



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΑΠΟΦΑΣΗ 55/2016

(Της διαδικασίας του άρθρου 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011)

ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την **4η Απριλίου 2016, ημέρα Δευτέρα και ώρα 10:00 πμ.**, και επί της οδού Κηφισίας 7 (5ος όροφος), όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (εφεξής Αρχή) σε συνεδρίαση μετά από σχετική πρόσκληση του Προέδρου της, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα Μέλη της Αρχής.

Από τα προσκληθέντα Μέλη της Αρχής, παρέστησαν κατά τη συνεδρίαση τα ακόλουθα:

- | | |
|-----------------------------------|----------------|
| 1. Χριστίνα Μπουσουλέγκα | (Αντιπρόεδρος) |
| 2. Δημήτριος Λουρίκας | (Μέλος) |
| 3. Ευάγγελος Καραμανλής | (Μέλος) |
| 4. Δημήτριος Σταθακόπουλος | (Μέλος) |

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

Γραμματέας: Ευαγγελία Κασάπη

Εισηγητής: Χρήστος Κανελλόπουλος, Ε.Ε.Π. – Οικονομολόγος

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης παρέστη ο υπάλληλος του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων, κ. Χρήστος Κανελλόπουλος, καθώς και η Προϊστάμενη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων, Καξική Χριστίνα, οι οποίοι αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

Ερώτημα: Το αριθμ. πρωτ. 114/21069/19-2-2016 έγγραφο του Δήμου Πατρέων, το οποίο παραλήφθηκε από την Αρχή στις 24-2-2016 (αριθμ. πρωτ. 929), όπως αυτό συμπληρώθηκε με το από 29-2-2016 ηλεκτρονικό μήνυμα (αριθμ. πρωτ. 1018/23-2-2016 της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.) και το αριθμ. πρωτ. 29381/16-3-2016 (αριθμ. πρωτ. 1309/17-3-2016 της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.) έγγραφό του.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, περί προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης σύμφωνα με το άρθρο 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011 για την προμήθεια «Λιπαντικών», για τις ανάγκες του Δήμου Πατρέων και του νομικού του προσώπου Δ.Ε.Υ.Α.Π., προϋπολογισθείσας δαπάνης € 72.364,91 με Φ.Π.Α. ή € 58.833,26 χωρίς Φ.Π.Α., οικονομικών ετών 2015 και 2016, σε συνέχεια εν μέρει άγονου ανοικτού διεθνή διαγωνισμού με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.).

I. ΙΣΤΟΡΙΚΟ – ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΑ ΠΕΡΙΣΤΑΤΙΚΑ

1. Από τη μελέτη των στοιχείων και εγγράφων του φακέλου της υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα:

1.1 Με την Διακήρυξή (ΑΔΑ: 15PROC0028659 2015-06-23) του, ο Δήμος Πατρέων διενήργησε διεθνή ανοικτό διαγωνισμό με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) για την προμήθεια «Καύσιμα και Λιπαντικά» προϋπολογισθείσας δαπάνης € 1.665.332,26 με Φ.Π.Α. ή € 1.353.928,67 χωρίς Φ.Π.Α., οικονομικών ετών 2015 και 2016, με κριτήριο κατακύρωσης **α)** τη χαμηλότερη τιμή ανά είδος για τα Λιπαντικά και **β)** το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί της Μέσης Λιανικής Τιμής Πώλησης για κάθε είδος Καυσίμων της Περιφερειακής Ενότητας Αχαΐας. Μειοδότης θα ανακηρύσσονταν ο οικονομικός φορέας που θα πρόσφερε τη χαμηλότερη τιμή για το σύνολο των ειδών κάθε Ομάδας. Οι Ομάδες της Διακήρυξης ήταν δέκα (10): Ομάδα 1: Καύσιμα (Δήμος Πατρέων), Ομάδα 2: Καύσιμα (Δημοτική Βιβλιοθήκη), Ομάδα 3: Καύσιμα (Κοινωνικός Οργανισμός Δήμου Πατρέων), Ομάδα 4: Καύσιμα (Κοινωφελής Επιχείρηση Δήμου Πατρέων), Ομάδα 5: Καύσιμα (Δημοτικό Βρεφοκομείο), Ομάδα 6: Καύσιμα (Δ.Ε.Υ.Α.Π.), Ομάδα 7: Καύσιμα (Σχολική Επιτροπή Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης), Ομάδα 8: Καύσιμα (Σχολική Επιτροπή Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης), Ομάδα 9: Λιπαντικά (Δήμος Πατρέων), Ομάδα 10: Λιπαντικά (Δ.Ε.Υ.Α.Π.). Επιπρόσθετα, η Σύμβαση είχε διάρκεια δώδεκα (12) μήνες, με δυνατότητα παράτασης έως τρεις (3) μήνες και χωρίς υπέρβαση του προϋπολογισμού. Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ορίστηκε η 14η Ιουλίου 2015 και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του συστήματος Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., ορίστηκε η 21η Ιουλίου 2015 και ώρα 15.00 μμ. Ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ορίστηκε η 28η Ιουλίου 2015 και ώρα 10:30 πμ. Ο διαγωνισμός πήρε Αριθμό Συστήματος 9904 στο Εθνικό Σύστημα Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) και αναρτήθηκε την 24η Ιουνίου 2015.

Στο εδάφιο Α.2.2.2. ορίζεται ότι: «...Σε ότι αφορά στα υλικά που απαρτίζουν την Ομάδα Υλικών Β, μπορούν να λάβουν μέρος, αναγνωρισμένα, φυσικά και νομικά πρόσωπα που ασχολούνται με την παραγωγή, εμπορία και διάθεση λιπαντικών, γεγονός που αποδεικνύεται με την προσκόμιση πιστοποιητικού εγγραφής τους στο οικείο επιμελητήριο. [...]».

Στο εδάφιο Α.2.2.3.1. ορίζεται ότι: «...Για να μπορεί να ελεγχθεί η εγγυητική επιστολή συμμετοχής, θα συνοδεύεται από υπεύθυνη δήλωση του συμμετέχοντα στην οποία θα αναφέρονται αναλυτικά τα υπό προμήθεια είδη για τα οποία καταθέτει προσφορά όπως αυτά αναλυτικά αναφέρονται στην Τεχνική Έκθεση της 03/2015 Μελέτης της Διεύθυνσης Καθαριότητας, Ανακύκλωσης και Μηχανολογικού Εξοπλισμού. [...]».

1.2 Περίληψη της Διακήρυξης στάλθηκε, με ηλεκτρονικά μέσα, στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης την 11η Ιουνίου 2015, η οποία και δημοσιεύτηκε την 16η Ιουνίου 2015 (S 114 - 206728).

1.3 Περίληψη της Διακήρυξης (ΑΔΑ: 7ΔΚΣΩΞΙ-7Φ4) δημοσιεύτηκε την 19η Ιουνίου 2015 στις εφημερίδες «Ημερήσιος της Αχαΐας», «Επικαιρότητα», «Κόσμος», «Η Γνώμη», «Ημερησία» και «Ηχώ των Δημοπρασιών».

1.4 Περίληψη της Διακήρυξης δημοσιεύτηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως την 19η Ιουνίου 2015 (ΦΕΚ 283/2015).

1.5 Επιπρόσθετα, όλο το τεύχος της Διακήρυξης αναρτήθηκε στον διαδικτυακό τόπο www.e-patras.gr την 11η Ιουνίου 2015.

1.6 Με την από 20-7-2015 Αίτησή (Ψηφιακά Υπογεγραμμένη) της, η επιχείρηση «Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑΚΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ¹» ζήτησε από την Συνεταιριστική Τράπεζα Δράμας την έκδοση Εγγυητικής Επιστολής Συμμετοχής για να συμμετάσχει στον εν λόγω διαγωνισμό. Η εν λόγω Εγγυητική είχε αριθμ. 7779/1001/0009453 και εκδόθηκε την 23η Ιουλίου 2015.

1.7 Με το από 3-8-2015 Πρακτικό της, η Επιτροπή Αξιολόγησης των Δικαιολογητικών Συμμετοχής και των Τεχνικών Προσφορών του διαγωνισμού: **α)** έκανε αποδεκτές τις προσφορές των επιχειρήσεων «ΧΡΗΣΤΟΣ ΚΟΛΟΚΥΘΑΣ & ΣΙΑ Ε.Ε. (Ομάδες 1 - 8)», «ΕΛΒΙΓΚΡΟ Α.Β.Ε.Ε. (Ομάδες 9, 10)» και **β)** δεν έκανε αποδεκτές τις προσφορές των επιχειρήσεων «ΘΕΟΔΩΡΟΣ Ν. ΕΥΘΥΜΙΟΥ (Ομάδες 9, 10)» και «Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ Α.Ε. (Ομάδες 9, 10)», διότι δεν υπέβαλλαν Εγγυητική Επιστολή Συμμετοχής.

1.8 Με την από 4-8-2015 Ένστασή της, η εταιρεία «Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ Α.Ε.» προσέφυγε κατά του από 3-8-2015 Πρακτικού της Επιτροπής ζητώντας: **α)** να γίνει αποδεκτή η προσφορά της διότι κατέθεσε ηλεκτρονικά την Εγγυητική Επιστολή Συμμετοχής την 24 Ιουλίου 2015, **β)** να απορριφθεί η προσφορά της εταιρείας «ΕΛΒΙΓΚΡΟ Α.Β.Ε.Ε.» λόγω του ότι οι τεχνικές προδιαγραφές των ειδών: 3 (Ομάδα 9 - Δήμος Πατρέων), 5 (Ομάδα 10 - Δ.Ε.Υ.Α.Π.) και 6 (Ομάδα 9 - Δήμος Πατρέων) της προσφοράς της δεν ήταν σύμφωνες με τις τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης και **γ)** να απορριφθεί η προσφορά της εταιρείας «ΘΕΟΔΩΡΟΣ Ν. ΕΥΘΥΜΙΟΥ» λόγω του ότι i) οι τεχνικές προδιαγραφές των ειδών: 4 (Ομάδα 9 - Δήμος Πατρέων και Ομάδα 10 - Δ.Ε.Υ.Α.Π.), 5 (Ομάδα 9 - Δήμος Πατρέων), 6 (Ομάδα 9 - Δήμος Πατρέων και Ομάδα 10 - Δ.Ε.Υ.Α.Π.), 11 (Ομάδα 9 - Δήμος Πατρέων) της προσφοράς της δεν ήταν σύμφωνες με τις τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης και ii) δεν προσκόμισε Υπεύθυνη Δήλωση στην οποία θα αναφέρονται αναλυτικά τα υπό προμήθεια είδη έτσι ώστε να ελεγχθεί η Εγγυητική Επιστολή Συμμετοχής σύμφωνα με το άρθρο Α.2.2.3.1α της Διακήρυξης.

1.9 Με το από 6-8-2015 έγγραφό (Ψηφιακά Υπογεγραμμένο) της, η εταιρεία «ΕΛΒΙΓΚΡΟ Α.Β.Ε.Ε.» ζήτησε να μην γίνει αποδεκτή Ένσταση που ενδεχομένως είχε υποβληθεί κατά αυτής («ΕΛΒΙΓΚΡΟ Α.Β.Ε.Ε.»), διότι δεν της είχε κοινοποιηθεί εντός

¹ Σύμφωνα με το αριθμ. 30958.43413/11-5-2015 Γενικό Πιστοποιητικό του Επιμελητηρίου Δράμας η εν λόγω εταιρεία εγγράφηκε στο Γενικό Εμπορικό Μητρώο (ΓΕ.ΜΗ.) την 17η Σεπτεμβρίου 2012 και από την σύσταση της εταιρείας και την καταχώρησή της στο ΓΕ.ΜΗ. δεν έχει καταχωρηθεί καμία τροποποίηση καταστατικού.

του χρονικού διαστήματος των δύο (2) ημερών σύμφωνα με τους όρους της Διακήρυξης.

1.10 Με το από 7-8-2015 Πρακτικό (Ψηφιακά Υπογεγραμμένο) της, η Επιτροπή των Ενστάσεων: **α)** αποφάσισε ότι η Ένσταση της «Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ Α.Ε.» μπορεί να εξεταστεί παρά τα όσα ισχυρίζεται, με το ανωτέρω έγγραφό της, η εταιρεία «ΕΛΒΙΓΚΡΟ Α.Β.Ε.Ε.», διότι η ένσταση της Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ Α.Ε.» κοινοποιήθηκε ηλεκτρονικά μέσω Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. τόσο από την ενιστάμενη εταιρεία όσο και από τον υπάλληλο (Γ. Κυριακόπουλο) του Δήμου την 5η Αυγούστου 2015 και ώρα 10:21 **β)** απέρριψε την Ένσταση της επιχείρησης «Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ Α.Ε.» και δεν έκανε αποδεκτή την προσφορά της διότι δεν κατέθεσε εμπρόθεσμα Εγγυητική Επιστολή Συμμετοχής, **γ)** έκανε αποδεκτή την Ένσταση της επιχείρησης «Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ Α.Ε.» και απέρριψε την προσφορά της εταιρείας «ΕΛΒΙΓΚΡΟ Α.Β.Ε.Ε.» διότι τα δικαιολογητικά της Τεχνικής Προσφοράς ήταν ελλιπή και **δ)** δεν έκανε αποδεκτή την Ένσταση της επιχείρησης «Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ Α.Ε.» η οποία στρεφόταν κατά της αποδοχής της προσφοράς της «ΘΕΟΔΩΡΟΣ Ν. ΕΥΘΥΜΙΟΥ», διότι η προσφορά της τελευταίας είχε ήδη απορριφθεί σύμφωνα με το από 3-8-2015 Πρακτικό της Επιτροπής.

1.11 Με το από 13-8-2015 έγγραφό (Ψηφιακά Υπογεγραμμένο) της, η επιχείρηση «Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ Α.Ε.» διευκρίνισε ότι ο λόγος έκδοσης της Εγγυητικής Επιστολής Συμμετοχής την 23η Ιουλίου 2015 ήταν λόγω αδυναμίας της Συνεταιριστικής Τράπεζας Δράμας να εκδώσει την εν λόγω Εγγυητική, παρά την λήξη της τραπεζικής αργίας.

1.12 Με την αριθμ. 369/18-8-2105 Απόφασή (ΑΔΑ: 765ΩΞΙ-Τ5Ρ) της, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου έκανε δεκτό το από 7-8-2015 Πρακτικό της Επιτροπής Ενστάσεων. Η εν λόγω Απόφαση αναρτήθηκε στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. την 25η Αυγούστου 2015.

1.13 Με το από 4-9-2015 Πρακτικό (Ψηφιακά Υπογεγραμμένο) της, η Επιτροπή Αξιολόγησης των Οικονομικών Προσφορών πρότεινε: **α)** την κατακύρωση των Ομάδων 1 – 8 Καύσιμα, στην εταιρεία «ΧΡΗΣΤΟΣ ΚΟΛΟΚΥΘΑΣ & ΣΙΑ Ε.Ε.» και **β)** την ματαίωση του αποτελέσματος για τα Λιπαντικά (Ομάδες 9 και 10) και επανάληψη του διαγωνισμού, με τροποποίηση των όρων της Διακήρυξης.

1.14 Με την αριθμ. πρωτ. 112560/9-9-2015 (του Δήμου Πατρέων) Προδικαστική Προσφυγή (Ψηφιακά Υπογεγραμμένη) της, η εταιρεία «Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ Α.Ε.» ζήτησε να ακυρωθεί ή να ανακληθεί η αριθμ. 369/18-8-2015 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου.

1.15 Με την αριθμ. 395/10-9-2015 Απόφασή (ΑΔΑ:67ΒΨΩΞΙ-ΩΚΧ) της, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου: **α)** έκανε αποδεκτά τα από 3-8-2015 και 4-9-2016 Πρακτικά της Επιτροπής κατακυρώνοντας τα Καύσιμα (Ομάδες 1 – 8) στην εταιρεία «ΧΡΗΣΤΟΣ ΚΟΛΟΚΥΘΑΣ & ΣΙΑ Ε.Ε.» και **β)** αποφάσισε να μην πραγματοποιηθούν περαιτέρω ενέργειες για τα Λιπαντικά (Ομάδες 9 και 10).

1.16 Με την από 11-9-2015 Ένστασή της, η εταιρεία «Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ Α.Ε.» ζητά να ακυρωθεί το από 4-9-2015 Πρακτικό της Επιτροπής Αξιολόγησης των Οικονομικών Προσφορών με το οποίο προτάθηκε η ματαίωση του αποτελέσματος για τα Λιπαντικά και η επανάληψη του διαγωνισμού με τροποποίηση των όρων.

1.17 Με την αριθμ. 115526/12436/29-9-2015 Απόφασή (ΑΔΑ:65500P1Φ-Σ76) του, ο Γενικός Γραμματέας της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Πελοποννήσου, Δυτικής Ελλάδος και Ιονίου ενέκρινε την νομιμότητα της αριθμ. 395/2015 Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Πατρέων.

1.18 Με την αριθμ. 440/30-9-2015 Απόφασή (ΑΔΑ:Ω6ΘΣΩΞΙ-ΤΘΘ) της, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου: **α)** απέρριψε την από 9-9-2015 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας «Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ Α.Ε.» και δεν έκανε δεκτή την προσφορά της, διότι δεν υπέβαλλε Εγγυητική Επιστολή Συμμετοχής, μολονότι η καταληκτική ημερομηνία προσφορών δεν συνέπιπτε με το χρονικό διάστημα της τραπεζικής αργίας (28/6/2015 – 17/7/2015) και συνεπώς δεν υπήρχε αδυναμία έκδοσης Εγγυητικών Επιστολών Συμμετοχής από τα πιστωτικά ιδρύματα και **β)** απέρριψε την από 9-9-2015 Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας «Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ Α.Ε.» που αφορούσε την μη αποδοχή της προσφοράς της επιχείρησης «ΘΕΟΔΩΡΟΣ Ν. ΕΥΘΥΜΙΟΥ», διότι με το από 3-8-2015 Πρακτικό της Επιτροπής των Δικαιολογητικών Συμμετοχής και των Τεχνικών προσφορών, αυτή («ΘΕΟΔΩΡΟΣ Ν. ΕΥΘΥΜΙΟΥ») είχε ήδη απορριφθεί και ως εκ τούτου παρέλκει η εξέταση των λόγων που αναφέρονται στην Προδικαστική Προσφυγή της «Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ Α.Ε.».

1.19 Με την αριθμ. 211/18-11-2015 Πράξη του, το ΣΤ΄ Κλιμάκιο του Ελεγκτικού Συνεδρίου αποφάσισε ότι δεν κωλύεται η υπογραφή των υποβληθέντων προς έλεγχο σχεδίων σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια υγρών καυσίμων (θέρμανσης ή / και κίνησης) μεταξύ αφενός καθ' έκαστο του Δήμου Πατρέων και των νομικών του προσώπων και της εταιρείας «ΧΡΗΣΤΟΣ ΚΟΛΟΚΥΘΑΣ & ΣΙΑ Ε.Ε.».

1.20 Με το αριθμ. 208/15-3-2016 έγγραφό του, ο Δήμος Πατρέων βεβαιώνει ότι εκτός από την αριθμ. 112560/9-9-2015 Προδικαστική Προσφυγή, η οποία απορρίφθηκε, δεν έχουν ασκηθεί περαιτέρω Ένδικα Μέσα ή Ένδικα Βοηθήματα, Προσφυγές ή Ενστάσεις κατά του διαγωνισμού.

1.21 Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Πατρέων, με το προαναφερόμενο έγγραφό του, στο οποίο επισυνάπτεται σχέδιο Απόφασής του, ζητά την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. προκειμένου να προσφύγει στην διαδικασία διαπραγμάτευσης για την προμήθεια «Λιπαντικά», για τις ανάγκες του Δήμου και του νομικού του προσώπου Δ.Ε.Υ.Α.Π., προϋπολογισθείσας δαπάνης € 72.364,91 με Φ.Π.Α. ή € 58.833,26 χωρίς Φ.Π.Α., οικονομικών ετών 2015 και 2016, με δημοσίευση προκήρυξης, χωρίς τροποποίηση των όρων της αρχικής Σύμβασης.

II. ΝΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ

2. Το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων, 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. [...]».

3. Το άρθρο 6, παράγραφος 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 (ΦΠΑ) είναι ίση προς ή ανώτερη από τα ακόλουθα κατώτατα όρια:

α) 137.000 ευρώ, για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών, εκτός αυτών που καλύπτονται από την περίπτωση β) στοιχείο iii), που συνάπτονται από τις αναθέτουσες αρχές οι οποίες είναι κεντρικές κυβερνητικές αρχές του Παραρτήματος IV. [...]

β) 211.000 ευρώ, προκειμένου για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που συνάπτονται είτε i) από αναθέτουσες αρχές άλλες από εκείνες που αναφέρονται στο Παράρτημα IV, 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 A, 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 B.”

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με τον Κανονισμό (ΕΕ) αριθμ. 2342/2015 της Επιτροπής για την τροποποίηση της οδηγίας 2004/18 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, όσον αφορά τα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, τα ως άνω ποσά αναπροσαρμόστηκαν, από 1/1/2016 και για την διετία 2016-2017, στις 135.000 και 209.000 ευρώ αντίστοιχα.

4. Το άρθρο 8 παράγραφος 1, 3, 5 και 7 του Π.Δ. 60/2007 ορίζει 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 κατατμηθεί, προκειμένου να αποφευχθεί η εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος διατάγματος. ...5. β) Όταν η προμήθεια ομοειδών προϊόντων μπορεί να οδηγήσει σε ταυτόχρονη σύναψη χωριστών συμβάσεων κατά τμήματα, λαμβάνεται υπόψη η εκτιμώμενη συνολική αξία αυτών των τμημάτων κατά την εφαρμογή του άρθρου 6 σημεία α) και β). Όταν η συνολική αξία των τμημάτων είναι ίση με ή υπερβαίνει την αξία που καθορίζεται στο άρθρο 6, το παρόν εφαρμόζεται στη σύναψη κάθε τμήματος. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να παρεκκλίνουν προκειμένου για τα τμήματα των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός Φ.Π.Α. είναι μικρότερη των ογδόντα χιλιάδων (80.000) ευρώ και υπό τον όρο ότι το συνολικό ποσό των συγκεκριμένων τμημάτων δεν υπερβαίνει το 20% της συνολικής αξίας όλων των τμημάτων. ...7. Όταν πρόκειται για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών ή υπηρεσιών που έχουν περιοδικό χαρακτήρα ή προβλέπεται να ανανεωθούν μέσα σε συγκεκριμένο χρονικό διάστημα, λαμβάνεται ως βάση για τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης α) είτε η συνολική πραγματική αξία των διαδοχικών συμβάσεων του ίδιου τύπου, οι οποίες συνήφθησαν κατά το προηγούμενο δωδεκάμηνο ή οικονομικό έτος,

αναπροσαρμοσμένη, εφόσον τούτο είναι δυνατόν, προκειμένου να ληφθούν υπόψη ενδεχόμενες μεταβολές ως προς τις ποσότητες ή την αξία τους κατά τους δώδεκα (12) μήνες που έπονται της αρχικής σύμβασης. β) είτε η εκτιμώμενη συνολική αξία των διαδοχικών συμβάσεων που συνήφθησαν κατά το δωδεκάμηνο που έπεται της πρώτης παράδοσης ή κατά τη διάρκεια του οικονομικού έτους, εφόσον αυτό υπερβαίνει τους δώδεκα (12) μήνες. Η επιλογή της μεθόδου για τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας μιας δημόσιας σύμβασης δεν επιτρέπεται να γίνεται προς το σκοπό αποφυγής της εφαρμογής του παρόντος».

5. Το άρθρο 24 του Π.Δ. 60/2007 ορίζει ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, αφού προηγηθεί δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, στις ακόλουθες περιπτώσεις: α) Σε περίπτωση μη κανονικών προσφορών ή κατάθεσης προσφορών που είναι απαράδεκτες σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, τηρουμένων των οριζόμενων στις διατάξεις των άρθρων 28, 39 έως 52 και 55, έπειτα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία ή ανταγωνιστικό διάλογο, με την προϋπόθεση ότι οι αρχικοί όροι της σύμβασης δεν τροποποιούνται ουσιωδώς».

6. Το άρθρο 30 «Σύνταξη και λεπτομέρειες δημοσίευσης των προκηρύξεων» του Π.Δ. 60/2007 ορίζει ότι: «1...5. . Οι προκηρύξεις και το περιεχόμενό τους δεν μπορούν να δημοσιεύονται σε εθνικό επίπεδο πριν από την ημερομηνία της αποστολής τους στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή. 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, πρέπει δε να αναφέρουν την ημερομηνία αποστολής της σχετικής ειδοποίησης στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή ή της δημοσίευσης στο «προφίλ αγοραστή». Οι προκαταρκτικές προκηρύξεις δεν δημοσιεύονται στο «προφίλ αγοραστή» πριν από την αποστολή στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή της ειδοποίησης με την οποία ανακοινώνεται η δημοσίευσή τους με τη μορφή αυτή, πρέπει δε να αναφέρουν την ημερομηνία της αποστολής».

7. Το άρθρο 32 του Π.Δ. 60/2007 ορίζει ότι: «1. Κατά τον καθορισμό των προθεσμιών παραλαβής των προσφορών και των αιτήσεων συμμετοχής, οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν υπόψη, ιδίως, το πολύπλοκο της σύμβασης και τον χρόνο που απαιτείται για την προετοιμασία των προσφορών, με την επιφύλαξη των ελαχίστων προθεσμιών που καθορίζονται στο παρόν άρθρο. 2. Στις ανοικτές διαδικασίες, η ελάχιστη προθεσμία παραλαβής των προσφορών ανέρχεται σε πενήντα δύο (52) ημέρες από την ημερομηνία αποστολής της προκήρυξης διαγωνισμού. ... 5. Όταν οι προκηρύξεις καταρτίζονται και αποστέλλονται με ηλεκτρονικά μέσα σύμφωνα με τη μορφή και τις λεπτομέρειες διαβίβασης που προβλέπονται στο Παράρτημα VIII σημείο 3, οι προθεσμίες παραλαβής των προσφορών που ορίζονται στις παραγράφους 2 και 4, για τις ανοικτές διαδικασίες, και η προθεσμία παραλαβής των αιτήσεων συμμετοχής που ορίζεται στην παράγραφο 3 εδάφιο α), για τις κλειστές και με διαπραγμάτευση διαδικασίες και τον ανταγωνιστικό διάλογο, μπορούν να συντμηθούν κατά επτά (7) ημέρες. 6. Σύντμηση κατά πέντε (5) ημέρες των προθεσμιών παραλαβής των προσφορών που ορίζονται στην παράγραφο 2 και στην παράγραφο 3 εδάφιο β), είναι δυνατή όταν η αναθέτουσα αρχή παρέχει, με ηλεκτρονικό μέσο και από την ημερομηνία δημοσίευσης της προκήρυξης, σύμφωνα με το Παράρτημα VIII, ελεύθερη, άμεση και

πλήρη πρόσβαση στη συγγραφή υποχρεώσεων και στα λοιπά τεύχη του διαγωνισμού, προσδιορίζοντας στο κείμενο της προκήρυξης την ηλεκτρονική διεύθυνση στην οποία διατίθεται η εν λόγω τεκμηρίωση. Η σύντμηση αυτή μπορεί να ορίζεται επιπλέον της μείωσης που προβλέπεται στην παράγραφο 5. [...]».

8. Το άρθρο 42 της αριθμ. 11389/1993 Υπουργικής Απόφασης (ΕΚΠΟΤΑ) ορίζει ότι: «1. Στις διακηρύξεις διαγωνισμών για την ανάδειξη προμηθευτών ειδών των οποίων οι τιμές είναι εκτός διατίμησης περιλαμβάνεται όρος σύμφωνα με τον οποίο: α) Το ποσοστό έκπτωσης στα εκατό (%) υπολογίζεται στη νόμιμα διαμορφούμενη κάθε φορά μέση τιμή λιανικής ή χονδρικής πώλησης του είδους την ημέρα παράδοσης του και που αντιστοιχεί στην ποιότητα και σε κάθε άλλο χαρακτηριστικό γνώρισμά του.[...]».

9. Τα άρθρα 134 και 136 του Ν. 4281/2014 «Μέτρα Στήριξης και Ανάπτυξης της Ελληνικής Οικονομίας, Οργανωτικά Θέματα Υπουργείου Οικονομικών και άλλες διατάξεις» με τα οποία ορίζονται 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. ...».

10. Την αριθμ. Π1/2390 απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας (ΦΕΚ 2677/Β/2013) με την οποία καθορίστηκαν οι Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.).

11. Το άρθρο 1, παράγραφος 2 της από 28-6-2015 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου (ΦΕΚ 65 Α΄) ορίζει ότι: «Κατά την τραπεζική αργία δεν μπορεί να διενεργηθεί καμία άλλη τραπεζική εργασία. Με απόφαση του Υπουργού Οικονομικών δύναται να εξαιρούνται και άλλες κατηγορίες συναλλαγών, με την ίδια, δε, απόφαση καθορίζεται και η διαδικασία που ακολουθείται στις περιπτώσεις αυτές.».

12. Το άρθρο 1, παράγραφος 7 της από 18-7-2015 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου (ΦΕΚ 84 Α΄) ορίζει ότι: «Επιτρέπεται το άνοιγμα λογαριασμών αποκλειστικά για τις ακόλουθες συναλλαγές, η αναγκαιότητα των οποίων πρέπει να τεκμηριώνο-

νται εγγράφως και με την προϋπόθεση ότι δεν υφίσταται άλλος διαθέσιμος λογαριασμός μέσω του οποίου αυτές μπορούν να διενεργηθούν: ζ. η κατάθεση μετρητών ως εξασφάλιση (cash collateral) εγγυητικής επιστολής, ενέγγυας πίστωσης ή δανείου στο ίδιο πιστωτικό ίδρυμα.».

III. ΝΟΜΙΚΗ ΕΚΤΙΜΗΣΗ

13. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Πατρέων αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας μέσω της διαδικασίας της διαπραγμάτευσης βάσει της παραγράφου 1, περίπτωση α' του άρθρου 24 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 προϋπολογισμού € 58.833,26 χωρίς Φ.Π.Α., οικονομικών ετών 2015 και 2016, σε συνδυασμό με την προκηρυχθείσα προϋπολογισθείσα δαπάνη € 1.353.928,67 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, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει.

14. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση, έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25 Π.Δ. 60/2007) (βλ. σχετικώς ΔΕΕ, απόφαση της 8ης Απριλίου 2008, 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, δηλαδή από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζόμενων από τη Συνθήκη για τη λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συσταλτικής ερμηνείας. Συγκεκριμένα, προκειμένου η Οδηγία 2004/18/ΕΚ να μην απολέσει την πρακτική αποτελεσματικότητά της, τα κράτη μέλη και οι Αναθέτουσες Αρχές τους δεν επιτρέπεται να προβλέπουν περιπτώσεις προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση που δεν προβλέπονται από την εν λόγω Οδηγία ή να συνοδεύουν τις ρητώς προβλεπόμενες από την Οδηγία αυτή περιπτώσεις με νέους όρους που έχουν ως αποτέλεσμα να καθιστούν ευκολότερη την προσφυγή στην εν λόγω διαδικασία (βλ. ΔΕΕ, αποφάσεις της 18^{ης} Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28^{ης} Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13^{ης} Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).

15. Με τη διάταξη του άρθρου 24 παράγραφος 1, περίπτωση α' του Π.Δ. 60/2007 προκύπτει ότι οι Αναθέτουσες Αρχές μπορούν να προσφύγουν σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, αφού προηγηθεί δημοσίευση διακήρυξης διαγωνισμού, με την προϋπόθεση: α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, β) να έχουν υποβληθεί κατά την ανωτέρω νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές

σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις και γ) να μην τροποποιούνται ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση.

16. Ειδικότερα δε, σχετικά με την υπό σημείο α) προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, παγίως έχει κριθεί ότι η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή της παραγράφου 1, περίπτωση α' του άρθρου 24 του Π.Δ. 60/2007, συνέχεται άμεσα με τον προηγηθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία (ΕΣ - Πράξη 215/2012-Ζ' Κλιμάκιο, ΕΣ - Αποφ. VI Τμ. 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

17. Ως προς την προϋπόθεση προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, από τα στοιχεία του φακέλου διαπιστώνεται ότι ο Δήμος Πατρέων διενήργησε διεθνή ανοικτό διαγωνισμό με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) για την προμήθεια «Καύσιμα και Λιπαντικά» προϋπολογισθείσας δαπάνης € 1.353.928,67 χωρίς Φ.Π.Α., οικονομικών ετών 2015 και 2016. Η εν λόγω Διακήρυξη, για την οποία τηρήθηκαν οι απαιτούμενες διατυπώσεις δημοσιότητας, δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από την συμμετοχή του, στον διαγωνισμό.

18. Ως προς την προϋπόθεση β) που απαιτείται για την εφαρμογή της διάταξης της παραγράφου 1, περίπτωση α' του άρθρου 24 του Π.Δ. 60/2007, ήτοι της υποβολής μη κανονικών προσφορών ή προσφορών που είναι απαράδεκτες, από τα παραταθέν ιστορικό προκύπτει ότι σύμφωνα: **α)** με την αριθμ. 369/18-8-2105 Απόφασή της, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου έκανε δεκτό το από 7-8-2015 Πρακτικό της Επιτροπής Ενστάσεων και απέρριψε την προσφορά της εταιρείας «ΕΛΒΙΓΚΡΟ Α.Β.Ε.Ε.» διότι τα δικαιολογητικά της Τεχνικής Προσφοράς ήταν ελλιπή και **β)** με την αριθμ. 395/10-9-2015 Απόφασή της, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου έκανε αποδεκτό το από 3-8-2015 Πρακτικό της Επιτροπής απορρίπτοντας τις προσφορές των επιχειρήσεων «ΘΕΟΔΩΡΟΣ Ν. ΕΥΘΥΜΙΟΥ (Ομάδες 9, 10)» και «Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ Α.Ε. (Ομάδες 9, 10)», διότι δεν υπέβαλλαν Εγγυητική Επιστολή Συμμετοχής. Επιπρόσθετα, με το σχετικό σχέδιο Απόφασής του, το Δημοτικό Συμβούλιο του Δήμου Πατρέων αποφάσισε την προσφυγή στην διαδικασία διαπραγμάτευσης για την προμήθεια «Λιπαντικά», Ομάδες 9 και 10 της Διακήρυξης, για τις ανάγκες του Δήμου και του νομικού του προσώπου Δ.Ε.Υ.Α.Π., προϋπολογισθείσας δαπάνης € 58.833,26 χωρίς Φ.Π.Α., οικονομικών ετών 2015 και 2016, με δημοσίευση προκήρυξης, ύστερα από την σύμφωνη γνώμη της Αρχής.

19. Ως προς τη προϋπόθεση γ), ήτοι της μη ουσιώδους τροποποίησης των αρχικών όρων της Σύμβασης, στο υποβληθέν σχέδιο Απόφασής του, ο Δήμος Πατρέων ζητά την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. προκειμένου να προσφύγει στην διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την προμήθεια «Λιπαντικά», χωρίς τροποποίηση των όρων της αρχικής σύμβασης.

20. Συνεπώς από την υπαγωγή των πραγματικών περιστατικών στις προαναφερόμενες διατάξεις, διαπιστώνεται ότι προκύπτει η συνδρομή των προϋποθέσεων της παραγράφου 1, περίπτωση α' του άρθρου 24 του Π.Δ. 60/2007 για την παροχή σύμφωνης γνώμης για την αιτούμενη προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης.

21. Τέλος επισημαίνεται ότι, ορθότερο είναι η έναρξη υποβολής των προσφορών να ταυτίζεται με την δημοσιοποίηση της Διακήρυξης του διαγωνισμού και, επομένως, να υπάρχει η δυνατότητα υποβολής προσφορών καθ' όλο το διάστημα που διανύεται μεταξύ της ημερομηνίας δημοσιοποίησης της Διακήρυξης και της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών. Σε διαφορετική περίπτωση, υπάρχει ο κίνδυνος αναλόγως των περιστάσεων να θεωρηθεί ότι περιορίζεται υπέρμετρα το δικαίωμα συμμετοχής στο διαγωνισμό, στοιχείο που ενδέχεται να πλήττει τη νομιμότητα της Διακήρυξης. Επομένως, σκοπιμότερο είναι η ανάρτηση στο ΕΣΗΔΗΣ των τευχών του διαγωνισμού να γίνεται κατά το δυνατόν εγγύτερα στην ημερομηνία δημοσίευσης της προκήρυξης, ανεξαρτήτως της διάθεσής της με άλλα μέσα (πχ. ιστοσελίδα της Αναθέτουσας Αρχής), κάτι που είναι πάντα στην ευχέρειά της. Σημειώνεται ότι απώτερος σκοπός του νομοθέτη είναι η κατά το δυνατό ευρύτερη εξάπλωση της χρήσης της ηλεκτρονικής πλατφόρμας, ώστε τελικά να αποτελέσει τη μοναδική και κοινώς γνωστή και προσιτή πύλη πρόσβασης στα τεύχη του διαγωνισμού και επικοινωνίας των μερών μέχρι και την ολοκλήρωσή του.

IV. Συμπέρασμα

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του υποβληθέντος αιτήματος, αποφασίζουμε:

Την παροχή σύμφωνης γνώμης προς το Δήμο Πατρέων σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση, με δημοσίευση προκήρυξης, όπως ορίζει το άρθρο 24 του Π.Δ. 60/2007, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας «Λιπαντικά», για τις ανάγκες του Δήμου Πατρέων και του νομικού του προσώπου Δ.Ε.Υ.Α.Π., συνολικού προϋπολογισμού € 58.833,26 χωρίς Φ.Π.Α., οικονομικών ετών 2015 και 2016, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 4 Απριλίου 2016

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Η ΑΝΤΙΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΧΡΙΣΤΙΝΑ ΜΠΟΥΣΟΥΛΕΓΚΑ