



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ  
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**ΑΠΟΦΑΣΗ 170/ 2014**

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

**ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

Στην Αθήνα σήμερα την **27η Μαΐου 2014, ημέρα Τρίτη και ώρα 10.00 πμ.**, και επί της οδού Κηφισίας 7 (5ος όροφος), όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (εφεξής Αρχή) σε συνεδρίαση μετά από σχετική πρόσκληση του Προέδρου της, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα Μέλη της Αρχής.

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

- |                                 |                |
|---------------------------------|----------------|
| <b>1. Δημήτριος Ράικος</b>      | (Πρόεδρος)     |
| <b>2. Χριστίνα Μπουσουλέγκα</b> | (Αντιπρόεδρος) |
| <b>3. Δημήτριος Λουρίκας</b>    | (Μέλος)        |
| <b>4. Ιωάννα Κουλούρη</b>       | (Μέλος)        |
| <b>5. Ευάγγελος Καραμανλής</b>  | (Μέλος)        |

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

**Γραμματέας:** Στυλιανή Τσιάβου

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

**Θέμα:** Το αριθμ. πρωτ. 3554/7-3-2014 έγγραφο - αίτημα του Γενικού Νοσοκομείου Άρτας, το οποίο παραλήφθηκε από την Αρχή στις 19-3-2014 (αριθμ. πρωτ. 1307), όπως αυτό συμπληρώθηκε, κατόπιν σχετικού αιτήματος της Αρχής, με το αριθμ. πρωτ. 6942/9-5-2014 (αριθμ. πρωτ. 2119/12-5-2014 της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.) έγγραφο του ως άνω Νοσοκομείου, ζητείται η παροχή σύμφωνης γνώμης της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων, περί προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης σύμφωνα με το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την προμήθεια "Καυσίμων" του Γενικού Νοσοκομείου Άρτας, της Σχολής

Νοσηλευτών, του Ψυχαργώ, του ΚΕ.Φ.Ι.ΑΠ. Άρτας και των Κέντρων Υγείας ευθύνης του Γ.Ν. Άρτας (Άνω Καλεντίνης, Βουργαρελίου, Αγναντών), προϋπολογισθείσας δαπάνης € 360.187,15, με Φ.Π.Α., ή € 292.835,08 χωρίς Φ.Π.Α., κατόπιν προηγηθέντων τριών (3) άγονων διεθνών ανοικτών διαγωνισμών.

## **I. ΙΣΤΟΡΙΚΟ – ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΑ ΠΕΡΙΣΤΑΤΙΚΑ**

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

**1.1** Με την αριθμ. πρωτ. 6881/3-10-2012 απόφαση του Υπουργού Υγείας “Οδηγίες Εκτέλεσης και εφαρμογής του προγράμματος Προμηθειών και Υπηρεσιών Υγείας (Π.Π.Υ.Υ.) έτους 2012, πιστώσεις 2012 και 2013” εγκρίθηκε το Π.Π.Υ.Υ. 2012.

**1.2** Με το αριθμ. πρωτ. 1355/24-1-2013 έγγραφο της 6ης Υ.Π.Ε. “Ορισμός φορέων για τη διενέργεια των διαγωνισμών του Π.Π.Υ.Υ. 2012 – Πιστώσεις 2013” ορίστηκαν οι φορείς για την διενέργεια των διαγωνισμών του Π.Π.Υ.Υ. 2012.

**1.3 A.** Με την αριθμ. 8/14-2-2013 Πράξη του, το Διοικητικό Συμβούλιο του Γενικού Νοσοκομείου Άρτας αποφάσισε ομόφωνα την έγκριση διενέργειας διεθνή ανοικτού διαγωνισμού για την προμήθεια “Καυσίμων” του Γενικού Νοσοκομείου Άρτας της Σχολής Νοσηλευτών, του Ψυχαργώ, του ΚΕ.Φ.Ι.ΑΠ. Άρτας και των Κέντρων Υγείας ευθύνης του Γ.Ν. Άρτας (Άνω Καλεντίνης, Βουργαρελίου, Αγναντών), προϋπολογισθείσας δαπάνης € 1.216.291,15 με Φ.Π.Α.

**B.** Ακολούθως, ο Διοικητής του Γενικού Νοσοκομείου Άρτας εξέδωσε την αριθμ. 30/26-3-2013 Διακήρυξη για την προμήθεια “Καυσίμων” (36.700 λίτρων Αμόλυβδης Βενζίνης, 350.800 Λίτρων Πετρελαίου Κίνησης και 385.300 λίτρων Πετρελαίου Θέρμανσης) του Γενικού Νοσοκομείου Άρτας, της Σχολής Νοσηλευτών, του Ψυχαργώ, του ΚΕ.Φ.Ι.ΑΠ. Άρτας και των Κέντρων Υγείας ευθύνης του Γ.Ν. Άρτας (Άνω Καλεντίνης, Βουργαρελίου, Αγναντών) προϋπολογισθείσας δαπάνης € 1.216.291,15 με Φ.Π.Α. ή € 988.854,59 χωρίς Φ.Π.Α., με κριτήριο κατακύρωσης το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης. Ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ορίστηκε η 21η Μαΐου 2013 και ώρα 10.00 πμ.

**Γ.** Με το από 21-5-2013 Πρακτικό της, η Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού κήρυξε άγονο το διαγωνισμό, διότι δεν υπεβλήθη καμία προσφορά και αποφάσισε την επανάληψή του.

**Δ.** Με την αριθμ. 26/23-5-2013 Πράξη του, το Διοικητικό Συμβούλιο του Νοσοκομείου αποφάσισε ομόφωνα να ζητηθεί η σύμφωνη γνώμη της Αρχής για την προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης για την προμήθεια των ως άνω καυσίμων προϋπολογισθείσας δαπάνης € 1.216.291,15 με Φ.Π.Α.

**Ε.** Με την αριθμ. 335/2013 απόφασή της, η Αρχή απέρριψε το ως άνω αίτημα του Γενικού Νοσοκομείου Άρτας, λόγω ουσιωδών πλημμελειών της προηγηθείσας διαγωνιστικής διαδικασίας.

**1.4 Α.** Ακολούθως, με την αριθμ. 35/25-7-2013 Πράξη του, το Διοικητικό Συμβούλιο του Γενικού Νοσοκομείου Άρτας αποφάσισε ομόφωνα:

**α)** Την έγκριση διενέργειας επαναληπτικού διεθνή ανοικτού διαγωνισμού για την προμήθεια “Καυσίμων” του Γενικού Νοσοκομείου Άρτας της Σχολής Νοσηλευτών, του Ψυχαργώ, του ΚΕ.Φ.Ι.ΑΠ. Άρτας και των Κέντρων Υγείας ευθύνης του Γ.Ν. Άρτας (Άνω Καλεντίνης, Βουργαρελίου, Αγναντών), προϋπολογισθείσας δαπάνης € 1.216.291,15 με Φ.Π.Α., και **β)** Τη διενέργεια πρόχειρου διαγωνισμού προϋπολογισθείσας δαπάνης € 78.000,00 με Φ.Π.Α.

**Β.** Στη συνέχεια, ο Διοικητής του Γενικού Νοσοκομείου Άρτας εξέδωσε την αριθμ. 118/18-9-2013 Διακήρυξη για την προμήθεια των ως άνω ειδών, προϋπολογισθείσας δαπάνης € 1.216.291,15 με Φ.Π.Α. ή € 988.854,59 χωρίς Φ.Π.Α.. Ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ορίστηκε η 12η Νοεμβρίου 2013 και ώρα 10.00 πμ.

**Γ.** Με το από 12-11-2013 Πρακτικό της, η Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού κήρυξε άγονο το διαγωνισμό, διότι δεν υπεβλήθη καμία προσφορά και αποφάσισε να θέσει προς κρίση, στο Διοικητικό Συμβούλιο, την επανάληψη ή μη του Διαγωνισμού.

**1.5** Με την αριθμ. 50/25-11-2013 Πράξη του, το Διοικητικό Συμβούλιο του Γενικού Νοσοκομείου Άρτας αποφάσισε ομόφωνα την έγκριση διενέργειας δεύτερου επαναληπτικού διεθνή ανοικτού διαγωνισμού για την προμήθεια των ως άνω ειδών.

**1.6** Ακολούθως, ο Διοικητής του Γενικού Νοσοκομείου Άρτας εξέδωσε την αριθμ. 149/9-12-2013 Διακήρυξη για την προμήθεια “Καυσίμων” (36.700 λίτρων Αμόλυβδης Βενζίνης, 350.800 Λίτρων Πετρελαίου Κίνησης και 385.300 λίτρων Πετρελαίου Θέρμανσης) του Γενικού Νοσοκομείου Άρτας, της Σχολής Νοσηλευτών, του Ψυχαργώ, του ΚΕ.Φ.Ι.ΑΠ. Άρτας και των Κέντρων Υγείας ευθύνης του Γ.Ν. Άρτας (Άνω Καλεντίνης, Βουργαρελίου, Αγναντών) προϋπολογισθείσας δαπάνης € 1.216.291,15 με Φ.Π.Α. ή € 988.854,59 χωρίς Φ.Π.Α., με κριτήριο κατακύρωσης το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης. Ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ορίστηκε η 30η Ιανουαρίου 2014 και ώρα 10.00 πμ.

**1.7** Περίληψη της ως άνω Διακήρυξης απεστάλη ηλεκτρονικά στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης, την 9η Δεκεμβρίου 2013 και δημοσιεύτηκε την 14η Δεκεμβρίου 2013 (2013/S 243-422354).

**1.8** Με το αριθμ. πρωτ. 21703/9-12-2013 έγγραφο απεστάλη Περίληψη της Διακήρυξης (ΑΔΑ: ΒΛΓΒ4690ΒΒ-ΠΓΨ), η οποία και δημοσιεύτηκε την 10η Δεκεμβρίου 2013 στις εφημερίδες Δημοπρασιών και Πλειστηριασμών , Δημοπρασιακή Αθηνών και Ηχώ της Άρτας.

**1.9** Με το αριθμ. πρωτ. 21702/9-12-2013 έγγραφο του, το Γενικό Νοσοκομείο Άρτας απέστειλε περίληψη της Διακήρυξης στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων όπου και δημοσιεύτηκε την 13η Δεκεμβρίου 2013 (ΦΕΚ 815/2013).

**1.10** Με το αριθμ. πρωτ. 21701/9-12-2013 έγγραφο του, το Γενικό Νοσοκομείο Άρτας απέστειλε περίληψη της Διακήρυξης στο Τεχνικό Επιμελητήριο Ελλάδος, στο Βιομηχανικό και Εμπορικό Επιμελητήριο

Αθηνών, στο Βιοτεχνικό Επιμελητήριο Αθηνών, στον Σύνδεσμο Ελληνικών Βιομηχανιών, στο Εμπορικό και Βιομηχανικό Επιμελητήριο Θεσσαλονίκης, στην Ομοσπονδία Ε.Β.Ε. Ιωαννίνων και στο Επιμελητήριο Ν. Άρτας.

**1.11** Επιπρόσθετα όλο το τεύχος της Διακήρυξης αναρτήθηκε στον διαδικτυακό τόπο [www.gnartas.gr](http://www.gnartas.gr).

**1.12** Με το από 30-1-2014 Πρακτικό της, η αρμόδια Επιτροπή Διενέργειας διαπίστωσε την μη υποβολή προσφορών και αποφάσισε τη διαβίβαση του Πρακτικού της, στο Διοικητικό Συμβούλιο του Γενικού Νοσοκομείου Άρτας, για τη λήψη απόφασης.

**1.13** Με την αριθμ. 1/17-2-2014 Πράξη του, το Διοικητικό Συμβούλιο του Γενικού Νοσοκομείου Άρτας, αποφάσισε ομόφωνα:

**α)** Την προσφυγή σε διαδικασία απευθείας ανάθεσης κατόπιν υποβολής αιτήματος προς την Αρχή,

**β)** Μέχρι την λήψη της εν λόγω απόφασης από την Αρχή, την ανάθεση της προμήθειας, με την διαδικασία Πρόχειρου Διαγωνισμού:

I. για πετρέλαιο κίνησης και αμόλυβδη βενζίνη προϋπολογισθείσας δαπάνης € 73.800,00 με Φ.Π.Α., για χρονικό διάστημα δύο μηνών,

II. για πετρέλαιο θέρμανσης προϋπολογισθείσας δαπάνης € 73.800,00 με Φ.Π.Α., για χρονικό διάστημα δύο μηνών και

**γ)** Την έγκριση των διαδικασιών Απευθείας Ανάθεσης από το Διοικητή, μέχρι ολοκλήρωσης του Πρόχειρου Διαγωνισμού.

**1.14** Με την από 24-2-2014 “Προκήρυξη για πρόσθετες πληροφορίες, πληροφορίες για ελλιπή διαδικασία ή διορθωτική προκήρυξη”, η οποία απεστάλη ηλεκτρονικά στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης, το Γενικό Νοσοκομείο Άρτας ενημέρωσε για την ακύρωση του εν λόγω διαγωνισμού διότι δεν κατατέθηκε καμία προσφορά. Η εν λόγω Προκήρυξη δημοσιεύτηκε στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης, την 27η Φεβρουαρίου 2014 (2014/S 041-067665).

**1.15** Περαιτέρω, με το αριθμ. πρωτ. 3554/7-3-2014 έγγραφό του, το Γενικό Νοσοκομείο Άρτας πληροφορεί την Αρχή ότι:

**α)** Προκήρυξε έξι (6) πρόχειρους διαγωνισμούς, για την προμήθεια “Πετρελαίου Κίνησης και Αμόλυβδης Βενζίνης”, οι οποίοι εντάσσονται στο Π.Π.Υ.Υ. 2012 – Πιστώσεις 2013. Ο πρώτος, εκ των ανωτέρω, προκηρύχθηκε την 8η Φεβρουαρίου 2013 και ο τελευταίος την 25η Φεβρουαρίου 2014.

**β)** Προέβη σε μία (1) διαδικασία απευθείας ανάθεσης για την προμήθεια “Πετρελαίου Κίνησης και Αμόλυβδης Βενζίνης”, η οποία εντάσσεται στο Π.Π.Υ.Υ. 2012 – Πιστώσεις 2013, την 30η Απριλίου 2014.

**γ)** Προκήρυξε πέντε (5) πρόχειρους διαγωνισμούς, για την προμήθεια “Πετρελαίου Θέρμανσης”, οι οποίοι εντάσσονται στο Π.Π.Υ.Υ. 2012 – Πιστώσεις 2013. Ο πρώτος, εκ των ανωτέρω, προκηρύχθηκε την 14η Ιανουαρίου 2013 και ο τελευταίος την 25η Φεβρουαρίου 2014.

**δ)** Υπέγραψε συνολικά δώδεκα (12) Συμβάσεις, ως αποτέλεσμα των ανωτέρω έντεκα (11) πρόχειρων διαγωνισμών και μίας (1) διαδικασίας

απευθείας ανάθεσης, συνολικής αξίας € 856.104,00 με Φ.Π.Α. ή € 696.019,51 χωρίς Φ.Π.Α

**1.16** Κατόπιν των ανωτέρω, το Γενικό Νοσοκομείο Άρτας με το αριθμ. πρωτ. 3554/7-3-2014 έγγραφο – αίτημα, το οποίο παραλήφθηκε από την Αρχή στις 19-3-2014 (αριθμ. πρωτ. 1339), όπως αυτό συμπληρώθηκε με το αριθμ. πρωτ. 6942/9-5-2014 (αριθμ. πρωτ. 2119/12-5-2014 της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.) έγγραφό του, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. προκειμένου να προσφύγει στην διαδικασία της απευθείας ανάθεσης για την προμήθεια “Καυσίμων” του Γενικού Νοσοκομείου Άρτας, της Σχολής Νοσηλευτών, του Ψυχαργώ, του ΚΕ.Φ.Ι.ΑΠ. Άρτας και των Κέντρων Υγείας ευθύνης του Γ.Ν. Άρτας (Άνω Καλεντίνης, Βουργαρελίου, Αγναντών) προϋπολογισθείσας δαπάνης € 360.187,15 με Φ.Π.Α., (δηλαδή για το υπόλοιπο ποσό της εγκεκριμένης προϋπολογισθείσας δαπάνης), λόγω του άγονου διαγωνισμού που προηγήθηκε, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης και χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων της ως άνω διακήρυξης.

## II. ΝΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ

2. Το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων, 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. [...]».
3. 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. 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 τα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, το ως άνω ποσό αναπροσαρμόστηκε στις 134.000 ευρώ και 207.000 ευρώ αντίστοιχα.

4. Το άρθρο 25, παράγραφος 1, περίπτωση α' του Π.Δ. 60/2007 ορίζει ότι: «...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... ».

### III. ΝΟΜΙΚΗ ΕΚΤΙΜΗΣΗ

5. Το υπό υπό εξέταση αίτημα του Γενικού Νοσοκομείου Άρτας αφορά στη σύναψη σύμβασης προμήθειας καυσίμων που εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής 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 απευθείας ανάθεσης για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας προϋπολογισθείσας δαπάνης € 360.187,15 με Φ.Π.Α. ή € 292.835,08 χωρίς Φ.Π.Α., συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή γνώμης, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 6 και 8 του Π.Δ. 60/2007 και του άρθρου 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει.
6. 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 αναγνωριζομένων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συσταλτικής ερμηνείας. Συγκεκριμένα, προκειμένου η Οδηγία 2004/18/ΕΚ να μην απολέσει την πρακτική αποτελεσματικότητά της, τα κράτη μέλη και οι αναθέτουσες αρχές τους δεν επιτρέπεται να προβλέπουν περιπτώσεις προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση που δεν προβλέπονται από την εν λόγω οδηγία ή να συνοδεύουν τις ρητώς προβλεπόμενες από την Οδηγία αυτή περιπτώσεις με νέους όρους που έχουν ως αποτέλεσμα να καθιστούν ευκολότερη την

προσφυγή στην εν λόγω διαδικασία (βλ. ΔΕΕ, αποφάσεις της 18<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).

7. Στην προκειμένη περίπτωση τυγχάνει εφαρμογής η διάταξη του άρθρου 25, παράγραφος 1, εδάφιο α' του Π.Δ. 60/2007, δεδομένου ότι στον διενεργηθέντα διαγωνισμό που προηγήθηκε δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

Ειδικότερα, η εφαρμογή του άρθρου 25, παράγραφος 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:

**A.** 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 του άρθρου 25, παράγραφος 1, εδάφιο α' του Π.Δ. 60/2007, συνέχεται άμεσα με τον προηγηθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία (ΕΛΣυν -Πράξη 215/2012-Ζ' Κλιμάκιο, ΕΛΣυν - Αποφ. VI Τμ. 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

**B.** 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.

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

Το Γενικό Νοσοκομείο Άρτας εξέδωσε την αριθμ. 149/9-12-2013 Διακήρυξη για την προμήθεια "Καυσίμων" (36.700 λίτρων Αμόλυβδης Βενζίνης, 350.800 Λίτρων Πετρελαίου Κίνησης και 385.300 λίτρων Πετρελαίου Θέρμανσης) του Γενικού Νοσοκομείου Άρτας, της Σχολής Νοσηλευτών, του Ψυχαργώ, του ΚΕ.Φ.Ι.ΑΠ. Άρτας και των Κέντρων Υγείας ευθύνης του Γ.Ν. Άρτας (Άνω Καλεντίνης, Βουργαρελίου, Αγναντών) προϋπολογισθείσας δαπάνης € 1.216.291,15 με Φ.Π.Α. ή € 988.854,59, χωρίς Φ.Π.Α., με κριτήριο κατακύρωσης το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης, στα πλαίσια του οποίου δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

Με το υπό κρίση αίτημά του, το Νοσοκομείο ζητά την έγκριση της προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την προμήθεια μέρους των ως άνω ειδών, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης € 360.187,15, δηλαδή για το υπόλοιπο ποσό της εγκεκριμένης

προϋπολογισθείσας δαπάνης ποσού € 1.216.291,15, αφαιρουμένων των ποσοτήτων συνολικού ποσού € 856.104,00, τις οποίες προμηθεύτηκε με διάφορους τρόπους από τις αρχές του έτους 2013, κατά τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ιστορικό της παρούσας.

Εκ των ανωτέρω προκύπτει ότι η ζητούμενη σύμβαση διαφοροποιείται ουσιωδώς σε σχέση με την αρχική ως προς την προϋπολογισθείσα δαπάνη της προμήθειας και, συνακόλουθα, ως προς τις ζητούμενες ποσότητες, γεγονός που την καθιστά νέα μη δυνάμενη να θεωρηθεί συνέχεια της προηγηθείσας άγονης ανοικτής διαδικασίας.

Ωστόσο ουσιώδης προϋπόθεση προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή του άρθρου 25, παράγραφος 1, εδάφιο α' του Π.Δ. 60/2007, είναι να μην έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης.

Στην έννοια των «αρχικών όρων» της σύμβασης περιλαμβάνονται όλοι οι τεχνικοί, διοικητικοί, χρηματοοικονομικοί κλπ όροι που περιέχονται στα έγγραφα του διαγωνισμού. Τροποποιήσεις για παράδειγμα που αφορούν τις τεχνικές προδιαγραφές, τον τρόπο χρηματοδότησης της σύμβασης ή πληρωμής του αναδόχου, τις προθεσμίες εκτέλεσης, τις προϋποθέσεις παραλαβής των παραδοτέων ή τις τεχνικές κατασκευής ενός έργου, την τιμή, συγκαταλέγονται μεταξύ των «ουσιωδών τροποποιήσεων» [Ευρωπαϊκή Επιτροπή, Οδηγός για τις Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Υπηρεσία Επισήμων Εκδόσεων Ε.Ε., 1997, σελ. 25, ΔΕΚ της 13.01.05, C-84/03, Επιτροπή / Ισπανία, αδημ. (σκέψη 47επ.), ΔΕΚ υπόθεση C-454/06, Ελ Συν, Πράξη Ζ' Κλιμ. 289/2008].

Οι εν λόγω όροι του αρχικού διαγωνισμού πρέπει να μην «τροποποιούνται ουσιωδώς» κατά την διαδικασία της διαπραγμάτευσης, προκειμένου να αποδεικνύεται ότι η δεύτερη αυτή διαγωνιστική διαδικασία αποτελεί ουσιαστικά συνέχιση της προηγούμενης ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας και όχι ένα νέο διαγωνισμό. Θεωρείται δε ως ουσιώδης κάθε τροποποίηση που ενδέχεται να παραβιάσει ορισμένη αρχή του κοινοτικού δικαίου, ιδίως δε την αρχή του ελεύθερου και ανόθευτου ανταγωνισμού, την αρχή της ίσης μεταχείρισης των υποψηφίων ή κυρίως την αρχή της πρακτικής αποτελεσματικότητας των κοινοτικών διατάξεων.

Περαιτέρω, λόγω του εξαιρετικού χαρακτήρα της διαπραγμάτευσης η έννοια της «μη ουσιώδους τροποποίησης» πρέπει να «αποτελεί αντικείμενο στενής ερμηνείας» άλλως οι κοινοτικές οδηγίες κινδυνεύουν να στερηθούν την πρακτική αποτελεσματικότητά τους. Ουσιώδης θεωρείται κατά συνέπεια κάθε τροποποίηση όρου του αρχικού διαγωνισμού που «αποδυναμώνει το περιεχόμενο και τον εξαιρετικό χαρακτήρα» των άρθρων 30 και 31 της οδηγίας 2004/18/ΕΚ [ΔΕΚ της 13.01.05, C-84/03, Επιτροπή / Ισπανία, σκέψεις 48 και 49].

9. Κατόπιν των ανωτέρω και από τη μελέτη του οικείου φακέλου, δεν προκύπτει η συνδρομή των προϋποθέσεων για την υιοθέτηση της εξαιρετικής διαδικασίας διαπραγμάτευσης εκ μέρους του Γενικού Νοσοκομείου Άρτας για το υποβληθέν αίτημα, κατ' εφαρμογή της περ. α' της παρ. 1 του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007. Επίσης, δεν προέκυψαν άλλα στοιχεία που να αποδεικνύουν και να αιτιολογούν ειδικά και με επαρκή



τεκμηρίωση την συνδρομή περιστάσεων που επιτρέπουν την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις λοιπές διατάξεις των άρθρων 24 ή 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 υποβληθέντος αιτήματος, η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., ομόφωνα αποφασίζει :

**Τη μη παροχή σύμφωνης γνώμης** του Γενικού Νοσοκομείο Άρτας σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης για την προμήθεια "Καυσίμων" του Γενικού Νοσοκομείου Άρτας, της Σχολής Νοσηλευτών, του Ψυχαργώ, του ΚΕ.Φ.Ι.ΑΠ. Άρτας και των Κέντρων Υγείας ευθύνης του Γ.Ν. Άρτας (Άνω Καλεντίνης, Βουργαρελίου, Αγναντών), προϋπολογισθείσας δαπάνης € 360.187,15 με Φ.Π.Α., λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα 27 Μαΐου 2014

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ ΡΑΪΚΟΣ**