



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΑΠΟΦΑΣΗ

76/2015

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 07^η Απριλίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαπέντε (2015) ημέρα Τρίτη και ώρα 10.30 και επί της οδού Λ. Κηφισίας 7 στην Αθήνα, 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 : Δημήτριος Ράϊκος

2. Μέλη: Καραμανλής Ευάγγελος

Κουλούρη Ιωάννα

Λουρίκας Δημήτριος

Σταθακόπουλος Δημήτριος

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

Γραμματέας: Στυλιανή Τσιάβου

Εισηγητής: Βασιλεία Τριανταφύλλου, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης παρέστησαν, η εισηγήτρια κ. Τριανταφύλλου Β., καθώς και η Προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων κ. Καξιρή Χ., οι οποίες αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

ΘΕΜΑ: Διατύπωση σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, κατόπιν προηγηθέντος διεθνούς διαγωνισμού, για την σύναψη σύμβασης προμήθειας υγρών καυσίμων κίνησης έτους 2015 για την κάλυψη των αναγκών των υπηρεσιών & των νομικών προσώπων του Δήμου Πεντέλης, προϋπολογισμού 360.117,81€ συμ/νου ΦΠΑ.

1. Με το υπ' αρ. πρωτ. 4738/13-03-2015 αίτημα του Δήμου Πεντέλης προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. το οποίο παρελήφθη στις 13-03-2015 (αρ. πρωτ. εισερχ. 1197), ο Δήμος αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ (δδ) Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1 α του π.δ. 60/2007, για την ανάθεση της προμήθειας υγρών καυσίμων κίνησης έτους 2015 για την κάλυψη των αναγκών των υπηρεσιών & των νομικών προσώπων του Δήμου Πεντέλης, προϋπολογισμού 360.117,81€

συμ/νου ΦΠΑ κατόπιν προηγηθέντος εν μέρει, άγονου διεθνούς ηλεκτρονικού διαγωνισμού.

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 υπ' αριθμ. 229/02-12-2014 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής εγκρίθηκαν οι Τεχνικές Προδιαγραφές της υπ' αριθ. 28/2014 (Οκτωβρίου 2014) ενοποιημένης μελέτης που συντάχθηκε από τη Δ/ση Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου και διατέθηκαν οι απαιτούμενες πιστώσεις του προϋπολογισμού του Δήμου για το οικονομικό έτος 2015. Η εν λόγω απόφαση αναρτήθηκε στο διαδίκτυο (Πρόγραμμα Διαύγεια) λαμβάνοντας ΑΔΑ:7ΛΒΜΩΞ3-Χ7Α και καταχωρήθηκε στο Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων ως έγκριση του πρωτογενούς αιτήματος λαμβάνοντας ΑΔΑΜ :14REQ002463531.

2.2. Με την υπ' αριθ. 231/2014 (ΑΔΑ:ΨΓΚ0ΩΞ3-Ζ9Τ) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής καθορίστηκαν οι όροι του διαγωνισμού για την «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΚΙΝΗΣΗΣ – ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ, ΕΛΑΙΟΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΚΑΙ ΛΟΙΠΩΝ ΥΛΙΚΩΝ ΕΤΟΥΣ 2015 ΓΙΑ ΤΟΝ ΔΗΜΟ ΚΑΙ ΤΑ Ν.Π.Δ.Δ. ΤΟΥ», με διαδικασία ανοικτού διεθνούς ηλεκτρονικού δημόσιου διαγωνισμού.

2.3. Στη συνέχεια, συντάχθηκε η υπ' αριθμ πρωτ. 30174/22-12-2014 Διακήρυξη (ΑΔΑΜ: 14PROC002520697 2015-01-09), διενέργειας διεθνούς ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΚΙΝΗΣΗΣ – ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ, ΕΛΑΙΟΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ & ΛΟΙΠΩΝ ΥΛΙΚΩΝ ΕΤΟΥΣ 2015 ΓΙΑ ΤΟΝ ΔΗΜΟ ΚΑΙ ΤΑ Ν.Π.Δ.Δ. ΤΟΥ», προϋπολογισμού 412.516,43€ πλέον του ΦΠΑ.

Η διακήρυξη δημοσιεύτηκε στο ΕΣΗΔΗΣ στις 30/12/2014, με α/α Συστήματος 4308. Ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών στο σύστημα ορίστηκε η 26η/01/2015 και καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών στη Διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ ορίστηκε η 02α/02/2015.

Σύμφωνα με τη διακήρυξη, κριτήριο κατακύρωσης ορίστηκε η χαμηλότερη τιμή, η οποία θα δοθεί ως εξής:

α) Για τις ΟΜΑΔΕΣ Α,Β,Γ,Δ,Ε & ΣΤ- ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΚΙΝΗΣΗΣ, ΑΜΟΛΥΒΔΗ ΒΕΝΖΙΝΗ & ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ Με ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%) επί της εκάστοτε διαμορφούμενης, μέσης λιανικής τιμής πώλησης έκαστου είδους, του Παρατηρητηρίου Τιμών Υγρών Καυσίμων του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας για την συγκεκριμένη περιφερειακή ενότητα του νομού όπου θα βρίσκεται η έδρα το αναδόχου, κατά την ημέρα παράδοσης αυτού και που θα αντιστοιχεί σε κάθε χαρακτηριστικό γνώρισμα του είδους (πετρέλαιο κίνησης, βενζίνη αμόλυβδη και πετρέλαιο θέρμανσης). Το ανωτέρω ποσοστό έκπτωσης μπορεί να είναι και αρνητικό χωρίς να υπερβαίνει το 5%. β) Για την ΟΜΑΔΑ Ζ- ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ και ΛΟΙΠΑ ΥΛΙΚΑ. Ο υποψήφιος, ο οποίος θα προσφέρει τη χαμηλότερη τιμή, ήτοι το μεγαλύτερο ενιαίο ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό επί των τιμών του τιμολογίου της μελέτης, για το σύνολο των λιπαντικών και των λοιπών υλικών του ενδεικτικού προϋπολογισμού της μελέτης (ΟΜΑΔΑ Ζ), σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 41-45 της Υ.Α 11389/93 του ΥΠ.ΕΣ., περί «Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α.» και η οποία προσφορά θα αντιστοιχεί στα χαρακτηριστικά των υλικών της μελέτης.

Τα, υπό προμήθεια είδη, σύμφωνα με τη διακήρυξη έχουν ως εξής :

- ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΚΙΝΗΣΗΣ , CPV 09134100-8 «πετρέλαιο ντίζελ» (243.000,00 λίτρα).
- ΒΕΝΖΙΝΗ ΑΜΟΛΥΒΔΗ , CPV 09132100-4, «Αμόλυβδη βενζίνη» (25.000,00 λίτρα).
- ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ , CPV 09135100-5, «Πετρέλαιο θέρμανσης» (102.293,00 λίτρα).
- Ελαιολιπαντικά , CPV 09210000-4 «Λιπαντικά παρασκευάσματα» (2.630,00 λίτρα & 40 kg).
- Ελαιολιπαντικά , CPV 09211600-7 «Λιπαντικά υδραυλικών συστημάτων» (2.100,00 λίτρα).
- Λοιπά υλικά , CPV 24957000-7 «Χημικά πρόσθετα» (1.200,00 λίτρα).
- Λοιπά υλικά , CPV 24951310-1 « Αποπαγωτικά υγρά» (850,00 λίτρα)
- Ελαιολιπαντικά , CPV 09211000-1 «Λιπαντικά έλαια και λιπαντικά μέσα» (120,00 kg).
- Ελαιολιπαντικά , CPV 24951000-5 «Γράσα και λιπαντικά» (50 τεμ.)
- Ελαιολιπαντικά , CPV 09211630-6 «Αντιδιαβρωτικά έλαια» (50 τεμ.)

Τα υπό προμήθεια είδη, η ποσότητα και οι προδιαγραφές, όπως αναλυτικά αναφέρονται στην υπ' αριθ. 28/2014 μελέτη που συντάχθηκε από τη Δ/νση Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου και αποτελεί το παράρτημα Α' της διακήρυξης, έχουν ως ακολούθως:

ΟΜΑΔΑ Α: Υγρά Καύσιμα κίνησης Δήμου Πεντέλης

ΟΜΑΔΑ Β: Υγρά Καύσιμα κίνησης Ν.Π.Δ.Δ. Οργανισμού Κοινωνικής Πρόνοιας και Αλληλεγγύης Δήμου Πεντέλης

ΟΜΑΔΑ Γ: Πετρέλαιο Θέρμανσης Δήμου Πεντέλης

ΟΜΑΔΑ Δ: Πετρέλαιο Θέρμανσης Ν.Π.Δ.Δ. Οργανισμού Κοινωνικής Πρόνοιας και Αλληλεγγύης Δήμου Πεντέλης

ΟΜΑΔΑ Ε: Πετρέλαιο Θέρμανσης Α/θμιας Σχολικής Επιτροπής Δήμου Πεντέλης

ΟΜΑΔΑ ΣΤ: Πετρέλαιο Θέρμανσης Β/θμιας Σχολικής Επιτροπής Δήμου Πεντέλης

ΟΜΑΔΑ Ζ: Λιπαντικά και λοιπά υλικά Δήμου Πεντέλης

Σύμφωνα με το άρθρο 5 της διακήρυξης «...Κάθε συμμετέχων στο διαγωνισμό μπορεί να υποβάλλει έγγραφη προσφορά για μία ή περισσότερες ομάδες των υπό προμήθεια ειδών, ως αυτές προσδιορίζονται στην 28/2014 μελέτη που συνέταξε τη Τεχνική Υπηρεσία του Δήμου, υπό την προϋπόθεση ότι στην προσφορά του θα περιλαμβάνεται το σύνολο των ειδών κάθε ομάδας. Καθώς ο Δήμος δεν διαθέτει δεξαμενές για καύσιμα κίνησης (πετρέλαιο – βενζίνη αμόλυβδη), ο συμμετέχων για τα είδη των ΟΜΑΔΩΝ Α & Β «ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΚΙΝΗΣΗΣ ΚΑΙ ΒΕΝΖΙΝΗ ΑΜΟΛΥΒΔΗ ΓΙΑ ΤΑ ΟΧΗΜΑΤΑ ΚΑΙ ΤΑ ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΑ» θα πρέπει να διαθέτει πρατήριο καυσίμων για την τροφοδοσία των οχημάτων...», ενώ στο άρθρο 6.13 της διακήρυξης ορίζεται ότι : «...Σε περίπτωση που το πρατήριο (για τους συμμετέχοντες για την ΟΜΑΔΑ Α & Β) βρίσκεται σε απόσταση ακτίνας μεγαλύτερης των τεσσάρων (4) χιλιομέτρων από την έδρα του Δήμου (Καλαμβόκη 2α Μελίσσια), Υπεύθυνη δήλωση Ν. 1599/86 με την οποία θα δηλώνει τα στοιχεία διεύθυνσης του πρατηρίου υγρών καυσίμων καθώς και ότι 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...». Στο άρθρο 7 αυτής ορίζεται ότι : «...Κάθε προσφορά θα συνοδεύεται υποχρεωτικά από εγγύηση συμμετοχής υπέρ του συμμετέχοντος για ποσό που θα καλύπτει το 1 (ένα) τοις εκατό (%) του προϋπολογισμού της μελέτης, χωρίς Φ.Π.Α. ήτοι 4.125,16 Ευρώ, εφ' όσον ο προσφέρων συμμετέχει για το σύνολο των υπό προμήθεια ειδών, άλλως για ποσό που θα καλύπτει το 1% της προϋπολογισθείσας δαπάνης προ Φ.Π.Α. για την συγκεκριμένη ομάδα ή ομάδες ειδών της μελέτης..». Στο άρθρο 8 της διακήρυξης ορίζεται ότι : «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,...», ενώ στο άρθρο 9 ορίζεται ότι : «... 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...». Τέλος στο άρθρο 18 της διακήρυξης ορίζεται ότι : «...Η ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού προσδιορίζεται αντί των 52 σε τουλάχιστον 40 ημέρες από την ημέρα αποστολής της διακήρυξης στην Εφημερίδα των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων διότι θα αποσταλεί ηλεκτρονικά σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 32 παρ. 5 του Π.Δ. 60/07 και διότι για τα πλήρη τεύχη του διαγωνισμού θα παρέχεται ελεύθερη και πλήρης πρόσβαση στην ηλεκτρονική διεύθυνση του Δήμου από την ημερομηνία δημοσίευσης της προκήρυξης στην Εφημερίδα των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων (αρ. 30 παρ. 3 ΠΔ 60/07 & άρθ. 32 παρ. 6)...».

2.4. Περίληψη των ουσιαστών όρων και στοιχείων της διακήρυξης του διαγωνισμού, απεστάλη ηλεκτρονικά (22/12/2014 ID 2014-170088) προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.-Ε) και δημοσιεύτηκε (27/12/2014/S 249-441229). Συνακόλουθα, περίληψη της διακήρυξης δημοσιεύτηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβέρνησης (ΦΕΚ 769/24-12-2014)

και στις εφημερίδες «ΓΕΝΙΚΗ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ» (24-12-2014), «ΗΧΩ ΤΩΝ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ» (24-12-2014) & «ΑΜΑΡΥΣΙΑ» (30-12-2014 & 03-01-2015), και αναρτήθηκε στο ΔΙΑΥΓΕΙΑ με ΑΔΑ: ΩΜ2ΔΩΞ3-2ΣΗ. Τέλος, η διακήρυξη καθώς και όλα τα τεύχη του διαγωνισμού, αναρτήθηκαν στην ηλεκτρονική σελίδα του Δήμου στη διεύθυνση www.penteli.gov.gr στις 23/12/2014.

2.5. Όπως προκύπτει από το 1ο/10-02-2015 πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμών και Αξιολόγησης Προμηθειών του Δήμου, κατά την ημερομηνία διενέργειας του ηλεκτρονικού διαγωνισμού, η επιτροπή, για την ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών, συνδέθηκε στο σύστημα με τα διαπιστευτήρια (όνομα χρήστη και κρυφό προσωπικό κωδικό πρόσβασης) των μελών της, επέλεξε τον ηλεκτρονικό διαγωνισμό 4308 και διαπίστωσε ότι έχουν υποβληθεί εμπρόθεσμα στο διαγωνισμό, και με τη σειρά που αναφέρονται στη συνέχεια, ηλεκτρονικές προσφορές από τους παρακάτω προμηθευτές: 1. BULPAS COMMERCIAL COMPANY, 2. Δ.ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ ΑΕ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑΚΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ, 3. ΙΠΠΟΜΑΡ ΑΕ ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΕΙΔΗ, ΧΗΜΙΚΑ ΚΑΙ ΠΡΟΙΟΝΤΑ ΑΥΤΟΚΙΝΗΤΟΥ, 4. ΦΡΑΓΚΑΤΟΣ ΑΝΤΩΝΙΟΣ ΠΕΤΡΟΣ, 5. EUROCAR HELLAS ΕΠΕ & 6. ΔΙΟΝΥΣΟΠΟΥΛΟΣ ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΑΝΑΣΤΑΣΙΟΣ.

Μετά την ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών, η επιτροπή διαπίστωσε ότι : 1. Για τις ομάδες Α και Β (Υγρά καύσιμα κίνησης Δήμου και ΝΠΔΔ) δεν υπεβλήθη καμία προσφορά. Ως εκ τούτου ο διαγωνισμός για τις συγκεκριμένες ομάδες κατέστη άγονος. 2. Για τις ομάδες Γ, Δ, Ε και ΣΤ (Πετρέλαιο θέρμανσης Δήμου, ΝΠΔΔ ΟΚΠΑ, Α΄θμιας και Β΄θμιας Σχολικής Επιτροπής) υπεβλήθη μία (1) προσφορά από την εταιρεία ΟΙΚΟΘΕΡΜΑΝΣΗ ΕΠΕ ΔΙΟΝΥΣΟΠΟΥΛΟΣ ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ (Αρ. Πρωτ. 2170/5-2-2015) 3. Για την ομάδα Ζ (Λιπαντικά και λοιπά υλικά Δήμου Πεντέλης) υπεβλήθησαν έξι (6) προσφορές από τις εταιρείες : BULPAS COMMERCIAL COMPANY, Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ ΑΕ, ΙΠΠΟΜΑΡ ΑΕ, ΦΡΑΓΚΑΤΟΣ ΑΝΤΩΝΙΟΣ, EUROCAR HELLAS ΕΠΕ και ΟΙΚΟΘΕΡΜΑΝΣΗ ΕΠΕ ΔΙΟΝΥΣΟΠΟΥΛΟΣ ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ. Οι παραπάνω εταιρείες κατέθεσαν σύμφωνα με το άρθρο 8 της διακήρυξης τα δικαιολογητικά (εκτός των εγγράφων που φέρουν ψηφιακή υπογραφή) εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από τη καταληκτική ημερομηνία υποβολής των ηλεκτρονικών προσφορών τους. Μετά τα πιο πάνω η Επιτροπή διαπίστωσε ότι οι εταιρείες Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ ΑΕ, ΟΙΚΟΘΕΡΜΑΝΣΗ ΕΠΕ ΔΙΟΝΥΣΟΠΟΥΛΟΣ ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ, EUROCAR HELLAS ΕΠΕ και ΙΠΠΟΜΑΡ ΑΕ υπέβαλαν υπεύθυνες δηλώσεις, οι οποίες είχαν ψηφιακή υπογραφή εγκεκριμένη από τους τρεις (3) πιστοποιημένους επίσημους παρόχους Hellenic Public Administration, Adacom, Adacom και Hellenic Public Administration αντίστοιχα. Αντιθέτως οι εταιρείες BULPAS COMMERCIAL COMPANY και ΦΡΑΓΚΑΤΟΣ ΑΝΤΩΝΙΟΣ, η μεν πρώτη δεν διέθετε καθόλου ψηφιακή υπογραφή, η δε δεύτερη διέθετε μεν ψηφιακή υπογραφή εγκεκριμένη όμως όχι από τους ανωτέρω πιστοποιημένους παρόχους, αλλά από την ATHONY FRAGATOS. Επισημαίνεται ότι οι επίσημοι φορείς για τη πιστοποίηση της ψηφιακής υπογραφής είναι τρεις (3) : 1. Εθνική Πύλη Δημόσιας Διοίκησης Ermis (Hellenic Public Administration) 2. Εταιρεία ADACOM 3. Χρηματιστήριο (Hellenic Stock Exchange) Επίσης διαπιστώθηκε ότι η εταιρεία EUROCAR HELLAS ΕΠΕ δεν έχει υποβάλει ηλεκτρονικά σε αρχείο PDF (παρά μόνο στο φάκελο που κατέθεσε) την έγκριση από το Γενικό Χημείο του Κράτους των προϊόντων που απαιτούνται στο τεύχος των τεχνικών προδιαγραφών της μελέτης επί ποινή αποκλεισμού. Κατόπιν τούτων η Επιτροπή απέρριψε τις προσφορές των εταιρειών BULPAS COMMERCIAL COMPANY, ΦΡΑΓΚΑΤΟΣ ΑΝΤΩΝΙΟΣ και EUROCAR HELLAS ΕΠΕ για τους λόγους που αναφέρονται αναλυτικά παραπάνω και έκανε δεκτές τις προσφορές των εταιρειών Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ ΑΕ, ΟΙΚΟΘΕΡΜΑΝΣΗ ΕΠΕ ΔΙΟΝΥΣΟΠΟΥΛΟΣ ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ και ΙΠΠΟΜΑΡ ΑΕ για το επόμενο στάδιο του διαγωνισμού, που είναι το άνοιγμα των οικονομικών προσφορών.

2.6. Στη συνέχεια, όπως προκύπτει από το 2ο/06-03-2015 πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμών και Αξιολόγησης Προμηθειών του Δήμου, η Επιτροπή συνεδρίασε με σκοπό την εξέταση των ενστάσεων που κατατέθηκαν από τις εταιρείες : 1. ΙΠΟΜΑΡ Α.Ε., 2. ΦΡΑΓΚΑΤΟΣ Π. ΑΝΤΩΝΙΟΣ, 3. EUROCAR HELLAS ΕΠΕ. Η Επιτροπή αφού έλαβε υπόψη της την υπ' αριθ. 30174/22-12-14 διακήρυξη, προχώρησε στην εξέταση των ενστάσεων και ειδικότερα : «... Η Επιτροπή συνεδριάζει με σκοπό την εξέταση των ενστάσεων που κατατέθηκαν από τις εταιρείες : 1. ΙΠΟΜΑΡ Α.Ε. [...] 2. ΦΡΑΓΚΑΤΟΣ Π. ΑΝΤΩΝΙΟΣ [...] 3. EUROCAR HELLAS ΕΠΕ [...]. Οι παραπάνω ενστάσεις κατατέθηκαν στο Δήμο ηλεκτρονικά μέσω του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ χωρίς να φέρουν ψηφιακή υπογραφή, σύμφωνα με το άρθρο 12 της Υπουργικής Απόφασης Π1/2390/2013 (ΦΕΚ 2677/Β/2013). Ειδικότερα η Επιτροπή, αφού συμβουλευθηκε τη γνώμη του Υπουργείου Ανάπτυξης,

διαπίστωσε ότι η ένσταση της εταιρείας ΦΡΑΓΚΑΤΟΣ Π. ΑΝΤΩΝΙΟΣ είναι ψηφιακά υπογεγραμμένη με πιστοποιητικά που εξέδωσε ο ίδιος, συνεπώς η ψηφιακή υπογραφή είναι άκυρη. Το πιστοποιητικό από τον Ερμή αφορά τη χρονοσήμανση και όχι την ψηφιακή υπογραφή. Σύμφωνα με τη παραπάνω υπουργική απόφαση όταν το εν λόγω έγγραφο δε φέρει ψηφιακή υπογραφή ο οικονομικός φορέας το υποβάλλει και σε έντυπη μορφή (πρωτότυπο) εντός 3 εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή, ήτοι έως 27-2-2015. Από τις 3 παραπάνω εταιρείες τούτο έπραξαν μόνο οι εταιρείες ΙΠΟΜΑΡ Α.Ε. και EUROCAR HELLAS ΕΠΕ, ενώ η εταιρεία ΦΡΑΓΚΑΤΟΣ Π. ΑΝΤΩΝΙΟΣ δεν έχει καταθέσει την πρωτότυπη ένσταση εντός του χρονικού διαστήματος που προβλέπει ο νόμος. Επομένως οι ενστάσεις των εταιρειών ΙΠΟΜΑΡ Α.Ε. και EUROCAR HELLAS Ε.Π.Ε. θεωρούνται έγκυρες, εφόσον υποβλήθηκαν σύμφωνα με το νόμο. Η Επιτροπή θα εξετάσει τις ενστάσεις των δύο ανωτέρω εταιρειών και απορρίπτει την ένσταση της εταιρείας ΦΡΑΓΚΑΤΟΣ Π. ΑΝΤΩΝΙΟΣ, διότι δεν κατατέθηκε σύμφωνα με το νόμο. Η Επιτροπή αφού έλαβε υπόψη της την υπ αριθμ. 30174/22-12-14 διακήρυξη της Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών του Δήμου Πεντέλης για την προμήθεια καυσίμων κίνησης - θέρμανσης και ελαιολιπαντικών για τις ανάγκες του Δήμου και των ΝΠΔΔ του και το νομικό πλαίσιο που διέπει τον εν λόγω διαγωνισμό, προχώρησε στην εξέταση των ενστάσεων : 1.Της εταιρείας EUROCAR HELLAS ΕΠΕ Για το γεγονός ότι η παράλειψη οφείλεται σε λάθος της εταιρείας, η Επιτροπή δεν νομιμοποιείται να αντιπαρέλθει το άρθρο 6 της με αρ. 30174/22-12-2014 διακήρυξης σύμφωνα με το οποίο, «οι προσφέροντες υποβάλουν ηλεκτρονικά μαζί με τη προσφορά τους εγκαίρως και προσηκόντως, επί ποινή αποκλεισμού, τα δικαιολογητικά που απαιτούνται σε μορφή αρχείου pdf» . 2. Της εταιρείας ΙΠΟΜΑΡ Α.Ε. : Α. Σύμφωνα με την ένσταση κατά της εταιρείας ΟΙΚΟΘΕΡΜΑΝΣΗ ΕΠΕ – ΔΙΟΝΥΣΟΠΟΥΛΟΣ ΑΝΑΣΤΑΣΙΟΣ : 1.Για το γεγονός ότι δε δηλώνει σε ποιες ομάδες συμμετέχει, η Επιτροπή διαπίστωσε ότι η ανωτέρω εταιρεία έχει καταθέσει αντίστοιχη υπεύθυνη δήλωση και ηλεκτρονικά και έντυπα. 2.Για το ότι έχει προσκομίσει έντυπα από δύο διαφορετικούς κατασκευαστές, ούτε η μελέτη ούτε η διακήρυξη είναι δεσμευτικές για τη κατάθεση μόνο από ένα κατασκευαστή. 3.Για το γεγονός ότι για τις βαλβολίνες και τα προϊόντα 2Τ έχει καταθέσει μόνο αίτηση του Γενικού Χημείου του Κράτους, η εταιρεία προσκόμισε και την τελική έγκριση που εκδόθηκε στις 6-3-2015 από το παραπάνω φορέα. 4.Για το ότι η βαλβολίνη είναι GL4 και όχι GL5 καλύπτεται από την υπεύθυνη δήλωση που έχει κάνει και αποδέχεται τη μελέτη. 5.Για το ότι δεν έχουν κατατεθεί οι ισολογισμοί η Επιτροπή διαπίστωσε ότι έχουν κατατεθεί ισολογισμοί τριών οικονομικών ετών. 6.Για το ότι δε δηλώνει το συγκεκριμένο κύκλο εργασιών η διακήρυξη (Άρθρο 6 – Παρ. 15) αναφέρει ότι υποχρεούνται να καταθέσουν ισολογισμούς, αλλιώς δήλωση περί του συνολικού ύψους του κύκλου εργασιών. Β. Σύμφωνα με την ένσταση κατά της εταιρείας ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ Α.Ε.: 1.Για το πιστοποιητικό του Επιμελητηρίου σύμφωνα με το άρθρο 6, παράγραφος 2 της διακήρυξης απαιτείται να φαίνεται η εγγραφή τους σε αυτό και το ειδικό είδος των εργασιών τους και όχι ο λόγος έκδοσης.2.Για το γεγονός ότι δε δηλώνει τη χώρα προέλευσης και την έδρα των κατασκευαστών, αυτό προκύπτει από τα δελτία τεχνικών προδιαγραφών που έχουν κατατεθεί. 3.Για το ότι δε δηλώνει ότι τα προϊόντα είναι ετοιμοπαράδοτα στην αποθήκη του, καλύπτεται από την υπεύθυνη δήλωση που έχει καταθέσει σύμφωνα με το άρθρο 6, παράγραφος 6 της διακήρυξης («Έχω λάβει γνώση των όρων της διακήρυξης και της αρ. 28/2014 μελέτης και τις αποδέχομαι ανεπιφύλακτα»). 4.Για το ότι δε δηλώνει το συγκεκριμένο κύκλο εργασιών η διακήρυξη (Άρθρο 6 – Παρ. 15) αναφέρει ότι υποχρεούνται να καταθέσουν ισολογισμούς, αλλιώς δήλωση περί του συνολικού ύψους του κύκλου εργασιών. 5.Για το γεγονός ότι δε δηλώνει τη διάρκεια ζωής των λιπαντικών, υπάρχει αντίστοιχος πίνακας. Μετά τα πιο πάνω η Επιτροπή γνωμοδοτεί και προτείνει : Απορρίπτει τις ενστάσεις των εταιρειών EUROCAR HELLAS ΕΠΕ και ΙΠΟΜΑΡ ΑΕ Δέχεται για το επόμενο στάδιο του διαγωνισμού, που είναι το άνοιγμα των οικονομικών προσφορών : 1.για τις ομάδες Γ, Δ, Ε και ΣΤ την εταιρεία ΟΙΚΟΘΕΡΜΑΝΣΗ ΕΠΕ - ΔΙΟΝΥΣΟΠΟΥΛΟΣ ΑΝΑΣΤΑΣΙΟΣ. 2.για την ομάδα Ζ τις εταιρείες ΙΠΟΜΑΡ Α.Ε., Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ ΑΕ και ΟΙΚΟΘΕΡΜΑΝΣΗ ΕΠΕ - ΔΙΟΝΥΣΟΠΟΥΛΟΣ ΑΝΑΣΤΑΣΙΟΣ...».

2.7. Η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου, με την υπ' αριθμ 23/2015 (ΑΔΑ:7ΔΡ2ΩΞ3-ΕΥΥ) απόφασή της, «...1. Εγκρίνει το 10/10-2-2015 πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας του ανοικτού ηλεκτρονικού διεθνούς μειοδοτικού διαγωνισμού προμήθειας καυσίμων κίνησης – θέρμανσης και ελαιολιπαντικών του Δήμου Πεντέλης και των Ν.Π.Δ.Δ. αυτού έτους 2015, με το οποίο : **α) διαπιστώνεται ότι για τις ομάδες Α και Β (Υγρά καύσιμα κίνησης Δήμου και Ν.Π.Δ.Δ. Ο.Κ.Π.Α.) της υπ' αριθμ. 28/2014 Μελέτης της Δ/νσης Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου, δεν υπεβλήθη καμία προσφορά. Ως εκ τούτου ο διαγωνισμός για τις συγκε-**

κριμένες ομάδες καθίσταται άγονος. β) απορρίπτονται οι προσφορές των εταιρειών BULPAS COMMERCIAL COMPANY, ΦΡΑΓΚΑΤΟΣ Π.ΑΝΤΩΝΙΟΣ και EUROCAR HELLAS Ε.Π.Ε., για τους λόγους που αναφέρονται αναλυτικά στο πρακτικό, και γίνονται δεκτές οι εταιρείες Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ Α.Ε., ΟΙΚΟΘΕΡΜΑΝΣΗ ΕΠΕ -ΔΙΟΝΥΣΟΠΟΥΛΟΣ ΑΝΑΣΤΑΣΙΟΣ και ΙΠΟΜΑΡ Α.Ε. για το επόμενο στάδιο του διαγωνισμού (άνοιγμα οικονομικών προσφορών), για τις υπόλοιπες ομάδες της υπ' αριθμ. 28/2014 Μελέτης της Δ/σης Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου. 2. Δεν εξετάζει την ένσταση της εταιρείας ΦΡΑΓΚΑΤΟΣ Π. ΑΝΤΩΝΙΟΣ (αριθ. πρωτ. 3386/24-2-2015) κατά του 1ου πρακτικού της Επιτροπής Διενέργειας του διαγωνισμού, η οποία κατατέθηκε στο Δήμο ηλεκτρονικά μέσω του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ και είναι ψηφιακά υπογεγραμμένη με πιστοποιητικά που εξέδωσε ο ίδιος και όχι πιστοποιημένος πάροχος, συνεπώς η ψηφιακή υπογραφή που φέρει είναι άκυρη, ενώ η εταιρεία δεν έχει καταθέσει την πρωτότυπη ένσταση εντός του χρονικού διαστήματος που προβλέπει ο νόμος, δηλαδή εντός 3 εργασίμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή της, ήτοι έως 27-2-2015.3. Απορρίπτει τις ενστάσεις των εταιρειών ΙΠΟΜΑΡ Α.Ε. (αριθ. πρωτ. 3309/24-2-2015) και EUROCAR HELLAS Ε.Π.Ε. (αριθ. πρωτ. 3469/25-2-2015) κατά του 1ου πρακτικού της Επιτροπής Διενέργειας του διαγωνισμού, για τους λόγους που αναφέρονται αναλυτικά στο 2ο/6-3-2015 πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας του διαγωνισμού. 3. Εγκρίνει το 2ο/6-3-2015 πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας του διαγωνισμού, με το οποίο : α) απορρίπτονται οι ενστάσεις κατά του 1ου πρακτικού, της εταιρείας ΦΡΑΓΚΑΤΟΣ Π. ΑΝΤΩΝΙΟΣ διότι δεν κατατέθηκε σύμφωνα με το νόμο, και των εταιρειών EUROCAR HELLAS Ε.Π.Ε. και ΙΠΟΜΑΡ Α.Ε., για τους λόγους που αναφέρονται αναλυτικά στο πρακτικό. β) γίνεται δεκτή η εταιρεία ΟΙΚΟΘΕΡΜΑΝΣΗ Ε.Π.Ε. – ΔΙΟΝΥΣΟΠΟΥΛΟΣ ΑΝΑΣΤΑΣΙΟΣ για το επόμενο στάδιο του διαγωνισμού (άνοιγμα των οικονομικών προσφορών), για τις ομάδες Γ, Δ, Ε και ΣΤ (Πετρέλαιο θέρμανσης Δήμου, Ν.Π.Δ.Δ. Ο.Κ.Π.Α., Α΄ΒΑΘΜΙΑΣ ΣΧΟΛΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ και Β΄ΒΑΘΜΙΑΣ ΣΧΟΛΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ) της υπ' αριθμ. 28/2014 Μελέτης της Δ/σης Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου. γ) γίνονται δεκτές οι εταιρείες ΙΠΟΜΑΡ Α.Ε., Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ Α.Ε., ΟΙΚΟΘΕΡΜΑΝΣΗ Ε.Π.Ε. -ΔΙΟΝΥΣΟΠΟΥΛΟΣ ΑΝΑΣΤΑΣΙΟΣ για το επόμενο στάδιο του διαγωνισμού (άνοιγμα των οικονομικών προσφορών), για την ομάδα Ζ (Λιπαντικά και λοιπά υλικά Δήμου Πεντέλης) της υπ' αριθμ. 28/2014 Μελέτης της Δ/σης Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου...».

2.8. Ο Δήμος Πεντέλης, με την υπ' αριθ. πρωτ. 5403/23-03-2015 προσκομισθείσα βεβαίωση, βεβαιώνει ότι, στο πλαίσιο διενέργειας του ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την Προμήθεια καυσίμων κίνησης – θέρμανσης και ελαιολιπαντικών έτους 2015 του Δήμου και των ΝΠΔΔ του Δήμου Πεντέλης, δεν υποβλήθηκαν ενστάσεις, προσφυγές ή άλλα ένδικα μέσα κατά του κύρους του διαγωνισμού και συγκεκριμένα κατά της υπ' αριθ. 23/2015 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής μετά την απόρριψη των ενστάσεων.

3. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Πεντέλης, με το υπ' αριθμ. πρωτ. 4738/13-03-2015 αίτημά του, στο οποίο επισυνάπτεται το σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1 α του π.δ. 60/2007 για την ανάθεση της προμήθειας υγρών καυσίμων κίνησης έτους 2015 για την κάλυψη των αναγκών των υπηρεσιών & των νομικών προσώπων του Δήμου Πεντέλης, 360.117,81€ συμ/νου ΦΠΑ, κατόπιν προηγηθέντος, εν μέρει, άγονου διεθνούς ηλεκτρονικού διαγωνισμού.

Ειδικότερα, η αιτούμενη ανάθεση της προμήθειας υγρών καυσίμων κίνησης έχει ως ακολούθως:

1. ΟΜΑΔΑ Α: Υγρά καύσιμα κίνησης Δήμου Πεντέλης

α/α	Είδος	Μονάδα Μέτρησης	Ενδεικτική ποσότητα	Μέση Ενδεικτική τιμή */lt (€) χωρίς ΦΠΑ	Σύνολο (€)
1	Πετρέλαιο κίνησης	Lt	243.000,00	1,065	258.795.00
2	Αμόλυβδη βενζίνη	Lt	25.000,00	1,296	32.400
ΣΥΝΟΛΟ ΟΜΑΔΑΣ Α					291.195,00
Φ.Π.Α. 23%					66.974,85

ΣΥΝΟΛΟ ΟΜΑΔΑΣ Α ΜΕ ΦΠΑ	358.169,85
-------------------------------	-------------------

2. ΟΜΑΔΑ Β: Υγρά καύσιμα κίνησης ΝΠΔΔ Οργανισμού Κοινωνικής Πρόνοιας και Αλληλεγγύης Δήμου Πεντέλης

α/α	Είδος	Μονάδα Μέτρησης	Ενδεικτική ποσότητα	Μέση Ενδεικτική τιμή */lt (€) χωρίς ΦΠΑ	Σύνολο (€)
1	Αμόλυβδη βενζίνη	Lt	1.222,00	1,296	1.583,71
ΣΥΝΟΛΟ ΟΜΑΔΑΣ Β					1.583,71
Φ.Π.Α. 23%					364,25
ΣΥΝΟΛΟ ΟΜΑΔΑΣ Β ΜΕ ΦΠΑ					1.947,96

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 emπίπτουν, 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 προαίρεσης όσο και των τυχόν παρατάσεων της σύμβασης [...] 3. Κανένα σχέδιο έργου και καμία σύμβαση προμήθειας ή υπηρεσιών δεν επιτρέπεται να κατατημηθεί, 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 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 περιπτώσεις: 1) Προκειμένου για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών: α) εάν, ύστερα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές δεν κρίνεται κατάλληλη, ή εάν δεν

υπάρχει κανείς υποψήφιος, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή, ύστερα από αίτημα της...».

8. 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 οφειλομένους σε γεγονότα που δεν είναι δυνατό να προβλεφθούν από τις αναθέτουσες αρχές, δεν είναι δυνατό να τηρηθούν οι προϋποθέσεις που απαιτούνται στους ανοικτούς ή κλειστούς διαγωνισμούς." 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...».

9. 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...».

10. 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 υποχρεωτικής εφαρμογής του συνόλου ή μέρους από τις διατάξεις του παρόντος τίτλου μπορεί να μετατίθεται, σε όλες ή ορισμένες κατηγορίες δημοσίων συμβάσεων, για όλες ή για ορισμένες αναθέτουσες αρχές και σε όλες τις αποφάσεις ανάθεσης και εκτέλεσης δημοσίων συμβάσεων ή σε μέρη αυτών...». Επιπλέον, με την παρ. 3 του άρθρου 201 του ίδιου Νόμου, ορίζεται ότι : «...3. Η ισχύς των άρθρων 134 έως 138, αρχίζει ως προς τις προμήθειες και υπηρεσίες, όσον αφορά τους φορείς της Κεντρικής Διοίκησης όπως ορίζεται στο άρθρο 14 του ν. 4270/2014 την 1η Ιουλίου 2014, όσον αφορά τους φορείς της Γενικής Κυβέρνησης την 1η Οκτωβρίου 2014 και όσον αφορά το σύνολο του δημόσιου τομέα την 1η Οκτωβρίου 2015. ...».

11. 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

12. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Πεντέλης, αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών, 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 καυσίμων, σε συνδυασμό με τον προϋπολογισμό του αιτήματος, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος, σύμφωνα με την προαναφερόμενη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ, υποπερίπτωση δδ) του ν. 4013/2011, όπως 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, 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 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).15.

14. Ειδικότερα, η εφαρμογή του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007 χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, προϋποθέτει:

α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία,

Όπως παγίως έχει κριθεί, προϋπόθεση προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, στη βάση της παρ. 1α των άρθρων 24 και 25 του π.δ. 60/2007, αποτελεί η προηγούμενη νομίμως διεξαχθείσα ανοικτή ή κλειστή διαγωνιστική διαδικασία, δεδομένου ότι η διαδικασία με διαπραγμάτευση συνέχεται άμεσα με τον προηγθέντα αυτής διαγωνισμό με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία. (ΕΣ - Πράξη 215/2012-Ζ' Κλιμάκιο, ΕΣ – Αποφ. VI Τμ. 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

β) να μην έχει υποβληθεί, κατά την υπό σημείο α) ανωτέρω νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές να μην κρίνεται κατάλληλη, ή να μην υπάρχει κανείς υποψήφιος,

γ) τη μη ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων 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.

15. Από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα:

15.1. Όσον αφορά στην υπό στοιχείο (α) προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας.

Ο Δήμος με την υπ' αριθμ. πρωτ. 30174/22-12-2014 Διακήρυξη (ΑΔΑΜ: 14PROC002520697 2015-01-09), διενέργειας διεθνούς ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΚΙΝΗΣΗΣ – ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ, ΕΛΑΙΟΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ & ΛΟΙΠΩΝ ΥΛΙΚΩΝ ΕΤΟΥΣ 2015 ΓΙΑ ΤΟΝ ΔΗΜΟ ΚΑΙ ΤΑ Ν.Π.Δ.Δ. ΤΟΥ», προϋπολογισμού 412.516,43€ πλέον ΦΠΑ, διενήργησε στις 02/02/2015 ανοικτό διεθνή ηλεκτρονικό δημόσιο διαγωνισμό. Ο διαγωνισμός, διενεργήθηκε στο πλαίσιο των άρθρων 134 έως 138 του Ν. 4281/2014 (ΕΣΗΔΗΣ).

Ωστόσο, από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, σε σχέση με τον διενεργηθέντα διαγωνισμό, διαπιστώνονται πλημμέλειες, τόσο ως προς τους όρους της διακήρυξης, όσο και ως προς την τήρηση των διατυπώσεων δημοσιότητας. Ειδικότερα :

Σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 29 & 30 παρ. 1 & 5 του π.δ. 60/2007 (άρθρα 35 & 36 οδηγίας 2004/18/ΕΚ), η αναθέτουσα αρχή υποχρεούται να δημοσιεύει περίληψη των ουσιωδών στοιχείων της διακήρυξης του διαγωνισμού (στα οποία, μεταξύ άλλων, συγκαταλέγονται τα είδη των προς προμήθεια αγαθών και η ακριβής ποσότητα αυτών κατά κατηγορία και είδος, τα κριτήρια ανάθεσης, οι τυχόν απαιτούμενες εγγυήσεις, ο τυχόν διαχωρισμός της σύμβασης σε τμήματα και η δυνατότητα των φορέων να υποβάλλουν προσφορά για ένα ή περισσότερα εξ' αυτών κ.λ.π.) στον ημεδαπό τύπο και την Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης, η οποία δεν επιτρέπεται να περιέχει πληροφορίες διαφορετικές από τις δημοσιευόμενες στον ελληνικό τύπο.

Εν προκειμένω, διαπιστώνεται διάσταση μεταξύ των στοιχείων που δημοσιεύθηκαν στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης και των στοιχείων που είχαν συμπεριληφθεί στο τεύχος της αναλυτικής διακήρυξης ή στα τεύχη του διαγωνισμού, καθώς και όσων δημοσιεύθηκαν στις περιλήψεις στον εθνικό τύπο/ Φύλλο Εφημερίδας της Κυβερνήσεως. Ειδικότερα, τόσο στη δημοσίευση στην Εφημερίδα της Κυβέρνησης και στον εθνικό τύπο όσο και στο κείμενο του αναλυτικού τεύχους της διακήρυξης ορίστηκε ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών στο σύστημα η **26η/01/2015** και καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών στη Διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ η **02α/02/2015**. Αντίθετα, στην δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης, στο πεδίο IV.3.4) *Προθεσμία παραλαβής των προσφορών ή των αιτήσεων συμμετοχής* αναγράφεται η ημερομηνία **30.1.2015 – 14:00**.

Εξ αιτίας της διαστάσεως αυτής, περιορίστηκε το δικαίωμα των υποψηφίων ή προσφερόντων οι οποίοι ενημερώθηκαν για την αγωνιστική διαδικασία από την Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης, έναντι εκείνων οι οποίοι ενημερώθηκαν από τον εθνικό τύπο, κατά παράβαση των οριζόμενων στο άρθρο 3 του π.δ. 60/2007, σύμφωνα με το οποίο, «*Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις ενεργώντας με διαφάνεια.*».

Επιπλέον, καταστρατηγούνται, εν προκειμένω, οι διατάξεις του άρθρου 32 του π.δ. 60/2007, που αφορούν στην ελάχιστη προθεσμία υποβολής προσφορών, καθόσον, από την ημερομηνία αποστολής της περιλήψεως των ουσιωδών όρων και στοιχείων της διακήρυξης στην ΕΕ, ήτοι την 22α/12/2014, μέχρι την αναγραφόμενη ημερομηνία στο τυποποιημένο έντυπο Προκήρυξης σύμβασης στο πεδίο IV.3.4), ήτοι την 30η/01/2015, η τηρηθείσα προθεσμία για την υποβολή προσφορών υπολείπεται, τόσο της νομίμου, όσο και της τεθείσας, δια της διακηρύξεως, προθεσμίας.

Η, κατά τα ανωτέρω, πλημμελής τήρηση των διατυπώσεων δημοσιότητας, και η διαπιστωθείσα διάσταση πληροφοριών μεταξύ της δημοσιευθείσας στην ΕΕ προκήρυξης σύμβασης, της δημοσιευθείσας

περίληψης διακήρυξης στον εθνικό τύπο και των όρων της διακήρυξης συνιστά παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας του διαγωνισμού, η οποία πλήττει τις αρχές του ανταγωνισμού, της πρόσβασης στις διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων και της διαφάνειας και καθιστά μη νόμιμη τη διαγωνιστική διαδικασία, με επακόλουθο μη νόμιμη την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης (Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 318/2013, 133/2014, 218/2014, 308/2014, Ελ. Συν. VI Τμήμα 935/2013, 408/2012, 2263/2011, 1780/2011 1646/2011).

15.2. Συνεπώς, παρέλκει η εξέταση των λοιπών προϋποθέσεων του άρθρου 25 παρ.1 περ. α του π.δ. 60/2007.

16. Κατόπιν των ανωτέρω και από τη μελέτη του οικείου φακέλου, δεν προκύπτει η συνδρομή των προϋποθέσεων για την υιοθέτηση της εξαιρετικής διαδικασίας διαπραγμάτευσης εκ μέρους του Δήμου Πεντέλης για το υποβληθέν αίτημα, κατ' εφαρμογή της περ. α της παρ. 1 του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007. Επίσης, δεν προέκυψαν άλλα στοιχεία που να αποδεικνύουν και να αιτιολογούν ειδικά και με επαρκή τεκμηρίωση την συνδρομή περιστάσεων που επιτρέπουν την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις λοιπές διατάξεις των άρθρων 24 ή 25 του π.δ. 60/2007.

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 αποφάσισε:

Την μη παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος του Δήμου Πεντέλης, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ υποπερ. (δδ) του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση σύμφωνα με το άρθρο 25 παρ. 1 περ. α' χωρίς δημοσίευση προκήρυξης για την ανάθεση σύμβασης της προμήθειας των ειδών των ομάδων Α και Β (Υγρά καύσιμα κίνησης Δήμου Πεντέλης και ΝΠΔΔ), λόγω μη συνδρομής των, προς τούτο, τασσόμενων, υπό του νόμου, προϋποθέσεων.

ΑΘΗΝΑ, 07 ΑΠΡΙΛΙΟΥ 2015

**ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ
Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ ΡΑΙΚΟΣ