



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ  
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΑΠΟΦΑΣΗ

300/2014

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 26<sup>η</sup> Σεπτεμβρίου του έτους δύο χιλιάδες δεκατέσσερα (2014) ημέρα Παρασκευή και ώρα 11.30 π.μ. και επί της οδού Κηφισίας 7 στους Αμπελόκηπους, 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:** Χρήστος Δετσαρίδης

**2. Μέλη:** Ευάγγελος Καραμανλής

Ιωάννα Κουλούρη

Δημήτριος Σταθακόπουλος

Δημήτριος Λουρίκας (μέσω τηλεδιάσκεψης)

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

**Γραμματέας:** Στυλιανή Τσιάβου

**Εισηγητής:** Ευάγγελος Ιατρού, Μηχανικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά την διάρκεια της συνεδρίασης παρέστησαν ο εισηγητής κ. Ιατρού (μέσω τηλεδιάσκεψης), καθώς και η Προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων κα Καξίρη, οι οποίοι και αποδεσμεύτηκαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

**Ερώτημα:** Το υπ' αρ. πρωτ. 47860/4.9.2014 (α.π. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 3658/8.9.2014) έγγραφο αίτημα του Δήμου Σερρών με το συνημμένο σε αυτό φάκελο ως αυτός συμπληρώθηκε κατά τα κατωτέρω

**Θέμα:** Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής κατά το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011 ως ισχύει προκειμένου για τη σύναψη με τη διαδικασία διαπραγμάτευσης (άρθρο 25 παρ. 1 περ. (α) του Π.Δ. 60/2007 με δημοσίευση πρόσκλησης υποβολής προσφορών) δημόσιας σύμβασης προμήθειας υγρών καυσίμων κίνησης και θέρμανσης για την κάλυψη των αναγκών τεσσάρων νομικών προσώπων του Δήμου Σερρών, συνολικού ενδεικτικού προϋπολογισμού 164.138,20€ χωρίς ΦΠΑ, ήτοι 201.889,99€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 23%, για το έτος 2014, με συμβατική προθεσμία έξι (6) μηνών από την υπογραφή της σύμβασης με δικαίωμα παράτασης της σύμβασης για δύο (2) ακόμα μήνες εφόσον δεν καλυφθεί το συμβατικό ποσό.

1. Με το υπ' αρ. πρωτ. 47860/4.9.2014 (α.π. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 3658/8.9.2014) έγγραφο αίτημά του και το συνημμένο σε αυτό φάκελο, ως αυτός συμπληρώθηκε με το με α.π. 50597/17.9.2014 έγγραφό του (α.π. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 3815/17.9.2014) κατόπιν του με α.π. 3658/16.9.2014 εγγράφου της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.), ο Δήμος Σερρών αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. (δδ) του Ν.4013/2011 ως ισχύει, προκειμένου, σε συνέχεια διενεργηθέντος άγονου ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού και χωρίς τροποποίηση των όρων της αρχικής διακήρυξης, να προβεί (κατ' άρθρο 25 παρ. 1 περ. (α) του Π.Δ. 60/2007) σε διαδικασία διαπραγμάτευσης με δημοσίευση πρόσκλησης υποβολής προσφορών για τη σύναψη σύμβασης/συμβάσεων προμήθειας υγρών καυσίμων κίνησης και θέρμανσης, προϋπολογισμού 164.138,20€ χωρίς ΦΠΑ (ήτοι 201.889,99€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 23%), για την κάλυψη των αναγκών τεσσάρων νομικών προσώπων του Δήμου Σερρών για το έτος 2014, και συγκεκριμένα για συμβατική προθεσμία έξι (6) μηνών από την υπογραφή της σύμβασης, με δικαίωμα χρονικής παράτασης της σύμβασης για δύο (2) ακόμα μήνες εφόσον δεν καλυφθεί το συμβατικό ποσό.

Τα προαναφερόμενα νομικά πρόσωπα του Δήμου Σερρών, τα οποία αφορά η εξεταζόμενη σύμβαση είναι: α) η Ενιαία Σχολική Επιτροπή Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Σερρών, β) η Ενιαία Σχολική Επιτροπή Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Σερρών, γ) η Κοινωνικής Επιχείρηση Δήμου Σερρών και δ) η Αυτοκινητοδρόμιο Σερρών Α.Ε..

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

2. Από τον υποβληθέντα στην Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. φάκελο του εξεταζόμενου αιτήματος, προκύπτουν τα εξής:

**2.1** Με την υπ' αριθμ. 59/25.2.2014 Απόφαση της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. απερρίφθη, λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων, το από 15.1.2014 αίτημα του Δήμου Σερρών για την παροχή της σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. (δδ) του Ν.4013/2011 ως ισχύει, προκειμένου ο εν λόγω Δήμος να προβεί, σε συνέχεια του από 13.1.2014 διενεργηθέντος άγονου ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού και χωρίς τροποποίηση των όρων της αρχικής διακήρυξης, σε διαδικασία διαπραγμάτευσης με δημοσίευση πρόσκλησης υποβολής προσφορών για τη σύναψη σύμβασης/συμβάσεων προμήθειας υγρών καυσίμων κίνησης και θέρμανσης προϋπολογισμού 969.389,00€ χωρίς ΦΠΑ (ήτοι 1.192.348,47€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 23%), για την κάλυψη των αναγκών του ιδίου ως άνω Δήμου και των έξι νομικών του προσώπων για το έτος 2014, συγκεκριμένα δε για συμβατική διάρκεια δώδεκα (12) μηνών από την υπογραφή της σύμβασης, με δικαίωμα παράτασης της σύμβασης για δύο (2) ακόμα μήνες εφόσον δεν καλυφθεί το συμβατικό ποσό.

**2.2** Εν συνεχεία, με την υπ' αριθμ. 231/26.3.2014 (ΑΔΑ: ΒΙΞΞΩ10-9ΡΣ) απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου Δήμου Σερρών εγκρίθηκε η διενέργεια προμήθειας καυσίμων κίνησης και θέρμανσης για τις ανάγκες του ιδίου ως άνω Δήμου και των νομικών του προσώπων, συνολικού προϋπολογισμού 499.282,11€ χωρίς ΦΠΑ (ήτοι 614.116,99€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 23%), για το έτος 2014 και συγκεκριμένα για χρονικό διάστημα έξι (6) μηνών από την υπογραφή της με δικαίωμα χρονικής παράτασης της σύμβασης για δύο (2) ακόμα μήνες εφόσον δεν καλυφθεί το συμβατικό ποσό.

Περαιτέρω, με την υπ' αριθμ. 188/31.3.2014 (ΑΔΑ: ΒΙΗ0Ω10-405) Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Σερρών εγκρίθηκε η υπ' αριθμ. 19/7.3.2014 μελέτη και καταρτίστηκαν οι όροι της διακήρυξης για τη διενέργεια της ως άνω προμήθειας καυσίμων, προϋπολογισμού 499.282,11€ χωρίς ΦΠΑ, με ανοικτό διεθνή διαγωνισμό και κριτήριο ανάθεσης το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%) στη νόμιμα διαμορφούμενη μέση τιμή λιανικής πώλησης του είδους την ημέρα παράδοσής του, όπως αυτή διαμορφώνεται με το εκάστοτε εκδιδόμενο εβδομαδιαίο δελτίο τιμών της Δ/σης Εμπορίου της Περιφερειακής Ενότητας Σερρών.

Η περίληψη της σχετικής, υπ' αριθμ. 17397/28.3.2014, διακήρυξης ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού έλαβε τη δέουσα εκ του νόμου δημοσιότητα (ημερομηνία αποστολής στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης 31.3.2014 με ID: 2014-042871, αριθμός δημοσίευσης στο Συμπλήρωμα της ΕΕΕΕ (TED) 2014/S 067-114489, δημοσίευση στο τεύχος διακηρύξεων δημοσίων συμβάσεων ΦΕΚ 262/11.4.2014, δημοσίευση σε τοπικές και οικονομικές εφημερίδες, ανάρτηση στο ΚΗΜΔΗΣ, στο

ΔΙΑΥΓΕΙΑ και στην ιστοσελίδα του Δήμου, καθώς στον πίνακα ανακοινώσεων αυτού και στις οικείες επαγγελματικές οργανώσεις).

Κατά την ημερομηνία διενέργειας του ως άνω διαγωνισμού, την 26<sup>η</sup>.5.2014, και σύμφωνα με τα από 26.5.2014 και 10.6.2014 σχετικά πρακτικά της αρμόδιας επιτροπής διαγωνισμού, προσήλθαν και υπέβαλαν αποδεκτή προσφορά δύο προμηθεύτριες εταιρείες (η ΣΜΗΛΙΑΝΗ ΜΑΡΙΑ και ΣΙΑ Ο.Ε. και η Α. ΜΑΓΓΟΛΗ – Γ. ΡΟΥΜΤΣΙΟΥ Ο.Ε.) για τα καύσιμα κίνησης και θέρμανσης, συνολικού προϋπολογισμού 335.143.91€ χωρίς ΦΠΑ, του Δήμου Σερρών και των δύο εκ των έξι νομικών του προσώπων, ήτοι της Δημοτικής Επιχείρησης Ύδρευσης – Αποχέτευσης (Δ.Ε.Υ.Α.) Σερρών και του Οργανισμού Προσχολικής Αγωγής Κοινωνικής Πολιτικής & Αθλητισμού Δήμου Σερρών, ενώ δεν υπεβλήθη καμία προσφορά για την προμήθεια καυσίμων, συνολικού προϋπολογισμού 164.138,20€ χωρίς ΦΠΑ, των υπολοίπων τεσσάρων νομικών προσώπων του Δήμου Σερρών, ήτοι της Ενιαίας Σχολικής Επιτροπής Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Σερρών, της Ενιαίας Σχολικής Επιτροπής Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Σερρών, της Κοινωφελούς Επιχείρησης Δήμου Σερρών και της Αυτοκινητοδρόμιο Σερρών Α.Ε.

Με την υπ' αριθμ. 368/2014 (ΑΔΑ: Β8ΣΝΩ10-ΖΕ1) απόφαση της 12<sup>ης</sup>.6.2014 της Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Σερρών εγκρίθηκε: α) η κατακύρωση του αποτελέσματος ως άνω διαγωνισμού για τα τμήματα καυσίμων κίνησης και θέρμανσης για τα οποία υπεβλήθησαν προσφορές (ήτοι για το τμήμα του Δήμου Σερρών, συνολικής κατακυρωθείσας συμβατικής αξίας 251.249€ χωρίς ΦΠΑ, το τμήμα της Δ.Ε.Υ.Α. Σερρών, συνολικής κατακυρωθείσας συμβατικής αξίας 24.179€ χωρίς ΦΠΑ, και το τμήμα του Οργανισμού Προσχολικής Αγωγής Κοινωνικής Πολιτικής & Αθλητισμού Δήμου Σερρών, συνολικής κατακυρωθείσας συμβατικής αξίας 59.715,91€ χωρίς ΦΠΑ) και β) η επανάληψη του διαγωνισμού κατά τις διατάξεις του άρθ. 21 παρ. 1(β) ΕΚΠΟΤΑ όσον αφορά τα τμήματα καυσίμων κίνησης και θέρμανσης, συνολικού προϋπολογισμού 164.138,20€ χωρίς ΦΠΑ, για τα οποία ο διαγωνισμός απέβη άγονος λόγω μη υποβολής προσφοράς, ήτοι για τα τμήματα: της Ενιαίας Σχολικής Επιτροπής Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Σερρών, προϋπολογισμού 63.240,00€ χωρίς ΦΠΑ, της Ενιαίας Σχολικής Επιτροπής Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Σερρών, προϋπολογισμού 81.600,00€ χωρίς ΦΠΑ, της Κοινωφελούς Επιχείρησης Δήμου Σερρών, προϋπολογισμού 17.802,00€ χωρίς ΦΠΑ, και της Αυτοκινητοδρόμιο Σερρών Α.Ε., προϋπολογισμού 1.496,20€ χωρίς ΦΠΑ.

Με τη δε υπ' αριθμ. 11479/17.6.2014 απόφαση του Γενικού Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης Μακεδονίας – Θράκης επικυρώθηκε ως προς τη νομιμότητά της η ως άνω απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Σερρών, ενώ εν συνεχεία, ο σχετικός προσυμβατικός έλεγχος του Ελεγκτικού Συνεδρίου απέβη επιτυχής, καθώς με την υπ' αριθμ. 12/2014 Πράξη της 27<sup>ης</sup>.6.2014 της Υπηρεσίας Επιτρόπου Ν. Σερρών του Ελεγκτικού Συνεδρίου κρίθηκε ότι δεν κωλύεται η υπογραφή των κατά τα ως άνω συμβάσεων για την προμήθεια καυσίμων του Δήμου Σερρών και των δύο νομικών του προσώπων, ήτοι της Δ.Ε.Υ.Α. Σερρών και του Οργανισμού Προσχολικής Αγωγής Κοινωνικής Πολιτικής & Αθλητισμού Δήμου Σερρών.

**2.3** Περαιτέρω, βάσει της υπ' αριθμ. 368/2014 (ΑΔΑ: Β8ΣΝΩ10-ΖΕ1) απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Σερρών, εκδόθηκε η υπ' αριθμ. 36550/27.6.2014 διακήρυξη επαναληπτικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού, μετά των παραρτημάτων της (Ενδεικτικός Προϋπολογισμός, Τεχνική Έκθεση – Τεχνικές Προδιαγραφές, Τιμολόγιο Προσφοράς, Συγγραφή Υποχρεώσεων), προκειμένου για την προμήθεια των προαναφερόμενων ειδών και ποσοτήτων καυσίμων κίνησης και θέρμανσης, συνολικού ενδεικτικού προϋπολογισμού 164.138,20€ χωρίς ΦΠΑ, για τα οποία δεν είχε υποβληθεί προσφορά κατά τον από 26.5.2014 διενεργηθέντα διαγωνισμό, ήτοι:

α) για τα καύσιμα θέρμανσης της Ενιαίας Σχολικής Επιτροπής Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Σερρών, ενδεικτικού προϋπολογισμού 63.240,00€ χωρίς ΦΠΑ,

β) για τα καύσιμα θέρμανσης της Ενιαίας Σχολικής Επιτροπής Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Σερρών, ενδεικτικού προϋπολογισμού 81.600,00€ χωρίς ΦΠΑ,

γ) για τα καύσιμα κίνησης και θέρμανσης της Κοινωφελούς Επιχείρησης Δήμου (Κ.Ε.ΔΗ.) Σερρών, ενδεικτικού προϋπολογισμού 17.802,00€ χωρίς ΦΠΑ και

δ) για τα καύσιμα κίνησης και θέρμανσης της Αυτοκινητοδρόμιο Σερρών Α.Ε., ενδεικτικού προϋπολογισμού 1.496,20€ χωρίς ΦΠΑ,

Αναλυτικά, το φυσικό αντικείμενο της εξεταζόμενης διαγωνιστικής διαδικασίας αποτυπώνεται στον παρακάτω πίνακα σε λίτρα ανά είδος καυσίμου και νομικό πρόσωπο:

Είδος (σε λίτρα)	Εν. Σχ. Επ. Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης Σερρών	Εν. Σχ. Επ. Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης Σερρών	Κ. Ε. ΔΗ. Σερρών	Αυτοκινη το-δρόμιο Σερρών ΑΕ ΟΤΑ	ΣΥΝΟΛΟ
Πετρέλαιο Θέρμανσης	62.000	80.000	14.000	0	156.000
Πετρέλαιο Κίνησης	0	0	2.000	1.000	3.000
Βενζίνη Αμόλυβδη	0	0	1.000	300	1.300

Κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης ορίσθηκε το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%) στη νόμιμα διαμορφούμενη μέση τιμή λιανικής πώλησης του είδους την ημέρα παράδοσής του, όπως αυτή διαμορφώνεται με το εκάστοτε εκδιδόμενο εβδομαδιαίο δελτίο τιμών της Δ/σης Εμπορίου της Περιφερειακής Ενότητας Σερρών, ενώ οι ενδιαφερόμενοι μπορούσαν να υποβάλλουν προσφορά για ένα ή περισσότερα είδη καυσίμων των νομικών προσώπων, για τη συνολική ωστόσο προκηρυχθείσα ποσότητα του κάθε είδους.

Βάσει της υπ' αριθμ. 36550/27.6.2014 διακήρυξης ορίσθηκε η **22<sup>η</sup>.8.2014 ως ημερομηνία διεξαγωγής του επαναληπτικού διαγωνισμού**, η δε προκήρυξη του εν λόγω διαγωνισμού έλαβε εκ νέου την πλήρη κατά νόμο δημοσιότητα και συγκεκριμένα:

α) η προκήρυξη σύμβασης (ID: 2014-084407), συντεταγμένη κατά το προβλεπόμενο τυποποιημένο έντυπο 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 842/2011, απεστάλη ηλεκτρονικά στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (ΕΕΕΕ) μέσω της πύλης e-Notices την 27<sup>η</sup>.6.2014 και δημοσιεύθηκε στις 2.7.2014 στο φύλλο 2014/S 124-220671 του Συμπληρώματος της ΕΕΕΕ (ηλεκτρονική βάση TED),

β) η υπ' αριθμ. 36550/27.6.2014 διακήρυξη αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) με αριθμό αναφοράς 14PROC002160978 2014-07-11,

γ) η υπ' αριθμ. 38593/9.7.2014 περίληψη διακήρυξης δημοσιεύθηκε: στο τεύχος διακηρύξεων δημοσίων συμβάσεων (ΦΕΚ 479/18.7.2014), στις τοπικές εφημερίδες (Ελεύθερο Βήμα στις 10.7.2014, Ελευθερία στις 10.7.2014 και Νιγρίτα στις 11.7.2014) και στις οικονομικές εφημερίδες (Χρηματιστήριο και Ναυτεμπορική στις 10.7.2014), περαιτέρω δε αναρτήθηκε: στην ιστοσελίδα ΔΙΑΥΓΕΙΑ (ΑΔΑ: 71Κ6Ω10-ΕΧ4), στην ιστοσελίδα και στον πίνακα ανακοινώσεων του Δήμου Σερρών στις 9.7.2014, καθώς επίσης κοινοποιήθηκε στις οικείες επαγγελματικές οργανώσεις.

**Στις 22.8.2014 διενεργήθη ο κατά τα ως άνω προκηρυχθείς ανοικτός διεθνής μειοδοτικός διαγωνισμός, στον οποίο δεν υπεβλήθη καμία προσφορά**, όπως βεβαιώνεται στο από 22.8.2014 πρακτικό παραλαβής και αποσφράγισης προσφορών της αρμόδιας επιτροπής διαγωνισμού.

Περαιτέρω, με την υπ' αριθμ. 490/2014 (ΑΔΑ: 6ΩΕΤΩ10-ΨΑΗ) απόφαση της 3<sup>ης</sup>.9.2014 της Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Σερρών εγκρίθηκε το ως άνω πρακτικό της επιτροπής διαγωνισμού, κηρύχθηκε ο εν λόγω διαγωνισμός άγονος λόγω της μη υποβολής προσφοράς και εγκρίθηκε η χρήση διαδικασίας διαπραγμάτευσης βάσει του άρθρου 25 παρ. 1(α) του Π.Δ. 60/2007 και του άρθρου 23 παρ. 1 και 2 του Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α. με τη διαδικασία πρόσκλησης υποβολής προσφορών και δημοσίευσης αυτής στον τοπικό τύπο (μία εφημερίδα), την αποστολή της στους συλλόγους βενζινοπωλών Νομού Σερρών, στο επιμελητήριο Νομού Σερρών, την ανάρτησή της στην ιστοσελίδα ΔΙΑΥΓΕΙΑ, στην

ιστοσελίδα του Δήμου Σερρών και τοιχοκόλληση με απόδειξη στον πίνακα ανακοινώσεων του Δήμου Σερρών, σύμφωνα με τους όρους της υπ' αριθμ. 36550/27.6.2014 διακήρυξης.

**2.4** Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Σερρών, προσκομίζοντας με το με αρ. πρωτ. 47860/4.9.2014 έγγραφό του, ως αυτό συμπληρώθηκε κατά τα ανωτέρω, και το σχετικό σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου Δήμου Σερρών, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. (δδ) του Ν.4013/2011 ως ισχύει, προκειμένου να προσφύγει κατ' άρθρο 25 παρ. 1 περ. (α) Π.Δ. 60/2007 στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, με δημοσίευση πρόσκλησης υποβολής προσφορών και χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης, για τη σύναψη σύμβασης/συμβάσεων προμήθειας υγρών καυσίμων κίνησης και θέρμανσης, συνολικού ενδεικτικού προϋπολογισμού ποσού 164.138,20€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. (ήτοι 201.889,99€ με ΦΠΑ 23%), για την κάλυψη των αναγκών τεσσάρων νομικών προσώπων του (της Ενιαίας Σχολικής Επιτροπής Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Σερρών, της Ενιαίας Σχολικής Επιτροπής Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Σερρών, της Κοινωφελούς Επιχείρησης Δήμου Σερρών και της Αυτοκινητοδρόμιο Σερρών Α.Ε.) για το έτος 2014, και συγκεκριμένα για χρονικό διάστημα έξι (6) μηνών από την υπογραφή της σύμβασης, με δικαίωμα παράτασης της σύμβασης για δύο (2) ακόμα μήνες εφόσον δεν καλυφθεί το συμβατικό ποσό.

## **II. Νομικό πλαίσιο**

**3.** Στο άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του Ν. 4013/2011 (ΦΕΚ Α' 204/15.9.2011), ως τροποποιήθηκε και ισχύει, αρχικά με τη διάταξη της παρ. 1 του άρθρου 61 του Ν. 4146/2013 (ΦΕΚ Α' 90/18.04.2013) και μετέπειτα με την πρόσφατη διάταξη της παρ. 5 του άρθρου 233 του Ν.4281/2014 (ΦΕΚ Α' 160/08.08.2014), ορίζεται ότι: *«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. Η εν λόγω αρμοδιότητα ασκείται μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) εργασίμων ημερών από την περιέλευση του σχεδίου απόφασης στην Αρχή, συνοδευόμενου από όλα τα στοιχεία στα οποία θεμελιώνεται, κατά περίπτωση, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, με μέριμνα της αναθέτουσας αρχής. Με την άπρακτη παρέλευση της ως άνω προθεσμίας τεκμαίρεται η σύμφωνη γνώμη της Αρχής. Σε εξαιρετικές περιπτώσεις και ιδίως λόγω της πολυπλοκότητας της υπό ανάθεση σύμβασης, η Αρχή δύναται με απόφαση της, η οποία κοινοποιείται στην αιτούσα αναθέτουσα αρχή, να παρατείνει άπαξ την ως άνω προθεσμία για δεκαπέντε (15) επιπλέον εργάσιμες ημέρες. [...]».*

**4.** Στο άρθρο 209 του Ν. 3463/2006 (ΦΕΚ Α' 114) περί Κώδικα Νομοθεσίας Δήμων και Κοινοτήτων, 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 [...]*

*10. Η σύναψη σύμβασης παροχής υπηρεσιών με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση σχετικής προκήρυξης ρυθμίζεται με ανάλογη εφαρμογή των αντίστοιχων διατάξεων του άρθρου 25 των προεδρικών διαταγμάτων 59/2007 (ΦΕΚ 59/Α) και 60/2007 (ΦΕΚ 64/Α), όπως ισχύουν».*

**5.** Στην υπ' αριθμ. 11389/1993 Υπουργική Απόφαση με τίτλο «Ενιαίος Κανονισμός Προμηθειών Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (ΕΚΠΟΤΑ)» (ΦΕΚ Β' 185) ορίζονται τα εξής:

- Άρθρο 3 "Τρόπος εκτελέσεως - προκηρύξεις - δημοσιεύσεις" παρ. 3(β) και 3(γ):

*«3. [...] β. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν συμβάσεις προμηθειών με τη διαδικασία των διαπραγματεύσεων σε περίπτωση υποβολής μη κανονικών προσφορών στα πλαίσια ανοικτού ή κλειστού διαγωνισμού ή σε περίπτωση κατά την οποία οι προσφορές, κατά τους παραπάνω διαγωνισμούς, δεν είναι δυνατό να γίνουν δεκτές βάσει των διατάξεων του παρόντος κανονισμού και υπό την προϋπόθεση ότι οι αρχικοί όροι της σύμβασης δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς. [...]*

γ. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν επίσης να συνάπτουν τις συμβάσεις προμηθειών προσφεύγοντας στην 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 ουσιαστικά και εφόσον διαβιβάζεται στον νομάρχη, μαζί με την σχετική απόφαση, αιτιολογημένη έκθεση.....».

- Άρθρο 21 “Κρίση αποτελεσμάτων διαγωνισμού” παρ. 1(β):

«1. Το αρμόδιο για την αξιολόγηση των αποτελεσμάτων του διαγωνισμού όργανο με γνωμοδότησή του προς τη δημοκρατική επιτροπή ή το κοινοτικό συμβούλιο ή, για τις περιπτώσεις του τελευταίου εδαφίου της παραγράφου 2 και της παραγράφου 6 του άρθρου 23 του παρόντος κανονισμού, το δήμαρχο ή τον πρόεδρο της κοινότητάς, που αποφασίζουν σχετικά, μπορεί να προτείνει, σύμφωνα με τις διατάξεις των Ν. 1797/88, 2000/91 και του παρόντος κανονισμού: α. Κατακύρωση της προμήθειας για ολόκληρη την ποσότητα ή μέρος αυτής που προσφέρει ο προμηθευτής. β. Ματαίωση των αποτελεσμάτων του διαγωνισμού και επανάληψή του με τροποποίηση ή μη των όρων και των τεχνικών προδιαγραφών.[...]»

- Άρθρο 23 “Διαδικασία με διαπραγμάτευση η απευθείας ανάθεση-πρόχειρος διαγωνισμός” παρ. 1 και 2:

«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 [...]

2. Προκειμένου να διενεργηθεί προμήθεια με διαδικασία μέσω διαπραγμάτευσης ή με απευθείας ανάθεση απαιτείται απόφαση του δημοτικού ή του κοινοτικού συμβουλίου το οποίο επιλέγει και τον προμηθευτή, αφού προηγηθεί γνωμοδότηση του αρμοδίου για την αξιολόγηση οργάνου. Η απόφαση πρέπει να αιτιολογείται δεόντως, με ρητή αναφορά στις περιπτώσεις που αναφέρονται στις διατάξεις της προηγούμενης παραγράφου που οδήγησαν στην προσφυγή σ' αυτή τη διαδικασία και να αναφέρονται, πέραν των στοιχείων (ονομασία και ταχυδρομική διεύθυνση) της αναθέτουσας αρχής, η αξία, η ποσότητα και η φύση των αγοραζομένων εμπορευμάτων, ο αριθμός των αιτήσεων συμμετοχής (σε περίπτωση αποτυχόντος διαγωνισμού), ο αριθμός των υποψηφίων που καλούνται να υποβάλουν προσφορά, ενδεχομένως δε, ο αριθμός των υποψηφίων που δεν προκρίθηκαν και οι λόγοι απόρριψης της υποψηφιότητάς τους. [...]

- Άρθρο 41 “Ανάδειξη προμηθευτών, χορηγητών” παρ. 4:

«[...] 4. Προμηθευτής χορηγητής αναδεικνύεται εκείνος που προσφέρει το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης, εφόσον το προαναφερόμενο είδος είναι εντός των τεχνικών προδιαγραφών και λοιπών όρων της διακήρυξης σε συνδυασμό με τις λοιπές σχετικές διατάξεις του παρόντος.»

- Άρθρο 42 “Υπολογισμός ποσοστού έκπτωσης” παρ. 1(α):

«1. Στις διακηρύξεις διαγωνισμών για την ανάδειξη προμηθευτών ειδών των οποίων οι τιμές είναι εκτός διατίμησης περιλαμβάνεται όρος, σύμφωνα με τον οποίο: α) Το ποσοστό έκπτωσης στα εκατό (%) υπολογίζεται στη νόμιμα διαμορφούμενη κάθε φορά μέση τιμή λιανικής ή χονδρικής πώλησης του είδους την ημέρα παράδοσης του και που αντιστοιχεί στην ποιότητα και σε κάθε άλλο χαρακτηριστικό γνώρισμά του.[...]»

Σημειώνεται ότι με το άρθρο 63 του Ν.4257/2014 “Επείγουσες ρυθμίσεις αρμοδιότητας Υπουργείου Εξωτερικών” (ΦΕΚ Α’ 93/14.4.2014) ορίζεται ότι: «Το ποσοστό έκπτωσης που προβλέπεται στο άρθρο 41 του π.δ. 173/1990 και στο άρθρο 42 της υπ αριθμ. 11389/1993 απόφασης του Υπουργού Εσωτερικών (ΕΚΠΟΤΑ), στους διαγωνισμούς πετρελαιοειδών, υπολογίζεται στη διαμορφούμενη, για έκαστο είδος, μέση τιμή της περιοχής, του Παρατηρητηρίου Τιμών Υγρών Καυσίμων του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας, όπως αυτή ορίζεται στη διακήρυξη του διαγωνισμού. Το ανωτέρω ποσοστό μπορεί να είναι και αρνητικό, χωρίς να υπερβαίνει το 5%.» , διάταξη η οποία ισχύει από την ημερομηνία δημοσίευσής της στο ΦΕΚ, ήτοι από 14.4.2014.

**6.** Η διάταξη του άρθρου 6 του Π.Δ. 60/2007 «Προσαρμογή της ελληνικής νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ...» ορίζει ότι:

«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 A, 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 B.»

Σύμφωνα δε με το άρθρο 2 του αριθ. 1336/2013 Κανονισμού της Επιτροπής της 13<sup>ης</sup> 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 τα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων για τα έτη 2014 και 2015, το ως άνω ποσό (χρηματικό κατώφλι) αναπροσαρμόστηκε στις 134.000 και 207.000 ευρώ αντίστοιχα.

**7.** Το άρθρο 8 παρ. 1, 2 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 προαίρεσως όσο και των τυχόν παρατάσεων της σύμβασης [...]

2. Η αποτίμηση πρέπει να ισχύει κατά το χρόνο αποστολής της προκήρυξης διαγωνισμού, όπως προβλέπεται στο άρθρο 29 παράγραφος 2 ή, στις περιπτώσεις όπου δεν απαιτείται μια τέτοια προκήρυξη, κατά το χρονικό σημείο έναρξης της διαδικασίας ανάθεσης της σύμβασης. [...]

5. α) Όταν ένα σχεδιαζόμενο έργο ή ένα σχέδιο αγοράς υπηρεσιών μπορεί να οδηγήσει σε ταυτόχρονη σύναψη χωριστών συμβάσεων κατά τμήματα, λαμβάνεται υπόψη η συνολική εκτιμώμενη αξία όλων των τμημάτων.

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.

Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να παρεκκλίνουν, προκειμένου για τα τμήματα, των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός ΦΠΑ είναι μικρότερη των ογδόντα χιλιάδων (80.000) ευρώ για τις υπηρεσίες και του 1.000.000 ευρώ για τα έργα, εφόσον το συνολικό ποσό των συγκεκριμένων τμημάτων δεν υπερβαίνει το 20 % της συνολικής αξίας όλων των τμημάτων.

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.

Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να παρεκκλίνουν, προκειμένου για τα τμήματα των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός ΦΠΑ είναι μικρότερη των ογδόντα χιλιάδων (80.000) ευρώ και υπό τον όρο ότι το συνολικό ποσό των συγκεκριμένων τμημάτων δεν υπερβαίνει το 20 % της συνολικής αξίας όλων των τμημάτων».

**8.** Στο άρθρο 25 του Π.Δ. 60/2007 ορίζεται 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...».

### III. Νομική Εκτίμηση

**9.** Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Σερρών αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών κατά την έννοια της περ. (γ) της παρ. 2 του άρθρου 2 του Π.Δ. 60/2007. Δεδομένου δε ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας εκτιμώμενης αξίας 164.138,20€, η οποία αποτελεί άγονο τμήμα αρχικού διαγωνισμού ανάθεσης δημόσιας σύμβασης προμήθειας εκτιμώμενης αξίας 499.282,11€, ήτοι ανώτερης του χρηματικού κατωφλίου του άρθρου 6 σημείο (α) του Π.Δ. 60/2007 ως ισχύει κατά τα αναφερόμενα στην παρ. 6 της παρούσας, σε συνδυασμό και με τις προαναφερθείσες διατάξεις του άρθρου 8 παρ. 5(α) και 5(β) Π.Δ. 60/2007, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή σύμφωνης γνώμης κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ. υποπερ. (δδ) του Ν. 4013/2011 ως ισχύει.

**10.** 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, ήτοι 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 συστατικής 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). Εξάλλου, το βάρος αποδείξεως περί του ότι συντρέχουν όντως οι έκτακτες περιστάσεις που δικαιολογούν την απόκλιση το φέρει ο προτιθέμενος να κάνει χρήση των διατάξεων αυτών (βλ. υπό το πνεύμα αυτό ΔΕΕ, αποφάσεις της 10<sup>ης</sup> Μαρτίου 1987, C-199/85, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1987, σ. 1039, σκέψη 14, 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, της 10<sup>ης</sup> Απριλίου 2003, C-20/01 και C-28/01, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 2003, I-360, σκέψη 58, της 14<sup>ης</sup> Σεπτεμβρίου 2004, C-385/02, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2004, σ. I-8121, σκέψη 19, της 14<sup>ης</sup> Οκτωβρίου 2004, C-340/02, Επιτροπή κατά Γαλλίας, Συλλ. 2004, I-9845, σκέψη 38, και της 2<sup>ης</sup> Ιουνίου 2005, C-394/02, Επιτροπή κατά Ελλάδας, Συλλ. 2005, I-4713, σκέψη 33).

**11.** 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 στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης, προϋποθέτει τη σωρευτική συνδρομή των παρακάτω προϋποθέσεων:

α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία.

Ειδικότερα δε, σχετικά με την προϋπόθεση της νομίμως διεξαχθείσας προηγηθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, παγίως έχει κριθεί ότι η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή της περ. α' της παρ. 1 του άρθρου 25 του Π.Δ. 60/2007, συνέχεια 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 (Ελ. Συν. Ζ' Κλιμάκιο Πράξη 215/2012, Ελ. Συν. VI Τμ. Απόφαση 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013, ομοίως και κατά την πάγια νομολογία της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., βλ. πχ. Απόφαση 59/2014).

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.

Επιπλέον, 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 της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαγωνιστικής διαδικασίας.**

Ο Δήμος Σερρών διενήργησε την 22η.8.2014, κατά τα προαναφερόμενα στο μέρος Ι της παρούσας, διεθνή ανοικτό μειοδοτικό διαγωνισμό για την προμήθεια υγρών καυσίμων κίνησης και θέρμανσης, συνολικού ενδεικτικού προϋπολογισμού 164.138,20€ χωρίς ΦΠΑ, για τις ανάγκες έτους 2014 τεσσάρων νομικών του προσώπων, βάσει των όρων της με α.π. 36550/27.6.2014 διακήρυξης. 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 τη μη υποβολή προσφοράς ή τη μη ύπαρξη υποψηφίου κατά την προηγούμενη νομίμως διεξαχθείσα διαγωνιστική διαδικασία.**

Σύμφωνα με το από 22.8.2014 πρακτικό της αρμόδιας επιτροπής διαγωνισμού, όπως αυτό εγκρίθηκε με την υπ' αριθμ. 490/2014 (ΑΔΑ: 6ΩΕΤΩ10-ΨΑΗ) απόφαση της 3<sup>ης</sup>.9.2014 της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Σερρών, κατά τον από 22.8.2014 διενεργηθέντα ανοικτό διεθνή διαγωνισμό δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.

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

Ο Δήμος Σερρών, στο με α.π. 47860/4.9.2014 (α.π. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 3658/8.9.2014) έγγραφο αίτημά του καθώς και στο υποβληθέν σχέδιο απόφασης του Δημοτικού του Συμβουλίου για την έγκριση της ανάθεσης της εξεταζόμενης σύμβασης με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, επικαλείται ρητά τη διάταξη του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του ΠΔ 60/2007 προκειμένου για την ανάθεση της εξεταζόμενης προμήθειας με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης με δημοσίευση πρόσκλησης υποβολής προσφορών, χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης, ήτοι των όρων της υπ' α.π. 36550/27.6.2014 διακήρυξης, όπως επιτάσσουν οι προϋποθέσεις της επικαλούμενης διάταξης του Π.Δ. 60/2007.

**13.** Εν όψει των προεκτεθέντων, 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, με δημοσίευση πρόσκλησης υποβολής προσφορών, για την προμήθεια των καυσίμων του άγονου προηγθέντος, διενεργηθέντος από 22.8.2014, σχετικού διαγωνισμού. Επιπλέον, για την υιοθέτηση της εξαιρετικής διαδικασίας διαπραγμάτευσης πρέπει να τηρηθούν οι αρχικοί όροι της υπ' α.π. 36550/27.6.2014 διακήρυξης.

#### **IV. Συμπέρασμα**

**14.** Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις εφαρμοστέες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του τεθέντος ερωτήματος, η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ αποφασίζει:

**Την αποδοχή του αιτήματος του Δήμου Σερρών 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 με δημοσίευση πρόσκλησης υποβολής προσφορών και χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων της αρχικής σύμβασης προκειμένου για τη σύναψη σύμβασης/συμβάσεων προμήθειας υγρών καυσίμων κίνησης και θέρμανσης, συνολικού προϋπολογισμού 164.138,20€ χωρίς ΦΠΑ (ήτοι 201.889,99€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 23%), για την κάλυψη των αναγκών τεσσάρων νομικών προσώπων του Δήμου Σερρών, ήτοι της Ενιαίας Σχολικής Επιτροπής Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Σερρών, της Ενιαίας Σχολικής Επιτροπής Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Σερρών, της Κοινοφελούς Επιχείρησης Δήμου Σερρών και της Αυτοκινητοδρόμιο Σερρών Α.Ε., για το έτος 2014, και συγκεκριμένα για συμβατική προθεσμία έξι (6) μηνών από την υπογραφή της σύμβασης, με δικαίωμα χρονικής παράτασης της σύμβασης για δύο (2) ακόμα μήνες εφόσον δεν καλυφθεί το συμβατικό ποσό.

**Αθήνα, 26 Σεπτεμβρίου 2014**

**ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ**

**Ο Αναπληρωτής Πρόεδρος**

**Χρήστος Δετσαρίδης**