



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΑΠΟΦΑΣΗ 5 / 2017

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

ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την **16η Ιανουαρίου 2017, ημέρα Δευτέρα και ώρα 10:00 πμ.**, και επί της οδού Κηφισίας 7 (5ος όροφος), όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (εφεξής Αρχή) σε συνεδρίαση μετά από σχετική πρόσκληση του Προέδρου της, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα Μέλη της Αρχής.

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

- | | |
|---|------------------------|
| 1. Μιχαήλ Εκατομμάτης | (Αναπληρωτής Πρόεδρος) |
| 2. Χριστίνα Μπουσουλέγκα | (Αντιπρόεδρος) |
| 3. Δημήτριος Λουρίκας (μέσω τηλεδιάσκεψης) | (Μέλος) |
| 4. Δημήτριος Σταθακόπουλος | (Μέλος) |
| 5. Ερωφίλη Χριστοβασίλη | (Μέλος) |
| 6. Μαρία Στυλιανίδου | (Μέλος) |

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

Γραμματέας: Ελένη Βαφειάδου

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

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης παρέστησαν ο εισηγητής κ. Χρήστος Κανελλόπουλος και η προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων, κα Χριστίνα Καξιρή ο οποίοι αποδεσμεύτηκαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

Ερώτημα: Το αριθμ. πρωτ. 22316/2829/400/19-12-2016 έγγραφο του Δημοκρίτειου Πανεπιστημίου Θράκης (αριθμ. πρωτ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 6393/21-12-2016).

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, περί προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης σύμφωνα με το άρθρο 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011 για την ανάθεση προμήθειας «Πετρέλαιο Θέρμανσης» προϋπολογισθείσας

δαπάνης € 90.725,81 χωρίς Φ.Π.Α. ή € 112.500,00 με Φ.Π.Α., για τις ανάγκες του Δημοκρίτειου Πανεπιστημίου Θράκης στην Ορεστιάδα οικονομικού έτους 2017, σε συνέχεια εν μέρει άγονου ανοικτού διεθνή διαγωνισμού με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.).

Ι. ΙΣΤΟΡΙΚΟ – ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΑ ΠΕΡΙΣΤΑΤΙΚΑ

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

1.1 Με την αριθμ. 590/22-6-2016 Διακήρυξή του, το Δημοκρίτειο Πανεπιστήμιο Θράκης διενήργησε διεθνή ανοικτό διαγωνισμό με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) για την ανάθεση προμήθειας «Υγρών Καυσίμων» προϋπολογισθείσας δαπάνης € 1.015.524,19 χωρίς Φ.Π.Α. ή € 1.295.250,00 με Φ.Π.Α., οικονομικού έτους 2017, επιπλέον δικαιώματος προαιρέσεως για τέσσερις μήνες (1/1/2018 – 30/4/2018) με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή. Τα Τμήματα της Διακήρυξης ήταν έξι (6):

ΤΜΗΜΑΤΑ	ΕΙΔΟΣ	ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΣΕ ΕΥΡΩ ΜΕ Φ.Π.Α. 2017	ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΣΕ ΕΥΡΩ ΜΕ Φ.Π.Α. (ΠΡΟΑΙΡΕΣΗ) 2018	ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΣΕ ΕΥΡΩ ΜΕ Φ.Π.Α. 2017 & 2018
1	ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ (ΚΟΜΟΤΗΝΗ)	262.500,00	187.500,00	450.000,00
2	ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ (ΞΑΝΘΗΣ)	262.500,00	187.500,00	450.000,00
3	ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ (ΑΛΕΞΑΝΔΡΟΥΠΟΛΗ)	112.500,00	60.000,00	172.500,00
4	ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ (ΟΡΕΣΤΙΑΔΑ)	75.000,00	37.500,00	112.500,00
5	ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΚΙΝΗΣΗΣ (ΚΟΜΟΤΗΝΗ)	10.000,00	6.250,00	16.250,00
6	ΒΕΝΖΙΝΗ ΑΜΟΛΥΒΔΗ (ΚΟΜΟΤΗΝΗ)	<u>36.250,00</u>	<u>21.750,00</u>	<u>58.000,00</u>
	ΣΥΝΟΛΙΚΟΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΜΕ Φ.Π.Α.	758.750,00	500.500,00	1.259.250,00

Ανάδοχος θα ανακηρυσσόταν ο οικονομικός φορέας που θα προσέφερε τη χαμηλότερη τιμή για κάθε Τμήμα. Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ορίστηκε η 22η Αυγούστου 2016 και ώρα 7:00 και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του συστήματος Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., ορίστηκε η 6η Σεπτεμβρίου 2016 και ώρα 15:00. Ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ορίστηκε η 12η Σεπτεμβρίου 2016 και ώρα 12:00. Ο διαγωνισμός πήρε έξι Αριθμούς Συστήματος 25519,2 – 25821,2 – 25822,1 – 25823,1 – 25824,1 και 25844,2 στο Εθνικό Σύστημα Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ), έναν αριθμό ανά Τμήμα, και αναρτήθηκε την 30η Ιουνίου 2016.

Στο Κεφάλαιο Α της Διακήρυξης ορίζεται ότι: «5. Κριτήριο κατακύρωσης θα είναι η χαμηλότερη προσφορά ανά είδος καυσίμου (ανά cρν), δηλαδή το μεγαλύτερο ποσοστό επί τοις εκατό (%) παρεχόμενης έκπτωσης στη νόμιμα διαμορφούμενη, την ημέρα παράδοσης, μέση λιανική ή χονδρική τιμή πώλησης των καυσίμων, ανά Περιφερειακή Ενότητα / Πόλη, όπως αυτή θα προκύπτει από το εκάστοτε εκδιδόμενο δελτίο πιστοποίησης τιμών του αρμόδιου Τμήματος Εμπορίου και Τουρισμού της Περιφέρειας Ανατολικής Μακεδονίας & Θράκης».

Στο Κεφάλαιο Β της Διακήρυξης, άρθρο 4 ορίζεται ότι: «4.1.3.1 Σύμφωνα με το άρθρο 157 του Ν.4281/14, οι συμμετέχοντες υποβάλλουν ηλεκτρονικά σε μορφή pdf, επί ποινή

αποκλεισμού, μαζί με την προσφορά τους Εγγυητική Επιστολή Συμμετοχής, ποσού ίσου με το 2% επί της προϋπολογισθείσας δαπάνης ανά Τμήμα του διαγωνισμού».

1.2 Περίληψη της Διακήρυξης στάλθηκε, με ηλεκτρονικά μέσα, στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης την 24η Ιουνίου 2016, η οποία και δημοσιεύτηκε την 29η Ιουνίου 2016 (S 123 - 220826).

1.3 Περίληψη της Διακήρυξης (ΑΔΑ: Ω5ΖΟ46ΨΖΥ1-ΙΕΕ) δημοσιεύτηκε την 7η Ιουλίου 2016 στην εφημερίδα «Θρακική Αγορά», την 11η Ιουλίου 2016 στην εφημερίδα «Εφημερίς Διακηρύξεων», την 12η Ιουλίου στις εφημερίδες «Εφημερίς Δημοπρασιών Πλειστηριασμών», «Ηχώ των Δημοπρασιών» και την 13η Ιουλίου στην εφημερίδα «Η Γνώμη».

1.4 Περίληψη της Διακήρυξης δημοσιεύτηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως την 1η Ιουλίου 2016 (ΦΕΚ 312/2016).

1.5 Επιπρόσθετα, όλο το τεύχος της Διακήρυξης αναρτήθηκε στον διαδικτυακό τόπο www.supplies.duth.gr, την 24η Ιουνίου 2016.

1.6 Με το αριθμ. 1/12-9-2016 Πρακτικό της, η Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης των Δικαιολογητικών Συμμετοχής και των Τεχνικών Προσφορών: **α)** έκανε αποδεκτές τις προσφορές των επιχειρήσεων, για τα Τμήματα:

A.A.	ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ	ΤΜΗΜΑΤΑ
1	ΣΑΜΕΡΚΑΣ Α.Ε.	1, 2, 3, 5, 6
2	Ι. ΣΙΟΥΤΑΣ Σ. ΣΙΟΥΤΑΣ Ο.Ε.	2
3	ΠΟΖΟΣ ΑΝΑΣΤΑΣΙΟΣ	3

διότι οι προσφορές τους ήταν σύμφωνες με τους όρους της Διακήρυξης και **β)** απέρριψε τις προσφορές των επιχειρήσεων:

A.A.	ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ	ΤΜΗΜΑΤΑ
1	ΕΚΟ Α.Β.Ε.Ε.	1, 2, 3, 4
2	Ι. ΠΑΡΑΣΚΕΥΑΣ – Ν. ΝΤΟΥΜΑΝΙΔΗΣ Ο.Ε.	3, 4

διότι: i) η εταιρεία εταιρεία «ΕΚΟ Α.Β.Ε.Ε.» υπέβαλε Υπεύθυνη Δήλωση της παραγράφου 4.1.1.2 της Διακήρυξης υπογεγραμμένη από τον Διευθυντή Βιομηχανικών Πωλήσεων και όχι όπως προβλέπεται από την ανωτέρω παράγραφο και από την νομοθεσία υπογεγραμμένη από τον Πρόεδρο ή τον Διευθύνοντα Σύμβουλο ii) η εταιρεία «Ι. ΠΑΡΑΣΚΕΥΑΣ – Ν. ΝΤΟΥΜΑΝΙΔΗΣ Ο.Ε.» κατέθεσε Εγγυητική Επιστολή Συμμετοχής ποσού € 1.710,00 αντί € 1.814,52.

1.7 Με την αριθμ. 31/30/15-9-2016 Απόφασή (ΑΔΑ: ΩΒΦΜ46ΨΖΥ1-205) του, ο Πρύτανης του Πανεπιστημίου έκανε αποδεκτό το ανωτέρω Πρακτικό. Η εν λόγω Απόφαση αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ την 27-9-2016.

1.8 Με την από 30-9-2016 Προδικαστική Προσφυγή (Ψηφιακά Υπογεγραμμένη) της, η εταιρεία «ΕΚΟ Α.Β.Ε.Ε.» προσέφυγε κατά της αριθμ. 31/30/15-9-2016 Απόφασης, ζητώντας να γίνει αποδεκτή η προσφορά της διότι, όπως υποστηρίζει, ο Διευθυντής Βιομηχανικών Πωλήσεων κατά τη σύνταξη, υπογραφή και υποβολή της εν λόγω Υπεύθυνης Δήλωσης ενήργησε ως νόμιμος εκπρόσωπος της εταιρείας σύμφωνα με το από 9-8-2016 Πρακτικό

του Διοικητικού Συμβουλίου της, όπως ορίζεται στο άρθρο 17 του Καταστατικού το οποίο (άρθρο) εδράζεται στη διάταξη του άρθρου 22, παράγραφος 3 του Ν. 2190/1920.

1.9 Με την από 4-10-2016 Προδικαστική Προσφυγή (Ψηφιακά Υπογεγραμμένη) της, η εταιρεία «ΣΑΜΕΡΚΑΣ Α.Ε.» προσέφυγε κατά της αριθμ. 31/30/15-9-2016 Απόφασης, ζητώντας να μη γίνει δεκτή η προσφορά της εταιρείας «Ι. ΣΙΟΥΤΑΣ – Σ. ΣΙΟΥΤΑΣ Ο.Ε.» για τους λόγους που αναφέρονται σε αυτή (Προσφυγή).

1.10 Με την από 4-10-2016 Προδικαστική Προσφυγή (Ψηφιακά Υπογεγραμμένη) της, η εταιρεία «ΣΑΜΕΡΚΑΣ Α.Ε.» προσέφυγε κατά της αριθμ. 31/30/15-9-2016 Απόφασης, ζητώντας να μη γίνει δεκτή η προσφορά της επιχείρησης «ΠΟΖΟΣ ΑΝΑΣΤΑΣΙΟΣ» για τους λόγους που αναφέρονται σε αυτή (Προσφυγή).

1.11 Με το από 7-10-2016 έγγραφό (Ψηφιακά Υπογεγραμμένο) της, η επιχείρηση «ΠΟΖΟΣ ΑΝΑΣΤΑΣΙΟΣ» ανέφερε τους λόγους για τους οποίους δεν είναι βάσιμα τα επιχειρήματα της εταιρείας «ΣΑΜΕΡΚΑΣ Α.Ε.» και ως εκ τούτου υποστηρίζει ότι η προσφορά της ορθά έγινε αποδεκτή από την Επιτροπή.

1.12 Με το από 8-10-2016 Υπόμνημά (Ψηφιακά Υπογεγραμμένο) της, η επιχείρηση «Ι. ΣΙΟΥΤΑΣ – Σ. ΣΙΟΥΤΑΣ Ο.Ε.» ζήτησε να απορριφθεί η Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας «ΣΑΜΕΡΚΑΣ Α.Ε.» ως νόμο και ουσία αβάσιμη, για τους λόγους που αναφέρονται σε αυτό (Υπόμνημα).

1.13 Με την από 10-10-2016 Γνωμοδότησή της, η Επιτροπή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών πρότεινε την απόρριψη της Προδικαστικής Προσφυγής της εταιρείας «ΕΚΟ Α.Β.Ε.Ε.» διότι οι Υπεύθυνες Δηλώσεις περί έλλειψης καταδίκης για τα αδικήματα της παραγράφου 3.1.1 και 3.1.2 της Διακήρυξης, έπρεπε αφενός μεν να υπογράφονται από το πρόσωπο που έχει την εξουσία να την εκπροσωπεί και να την δεσμεύει, αφετέρου δε να αφορούν την ποινική κατάσταση των φυσικών προσώπων που την διοικούν και την εκπροσωπούν και όχι την εταιρεία αυτή καθ' αυτή. Και τούτο διότι η Ελληνική έννομη τάξη προϋποθέτει ανθρώπινη συμπεριφορά για την τέλεση ποινικού αδικήματος και ως εκ τούτου το νομικό πρόσωπο της ανώνυμης εταιρείας δεν δύναται να έχει ποινική ευθύνη, την οποία φέρουν μόνο τα φυσικά πρόσωπα που την διοικούν και την εκπροσωπούν (ΕΑ ΣτΕ 1230/2009).

1.14 Με την από 12-10-2016 Γνωμοδότησή της, η Επιτροπή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών έκανε αποδεκτή την Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας «ΣΑΜΕΡΚΑΣ Α.Ε.» και απέρριψε την προσφορά της εταιρείας «ΠΟΖΟΣ ΑΝΑΣΤΑΣΙΟΣ» για τους λόγους που αναφέρονται σε αυτή (Γνωμοδότηση).

1.15 Με την από 17-10-2016 Γνωμοδότησή της, η Επιτροπή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών δεν έκανε αποδεκτή την Προδικαστική Προσφυγή της εταιρείας «ΣΑΜΕΡΚΑΣ Α.Ε.» και έκανε αποδεκτή την προσφορά της εταιρείας «Ι. ΣΙΟΥΤΑΣ – Σ. ΣΙΟΥΤΑΣ Ο.Ε.», για τους λόγους που αναφέρονται σε αυτή (Γνωμοδότηση).

1.16 Με την αριθμ. 32/32/27-10-2016 Απόφασή (ΑΔΑ: 7ΘΘΑ46ΨΖΥ1-ΣΚ6) του, ο Πρύτανης του Πανεπιστημίου έκανε δεκτή την από 10-10-2016 Γνωμοδότηση της Επιτροπής. Η εν λόγω Απόφαση αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ την 2-11-2016.

1.17 Με την αριθμ. 31/32/27-10-2016 Απόφασή (ΑΔΑ: ΩΔ8746ΨΖΥ1-Ε2Ν) του, ο Πρύτανης του Πανεπιστημίου έκανε δεκτή την από 12-10-2016 Γνωμοδότηση της Επιτροπής. Η εν λόγω Απόφαση αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ την 2-11-2016.

1.18 Με την αριθμ. 33/32/27-10-2016 Απόφασή (ΑΔΑ: 7ΘΘΑ46ΨΖΥ1-ΣΚ6) του, ο Πρύτανης του Πανεπιστημίου έκανε δεκτή την από 17-10-2016 Γνωμοδότηση της Επιτροπής. Η εν λόγω Απόφαση αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ την 2-11-2016

1.19 Με το αριθμ. 2/8-11-2016 Πρακτικό της, η Επιτροπή Αξιολόγησης των Οικονομικών Προσφορών: **α)** πρότεινε την κατακύρωση των Τμημάτων 1, 3, 5 & 6 στην εταιρεία «ΣΑΜΕΡΚΑΣ Α.Ε.», του Τμήματος 2 στην εταιρεία «Ι. ΣΙΟΥΤΑΣ – Σ. ΣΙΟΥΤΑΣ Ο.Ε.» και **β)** έκρινε άγονο το Τμήμα 4 για το οποίο απορρίφθηκαν και οι δύο προσφορές που είχαν κατατεθεί και πρότεινε την επαναπροκήρυξή του.

1.20 Με το αριθμ. 3/28-11-2016 Πρακτικό της, η Επιτροπή Αξιολόγησης των Δικαιολογητικών Κατακύρωσης πρότεινε: **α)** πρότεινε την κατακύρωση των Τμημάτων 1, 3, 5 & 6 στην εταιρεία «ΣΑΜΕΡΚΑΣ Α.Ε.», του Τμήματος 2 στην εταιρεία «Ι. ΣΙΟΥΤΑΣ – Σ. ΣΙΟΥΤΑΣ Ο.Ε.», διότι τα Δικαιολογητικά Κατακύρωσης ήταν σύμφωνα με τους όρους της Διακήρυξης και **β)** έκρινε άγονο το Τμήμα 4 για το οποίο απορρίφθηκαν και οι δύο προσφορές που είχαν κατατεθεί και πρότεινε την επαναπροκήρυξή του.

1.21 Με την αριθμ. 97/33/1-12-2016 Απόφασή (ΑΔΑ: ΩΔ8746ΨΖΥ1-Ε2Ν) του, ο Πρύτανης του Πανεπιστημίου έκανε δεκτά τα αριθμ. 2 και 3 Πρακτικά της Επιτροπής Αξιολόγησης. Η εν λόγω Απόφαση αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ την 6-12-2016

1.22 Με την αριθμ. 12/34/15-12-2016 Απόφασή του, ο Πρύτανης αποφάσισε την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης σύμφωνα με το άρθρο 2, παράγραφος 2, εδάφιο γ, περίπτωση δδ του Ν. 4013/2011, ύστερα από την σύμφωνη γνώμη της Αρχής.

1.23 Με την αριθμ. 246/21-12-2016 Πράξη του, το Ελεγκτικό Συνέδριο αποφάσισε ότι δεν κωλύεται η υπογραφή των ελεγχόμενων συμβάσεων. Σημειώνεται ότι στο κείμενο της εν λόγω Απόφασης αναφέρεται ότι: «...στη διακήρυξη ορίστηκε ως κριτήριο κατακύρωσης το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%) στη μέση τιμή λιανικής πώλησης...».

1.24 Με το αριθμ. 3282/458/9-1-2017 έγγραφό του, το Δημοκρίτειο Πανεπιστήμιο Θράκης βεβαιώνει ότι δεν έχουν υποβληθεί Προδικαστικές Προσφυγές (εκτός αυτών που έχουν αποσταλεί με τα έγγραφα του φακέλου), Ασφαλιστικά Μέτρα ή άλλα Ένδικα Μέσα κατά του διαγωνισμού, συμπεριλαμβανομένης της Διακήρυξης.

1.25 Κατόπιν των ανωτέρω, το Δημοκρίτειο Πανεπιστήμιο Θράκης, με το προαναφερόμενο έγγραφό του, στο οποίο επισυνάπτεται σχέδιο Απόφασης, ζητά την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. προκειμένου να προσφύγει στην διενέργεια **ανταγωνιστικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση για την προμήθεια «Πετρέλαιο Θέρμανσης (Τμήμα 4)» προϋπολογισθείσας δαπάνης € 90.725,81 χωρίς Φ.Π.Α. ή € 112.500,00 με Φ.Π.Α., για τις ανάγκες του Δημοκρίτειου Πανεπιστημίου Θράκης στην Ορεστιάδα οικονομικού έτους 2017, χωρίς τροποποίηση των όρων της αρχικής Σύμβασης.**

II. ΝΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ

2. Το άρθρο 21 του Ν. 4441/2016, το οποίο αντικαθιστά το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, για την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων, ορίζει ότι: «2.α. Οι αποφάσεις των αναθετουσών αρχών που αφορούν προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημόσιων συμβάσεων, σύμφωνα με την περίπτωση β' της παρ. 2 του άρθρου 26 και τα άρθρα 32 και 269 του Ν. 4412/2016 (Α' 147), εξαιρουμένων των περιπτώσεων ανωτέρας βίας, εκδίδονται μετά από σύμφωνη γνώμη της Αρχής, εφόσον οι συμβάσεις

αυτές εμπíπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των Οδηγιών 2014/24/ΕΚ και 2014/25/ΕΚ, οι οποίες ενσωματώθηκαν στην ελληνική έννομη τάξη με το Ν. 4412/2016. Κατά την άσκηση της εν λόγω αρμοδιότητας η Αρχή λαμβάνει υπόψη τις γενικές αρχές του ενωσιακού και εθνικού δικαίου. [...]».

3. Το άρθρο 6, παράγραφος 1 του Π.Δ. 60/2007 «Προσαρμογή της ελληνικής νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ...» ορίζει: “Το παρόν εφαρμόζεται στις δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών που δεν εξαιρούνται, δυνάμει των εξαιρέσεων που προβλέπονται στα άρθρα 16, 17 και 9 έως 15, και των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός φόρου προστιθέμενης αξίας (ΦΠΑ) είναι ίση προς ή ανώτερη από τα ακόλουθα κατώτατα όρια:

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

β) 211.000 ευρώ, προκειμένου για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που συνάπτονται είτε i) από αναθέτουσες αρχές άλλες από εκείνες που αναφέρονται στο Παράρτημα IV, είτε ii) από τις αναθέτουσες αρχές που αναφέρονται στο Παράρτημα IV και οι οποίες δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, όταν οι συμβάσεις αφορούν προϊόντα τα οποία δεν καλύπτει το Παράρτημα V, είτε iii) από οποιαδήποτε αναθέτουσα αρχή και έχουν ως αντικείμενο υπηρεσίες της κατηγορίας 8 του Παραρτήματος II Α, υπηρεσίες τηλεπικοινωνιών της κατηγορίας 5 των οποίων οι θέσεις στο CPV είναι αντίστοιχες με τους αριθμούς αναφοράς CPC 7524, 7525 και 7526, ή/και υπηρεσίες που αναφέρονται στο Παράρτημα II Β.”

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

4. Το άρθρο 8 παράγραφος 1, 3, 5 και 7 του Π.Δ. 60/2007 ορίζει ότι: «1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας δημόσιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, εκτός ΦΠΑ, όπως προσδιορίζεται από την αναθέτουσα αρχή. Στον υπολογισμό αυτό, λαμβάνεται υπόψη το εκτιμώμενο συνολικό ποσό, συμπεριλαμβανομένων τόσο του τυχόν προβλεπόμενου δικαιώματος προαίρεσης 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. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να παρεκκλίνουν προκειμένου για τα τμήματα των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός Φ.Π.Α. είναι μικρότερη των ογδόντα χιλιάδων (80.000) ευρώ και υπό τον όρο ότι το συνολικό ποσό των συγκεκριμένων τμημάτων δεν υπερβαίνει το 20% της συνολικής αξίας όλων των τμημάτων. ...7. Όταν πρόκειται για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών ή υπηρεσιών που έχουν περιοδικό χαρακτήρα ή προβλέπεται να ανανεωθούν μέσα σε συγκεκριμένο χρονικό διάστημα, λαμβάνεται ως βάση για τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας της

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

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

6. Παρόμοιου περιεχομένου διατάξεις περιλαμβάνει το άρθρο 26, παράγραφος 2, περίπτωση β' του Ν. 4412/2016 (Α' 147), οι οποίες ενσωματώνουν τις αντίστοιχες διατάξεις του άρθρου 26, παράγραφος 2, περίπτωση β' της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, και στις οποίες προβλέπεται ότι: «2. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να προσφεύγουν στην ανταγωνιστική διαδικασία με διαπραγμάτευση ή στον ανταγωνιστικό διάλογο, στις ακόλουθες περιπτώσεις: ... β) όσον αφορά έργα, αγαθά ή υπηρεσίες για τα οποία, έπειτα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, υποβάλλονται μόνο μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές. Στις περιπτώσεις αυτές, οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτείται να δημοσιεύουν προκήρυξη σύμβασης, εφόσον στη διαδικασία περιλαμβάνουν όλους τους προσφέροντες οι οποίοι πληρούν τα κριτήρια των άρθρων 73 έως 83 και οι οποίοι, κατά την προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, υπέβαλαν προσφορές σύμφωνες προς τις τυπικές απαιτήσεις της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, και μόνον αυτούς. 3. Μη κανονικές προσφορές θεωρούνται συγκεκριμένα: α) όσες δεν πληρούν τις προϋποθέσεις των εγγράφων της σύμβασης, β) όσες παρελήφθησαν εκπρόθεσμα, γ) όταν υπάρχουν αποδεικτικά στοιχεία αθέμιτης πρακτικής, όπως συμπαιγνίας ή διαφθοράς, δ) όσες κρίνονται από την αναθέτουσα αρχή ασυνήθιστα χαμηλές. 4. Απαράδεκτες προσφορές θεωρούνται συγκεκριμένα: α) όσες υποβάλλονται από προσφέροντες οι οποίοι δεν διαθέτουν τα απαιτούμενα προσόντα και β) όσων η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της αναθέτουσας αρχής, όπως καθορίστηκε και τεκμηριώθηκε πριν την έναρξη της διαδικασίας σύναψης σύμβασης. (...)». Ακολούθως, στο άρθρο 29 του ίδιου νόμου με το οποίο ενσωματώνονται οι διατάξεις του άρθρου 29 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, περιγράφεται η ανταγωνιστική διαδικασία με διαπραγμάτευση».

7. Παρόμοιου περιεχομένου διατάξεις περιλαμβάνει το άρθρο 66 του Ν. 4412/2016, οι οποίες ενσωματώνουν τις αντίστοιχες διατάξεις του άρθρου 52 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ στις οποίες προβλέπεται ότι: «3. Οι προκηρύξεις και οι γνωστοποιήσεις που αναφέρονται στα άρθρα 62, 63 και 64, καθώς και οι πληροφορίες που περιέχονται σε αυτές δεν δημοσιεύονται σε εθνικό επίπεδο πριν από την ημερομηνία δημοσίευσης σύμφωνα με το άρθρο 65».

8. Το άρθρο 61 του Ν. 4412/2016 ορίζει: «1. Για συμβάσεις άνω των ορίων, ως χρόνος έναρξης της ανοικτής διαδικασίας, της κλειστής διαδικασίας, της ανταγωνιστικής

διαδικασίας με διαπραγμάτευση, του ανταγωνιστικού διαλόγου και της σύμπραξης καινοτομίας, νοείται η ημερομηνία αποστολής της σχετικής προκήρυξης σύμβασης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ένωσης ή της προκαταρκτικής προκήρυξης, όταν η τελευταία χρησιμοποιείται ως μέσο προκήρυξης διαγωνισμού, σύμφωνα με την παράγραφο 5 του άρθρου 26. 2. Ως χρόνος έναρξης της διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, νοείται η ημερομηνία αποστολής προς τους οικονομικούς φορείς της πρώτης πρόσκλησης συμμετοχής σε διαπραγμάτευση. 3. Ως χρόνος έναρξης ενός διαγωνισμού μελετών, νοείται η ημερομηνία αποστολής της σχετικής προκήρυξης διαγωνισμού μελετών στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης. 4. Για συμβάσεις κάτω των ορίων αντί των παραγράφων 1 έως 3, εφαρμόζονται οι διατάξεις του άρθρου 120».

9. Το άρθρο 376 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «1. Οι διατάξεις του παρόντος νόμου εφαρμόζονται σε όλες τις δημόσιες συμβάσεις, καθώς και σε όλους τους διαγωνισμούς μελετών που εμπíπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου I (άρθρα 3 έως 221), καθώς και σε όλες τις συμβάσεις και τους διαγωνισμούς μελετών που εμπíπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου II (άρθρα 222 έως 338), και η έναρξη της διαδικασίας σύναψης των οποίων, σύμφωνα με τα άρθρα 61, 120 και 290 αντίστοιχα, λαμβάνει χώρα μετά την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου. 2. Διαδικασίες σύναψης συμβάσεων της παραγράφου 1, οι οποίες έχουν ξεκινήσει πριν από την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου, συνεχίζονται και ολοκληρώνονται, σύμφωνα με το καθεστώς που ίσχυε κατά το χρόνο έναρξής τους, με την επιφύλαξη της παράγραφο 8 του άρθρου 379. Κατ' εξαίρεση, η υποχρέωση καταχώρησης στοιχείων στο ΚΗΜΔΗΣ, σύμφωνα με το άρθρο 38 ισχύει από την έναρξη ισχύος του παρόντος, κατά την παράγραφο 1 του άρθρου 379, και για τις συμβάσεις των οποίων η διαδικασία ανάθεσης έχει εκκινήσει πριν από την έναρξη ισχύος αυτού. Συμβάσεις της παραγράφου 1, οι οποίες έχουν συναφθεί πριν την ημερομηνία έναρξης ισχύος του παρόντος, εκτελούνται, σύμφωνα με το καθεστώς που ίσχυε κατά το χρόνο της σύναψής τους. Κατ' εξαίρεση, η υποχρέωση καταχώρησης στοιχείων στο ΚΗΜΔΗΣ, σύμφωνα με το άρθρο 38, ισχύει από την έναρξη ισχύος του παρόντος κατά την παράγραφο 1 του άρθρου 379 και για τις συμβάσεις που έχουν συναφθεί πριν από την έναρξη ισχύος αυτού».

10. Το άρθρο 379 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «1. Η ισχύς των διατάξεων του παρόντος αρχίζει από τη δημοσίευση του παρόντος, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στις επιμέρους διατάξεις του.(...)».

11. Εξάλλου, στην αιτιολογική έκθεση του ως άνω νόμου, στην τελευταία παράγραφο αυτής ορίζεται ότι: «Κάθε αναφορά διατάξεων νόμου ή διοικητικών πράξεων σε διατάξεις των ν. 2286/1995, ν. 3669/2008, ν. 3316/2005, ν. 3886/2010, π.δ. 59/2007, π.δ. 60/2007, π.δ. 118/2007 και της υπουργικής απόφασης 11389/1993, ισχύει ως αναφορά στις διατάξεις του παρόντος νόμου, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά από αυτές».

12. Το άρθρο 63 του Ν. 4257/2014 ορίζει ότι: «1. Το ποσοστό έκπτωσης που προβλέπεται στο άρθρο 41 του π.δ. 173/1990 και στο άρθρο 42 της υπ' αριθμ. 11389/1993 απόφασης του Υπουργείου Εσωτερικών (ΕΚΠΟΤΑ), στους διαγωνισμούς πετρελαιοειδών, υπολογίζεται στη διαμορφούμενη, για έκαστο είδος, μέση τιμή της περιοχής, του Παρατηρητηρίου Τιμών Υγρών Καυσίμων του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας, όπως αυτή ορίζεται στη διακήρυξη του διαγωνισμού [...]».

III. ΝΟΜΙΚΗ ΕΚΤΙΜΗΣΗ

13. Το υπό εξέταση αίτημα του Δημοκρίτειου Πανεπιστημίου Θράκης αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας μέσω της διαδικασίας της διαπραγμάτευσης βάσει της παραγράφου 1, περίπτωση α' του άρθρου 24 περί προσαρμογής της ελληνικής νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ «Περί συντονισμού των Διαδικασιών Σύναψης Δημοσίων Συμβάσεων Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών». Παρόμοιου περιεχομένου διατάξεις περιλαμβάνει το άρθρο 26, παράγραφος 2, εδάφιο β' του Ν. 4412/2016, οι οποίες ενσωματώνουν τις αντίστοιχες διατάξεις του άρθρου 26 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ.

Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας ανάθεσης υπηρεσιών συνολικού προϋπολογισμού € 90.725,81 χωρίς Φ.Π.Α., σε συνδυασμό με την προκηρυχθείσα δαπάνη των € 1.015.524,19, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή γνώμης σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει.

14. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση, έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ και ήδη άρθρα 26 και 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007 και ήδη άρθρα 26 και 32 του Ν. 4412/2016) (βλ. σχετικώς ΔΕΕ, απόφαση της 8ης Απριλίου 2008, C 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56). Συναφώς επισημαίνεται ότι οι ανωτέρω διατάξεις στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από τη βασική ρύθμιση, δηλαδή από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζόμενων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συσταλτικής ερμηνείας. Συγκεκριμένα, προκειμένου η Οδηγία 2004/18/ΕΚ να μην απολέσει την πρακτική αποτελεσματικότητά της, τα κράτη μέλη και οι Αναθέτουσες Αρχές τους δεν επιτρέπεται να προβλέπουν περιπτώσεις προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση που δεν προβλέπονται από την εν λόγω Οδηγία ή να συνοδεύουν τις ρητώς προβλεπόμενες από την Οδηγία αυτή περιπτώσεις με νέους όρους που έχουν ως αποτέλεσμα να καθιστούν ευκολότερη την προσφυγή στην εν λόγω διαδικασία (βλ. ΔΕΕ, αποφάσεις της 18^{ης} Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28^{ης} Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13^{ης} Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).

15. Επισημαίνεται ότι, δεδομένης της έναρξης ισχύος του Ν. 4412/2016, από 8-8-2016, εκτός των διατάξεων που ρητά αναφέρουν διαφορετικό χρόνο έναρξης ισχύος, και λαμβανομένου υπόψιν του άρθρου 61, παράγραφος 2 του ανωτέρω Νόμου "Έναρξη διαδικασίας σύναψης σύμβασης", θα πρέπει να ληφθεί υπόψιν κατά τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, η διάταξη του άρθρου 26, παράγραφος 2, εδάφιο β', η οποία ενσωματώνει τις αντίστοιχες διατάξεις του άρθρου 26 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ. Σημειώνεται ότι, οι ουσιαστικές προϋποθέσεις εφαρμογής των διατάξεων του άρθρου 26 παράγραφος 2, εδάφιο β' του Ν. 4412/2016, προκειμένου να προσφύγει μία Αναθέτουσα Αρχή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, ήτοι στην εξεταζόμενη περίπτωση, είναι: **α)** η νομίμως διεξαχθείσα ανοικτή διαδικασία και **β)** η υποβολή μη κανονικών ή απαράδεκτων προσφορών, οι οποίες αποτελούν προϋποθέσεις ταυτόσημες με αυτές των διατάξεων του άρθρου 24 παράγραφος 1, εδάφιο α' του Π.Δ. 60/2007.

16. Στην προκείμενη περίπτωση, το Δημοκρίτειο Πανεπιστήμιο Θράκης επικαλείται ρητά ως νομική βάση θεμελίωσης του αιτήματός του: **α)** τη διάταξη του άρθρου 24, παράγραφος 1, εδάφιο α' του Π.Δ. 60/2007, ήτοι την υποβολή μη κανονικών ή απαράδεκτων προσφορών κατόπιν διενέργειας ανοικτού διεθνή διαγωνισμού. Παρόμοιου περιεχομένου διατάξεις περιλαμβάνει το άρθρο 26 παράγραφος 2, εδάφιο β' του Ν. 4412/2016.

17. Ως προς την προϋπόθεση, προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, από τα στοιχεία του φακέλου διαπιστώνεται ότι το Δημοκρίτειο Πανεπιστήμιο Θράκης διενήργησε διεθνή ανοικτό διαγωνισμό με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) για την προμήθεια «Υγρών Καυσίμων», για τις ανάγκες του, συνολικού προϋπολογισμού € 1.295.250,00 με Φ.Π.Α. ή € 1.015.524,19 χωρίς Φ.Π.Α., οικονομικού έτους 2017. Στα πλαίσια του εν λόγω διαγωνισμού υποβλήθηκαν δύο προσφορές για το Τμήμα 4, για το οποίο ζητείται η σύμφωνη γνώμη της Αρχής, των εταιρειών «ΕΚΟ Α.Β.Ε.Ε.» και «Ι. ΠΑΡΑΣΚΕΥΑΣ – Ν. ΝΤΟΥΜΑΝΙΔΗΣ Ο.Ε.» οι οποίες δεν έγιναν αποδεκτές. Η προσφορά της εταιρείας «ΕΚΟ Α.Β.Ε.Ε.» απορρίφθηκε διότι οι Υπεύθυνες Δηλώσεις που αφορούσαν τα αδικήματα της παραγράφου 3.1.1 και 3.1.2 της Διακήρυξης, έπρεπε αφενός μεν να υπογράφονται από το πρόσωπο που έχει την εξουσία να την εκπροσωπεί και να την δεσμεύει, αφετέρου δε να αφορούν την ποινική κατάσταση των φυσικών προσώπων που την διοικούν και την εκπροσωπούν και όχι την εταιρεία αυτή καθ' αυτή. Η προσφορά της εταιρείας «Ι. ΠΑΡΑΣΚΕΥΑΣ – Ν. ΝΤΟΥΜΑΝΙΔΗΣ Ο.Ε.» απορρίφθηκε διότι κατέθεσε Εγγυητική Επιστολή Συμμετοχής ποσού € 1.710,00 αντί € 1.814,52. Εκ των ανωτέρω συνάγεται ότι πρόκειται για μη κανονικές προσφορές.

18. Ειδικότερα δε, σχετικά με την υπό σημείο α) προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, παγίως έχει κριθεί ότι η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή της παραγράφου 1, εδάφιο α' του άρθρου 24 του ΠΔ 60/2007 (άρθρο 26, παράγραφος 2, εδάφιο β' του Ν. 4412/2016), 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).

19. Ως προς την προϋπόθεση προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, από τα στοιχεία του φακέλου δε διαπιστώνονται ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες που να συνδέονται με όρους της Διακήρυξης.

Επισημαίνεται πάντως ότι, η Τιμή Αναφοράς δεν αντιστοιχεί σε Ενιαίο (Ένα) Κριτήριο Αξιολόγησης των Οικονομικών Προσφορών, είτε τη Μέση Λιανική Τιμή Πώλησης είτε τη Μέση Χονδρική Τιμή Πώλησης. Ο σχετικός όρος, δηλαδή το γεγονός ότι κριτήριο κατακύρωσης θα είναι το μεγαλύτερο ποσοστό επί της Μέσης Λιανικής ή Χονδρικής Τιμής Πώλησης, πάσχει αοριστίας ως προς την εύρεση της χαμηλότερης τιμής και την, βάσει αυτής, ανάδειξη του Αναδόχου (Αποφ. Ελ. Συν. Κλιμάκιο ΣΤ' 20/2014).

IV. Συμπέρασμα

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

Την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος του Δημοκρίτειου Πανεπιστημίου Θράκης, σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ (δδ) ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, κατά τη διάταξη του άρθρου 26, παράγραφος 2, εδάφιο β' του ν.4412/2016, για την ανάθεση προμήθειας «Πετρέλαιο Θέρμανσης» προϋπολογισθείσας δαπάνης € 90.725,81 χωρίς Φ.Π.Α. ή € 112.500,00 με Φ.Π.Α., για τις ανάγκες του Δημοκρίτειου Πανεπιστημίου Θράκης στην Ορεστιάδα οικονομικού έτους 2017, σε συνέχεια εν μέρει άγονου ανοικτού διεθνή διαγωνισμού με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 16 Ιανουαρίου 2017

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Αναπληρωτής Πρόεδρος

Μιχαήλ Εκατομμάτης