



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΑΠΟΦΑΣΗ

45/2015

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 25^η Φεβρουαρίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαπέντε (2015) ημέρα Τετάρτη 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. Αντιπρόεδρος : Χριστίνα Μπουσουλέγκα

2. Μέλη: Καραμανλής Ευάγγελος

Κουλούρη Ιωάννα

Λουρίκας Δημήτριος

Σταθακόπουλος Δημήτριος

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

Γραμματέας: Στυλιανή Τσιάβου

Εισηγητής: Βασιλεία Τριανταφύλλου, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης παρέστησαν η εισηγήτρια κα Τριανταφύλλου Β, καθώς και η Προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων κ. Καξιρή Χριστίνα, οι οποίες αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

ΘΕΜΑ: Διατύπωση σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, για την σύναψη σύμβασης προμήθειας υγρών καυσίμων και λιπαντικών για την κάλυψη των αναγκών των υπηρεσιών & των νομικών προσώπων του Δήμου Αμπελοκήπων Μενεμένης, για χρονικό διάστημα τεσσάρων μηνών, από 01/03/2015 έως 30/06/2015, συνολικού προϋπολογισμού 189.967,10€ συμ/νου ΦΠΑ.

1. Με το υπ' αρ. πρωτ. 1369/03-02-2015 αίτημα του Δήμου Αμπελοκήπων Μενεμένης προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. το οποίο παρελήφθη στις 04-02-2015 (αρ. πρωτ. εισερχ. 523), όπως συμπληρώθηκε με το υπ' αριθ. πρωτ. εισερχ. 690/12-02-2015 έγγραφο, ο Δήμος 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 παρ. 1 γ του π.δ. 60/2007, για την ανάθεση της προμήθειας υγρών καυσίμων και λιπαντικών για την κάλυψη των αναγκών των υπηρεσιών & των νομικών προσώπων του Δήμου Αμπελοκήπων Μενεμένης, για χρονικό διάστημα τεσσάρων μηνών, από 01/03/2015 έως 30/06/2015, προϋπολογισμού 189.967,10€ συμ/νου ΦΠΑ, για κατ'επίγοντες λόγους.

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. πρωτ. 208/04-08-2014 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Αμπελοκήπων Μενεμένης εγκρίθηκε η διενέργεια ανοικτού διαγωνισμού για την «Προμήθεια υγρών καυσίμων και λιπαντικών του Δήμου Αμπελοκήπων Μενεμένης και των νομικών του προσώπων, για το έτος 2015», ενώ με την υπ' αριθ. 172/05-08-2014 (ΑΔΑ: ΒΘΧΤΩΨΕ-9ΘΜ) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής εγκρίθηκαν οι τεχνικές προδιαγραφές και καθορίστηκαν οι όροι διακήρυξης και αναλήφθηκε η δέσμευση πίστωσης του ενδεικτικού προϋπολογισμού του Δήμου Αμπελοκήπων Μενεμένης ποσού 510.523,30€.

2.2. Στη συνέχεια, συντάχθηκε η υπ' αριθ. 1496/06-08-2014 διακήρυξη διενέργειας ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού για την «Προμήθεια υγρών καυσίμων και λιπαντικών του Δήμου Αμπελοκήπων Μενεμένης και των νομικών του προσώπων, για το έτος 2015», συνολικού προϋπολογισμού 589.741,45€ συμ/νου ΦΠΑ 23%. Κριτήριο κατακύρωσης ορίστηκε το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί της νόμιμα διαμορφούμενης μέσης τιμής πώλησης χονδρικής και λιανικής του Νομού Θεσσαλονίκης του Παρατηρητηρίου Τιμών Υγρών Καυσίμων του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας (για τα υγρά καύσιμα) και την χαμηλότερη τιμή (για τα λιπαντικά), και ενδεικτικό προϋπολογισμό 589.741,45€ συμ/νου ΦΠΑ 23%. Ειδικότερα, η προμήθεια υγρών καυσίμων και λιπαντικών αφορούσε στην κάλυψη των αναγκών του Δήμου ποσού 510.523,30€ με ΦΠΑ και των νομικών προσώπων αυτού, ήτοι: α) Σχολική Επιτροπή Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης, συνολικού ποσού 22.970,25€ με ΦΠΑ, β) Σχολική Επιτροπή Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης συνολικού ποσού 15.313,50€ με ΦΠΑ, γ) Δημοτικοί Παιδικοί Σταθμοί-ΚΑΠΗ συνολικού ποσού 32.688,48€ με ΦΠΑ και δ) Κοινωφελής Δημοτική Επιχείρηση (ΚΔΕΔΑΜ) συνολικού ποσού 8.245,92€ με ΦΠΑ. Στον ενδεικτικό προϋπολογισμό του Δήμου Μενεμένης Αμπελοκήπων περιλαμβάνεται και δικαίωμα προαίρεσης 20% στην περίπτωση παράτασης της σύμβασης για την κάλυψη της δαπάνης του επιπλέον χρονικού διαστήματος ή για να καλύψει διαφορές στην κυμαινόμενη τιμή των καυσίμων. Ημερομηνία διακήρυξης ορίστηκε η 30η-09-2014.

Σύμφωνα με τη διακήρυξη (άρθρο 1.3.), «...Οι διαγωνιζόμενοι μπορούν να υποβάλλουν προσφορά για μια ή περισσότερες κατηγορίες ήτοι Α) προμήθεια υγρών καυσίμων λιανική (1. Βενζίνη αμόλυβδη, 2. Πετρέλαιο diesel κίνησης λιανική), Β) Προμήθεια υγρών καυσίμων χονδρική (3. Πετρέλαιο diesel κίνησης χονδρική), Γ) Προμήθεια υγρών καυσίμων πετρέλαιο θέρμανσης, (4. Πετρέλαιο diesel θέρμανσης χονδρική) και Δ) Προμήθεια λιπαντικών και για όποιο φορέα επιθυμούν ήτοι 1) για το δήμο Αμπελοκήπων Μενεμένης, 2) ΝΠΔΔ Σχολική Επιτροπή Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης 3) ΝΠΔΔ Σχολική Επιτροπή Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης, 4) ΝΠΔΔ- Δημοτικοί Παιδικοί Σταθμοί –ΚΑΠΗ και 5) ΝΠΙΔ Κοινωφελής Δημοτική Επιχείρηση για τη συνολική όμως προκηρυσθείσα ποσότητα κάθε "κατηγορίας"...». Επίσης, στο άρθρο 3.4. της διακήρυξης ορίζεται ότι : «...Λόγω της φύσεως της συγκεκριμένης προμήθειας, διακυμάνσεις στη διαμορφωμένη τιμή πώλησης, προϋπολογισμό έχει υπολογισθεί για το δήμο Αμπελοκήπων Μενεμένης και δικαίωμα προαίρεσης 20%. Το δικαίωμα αυτό έχει ληφθεί υπόψη κατά τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας σύμφωνα και με το άρθρο 8 του Π.Δ 60/07 και θα ενεργοποιηθεί μόνο σε περίπτωση που θα απαιτηθεί να παραταθεί η σύμβαση για την κάλυψη της δαπάνης του επιπλέον χρονικού διαστήματος ή για να καλύψει διαφορές στην κυμαινόμενη τιμή των καυσίμων...». Στο άρθρο 5 παρ. 1 της διακήρυξης ορίζεται ότι: «...Προμηθευτής αναδεικνύεται εκείνος που προσφέρει το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης

(χαμηλότερη τιμή) με βάση τους καθοριζόμενους στις τεχνικές προδιαγραφές και τη διακήρυξη ουσιώδεις όρους. Ειδικότερα, για την προμήθεια υγρών καυσίμων, το αυτό ποσοστό έκπτωσης, σύμφωνα με το άρθρο 41 του π.δ. 173/1990 και το άρθρο 42 της υπ' αριθ. 11389/1993 απόφασης του Υπουργού Εσωτερικών (ΕΚΠΟΤΑ), υπολογίζεται στη διαμορφούμενη, για έκαστο είδος, μέση τιμή χονδρικής ή λιανικής για τον Νομό Θεσσαλονίκης, του Παρατηρητηρίου Τιμών Υγρών Καυσίμων του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας, σύμφωνα με το άρθρο 63 του Ν. 4257/14 (ΦΕΚ 93 Α/14-04-2014)...», ενώ στο άρθρο 6 αυτής ορίζεται ότι : «...6.1.Η προμήθεια υγρών καυσίμων αφορά χρονικό διάστημα ενός έτους από 01/01/2015 έως 31/12/2015. 6.2. Σε περίπτωση ωστόσο, που ζητηθεί, ύστερα από συμφωνία και των δύο συμβαλλομένων, η σύμβαση μπορεί να παραταθεί και για την ανάθεση αυτή έχει προϋπολογιστεί το δικαίωμα προαίρεσης 20%...».

2.3. Περίληψη των ουσιωδών όρων και στοιχείων της διακήρυξης του διαγωνισμού, απεστάλη ηλεκτρονικά (06/08/2014) προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε) και δημοσιεύτηκε (2014/S 151-270939). Συνακόλουθα, περίληψη της διακήρυξης δημοσιεύτηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβέρνησης (ΦΕΚ 544/22-08-2014) και στις εφημερίδες «ΕΦΗΜΕΡΙΣ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ & ΠΛΕΙΣΤΗΡΙΑΣΜΩΝ» (23&24-08-2014), «ΜΑΚΕΔΟΝΙΑ» (24-08-2014), «ΤΥΠΟΣ ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ» (23-08-2014) «Αγγελιοφόρος» (24-08-2014) & «ΗΧΩ ΤΩΝ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ» (23-08-2014). Τέλος, η διακήρυξη καθώς και όλα τα τεύχη του διαγωνισμού, δημοσιεύτηκαν στην ηλεκτρονική σελίδα του Δήμου στη διεύθυνση www.ampelokirri-menemeni.gr.

2.4. Όπως προκύπτει από το, με ημερομηνία 30/09/2014, πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης αποτελεσμάτων του διαγωνισμού, κατά την ημέρα διενέργειας του διαγωνισμού, στην επιτροπή κατατέθηκαν έξι (6) φάκελοι υποψήφιων αναδόχων και συγκεκριμένα από τις εταιρείες: 1)ΥΙΟΙ ΣΑΒΒΑ ΣΙΔΕΡΗ ΟΕ, 2)ΕΚΟ ΑΝΩΝΥΜΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΙΑ ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΕΙΔΩΝ, 3)ΙΜΠΕΞ ΑΝΩΝΥΜΗ ΒΙΟΜ. ΕΜΠ.ΕΙΣ.ΕΤΑΙΡΙΑ, 4)ELDON'S HELLAS ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΚΑΙ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΕΠΕ, 5)ΓΙΟΡΟΚΑΡ ΕΛΛΑΣ ΕΠΕ και 6)Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ ΑΕ. Μετά τον σχετικό έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής, όπως αυτά ορίζονται στο άρθρο 14 της διακήρυξης, η επιτροπή του διαγωνισμού διαπίστωσε ότι όλες οι εταιρείες που συμμετείχαν στον διαγωνισμό κατέθεσαν τα ζητούμενα δικαιολογητικά συμμετοχής.

2.5. Με την υπ' αριθ. 287/2014 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής εγκρίθηκε το από 30/09/2014 πρακτικό της επιτροπής, ενώ κατά της εν λόγω απόφασης κατατέθηκε η με αριθμό πρωτ. 14749/17-10-14 ένσταση από την εταιρία με επωνυμία Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ ΑΕ, ζητώντας την απόρριψη των προσφορών οι οποίες κατατέθηκαν από τις εταιρίες ΕΚΟ ΑΒΕΕ και ΙΜΠΕΞ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΙΣΑΓΩΓΙΚΗ ΑΒΕΕΕ. Ειδικότερα, οι λόγοι της υποβληθείσας ενστάσεως είχαν ως ακολούθως : «... 1. Η εταιρεία ΕΚΟ ΑΒΕΕ κατέθεσε ασφαλιστική ενημερότητα των Χημικών Μηχανικών-Βιολόγων που απασχολεί που εκδόθηκε την 20/05/14 και παράλληλα δηλώνει στο ίδιο έγγραφο ότι ήταν ασφαλισμένοι έως και 30/11/2013. Συνεπώς σύμφωνα με το έγγραφο που η ίδια κατέθεσε, δεν υπάρχει ασφαλιστική ενημερότητα για τους ως άνω εργαζομένους την ημέρα του διαγωνισμού και η ΕΚΟ ΑΒΕΕ έπρεπε να αποκλεισθεί από τα επόμενα στάδια του διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 14 παράγραφος ΑΒ.6 της διακήρυξης. 2. Η εταιρεία ΙΜΠΕΞ ΑΒΕΕΕ κατέθεσε αίτηση σύνταξης λόγω γήρατος για τον ΑΥΓΟΥΣΤΗ ΑΝΤΩΝΙΟ με ημερομηνία 26/02/2010, ημερομηνία από την οποία έχουν παρέλθει τεσεράμισι έτη και πλέον. Συνεπώς μετά την πάροδο του ως άνω χρονικού διαστήματος έπρεπε είτε να προσκομισθεί η απόφαση απονομής σύνταξης ή η ασφαλιστική ενημερότητα του ως άνω για την ημέρα του διαγωνισμού και η ΙΜΠΕΞ ΑΒΕΕΕ έπρεπε να αποκλεισθεί από τα επόμενα στάδια του διαγωνισμού σύμφωνα με το άρθρο 14 παράγραφος ΑΒ.6 της διακήρυξης...». Με την με αριθμό 310/22-10-14 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής εγκρίθηκε το από 20/10/14 πρακτικό της επιτροπής, έγινε εν μέρει δεκτή η σχετική ένσταση και αποφασίστηκε η απόρριψη της ενστάσεως ως προς τον πρώτο λόγο και η αποδοχή αυτής ως προς τον δεύτερο, με αποτέλεσμα την απόρριψη της προσφοράς της εταιρίας ΙΜΠΕΞ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΙΣΑΓΩΓΙΚΗ ΑΒΕΕΕ.

2.6. Στη συνέχεια, μετά τον έλεγχο των τεχνικών στοιχείων των προσφορών, και σύμφωνα με το από

30/10/14 πρακτικό της Επιτροπής, το οποίο εγκρίθηκε με την με αριθμό 326/2014 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, έγιναν δεκτές για την συνέχιση του διαγωνισμού όλες οι εταιρίες των οποίων αξιολογήθηκαν οι τεχνικές προσφορές. Βάσει των παραπάνω, η επιτροπή προχώρησε στο άνοιγμα των οικονομικών προσφορών, οι οποίες ήταν οι εξής:

Φορέας: Δήμος Αμπελοκήπων Μενεμένης			
α/α	Υποψήφιοι ανάδοχοι	Οικονομική Προσφορά	
Προμήθεια υγρών καυσίμων λιανική			
1.	ΥΙΟΙ ΣΑΒΒΑ ΣΙΔΕΡΗ ΟΕ	Ποσοστό έκπτωσης 0,01 %	
Προμήθεια υγρών καυσίμων χονδρική			
1.	ΕΚΟ ΑΒΕΕ	Ποσοστό έκπτωσης - 5% (επιβάρυνση)	
Προμήθεια υγρών καυσίμων-πετρέλαιο θέρμανσης			
1.	ΕΚΟ ΑΒΕΕ	Ποσοστό έκπτωσης - 5% (επιβάρυνση)	
Προμήθεια λιπαντικών			
1.	ΕΚΟ ΑΒΕΕ	9.546,18€ χωρίς ΦΠΑ	11.741,80€ με ΦΠΑ
2.	ELDON' S HELLAS LTD	10.251,32€ χωρίς ΦΠΑ	12.609,12€ με ΦΠΑ
3.	EUROCAR HELLAS LTD	11.260,80€ χωρίς ΦΠΑ	13.850,78€ με ΦΠΑ
4.	Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ ΑΕ	12.668,00€ χωρίς ΦΠΑ	15.581,64€ με ΦΠΑ
Φορέας: ΝΠΔΔ-Σχολική Επιτροπή Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης			
Προμήθεια υγρών καυσίμων-πετρέλαιο θέρμανσης			
1.	ΕΚΟ ΑΒΕΕ	Ποσοστό έκπτωσης - 5% (επιβάρυνση)	
Φορέας: ΝΠΔΔ-Σχολική Επιτροπή Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης			
Προμήθεια υγρών καυσίμων-πετρέλαιο θέρμανσης			
1.	ΕΚΟ ΑΒΕΕ	Ποσοστό έκπτωσης - 5% (επιβάρυνση)	
Φορέας: ΝΠΔΔ-Δημοτικοί Παιδικοί Σταθμοί-ΚΑΠΗ			
Προμήθεια υγρών καυσίμων λιανική			
1.	ΥΙΟΙ ΣΑΒΒΑ ΣΙΔΕΡΗ ΟΕ	Ποσοστό έκπτωσης 0,01 %	
Προμήθεια υγρών καυσίμων-πετρέλαιο θέρμανσης			
1.	ΕΚΟ ΑΒΕΕ	Ποσοστό έκπτωσης - 5% (επιβάρυνση)	
Φορέας: ΝΠΙΔ-Κοινωφελής Δημοτική Επιχείρηση			
Προμήθεια υγρών καυσίμων λιανική			
1.	ΥΙΟΙ ΣΑΒΒΑ ΣΙΔΕΡΗ ΟΕ	Ποσοστό έκπτωσης 0,01 %	

2.7. Η Επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού, κατά την αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών, συνέταξε το από 18/11/2014 πρακτικό της, το οποίο εγκρίθηκε με την με αριθμό 355/02-12-2014 (ΑΔΑ: ΒΥΙ8ΩΨΕ-3Ψ5) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, η οποία αποφάσισε την κατακύρωση του αποτελέσματος του διαγωνισμού, ως ακολούθως : στην εταιρεία **ΥΙΟΙ ΣΑΒΒΑ ΣΙΔΕΡΗ ΟΕ** για τη λιανική ποσότητα υγρών καυσίμων όλων των φορέων, με ποσοστό έκπτωσης 0,01% επί της νόμιμα διαμορφούμενης μέσης τιμής πώλησης του Νομού Θεσσαλονίκης του Παρατηρητηρίου Τιμών Υγρών Καυσίμων του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας και στην εταιρία **ΕΚΟ ΑΝΩΝΥΜΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΕΙΔΩΝ**, για τη χονδρική ποσότητα υγρών καυσίμων και πετρελαίου θέρμανσης όλων των φορέων με ποσοστό επιβάρυνσης 5%.

2.8. Με την υπ' αριθ. πρωτ. 118424/14-01-2015 απόφαση της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας – Θράκης ελέγχθηκε, ως προς τη νομιμότητα και κρίθηκε ότι έχει ληφθεί νόμιμα η υπ' αριθ. 355/2014 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Αμπελοκήπων - Μενεμένης σχετικά με την έγκριση του πρακτικού διενέργειας του διαγωνισμού για την «Προμήθεια υγρών καυσίμων και λιπαντικών του Δήμου Αμπελοκήπων - Μενεμένης και των νομικών του προσώπων, για το έτος 2015» προϋπολογισμού 589.741,45€ και κατακύρωση αποτελέσματος του διαγωνισμού.

2.9. Στην συνέχεια, σύμφωνα με το άρθρο 278 του Ν.3852/10 και το άρθρο 9 παρ.2 του Ν.4071/12, ο φάκελος του διαγωνισμού καθώς και τα σχέδια συμβάσεων υποβλήθηκαν στο Ελεγκτικό Συνέδριο του Νομού Θεσσαλονίκης για τον απαιτούμενο προσυμβατικό έλεγχο. Η αρμόδια Επίτροπος του Ελεγκτικού Συνεδρίου με την υπ' αριθ. 1/29-01-2015 Πράξη (σε συνέχεια της υπ' αριθ. 28/2014 προδικαστικής πράξης) έκρινε ότι κωλύεται η υπογραφή των υποβληθέντων σχεδίων σύμβασης. Ειδικότερα, με την εν λόγω πράξη διαπιστώθηκαν τα εξής : «...α) Οι αποφάσεις ανάληψης δαπάνης δεν προηγήθηκαν πάσης ενεργείας σχετικής με την εκτέλεση της δαπάνης, ήτοι δεν εκδόθηκαν αποφάσεις ανάληψης και αποφάσεις ανατροπής των αναληφθεισών πιστώσεων για το οικονομικό έτος 2014, αλλά εκδόθηκαν μόνο αποφάσεις ανάληψης στους αντίστοιχους κωδικούς του προϋπολογισμού του οικονομικού έτους 2015. β) Τόσο η διακήρυξη του διαγωνισμού, σύμφωνα με την οποία κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 63 του ν. 4257/2014, το ποσοστό έκπτωσης στη μέση τιμή λιανικής και χονδρικής πώλησης μπορεί να είναι και αρνητικό χωρίς να υπερβαίνει το 5% (βλ. Σελ. 12 της διακήρυξης), όσο και η ανάθεση της προμήθειας υγρών καυσίμων (πετρέλαιο diesel κίνησης Χονδρική και πετρέλαιο diesel θέρμανσης) στην εταιρεία «ΕΚΟ ΑΒΕΕ» για τις ανάγκες του Δήμου Αμπελοκήπων-Μενεμένης, της Σχολικής Επιτροπής Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης και των Παιδικών Σταθμών-ΚΑΠΗ του Δήμου με αρνητικό ποσοστό έκπτωσης -5%, πάσχουν και δεν είναι νόμιμες, λόγω αντίθεσής τους προς τη συνταγματική αρχή της χρηστής δημοσιονομικής διαχείρισης. γ) Επίσης παρατηρούνται τα εξής : Ως κριτήριο κατακύρωσης όσον αφορά τα υγρά καύσιμα ορίστηκε το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί της νόμιμα διαμορφούμενης μέσης τιμής πώλησης χονδρικής και λιανικής του Νομού Θεσσαλονίκης του Παρατηρητηρίου Τιμών Υγρών Καυσίμων του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας όμως, 1) στην από 30/09/2014 προσφορά της εταιρείας «ΕΚΟ ΑΒΕΕ» για την προμήθεια πετρελαίου κίνησης και πετρελαίου θέρμανσης ορίζεται ως προσφερόμενη τιμή :«...η Λιανική τιμή της Διεύθυνσης Ανάπτυξης του Τμήματος Εμπορίου και Τουρισμού Περιφέρειας Θεσσαλονίκης...» αντί του ανωτέρω ορθού, 2) ενώ κατακυρώθηκε στην ανωτέρω εταιρεία η προμήθεια πετρελαίου diesel Κίνησης Χονδρική, πουθενά στην προσφορά της δεν ορίζεται ρητά ότι δίνει προσφορά για την προμήθεια πετρέλαιο κίνησης χονδρική, 3) ενώ κατακυρώθηκε στην εταιρεία «ΥΙΟΙ ΣΑΒΒΑ ΣΙΔΕΡΗ ΟΕ» η προμήθεια πετρελαίου diesel Κίνησης Λιανική, στην από 1/9/2014 προσφορά της δεν ορίζεται ρητά ότι δίνεται προσφορά για την λιανική ποσότητα υγρών καυσίμων. δ) Στο άρθρο 6 της διακήρυξης ορίζεται : «Η προμήθεια υγρών καυσίμων αφορά χρονικό διάστημα από 1/1/2015 έως 31/12/2015. Σε περίπτωση ωστόσο, που θα ζητηθεί ύστερα από συμφωνία και των δύο συμβαλλομένων, η σύμβαση μπορεί να παραταθεί και για την ανάθεση αυτή έχει προϋπολογιστεί το δικαίωμα προαίρεσης 20% όμως, 1) τα προσκομιζόμενα προσχέδια συμβάσεων του Δήμου και των Νομικών του Προσώπων ορίζουν διάρκεια σύμβασης 1/1/2015 έως 31/12/2015 και όχι δωδεκάμηνη διάρκεια από την υπογραφή των συμβάσεων, 2) τα προσχέδια συμβάσεων των Νομικών Προσώπων του δήμου ορίζουν δυνατότητα παράτασης των συμβάσεων τριών (3) μηνών, χωρίς όμως αυτή η δυνατότητα να ορίζεται στην διακήρυξη του διαγωνισμού. ε) Δεν προσκομίστηκαν παρατάσεις ισχύος των προσφορών (βλ. Άρθρο 9 διακήρυξης), των οποίων η ισχύς

ήταν 90 ημέρες από ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού (30/9/2014)...».

2.10. Κατά της ως άνω Πράξης του Ελεγκτικού Συνεδρίου ο Δήμος κατέθεσε στις 13/02/2015, ενώπιον του Ελεγκτικού Συνεδρίου, αίτηση ανακλήσεως, επί της οποίας δεν έχει εκδοθεί απόφαση.

3. Παράλληλα, ο Δήμος αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης από την ΕΑΑΔΗΣΥ, επικαλούμενος κατεπείγοντες λόγους και ειδικότερα : «...2. Η με αριθμό 1/2015 πράξη της Επιτροπής του Ελεγκτικού Συνεδρίου στηρίζεται σε δύο λόγους: α) την ύπαρξη αρνητικού ποσοστού έκπτωσης και την μη τήρηση του άρθρου 21 του ν.2362/95 αναφορικά με την έκδοση προτάσεων ανάληψης. Ειδικότερα ως προς το πρώτο: Στα πλαίσια τήρησης των νόμων, ο διαγωνισμός έγινε βάσει του νέου νόμου ήτοι άρθρο 63 του Ν. 4257/14 (ΦΕΚ 93 Α/14-04-2014) «Επείγουσες ρυθμίσεις αρμοδιότητας Υπουργείου Εσωτερικών» όπου δίνεται η δυνατότητα στους διαγωνιζόμενους να καταθέσουν προσφορά με αρνητικό ποσοστό έκπτωσης» ήτοι «Το ποσοστό έκπτωσης που προβλέπεται στο άρθρο 41 του π.δ. 173/1990 και στο άρθρο 42 της υπ' αριθμ. 11389/1993 απόφασης του Υπουργού Εσωτερικών (ΕΚΠΟΤΑ), στους διαγωνισμούς πετρελαιοειδών, υπολογίζεται στη διαμορφούμενη, για έκαστο είδος, μέση τιμή της περιοχής, του Παρατηρητηρίου Τιμών Υγρών Καυσίμων του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας, όπως αυτή ορίζεται στη διακήρυξη του διαγωνισμού. Το ανωτέρω ποσοστό μπορεί να είναι και αρνητικό, χωρίς να υπερβαίνει το 5%». Ως προς το δεύτερο λόγο: Δεδομένου ότι οι διαδικασίες του διαγωνισμού ξεκίνησαν το έτος 2014 και αφορούσαν δαπάνη για το έτος 2015, για το έτος 2014 και «πριν από κάθε ενέργεια για την εκτέλεση οποιασδήποτε δαπάνης» ο δήμος με την με αριθμό 172/05-08-14 απόφαση Οικονομικής Επιτροπής ανέλαβε την υποχρέωση δέσμευσης του αντίστοιχου ποσού στον προϋπολογισμό έτους 2015 που κατά την συγκεκριμένη στιγμή δεν έχει ακόμη καταρτισθεί. Επιπλέον, με την έναρξη του νέου οικονομικού έτους και προϋπολογισμού έτους 2015 εκδόθηκαν οι με αριθμό σχετικές 97-105 προτάσεις ανάληψης, καταχωρήθηκαν στα λογιστικά βιβλία και δεσμεύτηκε πίστωση πριν από κάθε ενέργεια, υπογραφή σύμβασης μέχρι την πραγματοποίηση και εξόφληση της σχετικής δαπάνης. 3. Την άμεση ανάγκη προμήθειας υγρών καυσίμων δεδομένου ότι είναι απαραίτητα τόσο για την απρόσκοπτη λειτουργία των υπηρεσιών καθαριότητας του δήμου (πετρέλαιο κίνησης, λιπαντικά) προκειμένου να μην δημιουργηθεί κίνδυνος για την δημόσια υγεία λόγω της μη κίνησης των απορριμματοφόρων και της μη αποκομιδής των απορριμμάτων και των κοινωνικών υπηρεσιών (βενζίνη για τα οχήματα των νομικών προσώπων πχ. Βοήθεια στο σπίτι) όσο και για την θέρμανση των χώρων του δήμου και ειδικότερα των σχολείων και νηπιαγωγείων, παιδικών σταθμών για τα νομικά πρόσωπα του δήμου (Πρωτοβάθμια Σχολική Επιτροπή, Δευτεροβάθμια Σχολική Επιτροπή, Παιδικό Σταθμοί-ΚΑΠΗ και ΚΔΕΔΑΜ). Σημειώνεται ότι διανύουμε τους χειμερινούς μήνες με προβλέψεις για επιδείνωση του καιρού. Γ) Το γεγονός ότι απαιτείται μεγάλο χρονικό διάστημα μέχρι την τελική υπογραφή των συμβάσεων για την προμήθεια των υγρών καυσίμων. Ειδικότερα, ο δήμος πρόκειται να ζητήσει ανάκληση της με αριθμό 1/2015 πράξης από το VI Τμήμα του Ελεγκτικού Συνεδρίου, διαδικασία που απαιτεί τουλάχιστον δύο μήνες για την έκδοση της απόφασης. Επιπλέον, ανάλογα με την έκβαση της απόφασης ο δήμος είτε θα προχωρήσει στην υπογραφή των συμβάσεων είτε θα διενεργήσει νέο διαγωνισμό. Για την ολοκλήρωση ενός νέου διαγωνισμού οποίος θα είναι ανοικτός, διεθνής, ηλεκτρονικός σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν. 4155/13, απαιτούνται τουλάχιστον τρεις μήνες (ενδεικτικά αναφέρεται 52 ημέρες δημοσίευση, 30 ημέρες για τον προσυμβαστικό έλεγχο). Ειδικότερα, ζητείται η σύμφωνη γνώμη της Αρχής προκειμένου ο δήμος να προχωρήσει στην ανάθεση για την προμήθεια υγρών καυσίμων και λιπαντικών συνολικής αξίας 189.967,10€ ως εξής:

α) Άμεσα για την προμήθεια πετρελαίου θέρμανσης για το δήμο και τα νομικά πρόσωπα και βενζίνης για τα νομικά πρόσωπα, συνολικής αξίας 44.968,80:

Πετρέλαιο Diesel Θέρμανσης, CPV: 09135100-5			
Φορέας	Ποσότητες	Τιμή	Αξία
Δήμος Αμπελοκήπων Μενεμένης	3.000	1,245€	3.735,00
Πρωτοβάθμια Σχολική Επιτροπή	8.000	1,245€	9.960,00
Δευτεροβάθμια Σχολική Επιτροπή	5.000	1,245€	6.225,00
Παιδικό-Σταθμοί-ΚΑΠΗ	10.000	1,245€	12.450,00

	Μερικό Σύνολο	32.370,00
	ΦΠΑ 23%	7.445,10
	Σύνολο	39.815,10

Δ) ΝΠΔΔ- ΔΗΜΟΤΙΚΟΙ ΠΑΙΔΙΚΟΙ ΣΤΑΘΜΟΙ-ΚΑΠΗ					
1.	Βενζίνη Αμόλυβδη CPV: 09132100-4	500	1,676€	838,00	1.030,74€
				Σύνολο	1.030,74€
Ε) ΝΠΙΔ- ΚΟΙΝΩΦΕΛΗΣ ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ					
1.	Βενζίνη Αμόλυβδη CPV: 09132100-4	2.000	1,676€	3.352,00	4.122,96€
				Σύνολο	4.122,96€

β) Προμήθεια υγρών καυσίμων και λιπαντικών για το δήμο και για χρονικό διάστημα 4 μηνών από 01/03/15-30/06/15.

Στην με αριθμό 436/13-01-14 υπάρχουσα σύμβαση για την προμήθεια υγρών καυσίμων, υπήρχε ποσοστό 15% δικαίωμα προαίρεσης για χρονικό διάστημα δύο μηνών από την λήξη της ήτοι 31/12/2014 έως 28/02/2015.

Α) ΔΗΜΟΣ ΑΜΠΕΛΟΚΗΠΩΝ ΜΕΝΕΜΕΝΗΣ						
Α/Α	Είδος	Λίτρα	Τιμή	Σύνολο ΦΠΑ	άνευ ΦΠΑ	Σύνολο με ΦΠΑ
Προμήθεια υγρών καυσίμων ΛΙΑΝΙΚΗ						
1.	Βενζίνη Αμόλυβδη CPV: 09132100-4	8.000	1,676€	13.408,00		16.491,84€
2.	Πετρέλαιο Diesel Κίνησης Λιανική CPV: 09134100-8	1.000	1,334€	1.334,00		1.640,82€
				Μερικό Σύνολο		18.132,66€
3.	Πετρέλαιο Diesel Κίνησης Χονδρική CPV: 09134100-8	75.000	1,268€	95.100,00		116.973,00€
				Μερικό Σύνολο		116.973,00€
5	Λιπαντικά CPV:24950000-8, 24951311-8, . 24951000-5					9.892,64€
				Μερικό Σύνολο		9.892,64€
Σύνολο για τον δήμο						144.998,30€

4. Ο Δήμος Αμπελοκήπων Μενεμένης, με την υπ' αριθ. πρωτ. 86/07-01-2015 προσκομισθείσα βεβαίωση βεβαιώνει ότι, στο πλαίσιο διενέργειας του ανοικτού διαγωνισμού για την «Προμήθεια υγρών καυσίμων και λιπαντικών του Δήμου Αμπελοκήπων Μενεμένης και των νομικών του προσώπων, για το έτος 2015», δεν εκκρεμούν άλλες ενστάσεις, προσφυγές ή ένδικα βοηθήματα πλην αυτών που αναφέρθηκαν στα σχετικά έγγραφα.

5. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Αμπελοκήπων Μενεμένης, με το υπ' αριθμ. πρωτ. 523/05-02-2015 αίτημά του, στο οποίο επισυνάπτεται το σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1 γ του π.δ. 60/2007 για την ανάθεση προμήθειας καυσίμων κίνησης και θέρμανσης για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των νομικών προσώπων του, συνολικού προϋπολογισμού 189.967,10€ συμ/νου ΦΠΑ, για κατεπείγοντες λόγους. Ειδικότερα, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης για την άμεση προμήθεια πετρελαίου θέρμανσης για το δήμο και τα νομικά πρόσωπα και βενζίνης για τα νομικά πρόσωπα, συνολικής αξίας 44.968,80€ και για την προμήθεια υγρών καυσίμων και λιπαντικών για το δήμο για χρονικό διάστημα τεσσάρων μηνών (4) μηνών από 01/03/2015-30/06/2015, συνολικής αξίας 144.998,30€

II. Νομικό πλαίσιο

6. 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 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. [...]».

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

8. Επίσης, στο άρθρο 8 παρ. 1, 3 και 5 του ίδιου π.δ. ορίζεται ότι: «...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 κατατηθεί, 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...»..

9. Στο άρθρο 25 παρ. 1 περ. γ' του ίδιου ως άνω π.δ., ορίζεται ότι: «...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: [...] 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...».

10. Στο άρθρο 209 παρ. 1 του ν. 3463/2006 «Κύρωση του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων» (ΦΕΚ 114/Α), όπως ισχύει, ορίζεται ότι : «...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. 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 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...».

11. 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 ότι: «... 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...».

12. Τέλος, στη διάταξη του άρθρου 63 του ν. 4257/2014 (Α'93) ορίζεται ότι: «...Το ποσοστό έκπτωσης που προβλέπεται στο άρθρο 41 του π.δ. 173/1990 και στο άρθρο 42 της υπ' αριθμ. 11389/1993 απόφασης του Υπουργού Εσωτερικών (ΕΚΠΟ- ΤΑ), στους διαγωνισμούς πετρελαιοειδών, υπολογίζεται στη διαμορφούμενη, για έκαστο είδος, μέση τιμή της περιοχής, του Παρατηρητηρίου Τιμών Υγρών Καυσίμων του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας, όπως αυτή ορίζεται στη διακήρυξη του διαγωνισμού. Το ανωτέρω ποσοστό μπορεί να είναι και αρνητικό, χωρίς να υπερβαίνει το 5%...».

III. Νομική Εκτίμηση

13. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Αμπελοκήπων Μενεμένης αφορά στην ανάθεση σύμβασης, 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. γ' της παρ. 1 του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για την ανάθεση σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια υγρών καυσίμων κίνησης και πετρελαίου θέρμανσης, προϋπολογισμού 189.967,10€ συμ/νου ΦΠΑ, σε συνδυασμό προς τον συνολικό προκηρυχθέντα προϋπολογισμό των 589.741,45€ συμ/νου ΦΠΑ 23%€, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή γνώμης, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 6 και 8 παρ. 1 του π.δ. 60/2007 και του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ, υποπερίπτωση δδ) του ν. 4013/2011.

14. 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 επισημαίνεται ότι, οι ανωτέρω διατάξεις στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από την 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).¹⁵

15. Ως προς την εφαρμογή του άρθρου 25 παρ.1 περ. γ' του π.δ. 60/2007, και μάλιστα για την εξαίρεση του κατεπείγοντος, η εφαρμογή της τελευταίας εξαρτάται από τη συνδρομή των τριών ακόλουθων σωρευτικών προϋποθέσεων.

Συγκεκριμένα, προϋποθέτει:

- (i) την ύπαρξη κατεπείγουσας ανάγκης που δεν συμβιβάζεται με τις προθεσμίες που επιτάσσουν άλλες διαδικασίες,
- (ii) την ύπαρξη απροβλέπτου γεγονότος,
- (iii) την ύπαρξη αιτιώδους συνδέσμου μεταξύ του απροβλέπτου γεγονότος και της κατεπείγουσας ανάγκης που ανακύπτει.

Επιπλέον, προϋποθέτει ότι:

- (iv) οι περιστάσεις που επικαλούνται οι αναθέτουσες αρχές για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη και
- (v) Το αίτημα υποβάλλεται στο απολύτως αναγκαίο μέτρο.

15.1. Ως απρόβλεπτες περιστάσεις πρέπει να νοούνται γεγονότα που υπερβαίνουν κατά πολύ τον συνήθη ρου του οικονομικού και κοινωνικού βίου, όπως λ.χ. οι θεομηνίες (πλημμύρες, σεισμοί κλπ.), οι οποίες καθιστούν κατεπείγοντως απαραίτητη την παράδοση διαφόρων προμηθειών στους πληγέντες .

15.2. Γίνεται περαιτέρω δεκτό, σύμφωνα με τη νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας, ότι, κατά την έννοια της διάταξης της υποπερίπτωσης γ' της περίπτωσης 1 του άρθρου 25 του π.δ/τος 60/2007, η αναθέτουσα αρχή έχει μεν ευχέρεια, κατ' απόκλιση από το γενικό κανόνα διενέργειας ανοικτού ή κλειστού διαγωνισμού, να συνάπτει δημόσια σύμβαση με προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση της σχετικής προκήρυξης, μόνον όμως εφόσον συντρέχουν οι προς τούτο νόμιμες προϋποθέσεις, ήτοι κατεπείγουσα ανάγκη οφειλόμενη σε γεγονότα απρόβλεπτα και δη μη απορρέοντα από δική της ευθύνη. Η σχετική απόφαση της αναθέτουσας αρχής πρέπει να φέρει πλήρη και ειδική αιτιολογία, αναφερόμενη στους λόγους για τους οποίους αποφασίζεται η προσφυγή στην εν λόγω εξαιρετική διαδικασία (βλ. χαρακτηριστικά ΣτΕ 1747/2011). Επιπλέον, αντίστοιχη άποψη έχει υιοθετήσει και το *Ελεγκτικό Συνέδριο (ΕΣ)*, το οποίο δέχεται ότι απρόβλεπτες περιστάσεις είναι τα γεγονότα που δεν μπορούν αντικειμενικά με βάση τα διδάγματα της ανθρώπινης πείρας και λογικής να προβλεφθούν, είναι δε ανεξάρτητα της βούλησης της αναθέτουσας αρχής και δεν πρέπει να απορρέουν από έλλειψη προγραμματισμού και επιμέλειας της αναθέτουσας αρχής (βλ. ενδεικτικά πράξεις ΕΣ 91, 105, 171, 191, 200, 205 και 214/2007, 15 και 74/2008).

15.3. Επιπλέον, η προσφυγή στη διαδικασία αυτή νομιμοποιείται μόνο για τις ποσότητες εκείνες και για το χρονικό εκείνο διάστημα, που είναι πράγματι αναγκαία για την άμεση αντιμετώπιση της έκτακτης περίπτωσης.

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

16.1. (i) Ως προς την ύπαρξη κατεπείγουσας ανάγκης:

Ο Δήμος Αμπελοκήπων Μενεμένης επικαλείται ότι οι ανάγκες του, για τα υπό προμήθεια είδη, είναι κατεπείγουσες, δεδομένου ότι η προηγούμενη σύμβαση, με αριθμό πρωτ. 436/13-01-2014, η οποία αφορούσε στο έτος 2014, παρατάθηκε για χρονικό διάστημα δύο μηνών με την ενεργοποίηση του προβλεπόμενου δικαιώματος προαίρεσης [σημείο 3.β) της παρούσας] από 31/12/2014 έως 28/02/2014. Ειδικότερα, στο υποβληθέν αίτημά του για την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης ορίζεται ότι: «...Έγκριση για απευθείας ανάθεση για κατεπείγοντες λόγους...3. Την άμεση ανάγκη προμήθειας υγρών καυσίμων δεδομένου ότι είναι απαραίτητα τόσο για την απρόσκοπτη λειτουργία των υπηρεσιών καθαριότητας του δήμου (πετρέλαιο κίνησης, λιπαντικά) προκειμένου να μην δημιουργηθεί κίνδυνος για την δημόσια υγεία λόγω της μη κίνησης των απορριμματοφόρων και της μη αποκομιδής των απορριμμάτων και των κοινωνικών υπηρεσιών (βενζίνη για τα οχήματα των νομικών προσώπων πχ. Βοήθεια στο σπίτι) όσο και για την θέρμανση των χώρων του δήμου και ειδικότερα των σχολείων και νηπιαγωγείων, παιδικών σταθμών για τα νομικά πρόσωπα του δήμου (Πρωτοβάθμια Σχολική Επιτροπή, Δευτεροβάθμια Σχολική Επιτροπή, Παιδικό Σταθμοί-ΚΑΠΗ και ΚΔΕΔΑΜ). Σημειώνεται ότι διανύουμε τους χειμερινούς μήνες με προβλέψεις για επιδείνωση του καιρού. Γ) Το γεγονός ότι απαιτείται μεγάλο χρονικό διάστημα μέχρι την τελική υπογραφή των συμβάσεων για την προμήθεια των υγρών καυσίμων. Ειδικότερα, ο δήμος πρόκειται να ζητήσει ανάκληση της με αριθμό 1/2015 πράξης από το VI Τμήμα του Ελεγκτικού Συνεδρίου, διαδικασία που απαιτεί τουλάχιστον δύο μήνες για την έκδοση της απόφασης. Επιπλέον, ανάλογα με την έκβαση της απόφασης ο δήμος είτε θα προχωρήσει στην υπογραφή των συμβάσεων είτε θα διενεργήσει νέο διαγωνισμό. Για την ολοκλήρωση ενός νέου διαγωνισμού οποίος θα είναι ανοικτός, διεθνής, ηλεκτρονικός σύμφωνα με τις διατάξεις του Ν. 4155/13, απαιτούνται τουλάχιστον τρεις μήνες (ενδεικτικά αναφέρεται 52 ημέρες δημοσίευση, 30 ημέρες για τον προσυμβατικό έλεγχο).

Από το διδόμενο ιστορικό και την φύση του αντικειμένου του προς εξέταση αιτήματος, προκύπτει η αναγκαιότητα προμήθειας υγρών καυσίμων για τις ανάγκες του Δήμου και των Νομικών του Προσώπων καθώς επίσης και ο κατεπείγων χαρακτήρας αυτής.

16.2. (ii) Ως προς την ύπαρξη απρόβλεπτης περίπτωσης:

Αναφορικά με την ύπαρξη απρόβλεπτης περίπτωσης, επισημαίνεται ότι δεν υποβλήθηκαν στην Αρχή έγγραφα και στοιχεία, από τα οποία να προκύπτει το απρόβλεπτο γεγονός, δηλαδή γεγονός που δεν ήταν δυνατόν, κατά τα διδάγματα της ανθρώπινης πείρας και λογικής, να προβλεφθεί. Εν προκειμένω, η απόρριψη από το Ελεγκτικό Συνέδριο, με την υπ' αριθ. 1/2015 Πράξη του Επιτρόπου στο Νομό Θεσσαλονίκης του Ελεγκτικού Συνεδρίου κατά το στάδιο του προσυμβατικού ελέγχου, των υποβληθέντων σχεδίων σύμβασης και η συνακόλουθη άσκηση αίτησης ανάκλησης κατά αυτής, δεν συνιστά απρόβλεπτη περίπτωση, ήτοι έκτακτο και ασυνήθιστο γεγονός, που αντικειμενικά δεν ήταν δυνατόν να προβλεφθεί σύμφωνα με τους κανόνες της ανθρώπινης πείρας και λογικής κατά τον προγραμματισμό των σχετικών προμηθειών, αλλά εξέλιξη πιθανή και συνήθη.

16.3. (iii) Ως προς την ύπαρξη αιτιώδους συνδέσμου μεταξύ του απροβλέπτου γεγονότος και της κατεπείγουσας ανάγκης που ανακύπτει:

Για τη συνδρομή των προϋποθέσεων εφαρμογής της επικαλούμενης διάταξης του άρθρου 25 παρ. 1 περ. γ, θα πρέπει οι κατεπείγουσες ανάγκες, που επικαλείται η εκάστοτε αναθέτουσα αρχή, εν προκειμένω ο Δήμος Αμπελοκήπων Μενεμένης, να οφείλονται σε αυταπόδεικτα απρόβλεπτες περιστάσεις, με τις οποίες να τελούν σε αιτιώδη συνάφεια. Στην κρινόμενη υπόθεση, ωστόσο, σύμφωνα με όσα αναλυτικά εκτέθηκαν στη σκέψη υπό στοιχείο 16.2. (ii) του παρόντος Κεφαλαίου, δεν υπάρχουν απρόβλεπτες περιστάσεις και επομένως εκλείπει η πλέον βασική προϋπόθεση για την εφαρμογή της επικαλούμενης διάταξης.

Κατά συνέπεια, παρέλκει η εξέταση εν προκειμένω της αιτιώδους συνάφειας μεταξύ απρόβλεπτης περίπτωσης (αιτίου) και κατεπείγουσας ανάγκης (αιτιατού), καθώς απουσιάζει παντελώς το αίτιο, ήτοι, η απρόβλεπτη περίπτωση, η οποία να προκαλεί την κατεπείγουσα ανάγκη και να τελεί σε αιτιώδη σύνδεσμο με αυτή κατά την έννοια της ανωτέρω διάταξης. Ομοίως παρέλκει η εξέταση των λοιπών προϋποθέσεων του στοιχείου 15 (iv) και (v) του παρόντος Κεφαλαίου.

17. Κατά συνέπεια, από την υπαγωγή των πραγματικών περιστατικών στις προαναφερόμενες διατάξεις συνάγεται ότι δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρου 25 παρ. 1 περ. γ' του π.δ. 60/2007.

18. Τέλος, από τη μελέτη του φακέλου της υπόθεσης δεν προέκυψαν άλλα στοιχεία που να αποδεικνύουν και να αιτιολογούν ειδικά και με επαρκή τεκμηρίωση τη συνδρομή περιστάσεων που επιτρέπουν την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις λοιπές διατάξεις του άρθρου 25 ή του άρθρου 24 του π.δ. 60/2007, πλην των ανωτέρω αναφερόμενων.

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 αποφάσισε:

Την απόρριψη του αιτήματος του Δήμου Αμπελοκήπων Μενεμένης, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. γ περ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1 γ του π.δ. 60/2007 για την ανάθεση της προμήθειας υγρών καυσίμων και λιπαντικών για χρονικό διάστημα τεσσάρων μηνών, από 01/03/2015 έως 30/06/2015, προϋπολογισμού 189.967,10€ συμ/νου ΦΠΑ, λόγω μη συνδρομής των, προς τούτο, τασσομένων, υπό του νόμου, προϋποθέσεων.

ΑΘΗΝΑ, 25 ΦΕΒΡΟΥΑΡΙΟΥ 2015

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Η ΑΝΤΙΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΧΡΙΣΤΙΝΑ ΜΠΟΥΣΟΥΛΕΓΚΑ