



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ  
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**ΑΠΟΦΑΣΗ**

**124 / 2014**

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

**Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

Στην Αθήνα σήμερα, την 16<sup>η</sup> Απριλίου του έτους δύο χιλιάδες δέκα τέσσερα (2014) ημέρα Τετάρτη και ώρα 10.00 π.μ. και επί της οδού Κηφισίας 7 (5<sup>ος</sup> όροφος) στους Αμπελοκήπους, 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 την συνεδρίαση τα ακόλουθα:

**1. Αναπληρωτής Πρόεδρος :** Δετσαρίδης Χρήστος

**2. Αντιπρόεδρος :** Μπουσουλέγκα Χριστίνα

**Μέλη :** Κουλούρη Ιωάννα  
Καραμανλής Ευάγγελος  
Σταθακόπουλος Δημήτριος  
Λουρίκας Δημήτριος

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

**Γραμματέας :** Αλεξάνδρα Γιαμά

**Εισηγητής :** Αντώνιος Μ. Νίκας, Μηχ. Μηχανικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Αρχής

**Θέμα :** Παροχή σύμφωνης γνώμης για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για την προμήθεια καυσίμων, προϋπολογιζόμενης αξίας 482.744,10 ευρώ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 23% (ή 392.474,86 ευρώ χωρίς τον ΦΠΑ), για την κάλυψη των αναγκών του ιδίου του Δήμου, των Νομικών του Προσώπων και της Δημοτικής Επιχείρησης Ύδρευσης – Αποχέτευσης Σπάρτης, για διάρκεια μέχρι την λήξη του 2014, καθόσον ο προηγηθείς δημόσιος ανοικτός διαγωνισμός, κατά το σκέλος που αφορά τα καύσιμα των ως άνω φορέων, απέβη άγονος.

Με το υπ' αριθμ. πρωτ. 10779/27-03-2014 έγγραφο αίτημα του Δήμου Σπάρτης Νομού Λακωνίας (εφεξής Δήμος) με τα συνημμένα σε αυτό στοιχεία, το οποίο παρελήφθη από την Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων (εφεξής Αρχή) στις 02.04.2014 (αριθ. πρωτ. 1572), ζητείται η σύμφωνη γνώμη της Αρχής για την προσφυγή του Δήμου στην διαδικασία της διαπραγμάτευσης, για την προμήθεια καυσίμων, για τις ανάγκες του ιδίου, των νομικών του προσώπων και της Δημοτικής Επιχείρησης Ύδρευσης – Αποχέτευσης Σπάρτης, προϋπολογιζόμενης αξίας 392.474,86 ευρώ, μη συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 23%, καθόσον ο προηγηθείς διαγωνισμός, κατά το σκέλος που αφορά τα καύσιμα των ως άνω φορέων, απέβη άγονος.

## I. Ιστορικό - πραγματικό πλαίσιο

1. Από τα αναφερόμενα στο κρινόμενο αίτημα και στα συνυποβληθέντα αρχικά και συμπληρωματικά έγγραφα και στοιχεία προκύπτουν τα ακόλουθα πραγματικά περιστατικά :

Ο Δήμος αιτείται την προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης, επικαλούμενος τις διατάξεις του άρθρου 3, παράγραφος 3 εδάφιο γ1 της Υπ. Απόφασης 11389/93 (ΦΕΚ 185B/23-3-1993), Ενιαίος Κανονισμός Προμηθειών Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α.), η οποία εκδόθηκε κατ' εξουσιοδότηση του Ν. 1797/1988, όπως τροποποιήθηκε και συμπληρώθηκε από τον Ν.2000/1991, (εφεξής Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α), για την ανάθεση της προμήθειας καυσίμων, για τους ακόλουθους πίνακες του Έντυπου Προσφοράς της Μελέτης 22/2013 (δηλ φορείς, είδη καυσίμου, ποσότητες και προϋπολογισμούς), για τα οποία δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά στον δημόσιο ανοικτό διαγωνισμό, συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 570.111,67 ευρώ, συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 23%, (ή 463.505,42 ευρώ πλέον τον ΦΠΑ 23%), που διενεργήθηκε στις 24/2/2014 :

### ΔΗΜΟΣ ΣΠΑΡΤΗΣ

#### A. ΚΑΥΣΙΜΑ

A/A	ΕΙΔΟΣ	ΑΡΙΘΜ ΤΙΜΟΛ	ΕΙΔΟΣ ΜΟΝΑΔΑΣ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ	ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΗ ΤΙΜΗ, €	ΜΕΡΙΚΗ ΔΑΠΑΝΗ Euro
1	Πετρέλαιο κίνησης	1	Λίτρα	<b>117.745,00</b>	1,257	148.005,46
2	Πετρέλαιο θέρμανσης	2	Λίτρα	<b>14.617,00</b>	1,168	17.072,65
3	Βενζίνη αμόλυβδη	3	Λίτρα	<b>24.116,00</b>	1,538	37.090,40
ΑΘΡΟΙΣΜΑ ΔΑΠΑΝΩΝ ΚΑΥΣΙΜΩΝ						202.168,51
Φ.Π.Α. 23%						46.498,75
<b>ΣΥΝΟΛΙΚΗ ΔΑΠΑΝΗ ΚΑΥΣΙΜΩΝ</b>						<b>248.667,26</b>

### ΝΟΜΙΚΟ ΠΡΟΣΩΠΟ ΑΘΛΗΤΙΚΟΥ ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΥ ΔΗΜΟΥ ΣΠΑΡΤΗΣ

#### ΚΑΥΣΙΜΑ

A/A	ΕΙΔΟΣ	ΑΡΙΘΜ ΤΙΜΟΛ	ΕΙΔΟΣ ΜΟΝΑΔΑΣ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ	ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΗ ΤΙΜΗ, €	ΜΕΡΙΚΗ ΔΑΠΑΝΗ Euro
1	Πετρέλαιο κίνησης	1	Λίτρα	<b>6.200,00</b>	1,257	7.793,40
2	Βενζίνη αμόλυβδη	3	Λίτρα	<b>3.200,00</b>	1,538	4.921,60
ΑΘΡΟΙΣΜΑ ΔΑΠΑΝΩΝ ΚΑΥΣΙΜΩΝ						12.715,00
Φ.Π.Α. 23%						2.924,44
<b>ΣΥΝΟΛΙΚΗ ΔΑΠΑΝΗ ΚΑΥΣΙΜΩΝ</b>						<b>15.639,44</b>

### ΝΟΜΙΚΟ ΠΡΟΣΩΠΟ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ ΑΛΛΗΛΕΓΥΗΣ & ΠΑΙΔΕΙΑΣ ΔΗΜΟΥ ΣΠΑΡΤΗΣ

#### A. ΚΑΥΣΙΜΑ

A/A	ΕΙΔΟΣ	ΑΡΙΘΜ ΤΙΜΟΛ	ΕΙΔΟΣ ΜΟΝΑΔΑΣ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ	ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΗ ΤΙΜΗ, €	ΜΕΡΙΚΗ ΔΑΠΑΝΗ Euro
1	Πετρέλαιο θέρμανσης	2	Λίτρα	<b>5.568,54</b>	1,168	6.504,05
2	Βενζίνη αμόλυβδη	3	Λίτρα	<b>18.574,97</b>	1,538	28.568,31
ΑΘΡΟΙΣΜΑ ΔΑΠΑΝΩΝ ΚΑΥΣΙΜΩΝ						35.072,36
Φ.Π.Α. 23%						8.066,64
<b>ΣΥΝΟΛΙΚΗ ΔΑΠΑΝΗ ΚΑΥΣΙΜΩΝ</b>						<b>43.139,00</b>

### ΝΟΜΙΚΟ ΠΡΟΣΩΠΟ ΣΧΟΛΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ Α/ΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ

#### ΚΑΥΣΙΜΑ

A/A	ΕΙΔΟΣ	ΑΡΙΘΜ ΤΙΜΟΛ	ΕΙΔΟΣ ΜΟΝΑΔΑΣ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ	ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΗ ΤΙΜΗ, €	ΜΕΡΙΚΗ ΔΑΠΑΝΗ Euro
1	Πετρέλαιο θέρμανσης	2	Λίτρα	50.000,00	1,168	58.400,00
ΑΘΡΟΙΣΜΑ ΔΑΠΑΝΩΝ ΚΑΥΣΙΜΩΝ						58.400,00
Φ.Π.Α. 23%						13.432,00
<b>ΣΥΝΟΛΙΚΗ ΔΑΠΑΝΗ ΚΑΥΣΙΜΩΝ</b>						<b>71.832,00</b>

**ΝΟΜΙΚΟ ΠΡΟΣΩΠΟ ΣΧΟΛΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ Β/ΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ**  
**ΚΑΥΣΙΜΑ**

A/A	ΕΙΔΟΣ	ΑΡΙΘΜ ΤΙΜΟΛ	ΕΙΔΟΣ ΜΟΝΑΔΑΣ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ	ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΗ ΤΙΜΗ, €	ΜΕΡΙΚΗ ΔΑΠΑΝΗ Euro
1	Πετρέλαιο θέρμανσης	2	Λίτρα	42.000,00	1,168	49.056,00
ΑΘΡΟΙΣΜΑ ΔΑΠΑΝΩΝ ΚΑΥΣΙΜΩΝ						49.056,00
Φ.Π.Α. 23%						11.282,88
<b>ΣΥΝΟΛΙΚΗ ΔΑΠΑΝΗ ΚΑΥΣΙΜΩΝ</b>						<b>60.338,88</b>

**ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΥΔΡΕΥΣΗΣ – ΑΠΟΧΕΤΕΥΣΗΣ ΣΠΑΡΤΗΣ**  
**ΚΑΥΣΙΜΑ**

A/A	ΕΙΔΟΣ	ΑΡΙΘΜ ΤΙΜΟΛ	ΕΙΔΟΣ ΜΟΝΑΔΑΣ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ	ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΗ ΤΙΜΗ, €	ΜΕΡΙΚΗ ΔΑΠΑΝΗ Euro
1	Πετρέλαιο κίνησης	2	Λίτρα	23.000,00	1,257	28.911,00
2	Βενζίνη αμόλυβδη	3	Λίτρα	4.000,00	1,538	6.152,00
ΑΘΡΟΙΣΜΑ ΔΑΠΑΝΩΝ ΚΑΥΣΙΜΩΝ						35.063,00
Φ.Π.Α. 23%						8.064,50
<b>ΣΥΝΟΛΙΚΗ ΔΑΠΑΝΗ ΚΑΥΣΙΜΩΝ</b>						<b>43.127,50</b>

2. Ο Δήμος με την απόφαση 531/2013 του Δημοτικού του Συμβουλίου είχε εγκρίνει την εκτέλεση της προμήθειας καυσίμων και λιπαντικών για το έτος 2014, προϋπολογισμού 526.083,98 € και στην συνέχεια η Οικονομική του Επιτροπή (εφεξής ΟΕ) με τις αποφάσεις της με αρ 360/2013 και 404/2013 ενέκρινε τις τεχνικές προδιαγραφές και καθόρισε τους όρους του διαγωνισμού (Μελέτη 18/2013), καθώς επίσης συγκρότησε την επιτροπή διεξαγωγής και αξιολόγησης του, αντιστοίχως. Παρά ταύτα, η Αποκεντρωμένη Διοίκηση Πελοποννήσου, Δυτικής Ελλάδας και Ιονίων Νήσων με την απόφασή της με αρ πρωτ. 72999/3303/2-12-2013 ακύρωσε τις αποφάσεις αυτές καθότι ο Δήμος δεν είχε περιλάβει στον διαγωνισμό αυτό και τις ανάγκες της ΔΕΥΑΣ σε καύσιμα και λιπαντικά.

3. Τούτων κατόπιν, η Διεύθυνση Περιβάλλοντος του Δήμου συνέταξε νέα Μελέτη, την 22/2013 με αναθεωρημένο προϋπολογισμό 570.111,67 ευρώ με τον ΦΠΑ, στην οποία είχε συμπεριλάβει και τις ανάγκες της ΔΕΥΑΣ σε καύσιμα και λιπαντικά.

Στο Έντυπο Προσφοράς, που αποτελεί τεύχος της ως άνω Μελέτης 22/2013, τα ζητούμενα είδη (καύσιμα και λιπαντικά) έχουν ομαδοποιηθεί ανά είδος (είτε καύσιμα είτε λιπαντικά) και ανά φορέα (Δήμος, νομικά πρόσωπα, ΔΕΥΑΣ), σε εννέα (9) συνολικά διακριτούς πίνακες, στην μορφή που αυτοί δίδονται στην παράγραφο 5 της παρούσας, ήτοι έναν πίνακα για τα καύσιμα και ένα πίνακα για τα λιπαντικά του Δήμου, έναν πίνακα για τα καύσιμα του νομικού προσώπου Αθλητικός Οργανισμός του Δήμου, έναν πίνακα για τα καύσιμα και ένα πίνακα για τα λιπαντικά του νομικού προσώπου Κοινωνικής Προστασίας – Αλληλεγγύης και Παιδείας, έναν πίνακα για τα καύσιμα του νομικού προσώπου Σχολική Επιτροπή Α/Θμιας Εκπαίδευσης, έναν πίνακα για τα καύσιμα του νομικού προσώπου Σχολική Επιτροπή Β/Θμιας Εκπαίδευσης και έναν πίνακα για τα καύσιμα και έναν πίνακα για τα λιπαντικά της ΔΕΥΑΣ.

4. Ακολούθησαν :

4.1 Το Δημοτικό Συμβούλιο, το οποίο με την Απόφασή του με αριθμ 727/18-12-2013 (47<sup>ο</sup> Πρακτικό

συνεδρίασης, ΑΔΑ : ΒΛΓ1Ω1Ν-Γ5Ζ) ανακάλεσε την με αριθμ 531/2-10-2013 πρότερη απόφασή του που αφορούσε την έγκριση εκτέλεσης της προμήθειας των καυσίμων και λιπαντικών με βάση την 18/2013 Μελέτη και ενέκρινε εκ νέου την εκτέλεση της προμήθειας αυτής, προϋπολογισμού 570.111,67 ευρώ, σύμφωνα με την νέα Μελέτη 22/2013.

**4.2** Η ΟΕ, η οποία με την Απόφασή της με αριθμό 593/2013, (Πρακτικό 55/2013 της δημόσιας συνεδρίασης της 24-12-2013, ΑΔΑ : ΒΛΓ2Ω1Ν-ΦΑ4), σύμφωνα με το άρθρο 72 του Ν.3852/2010 : α) ομόφωνα ενέκρινε τις τεχνικές προδιαγραφές της υπ' αριθμ. 22/2013 Μελέτης και β) καθόρισε τους όρους της διακήρυξης και την ημερομηνία διενέργειας του (νέου) δημόσιου ανοικτού διαγωνισμού για την προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών του Δήμου, των ΝΠΔΔ αυτού και της ΔΕΥΑΣ, συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 570.111,67 € συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 23%.

Αντίγραφα και των δύο αυτών αποφάσεων εστάλησαν προς έγκριση στην Αποκεντρωμένη Διοίκηση Πελοποννήσου, Δυτικής Ελλάδας και Ιονίων Νήσων.

**5.** Εν συνεχεία αυτών, ο Δήμος προκήρυξε με βάση την Μελέτη 22/2013, δημόσιο ανοικτό διαγωνισμό, με σφραγισμένες προσφορές και με κριτήριο κατακύρωσης την χαμηλότερη τιμή, όπως διαμορφώνεται σύμφωνα με το άρθρο 10 της διακήρυξης και σύμφωνα με το έντυπο προσφοράς που περιλαμβάνεται στην 22/2013 Μελέτη. Οι ποσότητες των επί μέρους ειδών και οι προϋπολογισμοί τους, έχουν ως ακολούθως, βάσει του τεύχους ΑΝΑΛΥΣΗ ΠΡΟΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ ΑΝΑ ΥΠΗΡΕΣΙΑ, της Μελέτης 22/2013 του Δήμου :

**1)** Δήμος Σπάρτης – Καύσιμα : συνολικού προϋπολογισμού 248.667,26 ευρώ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 23%

**2)** Δήμος Σπάρτης – Λιπαντικά : συνολικού προϋπολογισμού 82.287,00 ευρώ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 23%

**3)** Νομικό Πρόσωπο Αθλητικού Οργανισμού Δήμου Σπάρτης - Καύσιμα : συνολικού προϋπολογισμού 15.639,44 ευρώ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 23%

**4)** Νομικό Πρόσωπο Κοινωνικής Προστασίας Αλληλεγγύης και Παιδείας Δήμου Σπάρτης - Καύσιμα : συνολικού προϋπολογισμού 43.139,00 ευρώ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 23%

**5)** Νομικό Πρόσωπο Κοινωνικής Προστασίας Αλληλεγγύης και Παιδείας Δήμου Σπάρτης - Λιπαντικά : συνολικού προϋπολογισμού 861,00 ευρώ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 23%

**6)** Νομικό Πρόσωπο Σχολικής Επιτροπής Α/Θμιας Εκπαίδευσης Δήμου Σπάρτης - Καύσιμα : συνολικού προϋπολογισμού 71.832,00 ευρώ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 23%

**7)** Νομικό Πρόσωπο Σχολικής Επιτροπής Β/Θμιας Εκπαίδευσης Δήμου Σπάρτης - Καύσιμα : συνολικού προϋπολογισμού 60.338,88 ευρώ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 23%

**8)** Δημοτική Επιχείρηση Ύδρευσης – Αποχέτευσης Σπάρτης - Καύσιμα : συνολικού προϋπολογισμού 43.127,50 ευρώ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 23%

**9)** Δημοτική Επιχείρηση Ύδρευσης – Αποχέτευσης Σπάρτης - Λιπαντικά : συνολικού προϋπολογισμού 4.215,83 ευρώ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 23%

Σημειώνονται τα ακόλουθα σχετικά με την εν λόγω διακήρυξη :

Στο ΑΡΘΡΟ 7 : **«Φάκελος προσφοράς»** της διακήρυξης, στην παρ 7.6, εδάφιο α, αναφέρεται : **«Η εγγυητική επιστολή συμμετοχής στο διαγωνισμό ίση με το 5% του προϋπολογισμού με Φ.Π.Α. και όλα τα ζητούμενα δικαιολογητικά. Σε περίπτωση που ο ενδιαφερόμενος προσφέρει για μερικά από τα ζητούμενα είδη αρκεί η εγγυητική επιστολή συμμετοχής να καλύπτει το ποσοστό που αναλογεί στην αξία του ελάχιστου αριθμού των ειδών που προβλέπονται από τη διακήρυξη».**

Στο ΑΡΘΡΟ 8 : **«Τρόπος διενέργειας του διαγωνισμού - Κατακύρωση - Σύμβαση»** της διακήρυξης, στην παρ 8.6, αναφέρεται : **«Επιτρέπεται η επίδοση προσφορών για μέρος ή το σύνολο των ζητούμενων ειδών. Όσον αφορά τα καύσιμα ο Δήμος διατηρεί το δικαίωμα να εκτελέσει την προμήθεια εξ'ολοκλήρου από έναν προμηθευτή ή από διάφορους προμηθευτές για μέρος των απαιτούμενων καυσίμων (προμηθευτής για τα καύσιμα του Δήμου και προμηθευτής για τα Νομικά Πρόσωπα ή προμηθευτές για τα Νομικά Πρόσωπα)».**

Στο ΑΡΘΡΟ 9 : **«Εγγυήσεις»** της διακήρυξης, στην παρ 9.1, εδάφιο β, αναφέρεται : **«Επειδή επιτρέπεται η μερική προσφορά ειδών, γίνεται δεκτή προσφορά και στην περίπτωση όπου η εγγύηση δεν καλύπτει το προβλεπόμενο ποσοστό της αξίας όλων των προσφερόμενων ειδών, αρκεί αυτή να καλύπτει το ποσοστό που αναλογεί στην αξία των προσφερόμενων ειδών όπως αυτά προβλέπονται από την διακήρυξη, η δε κατακύρωση περιορίζεται στα είδη που καλύπτονται από την εγγύηση».**

**6.** Η περίληψη με αρ. πρωτ. 52746/30-12-2013 της ως άνω διακήρυξης, απεστάλη για δημοσίευση στο ΦΕΚ (Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων, Αρ. Φύλλου 872/31-12-2013) καθώς και στις εφημερίδες ΓΕΝΙΚΗ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ (δημοσίευση στο φύλλο της 1-1-2014), ΗΧΩ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ (δημοσίευση στο φύλλο της 1-1-2014), ΛΑΚΩΝΙΚΟΣ ΤΥΠΟΣ (δημοσίευση στο φύλλο της 1-1-2014). Επισημαίνεται ότι όπως αναφέρεται στο άρθρο 22 της διακήρυξης, στον νομό δεν εκδίδεται καμιά εβδομαδιαία νομαρχιακή εφημερίδα και μόνο μια ημερήσια νομαρχιακή εφημερίδα, γι αυτό και έχει τηρηθεί ελλιπής δημοσιότητα, εν σχέσει με τις απαιτήσεις του Ν. 3548/2007. Η προκήρυξη της σύμβασης απεστάλη στις 31/12/2013 στην Υπηρεσία Επισήμων Εκδόσεων Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων για δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης. Επιπλέον η περίληψη αναρτήθηκε στο Πρόγραμμα Διαύγεια όπου έλαβε αριθμό ΑΔΑ : ΒΙ6ΤΩ1Ν-Γ3Ε. Σημειώνεται ότι στο άρθρο 22 της διακήρυξης προβλέπεται η ανάρτηση της περίληψης στον πίνακα ανακοινώσεων και η αποστολή της διακήρυξης στα επιμελητήρια, στους συνδέσμους και στον ΕΟΜΜΕΧ, όμως τα σχετικά αποδεικτικά δεν περιλαμβάνονται στον υποβληθέντα φάκελο.

Η περίληψη της διακήρυξης αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων, όπου έλαβε ΑΔΑΜ : 14PROC001817329 2014-01-02.

**7.** Ο διαγωνισμός διεξήχθη στις 24/2/2014 ενώπιον της Επιτροπής Διεξαγωγής, Αξιολόγησης, Γνωμοδότησης και Εισηγήσης Διαγωνισμών του Δήμου (εφεξής ΕΔ), η οποία συγκροτήθηκε με την αρ. 8/2014 απόφαση της ΟΕ (Πρακτικό 3/2014 της συνεδρίασης της 29-1-2014, ΑΔΑ : ΒΙΨΓΩ1Ν-ΔΩ2).

Σύμφωνα με το Πρακτικό 1<sup>ο</sup> της 24-2-2014 της ΕΔ, κατετέθησαν τρεις προσφορές από τους Κ. Δ. ΚΡΙΚΕΛΛΑΣ & ΣΙΑ ΟΕ, ΚΑΡΚΟΥΛΑΣ ΠΕΤΡΟΣ ΤΟΥ ΗΛΙΑ και ELDON'S HELLAS Ltd, οι οποίες αφορούν όλες στην προμήθεια λιπαντικών και οι οποίες έγιναν όλες αποδεκτές κατά τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών στοιχείων των ειδών που προσφέρονται. Η ΕΔ στο ως άνω Πρακτικό, εκτός της αποδοχής των τριών αυτών προσφορών, εισηγήθηκε το άγονο του διαγωνισμού όσον αφορά τα καύσιμα καθότι δεν κατατέθηκε καμία προσφορά, αλλά και την - ένεκα αυτού του λόγου - έναρξη της διαδικασίας διαπραγμάτευσης για την προμήθεια των καυσίμων σύμφωνα με το άρθρο 23 Ε.Κ.Π.ΟΤΑ.

**8.** Ακολούθησαν, στις 26-2-2014, ενστάσεις τόσο της εταιρείας ELDON'S HELLAS Ltd κατά των προσφορών των δύο άλλων διαγωνιζόμενων Κ. Δ. ΚΡΙΚΕΛΛΑΣ & ΣΙΑ ΟΕ και ΚΑΡΚΟΥΛΑΣ ΠΕΤΡΟΣ ΤΟΥ ΗΛΙΑ, με το αιτιολογικό ότι έχουν ουσιώδεις παραλήψεις στα δικαιολογητικά τους, αλλά της εταιρείας Κ. Δ. ΚΡΙΚΕΛΛΑΣ & ΣΙΑ ΟΕ, τόσο κατά της νομιμότητας διενέργειας του διαγωνισμού, όσο και κατά της συμμετοχής της εταιρείας ELDON'S HELLAS Ltd αλλά και κατά των οικονομικών προσφορών των εταιρειών ELDON'S HELLAS Ltd και ΚΑΡΚΟΥΛΑΣ ΠΕΤΡΟΣ ΤΟΥ ΗΛΙΑ.

Η ΕΔ συνεδρίασε στις 5-3-2014 και με την γνωμοδότηση της εισηγήθηκε ομόφωνα να γίνει αποδεκτή η ένσταση της εταιρείας ELDON'S HELLAS Ltd και να αποκλειστούν οι άλλοι δύο διαγωνιζόμενοι λόγω παραλείψεων στις εγγυητικές επιστολές συμμετοχής που κατέθεσαν, και συνεπώς η μοναδική προσφορά που απέμεινε στον διαγωνισμό των λιπαντικών είναι της εταιρείας ELDON'S HELLAS Ltd.

Η ΕΔ την ως άνω από 5-3-2014 γνωμοδότησή της επί των ενστάσεων, μαζί με τις ενστάσεις των εταιρειών που αναφέρουμε στην παρούσα παράγραφο καθώς και το Πρακτικό Νο 1/24-2-2014, τα απέστειλε με το με αρ πρωτ. οικ. 8100/7-3-2014 προς την ΟΕ για τις απαραίτητες ενέργειες.

Ακολούθησε και νεώτερη γνωμοδότηση της 13-3-2014 της ΕΔ, με την οποία προτείνει, για την προμήθεια καυσίμων, να εφαρμοστεί η διαδικασία της απ' ευθείας ανάθεσης από το Δημοτικό Συμβούλιο, σύμφωνα με το άρθρο 23 παρ 2 του ΕΚΠΟΤΑ, καθώς συντρέχουν οι προϋποθέσεις (μη υποβολή προσφοράς) του άρθρου 3 παρ 3 εδάφιο 1γ του ΕΚΠΟΤΑ.

**9.** Η ομόφωνη Απόφαση με αριθμ. 82/2014 (Πρακτικό 8/2014 της συνεδρίασης της 11-3-2014, ΑΔΑ : ΒΙΚΜΩ1Ν-ΔΓ3) της ΟΕ αναφέρει τα ακόλουθα :

Α) Η ΟΕ εγκρίνει το από 24-2-2014 Πρακτικό Νο 1 της ΕΔ όσον αφορά το σκέλος της προμήθειας καυσίμων και διαπιστώνει το άγονο του διαγωνισμού, δεδομένου ότι δεν κατετέθηκε καμία προσφορά.

Β) Η ΟΕ αποφασίζει την έναρξη της διαδικασίας ανάθεσης της προμήθειας των καυσίμων μέσω της διαδικασίας της διαπραγμάτευσης, η οποία θα γίνει σύμφωνα με το άρθρο 23 του ΕΚΠΟΤΑ.

Γ) Κάνει δεκτή την ένσταση της εταιρείας ELDON'S HELLAS Ltd, η οποία είναι η μοναδική που παραμένει σε ισχύ, για το σκέλος των λιπαντικών, καθόσον αποκλείονται έτσι της περαιτέρω διαγωνιστικής διαδικασίας οι άλλοι δύο διαγωνιζόμενοι.

**10.** Ακολούθησε, στις 18-3-2014, αποσφράγιση της οικονομικής προσφοράς του μοναδικού διαγωνιζόμενου, στο σκέλος των λιπαντικών, ήτοι της εταιρείας ELDON'S HELLAS Ltd, και η σύνταξη του

Πρακτικού Νο 2/18-3-2014 της ΕΔ, στο οποίο η ΕΔ κάνει δεκτή την προσφορά της ELDON'S HELLAS Ltd, και εισηγείται την κατακύρωση της προμήθειας λιπαντικών στην εταιρεία αυτή, ως κάτωθι :

- Τα λιπαντικά του Δήμου στην τιμή των 77.341,66 ευρώ με τον ΦΠΑ
- Τα λιπαντικά του ΝΠΔΔ Κοινωνικής Προστασίας – Αλληλεγγύης και Παιδείας στην τιμή των 794,58 ευρώ με τον ΦΠΑ.
- Τα λιπαντικά της ΔΕΥΑΣ στην τιμή των 4.059,98 ευρώ με τον ΦΠΑ.

Το Πρακτικό αυτό η ΕΔ το υπέβαλε με το αρ πρωτ οικ. 10268/21-3-2014 προς την ΟΕ, η οποία με την Απόφασή της 104/2014 (Πρακτικό 10/2014 της συνεδρίασης της 26-3-2014), το ενέκρινε ομόφωνα και ανακήρυξε ανάδοχο για τα λιπαντικά του Δήμου Σπάρτης, του νομικού προσώπου Κοινωνικής Προστασίας – Αλληλεγγύης και Παιδείας και της ΔΕΥΑΣ, την εταιρεία ELDON'S HELLAS Ltd.

**11.** Κατόπιν των άνω, ο Δήμος με το υπ' αρ. πρωτ. οικ. 10779/27-03-2014 έγγραφο-αίτημα του προς την Αρχή, αιτήθηκε την παροχή σύμφωνης γνώμης αυτής για την προσφυγή στην διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την προμήθεια των καυσίμων του ιδίου, των νομικών του προσώπων και της ΔΕΥΑΣ, συνολικού προϋπολογισμού 482.744,10 ευρώ με τον ΦΠΑ (ή 392.474,86 ευρώ χωρίς τον ΦΠΑ), καθόσον ο προηγηθείς σχετικός ανοικτός δημόσιος διαγωνισμός απέβη άγονος για τα καύσιμα, δεδομένου ότι δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά, προσκομίζοντας σχετικό σχέδιο απόφασης του Δημοτικού του Συμβουλίου.

## **II. Νομικό πλαίσιο**

**12.** Το άρθρο 2, παράγρ. 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, ορίζει τα ακόλουθα :

*«δδ) Οι αποφάσεις των αναθέτουσών 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. [...]»*

**13.** Η διάταξη του άρθρου 6 παρ. 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 το άρθρο 2 του αριθ. 1251/2011 Κανονισμού της Επιτροπής της 30ής Νοεμβρίου 2011 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 συμβάσεων, το ως άνω ποσό αναπροσαρμόστηκε στις 130.000 και 200.000 ευρώ αντίστοιχα, ενώ από 1/1/2014 και για την διετία 2014-2015 τα όρια αυτά αναπροσαρμόστηκαν εκ νέου στις 134.000 και 207.000 ευρώ αντίστοιχα, σύμφωνα με τον Κανονισμό (ΕΕ) αριθμ. 1336/2013 της Επιτροπής.

**14.** Στο άρθρο 25 του Π.Δ. 60/2007 ορίζεται:

*«...1.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...».

**15.** Σύμφωνα με το άρθρο 30§1 του Π.Δ. 60/2007 :

«1. Οι προκηρύξεις περιλαμβάνουν τις πληροφορίες που αναφέρονται στο Παράρτημα VIIA 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».

Το Παράρτημα VII A του Π.Δ. 60/2007, (όπως και το Παράρτημα I : ΥΠΟΔΕΙΓΜΑ ΠΡΟΚΗΡΥΞΗΣ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ ΠΡΟΜΗΘΕΙΩΝ ΟΤΑ, του Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α.), στις πληροφορίες που πρέπει να περιλαμβάνονται στις προκηρύξεις δημοσίων συμβάσεων, μεταξύ άλλων, περιλαμβάνει :

«6β) Δημόσιες συμβάσεις προμηθειών :

- φύση των ζητούμενων προϊόντων ... ποσότητα των ζητούμενων προϊόντων, με αναφορά οποιωνδήποτε δικαιωμάτων προαίρεσης για συμπληρωματικές αγορές και, εάν είναι γνωστό, το προσωρινό χρονοδιάγραμμα για την άσκηση των εν λόγω δικαιωμάτων, καθώς και ο αριθμός τυχόν παρατάσεων...

7. Εάν οι συμβάσεις υποδιαιρούνται σε τμήματα, αναφορά της δυνατότητας για τους οικονομικούς φορείς να υποβάλλουν προσφορά για ένα, περισσότερα ή/και για όλα τα τμήματα ...

8. Προθεσμία ολοκλήρωσης των έργων / προμηθειών / υπηρεσιών ή διάρκεια της σύμβασης έργων / προμηθειών / υπηρεσιών...

9. Αποδοχή ή απαγόρευση υποβολής εναλλακτικών προσφορών ...

11. Στην περίπτωση των ανοικτών διαδικασιών:

α) ονομασία, διεύθυνση, αριθμός τηλεφώνου και τηλεμοιοτυπίας καθώς και ηλεκτρονική διεύθυνση της υπηρεσίας από την οποία μπορούν να ζητούνται η συγγραφή υποχρεώσεων και τα συμπληρωματικά έγγραφα της σύμβασης,

β) κατά περίπτωση, προθεσμία υποβολής των αιτήσεων αυτών,

γ) κατά περίπτωση, το κόστος και οι όροι πληρωμής για τη χορήγηση των εν λόγω εγγράφων.

12.α) Καταληκτική ημερομηνία για την παραλαβή των προσφορών ή των ενδεικτικών προσφορών στην περίπτωση υλοποίησης δυναμικού συστήματος αγορών (ανοικτές διαδικασίες).

β) Καταληκτική ημερομηνία για την παραλαβή των αιτήσεων συμμετοχής (κλειστές και με διαπραγμάτευση διαδικασίες).

γ) Διεύθυνση στην οποία πρέπει να διαβιβάζονται.

δ) Γλώσσα ή γλώσσες στις οποίες πρέπει να συντάσσονται.

13. Στην περίπτωση των ανοικτών διαδικασιών:

α) πρόσωπα τα οποία επιτρέπεται να παρίστανται στην αποσφράγιση των προσφορών, β) ημερομηνία, ώρα και τόπος αποσφράγισης των προσφορών.

14. Κατά περίπτωση, απαιτούμενες εγγυήσεις.

15. Βασικοί όροι χρηματοδότησης και πληρωμής ή/και αναφορά των σχετικών κανονιστικών διατάξεων.

16. Ενδεχομένως, νομική μορφή την οποία θα πρέπει να περιβληθεί μια κοινοπραξία οικονομικών φορέων, στην οποία κατακυρώνεται η σύμβαση.

17. Κριτήρια επιλογής σχετικά με την προσωπική κατάσταση των οικονομικών φορέων.....

21. Χρονικό διάστημα κατά το οποίο ο προσφέρων δεσμεύεται από την προσφορά του (ανοικτές διαδικασίες)

24. Επωνυμία και διεύθυνση του αρμοδίου οργάνου για τις διαδικασίες προσφυγής και, κατά περίπτωση, διαμεσολάβησης».

**16.** Το άρθρο 23 «Διαδικασία με διαπραγμάτευση ή απευθείας ανάθεση – πρόχειρος διαγωνισμός» του Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α., ορίζει ότι :

«Προμήθεια με "διαδικασία μέσω διαπραγμάτευσης" ή "απευθείας ανάθεση" μπορεί να γίνει εάν συντρέχει μία από τις περιπτώσεις που προβλέπονται στις περιπτώσεις των εδαφίων β και γ της παραγράφου 3 του άρθρου 3 του παρόντος κανονισμού....».

Οι περιπτώσεις αυτές αναφέρονται ως ακολούθως στο εν λόγω άρθρο 3 :

Άρθρο 3§3β : «Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν συμβάσεις προμηθειών με τη διαδικασία των διαπραγματεύσεων σε περίπτωση υποβολής μη κανονικών προσφορών στα πλαίσια ανοικτού ή κλειστού διαγωνισμού ή σε περίπτωση κατά την οποία οι προσφορές, κατά τους παραπάνω διαγωνισμούς, δεν είναι δυνατό να γίνουν δεκτές βάσει των διατάξεων του παρόντος κανονισμού και υπό την προϋπόθεση ότι οι αρχικοί όροι της σύμβασης δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς»

Άρθρο 3§3γ : «Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν επίσης να συνάπτουν τις συμβάσεις προμηθειών προσφεύγοντας στην διαδικασία των διαπραγματεύσεων χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, στις ακόλουθες περιπτώσεις :

(1) Όταν δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά μετά από πρόσκληση σε ανοικτό ή κλειστό διαγωνισμό στο μέτρο που οι αρχικοί όροι της σύμβασης δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς και εφόσον διαβιβάζεται στον νομάρχη, μαζί με την σχετική απόφαση, αιτιολογημένη έκθεση.....».

**17.** Στο άρθρο 209 παρ. 1 του Ν. 3463/2006 «Κύρωση του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων» (ΦΕΚ 114Α), όπως ισχύει, ορίζεται : «1. Οι προμήθειες των Δήμων ... διενεργούνται σύμφωνα με τις διατάξεις του Ενιαίου Κανονισμού Προμηθειών των Ο.Τ.Α. (Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α), όπως ισχύει, με την επιφύλαξη των ειδικών ρυθμίσεων....»

**18.** Τέλος, σύμφωνα με το άρθρο 48 του Ν.4111/2013 (ΦΕΚ 18Α), με τον οποίο κυρώθηκε η Πράξη Νομοθετικού Περιεχομένου της 12-12-2013 (ΦΕΚ 240Α) : «Η διαδικασία ανάδειξης προμηθευτών – χορηγητών, για προμήθειες α. τροφίμων, β. λοιπών αναλώσιμων ειδών παντοπωλείου καθώς και παρόχων των σχετικών υπηρεσιών, γ. πετρελαιοειδών και δ. φαρμάκων και αναλώσιμου υγειονομικού υλικού για τις ανάγκες των Δήμων, των Ιδρυμάτων και όλων των νομικών τους προσώπων, πραγματοποιείται εφεξής από τους οικείους Δήμους. Κάθε γενική ή ειδική διάταξη που αντιτίθεται στο παρόν, καταργείται».

Σημειώνουμε ότι λεπτομερείς οδηγίες για την ως άνω διαδικασία αναφέρονται αναλυτικά στις διατάξεις της παραγράφου Β : «Προγραμματισμός προμηθειών – προτεινόμενη διαδικασία» της εγκυκλίου με αριθμ. 3 (αρ. πρωτ. 11543/26-3-2013) του Υπουργείου Εσωτερικών / Γενικής Διεύθυνσης Τοπικής Αυτοδιοίκησης / Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών / Τμήμα Γενικών Υποθέσεων.

### III. Νομική Εκτίμηση

**19.** Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου αφορά σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών, κατά την έννοια του Π.Δ. 60/2007 περί προσαρμογής της ελληνικής νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ «περί συντονισμού των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών». Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για την σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας προϋπολογισμού 392.474,86 ευρώ χωρίς τον ΦΠΑ 23%, σε συνδυασμό με τον συνολικό προϋπολογισμό της αρχικής σύμβασης που ανέρχεται στο ποσό των 463.505,42 ευρώ χωρίς τον ΦΠΑ 23%, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή γνώμης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2 παράγραφος 2 περίπτωση γ` υποπερίπτωση δδ` του Ν. 4013/2011, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει, και των άρθρων 6 και 8 του Π.Δ. 60/2007.

**20.** 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, 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<sup>ης</sup> Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28<sup>ης</sup> Μαρτίου 1996, C-318/94,



Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13<sup>ης</sup> Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).

**21.** Στην προκειμένη περίπτωση τυγχάνει εφαρμογής εν προκειμένω η διάταξη του άρθρου 25 περ 1 εδάφιο α' του Π.Δ. 60/2007 (την οποία δεν επικαλείται ο Δήμος, αλλά την ισοδύναμή της του άρθρου 3 παρ 3 εδάφιο γ1 του Ε.Κ.Π.ΟΤΑ), για το μέρος της προμήθειας, δηλαδή για τα καύσιμα του Δήμου, των νομικών του προσώπων και της ΔΕΥΑΣ, για τα οποία δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

Ειδικότερα, η εφαρμογή του άρθρου 25 περ. 1 εδάφιο α' του Π.Δ. 60/2007, στη βάση του οποίου οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, προϋποθέτει:

Α) Να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία,

Ειδικότερα δε, σχετικά με την προϋπόθεση της νομίμως διεξαχθείσας προηγηθείσας 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 προηγούμενο αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία (ΕλΣυν -Πράξη 215/2012-Ζ' Κλιμάκιο, ΕλΣυν -Αποφ. VI Τμ. 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

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

Γ) Την μη ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση,

Δ) Επιπλέον, προϋποθέτει ότι σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση προς αυτήν, σχετικής εκθέσεως.

**22.** Εν προκειμένω, από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης Απόφασης, προκύπτουν τα ακόλουθα:

Ως προς την προϋπόθεση, προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας :

Ο Δήμος Σπάρτης προσέφυγε σε δημόσιο ανοικτό διαγωνισμό με βάση την διακήρυξη με αρ. πρωτ. 52746/30-12-2013, για την προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών για τις ανάγκες του ιδίου, των νομικών του προσώπων με τις επωνυμίες: «Αθλητικός Οργανισμός Δήμου Σπάρτης», «Νομικό Πρόσωπο Κοινωνικής Προστασίας, Αλληλεγγύης και Παιδείας Δήμου Σπάρτης», «Σχολική Επιτροπή Α/θμιας Εκπαίδευσης Δήμου Σπάρτης», «Σχολική Επιτροπή Β/θμιας Εκπαίδευσης Δήμου Σπάρτης», και τέλος για την ΔΕΥΑΣ, συνολικής προϋπολογιζόμενης αξίας 570.111,67 ευρώ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 23%, ή 463.505,42 ευρώ χωρίς τον ΦΠΑ, στο πλαίσιο του οποίου δεν υπεβλήθη καμία προσφορά για το μέρος της προμήθειας που αφορά τα καύσιμα των ως άνω φορέων, προϋπολογισμού 482.744,86 ευρώ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ, ή 392.474,86 ευρώ χωρίς τον ΦΠΑ, κηρυσσομένου ως εκ τούτου του διαγωνισμού άγονου κατά το μέρος αυτό (δηλ. τα καύσιμα) της προμήθειας.

Από τα στοιχεία όμως του φακέλου διαπιστώνονται, προεχόντως, οι κατωτέρω ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες κατά τη διενέργεια του διεθνούς ανοικτού διαγωνισμού, τόσο σε σχέση με τους όρους της με αριθμ. πρωτ. 52746/30-12-2013 Διακήρυξης, όσο και σε σχέση με την δημοσιότητα που έλαβε χώρα, οι οποίες ενδεχομένως συνεχονται με το άγονο αποτέλεσμα αυτού. Συγκεκριμένα :

**Α)** Σχετικά με την προκήρυξη σύμβασης που απεστάλη για δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (εφεξής ΕΕΕΕ), παρατηρείται:

- Δεν έχουν συμπληρωθεί τα Πεδία : II.1.8) «Τμήματα», II.3) «Διάρκεια της σύμβασης ή προθεσμία ολοκλήρωσης», III.1.1) «Απαιτούμενες εγγυήσεις», III.1.2) «Βασικοί όροι χρηματοδότησης και πληρωμής ή/και αναφορά στις σχετικές διατάξεις που τις διέπουν», III.1.3) «Νομική μορφή που πρέπει να έχει ο όμιλος οικονομικών φορέων στον οποίο θα ανατεθεί η σύμβαση», III.2.1) «Προσωπική κατάσταση των οικονομικών φορέων, συμπεριλαμβανομένων των απαιτήσεων για την εγγραφή σε επαγγελματικό ή εμπορικό μητρώο», IV.3.3) «Όροι για την λήψη τεχνικών προδιαγραφών και συμπληρωματικών εγγράφων ή περιγραφικού εγγράφου», Προθεσμία για την παραλαβή αιτήσεων για έγγραφα ή για την πρόσβαση σε έγγραφα, Ημερομηνία και Ώρα, IV.3.6) «Γλώσσα στην οποία μπορούν να συνταχθούν οι μελέτες ή οι αιτήσεις συμμετοχής», IV.3.7) «Ελάχιστη απαιτούμενη χρονική διάρκεια ισχύος της προσφοράς», IV.3.8) «Όροι για το άνοιγμα των προσφορών».

- Ομοίως δεν έχει συμπληρωθεί και το Τμήμα VI : Πρόσθετες πληροφορίες / Διαδικασίες προσφυγής.

- Τέλος, το Παράρτημα Β: «Πληροφορίες σχετικές με τα τμήματα», παραμένει ασυμπλήρωτο, γεγονός το οποίο επιβεβαιώνει την επιλογή του Πεδίου II.1.8) «Τμήματα», ήτοι ότι η σύμβαση δεν υποδιαιρείται σε τμήματα.

Σύμφωνα όμως με τις διατάξεις του άρθρου 30 παρ 1 και 5 του Π.Δ. 60/07, η αναθέτουσα αρχή υποχρεούται να δημοσιεύει περίληψη των ουσιωδών στοιχείων της διακήρυξης του διαγωνισμού στον ημεδαπό τύπο και στην ΕΕΕΕ, η οποία δεν επιτρέπεται να περιέχει πληροφορίες διαφορετικές από τις δημοσιευμένες στην διακήρυξη και στον ελληνικό τύπο (βλέπε Απόφ. ΕλΣυν 2016/2010). Επιπλέον, στο Παράρτημα VIIA δίδονται αναλυτικά οι πληροφορίες που πρέπει να περιέχει η προκήρυξη διαγωνισμού που αποστέλλεται για δημοσίευση στην ΕΕΕΕ (βλέπε και παράγραφο 15 της παρούσας).

Η παράβαση ή η πλημμελής τήρηση των διατυπώσεων δημοσιότητας συνιστά παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας του διαγωνισμού, η οποία ενδέχεται να πλήξει τις αρχές του ανταγωνισμού, της πρόσβασης στις διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων και της διαφάνειας και καθιστά μη νόμιμη την διαγωνιστική διαδικασία, με επακόλουθο τη μη νόμιμη προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης (βλέπε Αποφάσεις VI Τμήματος ΕλΣυν 935/2013, 408/2012, 2263/2011, 1780/2011, 1646/2011 κλπ).

**Β)** Σχετικά με τους όρους της με αρ. πρωτ. 52746/30-120-2013 Διακήρυξης, παρατηρούνται τα ακόλουθα :

**i)** Στα ΑΡΘΡΑ 7, 8 και 9 της διακήρυξης (λέπε παράγραφο 5 της παρούσας), ορίζεται ότι επιτρέπεται η επίδοση προσφορών για μέρος ή το σύνολο των ζητούμενων ειδών (μερική προσφορά ειδών).

Ωστόσο, και στο κείμενο της διακήρυξης δεν προκύπτουν τα τμήματα, ως προς τα οποία υπάρχει η δυνατότητα των ενδιαφερόμενων οικονομικών φορέων να υποβάλλουν ξεχωριστή προσφορά (καύσιμα ή λιπαντικά ή μέρος αυτών).

Η ομαδοποίηση των ζητούμενων ειδών σε καύσιμα και λιπαντικά σε εννέα (9) συνολικά διακριτούς πίνακες στο Έντυπο Προσφοράς της Μελέτης 22/2013, δεν οδηγεί σε ασφαλές συμπέρασμα ότι οι πίνακες αυτοί συνιστούν και αντίστοιχα τμήματα.

Πέραν τούτων, και όσον αφορά την περίληψη που δημοσιεύεται στο τεύχος ΦΕΚ και στον ελληνικό τύπο, δεν αναφέρεται πουθενά ότι η προμήθεια χωρίζεται σε τμήματα με δυνατότητα υποβολής μερικής προσφοράς, τουναντίον στις περιλήψεις αυτές, σχετικά με την εγγύηση συμμετοχής, γίνεται η αναφορά : «*Εγγυητική επιστολή συμμετοχής στον διαγωνισμό ορίζεται το ποσό των 28.506,00 € (δηλ. το 5% επί του προϋπολογισμού με ΦΠΑ)*», όρος από τον οποίο πιθανόν συνάγεται ότι οι προσφορές θα πρέπει να υποβληθούν για το σύνολο των ζητούμενων ειδών.

Επιπλέον, δεν προσδιορίζονται σε κανένα σημείο των τευχών οι όροι «μέρος των ζητούμενων ειδών» ή «ελάχιστος αριθμός των ειδών που προβλέπονται από την διακήρυξη» που εμφανίζονται στα ως άνω άρθρα, εν ολίγοις δεν διευκρινίζεται αν οι διαγωνιζόμενοι μπορούν να υποβάλλουν προσφορά για κάποια μόνο είδη ή για μέρος της ποσότητας είδους από αυτά που περιλαμβάνονται στο αντίστοιχο τμήμα - πίνακα.

Η συγκεκριμένη πλημμέλεια κρίνεται ουσιώδης, διότι η εν λόγω ασάφεια ως προς τον ορισμό των τμημάτων καθώς και ως προς την δυνατότητα υποβολής για το όλο ή για μέρος των ζητούμενων ειδών (καυσίμων ή λιπαντικών) στο τμήμα, ενδεχομένως προκάλεσε σύγχυση σε εν δυνάμει ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς και τους απέτρεψε από το να συμμετάσχουν στη διαγωνιστική διαδικασία, υποβάλλοντας σχετική προσφορά.

**ii)** Στο ΑΡΘΡΟ 4 : «Χρόνος και τόπος διεξαγωγής του διαγωνισμού» της διακήρυξης, αναγράφεται :

*«4.1 Ο διαγωνισμός θα γίνει στις 24 Φεβρουαρίου 2014, ημέρα Δευτέρα, στο Δημοτικό Κατάστημα του Δήμου Σπάρτης (Παλιό Δημαρχείο) που βρίσκεται στην Κεντρική Πλατεία, και ώρα 11:00π.μ. (11:00 π.μ. ώρα λήξης παράδοσης των προσφορών)*

.....  
*4.4 Η προθεσμία για την παραλαβή από τον Δήμο των προσφορών που αποστέλλονται ταχυδρομικά λήγει την προηγούμενη εργάσιμη της ημερομηνίας διενέργειας του διαγωνισμού, δηλαδή στις 21 Φεβρουαρίου 2014 και ώρα 2:30μμ. Οι προσφορές μπορούν επίσης να κατατίθενται απευθείας στην Επιτροπή του Διαγωνισμού την ημερομηνία και κατά τις ώρες που αναγράφονται στην παρ. 4.1».*

Οι όροι αυτοί εισάγουν μια μορφή άνισης μεταχείρισης μεταξύ των διαγωνιζόμενων που αποστέλλουν την προσφορά τους ταχυδρομικά ή με εταιρία ταχυμεταφορών ή άλλο μέσο και εκείνων που την καταθέτουν αυτοπροσώπως ή μέσω νομίμου εκπροσώπου, διαφοροποιεί τον χρόνο ημερομηνίας υποβολής των προσφορών ανάλογα με τον τρόπο υποβολής της (ταχυδρομική ή με κατάθεση στην αναθέτουσα αρχή), παρέχοντας πλεονέκτημα τριών επιπλέον ημερών στους συμμετέχοντες που καταθέτουν τις προσφορές

τους στην αναθέτουσα αρχή αυτοπροσώπως έναντι εκείνων που θα επιλέξουν την ταχυδρομική αποστολή και δημιουργεί περαιτέρω ανασφάλεια και σύγχυση ως προς την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, σε συνδυασμό και με το Πεδίο IV.3.4) «Προθεσμία παραλαβής των προσφορών ή των αιτήσεων συμμετοχής» της προκήρυξης που απεστάλη για δημοσίευση στην ΕΕΕΕ, όπου έχει αναγραφεί μόνο η μία ημερομηνία, αυτή της παραγράφου 4.1 άνω (αυτοπρόσωπη κατάθεση προσφορών).

Συνεπώς, λόγω μη συνδρομής του όρου της προηγούμενης νόμιμης διεξαγωγής της διαδικασίας του διαγωνισμού, η εξέταση των λοιπών όρων προσφυγής στην διαδικασία της διαπραγμάτευσης παρέλκει ως αλυσιστελής.

**23.** Επομένως, με βάση τα ανωτέρω εκτεθέντα, διαπιστώνονται ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες της αναθέτουσας αρχής κατά τη διενέργεια του προηγηθέντος δημόσιου ανοικτού διαγωνισμού, οι οποίες ενδεχομένως, συνέχονται με το άγονο αποτέλεσμα μέρους αυτού.

#### **IV. Συμπέρασμα**

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

**Την απόρριψη του αιτήματος του Δήμου Σπάρτης, και την μη παροχή σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. γ περ. δδ του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση για την προμήθεια του καυσίμων του ιδίου, των νομικών του προσώπων που αναφέρονται στην παρούσα απόφαση και της ΔΕΥΑΣ, συνολικού προϋπολογισμού 482.744,10 € συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 23%, λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.**

**Αθήνα 16 Απριλίου 2014**

**ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ**

**Ο Αναπληρωτής Πρόεδρος**

**Δετσαρίδης Χρήστος**