



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
ΓΕΝ. Δ/ΝΣΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
Δ/ΝΣΗ ΝΟΜΙΚΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ
ΤΜΗΜΑ ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΕΩΝ

ΑΠΟΦΑΣΗ
75/2015

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 7η Απριλίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαπέντε(2015) ημέρα Τρίτη και ώρα 11:00 π.μ. και επί της οδού Λ. Κηφισίας 7, στους Αμπελόκηπους, όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η **ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** σε συνεδρίαση μετά από σχετική πρόσκληση του Προέδρου της, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα μέλη της Αρχής.

Από τα προσκληθέντα μέλη της Αρχής παρέστησαν κατά την συνεδρίαση τα ακόλουθα:

- 1. Πρόεδρος:** Δημήτρης Ράικος
2. Μέλη: Ευάγγελος Καραμανλής
Ιωάννα Κουλούρη
Δημήτριος Λουρίκας
Δημήτριος Σταθακόπουλος

Γραμματέας: Τσιάβου Στυλιανή

Εισηγήτρια: Όλγα Αβαδέλου, Νοσοκομειακός Φαρμακοποιός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά την διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστη η εισηγήτρια Όλγα Αβαδέλου, η οποία αποχώρησε πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

ΘΕΜΑ: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, σε συνέχεια προηγηθέντος εν μέρει άγονου διεθνούς ανοικτού μειοδοτικού διαγωνισμού, κατ' άρθρο 25, παρ. 1, περ. α' του π.δ. 60/2007, για την ανάθεση της προμήθειας υγρών καυσίμων (πετρέλαιο diesel κίνησης, βενζίνης αμόλυβδης απλής (95 RON) και πετρελαίου θέρμανσης) για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου Μαρκοπούλου Μεσογαίας και των Νομικών του Προσώπων, του Ν.Π.Δ.Δ Κοινωνικών, Αθλητικών, Πολιτιστικών και Περιβαλλοντικών δραστηριοτήτων «Βραυρώνειος», της Κοινοτικής Δημοτικής Επιχείρησης

Μαρκοπούλου Μεσογαίας (ΚΔΕΜ), της Σχολικής Επιτροπής Πρωτοβάθμιας Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης και της Σχολικής Επιτροπής Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης για το έτος 2015, συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 327.447,854€ πλέον Φ.Π.Α. Το ως άνω ποσό αποτελεί μέρος συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 460.323,06€ πλέον ΦΠΑ.

1. Με το υπ' αριθ. πρωτ. 438/13.1.2015 έγγραφο αίτημα του Δήμου Μαρκοπούλου Μεσογαίας, το οποίο παρελήφθη από την Αρχή την 15.1.2015, με αριθ. πρωτ. 139, όπως συμπληρώθηκε με τα υπ' αριθ. 1576/27.2.2015 έγγραφα του, (αριθμ. πρωτ. 1313/18.3.2015 της Αρχής) και υπ. αριθ. 4599/30.3.2015 (αριθμ. πρωτ. 1441/30.3.2015 της Αρχής), ζητείται η σύμφωνη γνώμη της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.), σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ (δδ) του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου ο Δήμος να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης σε συνέχεια εν μέρει άγονου διαγωνισμού (συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 460.323,06€ πλέον Φ.Π.Α.) και χωρίς τροποποίηση των όρων της αρχικής διακήρυξης για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας καυσίμων για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των νομικών του προσώπων, προϋπολογιζόμενης αξίας ποσού 327.447,854€ πλέον Φ.Π.Α.

I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

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

2.1. Με την αριθμ. 220/2014 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Μαρκοπούλου Μεσογαίας, που ελήφθη κατά την Συνεδρίασή της 29.10.2014, εγκρίθηκαν μεταξύ άλλων α) η διενέργεια ηλεκτρονικού διεθνή ανοικτού μειοδοτικού διαγωνισμού για την εκτέλεση της προμήθειας καυσίμων και λιπαντικών για το έτος 2015, β) η συνημμένη (υπ' αριθμ. 18/2014) μελέτη της Δ/σης Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου για την "Προμήθεια Καυσίμων και Λιπαντικών", γ) οι όροι της διακήρυξης και η περίληψη αυτής για την προμήθεια καυσίμων θέρμανσης για την κάλυψη αναγκών των κτιριακών εγκαταστάσεων του Δήμου συμπεριλαμβανομένου και των σχολικών συγκροτημάτων και λιπαντικών για την κάλυψη των αναγκών τακτικής συντήρησης του μηχανοκίνητου εξοπλισμού του Δήμου για το έτος 2015. Στη σχετική μελέτη περιγράφονται τα είδη της προμήθειας και περιλαμβάνονται πίνακες με τις ποσότητες σε λίτρα και την προϋπολογισθείσα δαπάνη αναλυτικά.

2.2. Ακολούθως, με την αριθμ. 21904/26.11.2014 (ΑΔΑΜ 14PROC002440590 2014-12-01) διακήρυξη ο Δήμαρχος Μαρκοπούλου Μεσογαίας προκήρυξε τη διενέργεια ηλεκτρονικού διεθνή ανοικτού διαγωνισμού με αύξοντα αριθμό 3072 και ημερομηνία δημοσίευσης 1/12/2014 και ώρα 16:09:04, για την προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών με αντικείμενο την προμήθεια 303.000 λίτρων πετρελαίου diesel κίνησης (ομάδα 1, προϋπολογισμού 319.012,34€ πλέον Φ.Π.Α.), 30.000 λίτρων βενζίνης αμόλυβδης απλής (ομάδα 2, προϋπολογισμού 38.829,27€ πλέον Φ.Π.Α.), 88.929 λίτρων πετρελαίου θέρμανσης (ομάδα 3, προϋπολογισμού 75.553,46€ πλέον Φ.Π.Α) και 8.000 λίτρων λιπαντικών (ομάδα 4, προϋπολογισμού 26.928 € πλέον Φ.Π.Α) για τις ανάγκες του Δήμου για το έτος 2015, συνολικού προϋπολογισμού 460.323,06€ πλέον Φ.Π.Α. Κριτήριο κατακύρωσης σύμφωνα με τη διακήρυξη ορίσθηκε α) για τα καύσιμα: το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης στη μέση τιμή λιανικής πώλησης, όπως αυτή πιστοποιείται από το Τμήμα Εμπορίου της Γενικής Διεύθυνσης Ανάπτυξης της Περιφέρειας Αττικής και β) για τα λιπαντικά: η χαμηλότερη τιμή στο σύνολό της.

Ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών στο σύστημα ορίζεται η **22/12/2014** ημέρα **Δευτέρα** και ώρα **17:00 μ.μ.** Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών στη Διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του συστήματος Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ ορίζεται η **29/12/2014** ημέρα **Δευτέρα** και ώρα **11:00 π.μ.**

2.3. Με το άρθρο 4 «ΔΙΑΔΙΚΤΥΑΚΟΣ ΤΟΠΟΣ ΥΠΟΒΟΛΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ: Διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.» της Διακήρυξης ορίστηκε ότι: «**ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΑ ΑΝΑΡΤΗΣΗΣ ΤΗΣ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ ΣΤΗ ΔΙΑΔΙΚΤΥΑΚΗ ΠΥΛΗ ΤΟΥ ΕΣΗΔΗΣ: 2/12/2014, ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΑ ΚΑΙ ΩΡΑ ΕΝΑΡΞΗΣ ΥΠΟΒΟΛΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ: ημέρα Δευτέρα 22/12/2014 και ώρα 17:00, ΚΑΤΑΛΗΚΤΙΚΗ ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΑ ΚΑΙ ΩΡΑ ΥΠΟΒΟΛΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ: ημέρα Δευτέρα 29/12/2014 και ώρα 11:00 π.μ [...].**».

Σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης, άρθρο 5 (“Συμμετοχή στο διαγωνισμό”) προβλέπεται “[...] «...οι ενδιαφερόμενοι έχουν τη δυνατότητα υποβολής προσφορών με τις εξής επιλογές α) για το σύνολο των ομάδων των καυσίμων και λιπαντικών β) για το σύνολο των ομάδων των καυσίμων μιας ή περισσότερων ομάδων γ) για το σύνολο της ομάδας των λιπαντικών». Επίσης, «...οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να προσφέρουν για τη κάθε ομάδα καυσίμου ή λιπαντικών για ολόκληρη τη ποσότητα ...οφείλουν να προσφέρουν όλα τα είδη της ομάδας των των λιπαντικών...». Επίσης, στο άρθρο 7 της διακήρυξης (ΕΓΓΥΗΣΕΙΣ) ορίζεται Α) για την εγγύηση συμμετοχής στο διαγωνισμό: «...εγγύηση συμμετοχής ποσού που αντιστοιχεί σε ποσοστό 1% επί της προϋπολογισθείσας από την Υπηρεσία, προ Φ.Π.Α, δαπάνης των προσφερομένων ειδών.....» και Β) για την εγγύηση καλής εκτέλεσης της σύμβασης: «...για ποσό ίσο με το 2% (δύο τοις εκατό) επί της συνολικής συμβατικής αξίας, χωρίς το Φ.Π.Α». Τέλος στο άρθρο 15 (ΤΟΠΟΣ ΠΑΡΑΔΟΣΗΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ-ΕΙΔΙΚΟΙ ΟΡΟΙ) περιγράφονται οι ειδικοί όροι ως προς τη παράδοση των καυσίμων. Επιπλέον, στο άρθρο 15 της διακήρυξης προβλέπεται “...δικαίωμα προαίρεσης σε ποσοστό 20%, όσον αφορά στις προϋπολογιζόμενες ποσότητες καυσίμων και λιπαντικών και στην προϋπολογισθείσα αξία αυτών...” που αναλύεται σε ειδικό πίνακα.

Με το άρθρο 9 «ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΗ ΑΠΟΣΦΡΑΓΙΣΗ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ» της Διακήρυξης ορίστηκε ότι: «**Η ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών γίνεται τέσσερις (4) εργάσιμες ημέρες μετά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, δηλαδή από τις 29 Δεκεμβρίου 2014 ημέρα Δευτέρα και ώρα 11.00 π.μ μέχρι και την 5η Ιανουαρίου 2015 ημέρα Δευτέρα και ώρα 14:00 μ.μ., μέσω των αρμοδίων πιστοποιημένων στο σύστημα οργάνων της Αναθέτουσας Αρχής, εφαρμοζόμενων κατά τα λοιπά των κείμενων διατάξεων για την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων και διαδικασιών. [...].**».

2.4. Περίληψη των ουσιαστών όρων και στοιχείων της διακήρυξης του διαγωνισμού, απεστάλη ηλεκτρονικά στις 6/11/2014 προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε) και δημοσιεύτηκε στις 11/11/2015 με αριθ. 2014/S 217-383507. Συνακόλουθα, περίληψη της διακήρυξης δημοσιεύθηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων (ΦΕΚ 719/28.11.2014), καθώς και στις οικονομικές εφημερίδες “ΓΕΝΙΚΗ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ”, “ΗΧΩ ΤΩΝ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ” και “ΕΦΗΜΕΡΙΣ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ & ΠΛΕΙΣΤΗΡΣΜΩΝ” και στην Εφημερίδα «ΕΒΔΟΜΗ» (29.11.2014) και αναρτήθηκε στο ΔΙΑΥΓΕΙΑ με ΑΔΑ: 709ΑΩΛΝ-Ω5Υ.

2.5. Επιπρόσθετα, το τεύχος της Διακήρυξης αναρτήθηκε στην ιστοσελίδα του ΚΗΜΔΗΣ την 1η Δεκεμβρίου 2014 καθώς και στον ιστότοπο του Δήμου www.markoroulo.gr στις 8 Δεκεμβρίου 2014.

2.6. Σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο από 30.12.2014 Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας διαγωνισμού, στο διαγωνισμό υπεβλήθησαν ηλεκτρονικά προσφορές από τρεις (3) προσφέροντες, τους κάτωθι: α) Εταιρεία ΓΙΟΥΡΟΚΑΡ ΕΛΛΑΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ με προσφορά μόνο για την ομάδα 4, λιπαντικά. β) Εταιρεία ELDONS HELLAS ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΚΑΙ

ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ με προσφορά μόνο για την ομάδα 4, λιπαντικά γ) Εταιρεία ΧΑΡΑΓΚΙΩΝΗΣ ΙΩΑΝΝΗΣ με προσφορά για τις ομάδες 1 “Πετρέλαιο diesel κίνησης” και 2 “Βενζίνη αμόλυβδη απλή (95 ron)”. Όπως διαπιστώθηκε από την Επιτροπή δεν υπεβλήθη καμία προσφορά για την ομάδα 3 “Πετρέλαιο θέρμανσης”.

Κατά τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής διαπιστώθηκε ότι έγιναν δεκτές οι δύο (2) προαναφερόμενες προσφορές (α) και (β), ενώ απερρίφθη η (γ) προσφορά καθότι τα προσκομισθέντα δικαιολογητικά δεν ήταν σύμφωνα με τα ζητούμενα στη διακήρυξη καθώς δεν είχε υποβληθεί εγγυητική επιστολή συμμετοχής, πιστοποιητικό επιμελητηρίου, ασφαλιστική ενημερότητα, ποινικό μητρώο κ.λ.π.

2.7. Στη συνέχεια, με το από 30.12.2014 πρακτικό τεχνικής αξιολόγησης κρίθηκε ως σύμφωνη με τις τεχνικές προδιαγραφές, και για τον λόγο αυτό τεχνικά αποδεκτή, η υποβληθείσα προσφορά της Εταιρείας ELDONS HELLAS ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΚΑΙ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ για την ομάδα 4, των λιπαντικών, ενώ η επιτροπή απέρριψε τη προσφορά της Εταιρείας ΓΙΟΥΡΟΚΑΡ ΕΛΛΑΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ λόγω μη συμμόρφωσης αυτής με τις τεχνικές προδιαγραφές και τα απαιτούμενα τεχνικά στοιχεία σύμφωνα με τη μελέτη προμήθειας.

2.8. Η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου, με την υπ’ αριθμ. απόφασή της 3/2015 (ΑΔΑ: Ω8ΙΚΩΛΝ-ΑΘΔ), που ελήφθη κατά την Συνεδρίασή της 7.01.2015, ομόφωνα α) εγκρίνει τα πρακτικά του διεθνούς ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών για το έτος 2015, β) αναδεικνύει μειοδότη για την ομάδα 4 “ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ” την Εταιρεία ELDONS HELLAS ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΚΑΙ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ, η οποία δίνει προσφορά έναντι του ποσού των 26.250,00€ χωρίς Φ.Π.Α γ) κηρύσσει άγονη τη διαδικασία για τα ζητούμενα είδη των ομάδων 1 “Πετρέλαιο diesel κίνησης”, 2 “Βενζίνη αμόλυβδη απλή (95 RON)” και 3 “Πετρέλαιο θέρμανσης”, δ) εξουσιοδοτεί τον Δήμαρχο για την υπογραφή της σχετικής σύμβασης καθώς και για την υποβολή αιτήματος για έγκριση προσφυγής στην εξαιρετική διαδικασία διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημοσίων συμβάσεων σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων του Π.Δ 60/2007 στην Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

2.9. Με το αριθ. 1441/30.3.2015 έγγραφό του, ο Δήμος Μαρκοπούλου Μεσογαίας βεβαίωσε ότι *“...δεν υποβλήθηκε καμία ένσταση κατά οποιουδήποτε σταδίου της διαδικασίας του διαγωνισμού”*.

3. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Μαρκοπούλου Μεσογαίας, με το υπ’ αριθμ. πρωτ. 438/13.1.2015 αίτημά του, όπως συμπληρώθηκε με τα υπ’ αριθ. 1576/27.2.2015 και 4599/30.3.2015 έγγραφα του, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., κατ’ άρθρο 25 παρ. 1, παρ. α’ του π.δ. 60/2007 και κατ’ άρθρο 3 του ΕΚΠΟΤΑ, προσκομίζοντας και το σχετικό Σχέδιο Απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης για την ανάθεση προμήθειας καυσίμων κίνησης και θέρμανσης, συγκεκριμένα, 255.000 λίτρων πετρελαίου diesel κίνησης (ομάδα 1, προϋπολογισμού 242.975,61€ πλέον Φ.Π.Α), 24.795 λίτρων βενζίνης αμόλυβδης απλής (ομάδα 2, προϋπολογισμού 29.209,7195€ πλέον Φ.Π.Α) και 71.929 λίτρων πετρελαίου θέρμανσης (ομάδα 3, προϋπολογισμού 55.262,524€ πλέον Φ.Π.Α) για την κάλυψη των αναγκών των υπηρεσιών & νομικών προσώπων του, για το έτος 2015, συνολικού προϋπολογισμού 327.447,854€, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α, κατόπιν προηγηθέντος εν μέρει άγονου διεθνούς διαγωνισμού.

II. Νομικό πλαίσιο

4. Το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ’, υποπερίπτωση δδ’ του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης, ορίζει τα ακόλουθα: «δδ) Οι αποφάσεις των αναθετουσών

Αρχών που αφορούν προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημόσιων συμβάσεων, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 3 του π.δ. 59/2007 και των άρθρων 24 και 25 του π.δ. 60/2007, εξαιρουμένων των περιπτώσεων ανωτέρας βίας, εκδίδονται μετά από σύμφωνη γνώμη της Αρχής, εφόσον οι συμβάσεις αυτές εμπίπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των ανωτέρω προεδρικών διαταγμάτων. [...]».

5. Στο άρθρο 6 παρ. 1 του π.δ. 60/2007 «Προσαρμογή της ελληνικής νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ...» 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: β) 211.000 ευρώ, προκειμένου για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που συνάπτονται είτε ι) από αναθέτουσες αρχές άλλες από εκείνες που αναφέρονται στο Παράρτημα IV [...]».

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με το άρθρο 2 του αριθ. 1336/2013 Κανονισμού της Επιτροπής της 13ης Δεκεμβρίου 2013 για την τροποποίηση των οδηγιών 2004/17/ΕΚ, 2004/18/ΕΚ και 2009/81/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, όσον αφορά στα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, το ως άνω ποσό αναπροσαρμόστηκε στις 134.000 και 207.000 ευρώ αντίστοιχα.

6. Επίσης, στο άρθρο 8 παρ. 1, 3 και 5 του ίδιου π.δ. 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 [...] 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...».

7. Στο άρθρο 24 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, ορίζεται ότι «...1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, αφού προηγηθεί δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, στις ακόλουθες περιπτώσεις: α) Σε περίπτωση μη κανονικών προσφορών ή κατάθεσης προσφορών που είναι απαράδεκτες σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, τηρουμένων των οριζόμενων στις διατάξεις των άρθρων 28, 39 έως 52 και 55, έπειτα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία ή ανταγωνιστικό διάλογο, με την προϋπόθεση ότι οι αρχικοί όροι της σύμβασης δεν τροποποιούνται ουσιωδώς. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να μη δημοσιεύουν προκήρυξη διαγωνισμού, εάν στη διαδικασία με διαπραγμάτευση περιλαμβάνουν όλους τους προσφέροντες που πληρούν τα κριτήρια των άρθρων 43 έως 50 και οι οποίοι, κατά την ανοικτή ή κλειστή διαδικασία ή τον προηγηθέντα ανταγωνιστικό διάλογο, υπέβαλαν παραδεκτές προσφορές...».

8. Στο άρθρο 25 παρ. 1 περ. α' του ίδιου π.δ., «Διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού» (άρθρο 31 οδηγίας 2004/18/ΕΚ), ορίζεται ότι : «...Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν τις δημόσιες συμβάσεις τους προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, στις ακόλουθες περι-

πτώσεις: 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...».

9. Στο άρθρο 209 παρ. 1 του ν. 3463/2006 «Κύρωση του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων» (ΦΕΚ 114/Α), 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...». Επίσης, στα άρθρα 3 (παρ. 3γ) και 23 της με αριθμ. 11389/93 Απόφασης του Υπουργού Εσωτερικών με τίτλο «Ενιαίος Κανονισμός Προμηθειών Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α)» (ΦΕΚ 185/Β), ορίζεται «...Άρθρο 3, παρ. 3γ. "Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν επίσης να συνάπτουν τις συμβάσεις προμηθειών προσφεύγοντας στη διαδικασία των διαπραγματεύσεων χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, στις ακόλουθες περιπτώσεις: 1. Όταν δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά μετά από πρόσκληση σε ανοικτό ή κλειστό διαγωνισμό, στο μέτρο που οι αρχικοί όροι της σύμβασης δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς και εφόσον διαβιβάζεται στο νομάρχη, μαζί με τη σχετική απόφαση, ητιολογημένη έκθεση[...] 4. Στο βαθμό που είναι απόλυτα αναγκαίο, όταν για κατεπείγοντες λόγους οφειλόμενους σε γεγονότα που δεν είναι δυνατό να προβλεφθούν από τις αναθέτουσες αρχές, δεν είναι δυνατό να τηρηθούν οι προϋποθέσεις που απαιτούνται στους ανοικτούς ή κλειστούς διαγωνισμούς." Άρθρο 23. .. Διαδικασία με διαπραγμάτευση η απευθείας ανάθεση-πρόχειρος διαγωνισμός 1. Προμήθεια με "διαδικασία μέσω διαπραγμάτευσης" ή "απευθείας ανάθεση" μπορεί να γίνει εάν συντρέχει μία από τις περιπτώσεις που προβλέπονται στις περιπτώσεις των εδαφίων β και γ της παραγράφου 3 του άρθρου 3 του παρόντος κανονισμού...».

10. Στις 12-12-2012 δημοσιεύθηκε πράξη Νομοθετικού Περιεχομένου (ΦΕΚ Α 240), η οποία κυρώθηκε με το Ν. 4111/2013 (ΦΕΚ Α 18) και η οποία στο άρθρο 4 προβλέπει: «... Η διαδικασία ανάδειξης προμηθευτών-χορηγητών, για προμήθειες α. τροφίμων, β. λοιπών αναλώσιμων ειδών παντοπωλείου καθώς και παρόχων των σχετικών υπηρεσιών, γ. πετρελαιοειδών και δ. φαρμάκων και αναλώσιμου υγειονομικού υλικού για τις ανάγκες των Δήμων, των Ιδρυμάτων και όλων των νομικών τους προσώπων, πραγματοποιείται εφεξής από τους οικείους Δήμους. Κάθε γενική ή ειδική διάταξη που αντιτίθεται στο παρόν, καταργείται. 2. Οι ανωτέρω προμήθειες πραγματοποιούνται σύμφωνα με τη διαδικασία που προβλέπεται στον Ενιαίο Κανονισμό Προμηθειών των Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (ΕΚΠΟΤΑ), όπως αυτός ισχύει κάθε φορά...».

11. Στα άρθρα 134 (ΕΘΝΙΚΟ ΣΥΣΤΗΜΑ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΩΝ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ) και 136 (Υποχρέωση χρήσης ΕΣΗΔΗΣ) του Ν.4281/14 (ΦΕΚ 160 Α/08082014): Μέτρα στήριξης και ανάπτυξης της ελληνικής οικονομίας, οργανωτικά θέματα Υπουργείου Οικονομικών και άλλες διατάξεις, ορίζεται ότι : «...134. Οι διατάξεις του παρόντος Τίτλου εφαρμόζονται κατά την ανάθεση και εκτέλεση, με τη χρήση Τεχνολογιών Πληροφορικής και Επικοινωνιών (ΤΠΕ), δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών του Μέρους Β' του παρόντος από αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς. Μπορεί επίσης να εφαρμόζονται στις συμβάσεις παραχώρησης δημοσίων έργων και στις συμβάσεις του ν. 3389/2005 (Α' 232), εφόσον τούτο ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης. [...] 136.1. Οι αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς υποχρεούνται να χρησιμοποιούν το ΕΣΗΔΗΣ σε όλα τα στάδια της διαδικασίας ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων του παρόντος, από την υποβολή του αιτήματος μέχρι την υπογραφή και την εκτέλεση των συμβάσεων αυτών, με εκτιμώμενη αξία ίση ή ανώτερη των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ, χωρίς να συμπεριλαμβάνεται ο ΦΠΑ. Με απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας ο χρόνος έναρξης υποχρε-

ωτικής 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. ...».

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

III. Νομική Εκτίμηση

13. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Μαρκοπούλου Μεσογαίας αφορά στην ανάθεση σύμβασης, με την έννοια της περίπτωσης (γ) της παραγράφου 2 του άρθρου 2 του π.δ. 60/2007 και η αιτούμενη προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης εμπίπτει στη διάταξη της περ. α' της παρ. 1 του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας υγρών καυσίμων κίνησης και πετρελαίου θέρμανσης, η οποία αποτελεί τμήμα (δαπάνη τμήματος 327.447,854€ πλέον Φ.Π.Α) ενός ενιαίου διαγωνισμού (συνολικού προϋπολογισμού 460.323,06€ πλέον ΦΠΑ), συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή γνώμης, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 6 και 8 του Π.Δ. 60/2007 και του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ, υποπερίπτωση δδ) του Ν. 4013/2011 όπως ισχύει.

14. 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, C337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56). Συναφώς επισημαίνεται ότι, οι ανωτέρω διατάξεις στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από την 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 συστατικής 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).15.

15. Η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., έχουσα το δικαίωμα υπαγωγής κάθε υποβληθέντος αιτήματος στην ορθή διάταξη νόμου, κρίνει ότι, εν προκειμένω, με βάση τα πραγματικά περιστατικά που επικαλείται

στο αίτημά της η αναθέτουσα αρχή, τυγχάνει εξέτασης η εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 24, παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007 ως προς τις ομάδες 1 "Πετρέλαιο diesel κίνησης" και 2 "Βενζίνη αμόλυβδη απλή (95 ron)" για τις οποίες υποβλήθηκε απαράδεκτη προσφορά και η εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 25, παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007 ως προς την ομάδα 3 "Πετρέλαιο θέρμανσης" για την οποία δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.

16. Ειδικότερα, η εφαρμογή του άρθρου 24 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007 στη βάση της οποίας οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, αφού προηγηθεί δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, προϋποθέτει:

α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία,

β) να έχουν υποβληθεί κατά την ανωτέρω νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις,

γ) τη μη ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση.

17. Περαιτέρω, η εφαρμογή του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007 στη βάση της οποίας οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, προϋποθέτει: α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, β) να μην έχει υποβληθεί κατά την ανωτέρω νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές να μην κρίνεται κατάλληλη ή να μην υπάρχει κανείς υποψήφιος και γ) να μην τροποποιούνται ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση. Επιπλέον, προϋποθέτει ότι σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η αναθέτουσα Αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση προς αυτήν, σχετικής εκθέσεως.

18. Εν προκειμένω, η εξέταση της συνδρομής των προϋποθέσεων των άρθρων 24.1.α και 25.1.α του π.δ. 60/07 διενεργείται ταυτόχρονα. Ειδικότερα δε, σχετικά με την υπό α) προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, παγίως έχει κριθεί ότι η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή της περ. α' της παρ. 1 των άρθρων 24 και 25 του π.δ. 60/2007, 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 (ΕΣ-Πράξη 215/2012-Ζ' Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

19. Εν προκειμένω, από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, προκύπτουν τα κάτωθι:

19.1. Ως προς την προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας.

Ο Δήμος Μαρκοπούλου Μεσογαίας προσέφυγε σε διεθνή ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό προμήθειας καυσίμων και λιπαντικών, έτους 2015, για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των Νομικών Προσώπων, του Ν.Π.Δ.Δ Κοινωνικών, Αθλητικών, Πολιτιστικών και Περιβαλλοντικών δραστηριοτήτων «Βραυρώνειος», της Κοινοτικής Δημοτικής Επιχείρησης Μαρκοπούλου Μεσογαίας (ΚΔΕΜ), της Σχολικής Επιτροπής Πρωτοβάθμιας Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης και

της Σχολικής Επιτροπής Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης, συνολικού προϋπολογισμού 460.323,06€ πλέον ΦΠΑ.

Ωστόσο από τα στοιχεία του φακέλου διαπιστώνονται, προεχόντως, οι κατωτέρω νομικές πλημμέλειες που συνδέονται με την τήρηση των διατυπώσεων δημοσιότητας του ως άνω διεθνούς διαγωνισμού και τους όρους διεξαγωγής του:

A. Διάσταση πληροφοριών σε εθνικό και ευρωπαϊκό επίπεδο

Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 30 παρ. 1 και 5 του π.δ. 60/2007, η αναθέτουσα αρχή υποχρεούται να δημοσιεύσει περίληψη των ουσιωδών στοιχείων της διακήρυξης του διαγωνισμού στον ημεδαπό τύπο και την Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης, η οποία δεν επιτρέπεται να περιέχει πληροφορίες διαφορετικές από τις δημοσιευόμενες στον ελληνικό τύπο. Η παράλειψη 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 (Αποφάσεις VI Τμήματος Ελ. Συν. 935/2013, 408/2012, 2263/2011, 1780/2011, 1646/2011).

Στην προκειμένη περίπτωση προκύπτει ότι:

A.1. Ως προς τις προθεσμίες υποβολής προσφορών

1. Με το άρθρο 4 «ΔΙΑΔΙΚΤΥΑΚΟΣ ΤΟΠΟΣ ΥΠΟΒΟΛΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ: Διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.» της Διακήρυξης ορίστηκε ότι: «*ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΑ ΑΝΑΡΤΗΣΗΣ ΤΗΣ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ ΣΤΗ ΔΙΑΔΙΚΤΥΑΚΗ ΠΥΛΗ ΤΟΥ ΕΣΗΔΗΣ: 2/12/2014, ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΑ ΚΑΙ ΩΡΑ ΕΝΑΡΞΗΣ ΥΠΟΒΟΛΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ: ημέρα Δευτέρα 22/12/2014 και ώρα 17:00, ΚΑΤΑΛΗΚΤΙΚΗ ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΑ ΚΑΙ ΩΡΑ ΥΠΟΒΟΛΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ: ημέρα Δευτέρα 29/12/2014 και ώρα 11:00 π.μ [...].*».

Εν αντιθέσει με τον ως άνω όρο της Διακήρυξης, στο τυποποιημένο Έντυπο Προκήρυξης του διαγωνισμού που δημοσιεύτηκε στην Ε.Ε.Ε.Ε., στο εδάφιο IV.3.4. αναφέρεται ότι «*Προθεσμία παραλαβής των προσφορών ή των αιτήσεων συμμετοχής: 22.12.2014 – 14:00*».

Πέραν του γεγονότος ότι με τον ως άνω όρο της Διακήρυξης, η προθεσμία παραλαβής προσφορών των υποψηφίων φαίνεται να περιορίσθηκε υπέρμετρα, κατά τρόπο αντίθετο με την προβλεπόμενη κατά το νόμο (άρθρο 32 του Π.Δ. 60/2007) ελάχιστη προθεσμία παραλαβής προσφορών, στην προκειμένη περίπτωση προκύπτει ότι, κατά παράβαση της διάταξης της παραγράφου 5 του άρθρου 30 του Π.Δ. 60/2007, οι πληροφορίες που δημοσιεύθηκαν σε εθνικό επίπεδο αναφορικά με την προθεσμία παραλαβής των προσφορών ήταν διαφορετικές από αυτές που εστάλησαν στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή, εφόσον οι υποψήφιοι συμμετέχοντες, που έλαβαν γνώση για τον εν λόγω διαγωνισμό μέσω της διακήρυξης ή του εθνικού τύπου, είχαν καταληκτική ημερομηνία προσφορών την 29η Δεκεμβρίου 2014, ενώ οι υποψήφιοι συμμετέχοντες που έλαβαν γνώση μέσω του τυποποιημένου εντύπου της Ε.Ε.Ε.Ε., είχαν καταληκτική ημερομηνία προσφορών την 22η Δεκεμβρίου 2014.

A.2. Ως προς το δικαίωμα προαίρεσης

Παρότι στο άρθρο 15, παρ. α, της διακήρυξης προβλέπεται ότι «*...ο Δήμος και το κάθε Νομικό Πρόσωπο διατηρεί το δικαίωμα να ενεργοποιήσει τη διαδικασία δικαιώματος προαίρεσης, δηλ.*

μπορεί να ζητήσει αύξηση των παραπάνω ποσοτήτων και της προϋπολογισθείσας αξίας αυτών μέχρι 20%, εφόσον τούτο κριθεί σκόπιμο και επωφελές”, και αναφέρεται στον ημεδαπό τύπο, στην με αριθ. 2014/S 217-383507 περίληψη της διακήρυξης του διαγωνισμού στην Ευρωπαϊκή Ένωση στο Τμήμα II.2.2 δεν προβλέπεται δικαίωμα προαίρεσης.

A.3. Ως προς τις Εγγυήσεις συμμετοχής

Παρότι στο άρθρο 7, παρ. Α, της διακήρυξης ορίζεται ότι η εγγύηση συμμετοχής στο διαγωνισμό είναι σε ποσοστό 1%, προ Φ.Π.Α, επί του προϋπολογισμού της κάθε ομάδας, εντούτοις στο τυποποιημένο έντυπο της περίληψης, που δημοσιεύτηκε στην Ε.Ε.Ε.Ε. και ειδικότερα στο κείμενο της περίληψης της διακήρυξης στην Ευρωπαϊκή Ένωση στο Τμήμα III.1.1 αναφορικά με την εγγύηση συμμετοχής, αναφέρεται ότι “*Η εγγύηση συμμετοχής ορίζεται σε ποσοστό 2% της συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α*”. Το ίδιο ποσοστό ορίζεται και στο ΦΕΚ.

A.4. Ως προς την Εγγύηση Καλής Εκτέλεσης της σύμβασης

Παρότι στο άρθρο 7, παρ. Β, της διακήρυξης ορίζεται ότι οι προμηθευτές υποχρεούνται να καταθέσουν εγγύηση καλής εκτέλεσης της σύμβασης για ποσό ίσο με 2% επί της συνολικής συμβατικής αξίας χωρίς το Φ.Π.Α, στο κείμενο της περίληψης της διακήρυξης στην Ευρωπαϊκή Ένωση δεν προβλέπεται η υποβολή Εγγύηση Καλής Εκτέλεσης της σύμβασης αλλά ούτε και στο ΦΕΚ, ενώ στον ημεδαπό τύπο η εγγύηση καλής εκτέλεσης της σύμβασης ορίζεται σε ποσοστό 3% επί της συμβατικής αξίας προ Φ.Π.Α.

Β. Μη προσήκουσα δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε.Ε.

Περαιτέρω, διαπιστώθηκε ελλιπής πληροφόρηση των ενδιαφερομένων στην προκήρυξη που δημοσιεύθηκε στην Ε.Ε.Ε.Ε. καθότι στο Τμήμα II.1.5. αυτής δεν γίνεται αναφορά στις ποσότητες των υπό προμήθεια ειδών (καύσιμα, λιπαντικά) καθώς και στις επιμέρους κατηγορίες αυτών (πετρέλαιο και βενζίνη κίνησης, πετρέλαιο θέρμανσης), ούτε και στον εκτιμώμενο προϋπολογισμό κάθε τμήματος, παρά μόνο αναφορά στο συνολικό ενδεικτικό προϋπολογισμό για όλα τα είδη καυσίμων, όλων των τμημάτων.

Γ. Διάσταση δημοσιευθεισών πληροφοριών σε εθνικό επίπεδο ως προς τους όρους διεξαγωγής του διαγωνισμού.

Επιπλέον, ως προς τις δημοσιευθείσες πληροφορίες σε εθνικό επίπεδο διαπιστώθηκε ότι στο ΦΕΚ δεν αναφέρεται ότι ο συγκεκριμένος διεθνής ανοικτός διαγωνισμός θα διεξαχθεί μέσω της Διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., αλλά αναφέρεται ότι “...η ημερομηνία λήξης υποβολής προσφορών στο πρωτόκολλο του Δήμου είναι η 24-12-2014 και ώρα 11:59 π.μ. και ενώπιον της επιτροπής διενέργειας διαγωνισμού η 29-12-2014 ώρα 11:00 π.μ....”

Πέρα από το γεγονός ότι η διεξαγωγή εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής, του υπό εξέταση διαγωνισμού διενεργείται υποχρεωτικά με ηλεκτρονικά μέσα - ήτοι με τη χρήση του ΕΣΗΔΗΣ - όπως η υποχρέωση αυτή, εν προκειμένω, ετέθη σε ισχύ την 01-10-2014 (βλ αρ. 136 σε συνδυασμό με την παρ. 3 του αρ. 201 του ν.4281/2014), η ως άνω διάσταση πληροφοριών μεταξύ ΦΕΚ και όρων της διακήρυξης δημιούργησε σύγχυση στους ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς ως προς τους όρους υποβολής προσφορών και διεξαγωγής του διαγωνισμού.

19.2. Ως προς την μη υποβολή προσφοράς ή τη μη ύπαρξη υποψηφίου.

Σύμφωνα με την υπ' αρ.3/2015 (ΑΔΑ: Ω8ΙΚΩΛΝ-ΑΘΔ) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου που ελήφθη κατά την Συνεδρίασή της 7.01.2015, ομόφωνα α) εγκρίνει τα πρακτικά του διεθνούς ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών για το έτος 2015, β) αναδεικνύει μειοδότη για την ομάδα 4 "ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ" την Εταιρεία ELDONS HELLAS ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΚΑΙ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ, η οποία δίνει προσφορά έναντι του ποσού των 26.250,00€ χωρίς Φ.Π.Α γ) κηρύσσει άγονη τη διαδικασία για τα ζητούμενα είδη των ομάδων 1 "Πετρέλαιο diesel κίνησης", 2 "Βενζίνη αμόλυβδη απλή (95 RON)" και 3 "Πετρέλαιο θέρμανσης", δ) εξουσιοδοτεί τον Δήμαρχο για την υπογραφή της σχετικής σύμβασης καθώς και για την υποβολή αιτήματος για έγκριση προσφυγής στην εξαιρετική διαδικασία διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημοσίων συμβάσεων σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων του Π.Δ 60/2007 στην Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

19.3. Ως προς την προϋπόθεση γ) της μη ουσιώδους τροποποίησης των όρων της αρχικής σύμβασης.

Από τον υποβληθέντα φάκελο και το σχέδιο απόφασης, ο Δήμος Μαρκοπούλου Μεσογαίας αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης σε συνέχεια εν μέρει άγονου διεθνούς διαγωνισμού, κατά την οποία θα τηρηθούν οι όροι της με αριθμ. 21904/26.11.2014 διακήρυξης, χωρίς ουσιώδη τροποποίηση, κατ' εφαρμογή των προβλεπομένων στο άρθρο 25 παρ. 1 περ. α του ΠΔ 60/2007.

Επισημαίνεται όμως, ότι στο υποβληθέν σχέδιο απόφασης, οι ποσότητες και ο προϋπολογισμός που αναφέρεται στο υποβληθέν αίτημα δεν συμπίπτουν με αυτούς των τμημάτων της διακήρυξης, τα οποία κατέστησαν άγονα και στη συνέχεια των οποίων υπεβλήθη το σχετικό αίτημα. Συγκεκριμένα, ο διαγωνισμός αφορούσε σε προμήθεια καυσίμων με αντικείμενο την προμήθεια 303.000 λίτρων πετρελαίου diesel κίνησης (ομάδα 1), 30.000 λίτρων βενζίνης αμόλυβδης απλής (ομάδα 2), 88.929 λίτρων πετρελαίου θέρμανσης (ομάδα 3), συνολικού προϋπολογισμού 433.395,06€, άνευ Φ.Π.Α, ενώ βάσει του σχεδίου απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου που προσκομίστηκε με το υπ. αριθ. πρωτ. 1313/18.3.2015 έγγραφο στην Αρχή, ο διαγωνισμός αφορά σε προμήθεια 255.000 λίτρων πετρελαίου diesel κίνησης (ομάδα 1), 24.795 λίτρων βενζίνης αμόλυβδης απλής (ομάδα 2), 71.929 λίτρων πετρελαίου θέρμανσης (ομάδα 3), συνολικού προϋπολογισμό 327.447,854€, άνευ Φ.Π.Α.

20. Σύμφωνα με τα προαναφερθέντα και από τη μελέτη του φακέλου, συνάγεται ότι οι διαπιστωθείσες νομικές πλημμέλειες είναι ουσιώδεις και καθιστούν μη νόμιμη την προηγηθείσα διαγωνιστική διαδικασία. και ως εκ τούτου παρέλκει η εξέταση των λοιπών προϋποθέσεων εφαρμογής των άρθρων 24 παρ.1, περίπτωση α και 25 παρ. 1, περίπτωση α' του Π.Δ. 60/2007.

Κατόπιν των ανωτέρω και από την υπαγωγή των πραγματικών περιστατικών στις προαναφερόμενες διατάξεις, διαπιστώνεται ότι δεν προκύπτει η συνδρομή των προϋποθέσεων των άρθρων 24 παρ.1, περίπτωση α και 25 παρ. 1, περίπτωση α' του Π.Δ. 60/2007 για την παροχή σύμφωνης γνώμης για την ζητούμενη προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης.

IV. Συμπέρασμα

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού

στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του τεθέντος ερωτήματος, η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. ομόφωνα αποφασίζει:

Τη μη παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος του Δήμου Μαρκοπούλου Μεσογαίας σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση προκήρυξης για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας για την ανάθεση της προμήθειας υγρών καυσίμων (πετρέλαιο diesel κίνησης, βενζίνης αμόλυβδης απλής (95 RON) και πετρελαίου θέρμανσης) για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου Μαρκοπούλου Μεσογαίας και των Νομικών του Προσώπων, για το έτος 2015, συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 327.447,854€ πλέον Φ.Π.Α, σε συνέχεια εν μέρει άγονου διαγωνισμού, λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα 7.04.2015

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Πρόεδρος

Δημήτρης Ράικος

Ο Συντάκτης

Λουρίκας Δημήτριος