



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΑΠΟΦΑΣΗ

36/2016

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα, την 3^η Μαρτίου του έτους δύο χιλιάδες δέκα έξι (2016) ημέρα Πέμπτη και ώρα 10.00 π.μ. και επί της οδού Κηφισίας 7 (5^{ος} όροφος), όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η **ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** σε συνεδρίαση μετά από σχετική πρόσκληση του Προέδρου της, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα μέλη της Αρχής.

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

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

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

Γραμματέας: Κασάπη Ευαγγελία

Εισήγηση: Η με αριθ. πρωτ. 1044/01.03.2016 εισήγηση

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

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

Ερώτημα: Το υπ' αρ. πρωτ. 45857/17.12.2015 αίτημα, το οποίο παρελήφθη από την Αρχή την 29.12.2015 (αριθ. πρωτ. εισερχομένου της Αρχής 5818/29.12.2015) όπως συμπληρώθηκε με τα έγγραφα, τα οποία παρελήφθησαν από την Αρχή την 12.02.2016 (αριθ. πρωτ. εισερχομένου της Αρχής 734/12.02.2016).

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας διαφόρων τύπων καυσίμων λιανικής πώλησης (ομάδα Α- ΚΑΥΣΙΜΑ ΛΙΑΝΙΚΗ) για τις ανάγκες θέρμανσης των κτιρίων και κίνησης των οχημάτων του Δήμου Καλαμαριάς και των Νομικών Προσώπων του, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 95.085,88€ χωρίς Φ.Π.Α. (116.955,63€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. και δικαιώματος προαίρεσης 10% στα καύσιμα.

1. Με το υπ' αρ. πρωτ. 45857/17.12.2015 αίτημα, το οποίο παρελήφθη από την Αρχή την 29.12.2015 (αριθ. πρωτ. εισερχομένου της Αρχής 5818/29.12.2015) όπως συμπληρώθηκε με τα έγγραφα, τα οποία παρελήφθησαν από την Αρχή την 12.02.2016 (αριθ. πρωτ. εισερχομένου της Αρχής 734/12.02.2016), ο Δήμος Καλαμαριάς αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης 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 να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1α του Π.Δ 60/2007, για την προμήθεια, διαφόρων τύπων καυσίμων λιανικής πώλησης (ομάδα Α- ΚΑΥΣΙΜΑ ΛΙΑΝΙΚΗ) για τις ανάγκες θέρμανσης των κτιρίων και κίνησης των οχημάτων του Δήμου Καλαμαριάς και των Νομικών Προσώπων του, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 95.085,88€ χωρίς Φ.Π.Α. (116.955,63€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. και δικαιώματος προαίρεσης 10% στα καύσιμα (σε περίπτωση αύξησης των ποσοτήτων ή σε περίπτωση παράτασης της σύμβασης) για τα οποία ο σχετικός προηγηθείς διεθνής ανοιχτός διαγωνισμός απέβη εν μέρει άγονος.

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. πρωτ. 354/20.07.2015 (ΑΔΑ: 7ΗΒΝΩΕΡ-ΧΦΧ) απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου Δήμου Καλαμαριάς (Πρακτικό της υπ' αριθμ. 19/20.07.2015 Συνεδρίασης) εγκρίθηκε η διενέργεια ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνή δημόσιου διαγωνισμού για την προμήθεια διαφόρων τύπων καυσίμων για τις ανάγκες θέρμανσης των κτιρίων και κίνησης των οχημάτων του Δήμου Καλαμαριάς και των νομικών προσώπων του [Σχολική επιτροπή α'βάθμιας εκπαίδευσης, ΚΟΙΝΩΦΕΛΗΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΔΗΜΟΥ ΚΑΛΑΜΑΡΙΑΣ (ΚΕΔΚΑ) και ΔΗΜΟΤΙΚΟΣ ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΠΡΟΣΧΟΛΙΚΗΣ ΑΓΩΓΗΣ ΚΑΙ ΑΝΟΙΚΤΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ ΗΛΙΚΙΩΜΕΝΩΝ (ΔΟΠΑ&ΑΠΗ)], καθώς και προμήθειας λιπαντικών για τη συντήρηση των οχημάτων και μηχανημάτων του Δήμου, συνολικού ποσού 802.934,62 ευρώ (συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α και δικαιώματος προαίρεσης 10% στα καύσιμα).

2.2 Με την υπ' αριθμ 374/11.08.2015 (ΑΔΑ: 7ΤΘΜΩΕΡ-6ΓΠ) Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Καλαμαριάς (απόσπασμα Πρακτικού της υπ' αριθμ. 16/11.08.2015), η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου, αφού έλαβε υπ' όψιν τις υπ' αριθμ. 53/2015 και 57/2015 μελέτες της Διεύθυνσης Καθαριότητας – Ανακύκλωσης του Δήμου, ενέκρινε τις τεχνικές προδιαγραφές και τους όρους Διακήρυξης του Διαγωνισμού, για την προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών αντίστοιχα.

2.3 Ακολούθως, με την υπ' αριθμ. πρωτ. 28603/14.08.2015 Διακήρυξη, ο Δήμος Καλαμαριάς προκήρυξε τη διενέργεια ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνή διαγωνισμού, για την προμήθεια διαφόρων τύπων καυσίμων για τις ανάγκες θέρμανσης των κτιρίων και κίνησης των οχημάτων του Δήμου Καλαμαριάς και των νομικών προσώπων του, καθώς και προμήθειας λιπαντικών για τη συντήρηση των οχημάτων και μηχανημάτων του Δήμου [ανά είδος ήτοι: δύο ομάδες καυσίμων (ΟΜΑΔΑ Α ΛΙΑΝΙΚΗ ΠΩΛΗΣΗ και ΟΜΑΔΑ Β ΧΟΝΔΡΙΚΗ ΠΩΛΗΣΗ) και μία ομάδα λιπαντικών (ΟΜΑΔΑ Γ ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ)], με διάρκεια από την ημερομηνία υπογραφής της σύμβασης έως τις 31.12.2016 (με δικαίωμα τρίμηνης παράτασης) συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 652.792,37€ χωρίς Φ.Π.Α. και 802.934,62 ευρώ (συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α και δικαιώματος προαίρεσης 10% στα καύσιμα) και κριτήριο τη χαμηλότερη τιμή (ήτοι το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης (%) στη νόμιμα διαμορφούμενη κάθε φορά μέση τιμή λιανικής πώλησης του είδους καυσίμου την ημέρα παράδοσης, όπως αυτή προκύπτει από το εκάστοτε εκδιδόμενο δελτίο πιστοποίησης τιμών της υπηρεσίας εμπορίου της οικείας Περιφέρειας ή του Υπουργείου Οικονομίας, Ανταγωνιστικότητας και Ναυτιλίας, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 13 του Ν.3438/2006 για τα καύσιμα και τη χαμηλότερη τιμή για τα λιπαντικά). Η διενέργεια του διαγωνισμού με χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών

Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr του συστήματος ορίστηκε με καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 2/10/2015 και τα υπό προμήθεια είδη ομαδοποιήθηκαν ανά είδος όπως περιγράφονται αναλυτικά σε τρεις (3) συνολικά γραμμές-ομάδες στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) καθώς και στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.ως εξής:

ΟΜΑΔΑ Α: ΛΙΑΝΙΚΗ ΠΩΛΗΣΗ

α/α	Είδος	Ποσότητα	Μ/Μ	ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΗ ΤΙΜΗ (συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.)	ΑΞΙΑ
1.	ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ (ΔΗΜΟΣ ΚΑΛΑΜΑΡΙΑΣ)	10.000	lit	0,954	9.540,00
2.	ΒΕΝΖΙΝΗ ΑΜΟΛΥΒΔΗ ΑΠΛΗ (ΔΗΜΟΣ ΚΑΛΑΜΑΡΙΑΣ)	60.000	lit	1,549	92.940,00
	ΒΕΝΖΙΝΗ ΑΜΟΛΥΒΔΗ ΑΠΛΗ (ΚΕΔΚΑ)	850	lit	1,549	1.316,65
	ΒΕΝΖΙΝΗ ΑΜΟΛΥΒΔΗ ΑΠΛΗ (ΔΟΠΑ&ΑΠΗ)	850	lit	1,549	1.316,65
3.	ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΚΙΝΗΣΗΣ (ΚΕΔΚΑ)	1.000	lit	1,21	1.210,00
ΑΞΙΑ					106.323,30
ΠΡΟΑΙΡΕΣΗ 10%					10.632,33
ΣΥΝΟΛΟ					116.955,63

ΟΜΑΔΑ Β: ΚΑΥΣΙΜΑ ΧΟΝΔΡΙΚΗ ΠΩΛΗΣΗ

α/α	Είδος	Ποσότητα	Μ/Μ	ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΗ ΤΙΜΗ (συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.)	ΑΞΙΑ
1.	ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΚΙΝΗΣΗΣ (ΔΗΜΟΣ ΚΑΛΑΜΑΡΙΑΣ)	400.000	lit	1,129	451.600,00
2.	ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ (ΔΗΜΟΣ ΚΑΛΑΜΑΡΙΑΣ)	65.000	lit	0,911	59.215,00
	ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ (ΣΧ. ΕΠΙΤΡ. ΠΡΩΤΟΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ)	62.000	lit	0,911	56.482,00
	ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ (ΚΕΔΚΑ)	10.000	lit	0,911	9.110,00
	ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ (ΔΟΠΑ & ΑΠΗ)	23.000	lit	0,911	20.953,00
ΑΞΙΑ					597.360,00
ΠΡΟΑΙΡΕΣΗ 10%					59.736,00
ΤΕΛΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ					657.096,00

ΟΜΑΔΑ Γ: ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ

α/α	Περιγραφή λιπαντικού	Μονάδα Μέτρησης	Τιμή Μ/Μ	Συσκευασία	Τιμή Συσκευασίας	Ποσότητα Συσκευασίας	Δαπάνη
1	Λιπαντικό Diesel SAE 20W50	Lit	3,00	Βαρέλι 205 L	615,00	7	4.305,00
2	Λιπαντικό Diesel SAE 10W40	Lit	5,00	Δοχείο 20 L	100,00	60	6.000,00
3	Λάδι υδραυλικό, FLUID HP46 για μηχανήματα JCB	Lit	4,00	Δοχείο 20 L	80,00	30	2.400,00

4	Λιπαντικό βενζινοκίνητων SAE 10W40, για τετράχρονα (4X) δίκυκλα, εμβαπτίζ. Συμπλέκτη, κιβ. ταχυτ. κλπ	Lit	9,50	Δοχείο 1 L	9,50	50	475,00
5	Λάδι ανάμιξης με βενζίνη	Lit	5,00	Δοχείο 5 L	25,00	6	150,00
6	Λάδι λίπανσης καδένων	Lit	6,50	Δοχείο 5 L	32,50	16	520,00
7	Λάδι υδραυλικό, ISO 32 HLP	Lit	2,50	Βαρέλι 205 L	512,50	5	2.562,50
8	Λάδι τιμονιού ATF C-	Lit	4,80	Δοχείο 4 L	19,20	38	729,60
9	Γράσο διαρκείας γραφιτούχο μαύρο για ρουλεμάν NLGI 2-3	Kg	6,00	Δοχείο 5 Kg	30,00	40	1.200,00
10	Γράσο διαρκείας γραφιτούχο μαύρο για ρουλεμάν NLGI 2-3	Kg	6,00	Βαρέλι 180 Kg	1080,00	3	3.240,00
11	Λάδι συνθ. τεχνολογίας, SAE 10W40 για πολυστροφους βενζινοκινητήρες	Lit	5,00	Δοχείο 4 λίτρων	20,00	50	1.000,00
12	Λάδι diesel SAE15W40 για VOLVO FES	Lit	4,50	Δοχείο 20λιτρων	90,00	10	900,00
ΣΥΝΟΛΟ							23.482,10
ΦΠΑ 23%							5.400,88
ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ							28.882,98

2.4 Σύμφωνα με το προοίμιο της διακήρυξης προβλέφθηκε ότι:

«[...]Οι ενδιαφερόμενοι μπορούν να υποβάλλουν προσφορά για μία ή περισσότερες ομάδες των υπό προμήθεια ειδών, υπό την προϋπόθεση ότι θα προσφέρουν τη συνολική προκηρυχθείσα ποσότητα κάθε ομάδας.

Απόρριψη ενός ή περισσότερων ειδών μιας «ομάδας» επιφέρει αυτόματα την απόρριψη της προσφοράς ολόκληρης της «ομάδας». Κριτήριο κατακύρωσης είναι η χαμηλότερη τιμή για την προμήθεια λιπαντικών και το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης για την προμήθεια καυσίμων, για το σύνολο του προϋπολογισμού της κάθε «ομάδας».

Ο Δήμος και τα νομικά του πρόσωπα, διατηρούν το δικαίωμα προαίρεσης για την αύξηση του συμβατικού αντικειμένου μέχρι 10% του προϋπολογισμού της αρχικής σύμβασης προμήθειας καυσίμων, σε περίπτωση αύξησης των ποσοτήτων των καυσίμων ή σε περίπτωση παράτασης της σύμβασης. ».

2.5 Επιπλέον, σύμφωνα με το άρθρο 10 της αναλυτικής διακήρυξης (ΕΓΓΥΗΣΕΙΣ), η εγγυητική επιστολή συμμετοχής στο διαγωνισμό ορίστηκε σε ποσοστό δύο επί τοις εκατό (2%) της προϋπολογισθείσης δαπάνης, χωρίς τον ΦΠΑ. Συγκεκριμένα ορίστηκε ότι: «[...] 2. Εγγύηση συμμετοχής στο διαγωνισμό. Κάθε προσφορά συνοδεύεται από εγγύηση συμμετοχής στο διαγωνισμό, η οποία απευθύνεται στον Δήμο Καλαμαριάς, για ποσό που αντιστοιχεί σε ποσοστό 2% της συνολικής προϋπολογισθείσης δαπάνης, χωρίς τον ΦΠΑ. Εάν η προσφορά αφορά ορισμένη ή ορισμένες από τις ζητούμενες ομάδες, η εγγύηση συμμετοχής εκδίδεται για ποσό που αντιστοιχεί σε ποσοστό 2% της προϋπολογισθείσης δαπάνης, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., που αναλογεί στη συγκεκριμένη προσφερόμενη ποσότητα.[...]»

Τέλος στο ίδιο άρθρο (3. Εγγύηση καλής εκτέλεσης της σύμβασης) της διακήρυξης ορίστηκε επίσης ότι η εγγυητική επιστολή καλής εκτέλεσης της σύμβασης θα αντιστοιχεί σε ποσοστό 5% της συνολικής συμβατικής αξίας έκαστης σύμβασης, χωρίς το Φ.Π.Α.

2.6 Περίληψη των ουσιαδών όρων και στοιχείων της ως άνω διακήρυξης, απεστάλη ηλεκτρονικά προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε) στις 20.08.2015 και δημοσιεύθηκε στις 25.08.2015 με κωδικό 2015/S 163-298206. Επίσης, περίληψη της ανωτέρω προκήρυξης, δημοσιεύθηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβέρνησης (ΦΕΚ 437/21.08.2015) καθώς και στον εθνικό τύπο, στις εφημερίδες «ΓΕΝΙΚΗ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ», «ΕΦΗΜΕΡΙΣ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ & ΠΛΕΙΣΤΗΡΙΑΣΜΩΝ» «ΤΥΠΟΣ ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ» και «ΜΑΚΕΔΟΝΙΑ» την 21.08.2015. Όπως προκύπτει από

σχετική αναφορά στο σημείο Ι.1 της δημοσίευσης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.-Ε.Ε.) τα τεύχη του διαγωνισμού αναρτήθηκαν και διατέθηκαν ηλεκτρονικά με ελεύθερη πρόσβαση στους υποψηφίους στην ιστοσελίδα του Δήμου www.kalamaria.gr στις 21.08.2015. Η διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) με κωδικό ΑΔΑΜ 15PROC002979265 και ο διαγωνισμός πραγματοποιήθηκε με χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ), μέσω της διαδικτυακής πύλης του συστήματος (κωδικός ανάρτησης: Διαγωνισμός 15055/21.08.2015). Ως ημερομηνία έναρξης παραλαβής των προσφορών ορίστηκε η 24-9-2015 και ως ημερομηνία λήξης η 2-10-2015.

2.7 Σύμφωνα με το από 08.10.2015 Πρακτικό Παραλαβής και Αποσφράγισης Προσφορών, η Επιτροπή Διαγωνισμού διαπίστωσε ότι υποβλήθηκαν τέσσερις (4) συνολικά προσφορές από τέσσερις (4) συνολικά εταιρίες. Πιο αναλυτικά οι τρεις (3) προσφορές αφορούσαν την ομάδα Γ «Λιπαντικά» και η μία (1) προσφορά αφορούσε τα είδη της ομάδας Β «Καύσιμα - Χονδρική Πώληση», ενώ δεν υποβλήθηκε προσφορά για τα είδη της ομάδας Α «Καύσιμα — Λιανική Πώληση». Στη συνέχεια η Επιτροπή προέβη στον έλεγχο των δικαιολογητικών και της τεχνικής προσφοράς όλων των εταιριών και έκρινε ότι αυτά πληρούσαν τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης. Σημειώνεται ότι την 22.10.2015 υποβλήθηκε ένσταση από την εταιρεία Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ Α.Ε. κατά του ως άνω πρακτικού από την οποία η ενιστάμενη επιχείρηση με το από 23-10-2015 έγγραφό της παραιτήθηκε από αυτήν πριν την εκδίκασή της.

2.8 Ακολούθως σύμφωνα με το από 29.10.2015 Πρακτικό Αξιολόγησης Οικονομικών Προσφορών, η Επιτροπή Διαγωνισμού αφού αποσφράγισε τους φακέλους των οικονομικών προσφορών εισηγήθηκε την κατακύρωση των αποτελεσμάτων του διαγωνισμού στους αντίστοιχους, ανά Ομάδα (ομάδα Β «Καύσιμα - Χονδρική Πώληση» και ομάδα Γ «Λιπαντικά»), μειοδότες καθώς και την κήρυξη του διαγωνισμού ως αγόνου για τα είδη της Ομάδας Α «Καύσιμα - Λιανική Πώληση» και την απευθείας ανάθεση της προμήθειας για την Ομάδα αυτή, καθώς δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 3 παρ. 3 εδ, β, 21 παρ. 2 εδ, α και 23 παρ. 1, 2 εδ.α και 3 του Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α. σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1 του π.δ. 60/2007, μετά τη σύμφωνη γνώμη της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2 παρ. 2γ. δδ του ν. 4013/2011.

2.9 Με την 485/13.11.2015 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής Καλαμαριάς εγκρίθηκαν τα ως άνω, από 08.10.2015 και 29.10.2015, πρακτικά και κατακυρώθηκαν τα είδη του διαγωνισμού, σύμφωνα με την ως άνω εισήγηση της Επιτροπής του Διαγωνισμού. Τέλος αποφασίστηκε η κήρυξη του διαγωνισμού ως αγόνου για τα είδη της Ομάδας Α «Καύσιμα - Λιανική Πώληση» καθώς και η απευθείας ανάθεση της προμήθειας για την Ομάδα αυτή, καθώς δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά, μετά τη σύμφωνη γνώμη της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

2.10 Σημειώνεται ότι σύμφωνα με την υπ' αριθμ. 4702/12.02.2016 βεβαίωση της Οικονομικής Υπηρεσίας του Δήμου Καλαμαριάς βεβαιώθηκε ότι «δεν έχει ασκηθεί και δεν έχει υποβληθεί άλλη ένσταση ή προσφυγή ή άλλα ένδικα μέσα για τον υπ' αριθμό 28603/14-8-2015 ανοιχτό διεθνή ηλεκτρονικό διαγωνισμό προμήθειας διαφόρων τύπων καυσίμων για τις ανάγκες θέρμανσης των κτιρίων και κίνησης των οχημάτων του Δήμου Καλαμαριάς και των νομικών προσώπων του, καθώς και λιπαντικών για τις ανάγκες συντήρησης των οχημάτων – μηχανημάτων του Δήμου, πέραν των δύο (2) ενστάσεων που αναλυτικά αναφέρονται στα αρχικά υποβληθέντα έγγραφα.

Συγκεκριμένα η πρώτη ένσταση υποβλήθηκε από την εταιρεία ΕΝΔΙΑΛΕ την 16-9-2015 κατά όρου της διακήρυξης, η οποία και απερρίφθη με την 427/2015 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής και δεν κατατέθηκαν ασφαλιστικά μέτρα μετά την ρητή απόρριψή της.

Η δεύτερη ένσταση υποβλήθηκε από την εταιρεία Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ Α.Ε. την 22-10-2015 κατά του πρακτικού παραλαβής και αποσφράγισης προσφορών της επιτροπής διαγωνισμού (πρώτου σταδίου) και από την οποία η ενιστάμενη επιχείρηση με το από 23-10-2015 έγγραφό της παραιτήθηκε από αυτήν πριν την εκδίκασή της.»

2.11 Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Καλαμαριάς αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., προσκομίζοντας το σχετικό Σχέδιο Απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου Καλαμαριάς, προκειμένου να

προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης για τη σύναψη σύμβασης-εων προμήθειας διαφόρων τύπων καυσίμων λιανικής πώλησης (ομάδα Α- ΚΑΥΣΙΜΑ ΛΙΑΝΙΚΗ) για τις ανάγκες θέρμανσης των κτιρίων και κίνησης των οχημάτων του Δήμου Καλαμαριάς και των Νομικών Προσώπων του, προϋπολογιζόμενη δαπάνη 95.085,88€ χωρίς Φ.Π.Α. (116.955,63€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. και δικαιώματος προαίρεσης 10% στα καύσιμα (σε περίπτωση αύξησης των ποσοτήτων ή σε περίπτωση παράτασης της σύμβασης), επικαλούμενος τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1α του Π.Δ 60/2007, καθόσον στον προηγούμενο διεθνή ανοικτό διαγωνισμό δεν κατατέθηκε καμία προσφορά και απέβη εν μέρει άγονος.

II. Νομικό πλαίσιο

3. Το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, ορίζει τα ακόλουθα:

«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. [...]».

4. Στο άρθρο 209 του Ν. 3463/2006 (ΦΕΚ 114/Α), όπως ισχύει, ορίζεται: «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...». «10. Η σύναψη σύμβασης παροχής υπηρεσιών με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση σχετικής προκήρυξης ρυθμίζεται με ανάλογη εφαρμογή των αντίστοιχων διατάξεων του άρθρου 25 των προεδρικών διαταγμάτων 59/2007 (ΦΕΚ 59/Α) και 60/2007 (ΦΕΚ 64/Α), όπως ισχύουν».

5. Στα άρθρα 3 παρ. 3γ, και 23 της αριθμ. 11389/93 Υπουργικής Απόφασης με τίτλο «Ενιαίος Κανονισμός Προμηθειών Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (ΕΚΠΟΤΑ)» (ΦΕΚ 185/Β) ορίζεται: «.....Άρθρο 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 αιτιολογημένη έκθεση [...].

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» [...]

6. Η διάταξη του άρθρου 6 παρ. 1 του Π.Δ. 60/2007 «Προσαρμογή της ελληνικής νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ...» ορίζει:

“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 (Φ.Π.Α.) 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, είτε ii) από τις αναθέτουσες αρχές που αναφέρονται στο Παράρτημα IV και οι οποίες δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, όταν οι συμβάσεις αφορούν προϊόντα τα οποία δεν καλύπτει το Παράρτημα V, είτε iii) από οποιαδήποτε αναθέτουσα αρχή και έχουν ως αντικείμενο υπηρεσίες της κατηγορίας 8 του Παραρτήματος II Α,

υπηρεσίες τηλεπικοινωνιών της κατηγορίας 5 των οποίων οι θέσεις στο CPV είναι αντίστοιχες με τους αριθμούς αναφοράς CPC 7524, 7525 και 7526, ή/και υπηρεσίες που αναφέρονται στο Παράρτημα II Β.”

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με το άρθρο 2 του υπ' αριθ. 2015/2342 Κανονισμού της Επιτροπής της 15ης Δεκεμβρίου 2015 για την τροποποίηση της Οδηγίας 2004/18/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 135.000 και 209.000 ευρώ, αντιστοίχως.

7. Στο άρθρο 25 του Π.Δ. 60/2007 ορίζεται:

“...1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν τις δημόσιες συμβάσεις τους προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, στις ακόλουθες περιπτώσεις:

1) Προκειμένου για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών: α) εάν, ύστερα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές δεν κρίνεται κατάλληλη, ή εάν δεν υπάρχει κανείς υποψήφιος, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή, ύστερα από αίτημα της...”.

8. 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-χρηρητών, 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...”.

9. Στο άρθρο 18 παρ. 1 του ν. 4281/2014 «Μέτρα στήριξης και ανάπτυξης της ελληνικής οικονομίας, οργανωτικά θέματα Υπουργείου Οικονομικών και άλλες διατάξεις» (ΦΕΚ 160/Α), όπως ισχύει, ορίζεται:

“1 «Αναθέτουσες αρχές» είναι το κράτος, οι αρχές τοπικής αυτοδιοίκησης, οι οργανισμοί δημοσίου δικαίου και οι ενώσεις μίας ή περισσότερων από αυτές τις αρχές ή ενός ή περισσότερων από αυτούς τους οργανισμούς δημοσίου δικαίου.”.

10. Στο άρθρο 37 παρ.1 του ίδιου νόμου ορίζεται ότι: “1.Για τις συμβάσεις της παραγράφου 2 του άρθρου 23, ως χρόνος έναρξης της ανοικτής διαδικασίας[...], νοείται η ημερομηνία αποστολής της σχετικής προκήρυξης σύμβασης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης.”

III. Νομική Εκτίμηση

11. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Καλαμαριάς αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών, κατά την έννοια της περίπτωσης (γ) της παραγράφου 2 του άρθρου 2 του Π.Δ. 60/2007 του Π.Δ. 60/2007 περί προσαρμογής της ελληνικής νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ «περί συντονισμού των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών». Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας συνολικού αρχικού προϋπολογισμού 652.792,37€ χωρίς Φ.Π.Α., 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.

12. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση, έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25 Π.Δ. 60/2007) (βλ. σχετικώς ΔΕΕ, απόφαση της 8ης Απριλίου 2008, C 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56). Συναφώς επισημαίνεται ότι οι ανωτέρω διατάξεις στο μέτρο

που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από τη βασική ρύθμιση, ήτοι από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζομένων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συστατικής ερμηνείας. Συγκεκριμένα, προκειμένου η οδηγία 2004/18/EK 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).

13. Στην προκειμένη περίπτωση τυγχάνει εφαρμογής εν προκειμένω η διάταξη του άρθρου 25 περ. 1 εδάφιο α' του Π.Δ. 60/2007 την οποία επικαλείται ρητά ο Δήμος Καλαμαριάς, για την προμήθεια καυσίμων (ομάδα Α «Καύσιμα — Λιανική Πώληση»), για τα οποία δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

Ειδικότερα, η εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του Π.Δ 60/2007, στη βάση του οποίου οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, προϋποθέτει:

α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία,

Με βάση σχετική νομολογία (βλ. Ελ. Συν. Αποφ. VI Τμ. 935/2013, 29, 290, 600, 2654/2012, 1647, 1249, 466, 476, 475/2011 και 3132, 3134, 3149/2010) σχετικά με την προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, παγίως έχει κριθεί ότι η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή της περ. α' της παρ. 1 των άρθρων 24 και 25 του Π.Δ. 60/2007, 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.

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

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

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

14. Εν προκειμένω, από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, προκύπτουν τα ακόλουθα:

α) Ως προς την προϋπόθεση, προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας:

Ο Δήμος Καλαμαριάς προκήρυξε ηλεκτρονικό διεθνή ανοικτό διαγωνισμό για την προμήθεια διαφόρων τύπων καυσίμων για τις ανάγκες θέρμανσης των κτιρίων και κίνησης των οχημάτων του Δήμου Καλαμα-

ριάς και των νομικών προσώπων του [Σχολική επιτροπή α'βάθμιας εκπαίδευσης, ΚΟΙΝΩΦΕΛΗΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΔΗΜΟΥ ΚΑΛΑΜΑΡΙΑΣ (ΚΕΔΚΑ) και ΔΗΜΟΤΙΚΟΣ ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΠΡΟΣΧΟΛΙΚΗΣ ΑΓΩΓΗΣ ΚΑΙ ΑΝΟΙΚΤΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ ΗΛΙΚΙΩΜΕΝΩΝ (ΔΟΠΑ&ΑΠΗ)], καθώς και προμήθειας λιπαντικών για τη συντήρηση των οχημάτων και μηχανημάτων του Δήμου, με διάρκεια από την ημερομηνία υπογραφής της σύμβασης έως τις 31.12.2016 (με δικαίωμα τρίμηνης παράτασης) συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 652.792,37€ χωρίς Φ.Π.Α. και 802.934,62 ευρώ (συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α και δικαιώματος προαίρεσης 10% στα καύσιμα), στο πλαίσιο του οποίου δεν υπεβλήθη καμία προσφορά για τα είδη της Ομάδας Α «Καύσιμα - Λιανική Πώληση».

Από την εξέταση του φακέλου της υπόθεσης, δεν διαπιστώθηκαν ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες ούτε κατά τις διατυπώσεις δημοσιότητας ούτε ως προς τους όρους της υπ' αριθ. 28603/14.08.2015 διακήρυξης, κατά το μέρος που αφορά στην προμήθεια των ειδών για τις ομάδες καυσίμων, ήτοι νομικές πλημμέλειες οι οποίες πλήττουν τις αρχές της διαφάνειας, της ίσης μεταχείρισης των υποψηφίων και του ελεύθερου και ανόθευτου ανταγωνισμού, ή όροι της εν λόγω διακήρυξης, οι οποίοι βασίμως να μπορεί να θεωρηθούν ότι συνέχονται με το άγονο αποτέλεσμα του προηγηθέντος ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού.

β) Ως προς την μη υποβολή προσφοράς ή την μη ύπαρξη υποψηφίου.

Σύμφωνα με τα από 08.10.2015 και 29.10.2015 σχετικά Πρακτικά και σχετική Γνωμοδότηση της Επιτροπής Διαγωνισμού καθώς και την υπ' αριθμ. 485/13.11.2015 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Καλαμαριάς (βλ. ανωτέρω, ιστορικό, υπό 2.8, 2.9 και 2.10) διαπιστώθηκε, προτάθηκε και αποφασίστηκε η κήρυξη ως άγονου του ηλεκτρονικού διαγωνισμού που αφορά τα είδη της Ομάδας Α «Καύσιμα - Λιανική Πώληση» για την οποία δεν υποβλήθηκαν προσφορές.

γ) Ως προς τη μη ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης:

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

15. Εν όψει των ανωτέρω εκτεθέντων, διαπιστώνεται ότι τυγχάνει εφαρμογής το άρθρο 25, παρ. 1, περ. α' του Π.Δ. 60/2007, καθώς προκύπτει η συνδρομή λόγου και προϋπόθεσης για την υιοθέτηση της εξαιρετικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, για τη σύναψη σύμβασης-εων προμήθειας για τα εναπομείναντα είδη διαφόρων τύπων καυσίμων λιανικής πώλησης (ομάδα Α- ΚΑΥΣΙΜΑ ΛΙΑΝΙΚΗ) για τις ανάγκες θέρμανσης των κτιρίων και κίνησης των οχημάτων του Δήμου Καλαμαριάς και των Νομικών Προσώπων του, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 95.085,88€ χωρίς Φ.Π.Α. (116.955,63€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. και δικαιώματος προαίρεσης 10% στα καύσιμα), για τα οποία ο σχετικός προηγηθείς διεθνής διαγωνισμός δυνάμει των όρων της υπ' αριθ. 28603/14.08.2015 διακήρυξης απέβη άγονος. Επιπλέον, για την υιοθέτηση της εξαιρετικής διαδικασίας διαπραγμάτευσης, πρέπει να τηρηθούν οι αρχικοί όροι της διακήρυξης.

16. Τέλος, κρίνεται σκόπιμο να επισημανθεί ότι ο περιορισμός του χρονικού διαστήματος της περιόδου οριστικής υποβολής προσφορών στην εφαρμογή του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., αναλόγως των περιστάσεων, σε χρονικό διάστημα μικρότερο της προβλεπόμενης εκ του νόμου (άρθρο 32 π.δ/τος 60/2007) ελάχιστης προθεσμίας υποβολής προσφορών, εν προκειμένω από 24.09.2015 έως 02.10.2015, δύναται να θέτει εμπόδια στη συμμετοχή οικονομικών φορέων στη διαγωνιστική διαδικασία και να περιορίζει έτσι τον ανταγωνισμό. Ως εκ τούτου, η Αρχή θεωρεί ορθότερο η έναρξη υποβολής προσφορών να ταυτίζεται με τη δημοσιοποίηση της διακήρυξης του διαγωνισμού και επομένως να δίδεται η δυνατότητα υποβολής προσφορών των ενδιαφερόμενων οικονομικών φορέων καθ' όλο το διάστημα που διανύεται μεταξύ της ημερομηνίας δημοσιοποίησης της διακήρυξης και της τεθείσας καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών (βλ. Αποφάσεις 95, 109, 211, 221, 225/2015 και 268/2015 της Αρχής στο www.eaadhsy.gr).

IV. Συμπέρασμα

17. 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 αποφασίζει:

Την αποδοχή του αιτήματος του Δήμου Καλαμαριάς και την παροχή σύμφωνης γνώμης σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ (δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση για τη σύναψη σύμβασης/συμβάσεων προμήθειας για τα εναπομείναντα είδη διαφόρων τύπων καυσίμων λιανικής πώλησης (ομάδα Α- ΚΑΥΣΙΜΑ ΛΙΑΝΙΚΗ) για τις ανάγκες θέρμανσης των κτιρίων και κίνησης των οχημάτων του Δήμου Καλαμαριάς και των Νομικών Προσώπων του, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 95.085,88€ χωρίς Φ.Π.Α. (116.955,63€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. και δικαιώματος προαίρεσης 10% στα καύσιμα), σύμφωνα με τη διάταξη του π.δ. 60/2007, άρθρο 25, παρ. 1, περ. α, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού και με τον όρο της μη ουσιώδους τροποποίησης των όρων της διακήρυξης του εν μέρει άγονου διαγωνισμού που προηγήθηκε, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 3 Μαρτίου 2016

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Πρόεδρος

Ράικος Δημήτριος