



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΑΠΟΦΑΣΗ

18 /2015

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 21^η Ιανουαρίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαπέντε (2015) ημέρα Τετάρτη και ώρα 10.30, και επί της οδού Λεωφόρου Κηφισίας 7, 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:

Πρόεδρος: Ράικος Δημήτριος

Αντιπρόεδρος: Μπουσουλέγκα Χριστίνα

Μέλη: Καραμανλής Ευάγγελος

Κουλούρη Ιωάννα

Λουρίκας Δημήτριος (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Σταθακόπουλος Δημήτριος

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

Γραμματέας: Παρασκευή Λεμπούση

Εισηγητής: Γεώργιος Ταρασίδης, Μηχανικός/Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστη μέσω τηλεδιάσκεψης και ο Εισηγητής κ. Ταρασίδης, ο οποίος αποδεσμεύτηκε πριν την έναρξη της διαδικασίας της ψηφοφορίας των μελών του Συμβουλίου της Αρχής και τη λήψη της απόφασης.

Ερώτημα: Το υπ' αρ. πρωτ. 9404/20.11.2014 αίτημα, του Γενικού Νοσοκομείου Καστοριάς, προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. και τα συνημμένα σε αυτό στοιχεία, τα οποία παρελήφθησαν από την Αρχή την 24.11.2014 (αριθ. πρωτ. εισερχομένου της Αρχής 4932/24.11.2014) όπως συμπληρώθηκε με τα έγγραφα, τα οποία παρελήφθησαν από την Αρχή την 30.12.2014 (αριθ. πρωτ. εισερχομένου της Αρχής 5469/30.12.2014)

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης για προσφυγή του Γενικού Νοσοκομείου Καστοριάς στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης σε συνέχεια άγονου διαγωνισμού και χωρίς τροποποίηση των όρων της αρχικής διακήρυξης για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας καυσίμων κίνησης και θέρμανσης για την κάλυψη των αναγκών του Νοσοκομείου και των φορέων ευθύνης του (ήτοι του Γενικού Νοσοκομείου Καστοριάς, του Κέντρου Φυσικής και Ιατρικής Αποκατάστασης Νοσοκομείου Καστοριάς, των Κέντρων Υγείας Άργους Ορεστικού και Μεσοποταμίας και των Περιφερειακών Ιατρείων του Νομού Καστοριάς) για διάρκεια ενός έτους, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 274.165,95€ χωρίς Φ.Π.Α. και 337.224,12€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

1. Με το υπ' αρ. πρωτ. 9404/20.11.2014 αίτημα, το οποίο παρελήφθη από την Αρχή την 24.11.2014 (αριθ. πρωτ. εισερχομένου της Αρχής 4932/24.11.2014) όπως συμπληρώθηκε με τα έγγραφα, τα οποία παρελήφθησαν από την Αρχή την 30.12.2014 (αριθ. πρωτ. εισερχομένου της Αρχής 5469/30.12.2014), το Γενικό Νοσοκομείο Καστοριάς αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.), σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ (δδ) του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης σε συνέχεια άγονου διαγωνισμού και χωρίς τροποποίηση των όρων της αρχικής διακήρυξης για τη σύναψη σύμβασης/συμβάσεων προμήθειας καυσίμων κίνησης και θέρμανσης για την κάλυψη των αναγκών του Νοσοκομείου και των φορέων ευθύνης του (ήτοι του Γενικού Νοσοκομείου Καστοριάς, του Κέντρου Φυσικής και Ιατρικής Αποκατάστασης Νοσοκομείου Καστοριάς, των Κέντρων Υγείας Άργους Ορεστικού και Μεσοποταμίας και των Περιφερειακών Ιατρείων του Νομού Καστοριάς) για διάρκεια ενός έτους, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 274.165,95€ χωρίς Φ.Π.Α. και 337.224,12€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

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. 45/18.03.2014 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Γενικού Νοσοκομείου Καστοριάς (Πρακτικό της υπ' αριθμ. 5/18.03.2014 Συνεδρίασης) εγκρίθηκε "η επαναπροκήρυξη του διεθνούς διαγωνισμού για την προμήθεια Υγρών Καυσίμων (πετρέλαιο θέρμανσης, πετρέλαιο κίνησης, βενζίνη) για τις ανάγκες του Γενικού Νοσοκομείου Καστοριάς και των φορέων ευθύνης του, με προϋπολογισμό 337.224,12€ και κριτήριο κατακύρωσης το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό στη νόμιμα διαμορφούμενη κάθε φορά μέση λιανική τιμή πώλησης, και με διόρθωση των όποιων νομικών πλημμελειών της διακήρυξης σύμφωνα με τις υποδείξεις της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ."

Σημειώνεται ότι η ως άνω απόφαση αυτή ελήφθη μετά την έκδοση της υπ'αριθμ. 61/2014 απόφασης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. περί απόρριψης του αριθμ. πρωτ. 1335/12-02-2014 αιτήματος του Νοσοκομείου και τη μη παροχή σύμφωνης γνώμης για τη διενέργεια διαπραγμάτευσης για την προμήθεια καυσίμων, διότι οι νομικές πλημμέλειες που διαπιστώθηκαν στους όρους της με αριθμ. πρωτ. 8640/2013 διακήρυξης καθιστούσαν μη νόμιμη την προηγηθείσα διαγωνιστική διαδικασία.

2.2 Ακολούθως, με την υπ' αριθμ. πρωτ. 7507/2014 Διακήρυξη, το Γενικό Νοσοκομείο Καστοριάς προκήρυξε τη διενέργεια Διεθνούς Ανοικτού Διαγωνισμού, για την προμήθεια καυσίμων καυσίμων κίνησης και θέρμανσης (πετρέλαιο θέρμανσης, πετρέλαιο κίνησης και βενζίνη απλή αμόλυβδη) για την κάλυψη των αναγκών του Νοσοκομείου και των φορέων ευθύνης του (ήτοι, σύμφωνα με το άρθρο 10 της ως άνω διακήρυξης, του Γενικού Νοσοκομείου Καστοριάς, του Κέντρου Φυσικής και Ιατρικής Αποκατάστασης Νοσοκομείου Καστοριάς, των Κέντρων Υγείας Άργους Ορεστικού και Μεσοποταμίας και των Περιφερειακών Ιατρείων του Νομού Καστοριάς) για διάρκεια ενός έτους κατά τμήματα (ανά είδος), συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 274.165,95€ χωρίς Φ.Π.Α. και 337.224,12€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. και κριτήριο τη χαμηλότερη τιμή (το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό στη νόμιμα διαμορφούμενη κάθε φορά μέση λιανική τιμή πώλησης). Ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ορίστηκε η 3η-11-2014 και τα υπό προμήθεια καύσιμα ομαδοποιήθηκαν ανά είδος (όπως περιγράφονται αναλυτικά στο Παράρτημα Β του τυποποιημένου εντύπου που απεστάλη προς δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε.Ε) σε τρία (3) συνολικά τμήματα .

2.3 Στις 23.09.2014 απεστάλη ηλεκτρονικά προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) περίληψη των ουσιαστών όρων και στοιχείων της ως άνω διακήρυξης και δημοσιεύθηκε στις 25.09.2014 με κωδικό 2014/S 184-324394. Επίσης, περίληψη της ανωτέρω προκήρυξης, δημοσιεύθηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως (ΦΕΚ 609/26.09.2014), καθώς και στον εθνικό τύπο στις εφημερίδες «ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ & ΠΛΕΙΣΤΗΡΙΑΣΜΩΝ», «ΟΡΙΖΟΝΤΕΣ» και «ΠΑΝΕΛΛΗΝΙΑ ΒΟΡΕΙΟΥ ΕΛΛΑΔΟΣ» στις 27.09.2014 και «ΚΑΣΤΟΡΙΑΝΗ ΕΣΤΙΑ» στις 02.10.2014. Όπως προκύπτει από σχετική αναφορά στο σημείο Ι.1 της δημοσίευσης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) καθώς και στην περίληψη που δημοσιεύτηκε στον εθνικό τύπο τα τεύχη του διαγωνισμού αναρτήθηκαν και διατέθηκαν ηλεκτρονικά με ελεύθερη πρόσβαση στους υποψηφίους στην ιστοσελίδα του Νοσοκομείου στην διεύθυνση (URL): www.kastoriahospital.gr.

2.4 Σύμφωνα με το από 04.11.2014 Πρακτικό, η Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμού διαπίστωσε ότι δεν κατατέθηκε καμία προσφορά για τον διαγωνισμό.

2.5 Με την υπ' αριθμ. πρωτ. 206/07.11.2014 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Γενικού Νοσοκομείου Καστοριάς (Πρακτικό της υπ' αριθμ. 24/07.11.2014 Συνεδρίασης) αποφασίστηκε η κήρυξη ως άγονου του με αριθμ. διακ. 7507/2014 διεθνή επαναληπτικού διαγωνισμού προμήθειας Καυσίμων, διότι δεν κατατέθηκε καμία προσφορά και η έγκριση της προμήθειας βενζίνης, πετρελαίου κίνησης και πετρελαίου θέρμανσης με διαπραγμάτευση-έρευνας αγοράς κατόπιν της σύμφωνης γνώμης της Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων.

2.6 Σημειώνεται ότι σύμφωνα με την 10309/23.12.2014 βεβαίωση του Διοικητή του Γενικού Νοσοκομείου Καστοριάς *“δεν έχει υποβληθεί καμία ένσταση ή προσφυγή κατά της διακήρυξης του επαναληπτικού διαγωνισμού προμήθειας Υγρών Καυσίμων με αριθμ. Διακ. 7507/2014, ο οποίος διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος λόγω μη κατάθεσης προσφορών”*.

2.7 Κατόπιν των ανωτέρω, το Γενικό Νοσοκομείο Καστοριάς με το υπ' αρ. πρωτ. 9404/20.11.2014 έγγραφο - αίτημα του με τα συνημμένα σε αυτό στοιχεία, (αριθ. πρωτ. εισερχομένου Αρχής 4932/24.11.2014), προς την Αρχή, αιτήθηκε την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., για την προσφυγή στην διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την προμήθεια υγρών καυσίμων (πετρελαίου θέρμανσης, πετρελαίου κίνησης και βενζίνης) για τις ανάγκες ενός έτους, συνολικής ετήσιας αξίας 274.165,95€ χωρίς Φ.Π.Α. και 337.224,12€ συμπεριλαμβανομένου

Φ.Π.Α., επικαλούμενο την συνδρομή των προϋποθέσεων του άρθρου 25 παρ 1 περ α' του ΠΔ 60/2007, λόγω του άγονου διαγωνισμού που προηγήθηκε.

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 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. [...]».

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 (Φ.Π.Α.) 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 30ης 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 και ακολούθως σύμφωνα με το άρθρο 2 του αριθ. 1336/2013 Κανονισμού της Επιτροπής της 13ης Δεκεμβρίου 2013 το ως άνω ποσό αναπροσαρμόστηκε πλέον στις 134.000 και 207.000 ευρώ αντίστοιχα.

5. 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 ουσιαδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή, ύστερα από αίτημα της...”.

III. Νομική Εκτίμηση

6. Το υπό εξέταση αίτημα του Γενικού Νοσοκομείου Καστοριάς αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών, κατά την έννοια της περίπτωσης (γ) της παραγράφου 2 του άρθρου 2 του Π.Δ. 60/2007 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 τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας συνολικού προϋπολογισμού 274.165,95€ 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 παρ. 2 περ. γ, υποπερίπτωση δδ) του Ν. 4013/2011 όπως ισχύει.

7. 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, ήτοι 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^{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 και της 13^{ης} Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48). Εξάλλου, το βάρος αποδείξεως περί του ότι συντρέχουν όντως οι έκτακτες περιστάσεις που δικαιολογούν την απόκλιση το φέρει ο προτιθέμενος να κάνει χρήση των διατάξεων αυτών (βλ. υπό το πνεύμα αυτό ΔΕΕ, αποφάσεις της 10^{ης} Μαρτίου 1987, C-199/85, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1987, σ. 1039, σκέψη 14, 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, της 10^{ης} Απριλίου 2003, C-20/01 και C-28/01, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 2003, I-360, σκέψη 58, της 14^{ης} Σεπτεμβρίου 2004, C-385/02, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2004, σ. I-8121, σκέψη 19, της 14^{ης} Οκτωβρίου 2004, C-340/02, Επιτροπή κατά Γαλλίας, Συλλ. 2004, I-9845, σκέψη 38, και της 2^{ας} Ιουνίου 2005, C-394/02, Επιτροπή κατά Ελλάδας, Συλλ. 2005, I-4713, σκέψη 33).

8. Στην προκειμένη περίπτωση τυγχάνει εφαρμογής εν προκειμένω η διάταξη του άρθρου 25 περ. 1 εδάφιο α' του Π.Δ. 60/2007 την οποία επικαλείται ρητά το Γενικό Νοσοκομείο Καστοριάς, για την προμήθεια καυσίμων, για τα οποία δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

Ειδικότερα, η εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 25 παρ. 1 περ. 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,

Με βάση σχετική νομολογία (βλ. Ελ. Συν. Αποφ. VI Τμ. 935/2013, 29, 290, 600, 2654/2012, 1647, 1249, 466, 476, 475/2011 και 3132, 3134, 3149/2010) σχετικά με την προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, παγίως έχει κριθεί ότι η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή της περ. α' της παρ. 1 των άρθρων 24 και 25 του Π.Δ. 60/2007, συνέχεται 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.

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.

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

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

Το Γενικό Νοσοκομείο Καστοριάς προκήρυξε διεθνή ανοικτό διαγωνισμό για την προμήθεια για την προμήθεια καυσίμων καυσίμων κίνησης και θέρμανσης (πετρέλαιο θέρμανσης, πετρέλαιο κίνησης και βενζίνη απλή αμόλυβδη) για την κάλυψη των αναγκών του Νοσοκομείου και των φορέων ευθύνης του (ήτοι, σύμφωνα με το άρθρο 10 της διακήρυξης, του Γενικού Νοσοκομείου Καστοριάς, του Κέντρου Φυσικής και Ιατρικής Αποκατάστασης Νοσοκομείου Καστοριάς, των Κέντρων Υγείας Άργους Ορεστικού και Μεσοποταμίας και των Περιφερειακών Ιατρείων του Νομού Καστοριάς) για διάρκεια ενός έτους κατά τμήματα (ανά είδος), στο πλαίσιο των οποίων δεν υπεβλήθη καμία προσφορά. Η εν λόγω διακήρυξη, για την οποία τηρήθηκαν οι απαιτούμενες διατυπώσεις δημοσιότητας, δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στο σχετικό διαγωνισμό, όπως προκύπτει από το παραπάνω παρατεθέν ιστορικό.

β) Ως προς την μη υποβολή προσφοράς ή την μη ύπαρξη υποψηφίου.

Σύμφωνα με το από 04.11.2014 σχετικό Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμών, και την υπ' αριθμ. 206/07.11.2014 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Γενικού Νοσοκομείου

Καστοριάς (βλ. ανωτέρω, Ιστορικό, υπό 2.8 και 2.9), διαπιστώθηκε ότι δεν κατατέθηκε καμία προσφορά για τον διαγωνισμό.

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

Από τον υποβληθέντα φάκελο, το Γενικό Νοσοκομείο Καστοριάς αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.) για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης σε συνέχεια άγονου για το σύνολο των τμημάτων των καυσίμων κατά είδος, διεθνούς διαγωνισμού συνεπώς, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 25 παρ 1α του ΠΔ 60/2007, το οποίο επιτρέπει την προσφυγή «... *εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης*».

10. 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 υιοθέτηση της εξαιρετικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, για την προμήθεια των καυσίμων κίνησης και θέρμανσης για την κάλυψη των αναγκών του Νοσοκομείου και των φορέων ευθύνης του (ήτοι του Γενικού Νοσοκομείου Καστοριάς, του Κέντρου Φυσικής και Ιατρικής Αποκατάστασης Νοσοκομείου Καστοριάς, των Κέντρων Υγείας Άργους Ορεστικού και Μεσοποταμίας και των Περιφερειακών Ιατρείων του Νομού Καστοριάς) για διάρκεια ενός έτους, ανά είδος καυσίμου, του άγονου, για τα εν λόγω είδη, προηγηθέντος σχετικού διαγωνισμού. Επιπλέον, για την υιοθέτηση της εξαιρετικής διαδικασίας διαπραγμάτευσης, πρέπει να τηρηθούν οι αρχικοί όροι της διακήρυξης.

IV. Συμπέρασμα

11. 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 αποδοχή του αιτήματος του Γενικού Νοσοκομείου Καστοριάς και την 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 την προμήθεια που αφορά σε 3 τμήματα των καυσίμων κίνησης και θέρμανσης για τις ανάγκες του Γενικού Νοσοκομείου Καστοριάς και των φορέων ευθύνης του ανά είδος καυσίμου, συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 274.165,95€ χωρίς Φ.Π.Α. και 337.224,12€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., σύμφωνα με τη διάταξη του π.δ. 60/2007, άρθρο 25, παρ. 1, περ. α, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού και με τον όρο της μη ουσιώδους τροποποίησης των όρων της διακήρυξης του άγονου διαγωνισμού που προηγήθηκε, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 21 Ιανουαρίου 2015

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Πρόεδρος

Δημήτριος Ράϊκος