



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΑΠΟΦΑΣΗ

81/2017

(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 3^α Αυγούστου του έτους δύο χιλιάδες δεκαεπτά (2017) ημέρα Πέμπτη και ώρα 11:30 μ.μ. και επί της οδού οδού Κεφαλληνίας 45 & Κόμνα Τράκα, στην Αθήνα, όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η **ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** σε συνεδρίαση μετά από σχετική πρόσκληση του Προέδρου της, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα μέλη της Αρχής.

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

- 1. Αναπληρωτής Πρόεδρος:** Εκατομμάτης Μιχαήλ
- 2. Μέλη :**
 - Λουρίκας Δημήτριος
 - Σταθακόπουλος Δημήτριος
 - Στυλιανίδου Μαρία

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

Γραμματέας: Αντωνοπούλου Μαρία, Π.Ε. Διοικητικού - Οικονομικού

Εισηγήτρια: Θεοδωρακοπούλου Αναστασία, Οικονομολόγος, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά την διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν η εισηγήτρια κ. Θεοδωρακοπούλου καθώς και η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Νομικών Υπηρεσιών κ.Μίνα Καλογρίδου, οι οποίες αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, κατόπιν προηγηθέντος άγονου ανοικτού διαγωνισμού, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας καυσίμων για τις ανάγκες του Δήμου Σαρωνικού και των νομικών προσώπων του, συνολικού προϋπολογισμού **283.870,97€** μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ήτοι **352.000,00€** συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

Με το με αρ. πρωτ. 9874/07-07-2017 αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή), που παρελήφθη από την Αρχή στις 10-07-2017 (αρ. πρωτ. εισερχ. 4430) και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα, ο Δήμος Σαρωνικού 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 για τις ανάγκες του Δήμου και των νομικών

προσώπων του, συνολικού προϋπολογισμού 283.870,97€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ήτοι 352.000,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

I. Ιστορικό - πραγματικά περιστατικά

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

1. Με τη με αρ. 137/09-05-2017 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Σαρωνικού (ΑΔΑ: Ω5ΗΤΩ1Ξ-4ΘΠ) εγκρίθηκε η διενέργεια της προμήθειας καυσίμων και λιπαντικών για τις ανάγκες του Δήμου και των νομικών προσώπων του για ένα έτος με διεθνή ηλεκτρονικό ανοικτό δημόσιο διαγωνισμό, συνολικού ενδεικτικού προϋπολογισμού 352.000,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., καταρτίστηκαν οι όροι διακήρυξης και οι τεχνικές προδιαγραφές για την προαναφερθείσα προμήθεια και ορίστηκε ως κριτήριο κατακύρωσης: “α) η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάση τιμής και συγκεκριμένα το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί της εκατό (%) ανά είδος και στο σύνολο της αντίστοιχης ζητούμενης ποσότητας, επί της νόμιμα διαμορφούμενης κάθε φορά μέση τιμή λιανικής πώλησης για την αμόλυβδη βενζίνη, το πετρέλαιο κίνησης (diesel) και το πετρέλαιο θέρμανσης, την ημέρα παράδοσης, όπως αυτές θα προκύπτουν από το εκάστοτε εκδιδόμενο δελτίο πιστοποίησης τιμών του τμήματος εμπορίου του Π.Ε. κεντρικού τομέα της Περιφέρειας Αττικής και β) η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη τιμή στο σύνολο των ειδών για τα ελαιολιπαντικά”.

2. Με την από 24-05-2017 διακήρυξη, ο αιτών Δήμος προκήρυξε τη διενέργεια ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού με χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr, για την προμήθεια ειδών καυσίμων και λιπαντικών για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των νομικών προσώπων αυτού, ήτοι: της Κοινωφελούς Επιχείρησης, των Ενιαίων Σχολικών Επιτροπών Πρωτοβάθμιας και Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης και του Ν. Π. Αριστόδικου Δήμου Σαρωνικού.

Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ορίστηκε η 26^η Ιουνίου και ώρα 10:00 π.μ. και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών η 30^η Ιουνίου 2017 και ώρα 10:00 π.μ.

3. Σύμφωνα με το άρθρο 1.3 “Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης” της εν λόγω διακήρυξης, η υπό ανάθεση σύμβαση υποδιαιρείται συνοπτικά στα κάτωθι τμήματα (σε τιμές σε ευρώ):

A/A	Περιγραφή Είδους	Ποσότητα (lt)	Αξία (άνευ ΦΠΑ)	Αξία (με ΦΠΑ)
ΔΗΜΟΣ ΣΑΡΩΝΙΚΟΥ				
Κατηγορία A: Πετρέλαιο Θέρμανσης				
1.	Πετρέλαιο Θέρμανσης	17.994,07	13.709,68	17.000,00
Κατηγορία B: Καύσιμα κίνησης, Λιπαντικά				
1.	Πετρέλαιο Κίνησης	151.980,30	152.389,13	
2.	Αμόλυβδη Βενζίνη	21.093,66	26.765,74	
3.	Ελαιολιπαντικά Είδη	1.540,00	6.329,00	
	Σύνολο:		185.483,87	230.000,00
Γενικό σύνολο:			199.193,55	247.000,00
ΚΟΙΝΩΦΕΛΗΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ				
Κατηγορία A: Πετρέλαιο Θέρμανσης				
1.	Πετρέλαιο Θέρμανσης	4.233,90	3.225,81	4.000,00

Κατηγορία Β: Καύσιμα κίνησης, Λιπαντικά				
1.	Αμόλυβδη Βενζίνη	1.274,81	1.593,51	
2.	Ελαιολιπαντικά Είδη	4,00	19,40	
	Σύνολο:		1.612,91	2.000,00
Γενικό σύνολο:			4.838,72	6.000,00
Ν.Π.Δ.Δ. “ΑΡΙΣΤΟΔΙΚΟΣ ΔΗΜΟΣ ΣΑΡΩΝΙΚΟΥ”				
Κατηγορία Α: Πετρέλαιο Θέρμανσης				
1.	Πετρέλαιο Θέρμανσης	14.818,64	11.290,32	14.000,00
Γενικό σύνολο:			11.290,32	14.000,00
ΣΧΟΛΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ Α' ΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ				
Κατηγορία Α: Πετρέλαιο Θέρμανσης				
1.	Πετρέλαιο Θέρμανσης	52.923,72	40.322,58	50.000,00
Γενικό σύνολο:			40.322,58	50.000,00
ΣΧΟΛΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ Β' ΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ				
Κατηγορία Α: Πετρέλαιο Θέρμανσης				
1.	Πετρέλαιο Θέρμανσης	37.046,59	28.225,80	35.000,00
Γενικό σύνολο:			28.225,80	35.000,00
ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ:			283.870,97	352.000,00

Περαιτέρω, στο ως άνω άρθρο ορίζονται τα εξής:

“[...] Προσφορές υποβάλλονται για όλα τα ανωτέρω τμήματα.

“[...] Δεν θα λαμβάνεται υπόψη προσφορά, η οποία θα δίδεται για μέρος μόνο των ποσοτήτων ενός είδους υγρών καυσίμων ή λιπαντικών ή μόνο για την κατηγορία των υγρών καυσίμων ή των λιπαντικών. Για αυτό κάθε διαγωνιζόμενος οφείλει να προσφέρει για το σύνολο της ποσότητας των καυσίμων και των λιπαντικών όπως αναγράφεται στον ενδεικτικό προϋπολογισμό”.

4. Σύμφωνα με το άρθρο “2. Γενικοί και Ειδικό Όροι Συμμετοχής”, “2.2 Δικαίωμα Συμμετοχής - Κριτήρια Ποιοτικής Επιλογής” της ανωτέρω διακήρυξης, ορίζονται τα κάτωθι:

“[...] 2.2.3 Λόγοι αποκλεισμού: Αποκλείεται από τη συμμετοχή στην παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης (διαγωνισμό) προσφέρων οικονομικός φορέας, εφόσον συντρέχει στο πρόσωπό του (εάν πρόκειται για μεμονωμένο φυσικό ή νομικό πρόσωπο) ή σε ένα από τα μέλη του (εάν πρόκειται για ένωση οικονομικών φορέων) ένας ή περισσότεροι από τους ακόλουθους λόγους: [...]

2.2.3.5. Αποκλείεται, επίσης, προσφέρων οικονομικός φορέας από τη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης εάν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 3310/2005, όπως ισχύει (αμιγώς εθνικός λόγος αποκλεισμού) [...]”

Επίσης, σύμφωνα με το άρθρο “2.2.4 Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας” ορίζονται τα εξής:

“[...] Για λόγους εξοικονόμησης χρόνου και κόστους θα πρέπει υποχρεωτικά ο ανάδοχος να διαθέτει πρατήριο υγρών καυσίμων εντός των ορίων του Δήμου ΣΑΡΩΝΙΚΟΥ”.

5. Στις 23-05-2017 απεστάλη για δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.)

προκαταρκτική προκήρυξη για την ανωτέρω σύμβαση η οποία δημοσιεύθηκε στις 26-05-2017 με κωδικό 2017/S 100-199487. Παράλληλα, η αναλυτική διακήρυξη και τα συνημμένα σε αυτή τεύχη δημοπράτησης αναρτήθηκαν στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.ΜΗ.ΔΗ.Σ.) με ΑΔΑΜ: 17PROC006227399 (24-05-2017) και στην ιστοσελίδα του Δήμου Σαρωνικού (www.saronikocity.gr), καθώς και δημοσιεύθηκαν στη Διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 26-05-2017, ώρα 10:00, με αριθμό συστήματος 42250. Επίσης, η με αριθ. πρωτ. 7232/23-05-2017 περίληψη της ανωτέρω διακήρυξης δημοσιεύθηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως (ΦΕΚ 263/26-05-2017) και στον εθνικό τύπο, στις εφημερίδες “ΝΑΥΤΕΜΠΟΡΙΚΗ”, “ΓΕΝΙΚΗ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ” και “ΕΒΔΟΜΗ της Αττικής” στις 25 και 27-05-2017 καθώς και αναρτήθηκε στο διαδικτυακό τόπο ΔΙΑΥΓΕΙΑ (ΑΔΑ: 6ΚΥ0Ω1Ξ-6Χ8).

6. Στις 03-07-2017, η αρμόδια Επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού, συνδέθηκε με τους ειδικούς κωδικούς χρηστών στην πλατφόρμα του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων και διαπίστωσε με το από την ως άνω ημερομηνία πρακτικό αποσφράγισης, ότι στον διαγωνισμό με συστημικό αριθμό 42250 δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

Στη συνέχεια, σύμφωνα με τη με αρ. 224/07-07-2017 απόφασή της (ΑΔΑ: Ψ9ΤΗΩ1Ξ-8ΠΩ), η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Σαρωνικού:

“1) Εγκρίνει το πρακτικό της επιτροπής διενέργειας διαγωνισμού για την «Προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών για κίνηση των μεταφορικών μέσων και την προμήθεια καυσίμων για θέρμανση δημοτικών κτιρίων του Δήμου Σαρωνικού για το έτος 2017», ήτοι κηρύσσει άγονο και τον 2ο νέο διαγωνισμό.

2) Παραπέμπει το θέμα στο Δημοτικό συμβούλιο για τη λήψη σχετικής απόφασης για τη διαδικασία που θα ακολουθηθεί για την ανωτέρω προμήθεια και προτείνει λόγω του επείγοντος την διαδικασία της διαπραγμάτευσης με πρόσκληση εκδήλωσης ενδιαφέροντος”.

7. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος, με το με αρ. πρωτ. 9874/07-07-2017 αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., που παρελήφθη από την Αρχή στις 10-07-2017 (αρ. πρωτ. εισερχ. 4430), 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, για την ανάθεση σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια καυσίμων για τις ανάγκες του Δήμου και των νομικών προσώπων του, συνολικού προϋπολογισμού 283.870,97€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ήτοι 352.000,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., αναφέροντας μεταξύ άλλων τα εξής:

“[...] Έχοντας υπόψη:

1) Την απόφαση με αριθμ. 6/17 του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Σαρωνικού περί της έγκρισης διενέργειας διεθνή ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΤΟΥ ΣΥΝΟΛΟΥ ΤΩΝ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΚΙΝΗΣΗΣ, ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ ΚΑΙ ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ΣΑΡΩΝΙΚΟΥ ΚΑΙ ΤΩΝ ΝΟΜΙΚΩΝ ΠΡΟΣΩΠΩΝ ΑΥΤΟΥ.

2) Την μελέτη 1/17 σχετικά με την ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΤΟΥ ΣΥΝΟΛΟΥ ΤΩΝ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΚΙΝΗΣΗΣ, ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ ΚΑΙ ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ΣΑΡΩΝΙΚΟΥ ΚΑΙ ΤΩΝ ΝΟΜΙΚΩΝ ΠΡΟΣΩΠΩΝ ΑΥΤΟΥ.

3) Την υπ’ αρ. 8/17 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, με την οποία καθορίστηκαν οι όροι της διακήρυξης, εγκρίθηκαν οι τεχνικές προδιαγραφές και έγινε η ψήφιση των πιστώσεων.

4) Ο Διαγωνισμός είχε ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 13/3/2017.

5) Το από 13/3/2017 πρακτικό της επιτροπής διενέργειας για τον ανωτέρω διαγωνισμό που ανέφερε ότι δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.

6) Την υπ’ αρ. 70/17 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, με την οποία εγκρίθηκε το από 13/3/2017 πρακτικό της επιτροπής Διενέργειας διαγωνισμών αποφασίζοντας τη διεξαγωγή νέου διαγωνισμού με νέα μελέτη (τεχνικές προδιαγραφές).

7) Την μελέτη 6/17 σχετικά με την ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΚΑΙ ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΓΙΑ ΚΙΝΗΣΗ ΜΕΤΑΦΟΡΙΚΩΝ ΜΕΣΩΝ ΚΑΙ ΤΗΝ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΓΙΑ ΘΕΡΜΑΝΣΗ ΔΗΜΟΤΙΚΩΝ ΚΤΙΡΙΩΝ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ΣΑΡΩΝΙΚΟΥ ΓΙΑ ΤΟ ΕΤΟΣ 2017.

8) Την απόφαση με αριθμ.137/17 της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Σαρωνικού περί της έγκρισης διενέργειας τεχνικών προδιαγραφών & ψήφισης πιστώσεων και κατάρτισης όρων της διακήρυξης νέου ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΚΑΙ ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΓΙΑ ΚΙΝΗΣΗ ΜΕΤΑΦΟΡΙΚΩΝ ΜΕΣΩΝ ΚΑΙ ΤΗΝ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΓΙΑ ΘΕΡΜΑΝΣΗ ΔΗΜΟΤΙΚΩΝ ΚΤΙΡΙΩΝ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ΣΑΡΩΝΙΚΟΥ ΚΑΙ ΤΩΝ ΝΟΜΙΚΩΝ ΠΡΟΣΩΠΩΝ ΑΥΤΟΥ ΓΙΑ ΤΟ ΕΤΟΣ 2017.

9) Ο Διαγωνισμός είχε ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 30/6/2017.

10) Το από 3/7/2017 πρακτικό της επιτροπής διενέργειας για τον ανωτέρω διαγωνισμό που ανέφερε ότι δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά και η διαδικασία ήταν άγονη.

11) Το πρακτικό του διαγωνισμού που εγκρίθηκε με την με αριθ. 224/7-7-17 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής κήρυξε άγονο τον διαγωνισμό και παρέπεμψε το θέμα στο Δημοτικό Συμβούλιο για τη λήψη σχετικής απόφασης.

Κατά την διάρκεια της χρονικής εξέλιξης του ανωτέρω 2^{ου} διαγωνισμού, αποφασίστηκε με την 214/17 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, να διενεργηθεί και συνοπτικός διαγωνισμός προκειμένου να καλύψουμε τις άμεσες και επιτακτικές ανάγκες μας, για προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών για την ομαλή λειτουργία των Υπηρεσιών και ειδικώς των ανταποδοτικών του Δήμου μας μέχρι την ολοκλήρωση των διαδικασιών και υπογραφή σύμβασης του 2^{ου} ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού.

Στις 6/7/2017, όπου ήταν η καταληκτική ημερομηνία προσφορών για τον συνοπτικό διαγωνισμό μας δεν υποβλήθηκε και πάλι καμία προσφορά και κατόπιν συνεδρίασης της αρμόδιας επιτροπής διενέργειας διαγωνισμών, συντάχθηκε το σχετικό πρακτικό για την άγονη διαδικασία. Αυτό παραπέμφθηκε στην Οικονομική Επιτροπή για έγκριση και λήφθηκε η σχετική απόφαση με αριθ. 225/17.

Για τους ανωτέρω λόγους, με το ιστορικό των άγονων διαγωνισμών και δίχως καμία υπαιτιότητα του Δήμου μας, παρακαλούμε να λάβετε υπόψη σας ότι σταματάει άμεσα ο ανεφοδιασμός των οχημάτων μας, τα απορριμματοφόρα, τα φορτηγά, οι γερανοί, τα μηχανήματα έργου της υπηρεσίας καθαριότητας και ηλεκτροφωτισμού, τα ημιφορτηγά, οι υδροφόρες της υπηρεσίας ύδρευσης τα πυροσβεστικά και όλα τα οχήματα του Δήμο αδυνατούν να κινηθούν με αποτέλεσμα να είμαστε σε δεινή κατάσταση διότι τα καύσιμα εξαντλούνται, εγκυμονούν τεράστιοι κίνδυνοι για τη δημόσια υγεία αλλά και την εύρυθμη λειτουργία των υπηρεσιών μας και τη δυνατότητα εξυπηρέτησης των Δημοτών μας.

Δεν μπορούν οι Υπηρεσίες του Δήμου μας να αντεπεξέλθουν στην αποκομιδή των απορριμμάτων, στην αλλαγή λαμπτήρων, στις συντηρήσεις του δικτύου ύδρευσης, στην πυρόσβεση των πυρκαγιών και γενικότερα στην κίνηση των οχημάτων μας, μέχρι την ανάδειξη του τελικού αναδόχου. [...]”.

8. Τέλος, κατόπιν σχετικού ερωτήματος που απήθυε η Αρχή προς τον Δήμο Σαρωνικού, ο αιτών Δήμος, με το με αριθ. πρωτ. 10322/14-07-2017 έγγραφό του, βεβαιώνει ότι:

“1. Όπως εμφανίζεται από το ΕΣΗΔΗΣ όπου δημοσιεύεται ο διαγωνισμός με συστημικό αριθμό 42250 και τίτλο ΔΙΑΚΗΡΥΞΗ ΤΟΥ ΝΕΟΥ ΔΙΕΘΝΗ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΟΥ ΑΝΟΙΚΤΟΥ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ ΣΧΕΤΙΚΑ ΜΕ ΤΗΝ «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΤΟΥ ΣΥΝΟΛΟΥ ΤΩΝ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΚΙΝΗΣΗΣ, ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ ΚΑΙ ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ΣΑΡΩΝΙΚΟΥ ΚΑΙ ΤΩΝ ΝΟΜΙΚΩΝ ΠΡΟΣΩΠΩΝ ΑΥΤΟΥ» καμία ένσταση δεν έχει γίνει ούτε και εκκρεμεί καμία από Προμηθευτή.

2. Το πρατήριο θα πρέπει να είναι εντός του Δήμου Σαρωνικού, λόγω της γεωγραφικής του θέσης, είναι δύσκολο και οικονομικά ασύμφορο λόγω της χιλιομετρικής απόσταση μεταξύ των Δημοτικών ενοτήτων (40χλμ.) να προμηθεύονται καύσιμα εκτός των ορίων του Δήμου.

3. Οι κατηγορίες στον διαγωνισμό είναι δυο η μια για τα κτήρια και η άλλη για οχήματα. Επειδή ο Δήμος μας δεν διαθέτει συνεργείο για την αλλαγή λαδιών συνεπώς και τα λιπαντικά δεν τα βάζουμε σε ξεχωριστή

κατηγορία, όπως εξηγείται και στο άρθρο 59 του Ν.4412/2016. [...].”

II. Νομικό πλαίσιο

9. 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 την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημόσιων συμβάσεων, σύμφωνα με την περίπτωση β' της παρ. 2 του άρθρου 26 και τα άρθρα 32 και 269 του Ν. 4412/2016 (Α'147) 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 Οδηγιών 2014/24/ΕΚ και 2014/25/ΕΚ, οι οποίες ενσωματώθηκαν στην ελληνική έννομη τάξη με το Ν. 4412/2016. Κατά την άσκηση της εν λόγω αρμοδιότητας η Αρχή λαμβάνει υπόψη της τις γενικές αρχές του ενωσιακού και εθνικού δικαίου [...]».

10. Η διάταξη του άρθρου 2 παρ. 2 του ν.4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)» ορίζει:

“Ο παρών νόμος θεσπίζει κανόνες: α) για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης δημοσίων συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου Ι (άρθρα 2 έως 221) [...]. Οι διατάξεις του παρόντος εφαρμόζονται, με την επιφύλαξη των παραγράφων 3 έως 7, σε όλες τις συμβάσεις των περιπτώσεων α' και β', ανεξαρτήτως είδους και εκτιμώμενης αξίας αυτών, εκτός αν άλλως ορίζεται στις επιμέρους διατάξεις αυτού”.

11. Το άρθρο 3 παρ. 1 και 2 του ίδιου νόμου ορίζει τα παρακάτω:

“1. Το παρόν Βιβλίο (άρθρα 3 έως 221) θεσπίζει κανόνες για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που πραγματοποιούνται από αναθέτουσες αρχές, ανεξαρτήτως εκτιμώμενης αξίας αυτών, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στο παρόν άρθρο. 2. Διαδικασία σύναψης σύμβασης ή σύμβαση κατά την έννοια του παρόντος Βιβλίου είναι η απόκτηση, μέσω δημόσιας σύμβασης, από μία ή περισσότερες αναθέτουσες αρχές, έργων, αγαθών ή υπηρεσιών από οικονομικούς φορείς που επιλέγονται από τις εν λόγω αναθέτουσες αρχές, ανεξαρτήτως του κατά πόσον τα έργα, τα αγαθά ή οι υπηρεσίες προορίζονται για την εξυπηρέτηση σκοπού δημοσίου συμφέροντος”.

12. Στο άρθρο 5 “Κατώτατα όρια (άρθρο 4 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και Κανονισμός (ΕΕ) 2015/2170)” του ν. 4412/2016 (Α' 147) ορίζεται ότι:

“Ως κατώτατα όρια, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ, ορίζονται τα ακόλουθα:

α) 5.225.000 ευρώ για τις δημόσιες συμβάσεις έργων,

β) 135.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από κεντρικές κυβερνητικές αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές. Αν οι δημόσιες συμβάσεις προμηθειών ανατίθενται από τις αναθέτουσες αρχές που δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, το εν λόγω κατώτατο όριο ισχύει μόνο για τις συμβάσεις που αφορούν τα οριζόμενα στο Παράρτημα ΙΙΙ του Προσαρτήματος Α' προϊόντα,

γ) 209.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από μη κεντρικές αναθέτουσες αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές. Το κατώτατο όριο αυτό εφαρμόζεται επίσης στις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών που ανατίθενται από κεντρικές κυβερνητικές αρχές οι οποίες δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, όταν οι συμβάσεις αυτές αφορούν προϊόντα που δεν εμπίπτουν στο Παράρτημα ΙΙΙ του Προσαρτήματος Α',

δ) 750.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών που αφορούν κοινωνικές και άλλες ειδικές υπηρεσίες που περιλαμβάνονται στο Παράρτημα ΧΙV του Προσαρτήματος Α' [...]”.

13. Οι διατάξεις του άρθρου 6 “Μέθοδοι υπολογισμού της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης (άρθρο 5 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)” παρ. 1, 3 και 9 του ίδιου νόμου ορίζουν:

“Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς ΦΠΑ, όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος προαίρεσως ή τυχόν παρατάσεων της σύμβασης, όπως ορίζουν ρητά τα έγγραφα της σύμβασης. [...] 3. Η επιλογή της χρησιμοποιούμενης μεθόδου για τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης δεν γίνεται με σκοπό την αποφυγή της εφαρμογής οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου. Η σύμβαση δεν κατατέμενεται κατά τρόπο ώστε να αποφεύγεται η εφαρμογή οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου, εκτός αν αυτό δικαιολογείται από αντικειμενικούς λόγους. [...] 9. Όταν ένα σχέδιο αγοράς για την απόκτηση ομοιογενών αγαθών μπορεί να οδηγήσει σε ανάθεση συμβάσεων υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων, λαμβάνεται υπόψη κατά την εφαρμογή του άρθρου 5 περιπτώσεις β' και γ' η συνολική εκτιμώμενη αξία όλων αυτών των τμημάτων. Όταν η συνολική αξία των τμημάτων ισούται ή υπερβαίνει το κατώτατο όριο που προβλέπεται στο άρθρο 5, το παρόν Βιβλίο εφαρμόζεται στην ανάθεση κάθε τμήματος”.

14. Το άρθρο 18 “Αρχές εφαρμοζόμενες στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων” (άρθρο 18 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) του ίδιου νόμου ορίζει τα παρακάτω:

“1. Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις και ενεργούν με διαφάνεια, τηρώντας την αρχή της αναλογικότητας, της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αειφόρου ανάπτυξης. Ο σχεδιασμός των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων δεν γίνεται με σκοπό την εξαιρέσή τους από το πεδίο εφαρμογής του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 3 έως 221) ή τον τεχνητό περιορισμό του ανταγωνισμού. Ο ανταγωνισμός θεωρείται ότι περιορίζεται τεχνητά όταν οι διαδικασίες σύναψης συμβάσεων έχουν σχεδιαστεί με σκοπό την αδικαιολόγητα ευνοϊκή ή δυσμενή μεταχείριση ορισμένων οικονομικών φορέων”.

15. Το άρθρο 26 “Επιλογή των διαδικασιών” (άρθρο 26 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) παρ. 5 του ίδιου νόμου ορίζει τα εξής:

“[...] 5. Ο διαγωνισμός προκηρύσσεται μέσω προκήρυξης σύμβασης, κατ' εφαρμογή των άρθρων 63 και 122 κατά περίπτωση. Όταν η σύμβαση ανατίθεται με κλειστή διαδικασία ή ανταγωνιστική διαδικασία με διαπραγμάτευση, παρά τα προβλεπόμενα στο πρώτο εδάφιο, οι μη κεντρικές αναθέτουσες αρχές μπορούν να προκηρύσσουν διαγωνισμό μέσω προκαταρκτικής προκήρυξης, σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 62. Στην περίπτωση αυτή, οι οικονομικοί φορείς που έχουν εκδηλώσει το ενδιαφέρον τους μετά τη δημοσίευση της προκαταρκτικής προκήρυξης προσκαλούνται στη συνέχεια να επιβεβαιώσουν το ενδιαφέρον τους γραπτώς, μέσω «πρόσκλησης επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος», σύμφωνα με το άρθρο 69 [...]”.

16. Στη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016 (Α' 147), η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, προβλέπεται ότι:

“2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών σε οποιαδήποτε από τις κατωτέρω περιπτώσεις:

α) εάν, ύστερα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία είτε δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή αίτηση συμμετοχής είτε καμία από τις υποβληθείσες προσφορές ή αιτήσεις συμμετοχής δεν είναι κατάλληλη, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιαστικά οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Επιτροπή μετά από αίτημά της

Μη κατάλληλη θεωρείται μία προσφορά όταν είναι άσχετη με τη σύμβαση και αδυνατεί προδήλως, χωρίς να τροποποιηθεί ουσιαστικά, να ανταποκριθεί στις ανάγκες και τις απαιτήσεις της αναθέτουσας αρχής, όπως προσδιορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης.

Μη κατάλληλη θεωρείται μία αίτηση συμμετοχής όταν στο πρόσωπο του οικονομικού φορέα συντρέχει

υποχρεωτικός ή δυνητικός λόγος αποκλεισμού, σύμφωνα με το άρθρο 73 ή όταν αυτός δεν πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής που έχει θέσει η αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77 [...]”.

17. Στη διάταξη του άρθρου 59 “Υποδιαίρεση συμβάσεων σε τμήματα (άρθρο 46 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)” παρ. 1 του ν. 4412/2016, προβλέπεται ότι:

“1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αποφασίζουν να αναθέτουν μια σύμβαση υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων και μπορούν να προσδιορίζουν το μέγεθος και το αντικείμενο των τμημάτων αυτών. Εξαιρουμένων των συμβάσεων οι οποίες έχουν διαιρεθεί υποχρεωτικά, σύμφωνα με την παρ. 4, οι αναθέτουσες αρχές αναφέρουν τους βασικούς λόγους της απόφασής τους να μην διαιρέσουν μία σύμβαση σε τμήματα, στοιχείο που περιλαμβάνεται στα έγγραφα της σύμβασης ή στην ειδική έκθεση του άρθρου 341”.

18. Το άρθρο 61 του ν. 4412/2016 ορίζει:

“1. Για συμβάσεις άνω των ορίων, ως χρόνος έναρξης της ανοικτής διαδικασίας, της κλειστής διαδικασίας, της ανταγωνιστικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση, του ανταγωνιστικού διαλόγου και της σύμπραξης καινοτομίας, νοείται η ημερομηνία αποστολής της σχετικής προκήρυξης σύμβασης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ένωσης ή της προκαταρκτικής προκήρυξης, όταν η τελευταία χρησιμοποιείται ως μέσο προκήρυξης διαγωνισμού, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 26.

2. Ως χρόνος έναρξης της διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, νοείται η ημερομηνία αποστολής προς τους οικονομικούς φορείς της πρώτης πρόσκλησης συμμετοχής σε διαπραγμάτευση.

3. Ως χρόνος έναρξης ενός διαγωνισμού μελετών, νοείται η ημερομηνία αποστολής της σχετικής προκήρυξης διαγωνισμού μελετών στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης.

4. Για συμβάσεις κάτω των ορίων αντί των παραγράφων 1 έως 3, εφαρμόζονται οι διατάξεις του άρθρου 120.”

19. Το άρθρο 62 “Προκαταρκτικές προκηρύξεις” (άρθρο 48 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) του ν. 4412/2016 ορίζει:

1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να γνωστοποιούν τις προθέσεις τους για τις σχεδιαζόμενες διαδικασίες σύναψης συμβάσεων δημοσιεύοντας προκαταρκτική προκήρυξη. Οι εν λόγω προκηρύξεις περιέχουν τις πληροφορίες που προβλέπονται στο Μέρος Β΄ Τμήμα Ι του Παραρτήματος V του Προσαρτήματος Α΄. Δημοσιεύονται είτε από την Υπηρεσία Εκδόσεων της Ένωσης είτε από τις αναθέτουσες αρχές στο «προφίλ αγοραστή» τους, σύμφωνα με την περίπτωση β΄ της παρ. 2 του Παραρτήματος VIII του Προσαρτήματος Α΄. Όταν η προκαταρκτική προκήρυξη δημοσιεύεται από τις αναθέτουσες αρχές στο «προφίλ αγοραστή» τους, οι αναθέτουσες αρχές αποστέλλουν στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ένωσης γνωστοποίηση δημοσίευσης της προκήρυξης στο «προφίλ αγοραστή» τους, σύμφωνα με το Παράρτημα VIII του Προσαρτήματος Α΄. Οι εν λόγω προκηρύξεις περιέχουν τις πληροφορίες που προβλέπονται στο Μέρος Α΄ του Παραρτήματος V του Προσαρτήματος Α΄.

2. Για κλειστές διαδικασίες και ανταγωνιστικές διαδικασίες με διαπραγμάτευση, οι μη κεντρικές αναθέτουσες αρχές μπορούν να χρησιμοποιούν την προκαταρκτική προκήρυξη ως μέσο προκήρυξης διαγωνισμού, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 26, υπό την προϋπόθεση ότι η προκαταρκτική προκήρυξη πληροί όλες τις κατωτέρω προϋποθέσεις:

α) αναφέρεται κατά τρόπο συγκεκριμένο στα αγαθά, τα έργα ή τις υπηρεσίες που θα αποτελέσουν το αντικείμενο της σύμβασης που πρόκειται να συναφθεί,

β) επισημαίνει ότι η σύμβαση θα ανατεθεί μέσω κλειστής διαδικασίας ή ανταγωνιστικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση, χωρίς περαιτέρω δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, και καλεί τους ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς να εκδηλώσουν το ενδιαφέρον τους,

γ) περιέχει, εκτός από τις πληροφορίες που αναφέρονται στο Μέρος Β' Τμήμα Ι του Παραρτήματος V του Προσαρτήματος Α', και τις πληροφορίες που αναφέρονται στο Μέρος Β' Τμήμα ΙΙ του Παραρτήματος V του Προσαρτήματος Α',

δ) έχει αποσταλεί προς δημοσίευση μεταξύ 35 ημερών και 12 μηνών πριν από την ημερομηνία αποστολής της πρόσκλησης που αναφέρεται στην παράγραφο 1 του άρθρου 69.

Οι ανωτέρω προκηρύξεις δεν δημοσιεύονται σε «προφίλ αγοραστή». Ωστόσο, η τυχόν πρόσθετη δημοσίευση σε εθνικό επίπεδο, σύμφωνα με το άρθρο 66, μπορεί να πραγματοποιηθεί σε «προφίλ αγοραστή».

Η περίοδος που καλύπτεται από την προκαταρκτική προκήρυξη διαρκεί κατ' ανώτατο όριο 12 μήνες από την ημερομηνία αποστολής της προς δημοσίευση. Ωστόσο, στην περίπτωση δημόσιων συμβάσεων για κοινωνικές και άλλες ειδικές υπηρεσίες, η προκαταρκτική προκήρυξη που αναφέρεται στην περίπτωση β' της παραγράφου 1 του άρθρου 108 μπορεί να καλύπτει περίοδο μεγαλύτερη των 12 μηνών.

3. Το παρόν άρθρο δεν εφαρμόζεται στις δημόσιες συμβάσεις κάτω των ορίων”.

20. Το άρθρο 63 “Προκηρύξεις σύμβασης” (άρθρο 49 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) του ν. 4412/2016 ορίζει: “Οι προκηρύξεις σύμβασης χρησιμοποιούνται ως μέσο προκήρυξης του διαγωνισμού για όλες τις διαδικασίες, με την επιφύλαξη του δεύτερου εδαφίου της παρ. 5 του άρθρου 26 και του άρθρου 32. Οι προκηρύξεις σύμβασης περιέχουν τις πληροφορίες που προβλέπονται στο Μέρος Γ' του Παραρτήματος V του Προσαρτήματος Α' [...]”.

Περαιτέρω, στο Παράρτημα V του Προσαρτήματος Α' “ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΕΣ ΠΟΥ ΠΡΕΠΕΙ ΝΑ ΠΕΡΙΛΑΜΒΑΝΟΝΤΑΙ ΣΤΙΣ ΠΡΟΚΗΡΥΞΕΙΣ” αναφέρονται τα κάτωθι:

“[...] ΜΕΡΟΣ Γ Πληροφορίες που πρέπει να περιλαμβάνονται στις προκηρύξεις δημοσίων συμβάσεων (όπως αναφέρεται στο άρθρο 63)

1. Επωνυμία, αριθμός ταυτοποίησης (εφόσον προβλέπεται στην εθνική νομοθεσία), διεύθυνση συμπεριλαμβανομένου του κωδικού NUTS, τηλέφωνο, αριθμός τηλεομοιοτυπίας, διεύθυνση ηλεκτρονικού ταχυδρομείου και διεύθυνση διαδικτύου της αναθέτουσας αρχής και, εάν διαφέρουν, της υπηρεσίας από την οποία μπορούν να λαμβάνονται πρόσθετες πληροφορίες.

2. Διεύθυνση ηλεκτρονικού ταχυδρομείου ή διεύθυνση διαδικτύου στην οποία θα υπάρχει ελεύθερη, πλήρης, άμεση και δωρεάν πρόσβαση στα έγγραφα της σύμβασης.

Όταν δεν διατίθεται ελεύθερη, πλήρης, άμεση και δωρεάν πρόσβαση για τους λόγους που αναφέρονται στο τρίτο, τέταρτο, πέμπτο και έκτο εδάφια της παρ. 1 του άρθρου 67, υποδεικνύεται ο τρόπος με τον οποίο μπορούν να έχουν πρόσβαση στα έγγραφα σύμβασης. [...]

5. Κωδικός CPV, εάν η σύμβαση διαιρείται σε τμήματα, οι σχετικές πληροφορίες παρέχονται για κάθε τμήμα.

6. Ο κωδικός NUTS για τον κύριο τόπο εκτέλεσης των έργων σε περίπτωση συμβάσεων έργων ή ο κωδικός NUTS για τον κύριο τόπο παράδοσης ή εκτέλεσης σε περίπτωση συμβάσεων προμηθειών και υπηρεσιών. Στην περίπτωση που η σύμβαση διαιρείται σε τμήματα, οι σχετικές πληροφορίες παρέχονται για κάθε τμήμα.

7. Περιγραφή της δημόσιας σύμβασης: φύση και έκταση των έργων, φύση και ποσότητα ή αξία των προμηθειών, φύση και έκταση των υπηρεσιών. Εάν η σύμβαση διαιρείται σε τμήματα, οι σχετικές πληροφορίες παρέχονται για κάθε τμήμα. Κατά περίπτωση, περιγραφή τυχόν προαιρέσεων.

8. Εκτιμώμενη συνολική τάξη μεγέθους της σύμβασης ή των συμβάσεων όταν η σύμβαση διαιρείται σε τμήματα, οι σχετικές πληροφορίες παρέχονται για κάθε τμήμα.

9. Αποδοχή ή απαγόρευση εναλλακτικών προσφορών.

10. Το χρονοδιάγραμμα παράδοσης ή παροχής προμηθειών, έργων ή υπηρεσιών και, στο μέτρο του

δυνατού, η διάρκεια της σύμβασης. [...]

11. Οι προϋποθέσεις συμμετοχής, [...]

12. Είδος διαδικασίας ανάθεσης [...]

14. Σε περίπτωση που η σύμβαση υποδιαιρείται σε τμήματα, αναφορά της δυνατότητας υποβολής προσφορών για ένα, περισσότερα ή όλα τα τμήματα· αναφορά της πιθανότητας περιορισμού του αριθμού των τμημάτων που μπορούν να ανατεθούν σε έναν προσφέροντα. Όταν η σύμβαση δεν υποδιαιρείται σε τμήματα, εξήγηση των σχετικών λόγων, εκτός εάν οι πληροφορίες αυτές παρέχονται σε χωριστή έκθεση.

17. Κατά περίπτωση, ειδικοί όροι στους οποίους υπόκειται η εκτέλεση της σύμβασης ή των συμβάσεων.

18. Τα κριτήρια που χρησιμοποιούνται για την ανάθεση της σύμβασης ή των συμβάσεων. [...]

19. Η προθεσμία παραλαβής των προσφορών (ανοικτή διαδικασία) ή των αιτήσεων συμμετοχής (κλειστές διαδικασίες, ανταγωνιστικές διαδικασίες με διαπραγμάτευση, δυναμικά συστήματα αγορών, ανταγωνιστικοί διάλογοι, συμπράξεις καινοτομίας).

20. Διεύθυνση στην οποία διαβιβάζονται οι προσφορές ή οι αιτήσεις συμμετοχής.

21. Στην περίπτωση των ανοικτών διαδικασιών:

α) χρονικό διάστημα κατά το οποίο ο προσφέρων δεσμεύεται από την προσφορά του·

β) ημερομηνία, ώρα και τόπος αποσφράγισης των προσφορών·

γ) πρόσωπα τα οποία επιτρέπεται να παρίστανται στην αποσφράγιση.

22. Η γλώσσα ή οι γλώσσες στις οποίες μπορούν να συνταχθούν οι προσφορές ή οι αιτήσεις συμμετοχής.

23. Κατά περίπτωση, διευκρίνιση αν:

α) γίνεται δεκτή η ηλεκτρονική υποβολή προσφορών ή αιτήσεων συμμετοχής·

β) θα χρησιμοποιηθούν ηλεκτρονικές παραγγελίες·

γ) θα γίνει δεκτή η ηλεκτρονική τιμολόγηση·

δ) θα χρησιμοποιηθούν ηλεκτρονικές πληρωμές. [...]

25. Επωνυμία και διεύθυνση του αρμοδίου οργάνου για τις διαδικασίες προσφυγής και, κατά περίπτωση, διαμεσολάβησης. Ακριβείς πληροφορίες όσον αφορά τις προθεσμίες υποβολής των προσφυγών ή, ενδεχομένως, επωνυμία, διεύθυνση, αριθμός τηλεφώνου και τηλεομοιοτυπίας καθώς και διεύθυνση ηλεκτρονικού ταχυδρομείου της υπηρεσίας από την οποία μπορούν να λαμβάνονται αυτές οι πληροφορίες.

26. Ημερομηνία ή ημερομηνίες και αναφορά των στοιχείων προηγούμενων δημοσιεύσεων στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης που σχετίζονται τη σύμβαση ή τις συμβάσεις που δημοσιοποιείται με την παρούσα. [...]

29. Διευκρίνιση του αν η σύμβαση εμπίπτει ή όχι στη ΣΔΣ.

30. Οποιοσδήποτε άλλες σχετικές πληροφορίες”.

21. Στο άρθρο 67 “Ηλεκτρονική διάθεση των εγγράφων της σύμβασης” (άρθρο 53 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) του ίδιου νόμου ορίζονται τα εξής:

“1. Οι αναθέτουσες αρχές προσφέρουν ελεύθερη, πλήρη, άμεση και δωρεάν ηλεκτρονική πρόσβαση στα έγγραφα της σύμβασης από την ημερομηνία δημοσίευσης της προκήρυξης/ γνωστοποίησης, σύμφωνα με το άρθρο 65 ή την ημερομηνία αποστολής της πρόσκλησης επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος.

Το κείμενο της προκήρυξης γνωστοποίησης ή της πρόσκλησης επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος προσδιορίζει τη διεύθυνση διαδικτύου στην οποία διατίθενται τα έγγραφα της σύμβασης.

Όταν είναι αδύνατο να παρασχεθεί ελεύθερη, πλήρης, άμεση και δωρεάν ηλεκτρονική πρόσβαση σε ορισμένα έγγραφα της σύμβασης για έναν από τους λόγους που αναφέρονται στο τρίτο εδάφιο της παραγράφου 1 του άρθρου 22, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αναφέρουν στην προκήρυξη/ γνωστοποίηση ή στην πρόσκληση επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος ότι τα σχετικά έγγραφα της σύμβασης θα διαβιβαστούν με μέσα άλλα πλην των ηλεκτρονικών, σύμφωνα με το πέμπτο εδάφιο παραγράφου 1 του άρθρου 22. Στην περίπτωση αυτή, η προθεσμία υποβολής προσφορών παρατείνεται κατά πέντε ημέρες, εκτός από περιπτώσεις δεόντως αιτιολογημένης επείγουσας ανάγκης, όπως αναφέρεται στην παρ. 3 του άρθρου 27, στην παρ. 7 του άρθρου 28 και στο τέταρτο, πέμπτο και έκτο εδάφιο της παρ. 1 του άρθρου 29. [...]”.

22. Στο άρθρο 75 “Κριτήρια επιλογής” (άρθρο 58 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι:

1. Τα κριτήρια επιλογής μπορεί να αφορούν:

α) την καταλληλότητα για την άσκηση της επαγγελματικής δραστηριότητας,

β) την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια,

γ) την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα.

Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να επιβάλλουν στους οικονομικούς φορείς ως απαιτήσεις συμμετοχής μόνο τα κριτήρια που αναφέρονται στις παραγράφους 2, 3 και 4. Οι αναθέτουσες αρχές περιορίζουν τις όποιες απαιτήσεις συμμετοχής σε εκείνες που είναι απαραίτητες ώστε να διασφαλίζεται ότι ο υποψήφιος ή ο προσφέρων διαθέτει τις εκ του νόμου απαιτούμενες προϋποθέσεις, τις χρηματοοικονομικές δυνατότητες, καθώς και τις τεχνικές και επαγγελματικές ικανότητες για την εκτέλεση της υπό ανάθεση σύμβασης. Όλες οι απαιτήσεις σχετίζονται και είναι ανάλογες με το αντικείμενο της σύμβασης”.

23. Στο άρθρο 78 “Στήριξη στις ικανότητες άλλων φορέων” (άρθρο 63 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) του ίδιου νόμου, ορίζεται ότι:

1. Όσον αφορά τα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας που προβλέπονται στην παρ. 3 του άρθρου 75 και τα κριτήρια σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα που προβλέπονται στην παρ. 4 του άρθρου 75, ένας οικονομικός φορέας μπορεί, κατά περίπτωση και για συγκεκριμένη σύμβαση, να στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών του με αυτούς. Όσον αφορά τα κριτήρια που σχετίζονται με τους τίτλους σπουδών και τα επαγγελματικά προσόντα που ορίζονται στην περίπτωση στ' του Μέρους II του Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α' ή με την σχετική επαγγελματική εμπειρία, οι οικονομικοί φορείς, μπορούν ωστόσο να βασίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων μόνο εάν οι τελευταίοι θα εκτελέσουν τις εργασίες ή τις υπηρεσίες για τις οποίες απαιτούνται οι συγκεκριμένες ικανότητες. Αν ο οικονομικός φορέας επιθυμεί να στηριχθεί στις ικανότητες άλλων φορέων, αποδεικνύει στην αναθέτουσα αρχή ότι θα έχει στη διάθεσή του τους αναγκαίους πόρους, ιδίως, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων αυτών για τον σκοπό αυτό. [...]. Υπό τους ίδιους όρους, μία ένωση οικονομικών φορέων, όπως αναφέρεται στην παρ. 2 του άρθρου 19, μπορεί να στηρίζεται στις ικανότητες των συμμετεχόντων στην ένωση ή άλλων φορέων”.

24. Με τις διατάξεις των παρ. 1 και 2 του άρθρου 376 του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι:

“1. Οι διατάξεις του παρόντος νόμου εφαρμόζονται σε όλες τις δημόσιες συμβάσεις, καθώς και σε όλους τους διαγωνισμούς μελετών που εμπíπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου I (άρθρα 3 έως 221), καθώς και σε όλες τις συμβάσεις και τους διαγωνισμούς μελετών που εμπíπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου II (άρθρα 222 έως 338), και η έναρξη της διαδικασίας σύναψης των οποίων, σύμφωνα με τα άρθρα 61, 120, 290 και 330 αντίστοιχα, λαμβάνει χώρα μετά την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου.

2. Διαδικασίες σύναψης συμβάσεων της παραγράφου 1, οι οποίες έχουν ξεκινήσει πριν από την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου, συνεχίζονται και ολοκληρώνονται, σύμφωνα με το καθεστώς που ίσχυε κατά το χρόνο έναρξής τους, με την επιφύλαξη της παρ. 8 του άρθρου 379. Κατ' εξαίρεση, η υποχρέωση καταχώρησης στοιχείων στο ΚΗΜΔΗΣ, σύμφωνα με το άρθρο 38 ισχύει από την έναρξη ισχύος του

παρόντος, κατά την παράγραφο 1 του άρθρου 379, και για τις συμβάσεις των οποίων η διαδικασία ανάθεσης έχει εκκινήσει πριν από την έναρξη ισχύος αυτού. Συμβάσεις της παρ. 1, οι οποίες έχουν συναφθεί πριν την ημερομηνία έναρξης ισχύος του παρόντος, εκτελούνται, σύμφωνα με το καθεστώς που ίσχυε κατά το χρόνο της σύναψής τους. Κατ' εξαίρεση, η υποχρέωση καταχώρησης στοιχείων στο ΚΗΜΔΗΣ, σύμφωνα με το άρθρο 38, ισχύει από την έναρξη ισχύος του παρόντος κατά την παράγραφο 1 του άρθρου 379 και για τις συμβάσεις που έχουν συναφθεί πριν από την έναρξη ισχύος αυτού [...]."

25. Το άρθρο 379 παρ. 1 του ως άνω νόμου προβλέπει:

"1. Η ισχύς των διατάξεων του παρόντος αρχίζει από τη δημοσίευση του παρόντος, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στις επιμέρους διατάξεις του. [...]."

26. Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 8 "Ονομαστικοποίηση μετοχών εταιρειών που συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις" του Ν. 3310/2005 (ΦΕΚ 30/Α'/14-02-2005) "Μέτρα για τη διασφάλιση της διαφάνειας και την αποτροπή καταστρατηγήσεων κατά τη διαδικασία σύναψης δημοσίων συμβάσεων", όπως αυτό τροποποιήθηκε με το άρθρο 8 του Ν. 3414/2005 (ΦΕΚ 279/Α'/10-11-2005), ορίζονται τα εξής:

"1. Οι μετοχές των ανωνύμων εταιρειών που συμμετέχουν, αυτοτελώς ή σε κοινοπραξία ή ένωση προσώπων ή σε οποιαδήποτε μορφή οντότητα, σε διαγωνιστική διαδικασία ή διαδικασία ανάθεσης κατασκευής έργων ή προμήθειας αγαθών ή παροχής υπηρεσιών και μελετών του Δημοσίου ή των νομικών προσώπων του ευρύτερου δημόσιου τομέα, όπως αυτός οριοθετείται με τις διατάξεις του νόμου αυτού, με οικονομικό αντικείμενο ή αντάλλαγμα ανώτερο του ενός εκατομμυρίου (1.000.000,00) ευρώ, είναι υποχρεωτικά ονομαστικές, προκειμένου να καταστεί εφικτός ο έλεγχος της συνδρομής των λόγων αποκλεισμού από τις διαγωνιστικές διαδικασίες ή τις διαδικασίες ανάθεσης, σύμφωνα με τις Οδηγίες περί συντονισμού των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων υπηρεσιών, συμβάσεων δημοσίων προμηθειών και συμβάσεων δημοσίων έργων, όπως εκάστοτε ισχύουν. Εφόσον μέτοχος είναι άλλη ανώνυμη εταιρεία με ποσοστό συμμετοχής στο μετοχικό κεφάλαιο τουλάχιστον ένα τοις εκατό (1%), οι μετοχές της εταιρείας αυτής είναι υποχρεωτικά ονομαστικές στο σύνολό τους μέχρι φυσικού προσώπου. Σε περίπτωση συμμετοχής εταιρειών άλλης νομικής μορφής, πλην των ανωνύμων, στις οποίες συμμετέχουν ή κατέχουν εταιρικά μερίδια ανώνυμες εταιρείες, με ποσοστό συμμετοχής στο εταιρικό κεφάλαιο τουλάχιστον ένα τοις εκατό (1%), οι μετοχές τους είναι υποχρεωτικά ονομαστικές μέχρι και του τελευταίου φυσικού προσώπου. [...]."

III. Νομική Εκτίμηση

27. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Σαρωνικού αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας, με την έννοια της διάταξης του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 8 του ν. 4412/2016, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 8 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών συνολικού προϋπολογισμού 283.870,97€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ήτοι 352.000,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., προκύπτει ότι συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή γνώμης.

28. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση, έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικές απαριθμούμενες στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007) (βλ. σχετικώς ΔΕΕ, απόφαση της 8ης Απριλίου 2008, C 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56). Συναφώς επισημαίνεται ότι οι ανωτέρω διατάξεις στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από τη βασική ρύθμιση, ήτοι από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζομένων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο 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). Εξάλλου, το βάρος αποδείξεως περί του ότι συντρέχουν όντως οι έκτακτες περιστάσεις που δικαιολογούν την απόκλιση το φέρει ο προτιθέμενος να κάνει χρήση των διατάξεων αυτών (βλ. υπό το πνεύμα αυτό ΔΕΕ, αποφάσεις της 10^{ης} Μαρτίου 1987, C-199/85, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1987, σ. 1039, σκέψη 14, της 18^{ης} Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28^{ης} Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, της 10^{ης} Απριλίου 2003, C-20/01 και C-28/01, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 2003, I-360, σκέψη 58, της 14^{ης} Σεπτεμβρίου 2004, C-385/02, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2004, σ. I-8121, σκέψη 19, της 14^{ης} Οκτωβρίου 2004, C-340/02, Επιτροπή κατά Γαλλίας, Συλλ. 2004, I-9845, σκέψη 38, και της 2^{ης} Ιουνίου 2005, C-394/02, Επιτροπή κατά Ελλάδας, Συλλ. 2005, I-4713, σκέψη 33).

29. Ειδικότερα, με την υπό εξέταση διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, παρέχεται η δυνατότητα στις αναθέτουσες αρχές να συνάπτουν συμβάσεις με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, με τις κάτωθι προϋποθέσεις: α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, β) να μην έχει υποβληθεί κατά την 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 και γ) να μην τροποποιούνται ουσιαδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση. δ) Επιπλέον, προϋποθέτει ότι σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση προς αυτήν, σχετικής εκθέσεως.

Επισημαίνεται ότι σχετικά με την ως άνω α) προϋπόθεση, όπως παγίως έχει κριθεί, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή των προαναφερομένων διατάξεων, 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. 466/2011, 1249/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

30. Εν προκειμένω, από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης και αξιολογώντας τη συνδρομή των προϋποθέσεων εφαρμογής των ανωτέρω διατάξεων, προκύπτουν τα ακόλουθα:

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

Ο Δήμος Σαρωνικού προκήρυξε διεθνή ανοικτό διαγωνισμό με τη χρήση του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. για την προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών για τις ανάγκες του Δήμου και των νομικών προσώπων του, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 283.870,97€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., στο πλαίσιο του οποίου δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

Ι. Κατά την εξέταση των στοιχείων που προσκομίσθηκαν, ως προς την κατάρτιση των όρων της εν θέματι διακήρυξης, διαπιστώθηκαν τα εξής:

(i) Σύμφωνα με το άρθρο “2.2 Δικαίωμα Συμμετοχής - Κριτήρια Ποιοτικής Επιλογής”, “2.2.4 Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας” ορίζεται ρητώς ως όρος συμμετοχής στο διαγωνισμό ότι: “[...] Για λόγους εξοικονόμησης χρόνου και κόστους θα πρέπει υποχρεωτικά ο ανάδοχος να διαθέτει πρατήριο υγρών καυσίμων εντός των ορίων του Δήμου ΣΑΡΩΝΙΚΟΥ” (Ιστορικό υπό 4).

Ο όρος με το ανωτέρω περιεχόμενο κρίνεται ως περιοριστικός του ανταγωνισμού, καθώς περιλαμβάνει σαφή αναφορά γεωγραφικού προσδιορισμού, εντός του οποίου οι ενδιαφερόμενοι θα πρέπει να διαθέτουν πρατήρια. Η απαίτηση να διαθέτει ο υποψήφιος κατάλληλες εγκαταστάσεις (πρατήριο) εντός των ορίων του Δήμου Σαρωνικού, όχι μόνο ευνοεί τις επιχειρήσεις με εγκατάσταση στην Ελλάδα, αλλά επίσης τελεί σε δυσαναλογία σε σχέση με το αντικείμενο της σύμβασης, αφού δεν προκύπτει με σαφήνεια και δεν δικαιολογείται αντικειμενικά για ποιον λόγο δεν μπορεί η προμήθεια αυτή να παρασχεθεί από οικονομικό φορέα που δεν διαθέτει τις εν λόγω εγκαταστάσεις εντός της συγκεκριμένης περιοχής, ενώ παράλληλα δεν προβλέπεται η δυνατότητα συνεργασίας με οικονομικό φορέα που διαθέτει τις εν λόγω εγκαταστάσεις στην περιοχή, ώστε να διευρυνθεί το πεδίο των δικαιουμένων συμμετοχής βάσει των διατάξεων του άρθρου 78 παρ. 1 του ν.4412/16 (Νομικό πλαίσιο υπό 23).

Συνεπώς, ο όρος αυτός, εισάγοντας περιορισμό στον αριθμό των υποψηφίων αναδόχων βάσει του γεωγραφικού προσδιορισμού του τόπου εγκατάστασής τους και ευνοώντας τις επιχειρήσεις που έχουν την έδρα τους εντός των ορίων του Δήμου, προσκρούει στη θεμελιώδη αρχή του ενωσιακού δικαίου των δημοσίων συμβάσεων περί της ίσης μεταχείρισης και της μη διάκρισης των υποψηφίων αναδόχων από τις αναθέτουσες αρχές (Νομικό πλαίσιο υπό 14).

Σε κάθε περίπτωση, έχει κριθεί από την Αρχή (σχετικές οι υπ' αριθ. 45/2012, 145, 163, 252, 276, 554, 536, 534/2013, 44, 84,232, 236/2014 αποφάσεις της ΕΑΑΔΗΣΥ) ότι, κάθε όρος που τυχόν εισάγει περιορισμό στις γενικές αρχές του ελεύθερου ανταγωνισμού, θα πρέπει να τεκμηριώνεται με ειδική αιτιολόγηση, ώστε να προκύπτει ότι είναι αναγκαίος και πρόσφορος για την επίτευξη του στόχου στον οποίον αποβλέπει (ΔΕΚ C-234/03, 27.10.2005, Contse, Συλλ. 2005μ I-9315). Τέτοια αιτιολόγηση δεν προκύπτει ρητώς από την οικεία διακήρυξη, ούτε τεκμηριώνεται από τα έγγραφα του διαγωνισμού ενώ, η επίκληση από την αναθέτουσα, σύμφωνα με το υποβληθέν στην Αρχή υπ' αριθ. πρωτ. 10322/14-07-2017 διευκρινιστικό έγγραφο, ότι: “[...] Το πρατήριο θα πρέπει να είναι εντός του Δήμου Σαρωνικού, λόγω της γεωγραφικής του θέσης, είναι δύσκολο και οικονομικά ασύμφορο λόγω της χιλιομετρικής απόσταση μεταξύ των Δημοτικών ενοτήτων (40χλμ.) να προμηθεύονται καύσιμα εκτός των ορίων του Δήμου”, δεν κρίνεται επαρκής.

Επισημαίνεται εν προκειμένω ότι, πρέπει να αποφεύγεται στη διακήρυξη η αναγραφή λόγων αποκλεισμού/όρων συμμετοχής/κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των υποψηφίων οι οποίοι συνεπάγονται γεωγραφικούς περιορισμούς, όπως ο ανωτέρω όρος υποχρέωσης διατήρησης, εκ μέρους των υποψηφίων, πρατηρίων υγρών καυσίμων εντός των διοικητικών ορίων του Δήμου, εφόσον δε οι αναθέτουσες αρχές το κρίνουν απαραίτητο και δικαιολογημένο, βάσει του ειδικότερου αντικειμένου της υπό ανάθεση σύμβασης και των λοιπών συνθηκών (π.χ. αδυναμία αποθήκευσης των προς προμήθεια ειδών από την αναθέτουσα αρχή), έχουν ευχέρεια να περιλάβουν στη διακήρυξη αντίστοιχους όρους, αποκλειστικά ως όρους εκτέλεσης της σύμβασης, σε καμία περίπτωση, ωστόσο, δεν επιτρέπεται να εξαρτήσουν τη συμμετοχή υποψηφίων και άρα τον αποκλεισμό τους από ανάλογο γεωγραφικό περιορισμό (βλ. Κατευθυντήρια Οδηγία 2 Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., με θέμα: «Σύνταξη διακηρύξεων και τευχών διαγωνισμού προς αποφυγή συνήθων πλημμελειών των όρων αυτών», ΑΔΑ: 61620ΞΤΒ-4ΕΓ).

(ii) Σύμφωνα με το άρθρο 1.3 “*Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης*” της εν λόγω διακήρυξης ορίζεται ότι: “[...] **Προσφορές υποβάλλονται για όλα τα ανωτέρω τμήματα. [...] Δεν θα λαμβάνεται υπόψη προσφορά, η οποία θα δίδεται για μέρος μόνο των ποσοτήτων ενός είδους υγρών καυσίμων ή λιπαντικών ή μόνο για την κατηγορία των υγρών καυσίμων ή των λιπαντικών. Για αυτό κάθε διαγωνιζόμενος οφείλει να προσφέρει για το σύνολο της ποσότητας των καυσίμων και των λιπαντικών όπως αναγράφεται στον ενδεικτικό προϋπολογισμό**”. (Ιστορικό υπό 3).

Επισημαίνεται ότι, στις διατάξεις του άρθρου 59 του ν. 4412/2016 προβλέπονται τα εξής: “1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αποφασίζουν να αναθέτουν μια σύμβαση υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων και μπορούν να προσδιορίζουν το μέγεθος και το αντικείμενο των τμημάτων αυτών. [...] οι αναθέτουσες αρχές αναφέρουν τους βασικούς λόγους της απόφασής τους να μην διαιρέσουν μία

σύμβαση σε τμήματα, στοιχείο που περιλαμβάνεται στα έγγραφα της σύμβασης ή στην ειδική έκθεση του άρθρου 341” (Νομικό πλαίσιο υπό 17).

Σε σχετικό ερώτημα που απήθυνε η Αρχή προς τον αιτούντα Δήμο, ως προς τους λόγους για τους οποίους οι εν δυνάμει ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς δεν είχαν τη δυνατότητα να υποβάλλουν προσφορά για τμήμα των υπό προμήθεια ειδών, λ.χ. μόνο για το πετρέλαιο θέρμανσης, είτε μόνο για τα ελαγιολιπαντικά είδη, που άλλωστε αποτελεί συνήθη πρακτική των αναθετουσών αρχών κατά τη δημοπράτηση ειδών καυσίμων και λιπαντικών, ο Δήμος Σαρωνικού με το με αρ. πρωτ. 10322/14-07-2017 έγγραφό του επικαλέσθηκε τα εξής: “[...] 3. Οι κατηγορίες στον διαγωνισμό είναι δυο η μια για τα κτήρια και η άλλη για οχήματα. Επειδή ο Δήμος μας δεν διαθέτει συνεργείο για την αλλαγή λαδιών συνεπώς και τα λιπαντικά δεν τα βάζουμε σε ξεχωριστή κατηγορία, όπως εξηγείται και στο άρθρο 59 του Ν.4412/2016 [...]”. (Ιστορικό υπό 8). Σημειώνεται σχετικά ότι, σε κάθε περίπτωση, όπως ρητώς προκύπτει από τον προαναφερθέντα όρο της εν λόγω διακήρυξης, ούτε ως προς τις κατηγορίες ειδών καυσίμων δίδεται η δυνατότητα υποβολής τμηματικών προσφορών από τους ενδιαφερόμενους.

Περαιτέρω, εν προκειμένω υπογραμμίζεται ότι, κατά την αιτιολογική έκθεση της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ (σκέψη 78), προκειμένου να μη θιγεί ο ανταγωνισμός, λόγους ικανούς να αιτιολογήσουν τη μη διαίρεση της σύμβασης αποτελούν, για παράδειγμα, να αποφανθεί η αναθέτουσα αρχή ότι η υποδιαίρεση εγκυμονεί τον κίνδυνο να περιοριστεί ο ανταγωνισμός ή να γίνει η εκτέλεση της σύμβασης υπερβολικά δύσκολη από τεχνικής απόψεως ή ακριβή, ή ότι η ανάγκη να συντονιστούν οι διάφοροι εργολάβοι των τμημάτων ενδέχεται να θέσει σε σοβαρό κίνδυνο την ορθή εκτέλεση της σύμβασης (βλ. αρ. 4/2017 απόφαση της Αρχής).

(iii) Σύμφωνα με το άρθρο “2. Γενικοί και Ειδικοί Όροι Συμμετοχής”, “2.2 Δικαίωμα Συμμετοχής - Κριτήρια Ποιοτικής Επιλογής” της ανωτέρω διακήρυξης, ορίζονται τα εξής: “[...] 2.2.3 Λόγοι αποκλεισμού: [...] 2.2.3.5. Αποκλείεται, επίσης, προσφέρων οικονομικός φορέας από τη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης εάν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής της παρ. 4 του άρθρου 8 του ν. 3310/2005, όπως ισχύει (αμιγώς εθνικός λόγος αποκλεισμού) [...]” - Ιστορικό υπό 4 - ήτοι ορίζεται ότι για τη συμμετοχή στο διαγωνισμό Ανωνύμων Εταιρειών (για τις ανώνυμες εταιρείες που αυτό απαιτείται), αποτελεί αναγκαία προϋπόθεση η ονομαστικοποίηση των μετοχών τους μέχρι φυσικού προσώπου.

Ωστόσο, από το συνδυασμό των διατάξεων των άρθρων 8 του ν.3310/2005 (ΦΕΚ 30 Α΄), όπως αυτό τροποποιήθηκε με το άρθρο 8 του ν. 3414/2005 (ΦΕΚ 279 Α΄) - αναλυτικά Νομικό πλαίσιο υπό 26 - και 1 του π.δ/τος 82/1996 (ΦΕΚ 66 Α΄) συνάγεται ότι αναγκαία προϋπόθεση για την παραδεκτή συμμετοχή των ανωνύμων εταιρειών στις διαδικασίες συνάψεως δημοσίων συμβάσεων προμηθειών, είναι η ονομαστικοποίηση των μετοχών τους μέχρι φυσικού προσώπου, μόνο για συμβάσεις οικονομικού αντικείμενου μεγαλύτερου του 1.000.000,00 ευρώ, ενώ εν προκειμένω η συνολική προϋπολογισθείσα αξία του εν θέματι διαγωνισμού είναι 283.870,97€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ήτοι σημαντικά χαμηλότερη του ορίου που τίθεται από τις σχετικές διατάξεις προκειμένου μία υποψήφια ανώνυμη εταιρεία να υπέχει την ανωτέρω υποχρέωση.

II. Από τα στοιχεία του υποβληθέντος φακέλου καθώς και της ιστοσελίδας ted.europa.eu/ της Επίσημης Εφημερίδας της Ευρωπαϊκής Ένωσης, ως προς την ορθή τήρηση των διατυπώσεων δημοσιότητας του προηγηθέντος διαγωνισμού διαπιστώθηκαν τα κάτωθι:

(i) Η αρχή της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων προϋποθέτει ότι όλοι οι όροι και οι λεπτομέρειες της διεξαγωγής της διαδικασίας ανάθεσης πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού, ώστε να επιτρέπεται στους ενδιαφερόμενους να τους κατανοούν πλήρως και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο (απόφαση του ΔΕΕ της 20^{ης} Απριλίου 2004, Επιτροπή κατά Cas Succhi di frutta).

Περαιτέρω, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 63 του ν. 4412/2016 (Νομικό πλαίσιο υπό 20), η αναθέτουσα αρχή υποχρεούται να δημοσιεύει περιληψη των ουσιωδών στοιχείων της διακήρυξης του

διαγωνισμού (στα οποία -μεταξύ άλλων- συγκαταλέγονται φύση και η ποσότητα των ζητούμενων προϊόντων, τα τμήματα στα οποία υποδιαιρούνται οι συμβάσεις, προθεσμία υποβολής των προσφορών, οι απαιτούμενες εγγυήσεις, κλπ.) στην Ε.Ε.Ε.Ε., η οποία δεν επιτρέπεται να περιέχει πληροφορίες διαφορετικές από τις δημοσιευόμενες στον ελληνικό τύπο.

Στην προκειμένη περίπτωση, διαπιστώνεται ότι το έντυπο “Προκήρυξη σύμβασης” για τον εν θέματι διαγωνισμό δεν έχει αποσταλεί προς δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε.Ε. Η μόνη σχετική ανάρτηση που έχει πραγματοποιηθεί είναι η με αρ. 199487 “Προκαταρκτική προκήρυξη”, η οποία τιτλοφορείται στο τεύχος της 26-05-2017 της Εφημερίδας της Ευρωπαϊκής Ένωσης ως “Προκαταρκτική γνωστοποίηση χωρίς προκήρυξη διαγωνισμού – Άνευ αντικειμένου”, από την οποία παραλείπονται ουσιώδη στοιχεία που αποτελούν το ελάχιστο περιεχόμενό της, όπως η ποσότητα και αξία της προμήθειας, η προγραμματισμένη ημερομηνία για την έναρξη των διαδικασιών ανάθεσης, οι πληροφορίες σχετικά με τα τμήματα, οι όροι της σύμβασης και οι προϋποθέσεις συμμετοχής. Σημειώνεται σχετικά ότι, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 26 παρ. 5, 61 και 62 του ν. 4412/2016 (Νομικό πλαίσιο υπό 15, 18 και 19) διαγωνισμός μπορεί να προκηρυχθεί από μη κεντρική αναθέτουσα αρχή, όπως οι δήμοι, με προκαταρκτική προκήρυξη μόνο στην περίπτωση κλειστής διαδικασίας ή ανταγωνιστικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση και υπό συγκεκριμένους όρους.

(ii) Επισημαίνεται επίσης, ότι ως ιστοσελίδα της αναθέτουσας αρχής, στην οποία παραπέμπει το ανωτέρω έντυπο της Ε.Ε.Ε.Ε. τους ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς, αναφέρεται η <http://kalivia.gr> και όχι η ορθή www.saronikoscity.gr, όπου και αναρτήθηκε η σχετική διακήρυξη. Περαιτέρω, η ηλεκτρονική διεύθυνση www.promitheus.gov.gr, στην οποία είχαν δημοσιευθεί τα τεύχη του διαγωνισμού, δεν αναφέρεται σε κανένα σημείο του τυποποιημένου εντύπου της Προκαταρκτικής προκήρυξης της Ε.Ε.Ε.Ε., προκειμένου να δίδεται η δυνατότητα πρόσβασης στις πλήρεις και ορθές πληροφορίες του διαγωνισμού (Ιστορικό υπό 5).

III. Τέλος, σημειώνεται ότι, ο περιορισμός του χρονικού διαστήματος της περιόδου οριστικής υποβολής προσφορών στην εφαρμογή ηλεκτρονικού διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., αναλόγως των περιστάσεων, σε χρονικό διάστημα μικρότερο της προβλεπόμενης εκ του νόμου (άρθρο 27 ν.4412/2016) ελάχιστης προθεσμίας παραλαβής προσφορών, εν προκειμένω μεταξύ της 26^{ης} και της 30^{ης} Ιουνίου 2017, μπορεί να θέτει εμπόδια στη συμμετοχή στη διαγωνιστική διαδικασία και να περιορίζει έτσι τον ανταγωνισμό. Ως εκ τούτου, η Αρχή θεωρεί ορθότερο η έναρξη υποβολής 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.

β) Ως προς τη μη υποβολή προσφοράς ή τη μη ύπαρξη κατάλληλης προσφοράς ή τη μη ύπαρξη υποψηφίου:

Σύμφωνα με το από 03-07-2017 πρακτικό αποσφράγισης της Επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού και τη με αριθμ. 224/07-07-2017 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Σαρωνικού (Ιστορικό υπό 6), στον διενεργηθέντα ηλεκτρονικό ανοικτό διεθνή διαγωνισμό δεν υπεβλήθη καμία προσφορά και συνεπώς ο διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος.

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

Στο προσκομισθέν στην Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου Σαρωνικού, ρητώς αναφέρεται ότι κατά τη διαδικασία προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις του αρθ. 32 παρ. 2 περ. α' του ν.4412/2016 θα ακολουθηθούν χωρίς ουσιώδη τροποποίηση οι όροι που τέθηκαν με τη διακήρυξη του προηγηθέντος ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού.

31. Εν όψει των ανωτέρω εκτεθέντων, διαπιστώνεται ότι δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016 για την ανάθεση της προμήθειας καυσίμων για τις ανάγκες του Δήμου Σαρωνικού και των νομικών προσώπων αυτού, συνολικού προϋπολογισμού

283.870,97€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ήτοι 352.000,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για τα οποία στον προηγούμενο διαγωνισμό δεν κατατέθηκε καμία προσφορά.

IV. Συμπέρασμα

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του τεθέντος ερωτήματος, η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. **ομόφωνα** αποφασίζει:

Τη μη παροχή σύμφωνης γνώμης, επί του αιτήματος του Δήμου Σαρωνικού, 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 σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια καυσίμων για τις ανάγκες του Δήμου και των νομικών προσώπων αυτού, κατά τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, ως προς τα οποία δεν κατατέθηκε καμία προσφορά στον προηγούμενο διεθνή διαγωνισμό, λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 3 Αυγούστου 2017
ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Αναπληρωτής Πρόεδρος

Εκατομμάτης Μιχαήλ