



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

**ΑΠΟΦΑΣΗ**

**164/2014**

(Της διαδικασίας του άρθρου 2, παρ. 2, περ. γ, υποπερ. δδ` του ν. 4013/2011, όπως ισχύει)

**Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

Στην Αθήνα σήμερα την 21η Μαΐου του έτους δύο χιλιάδες δεκατέσσερα (2014) ημέρα Τετάρτη και ώρα 10:00 και επί της οδού Λ. Κηφισίας 7 στους Αμπελοκήπους, όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η **ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** σε συνεδρίαση μετά από σχετική πρόσκληση του προέδρου της, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα μέλη της Αρχής.

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

**Αναπληρωτής Πρόεδρος:** Δετσαρίδης Χρήστος

**Αναπληρωτής Αντιπρόεδρος:** Βαρδακαστάνης Κωνσταντίνος

**Μέλη:** Καραμανλής Ευάγγελος  
Λουρίκας Δημήτριος (μέσω τηλεδιάσκεψης)  
Σταθακόπουλος Δημήτριος

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

**Γραμματέας:** Στυλιανή Τσιάβου

**Εισηγήτρια:** Στυλιανή Παρασκευά, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

**ΘΕΜΑ:** Διατύπωση σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, κατόπιν προηγηθέντος άγονου διεθνούς διαγωνισμού, για την σύναψη σύμβασης προμήθειας υγρών καυσίμων του Δήμου Βισαλτίας και των Νομικών του Προσώπων για το έτος 2014, προϋπολογισμού 540.518,84€ πλέον ΦΠΑ.

1. Με το υπ' αριθ. πρωτ. 6962/15.04.2014 αίτημα του Δήμου Βισαλτίας προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. το οποίο παρελήφθη στις 22.04.2014 (αριθ. πρωτ. εισερχ. 1850), όπως συμπληρώθηκε (αριθ. πρωτ. εισερχ. 2062), ο Δήμος Βισαλτίας αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ'(δδ') Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 1 α' του π.δ. 60/2007, για την ανάθεση της προμήθειας υγρών καυσίμων, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 540.518,84€ πλέον ΦΠΑ, για το έτος 2014, σε συνέχεια του προηγηθέντος διεθνούς ανοιχτού διαγωνισμού, ο οποίος απέβη άγονος.

## **I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά**

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

2.1. Με την υπ' αριθ. 399/2013 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου (ΑΔΑ:ΒΛΓΞΩ9Β-Χ4Υ) του Δήμου Βισαλτίας (απόσπασμα Πρακτικού υπ' αριθ. 21/29.11.2013), εγκρίθηκε η μελέτη και οι τεχνικές προδιαγραφές για την προμήθεια “καυσίμων και ελαιολιπαντικών Δήμου Βισαλτίας έτους 2014” για τις ανάγκες του Δήμου Βισαλτίας και των νομικών του προσώπων, προϋπολογισμού 664.838,17€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

2.2. Με την υπ' αριθ. 155/2013 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Βισαλτίας, της 23<sup>ης</sup>/2013 συνεδρίασης (ΑΔΑ: ΒΛΓΞΩ9Β-ΛΞ0), εγκρίθηκε η προκήρυξη ανοιχτού διεθνή διαγωνισμού για επιλογή αναδόχου της προμήθειας “καυσίμων και ελαιολιπαντικών Δήμου Βισαλτίας έτους 2014”, για τις ανάγκες του Δήμου Βισαλτίας και των νομικών του προσώπων, προϋπολογισμού 664.838,17€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (540.518,84€ πλέον ΦΠΑ).

2.3. Στη συνέχεια, ο Δήμαρχος Βισαλτίας εξέδωσε την με αριθ. πρωτ. 30944/19.12.2013 διακήρυξη του διεθνούς ανοιχτού διαγωνισμού για την εν λόγω προμήθεια, συνολικού προϋπολογισμού 664.838,17€, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, με κριτήριο κατακύρωσης το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης σε ακέραιες μονάδες στη μέση τιμή λιανικής πώλησης, όπως αυτές προσδιορίζονται από το παρατηρητήριο τιμών υγρών καυσίμων. Ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ορίστηκε η 18<sup>η</sup> Φεβρουαρίου του 2014.

2.4. Στο άρθρο 2 της διακήρυξης του εν λόγω διαγωνισμού, αναφέρεται ότι: *“Κάθε διαγωνιζόμενος μπορεί να συμμετέχει στο διαγωνισμό υποβάλλοντας προσφορά σε μία ή σε περισσότερες ομάδες των προς προμήθεια ειδών του προϋπολογισμού είτε ανά δημοτική ενότητα παράδοσης των καυσίμων είτε για όλες τις δημοτικές ενότητες είτε ανά φορέα όπως ορίζονται ανωτέρω”*. Στο ίδιο άρθρο ορίζονται οι ποσότητες των προς προμήθεια ειδών ανά κατηγορία καυσίμου, ανά φορέα και ανά Δημοτική Ενότητα ως κάτωθι:

### **A. Για τη Δημοτική Ενότητα Βισαλτίας:**

#### **ΒΙΣΑΛΤΙΑ**

1. Πετρέλαιο θέρμανσης, 12.000 λίτρα, ενδεικτικού προϋπολογισμού 12.409,75€
2. Πετρέλαιο κίνησης, 90.000 λίτρα, ενδεικτικού προϋπολογισμού 99.658,53€
3. Βενζίνη αμόλυβδη, 3.600 λίτρα, ενδεικτικού προϋπολογισμού 4.814,63€

ΣΧΟΛΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΠΡΩΤΟΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚ. Δ.Ε. ΒΙΣΑΛΤΙΑΣ

1. Πετρέλαιο θέρμανσης, 6.800 λίτρα, ενδεικτικού προϋπολογισμού 7.032,19€  
ΣΧΟΛΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΔΕΥΤΕΡΟΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚ. Δ.Ε. ΒΙΣΑΛΤΙΑΣ
1. Πετρέλαιο θέρμανσης, 5.000 λίτρα, ενδεικτικού προϋπολογισμού 5.170,73€  
ΚΚΠΠΚΑ Δ.Ε. ΒΙΣΑΛΤΙΑΣ
1. Πετρέλαιο θέρμανσης, 4.000 λίτρα, ενδεικτικού προϋπολογισμού 4.136,58€

#### **Β. Για τη Δημοτική Ενότητα Νιγρίτας:**

##### ΝΙΓΡΙΤΑ

1. Πετρέλαιο θέρμανσης, 30.000 λίτρα, ενδεικτικού προϋπολογισμού 31.024,38€
2. Πετρέλαιο κίνησης, 90.000 λίτρα, ενδεικτικού προϋπολογισμού 99.658,53€
3. Βενζίνη αμόλυβδη, 5.000 λίτρα, ενδεικτικού προϋπολογισμού 6.686,99€  
ΣΧΟΛΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΠΡΩΤΟΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚ. Δ.Ε. ΝΙΓΡΙΤΑΣ
1. Πετρέλαιο θέρμανσης, 29.000 λίτρα, ενδεικτικού προϋπολογισμού 29.990,23€  
ΣΧΟΛΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΔΕΥΤΕΡΟΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚ. Δ.Ε. ΝΙΓΡΙΤΑΣ
1. Πετρέλαιο θέρμανσης, 46.000 λίτρα, ενδεικτικού προϋπολογισμού 47.570,72€  
ΔΕΥΑΝ
1. Πετρέλαιο θέρμανσης, 15.000 λίτρα, ενδεικτικού προϋπολογισμού 15.512,19€
2. Πετρέλαιο κίνησης, 5.000 λίτρα, ενδεικτικού προϋπολογισμού 5.536,59€  
ΚΚΠΠΚΑ Δ.Ε. ΝΙΓΡΙΤΑΣ
1. Πετρέλαιο θέρμανσης, 13.200 λίτρα, ενδεικτικού προϋπολογισμού 13.650,73€
2. Πετρέλαιο κίνησης, 740 λίτρα, ενδεικτικού προϋπολογισμού 819,41€

#### **Γ. Για τη Δημοτική Ενότητα Αχινού:**

##### ΑΧΙΝΟΣ

1. Πετρέλαιο θέρμανσης, 7.000 λίτρα, ενδεικτικού προϋπολογισμού 7.239,02€
2. Πετρέλαιο κίνησης, 30.000 λίτρα, ενδεικτικού προϋπολογισμού 33.219,51€
3. Βενζίνη αμόλυβδη, 2.500 λίτρα, ενδεικτικού προϋπολογισμού 3.343,50€  
ΣΧΟΛΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΠΡΩΤΟΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚ. Δ.Ε. ΑΧΙΝΟΥ
1. Πετρέλαιο θέρμανσης, 6.500 λίτρα, ενδεικτικού προϋπολογισμού 6.721,95€

#### **Δ. Για τη Δημοτική Ενότητα Τραγίλου:**

##### ΤΡΑΓΙΛΟΣ

1. Πετρέλαιο θέρμανσης, 3.000 λίτρα, ενδεικτικού προϋπολογισμού 3.102,44€
2. Πετρέλαιο κίνησης, 40.000 λίτρα, ενδεικτικού προϋπολογισμού 44.292,68€
3. Βενζίνη αμόλυβδη, 3.100 λίτρα, ενδεικτικού προϋπολογισμού 4.145,93€  
ΣΧΟΛΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΠΡΩΤΟΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚ. Δ.Ε. ΤΡΑΓΙΛΟΥ
1. Πετρέλαιο θέρμανσης, 10.700 λίτρα, ενδεικτικού προϋπολογισμού 11.065,36€  
ΣΧΟΛΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ ΔΕΥΤΕΡΟΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚ. Δ.Ε. ΤΡΑΓΙΛΟΥ
1. Πετρέλαιο θέρμανσης, 17.000 λίτρα, ενδεικτικού προϋπολογισμού 17.580,48€  
ΚΚΠΠΚΑ Δ.Ε. ΤΡΑΓΙΛΟΥ

1. Πετρέλαιο θέρμανσης, 4.000 λίτρα, ενδεικτικού προϋπολογισμού 4.136,58€

#### **Ε. Για την Κοινοφελή Επιχείρηση Δήμου Βισαλτίας:**

##### ΚΟΙΝΩΦΕΛΗΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ

1. Πετρέλαιο θέρμανσης, 14.504 λίτρα, ενδεικτικού προϋπολογισμού 14.999,25€

3. Βενζίνη αμόλυβδη, 5.234 λίτρα, ενδεικτικού προϋπολογισμού 6.999,94€

Στα ανωτέρω ποσά δεν συμπεριλαμβάνεται ΦΠΑ.

**2.5.** Στο άρθρο 2 της διακήρυξης ορίζεται: *«Δεδομένης της μεγάλης έκτασης που καταλαμβάνουν τα διοικητικά όρια του καλλικρατικού Δήμου Βισαλτίας, και καθώς δεν είναι δυνατή η μετακίνηση των οχημάτων, μηχανημάτων κ.λπ. Σε μεγάλες αποστάσεις για τον τακτικό τους ανεφοδιασμό, θα πρέπει να διασφαλίζεται η δυνατότητα ανεφοδιασμού σε λογική απόσταση από την περιοχή δραστηριοποίησής τους. Για το λόγο αυτό, η διαγωνιστική διαδικασία θα πρέπει να οδηγήσει στην ανάδειξη ή ενός αναδόχου ή "ένωσης" προμηθευτών ή περισσότερων μεμονωμένων αναδόχων, που να διαθέτει/ουν πρατήρια σε κάθε μια από τις δημοτικές ενότητες που αντιπροσωπεύουν τα διοικητικά όρια των παλαιών δήμων».* Επίσης, παρακάτω ορίζεται: *«Ο Δήμος διατηρεί το δικαίωμα να κατακυρώσει το διαγωνισμό σε προμηθευτή με χαμηλότερο ποσοστό έκπτωσης στη περίπτωση που η σχέση της απόστασης από την έδρα της κάθε δημοτικής ενότητας (Βισαλτίας, Νιγρίτας, Αχινού και Τραγίλου) με το πρατήριο του προμηθευτή είναι συμφέρουσα».*

**2.6.** Στις 19.12.2013 απεστάλη προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) περίληψη των ουσιωδών όρων και στοιχείων της ως άνω διακήρυξης και δημοσιεύθηκε στις 24.12.2013 με κωδικό 2013/S 249-434800. Επίσης, περίληψη της ανωτέρω προκήρυξης δημοσιεύθηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως (ΦΕΚ 20/17.01.2014), καθώς και στον εθνικό τύπο στις εφημερίδες «ΓΕΝΙΚΗ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ» (24.01.2014), «ΗΧΩ ΤΩΝ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ» (24.01.2014), «Η ΠΡΟΟΔΟΣ» (24.01.2014), «ΝΙΓΡΙΤΑ» (24.01.2014) και «ΣΗΜΕΡΙΝΗ ΤΩΝ ΣΕΡΡΩΝ» (24.01.2014). Παράλληλα, περίληψη της διακήρυξης απεστάλη στις 23.01.2014 για ενημέρωση στον ΕΟΜΜΕΧ και στο Επιμελητήριο Σερρών. Επιπλέον, η εν λόγω διακήρυξη αναρτήθηκε στο διαδικτυακό τόπο ΔΙΑΥΓΕΙΑ (ΑΔΑ: ΒΛΓΞΩ9Β-Τ18), καθώς και στην επίσημη ιστοσελίδα του Δήμου ([www.dimosvisaltias.gr](http://www.dimosvisaltias.gr)).

**2.7.** Κατά την καταληκτική ημερομηνία του διαγωνισμού (18.02.2014), η Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμών, με το από 18.02.2014 Πρακτικό της διαπίστωσε ότι δεν υπεβλήθησαν προσφορές και κήρυξε άγονο το διαγωνισμό. Στη συνέχεια, η Οικονομική Επιτροπή με την υπ' αριθ. 030/2014 απόφασή της (ΑΔΑ: ΒΙΗ5Ω9Β-40Μ), ενέκρινε το από 18.02.2014 Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού και εξουσιοδότησε το Δημοτικό Συμβούλιο για τις περαιτέρω νόμιμες ενέργειές του, καθώς στο διαγωνισμό δεν υπήρξε εκδήλωση ενδιαφέροντος και απέβη άγονος.

**2.8.** Ακολούθως, με την υπ' αριθ. 103/2014 απόφασή του (απόσπασμα πρακτικού 3/20.03.2014), το Δημοτικό Συμβούλιο του Δήμου Βισαλτίας αποφάσισε την απευθείας ανάθεση της προμήθειας «ΥΓΡΩΝ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΔΗΜΟΥ ΒΙΣΑΛΤΙΑΣ ΕΤΟΥΣ 2014», σύμφωνα με τους αρχικούς όρους της διακήρυξης και μετά από σύμφωνη γνώμη της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

**3.** Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Βισαλτίας με το υπ' αριθ. πρωτ. 6962/15.04.2014 έγγραφό του, όπως συμπληρώθηκε, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για προσφυγή στη διερεύνηση διαδικασίας διαπραγματεύσεως, σε συνέχεια άγονου διαγωνισμού, για την ανάδειξη προ-

μηθευτή/προμηθευτών υγρών καυσίμων (κίνησης, θέρμανσης και λιπαντικών), για τις ανάγκες του Δήμου Βισαλτίας και των νομικών του προσώπων, για το έτος 2014, συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 540.518,84€ (πλέον Φ.Π.Α.) και 664.838,17€ (συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.), κατ' επίκληση των διατάξεων του άρθρου 25 παρ. 1 α' του π.δ. 60/2007.

## II. Νομικό πλαίσιο

4. Το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης, ορίζει τα ακόλουθα: «δδ) Οι αποφάσεις των αναθετουσών Αρχών που αφορούν προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημόσιων συμβάσεων, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 3 του π.δ. 59/2007 και των άρθρων 24 και 25 του π.δ. 60/2007, εξαιρουμένων των περιπτώσεων ανωτέρας βίας, εκδίδονται μετά από σύμφωνη γνώμη της Αρχής, εφόσον οι συμβάσεις αυτές εμπίπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των ανωτέρω προεδρικών διαταγμάτων. [...]»

5. Στο άρθρο 6 παρ. 1 του π.δ. 60/2007 «Προσαρμογή της ελληνικής νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ...» ορίζεται:

*“Το παρόν εφαρμόζεται στις δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών που δεν εξαιρούνται, δυνάμει των εξαιρέσεων που προβλέπονται στα άρθρα 16, 17 και 9 έως 15, και των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός φόρου προστιθέμενης αξίας (ΦΠΑ) είναι ίση προς ή ανώτερη από τα ακόλουθα κατώτατα όρια:*

*β) 211.000 ευρώ, προκειμένου για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που συνάπτονται είτε ι) από αναθέτουσες αρχές άλλες από εκείνες που αναφέρονται στο Παράρτημα IV [...]”*

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

6. Επίσης, στο άρθρο 8 παρ. 1, 3 και 5 του ίδιου π.δ. ορίζεται:

*“1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας δημόσιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, εκτός ΦΠΑ, όπως προσδιορίζεται από την αναθέτουσα αρχή. Στον υπολογισμό αυτό, λαμβάνεται υπόψη το εκτιμώμενο συνολικό ποσό, συμπεριλαμβανομένων τόσο του τυχόν προβλεπόμενου δικαιώματος προαιρέσεως όσο και των τυχόν παρατάσεων της σύμβασης [...]”*

*3. Κανένα σχέδιο έργου και καμία σύμβαση προμήθειας ή υπηρεσιών δεν επιτρέπεται να καταμνηθεί, 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”.*

7. Στο άρθρο 25 παρ. 1 περ. α' του ιδίου π.δ. 60/2007, «Διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού» (άρθρο 31 οδηγίας 2004/18/EK), ορίζεται: «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» [...].

8. Τέλος, στο άρθρο 30 εν λόγω π.δ. ορίζεται:

«1. Οι Προκηρύξεις περιλαμβάνουν τις πληροφορίες που αναφέρονται στο Παράρτημα VII Α καθώς και κάθε πρόσθετη πληροφορία που κρίνεται χρήσιμη από την αναθέτουσα αρχή, χρησιμοποιώντας τα τυποποιημένα έντυπα που εγκρίνονται από την Ευρωπαϊκή Επιτροπή σύμφωνα με την προβλεπόμενη στο άρθρο 77 παράγραφος 2 της Οδηγίας 2004/18/EK, διαδικασία. [...]

5. Οι Προκηρύξεις και το περιεχόμενό τους δεν μπορούν να δημοσιεύονται σε εθνικό επίπεδο πριν από την ημερομηνία της αποστολής τους στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή. Οι Προκηρύξεις που δημοσιεύονται σε εθνικό επίπεδο δεν πρέπει να περιλαμβάνουν πληροφορίες διαφορετικές από εκείνες που περιέχονται στις Προκηρύξεις που αποστέλλονται στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή ή δημοσιεύονται στο "προφίλ αγοραστή" σύμφωνα με το άρθρο 29 παράγραφος 1 πρώτο εδάφιο, πρέπει δε να αναφέρουν την ημερομηνία αποστολής της σχετικής ειδοποίησης στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή ή της δημοσίευσης στο "προφίλ αγοραστή". [...]

Ως ελάχιστες απαιτούμενες πληροφορίες που περιλαμβάνονται στο εν λόγω Παράρτημα ορίζονται, μεταξύ άλλων, οι εξής:

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

9. Στο άρθρο 209 παρ. 1 του ν. 3463/2006 «Κύρωση του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων» (ΦΕΚ 114/Α), 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...». Επίσης, στα άρθρα 3 (παρ. 3γ) και 23 της με αριθμ. 11389/93 Απόφασης του Υπουργού Εσωτερικών με τίτλο «Ενιαίος Κανονισμός Προμηθειών Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α)» (ΦΕΚ 185/Β), ορίζεται «...Άρθρο 3, παρ. 2. "Οι όροι της διακήρυξης κάθε διαγωνισμού πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις". Άρθρο 3, παρ. 3γ. "Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν επίσης να συνάπτουν τις συμβάσεις προμηθειών προσφεύγοντας στη διαδικασία των διαπραγματεύσεων χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, στις ακόλουθες περιπτώσεις: 1. Όταν δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά μετά από πρόσκληση σε ανοικτό ή κλειστό διαγωνισμό, στο μέτρο που οι αρχικοί όροι της σύμβασης δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς και εφόσον διαβιβάζεται στο νομάρχη, μαζί με τη σχετική απόφαση, ητιολογημένη έκθεση[...]4. Στο βαθμό που είναι απόλυτα αναγκαίο, όταν για κατεπείγοντες λόγους οφειλόμενους σε γεγονότα που δεν είναι δυνατό να προβλεφθούν από τις αναθέτουσες αρχές, δεν είναι δυνατό να τηρηθούν οι προϋποθέσεις που απαιτούνται στους ανοικτούς ή κλειστούς διαγωνισμούς." Άρθρο 23. .. Διαδικασία με διαπραγμάτευση η απευθείας ανάθεση-πρόχειρος διαγωνισμός 1. Προμήθεια με "διαδικασία μέσω διαπραγμάτευσης" ή "απευθείας ανάθεση" μπορεί να

γίνει εάν συντρέχει μία από τις περιπτώσεις που προβλέπονται στις περιπτώσεις των εδαφίων β και γ της παραγράφου 3 του άρθρου 3 του παρόντος κανονισμού».

**10.** Στις 12-12-2012 δημοσιεύθηκε πράξη Νομοθετικού Περιεχομένου (ΦΕΚ Α 240), η οποία κυρώθηκε με το Ν. 4111/2013 (ΦΕΚ Α 18) και η οποία στο άρθρο 4 προβλέπει: «... Η διαδικασία ανάδειξης προμηθευτών-χορηγητών, για προμήθειες α. τροφίμων, β. λοιπών αναλώσιμων ειδών παντοπωλείου καθώς και παρόχων των σχετικών υπηρεσιών, γ. πετρελαιοειδών και δ. φαρμάκων και 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. 2. Οι ανωτέρω προμήθειες πραγματοποιούνται σύμφωνα με τη διαδικασία που προβλέπεται στον Ενιαίο Κανονισμό Προμηθειών των Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (ΕΚΠΟΤΑ), όπως αυτός ισχύει κάθε φορά...».

### III. Νομική Εκτίμηση

**11.** Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Βισαλτίας αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας, με την έννοια της περίπτωσης γ' της παραγράφου 2 του άρθρου 2 του π.δ. 60/2007 και η αιτούμενη προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης εμπίπτει στη διάταξη της περ. α' της παρ. 1 του άρθρου 25 του ίδιου π.δ. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας σε συνδυασμό με το συνολικό προϋπολογισμό της προς προμήθεια δαπάνης (540.518,84€ πλέον Φ.Π.Α. και 664.838,17€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.), συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή γνώμης.

**12.** Η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007 περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ). Συναφώς επισημαίνεται ότι οι εν λόγω διατάξεις, στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από την βασική ρύθμιση, ήτοι από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αρχής της διαφάνειας, του ελεύθερου ανταγωνισμού, της αποφυγής των διακρίσεων και της ίσης μεταχείρισης στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συσταλτικής ερμηνείας. Πιο συγκεκριμένα, προκειμένου η οδηγία 2004/18/ΕΚ να μην απωλέσει 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, το δε βάρος απόδειξης ότι συντρέχουν πράγματι οι εξαιρετικές περιστάσεις που δικαιολογούν την παρέκκλιση φέρει εκείνος που τις επικαλείται (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, της 13<sup>ης</sup> Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48, της 14.09.2004, Υπόθεση C-385/02, της 12.01.1994, Υπόθεση C-296/92, της 17.11.1993, Υπόθεση C-71/02, της 10.03.1987, Υπόθεση C-199/85).

**13.** Ειδικότερα, η εφαρμογή του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, στην 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.

Μάλιστα, όπως παγίως έχει κριθεί, 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 (ΕΣ-Πράξη 215/2012-Ζ' Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

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

γ) Να μην τροποποιούνται ουσιωδώς οι αρχικοί όροι 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.

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

Ο Δήμος Βισαλτίας προκήρυξε ανοικτό διεθνή διαγωνισμό για την προμήθεια υγρών καυσίμων για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των νομικών προσώπων του, στο πλαίσιο του οποίου δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

Ωστόσο από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης, σε σχέση με τον διενεργηθέντα διαγωνισμό διαπιστώνονται ουσιώδεις πλημμέλειες της διακήρυξης, οι οποίες ενδεχομένως, συνέχονται με το άγνοο αποτέλεσμα αυτού. Συγκεκριμένα:

**15.** Όπως ήδη προαναφέρθηκε, τόσο στο κείμενο όσο και στην περίληψη που δημοσιεύθηκε στον εθνικό τύπο, ορίζεται ότι *“το κριτήριο κατακύρωσης θα είναι το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης σε ακέραιες μονάδες στη μέση τιμή λιανικής πώλησης, όπως αυτές προσδιορίζονται από τον αρμόδιο φορέα”*, το οποίο παραπέμπει στο κριτήριο της χαμηλότερης τιμής. Εντούτοις, στο άρθρο 2 της διακήρυξης ορίζεται ότι *“Ο Δήμος διατηρεί το δικαίωμα να κατακυρώσει το διαγωνισμό σε προμηθευτή με χαμηλότερο ποσοστό έκπτωσης στη περίπτωση που η σχέση της απόστασης από την έδρα της κάθε δημοτικής ενότητας (Βισαλτίας, Νιγρίτας, Αχινού και Τραγίλου) με το πρατήριο του προμηθευτή είναι συμφέρουσα”*. Από τον όρο αυτό συνάγεται ότι η απόσταση του πρατηρίου από την έδρα της κάθε δημοτικής ενότητας αποτελεί κριτήριο για την αξιολόγηση της σχετικής προσφοράς. Ο όρος αυτός έρχεται σε αντίθεση με το ρητά διατυπωμένο στη διακήρυξη κριτήριο της χαμηλότερης τιμής (μεγαλύτερη ποσοστιαία έκπτωση επί της μέσης τιμής λιανικής πώλησης). Συνεπώς, η διακήρυξη δεν ορίζει με τρόπο σαφή ένα κριτήριο κατακύρωσης, είτε της χαμηλότερης τιμής είτε της πλέον συμφέρουσας, από οικονομική άποψη, προσφοράς, αλλά συγχέει τα ως άνω κριτήρια, προβλέποντας παράλληλα στοιχεία τα οποία προσιδιάζουν σε αμφότερα (βλ. ΣτΕ ΕΑ, 76/2011, 396/2011).



Επομένως, ο προαναφερόμενος όρος της διακήρυξης είναι ασαφής και αόριστος, τελεί σε αντίθεση με την αρχή της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας στην ανάθεση των δημοσίων συμβάσεων, ενώ πλήττει ουσιωδώς τον ελεύθερο ανταγωνισμό, διότι ακριβώς λόγω της αοριστίας και της ασάφειάς του ενδεχομένως απέτρεψε τυχόν υποψήφιους οικονομικούς φορείς να συμμετάσχουν στη διαγωνιστική διαδικασία, υποβάλλοντας σχετική προσφορά.

**16.** Επιπλέον, από τη μελέτη των στοιχείων του φακέλου προέκυψαν νομικές πλημμέλειες κατά τη δημοσίευση της περίληψης στην Ε.Ε.Ε.Ε. και στον εθνικό τύπο. Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 30 παρ. 1 και 5 του π.δ. 60/2007 (καθώς και τις διατάξεις με σχεδόν παρόμοιο περιεχόμενο του άρθρου 5 παρ. 1 Α1 του Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α. και του άρθρου 2 του π.δ. 118/2007) η αναθέτουσα αρχή υποχρεούται να δημοσιεύει περίληψη των ουσιωδών στοιχείων της διακήρυξης του διαγωνισμού (στα οποία μεταξύ άλλων συγκαταλέγονται τα είδη των προς προμήθεια αγαθών και η ακριβής ποσότητα αυτών κατά κατηγορία και είδος, οι τυχόν απαιτούμενες εγγυήσεις, ο τυχόν διαχωρισμός της σύμβασης σε τμήματα και η δυνατότητα των φορέων να υποβάλλουν προσφορά για ένα ή περισσότερα εξ' αυτών κ.λπ.) στον ημεδαπό τύπο και την Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης, η οποία δεν επιτρέπεται να περιέχει πληροφορίες διαφορετικές από τις δημοσιευόμενες στον ελληνικό τύπο.

Στην προκειμένη περίπτωση, κατά παράβαση των ως άνω διατάξεων του άρθρου 30 του π.δ. 60/2007, διαπιστώνεται εσφαλμένη συμπλήρωση του τυποποιημένου εντύπου προκήρυξης σύμβασης που απεστάλη στην ΕΕΕΕ ως προς την δυνατότητα υποβολής τμηματικών προσφορών. Ειδικότερα, παρά το γεγονός ότι στο άρθρο 2 της διακήρυξης αναφέρεται η δυνατότητα υποβολής προσφοράς σε μία ή σε περισσότερες ομάδες των προς προμήθεια ειδών του προϋπολογισμού είτε ανά δημοτική ενότητα, είτε για όλες τις δημοτικές ενότητες, είτε ανά φορέα, αντιθέτως στην προκήρυξη της σύμβασης προς την Ε.Ε. αναφέρεται ότι η σύμβαση διαχωρίζεται σε 3 τμήματα που αντιστοιχούν ανά είδος καυσίμου (αμόλυβδη βενζίνη, πετρέλαιο κίνησης και πετρέλαιο θέρμανσης) και δεν αναφέρεται καθόλου η δυνατότητα υποβολής ανά δημοτική ενότητα ή ανά φορέα.

Επιπλέον, στην περίληψη της διακήρυξης που δημοσιεύθηκε στον εθνικό τύπο παραλείπονται ουσιώδεις πληροφορίες του ελαχίστου περιεχομένου της διακήρυξης, που στοχεύουν στην επίτευξη πλήρους διαφάνειας και στην προστασία του ανταγωνισμού. Συγκεκριμένα, παρά το γεγονός ότι στο άρθρο 2 της διακήρυξης προβλέπεται η ως άνω δυνατότητα υποβολής προσφοράς σε μία ή περισσότερες ομάδες των προς προμήθεια ειδών του προϋπολογισμού, το στοιχείο αυτό παραλείπεται εντελώς στο κείμενο της περίληψης που δημοσιεύθηκε στον εθνικό τύπο. Επιπρόσθετα, παρότι στο άρθρο 14 της διακήρυξης ορίζεται ότι η εγγύηση συμμετοχής στο διαγωνισμό είναι σε ποσοστό 5% επί του προϋπολογισμού της κάθε ομάδας, εντούτοις στο κείμενο της περίληψης το στοιχείο αυτό παραλείπεται.

Η παράλειψη ή η πλημμελής τήρηση των διατυπώσεων δημοσιότητας συνιστά παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας του διαγωνισμού, η οποία πλήττει τις αρχές του ανταγωνισμού, της πρόσβασης στις διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων και της διαφάνειας και καθιστά μη νόμιμη τη διαγωνιστική διαδικασία (βλ. Ελ. Συν. VI Τμήμα 935/2013, 408/2012, 2263, 1780, 1646/2011), με επακόλουθο τη μη νόμιμη προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης.

**17.** Κατόπιν των ανωτέρω και από τη μελέτη του φακέλου της υπόθεσης, συνάγεται ότι οι διαπιστωθείσες νομικές πλημμέλειες είναι ουσιώδεις και καθιστούν μη νόμιμη την προηγηθείσα διαγωνιστική διαδικασία και ως εκ τούτου παρέλκει η εξέταση των λοιπών προϋποθέσεων εφαρμογής του άρθρου 25 1 α' του π.δ. 60/2007. Επίσης, δεν προέκυψαν άλλα στοιχεία που να αποδεικνύουν και να αιτιολογούν ειδικά και με επαρκή τεκμηρίωση τη συνδρομή περιστάσεων που επιτρέπουν την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις λοιπές διατάξεις του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007.

#### **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, η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. ομόφωνα αποφασίζει:

**Την απόρριψη του αιτήματος** του Δήμου Βισαλτίας και τη μη παροχή σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ' (δδ') του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση, για τη σύναψη σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια υγρών καυσίμων, για τις ανάγκες του Δήμου Βισαλτίας και των Νομικών του Προσώπων για το έτος 2014, προϋπολογισμού 540.518,84€ πλέον ΦΠΑ, λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

**Αθήνα, 21 Μαΐου 2014**  
**ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ**  
**Ο Αναπληρωτής Πρόεδρος**

**Χρήστος Δετσαρίδης**