



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
ΓΕΝ. Δ/ΝΣΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
Δ/ΝΣΗ ΝΟΜΙΚΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ
ΤΜΗΜΑ ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΕΩΝ

**ΑΠΟΦΑΣΗ
84/2015**

(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 28 Απριλίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαπέντε (2015) ημέρα Τρίτη και ώρα 10:30 π.μ. και επί της οδού Λ.Κηφισίας 7, στους Αμπελόκηπους, όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η **ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** σε συνεδρίαση μετά από σχετική πρόσκληση του Προέδρου της, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα μέλη της Αρχής.

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

- 1. Αναπληρωτής Πρόεδρος:** Χρήστος Δετσαρίδης
- 2. Αναπληρωτής Αντιρόεδρος:** Κωνσταντίνος Βαρδακαστάνης
- 3. Μέλη:** Ευάγγελος Καραμανλής
Ιωάννα Κουλούρη

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

Γραμματέας: Τσιάβου Στυλιανή

Εισηγήτρια: Στυλιανή Παρασκευά, Χημικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.
Κατά την διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν η εισηγήτρια Στυλιανή Παρασκευά, Χημικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., και η Προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων, Χριστίνα Καξιρή, οι οποίες αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

Ερώτημα: Το υπ' αριθ. πρωτ. 8915/18-03-2015 έγγραφο-αίτημα του Δήμου Κομοτηνής το οποίο παρελήφθη από την Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων την 19-03-2015 (αρ. πρωτ. 1317), όπως συμπληρώθηκε την 07-04-2015 με το υπ' αριθ. πρωτ. 1570 της Αρχής.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας υγρών καυσίμων για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των νομικών προσώπων του (Δημοτικής Επιχείρησης Ύδρευσης και Αποχέτευσης Κομοτηνής, Κέντρο Μέριμνας και Αλληλεγγύης, Σχολικές Επιτροπές Α' θμιας και Β' θμιας Εκπαίδευσης), για το έτος 2015, συνολικού προϋπολογισμού 903.830,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και 1.278.467,53€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 23% και δικαιώματος προαίρεσης 15%.

Με το με αριθ. πρωτ. 8915/18-03-2015 έγγραφο-αίτημα του Δήμου Κομοτηνής και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα (αριθ. πρωτ. εισερχ. 1317/19-03-2015), όπως συμπληρώθηκε, κατόπιν σχετικού αιτήματος της Αρχής, με το με αριθ. πρωτ. 10951/06-04-2015 έγγραφο (αριθ. πρωτ. εισερχ. 1570/07-04-2015), ο Δήμος αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν.4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1 α' του π.δ. 60/2007, για την ανάθεση της προμήθειας υγρών καυσίμων έτους 2015, για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου Κομοτηνής και των νομικών του προσώπων, συνολικού προϋπολογισμού 903.830,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (1.278.467,53€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 23% και δικαιώματος προαίρεσης 15%), κατόπιν προηγηθέντος, εν μέρει, άγονου διεθνούς ηλεκτρονικού διαγωνισμού.

I. Ιστορικό - πραγματικά περιστατικά

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

1. Με την με αριθ. 250/29-09-2014 (ΑΔΑ: ΩΗ63ΩΛΟ-ΡΒΓ) απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Κομοτηνής (απόσπασμα Πρακτικού της αριθ. 17/2014 Συνεδρίασης): α) εγκρίθηκε η διενέργεια της προμήθειας καυσίμων και λιπαντικών του Δήμου Κομοτηνής και των νομικών προσώπων του Δήμου ΔΕΥΑΚ – ΚΕΜΕΑ – Σχολικές Επιτροπές Α'θμιας και Β'θμιας εκπαίδευσης για το έτος 2015 και β) δεσμεύτηκε για την εγγραφή των αντίστοιχων πιστώσεων σε βάρος του προϋπολογισμού του Δήμου του έτους 2015.

2. Με την με αριθ. 203/22-10-2014 (ΑΔΑ: 654ΖΩΛΟ-Ξ8Ω) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Κομοτηνής (απόσπασμα Πρακτικού της αριθ. 20/2014 Συνεδρίασης), καταρτίστηκαν και εγκρίθηκαν οι όροι της διακήρυξης και οι τεχνικές προδιαγραφές της προμήθειας με τίτλο: «*Προμήθεια υγρών καυσίμων και λιπαντικών για τις ανάγκες του Δήμου Κομοτηνής, των νομικών του προσώπων ΔΕΥΑΚ, ΚΕΜΕΑ και των Σ.Ε. Α'θμιας και Β'θμιας εκπαίδευσης για το 2014*» προϋπολογισμού 1.336.411,14€ με ΦΠΑ, με τη διαδικασία του ανοικτού διεθνή διαγωνισμού.

3. Ακολούθως, με την με αριθ. 218/01-12-2014 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Κομοτηνής (απόσπασμα Πρακτικού της αριθ. 22/2014 Συνεδρίασης) αποφασίστηκε - μεταξύ άλλων - η ματαίωση του διεθνούς ανοικτού διαγωνισμού με τίτλο «*Προμήθεια υγρών καυσίμων και λιπαντικών για τις ανάγκες του Δήμου Κομοτηνής, των νομικών του προσώπων ΔΕΥΑΚ, ΚΕΜΕΑ και των Σ.Ε. Α'θμιας και Β'θμιας εκπαίδευσης για το 2015*», «*λόγω της παντελούς έλλειψης τεχνογνωσίας και εκπαίδευσης του προσωπικού του Δήμου, καθώς και του γεγονότος ότι ο υπολειπόμενος χρόνος που απομένει για την εκτέλεση των παραπάνω διαγωνισμών είναι ελάχιστος*».

4. Με την με αριθ. 239/23-12-2014 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Κομοτηνής

(απόσπασμα Πρακτικού της αριθ. 24/2014 Συνεδρίασης) καταρτίστηκαν και εγκρίθηκαν οι όροι της διακήρυξης και οι τεχνικές προδιαγραφές της προμήθειας με τίτλο «Προμήθεια υγρών καυσίμων και λιπαντικών για τις ανάγκες του Δήμου Κομοτηνής, των νομικών του προσώπων ΔΕΥΑΚ, ΚΕΜΕΑ και των Σ.Ε. Α'θμιας και Β'θμιας εκπαίδευσης για το 2015», προϋπολογισμού 1.336.411,14€ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 23% και του δικαιώματος προαίρεσης 15%, με τη διαδικασία ηλεκτρονικού διεθνή ανοικτού διαγωνισμού.

5. Στη συνέχεια, συντάχθηκε η υπ' αριθ. πρωτ. 1397/16-01-2015 Διακήρυξη (ΑΔΑΜ: 15PROC0025404 2015-01-24), διενέργειας διεθνούς ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού «Προμήθεια υγρών καυσίμων και λιπαντικών για τις ανάγκες του Δήμου Κομοτηνής, των νομικών του προσώπων ΔΕΥΑΚ, ΚΕΜΕΑ και των Σ.Ε. Α'θμιας και Β'θμιας εκπαίδευσης για το 2015», προϋπολογισμού 1.336.411,14€ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 23% και δικαιώματος προαίρεση 15%, η οποία ανέρχεται στο ποσό των 174.314,50€ με το ΦΠΑ.

Η διακήρυξη δημοσιεύτηκε στο ΕΣΗΔΗΣ στις 16/01/2015, με α/α Συστήματος 4052. Ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών στο σύστημα ορίστηκε η **28η/01/2015** και καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών στη Διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ η **24η/02/2015**.

Σύμφωνα με τη διακήρυξη, για την ανάδειξη προμηθευτή - χορηγητή καυσίμων και λιπαντικών ως κριτήριο κατακύρωσης ορίστηκε: α) το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις % στη νόμιμα διαμορφούμενη κάθε φορά μέση τιμή λιανικής πώλησης του είδους την ημέρα παράδοσής του για τα καύσιμα, (παρ. 4 του άρθρου 41 και περ. (α) της παρ. 1 του άρθρου 42 του ΕΚΠΟΤΑ), για τις ανάγκες των υπηρεσιών του Δήμου Κομοτηνής, των νομικών του προσώπων και των Σ.Ε. και β) η χαμηλότερη τιμή για τα λιπαντικά.

6. Ειδικότερα, σύμφωνα με τους όρους της ως άνω Διακήρυξης και της με αριθ. 89/2014 Μελέτης που προσαρτάται σε αυτήν:

6.1. Σύμφωνα με το προοίμιο της διακήρυξης, τα τμήματα του διαγωνισμού είναι τα εξής: Τμήμα Α) Αμόλυβδη Βενζίνη: CPV 09132100, Τμήμα Β) Πετρέλαιο Κίνησης: CPV 09134100, Τμήμα Γ) Πετρέλαιο Θέρμανσης: CPV 09135100 και Τμήμα Δ) Λιπαντικά: CPV 24951100. Αναλυτικά τα υπό προμήθεια είδη αναφέρονται στην με αριθ. 89/2014 Μελέτη της Διεύθυνσης Τεχνικών του Δήμου, η οποία αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της διακήρυξης, και έχουν ως ακολούθως:

ΤΜΗΜΑ Α - ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΥ ΚΙΝΗΣΗΣ – CPV 09134100

A/A	ΕΙΔΟΣ	Ποσότητα λίτρων	T/M	ΔΑΠΑΝΗ	ΠΡΟΑΙΡΕΣΗ 15%
1	ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΚΙΝΗΣΗΣ	315.000,00	1,10€	346.500,00€	51.975,00€
				ΦΠΑ 23%	79.695,00€
				ΣΥΝΟΛΟ	426.195,00€
ΤΕΛΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ ΜΕ ΠΡΟΑΙΡΕΣΗ 15% ΚΑΙ ΦΠΑ					490.124,25€

ΤΜΗΜΑ Β - ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΒΕΝΖΙΝΗΣ ΑΜΟΛΥΒΔΗΣ – CPV 09132100

A/A	ΕΙΔΟΣ	Ποσότητα λίτρων	Τ/Μ	ΔΑΠΑΝΗ	ΠΡΟΑΙΡΕΣΗ 15%
2	ΒΕΝΖΙΝΗ ΑΜΟΛΥΒΔΗ	43.000,00	1,36€	58.480,00€	8.772,00€
		ΦΠΑ 23%		13.450,40€	2.017,56€
		ΣΥΝΟΛΟ		71.910,40€	10.789,56€
ΤΕΛΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ ΜΕ ΠΡΟΑΙΡΕΣΗ 15% ΚΑΙ ΦΠΑ				82.699,96€	

ΤΜΗΜΑ Γ- ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΥ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ – CPV 09135100

A/A	ΕΙΔΟΣ	Ποσότητα λίτρων	Τ/Μ	ΔΑΠΑΝΗ	ΠΡΟΑΙΡΕΣΗ 15%
3	ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ	453.500,00	1,10€	498.850,00€	74.827,50€
		ΦΠΑ 23%		114.735,50€	17.210,33€
		ΣΥΝΟΛΟ		613.585,50€	92.037,83€
ΤΕΛΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ ΜΕ ΠΡΟΑΙΡΕΣΗ 15% ΚΑΙ ΦΠΑ				705.623,33€	

ΤΜΗΜΑ Δ- ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΔΗΜΟΥ ΚΟΜΟΤΗΝΗΣ ΚΑΙ ΔΕΥΑΚ ΕΤΟΥΣ 2015 – CPV 24951100

A/A	ΤΥΠΟΣ ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ	ΥΠΗΡΕΣΙΑ	Ποσότητα λίτρων	Τ/Μ	ΔΑΠΑΝΗ	ΠΡΟΑΙΡΕΣΗ 15%
1	Λάδι κινητήρων εσωτερικής καύσης με καύσιμο πετρέλαιο (τύπου 20W50)	ΔΗΜΟΣ ΚΟΜΟΤΗΝΗΣ	2255	2,54	5.727,70€	859,16€
		ΔΕΥΑΚ	173		439,42€	65,19€
2	Λάδι κινητήρων εσωτερικής καύσης με καύσιμο πετρέλαιο (τύπου 15W50)	ΔΗΜΟΣ ΚΟΜΟΤΗΝΗΣ	0	2,74	0,00€	0,00€
		ΔΕΥΑΚ	760		2.082,40€	312,36€
3	Λάδι κινητήρων εσωτερικής καύσης με καύσιμο την βενζίνη (τύπου 20W50)	ΔΗΜΟΣ ΚΟΜΟΤΗΝΗΣ	150	3,09	463,50€	69,53€
		ΔΕΥΑΚ	173		534,57€	80,19€
4	Λάδι διαφορικού βαλβολίνη (τύπου 85W140)	ΔΗΜΟΣ ΚΟΜΟΤΗΝΗΣ	205	3,2	656,00€	98,40€
		ΔΕΥΑΚ	0		0,00€	0,00€
5	Λάδι διαφορικού βαλβολίνη (τύπου 80W90)	ΔΗΜΟΣ ΚΟΜΟΤΗΝΗΣ	410	3,15	1.291,50€	193,73€
		ΔΕΥΑΚ	478		1.505,70€	225,86€
6	Λάδι υδραυλικών συστημάτων HD 32 DIN 51524	ΔΗΜΟΣ ΚΟΜΟΤΗΝΗΣ	3485	2,14	7.457,90€	1.118,69€
		ΔΕΥΑΚ	260		556,40€	83,46€
7	Λάδι υδραυλικών συστημάτων HD 46 DIN 51524	ΔΗΜΟΣ ΚΟΜΟΤΗΝΗΣ	205	2,14	438,70€	65,81€
		ΔΕΥΑΚ	260		556,40€	83,46€

8	Λάδι υδραυλικών συστημάτων HD 68	ΔΗΜΟΣ ΚΟΜΟΤΗΝΗΣ	205	2,14	438,70€	65,81€
		ΔΕΥΑΚ	0		0,00€	0,00€
9	Λάδι SAE 30 τρικουβέρτα-ζεύγη	ΔΗΜΟΣ ΚΟΜΟΤΗΝΗΣ	400	2,63	1.052,00€	157,80€
		ΔΕΥΑΚ	0		0,00€	0,00€
10	Λάδι κινητήρων με καταλυτική βενζίνη SAE 5-40	ΔΗΜΟΣ ΚΟΜΟΤΗΝΗΣ	50	4,45	222,50€	33,38€
		ΔΕΥΑΚ	0		0,00€	0,00€
11	Υγρά φρένων DOT4 200ml	ΔΗΜΟΣ ΚΟΜΟΤΗΝΗΣ	144	2,86	411,84€	61,78€
		ΔΕΥΑΚ	100		286,00€	42,90€
12	Λάδι κινητήρων με καταλυτική βενζίνη (τύπου 10W40)	ΔΗΜΟΣ ΚΟΜΟΤΗΝΗΣ	160	3,67	587,20€	88,08€
		ΔΕΥΑΚ	100		367,00€	55,05€
13	Λάδι ATF ειδικό κόκκινο λάδι για υδραυλικά τιμόνια, αυτόματα σασμάν	ΔΗΜΟΣ ΚΟΜΟΤΗΝΗΣ	205	3,48	713,40€	107,01€
		ΔΕΥΑΚ	46		160,08€	24,01€
14	Γράσο βάσεως λιθίου	ΔΗΜΟΣ ΚΟΜΟΤΗΝΗΣ	410	3,32	1.361,20€	204,18€
		ΔΕΥΑΚ	115		381,80€	57,27€
15	Αντιψυκτικό υγρό- (παραφλού)	ΔΗΜΟΣ ΚΟΜΟΤΗΝΗΣ	300	1,63	489,00€	73,35€
		ΔΕΥΑΚ	0		0,00€	0,00€
16	Λάδι κινητήρων εσωτερικής καύσης με καύσιμο το πετρέλαιο 10-40	ΔΗΜΟΣ ΚΟΜΟΤΗΝΗΣ	1425	3,75	5.343,75€	801,56€
		ΔΕΥΑΚ	0		0,00€	0,00€
17	RIMOYLA X30 (Ενδεικτικά για κάθε μάρκα λαδιού)	ΔΗΜΟΣ ΚΟΜΟΤΗΝΗΣ	400	2,61	1.044,00€	156,60€
		ΔΕΥΑΚ	0		0,00€	0,00€
18	Υγρά μπαταρίας	ΔΗΜΟΣ ΚΟΜΟΤΗΝΗΣ	24	1,16	27,84€	4,18€
		ΔΕΥΑΚ	0		0,00€	0,00€
19	Αντιπαγωτικά πετρελαίου	ΔΗΜΟΣ ΚΟΜΟΤΗΝΗΣ	12	19,85	238,20€	35,73€
		ΔΕΥΑΚ	0		0,00€	0,00€
20	Λάδι HITRAN T9 ενδεικτικά για κάθε μάρκα λαδιού	ΔΗΜΟΣ ΚΟΜΟΤΗΝΗΣ	100	3,32	332,00€	49,80€
		ΔΕΥΑΚ	0		0,00€	0,00€
21	Λάδι για σασμάν 75-90 φουλ συνθετικό	ΔΗΜΟΣ ΚΟΜΟΤΗΝΗΣ	150	5,04	756,00€	113,40€

		ΔΕΥΑΚ	478		409,12€	361,37€
22	Υγρό συστήματος επιλεκτικής κατάλυσης (ADBLUE)	ΔΗΜΟΣ ΚΟΜΟΤΗΝΗΣ	700	1,1	770,00€	115,50€
		ΔΕΥΑΚ	12		13,20€	1,98€
23	Γρασοβαλβολινη	ΔΗΜΟΣ ΚΟΜΟΤΗΝΗΣ	0	6,5	0,00€	0,00€
		ΔΕΥΑΚ	87		565,50€	84,83€
24	Εμπρός διαφορικό 4000/0305 πετρέλαιο	ΔΗΜΟΣ ΚΟΜΟΤΗΝΗΣ	0	7	0,00€	0,00€
		ΔΕΥΑΚ	34,5		241,50€	36,23€
25	Πίσω διαφορικό 4000/2205 πετρέλαιο	ΔΗΜΟΣ ΚΟΜΟΤΗΝΗΣ	0	12	0,00€	0,00€
		ΔΕΥΑΚ	34,5		414,00€	62,10€
26	σαζμαν 4000/2505 πετρέλαιο	ΔΗΜΟΣ ΚΟΜΟΤΗΝΗΣ	0	10	0,00€	0,00€
		ΔΕΥΑΚ	46		460,00€	69,00€
27	Λάδι μίξης 2Τ βενζίνα	ΔΗΜΟΣ ΚΟΜΟΤΗΝΗΣ	48	3,5	168,00€	25,20€
				ΣΥΝΟΛΟ	40.964,02€	6.144,60€
				Φ.Π.Α. 23%	9.421,72€	1.413,26€
				ΣΥΝΟΛΟ	50.385,74€	7.557,86€
ΤΕΛΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ ΜΕ ΠΡΟΑΙΡΕΣΗ 15% ΚΑΙ ΦΠΑ					57.943,61€	

6.2. Σε σχέση με τη δυνατότητα τμηματικής υποβολής προσφορών, στο άρθρο 11° (“Φάκελος προσφοράς - Β) Τεχνική προσφορά”) προβλέπεται ότι: «[...] Ο κάθε διαγωνιζόμενος μπορεί να συμμετέχει στο διαγωνισμό υποβάλλοντας προσφορά είτε για το σύνολο των τμημάτων ή για όσα τμήματα επιθυμεί. Δεν θα λαμβάνεται υπόψη προσφορά η οποία θα δίνεται για μέρος μόνο των ποσοτήτων του τμήματος που συμμετέχει επί ποινή αποκλεισμού. Σε κάθε περίπτωση η προσφορά τους θα πρέπει να καλύπτεται υποχρεωτικά με ανάλογο ποσό εγγυητικής επιστολής συμμετοχής».

6.3. Σύμφωνα με το άρθρο 7° της διακήρυξης (“Εγγυήσεις”) «Η εγγύηση συμμετοχής στον διαγωνισμό ορίζεται ίση με το δύο τοις εκατό επί του ενδεικτικού προϋπολογισμού (χωρίς ΦΠΑ), με το άρθρο 157 του ν. 4281/2014, είτε για το σύνολο της προμήθειας, είτε για το μέρος που προσφέρεται από κάθε διαγωνιζόμενο και θα αφορά ολόκληρη την ποσότητα του τμήματος του ενδεικτικού προϋπολογισμού, η οποία δίδεται με ισόποσο γραμμάτιο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων ή εγγυητική επιστολή αναγνωρισμένης Τράπεζας συντεταγμένης με τον τύπο που ισχύει για το Δημόσιο και τους Οργανισμούς Τοπικής Αυτοδιοίκησης».

6.4. Τέλος, αναφορικά με τη χρονική διάρκεια της προς ανάθεση σύμβασης, στο προοίμιο της διακήρυξης, ορίζεται «ένα (1) έτος με δυνατότητα 4μηνιαίας παράτασης».

7. Περίληψη της ως άνω διακήρυξης:

α) απεστάλη ηλεκτρονικά για δημοσίευση (e-notice) στο Συμπλήρωμα της Επίσημης Εφημερίδας της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) στις 14-01-2015 (ID: 2015-005297) και δημοσιεύτηκε στις 17-01-2015,

β) δημοσιεύθηκε στον εθνικό τύπο στις εφημερίδες “ΧΡΗΜΑΤΙΣΤΗΡΙΟ”, “ΠΑΡΑΤΗΡΗΤΗΣ ΤΗΣ ΘΡΑΚΗΣ” και “Ο ΧΡΟΝΟΣ” στις 17-01-2015, “ΕΦΗΜΕΡΙΔΑ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ & ΠΛΕΙΣΤΗΡΙΑΣΜΩΝ” στις 18-01-2015 και “ΘΡΑΚΙΚΗ ΑΓΟΡΑ” στις 22-01-2015, καθώς και στο με αριθ. 15/23-01-2015 Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως, και

γ) αναρτήθηκε στο ΔΙΑΥΓΕΙΑ στις 16-01-2015 (ΑΔΑ: 618ΒΩΛΟ-ΛΒΓ), στον ιστότοπο του Δήμου στις 16-01-2015 (<http://www.komotini.gr>), στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ. στις 24-01-2015 (Α.Δ.Α.Μ.: 15PROC002540420/2015-01-24) και στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 16-01-2015 (αριθμ. Συστήματος: 4052).

8. Σύμφωνα με το με αριθ. 1/02-03-2015 Πρακτικό Αξιολόγησης Προσφορών/Τεχνικών Προσφορών, η αρμόδια Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης Προμηθειών του Δήμου διαπίστωσε για τον εν θέματι διαγωνισμό ότι, κατά την καθορισθείσα ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης των τεχνικών προσφορών (ήτοι, 02-03-2015), «Για την ανωτέρω διαγωνιστική διαδικασία απέστειλαν ηλεκτρονικά τις προσφορές τους οι κάτωθι υποψήφιοι προμηθευτές: α)ΕΥΘΥΜΙΟΥ ΘΕΟΔΩΡΟΣ, β)ΚΑΤΙΟΥ Π. & ΣΙΑ ΕΕ, γ)Σ. ΜΙΧ. ΒΕΡΒΕΡΙΔΗΣ & ΣΙΑ Ο.Ε., οι οποίοι έλαβαν μέρος για το τμήμα των λιπαντικών που αφορούν τις ανάγκες του Δήμου και της ΔΕΥΑΚ. Για τα τμήματα της προμήθειας υγρών καυσίμων για τις ανάγκες του Δήμου Κομοτηνής, των νομικών του προσώπων ΔΕΥΑΚ, ΚΕΜΕΑ και των Σ.Ε. Α'θμιας και Β'θμιας εκπαίδευσης δεν απέστειλε ηλεκτρονικά προσφορά κανένας υποψήφιος προμηθευτής». Το εν λόγω Πρακτικό αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 02-03-2015.

9. Κατά του Πρακτικού 1/02-03-2014, υποβλήθηκε ηλεκτρονικά μέσα από το σύστημα του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. με ψηφιακή υπογραφή (την 03-03-2015) από τον συμμετέχοντα ΕΥΘΥΜΙΟΥ ΘΕΟΔΩΡΟ, ένσταση, με την οποία υποστήριζε πως είναι παράνομη και απαράδεκτη η αποδοχή των δύο εταιρειών «ΚΑΤΙΟΥ Π. & ΣΙΑ ΕΕ» και «ΜΙΧ. ΒΕΡΒΕΡΙΔΗΣ & ΣΙΑ Ο.Ε.» στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού και ζητούσε την ακύρωση της συμμετοχής τους από το διαγωνισμό λόγω μη κατάθεσης εγγυητικών επιστολών συμμετοχής. Η Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης Προμηθειών του Δήμου με την από 04-03-2015 γνωμοδότησή της, πρότεινε προς την Οικονομική Επιτροπή να απορριφθεί η ένσταση του Κου ΕΥΘΥΜΙΟΥ Θεόδωρου για το γεγονός ότι ο ανωτέρω συμμετέχων στον ηλεκτρονικό διεθνή διαγωνισμό δεν υπέβαλε το απαιτούμενο παράβολο σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις και τους όρους της διακήρυξης για το παραδεκτό της ένστασης.

10. Η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου, με την υπ' αριθ. 53/09-03-2015 (Απόσπασμα Πρακτικού της με αριθ. 6/2015 Συνεδρίασης) απόφασή της, «Εγκρίνει το συνημμένο στην εισήγηση πρακτικό Ν° 1 που διαλαμβάνει 2 μέρη και ειδικότερα: - Ως προς το μέρος Α) Για τα τμήματα των υγρών καυσίμων (τμήμα Α' – πετρέλαιο κίνησης, τμήμα Β' – βενζίνη αμόλυβδη, τμήμα Γ' – πετρέλαιο θέρμανσης) για τις ανάγκες του Δήμου Κομοτηνής, των Νομικών Προσώπων, ΔΕΥΑΚ, ΚΕΜΕΑ και τις Σχολικές Επιτροπές Α/θμιας και Β/θμιας εκπαίδευσης, για το 2015, για τα οποία δεν κατατέθηκε καμία προσφορά από κανένα υποψήφιο προμηθευτή, εγκρίνει το άγονο του αποτελέσματος και προτείνει για τα ανωτέρω τμήματα του διαγωνισμού την απ' ευθείας ανάθεση με απόφαση Δημοτικού Συμβουλίου λόγω αρμοδιότητας, χωρίς τροποποίηση των όρων και χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, αφού προηγουμένως δοθεί η σύμφωνη γνώμη της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων. - Ως προς το μέρος Β) Για το Τμήμα Δ – Λιπαντικά – της διακήρυξης για τις ανάγκες του Δήμου Κομοτηνής και της ΔΕΥΑΚ, εγκρίνει το πρακτικό Ν° 1 της επιτροπής διενέργειας και αξιολόγησης του Δήμου και αποδέχεται κατά το στάδιο της Α' φάσης

ελέγχου των δικαιολογητικών και των τεχνικών προσφορών και τους 3 συμμετέχοντες και απορρίπτει την από 03-03-2015 ένσταση του κ. ΕΥΘΥΜΙΟΥ ΘΕΟΔΩΡΟΥ».

11. Επιπλέον, με το με αριθ. πρωτ. 10858/06-04-2015 (αρ. πρωτ. εισερχ. 1570/07-04-2015) συμπληρωματικό έγγραφό του, ο Δήμος βεβαιώνει ότι «δεν εκκρεμούν κατά της διεξαγωγής της δημοπρασίας και του αποτελέσματος σχετικά με την υπ' αριθ. πρωτ. 1397/16-01-2015 διακήρυξη διεθνούς ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού, με τίτλο "Προμήθεια υγρών καυσίμων και λιπαντικών για τις ανάγκες των υπηρεσιών του Δήμου Κομοτηνής των νομικών του προσώπων ΔΕΥΑΚ, ΚΕΜΕΑ και των Σ.Ε. Α'θμιας και Β'θμιας εκπαίδευσης για το 2015" καμία ένσταση, προσφυγή ή ένδικα μέσα κατά του κύρους του διαγωνισμού».

12. Κατόπιν των ανωτέρω, η αναθέτουσα αρχή, με το με αριθ. πρωτ. 8915/18-03-2015 έγγραφό της (αρ. πρωτ. εισερχ. 1317/19-03-2015), όπως συμπληρώθηκε, το οποίο συνοδεύεται και από σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1 α' του π.δ. 60/2007, για την ανάθεση προμήθειας υγρών καυσίμων για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των νομικών προσώπων του (Δημοτικής Επιχείρησης Ύδρευσης και Αποχέτευσης Κομοτηνής, Κέντρο Μέριμνας και Αλληλεγγύης, Σχολικές Επιτροπές Α' θμιας και Β' θμιας Εκπαίδευσης), για το έτος 2015, συνολικού προϋπολογισμού 903.830,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και 1.278.467,53€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 23% και δικαιώματος προαίρεσης 15%, κατόπιν προηγηθέντος, εν μέρει, άγονου διεθνούς ηλεκτρονικού διαγωνισμού.

II. Νομικό πλαίσιο

13. Το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης, 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 εμπίπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των ανωτέρω προεδρικών διαταγμάτων. [...]».

14. Στο άρθρο 6 παρ. 1 του π.δ. 60/2007 «Προσαρμογή της ελληνικής νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ...» ορίζεται ότι : «...Το παρόν εφαρμόζεται στις δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών που δεν εξαιρούνται, δυνάμει των εξαιρέσεων που προβλέπονται στα άρθρα 16, 17 και 9 έως 15, και των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός φόρου προστιθέμενης αξίας (ΦΠΑ) είναι ίση προς ή ανώτερη από τα ακόλουθα κατώτατα όρια: β) 211.000 ευρώ, προκειμένου για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που συνάπτονται είτε ι) από αναθέτουσες αρχές άλλες από εκείνες που αναφέρονται στο Παράρτημα IV [...]».

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με το άρθρο 2 του αριθ. 1336/2013 Κανονισμού της Επιτροπής της 13ης Δεκεμβρίου 2013 για την τροποποίηση των οδηγιών 2004/17/ΕΚ, 2004/18/ΕΚ και 2009/81/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, όσον αφορά στα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, το ως άνω ποσό αναπροσαρμόστηκε στις 134.000 και 207.000 ευρώ αντίστοιχα.

15. Επίσης, στο άρθρο 8 παρ. 1, 3 και 5 του ίδιου π.δ. ορίζεται 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 κατατηθεί, 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...»..

16. Στο άρθρο 25 παρ. 1 περ. α' του ίδιου π.δ., «Διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού» (άρθρο 31 οδηγίας 2004/18/EK), ορίζεται ότι : «...Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν τις δημόσιες συμβάσεις τους προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, στις ακόλουθες περιπτώσεις: 1) Προκειμένου για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών: α) εάν, ύστερα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές δεν κρίνεται κατάλληλη, ή εάν δεν υπάρχει κανείς υποψήφιος, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή, ύστερα από αίτημα της...».

17. Στο άρθρο 209 παρ. 1 του ν. 3463/2006 «Κύρωση του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων» (ΦΕΚ 114/Α), όπως ισχύει, ορίζεται ότι : «...1. Οι προμήθειες των Δήμων ... διενεργούνται σύμφωνα με τις διατάξεις του Ενιαίου Κανονισμού Προμηθειών των Ο.Τ.Α. (Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α), όπως ισχύει, με την επιφύλαξη των ειδικών ρυθμίσεων...». Επίσης, στα άρθρα 3 (παρ. 3γ) και 23 της με αριθμ. 11389/93 Απόφασης του Υπουργού Εσωτερικών με τίτλο «Ενιαίος Κανονισμός Προμηθειών Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α)» (ΦΕΚ 185/Β), ορίζεται «...Άρθρο 3, παρ. 3γ. "Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν επίσης να συνάπτουν τις συμβάσεις προμηθειών προσφεύγοντας στη διαδικασία των διαπραγματεύσεων χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, στις ακόλουθες περιπτώσεις: 1. Όταν δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά μετά από πρόσκληση σε ανοικτό ή κλειστό διαγωνισμό, στο μέτρο που οι αρχικοί όροι της σύμβασης δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς και εφόσον διαβιβάζεται στο νομάρχη, μαζί με τη σχετική απόφαση, ητιολογημένη έκθεση[...]. 4. Στο βαθμό που είναι απόλυτα αναγκαίο, όταν για κατεπείγοντες λόγους οφειλομένους σε γεγονότα που δεν είναι δυνατό να προβλεφθούν από τις αναθέτουσες αρχές, δεν είναι δυνατό να τηρηθούν οι προϋποθέσεις που απαιτούνται στους ανοικτούς ή κλειστούς διαγωνισμούς." Άρθρο 23. .. Διαδικασία με διαπραγμάτευση η απευθείας ανάθεση-πρόχειρος διαγωνισμός 1. Προμήθεια με "διαδικασία μέσω διαπραγμάτευσης" ή "απευθείας ανάθεση" μπορεί να γίνει εάν συντρέχει μία από τις περιπτώσεις που προβλέπονται στις περιπτώσεις των εδαφίων β και γ της παραγράφου 3 του άρθρου 3 του παρόντος κανονισμού...».

18. Στις 12-12-2012 δημοσιεύθηκε πράξη Νομοθετικού Περιεχομένου (ΦΕΚ Α 240), η οποία κυρώθηκε με το ν. 4111/2013 (ΦΕΚ Α 18) και η οποία στο άρθρο 4 προβλέπει: «... Η διαδικασία ανάδειξης προμηθευτών-χορηγητών, για προμήθειες α. τροφίμων, β. λοιπών αναλώσιμων ειδών παντοπωλείου καθώς και παρόχων των σχετικών υπηρεσιών, γ. πετρελαιοειδών και δ. φαρμάκων

και αναλώσιμοι υγειονομικού υλικού για τις ανάγκες των Δήμων, των Ιδρυμάτων και όλων των νομικών τους προσώπων, πραγματοποιείται εφεξής από τους οικείους Δήμους. Κάθε γενική ή ειδική διάταξη που αντιτίθεται στο παρόν, καταργείται. 2. Οι ανωτέρω προμήθειες πραγματοποιούνται σύμφωνα με τη διαδικασία που προβλέπεται στον Ενιαίο Κανονισμό Προμηθειών των Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (ΕΚΠΟΤΑ), όπως αυτός ισχύει κάθε φορά...».

19. Στα άρθρα 134 (ΕΘΝΙΚΟ ΣΥΣΤΗΜΑ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΩΝ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ) και 136 (Υποχρέωση χρήσης ΕΣΗΔΗΣ) του ν.4281/14 (ΦΕΚ 160 Α/08082014) : Μέτρα στήριξης και ανάπτυξης της ελληνικής οικονομίας, οργανωτικά θέματα Υπουργείου Οικονομικών και άλλες διατάξεις, ορίζεται ότι : «...134. Οι διατάξεις του παρόντος Τίτλου εφαρμόζονται κατά την ανάθεση και εκτέλεση, με τη χρήση Τεχνολογιών Πληροφορικής και Επικοινωνιών (ΤΠΕ), δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών του Μέρους Β' του παρόντος από αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς. Μπορεί επίσης να εφαρμόζονται στις συμβάσεις παραχώρησης δημοσίων έργων και στις συμβάσεις του ν. 3389/2005 (Α' 232), εφόσον τούτο ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης. [...] 136. 1. Οι αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς υποχρεούνται να χρησιμοποιούν το ΕΣΗΔΗΣ σε όλα τα στάδια της διαδικασίας ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων του παρόντος, από την υποβολή του αιτήματος μέχρι την υπογραφή και την εκτέλεση των συμβάσεων αυτών, με εκτιμώμενη αξία ίση ή ανώτερη των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ, χωρίς να συμπεριλαμβάνεται ο ΦΠΑ. Με απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας ο χρόνος έναρξης υποχρεωτικής εφαρμογής του συνόλου ή μέρους από τις διατάξεις του παρόντος τίτλου μπορεί να μετατίθεται, σε όλες ή ορισμένες κατηγορίες δημοσίων συμβάσεων, για όλες ή για ορισμένες αναθέτουσες αρχές και σε όλες τις αποφάσεις ανάθεσης και εκτέλεσης δημοσίων συμβάσεων ή σε μέρη αυτών...». Επιπλέον, με την παρ. 3 του άρθρου 201 του ιδίου 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. ...».

20. Τέλος, με την υπ' αριθ. Π1/2390 απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας (ΦΕΚ 2677/Β/2013) καθορίστηκαν οι Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.).

III. Νομική Εκτίμηση

21. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Κομοτηνής αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας, με την έννοια της περίπτωσης (γ) της παραγράφου 2 του άρθρου 2 του π.δ. 60/2007 και η αιτούμενη προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης εμπίπτει στη διάταξη της περ. α' της παρ. 1 του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας καυσίμων, σε συνδυασμό με τον προϋπολογισμό του αιτήματος (903.830,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ), συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος, σύμφωνα με την προαναφερόμενη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ, υποπερίπτωση δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει.

22. 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, C337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56). Συναφώς επισημαίνεται ότι, οι ανωτέρω διατάξεις στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από την 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).15.

23. Ειδικότερα, η εφαρμογή του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007 χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, προϋποθέτει:

α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία,

Όπως παγίως έχει κριθεί, προϋπόθεση προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, στη βάση της παρ. 1α των άρθρων 24 και 25 του π.δ. 60/2007, αποτελεί η προηγούμενη νομίμως διεξαχθείσα ανοικτή ή κλειστή διαγωνιστική διαδικασία, δεδομένου ότι η διαδικασία με διαπραγμάτευση 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).

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

γ) τη μη ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων 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.

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

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

Ο Δήμος Κομοτηνής προκήρυξε ηλεκτρονικό ανοικτό διεθνή διαγωνισμό για την «Προμήθεια υγρών καυσίμων και λιπαντικών για τις ανάγκες του Δήμου Κομοτηνής, των νομικών του προσώπων ΔΕΥΑΚ, ΚΕΜΕΑ και των Σ.Ε. Α'θμιας και Β'θμιας εκπαίδευσης για το 2015», συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης προϋπολογισμού 1.336.411,14€ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 23% και του δικαιώματος προαίρεσης 15%, στο πλαίσιο του οποίου για τα τμήματα Α', Β' και Γ' των υγρών καυσίμων δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

Από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι στον εν λόγω διαγωνισμό τηρήθηκαν οι απαιτούμενες διατυπώσεις δημοσιότητας και δεν διαπιστώθηκαν ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες στους όρους της ως άνω διακήρυξης, που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στο σχετικό διαγωνισμό.

Επίσης, όπως βεβαιώνεται στο υπ' αριθ. πρωτ. 10858/06-04-2015 έγγραφο του Δήμου Κομοτηνής, «δεν εκκρεμούν κατά της διεξαγωγής της δημοπρασίας και του αποτελέσματος σχετικά με την υπ' αριθ. πρωτ. 1397/16-01-2015 διακήρυξη διεθνούς ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού, με τίτλο “Προμήθεια υγρών καυσίμων και λιπαντικών για τις ανάγκες των υπηρεσιών του Δήμου Κομοτηνής των νομικών του προσώπων ΔΕΥΑΚ, ΚΕΜΕΑ και των Σ.Ε. Α'θμιας και Β'θμιας εκπαίδευσης για το 2015” καμία ένσταση, προσφυγή ή ένδικα μέσα κατά του κύρους του διαγωνισμού».

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

Σύμφωνα με το με αριθ. 1/02-03-2015 σχετικό Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης Προμηθειών του Δήμου και την υπ' αριθ. 53/09-03-2015 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου (Ιστορικό υπό 8 και 10), στον διενεργηθέντα ηλεκτρονικό ανοικτό διεθνή διαγωνισμό δεν υπεβλήθη καμία προσφορά ως προς τα τμήματα των υγρών καυσίμων (τμήμα Α' – πετρέλαιο κίνησης, τμήμα Β' – βενζίνη αμόλυβδη, τμήμα Γ' – πετρέλαιο θέρμανσης) για τις ανάγκες του Δήμου Κομοτηνής, των Νομικών Προσώπων, ΔΕΥΑΚ, ΚΕΜΕΑ και τις Σχολικές Επιτροπές Α/θμιας και Β/θμιας εκπαίδευσης, για το 2015, και συνεπώς 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 του Δήμου Κομοτηνής, ρητώς αναφέρεται ότι η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης εγκρίνεται χωρίς τροποποίηση των όρων του προηγηθέντος άγονου διαγωνισμού, όπως αυτοί είχαν καθοριστεί με την υπ' αριθ. πρωτ. 1397/16-01-2015 διακήρυξη του Δήμου.

25. Κατά συνέπεια, διαπιστώνεται ότι συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρου 25, παρ. 1, περ. α' του π.δ. 60/2007, καθώς προκύπτει η συνδρομή λόγου και προϋπόθεσης για την υιοθέτηση της εξαιρετικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, για την ανάθεση της προμήθειας υγρών καυσίμων προϋπολογισμού 903.830,00€ πλέον ΦΠΑ (1.278.467,53€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 23% και δικαιώματος προαίρεσης 15%).

IV. Συμπέρασμα

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις εφαρμοστέες και ερμηνευόμενες διατάξεις και με την επιφύλαξη της άσκησης των λοιπών αρμοδιοτήτων ομόφωνα αποφασίζει:

Την παροχή σύμφωνης γνώμης, επί του αιτήματος του Δήμου Κομοτηνής, 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, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, κατά τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας υγρών καυσίμων, για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των νομικών προσώπων του (Δημοτικής Επιχείρησης Ύδρευσης και Αποχέτευσης Κομοτηνής, Κέντρο Μέριμνας και Αλληλεγγύης, Σχολικές Επιτροπές Α' θμιας και Β' θμιας Εκπαίδευσης), έτους 2015, συνολικού προϋπολογισμού 903.830,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (1.278.467,53€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 23% και δικαιώματος προαίρεσης 15%), λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 28.04.2015

Θεωρήθηκε

Ο Αναπληρωτής Πρόεδρος

Χρήστος Δετσαρίδης