



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ  
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΓΝΩΜΗ

Δ 73/2018

(της διαδικασίας του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011)

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 16<sup>η</sup> Ιουλίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαοκτώ (2018) ημέρα Δευτέρα και ώρα 10:00 μ.μ. και επί της οδού Κεφαλληνίας 45 & Κορνά Τράκα 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. Πρόεδρος:** Γεώργιος Καταπόδης
- 2. Αντιπρόεδρος:** Χριστίνα Μπουσουλέγκα
- 3. Μέλη:** Δημήτριος Σταθακόπουλος  
Ερωφίλη Χριστοβασίλη

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

**Γραμματέας:** Αντωνοπούλου Μαρία, ΠΕ Διοικητικού – Οικονομικού.

**Εισηγήτρια:** Θεοδωρακοπούλου Αναστασία, Οικονομολόγος, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά την διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν η εισηγήτρια Αναστασία Θεοδωρακοπούλου, καθώς και η Προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων Χριστίνα Καξιρή, οι οποίες αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη της Αρχής.

**Θέμα:** Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης κατά τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας καυσίμων για τις ανάγκες του Δήμου Ιστιαίας-Αιδηψού και των νομικών προσώπων αυτού, συνολικού προϋπολογισμού 91.030,05€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

Με το με αριθμ. πρωτ. 5749/15-06-2018 αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή), που παρελήφθη από την Αρχή στις 19-06-2018 (αριθμ. πρωτ. εισερχ. 3269), όπως συμπληρώθηκε με το αριθμ. πρωτ. 6588/03-07-2018 ηλεκτρονικό μήνυμα (αριθμ. πρωτ. εισερχομένου 3526/03-07-2018) και τα συνημμένα σε αυτά έγγραφα, ο Δήμος Ιστιαίας - Αιδηψού αιτείται την παροχή

σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, κατά τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας καυσίμων κίνησης (πετρελαίου κίνησης και βενζίνης αμόλυβδης) για τις ανάγκες του Δήμου και των νομικών του προσώπων εξαιτίας της αυτοδίκαιης λύσης της προηγηθείσας σύμβασης προμήθειας καυσίμων ετών 2017-2018 λόγω ανωτέρας βίας (θάνατος αναδόχου).

Αναλυτικότερα η προϋπολογισθείσα δαπάνη του υποβληθέντος αιτήματος ανά φορέα και είδος καυσίμου είναι η εξής:

#### **A) Δήμος Ιστιαίας - Αιδηψού**

A/A	ΚΑΥΣΙΜΟ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ (lt)	ΠΡΟΥΠΟΛΟΓΙΖΟΜΕΝΗ ΔΑΠΑΝΗ
1	ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΚΙΝΗΣΗΣ	72.957	74.999,80
2	ΑΜΟΛΥΒΔΗ ΒΕΝΖΙΝΗ	12.050	15.002,25
ΣΥΝΟΛΟ			90.002,05
Φ.Π.Α. 24%			21.600,49
ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ			111.602,54

#### **B) Ν.Π.Δ.Δ. Κοινωνικής Μέριμνας, Αλληλεγγύης, Αθλητισμός**

A/A	ΚΑΥΣΙΜΟ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ (λίτρα)	ΠΡΟΥΠΟΛΟΓΙΖΟΜΕΝΗ ΔΑΠΑΝΗ
1	ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΚΙΝΗΣΗΣ	1.000	1.028,00
ΣΥΝΟΛΟ			1.028,00
Φ.Π.Α. 24%			246,72
ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ			1.274,72

#### **I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά**

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

**1.1.** Με τη με αριθμ. 2/20-01-2017 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Ιστιαίας-Αιδηψού (ΑΔΑ: 68ΟΙΩΕ7-ΓΤΥ) εγκρίθηκε η με αριθμ. 2/2017 μελέτη της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών, Πολεοδομίας & Περιβάλλοντος για την προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών για τις ανάγκες του Δήμου και των νομικών προσώπων του και η διενέργεια της εν λόγω προμήθειας, με διεθνή ανοικτό δημόσιο διαγωνισμό, συνολικού προϋπολογισμού 616.912,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. για τα έτη 2017-2018.

**1.2.** Με τη με αριθμ. 20/06-02-2017 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ιστιαίας-Αιδηψού (ΑΔΑ: Ω2Ω1ΩΕ7-ΟΩΨ) καταρτίσθηκαν οι όροι διακήρυξης για την προαναφερθείσα προμήθεια και ορίσθηκε η διενέργεια του ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού με χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) μέσω της διαδικτυακής πύλης [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) για την εν λόγω προμήθεια.

**1.3.** Ακολούθως, με τη με αριθμ. πρωτ. 1513/14-02-2017 διακήρυξη και την μελέτη 2/2017 της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών, ο αιτών Δήμος προκήρυξε τη διενέργεια ηλεκτρονικού ανοικτού

διεθνούς διαγωνισμού με σφραγισμένες προσφορές σε 2 τμήματα ως εξής: Α. Πετρελαίου κίνησης, πετρελαίου θέρμανσης και αμόλυβδης βενζίνης, αξίας 568.192,00€ και Β. Λιπαντικών ειδών, αξίας 48.720,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. Ως κριτήριο κατακύρωσης ορίσθηκε για κάθε είδος καυσίμου, το μεγαλύτερο προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης στα εκατό (%) στη μέση τιμή λιανικής πώλησης, όπως αυτή κάθε φορά διαμορφώνεται από το Υπουργείο Ανάπτυξης, Ανταγωνιστικότητας, Υποδομών, Μεταφορών & Δικτύων, για το Νομό Ευβοίας. Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής των προσφορών ορίσθηκε η 20<sup>η</sup> Φεβρουαρίου και ως καταληκτική ημερομηνία η 21<sup>η</sup> Μαρτίου 2017 και ώρα 15:00.

Σύμφωνα με τον ενδεικτικό προϋπολογισμό της ως άνω 02/2017 μελέτης “Προμήθεια Καυσίμων και Λιπαντικών για τα έτη 2017 & 2018” προβλέπονταν τα εξής:

**ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΟΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ**  
**ΟΜΑΔΑ Α: ΚΑΥΣΙΜΑ**

<b>Α/Α</b>	<b>ΦΟΡΕΑΣ</b>	<b>ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΕΙΔΟΥΣ</b>	<b>ΜΟΝΑΔΑ ΜΕΤΡΗΣΗΣ</b>	<b>ΕΝΔΕΙΚΤ. ΠΟΣΟΤΗΤΕΣ</b>	<b>ΕΝΔΕΙΚΤ. ΤΙΜΗ ΜΟΝ. ΕΥΡΩ</b>	<b>ΔΑΠΑΝΗ</b>
1	ΔΗΜΟΣ	ΒΕΝΖΙΝΗ ΑΜΟΛΥΒΔΗ	ΛΙΤΡΟ	40.000	1,245	49.800,00
2	ΔΗΜΟΣ	ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΚΙΝΗΣΗΣ	ΛΙΤΡΟ	332.000	1,028	341.296,00
3	ΔΗΜΟΣ	ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ	ΛΙΤΡΟ	20.000	0,80	16.000,00
4	Ν.Π.Δ.Δ.	ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ	ΛΙΤΡΟ	30.000	0,80	24.000,00
5	Ν.Π.Δ.Δ.	ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΚΙΝΗΣΗΣ	ΛΙΤΡΟ	2.000	1,028	2.056,00
6	Α/ΘΜΙΑ ΕΚΠΑΙΔ	ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ	ΛΙΤΡΟ	98.800	0,80	79.040,00
7	Β/ΘΜΙΑ ΕΚΠΑΙΔ	ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ	ΛΙΤΡΟ	70.000	0,80	56.000,00
<b>ΑΘΡΟΙΣΜΑ</b>						<b>568.192,00</b>
<b>Φ.Π.Α. 24%</b>						<b>136.366,08</b>
<b>ΣΥΝΟΛΟ ΟΜΑΔΑΣ Α</b>						<b>704.558,08</b>

[...]

<b>ΣΥΝΟΛΙΚΟΣ ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΟΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ</b>	
<b>ΟΜΑΔΑ Α: ΚΑΥΣΙΜΑ</b>	<b>568.192,00</b>
<b>ΟΜΑΔΑ Β: ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ</b>	<b>48.720,00</b>
<b>ΜΕΡΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ</b>	<b>616.912,00</b>
<b>ΦΠΑ 24 %</b>	<b>148.058,88</b>
<b>ΣΥΝΟΛΟ ΔΑΠΑΝΗΣ</b>	<b>764.970,88</b>

1.4. Περίληψη των ουσιαδών όρων και στοιχείων της ως άνω διακήρυξης απεστάλη για δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) στις 14-02-2017 και δημοσιεύθηκε στις 16-02-2017 με κωδικό 2017/S 033-060375. Παράλληλα, οι όροι της διακήρυξης του διαγωνισμού (αρ. 20/06-02-2017 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής) αναρτήθηκαν στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.ΜΗ.ΔΗ.Σ.) με ΑΔΑΜ: 17REQ005793464 (13-02-2017), ενώ η αναλυτική διακήρυξη και τα συνημμένα σε αυτή τεύχη δημοπράτησης

αναρτήθηκαν στην ιστοσελίδα του Δήμου Ιστιαίας-Αιδηψού (14-02-2017) και δημοσιεύθηκαν στη Διαδικτυακή πύλη [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 17-02-2017, ώρα 21:19 με αριθμό συστήματος 38898. Επίσης, η με αριθ. πρωτ. 1514/14-02-2017 περίληψη της ανωτέρω διακήρυξης δημοσιεύθηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως (ΦΕΚ 44/17-02-2017) και στον εθνικό τύπο, στις εφημερίδες "ΗΧΩ ΤΩΝ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ", "ΓΕΝΙΚΗ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ", "Καθημερινή ΕΥΒΟΙΑ" και «Ευβοϊκός Τύπος» στις 22-02-2017, καθώς επίσης απεστάλη στο Επιμελητήριο Ευβοίας και το Τεχνικό Επιμελητήριο Ελλάδος και αναρτήθηκε στο διαδικτυακό τόπο ΔΙΑΥΓΕΙΑ (ΑΔΑ: 7ΗΖ4ΩΕ7-ΕΕ2).

**1.5.** Στις 06-04-2017, η Επιτροπή διενέργειας διαγωνισμού και αξιολόγησης υποβαλλόμενων προσφορών για τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων προμηθειών, που είχε συγκροτηθεί με την με αριθ. 20/2017 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου, διαπίστωσε με το με αρ. πρωτ. 3732/06-04-2017 πρακτικό αξιολόγησης δικαιολογητικών και τεχνικών προσφορών, τα εξής:

Α) Ως προς την προμήθεια ειδών καυσίμων δεν κατατέθηκε στο σύστημα ΕΣΗΔΗΣ καμία προσφορά και ως εκ τούτου ο διαγωνισμός απέβη άγονος.

Β) Ως προς την προμήθεια λιπαντικών ειδών κατατέθηκαν οι κάτωθι προσφορές:

1) ΑΦΟΙ ΟΙΚΟΝΟΜΟΥ Ο.Ε.

2) ΑΦΟΙ ΑΛΕΞΙΟΥ Ο.Ε.

3) Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ Α.Ε ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑΚΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ

4) ΙΜΠΕΞ Α.Β.Ε.Ε.Ε.,

οι οποίες ήταν σύμφωνες με τη με αριθμ. 1513/14-2-2017 διακήρυξη του διαγωνισμού.

Στη συνέχεια, σύμφωνα με το με αρ. πρωτ. 3732/10-04-2017 πρακτικό αξιολόγησης οικονομικών προσφορών προμήθειας λιπαντικών, η Επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού, κατόπιν της αποσφράγισης και εξέτασης των οικονομικών προσφορών των υποψηφίων αναδόχων, έκρινε ως συμφερότερη την οικονομική προσφορά της εταιρείας ΙΜΠΕΞ Α.Β.Ε.Ε.Ε., διότι προσέφερε το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί των τιμών του προϋπολογισμού της με αριθ. 2/2017 μελέτης.

**1.6.** Ακολούθως, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Ιστιαίας-Αιδηψού με τη με αρ. 72/11-04-2017 απόφασή της (ΑΔΑ: ΩΙΦ2ΩΕ7-ΜΡΜ), έχοντας υπόψη το με αρ. 3732/06-04-2017 πρακτικό αξιολόγησης δικαιολογητικών και τεχνικών προσφορών, απεφάνθη ως εξής:

*"[...] Εγκρίνει το με αρ. πρωτ. 3732/6-4-2017 Πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού για την «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΚΑΥΣΙΜΩΝ & ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΓΙΑ ΤΑ ΕΤΗ 2017 & 2018» (ΑΡΙΘ. ΜΕΛΕΤΗΣ 2/2017) και Αξιολόγησης Δικαιολογητικών-Τεχνικών Προσφορών Λιπαντικών».*

*Την ματαίωση του διαγωνισμού ως προς την προμήθεια καυσίμων, διότι ο διαγωνισμός απέβη άγονος αφού δεν κατατέθηκε ηλεκτρονική προσφορά στο σύστημα ΕΣΗΔΗΣ και την ανάθεση από το Δημοτικό Συμβούλιο με τη διαδικασία μέσω διαπραγμάτευσης, χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ.2α του Ν.4412/2016, λόγω της κατεπείγουσας ανάγκης της προμήθειας καυσίμων, η οποία σχετίζεται άμεσα με την κίνηση τόσο των απορριμματοφόρων, όσο και των λοιπών οχημάτων και μηχανημάτων του Δήμου, με αποτέλεσμα να προκύπτουν κατεπείγουσες ανάγκες και συνθήκες ανωτέρας βίας, που έχουν σχέση με τη διασφάλιση της Δημόσιας Υγείας, τη λήψη προληπτικών μέτρων πολιτικής προστασίας και γενικότερα την εύρυθμη λειτουργία του Δήμου. [...]"*

**1.7.** Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος, με το με αριθμ. πρωτ. 4018/12-04-2017 αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., που παρελήφθη από την Αρχή στις 18-04-2017 (αριθμ. πρωτ. εισερχ. 2582), όπως αυτό συμπληρώθηκε με το αριθμ. πρωτ. 5109/03-05-2017 όμοιο έγγραφο (αριθμ. πρωτ. εισερχ.

3071/10-05-2017) και τα συνημμένα σε αυτά έγγραφα, αιτήθηκε την παροχή σύμφωνης γνώμης, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια καυσίμων για τις ανάγκες του Δήμου και των νομικών προσώπων του, συνολικού προϋπολογισμού 568.192,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ήτοι 704.558,08€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. για χρονικό διάστημα είκοσι τεσσάρων (24) μηνών.

**2.** Ακολούθως, η Αρχή με την με αριθμ. 41/30-05-2017 απόφασή της παρείχε σύμφωνη γνώμη, επί του αιτήματος του Δήμου Ιστιαιάς-Αιδηψού, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011 για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, κατά τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ.2 περ. α' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας καυσίμων για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των νομικών προσώπων του, για χρονικό διάστημα είκοσι τεσσάρων (24) μηνών, συνολικού προϋπολογισμού 568.192,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ως προς τα οποία ο προηγηθείς ηλεκτρονικός διαγωνισμός απέβη άγονος και με τον όρο της μη ουσιώδους τροποποίησης των όρων της διακήρυξης του διαγωνισμού που προηγήθηκε, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

**2.1.** Με την με αρ. 222/08-09-2017 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου ανατέθηκε η προμήθεια καυσίμων των ετών 2017-2018 για τον Δήμο και τα Ν.Π.Δ.Δ. αυτού στον πρατηριούχο Ιωάννη Βούλγαρη του Βασιλείου, με Α.Φ.Μ. 020864456, συνολικής ποσότητας (βενζίνη, πετρέλαιο κίνησης και θέρμανσης) 592.800 λίτρων και συνολικού ποσού 568.192,00€ πλέον ΦΠΑ 24% ποσού 136.366,08€, ήτοι συνολικού ποσού 704.558,08€, σύμφωνα με την με αριθ. 1513/14-2-2017 διακήρυξη της Δημάρχου, και την αριθ. 2/2017 μελέτη της Δ/σης Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου, με ποσοστό έκπτωσης 0% στη νόμιμα διαμορφούμενη κάθε φορά τιμή λιανικής πώλησης του είδους καυσίμου επί της αντλίας, την ημέρα της παράδοσης του η οποία αναγράφεται καθημερινά στη πινακίδα του πρατηρίου, όπως αυτή κάθε φορά διαμορφώνεται από το Υπουργείο Ανάπτυξης, Ανταγωνιστικότητας, Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων για το Νομό Ευβοίας.

**2.2.** Σε εκτέλεση των ανωτέρω υπογράφηκε η με αριθμ. πρωτ. 16609/16-11-2017 σύμβαση (με ΑΔΑΜ 17ΣΥΜΝ002263657 2017-11-17) του Δήμου με τον κ. Ιωάννη Βούλγαρη του Βασιλείου, με Α.Φ.Μ. 020864456, στον οποίο ανατέθηκε η προμήθεια καυσίμων, πετρελαίου κίνησης 277.000 λίτρων, πετρελαίου θέρμανσης 20.000 λίτρων, βενζίνης αμόλυβδης 35.760 λίτρων, συνολικού ποσού 345.277,20€ πλέον ΦΠΑ 24%, για χρονικό διάστημα δύο ετών, με δυνατότητα παράτασης μέχρι της εξαντλήσεως των ποσών, για τα έτη 2017-2018 για τον Δήμο και τα Ν.Π.Δ.Δ. αυτού.

**2.3.** Στις 29-05-2018, η Επιτροπή διενέργειας διαγωνισμού και αξιολόγησης υποβαλλόμενων προσφορών για τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων προμηθειών, που είχε συγκροτηθεί με την με αριθ. 20/2017 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου, συνήλθε προκειμένου να γνωμοδοτήσει για την αυτοδίκαιη λύση της σύμβασης της προμήθειας καυσίμων ετών 2017-2018 για τον Δήμο και τα Ν.Π.Δ.Δ. του, λόγω ανωτέρας βίας (θάνατος), που ανατέθηκε με την 222/2017 Α.Δ.Σ. και την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση της προμήθειας υγρών καυσίμων, οπότε με το με αριθμ. πρωτ. 4984/29-05-2018 πρακτικό της, έχοντας υπόψη μεταξύ άλλων τα κάτωθι:

*"[...] 26. Την με αρ. Πρωτ. 16609/16-11-2017 σύμβαση του Δήμου με τον κ. Ιωάννη Βούλγαρη του Βασιλείου.*

*27.-Την αριθ. 25 τόμος 3 από 20-5-2018 Ληξιαρχική πράξη θανάτου Ληξιαρχείου Δ.Ε. Αρτεμισίου Δήμου Ιστιαιάς Αιδηψού από την οποία προκύπτει ότι ο ανωτέρω προμηθευτής υγρών καυσίμων Ιωάννης Βούλγαρη του Βασιλείου απεβίωσε.*

28. Το υπ' αρ.πρωτ.4896/24-5-2018 έγγραφο της Κας Δημάρχου, με το οποίο ζήτησε από τους Κληρονόμους εάν επιθυμούν την συνέχιση της σύμβασης.

29. Τις αρνητικές απαντήσεις των Κληρονόμων Ιωάννη Βούλγαρη, για την συνέχιση της σύμβασης. [...]"

γνωμοδότησε ως εξής:

**Α.-**Την αυτοδίκαιη λύση της σύμβασης της προμήθειας καυσίμων ετών 2017-2018 για τον Δήμο και τα Ν.Π.Δ.Δ. του, λόγω ανωτέρας βίας (θάνατος), που ανατέθηκε με την 222/2017 Α.Δ.Σ.

**Β.-**Την ανάθεση από το Δημοτικό Συμβούλιο με τη διαδικασία μέσω διαπραγμάτευσης, χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ.2<sup>α</sup> του Ν.4412/2016, λόγω της κατεπείγουσας ανάγκης της προμήθειας καυσίμων, η οποία σχετίζεται άμεσα με την κίνηση τόσο των απορριμματοφόρων, όσο και των λοιπών οχημάτων και μηχανημάτων του Δήμου, με αποτέλεσμα να προκύπτουν κατεπείγουσες ανάγκες και συνθήκες ανωτέρας βίας, που έχουν σχέση με τη διασφάλιση της Δημόσιας Υγείας, τη λήψη προληπτικών μέτρων πολιτικής προστασίας και γενικότερα την εύρυθμη λειτουργία του Δήμου".

**2.4.** Στη συνέχεια, με την με αρ. 162/30-05-2018 απόφασή του (ΑΔΑ: ΩΛ1ΧΩΕ7-Ι2Ν), το Δημοτικό Συμβούλιο Ιστιαίας – Αιδηψού ενέκρινε "[...] την αυτοδίκαιη λύση της με αρ.πρωτ.16609/16-11-2017 σύμβασης της προμήθειας καυσίμων ετών 2017-2018 για τον Δήμο και τα Ν.Π.Δ.Δ. του, η οποία υπεγράφη μεταξύ του Δήμου και του πρατηριούχου κ. Ιωάννη Βούλγαρη του Βασιλείου, λόγω ανωτέρας βίας (θάνατος), που ανατέθηκε με την 222/2017 Α.Δ.Σ".

**3.** Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Ιστιαίας - Αιδηψού με το υπ' αρ. πρωτ. 5749/15-06-2018 αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (αριθμ. πρωτ. εισερχομένου 3269/19-06-2018), όπως τροποποιήθηκε και συμπληρώθηκε με το αριθμ. πρωτ. 6588/03-07-2018 ηλεκτρονικό μήνυμα (αριθμ. πρωτ. εισερχομένου 3526/03-07-2018) και τα συνημμένα σε αυτά έγγραφα, υπέβαλε στην Αρχή σχέδιο απόφασης προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης και αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ (δδ) ν. 4013/2011, όπως ισχύει, λόγω ανωτέρας βίας, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας καυσίμων για τις ανάγκες του Δήμου και των νομικών προσώπων αυτού, συνολικού προϋπολογισμού 91.030,05€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., επικαλούμενος, μεταξύ άλλων τα εξής:

"Με τα υπ' αρ.πρωτ.4018/12-4-2017 και 5109/3-5-2017 έγγραφά μας, ζητήσαμε τη σύμφωνη γνώμη σας, προκειμένου να προσφύγουμε στη διαδικασία των διαπραγματεύσεων για την ανάθεση της ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ ΚΑΥΣΙΜΩΝ & ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΓΙΑ ΤΑ ΕΤΗ 2017 & 2018, προϋπολογιζόμενης αξίας σύμφωνα με την υπ' αριθμ.2/2017 μελέτη της Δ/νσης Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου μας, είναι ποσού 616.912,00 Ευρώ με επιπλέον δαπάνη για Φ.Π.Α. 24% το ποσόν των 148.058,88 Ευρώ, ήτοι σύνολο 764.970,88 Ευρώ, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ.2<sup>α</sup> του Ν.4412/2016, για τους λόγους που αναφέροντο στο σχέδιο Απόφασης Δημοτικού Συμβουλίου, το οποίο σας αποστείλαμε.

Δόθηκε η σύμφωνη γνώμη της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων, με την αριθ.41/2017 απόφασή σας.

Εγινε η κατά Νόμο διαδικασία και με την υπ' αριθμ. 222/2017 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου, αποφασίσθηκε :

1.-Εγκρίθηκε η ολοκλήρωση της διαδικασίας διαπραγμάτευσης για την ανάδειξη αναδόχου για την εκτέλεση της προμήθειας καυσίμων ετών 2017-2018 για τον Δήμο και τα Ν.Π.Δ.Δ. του για χρονικό διάστημα δύο (2) ετών από την υπογραφή της σύμβασης με δυνατότητα παράτασης μέχρι

της εξαντλήσεως του ποσού.

2.-Εγκρίθηκε η απευθείας ανάθεση της προμήθειας καυσίμων ετών 2017-2018 για τον Δήμο και τα Ν.Π.Δ.Δ. του, συνολικού ποσού 568.192,00 € πλέον ΦΠΑ 24% 136.366,08 € ήτοι συνολικό ποσό 704.558,08 € σύμφωνα με τις ποσότητες και τον προϋπολογισμό της δαπάνης.

3.- Αναθέσαμε την προμήθεια καυσίμων ετών 2017-2018 για τον Δήμο και τα Ν.Π.Δ.Δ. του στον πρατηριούχο Ιωάννη Βούλγαρη του Βασιλείου, Α.Φ.Μ. 020864456, εμπορία ναυτιλιακών, καυσίμων-λιπαντικών Κεφάλης Αρτεμισίου Ευβοίας, συνολικής ποσότητας (βενζίνη, πετρέλαιο κίνησης και θέρμανσης) 592.800 λίτρα, συνολικού ποσού 568.192,00 € πλέον ΦΠΑ 24 % ποσού 136.366,08 € ήτοι συνολικό ποσό 704.558,08 € όπως αναφέρεται στην αριθ. 1513/14-2-2017 διακήρυξη της Δημάρχου, και την αριθ. 2/2017 μελέτη της Δ/νσης Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου, με ποσοστό έκπτωσης 0% στη νόμιμα διαμορφούμενη κάθε φορά τιμή λιανικής πώλησης του είδους καυσίμου επί της αντλίας, την ημέρα της παράδοσης του η οποία αναγράφεται καθημερινά στη πινακίδα του πρατηρίου, όπως αυτή κάθε φορά διαμορφώνεται από το Υπουργείο Ανάπτυξης, Ανταγωνιστικότητας, Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων για το Νομό Ευβοίας, ως κάτωθι:

α) 20.000 λίτρα πετρέλαιο θέρμανσης X 0,80 €/λίτρο (ενδεικτική τιμή ανά λίτρο) = 16.000,00 € + ΦΠΑ 24% 3.840,00 € = 19.840,00 €

β) 372.000 λίτρα πετρέλαιο κίνησης X 1,028 €/λίτρο (ενδεικτική τιμή ανά λίτρο) = 341.296,00 € + ΦΠΑ 24% 81.911,04 € = 423.207,04 €

γ) 40.000 λίτρα βενζίνη αμόλυβδη X 1,245 €/λίτρο (ενδεικτική τιμή ανά λίτρο) = 49.800,00 € + ΦΠΑ 24% 11.952,00 € = 61.752,00 €

**ήτοι συνολικό ποσό ανάθεσης συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 24% 504.799,04 € , για τα αυτοκίνητα και μηχανήματα όλων των Δημοτικών Ενοτήτων.**

α) 198.800 λίτρα πετρέλαιο θέρμανσης X 0,80 €/λίτρο (ενδεικτική τιμή ανά λίτρο) = 159.040,00 € + ΦΠΑ 24% 38169,60 € = 197.209,60 €

β) 2.000 λίτρα πετρέλαιο κίνησης X 1,028 €/λίτρο (ενδεικτική τιμή ανά λίτρο) = 2.056,00 € + ΦΠΑ 24% 493,44 € = 2.549,44 €

**ήτοι συνολικό ποσό ανάθεσης συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 24% 199.759,04 € , για τα κτίρια των Σχολικών κτιρίων Α/θμιας & Β/θμιας Εκπαίδευσης και του Ν.Π. Κοινωνική Μέριμνα κ.λ.π. και τα αυτοκίνητα και μηχανήματα.**

4.-Το χρονικό διάστημα των συμβάσεων θα είναι δύο (2) έτη με δυνατότητα παράτασης μέχρι της εξαντλήσεως του ποσού.

Κατόπιν υπογράφηκε η με αρ.πρωτ.16609/16-11-2017 σύμβαση του Δήμου με τον κ. Ιωάννη Βούλγαρη του Βασιλείου.

Ο ανωτέρω πρατηριούχος κατά την 19-5-2018 αποβίωσε και η Κα Δήμαρχος με το υπ' αρ. πρωτ.4896/24-5-2018 έγγραφό της, ζήτησε από τους Κληρονόμους εάν επιθυμούν την συνέχιση της σύμβασης.

Οι κληρονόμοι του ανωτέρω, κ. κ. Ελένη Κωνσταντάγκα του Νικολάου(σύζυγος) και Βασίλειος Βούλγαρης του Ιωάννη (υιός), απάντησαν ότι δεν επιθυμούν την συνέχιση της σύμβασης.

Με την υπ' αριθμ.162/2018 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου εγκρίθηκε η αυτοδίκαιη λύση της με αρ. πρωτ. 16609/16-11-2017 σύμβασης της προμήθειας καυσίμων ετών 2017-2018 για τον Δήμο και τα Ν.Π.Δ.Δ. του, η οποία υπεργράφει μεταξύ του Δήμου και του πρατηριούχου κ. Ιωάννη Βούλγαρη του Βασιλείου, λόγω ανωτέρας βίας (θάνατος), που ανατέθηκε με την 222/2017 Α.Δ.Σ.

Κατόπιν του ανωτέρω απρόβλεπτου γεγονότος του θανάτου του προμηθευτή, το οποίο δεν απορρέει από ευθύνη του Δήμου, ο Δήμος μας επιθυμεί να προσφύγει στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση της ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ ΚΑΥΣΙΜΩΝ & ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΓΙΑ ΤΟ ΕΤΟΣ 2018, για την θερινή-τουριστική περίοδο και μέχρι την υπογραφή της σύμβασης ύστερα από την ανάδειξη νέου προμηθευτή (νέας διαδικασίας διαγωνισμού), προϋπολογιζόμενης αξίας 91.030,05 Ευρώ με επιπλέον δαπάνη για Φ.Π.Α. 24% το ποσόν των 21.847,21 Ευρώ, ήτοι σύνολο 112.877,21 Ευρώ, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ.2<sup>γ</sup> του Ν.4412/2016, για τους λόγους που αναφέρονται στο σχέδιο Απόφασης Δημοτικού Συμβουλίου, το οποίο σας αποστέλλουμε.

Παρακαλούμε να μας παράσχετε, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ.2γ του Ν.4013/2011, τη σύμφωνη γνώμη σας, προκειμένου να προχωρήσουμε στην ανάθεση της προπεριγραφόμενης δημόσιας σύμβασης.

Για το σκοπό αυτό σας αποστέλλουμε:

- Σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου για προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης.

Η Επιτροπή διενέργειας διαγωνισμού και αξιολόγησης υποβαλλόμενων προσφορών για τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων προμηθειών, με το αρ.πρωτ.4984/29-5-2018 Πρακτικό της, γνωμοδοτεί:

**A.-**Για την αυτοδίκαιη λύση της σύμβασης της προμήθειας καυσίμων ετών 2017-2018 για τον Δήμο και τα Ν.Π.Δ.Δ. του, λόγω ανωτέρας βίας (θάνατος), που ανατέθηκε με την 222/2017 Α.Δ.Σ.

**B.-**Για την ανάθεση από το Δημοτικό Συμβούλιο με τη διαδικασία μέσω διαπραγμάτευσης, χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ.2<sup>γ</sup> του Ν.4412/2016, λόγω της κατεπείγουσας ανάγκης της προμήθειας καυσίμων, η οποία σχετίζεται άμεσα με την κίνηση τόσο των απορριματοφόρων, όσο και των λουπιών οχημάτων και μηχανημάτων του Δήμου, με αποτέλεσμα να προκύπτουν κατεπείγουσες ανάγκες και συνθήκες ανωτέρας βίας, που έχουν σχέση με τη διασφάλιση της Δημόσιας Υγείας, τη λήψη προληπτικών μέτρων πολιτικής προστασίας και γενικότερα την εύρυθμη λειτουργία του Δήμου.

Διευκρινίζεται ότι η διαδικασία της διαπραγμάτευσης θα πραγματοποιηθεί "χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της με αρ. πρωτ. 1513/14-2-2017 Διακήρυξης του προκηθέντος άγονου Διαγωνισμού."

## **II. Νομικό Πλαίσιο**

**4.** Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προβλέπεται ότι: «[...] δδ) Οι αποφάσεις των αναθετουσών Αρχών που αφορούν την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημοσίων συμβάσεων, σύμφωνα με την περίπτωση β' της παρ. 2 του άρθρου 26 και τα άρθρα 32 και 269 του Ν. 4412/2016 (Α'47) 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 Οδηγιών 2014/24/ΕΚ και 2014/25/ΕΚ, οι οποίες ενσωματώθηκαν στην ελληνική έννομη τάξη με το Ν. 4412/2016. Κατά την άσκηση της εν λόγω αρμοδιότητας η Αρχή λαμβάνει υπόψη της τις γενικές αρχές του ενωσιακού και εθνικού δικαίου [...]».

**5.** Η διάταξη του άρθρου 2 παρ. 2 του ν.4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και



Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)» ορίζει:

“Ο παρών νόμος θεσπίζει κανόνες: α) για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης δημοσίων συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου Ι (άρθρα 2 έως 221) [...] Οι διατάξεις του παρόντος εφαρμόζονται, με την επιφύλαξη των παραγράφων 3 έως 7, σε όλες τις συμβάσεις των περιπτώσεων α' και β', ανεξαρτήτως είδους και εκτιμώμενης αξίας αυτών, εκτός αν άλλως ορίζεται στις επιμέρους διατάξεις αυτού”.

6. Το άρθρο 3 παρ. 1 και 2 του ίδιου νόμου ορίζει τα παρακάτω: “1. Το παρόν Βιβλίο (άρθρα 3 έως 221) θεσπίζει κανόνες για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που πραγματοποιούνται από αναθέτουσες αρχές, ανεξαρτήτως εκτιμώμενης αξίας αυτών, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στο παρόν άρθρο. 2. Διαδικασία σύναψης σύμβασης ή σύμβαση κατά την έννοια του παρόντος Βιβλίου είναι η απόκτηση, μέσω δημόσιας σύμβασης, από μία ή περισσότερες αναθέτουσες αρχές, έργων, αγαθών ή υπηρεσιών από οικονομικούς φορείς που επιλέγονται από τις εν λόγω αναθέτουσες αρχές, ανεξαρτήτως του κατά πόσον τα έργα, τα αγαθά ή οι υπηρεσίες προορίζονται για την εξυπηρέτηση σκοπού δημοσίου συμφέροντος”.

7. Στο άρθρο 5 “Κατώτατα όρια (άρθρο 4 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και Κανονισμός (ΕΕ) 2015/2170)” του ν. 4412/2016 (Α' 147) ορίζεται ότι:

“Ως κατώτατα όρια, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ, ορίζονται τα ακόλουθα:

α) 5.225.000 ευρώ για τις δημόσιες συμβάσεις έργων,

β) 135.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από κεντρικές κυβερνητικές αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές. Αν οι δημόσιες συμβάσεις προμηθειών ανατίθενται από τις αναθέτουσες αρχές που δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, το εν λόγω κατώτατο όριο ισχύει μόνο για τις συμβάσεις που αφορούν τα οριζόμενα στο Παράρτημα ΙΙΙ του Προσαρτήματος Α' προϊόντα,

γ) 209.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από μη κεντρικές αναθέτουσες αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές. Το κατώτατο όριο αυτό εφαρμόζεται επίσης στις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών που ανατίθενται από κεντρικές κυβερνητικές αρχές οι οποίες δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, όταν οι συμβάσεις αυτές αφορούν προϊόντα που δεν εμπίπτουν στο Παράρτημα ΙΙΙ του Προσαρτήματος Α',

δ) 750.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών που αφορούν κοινωνικές και άλλες ειδικές υπηρεσίες που περιλαμβάνονται στο Παράρτημα ΙΙΙΙ του Προσαρτήματος Α' [...]”.

Ακολούθως, σύμφωνα με τον Κανονισμό (ΕΕ) 2017/2365 της Επιτροπής της 18ης Δεκεμβρίου 2017, τα κατώτατα όρια εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ από 1/1/2018 διαμορφώθηκαν ως εξής: “1) Το άρθρο 4 (άρθρο 5 ν. 4412/2016) τροποποιείται ως εξής: [...] γ) στο στοιχείο γ), το ποσό «209 000 EUR» αντικαθίσταται από το ποσό «221 000 EUR»”.

8. Στη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016 (Α' 147), η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, προβλέπεται ότι:

“2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών σε οποιαδήποτε από τις κατωτέρω περιπτώσεις: [...] γ) στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο, εάν λόγω κατεπείγουσας ανάγκης οφειλόμενης σε γεγονότα απρόβλεπτα για την αναθέτουσα αρχή, δεν είναι δυνατή η τήρηση των

*προθεσμιών που προβλέπονται για τις ανοικτές, κλειστές ή ανταγωνιστικές διαδικασίες με διαπραγμάτευση. Οι περιστάσεις που επικαλούνται οι αναθέτουσες αρχές για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη".*

### **III. Νομική Εκτίμηση**

**9.** Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Ιστιαίας - Αιδηψού αφορά στην ανάθεση δημόσιας σύμβασης προμηθειών, κατά την έννοια της διάταξης του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 8 του ν. 4412/2016, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 8 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας καυσίμων, προϋπολογισθείσας αξίας 91.030,05€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ως προς τα οποία οι ετήσιες ανάγκες του Δήμου και των νομικών του προσώπων και κατ' επέκταση οι σχετικές πιστώσεις συναθροιζόμενες υπερβαίνουν τα όρια του άρθρου 5 του ν. 4412/2016, προκύπτει ότι συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή γνώμης.

**10.** Η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 26 και 32 του ν. 4412/2016 περιπτώσεις με τα οποία μεταφέρθηκαν στο εσωτερικό δίκαιο τα άρθρα 26 και 32 της οδηγίας 2014/24/ΕΕ, αντίστοιχα (πρβλ. άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007 και άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ, αντίστοιχα, και βλ. σχετικώς ΔΕΚ - ΔΕΕ, αποφάσεις της 8ης Απριλίου 2008, C 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56, της 23ης Απριλίου 2009, C-292/07, Επιτροπή κατά Βελγίου, EU:C:2009:246, σκέψεις 105-106, της 11ης Σεπτεμβρίου 2014, C-19/13, Ministero dell' Interno κατά Fastweb SpA και Telecom Italia SpA, EU:C:2014:2194, σκέψη 49, της 7ης Σεπτεμβρίου 2016, C -549/14, Finn Frogne A/S κατά Rigspolitiet ved Center for Beredskabskommunikation, EU:C:2016:634, σκέψη 35). Συναφώς επισημαίνεται ότι οι ανωτέρω διατάξεις στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από τη βασική ρύθμιση, δηλαδή από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζόμενων 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, το δε βάρος αποδείξεως περί του ότι συντρέχουν όντως οι έκτακτες περιστάσεις που δικαιολογούν την απόκλιση το φέρει αυτός που τις επικαλείται (βλ. υπό το πνεύμα αυτό ΔΕΚ - ΔΕΕ, αποφάσεις της 10ης Μαρτίου 1987, C-199/85, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1987, σ. 1039, σκέψη 14, της 18ης Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28ης Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, της 10ης Απριλίου 2003, C-20/01 και C-28/01, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 2003, I-360, σκέψη 58, της 14ης Σεπτεμβρίου 2004, C-385/02, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2004, σ. I-8121, σκέψη 19, της 14ης Οκτωβρίου 2004, C-340/02, Επιτροπή κατά Γαλλίας, Συλλ. 2004, I-9845, σκέψη 38, και της 2ας Ιουνίου 2005, C-394/02, Επιτροπή κατά Ελλάδας, Συλλ. 2005, I-4713, σκέψη 33, της 8ης Απριλίου 2008, C- 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψεις 57-58, της 27ης Οκτωβρίου 2011, C - 601/10, Επιτροπή κατά Ελληνικής Δημοκρατίας, Συλλ. 2011, I-00163, σκέψη 32).

**11.** Ως εκ τούτου, δέον όπως διερευνηθεί εάν πληρούνται οι προϋποθέσεις εφαρμογής του επικαλούμενου στο αίτημα της αναθέτουσας αρχής άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016. Ειδικότερα, ως προς την εφαρμογή της εν λόγω διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016 και μάλιστα για την εξαίρεση του κατεπείγοντος, η εφαρμογή της τελευταίας εξαρτάται από τη συνδρομή πέντε σωρευτικών προϋποθέσεων.

(α) Συγκεκριμένα, προϋποθέτει:

i) την ύπαρξη κατεπείγουσας ανάγκης που δεν συμβιβάζεται με τις προθεσμίες που επιτάσσουν άλλες διαδικασίες,

ii) την ύπαρξη απρόβλεπτης περίπτωσης,

iii) την ύπαρξη αιτιώδους συνδέσμου μεταξύ της απρόβλεπτης περίπτωσης και της κατεπείγουσας ανάγκης που ανακύπτει,

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 τέλος,

v) την ανάθεση της εν λόγω σύμβασης στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο.

(β) Ως απρόβλεπτες περιστάσεις 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 κατεπειγόντως απαραίτητη την παράδοση διαφόρων προμηθειών στους πληγέντες.

(γ) 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 και πλέον άρθρο 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016, 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).

Σύμφωνα με τη νομολογία του Δικαστηρίου της Ευρωπαϊκής Ένωσης αν δεν πληρούται μία από τις προαναφερθείσες προϋποθέσεις ως προς το κατεπείγον, δεν δικαιολογείται η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης (βλ. αποφάσεις ΔΕΕ της 2ας Αυγούστου 1993, C-107/92, Επιτροπή κατά Ιταλίας, σκέψη 12, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, σκέψη 14).

**12.** Εν προκειμένω, ο Δήμος Ιστιαίας - Αιδηψού αιτείται την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, προκειμένου να προμηθευθεί καυσίμων κίνησης (πετρελαίου κίνησης και βενζίνης αμόλυβδης) για τις ανάγκες του Δήμου και των νομικών του προσώπων, συνολικού προϋπολογισμού 91.030,05€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ήτοι 112.877,21€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., λόγω κατεπείγουσας ανάγκης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016, όπως ρητώς μνημονεύεται στο σχετικό αίτημα.

**13.** Από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης και αξιολογώντας τη συνδρομή των προϋποθέσεων εφαρμογής των ανωτέρω διατάξεων, προκύπτουν τα ακόλουθα:

**(i) Ως προς την ύπαρξη κατεπείγουσας ανάγκης που δεν συμβιβάζεται με τις προθεσμίες που**

## **επιτάσσουν άλλες διαδικασίες**

Σύμφωνα με το με αρ. πρωτ. 6588/03-07-2018 αίτημά του προς την Αρχή ο Δήμος Ιστιαίας-Αιδηψού αναφέρει τα κάτωθι:

*“[...] Κατόπιν του ανωτέρω απρόβλεπτου γεγονότος του θανάτου του προμηθευτή, [...] ο Δήμος μας επιθυμεί να προσφύγει στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση της ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ ΚΑΥΣΙΜΩΝ & ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ [...] λόγω της κατεπείγουσας ανάγκης της προμήθειας καυσίμων, η οποία σχετίζεται άμεσα με την κίνηση τόσο των απορριμματοφόρων, όσο και των λοιπών οχημάτων και μηχανημάτων του Δήμου, με αποτέλεσμα να προκύπτουν κατεπείγουσες ανάγκες και συνθήκες ανωτέρας βίας, που έχουν σχέση με τη διασφάλιση της Δημόσιας Υγείας, τη λήψη προληπτικών μέτρων πολιτικής προστασίας και γενικότερα την εύρυθμη λειτουργία του Δήμου. [...]”.*

Σύμφωνα δε με την με αριθ. 222/2017 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου Ιστιαίας – Αιδηψού, το σύνολο της προμήθειας καυσίμων των ετών 2017-2018 για τις ανάγκες του Δήμου και των Ν.Π.Δ.Δ. αυτού, είχε ανατεθεί στον πρατηριούχο Ιωάννη Βούλγαρη του Βασιλείου και κατόπιν του θανάτου του αναδόχου, επήλθε η λύση της σχετικής σύμβασης ήδη από τις 30-05-2018 σύμφωνα με την με αριθ. 162/2018 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου (Ιστορικό υπό 2.1 και 2.4).

### **(ii) Ως προς την ύπαρξη απρόβλεπτης περίπτωσης**

Σύμφωνα με τα προαναφερθέντα με αριθ. πρωτ. 5749/15-06-2018 και 6588/03-07-2018 έγγραφά του, ο Δήμος Ιστιαίας θεμελιώνει το αίτημα προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης στις εξής περιστάσεις:

*“[...] 3.- Αναθέσαμε την προμήθεια καυσίμων ετών 2017-2018 για τον Δήμο και τα Ν.Π.Δ.Δ. του στον πρατηριούχο Ιωάννη Βούλγαρη του Βασιλείου, Α.Φ.Μ. 020864456, εμπορία ναυτιλιακών, καυσίμων-λιπαντικών Κεφάλες Αρτεμισίου Ευβοίας, συνολικής ποσότητας (βενζίνη, πετρέλαιο κίνησης και θέρμανσης) 592.800 λίτρα, συνολικού ποσού 568.192,00 € πλέον ΦΠΑ 24 % ποσού 136.366,08 € ήτοι συνολικό ποσό 704.558,08 €.*

*4.-Το χρονικό διάστημα των συμβάσεων θα είναι δύο (2) έτη με δυνατότητα παράτασης μέχρι της εξαντλήσεως του ποσού.*

*Κατόπιν υπογράφηκε η με αρ. πρωτ. 16609/16-11-2017 σύμβαση του Δήμου με τον κ. Ιωάννη Βούλγαρη του Βασιλείου.*

*Ο ανωτέρω πρατηριούχος κατά την 19-5-2018 αποβίωσε [...]”.*

### **(iii) Ως προς την ύπαρξη αιτιώδους συνδέσμου μεταξύ της απρόβλεπτης περίπτωσης και της κατεπείγουσας ανάγκης που ανακύπτει**

Σύμφωνα με το με αριθ. πρωτ. 6588/03-07-2018 έγγραφο της αναθέτουσας αρχής, κατόπιν του θανάτου του αναδόχου: *“[...] η Κα Δήμαρχος με το υπ’ αρ. πρωτ. 4896/24-5-2018 έγγραφό της, ζήτησε από τους Κληρονόμους εάν επιθυμούν την συνέχιση της σύμβασης.*

*Οι κληρονόμοι του ανωτέρω, κ. κ. Ελένη Κωνσταντάγκα του Νικολάου (σύζυγος) και Βασίλειος Βούλγαρης του Ιωάννη (υιός), απάντησαν ότι δεν επιθυμούν την συνέχιση της σύμβασης.*

*Με την υπ’ αριθμ.162/2018 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου εγκρίθηκε η αυτοδίκαιη λύση της με αρ. πρωτ. 16609/16-11-2017 σύμβασης της προμήθειας καυσίμων ετών 2017-2018 για τον Δήμο και τα Ν.Π.Δ.Δ. του, η οποία υπεγράφη μεταξύ του Δήμου και του πρατηριούχου κ. Ιωάννη Βούλγαρη του Βασιλείου, λόγω ανωτέρας βίας (θάνατος), που ανατέθηκε με την*

222/2017 Α.Δ.Σ. [...]” (Ιστορικό υπό 3).

**(iv) Ως προς το ότι οι περιστάσεις που επικαλούνται οι αναθέτουσες αρχές για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη**

Από το προεκτεθέν ιστορικό προκύπτει σαφώς ότι η διακοπή στην τροφοδοσία καυσίμων του Δήμου και των νομικών προσώπων αυτού απορρέει από γεγονός ανεξάρτητο της βούλησης της αναθέτουσας αρχής. Διαπιστώνεται δε ότι, ακολούθως του συμβάντος, οι αρμόδιες υπηρεσιακές μονάδες της αναθέτουσας ενήργησαν χωρίς χρονική καθυστέρηση προκειμένου να προλάβουν τη δημιουργία ελλείψεων στην παροχή καυσίμων και ειδικότερα:

Κατόπιν της από 20-5-2018 ληξιαρχικής πράξης θανάτου του αναδόχου, στις 24-5-2018 η Δήμαρχος Ιστιαίας-Αιδηψού απέστειλε σχετικό έγγραφο προκειμένου να διερευνήσει εάν υπήρχε δυνατότητα ολοκλήρωσης της σύμβασης από τους κληρονόμους αυτού και ακολούθως, μετά την αρνητική απάντηση που έλαβε, στις 29-05-2018 συνήλθε η Επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού, προκειμένου να γνωμοδοτήσει για την αυτοδίκαιη λύση της σύμβασης της προμήθειας καυσίμων ετών 2017-2018 λόγω ανωτέρας βίας, οπότε στις 30-05-2018 ελήφθη η με αριθ. 162/2018 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου και στη συνέχεια στις 15-06-2018 απεστάλη το σχετικό αίτημα στην Αρχή προκειμένου να δοθεί σύμφωνη γνώμη για τη διενέργεια της διαπραγμάτευσης (αναλυτικά Ιστορικό υπό 2.3, 2.4 και 3).

**(v) ως προς την ανάθεση της σύμβασης στο απολύτως απαραίτητο μέτρο**

Σύμφωνα με το με αρ. πρωτ. 6588/03-07-2018 έγγραφο-αίτημά του ο Δήμος Ιστιαίας-Αιδηψού “επιθυμεί να προσφύγει στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση της ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ ΚΑΥΣΙΜΩΝ & ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΓΙΑ ΤΟ ΕΤΟΣ 2018, για την θερινή-τουριστική περίοδο και μέχρι την υπογραφή της σύμβασης ύστερα από την ανάδειξη νέου προμηθευτή (νέας διαδικασίας διαγωνισμού), προϋπολογιζόμενης αξίας 91.030,05 Ευρώ με επιπλέον δαπάνη για Φ.Π.Α. 24% το ποσόν των 21.847,21 Ευρώ, ήτοι σύνολο 112.877,21 Ευρώ.”

Περαιτέρω, στο υποβληθέν σχετικό σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου για την προσφυγή στη διαπραγμάτευση επισημαίνεται ότι το αίτημα αφορά “την θερινή-τουριστική περίοδο και το αργότερο μέχρι 31-10-2018 (που λήγει η θερινή-τουριστική περίοδος)” και ο προϋπολογισμός του αιτήματος ανά φορέα και είδος καυσίμου έχει ως εξής:

**A) Δήμος Ιστιαίας - Αιδηψού**

A/A	ΚΑΥΣΙΜΟ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ (lt)	ΠΡΟΥΠΟΛΟΓΙΖΟΜΕΝΗ ΔΑΠΑΝΗ
1	ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΚΙΝΗΣΗΣ	72.957	74.999,80
2	ΑΜΟΛΥΒΔΗ ΒΕΝΖΙΝΗ	12.050	15.002,25
ΣΥΝΟΛΟ			90.002,05
Φ.Π.Α. 24%			21.600,49
ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ			111.602,54

**B) Ν.Π.Δ.Δ. Κοινωνικής Μέριμνας, Αλληλεγγύης, Αθλητισμός**

A/A	ΚΑΥΣΙΜΟ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ (λίτρα)	ΠΡΟΥΠΟΛΟΓΙΖΟΜΕΝΗ ΔΑΠΑΝΗ
1	ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΚΙΝΗΣΗΣ	1.000	1.028,00
ΣΥΝΟΛΟ			1.028,00

Φ.Π.Α. 24%	246,72
ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ	1.274,72

Σημειώνεται σχετικά ότι, σύμφωνα με τον ενδεικτικό προϋπολογισμό της με αριθ. 02/2017 μελέτης “Προμήθεια Καυσίμων και Λιπαντικών για τα έτη 2017 & 2018” του Δήμου για την Ομάδα Α (Καύσιμα) ως προς τα καύσιμα θέρμανσης προβλέπεται προϋπολογισθείσα αξία 175.040,00€ και ως προς τα καύσιμα κίνησης 393.152,00€ άνευ Φ.Π.Α. για χρονικό διάστημα δύο (2) ετών (Ιστορικό υπό 1.3), **επισημαίνεται δε ότι το ως άνω υποβληθέν αίτημα αφορά μόνο σε καύσιμα κίνησης για το χρονικό διάστημα από την υπογραφή της σύμβασης και το αργότερο έως την 31-10-2018 (λήξη τουριστικής περιόδου).**

14. Εν όψει των ανωτέρω εκτεθέντων, διαπιστώνεται ότι συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής των διατάξεων της περίπτωσης γ’ της παραγράφου 2 του άρθρου 32 του ν. 4412/2016 για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας καυσίμων για τις ανάγκες του Δήμου Ιστιαίας-Αιδηψού και των νομικών προσώπων αυτού, συνολικού προϋπολογισμού 91.030,05€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., λόγω κατεπείγουσας ανάγκης.

#### 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** αποφασίζει:

**Την παροχή σύμφωνης γνώμης**, επί του αιτήματος του Δήμου Ιστιαίας-Αιδηψού, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση για την ανάθεση σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια καυσίμων κίνησης για τις ανάγκες του Δήμου και των νομικών του προσώπων, συνολικού προϋπολογισμού 91.030,05€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για το χρονικό διάστημα της θερινής – τουριστικής περιόδου και το αργότερο έως την 31-10-2018, λόγω κατεπείγουσας ανάγκης, σύμφωνα με τις διατάξεις της περίπτωσης γ’ της παραγράφου 2 του άρθρου 32 του ν. 4412/2016, όπως ρητώς μνημονεύεται στο σχετικό αίτημα, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

**Αθήνα, 16 Ιουλίου 2018**

**ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ**

**Ο Πρόεδρος**

**Γεώργιος Καταπόδης**