηγουμένως αξιολογηθεί οι τεχνικές προσφορές, πλην, όμως, η συγκεκριμένη πλημμέλεια, δεν είναι ουσιώδης στο μέτρο που μετά την τήρηση του παραληφθέντος σταδίου της τεχνικής αξιολόγησης η προμήθεια θα κατακυρωνόταν και πάλι στον υποψήφιο στον οποίο κατακυρώθηκε εξ αρχής η προμήθεια.”

της ειδικής ηλεκτρονικής φόρμας του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., την οικονομική του προσφορά για τις προβλεπόμενες στη διακήρυξη ποσότητες των τριών προμηθευομένων ειδών καυσίμων (πετρέλαιο ντίζελ, πετρέλαιο θέρμανσης και αμόλυβδη βενζίνη) με προσφερόμενη τιμή μονάδος χωρίς ΦΠΑ ίση προς 1,33825778167133€, 1,04609999686185€ και 1,6180999856485€ αντίστοιχα (βλ. πίνακα οικονομικής προσφοράς της ως άνω εταιρείας παραγόμενο από την ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος, σελ. 8 της παρούσας), βάσει των οποίων το σύστημα υπολόγισε αυτόματα το συνολικό ποσό της οικονομικής του προσφοράς χωρίς ΦΠΑ ίσο προς 1.249.316,57€ (αναφερόμενο στην ειδική φόρμα αυτής αριθμητικώς και ολογράφως).

Συναφώς δε, με την υπ' αριθμ. 421/42/16.10.2015 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Βόλου έγινε δεκτός από την αναθέτουσα αρχή ο υπό στοιχείο (β) προβαλλόμενος (στο πρακτικό υπ' αριθμ. 2) λόγος αποκλεισμού της οικονομικής προσφοράς του ως άνω προσφέροντος (βλ. σελ. 9 της παρούσας) και ειδικότερα: *“β) Το σύνολο της οικονομικής προσφοράς στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος, συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ, υπερβαίνει το σύνολο του ενδεικτικού προϋπολογισμού του διαγωνισμού, έτσι όπως αποτυπώνεται στους όρους της διακήρυξης.”*, πλην όμως ο ως άνω προβαλλόμενος λόγος απόρριψης της εν λόγω προσφοράς δεν βρίσκει νόμιμο έρεισμα σε όρο της διακήρυξης.

Και αυτό αφενός διότι κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης δεν είχε ορισθεί η συνολικά χαμηλότερη τιμή για το σύνολο των προσφερομένων ειδών, αλλά το *“μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης στα εκατό (%) ανά λίτρο στη νόμιμα διαμορφούμενη κάθε φορά μέση τιμή λιανικής πώλησης (πετρέλαιο θέρμανσης, απλή αμόλυβδη βενζίνη και πετρέλαιο κίνησης) ανά είδος υγρών καυσίμων [...]”* (βλ. σελ. 3 της παρούσας), αφετέρου η διακήρυξη του διαγωνισμού δεν περιελάμβανε κανένα σαφή και ρητό όρο ο οποίος να καθιερώνει την άνευ ετέρου απόρριψη της οικονομικής προσφοράς διαγωνιζόμενου στην περίπτωση που το συνολικό προσφερόμενο ποσό αυτής, συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ, υπερβαίνει το *“σύνολο του ενδεικτικού προϋπολογισμού του διαγωνισμού, έτσι όπως αποτυπώνεται στους όρους της διακήρυξης”*.

Πολλώ δε μάλλον ενόψει και του ρητού χαρακτηρισμού *“ενδεικτική”* που χρησιμοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή πολλάκις στη διακήρυξη προκειμένου να περιγράψει την προϋπολογισθείσα δαπάνη της σύμβασης (πχ. βλ. στήλη *“Συνολική ενδεικτική δαπάνη”* του πίνακα προϋπολογισμού του άρθρου 2 της διακήρυξης, σελ. 3 της παρούσας), χαρακτηρισμός ο οποίος ουδόλως παραπέμπει στη θέσπιση ανώτατου (επί ποινή αποκλεισμού) χρηματικού ορίου ως προς το συνολικό ποσό της οικονομικής προσφοράς των ενδιαφερομένων οικονομικών φορέων, καθώς και λόγω του γεγονότος ότι οι τεθείσες στο άρθρο 16.06 της διακήρυξης (βλ. σελ. 7 της παρούσας) *τιμές αναφοράς για σύγκριση των προσφορών* (ήτοι προϋπολογισθείσες τιμές μονάδος των υπό προμήθεια ειδών), επί των οποίων υπολογίζεται από τους διαγωνιζόμενους το προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης, αναγράφονταν πρωτίστως με τιμή συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ - με την τιμή μονάδος χωρίς ΦΠΑ να αναγράφεται επικουρικά εντός παρενθέσεως -.

ii) Επιπρόσθετα, κρίνεται σκόπιμο όπως επισημανθεί ότι οι όροι της διακήρυξης οι σχετικοί με το προβλεπόμενο δικαίωμα προαίρεσης της σύμβασης δεν ήταν αρκούντως σαφείς και πλήρεις, ενώ, παράλληλα, δεν έλαβαν επαρκή δημοσιότητα. Πιο συγκεκριμένα:

Ο όρος της παρ. 22.03 του άρθρου 23 της διακήρυξης (βλ. σελ. 3 της παρούσας: *“ 22.03 Ο Δήμος διατηρεί το δικαίωμα προαίρεσης για την αύξηση του συμβατικού αντικειμένου μέχρι 10%, είτε από αυξήσεις στις ποσότητες των καυσίμων, είτε από τυχόν παράταση της σύμβασης.”*), σχετικός με την ύπαρξη δικαιώματος προαίρεσης της σύμβασης, το οποίο διαφαίνεται ότι μπορεί να ασκηθεί μονομερώς (ως option) από την αναθέτουσα αρχή, συνδέει την ενεργοποίηση του εν λόγω δικαιώματος με την κάλυψη αναγκών προμήθειας πρόσθετων ποσοτήτων καυσίμων, οι οποίες ενδέχεται να προκύψουν είτε κατά τη διάρκεια ισχύος της σύμβασης είτε συνεπεία χρονικής παράτασης της ισχύος της έως τριμήνου, έως ποσού αντιστοιχούντος σε ποσοστό 10% του συμβατικού αντικειμένου (ο όρος παραπέμπει στο 10% του συμβατικού τιμήματος).

Περαιτέρω, ασάφεια γεννάται και όσον αφορά στον προσδιορισμό του δικαιώματος προαίρεσης σε όρους χρηματικής αξίας σε €, καθώς σύμφωνα με τη στήλη *“Προαίρεση 10%”* του περιλαμβανόμενου στο άρθρο 2 της διακήρυξης πίνακα προϋπολογισμού της σύμβασης, αλλά και το σχετικό όρο του άρθρου 3 του σχεδίου σύμβασης προμήθειας – Παράρτημα Γ' της διακήρυξης- (βλ. σελ. 3 της παρούσας), το προαναφερόμενο

(μονομερές) δικαίωμα προαίρεσης είναι χρηματικής αξίας ίσης με το 10% του προϋπολογισμού της σύμβασης και όχι έως 10% του συμβατικού τιμήματος.

Επιπρόσθετα, δεν ορίζονται στη διακήρυξη του διαγωνισμού οι πρόσθετες ποσότητες καυσίμων, τις οποίες ο ανάδοχος της σύμβασης είναι υποχρεωμένος να παραδώσει στην αναθέτουσα αρχή (υπό τους ίδιους όρους της αρχικής σύμβασης) εφόσον αυτή επιλέξει να ενεργοποιήσει μονομερώς το τεθέν στη διακήρυξη δικαίωμα προαίρεσης, μηδέ και ο χρόνος ενεργοποίησης του προβλεπόμενου δικαιώματος προαίρεσης, μετά την παρέλευση του οποίου το εν λόγω δικαίωμα αποσβέννυται (βλ. Γνωμ 588/2008 ΝΣΚ³).

Παράλληλα, διαπιστώνεται ελλιπής δημοσιότητα των όρων της διακήρυξης που σχετίζονται με το προβλεπόμενο δικαίωμα προαίρεσης, καθώς η δημοσιευθείσα περίληψη διακήρυξης στον ημεδαπό τύπο και προκήρυξη σύμβασης στην ΕΕΕΕ περιελάμβαναν απλά και μόνο αναφορά σε αυτό ως ποσοστό 10%, ενώ, επιπρόσθετα, το προβλεπόμενο δικαίωμα προαίρεσης της σύμβασης δεν συνυπολογίσθηκε από την αναθέτουσα αρχή, ως επιβάλλεται εκ του νόμου (παρ. 1 άρθρ. 8 π.δ/τος 60/2007), κατά τον προσδιορισμό και αναγραφή στη δημοσιευθείσα στην ΕΕΕΕ προκήρυξη σύμβασης της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης και των τμημάτων της (πεδίο II.2.1 και Παράρτημα "Πληροφορίες για τα τμήματά"), μηδέ και κατά τον καθορισμό του ποσού της εγγύησης συμμετοχής στο διαγωνισμό βάσει του όρου της παρ. 11.01.1 του άρθρου 11 της διακήρυξης (βλ. σελ. 4 της παρούσας).

β) Ως προς την υποβολή μη κανονικών ή απαράδεκτων προσφορών κατά την προηγούμενη διεξαχθείσα ανοικτή ή κλειστή διαγωνιστική διαδικασία.

Σύμφωνα με τα προεκτεθέντα στην παρ. 2.6 της παρούσας, κατά τον προηγηθέντα, εξεταζόμενο, ανοικτό διεθνή διαγωνισμό, ο οποίος διεξήχθη μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. με καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 16η.9.2015 και με τον οποίον συνέχεται το εξεταζόμενο αίτημα της αναθέτουσας αρχής, υπεβλήθη, όσον αφορά το εξεταζόμενο τμήμα της προμήθειας των 254.928 λίτρων πετρελαίου θέρμανσης, μία προσφορά, και συγκεκριμένα αυτή της εταιρείας "ΑΘΑΝΑΣΙΟΣ ΛΥΚΟΥΡΗΣ και ΣΙΑ Ο.Ε.", η οποία, σύμφωνα με την υπ' αριθμ. 421/42/16.10.2015 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Βόλου, κρίθηκε απορριπτέα ως μη κανονική για έξι συνολικά λόγους (βλ. σελ. 9 της παρούσας όσον αφορά τους αναφερόμενους στο πρακτικό 2 λόγους υπό στοιχεία (α) – (ε)).

Ειδικότερα δε: για έναν λόγο, ο οποίος αφορά το στάδιο ελέγχου πληρότητας – κανονικότητας του υποφάκελου δικαιολογητικών συμμετοχής - τεχνικής προσφοράς του εν λόγω προσφέροντος (ήτοι κατ' ουσίαν λόγω του ότι τα συνταχθέντα από τον ίδιο, ηλεκτρονικώς υποβληθέντα στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του διαγωνισμού, έγγραφα και δικαιολογητικά συμμετοχής του δεν φέρουν την ψηφιακή του υπογραφή, κατά παράβαση των σχετικών όρων των άρθρων 7.04 και 16.04. 16.05 της διακήρυξης) και για πέντε λόγους, οι οποίοι αφορούν τον υποφάκελο της οικονομικής προσφοράς του, κατ' ουσίαν τους εξής: α) η ηλεκτρονικώς υποβληθείσα, παραγόμενη από το σύστημα, ειδική ηλεκτρονική φόρμα της οικονομικής του προσφοράς δεν ήταν ψηφιακά υπογεγραμμένη, κατά παράβαση των σχετικών όρων των άρθρων 7.04 και 16.06 της διακήρυξης, β) το αναγραφόμενο στην υποβληθείσα ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος συνολικό ποσό της οικονομικής του προσφοράς υπερβαίνει το αναφερόμενο στη διακήρυξη συνολικό ενδεικτικό προϋπολογισμό της σύμβασης, γ) το ηλεκτρονικώς υποβληθέν "υπόδειγμα οικονομικής προσφοράς" του, όπου αναγράφονται τα προσφερόμενα ανά είδος ποσοστά έκπτωσης, δεν φέρει την ψηφιακή του υπογραφή, κατά παράβαση των σχετικών όρων του άρθρου 16 της διακήρυξης, δ) η υποβληθείσα ηλεκτρονικώς ειδική φόρμα της οικονομικής του προσφοράς τελεί σε αντίφαση με το ηλεκτρονικώς υποβληθέν αρχείο "υπόδειγμα οικονομικής προσφοράς" του όσον αφορά τα προσφερόμενα ανά είδος ποσοστά έκπτωσης, και ε) η

³ Στη με αριθμ. 588/2008 Γνωμοδότηση ΝΣΚ αναφέρονται, μεταξύ άλλων, τα εξής: «Περαιτέρω, κατά την θεωρία και νομολογία του Αστικού Δικαίου, το σύμφωνο προαιρέσεως αποτελεί ιδιόμορφη, αυτοτελή, αυθυπόστατη προπαρασκευαστικής φύσεως σύμβαση, με την οποία καθορίζεται το περιεχόμενο της κύριας μελλοντικής συμβάσεως και ταυτόχρονα παρέχεται η εξουσία στον δικαιούχο να θέσει σε ενέργεια την συμβατική αυτή σχέση με μόνη τη δήλωσή του, που αποτελεί άσκηση διαπλαστικού δικαιώματος. Σ' αυτό η συμβατική ρύθμιση υπάρχει από την αρχή και δεν απαιτείται, όπως στο προσύμφωνο, σύμπραξη αυτού που δεσμεύτηκε. Το δικαίωμα προαιρέσεως, δηλ. το από το σύμφωνο προαιρέσεως διαζευκτικό δικαίωμα για σύσταση συμβάσεως, αποσβέννυται, αν δεν ασκηθεί μέσα στην προθεσμία που τάχθηκε από τα μέρη. Η εννοιολογική διαφοροποίησή του από το προσύμφωνο συνίσταται στο ότι σε αυτό απαρχώς τίθεται η συμβατική ρύθμιση».

προσφερόμενη τιμή μονάδος ανά είδος καυσίμου είναι συμπληρωμένη στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος με παραπάνω από τρία δεκαδικά ψηφία, κατά παράβαση των σχετικών όρων του άρθρου 16 της διακήρυξης.

Ως εκ τούτου, και δεδομένου ότι, όπως προαναφέρθηκε [βλ. σελ. 18 της παρούσας], εκ των ως άνω λόγων απόρριψης της προαναφερόμενης προσφοράς, ως μόνος μη έχων νόμιμο έρεισμα σε όρο της διακήρυξης κρίνεται ο υπό στοιχείο (β), εν προκειμένω, συντρέχει 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 περί της υποβολής απαράδεκτης προσφοράς κατά την προηγηθείσα ανοικτή διαγωνιστική διαδικασία, και αυτό διότι, ακόμα και στην περίπτωση κατά την οποία δεν είχε προβληθεί ο προαναφερθείς μη νόμιμος λόγος απόρριψης της απορριφθείσας προσφοράς, η εν λόγω προσφορά πιθανολογείται βασίμως ότι και πάλι θα κρινόταν απορριπτή ως απαράδεκτη, δυνάμει των λοιπών ως άνω προβαλλόμενων από την αναθέτουσα αρχή βάσιμων λόγων⁴.

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 Βόλου σχετικά με την έγκριση της προσφυγής του εν λόγω 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. 75647/7.8.2015 διακήρυξης του προηγηθέντος ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού.

16. Εν όψει των προεκτεθέντων, διαπιστώνεται ότι δεν πληρείται η υπό στοιχείο (α) προϋπόθεση [της νομίμως διεξαχθείσας προηγούμενης ανοικτής διαδικασίας] εφαρμογής των διατάξεων του άρθρου 24 παρ. 1 περ. α' του π.δ/τος 60/2007, οπότε, εν προκειμένω, δεν προκύπτει η συνδρομή λόγου και προϋπόθεσης για την υιοθέτηση από την αναθέτουσα αρχή της εξαιρετικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση με προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού προκειμένου για τη σύναψη της αιτούμενης δημόσιας σύμβασης προμήθειας πετρελαίου θέρμανσης για το Δήμο Βόλου και τα νομικά του πρόσωπα.

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 Βόλου Νομού Μαγνησίας 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 με προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού προκειμένου για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας 254.928 λίτρων πετρελαίου θέρμανσης για τις ανάγκες του ιδίου ως άνω Δήμου και των νομικών του προσώπων, συνολικού προϋπολογισμού 266.680,18€ συμπεριλαμβανομένου δικαιώματος προαίρεσης 10% και ΦΠΑ 23%, ήτοι 197.102,87€ (μη συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης και του ΦΠΑ), προβλεπόμενης συμβατικής διάρκειας ενός έτους από υπογραφής της σύμβασης

⁴ Η διαπίστωση αυτή επιβεβαιώνεται από αυτεπάγγελτη εξέταση των υποβληθέντων στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στοιχείων της εν λόγω προσφοράς. Εν προκειμένω, ενδεικτικά αναφέρεται ότι οι υπεύθυνες δηλώσεις υπό στοιχεία (8), (9) και (10) της παρ. 9.01 του άρθρου 9 της διακήρυξης (βλ. σελ. 5 της παρούσας) και η ειδική ηλεκτρονική φόρμα της τεχνικής προσφοράς του άρθρου 16 παρ. 16.05 της διακήρυξης του απορριφθέντος προσφέροντος, υποβληθείσες εντός του υποφακέλου "δικαιολογητικών συμμετοχής - τεχνικής προσφοράς" του, ευρέθησαν ότι δεν έφεραν την απαιτούμενη από τη διακήρυξη του διαγωνισμού ψηφιακή υπογραφή του, ομοίως δε, κατά παράβαση του σχετικού όρου 16.06 άρθρου 16 της διακήρυξης, ανυπόγραφη ψηφιακά ευρέθη και η υποβληθείσα οικονομική του προσφορά, η οποία και τελούσε σε αντίφαση εν σχέση με το υποβληθέν υπόδειγμα οικονομικής προσφοράς του όσον αφορά τα προσφερόμενα ποσοστά έκπτωσης ανά τμήμα.

ή μέχρις εξαντλήσεως της προμηθευόμενης ποσότητας, χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων της υπ' α.π. 75647/7.8.2015 διακήρυξης του προηγηθέντος ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού προμήθειας καυσίμων κίνησης και θέρμανσης της ίδιας ως άνω αναθέτουσας αρχής, **λόγω μη συνδρομής των τασσόμενων προς τούτο εκ του νόμου προϋποθέσεων.**

Αθήνα, 20 Νοεμβρίου 2015

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Πρόεδρος

Δημήτριος Ράικος