



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ  
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**ΑΠΟΦΑΣΗ  
43 /2016**

(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 15<sup>η</sup> Μαρτίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαέξι (2016) ημέρα Τρίτη και ώρα 10:00 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. Αντιπρόεδρος :** Μπουσουλέγκα Χριστίνα
- 2. Μέλη :** Καραμανλής Ευάγγελος  
Κουλούρη Ιωάννα  
Σταθακόπουλος Δημήτριος  
Λουρίκας Δημήτριος ( μέσω τηλεδιάσκεψης )

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

**Γραμματέας:** Κασάπη Ευαγγελία

**Εισηγήτρια:** Παρασκευά Στυλιανή, Χημικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστη η εισηγήτρια Στυλιανή Παρασκευά Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., η οποία αποχώρησε πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

**Θέμα:** Διατύπωση σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., προκειμένου ο Δήμος Νέας Ιωνίας να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση προμήθειας καυσίμων κίνησης και θέρμανσης, για ένα έτος, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 400.121,95€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ήτοι 492.150,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ

Με το με αριθ. πρωτ. 5367/24.02.2016 αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή) και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα, που παρελήφθη από την Αρχή στις 24.02.2016 (αριθ. πρωτ. εισερχ. 937), όπως συμπληρώθηκε με το με αριθ. πρωτ. 6346/04.03.2016 (αριθ. πρωτ. εισερχ. 1103) έγγραφο, ο Δήμος Νέας Ιωνίας αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν.

4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια καυσίμων κίνησης και θέρμανσης για τις ανάγκες των υπηρεσιών και των Ν.Π.Δ.Δ. του Δήμου, για ένα έτος, προϋπολογισμού 400.121,95€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, σε συνέχεια άγονου προηγηθέντος ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς μειοδοτικού διαγωνισμού.

## I. Ιστορικό - πραγματικά περιστατικά

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

**1.** Με την με αριθ. 389/02.12.2015 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Νέας Ιωνίας (αριθ. Πρακτικού 30), εγκρίθηκε η διενέργεια της προμήθειας καυσίμων και λιπαντικών για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου Νέας Ιωνίας και των Νομικών του Προσώπων για τα έτη 2015-2016, συνολικού ενδεικτικού προϋπολογισμού 528.048,06€.

**2.** Με την με αριθ. 377/08.12.2015 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Νέας Ιωνίας (ΑΔΑ: ΩΤΝΘΩΚΥ-Ξ30): 1) εγκρίθηκε η με αριθ. πρωτ. 57Α/2015 ενιαία μελέτη της Δ/σης Τεχνικών Υπηρεσιών «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ΝΕΑΣ ΙΩΝΙΑΣ ΚΑΙ ΤΩΝ ΝΟΜΙΚΩΝ ΤΟΥ ΠΡΟΣΩΠΩΝ (ΣΧΟΛΙΚΩΝ ΕΠΙΤΡΟΠΩΝ, ΚΕ.ΒΡΕ. Φ.Ο. και Ο.Π.Α.Ν.)», 2) εγκρίθηκε η με αριθ. πρωτ. 32985/6-11-2015 ενιαία μελέτη της Δ/σης Περιβάλλοντος προμήθειας λιπαντικών & βιοκαυσίμων για τα οχήματα – μηχανήματά της, 3) εγκρίθηκαν οι δαπάνες και οι πιστώσεις, οι οποίες θα βαρύνουν τον προϋπολογισμό του Δήμου για το οικονομικό έτος 2016 και 4) καθορίστηκαν οι όροι της διακήρυξης για τη διενέργεια Ηλεκτρονικού Δημόσιου Ανοικτού Διεθνούς Μειοδοτικού Διαγωνισμού για την «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΚΑΙ ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ΝΕΑΣ ΙΩΝΙΑΣ ΚΑΙ ΤΩΝ ΝΟΜΙΚΩΝ ΤΟΥ ΠΡΟΣΩΠΩΝ (ΣΧΟΛΙΚΩΝ ΕΠΙΤΡΟΠΩΝ, ΚΕ.ΒΡΕ.Φ.Ο. και Ο.Π.Α.Ν.)», συνολικού ποσού 528.048,06€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 23%.

**3.** Ακολούθως, με την με αριθ. 37034/14.12.2015 διακήρυξη, η οποία αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) με Α.Δ.Α.Μ. 15PROC003497817/2015-12-15 και δημοσιεύθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 18.12.2015 με αριθμό συστήματος 19850,2, ο Δήμαρχος Νέας Ιωνίας προκήρυξε ανοικτό ηλεκτρονικό διεθνή μειοδοτικό διαγωνισμό για την «*Προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών για τις ανάγκες των υπηρεσιών και των Ν.Π.Δ.Δ. του Δήμου Νέας Ιωνίας*», με κριτήριο κατακύρωσης, για τα μεν καύσιμα, το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης σε ακέραιες μονάδες επί τοις εκατό επί της ανώτερης λιανικής τιμής πώλησης των καυσίμων, για τα δε λιπαντικά, η χαμηλότερη τιμή.

**3.1.** Σύμφωνα με το προοίμιο της διακήρυξης, τα υπό προμήθεια είδη, η ποσότητα και οι προδιαγραφές αναφέρονται αναλυτικά στην 57<sup>η</sup>/2015 μελέτη που συντάχθηκε από τη Δ/ση Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου και την με αριθ. πρωτ. 32985/6-11-2015 ενιαία μελέτη της Δ/σης Περιβάλλοντος και αποτελεί το παράρτημα Α', σύμφωνα με το οποίο η προμήθεια ομαδοποιείται ως εξής:

### A) Για τα μεν καύσιμα:

<b>ΣΚΕΛΟΣ 1: ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΥΓΡΩΝ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΓΙΑ ΤΟ ΔΗΜΟ ΝΕΑΣ ΙΩΝΙΑΣ</b>			
<b>A. ΑΜΟΛΥΒΔΗ ΒΕΝΖΙΝΗ</b>			
<b>ΕΙΔΟΣ</b>	<b>ΠΟΣΟΤΗΤΑ ΣΕ ΛΙΤΡΑ</b>	<b>Τιμή Λίτρου με ΦΠΑ</b>	<b>ΣΥΝΟΛΟ με ΦΠΑ 23%(€)</b>
ΑΜΟΛΥΒΔΗ ΒΕΝΖΙΝΗ	36.150	1,40	50.610,00
<b>B. ΝΤΙΖΕΛ ΚΙΝΗΣΗΣ</b>			
ΝΤΙΖΕΛ ΚΙΝΗΣΗΣ	312.600	1,10	343.860,00

Βενζίνη νέα SUPER	1.700	1,50	2.550,00
Γ. ΝΤΙΖΕΛ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ			
ΝΤΙΖΕΛ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ	15.200	0,90	13.680,00
<b>ΣΚΕΛΟΣ 2: ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΥΓΡΩΝ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΓΙΑ ΤΟ ΚΕΒΡΕΦΟ</b>			
ΝΤΙΖΕΛ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ	13.000	1,50	11.700,00
<b>ΣΚΕΛΟΣ 3: ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΥΓΡΩΝ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΓΙΑ ΤΙΣ ΣΧΟΛΙΚΕΣ ΕΠΙΤΡΟΠΕΣ</b>			
Α/ΘΜΙΑ ΣΧΟΛΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ			
ΝΤΙΖΕΛ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ	45.000	1,50	40.500,00
Β/ΘΜΙΑ ΣΧΟΛΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ			
ΝΤΙΖΕΛ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ	25.000	1,50	22.500,00
<b>ΣΚΕΛΟΣ 4: ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΥΓΡΩΝ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΓΙΑ ΤΟΝ ΟΠΑΝ</b>			
ΝΤΙΖΕΛ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ	7.500	1,50	6.750,00
<b>ΣΥΝΟΛΙΚΟΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ</b>			<b>492.150,00</b>

**Β) Για τα δε λιπαντικά:**

<b><u>Α' ΣΚΕΛΟΣ: ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΟΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΟΧΗΜΑΤΩΝ ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ &amp; ΣΥΝΤΗΡΗΣΗΣ ΟΧΗΜΑΤΩΝ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΠΕΡΙΒΑΛΛΟΝΤΟΣ</u></b>			
ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΕΙΔΟΥΣ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ	ΤΙΜΗ ΜΟΝΑΔΑΣ	ΣΥΝΟΛΟ (€)
Λάδι πετρελαιοκινητήρων SAE 15W - 40	700	7,00	4.900,00
Λάδι πετρελαιοκινητήρων SAE 15W - 40	350	5,50	1.925,00
Λάδι βενζινοκινητήρων SAE 10W - 40	40	8,10	324,00
Λάδι ISO 46 υδρ/κών συστημάτων	2500	4,50	11.250,00
Βαλβολίνη 80W - 90	20	5,50	110,00
Βαλβολίνη 75W - 90	160	11,00	1.760,00
Αντιψυκτικό-Αντιθερμικό (παραφλού)	800	2,30	1.840,00
Γράσσο Λιθίου	80	8,00	640,00
Λιπαντικό - Αντισκωριακό αεροζόλ-Spray, υψηλής διεύθυνσης	30	10,00	300,00
Σπρέι Καθαρισμού Καρμπυρατέρ	12	10,00	120,00
Λιπαντικό γράσο λιθίου αεροζόλ- spray	10	10,00	100,00
<b>ΣΥΝΟΛΟ</b>			<b>23.269,00</b>
<b>ΦΠΑ 23%</b>			<b>5.351,87</b>
<b>ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ</b>			<b>28.620,87</b>
<b><u>Β' ΣΚΕΛΟΣ: ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΟΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ ΒΙΟΚΑΥΣΙΜΟΥ (ADBLUE) ΓΙΑ ΤΑ ΟΧΗΜΑΤΑ ΤΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ &amp; ΣΥΝΤΗΡΗΣΗΣ ΟΧΗΜΑΤΩΝ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΠΕΡΙΒΑΛΛΟΝΤΟΣ</u></b>			
ΕΙΔΟΣ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ	ΤΙΜΗ ΜΟΝΑΔΑΣ	ΣΥΝΟΛΟ (€)
ΒΙΟΚΑΥΣΙΜΟ - ADBLUE	600	1,80	1.080,00
<b>ΦΠΑ 23%</b>			<b>248,40</b>
<b>ΣΥΝΟΛΟ</b>			<b>1.328,40</b>
<b><u>Γ' ΣΚΕΛΟΣ: ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΟΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΤΜΗΜΑΤΟΣ ΠΡΑΣΙΝΟΥ ΤΗΣ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗΣ ΠΕΡΙΒΑΛΛΟΝΤΟΣ</u></b>			
ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΕΙΔΟΥΣ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ	ΤΙΜΗ ΜΟΝΑΔΑΣ	ΣΥΝΟΛΟ (€)
ΛΑΔΙ ΜΙΞΗΣ 2Τ	300	8,00	2.400,00

ΛΑΔΙ SAE30 Λάδι Αλυσίδας για αλυσοπρίονα	400	4,00	1.600,00
ΛΑΔΙ 15/50 4T	48	6,50	312,00
ΛΑΔΙ ΜΙΞΗΣ 2T - API TC JASO FC / FD 033MOT064	12	6,50	78,00
ΛΑΔΙ SAE30 4T	12	6,00	72,00
ΛΑΔΙ 5/40 4T	12	6,20	74,40
ΣΠΡΕΥ ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΥ ΚΑΡΜΠΥΡΑΤΕΡ 400ML	10	10,00	100,00
ΣΠΡΕΥ ΓΡΑΣΣΟΥ 400ML	10	10,00	100,00
ΑΝΤΙΣΚΩΡΙΑΚΟ ΣΠΡΕΥ 450ML	10	10,00	100,00
		<b>ΣΥΝΟΛΟ</b>	<b>4.836,40</b>
		<b>ΦΠΑ 23%</b>	<b>1.112,37</b>
		<b>ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ</b>	<b>5.948,77</b>

**3.2.** Σε σχέση με τη δυνατότητα τμηματικής υποβολής προσφορών, σύμφωνα με το άρθρο 9 της διακήρυξης, «[...] Κάθε συμμετέχων στο διαγωνισμό μπορεί να υποβάλλει έγγραφη προσφορά για μία ή περισσότερες ομάδες των υπό προμήθεια ειδών, ως αυτές προσδιορίζονται στις μελέτες 57<sup>α</sup>/2015 μελέτη της Δ/σης Τεχνικών Υπηρεσιών και της με αρ. πρωτ. 32985/6-11-2015 μελέτης της Δ/σης Περιβάλλοντος υπό την προϋπόθεση ότι στην προσφορά του θα περιλαμβάνεται το σύνολο των ειδών κάθε ομάδας[...]».

**3.3.** Σε σχέση με τις απαιτούμενες εγγυήσεις, το άρθρο 12 της διακήρυξης «ΕΓΓΥΗΣΕΙΣ» ορίζει ότι: «[...] Α. ΕΓΓΥΗΣΗ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ: 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., όσον αφορά τα καύσιμα, και 2% (δύο) τοις εκατό (%) της προϋπολογισθείσας δαπάνης προ Φ.Π.Α. για τα λιπαντικά.[...] Β. ΕΓΓΥΗΣΗ ΚΑΛΗΣ ΕΚΤΕΛΕΣΗΣ ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ: Ο προμηθευτής στον οποίο θα γίνει η κατακύρωση της προμήθειας, υποχρεούται να καταθέσει προ ή κατά την υπογραφή των σχετικών συμβάσεων με τους φορείς υλοποίησης της προμήθειας, εγγύηση καλής εκτέλεσης για ποσό ίσο με το 1% (ένα επί τοις εκατό) της συμβατικής αξίας χωρίς τον Φ.Π.Α. όσον αφορά τα καύσιμα, και 5% (πέντε) τοις εκατό (%) της προϋπολογισθείσας δαπάνης προ Φ.Π.Α. για τα λιπαντικά.[...] ». Ως προς τη διάρκεια της σύμβασης, το άρθρο 22 της διακήρυξης ορίζει ότι: «Η σύμβαση που θα υπογραφεί θα είναι δωδεκάμηνης διάρκειας [...]».

**3.4.** Στο άρθρο 26 της διακήρυξης «ΔΗΜΟΣΙΕΥΣΗ» 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)».

**4.** Περίληψη της ως άνω διακήρυξης: α) απεστάλη ηλεκτρονικά για δημοσίευση στο Συμπλήρωμα της Επίσημης Εφημερίδας της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) στις 14.12.2015, όπου και δημοσιεύθηκε στις 17.12.2015 με κωδικό 2015/S 244-443111, β) δημοσιεύθηκε στον εθνικό τύπο στις εφημερίδες «Η ΝΑΥΤΕΜΠΟΡΙΚΗ», «Η ΑΥΓΗ», «ΜΑΧΗΤΙΚΗ ΦΩΝΗ» στις 16.12.2015 και στην εφημερίδα «ΖΩ» στις 17.12.2015, καθώς και στο με αριθ. 676/18.12.2015 Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως, γ) αναρτήθηκε στο ΔΙΑΥΓΕΙΑ (ΑΔΑ: ΩΚΜ6ΩΚΥ-8ΩΙ) και δ) τοιχοκολλήθηκε

στο συνηθισμένο τόπο δημοσίευσης του Δήμου Νέας Ιωνίας στις 14.12.2015. Το σύνολο των τευχών του διαγωνισμού αναρτήθηκε στον ιστότοπο του Δήμου Νέας Ιωνίας (<http://www.neaionia.gr>) στις 17.12.2015 και δημοσιεύθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 18.12.2015 (αριθμός συστήματος: 19850,2), ενώ η διακήρυξη αναρτήθηκε και στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ. (Α.Δ.Α.Μ.: 15PROC003497817/2015-12-15).

Ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. ορίστηκε η 20<sup>η</sup>.12.2015 και καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών στη Διαδικτυακή πύλη [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) του συστήματος Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. η 22<sup>η</sup>.01.2016.

**5.** Η Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού, η οποία συγκροτήθηκε με την υπ' αριθ. 7/2016 πράξη της Οικονομικής Επιτροπής, διαπίστωσε με το από 28.01.2016, υπ' αριθ. 1, Πρακτικό της, ότι έχουν υποβληθεί εμπρόθεσμα στο διαγωνισμό και με τη σειρά που αναφέρονται στη συνέχεια, προσφορές από τους παρακάτω προμηθευτές: 1) Θ. ΠΑΝΟΥΣΑΚΗΣ Α.Ε. και 2) ΦΡΑΓΓΗΣ Α.Κ. & ΣΙΑ ΟΕ. Στη συνέχεια, η Επιτροπή, με το από 28.01.2016, υπ' αριθ. 2, Πρακτικό της, αφού εξέτασε αναλυτικά τις τεχνικές προσφορές των συμμετεχόντων σε σχέση με τις απαιτήσεις των τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης, γνωμοδότησε ως εξής: «[...]1.Τα δικαιολογητικά και οι τεχνικές προδιαγραφές της εταιρείας Θ. ΠΑΝΟΥΣΑΚΗΣ Α.Ε είναι σύμφωνα με τη Διακήρυξη και γίνονται αποδεκτά γιατί τα κατατιθέμενα δικαιολογητικά τους και οι τεχνικές προδιαγραφές των προσφερομένων προϊόντων είναι πλήρη και καλύπτουν τους ουσιώδεις όρους της αναλυτικής Διακήρυξης του διαγωνισμού. 2.Τα δικαιολογητικά και οι τεχνικές προδιαγραφές της εταιρείας ΦΡΑΓΓΗΣ Α.Κ.& ΣΙΑ ΟΕ είναι σύμφωνα με τη Διακήρυξη εκτός από τα ISO που δεν είναι μεταφρασμένα στα ελληνικά όπως τονίζεται στο άρθρο 11 της Διακήρυξης και για το λόγο αυτό η προσφορά της ανωτέρω εταιρείας δεν γίνεται αποδεκτή[...]».

**6.** Με το από 09.02.2016, υπ' αριθ. 3, Πρακτικό της, η Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμών ΕΚΠΟΤΑ, γνωμοδότησε ως εξής: «[...] 1. Η οικονομική προσφορά της εταιρείας Θ. ΠΑΝΟΥΣΑΚΗΣ Α.Ε. που προσέφερε το ποσό των 33.723,40€ για την προμήθεια των γίνεται αποδεκτή γιατί είναι πλήρης και καλύπτει του ουσιώδεις όρους της αναλυτικής Διακήρυξης του διαγωνισμού και ανακηρύσσεται προσωρινός ανάδοχος. 2. Όσον αφορά το σκέλος του διαγωνισμού που αφορά τα καύσιμα δεν υπήρξε ενδιαφέρον από κανένα προμηθευτή και δεν έχει κατατεθεί καμία προσφορά[...]».

**7.** Ακολούθως, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Νέας Ιωνίας με την με αριθ. 42/16.02.2016 απόφασή της (ΑΔΑ: 72ΡΠΩΚΥ-ΕΔ2), αποφάσισε: «1) εγκρίνει τα από 28.01.2016 πρακτικά Ν° 1 & 2 της επιτροπής Διενέργειας του Ηλεκτρονικού Ανοικτού Διεθνούς διαγωνισμού, από τα οποία προκύπτει ότι η Επιτροπή έκανε αποδεκτή την προσφορά της εταιρείας Θ. ΠΑΝΟΥΣΑΚΗΣ ΑΕ, διότι τα δικαιολογητικά και οι τεχνικές προδιαγραφές της προσφοράς της είναι πλήρεις και καλύπτουν τους ουσιώδεις όρους της Διακήρυξης, ενώ δεν έκανε δεκτή την προσφορά της εταιρείας ΦΡΑΓΓΗΣ Α.Κ. & ΣΙΑ ΟΕ, γιατί τα ISO που κατέθεσε δεν ήταν μεταφρασμένα στα ελληνικά, όπως τονίζεται στο άρθρο 11 της Διακήρυξης, 2) εγκρίνει το από 09.02.2016 πρακτικό Ν° 3 της επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης του Ηλεκτρονικού Ανοικτού Διεθνούς διαγωνισμού, σύμφωνα με το οποίο η προσφορά της εταιρείας Θ. ΠΑΝΟΥΣΑΚΗΣ ΑΕ, γίνεται αποδεκτή, 3) ανακηρύσσει ανάδοχο για την προμήθεια λιπαντικών για τις ανάγκες των υπηρεσιών του Δήμου την εταιρεία Θ. ΠΑΝΟΥΣΑΚΗΣ ΑΕ [...] 5) εξουσιοδοτεί το Τμήμα Προμηθειών και Διαχείρισης Υλικού και την Επιτροπή Διενέργειας του διαγωνισμού για τη συνέχισή του, στο κομμάτι που αφορά τα καύσιμα σύμφωνα με τη νομοθεσία».

**8.** Επιπρόσθετα, με το υπ' αριθ. πρωτ. 6346/04.03.2016 συμπληρωματικό έγγραφό του, ο Δήμος Νέας Ιωνίας βεβαίωσε τα εξής: «σχετικά με τον Διεθνή Δημόσιο ανοιχτό Διαγωνισμό που διεξήχθη με την αριθμ. 37034/14-12-2015 για την προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών για τις ανάγκες του Δήμου Νέας Ιωνίας και των Ν.Π.Δ.Δ. και μέχρι και το στάδιο ανακήρυξης αναδόχου μόνο για το σκέλος των λιπαντικών, σύμφωνα

και με την υπ' αριθμ. 42/16-2-2016 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής περί ορισμού αναδόχου, σας βεβαιώνουμε ότι δεν έγινε χρήση κανενός ένδικου μέσου για το συγκεκριμένο διαγωνισμό». Τέλος, σύμφωνα με το υπ' αριθ. πρωτ. 12902/23.02.2016 έγγραφο της Υπηρεσίας Επιτρόπου του Ελεγκτικού Συνεδρίου στον (πρώην) ΟΕΕΚ, κοινοποιήθηκε στο Δήμο η 5/2016 Πράξη αυτού, σύμφωνα με την οποία δεν κωλύεται η υπογραφή του υποβληθέντος για έλεγχο νομιμότητας σχεδίου σύμβασης μεταξύ του Δήμου Νέας Ιωνίας αφενός και της «Θ. ΠΑΝΟΥΣΑΚΗΣ Α.Ε.» αφετέρου, για χρονικό διάστημα δώδεκα μηνών από την υπογραφή της.

9. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Νέας Ιωνίας, με το με αριθ. πρωτ. 5367/24.02.2016 αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή) και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα, που παρελήφθη από την Αρχή στις 24.02.2016 (αριθ. πρωτ. εισερχ. 937), όπως συμπληρώθηκε με το με αριθ. πρωτ. 6346/04.03.2016 (αριθ. πρωτ. εισερχ. 1103) έγγραφο, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προσκομίζοντας σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007, για την ανάθεση σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια καυσίμων κίνησης και θέρμανσης, για ένα έτος, συνολικού προϋπολογισμού 492.150,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

## II. Νομικό πλαίσιο

10. Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προβλέπεται ότι: «[...] 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 εμπíπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των ανωτέρω προεδρικών διαταγμάτων. [...]».

11. Οι διατάξεις του άρθρου 209 παρ. 1 του ν. 3463/2006 «Κύρωση του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων» (Α' 114) ορίζουν ότι: «1. Οι προμήθειες των Δήμων, των Κοινοτήτων, των πάσης φύσεως Συνδέσμων τους, των νομικών τους προσώπων δημοσίου δικαίου και των ιδρυμάτων τους 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 του π.δ. 370/1995 (ΦΕΚ 199 Α'), όπως αυτές έχουν τροποποιηθεί από το π.δ. 105/2000 (ΦΕΚ 100 Α') και των αντίστοιχων του π.δ. 57/2000 (ΦΕΚ 45 Α')».

12. Στις διατάξεις του άρθρου 3 παρ. 2 και 3γ και 23 παρ. 1 της υπ' αριθ. 11389/1993 υπουργικής απόφασης με τίτλο «Ενιαίος κανονισμός προμηθειών οργανισμών τοπικής αυτοδιοίκησης» (Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α.) (Β' 185) προβλέπονται τα ακόλουθα: «Άρθρο 3. [...] 2. Οι όροι της διακήρυξης κάθε διαγωνισμού πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις. 3. [...] γ. 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 ανοιχτό 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 5. 1. Οι δήμοι και οι κοινότητες γνωστοποιούν τις προθέσεις, αποφάσεις και τα αποτελέσματα των ενεργειών τους, που σχετίζονται με τις συμβάσεις προμηθειών, ως εξής: α. Στις περιπτώσεις ανοικτού και κλειστού διαγωνισμού, ο φορέας που διενεργεί το διαγωνισμό, μεριμνά για ευρεία γνωστοποίηση της σχετικής διακήρυξης και ειδικότερα: (1) Για τη δημοσίευση, εφάπαξ

περίληψης των ουσιωδών στοιχείων της διακήρυξης σε δύο οικονομικές εφημερίδες και σε τοπική εφημερίδα, ημερήσια ή εβδομαδιαία εάν υπάρχει [...]. Άρθρο 23. 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 και της παραγράφου 20 του άρθρου 3 του ν. 1797/1988. [...]

**13.** Στις 12-12-2012 δημοσιεύθηκε πράξη Νομοθετικού Περιεχομένου (Α' 240), η οποία κυρώθηκε με το ν. 4111/2013 (Α' 18) και η οποία στο άρθρο 4 προβλέπει ότι: «[...] 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...».

**14.** 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 207.000 ευρώ.

**15.** Στο άρθρο 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007 «Διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού» (άρθρο 31 οδηγίας 2004/18/ΕΚ), ορίζεται: «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 [...] ».

**16.** Στο δε άρθρο 30 παρ. 1 και 5 του ίδιου ως άνω π.δ/τος, «Σύνταξη και λεπτομέρειες δημοσίευσης των προκηρύξεων (άρθρο 36 οδηγίας 2004/18/ΕΚ)», προβλέπεται ότι: «1. Οι προκηρύξεις περιλαμβάνουν τις πληροφορίες που αναφέρονται στο Παράρτημα VII Α καθώς και κάθε πρόσθετη πληροφορία που κρίνεται χρήσιμη από την αναθέτουσα αρχή, χρησιμοποιώντας τα τυποποιημένα έντυπα που εγκρίνονται από την Ευρωπαϊκή Επιτροπή σύμφωνα με την προβλεπόμενη στο άρθρο 77 παράγραφος 2 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ, διαδικασία. [...] 5. [...] Οι προκηρύξεις που δημοσιεύονται σε εθνικό επίπεδο δεν πρέπει να περιλαμβάνουν πληροφορίες διαφορετικές από εκείνες που περιέχονται στις προκηρύξεις που αποστέλλονται στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή ή δημοσιεύονται στο «προφίλ αγοραστή» σύμφωνα με το άρθρο 29 παράγραφος 1 πρώτο εδάφιο, [...]».

17. Στα άρθρα 134 (ΕΘΝΙΚΟ ΣΥΣΤΗΜΑ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΩΝ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ) και 136 (Υποχρέωση χρήσης ΕΣΗΔΗΣ) του Ν.4281/14 (ΦΕΚ 160 /Α/08-08-2014): “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. [...]».

18. 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

19. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Νέας Ιωνίας, αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας, με την έννοια της περίπτωσης γ΄ της παραγράφου 2 του άρθρου 2 του π.δ. 60/2007. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας προϋπολογισμού του αιτήματος 400.121,95€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής, κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για παροχή σύμφωνης γνώμης.

20. Περαιτέρω 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. σχετικά 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 τη βασική ρύθμιση, δηλαδή από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζομένων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συσταλτικής ερμηνείας. Συγκεκριμένα, προκειμένου η οδηγία 2004/18/ΕΚ να μην απολέσει την πρακτική αποτελεσματικότητά της, τα κράτη μέλη και οι αναθέτουσες αρχές τους δεν επιτρέπεται να προβλέπουν περιπτώσεις προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση που δεν προβλέπονται από την εν λόγω οδηγία ή να συνοδεύουν τις ρητώς προβλεπόμενες από την οδηγία αυτή περιπτώσεις με νέους όρους που έχουν ως αποτέλεσμα να καθιστούν ευκολότερη την προσφυγή στην εν λόγω διαδικασία (βλ. ΔΕΕ, αποφάσεις της



18<sup>ης</sup> Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28<sup>ης</sup> Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13<sup>ης</sup> Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).

**21.** Ειδικότερα, η εφαρμογή 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.

Μάλιστα, όπως παγίως έχει κριθεί, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή της περ. α' της παρ. 1 του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007, συνέχεται άμεσα με τον προηγούμενο αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία (Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. Αποφ. 121, 153, 346, 409, 498, 499/2013 και 5, 26, 44, 65, 79/2017, ΕΣ-Πράξη 215/2012-Ζ' Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 466/2011, 1249/2011, 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) Να μην τροποποιούνται ουσιωδώς 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.

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

**22.1.** α) Ως προς την προϋπόθεση (α) της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας

Ο Δήμος Νέας Ιωνίας, με την υπ' αριθ. 37034/14.12.2015 διακήρυξη, προσέφυγε σε Ανοικτό Ηλεκτρονικό Διεθνή Μειοδοτικό Διαγωνισμό για την «*Προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών για τις ανάγκες των υπηρεσιών και των Ν.Π.Δ.Δ. του Δήμου Νέας Ιωνίας*», συνολικού προϋπολογισμού 429.307,35€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, με χρονική διάρκεια σύμβασης για ένα έτος. Ως κριτήριο κατακύρωσης ορίστηκε για τα μεν καύσιμα, το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης σε ακέραιες μονάδες επί τοις εκατό επί της ανώτερης λιανικής τιμής πώλησης των καυσίμων, για τα δε λιπαντικά, η χαμηλότερη τιμή. Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής των προσφορών στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. ορίστηκε η 20<sup>η</sup>.12.2015 και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, η 22<sup>η</sup>.01.2016. Στο πλαίσιο του ως άνω διαγωνισμού για τα τέσσερα τμήματα των καυσίμων δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά. Με την υπ' αριθ. 42/16.02.2016 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου, εγκρίθηκε το από 09.02.2016, υπ' αριθ. 3, Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμών ΕΚΠΟΤΑ, σύμφωνα με το οποίο δεν κατατέθηκε καμία προσφορά για τα τμήματα των καυσίμων.

Πλην όμως, από τα στοιχεία του φακέλου διαπιστώνονται ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες κατά την τήρηση των διατυπώσεων δημοσιότητας του διαγωνισμού, οι οποίες ενδεχομένως απέτρεψαν τυχόν υποψηφίους οικονομικούς φορείς να συμμετάσχουν στη σχετική διαγωνιστική διαδικασία υποβάλλοντας σχετική προσφορά, πλήττοντας έτσι ουσιωδώς τον ελεύθερο ανταγωνισμό. Ειδικότερα:

α) Σύμφωνα με τις προπαρατεθείσες διατάξεις των άρθρων 29 παρ. 1 και 32 παρ. 1 και 5 του π.δ/τος

60/2007, συνάγεται, μεταξύ άλλων, ότι σε όλες τις ανοιχτές διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων, όταν αυτές εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του ως άνω π.δ/τος, οι αναθέτουσες αρχές που διενεργούν τους δημόσιους διαγωνισμούς υποχρεούνται, πλην άλλων, να τηρούν προσήκουσα δημοσιότητα των όρων της σύμβασης σε επίπεδο Ευρωπαϊκής Ένωσης, αποστέλλοντας προς δημοσίευση στην ΕΕΕΕ προκήρυξη σύμβασης συντεταγμένη σε τυποποιημένο έντυπο, η οποία περιλαμβάνει κατ' ελάχιστον τις αναφερόμενες στο Παράρτημα VII Α του ως άνω π.δ/τος πληροφορίες και η οποία, στο πλαίσιο των αρχών της ίσης μεταχείρισης των ενδιαφερομένων οικονομικών φορέων και της αποφυγής των διακρίσεων (άρθρο 3 π.δ/τος 60/2007), δεν επιτρέπεται να περιέχει διαφορετικές πληροφορίες από την περίληψη διακήρυξης που δημοσιεύεται σε εθνικό επίπεδο, προκειμένου οι αποφεύγεται η διακριτική μεταχείριση σε βάρος των αλλοδαπών ενδιαφερόμενων οικονομικών φορέων (πρβλ. ενδεικτικά και Απόφαση 167/2015 της Αρχής, αναρτημένη στο [www.eaadhsy.gr](http://www.eaadhsy.gr)).

Περαιτέρω, σύμφωνα και με τα σχετικώς οριζόμενα στην Κατευθυντήρια Οδηγία αριθμ. 4/2014 της Αρχής (αναρτημένη στο [www.eaadhsy.gr](http://www.eaadhsy.gr) με θέμα "Τήρηση διατυπώσεων δημοσιότητας κατά τη διαδικασία σύναψης δημοσίων συμβάσεων"), "οι πληροφορίες που περιέχονται στις προκηρύξεις πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία ώστε να επιτρέπεται στους ενδιαφερόμενους να τις κατανοούν πλήρως και να τις ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο προκειμένου να κρίνουν εάν ενδιαφέρονται να εκδηλώσουν το ενδιαφέρον τους για την εν λόγω σύμβαση. Υπογραμμίζεται ότι η αποστολή του εντύπου δημοσίευσης προς την ΕΕΕΕ καλύπτει την υποχρέωση δημοσιότητας μόνον όταν συμπληρώνονται ορθά όλα τα πεδία του ενδεδειγμένου εντύπου, ήτοι όταν περιλαμβάνει όλες τις πληροφορίες που ρητά αναφέρονται στο Παράρτημα VII Α του πδ 60/2007. [...] Όλες οι παραπάνω πληροφορίες που ζητούνται από τα τυποποιημένα έντυπα δύναται, υπό προϋποθέσεις, ανάλογα με τις περιστάσεις, να κριθούν ουσιώδεις και η παράλειψή τους ουσιώδης πλημμέλεια της διαγωνιστικής διαδικασίας η οποία πλήττει τις αρχές του ανταγωνισμού, της πρόσβασης στις διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων και της διαφάνειας".

Εν προκειμένω, ως ουσιώδης πλημμέλεια της προηγηθείσας ανοικτής διαγωνιστικής διαδικασίας κρίνεται προεχόντως το ότι η δημοσιευθείσα στην ΕΕΕΕ προκήρυξη σύμβασης αφενός δεν παρείχε καμία πληροφορία όσον αφορά μία σειρά βασικών όρων της σύμβασης, όπως α) τις συνολικές ποσότητες φυσικού αντικείμενου / τη συνολική εκτιμώμενη αξία σε € της σύμβασης (πεδίο II.2.1: *Συνολική ποσότητα ή έκταση*), καθώς και την ποσότητα / εκτιμώμενη αξία σε € καθενός εκ των τμημάτων της σύμβασης για τα οποία μπορούσε να υποβληθεί προσφορά (χωρία "*Ποσότητα ή έκταση*" των τμημάτων στο πεδίο "*Πληροφορίες σχετικά με τα τμήματα*"), β) τις απαιτούμενες εγγυήσεις συμμετοχής στο διαγωνισμό και καλής εκτέλεσης σύμβασης (πεδίο III.1.1: *Απαιτούμενες εγγυήσεις*) και γ) την προβλεπόμενη διάρκεια ή προθεσμία ολοκλήρωσης της σύμβασης (πεδίο II.3), αφετέρου δεν παρείχε την ορθή με βάση το τεύχος διακήρυξης πληροφορία ως προς την περιγραφή των τμημάτων της σύμβασης για τα οποία μπορούσε να υποβληθεί προσφορά καθώς και τα συγκεκριμένα προμηθευόμενα είδη που αντιστοιχούσαν σε κάθε τμήμα.

Επιπρόσθετα, η πληροφορία της δημοσιευθείσας στην ΕΕΕΕ προκήρυξης σύμβασης ως προς τα τμήματα της σύμβασης για τα οποία μπορούσε να υποβληθεί προσφορά δεν ήταν σαφής και πλήρης, όχι μόνον λόγω της προαναφερθείσας μη αναφοράς της στις ποσότητες / την εκτιμώμενη αξία σε € του κάθε τμήματος, αλλά και διότι τα ορισθέντα στην εν λόγω προκήρυξη τμήματα έφεραν όλα την ίδια περιγραφή («*ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΚΑΙ ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΓΙΑ ΤΙΣ ΑΝΑΓΚΕΣ ΤΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΚΑΙ ΤΩΝ Ν.Π.Δ.Δ. ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ΝΕΑΣ ΙΩΝΙΑΣ*») στο πεδίο "*Σύντομη περιγραφή*" καθώς και τους ίδιους κωδικούς CPV ("*09000000*") στο πεδίο "*Κοινό λεξιλόγιο για τις δημόσιες συμβάσεις (CPV)*", με αποτέλεσμα να μην συγκεκριμενοποιούνται τα προμηθευόμενα είδη ανά τμήμα.

Συναφώς επισημαίνεται ότι, η ουσιωδώς ελλιπής αναφορά της προκήρυξης σύμβασης στην ΕΕΕΕ όσον αφορά στα τμήματα της σύμβασης, για τα οποία μπορούσε να υποβληθεί προσφορά, επιτείνεται από το γεγονός ότι στη δημοσιευθείσα στον ημεδαπό τύπο περίληψη διακήρυξης δεν υπήρχε καμία πληροφορία ως προς τη δυνατότητα υποβολής προσφοράς για ένα ή περισσότερα τμήματα της σύμβασης, παρά μόνον περιλαμβανόταν αναφορά στην προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών, χωρίς τις αντίστοιχες ποσότητες, με αναφορά μόνο στον συνολικό προϋπολογισμό και με παραπομπή των ενδιαφερομένων στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.

Επομένως, η κατά τα ως άνω ελλιπής δημοσιότητα των προαναφερομένων βασικών όρων της σύμβασης, κυρίως στην ΕΕΕΕ, στέρησε ενδεχομένως από τους ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς, και δη τους αλλοδαπούς, την πληροφορία τόσο ως προς τη συνολική εκτιμώμενη αξία σε €, τη χρονική διάρκεια και τις ποσότητες φυσικού αντικείμενου της σύμβασης όσο και ως προς τη δυνατότητα που τους παρείχε η διακήρυξη για υποβολή προσφοράς για τα επιμέρους τμήματα των προμηθευόμενων ειδών ανά φορέα παράδοσης καθώς και την πληροφορία ως προς τις σχετικές εγγυήσεις συμμετοχής στο διαγωνισμό, γεγονός που ενδεχομένως συνέχεται με τη μη εκδήλωση του ενδιαφέροντος των δυνητικών προμηθευτών και το άγονο αποτέλεσμα του διαγωνισμού στα τμήματα των καυσίμων (βλ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 211/2014, 296/2015, 26/2016).

Δευτερευόντως, επισημαίνεται ότι η δημοσιευθείσα στην ΕΕΕΕ προκήρυξη σύμβασης δεν περιελάμβανε καμία πληροφορία όσον αφορά περαιτέρω βασικούς όρους της σύμβασης, και συγκεκριμένα τους εξής:

- τις προϋποθέσεις συμμετοχής όσον αφορά την προσωπική κατάσταση των οικονομικών φορέων, οι οποίες επιφέρουν τον αποκλεισμό τους και τα απαιτούμενα στοιχεία βάσει των οποίων αποδεικνύεται ότι αυτοί δεν εμπίπτουν στις περιπτώσεις που δικαιολογούν αποκλεισμό, συμπεριλαμβανομένων των απαιτήσεων για εγγραφή σε επαγγελματικό μητρώο (πεδίο III.2.1), και
- τα κριτήρια τεχνικής ικανότητας των οικονομικών φορέων (πεδίο III.2.3).

**β)** Εκτός των ανωτέρω, διαπιστώθηκε ότι η περίληψη της Διακήρυξης, σε εθνικό επίπεδο, δημοσιεύτηκε σε μία οικονομική εφημερίδα πανελληνίας εμβέλειας, ενώ σύμφωνα με τον Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α., και το ν. 3548/2007 θα έπρεπε η εν λόγω περίληψη της Διακήρυξης να δημοσιευθεί επιπρόσθετα σε μία οικονομική εφημερίδα πανελληνίας εμβέλειας (βλ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 50/2015).

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 (βλ. Ελ. Συν. VI Τμήμα 935/2013, 408/2012, 2263, 1780, 1646/2011), με επακόλουθο τη μη νόμιμη προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης.

**22.2.** Από τα ανωτέρω προκύπτει ότι δεν συντρέχει η προϋπόθεση της προηγούμενης νόμιμης ανοιχτής ή κλειστής διαγωνιστικής διαδικασίας. Συνεπώς, παρέλκει η εξέταση των λοιπών προϋποθέσεων του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007.

**23.** Συνεπώς, από την υπαγωγή των πραγματικών περιστατικών στις προαναφερόμενες διατάξεις, διαπιστώνεται ότι δεν προκύπτει η συνδρομή των προϋποθέσεων της παραγράφου 1, περίπτωση α' του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007 για την παροχή σύμφωνης γνώμης για την αιτούμενη προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης. Παράλληλα, από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου της υπόθεσης, δεν προκύπτει η συνδρομή κάποιας εκ των υπολοίπων περιπτώσεων των προαναφερομένων άρθρων του ίδιου ως άνω π.δ/τος.

## **V. Συμπέρασμα**

24. 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:

**Την μη παροχή σύμφωνης γνώμης** επί του αιτήματος του Δήμου Νέας Ιωνίας, 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, για την ανάθεση της προμήθειας καυσίμων κίνησης και θέρμανσης για τις ανάγκες των υπηρεσιών και των Ν.Π.Δ.Δ. του Δήμου, για ένα έτος, προϋπολογισμού 400.121,95€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, **λόγω μη συνδρομής** των προς τούτο τασσομένων προϋποθέσεων, βάσει των διατάξεων του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007.

**Αθήνα 15.03.2016**

**Θεωρήθηκε**

**Η Αντιπρόεδρος**

**Χριστίνα Μπουσουλέγκα**