



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΔΗΜΟΣ ΔΙΟΝΥΣΟΥ
ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ
ΤΜΗΜΑ ΠΡΟΜΗΘΕΙΩΝ
Δ/ΝΣΗ : Λ. Μαραθώνος 29
ΤΚ 145 65, Άγιος Στέφανος
ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΕΣ : Βορριά Μαρία
ΤΗΛ : 213 2030636- Fax : 2132030630

Αγ. Στέφανος, 16/08/2017
Αριθ. Πρωτ.: 24034

ΠΡΟΣ
τον Πρόεδρο της Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Διονύσου

ΘΕΜΑ: Προδικαστική προσφυγή κατά της Διακήρυξης του Δήμου Διονύσου με αριθ. πρωτ. 22550/26.07.2017 για την προμήθεια υγρών καυσίμων και λιπαντικών έτους 2017-2018.

Έχοντας υπόψη:

1. τις διατάξεις της παραγράφου 1.δ) του άρθρου 72 του Νόμου 3852/2010 (η Οικονομική Επιτροπή αποφασίζει για την έγκριση των δαπανών και διάθεση των πιστώσεων του προϋπολογισμού, εκτός από εκείνες που σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις αποφασίζει το δημοτικό συμβούλιο, καθώς επίσης και για τις περιπτώσεις απευθείας ανάθεσης προμηθειών, παροχής υπηρεσιών, εκπόνησης μελετών και εκτέλεσης έργων σε εξαιρετικά επείγουσες περιπτώσεις),
2. τις διατάξεις των άρθρων του Ν.3463/06,
3. τις διατάξεις του άρθρου 11 του Ν.4013/2011 «Σύσταση Κεντρικού Ηλεκτρονικού Μητρώου Δημοσίων Συμβάσεων
4. το Ν. 4412/2016 περί Δημοσίων Συμβάσεων, Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών,
5. την 119/ 2017 Απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου με την οποία εγκρίθηκε η διενέργεια της προμήθειας υγρών καυσίμων και λιπαντικών έτους 2017-2018.
6. την 197/18-07-2017 Απόφαση Οικονομικής Επιτροπής, με την οποία εγκρίθηκε: α) η δαπάνη για την προμήθεια υγρών καυσίμων και λιπαντικών έτους 2017-2018 και η διάθεση πίστωσης 449.997,50€ σε διάφορους Κ.Α. β)η υπ' αριθ. 8/2017 μελέτη της Δ/νσης Περιβάλλοντος γ) οι όροι διακήρυξης του ανοικτού διεθνή μειοδοτικού διαγωνισμού και δ) ορίσθηκε η επιτροπή διενέργειας και αξιολόγησης του διαγωνισμού
7. την υπ' αριθ. 2061/22550/26.07.2017 διακήρυξη. Ο διαγωνισμός ορίσθηκε ότι θα διεξαχθεί ηλεκτρονικά μέσω του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημόσιων Συμβάσεων με καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών 01/09/2017 και ώρα 15.00μ.μ. και ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών 07/09/2017 και ώρα 11..00π.μ.
8. την από 8.8.2017 προδικαστική προσφυγή της εταιρείας ΕΤΜΕΚΑΤ Φώτης Γρίβας και Υιός κατασκευαστική μελετητική εμπορική εισαγωγική εξαγωγική εταιρεία.
9. το από 10.08.2017 έγγραφο της Αρχής εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών
- 10. το από 16.08.2017/23997 έγγραφο της Δ/νσης Οικονομικών Υπηρεσιών σχετικό με τις απόψεις προς τα μέλη της Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών**

«.....»

Θέμα : Απόψεις σχετικά με την προδικαστική προσφυγή κατά της Διακήρυξης του Δήμου Διονύσου με αριθ. πρωτ. 22550/26.07.2017 για την προμήθεια υγρών καυσίμων και λιπαντικών έτους 2017-2018.

Σχετικά: α) το από 10.08.2017 έγγραφο σας.

β) η από 8.8.2017 προδικαστική προσφυγή της εταιρείας ΕΤΜΕΚΑΤ Φώτης Γρίβας και Υιός κατασκευαστική μελετητική εμπορική εισαγωγική εξαγωγική εταιρεία

ΙΣΤΟΡΙΚΟ

Με την υπ' αριθ. 119/11.05.2017 Απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου εγκρίθηκε η διενέργεια της προμήθειας υγρών καυσίμων και λιπαντικών έτους 2017-2018 και με την υπ' αριθ. 197/18-07-2017 Απόφαση Οικονομικής Επιτροπής, εγκρίθηκε: α) η δαπάνη για την προμήθεια υγρών καυσίμων και λιπαντικών έτους 2017-2018 και η διάθεση πίστωσης 449.997,50€ σε διάφορους Κ.Α. β)η υπ' αριθ. 8/2017 μελέτη της Δ/νσης Περιβάλλοντος γ) οι επισυναπτόμενοι όροι διακήρυξης του ανοικτού διεθνή μειοδοτικού διαγωνισμού και δ) ορίσθηκε η επιτροπή διενέργειας και αξιολόγησης του διαγωνισμού

Έτσι σύμφωνα με την υπ' αριθ. 2061/22550/26.07.2017 διακήρυξη, ο διαγωνισμός ορίσθηκε ότι θα διεξαχθεί ηλεκτρονικά μέσω του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημόσιων Συμβάσεων με καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών 01/09/2017 και ώρα 15.00μ.μ. και ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών 07/09/2017 και ώρα 11..00π.μ.

ΕΠΙ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ

α) επι των αναγραφόμενων στην παρ.1 της προσφεύγουσας εταιρείας εκθέτουμε τα ακόλουθα:

Η υπ'αριθ.8/2017 μελέτη με τίτλο "ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΥΓΡΩΝ ΚΑΥΣΙΜΩΝ & ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΕΤΟΥΣ 2017 - 2018", συντάχθηκε κατόπιν του με αρ. πρωτ. οικ.192924/24.12.2012 εγγράφου της Περιφέρειας Αττικής, με το οποίο κοινοποιήθηκε στο Δήμο Διονύσου το άρθρο 4 της Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου με θέμα «Έγκριση των Σχεδίων των Συμβάσεων Τροποποίησης της Κύριας Σύμβασης Χρηματοδοτικής Διευκόλυνσης μεταξύ του Ευρωπαϊκού Ταμείου Χρηματοπιστωτικής Σταθερότητας (Ε.Τ.Χ.Σ.), της Ελληνικής Δημοκρατίας, του Ελληνικού Ταμείου Χρηματοπιστωτικής Σταθερότητας (Τ.Χ.Σ.) και της Τράπεζας της Ελλάδος (ΤτΕ), με τίτλο «Σύμβαση Διευκόλυνσης Διαχείρισης Υποχρεώσεων ΣΙΤ» και της Σύμβασης Χρηματοδοτικής Διευκόλυνσης μεταξύ του Ε.Τ.Χ.Σ., της Ελληνικής Δημοκρατίας και της ΤτΕ, με τίτλο «Διευκόλυνση Αποπληρωμής Τόκων Ομολόγων», παροχή εξουσιοδοτήσεων για την υπογραφή των Συμβάσεων και άλλες επείγουσες διατάξεις.» (ΦΕΚ 240/Α/12-12-2012), με το οποίο η διαδικασία ανάδειξης

προμηθευτών – χορηγητών για τις προμήθειες πετρελαιοειδών για τις ανάγκες των Δήμων πραγματοποιείται εφεξής από τους οικείους Δήμους.

Επίσης, σύμφωνα με την με αρ. πρωτ. 11543/26.3.2014 Εγκύκλιο 3 της Γεν. Δ/νσης Τοπ. Αυτ/σης του Υπουργείου Εσωτερικών, η ανάδειξη των προμηθευτών – χορηγητών των νομικών προσώπων των δήμων για καύσιμα πραγματοποιείται από τους οικείους Δήμους.

Η δαπάνη για την προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών προβλέπεται να ανέλθει, ενδεικτικά,

- για τις ανάγκες του Δήμου, στο ποσό των 449.997,50 € συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 24%, εκ των οποίων τα 129.950 € θα βαρύνουν τον προϋπολογισμό ο.ε. 2017 (με χρέωση των Κ.Α. 10.6641.0002, 10.6643.0002, 10.6643.0003, 15.6641.0002, 20.6641.0002, 25.6641.0002, 35.6641.0002 και 70.6641.0002) και τα 320.047,50 € αντίστοιχους κωδικούς του ο.ε 2018, σύμφωνα με την 119/2017 ΑΔΣ με την οποία εγκρίθηκε η σκοπιμότητά της,
- για τις ανάγκες της Α' βάθμιας Σχολικής Επιτροπής σε 94.999,68 € για πετρέλαιο θέρμανσης (για τα δημοτικά σχολεία και νηπιαγωγεία του Δήμου) σύμφωνα με την 48/2017 απόφαση του Δ.Σ. (συνεδρίαση 4/11.4.2017),
- για τις ανάγκες της Β' βάθμιας Σχολικής Επιτροπής σε 67.161,60 € για πετρέλαιο θέρμανσης (για τις μονάδες β-βάθμιας εκπαίδευσης του Δήμου) σύμφωνα με την 25/2017 απόφαση του Δ.Σ. (συνεδρίαση 3/28.3.2017), με την οποία εγκρίθηκε η σκοπιμότητα προμήθειας 69.960 λίτρων πετρελαίου θέρμανσης,
- για τις ανάγκες του Ν.Π.Δ.Δ. «Κοινωνική Προστασία Αλληλεγγύη και Παιδεία Δήμου Διονύσου «Η ΕΣΤΙΑ» σε 45.000 € για πετρέλαιο θέρμανσης (για τα παραρτήματα των παιδικών σταθμών του ΝΠ) σύμφωνα με την 26/2017 απόφαση του Δ.Σ. (συνεδρίαση 4/21.3.2017).

Στην εν λόγω μελέτη οι ομάδες συνολικά είναι πέντε και συγκεκριμένα :

η Ομάδα Α «ΥΓΡΑ ΚΑΥΣΙΜΑ, ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΚΑΙ ΛΟΙΠΑ ΣΧΕΤΙΚΑ ΠΡΟΪΟΝΤΑ ΔΗΜΟΥ ΔΙΟΝΥΣΟΥ» η οποία υποδιαιρείται σε δύο υποομάδες: Α1 «ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΕΙΔΗ ΚΙΝΗΣΗΣ ΔΗΜΟΥ ΔΙΟΝΥΣΟΥ» προϋπολογισμού 407.267,50 ευρώ και Α2 «ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΚΑΙ ΣΧΕΤΙΚΑ ΠΡΟΪΟΝΤΑ ΔΗΜΟΥ ΔΙΟΝΥΣΟΥ» προϋπολογισμού 13.930,00 ευρώ,

η Ομάδα Β «ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ ΔΗΜΟΥ ΔΙΟΝΥΣΟΥ» προϋπολογισμού 28.800,00 ευρώ,

η Ομάδα Γ «ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ Α' ΒΑΘΜΙΑΣ ΣΧΟΛΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ» προϋπολογισμού 94.999,68 ευρώ,

η Ομάδα Δ «ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ Β' ΒΑΘΜΙΑΣ ΣΧΟΛΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ» προϋπολογισμού 67.161,60€ ευρώ και

η Ομάδα Ε «ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ Ν.Π.Δ.Δ. «Η ΕΣΤΙΑ» » προϋπολογισμού 45.000,00€ ευρώ.

Η Υπηρεσία αναζητά να συμβληθεί με προμηθευτή που να μπορεί να προμηθεύσει όλα τα είδη και των 2 υπο-ομάδων της Ομάδας Α, διότι οι ποσότητες των λιπαντικών και πετρελαιοειδών δεν μπορούν να αποθηκευτούν καθώς ο Δήμος στερείται εγκατάσταση συνεργείου αλλά και αδειοδοτημένο και ικανού γι'αυτό χώρο και επιπροσθέτως η επισκευή και συντήρηση των οχημάτων γίνεται σε εξωτερικά συνεργεία.

Τα τελευταία χρόνια στις σχετικές συμβάσεις υπήρχε ακριβώς η ίδια ομαδοποίηση (συν 1,2,3&4) με την επιδίωξη και επίτευξη της τμηματικής παροχής της προμήθειας και όλων των τεχνικών ενεργειών, ως συγκλίνουσα στην καλύτερη και βέλτιστη εξυπηρέτηση του Δήμου και του Δημοτικού συμφέροντος.

Με την διαδικασία αυτή ούτε καταστρατηγείται ο ανταγωνισμός, ούτε περιορίζεται η αρχή της αναλογικότητας, όπως αβάσιμα προβάλλεται δοθέντος ότι ακόμη και εξαντλούμενοι σε ένα αντικείμενο προμηθευτές, όπως και η προσφεύγουσα, μπορούν να προβαίνουν σε συμπράξεις και συνεργασίες όπως άλλωστε προβλέπεται, δεν απαγορεύεται, ούτε έχει αποκλεισθεί από την διακήρυξη.

Η συμμετοχή οικονομικού φορέα εμπορευόμενου μόνο λιπαντικά δεν εμποδίζεται, αφού υφίσταται (ως προβλεπόμενη) η δυνατότητα της σύναψης συνεργασίας με άλλον φορέα (πρατήριο) είτε εντός είτε εκτός Δήμου και της με αυτόν τον τρόπο συμμετοχής του στον διαγωνισμό.

Η ύπαρξη των 2 υπο-ομάδων στην ομάδα Α αποσκοπεί στην ομαδοποίηση των συγγενών προϊόντων επειδή αυτά (καύσιμα και λιπαντικά) πωλούνται στην αγορά με διαφορετική μορφή τιμολόγησης (στα καύσιμα η τιμολόγηση αλλάζει καθημερινά, στα λιπαντικά και στα λοιπά συναφή είδη αλλάζει κατά περιόδους) και όχι για να γίνει προμήθειά τους από ξεχωριστό προμηθευτή.

Εξάλλου, ο Δήμος δεν υποχρεούται να συμβληθεί απευθείας με όποιον τυχόν εμπορεύεται μόνο κάποιο ή κάποια από τα είδη που χρειάζεται, δηλαδή ηχ τα λιπαντικά, διότι σε αυτήν την περίπτωση θα ετίθετο το θέμα να συμβληθεί και με κάποιον που δεν εμπορεύεται όλα τα είδη της υπο-ομάδας 2 αλλά μερικά μόνο από αυτά, π.χ. μόνο το γράσο.

Όλες δε οι διακηρύξεις συναφούς περιεχομένου (δηλ. προμήθειας καυσίμων και λιπαντικών) των τελευταίων ετών βασίζονται στις οδηγίες του Υπουργείου και ήταν σύμφωνες με τα κατά καιρούς αναρτώμενα πρότυπα, χωρίς ουδέποτε να δημιουργηθεί πρόβλημα, έχοντας κριθεί κατά πάντα νόμιμη η σχετική διαδικασία κατά τον προσυμβατικό έλεγχο από το Ελεγκτικό Συνέδριο.

β) επι των αναφορών στην παρ.2 της προσφεύγουσας εταιρείας λεκτέα τα ακόλουθα:

Στην παρ. 4.4 της 22550/26-7-2017 Διακήρυξής μας αναφέρεται ότι δεν επιτρέπεται η εκχώρηση σύμβασης σε τρίτους. Η συγκεκριμένη παράθεση του όρου είναι απόλυτα σαφής και δηλωτική της απαίτησης της οποίας περιλαμβάνει, ήτοι του μη επιτρεπτού της εκχώρησης της σύμβασης που συναρτάται αποκλειστικά, ως γνωστόν τοις πάσι, με την απαίτηση της σύμβασης (εκχώρηση σε Τράπεζες κλπ) και όλα αυτά τα καταμαρτυρεί η καταχώρηση του όρου "εκχώρηση" που και η ίδια η προσφεύγουσα το αντιλαμβάνεται όπως προκύπτει από τον σχετικό λόγο. Συνεπώς ουδεμία σύγχυση προκαλείται κατά τα παραπλανητικά και στρεβλωτικά προβαλλόμενα από την προσφεύγουσα. Η σχετική αναφορά-όρος συμπεριλήφθηκε στην ενότητα «υπερβολαβία» καθώς δεν υπήρχε παρατήρηση σχετικά με αυτή ισχυρότων των όσων προβλέπονται από τις γενικές διατάξεις. Αυτή δε η παράθεση περί της εκχώρησης ούτε αλλοιώνει ούτε προκαλεί συγχύσεις στην εν λόγω ενότητα όπως προαναφέρθηκε.

γ) επι των προβαλλόμενων της παρ.3:

Η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια σύμφωνα με την υποσημείωση 94 του Υποδείγματος Διακήρυξης για Σύμβασης Προμηθειών της **Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων ΕΑΑΔΗΣΥ** "Πρβλ άρθρο 75 παρ. 3 ν. 4412/2016. Οι Α.Α. μπορούν να επιλέξουν ένα ή περισσότερα από τα κριτήρια που αναφέρονται στο παρόν άρθρο και να διαμορφώσουν αντίστοιχα τα πεδία του ΕΕΕΣ (για τις συμβάσεις άνω των ορίων) ή του Τ.Ε.Υ.Δ. (για τις συμβάσεις κάτω των ορίων), σύμφωνα με το άρθρο 2.2.9.1, καθώς και τα μέσα απόδειξης του άρθρου 2.2.9.2. Επισημαίνεται, περαιτέρω, ότι μπορούν (χωρίς αυτό να είναι υποχρεωτικό) να διαμορφώσουν το παρόν άρθρο είτε απαιτώντας, ως προς τα κριτήρια που επιλέγουν, ελάχιστα επίπεδα οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας, τα οποία πρέπει να καλύπτουν οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς με αναφορά σε συγκεκριμένα μεγέθη (π.χ. κύκλος εργασιών 200.000 ευρώ τα 3 τελευταία έτη), είτε ζητώντας από τους οικονομικούς φορείς να δηλώσουν τις ζητούμενες πληροφορίες αναφέροντας τη μεθοδολογία με την οποία θα αξιολογήσουν τις πληροφορίες αυτές..."

Συμφώνως με τις κατευθυντήριες γραμμές-υποδείξεις και στα πλαίσια της διακριτικής του ευχέρειας, ο Δήμος κατευθύνθηκε στην επιλογή της δήλωσης από τους οικονομικούς φορείς του γενικού ετήσιου κύκλου εργασιών τους για τα έτη 2014-2015-2016, χωρίς αναφορά ελάχιστου ορίου, το οποίο σε κάθε περίπτωση δεν απαιτείται ούτε προβλέπεται ρητά από κάποια διάταξη. Ετσι ζητήθηκε από τους οικονομικούς φορείς να δηλώσουν τις ζητούμενες πληροφορίες, προκειμένου να σχηματισθεί εικόνα και διαπιστωθεί από το εύρος των οικονομικών συναλλαγών τους αν ο συμμετέχων οικονομικός φορέας θα μπορεί να ανταποκριθεί στις οικονομικές απαιτήσεις της

σύμβασης. Τέτοια δυνατότητα αξιολογικής κρίσης έχει η Διοίκηση, ώστε, κάνοντας χρήση των αντικειμενικών δεδομένων σε συνδυασμό με τα διδάγματα της κοινής πείρας και λογικής, να οδηγηθεί σε κρίση 'αγαθού ανδρός' δια των αρμοδίων οργάνων της σταθμίζοντας κι αποτιμώντας το εύρος της ενασχόλησης της επιχείρησης με το αντικείμενο.

δ) *επι των αιτιάσεων της παρ.4 :*

Η αναγραφή στην παρ.2.2.8 της διακήρυξης στην ενότητα "Στήριξη στην ικανότητα τρίτων" ότι "δεν απαιτείται", αφορά στο αυτονόητο δεδομένο ότι ο ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας δεν υποχρεούται να στηριχθεί στις ικανότητες τρίτων, εφόσον έχει την δυνατότητα να ανταπεξέλθει στις απαιτήσεις της σύμβασης. Σε αντίθετη δε περίπτωση, είναι σαφές ότι δεν αποκλείεται από την διαγωνιστική διαδικασία η στήριξη ενδιαφερόμενου οικονομικού φορέα στην ικανότητα τρίτων.

Από τα ανωτέρω προκύπτει αυτόθροα το ορθό και εναρμονισμένο απόλυτα με τις ισχύουσες διατάξεις και σε εφαρμογή του σχετικού προτύπου της Αρχής περιεχόμενο της διακήρυξης και συνακόλουθα το κατά πάντα αβάσιμο και ως εκ τούτου απορριπτό των αιτιάσεων της προσφεύγουσας.....»

Κατόπιν των ανωτέρω, παρακαλούμε όπως ληφθεί σχετική απόφαση της οικονομικής Επιτροπής για την αποδοχή των απόψεων της Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών.

		Η ΑΝΤΙΔΗΜΑΡΧΟΣ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗΣ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ
		ΑΓΓΕΛΑ ΑΓΑΘΟΚΛΕΟΥΣ ΑΚΡΙΤΙΔΗ

1. **Συνημμένα:** 1.)το υπ αριθμ 16-8-2017/23997 έγγραφο απόψεων
2. Η υπ' αριθ. 159/2016 Απόφαση Οικονομικής Επιτροπής που αφορά την έγκριση μελέτης , όρων διακήρυξης για την «Προμήθεια υγρών καυσίμων και λιπαντικών έτους 2016-2017».
3. Η υπ' αριθ. 214/2016 πράξη του ΣΤ' Κλιμακίου του Ελεγκτικού Συνεδρίου
4. Η υπ' αριθ. 397/2014 Απόφαση Οικονομικής Επιτροπής που αφορά την έγκριση μελέτης , όρων διακήρυξης για την «Προμήθεια υγρών καυσίμων και λιπαντικών έτους 2014-2015».
5. Η υπ' αριθ. 6004/2015 πράξη του ΣΤ' Κλιμακίου του Ελεγκτικού Συνεδρίου.

Κοιν .

- 1.Γρ. κ. Δημάρχου
- 2.Γεν.Γραμματέα
3. Τμήμα Προμηθειών
4. Νομική υπηρεσία



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΝΟΜΟΣ ΑΤΤΙΚΗΣ
ΔΗΜΟΣ ΔΙΟΝΥΣΟΥ
Δ/ΝΣΗ ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ
ΤΜΗΜΑ ΠΡΟΜΗΘΕΙΩΝ
Δ/ΝΣΗ Λ.Λ.Μαραθωνος 29
Άγιος Στέφανος,14565
Πληρ:Χρυσάφογεώργη Μαρία
Τηλ. 2132030613,2132030600
Φαξ. 2102030631
email: moira@dionysos.gr

Αγ. Στέφανος 16.8.2017
Αριθ. Πρωτ 23997

Προς :τα μέλη της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών

Θέμα : Απόψεις σχετικά με την προδικαστική προσφυγή κατά της Διακήρυξης του Δήμου Διονύσου με αριθ. πρωτ. 22550/26.07.2017 για την προμήθεια υγρών καυσίμων και λιπαντικών έτους 2017-2018.

Σχετικά: α) το από 10.08.2017 έγγραφο σας,

β) η από 8.8.2017 προδικαστική προσφυγή της εταιρείας ΕΤΜΕΚΑΤ Φώτης Γρίβας και Υιός κατασκευαστική μελετητική εμπορική εισαγωγική εξαγωγική εταιρεία

ΙΣΤΟΡΙΚΟ

Με την υπ' αριθ. 119/11.05.2017 Απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου εγκρίθηκε η διενέργεια της προμήθειας υγρών καυσίμων και λιπαντικών έτους 2017-2018 και με την υπ' αριθ. 197/18-07-2017 Απόφαση Οικονομικής Επιτροπής, εγκρίθηκε: α) η δαπάνη για την προμήθεια υγρών καυσίμων και λιπαντικών έτους 2017-2018 και η διάθεση πίστωσης 449.997,50€ σε διάφορους Κ.Α. β) η υπ' αριθ. 8/2017 μελέτη της Δ/σης Περιβάλλοντος γ) οι επισυναπτόμενοι όροι διακήρυξης του ανοικτού διεθνή μειοδοτικού διαγωνισμού και δ) ορίσθηκε η επιτροπή διενέργεια και αξιολόγησης του διαγωνισμού

Έτσι σύμφωνα με την υπ' αριθ. 2061/22550/26.07.2017 διακήρυξη, ο διαγωνισμός ορίσθηκε ότι θα διεξαχθεί ηλεκτρονικά μέσω του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημόσιων Συμβάσεων με καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών 01/09/2017 και ώρα 15.00μ.μ. και ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών 07/09/2017 και ώρα 11.00π.μ.

ΕΠΙ ΤΗΣ ΠΡΟΣΦΥΓΗΣ

α) επι των αναγραφόμενων στην παρ.1 της προσφεύγουσας εταιρείας εκθέτουμε τα ακόλουθα:

Η υπ'αριθ.8/2017 μελέτη με τίτλο "ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΥΓΡΩΝ ΚΑΥΣΙΜΩΝ & ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΕΤΟΥΣ 2017 - 2018", συντάχθηκε κατόπιν του με αρ. πρωτ. οικ.192924/24.12.2012 εγγράφου της Περιφέρειας Αττικής, με το οποίο κοινοποιήθηκε στο Δήμο Διονύσου το άρθρο 4 της Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου με θέμα «Έγκριση των Σχεδίων των Συμβάσεων Τροποποίησης της Κύριας Σύμβασης Χρηματοδοτικής Διευκόλυνσης μεταξύ του Ευρωπαϊκού Ταμείου Χρηματοπιστωτικής Σταθερότητας (Ε.Τ.Χ.Σ.), της Ελληνικής Δημοκρατίας, του Ελληνικού Ταμείου Χρηματοπιστωτικής Σταθερότητας (Τ.Χ.Σ.) και της Τράπεζας της Ελλάδος (ΤτΕ), με τίτλο «Σύμβαση Διευκόλυνσης Διαχείρισης Υποχρεώσεων ΣΙΤ» και της Σύμβασης Χρηματοδοτικής Διευκόλυνσης μεταξύ του Ε.Τ.Χ.Σ., της Ελληνικής Δημοκρατίας και της ΤτΕ, με τίτλο «Διευκόλυνση Αποπληρωμής Τόκων Ομολόγων», παροχή εξουσιοδοτήσεων για την υπογραφή των Συμβάσεων και άλλες επείγουσες διατάξεις.» (ΦΕΚ 240/Α'/12-12-2012), με το οποίο η διαδικασία ανάδειξης προμηθευτών – χορηγητών για τις προμήθειες πετρελαιοειδών για τις ανάγκες των Δήμων πραγματοποιείται εφεξής από τους οικείους Δήμους.

Επίσης, σύμφωνα με την με αρ. πρωτ. 11543/26.3.2014 Εγκύκλιο 3 της Γεν. Δ/σης Τοπ. Αυτ/σης του Υπουργείου Εσωτερικών, η ανάδειξη των προμηθευτών – χορηγητών των νομικών προσώπων των δήμων για καύσιμα πραγματοποιείται από τους οικείους Δήμους.

Η δαπάνη για την προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών προβλέπεται να ανέλθει, ενδεικτικά,

- για τις ανάγκες του Δήμου, στο ποσό των **449.997,50 €** συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 24%, εκ των οποίων τα 129.950 € θα βαρύνουν τον προϋπολογισμό ο.ε. 2017 (με χρέωση των Κ.Α. 10.6641.0002, 10.6643.0002, 10.6643.0003, 15.6641.0002, 20.6641.0002, 25.6641.0002, 35.6641.0002 και 70.6641.0002) και τα 320.047,50 € αντίστοιχους κωδικούς του ο.ε 2018, σύμφωνα με την 119/2017 ΑΔΣ με την οποία εγκρίθηκε η σκοπιμότητά της,
- για τις ανάγκες της Α' βάθμιας Σχολικής Επιτροπής σε **94.999,68 €** για πετρέλαιο θέρμανσης (για τα δημοτικά σχολεία και νηπιαγωγεία του Δήμου) σύμφωνα με την 48/2017 απόφαση του Δ.Σ. (συνεδρίαση 4/11.4.2017),
- για τις ανάγκες της Β' βάθμιας Σχολικής Επιτροπής σε **67.161,60 €** για πετρέλαιο θέρμανσης (για τις μονάδες β-βάθμιας εκπαίδευσης του Δήμου) σύμφωνα με την 25/2017 απόφαση του Δ.Σ. (συνεδρίαση 3/28.3.2017), με την οποία εγκρίθηκε η σκοπιμότητα προμήθειας 69.960 λίτρων πετρελαίου θέρμανσης,

- για τις ανάγκες του Ν.Π.Δ.Δ. «Κοινωνική Προστασία Αλληλεγγύη και Παιδεία Δήμου Διονύσου «Η ΕΣΤΙΑ» σε 45.000 € για πετρέλαιο θέρμανσης (για τα παραρτήματα των παιδικών σταθμών του ΝΠ) σύμφωνα με την 26/2017 απόφαση του Δ.Σ. (συνεδρίαση 4/21.3.2017).

Στην εν λόγω μελέτη οι ομάδες συνολικά είναι πέντε και συγκεκριμένα :

η Ομάδα Α «ΥΓΡΑ ΚΑΥΣΙΜΑ, ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΚΑΙ ΛΟΙΠΑ ΣΧΕΤΙΚΑ ΠΡΟΪΟΝΤΑ ΔΗΜΟΥ ΔΙΟΝΥΣΟΥ» η οποία υποδιαιρείται σε δύο υποομάδες: Α1 «ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΙΕΙΔΗ ΚΙΝΗΣΗΣ ΔΗΜΟΥ ΔΙΟΝΥΣΟΥ» προϋπολογισμού 407.267,50 ευρώ και Α2 «ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΚΑΙ ΣΧΕΤΙΚΑ ΠΡΟΪΟΝΤΑ ΔΗΜΟΥ ΔΙΟΝΥΣΟΥ» προϋπολογισμού 13.930,00 ευρώ,

η Ομάδα Β «ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ ΔΗΜΟΥ ΔΙΟΝΥΣΟΥ» προϋπολογισμού 28.800,00 ευρώ,

η Ομάδα Γ «ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ Α' ΒΑΘΜΙΑΣ ΣΧΟΛΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ» προϋπολογισμού 94.999,68 ευρώ,

η Ομάδα Δ «ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ Β' ΒΑΘΜΙΑΣ ΣΧΟΛΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ» προϋπολογισμού 67.161,60€ ευρώ και

η Ομάδα Ε «ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ Ν.Π.Δ.Δ. «Η ΕΣΤΙΑ» » προϋπολογισμού 45.000,00€ ευρώ.

Η Υπηρεσία αναζητά να συμβληθεί με προμηθευτή που να μπορεί να προμηθεύσει όλα τα είδη και των 2 υπο-ομάδων της Ομάδας Α, διότι οι ποσότητες των λιπαντικών και πετρελαιοειδών δεν μπορούν να αποθηκευτούν καθώς ο Δήμος στερείται εγκατάστασης συνεργείου αλλά και αδειοδοτημένου και ικανού γι' αυτό χώρου και επιπροσθέτως η επισκευή και συντήρηση των οχημάτων γίνεται σε εξωτερικά συνεργεία.

Τα τελευταία χρόνια στις σχετικές συμβάσεις υπήρχε ακριβώς η ίδια ομαδοποίηση (συν 1,2,3&4) με την επιδίωξη και επίτευξη της τμηματικής παροχής της προμήθειας και όλων των τεχνικών ενεργειών, ως συγκλίνουσα στην καλύτερη και βέλτιστη εξυπηρέτηση του Δήμου και του Δημοτικού συμφέροντος.

Με την διαδικασία αυτή ούτε καταστρατηγείται ο ανταγωνισμός, ούτε περιορίζεται η αρχή της αναλογικότητας, όπως αβάσιμα προβάλλεται δοθέντος ότι ακόμη και εξαντλούμενοι σε ένα αντικείμενο προμηθευτές, όπως και η προσφεύγουσα, μπορούν να προβαίνουν σε συμπράξεις και συνεργασίες όπως άλλωστε προβλέπεται, δεν απαγορεύεται, ούτε έχει αποκλεισθεί από την διακήρυξη.

Η συμμετοχή οικονομικού φορέα εμπορευόμενου μόνο λιπαντικά δεν εμποδίζεται, αφού υφίσταται (ως προβλεπόμενη) η δυνατότητα της σύναψης συνεργασίας με άλλον φορέα (πρατήριο) είτε εντός είτε εκτός Δήμου και της με αυτόν τον τρόπο συμμετοχής του στον διαγωνισμό.

Η ύπαρξη των 2 υπο-ομάδων στην ομάδα Α αποσκοπεί στην ομαδοποίηση των συγγενών προϊόντων επειδή αυτά (καύσιμα και λιπαντικά) πωλούνται στην αγορά με διαφορετική μορφή τιμολόγησης (στα καύσιμα η τιμολόγηση αλλάζει καθημερινά, στα λιπαντικά και στα λοιπά συναφή είδη αλλάζει κατά περιόδους) και όχι για να γίνει προμήθειά τους από ξεχωριστό προμηθευτή.

Εξάλλου, ο Δήμος δεν υποχρεούται να συμβληθεί απευθείας με όποιον τυχόν εμπορεύεται μόνο κάποιο ή κάποια από τα είδη που χρειάζεται, δηλαδή πχ τα λιπαντικά, διότι σε αυτήν την περίπτωση θα ετίθετο το θέμα να συμβληθεί και με κάποιον που δεν εμπορεύεται όλα τα είδη της υπο-ομάδας 2 αλλά μερικά μόνο από αυτά, π.χ. μόνο το γράσο.

Όλες δε οι διακηρύξεις συναφούς περιεχομένου (δηλ. προμήθειας καυσίμων και λιπαντικών) των τελευταίων ετών βασίζονται στις οδηγίες του Υπουργείου και ήταν σύμφωνες με τα κατά καιρούς αναρτώμενα πρότυπα, χωρίς ουδέποτε να δημιουργηθεί πρόβλημα, έχοντας κριθεί κατά πάντα νόμιμη η σχετική διαδικασία κατά τον προσυμβατικό έλεγχο από το Ελεγκτικό Συνέδριο.

β) επί των αναφορών στην παρ.2 της προσφεύγουσας εταιρείας λεκτέα τα ακόλουθα:

Στην παρ. 4.4 της 22550/26-7-2017 Διακήρυξης μας αναφέρεται ότι δεν επιτρέπεται η εκχώρηση σύμβασης σε τρίτους. Η συγκεκριμένη παράθεση του όρου είναι απόλυτα σαφής και δηλωτική της απαίτησης της οποίας περιλαμβάνει, ήτοι του μη επιτρεπτού της εκχώρησης της σύμβασης που συναρτάται αποκλειστικά, ως γνωστόν τοις πάσι, με την απαίτηση της σύμβασης (εκχώρηση σε Τράπεζες κλπ) και όλα αυτά τα καταμαρτυρεί η καταχώρηση του όρου "εκχώρηση" που και η ίδια η προσφεύγουσα το αντιλαμβάνεται όπως προκύπτει από τον σχετικό λόγο. Συνεπώς ουδεμία σύγχυση προκαλείται κατά τα παραπλανητικά και στρεβλωτικά προβαλλόμενα από την προσφεύγουσα. Η σχετική αναφορά-όρος συμπεριλήφθηκε στην ενότητα «υπεργολαβία» καθώς δεν υπήρχε παρατήρηση σχετικά με αυτή ισχυόντων των όσων προβλέπονται από τις γενικές διατάξεις. Αυτή δε η παράθεση περί της εκχώρησης ούτε αλλοιώνει ούτε προκαλεί συγχύσεις στην εν λόγω ενότητα όπως προαναφέρθηκε.

γ) επί των προβαλλομένων της παρ.3:

Η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια σύμφωνα με την υποσημείωση 94 του Υποδείγματος Διακήρυξης για Σύμβαση Προμηθειών της **Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων ΕΑΑΔΗΣΥ** "Πρβλ άρθρο 75 παρ. 3 ν. 4412/2016. Οι Α.Α. μπορούν να επιλέξουν ένα ή περισσότερα από τα κριτήρια που αναφέρονται στο παρόν άρθρο και να διαμορφώσουν αντίστοιχα τα πεδία του ΕΕΕΣ (για τις συμβάσεις άνω των ορίων) ή του Τ.Ε.Υ.Δ. (για τις συμβάσεις κάτω των ορίων), σύμφωνα με το άρθρο 2.2.9.1, καθώς και τα μέσα απόδειξης του άρθρου 2.2.9.2. Επισημαίνεται, περαιτέρω, ότι μπορούν (χωρίς αυτό να είναι υποχρεωτικό) να διαμορφώσουν το παρόν άρθρο είτε απαιτώντας, ως προς τα κριτήρια που επιλέγουν, ελάχιστα επίπεδα οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας, τα οποία πρέπει να καλύπτουν οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς με αναφορά σε συγκεκριμένα μεγέθη (π.χ. κύκλος εργασιών 200.000 ευρώ τα 3 τελευταία έτη), είτε ζητώντας από τους οικονομικούς φορείς να δηλώσουν τις ζητούμενες πληροφορίες αναφέροντας τη μεθοδολογία με την οποία θα αξιολογήσουν τις πληροφορίες αυτές..."

Συμφώνως με τις κατευθυντήριες γραμμές-υποδείξεις και στα πλαίσια της διακριτικής του ευχέρειας, ο Δήμος κατευθύνθηκε στην επιλογή της δήλωσης από τους οικονομικούς φορείς του γενικού ετήσιου κύκλου εργασιών τους για τα έτη 2014-2015-2016, χωρίς αναφορά ελάχιστου ορίου, το οποίο σε κάθε περίπτωση δεν απαιτείται ούτε προβλέπεται ρητά από κάποια διάταξη. Έτσι ζητήθηκε από τους οικονομικούς φορείς να δηλώσουν τις ζητούμενες πληροφορίες, προκειμένου να σχηματισθεί εικόνα και διαπιστωθεί από το εύρος των οικονομικών συναλλαγών τους αν ο συμμετέχων οικονομικός φορέας θα

μπορεί να ανταποκριθεί στις οικονομικές απαιτήσεις της σύμβασης. Τέτοια δυνατότητα αξιολογικής κρίσης έχει η Διοίκηση, ώστε, κάνοντας χρήση των αντικειμενικών δεδομένων σε συνδυασμό με τα διδάγματα της κοινής πείρας και λογικής, να οδηγηθεί σε κρίση 'αγαθού ανδρός' δια των αρμοδίων οργάνων της σταθμίζοντας κι αποτιμώντας το εύρος της ενασχόλησης της επιχείρησης με το αντικείμενο.

δ) επι των αιτιάσεων της παρ.4 :

Η αναγραφή στην παρ.2.2.8 της διακήρυξης στην ενότητα "Στήριξη στην ικανότητα τρίτων" ότι "δεν απαιτείται", αφορά στο αυτονόητο δεδομένο ότι ο ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας δεν υποχρεούται να στηριχθεί στις ικανότητες τρίτων, εφόσον έχει την δυνατότητα να ανταπεξέλθει στις απαιτήσεις της σύμβασης. Σε αντίθετη δε περίπτωση, είναι σαφές ότι δεν αποκλείεται από την διαγωνιστική διαδικασία η στήριξη ενδιαφερόμενου οικονομικού φορέα στην ικανότητα τρίτων.

Από τα ανωτέρω προκύπτει αυτόθροα το ορθό και εναρμονισμένο απόλυτα με τις ισχύουσες διατάξεις και σε εφαρμογή του σχετικού προτύπου της Αρχής περιεχόμενο της διακήρυξης και συνακόλουθα το κατά πάντα αβάσιμο και ως εκ τούτου απορριπτέο των αιτιάσεων της προσφεύγουσας.

Ο Δήμαρχος

Ζαμάνης Διονύσιος

Συν.σχετ.:

6. Η υπ' αριθ. 159/2016 Απόφαση Οικονομικής Επιτροπής που αφορά την έγκριση μελέτης , όρων διακήρυξης για την «Προμήθεια υγρών καυσίμων και λιπαντικών έτους 2016-2017».
7. Η υπ' αριθ. 214/2016 πράξη του ΣΤ' Κλιμακίου του Ελεγκτικού Συνεδρίου
8. Η υπ' αριθ. 397/2014 Απόφαση Οικονομικής Επιτροπής που αφορά την έγκριση μελέτης , όρων διακήρυξης για την «Προμήθεια υγρών καυσίμων και λιπαντικών έτους 2014-2015».
9. Η υπ' αριθ. 6004/2015 πράξη του ΣΤ' Κλιμακίου του Ελεγκτικού Συνεδρίου.