



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΑΠΟΦΑΣΗ

277/2015

(Της διαδικασίας του άρθρου 2, παρ. 2, περ γ (δδ) Ν. 4013/2011)

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 2^η Δεκεμβρίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαπέντε (2015) ημέρα Τετάρτη και ώρα 10.30 π.μ. και επί της οδού Κηφισίας 7 στους Αμπελόκηπους, όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η **ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** (εφεξής και 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 την συνεδρίαση τα ακόλουθα:

- 1. Πρόεδρος:** Δημήτριος Ράικος (Πρόεδρος της Αρχής)
- 2. Μέλη:** Χριστίνα Μπουσουλέγκα (Αντιπρόεδρος της Αρχής)

Ευάγγελος Καραμανλής

Ιωάννα Κουλούρη

Δημήτριος Σταθακόπουλος

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

Γραμματέας: Λαμπράκης Αθανάσιος

Εισήγηση: Η υπ' αρ. πρωτ. 5313/1.12.2015

Εισηγητής: Ευάγγελος Ιατρού, Διπλ/χος Ηλ/γος Μηχανικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστη μέσω τηλεδιάσκεψης ο εισηγητής κ. Ευ. Ιατρού, καθώς και η Προϊσταμένη Τμήματος Γνωμοδοτήσεων της Διεύθυνσης Νομικών Υπηρεσιών, κα Χρ. Καξίρη, οι οποίοι αποδεσμεύτηκαν πριν την έναρξη της διαδικασίας της ψηφοφορίας των μελών του Συμβουλίου της Αρχής και τη λήψη της απόφασης.

Ερώτημα: Το υπ' αρ. πρωτ. 10938/17.11.2015 (α.π. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. **5148/18.11.2015**) έγγραφο αίτημα της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου Κάτω Νευροκοπίου Νομού Δράμας μετά του συνημμένου σε αυτό φακέλου.

Θέμα: Αίτημα του Δήμου Κάτω Νευροκοπίου Νομού Δράμας για την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή του στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού προκειμένου για τη σύναψη σύμβασης / συμβάσεων προμήθειας υγρών και στερεών καυσίμων για τις ανάγκες έτους 2016 του Δήμου και των νομικών του προσώπων, συνολικού προϋπολογισμού 275.847,55€ χωρίς ΦΠΑ, σε συνέχεια προηγηθέντος, άγονου ως προς τα αντίστοιχα τμήματα, ανοικτού διεθνούς μειοδοτικού διαγωνισμού προμήθειας καυσίμων και ελαιολιπαντικών, διενεργηθέντος μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., προβλεπόμενης συμβατικής διάρκειας ενός (1) έτους, αρχομένης από υπογραφή της σύμβασης.

1. Με το υπ' αρ. πρωτ. 10938/17.11.2015 (α.π. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 5148/18.11.2015) έγγραφο αίτημα της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου Κάτω Νευροκοπίου Νομού Δράμας μετά του συνημμένου σε αυτό φακέλου, ο εν λόγω Δήμος αιτείται την παροχή της σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής και Αρχή), κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. (δδ) του Ν.4013/2011 ως ισχύει, για την προσφυγή του σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού προκειμένου για τη σύναψη σύμβασης / συμβάσεων προμήθειας των οκτώ (υπ' αριθμ. Α – Η) τμημάτων υγρών και στερεών καυσίμων, για τα οποία δεν υπεβλήθη προσφορά κατά τον προηγηθέντα, διενεργηθέντα μέσω του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., ανοικτό διεθνή μειοδοτικό διαγωνισμό και τα οποία αφορούν τις ανάγκες του εν λόγω Δήμου και των νομικών του προσώπων, συνολικού προϋπολογισμού 275.847,55€ χωρίς ΦΠΑ, προβλεπόμενης συμβατικής διάρκειας ενός (1) έτους, αρχομένης από υπογραφή της σύμβασης.

Επικαλούμενη νομική βάση του εξεταζόμενου αιτήματος της αιτούσας αναθέτουσας αρχής είναι το άρθρο 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ/τος 60/2007.

I. Ιστορικό - πραγματικά περιστατικά

2. Από τον υποβληθέντα φάκελο του εξεταζόμενου αιτήματος προκύπτουν τα εξής:

2.1 Με την υπ' αριθμ. 167/24/11.9.2015 (ΑΔΑ: 7ΒΨΗΩΕ3-2Γ6) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Κάτω Νευροκοπίου Νομού Δράμας εγκρίθηκαν οι τεχνικές προδιαγραφές και οι όροι της διακήρυξης του ανοικτού διεθνούς ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών για τις ανάγκες έτους 2016 του εν λόγω Δήμου, του ΝΠΔΔ αυτού και των Σχολικών Επιτροπών Πρωτοβάθμιας και Δευτεροβάθμιας εκπαίδευσης του εν λόγω Δήμου, συνολικού προϋπολογισμού 349.822,90€ (συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 23%), με χρηματοδότηση από ίδιους πόρους του Δήμου και των νομικών του προσώπων.

Είχαν προηγηθεί οι σχετικές εγκριτικές αποφάσεις των αρμοδίων αποφαινομένων οργάνων του ως άνω Δήμου και των νομικών του προσώπων προκειμένου για τη διενέργεια της ως άνω προμήθειας, ήτοι: α) η υπ' αριθμ. 270/16/31.7.2015 (ΑΔΑ:Ω4ΒΣΩΕ3-ΟΡΕ) Απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Κ. Νευροκοπίου, με την οποία εγκρίθηκε η διενέργεια της προμήθειας υγρών καυσίμων (πετρέλαιο θέρμανσης, πετρέλαιο κίνησης και βενζίνης αμόλυβδης), στερεών καυσίμων (βιομάζα και καυσόξυλα) και λιπαντικών για το έτος 2016, συνολικού προϋπολογισμού 201.872,90€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 23%, β) η υπ' αριθμ. 61/8/22.7.2015 (ΑΔΑ:7ΚΨ40Λ8Ε-ΚΦ2) Απόφαση του ΝΠΔΔ Δήμου Κ. Νευροκοπίου, με την οποία εγκρίθηκε η εκτέλεση της προμήθειας καυσίμων (πετρέλαιο θέρμανσης, βιομάζα, βενζίνη αμόλυβδη) για το έτος 2016, συνολικού προϋπολογισμού 61.350,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 23%, γ) η υπ' αριθμ. 9/5/4.9.2015 (ΑΔΑ: 67Ε1ΩΕ3-Σ2Ψ) Απόφαση της Σχολικής Επιτροπής Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Κ. Νευροκοπίου, με την οποία εγκρίθηκε η εκτέλεση της προμήθειας καυσίμων (πετρέλαιο θέρμανσης, βιομάζα) για το έτος 2016, συνολικού προϋπολογισμού 58.100,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 23%, και δ) η υπ' αριθμ. 1/1/4.9.2015 (ΑΔΑ:71Α9ΩΕ3-063) Απόφαση της Σχολικής Επιτροπής Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Κ. Νευροκοπίου, με την οποία εγκρίθηκε η εκτέλεση της προμήθειας πετρελαίου θέρμανσης για το έτος 2016, συνολικού προϋπολογισμού 28.500,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 23%.

2.2 Ακολούθως εξεδόθη η υπ' α.π. 8483/11.9.2015 διακήρυξη του Δημάρχου Κ. Νευροκοπίου Δράμας για τη διενέργεια "ηλεκτρονικού διεθνούς ανοικτού διαγωνισμού" μέσω του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) για την «*Προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών για τις ανάγκες του Δήμου Κ. Νευροκοπίου, του ΝΠΔΔ και των Σχολικών Επιτροπών Α' θμιας και Β' θμιας εκπαίδευσης για το 2016*», συνολικού ενδεικτικού προϋπολογισμού 349.822,90€ (συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 23%), με κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης το "μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις % στη νόμιμα διαμορφούμενη κάθε φορά μέση τιμή λιανικής πώλησης του είδους την ημέρα παράδοσης για τα υγρά καύσιμα και τη χαμηλότερη τιμή για τα λιπαντικά και τα στερεά καύσιμα" και χρονική διάρκεια σύμβασης ενός (1) έτους (ειδικότερα "χρόνος υλοποίησης – διάρκεια δημοπρατούμενου αντικειμένου: από την ημερομηνία υπογραφής της σύμβασης μέχρι 31/12/2016").

Όπως προκύπτει από την εξέταση της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. (α/α συστήματος 16527), στην οποία οι ενδιαφερόμενοι μπορούσαν, εφόσον το επιθυμούσαν, να υποβάλλουν ηλεκτρονικά το φάκελο της προσφοράς τους, ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ορίσθηκε η 12^η.10.2015 και ώρα 08.00, ενώ καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίσθηκε η 26^η.10.2015 και ώρα 14.00, μετά την παρέλευση της οποίας (ημερομηνίας και ώρας) δεν δινόταν, σύμφωνα με το σχετικό ρητό όρο του άρθρου 1^{ου} της διακήρυξης, η δυνατότητα υποβολής προσφοράς στο σύστημα.

Περαιτέρω, σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο άρθρο 12^ο της διακήρυξης ("*Ηλεκτρονική αποσφράγιση προσφορών*"), η ηλεκτρονική αποσφράγιση των φακέλων προσφορών (και συγκεκριμένα η αποσφράγιση των υποφακέλων "δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς" κατά το πρώτο στάδιο του διαγωνισμού) ορίσθηκε να διεξαχθεί, μέσω της αρμόδιας πιστοποιημένης στο σύστημα επιτροπής διαγωνισμού, τέσσερις (4) εργάσιμες ημέρες μετά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, και συγκεκριμένα τη Δευτέρα 2.11.2015 και ώρα 10:00 πμ., στο δε δεύτερο στάδιο του διαγωνισμού (ήτοι την αποσφράγιση και αξιολόγηση των υποφακέλων οικονομικών προσφορών) ορίσθηκε ότι θα συμμετέχουν όσοι προσφέροντες έχουν υποβάλλει προσφορά που κρίθηκε αποδεκτή κατά το προηγούμενο στάδιο του διαγωνισμού.

Σύμφωνα με τα σχετικώς αναφερόμενα στο άρθρο 8^ο αυτής, η πρόσβαση των ενδιαφερομένων οικονομικών φορέων στο πλήρες κείμενο της διακήρυξης του διαγωνισμού ήταν δυνατή μόνον ηλεκτρονικά και συγκεκριμένα διαμέσω της διαδικτυακής πύλης του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. (www.promitheus.gov.gr) και της ιστοσελίδας του Δήμου Κ. Νευροκοπίου (www.nevrokopi.gr), στις οποίες παρέπεμπαν τόσο η δημοσιευθείσα προκήρυξη σύμβασης στην ΕΕΕΕ όσο και η δημοσιευθείσα σε εθνικό επίπεδο περίληψη διακήρυξης, ιστοσελίδες στις οποίες το πλήρες κείμενο της διακήρυξης αναρτήθηκε την 29^η.9.2015 (και ώρα 13.00) και την 12^η.10.2015 αντίστοιχα.

Σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο κεφάλαιο "*Γενικές πληροφορίες*" του τεύχους διακήρυξης, το φυσικό αντικείμενο της εξεταζόμενης σύμβασης προμήθειας υποδιαιρείται σε εννέα τμήματα (επονομαζόμενα ως *Ομάδες Α, Β, Γ, Δ, Ε, ΣΤ, Ζ, Η, Θ*) και συγκεκριμένα τα εξής:

α) Ομάδα Α (Υγρά Καύσιμα Δήμου Κ. Νευροκοπίου), ήτοι αμόλυβδη βενζίνη (CPV 09132100), πετρέλαιο κίνησης (CPV 09134100) και πετρέλαιο θέρμανσης (CPV 0913510), συνολικού προϋπολογισμού 169.842,50€ (συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 23%),

β) Ομάδα Β (Υγρά Καύσιμα ΝΠΔΔ Δήμου Κ. Νευροκοπίου), ήτοι πετρέλαιο κίνησης (CPV 09134100) και πετρέλαιο θέρμανσης (CPV 0913510), συνολικού προϋπολογισμού 49.350,00€ (συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 23%),

γ) Ομάδα Γ (Υγρά Καύσιμα Σχολικής Επιτροπής Α'βάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Κ. Νευροκοπίου), ήτοι πετρέλαιο θέρμανσης (CPV 0913510), προϋπολογισμού 45.600,00€ (συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 23%),

δ) Ομάδα Δ (Υγρά Καύσιμα Σχολικής Επιτροπής Β'βάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Κ. Νευροκοπίου), ήτοι πετρέλαιο θέρμανσης (CPV 0913510), προϋπολογισμού 28.500,00€ (συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 23%),

ε) Ομάδα Ε (Βιομάζα (πέλλετ) Δήμου Κ. Νευροκοπίου), ήτοι βιομάζα πέλλετ (CPV 09111400), προϋπολογισμού 20.000,00€ (συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 23%),

στ) Ομάδα ΣΤ (Καυσόξυλα Δήμου Κ. Νευροκοπίου), ήτοι καυσόξυλα ανάμεικτα δρυός και οξιάς (CPV 03413000), προϋπολογισμού 1.500,00€ (συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 23%),

ζ) Ομάδα Ζ (Βιομάζα (πέλλετ) ΝΠΔΔ Δήμου Κ. Νευροκοπίου), ήτοι βιομάζα πέλλετ (CPV 09111400), προϋπολογισμού 12.000,00€ (συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 23%),

η) Ομάδα Η (Βιομάζα (πέλλετ) Σχολικής Επιτροπής Α'βάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Κ. Νευροκοπίου), ήτοι βιομάζα πέλλετ (CPV 09111400), προϋπολογισμού 12.500,00€ (συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 23%),

θ) Ομάδα Θ (Λιπαντικά Δήμου Κ. Νευροκοπίου), ήτοι λιπαντικά (CPV 24951100), διαφόρων ειδών, συνολικού προϋπολογισμού 10.350,40€ (συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 23%).

Περαιτέρω, στην περιλαμβανόμενη στο τεύχος διακήρυξης τεχνική έκθεση αποτυπώνονταν εννέα αναλυτικοί πίνακες, ένας ανά ομάδα, με τις ποσότητες και τιμές μονάδος (με και χωρίς ΦΠΑ) ανά προμηθευόμενο είδος. Βάσει των πινάκων αυτών, οι συνολικές ποσότητες καυσίμων ανά ομάδα ήταν οι εξής: Ομάδα Α - 130.500 λίτρα, Ομάδα Β - 41.000 λίτρα, Ομάδα Γ - 40.000 λίτρα, Ομάδα Δ - 25.000 λίτρα, Ομάδα Ε - 80.000 κιλά, Ομάδα ΣΤ - 20 κυβικά μέτρα, Ομάδα Ζ - 48.000 κιλά, Ομάδα Η - 50.000 κιλά. Σύμφωνα δε με τους ως άνω πίνακες της τεχνικής έκθεσης του τεύχους διακήρυξης, οι τιμές μονάδος (χωρίς ΦΠΑ) των προμηθευόμενων ειδών καυσίμων ήταν οι εξής: πετρέλαιο θέρμανσης 0,93 € ανά λίτρο, βενζίνη αμόλυβδη 1,34€ ανά λίτρο, πετρέλαιο κίνησης 1,08 € ανά λίτρο, βιομάζα (πέλλετ) 0,203 € ανά κιλό, καυσόξυλα ανάμεικτα δρυός και οξιάς 60,98 € ανά κυβικό μέτρο.

Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 11° (*“Φάκελος Προσφοράς”*) του τεύχους διακήρυξης, *“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.”*.

Ομοίως δε, σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο άρθρο 4° (*“Προσφορές”*) της ενσωματωμένης στο τεύχος διακήρυξης *Συγγραφής Υποχρεώσεων*, *“Οι διαγωνιζόμενοι μπορούν να υποβάλλουν προσφορά για μία ή περισσότερες ομάδες της προμήθειας, για τη συνολική ωστόσο προκηρυχθείσα ποσότητα της κάθε ομάδας. Δεν θα λαμβάνεται υπόψη προσφορά, η οποία θα δίδεται για μέρος μόνο των ποσοτήτων της κάθε ομάδας καυσίμων. Γι' αυτό οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να προσφέρουν την κάθε ομάδα καυσίμων για ολόκληρη την ποσότητα που αναγράφεται στον ενδεικτικό προϋπολογισμό.”*

Επιπρόσθετα, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο άρθρο 14° του τεύχους διακήρυξης (*“Διαδικασία Ανάδειξης μειοδότη – Κατακύρωση”*), *“Η κατακύρωση τελικά γίνεται στον προμηθευτή, του οποίου η προσφορά είναι αποδεκτή με βάση τους καθοριζόμενους στη διακήρυξη ουσιώδεις όρους, ο οποίος προσέφερε τη χαμηλότερη τιμή. [...] Η κατακύρωση της προμήθειας θα γίνει για τα υγρά καύσιμα, σε προμηθευτή (ή προμηθευτές) που θα προσφέρει/ουν το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%), στη νόμιμα διαμορφούμενη κάθε φορά μέση τιμή λιανικής πώλησης, για το κάθε είδος καυσίμου επί της αντλίας την ημέρα παράδοσης του, όπως διαμορφώνεται με το εκάστοτε εκδιδόμενο δελτίο τιμών της Δ/σης Ανάπτυξης- Τμήμα Εμπορίου στο Νομό Δράμας και με την προϋπόθεση ότι τα προσφερόμενα από αυτόν καύσιμα καλύπτουν τις τεχνικές προδιαγραφές της προμήθειας, και είναι σύμφωνα με τους λοιπούς όρους της διακήρυξης. Η κατακύρωση της προμήθειας για τα λιπαντικά και στερεά καύσιμα θα γίνει σε προμηθευτή που θα προσφέρει τη χαμηλότερη τιμή κατ' είδος. [...]”*

Περαιτέρω, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο άρθρο 7° (*“Εγγυήσεις”*) του τεύχους διακήρυξης: *“α. Η εγγύηση συμμετοχής στο διαγωνισμό ορίζεται ίση με το δύο τοις εκατό 2% επί του ενδεικτικού προϋπολογισμού (χωρίς Φ.Π.Α.), 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. [...] Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να περιλαμβάνει κατ' ελάχιστον την ημερομηνία έκδοσης, τον εκδότη, την υπηρεσία προς την οποία απευθύνεται, τον αριθμό της εγγύησης, το ποσό που καλύπτει, την πλήρη επωνυμία και την διεύθυνση του προμηθευτή υπέρ του οποίου εκδίδεται, τη σχετική Διακήρυξη, την ημερομηνία του διαγωνισμού και τα προς προμήθεια υγρά καύσιμα, την ημερομηνία λήξης ισχύος της εγγύησης. Πρέπει επίσης να περιέχει τους όρους ότι (α) παρέχεται ανέκκλητα και ανεπιφύλακτα, (β) ότι ο εκδότης παραιτείται του δικαιώματος*

διζήσεως, (γ) ότι το ποσό της εγγύησης τηρείται στην διάθεση της υπηρεσίας που διενεργεί τον διαγωνισμό και ότι θα καταβληθεί ολικά ή μερικά μέσα σε τρεις (3) ημέρες μετά από απλή έγγραφη ειδοποίηση, (δ) ότι σε περίπτωση κατάπτωσης της εγγύησης το ποσό της κατάπτωσης υπόκειται σε πάγιο τέλος χαρτοσήμου, (ε) ότι ο εκδότης της εγγύησης υποχρεούται να προβεί σε παράταση ισχύος της εγγύησης ύστερα από έγγραφο της αρμόδιας υπηρεσίας που θα υποβληθεί πριν από την ημερομηνία λήξης της εγγύησης και η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει για τουλάχιστον ένα (1) μήνα μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς, δηλ. να έχει ισχύ τουλάχιστον επτά (7) μήνες από την ημερομηνία λήξης της προθεσμίας υποβολής προσφορών. Σε περίπτωση ένωσης προσώπων η εγγύηση συμμετοχής περιλαμβάνει και τον όρο ότι καλύπτει τις υποχρεώσεις όλων των μελών της ένωσης. ε. Ο μειοδότης υποχρεούται πριν την υπογραφή της σύμβασης να προσκομίσει εγγύηση καλής εκτελέσεως, η οποία ορίζεται σε ποσοστό πέντε τοις εκατό 5% επί της αξίας της σύμβασης χωρίς να υπολογίζεται ο Φ.Π.Α. [...]"

Όσον αφορά στο χρόνο ισχύος των προσφορών, και σύμφωνα με τα σχετικώς διαλαμβανόμενα στο άρθρο 11^ο της διακήρυξης, "Οι προσφορές ισχύουν με ποινή αποκλεισμού χωρίς καμία αλλαγή για χρονικό διάστημα τουλάχιστον έξι (6) μηνών από την ημέρα του διαγωνισμού. Προσφορά που ορίζει χρόνο ισχύος μικρότερο των έξι (6) μηνών, θα απορρίπτεται ως απαράδεκτη."

Τέλος, όσον αφορά την υπογραφή των συμβάσεων, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο άρθρο 17^ο της διακήρυξης ("Συμβάσεις") ισχύουν τα εξής: "1. Μετά την ανακοίνωση κατακύρωσης, καταρτίζεται από το Δήμο η σχετική σύμβαση που υπογράφεται και από τα δύο συμβαλλόμενα μέρη. Για τα Νομικά του Πρόσωπα, έκαστο Νομικό Πρόσωπο υπογράφει σύμβαση με τον/τους ανάδοχο/ους για τα είδη και τις ποσότητες που προορίζονται για αυτό. (Εγκύκλιος 3 αρ. πρωτ. 11543/263-2013). Σύμφωνα με το ανωτέρω, έκαστος μειοδότης που ανακηρύσσεται ανάδοχος, υποχρεούται να υπογράψει επιμέρους συμβάσεις με το δήμο - έκαστο νομικό του πρόσωπο, για τις ποσότητες τις οποίες έκαστο έχει αιτηθεί. [...]"

2.3 Παρατίθενται οι βασικοί όροι του τεύχους διακήρυξης του διαγωνισμού, οι οποίοι αφορούν τον τρόπο υποβολής του φακέλου προσφοράς από τους ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς:

Σύμφωνα με τα σχετικώς οριζόμενα στο άρθρο 10^ο της διακήρυξης ("Προσόντα και Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Υποβολή προσφορών"): "Οι προσφέροντες υποβάλουν ηλεκτρονικά μαζί με την προσφορά τους, εγκαίρως και προσηκόντως, επί ποινή αποκλεισμού, τα εξής δικαιολογητικά, σε μορφή αρχείου .pdf σύμφωνα με τον Ν. 4155/13 (ΦΕΚ/Α'/29-5-2013) και το άρθρο 11 της ΥΑ Π1/2390/13 «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.)», όπως αναλυτικά περιγράφονται κατωτέρω. Όλα τα δικαιολογητικά συμμετοχής στο διαγωνισμό πρέπει να έχουν εκδοθεί το πολύ τρεις (3) μήνες πριν από την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών. Οι υπεύθυνες δηλώσεις του Ν. 1599/86 πρέπει να φέρουν ημερομηνία σύνταξης από την ημερομηνία τελευταίας δημοσίευσης στον τύπο έως και την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών. Η μη προσκόμιση κάποιου από τα παρακάτω δικαιολογητικά αποτελεί λόγο αποκλεισμού του συμμετέχοντος. [...] Η υπεύθυνη δήλωση υπογράφεται ψηφιακά από τον προσφέροντα και δεν απαιτείται θεώρηση γνησίου υπογραφής. [...] Αν τα παραπάνω στοιχεία - δικαιολογητικά του άρθρου αυτού, δεν υποβληθούν ή δεν είναι έγκυρα ή είναι ελλιπή, ο διαγωνιζόμενος αποκλείεται από την περαιτέρω διαδικασία."

Περαιτέρω, στο άρθρο 11^ο της διακήρυξης ("Φάκελος προσφοράς") προβλέπονταν, μεταξύ άλλων, τα εξής: "Τα περιεχόμενα του ηλεκτρονικού φακέλου της προσφοράς ορίζονται ως εξής: (α) ένας (υπο)φάκελος* με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» και (β) ένας (υπο)φάκελος* με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά». [*](υπο)φάκελος : κατηγορία επισυναπτόμενων αρχείων στο σύστημα] [...] Περιεχόμενα (υπο) φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά». Στον (υπο)φάκελο με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική προσφορά» υποβάλλονται η εγγύηση συμμετοχής και όλα τα απαιτούμενα κατά το στάδιο υποβολής της προσφοράς δικαιολογητικά καθώς και τα ΤΕΧΝΙΚΑ ΣΤΟΙΧΕΙΑ της προσφοράς. Συγκεκριμένα, στον προαναφερόμενο (υπο)φάκελο περιλαμβάνονται:

Α) Δικαιολογητικά συμμετοχής. Οι προσφέροντες υποβάλουν ηλεκτρονικά μαζί με την προσφορά τους, εγκαίρως και προσηκόντως, επί ποινή αποκλεισμού, τα δικαιολογητικά, σε μορφή αρχείου .pdf σύμφωνα με το άρθρο 10 της παρούσας διακήρυξης, το Ν.4155/13(ΦΕΚ/Α'/29-5-2013) και το άρθρο 11 της ΥΑ

P1/2390/13 «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.)». Οι υπεύθυνες δηλώσεις, τα στοιχεία και δικαιολογητικά για τη συμμετοχή του προσφέροντος στη διαγωνιστική διαδικασία υποβάλλονται από αυτόν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου τύπου pdf και προσκομίζονται κατά περίπτωση από αυτόν εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή, πλην των Φ.Ε.Κ. και των εγγράφων που φέρουν ψηφιακή υπογραφή. Όταν υπογράφονται από τον ίδιο φέρουν ψηφιακή υπογραφή και δεν απαιτείται σχετική θεώρηση. Επισημαίνεται ότι τα ανωτέρω δικαιολογητικά ή άλλα στοιχεία του υποφακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά» που έχουν υποβληθεί με την ηλεκτρονική προσφορά και απαιτούνται να προσκομισθούν στην αναθέτουσα αρχή εντός της ανωτέρω αναφερόμενης προθεσμίας είναι τα δικαιολογητικά και στοιχεία που δεν έχουν εκδοθεί /συνταχθεί από τον ίδιο τον οικονομικό φορέα (Προμηθευτή) και κατά συνέπεια δεν φέρουν την ψηφιακή του υπογραφή. Ως τέτοια στοιχεία ενδεικτικά είναι η Εγγυητική Επιστολή συμμετοχής, Πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί από δημόσιες αρχές ή άλλους φορείς.

Β) Τεχνική προσφορά. Συντάσσεται συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος. Στην συνέχεια, το σύστημα παράγει σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο, σε μορφή pdf, το οποίο υπογράφεται ψηφιακά και υποβάλλεται από τον προσφέροντα. Τα στοιχεία που περιλαμβάνονται στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος και του παραγόμενου ψηφιακά υπογεγραμμένου ηλεκτρονικού αρχείου πρέπει να ταυτίζονται. Σε αντίθετη περίπτωση, το σύστημα παράγει σχετικό μήνυμα και ο προσφέρων καλείται να παράγει εκ νέου το ηλεκτρονικό αρχείο pdf. Εφόσον απαιτηθείς της διακήρυξης για την τεχνική προσφορά δεν έχουν αποτυπωθεί στο σύνολό τους στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, ο προσφέρων επισυνάπτει στην τεχνική του προσφορά ψηφιακά υπογεγραμμένα τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία. Τα ανωτέρω στοιχεία και δικαιολογητικά της τεχνικής προσφοράς του προσφέροντος υποβάλλονται από αυτόν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου τύπου .pdf και προσκομίζονται κατά περίπτωση από αυτόν εντός τριών (3) εργάσιμων ημερών από την ηλεκτρονική υποβολή και πάντως το αργότερο την Παρασκευή 30-10-2015, (με διαβιβαστικό όπου θα αναφέρονται αναλυτικά τα προσκομιζόμενα δικαιολογητικά). Όταν υπογράφονται από τον ίδιο φέρουν ψηφιακή υπογραφή.

Περιεχόμενα (υπο)φακέλου «Οικονομική Προσφορά». Στον (υπο)φάκελο* με την ένδειξη «Οικονομική Προσφορά» περιλαμβάνεται η οικονομική προσφορά του οικονομικού φορέα (Προμηθευτή). Η Οικονομική Προσφορά υποβάλλεται ηλεκτρονικά επί ποινή απορρίψεως στον (υπό) φάκελο «Οικονομική Προσφορά». Η οικονομική προσφορά, συντάσσεται συμπληρώνοντας την αντίστοιχη ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος. Στην συνέχεια, το σύστημα παράγει σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο, σε μορφή pdf, το οποίο υπογράφεται ψηφιακά και υποβάλλεται από τον προσφέροντα. Τα στοιχεία που περιλαμβάνονται στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος και του παραγόμενου ψηφιακά υπογεγραμμένου ηλεκτρονικού αρχείου πρέπει να ταυτίζονται. Σε αντίθετη περίπτωση, το σύστημα παράγει σχετικό μήνυμα και ο προσφέρων καλείται να παράγει εκ νέου το ηλεκτρονικό αρχείο pdf. Για λόγους σύγκρισης των προσφορών από το σύστημα, στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα της οικονομικής προσφοράς του συστήματος, οι συμμετέχοντες θα συμπληρώσουν ως τιμή προσφοράς την τιμή με τρία (3) δεκαδικά ψηφία (αριθμό) που προκύπτει μετά την αφαίρεση του ποσοστού της έκπτωσης που προσφέρουν από την Τιμή Αναφοράς που τίθεται στην παρούσα Διακήρυξη για το αντίστοιχο υπό προμήθεια είδος. Τιμές Αναφοράς για σύγκριση των προσφορών: Τιμή αναφοράς Πετρελαίου Θέρμανσης : = 1,000. Τιμή αναφοράς Πετρελαίου Κίνησης : = 1,200 Τιμή αναφοράς Βενζίνη Αμόλυβδη : = 1,400. Παράδειγμα : Έστω ότι ο συμμετέχων έχει προσφέρει έκπτωση επί της τιμής (όπως ακριβώς ζητείται από τη Διακήρυξη) 12% για το Πετρέλαιο Κίνησης. Στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα της οικονομικής προσφοράς του συστήματος θα συμπληρώσει ως τιμή προσφοράς $1,200 - (1,200 \times 0,12) = 1,056$. Καθώς η οικονομική προσφορά, δηλαδή το προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης, έχει αποτυπωθεί έμμεσα στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, ο προσφέρων θα επισυνάψει στην ηλεκτρονική οικονομική προσφορά του ψηφιακά υπογεγραμμένα και τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία, σύμφωνα με το υπόδειγμα της οικονομικής προσφοράς σε μορφή pdf. Τιμές: Οι τιμές προσφοράς για τα τμήματα των καυσίμων θα πρέπει να δίδονται με ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%) επί της εκάστοτε διαμορφούμενης, μέσης λιανικής τιμής πώλησης έκαστου είδους, της Δ/σης Ανάπτυξης

Περιφερειακής Ενότητας Δράμας – τμήμα Εμπορίου και Τουρισμού, κατά την ημέρα παράδοσης αυτού και που θα αντιστοιχεί σε κάθε χαρακτηριστικό γνώρισμα του είδους (πετρέλαιο κίνησης, βενζίνη αμόλυβδη και πετρέλαιο θέρμανσης) και για το τμήμα των λιπαντικών με τη χαμηλότερη τιμή. [...]

Τέλος, στο μέρος “Προσφορά” του τεύχους διακήρυξης περιλαμβανόταν το προαναφερόμενο “υπόδειγμα οικονομικής προσφοράς”, το οποίο αποτελούνταν από πίνακες για την αριθμητική και ολόγραφη αναφορά των ανά είδος προσφερόμενων ποσοστών έκπτωσης (%) για καθεμία εκ των ομάδων (τμημάτων) της σύμβασης για την οποία μπορούσε να υποβληθεί προσφορά.

2.4 Ως προς τις τηρηθείσες διατυπώσεις δημοσιότητας των όρων της διακήρυξης του διαγωνισμού:

Η αναθέτουσα αρχή απέστειλε την 11^η.9.2015, μέσω της εφαρμογής e-notices της πύλης sipar, προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (ΕΕΕΕ) *Προκήρυξη Σύμβασης Προμηθειών*, συντεταγμένη σύμφωνα με το σχετικό ισχύον τυποποιημένο έντυπο προκήρυξης σύμβασης (Οδηγία 2004/18/ΕΚ), η οποία δημοσιεύθηκε στο Συμπλήρωμα της ΕΕΕΕ (φύλλο υπ’ αριθμ. 2015/S 179-324880) και άρχισε να διατίθεται με τίτλο “*Ελλάδα - Κάτω Νευροκόπι: Πετρέλαιο θέρμανσης*” στη βάση δεδομένων TED (Καθημερινό Ηλεκτρονικό Δελτίο Υποβολής Προσφορών) την 16^η.9.2015.

Παράλληλα, η με α.π. 8501/14.9.2015 (με ΑΔΑ: 65Ψ4ΩΕ3-ΚΡ1) περίληψη διακήρυξης τοιχοκολλήθηκε στον πίνακα ανακοινώσεων του Δημοτικού καταστήματος Δήμου Κ. Νευροκοπίου την 14^η.9.2015, δημοσιεύθηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως (ΦΕΚ υπ’ αριθμ. 487 της 18.9.2015), στις πανελλαδικής κυκλοφορίας εφημερίδες “*Επικαιρότητα*” (17.9.2015) και “*Γενική Δημοπρασιών*” (16.9.2015) και στις τοπικές εφημερίδες του Νομού Δράμας: “*Πρωινός Τύπος*”, “*Χρονικά της Δράμας*” και “*Ενημέρωση*” την 16^η.9.2015, όπως επίσης την 16^η.9.2015 τοιχοκολλήθηκε στον ειδικό χώρο ανακοινώσεων του Επιμελητηρίου Δράμας.

Τέλος, το τεύχος της υπ’ α.π. 8483/11.9.2015 διακήρυξης αναρτήθηκε στην ιστοσελίδα του Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ. την 20^η.10.2015 με ΑΔΑΜ 15PROC002193441.

2.5 Σύμφωνα με το από 2.11.2015 πρακτικό υπ’ αριθμ. 1 με τίτλο “*Αποσφράγιση προσφορών και αξιολόγηση δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικών προσφορών*” της “*Επιτροπής διενέργειας διαγωνισμών προμηθειών και αξιολόγησης των αποτελεσμάτων διαγωνισμών και απευθείας ανάθεσης προμηθειών έτους 2015*” ΕΚΠΟΤΑ του Δήμου Κάτω Νευροκοπίου (εφεξής Επιτροπή διαγωνισμού), κατά την ορισθείσα ημερομηνία και ώρα διενέργειας της ηλεκτρονικής αποσφράγισης προσφορών, ήτοι την 2^η.11.2015 και ώρα 10.00 π.μ., διαπιστώθηκε ότι μέχρι την προαναφερόμενη καταληκτική ημερομηνία και ώρα υποβολής προσφορών υπεβλήθησαν στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. τρεις (3) φάκελοι προσφορών, και συγκεκριμένα αυτοί των οικονομικών φορέων: “*Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑΚΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ*”, “*ΕΥΘΥΜΙΟΥ ΘΕΟΔΩΡΟΣ- ΝΙΚΟΛΑΟΣ*” και “*Σ. ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΙΔΗ- Χ. ΧΑΤΖΗΓΕΩΡΓΑΚΗ Ο.Ε.*”, οι οποίες αφορούσαν την ομάδα Θ (Ελαίολιπαντικά Δήμου Κ. Νευροκοπίου) και οι οποίες ευρέθησαν, κατά το ως άνω πρακτικό, και κατόπιν της αποσφράγισης και ελέγχου πληρότητας – κανονικότητας των ηλεκτρονικώς υποβληθέντων και εγγράφως προσκομισθέντων δικαιολογητικών και εγγράφων των υποφакέλων “*δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς*”, ότι πληρούν τους όρους της διακήρυξης και, ως εκ τούτου, προτάθηκαν ως αποδεκτές προκειμένου να συνεχίσουν στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού.

Περαιτέρω, σύμφωνα με το ως άνω πρακτικό της Επιτροπής διαγωνισμού, το οποίο αναρτήθηκε από την αναθέτουσα αρχή στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. την 6^η.11.2015 προς ενημέρωση των διαγωνιζομένων, διαπιστώθηκε ότι δεν υπεβλήθη καμία προσφορά όσον αφορά τις ομάδες Α - Η των υγρών και στερεών καυσίμων της προκηρυχθείσας σύμβασης, προτάθηκε δε η κήρυξη του διαγωνισμού ως άγονου ως προς τις εν λόγω ομάδες, όπως επίσης και η “*διενέργεια της προμήθειας από το Δημοτικό Συμβούλιο με τη διαδικασία της απευθείας ανάθεσης μέσω ηλεκτρονικής διαπραγμάτευσης κατόπιν παροχής σύμφωνης γνώμης από την ΕΑΑΔΗΣΥ*”.

Ακολούθως, με την υπ’ αριθμ. 197/29/9.11.2015 (ΑΔΑ: Ω129ΩΕ3-ΩΝΟ) Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Κ. Νευροκοπίου, η οποία αναρτήθηκε από την αναθέτουσα αρχή στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. την 17^η.11.2015 προς ενημέρωση των διαγωνιζομένων,

εγκρίθηκε το ως άνω πρακτικό της Επιτροπής διαγωνισμού εν συνόλω και, ως εκ τούτου, αποφασίσθηκε: α) η συνέχιση και ολοκλήρωση της διενέργειας του διαγωνισμού με το άνοιγμα των οικονομικών προσφορών των τριών προαναφερόμενων διαγωνιζομένων για την ομάδα Θ (των ελαιολιπαντικών) και β) η κήρυξη του διαγωνισμού ως άγονου όσον αφορά τις προαναφερόμενες ομάδες Α – Η (υγρών και στερών καυσίμων).

Εν συνεχεία, με την υπ' αριθμ. 202/30/13.11.2015 (ΑΔΑ: ΩΨΗΩΩΕ3-Υ6Δ) Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Κ. Νευροκοπίου εκδικάσθηκε η από 9.11.2015 εμπροθέσμως και νομίμως υποβληθείσα μέσω του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. ένσταση της "Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑΚΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ", με την οποία η εν λόγω εταιρεία στράφηκε κατά της προτεινόμενης αποδοχής των προσφορών των δύο ως άνω συνδιαγωνιζομένων της στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού, και ειδικότερα: α) κατά της αποδοχής του υποφακέλου "δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς" της εταιρείας "ΕΥΘΥΜΙΟΥ ΘΕΟΔΩΡΟΣ- ΝΙΚΟΛΑΟΣ" (λόγω του ότι, κατά την ενιστάμενη, ο εν λόγω διαγωνιζόμενος "δεν έχει καταθέσει τεχνικά φυλλάδια (TDS), με αποτέλεσμα να μη μπορεί να γίνει η αξιολόγηση των τεχνικών προδιαγραφών στα προϊόντα που χρειάζεται."), και β) κατά της αποδοχής του υποφακέλου "δικαιολογητικών συμμετοχής – τεχνικής προσφοράς" της εταιρείας "Σ. ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΙΔΗ- Χ. ΧΑΤΖΗΓΕΩΡΓΑΚΗ Ο.Ε." (λόγω του ότι, κατά την ενιστάμενη, i) η υποβληθείσα εκ του εν λόγω διαγωνιζόμενου εγγυητική επιστολή συμμετοχής του στο διαγωνισμό δεν περιλαμβάνει τα κατ' ελάχιστον απαιτούμενα από το άρθρο 7 της διακήρυξης στοιχεία (βλ. σελ. 4 της παρούσας) και ii) το προσφερόμενο εκ του εν λόγω διαγωνιζόμενου ελαιολιπαντικό τύπου "SELECTIVE 20W50 CF4" δεν καλύπτει την τεθείσα στη μελέτη επί ποινή αποκλεισμού τεχνική προδιαγραφή CG-4/SJ).

Με την ως άνω απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Κ. Νευροκοπίου, η οποία αναρτήθηκε από την αναθέτουσα αρχή στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. την 17^η.11.2015 προς ενημέρωση των διαγωνιζομένων, αποφασίσθηκε τελικά, κατόπιν της από 11.11.2015 σχετικής γνωμοδότησης της Επιτροπής διαγωνισμού, η αποδοχή στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού των προσφορών των οικονομικών φορέων "Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑΚΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ" και "ΕΥΘΥΜΙΟΥ ΘΕΟΔΩΡΟΣ- ΝΙΚΟΛΑΟΣ" και η απόρριψη της προσφοράς της εταιρείας "Σ. ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΙΔΗ- Χ. ΧΑΤΖΗΓΕΩΡΓΑΚΗ Ο.Ε.", καθώς έγιναν δεκτά τα εξής: α) "η απόρριψη της ένστασης που αφορά την εταιρία ΕΥΘΥΜΙΟΥ ΘΕΟΔΩΡΟΣ για το λόγο ότι σύμφωνα με την διακήρυξη δεν απαιτείται η κατάθεση τεχνικών φυλλαδίων (TDS) για τα ελαιολιπαντικά της ομάδος Θ παρά μόνο η συμπλήρωση του υποδείγματος του παραρτήματος Α", β) "η απόρριψη της ένστασης που αφορά την εταιρία Σ. ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΙΔΗ- Χ. ΧΑΤΖΗΓΕΩΡΓΑΚΗ Ο.Ε. γιατί σύμφωνα με την παρ. α του άρθρου 7 της διακήρυξης η εγγυητική επιστολή συμμετοχής δίδεται και με ισόποσο γραμμάτιο του Ταμείου Παρακαταθηκών & Δανείων", και γ) "η αποδοχή της ένστασης για το προϊόν της ομάδος Θ (ελαιολιπαντικά Νο Θ1) και απορρίπτει την προσφορά της εταιρίας Σ. ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΙΔΗ- Χ. ΧΑΤΖΗΓΕΩΡΓΑΚΗ Ο.Ε. για τον λόγο ότι το λιπαντικό τύπου SELECTIVE 20W50 CF4 δεν καλύπτει την προδιαγραφή CG-4/SJ."

Όπως προκύπτει δε τόσο από τη σχετική υποβληθείσα βεβαίωση της αναθέτουσας αρχής όσο και από την εξέταση της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. μετά την παρέλευση της 10ήμερης προβλεπόμενης προθεσμίας του άρθ. 4 του Ν.3886/2010, κατά των προαναφερομένων αποφάσεων της αναθέτουσας αρχής δεν έχει υποβληθεί προδικαστική προσφυγή της προαναφερθείσας διάταξης.

Κατόπιν των ανωτέρω, η Επιτροπή διαγωνισμού προέβη στην από 19.11.2015 ανάρτηση στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. της σχετικής ανακοίνωσης περί της ημερομηνίας και ώρας διεξαγωγής της ηλεκτρονικής αποσφράγισης των υποφακέλων οικονομικών προσφορών των δύο ως άνω προκριθέντων διαγωνιζομένων, και, εν συνεχεία, σύμφωνα με το από 20.11.2015 πρακτικό της υπ' αριθμ. 2 με τίτλο "Αποσφράγιση οικονομικών προσφορών", το οποίο αναρτήθηκε από την αναθέτουσα αρχή στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. την 26^η.11.2015 προς ενημέρωση των διαγωνιζομένων, στις 20.11.2015 και ώρα 10.00 π.μ. προέβη (όπως οριζόταν στην ανακοίνωση) στην ηλεκτρονική αποσφράγιση των υποφακέλων των εν λόγω οικονομικών προσφορών, γνωμοδοτώντας υπέρ του αποδεκτού και των δύο καθώς και υπέρ της ανακήρυξης ως μειοδότη για την ομάδα Θ της εταιρείας "Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑΚΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ" "με τη χαμηλότερη τιμή Οικονομικής Προσφοράς ποσού 4.021,20€ (ΧΩΡΙΣ Φ.Π.Α.)."

Τέλος, από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου της υπόθεσης και της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., προκύπτει ότι μέχρι και την ολοκλήρωση σύνταξης της παρούσας, η

διαγωνιστική διαδικασία δεν έχει προχωρήσει περαιτέρω με την έκδοση και ανάρτηση στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. της απόφασης κατακύρωσης του αποτελέσματος του διαγωνισμού ως προς την ομάδα Θ, ενώ, παράλληλα, όπως διαπιστώθηκε από την εξέταση της πλατφόρμας του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. αλλά και βάσει σχετικής βεβαίωσης της αναθέτουσας αρχής, δεν εκκρεμούν ενστάσεις, προσφυγές ή ένδικα μέσα κατά πράξης ή παράλειψης της αναθέτουσας αρχής σχετικής με τη διενεργηθείσα διαγωνιστική διαδικασία.

2.6 Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Κάτω Νευροκοπίου Νομού Δράμας, με το με α.π. εισερχ. 5148/18.11.2015 έγγραφο της αρμόδιας Υπηρεσίας του μετά του συνημμένου σε αυτό φακέλου, στο πλαίσιο του οποίου υπέβαλε και το σχετικό σχέδιο απόφασης του Δημοτικού του Συμβουλίου για την έγκριση της προσφυγής του στη σκοπούμενη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης, αιτείται την παροχή της σύμφωνης γνώμης της Αρχής κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. (δδ) του Ν.4013/2011, ως ισχύει, για την προσφυγή του στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού προκειμένου για τη σύναψη σύμβασης / συμβάσεων προμήθειας των οκτώ (υπ' αριθμ. Α – Η) τμημάτων υγρών και στερεών καυσίμων, για τα οποία δεν υπεβλήθη προσφορά κατά τον προηγηθέντα, διενεργηθέντα μέσω του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., ανοικτό διεθνή μειοδοτικό διαγωνισμό και τα οποία αφορούν τις ανάγκες του εν λόγω Δήμου και των νομικών του προσώπων, συνολικού προϋπολογισμού 275.847,55€ χωρίς ΦΠΑ, προβλεπόμενης συμβατικής διάρκειας ενός (1) έτους, αρχομένης από υπογραφή της σύμβασης, και όχι πέραν της 31^{ης}.12.2016.

II. Νομικό πλαίσιο

3. Στο άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του Ν. 4013/2011 (ΦΕΚ Α' 204/15.9.2011), ως ισχύει (μετά και την τροποποίηση της σχετικής προθεσμίας), ορίζεται ότι: «2. Η Αρχή έχει τις ακόλουθες αρμοδιότητες: [...] γ) [...] 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. Η εν λόγω αρμοδιότητα ασκείται μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) εργάσιμων ημερών από την περιέλευση του σχεδίου απόφασης στην Αρχή, συνοδευόμενου από όλα τα στοιχεία στα οποία θεμελιώνεται, κατά περίπτωση, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, με μέριμνα της αναθέτουσας αρχής. Με την άπρακτη παρέλευση της ως άνω προθεσμίας τεκμαίρεται η σύμφωνη γνώμη της Αρχής. Σε εξαιρετικές περιπτώσεις και ιδίως λόγω της πολυπλοκότητας της υπό ανάθεση σύμβασης, η Αρχή δύναται με απόφαση της, η οποία κοινοποιείται στην αιτούσα αναθέτουσα αρχή, να παρατείνει άπαξ την ως άνω προθεσμία για δεκαπέντε (15) επιπλέον εργάσιμες ημέρες. [...]».

4. Στην παρ. 1 του άρθρου 6, "Ποσά των κατωτάτων ορίων των δημοσίων συμβάσεων (άρθρο 7 οδηγίας 2004/18/ΕΚ)", του π.δ/τος 60/2007 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: 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, [...]»

Σημειώνεται ότι σύμφωνα με το άρθρο 2 του υπ' αριθ. 1336/2013 Κανονισμού της Επιτροπής της 13^{ης} 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 τα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων για τα έτη 2014 και 2015, το ως άνω ποσό (χρηματικό κατώφλι) αναπροσαρμόστηκε στις 134.000€ και 207.000€ αντίστοιχα.

5. Στο άρθρο 8, “Μέθοδοι υπολογισμού της εκτιμώμενης αξίας των δημοσίων συμβάσεων, των συμφωνιών – πλαισίων και των δυναμικών συστημάτων αγορών (άρθρο 9 οδηγίας 2004/18/ΕΚ)”, του ίδιου ως άνω π.δ/τος 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 προαίρεσης όσο και των τυχόν παρατάσεων της σύμβασης [...]

2. Η αποτίμηση πρέπει να ισχύει κατά το χρόνο αποστολής της προκήρυξης διαγωνισμού, όπως προβλέπεται στο άρθρο 29 παράγραφος 2 ή, στις περιπτώσεις όπου δεν απαιτείται μια τέτοια προκήρυξη, κατά το χρονικό σημείο έναρξης της διαδικασίας ανάθεσης 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. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να παρεκκλίνουν, προκειμένου για τα τμήματα των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός ΦΠΑ 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.[...]”

6. Στην περ. α' της παρ. 1 του άρθρου 25, “Διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού (άρθρο 31 οδηγίας 2004/18/ΕΚ)”, του ίδιου ως άνω π.δ/τος 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. [...]».

7. Στο άρθρο 29, “Προκηρύξεις (άρθρο 35 οδηγίας 2004/18/ΕΚ)”, παρ. 2 του ίδιου ως άνω π.δ/τος προβλέπονται τα εξής:

“2. Οι αναθέτουσες αρχές που επιθυμούν να συνάψουν δημόσια σύμβαση ή συμφωνία – πλαίσιο, προσφεύγοντας σε διαδικασία ανοικτή, κλειστή ή, υπό τους προβλεπόμενους στο άρθρο 24 όρους, σε διαδικασία διαπραγμάτευσης με δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, ή, υπό τους προβλεπόμενους στο άρθρο 23 όρους, σε ανταγωνιστικό διάλογο, γνωστοποιούν την πρόθεσή τους με την έκδοση προκήρυξης διαγωνισμού.”

Στο δε άρθρο 30 παρ. 1 και 5 του ίδιου ως άνω π.δ/τος, “Σύνταξη και λεπτομέρειες δημοσίευσης των προκηρύξεων (άρθρο 36 οδηγίας 2004/18/ΕΚ)”, προβλέπεται ότι:

“1. Οι προκηρύξεις περιλαμβάνουν τις πληροφορίες που αναφέρονται στο Παράρτημα VII Α καθώς και κάθε πρόσθετη πληροφορία που κρίνεται χρήσιμη από την αναθέτουσα αρχή, χρησιμοποιώντας τα τυποποιημένα έντυπα που εγκρίνονται από την Ευρωπαϊκή Επιτροπή σύμφωνα με την προβλεπόμενη στο άρθρο 77 παράγραφος 2 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ, διαδικασία. [...] 5. [...] Οι προκηρύξεις που δημοσιεύονται σε εθνικό επίπεδο δεν πρέπει να περιλαμβάνουν πληροφορίες διαφορετικές από εκείνες που περιέχονται στις προκηρύξεις που αποστέλλονται στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή ή δημοσιεύονται στο προφίλ αγοραστή» σύμφωνα με το άρθρο 29 παράγραφος 1 πρώτο εδάφιο, [...] [...]”

8. Στο άρθρο 4 με τίτλο «Ρύθμιση ζητημάτων κατεπείγοντος χαρακτήρα του Υπουργείου Εσωτερικών – Προμήθειες Ο.Τ.Α. α' και β' βαθμού» της από 12.12.2012 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου (ΦΕΚ Α' 240) η οποία κυρώθηκε με το άρθρο 48 του Ν.4111/2013 (ΦΕΚ Α' 18/25.01.2013) ορίζεται ότι:

«1. Η διαδικασία ανάδειξης προμηθευτών – χορηγητών, για προμήθειες [...] γ. πετρελαιοειδών [...] 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. [...]»
Βάσει δε των διατάξεων του άρθρου 49 του Ν.4111/2013 (και δη της παρ. 7 αυτού), η ισχύς των διατάξεων του άρθ. 48 του νόμου αρχίζει από 25.01.2013.

9. Στα άρθρα 134 (“ΕΘΝΙΚΟ ΣΥΣΤΗΜΑ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΩΝ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ”) και 136 (“Υποχρέωση χρήσης ΕΣΗΔΗΣ”) του Ν.4281/2014 “Μέτρα στήριξης και ανάπτυξης της ελληνικής οικονομίας, οργανωτικά θέματα Υπουργείου Οικονομικών και άλλες διατάξεις” (ΦΕΚ 160 Α’/8.8.2014) προβλέπεται ότι:

«Άρθρο 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. [...]

Άρθρο 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. Ως προς τα έργα, η ισχύς του αρχίζει όσον αφορά όλους τους φορείς της Κεντρικής Κυβέρνησης την 1η Ιανουαρίου 2015 και όσον αφορά το σύνολο του δημόσιου τομέα την 1η Δεκεμβρίου 2015.».

Τέλος, με την Υπουργική Απόφαση υπ’ αριθμ. Π1/2390/16.10.2013 (ΦΕΚ 2677 Β’/21.10.2013) «Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.)» καθορίστηκαν οι τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.).

III. Νομική Εκτίμηση

10. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Κάτω Νευροκοπίου Νομού Δράμας, ο οποίος ως Ο.Τ.Α. α’ βαθμού συνιστά αναθέτουσα αρχή του άρθ. 2 παρ. 9 του π.δ/τος 60/2007, αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών κατά την έννοια της περ. (γ) της παρ. 2 του άρθρου 2 του π.δ/τος 60/2007.

Δεδομένου δε ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών προϋπολογισμού 275.847,55€ χωρίς ΦΠΑ, ήτοι εκτιμώμενης αξίας ανώτερης του ισχύοντος χρηματικού ορίου, ποσού 207.000€, της παρ. 1 περ. (β) του άρθρου 6 π.δ/τος 60/2007 (βλ. παρ. 4 της παρούσας), σε συνδυασμό με τις διατάξεις της παρ. 5 του άρθ. 8 του ίδιου ως άνω π.δ/τος, διαπιστώνεται ότι συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή σύμφωνης γνώμης κατ’ άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ’ υποπερ. (δδ) του Ν. 4013/2011 ως ισχύει.

11. 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, 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).

12. Ειδικότερα, η εφαρμογή του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ/τος 60/2007, στη βάση του οποίου οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις, προσφεύγοντας στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, προϋποθέτει τη σωρευτική συνδρομή των παρακάτω προϋποθέσεων:

α) να έχει προηγηθεί νομίμως διεξαχθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία.

Συγκεκριμένα, σχετικά με την προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, παγίως έχει κριθεί ότι η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή της περ. α' της παρ. 1 του άρθρου 25 του Π.Δ. 60/2007, συνέχεται άμεσα με τον προηγηθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία (Ελ. Συν. Ζ' Κλιμάκιο Πράξη 215/2012, Ελ. Συν. VI Τμ. Απόφαση 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013, ομοίως και κατά την πάγια νομολογία της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., η οποία είναι αναρτημένη στο www.eaadhsy.gr, βλ. πχ. Αποφάσεις της Αρχής 59/2014, 65/2015 κτλ).

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

γ) να μην τροποποιούνται ουσιαδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση.

Επιπλέον, σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η αναθέτουσα αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση προς αυτήν σχετικής εκθέσεως.

13. Εν προκειμένω, από τα στοιχεία του φακέλου της εξεταζόμενης υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα:

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

Ο Δήμος Κάτω Νευροκοπίου Νομού Δράμας εκκίνησε την 11^η.9.2015, με την ηλεκτρονική αποστολή στην ΕΕΕΕ μέσω της πύλης sipar του τυποποιημένου εντύπου Προκήρυξης Σύμβασης, διαδικασία ανοικτού διεθνούς μειοδοτικού διαγωνισμού μέσω του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. για τη σύναψη σύμβασης/συμβάσεων προμήθειας υγρών και στερεών καυσίμων και ελαιολιπαντικών έτους 2016, συνολικού προϋπολογισμού 284.408,85€ χωρίς ΦΠΑ, ήτοι 349.822,90€ (συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 23%), για τον ίδιο και τα νομικά του πρόσωπα, με καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. την 26^η.10.2015 και ώρα

14.00, κατά τα λοιπά σύμφωνα με τους όρους του τεύχους της υπ' α.π. 8483/11.9.2015 διακήρυξης, οι οποίοι έλαβαν επαρκή κατά το νόμο δημοσιότητα στην ΕΕΕΕ και σε εθνικό επίπεδο (ΦΕΚ, ημεδαπός τύπος και τοπικό Επιμελητήριο).

Από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου της υπόθεσης δεν προκύπτει η διαπίστωση ουσιωδών νομικών πλημμελειών κατά τη σύνταξη και δημοσιότητα των όρων της υπ' α.π. 8483/11.9.2015 διακήρυξης, για τις οποίες βασίμως να μπορεί να υποστηριχθεί ότι συνέχονται με το άγονο αποτέλεσμα της προηγηθείσας ανοικτής διαγωνιστικής διαδικασίας ως προς τις ομάδες Α – Η των υγρών και στερεών καυσίμων, τις οποίες αφορά το εξεταζόμενο αίτημα της αναθέτουσας αρχής.

Όσον αφορά δε τη διαπιστωθείσα διάσταση πληροφορίας ως προς την ώρα της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών (εν προκειμένω της ώρας από την παρέλευση της οποίας και μετά δεν ήταν δυνατή η υποβολή προσφοράς στο σύστημα) μεταξύ αφενός της δημοσιευθείσας σε εθνικό επίπεδο περίληψης διακήρυξης (όπου αναφερόταν, η ώρα 14.00 μ.μ. συμφώνως προς τα οριζόμενα στην πλατφόρμα του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) και αφετέρου της δημοσιευθείσας προκήρυξης σύμβασης στην ΕΕΕΕ (πεδίο IV.3.4, όπου αναφερόταν η ώρα 10.00 π.μ., σύμφωνα και με τη σχετική αναφορά του άρθρου 1^{ου} της διακήρυξης), παρόλο που η εν λόγω διάσταση πληροφορίας στοιχειοθετεί, καταρχήν, πλημμελή τήρηση υποχρεωτικού κανόνα δημοσιότητας των όρων του διαγωνισμού (και συγκεκριμένα της προπαρατεθείσας διάταξης της παρ. 5 άρθ. 30 π.δ/τος 60/2007), εντούτοις δεν κρίνεται ως ουσιώδης νομική πλημμέλεια της προηγηθείσας διαγωνιστικής διαδικασίας, υπό την έννοια ότι δεν μπορεί βασίμως να θεωρηθεί ότι η εν λόγω πλημμέλεια απέτρεψε ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς από τη συμμετοχή τους στο διαγωνισμό ή περιόρισε δυσανάλογα τη δυνατότητά τους για υποβολή προσφοράς, έχοντας ως συνέπεια το άγονο αποτέλεσμα του διαγωνισμού ως προς τα τμήματα των καυσίμων.

Και αυτό διότι κατά το διαγωνισμό υπεβλήθησαν τρεις προσφορές, όλες για την ομάδα Θ (των ελαιολιπαντικών), οι οποίες κρίθηκαν από την αναθέτουσα αρχή ως εμπρόθεσμες με βάση την ορισθείσα στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. καταληκτική ώρα υποβολής προσφορών της 14.00 μ.μ., χωρίς να έχουν υποβληθεί ενστάσεις διαγωνιζομένων που να αμφισβητούν την εν λόγω κρίση της αναθέτουσας αρχής, ούτε και σχετικά διευκρινιστικά ερωτήματα ενδιαφερομένων, τα οποία να στοιχειοθετούν ότι το ζήτημα απασχόλησε ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς καθ' οιονδήποτε τρόπο κατά το στάδιο προετοιμασίας προσφορών, ενώ, επιπρόσθετα, στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., στην οποία παρέπεμπαν η δημοσιευθείσα στην ΕΕΕΕ προκήρυξη σύμβασης και στον ημεδαπό τύπο περίληψης διακήρυξης και την οποία (πλατφόρμα) οι ενδιαφερόμενοι έπρεπε υποχρεωτικά να επισκεφθούν προκειμένου να λάβουν ηλεκτρονικά το τεύχος της διακήρυξης και να υποβάλλουν την προσφορά τους, ήταν σαφής η πληροφορία περί του ότι η προθεσμία υποβολής προσφορών έληγε την ώρα 14.00 μ.μ. της 26^{ης}.10.2015.

β) Ως προς τη μη υποβολή προσφοράς ή τη μη ύπαρξη υποψηφίου ή τη μη υποβολή κατάλληλης προσφοράς κατά την προηγούμενη διεξαχθείσα ανοικτή ή κλειστή διαγωνιστική διαδικασία.

Σύμφωνα με την υπ' αριθμ. 197/29/9.11.2015 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Κ. Νευροκοπίου περί έγκρισης του από 2.11.2015 πρακτικού υπ' αριθμ. 1 της Επιτροπής διαγωνισμού, βλ. ως άνω υπό παρ. 2.5 της παρούσας, κατά τον προηγηθέντα ανοικτό διεθνή διαγωνισμό, ο οποίος διεξήχθη μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., δεν υπεβλήθη καμία προσφορά όσον αφορά τις ομάδες Α – Η των προς προμήθεια υγρών και στερεών καυσίμων. Ως εκ τούτου, συντρέχει, εν προκειμένω, η ως άνω υπό στοιχείο (β) προϋπόθεση [μη υποβολή προσφοράς κατά τη νομίμως προηγηθείσα ανοικτή διαδικασία] των επικαλούμενων από την αναθέτουσα αρχή διατάξεων του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' π.δ/τος 60/2007.

γ) Ως προς τη μη ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης κατά την προσφυγή της αναθέτουσας αρχής στην αιτούμενη διαδικασία διαπραγμάτευσης.

Από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου της υπόθεσης, και συγκεκριμένα από το υποβληθέν σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου Δήμου Κάτω Νευροκοπίου για την έγκριση της προσφυγής του Δήμου στη σκοπούμενη διαδικασία διαπραγμάτευσης, προκύπτει ότι η αναθέτουσα αρχή επιθυμεί να προσφύγει στην αιτούμενη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων της υπ'

α.π. 8483/11.9.2015 διακήρυξης του προηγηθέντος ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού.

14. Εν όψει των προεκτεθέντων, διαπιστώνεται ότι πληρούνται σωρευτικά οι ως άνω υπό στοιχείο (α), (β) και (γ) προϋποθέσεις εφαρμογής των διατάξεων του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ/τος 60/2007, οπότε προκύπτει η συνδρομή λόγου και προϋπόθεσης για την υιοθέτηση από την αναθέτουσα αρχή της εξαιρετικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού προκειμένου για τη σύναψη των δημοσίων συμβάσεων προμηθειών καυσίμων του αιτήματός της.

Τέλος, κρίνεται σκόπιμο να επισημανθούν τα εξής:

α) Ο περιορισμός του χρονικού διαστήματος της περιόδου οριστικής υποβολής προσφορών στην εφαρμογή ηλεκτρονικού διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., σε χρονικό διάστημα μικρότερο της προβλεπόμενης εκ του νόμου (άρθρο 32 π.δ/τος 60/2007) ελάχιστης προθεσμίας παραλαβής προσφορών, εν προκειμένω, από Δευτέρα 12.10.2015 έως Δευτέρα 26.10.2015, δύναται αναλόγως των περιστάσεων, να θέτει εμπόδια στη συμμετοχή οικονομικών φορέων στη διαγωνιστική διαδικασία και να περιορίζει με τον τρόπο αυτό τον ανταγωνισμό, πολλώ δε μάλλον σε συνδυασμό με τη δημοσίευση της διακήρυξης του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. (ή σε οιαδήποτε άλλη καθοριζόμενη στη διακήρυξη ιστοσελίδα) σε χρόνο αρκετά μεταγενέστερο σε σχέση με την ημερομηνία έναρξης της τεθείσας προθεσμίας παραλαβής προσφορών (εν προκειμένω, με δεδομένο ότι η προθεσμία παραλαβής προσφορών του εξεταζόμενου διαγωνισμού εκκινούσε από 12.9.2015, ήτοι από την επομένη της ημερομηνίας αποστολής της προκήρυξης σύμβασης στην ΕΕΕΕ, η διακήρυξη του διαγωνισμού δημοσιεύθηκε στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. προς γνώση των ενδιαφερομένων την 29^η.9.2015). Ως εκ τούτου, η Αρχή θεωρεί ορθότερο η ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. να ταυτίζεται με την ημερομηνία δημοσίευσης της διακήρυξης του διαγωνισμού στο σύστημα, η οποία σκόπιμο είναι να τίθεται κατά το δυνατόν εγγύτερα προς την έναρξη της προθεσμίας παραλαβής προσφορών, και επομένως να δίδεται η δυνατότητα υποβολής προσφορών των ενδιαφερόμενων οικονομικών φορέων με πλήρη γνώση των όρων της διακήρυξης καθ' όλο το χρονικό διάστημα που διανύεται μεταξύ της ημερομηνίας δημοσιοποίησης της διακήρυξης και της τεθείσας καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών (πρβλ. και Αποφάσεις 95, 109 και 211/2015 της Αρχής στο www.eaadhsy.gr).

β) Ο όρος *“Όλα τα δικαιολογητικά συμμετοχής στο διαγωνισμό πρέπει να έχουν εκδοθεί το πολύ τρεις (3) μήνες πριν από την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών.”* του άρθρου 10^{ου} της διακήρυξης (*“Προσόντα και Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Υποβολή προσφορών”*), καταλαμβάνοντας, μεταξύ άλλων, και τα πιστοποιητικά φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας των ενδιαφερομένων οικονομικών φορέων, τα οποία παγίως προσκομίζονται ως δικαιολογητικά συμμετοχής τους σε δημόσιους διαγωνισμούς ανάθεσης συμβάσεων προμηθειών των ΟΤΑ α' βαθμού προκειμένου να αποδείξουν τη φορολογική και ασφαλιστική ενημερότητα των διαγωνιζομένων κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού, σύμφωνα με τις οικείες διατάξεις του άρθρου 7 παρ. 2 περ. α(4) του ΕΚΠΟΤΑ¹, όπως ζητήθηκε και στην περίπτωση του εξεταζόμενου διαγωνισμού, καίτοι, εν προκειμένω, δεν οδήγησε σε απόρριψη υποβληθείσας προσφοράς, ούτε μπορεί βασίμως να θεωρηθεί ότι συνέχεται με το άγονο αποτέλεσμα του διενεργηθέντος διαγωνισμού ως προς τα τμήματα των καυσίμων, εντούτοις, επιβάλλει ένα πρόσθετο διοικητικό βάρος σε όλους τους ενδιαφερόμενους και θέτει έναν περιορισμό ως προς το πρόσφατο της ημερομηνίας έκδοσης ενός κατά τα άλλα ισχυρού πιστοποιητικού. Ως εκ τούτου, προς το σκοπό της ανάθεσης της σύμβασης σε φορολογικά και ασφαλιστικά ενήμερο ανάδοχο οικονομικό φορέα, σκόπιμο είναι να προβλέπει η διακήρυξη ρητά ότι τα προσκομιστέα πιστοποιητικά φορολογικής και ασφαλιστικής ενημερότητας θα πρέπει να είναι σε ισχύ κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού, χωρίς ουδόλως να έχει σημασία ο χρόνος έκδοσής τους (βλ. και Απόφαση 254/2015 της Αρχής).

¹ Σημειώνεται η εν λόγω διάταξη του άρθρου 7 παρ. 2 του ΕΚΠΟΤΑ: *“2. Οι δικαιούμενοι συμμετοχής στους διαγωνισμούς υποβάλλουν μαζί με την προσφορά τους τα εξής δικαιολογητικά: α) Οι Έλληνες πολίτες: [...] (4) Πιστοποιητικό που εκδίδεται από αρμόδια κατά περίπτωση αρχή, από το οποίο να προκύπτει ότι είναι ενήμεροι ως προς τις υποχρεώσεις τους που αφορούν τις εισφορές κοινωνικής ασφάλισης και ως προς τις φορολογικές υποχρεώσεις τους κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού. Σε περίπτωση εγκατάστασής τους στην αλλοδαπή, τα δικαιολογητικά των παραπάνω εδαφίων (3) και (4) εκδίδονται με βάση την ισχύουσα νομοθεσία της χώρας που είναι εγκατεστημένοι, από την οποία και εκδίδεται το σχετικό πιστοποιητικό.”*

IV. Συμπέρασμα

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του τεθέντος αιτήματος, η Αρχή αποφασίζει ομόφωνα:

Την αποδοχή του αιτήματος του Δήμου Κάτω Νευροκοπίου Νομού Δράμας και την παροχή της σύμφωνης γνώμης της, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ (δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού και χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων της υπ' α.π. 8483/11.9.2015 διακήρυξης του προηγηθέντος διαγωνισμού προκειμένου για τη σύναψη σύμβασης / συμβάσεων προμήθειας των οκτώ (υπ' αριθμ. Α – Η) τμημάτων υγρών και στερεών καυσίμων, για τα οποία δεν υπεβλήθη προσφορά κατά τον προηγηθέντα, διενεργηθέντα μέσω του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., ανοικτό διεθνή μειοδοτικό διαγωνισμό και τα οποία αφορούν τις ανάγκες του εν λόγω Δήμου και των νομικών του προσώπων, συνολικού προϋπολογισμού 275.847,55€ χωρίς ΦΠΑ, προβλεπόμενης συμβατικής διάρκειας ενός (1) έτους, αρχομένης από υπογραφής της σύμβασης, **λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσόμενων υπό του νόμου προϋποθέσεων.**

Αθήνα, 2 Δεκεμβρίου 2015

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Πρόεδρος

Δημήτριος Ράικος