



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΑΠΟΦΑΣΗ

194/2014

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 17^η Ιουνίου του έτους δύο χιλιάδες δεκατέσσερα (2014) ημέρα Τρίτη και ώρα 10.00, και επί της οδού Λεωφόρος Κηφισίας 7, Αμπελόκηποι, ΤΚ 11523 Αθήνα, 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:

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

Πρόεδρος: Ραΐκος Δημήτριος
Αντιπρόεδρος : Μπουσουλέγκα Χριστίνα
Μέλη: Καραμανλής Ευάγγελος
Σταθακόπουλος Δημήτριος

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

Γραμματέας: Στυλιανή Τσιάβου

Εισηγητής: Ιωάννης Φουντουκίδης, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Σχετικά: Το υπ' αρ. πρωτ. οικ.33437/7616/29.05.2014 αίτημα της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου-Δυτικής Μακεδονίας, Γενικής Διεύθυνσης Εσωτερικής Λειτουργίας, Διεύθυνσης Οικονομικού, Τμήματος Προμηθειών & Διαχείρισης Υλικού το οποίο παρελήφθη από την Αρχή την 02.06.2014 (αρ.πρωτ. εισερχ. 2413).

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας υγρών καυσίμων, για τις ανάγκες των υπηρεσιών της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου-Δυτικής Μακε-

δονίας και των εποπτευόμενων αυτής υπηρεσιών, συνολικής προϋπολογιζόμενης αξίας 934.930,89€ πλέον Φ.Π.Α. (ήτοι 1.141.984€ συμπεριλαμβανομένου αναλογούντος Φ.Π.Α.).

1. Με το υπ' αρ. πρωτ. οικ.33437/7616/29.05.2014 αίτημα της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου-Δυτικής Μακεδονίας, Γενικής Διεύθυνσης Εσωτερικής Λειτουργίας, Διεύθυνσης Οικονομικού, Τμήματος Προμηθειών & Διαχείρισης Υλικού, προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. το οποίο παρελήφθη στις 02.06.2014 (αρ.πρωτ. εισερχ. 2413), ζητείται η παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ(δδ) Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1α του Π.Δ 60/2007, για την προμήθεια υγρών καυσίμων συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 934.930,89€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. (1.141.984,00€ συμπεριλαμβανομένου αναλογούντος ΦΠΑ 23%), για τα οποία ο σχετικός προηγηθείς διεθνής ανοιχτός διαγωνισμός 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' αριθμ. πρωτ. οικ. 12809/3069/07.04.2014 (ΑΔΑ: ΒΙΗ3ΟΡ1Γ-ΥΔΛ) Απόφαση της Γενικής Γραμματέως της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου-Δυτικής Μακεδονίας (Α.Δ.Η.-Δ.Μ.) προκηρύχθηκε διεθνής ανοιχτός διαγωνισμός, για την επιλογή αναδόχου/αναδόχων για την προμήθεια υγρών καυσίμων (πετρελαίου κίνησης, πετρελαίου θέρμανσης, βενζίνης SUPER και αμόλυβδης) για τις ανάγκες α)των Υπηρεσιών της, β)των Υπηρεσιών του Υπουργείου Οικονομικών που εδρεύουν στην Π.Ε. Ιωαννίνων, γ)των Αστυνομικών Αρχών που εδρεύουν στις Π.Ε. Άρτας, Θεσπρωτίας, Ιωαννίνων, Πρέβεζας, Γρεβενών, Καστοριάς, Κοζάνης και Φλώρινας, δ)των Πυροσβεστικών Αρχών που εδρεύουν στις Π.Ε. Άρτας, Θεσπρωτίας, Ιωαννίνων, Πρέβεζας, Γρεβενών, Καστοριάς, Κοζάνης και Φλώρινας και ε)των Λιμενικών Αρχών της χωρικής αρμοδιότητας της Α.Δ.Η.-Δ.Μ. για το έτος 2014. Ο συνολικός προϋπολογισμός ορίσθηκε σε 934.930,89€ πλέον Φ.Π.Α., ήτοι 1.141.984,00€ συμπεριλαμβανομένου αναλογούντος Φ.Π.Α., ενώ η διάρκεια της προς σύναψη σύμβασης, ορίσθηκε από την ημερομηνία υπογραφής της έως την 31.12.2014 με δυνατότητα μονομερούς δίμηνης παράτασης στο μέτρο που δεν θα υπάρξει κατά το χρόνο αυτό υπέρβαση των ανά είδος ποσοτήτων που καθορίζονται από τη διακήρυξη.

2.2. Ακολούθως ο φορέας προέβει στην έκδοση της υπ' αριθμ. πρωτ. οικ. 22063/5043/07.04.2014 διακήρυξης με αναγνωριστικό αριθμό 5/2014, για τη διενέργεια διεθνούς ανοικτού διαγωνισμού για την προμήθεια καυσίμων, με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή, ήτοι το μεγαλύτερο ποσοστό παρεχόμενης έκπτωσης επί της μέσης λιανικής τιμής για κάθε είδος υγρών καυσίμων, σύμφωνα με τα εβδομαδιαία δελτία που εκδίδονται από τα Τμήματα Εμπορίου και Τουρισμού των Περιφερειών Ηπείρου και Δυτικής Μακεδονίας. Επιπλέον, προβλέφθηκε η δυνατότητα για υποβολή προσφοράς για μία, για περισσότερες ή για όλες τις ομάδες υπηρεσιών καθώς και ανά είδος καυσίμου (καύσιμα θέρμανσης – καύσιμα κίνησης). Ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ορίσθηκε η 27.05.2014.

2.3. Περίληψη της ως άνω διακήρυξης απεστάλη ηλεκτρονικά προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ε.Ε. στις 09.04.2014 και δημοσιεύθηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμ-

βάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως (ΦΕΚ 263/11.04.2014) καθώς και στον εθνικό τύπο στις εφημερίδες «ΗΧΩ ΤΩΝ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ» (Αθήνα), «Η ΝΑΥΤΕΜΠΟΡΙΚΗ» (Αθήνα), «Πολίτης» (Φλώρινα), «ΟΡΙΖΟΝΤΕΣ» (Καστοριά), «ΔΙΑΦΑΝΕΙΑ» (Κοζάνη), «ΠΡΩΙΝΗ» (Γρεβενά), «ΤΟΠΙΚΗ ΦΩΝΗ» (Πρέβεζα), «Ηπειρώτικος Αγών» (Ιωάννινα), «Η ΘΕΣΠΡΩΤΙΚΗ» (Ηγουμενίτσα), «ΗΧΩ ΤΗΣ ΑΡΤΑΣ» (Άρτα), στις 11.04.2014 και στην εφημερίδα «Η ΕΡΕΥΝΑ» (Ιωάννινα) στις 14.04.2014. Προκήρυξη αυτής καθώς και το πλήρες σώμα της διακήρυξης αναρτήθηκε στον ιστότοπο ΔΙΑΥΓΕΙΑ (ΑΔΑ: ΒΙΗΜΟΡ1Γ-Α07). Επιπλέον, η περίληψη κοινοποιήθηκε στα Επιμελητήρια Ηπείρου (Άρτας, Θεσπρωτίας, Ιωαννίνων και Πρέβεζας), στα Επιμελητήρια Δυτικής Μακεδονίας (Γρεβενών, Καστοριάς, Κοζάνης, Φλώρινας), στο Υπ. Οικονομικών (ΥΔΕ Ιωαννίνων, ΔΟΥ Ιωαννίνων, Τελωνεία Ιωαννίνων, Κακαβιάς και Μερτζάνης, στο Υπ. Δημόσιας Τάξης και Προστασίας του Πολίτη (Αρχηγείο Ελληνικής Αστυνομίας, Αρχηγείο Πυροσβεστικού Σώματος, Αστυνομικές Αρχές Άρτας, Θεσπρωτίας, Ιωαννίνων, Πρέβεζας, Γρεβενών, Καστοριάς, Κοζάνης και Φλώρινας), στο Υπ. Ναυτιλίας και Αιγαίου (Αρχηγείο Λιμενικού Σώματος, Λιμενικές Αρχές Θεσπρωτίας και Πρέβεζας), προς ενημέρωση των μελών τους. Τέλος, η διακήρυξη αναρτήθηκε και ήταν διαθέσιμη και στο διαδίκτυο στη διεύθυνση www.apdhp-dm.gov.gr.

2.4. Σύμφωνα με το υπ' αριθμ. 1/27-05-2014 Πρακτικό της Επιτροπής διενέργειας και αξιολόγησης του διαγωνισμού, δεν κατατέθηκε καμία προσφορά στον ανωτέρω διαγωνισμό και εισηγήθηκε την κήρυξή του ως άγονου.

2.5. Με την υπ' αριθμ πρωτ. οικ.32923/7504/28.05.2014 απόφασή της Γενικής Γραμματέως της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου-Δυτικής Μακεδονίας, εγκρίθηκε η κήρυξη του διαγωνισμού ως άγονου και η *«εφαρμογή των κείμενων περί προμηθειών του Δημοσίου Τομέα διατάξεις για τις περιπτώσεις που σε ανοικτό διαγωνισμό δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά (άρθρο 2 παράγραφος 13 του ν.2286/1995, άρθρο 22 του Π.Δ.118/2007, άρθρο 25 παράγραφος 1 του Π.Δ.60/2007, άρθρο 2 του Π.Δ. 122/2012)»*

2.6. Ακολούθως, συντάχθηκε σχέδιο απόφασης της Γενικής Γραμματέως της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου-Δυτικής Μακεδονίας, με το οποίο εγκρίνεται η προσφυγή της αναθέτουσας αρχής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την προμήθεια υγρών καυσίμων, χωρίς τροποποίηση των όρων της υπ'αρ. 5/2014 διακήρυξης, μετά την έκδοση σύμφωνης γνώμης από την Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων.

2.7. Κατόπιν των ανωτέρω, η Αποκεντρωμένη Διοίκηση Ηπείρου-Δυτικής Μακεδονίας αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της ΕΑΑΔΗΣΥ, σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2 περ. γ (δδ) Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, κατ' άρθρο 25 παρ. 1, περ. α του ΠΔ 60/2007, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας υγρών καυσίμων συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 934.930,89€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. (1.141.984,00€ συμπεριλαμβανομένου αναλογούντος ΦΠΑ 23%) για την κάλυψη των αναγκών των Υπηρεσιών της έως την 31η Δεκεμβρίου 2014, με δυνατότητα μονομερούς δίμηνης παράτασης στο μέτρο που δεν θα υπάρξει κατά το χρόνο αυτό υπέρβαση των ανά είδος ποσοτήτων που καθορίζονται από την υπ'αρ. 5/2014 διακήρυξη, σε συνέχεια του προηγηθέντος άγονου διαγωνισμού χωρίς τροποποίηση των όρων αυτού.

II. Νομικό πλαίσιο

3. Το άρθρο 2, παράγραφος 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. [...]».

4. 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, [...]”

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, αντιστοίχως.

5. Το άρθρο 8 παρ. 1,3 και 5 του ίδιου π.δ. ορίζει τα παρακάτω:

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

3. Κανένα σχέδιο έργου και καμία σύμβαση προμήθειας ή υπηρεσιών δεν επιτρέπεται να 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.

6. 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...».

7. Το άρθρο 30 παρ. 1 και 5 του ιδίου ως άνω π.δ προβλέπει :

«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 παρ. 2 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ, διαδικασία. [...]

5. [...] 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” (...).».

III. Νομική εκτίμηση

8. Το υπό εξέταση αίτημα της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου-Δυτικής Μακεδονίας, αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας, με την έννοια της περ. γ της παρ. 2 του άρθρου 2 του π.δ. 60/2007 και η αιτούμενη προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, εμπίπτει στην περ. α' της παρ. 1 του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών σε συνδυασμό με το συνολικό προϋπολογισμό της αιτούμενης δαπάνης, ο οποίος ανέρχεται στο ποσό των 934.930,89€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. (1.141.984,00€ συμπεριλαμβανομένου αναλογούντος ΦΠΑ) συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή γνώμης.

9. 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 παρατηρείται 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. ΔΕΚ, αποφάσεις της 18^{ης} Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28^{ης} Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13, της 13^{ης} 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).

10. Ειδικότερα, η εφαρμογή του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α του Π.Δ 60/2007, στη βάση της οποίας 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,

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, συνέχεια άμεσα με τον προηγθέντα 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.

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

α) Ως προς την προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας

Η Αποκεντρωμένη Διοίκηση Ηπείρου-Δυτικής Μακεδονίας διενήργησε διεθνή ανοικτό διαγωνισμό, προϋπολογισμού δαπάνης 934.930,89€ προ Φ.Π.Α. (1.141.984,00€ συμπεριλαμβανομένου αναλογούντος Φ.Π.Α.) για την προμήθεια υγρών καυσίμων για την κάλυψη των αναγκών των Υπηρεσιών της έως την 31η Δεκεμβρίου 2014, με δυνατότητα μονομερούς δίμηνης παράτασης στο μέτρο που δεν θα υπάρξει κατά το χρόνο αυτό υπέρβαση των ανά είδος ποσοτήτων που καθορίζονται από την υπ'αρ. 5/2014 διακήρυξη. Η εν λόγω διακήρυξη δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από την συμμετοχή του στον σχετικό διαγωνισμό, όπως προκύπτει από το παραπάνω παρατεθέν ιστορικό.

β) Ως προς τη μη υποβολή προσφοράς ή τη μη ύπαρξη υποψηφίου

Με την υπ' αριθμ. πρωτ. οικ.32923/7504/28.05.2014 απόφασή της Γενικής Γραμματέως της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου-Δυτικής Μακεδονίας, με την οποία εγκρίθηκε το υπ' αριθμ. 1/27-05-2014 Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης Διαγωνισμού, ο διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος, δεδομένου ότι δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

γ) Ως προς τη μη ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης:

Στο υποβληθέν σχέδιο απόφασης της Γενικής Γραμματέως της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου-Δυτικής Μακεδονίας, ρητώς προβλέπεται η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων της αρχικής, υπ' αρ. 5/2014, διακήρυξης.

12. Εν όψει των ανωτέρω εκτεθέντων, διαπιστώνεται ότι τυγχάνει εφαρμογής το άρθρο 25, παρ. 1, περ. α' του Π.Δ. 60/2007, καθώς προκύπτει η συνδρομή λόγου και προϋπόθεσης για την προσφυγή της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου-Δυτικής Μακεδονίας στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, για την ανάθεση της προμήθειας υγρών καυσίμων κίνησης και θέρμανσης για την κάλυψη των αναγκών των Υπηρεσιών της, έως την 31η Δεκεμβρίου 2014, με δυνατότητα μονομερούς δίμηνης παράτασης συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης ύψους 934.930,89€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. (1.141.984,00€ συμπεριλαμβανομένου αναλογούντος ΦΠΑ 23%), χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων της αρχικής διακήρυξης.

IV. Συμπέρασμα

13. 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 παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Ηπείρου-Δυτικής Μακεδονίας, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ (δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, για την προμήθεια υγρών καυσίμων κίνησης και θέρμανσης, έτους 2014, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης ύψους 934.930,89€ πλέον Φ.Π.Α. (ήτοι 1.141.984,00€ συμπεριλαμβανομένου αναλογούντος Φ.Π.Α.), για τα οποία ο προηγηθείς διεθνής διαγωνισμός απέβη άγονος, σύμφωνα με τις διατάξεις του π.δ. 60/2007, άρθρο 25, παρ. 1, περ. α, και με τον όρο της μη ουσιώδους τροποποίησης των όρων της αρχικής σύμβασης, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα 17 Ιουνίου 2014

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Πρόεδρος

Ράϊκος Δημήτριος