



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ  
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**ΑΠΟΦΑΣΗ**

**193/2014**

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

**Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

Στην Αθήνα σήμερα, την 17<sup>η</sup> Ιουνίου του έτους δύο χιλιάδες δεκατέσσερα (2014) ημέρα Τρίτη και ώρα 10.00 π.μ. και επί της οδού Κηφισίας 7 (5<sup>ος</sup> όροφος) 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:

**Πρόεδρος:** Ραΐκος Δημήτριος  
**Αντιπρόεδρος :** Μπουσουλέγκα Χριστίνα  
**Μέλη:** Καραμανλής Ευάγγελος  
Σταθακόπουλος Δημήτριος

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

**Γραμματέας:** Στυλιανή Τσιάβου

**Εισηγητής:** Στυλιανή Παρασκευά, Χημικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

**Ερώτημα:** Το υπ' αριθ. πρωτ. 21207/29.05.2014 έγγραφο-αίτημα του Δήμου Αιγιαλείας και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα (αριθμ. πρωτ. εισερχ. 2410/02.06.2014).

**Θέμα:** Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, κατόπιν προηγηθέντος εν μέρει άγονου διεθνούς διαγωνισμού, για την σύναψη σύμβασης προμήθειας υγρών καυσίμων του Δήμου Αιγιαλείας, όλων των Νομικών του Προσώπων και των Σχολικών Επιτροπών Α/θμιας και Β/θμιας Εκπαίδευσης, για το έτος 2014, προϋπολογισμού 427.287,00€ πλέον ΦΠΑ.

1. Με το υπ' αριθ. πρωτ. 21207/29.05.2014 αίτημα του Δήμου Αιγιαλείας προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. το οποίο παρελήφθη στις 02.06.2014 (αριθ. πρωτ. εισερχ. 2410), ο Δήμος Αιγιαλείας 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 1 α' του π.δ. 60/2007, για την ανάθεση της προμήθειας υγρών καυσίμων, για τις ανάγκες του Δήμου και όλων των Νομικών του Προσώπων και των Σχολικών Επιτροπών Α/θμιας και Β/θμιας Εκπαίδευσης, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 427.287,00€ πλέον ΦΠΑ, για το έτος 2014, σε συνέχεια του προηγηθέντος διεθνούς ανοιχτού διαγωνισμού.

### **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. 684/2013 Απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Αιγιαλείας (ΑΔΑ: ΒΛΓ1Ω6Χ-ΒΤΓ) Α) εγκρίθηκε η διενέργεια της προμήθειας καυσίμων και λιπαντικών του Δήμου Αιγιαλείας και των Νομικών του Προσώπων (ΔΕΥΑ Αιγίου, Δημοτικού Λιμενικού Ταμείου, ΔΗ.ΚΕ.ΠΑ., Ν.Π.Δ.Δ. Πολιτισμός-Παιδεία, Αθλητισμός και Κοινωνική Προστασία, Σχολική Επιτροπή Α/θμιας Εκπαίδευσης, Σχολική Επιτροπή Β/θμιας Εκπαίδευσης), για το έτος 2014, Β)καθορίστηκε ο τρόπος εκτέλεσης της προμήθειας με Ανοικτό Διεθνή Μειοδοτικό Διαγωνισμό προϋπολογισμού 590.000,00€ με ΦΠΑ.

2.2. Στη συνέχεια, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου, με την υπ' αριθ. 429/2013 απόφασή της (ΑΔΑ: ΒΛΓΞΩ6Χ-2Ε0), ενέκρινε τις τεχνικές προδιαγραφές, τον ενδεικτικό προϋπολογισμό, ποσού 590.400,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ για την εκτέλεση της προμήθειας υγρών καυσίμων και λιπαντικών, τον τρόπο εκτέλεσης της προμήθειας μετά από δημόσιο διεθνή ανοικτό μειοδοτικό διαγωνισμό και αποφάσισε την κατάρτιση των όρων της διακήρυξης του διαγωνισμού.

2.3. Ακολούθως, ο Δήμαρχος Αιγιαλείας εξέδωσε την υπ' αριθ. πρωτ. 54438/20.12.2013 Διακήρυξη Δημόσιου Ανοικτού Διεθνούς Διαγωνισμού για την προμήθεια: 1) καυσίμων (πετρέλαιο Diesel κίνησης, αμόλυβδη βενζίνη, πετρέλαιο θέρμανσης) προϋπολογισμού 525.563,01€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και 2) λιπαντικών προϋπολογισμού 64.836,99€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Η προμήθεια αφορά στην κάλυψη αναγκών: του Δήμου Αιγιαλείας, της Δ.Ε.Υ.Α. Αιγίου, του Λιμενικού Ταμείου, της Δημοτικής Κοινοφελούς Επιχείρησης Αιγιαλείας (ΔΗ.Κ.ΕΠ.Α.), του Ν.Π.Δ.Δ. «Πολιτισμός, Παιδεία, Αθλητισμός & Κοινωνική Προστασία Δήμου Αιγιαλείας», της Σχολικής Επιτροπής Α/θμιας Εκπαίδευσης και της Σχολικής Επιτροπής Β/θμιας Εκπαίδευσης. Κριτήριο κατακύρωσης ορίστηκε: α) για τα καύσιμα το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί της % στη νόμιμα διαμορφούμενη κάθε φορά μέση τιμή λιανικής πώλησης του είδους την ημέρα παράδοσής του και β) για τα λιπαντικά το χαμηλότερο ποσοστό έκπτωσης επί της τιμής του προϋπολογισμού.

Ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ορίστηκε η 05η/02/2014.

2.4. Σύμφωνα με τα οριζόμενα στην διακήρυξη, οι συμμετέχοντες μπορούσαν να υποβάλλουν προσφορά είτε για το σύνολο των προς προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών, είτε για μέρος αυτών. Συγκεκριμένα, σύμφωνα με το άρθρο Α.2.1.8 της διακήρυξης, «*Η προμήθεια χωρίζεται σε δύο βασικά τμήματα (Τμήμα 1: προμήθεια καυσίμων και Τμήμα 2: προμήθεια λιπαντικών), τα οποία υποδιαιρούνται σε ομάδες. Οι συμμετέχοντες μπορούν να δώσουν προσφορά για το*

σύνολο της προμήθειας ή για κάθε ομάδα ξεχωριστά καθώς για κάθε υποομάδα που εντάσσεται στο Τμήμα (όπως αναφέρεται εκτεταμένα στον προϋπολογισμό της υπ' αριθ. 90/2013 μελέτης του Τμήματος Τροχαίου Υλικού, Καυσίμων, Λιπαντικών & Αποθήκης)».

**2.5.** Στο άρθρο Α.2.1.4 της διακήρυξης ορίζεται ότι: «Κάθε προσφορά συνοδεύεται από εγγύηση συμμετοχής υπέρ του συμμετέχοντος για ποσό που θα καλύπτει το 2% της συνολικής ενδεικτικά προϋπολογισθείσας αξίας, σύμφωνα με την 1<sup>η</sup> παράγραφο του 26ου άρθρου της Υπουργικής Απόφασης 11389/1993 (Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α.). Όταν η προσφορά αφορά μέρος των προς προμήθεια ειδών, γίνεται δεκτή και στην περίπτωση που η εγγύηση καλύπτει το προαναφερόμενο ποσοστό 2% όχι μόνο επί του συνόλου του ενδεικτικού προϋπολογισμού της μελέτης αλλά και επί του μέρους του που αντιστοιχεί στο μέρος των προς προμήθεια ειδών που προσφέρονται.»

**2.6.** Η ως άνω διακήρυξη απεστάλη προς δημοσίευση στην ΕΕ της ΕΕ στις 20.12.2013, ενώ η υπ' αριθ. πρωτ. 54439/20.12.2013 (ΑΔΑ: ΒΛΓ1Ω6Χ-ΦΒΔ) περίληψη της ως άνω διακήρυξης δημοσιεύθηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημ. της Κυβέρνησης (ΦΕΚ 856/27.12.2013) και στις εφημερίδες: «Η ΝΑΥΤΕΜΠΟΡΙΚΗ», «ΗΧΩ ΤΩΝ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ», «ΕΦΗΜΕΡΙΣ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ & ΠΛΕΙΣΤΗΡΙΑΣΜΩΝ», «ΠΕΛΟΠΟΝΝΗΣΟΣ», «ΗΜΕΡΗΣΙΟΣ ΤΗΣ ΑΧΑΙΑΣ» (28.12.2013) και «ΤΟ ΒΗΜΑ ΤΗΣ ΑΧΑΙΑΣ» (03.01.2014). Η διακήρυξη του διαγωνισμού τοιχοκολλήθηκε στην έδρα του Δήμου Αιγιαλείας στις 20.12.2013 και διατέθηκε σε ηλεκτρονική μορφή στην ιστοσελίδα του Δήμου Αιγιαλείας [www.aigialeia.gov.gr](http://www.aigialeia.gov.gr).

**2.7.** Κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού, η Επιτροπή Αξιολόγησης Ανοικτών Διαγωνισμών, όπως προκύπτει και από το πρακτικό της, με ημερομηνία 05.02.2014, διαπίστωσε ότι, υπεβλήθησαν πέντε (5) προσφορές που αφορούν το σκέλος των λιπαντικών και ότι για την προμήθεια καυσίμων (βενζίνη αμόλυβδη, πετρέλαιο κίνησης και πετρέλαιο θέρμανσης) δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά. Κατά τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής, σύμφωνα με το ίδιο πρακτικό, κρίθηκαν παραδεκτές οι τρεις προσφορές, ενώ απορρίφθηκαν ως απαράδεκτες οι υπόλοιπες δύο προσφορές.

**2.8.** Στη συνέχεια, κατά του ανωτέρου πρακτικού υπεβλήθη εμπρόθεσμα η υπ' αριθ. 5851/11.02.2014 ένσταση ενός εκ των δύο απορριφθέντων στο στάδιο των δικαιολογητικών. Η Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμού με την υπ' αριθ. 6567/17.02.2014 γνωμοδότησή της προτείνει προς την Οικονομική Επιτροπή του Δήμου την απόρριψη της εν λόγω ένστασης. Η Οικονομική Επιτροπή με την υπ' αριθ. 44/2014 απόφασή της (ΑΔΑ: ΒΙΕΛΩ6Χ-ΔΤΔ): 1) ενέκρινε την γνωμοδότηση της Επιτροπής διαγωνισμού επί της υποβληθείσας ένστασης κατά του Πρακτικού που αφορά την προμήθεια λιπαντικών, σύμφωνα με το οποίο απορρίφθηκε η ένσταση που υπεβλήθη, 2) ενέκρινε το πρακτικό της Επιτροπής διαγωνισμού και 3) κήρυξε εν μέρει άγονο το διεθνές ανοικτό διαγωνισμό (όσον αφορά το σκέλος της προμήθειας καυσίμων κίνησης & θέρμανσης).

**2.9.** Η Επιτροπή Διενέργειας Ανοικτών Διαγωνισμών εξέτασε τις οικονομικές προσφορές των εταιρειών και εισηγήθηκε προς την Οικονομική Επιτροπή με το από 28.02.2014 πρακτικό της, την ανάθεση της προμήθειας των λιπαντικών ως εξής: α) την επιμέρους “Προμήθεια λιπαντικών για τις ανάγκες του Δήμου Αιγιαλείας”, ποσού 39.922,71€ (συμπ/νου ΦΠΑ), στην εταιρεία ΠΑΠΑΔΗΜΗΤΡΙΟΥ & ΣΙΑ ΕΕ, β) την επιμέρους “Προμήθεια λιπαντικών για τις ανάγκες του Ν.Ι.Π.Δ. ΔΗ.Κ.ΕΠ.Α. του Δήμου Αιγιαλείας”, ποσού 492,00€ (συμπ/νου ΦΠΑ), στην εταιρεία ΓΙΟΥΡΟΚΑΡ ΕΛΛΑΣ ΕΠΕ και γ) την επιμέρους “Προμήθεια των λιπαντικών για τις ανάγκες της ΔΕΥΑ”, ποσού 5.414,39€ (συμπ/νου ΦΠΑ), στην εταιρεία ΠΑΠΑΔΗΜΗΤΡΙΟΥ & ΣΙΑ ΕΕ. Η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Αιγιαλείας, με την υπ' αριθ. 69/2014 απόφασή της (ΑΔΑ: ΒΙΟΡΩ6Χ-2ΟΟ), ενέκρινε το ως άνω πρακτικό της Επιτροπής και κατακύρωσε το αποτέλεσμα του ανοικτού μειοδοτικού διαγωνισμού όσον αφορά την προμήθεια λιπαντικών, για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου

Αιγιαλείας, της ΔΕΥΑ και του ΝΠΙΔ ΔΗ.Κ.ΕΠ.Α.

3. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Αιγιαλείας, με το με υπ' αριθ. πρωτ. 21207/29.05.2014 έγγραφο αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., στο οποίο περιλαμβάνεται σχέδιο απόφασης, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης για προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση της προμήθειας με αντικείμενο την προμήθεια καυσίμων, για τις ανάγκες του Δήμου Αιγιαλείας, όλων των Νομικών του Προσώπων και Σχολικών Επιτροπών Α/θμιας και Β/θμιας Εκπαίδευσης, χρονικής διάρκειας της σύμβασης 12 μήνες και συνολικού προϋπολογισμού 427.287,00€ πλέον ΦΠΑ, σε συνέχεια εν μέρει άγονου διεθνούς διαγωνισμού, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007.

## 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 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, αντιστοίχως.

6. Το άρθρο 8 παρ. 1,3 και 5 του ίδιου π.δ. ορίζει τα παρακάτω:

*“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 προαιρέσεως όσο και των τυχόν παρατάσεων της σύμβασης [...]*

*3. Κανένα σχέδιο έργου και καμία σύμβαση προμήθειας ή υπηρεσιών δεν επιτρέπεται να καταμνηθεί, 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. Το άρθρο 25 του π.δ. 60/2007, ορίζει:

7. Περαιτέρω, οι διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, ορίζουν ότι: «...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. Στο άρθρο 209 παρ. 1 του ν. 3463/2006 «Κύρωση του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων» (ΦΕΚ 114/Α), όπως ισχύει, ορίζεται: «1. Οι προμήθειες των Δήμων ... διενεργούνται σύμφωνα με τις διατάξεις του Ενιαίου Κανονισμού Προμηθειών των Ο.Τ.Α. (Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α), όπως ισχύει, με την επιφύλαξη των ειδικών ρυθμίσεων...»

9. 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».

### III. Νομική Εκτίμηση

10. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Αιγιαλείας αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών, με την έννοια της περ. γ' της παρ. 2 του άρθρου 2 του π.δ. 60/2007, περί προσαρμογής της Ελληνικής Νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ «περί συντονισμού των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών».

Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών, σε συνδυασμό με το συνολικό προϋπολογισμό του διενεργηθέντος διαγωνισμού, ο οποίος ανέρχεται σε 480.000,00€, πλέον ΦΠΑ, και τον προϋπολογισμό του άγονου τμήματος που αφορά στα καύσιμα, ο οποίος και ανέρχεται σε 427.287,00€, πλέον Φ.Π.Α., 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.

**11.** Επισημαίνεται, ότι η διαδικασία με διαπραγμάτευση, έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις, περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ, περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007) (βλ. σχετικώς ΔΕΕ, απόφαση της 8ης Απριλίου 2008, C337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56). Συναφώς, παρατηρείται ότι, οι ανωτέρω διατάξεις στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από τη βασική ρύθμιση, δηλαδή από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζομένων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συσταλτικής ερμηνείας. Συγκεκριμένα, προκειμένου η οδηγία 2004/18/ΕΚ να μην απολέσει την πρακτική αποτελεσματικότητά της, τα κράτη μέλη και οι αναθέτουσες αρχές τους δεν επιτρέπεται να προβλέπουν περιπτώσεις προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση που δεν προβλέπονται από την εν λόγω οδηγία ή να συνοδεύουν τις ρητώς προβλεπόμενες από την οδηγία αυτή περιπτώσεις με νέους όρους που έχουν ως αποτέλεσμα να καθιστούν ευκολότερη την προσφυγή στην εν λόγω διαδικασία (βλ. ΔΕΕ, αποφάσεις της 18<sup>ης</sup> Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28<sup>ης</sup> Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13<sup>ης</sup> Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).

**12.** 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. συνέχεται άμεσα με τον προηγθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια, η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας, να καθιστά παρακολουθηματικώς 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.

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

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

Ο Δήμος Αιγιαλείας, με την υπ' αριθ. πρωτ. 54438/20.12.2013 Διακήρυξη, προσέφυγε σε ανοικτό διεθνή διαγωνισμό για την προμήθεια καυσίμων, καθώς και λιπαντικών, για την κάλυψη των σχετικών αναγκών, τόσο των δικών του, όσο και των Νομικών του Προσώπων, για ένα έτος. Κριτήριο κατακύρωσης είχε ορισθεί, για μεν τα καύσιμα το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης, σε ακέραιες μονάδες, επί της νόμιμα διαμορφούμενης μέσης τιμής λιανικής πώλησης, όπως αυτή προσδιορίζεται από το αρμόδιο Τμήμα Εμπορίου, για δε τα λιπαντικά, το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%) επί των τιμών του προϋπολογισμού της σχετικής μελέτης. Η εν λόγω

διακήρυξη δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από την συμμετοχή του στον σχετικό διαγωνισμό, όπως προκύπτει από το ανωτέρω παρατεθέν ιστορικό.

**β)** Ως προς τη μη υποβολή προσφοράς ή τη μη ύπαρξη υποψηφίου

Σύμφωνα με το από 05.02.2014 Πρακτικό της Επιτροπή Αξιολόγησης Ανοικτών Διαγωνισμών του Δήμου, το οποίο επικυρώθηκε με την υπ' αριθ. 44/2014 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου, υπεβλήθησαν πέντε προσφορές, οι οποίες αφορούσαν στην προμήθεια λιπαντικών, ενώ καμία προσφορά δεν υπεβλήθη για την προμήθεια καυσίμων. Ως προς το τμήμα αυτό, προϋπολογισμού 427.287,00€, πλέον ΦΠΑ, κηρύχθηκε άγονος ο σχετικός διαγωνισμός, με την προαναφερθείσα απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου.

**γ)** Ως προς τη μη ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης:

Στο υποβληθέν σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Αιγιαλείας, γίνεται ρητή αναφορά της προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την προμήθεια καυσίμων του Δήμου και των Νομικών Προσώπων, σύμφωνα με τα σχετικώς οριζόμενα στις διατάξεις του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007.

**14.** Εν όψει των ανωτέρω εκτεθέντων, διαπιστώνεται ότι τυγχάνει εφαρμογής το άρθρο 25, παρ. 1, περ. α του π.δ. 60/2007, καθώς προκύπτει η συνδρομή λόγου και προϋπόθεσης για την υιοθέτηση της εξαιρετικής διαδικασίας της διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, με τήρηση των όρων της αρχικής διακήρυξης, προκειμένου να ανατεθεί η προμήθεια καυσίμων, για ένα έτος, η οποία αφορά σε τμήμα του προηγηθέντος διαγωνισμού "Προμήθεια υγρών καυσίμων και λιπαντικών", του Δήμου Αιγιαλείας, των Νομικών του Προσώπων και των Σχολικών Επιτροπών Α/θμιας και Β/θμιας Εκπαίδευσης, ο οποίος κηρύχθηκε άγονος, ως προς το τμήμα αυτό, καθώς δεν υπεβλήθη καμία προσφορά και του οποίου η συνολική προϋπολογισθείσα δαπάνη ανέρχεται σε 427.287,00€, πλέον ΦΠΑ.

#### **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**, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ υποπερ. (δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, επί του αιτήματος του Δήμου Αιγιαλείας, για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις του π.δ. 60/2007, άρθρο 25, παρ. 1, περ. α, προς τον σκοπό ανάθεσης της προμήθειας υγρών καυσίμων, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης ύψους 427.287,00€, πλέον ΦΠΑ, για την ετήσια κάλυψη των σχετικών αναγκών του Δήμου Αιγιαλείας, όλων των Νομικών του Προσώπων και των Σχολικών Επιτροπών Α/θμιας και Β/θμιας Εκπαίδευσης, σε συνέχεια προηγηθέντος άγονου, ως προς τα εν λόγω είδη, ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού, υπό τον όρο της μη ουσιώδους τροποποίησης των όρων της διακήρυξης του άγονου διαγωνισμού που προηγήθηκε, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

**Αθήνα 17 Ιουνίου 2014**  
**ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ**  
**Ο Πρόεδρος**

**Ράϊκος Δημήτριος**