



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΑΠΟΦΑΣΗ

2/2014

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα, την 7^η Ιανουαρίου του έτους δύο χιλιάδες δεκατέσσερα (2014) ημέρα Τρίτη και ώρα 10.30 π.μ. και επί της οδού Κηφισίας 7 (5^{ος} 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: Ράϊκος Δημήτριος

Αντιπρόεδρος: Μπουσουλέγκα Χριστίνα

Μέλη: Καραμανλής Ευάγγελος
Σταθακόπουλος Δημήτριος
Δημητρούλιας Θεόδωρος
Λουρίκας Δημήτριος (μέσω τηλεδιάσκεψης)

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

Γραμματέας: Στυλιανή Τσιάβου

Εισηγητής: Ειρήνη Μουτσοπούλου, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Ερώτημα: Το υπ' αρ. πρωτ. 20672/24.12.2013 αίτημα του Δήμου Πετρούπολης προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., το οποίο παρελήφθη στις 27.12.2013 (αρ.πρωτ. Εισερχ. 5697)

Θέμα: Έγκριση προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας καυσίμων, λιπαντικών και πρόσθετων έτους 2014, συνολικού προϋπολογισμού 428.423,42€, συμπ. ΦΠΑ 23%.

1. Με το υπ' αρ. Πρωτ. 20672/24.12.2013 αίτημα του Δήμου Πετρούπολης προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. το οποίο παρελήφθη στις 27.12.2013 (αρ.πρωτ. εισερχ. 5697), ο Δήμος αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ(δδ) Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 του Π.Δ 60/2007, για την ανάθεση τμήματος (ποσού 428.423,41€ με ΦΠΑ) της προμήθειας “καυσίμων λιπαντικών και πρόσθετων έτους 2014”, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 435.425,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 23%, για το οποίο ο σχετικός προηγηθείς διεθνής ανοιχτός μειοδοτικός διαγωνισμός απέβη άγονος.

I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

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

2.α. Το Δημοτικό Συμβούλιο του Δήμου Πετρούπολης, με την υπ' αριθμ 228/2013 (αριθμός πρωτ 15496/08.10.2013) απόφασή του με ΑΔΑ ΒΛΛΚΩΞΣ-ΣΛ4 (Απόσπασμα Πρακτικού υπ' αριθμ 14^{ης} Τακτικής Συνεδρίασης της 03/10/2013), ενέκρινε την διενέργεια της προμήθειας καυσίμων, λιπαντικών και πρόσθετων έτους 2014.

2.β. Με την υπ' αριθμ 147/2013 απόφασή της (Απόσπασμα Πρακτικού της 23^{ης} Οκτωβρίου 2013), η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Πετρούπολης, ενέκρινε τις τεχνικές προδιαγραφές και τους όρους Διακήρυξης του Διαγωνισμού της υπ' αριθμ 12/2013 Μελέτης της Δ/σης Περιβάλλοντος του Δήμου Πετρούπολης, για την «Προμήθεια καυσίμων, λιπαντικών και πρόσθετων έτους 2014» προϋπολογισμού 435.425,00€, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 23%, για τις ανάγκες κίνησης και λίπανσης όλων των μεταφορικών μέσων και μηχανημάτων του Δήμου, καθώς και θέρμανσης των διαφόρων δημοτικών κτιρίων, των κτιρίων των νομικών προσώπων και των σχολείων, με κριτήριο κατακύρωσης την χαμηλότερη τιμή (για τα καύσιμα σύμφωνα με το ποσοστό έκπτωσης στην αντίστοιχη μέση χονδρική τιμή που ισχύει την ημερομηνία παραλαβής, όπως αυτές εκδίδονται από το αρμόδιο τμήμα της Δ/σης Εμπορίου και Τουρισμού της οικείας Περιφέρειας ενώ για τα λοιπά είδη σύμφωνα με την προσφερόμενη τιμή ανά μονάδα είδους).

2.γ. Σύμφωνα με την ως άνω διακήρυξη, η προμήθεια αφορά σε 20 είδη του ενδεικτικού προϋπολογισμού της προμήθειας (1. προμήθεια πετρελαίου θέρμανσης των κτιρίων του Δήμου και των νομικών του προσώπων, καθώς και των κτιρίων των σχολείων, 132.665 λίτρων, 2. προμήθεια πετρελαίου κίνησης, 150.000 λίτρων, 3. προμήθεια βενζίνης αμόλυβδης, 18.758 λίτρων, 4. προμήθεια λιπαντικού πετρελαιοκινητήτων SAE 10W-40, 250 λίτρων, 5. προμήθεια λιπαντικού πετρελαιοκινητήτων SAE 20W-50, 230 λίτρων, 6. προμήθεια λιπαντικού βενζινοκινητήτων, 100 λίτρων, 7. προμήθεια βαλβολίνης SAE 85W-140, 1 λίτρου 8. προμήθεια βαλβολίνης SAE 75W-90, 1 λίτρου, 9. προμήθεια υγρού αυτοκινήτων 10 λίτρων, 10. προμήθεια γράσσου 1 kgr, 11. προμήθεια λιπαντικού υδραυλικών συστημάτων 470 kgr, 12. Προμήθεια αντιψυκτικού 110 kgr, 13. Προμήθεια υγρού φρένων 1 τεμαχίου, 14. Προμήθεια ορυκτελαίου γενικής λίπανσης, 81 λίτρων, 15. Προμήθεια λιπαντικού 4χρονων βενζινοκινητήρων, 30 λίτρων, 16. Προμήθεια λιπαντικού 2χρονων βενζινοκινητήρων, 60 λίτρων, 17. Προμήθεια λαδιού 40 λίτρων, 18. Προμήθεια λιπαντικού, 40 λίτρων, 19. Προμήθεια υδραυλικού υγρού 55 λίτρων, 20. Προμήθεια υγρού διαλύματος, 110 kgr. Στον εν λόγω διαγωνισμό γίνονταν δεκτές προσφορές για ένα ή περισσότερα ή και όλα τα είδη καυσίμων και λιπαντικών. Ο προϋπολογισμός και οι τεχνικές προδιαγραφές του κάθε είδους αναφέρονταν αναλυτικά στην υπ'

αριθμό 15/2013 τεχνική μελέτη της Δ/σης Περιβάλλοντος. Ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ορίστηκε η 12^η/12/2013.

2.δ. Περίληψη των ουσιαδών όρων και στοιχείων της διακήρυξης του διαγωνισμού, απεστάλη ηλεκτρονικά (01.11.2013) προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε). Συνακόλουθα, η υπ' αριθμ. 17575/05.11.2013 (ΑΔΑ: ΒΛ1ΟΩΞΣ-ΛΔΤ) περίληψη της διακήρυξης δημοσιεύτηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβέρνησης (ΦΕΚ 726/08.11.2013) και στις εφημερίδες «ΓΕΝΙΚΗ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ» (07.11.2013), «ΗΜΕΡΗΣΙΑ» (07.11.2013), «ΕΛΕΥΘΕΡΟΣ ΔΙΑΛΟΓΟΣ» (07.11.2013), και «ΣΥΝΕΙΔΗΣΗ» (07.11.2013). Η διακήρυξη και τα τεύχη δημοπράτησης αναρτήθηκαν στην επίσημη ιστοσελίδα του Δήμου (www.petroupoli.gr) στις 06/11/2013.

2.ε. Με το από 12.12.2013 πρακτικό της (αριθμ. Πρωτ. 20055/16.12.2013), η Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμών και Αξιολόγησης Προμηθειών του Δήμου, κήρυξε την λήξη της παραλαβής των προσφορών και διαπίστωσε την υποβολή μίας τεχνικά και οικονομικά κατάλληλης προσφοράς για τα είδη 4, 5, 6, 7, 8, 9, 10, 11, 12, 13, 14, 15, 16, 17, 18,19 και 20, ποσού 6.723,64€ (συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ), ενώ για τα είδη 1, 2 και 3 (πετρέλαιο θέρμανσης, πετρέλαιο κίνησης και βενζίνη αμόλυβδη), συνολικού προϋπολογισμού 428.423,41€, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.

2.στ. Εν συνεχεία, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου, με την υπ' αριθμ 184/2013 (16.12.2013) απόφασή της, επικύρωσε το ως άνω Πρακτικό της Επιτροπής, κατακύρωσε την προμήθεια για τα είδη για τα οποία υποβλήθηκε προσφορά, όπως περιγράφηκε ανωτέρω, και διαβίβασε το θέμα στο Δημοτικό Συμβούλιο, για την λήψη απόφασης για τα λοιπά είδη, για τα οποία δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.

3. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Πετρούπολης με το υπ' αριθμ. πρωτ. 20672/24.12.2013 έγγραφο αίτημά του, στο οποίο επισυνάπτεται το σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση τμήματος της προμήθειας “καυσίμων, λιπαντικών και πρόσθετων, έτους 2014” (ήτοι 1, 2 και 3 είδη του ενδεικτικού προϋπολογισμού της υπ' αριθμ 12/2013 Μελέτης της Δ/σης Περιβάλλοντος του Δήμου Πετρούπολης), για το οποίο ο σχετικός προηγηθείς διεθνής διαγωνισμός απέβη άγονος.

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:

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 13ής Νοεμβρίου 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 σε 207.000 ευρώ.

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 προαίρεσεως 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.

7. Περαιτέρω, οι διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, το οποίο επικαλείται η αναθέτουσα, 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 Πετρούπολης, 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 προμήθειας σε συνδυασμό με το συνολικό προϋπολογισμό (354.002,64€ χωρίς ΦΠΑ) του διαγωνισμού, του οποίου τμήμα αποτελεί η προς προμήθεια δαπάνη, 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. 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^{ης} Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28^{ης} Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13^{ης} Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).

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 συνεχεται άμεσα με τον προηγηθέντα 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) να μην τροποποιούνται ουσιωδώς 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 ακόλουθα:

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

Ο Δήμος Πετρούπολης προσέφυγε σε διεθνή ανοιχτό δημόσιο μειοδοτικό διαγωνισμό για την προμήθεια καυσίμων (θέρμανσης και κίνησης), λιπαντικών και πρόσθετων για το έτος 2014, για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των νομικών προσώπων αυτού, συνολικού προϋπολογισμού 435.425,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Η εν λόγω διακήρυξη, 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 12.12.2013 σχετικό πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμών και Αξιολόγησης Προμηθειών του Δήμου, το οποίο επικυρώθηκε με την με αρ. 184/16.12.2013 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Πετρούπολης, υπεβλήθη μια μοναδική προσφορά για τα είδη 4, 5, 6, 7, 8, 9, 10, 11, 12, 13, 14, 15, 16, 17, 18,19 και 20 του ενδεικτικού προϋπολογισμού της Διακήρυξης της 12/2013 Τεχνικής Μελέτης, για δε τα λοιπά είδη (1, 2 και 3, ήτοι πετρέλαιο θέρμανσης, πετρέλαιο κίνησης και βενζίνη αμόλυβδη, που αφορούν σύνολο δαπάνης 428.423,41€ με ΦΠΑ) του ενδεικτικού προϋπολογισμού δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

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

Ο Δήμος στο με αριθμ. πρωτ. 20672/24.12.2013 έγγραφο αίτημά του, επικαλείται ρητά το άρθρο 25 παρ 1^α του ΠΔ 60/2007, σύμφωνα με το οποίο θα γίνει η προσφυγή στην διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των λοιπών τμημάτων της προμήθειας, για τα οποία δεν υπεβλήθη καμία προσφορά. Κατά την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, ο Δήμος δεν θα προβεί σε ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης, όπως επιτάσσουν οι προϋποθέσεις της επικαλούμενης διάταξης του ΠΔ 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 με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, για την προμήθεια των ειδών 1, 2 και 3 του ενδεικτικού προϋπολογισμού της με αριθμό 12/2013 μελέτης του Δήμου, του άγονου, για τα εν λόγω είδη, προηγηθέντος σχετικού διαγωνισμού. Επιπλέον, για την υιοθέτηση της εξαιρετικής διαδικασίας διαπραγμάτευσης, πρέπει να τηρηθούν οι αρχικοί όροι της διακήρυξης.

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 αποδοχή του αιτήματος του Δήμου Πετρούπολης και την παροχή σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ (δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση για την προμήθεια των ειδών 1, 2 και 3 (τμήμα προμήθειας ποσού 428.423,41€ με ΦΠΑ), σύμφωνα με τη διάταξη του π.δ. 60/2007, άρθρο 25, παρ. 1, περ. α, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού και με 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 7 Ιανουαρίου 2014

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Πρόεδρος

Δημήτριος Ραϊκος