



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ**  
**ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ**  
**ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**ΑΠΟΦΑΣΗ**

**25/2015**

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

**Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

Στην Αθήνα σήμερα την 02α Φεβρουαρίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαπέντε (2015) ημέρα Δευτέρα και ώρα 11:00 και επί της οδού Λ. Κηφισίας 7 στην 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:

- 1. Αναπληρωτής Πρόεδρος : Χρήστος Δετσαρίδης**
- 2. Αντιπρόεδρος : Χριστίνα Μπουσουλέγκα**
- 3. Μέλη: Καραμανλής Ευάγγελος**  
**Κουλούρη Ιωάννα**  
**Σταθακόπουλος Δημήτριος**

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

Γραμματέας: Στυλιανή Τσιάβου

Εισηγητής: Αλέξιος Τάττης, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

**ΘΕΜΑ: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας καυσίμων προϋπολογισμού 565.449,64€ πλέον ΦΠΑ, που αποτελεί τμήμα της προμήθειας “Καυσίμων - Λιπαντικών έτους 2015 του Δήμου Αγίου Νικολάου και των Ιδρυμάτων – Νομικών Προσώπων του”, συνολικού προϋπολογισμού 598.243,14€ πλέον ΦΠΑ.**

1. Με το υπ' αριθ. πρωτ. 506/13.01.2015 αίτημα του Δήμου Αγίου Νικολάου προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., το οποίο παρελήφθη στις 16.01.2015 (αριθ. πρωτ. εισερχ. 147), ο Δήμος αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ (δδ) ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια καυσίμων του Δήμου Αγίου Νικολάου, των Ιδρυμάτων και των Νομικών του Προσώπων. Ο συνολικός προϋπολογισμός του αιτήματος ανέρχεται σε 565.449,64€ πλέον ΦΠΑ, ήτοι 695.503,36€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

### Ι. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

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

2. Με την υπ' αριθ. 274/27.08.2014 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Αγίου Νικολάου (αριθ. πρακτικού 14/27.08.2014) το Δημοτικό Συμβούλιο ενέκρινε τη διενέργεια προμήθειας καυσίμων και λιπαντικών του Δήμου και των Ιδρυμάτων – Νομικών Προσώπων του, για το έτος 2015.

3. Με την υπ' αριθ. 152/28.08.2014 απόφασή της (αριθ. πρακτικού 17/28.08.2014), η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Αγίου Νικολάου, αφού έλαβε υπ' όψιν της την υπ' αριθ. 66/18439/22.08.2014 μελέτη της Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών του Δήμου, α) ενέκρινε τις συνταχθείσες, από την Διεύθυνση Οικονομικών Υπηρεσιών, τεχνικές προδιαγραφές για την εκτέλεση της προμήθειας καυσίμων και λιπαντικών έτους 2015 βάσει της ανωτέρω μελέτης, β) ενέκρινε την εκτέλεση της προμήθειας με ανοικτό διαγωνισμό με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή, και γ) καθόρισε τους όρους της διακήρυξης του προκηρυχθεισομένου διαγωνισμού.

4. Ακολούθως, ο Δήμαρχος Αγίου Νικολάου εξέδωσε την υπ' αριθ. 20221/16.09.2014 διακήρυξη ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού, ενδεικτικού προϋπολογισμού 735.839,06€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 23% (ήτοι 598.243,14€ πλέον ΦΠΑ), για την προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών. Η προμήθεια (ποσότητες και αξίες) περιεγράφη και προϋπολογίστηκε καταρχήν, στο άρθρο 2 της διακήρυξης, ως εξής:

Σ.Ρ.Υ.	ΜΟΝΑΔΑ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ	ΔΑΠΑΝΗ ΠΡΟ ΦΠΑ (Ενδεικτικός Προϋπολ. σε Ευρώ)	ΦΠΑ 23%	ΔΑΠΑΝΗ ΜΕ ΦΠΑ (Ενδεικτικός Προϋπολ. σε Ευρώ)
19433000-0	κιλά	20	50,00	11,50	61,50
24951000-5	κιλά	50	280,00	64,40	344,40
09132100-4	λίτρα	50.500	81.608,00	18.769,84	100.377,84
09134200-9	λίτρα	278.700	356.178,60	81.921,08	438.099,68
09135100-5	λίτρα	108.974	127.663,04	29.362,50	157.025,54
09211000-1	λίτρα	2.485	14.580,50	3.353,52	17.934,02
24951000-1	λίτρα	3.240	13.403,00	3.082,69	16.485,69
09211000-1	τεμάχια	150	945,00	217,35	1.162,35
24951000-5	τεμάχια	600	3.535,00	813,05	4.348,05
<b>Γενικό Άθροισμα</b>			<b>598.243,14</b>	<b>137.595,92</b>	<b>735.839,06</b>

Στο ίδιο άρθρο ορίζεται ρητώς ότι τα προς προμήθεια είδη περιγράφονται και προδιαγράφονται αναλυτικά στον ενδεικτικό προϋπολογισμό και τις τεχνικές προδιαγραφές της υπ. αριθμ. 66/18439/22.08.2014 μελέτης της Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών, που αποτελούν αναπόσπαστο μέρος της Διακήρυξης.

Παράλληλα στο ίδιο άρθρο προβλέπεται ότι: “Οι ποσότητες των υπό προμήθεια ειδών δεν είναι δυνατό να προσδιορισθούν με ακρίβεια και εξαρτώνται από τις ανάγκες των φορέων. Το κάθε Νομικό Πρόσωπο διατηρεί το δικαίωμα να ενεργοποιήσει ξεχωριστά ή από κοινού τις εξής διαδικασίες δικαιώματος προαίρεσης (ορτίον): α) Σε περίπτωση που εξαντληθούν οι προϋπολογιζόμενες ποσότητες πριν την εξάντληση του συμβατικού ποσού, το κάθε Νομικό Πρόσωπο διατηρεί το δικαίωμα να ενεργοποιήσει την διαδικασία δικαιώματος προαίρεσης (ορτίον) μονομερώς για επιπλέον ποσότητες του ζητούμενου είδους, μέχρι την εξάντληση του συμβατικού ποσού που κατακυρώθηκε κατά την προεκτεθείσα διαδικασία του διαγωνισμού. β) Η σύμβαση της προμήθειας καυσίμων δύναται να παραταθεί έως και δύο μήνες πέραν της λήξης της, μετά από κοινή συμφωνία των συμβαλλομένων, υπό την προϋπόθεση ότι η παράταση αυτή δεν θα εκτείνεται πέραν του αναγκαίου χρόνου για την εξάντληση του συμβατικού ποσού που κατακυρώθηκε κατά την προεκτεθείσα διαδικασία του διαγωνισμού.”

Στο άρθρο 9 της Διακήρυξης η ως άνω περιγραφείσα προμήθεια εξειδικεύεται περαιτέρω σε ομάδες/τμήματα, ενδεικτικώς προϋπολογιζόμενα ως εξής:

ΦΟΡΕΑΣ	ΚΑΥΣΙΜΑ ΚΑΙ ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ		
	ΑΞΙΑ ΠΛΕΟΝ ΦΠΑ	ΦΠΑ 23%	ΣΥΝΟΛΟ ΜΕ ΦΠΑ
<b>ΓΙΑ ΟΛΟΥΣ ΤΟΥΣ ΦΟΡΕΙΣ</b>	<b>598.243,14</b>	<b>137.595,92</b>	<b>735.839,06</b>
<b>ΑΝΑΛΥΤΙΚΑ</b>			
1. ΔΗΜΟΣ	327.828,00	75.400,44	403.228,44
2. Δ.Ε.Υ.Α.Α.Ν.	72.991,50	16.788,05	89.779,55
3. Ο.Κ.Υ.Δ.Α.Ν.	24.389,46	5.609,58	29.999,03
4. Π.Α.Ο.Δ.Α.Ν.	71.860,60	16.527,94	88.388,54
5. Α'ΒΑΘΜΙΑ ΣΧΟΛ. ΕΠΙΤΡΟΠΗ	57.828,08	13.300,46	71.128,54
6. Β'ΒΑΘΜΙΑ ΣΧΟΛ. ΕΠΙΤΡΟΠΗ	43.345,50	9.969,47	53.314,97

ΦΟΡΕΑΣ	ΚΑΥΣΙΜΑ (Τ.Π. 1)		
	ΑΞΙΑ ΠΛΕΟΝ ΦΠΑ	ΦΠΑ 23%	ΣΥΝΟΛΟ ΜΕ ΦΠΑ
<b>ΓΙΑ ΟΛΟΥΣ ΤΟΥΣ ΦΟΡΕΙΣ</b>	<b>565.449,64</b>	<b>130.053,42</b>	<b>695.503,06</b>
<b>ΑΝΑΛΥΤΙΚΑ</b>			
1. ΔΗΜΟΣ	296.713,00	68.243,99	364.956,99
2. Δ.Ε.Υ.Α.Α.Ν.	71.313,00	16.401,99	87.714,99
3. Ο.Κ.Υ.Δ.Α.Ν.	24.389,46	5.609,58	29.999,03
4. Π.Α.Ο.Δ.Α.Ν.	71.860,60	16.527,94	88.388,54
5. Α'ΒΑΘΜΙΑ ΣΧΟΛ. ΕΠΙΤΡΟΠΗ	57.828,08	13.300,46	71.128,54
6. Β'ΒΑΘΜΙΑ ΣΧΟΛ. ΕΠΙΤΡΟΠΗ	43.345,50	9.969,47	53.314,97

ΦΟΡΕΑΣ	ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ (Τ.Π. 2)		
	ΑΞΙΑ ΠΛΕΟΝ ΦΠΑ	ΦΠΑ 23%	ΣΥΝΟΛΟ ΜΕ ΦΠΑ
<b>ΓΙΑ ΟΛΟΥΣ ΤΟΥΣ ΦΟΡΕΙΣ</b>	<b>32.793,50</b>	<b>7.542,51</b>	<b>40.336,01</b>
<b>ΑΝΑΛΥΤΙΚΑ</b>			
1. ΔΗΜΟΣ	31.115,00	7.156,45	38.271,45
2. Δ.Ε.Υ.Α.Α.Ν.	1.678,50	386,06	2.064,56

Τέλος, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 της διακήρυξης: “Οι ενδιαφερόμενοι έχουν τη δυνατότητα να υποβάλλουν προσφορά με τις εξής επιλογές ομάδων:

- για τις αναγκαίες ποσότητες του **συνόλου των ειδών των καυσίμων** (Τεχν. Προδ. 1) και **λιπαντικών** (Τεχν. Προδ. 2) **για όλους τους φορείς**

- για το σύνολο των **καυσίμων και λιπαντικών ενός ή περισσότερων φορέων**

- για το σύνολο των ειδών των **καυσίμων για όλους τους φορείς**

- για το σύνολο των ειδών των **λιπαντικών για όλους τους φορείς**

- για το σύνολο των **καυσίμων ενός ή περισσότερων φορέων**

- για το σύνολο των **λιπαντικών ενός ή περισσότερων φορέων**

Προσφορά η οποία θα δίδεται για ορισμένα από τα είδη κάθε ομάδας ... ή/και για μέρος της προκηρυχθείσας ποσότητας των ομάδων αυτών, θα απορρίπτεται ως απαράδεκτη. Οι ποσότητες των υπό προμήθεια ειδών δεν είναι δυνατό να προσδιορισθούν με ακρίβεια και εξαρτώνται από τις ανάγκες των φορέων.”

**5.** Ως κριτήριο κατακύρωσης ορίστηκε, σύμφωνα με τα αναλυτικώς διαλαμβανόμενα στο άρθρο 8 της διακήρυξης:

- για τα μεν καύσιμα το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης (%) στις μέσες τιμές λιανικής πώλησης του είδους, όπως αυτές προσδιορίζονται από το εκάστοτε εκδιδόμενο δελτίο τιμών της Υπηρεσίας Εμπορίου της Περιφερειακής Ενότητας Λασιθίου για την Περιοχή Δήμου Αγίου Νικολάου. **Το ποσοστό αυτό μπορεί να είναι και αρνητικό, χωρίς να υπερβαίνει το 5% της ως άνω προσδιορισμένης τιμής** (άρθρο 63 ν. 4257/2014).

-για τα δε λιπαντικά η χαμηλότερη τιμή προσφοράς.

Εξάλλου, στο άρθρο 5 περί εγγυητικών επιστολών, ορίζεται ότι κατατίθεται εγγύηση συμμετοχής στο διαγωνισμό ποσού που αντιστοιχεί σε ποσοστό 1% (ένα τοις εκατό) επί της προϋπολογισθείσας από την Υπηρεσία, προ ΦΠΑ, δαπάνης των συγκεκριμένων προσφερόμενων ειδών, ενώ ο προμηθευτής ή οι προμηθευτές στους οποίους θα γίνει η κατακύρωση της προμήθειας υποχρεούνται να καταθέσουν προ ή κατά την υπογραφή της σύμβασης εγγύηση καλής εκτέλεσης για ποσό ίσο με το 2% (δύο τοις εκατό) της συνολικής συμβατικής αξίας χωρίς ΦΠΑ. Τέλος σε ό,τι αφορά στη διάρκεια της σύμβασης, στο άρθρο 3 της διακήρυξης ορίζεται ότι “το σύνολο της προμήθειας θα έχει υλοποιηθεί μέχρι το τέλος του έτους 2015, με εξαίρεση την περίπτωση ενεργοποίησης των δικαιωμάτων προαίρεσης (option) του άρθρου 2 της διακήρυξης”. Ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ορίστηκε η 31/10/2014.

**6.** Περίληψη των ουσιαστών όρων και στοιχείων της διακήρυξης του διαγωνισμού, απεστάλη ηλεκτρονικά (16.09.2014) προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε), ενώ άρχισε να διατίθεται στη βάση δεδομένων TED (Καθημερινό Ηλεκτρονικό Δελτίο Υποβολής Προσφορών) στις 19.09.2014. Παραλλήλως, η υπ' αριθμ. 20222/16.09.2014 (ΑΔΑ: 6ΠΣΑΩΚΨ-ΕΦΠ) περίληψη της διακήρυξης δημοσιεύτηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβέρνησης (ΦΕΚ 598/19.09.2014) και στις εφημερίδες “ΑΝΑΤΟΛΗ” (17.09.2014), “ΗΧΩ ΤΩΝ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ” (17.09.2014) και “ΕΦΗΜΕΡΙΣ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ & ΠΛΕΙΣΤΗΡΙΑΣΜΩΝ”(17.09.2014). Η διακήρυξη αναρτήθηκε, παραλλήλως, στην επίσημη ηλεκτρονική ιστοσελίδα του Δήμου Αγίου Νικολάου (<http://dimosagn.gr>). Τέλος, η ως άνω διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) με κωδικό ΑΔΑΜ 14PROC002299539.

7. Κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού, όπως προκύπτει από το πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμών Προμηθειών (31.10.2014), υπεβλήθησαν πέντε (5) προσφορές και συγκεκριμένα από τις επιχειρήσεις: 1. “Γιουροκάρ Ελλάς ΕΠΕ”, 2. “Αυτοκίνηση Α.Ε.”, 3. “Μ.Κ. Μεταφορές Αποθηκεύσεις Διανομές Μονοπρόσωπη ΕΠΕ”, 4. “Γεώργιος Ν. Τσαντρίζος ΕΠΕ” και 5. “Ιωάννης Ορφανός Γ.”. Η Επιτροπή προχώρησε στο άνοιγμα των φακέλλων των προσφορών των επιχειρήσεων καθώς και των φακέλλων των τεχνικών προσφορών, μονόγραψε όλα τα δικαιολογητικά και τα στοιχεία των τεχνικών προσφορών κατά φύλλα και εξέτασε τα δικαιολογητικά συμμετοχής. Διαπίστωσε, δε, ότι το σύνολο των προσφορών που υπεβλήθησαν αφορούσαν στην προμήθεια λιπαντικών, ενώ **δεν είχαν υποβληθεί καθόλου προσφορές για την προμήθεια καυσίμων**. Κατά συνέπεια, η διαγωνιστική διαδικασία συνεχίστηκε κανονικά για το σκέλος των λιπαντικών, για το οποίο επίκειται κατακύρωση.

8. Στις 23.12.2014, η Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμού, βάσει του πρακτικού της ίδιας ημερομηνίας, θεωρώντας ότι: α) έχει καθυστερήσει σημαντικά η ολοκλήρωση του διαγωνισμού λόγω των ενστάσεων που έχουν υποβληθεί, β) είναι κατεπείγουσα η ανάγκη ολοκλήρωσης της προμήθειας καυσίμων για λόγους απρόσκοπτης λειτουργίας των υπηρεσιών του Δήμου και των Νομικών του Προσώπων και γ) δεν υπεβλήθησαν προσφορές στο διαγωνισμό για το σκέλος της προμήθειας καυσίμων, εισηγήθηκε στην Επιτροπή Αξιολόγησης την κήρυξη του διαγωνισμού ως άγονου για το σκέλος της προμήθειας όλων των ειδών καυσίμων της Τ.Π. 1 για όλους του φορείς και συναφώς την πραγματοποίηση της προμήθειας των καυσίμων με τη διαδικασία της απευθείας ανάθεσης μέσω διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 3, παρ. 3γ του ΕΚΠΟΤΑ και το άρθρο 25, παρ. 1, περ. α του π.δ. 60/2007. Η Επιτροπή Αξιολόγησης, βάσει του πρακτικού της συνεδρίασης της 24.12.2014 υιοθέτησε την εισήγηση της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμού και αποφάσισε, με τη σειρά της να εισηγηθεί στην Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Αγίου Νικολάου την κήρυξη του διαγωνισμού ως άγονου για το σκέλος των καυσίμων για όλους τους φορείς και την πραγματοποίηση της προμήθειας καυσίμων με την διαδικασία της απευθείας ανάθεσης μέσω διαπραγμάτευσης.

9. Η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Αγίου Νικολάου, με την υπ' αριθμ. 255/29.12.2014 απόφασή της (ΑΔΑ: Ω3ΦΧΩΚΨ-ΞΞΙ), αποφάσισε ομόφωνα: α) να αποδεχθεί το από 24.12.2014 πρακτικό γνωμοδότησης της Επιτροπής Αξιολόγησης για την κήρυξη του διαγωνισμού της 31.10.2014 “ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΚΑΥΣΙΜΩΝ – ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΕΤΟΥΣ 2015 ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ΑΓΙΟΥ ΝΙΚΟΛΑΟΥ ΚΑΙ ΤΩΝ ΝΟΜΙΚΩΝ ΠΡΟΣΩΠΩΝ ΤΟΥ” ως άγονου για το σκέλος της προμήθειας όλων των ειδών καυσίμων για όλους τους φορείς, β) να προτείνει την απευθείας ανάθεση με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 3, παρ. 3γ του ΕΚΠΟΤΑ, για την προμήθεια των ειδών της Τ.Π. 1 της μελέτης που αφορά τα καύσιμα, για τα οποία δεν υποβλήθηκαν προσφορές και γ) να παραπέμψει το θέμα στο Δημοτικό Συμβούλιο για τη λήψη σχετικής απόφασης για την απευθείας ανάθεση, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 23 της υπ' αριθμ. 11389/93 απόφασης του Υπουργού Εσωτερικών.

10. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Αγίου Νικολάου, με το υπ' αριθ. πρωτ. 506/13.01.2015 έγγραφο-αίτημά του, στο οποίο και επισυνάπτεται σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης για την ανάθεση σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια καυσίμων του Δήμου Αγίου Νικολάου, των Ιδρυμάτων και των Νομικών του Προσώπων, συνολικού προϋπολογισμού 565.449,64€ πλέον ΦΠΑ, ήτοι 695.503,36€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 3, παρ. 3γ του ΕΚΠΟΤΑ και 25, παρ. 1, περ. α του π.δ. 60/2007). Παραλλήλως, ο Δήμος επισημαίνει, όπως προκύπτει από την προσκομισθείσα με αριθμ. πρωτ. 203/08.01.2015 βεβαίωση της Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών, ότι μέχρι την εν λόγω ημερομηνία δεν είχαν ασκηθεί ενστάσεις, προσφυγές, ή



άλλα ένδικα μέσα κατά τη διαγωνιστική διαδικασία που να αφορούν στο σκέλος της προμήθειας καυσίμων.

## II. Νομικό πλαίσιο

**11.** 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 εμπíπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των ανωτέρω προεδρικών διαταγμάτων. [...]».

**12.** 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 από αυτές που καλύπτονται από την περίπτωση β) στοιχείο ιι) που συνάπτονται από τις αναθέτουσες αρχές, οι οποίες είναι κεντρικές κυβερνητικές αρχές του Παραρτήματος Ιν. [...]*

*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 ΙV [...]*”

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με το άρθρο 2 του υπ' 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.

**13.** Στο άρθρο 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007 ορίζεται ότι «*Διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού*» (άρθρο 31 Οδηγίας 2004/18/ΕΚ), 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» [...] γ) στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο, εάν λόγω κατεπείγουσας ανάγκης, οφειλόμενης σε γεγονότα απρόβλεπτα για τις ενδιαφερόμενες αναθέτουσες αρχές, δεν είναι δυνατή η τήρηση των προθεσμιών που προβλέπονται για τις ανοικτές, κλειστές ή με διαπραγμάτευση διαδικασίες με δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού που αναφέρονται στο άρθρο 24. Οι περιστάσεις που επικαλούνται οι αναθέτουσες αρχές για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη...”*

**14.** Στο άρθρο 209 παρ. 1 του ν. 3463/2006 «Κύρωση του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων» (ΦΕΚ Α' 114), 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 αριθ. 11389/93 Απόφασης του Υπουργού Εσωτερικών με τίτλο «Ενιαίος Κανονισμός Προμηθειών Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α)» (ΦΕΚ Β' 185), όπως ισχύει, ορίζεται «...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 οφειλομένους 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 ή 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».

**15.** 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**

**16.** Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Αγίου Νικολάου, αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών, με την έννοια της περ. γ' της παρ. 2 του άρθρου 2 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 προμηθειών σε συνδυασμό με το συνολικό προϋπολογισμό του εν θέματι διαγωνισμού 598.243,14€ πλέον ΦΠΑ (ήτοι 735.839,06€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ), συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ' άρθρο 2 παράγραφος 2 περίπτωση γ' υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης.

**17.** Επισημαίνεται ότι, 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, C337/05, 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. 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).

**18.** Εν προκειμένω, ο Δήμος Αγίου Νικολάου επικαλείται την εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007. Βάσει της διάταξης αυτής, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, εφόσον συντρέχουν οι ακόλουθες προϋποθέσεις:

α) έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία,

Όπως μάλιστα έχει παγίως 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 προηγθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία της διαπραγμάτευσης (βλ. ενδεικτικά Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. Αποφ. 121, 153, 346, 409, 498, 499/2013 και 5, 26, 44, 65, 79/2017, ΕΣ-Πράξη 215/2012-Ζ' Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

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

γ) δεν υφίσταται ουσιώδης τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση.

δ) επιπλέον, προϋποτίθεται ότι σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η αναθέτουσα αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση σε αυτή σχετικής εκθέσεως.

**19.** Βάσει των στοιχείων του φακέλλου της κρινόμενης υπόθεσης, και αξιολογώντας τη συνδρομή των προϋποθέσεων εφαρμογής της διάταξης του άρθρου 25, παρ. 1, περ. α' του π.δ. 60/2007, μπορούν να συναχθούν τα εξής:

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

Ο Δήμος Αγίου Νικολάου διενήργησε διεθνή ανοικτό διαγωνισμό, συνολικού προϋπολογισμού δαπάνης 598.243,14€ πλέον ΦΠΑ (ήτοι 735.839,06€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ) για την προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των Ιδρυμάτων – Νομικών Προσώπων του. Η εν λόγω διακήρυξη δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν κάποιο οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στον σχετικό διαγωνισμό, όπως προκύπτει από το προαναφερθέν ιστορικό, ούτε εντοπίζονται πλημμέλειες σε ό,τι αφορά στις απαιτήσεις δημοσιότητας.

**β)** Ως προς την προϋπόθεση της μη υποβολής καμίας προσφοράς ή της μη ύπαρξης υποψηφίου:

Με την υπ' αριθμ. 255/29.12.2014 απόφασή της (ΑΔΑ: Ω3ΦΧΩΚΨ-ΞΞΙ), η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Αγίου Νικολάου ενέκρινε το πρακτικό της 24.12.2014 της Επιτροπής Αξιολόγησης Διαγωνισμού για την κήρυξη του διαγωνισμού της 31.10.2014 “ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΚΑΥΣΙΜΩΝ – ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΕΤΟΥΣ 2015 ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ΑΓΙΟΥ ΝΙΚΟΛΑΟΥ ΚΑΙ ΤΩΝ ΝΟΜΙΚΩΝ ΠΡΟΣΩΠΩΝ ΤΟΥ” ως άγονου για το σκέλος της προμήθειας όλων των



ειδών καυσίμων για όλους τους φορείς, δεδομένου ότι δεν υπεβλήθη καμία προσφορά για το σκέλος αυτό. Οι προσφορές που υπεβλήθησαν και το σύνολο των διαδικαστικών ενεργειών που ακολούθησαν κατά το ιστορικό, αφορούν αποκλειστικά στο σκέλος των λιπαντικών.

**γ)** Ως προς την προϋπόθεση της μη ουσιώδους τροποποίησης των αρχικών όρων της σύμβασης:

Στο προσκομισθέν στην Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Αγίου Νικολάου, ρητώς αναφέρεται ότι η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης εγκρίνεται χωρίς να τροποποιηθούν οι αρχικοί όροι της σύμβασης (οι οποίοι έχουν καθορισθεί με την υπ' αριθμ. 20221/16.09.2014 διακήρυξη του διαγωνισμού, βάσει και της υπ' αριθμ. 66/18439/22.08.2014 μελέτης).

Από τα ανωτέρω 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 του Δήμου Αγίου Νικολάου στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης για την ανάθεση της προμήθειας καυσίμων προϋπολογισμού 565.449,64€ πλέον ΦΠΑ (συνολικού προϋπολογισμού 695.503,06€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ).

#### **IV. Συμπέρασμα**

**20.** 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 αποφάσισε:

**Την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος του Δήμου Αγίου Νικολάου,** σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ (δδ) του ν. 4013/2011, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας καυσίμων για το έτος 2015 για τις ανάγκες του Δήμου Αγίου Νικολάου και των Ιδρυμάτων – Νομικών Προσώπων του, προϋπολογισμού 565.449,64€ πλέον ΦΠΑ (συνολικού προϋπολογισμού 695.503,06€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ), ως προς τα οποία ο προηγηθείς διεθνής διαγωνισμός απέβη άγονος, σύμφωνα με το άρθρο 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007 και με τον όρο της μη ουσιώδους τροποποίησης των όρων του προηγηθέντος άγονου διαγωνισμού, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσόμενων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

**ΑΘΗΝΑ 02 ΦΕΒΡΟΥΑΡΙΟΥ 2014**

**Ο ΑΝΑΠΛΗΡΩΤΗΣ ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**ΧΡΗΣΤΟΣ ΔΕΤΣΑΡΙΔΗΣ**