



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ**

**ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ**

**ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**ΑΠΟΦΑΣΗ**

**11/2014**

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

**Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

Στην Αθήνα σήμερα 14 Ιανουαρίου 2014, ημέρα Τρίτη και ώρα 10.30, επί της Λεωφ. Κηφισίας 7 στους Αμπελοκήπους, 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:** Δημήτριος Ραΐκος .
- 2. Αντιπρόεδρος:** Χριστίνα Μπουσουλέγκα
- Μέλη:** 3. Δημητρούλιας Θεόδωρος
4. Καραμανλής Ευάγγελος
5. Κουλούρη Ιωάννα
6. Λουρίκας Δημήτριος
7. Σταθακόπουλος Δημήτριος

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

**Γραμματέας:** Στυλιανή Τσιάβου

**Εισηγήτρια:** Ηρακλεία Σχοινά, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

**Σχετικά:** Το με αρ. Πρωτ. 20440/20-11-2013 έγγραφο αίτημα του Γενικού Νοσοκομείου Ιωαννίνων «Γ. ΧΑΤΖΗΚΩΣΤΑ» προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., το οποίο παρελήφθη από την Αρχή στις 26-11-2013 με αριθμό πρωτ. 5272/26-11-2013, όπως αυτό συμπληρώθηκε, κατόπιν σχετικού αιτήματος της Αρχής, με το αριθμ. πρωτ. 22845/30-12-2013 όμοιο έγγραφο (αριθμ. πρωτ. της Αρχής 5732/31-12-2013).

**Θέμα: Διατύπωση σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, σε συνέχεια δύο άγονων διαγωνισμών, αρχικού και επαναληπτικού, κατ' άρθρο 25 παρ. 1 περ. α του π.δ. 60/2007, για την ανάθεση προμήθειας πετρελαίου κίνησης και πετρελαίου θέρμανσης για την κάλυψη των αναγκών του Γενικού Νοσοκομείου Ιωαννίνων «Γ. ΧΑΤΖΗΚΩΣΤΑ», της Μέσης Νοσηλευτικής Σχολής, των Ξενώνων του Νοσοκομείου εντός της πόλης των Ιωαννίνων και των Κέντρων Υγείας εκτός της πόλης των Ιωαννίνων, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 1.350.000,00 €, συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., διάρκειας ενός έτους**

1. Με το αριθμ. πρωτ. 20440/20-11-2013 έγγραφο αίτημα του Γενικού Νοσοκομείου Ιωαννίνων «Γ. ΧΑΤΖΗΚΩΣΤΑ», το οποίο παρελήφθη από την Αρχή στις 26-11-2013 με αριθμό πρωτ. 5272/26-11-2013, όπως αυτό συμπληρώθηκε, κατόπιν σχετικού αιτήματος της Αρχής, με το αριθμ. πρωτ. 22845/30-12-2013 όμοιο έγγραφο (αριθμ. πρωτ. της Αρχής 5732/31-12-2013) ζητείται η σύμφωνη γνώμη της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. για την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, σε συνέχεια δύο άγονων διαγωνισμών αρχικού και επαναληπτικού, κατ' άρθρο 25 παρ. 1 περ. α του π.δ. 60/2007, για την ανάδειξη προμηθευτή πετρελαίου κίνησης και πετρελαίου θέρμανσης για την κάλυψη των αναγκών του Γενικού Νοσοκομείου Ιωαννίνων «Γ. ΧΑΤΖΗΚΩΣΤΑ», της Μέσης Νοσηλευτικής Σχολής, των Ξενώνων του Νοσοκομείου εντός της πόλης των Ιωαννίνων και των Κέντρων Υγείας εκτός της πόλης των Ιωαννίνων, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 1.350.000,00 €, συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., διάρκειας ενός έτους.

#### **I. Ιστορικό-πραγματικό πλαίσιο**

2. Από τα αναφερόμενα στο κρινόμενο αίτημα και στα συνυποβληθέντα αρχικά και συμπληρωματικά έγγραφα και στοιχεία προκύπτουν τα ακόλουθα πραγματικά περιστατικά:

α) Με την αριθμ. 21/21-11-2012 απόφασή του (ΑΔΑ: Β4Σ146906Ω-ΞΩ6) το Διοικητικό Συμβούλιο του Γενικού Νοσοκομείου Ιωαννίνων «Γ. ΧΑΤΖΗΚΩΣΤΑ» ενέκρινε, σε εκτέλεση του Προγράμματος Προμηθειών, Υπηρεσιών και Φαρμάκων των Μονάδων Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης, έτους 2012 και σε εφαρμογή της αριθμ. 6881/03-10-2012 απόφασης της ΕΠΥ σχετικά με οδηγίες εκτέλεσης και εφαρμογής του ΠΠΥΥ 2012, πιστώσεις 2012 και 2013 και σε εφαρμογή του Κεφ. Α, παρ. 4, 5 και 6 αυτής, από τις πιστώσεις ΠΠΥΥ 2012 – Πιστώσεις 2013, τη διενέργεια ανοιχτού δημόσιου διεθνούς διαγωνισμού, για την προμήθεια καυσίμων (κατηγορία CPV 09100000-0 και ΚΑΕ 1611) συνολικού προϋπολογισμού 1.350.000,00 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ με κριτήριο κατακύρωσης το μεγαλύτερο προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό.

β) Ακολουθώντας, το Γενικό Νοσοκομείο Ιωαννίνων «Γ. ΧΑΤΖΗΚΩΣΤΑ» προέβη στην αριθμ. πρωτ. 8696/17-5-2013 (αριθ. 83/2013) Διακήρυξη ανοιχτού δημόσιου διεθνούς μειοδοτικού διαγωνισμού για την προμήθεια 880.000 περίπου λίτρων Πετρελαίου Κίνησης προοριζόμενο για θέρμανση και άλλες χρήσεις και Πετρελαίου Θέρμανσης για την κάλυψη των αναγκών του Νοσοκομείου, της Μέσης Νοσηλευτικής Σχολής, των Ξενώνων του Νοσοκομείου εντός της πόλης των Ιωαννίνων και των Κέντρων Υγείας εκτός της πόλης των Ιωαννίνων, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 1.350.000,00 €, συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., διάρκειας ενός έτους. Η προμήθεια, βάσει του Παραρτήματος Β' της ως άνω διακήρυξης, το οποίο αποτελεί αναπόσπαστο στοιχείο αυτής, περιελάμβανε αναλυτικά: 1) 730.000 περίπου λίτρα ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΥ ΚΙΝΗΣΗΣ ΓΙΑ ΘΕΡΜΑΝΣΗ και άλλες χρήσεις για το Γενικό Νοσοκομείο Ιωαννίνων «Γ. ΧΑΤΖΗΚΩΣΤΑ» και 20.000 περίπου λίτρα ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΥ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ για τη Μέση Νοσηλευτική Σχολή και τους Ξενώνες εντός της πόλης των Ιωαννίνων, προϋπολογισμού 1.150.000,00 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και 2) 130.000 περίπου λίτρα ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΥ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ για τα ΚΕΝΤΡΑ ΥΓΕΙΑΣ του Νομού: Κ.Υ. ΔΕΛΒΙΝΑΚΙΟΥ (23.000 lt), Κ.Υ. ΒΟΥΤΣΑΡΑ (8.000 lt), Κ.Υ. ΔΕΡΒΙΖΙΑΝΩΝ (15.000 lt), Κ.Υ. ΚΟΝΙΤΣΑΣ (62.000 lt), Κ.Υ. ΠΡΑΜΑΝΤΩΝ (4.000 lt), Κ.Υ. ΜΕΤΣΟΒΟΥ (18.000 lt) προϋπολογισμού 200.000,00 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

Κριτήριο κατακύρωσης σύμφωνα με τη διακήρυξη ορίστηκε «η χαμηλότερη τιμή (μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις % στη μέση διαμορφούμενη τιμή χονδρικής πώλησης στο νομό)». Επίσης, με την παράγραφο 1.4. της διακήρυξης ορίστηκε ότι: «1.4. Γίνονται δεκτές προσφορές, σύμφωνα με το Παράρτημα Β, ως εξής: 1.4.1. Για το σύνολο των ζητούμενων ποσοτήτων των καυσίμων [ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΥ ΚΙΝΗΣΗΣ – ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΥ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ] του Νοσοκομείου και για τις Μονάδες Υγείας εντός της πόλης των Ιωαννίνων. 1.4.2. Για το σύνολο των ζητούμενων ποσοτήτων των καυσίμων [ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΥ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ] για τα Κέντρα Υγείας του Νοσοκομείου εκτός της πόλης των Ιωαννίνων. 1.4.3. Και για τις δύο (2) παραπάνω κατηγορίες ζητούμενων καυσίμων». Η εγγύηση συμμετοχής στο διαγωνισμό ορίστηκε σε «ποσοστό 5% του προϋπολογισμού με ΦΠΑ για κάθε προσφερόμενη κατηγορία ζητούμενων ειδών της διακήρυξης». Καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 17-7-2013, ενώ ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ορίστηκε η 18-7-2013.

γ) Περίληψη της ως άνω διακήρυξης απεστάλη ηλεκτρονικά για δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ε.Ε. στις 17-5-2013 και δημοσιεύθηκε στον εθνικό τύπο, στις ημερήσιες οικονομικές πανελλαδικής κυκλοφορίας εφημερίδες «ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ & ΠΛΕΙΣΤΗΡΙΑΣΜΩΝ και «ΕΞΠΡΕΣ» στις 18-5-2013, στις ημερήσιες τοπικές Ν. Ιωαννίνων «ΠΡΩΙΝΑ ΝΕΑ» και «ΕΝΗΜΕΡΩΣΗ» στις 18-5-2013 και στην εβδομαδιαία τοπική Ν. Ιωαννίνων «ΕΚΔΟΣΗ» στις 21-5-2013, καθώς και στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως (ΦΕΚ 301/24-5-2013). Περίληψη αυτής αναρτήθηκε στον πίνακα ανακοινώσεων της Αναθέτουσας Αρχής και στο ΔΙΑΥΓΕΙΑ (ΑΔΑ: ΒΕΝ246906Ω-Ω46), ενώ κοινοποιήθηκε στο Βιομηχανικό & Εμπορικό Επιμελητήριο Αθηνών, στο Βιοτεχνικό Επιμελητήριο Αθηνών, στο Τεχνικό Επιμελητήριο Ελλάδος, στο Σύνδεσμο Ελληνικών Βιομηχανιών, στο Εμπορικό και Βιομηχανικό Επιμελητήριο Θεσσαλονίκης, στον ΕΟΜΜΕΧ και στην Ομοσπονδία Ε.Β.Ε. Ν. Ιωαννίνων προς ενημέρωση των μελών τους. Σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στη διακήρυξη, το τεύχος αυτής αναρτήθηκε την 17-5-2013 στην ιστοσελίδα του Νοσοκομείου ([www.gni-hatzikosta.gr](http://www.gni-hatzikosta.gr)).

δ) Κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού, η Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης διαπίστωσε, όπως προκύπτει και από το από 18-7-2013 πρακτικό της, ότι μέχρι την ημερομηνία λήξης υποβολής προσφορών, δηλ. στις 17-7-2013, δεν κατατέθηκε καμία προσφορά και πρότεινε την ματαίωση του διαγωνισμού και την επανάληψή του με τους ίδιους όρους. Ακολούθως, με την αριθμ. 14/22-7-2013 Απόφαση του Δ.Σ. του Νοσοκομείου αποφασίστηκε η ματαίωση του διαγωνισμού λόγω μη κατάθεσης προσφορών και η επαναπροκήρυξή του με τους ίδιους όρους.

ε) Με την αριθμ. πρωτ. 13527/31-7-2013 διακήρυξη (αριθ. 102/2013), το Γενικό Νοσοκομείο Ιωαννίνων «Γ. ΧΑΤΖΗΚΩΣΤΑ» προκήρυξε τη διενέργεια επαναληπτικού δημόσιου διεθνούς ανοικτού μειοδοτικού διαγωνισμού για την προμήθεια πετρελαίου κίνησης και πετρελαίου θέρμανσης για το Νοσοκομείο και τους Φορείς του, για την ίδια ποσότητα, με τις ίδιες τεχνικές προδιαγραφές, την ίδια προϋπολογιζόμενη αξία και περιλαμβάνοντας τους ίδιους όρους στη διακήρυξη. Περίληψη της ως άνω διακήρυξης απεστάλη ηλεκτρονικά για δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ε.Ε. στις 31-7-2013 και δημοσιεύθηκε στον εθνικό τύπο στις εφημερίδες «ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ & ΠΛΕΙΣΤΗΡΙΑΣΜΩΝ, «ΗΧΩ ΤΩΝ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ», «ΠΡΩΙΝΑ ΝΕΑ», «ΕΝΗΜΕΡΩΣΗ» (02-8-2013) και «ΕΚΔΟΣΗ» (06-8-2013), καθώς και στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων (ΦΕΚ 497/02-8-2013) και αναρτήθηκε στο ΔΙΑΥΓΕΙΑ (ΑΔΑ: ΒΛΒ046906Ω-1ΔΓ), καθώς και στα Επιμελητήρια και τις Επαγγελματικές Οργανώσεις της χώρας, ενώ, σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στη διακήρυξη, το τεύχος αυτής αναρτήθηκε την 01-8-2013 στην ιστοσελίδα του Νοσοκομείου ([www.gni-hatzikosta.gr](http://www.gni-hatzikosta.gr)). Καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 01-10-2013, ενώ ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ορίστηκε η 02-10-2013.

στ) Κατά την ημερομηνία διενέργειας του α' επαναληπτικού διαγωνισμού, η Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης διαπίστωσε, όπως προκύπτει και από το από 02-10-2013 πρακτικό της, ότι μέχρι την ημερομηνία λήξης υποβολής προσφορών, δηλ. την 01-10-2013, δεν κατατέθηκε καμία προσφορά και πρότεινε την ματαίωση του διαγωνισμού λόγω μη υποβολής προσφορών και την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, χωρίς προηγούμενη δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, κατά τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α του Π.Δ. 60/2007, για την ανάδειξη χορηγητή για την προμήθεια καυσίμων. Ακολούθως, το Διοικητικό Συμβούλιο του Νοσοκομείου, με τις αριθμ. 20/10-10-2013 και 24/03-12-2013 αποφάσεις του, ενέκρινε το πρακτικό της Επιτροπής Αξιολόγησης του επαναληπτικού διαγωνισμού, ματαίωσε το διαγωνισμό και αποφάσισε την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, κατά τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α του ΠΔ 60/2007 μετά και τη σύμφωνη γνώμη της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

3. Κατόπιν των ανωτέρω, το Γενικό Νοσοκομείο Ιωαννίνων «Γ. ΧΑΤΖΗΚΩΣΤΑ» με το αριθμ. πρωτ. 20440/20-11-2013 έγγραφο αίτημά του, το οποίο παρελήφθη από την Αρχή στις 26-11-2013 με αριθμό πρωτ. 5272/26-11-2013, όπως αυτό συμπληρώθηκε, κατόπιν σχετικού αιτήματος της Αρχής, με το αριθμ. πρωτ. 22845/30-12-2013 όμοιο έγγραφο (αριθμ. πρωτ. της Αρχής 5732/31-12-2013), αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. για την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, σε συνέχεια δύο άγονων διαγωνισμών αρχικού και επαναληπτικού για την ανάδειξη προμηθευτή πετρελαίου κίνησης και πετρελαίου θέρμανσης για την κάλυψη των αναγκών του Γενικού Νοσοκομείου Ιωαννίνων «Γ. ΧΑΤΖΗΚΩΣΤΑ», της Μέσης Νοσηλευτικής Σχολής, των Ξενώνων του Νοσοκομείου εντός της πόλης των Ιωαννίνων και των Κέντρων Υγείας εκτός της πόλης των Ιωαννίνων, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 1.350.000,00 €, συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., διάρκειας ενός έτους, κατ' επίκληση των διατάξεων του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α του π.δ. 60/2007.

## II. Νομικό πλαίσιο

4. Το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, ορίζει τα ακόλουθα:

«δδ) Οι αποφάσεις των αναθετουσών Αρχών που αφορούν προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημόσιων συμβάσεων, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 3 του π.δ. 59/2007 και των άρθρων 24 και 25 του π.δ. 60/2007, εξαιρουμένων των περιπτώσεων ανωτέρας βίας, εκδίδονται μετά από σύμφωνη γνώμη της Αρχής, εφόσον οι συμβάσεις αυτές εμπίπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των ανωτέρω προεδρικών διαταγμάτων. [...]».

5. Η διάταξη του άρθρου 6 παρ. 1 του π.δ. 60/2007 «Προσαρμογή της ελληνικής νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ...» ορίζει:

“Το παρόν εφαρμόζεται στις δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών που δεν εξαιρούνται, δυνάμει των εξαιρέσεων που προβλέπονται στα άρθρα 16, 17 και 9 έως 15, και των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός φόρου προστιθέμενης αξίας (ΦΠΑ) είναι ίση προς ή ανώτερη από τα ακόλουθα κατώτατα όρια:

α) 137.000 ευρώ, για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών, εκτός αυτών που καλύπτονται από την περίπτωση β) στοιχείο iii), που συνάπτονται από τις αναθέτουσες αρχές οι οποίες είναι κεντρικές κυβερνητικές αρχές του Παραρτήματος IV. [...]

β) 211.000 ευρώ, προκειμένου για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που συνάπτονται είτε i) από αναθέτουσες αρχές άλλες από εκείνες που αναφέρονται στο Παράρτημα IV, είτε ii) από τις αναθέτουσες αρχές που αναφέρονται στο Παράρτημα IV και οι οποίες δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, όταν οι συμβάσεις αφορούν προϊόντα τα οποία δεν καλύπτει το Παράρτημα V, είτε iii) από οποιαδήποτε αναθέτουσα αρχή και έχουν ως αντικείμενο υπηρεσίες της κατηγορίας 8 του Παραρτήματος II Α, υπηρεσίες τηλεπικοινωνιών της κατηγορίας 5 των οποίων οι θέσεις στο CPV είναι

αντίστοιχες με τους αριθμούς αναφοράς CPC 7524, 7525 και 7526, ή/και υπηρεσίες που αναφέρονται στο Παράρτημα II Β.”

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με το άρθρο 2 του αριθ. 1336/2013 Κανονισμού της Επιτροπής της 13ης Δεκεμβρίου 2013 για την τροποποίηση των οδηγιών 2004/17/EK, 2004/18/EK και 2009/81/EK του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, όσον αφορά τα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, το ως άνω ποσό αναπροσαρμόστηκε στις 134.000 ευρώ και 207.000 ευρώ αντίστοιχα.

6. Περαιτέρω, η διάταξη του άρθρου 8 παρ. 5 περ. β του π.δ. 60/2007 ορίζει: «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».

7. Στο άρθρο 25 του π.δ. 60/2007 ορίζεται:

«...1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν τις δημόσιες συμβάσεις τους προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, στις ακόλουθες περιπτώσεις:

1) Προκειμένου για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών: α) εάν, ύστερα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές δεν κρίνεται κατάλληλη, ή εάν δεν υπάρχει κανείς υποψήφιος, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή, ύστερα από αίτημα της...».

8. Το άρθρο 30 παρ. 1 και 5 του ίδιου ως άνω π.δ προβλέπει :

«1. Οι προκηρύξεις περιλαμβάνουν τις πληροφορίες που αναφέρονται στο Παράρτημα VII Α καθώς και κάθε πρόσθετη πληροφορία που κρίνεται χρήσιμη από την αναθέτουσα αρχή, χρησιμοποιώντας τα τυποποιημένα έντυπα που εγκρίνονται από την Ευρωπαϊκή Επιτροπή σύμφωνα με την προβλεπόμενη στο άρθρο 77 παρ. 2 της Οδηγίας 2004/18/EK, διαδικασία. [...]

5. [...] Οι προκηρύξεις που δημοσιεύονται σε εθνικό επίπεδο δεν πρέπει να περιλαμβάνουν πληροφορίες διαφορετικές από εκείνες που περιέχονται στις προκηρύξεις που αποστέλλονται στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή ή δημοσιεύονται στο “προφίλ αγοραστή” (...).».

9. Το Παράρτημα VII Α του π.δ. 60/2007, στις πληροφορίες που πρέπει να περιλαμβάνονται στις προκηρύξεις δημοσίων συμβάσεων, μεταξύ άλλων, περιλαμβάνει: «...7. Εάν οι συμβάσεις υποδιαιρούνται σε τμήματα, αναφορά της δυνατότητας για τους οικονομικούς φορείς να υποβάλλουν προσφορά για ένα, περισσότερα ή/και για όλα τα τμήματα ...».

### III. Νομική Εκτίμηση

10. Το υπό εξέταση αίτημα του Γενικού Νοσοκομείου Ιωαννίνων «Γ. ΧΑΤΖΗΚΩΣΤΑ» αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας, 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. α' της παρ. 1 του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών σε συνδυασμό με το συνολικό προϋπολογισμό της προς προμήθεια δαπάνης, ο οποίος ανέρχεται στο ποσό των 1.350.000,00 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ, υποπερίπτωση δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει για την παροχή γνώμης.

11. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες περιπτώσεις στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/EK (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007) (βλ. σχετικώς ΔΕΕ, απόφαση της 8ης Απριλίου 2008,

C 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56). Συναφώς επισημαίνεται ότι οι ανωτέρω διατάξεις, στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από τη βασική ρύθμιση, 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/EK να μην απωλέσει 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, το δε βάρος απόδειξης ότι συντρέχουν πράγματι οι εξαιρετικές περιστάσεις που δικαιολογούν την παρέκκλιση φέρει εκείνος που τις επικαλείται (βλ. ΔΕΚ, 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, της 13<sup>ης</sup> Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48, της 14.09.2004, Υπόθεση C-385/02, της 12.01.1994, Υπόθεση C-296/92, της 17.11.1993, Υπόθεση C-71/02, της 10.03.1987, Υπόθεση C-199/85).

**12.** Ειδικότερα, η εφαρμογή του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του Π.Δ 60/2007, στη βάση του οποίου οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, προϋποθέτει:

**α)** να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία,

Μάλιστα, η προσφυγή στη διαδικασία των διαπραγματεύσεων, κατ' εφαρμογή της περ. α της παρ. 1 του άρθρου 25 του ως άνω Π.Δ. συνέχεται άμεσα με τον προηγούμενο αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία (ΕΣ-Πράξη 215/2012-Z' Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 1249, 466/2011, 29/2012).

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

**γ)** να μην τροποποιούνται ουσιαδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση,

**δ)** Επιπλέον, προϋποθέτει ότι σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση προς αυτήν, σχετικής εκθέσεως.

**13.** Εν προκειμένω, από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, προκύπτουν τα εξής:

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

Το Γενικό Νοσοκομείο Ιωαννίνων «Γ. ΧΑΤΖΗΚΩΣΤΑ» προκήρυξε δύο (2) ανοικτούς διεθνείς διαγωνισμούς (αρχικός διαγωνισμός και επαναληπτικός αυτού) για την προμήθεια υγρών καυσίμων για την κάλυψη των αναγκών του Νοσοκομείου και των Φορέων του, στο πλαίσιο των οποίων δεν υπεβλήθη καμία προσφορά, κηρυσσομένων, ως εκ τούτου, άγονων.

Από τα στοιχεία του φακέλου διαπιστώνονται νομικές πλημμέλειες κατά την τήρηση των διατυπώσεων δημοσιότητας και των δύο (2) διαγωνισμών, αρχικού και επαναληπτικού.

Ειδικότερα:

Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 30 παρ. 1 και 5 του π.δ. 60/2007, η Αναθέτουσα Αρχή υποχρεούται να δημοσιεύει περίληψη των ουσιαδών στοιχείων της διακήρυξης του διαγωνισμού στον ημεδαπό τύπο και την Ε.Ε.Ε.Ε (στα οποία συγκαταλέγονται, μεταξύ άλλων, ο διαχωρισμός της σύμβασης σε τμήματα και η δυνατότητα των φορέων να υποβάλουν προσφορά για ένα ή περισσότερα εξ αυτών). Επιπλέον, το Παράρτημα VII Α του π.δ. 60/2007, στις πληροφορίες που πρέπει να περιλαμβάνονται στις προκηρύξεις δημοσίων συμβάσεων, μεταξύ άλλων, περιλαμβάνει:

«...7. Εάν οι συμβάσεις υποδιαιρούνται σε τμήματα, αναφορά της δυνατότητας για τους οικονομικούς φορείς να υποβάλλουν προσφορά για ένα, περισσότερα ή/και για όλα τα τμήματα ...».

Στην προκειμένη περίπτωση, κατά παράβαση των ως άνω διατάξεων, διαπιστώθηκε εσφαλμένη συμπλήρωση του τυποποιημένου εντύπου προκήρυξης σύμβασης που απεστάλη στην Ε.Ε.Ε.Ε. ως προς τη δυνατότητα υποβολής τμηματικών προσφορών: Ειδικότερα, ενώ στην παράγραφο 1.4. της διακήρυξης του διαγωνισμού (αρχικού και επαναληπτικού διαγωνισμού) ορίστηκε ότι προβλέφθηκε η δυνατότητα υποβολής τμηματικών προσφορών εκ μέρους των υποψηφίων προμηθευτών, όπως ακριβώς αναφέρεται ανωτέρω στην παρ. 1.2.β. της παρούσας, ωστόσο στο τυποποιημένο έντυπο της περίληψης (αρχικού και επαναληπτικού διαγωνισμού), που δημοσιεύτηκε στην Ε.Ε.Ε.Ε. και ειδικότερα στο τμήμα II.1.8. αυτής με τίτλο «Κατανομή σε τμήματα», συμπληρώθηκε η ένδειξη της μη υποδιαίρεσης της προς ανάθεση σύμβασης σε τμήματα. Επίσης και στο Παράρτημα Β του τυποποιημένου εντύπου δεν γίνεται αναφορά στα τμήματα.

Επιπλέον και στην περίληψη της διακήρυξης που δημοσιεύτηκε στον εθνικό τύπο δεν γίνεται αναφορά της ύπαρξης ομάδων, για τις οποίες υπήρχε η δυνατότητα υποβολής προσφοράς.

Η παράλειψη ή η πλημμελής τήρηση των διατυπώσεων δημοσιότητας συνιστά παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας του διαγωνισμού, η οποία πλήττει τις αρχές του ανταγωνισμού, της πρόσβασης στις διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων και της διαφάνειας και καθιστά μη νόμιμη τη διαγωνιστική διαδικασία (βλ. Ελ. Συν. VI Τμήμα 935/2013, 408/2012, 2263/2011, 1780/2011 1646/2011), με επακόλουθο τη μη νόμιμη προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης.

14. Συνεπώς από την υπαγωγή των πραγματικών περιστατικών στις προαναφερόμενες διατάξεις διαπιστώνεται ότι δεν προκύπτει η συνδρομή των προϋποθέσεων της παρ. α' της παρ. 1 του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007 για την παροχή σύμφωνης γνώμης για την αιτούμενη προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης.

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

#### **IV. Συμπέρασμα**

16. 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:

**Τη μη παροχή σύμφωνης γνώμης**, επί του αιτήματος του Γενικού Νοσοκομείου Ιωαννίνων «Γ. ΧΑΤΖΗΚΩΣΤΑ», 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, κατά τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α', για την ανάθεση της προμήθειας πετρελαίου κίνησης και πετρελαίου θέρμανσης για την κάλυψη των αναγκών του Γενικού Νοσοκομείου Ιωαννίνων «Γ. ΧΑΤΖΗΚΩΣΤΑ» και των φορέων του, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 1.350.000,00 €, συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., διάρκειας ενός έτους, λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

**Αθήνα 14 Ιανουαρίου 2014**

**ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ**

**Ο Πρόεδρος**

**Δημήτριος Ραΐκος**