



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ  
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

17/2014

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

**Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

Στην Αθήνα σήμερα, την 23 Ιανουαρίου του έτους δύο χιλιάδες δέκα τέσσερα (2014) ημέρα Πέμπτη και ώρα 11.00, και επί της Λεωφόρου Κηφισίας 7, όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η **ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** σε συνεδρίαση μετά από σχετική πρόσκληση του Προέδρου της, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα μέλη της Αρχής.

Από τα προσκληθέντα μέλη της Αρχής παρέστησαν κατά την συνεδρίαση τα ακόλουθα:

- 1. Αναπληρωτής Πρόεδρος:** Δετσαρίδης Χρήστος (ο οποίος νόμιμα αναπληρώνει τον Πρόεδρο Ράϊκο Δημήτριο που απουσίαζε λόγω δικαιολογημένου κωλύματος).
- 2. Αναπληρωτής Αντιπρόεδρος:** Βαρδακαστάνης Κωνσταντίνος (ο οποίος νόμιμα αναπληρώνει την Αντιπρόεδρο Μπουσουλέγκα Χριστίνα που απουσίαζε λόγω δικαιολογημένου κωλύματος).
- 3. Μέλη:**  
Καραμανλής Ευάγγελος  
Σταθακόπουλος Δημήτριος  
Κουλούρη Ιωάννα  
Λουρίκας Δημήτριος

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

**Γραμματέας:** Στυλιανή Τσιάβου

**Εισηγητής:** Παναγιώτα Μπαράκου, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

**Ερώτημα:** Το υπ' αρ. πρωτ. Β2591/13.12.2013 αίτημα του Δημοκρίτειου Πανεπιστημίου Θράκης προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. το οποίο παρελήφθη από την Αρχή την 17.12.2013 και έλαβε αριθμό πρωτ. 5571, όπως συμπληρώθηκε.

**Θέμα: Διατύπωση σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας υγρών καυσίμων (πετρελαίου θέρμανσης και καυσίμων κίνησης) για τις ανάγκες του Δ.Π.Θ. στην πόλη της Κομοτηνής, για το οικονομικό έτος 2014, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 409.756,08€ (μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 23%).**

1. Με το υπ' αρ. πρωτ. Β2591/13.12.2013 αίτημα του Δημοκρίτειου Πανεπιστημίου Θράκης (εφεξής Δ.Π.Θ.) προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., το οποίο παρελήφθη από την Αρχή την 17.12.2013 και έλαβε αριθμό πρωτ. 5571, όπως συμπληρώθηκε με το υπ' αρ. πρωτ. Β3281/09.01.2014 έγγραφό του, το οποίο παρελήφθη από την Αρχή την 10.01.2014 και έλαβε αριθμό πρωτ. 109, το Πανεπιστήμιο 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 του Π.Δ 60/2007, για την ανάδειξη προμηθευτή υγρών καυσίμων (πετρελαίου θέρμανσης, πετρελαίου κίνησης, βενζίνης αμόλυβδης και βενζίνης super) για την κάλυψη των αναγκών όλων των κτιρίων, των χώρων εκπαίδευσης και των Υπηρεσιών του Δ.Π.Θ. στην Κομοτηνή, καθώς και για την κάλυψη των αναγκών όλων των αυτοκινήτων του Δ.Π.Θ. , για το οικονομικό έτος 2014, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 409.756,08€ (μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 23%), ισχυριζόμενο ότι ο σχετικός προηγηθείς διεθνής διαγωνισμός απέβη άγονος. Η διάρκεια της σύμβασης που θα προκύψει ορίζεται σε ένα έτος από την υπογραφή της.

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

2. Από το φάκελο της υπόθεσης και τα περιλαμβανόμενα σε αυτόν στοιχεία και σχετικά έγγραφα, προκύπτουν τα ακόλουθα:

2.1. Ο Πρύτανης του Πανεπιστημίου εξέδωσε την υπ' αριθμ 15/2013 (με αριθμ. πρωτ. Β7183 π.ε./27.09.2013) απόφαση, με την οποία εγκρίνει την διενέργεια Διεθνούς Ανοικτού Διαγωνισμού με κλειστές προσφορές (Διακήρυξη 531/2013) για την ως άνω προμήθεια, προϋπολογισμού 409.756,08€ (μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 23%), σε βάρος του προϋπολογισμού έτους 2014 (και ειδικότερα: ποσό 369.918,69€ πλέον Φ.Π.Α. για το πετρέλαιο θέρμανσης, και ποσό 39.837,39€ πλέον Φ.Π.Α. για τα καύσιμα κίνησης), με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή (ειδικότερα το υψηλότερο ποσοστό έκπτωσης επί της % επί της διαμορφωμένης μέσης τιμής του Τμήματος Εμπορίου της Περιφερειακής Ενότητας Ροδόπης). Ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ορίστηκε η 21.11.2013.

2.2. Περίληψη των ουσιωδών όρων και στοιχείων της διακήρυξης του διαγωνισμού, απεστάλη ηλεκτρονικά (04.10.2013) προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε). Συνακόλουθα, η από 02.10.2013 περίληψη διακήρυξης δημοσιεύτηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως (ΦΕΚ 639/11.10.2013), στις εφημερίδες «ΕΦΗΜΕΡΙΣ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ» (12-13.10.2013), «ΗΜΕΡΗΣΙΑ» (16.10.2013), «ΠΑΝΕΛΛΗΝΙΑ ΒΟΡΕΙΟΥ ΕΛΛΑΔΟΣ» (14.10.2013), «ΠΑΡΑΤΗΡΗΤΗΣ ΞΑΝΘΗΣ» (16.10.2013), αναρτήθηκε (στις 15.10.2013) στην ιστοσελίδα του Πανεπιστημίου <http://supplies.duth.gr>, όπως και τα λοιπά τεύχη της διακήρυξης, απεστάλη, τέλος, στα Επιμελητήρια.

2.3. Η Επιτροπή Παραλαβής, Αποσφράγισης και Αξιολόγησης Προσφορών του Ανοικτού Διαγωνισμού, με το από 28.11.2013 Πρακτικό της για την ανάδειξη προμηθευτή υγρών καυσίμων, πρότεινε την ματαίωση του διαγωνισμού, και την προσφυγή στην διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, σύμφωνα με τις διατάξεις του Π.Δ. 60/2007 άρθρο 25 αρ 1 περ. α και χωρίς τροποποίηση των όρων της σχετικής διακήρυξης, παρά το γεγονός ότι στο διαγωνισμό προσήλθε και κατέθεσε προσφορά μια εταιρία, επικαλούμενη τα ακόλουθα: “

Τις διατάξεις του π.δ. 118/2007, άρθρο 21, περ. η',

Ότι η μη συμμετοχή περισσότερων εταιριών δεν οφείλεται σε υπαιτιότητα της αναθέτουσας αρχής, καθώς τηρήθηκαν πλήρως οι κανόνες δημοσιότητας, όπως προβλέπονται από τις κείμενες διατάξεις.

Τους εξαιρετικούς λόγους κατεπίγοντος...που καθιστούν επιτακτική ανάγκη για προμήθεια πετρελαίου θέρμανσης και καυσίμων κίνησης.....

Το γεγονός ότι τα τελευταία χρόνια οι Διεθνείς Ανοικτοί Διαγωνισμοί καθώς και οι επαναληπτικοί αυτών για την προμήθεια πετρελαίου θέρμανσης που διεξάγονται τόσο από το Δημοκρίτειο Πανεπιστήμιο Θράκης, όσο και από τους άλλους φορείς του Δημοσίου Τομέα στο Νομό Ροδόπης κηρύσσονται άγονοι και ματαιώνονται λόγω μη κατάθεσης προσφορών,

Τη βεβαιότητα ότι η ενδεχόμενη επανάληψη του εν λόγω διαγωνισμού, τηρουμένων των δεσμευτικών προθεσμιών που επιβάλλουν οι σχετικές διατάξεις του π.δ. 118/07 δεν θα καταστήσει εφικτή την έγκαιρη υλοποίηση της παραπάνω προμήθειας, χωρίς αυτό να απορρέει από υπαιτιότητα της αναθέτουσας αρχής, αλλά αποκλειστικά από τη μη συμμετοχή προμηθευτών, εφόσον κατά τη διάρκεια έγκαιρα προκηρυχθέντων και διενεργηθέντων διαγωνιστικών διαδικασιών, δεν κατατίθεται καμία προσφορά,

αποφάσισε να μην προβεί στο άνοιγμα της μοναδικής οικονομικής προσφοράς” και εισηγήθηκε στον πρύτανη τη ματαίωση του διαγωνισμού και την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, σύμφωνα με τις διατάξεις του Π.Δ.60/2007, άρθρο 25 παρ.1 α', χωρίς τροποποίηση των όρων της σχετικής διακήρυξης και για χρονικό διάστημα από την υπογραφή της σύμβασης μέχρι 31.12.2014, καθώς και την αποστολή του αιτήματος στην Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. προς έγκριση.

**2.4.** Με την υπ' αριθμ 29/B2415/09.12.2013 απόφαση, ο Πρύτανης του Δ.Π.Θ. έκανε δεκτό το από 28.11.2013 Πρακτικό της Επιτροπής Παραλαβής, Αποσφράγισης και Αξιολόγησης Προσφορών του Ανοικτού Διαγωνισμού, και αποφάσισε τη ματαίωση του διαγωνισμού και την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, σύμφωνα με τις διατάξεις του Π.Δ.60/2007, άρθρο 25 παρ.1 α', χωρίς τροποποίηση των όρων της σχετικής διακήρυξης (531/2013) και για χρονικό διάστημα από την υπογραφή της σύμβασης μέχρι 31.12.2014, καθώς και την αποστολή του αιτήματος στην Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. προς έγκριση, μεταξύ άλλων, ματαίωσε το διαγωνισμό.

**2.5.** Στη συνέχεια, η Δ/νση Οικονομικής Διαχείρισης, Τμήμα Προμηθειών Κομοτηνής του ΔΠΘ, με το υπ' αριθμ Β3281/09.01.2014, διευκρίνισε ότι η παραπάνω Επιτροπή αποφάσισε να μην προβεί στην αποσφράγιση του φακέλου της μοναδικής υποβληθείσας προσφοράς, και επομένως δεν προέβη στον έλεγχο των δικαιολογητικών και της εγγύησης συμμετοχής, και “ότι η Επιτροπή, ορθώς, κατά την άποψή τους, δεν προέβη στο άνοιγμα της μοναδικής προσφοράς, διότι δεν αναπτύσσεται με μια συμμετοχή ο απαιτούμενος ανταγωνισμός και δεν επιτυγχάνεται η προμήθεια στη χαμηλότερη τιμή (κριτήριο κατακύρωσης του διαγωνισμού σύμφωνα με τη διακήρυξη), και επομένως για να υπάρχει σύγκριση έπρεπε να συμμετέχουν στο διαγωνισμό τουλάχιστον δύο (2) οικονομικοί φορείς”.

**3.** Κατόπιν των ανωτέρω, απεστάλη στην Αρχή το υπ' αριθμ Β2591/13.12.2013 αίτημα του Δημοκρίτειου Πανεπιστημίου Θράκης, στο οποίο επισυνάπτεται σχέδιο απόφασης του Πρύτανη του Δ.Π.Θ., το οποίο εγκρίνει την προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς τροποποίηση των όρων της αρχικής διακήρυξης 531/2013, λόγω του απαραίτητου και του κατεπίγοντος χαρακτήρα της προμήθειας υγρών καυσίμων για την κάλυψη των αναγκών όλων των κτιρίων, των χώρων εκπαίδευσης, των Υπηρεσιών και των αυτοκινήτων του Δ.Π.Θ στην Κομοτηνή, με βάση το άρθρο 25 παρ 1 περ α του Π.Δ 60/2007 (προηγηθείς άγονος διαγωνισμός), προϋπολογισμού 409.756,08€ με ΦΠΑ, με κριτήριο κατακύρωσης την χαμηλότερη τιμή, ήτοι το υψηλότερο ποσοστό έκπτωσης επί της % επί της μέσης διαμορφούμενης χονδρικής ή λιανικής τιμής για κάθε είδος δηλαδή: α) πετρέλαιο θέρμανσης και β) καύσιμα, του Τμήματος Εμπορίου της Περιφερειακής Ενότητας Ροδόπης, για χρονικό διάστημα ενός έτους (μέχρι 31.12.2014).

## II. Νομικό πλαίσιο

4. 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 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 εμπíπτουν, 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 από αυτές που καλύπτονται από την περίπτωση β) στοιχείο ιι) 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 ι) από αναθέτουσες αρχές άλλες από εκείνες που αναφέρονται στο Παράρτημα IV [...]”

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ 1 στοιχείο β) του υπ' αριθμ 1336/2013 Κανονισμού της Επιτροπής της 13ης Νοεμβρίου 2013 για την τροποποίηση των οδηγιών 2004/17/ΕΚ, 2004/18/ΕΚ και 2009/81/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, όσον αφορά τα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, το ως άνω ποσό αναπροσαρμόστηκε σε 207.000 ευρώ.

6. Το άρθρο 25 του π.δ. 60/2007 ορίζει :

### Άρθρο 25

Διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού (άρθρο 31 οδηγίας 2004/18/ΕΚ).

«...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...».

7. Το άρθρο 21 του π.δ.118/2007 ορίζει:

Κρίσεις αποτελεσμάτων διαγωνισμού

.....

η. Ειδικά σε περιπτώσεις διαγωνισμών με κριτήριο τη χαμηλότερη τιμή στους οποίους υποβάλλεται μία μόνο προσφορά ή τελικά γίνεται αποδεκτή μία μόνο προσφορά και εφόσον δεν υπάρχουν συγκριτικά στοιχεία τιμών είτε προηγούμενων διαγωνισμών είτε της αγοράς που να επιβεβαιώνονται με παραστατικά, ο διαγωνισμός ματαιώνεται και επαναλαμβάνεται υποχρεωτικά.

Στον επαναληπτικό διαγωνισμό και εφόσον συντρέχουν εκ νέου οι παραπάνω περιστάσεις, ο διαγωνισμός ολοκληρώνεται με διαπραγμάτευση της τιμής.”

### III. Νομική Εκτίμηση

8. Το υπό εξέταση αίτημα του Δ.Π.Θ., αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών, με την έννοια της περ. γ της παρ. 2 του άρθρου 2 του π.δ. 60/2007, περί προσαρμογής της Ελληνικής Νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/EK «περί συντονισμού των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών». Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών σε συνδυασμό με το συνολικό προϋπολογισμό (409.756,08€ πλέον ΦΠΑ 23%) του διαγωνισμού, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ' άρθρο 2 παράγραφος 2 περίπτωση γ' υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης.

9. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση, έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/EK περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007) (βλ. σχετικώς ΔΕΕ, απόφαση της 8ης Απριλίου 2008, C 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56). Συναφώς επισημαίνεται ότι οι ανωτέρω διατάξεις στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από τη βασική ρύθμιση, 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 απολέσει την πρακτική αποτελεσματικότητά της, τα κράτη μέλη και οι αναθέτουσες αρχές τους δεν επιτρέπεται να προβλέπουν περιπτώσεις προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση που δεν προβλέπονται από την εν λόγω οδηγία ή να συνοδεύουν τις ρητώς προβλεπόμενες από την οδηγία αυτή περιπτώσεις με νέους όρους που έχουν ως αποτέλεσμα να καθιστούν ευκολότερη την προσφυγή στην εν λόγω διαδικασία (βλ. ΔΕΕ, αποφάσεις της 18<sup>ης</sup> Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28<sup>ης</sup> Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13<sup>ης</sup> Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).

10. Ειδικότερα, η εφαρμογή του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α του Π.Δ 60/2007, στη βάση της οποίας 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 συνεχεται άμεσα με τον προηγθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία (ΕΣ-Πράξη 215/2012-Ζ'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) τη μη ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων 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.

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

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

Το Δ.Π.Θ. προσέφυγε σε Διεθνή Ανοικτό Διαγωνισμό για την προμήθεια πετρελαίου θέρμανσης, για την κάλυψη των αναγκών όλων των κτιρίων, των χώρων εκπαίδευσης και των Υπηρεσιών του Πανεπιστημίου στην Κομοτηνή, ποσότητας 225.000 lit και συνολικής προβλεπόμενης δαπάνης 409.756,08€ πλέον Φ.Π.Α.. Η εν λόγω διακήρυξη (531/2013), για την οποία τηρήθηκαν οι απαιτούμενες διατυπώσεις δημοσιότητας, δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στο σχετικό διαγωνισμό, όπως προκύπτει από το παραπάνω παρατεθέν ιστορικό.

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

Σύμφωνα με το από 28.11.2013 σχετικό πρακτικό της Επιτροπής Παραλαβής, Αποσφράγισης και Αξιολόγησης Προσφορών των Ανοικτών Διαγωνισμών και των διαδικασιών με διαπραγμάτευση του εν λόγω διαγωνισμού, το οποίο εγκρίθηκε με την με αρ. 29/2013 Απόφαση του Πρύτανη του Δ.Π.Θ., στο διαγωνισμό προσήλθε και κατέθεσε προσφορά μια εταιρία, αλλά η Επιτροπή αποφάσισε να μην προβεί στο άνοιγμα της μοναδικής οικονομικής προσφοράς (και επομένως δεν προέβη στον έλεγχο των δικαιολογητικών και της εγγύησης συμμετοχής) και εισηγήθηκε στον πρύτανη τη ματαίωση του διαγωνισμού και την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, σύμφωνα με τις διατάξεις του Π.Δ.60/2007, άρθρο 25 παρ.1 α', χωρίς τροποποίηση των όρων της σχετικής διακήρυξης.

Το άρθρο 25 παρ. 1 περ. α του Π.Δ 60/2007 θέτει ως απαιτούμενη προϋπόθεση να μην έχει υποβληθεί, κατά τη 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. Εν προκειμένω, υπεβλήθη μία προσφορά, η οποία όμως ουδέποτε αποσφραγίστηκε, προκειμένου να αξιολογηθεί και να κριθεί.

Περαιτέρω, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 21 του π.δ.118/2007, το οποίο επικαλείται η Επιτροπή Παραλαβής, Αποσφράγισης και Αξιολόγησης Προσφορών του Ανοικτού Διαγωνισμού, στο από 28.11.2013 Πρακτικό της, σε περιπτώσεις διαγωνισμών με κριτήριο τη χαμηλότερη τιμή στους οποίους υποβάλλεται μία μόνο προσφορά ή τελικά γίνεται αποδεκτή μία μόνο προσφορά και εφόσον δεν υπάρχουν συγκριτικά στοιχεία τιμών είτε προηγούμενων διαγωνισμών είτε της αγοράς που να επιβεβαιώνονται με παραστατικά, ο διαγωνισμός ματαιώνεται και επαναλαμβάνεται υποχρεωτικά. Εκ της ως άνω διατυπώσεως συνάγεται ότι η μοναδική υποβληθείσα προσφορά αποσφραγίζεται, αξιολογείται και εφόσον δεν υπάρχουν σχετικά συγκριτικά στοιχεία τιμών, τότε και μόνο ο διαγωνισμός ματαιώνεται και επαναλαμβάνεται υποχρεωτικά.

Όπως έχει κριθεί νομολογιακά, η αναθέτουσα αρχή έχει μεν την ευχέρεια να προβαίνει στη ματαίωση του αποτελέσματος του διαγωνισμού και την επαναπροκήρυξή του, εφ' όσον, όμως, συντρέχει νόμιμος λόγος, η δε απόφαση περί ματαίωσης του διαγωνισμού πρέπει να φέρει πλήρη και ειδική αιτιολογία, αναφερόμενη στους λόγους για τους οποίους αποφασίζεται η επανάληψη του διαγωνισμού. Νόμιμο λόγο ματαίωσης συνιστά, μεταξύ άλλων, η ανυπαρξία έστω και μιας παραδεκτής προσφοράς. Αντιθέτως, δεν αποτελεί νόμιμο αιτιολογικό έρεισμα της αποφάσεως περί ματαίωσης, το γεγονός ότι από τους συμμετέχοντες στο διαγωνισμό, αποκλείσθηκαν όλοι, πλην ενός, με αποτέλεσμα να μην έχει εξασφαλισθεί επαρκής ανταγωνισμός κατά την αξιολόγηση της προσφοράς από οικονομική άποψη, αλλά απαιτείται στην περίπτωση αυτή να αιτιολογηθεί το ασύμφορο της μιας και μοναδικής αυτής προσφοράς [βλ. ΣτΕ 1803/2008, Ε.Α. 378/2009, 703/2009 (Ασφαλιστικά) 419/2007 Ε.Α.]

Κατόπιν των ανωτέρω, παρέλκει η εξέταση των υπολοίπων προϋποθέσεων εφαρμογής του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α του Π.Δ 60/2007.

**13.** Συνεπώς, από την υπαγωγή των πραγματικών περιστατικών στις προαναφερόμενες διατάξεις διαπιστώνεται ότι δεν τυγχάνει εφαρμογής η παρ. 1 περ. (α) του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007 η οποία επιτρέπει την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγηθεί δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, δεδομένου ότι δεν προηγήθηκε άγονος διαγωνισμός κατά τα ανωτέρω.

**14.** Περαιτέρω, 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 επι-

τρέπουν την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις λοιπές διατάξεις του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007 ή του άρθρου 24 του ίδιου π.δ..

#### **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:

**Τη μη παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος του Δημοκρίτειου Πανεπιστημίου Θράκης, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ (δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας υγρών καυσίμων (πετρελαίου θέρμανσης και καυσίμων κίνησης) για τις ανάγκες του Δ.Π.Θ. στην πόλη της Κομοτηνής, για το οικονομικό έτος 2014, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 409.756,08€ (μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 23%), λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσόμενων υπό του νόμου προϋποθέσεων.**

**Αθήνα, 23 Ιανουαρίου 2014  
ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ  
Ο Αναπληρωτής Πρόεδρος**

**Χρήστος Δετσαρίδης**