



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΑΠΟΦΑΣΗ

9 / 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 **29η Ιανουαρίου 2016, ημέρα Παρασκευή 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. Δημήτριος Ράικος | (Πρόεδρος) |
| 2. Χριστίνα Μποσουλέγκα | (Αντιπρόεδρος) |
| 3. Δημήτριος Σταθακόπουλος | (Μέλος) |
| 4. Ευάγγελος Καραμανλής | (Μέλος) |
| 5. Δημήτριος Λουρίκας | (Μέλος) |

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

Γραμματέας: Παρασκευή Λεμπούση

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

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης παρέστη ο υπάλληλος του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων, κ. Χρήστος Κανελλόπουλος, ο οποίος αποδεσμεύτηκε πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

Ερώτημα: Το αριθμ. πρωτ. 759/11-1-2016 έγγραφο του Δήμου Ελληνικού - Αργυρούπολης, το οποίο παραλήφθηκε από την Αρχή στις 12-1-2016 (αριθμ. πρωτ. 82), όπως αυτό συμπληρώθηκε με το αριθμ. πρωτ. 2412/25-1-2016 (αριθμ. πρωτ. 408/26-1-2016 της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.) εγγραφό 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 «Καυσίμων», για τις ανάγκες του Δήμου Ελληνικού – Αργυρούπολης και των νομικών του προσώπων (Ο.Ν.Α.Δ.Ε.Α. και Σχολικές Επιτροπές), προϋπολογισθείσας δαπάνης € 658.716,97 με Φ.Π.Α. ή € 535.542,26 χωρίς Φ.Π.Α., οικονομικού έτους 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 αριθμ. 33298/22-9-2015 Διακήρυξη (ΑΔΑ: 15PROC003074830 2015-09-22) του, ο Δήμος Ελληνικού - Αργυρούπολης διενήργησε διεθνή ανοικτό διαγωνισμό με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) για την προμήθεια «Καυσίμων και Λιπαντικών» προϋπολογισθείσας δαπάνης € 672.154,72 με Φ.Π.Α. ή € 546.467,26 χωρίς Φ.Π.Α., οικονομικού έτους 2016, με κριτήριο κατακύρωσης **α)** τη χαμηλότερη τιμή για το σύνολο των Λιπαντικών και **β)** το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί της Μέσης Λιανικής Τιμής Πώλησης του Παρατηρητηρίου Τιμών Υγρών Καυσίμων, της Περιφερειακής Ενότητας του Νομού όπου βρίσκεται η έδρα του Αναδόχου, για κάθε είδος των Ομάδων. Το ποσοστό μπορεί να είναι αρνητικό χωρίς να υπερβαίνει το 5%. Μειοδότης για τις Ομάδες των Καυσίμων θα ανακηρύσσονταν ο οικονομικός φορέας που θα πρόσφερε το υψηλότερο ποσοστό έκπτωσης για το σύνολο των ειδών κάθε Ομάδας. Οι Ομάδες της Διακήρυξης ήταν επτά (7): Ομάδα Α1: Πετρέλαιο Κίνησης, Βενζίνη Αμόλυβδη και Βενζίνη Super, Ομάδα Α2: Πετρέλαιο Θέρμανσης, Ομάδα Α3: Λιπαντικά, Ομάδα Β: Πετρέλαιο Θέρμανσης, Ομάδα Γ1: Πετρέλαιο Κίνησης και Βενζίνη Αμόλυβδη, Ομάδα Γ2: Πετρέλαιο Θέρμανσης και Ομάδα Δ: Πετρέλαιο Θέρμανσης. Επιπρόσθετα, η Σύμβαση είχε διάρκεια δώδεκα (12) μήνες. Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ορίστηκε η 27η Οκτωβρίου 2015 και ώρα 8.00 πμ., και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του συστήματος Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., ορίστηκε η 2η Νοεμβρίου 2015 και ώρα 14.00 μμ. Ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ορίστηκε η 6η Νοεμβρίου 2015 και ώρα 10:30 πμ. Ο διαγωνισμός πήρε Αριθμό Συστήματος 15661 στο Εθνικό Σύστημα Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) και αναρτήθηκε την 22η Σεπτεμβρίου 2015.

1.2 Περίληψη της Διακήρυξης στάλθηκε, με ηλεκτρονικά μέσα, στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης την 22η Σεπτεμβρίου 2015, η οποία και δημοσιεύτηκε την 29η Σεπτεμβρίου 2015 (S 186 - 336858).

1.3 Περίληψη της Διακήρυξης (ΑΔΑ: 6ΒΛ2ΩΡ7-Β01) δημοσιεύτηκε την 23η Σεπτεμβρίου 2015 στις εφημερίδες «Ναυτεμπορική», «Συνείδηση» & «Χώ των Δημοπρασιών», την 24η Σεπτεμβρίου 2015 στην εφημερίδα «Έθνος» και την 26η Σεπτεμβρίου 2015 στην εφημερίδα «Παλμός».

1.4 Περίληψη της Διακήρυξης δημοσιεύτηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως την 25η Σεπτεμβρίου 2015 (ΦΕΚ 504/2015).

1.5 Επιπρόσθετα, όλο το τεύχος της Διακήρυξης αναρτήθηκε στον διαδικτυακό τόπο www.elliniko-argyroupoli.gr την 22η Σεπτεμβρίου 2015.

1.6 Με το αριθμ. 1/6-11-2015 Πρακτικό (Ψηφιακά Υπογεγραμμένο) της, η Επιτροπή του διαγωνισμού αποσφράγισε τις προσφορές των επιχειρήσεων: «BUL PAS COMMERCIAL COMPANY ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ Ε.Π.Ε.», «ΑΦΟΙ ΠΕΣΙΡΙΔΗ & ΣΙΑ Ε.Ε.», «ΓΙΟΥΡΟΚΑΡ ΕΛΛΑΣ Ε.Π.Ε.», «ΕΥΘΥΜΙΟΥ Θ. ΝΙΚΟΛΑΟΣ», «ΚΑΛΛΗΣ Σ. ΣΤΑΥΡΟΣ» και «ΦΡΑΓΚΑΤΟΣ Α. ΠΕΤΡΟΣ».

1.7 Με την από 9-11-2015 Ένστασή της, η επιχείρηση «ΦΡΑΓΚΑΤΟΣ Α. ΠΕΤΡΟΣ» ζήτησε να απορριφθούν οι προσφορές των υπόλοιπων επιχειρήσεων που υπέβαλλαν προσφορά στο διαγωνισμό για τους λόγους που αναφέρονται σε αυτή (Ένσταση).

1.8 Με το αριθμ. 2/20-11-2015 Πρακτικό (Ψηφιακά Υπογεγραμμένο) της, η Επιτροπή Αξιολόγησης των Δικαιολογητικών Συμμετοχής και των Τεχνικών Προσφορών του διαγωνισμού ξεκίνησε τον έλεγχο των προσφορών, όμως επειδή προέκυψε ερώτημα που απαιτούσε εξειδικευμένες γνώσεις επί των Τεχνικών Προδιαγραφών για τα Λιπαντικά αποφάσισε να στείλει σχετικό ερώτημα στο Γενικό Χημείου του Κράτους.

1.9 Με το αριθμ. 3/4-1-2016 Πρακτικό (Ψηφιακά Υπογεγραμμένο) της, η Επιτροπή Αξιολόγησης των Δικαιολογητικών Συμμετοχής και των Τεχνικών Προσφορών του διαγωνισμού: **α)** έκανε αποδεκτή την προσφορά της επιχείρησης «ΦΡΑΓΚΑΤΟΣ Α. ΠΕΤΡΟΣ» διότι τα Δικαιολογητικά Συμμετοχής και η Τεχνική Προσφορά της ήταν σύμφωνα με την Διακήρυξη, **β)** απέρριψε τις προσφορές των επιχειρήσεων «BUL PAS COMMERCIAL COMPANY ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ Ε.Π.Ε.», «ΑΦΟΙ ΠΕΣΙΡΙΔΗ & ΣΙΑ Ε.Ε.», «ΓΙΟΥΡΟΚΑΡ ΕΛΛΑΣ Ε.Π.Ε.», «ΕΥΘΥΜΙΟΥ Θ. ΝΙΚΟΛΑΟΣ», «ΚΑΛΛΗΣ Σ. ΣΤΑΥΡΟΣ» διότι, ενδεικτικά, δεν προσκόμισαν πιστοποιητικά Δικαστικής Αρχής από τα οποία να προκύπτει ότι δεν τελούν υπό εκκαθάριση, αναγκαστική διαχείριση, τα δικαιολογητικά που υπέβαλλαν δεν έφεραν ψηφιακή υπογραφή, δεν είχαν άδεια διακίνησης πετρελαιοειδών, δεν είχαν άδεια λιανικής εμπορίας πωλητή πετρελαίου θέρμανσης, τα τεχνικά φυλλάδια δεν ήταν ψηφιακά υπογεγραμμένα κλπ. και **γ)** κήρυξε άγονο τον διαγωνισμό για τα Καύσιμα (Ομάδες Α1, Α2, Β, Γ1, Γ2, και Δ) καθώς η μοναδική προσφορά, της επιχείρησης «ΚΑΛΛΗΣ Σ. ΣΤΑΥΡΟΣ», που υποβλήθηκε στον διαγωνισμό απορρίφθηκε ως απαράδεκτη, λόγω του ότι η εν λόγω επιχείρηση δεν είχε υποβάλει άδεια λιανικής εμπορίας πετρελαίου θέρμανσης, άδεια διακίνησης πετρελαιοειδών προϊόντων και ένορκη βεβαίωση που να καλύπτει πιστοποιητικό δικαστικής αρχής που δεν εκδίδεται (διαδικασία κήρυξης σε αναγκαστική διαχείριση), σύμφωνα με τους όρους της Διακήρυξης.

1.10 Με την από 7-1-2016 Ένστασή της, η επιχείρηση «ΓΙΟΥΡΟΚΑΡ ΕΛΛΑΣ Ε.Π.Ε.», προσέφυγε κατά του αριθμ. 3/4-1-2016 Πρακτικού της Επιτροπής και ζήτησε να γίνει αποδεκτή η Εγγυητική Επιστολή Συμμετοχής που εξέδωσε το Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων διότι παρόλο που δεν αναγράφεται η ημερομηνία λήξης στο πρόσωπο της Εγγυητικής, εντούτοις στην πίσω σελίδα αυτής (Εγγυητικής) αναγράφεται ότι η χρονική διάρκεια της Εγγυητικής είναι δεκαπέντε (15) χρόνια από την έκδοσή της και ως εκ τούτου καλύπτει τον όρο της Διακήρυξης.

1.11 Με την αριθμ. 2/8-1-2016 Απόφασή (ΑΔΑ: 6ΓΑ1ΩΡ7-09Χ) της, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου: **α)** απέρριψε την Ένσταση της επιχείρησης «ΦΡΑΓΚΑΤΟΣ Α. ΠΕΤΡΟΣ» για τυπικούς λόγους, **β)** κήρυξε άγονο τον διαγωνισμό για τις Ομάδες Α1, Α2, Β, Γ1, Γ2 και Δ και **γ)** αποφάσισε ότι για την από 7-1-2016 Ένσταση της

επιχείρησης «ΓΙΟΥΡΟΚΑΡ ΕΛΛΑΣ Ε.Π.Ε.», που αφορά την Ομάδα Α3 (Λιπαντικά), θα επανέλθει σε επόμενη συνεδρίαση. Η εν λόγω Απόφαση αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. την 14-1-2015.

1.12 Με το αριθμ. 2412/25-1-2016 έγγραφό του, ο Δήμος Ελληνικού - Αργυρούπολης βεβαιώνει ότι, δεν έχουν ασκηθεί Ενστάσεις (εκτός των προαναφερομένων) ή Προδικαστικές Προσφυγές ή Ένδικα Μέσα ή Ασφαλιστικά Μέτρα σε κανένα στάδιο της διαδικασίας.

1.13 Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Ελληνικού - Αργυρούπολης, 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 «Καυσίμων (Ομάδες Α1, Α2, Β, Γ1, Γ2 και Δ)», για τις ανάγκες του Δήμου, και των νομικών του προσώπων (Ο.Ν.Α.Δ.Ε.Α. και Σχολικές Επιτροπές), προϋπολογισθείσας δαπάνης € 658.716,97 με Φ.Π.Α. ή € 535.542,26 χωρίς Φ.Π.Α., οικονομικού έτους 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 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. [...]».

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 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 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 προαιρέσεως όσο και των τυχόν παρατάσεων της σύμβασης ... 3. Κανένα σχέδιο έργου και καμία σύμβαση προμήθειας ή υπηρεσιών δεν επιτρέπεται να καταταμηθεί, προκειμένου να αποφευχθεί η εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος διατάγματος. ...5. β) Όταν η προμήθεια ομοειδών προϊόντων μπορεί να οδηγήσει σε ταυτόχρονη σύναψη χωριστών συμβάσεων κατά τμήματα, λαμβάνεται υπόψη η εκτιμώμενη συνολική αξία αυτών των τμημάτων κατά την εφαρμογή του άρθρου 6 σημεία α) και β). Όταν η συνολική αξία των τμημάτων είναι ίση με ή υπερβαίνει την αξία που καθορίζεται στο άρθρο 6, το παρόν εφαρμόζεται στη σύναψη κάθε τμήματος. 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. Το άρθρο 63 του Ν. 4257/2014 ορίζει ότι: «1. Το ποσοστό έκπτωσης που προβλέπεται στο άρθρο 41 του π.δ. 173/1990 και στο άρθρο 42 της υπ' αριθμ. 11389/1993 απόφασης του Υπουργείου Εσωτερικών (ΕΚΠΟΤΑ), στους διαγωνισμούς πετρελαιοειδών, υπολογίζεται στη διαμορφούμενη, για έκαστο είδος, μέση τιμή της περιοχής, του Παρατηρητηρίου Τιμών Υγρών Καυσίμων του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας, όπως αυτή ορίζεται στη διακήρυξη του διαγωνισμού. Το ανωτέρω ποσοστό μπορεί να είναι αρνητικό, χωρίς να υπερβαίνει το 5%.».

10. 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. ...».

11. 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.).

III. ΝΟΜΙΚΗ ΕΚΤΙΜΗΣΗ

12. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Ελληνικού - Αργυρούπολης αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας μέσω της διαδικασίας της διαπραγμάτευσης βάσει της παραγράφου 1, περίπτωση α' του άρθρου 25 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 προϋπολογισμού € 535.542,26 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.

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

14. 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.

15. 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).

16. Από τα στοιχεία του φακέλου διαπιστώνεται ότι ο Δήμος Ελληνικού - Αργυρούπολης διενήργησε διεθνή ανοικτό διαγωνισμό με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) για την προμήθεια «Καυσίμων και Λιπαντικών», για τις ανάγκες του Δήμου Ελληνικού - Αργυρούπολης και των Νομικών του Προσώπων συνολικού προϋπολογισμού € 672.154,72 με Φ.Π.Α. ή € 546.467,26 χωρίς Φ.Π.Α., οικονομικού έτους 2016, στα πλαίσια του οποίου υποβλήθηκε μία μόνο προσφορά, για τα Καύσιμα (Ομάδες Α1, Α2, Β, Γ1, Γ2 και Δ για τις οποίες ζητείται η σύμφωνη γνώμη της Αρχής), της εταιρείας «ΚΑΛΛΗΣ Σ. ΣΤΑΥΡΟΣ», η οποία απορρίφθηκε ως απαράδεκτη, λόγω του ότι η εν λόγω επιχείρηση δεν είχε υποβάλει άδεια λιανικής εμπορίας πετρελαίου θέρμανσης, άδεια διακίνησης πετρελαιοειδών προϊόντων και ένορκη βεβαίωση που να καλύπτει πιστοποιητικό δικαστικής αρχής που δεν εκδίδεται (διαδικασία κήρυξης σε αναγκαστική διαχείριση), σύμφωνα με τους όρους της Διακήρυξης.

17. α) Ως προς την προϋπόθεση προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι στον εν λόγω διαγωνισμό τηρήθηκαν οι απαιτούμενες διατυπώσεις δημοσιότητας και δε διαπιστώθηκαν ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες στους όρους της με αριθ. Πρωτ.

33298/22-9-2015 (ΑΔΑ: 15PROC003074830 2015-09-22) διακήρυξης ικανές να πλήξουν τη νομιμότητα της διαγωνιστικής διαδικασίας.

β) Ως προς την προϋπόθεση της μη υποβολής καμίας προσφοράς ή της μη ύπαρξης υποψηφίου:

Με την υπ. αριθ. 2/2016 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ελληνικού - Αργυρούπολης στον προηγηθέντα διαγωνισμό δεν προέκυψαν μειοδότες για τον Δήμο, Ο.Ν.Α.Δ.Ε.Α. και τις Σχολικές Επιτροπές και για τα τμήματα αυτά ο διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος. Στα πλαίσια του διαγωνισμού υποβλήθηκε μία μόνο προσφορά, για τα Καύσιμα (Ομάδες Α1, Α2, Β, Γ1, Γ2 και Δ για τις οποίες και ζητείται η σύμφωνη γνώμη της Αρχής), της εταιρείας «ΚΑΛΛΗΣ Σ. ΣΤΑΥΡΟΣ», η οποία απορρίφθηκε ως απαράδεκτη, λόγω του ότι η εν λόγω επιχείρηση δεν είχε υποβάλει άδεια λιανικής εμπορίας πετρελαίου θέρμανσης, άδεια διακίνησης πετρελαιοειδών προϊόντων και ένορκη βεβαίωση που να καλύπτει πιστοποιητικό δικαστικής αρχής που δεν εκδίδεται (διαδικασία κήρυξης σε αναγκαστική διαχείριση), σύμφωνα με τους όρους της Διακήρυξης.

γ) Ως προς την προϋπόθεση της μη ουσιώδους τροποποίησης των αρχικών όρων της σύμβασης:

Στο υποβληθέν Σχέδιο Απόφασης για την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, το οποίο υπέβαλε ο Δήμος, ορίζεται ότι η ανάθεση της προμήθειας θα πραγματοποιηθεί με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης με δημοσίευση προκήρυξης, λόγω προγενέστερου άγονου διαγωνισμού, χωρίς καμία αλλαγή των όρων, μετά τη σύμφωνη γνώμη της Ε.Α.Α.ΔΗΣΥ και σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 24 παρ. (1α) του π.δ. 60/2007.

18. Κατόπιν των ανωτέρω και από την υπαγωγή των πραγματικών περιστατικών στις προαναφερόμενες διατάξεις, διαπιστώνεται ότι προκύπτει η συνδρομή των προϋποθέσεων για την υιοθέτηση της εξαιρετικής διαδικασίας διαπραγμάτευσης εκ μέρους του Δήμου Ελληνικού Αργυρούπολης για το υποβληθέν αίτημα, κατ' εφαρμογή του άρθρου 24, παράγραφος 1, εδάφιο α' του Π.Δ. 60/2007.

19. Επισημαίνεται, σε κάθε περίπτωση, ότι από τα στοιχεία του φακέλου διαπιστώθηκε η κατωτέρω μη ορθή πρακτική, η οποία συνδέεται με την βάση υπολογισμού των οικονομικών προσφορών για τα Καύσιμα (Ομάδες Α1, Α2, Β, Γ1, Γ2 και Δ για τις οποίες ζητείται η σύμφωνη γνώμη της Αρχής) του διαγωνισμού. Πιο συγκεκριμένα, σύμφωνα με τους όρους της Διακήρυξης, το κριτήριο κατακύρωσης για τα Καύσιμα ήταν το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί της Μέσης Λιανικής Τιμής Πώλησης του Παρατηρητηρίου Τιμών Υγρών Καυσίμων, της Περιφερειακής Ενότητας του Νομού όπου βρίσκεται η έδρα του Αναδόχου, για κάθε είδος Καυσίμου.

Το Παρατηρητήριο Τιμών και Τιμοληψιών του Υπουργείου Οικονομίας, Ανάπτυξης και Τουρισμού εκδίδει το Εβδομαδιαίο Δελτίο Επισκόπησης Τιμών Καυσίμων ανά Περιφερειακή Ενότητα (Νομός) για κάθε είδος Καυσίμου. Το εν λόγω Δελτίο αποτυπώνει την Μέση Λιανική Τιμή Πώλησης ανά είδος Καυσίμου ανά Περιφερειακή Ενότητα, όπως επίσης και την Μέση Κατώτατη Χονδρική Τιμή, Μέση Ανώτατη Χονδρική Τιμή και Μέση Χονδρική Τιμή ανά είδος Καυσίμου ανά Περιφερειακή Ενότητα. Τόσο οι Χονδρικές Τιμές Πώλησης όσο και οι Λιανικές Τιμές

Πώλησης για κάθε είδος Καυσίμου διαφέρουν από Περιφερειακή Ενότητα σε Περιφερειακή Ενότητα. Επιπρόσθετα, το γεγονός ότι η Μέση Λιανική Τιμή Πώλησης Καυσίμου σε μια Περιφερειακή Ενότητα είναι χαμηλότερη από τη Μέση Λιανική Τιμή Πώλησης του ίδιου Καυσίμου σε μια άλλη Περιφερειακή Ενότητα, για μια συγκεκριμένη χρονική περίοδο, δεν συνεπάγεται αυτόματα ότι θα είναι χαμηλότερη καθ' όλη τη διάρκεια της διάρκειας της σύμβασης.

Το γεγονός ότι στον εν λόγω διαγωνισμό το κριτήριο αξιολόγησης των προσφορών για κάθε είδος Καυσίμου δεν είναι ενιαίο (η “τιμή αναφοράς” εξαρτάται από την εκάστοτε τυχαία Περιφερειακή Ενότητα του υποψηφίου αναδόχου) θα μπορούσε να οδηγήσει στη μη ορθή αξιολόγηση των προσφορών (λόγω μη συγκρισιμότητας των τελευταίων) και ως εκ τούτου στην καταστρατήγηση του όρου της Διακήρυξης για την επιλογή αναδόχου με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή, πλήττοντας τις αρχές του ανταγωνισμού.

Ωστόσο, στην προκειμένη περίπτωση, σε άλλο πεδίο της διακήρυξης, βλ. 8.2.2. “Περιεχόμενα (υπο)φακέλλου Οικονομική Προσφορά” καθορίστηκαν Τιμές Αναφοράς για την σύγκριση των προσφορών ενιαίες ανά είδος καυσίμου (Πετρέλαιο Θέρμανσης, Πετρέλαιο Κίνησης, Βενζίνη Αμόλυβδη και Βενζίνη Σούπερ), έτσι ώστε να είναι δυνατή η συμπλήρωση της ειδικής ηλεκτρονικής φόρμας προσφοράς του ΕΣΗΔΗΣ δίχως να τίθενται ως Τιμές Αναφοράς τιμές άλλων εδρών, πλην προφανώς της αναθέτουσας.

Συνεπώς, επισημαίνεται ότι σκόπιμο είναι να χρησιμοποιείται όρος της Διακήρυξης σε διαγωνισμούς Καυσίμων, που επιτρέπει την σύγκριση των ποσοστών εκπτώσεων που προσφέρουν οι οικονομικοί φορείς και αποφεύγει τις στρεβλώσεις και κατά την τιμολόγηση και κατά την αποπληρωμή της σύμβασης, όπως είναι πχ *“το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί της Μέσης Λιανικής Τιμής Πώλησης του Παρατηρητηρίου Τιμών Υγρών Καυσίμων, της Περιφερειακής Ενότητας του νομού όπου βρίσκεται η έδρα της Αναθέτουσας Αρχής”*.

Με αυτό το κριτήριο: **α)** δεν περιορίζεται ο ανταγωνισμός, αφού μπορούν να λάβουν μέρος και οικονομικοί φορείς που έχουν την έδρα τους εκτός Περιφερειακής Ενότητας (Περιφέρειας, χώρας κλπ) της Αναθέτουσας Αρχής, **β)** υπάρχει ένα ενιαίο κριτήριο σύγκρισης και αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών, που είναι η Μέση Λιανική Τιμή Πώλησης της Περιφερειακής Ενότητας του Νομού όπου βρίσκεται η έδρα της Αναθέτουσας Αρχής και **γ)** εφαρμόζεται στην πράξη η διάταξη του άρθρου 63 του Ν. 4257/2014 που ορίζει ότι: «1. Το ποσοστό έκπτωσης που προβλέπεται στο άρθρο 41 του π.δ. 173/1990 και στο άρθρο 42 της υπ' αριθμ. 11389/1993 απόφασης του Υπουργείου Εσωτερικών (ΕΚΠΟΤΑ), στους διαγωνισμούς πετρελαιοειδών, υπολογίζεται στη διαμορφούμενη, για έκαστο είδος, μέση τιμή της περιοχής, του Παρατηρητηρίου Τιμών Υγρών Καυσίμων του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας, όπως αυτή ορίζεται στη διακήρυξη του διαγωνισμού [...]».

20. Τέλος, επισημαίνεται ότι ορθότερο είναι η έναρξη υποβολής των προσφορών στο Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. 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. Επίσης, ένας υποψήφιος ανάδοχος θα πρέπει να έχει το δικαίωμα της τροποποίησης υποβληθείσας προσφοράς, υπαναχώρησης ή υποβολής νέας, εφόσον αυτό ασκείται

μέχρι την καταληκτική ημερομηνία και ώρα υποβολής των 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 Ελληνικού - Αργυρούπολης 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, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας «Καυσίμων», για τις ανάγκες του Δήμου Ελληνικού – Αργυρούπολης και των νομικών του προσώπων, συνολικού προϋπολογισμού € 535.542,26 χωρίς Φ.Π.Α., οικονομικού έτους 2016, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ ΡΑΪΚΟΣ