



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΑΠΟΦΑΣΗ

306/2014

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 30η Σεπτεμβρίου του έτους δύο χιλιάδες δεκατέσσερα (2014) ημέρα Τρίτη και ώρα 10:00 π.μ. και επί της οδού Λ. 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:

Πρόεδρος: Δημήτριος Ράϊκος
Μέλη: Ευάγγελος Καραμανλής
Δημήτριος Σταθακόπουλος
Ιωάννα Κουλούρη
Δημήτριος Λουρίκας

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

Γραμματέας: Στυλιανή Τσιάβου

Εισηγήτρια: Δέσποινα Κράλλη, διπλ. Ηλεκτρολόγος Μηχανικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας καυσίμων δαπάνης ύψους 60.974,88€ πλέον ΦΠΑ, που αποτελεί τμήμα της προμήθειας “καυσίμων και λιπαντικών για την κίνηση των μεταφορικών μέσων και πετρελαίου θέρμανσης έτους 2014”, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 477.347,76€ πλέον ΦΠΑ, για τις ανάγκες του Δήμου Λουτρακίου – Περαχώρας – Αγίων Θεοδώρων και των νομικών του προσώπων, για το οποίο ο προηγηθείς διαγωνισμός απέβη άγονος.

1. Με το υπ’ αριθ. πρωτ. 19511/10.09.2014 αίτημα του Δήμου Λουτρακίου - Περαχώρας - Αγίων Θεοδώρων προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. το οποίο παρελήφθη στις 11.09.2014 (αριθ. πρωτ. εισερχ. 3725), ο Δήμος Λουτρακίου - Περαχώρας - Αγίων Θεοδώρων αιτείται την παροχή σύμ-

φωνης 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 σύμβασης προμήθειας καυσίμων δαπάνης ύψους 60.974,88€ πλέον ΦΠΑ 23%, ήτοι 74.999,10€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, που αποτελεί τμήμα της προμήθειας “καυσίμων και λιπαντικών για την κίνηση των μεταφορικών μέσων και πετρελαίου θέρμανσης έτους 2014”, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 477.347,76€ πλέον ΦΠΑ 23%, ήτοι 587.137,74€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, για το οποίο ο σχετικός προηγηθείς διεθνής ανοιχτός μειοδοτικός διαγωνισμός απέβη άγονος. Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε 12 μήνες από την ανάθεσή της.

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 Λουτρακίου – Περαχώρας – Αγίων Θεοδώρων, με την υπ’ αριθμ 164/03.07.2014 απόφασή του με ΑΔΑ 7Υ80ΩΛ3-79Ε (Πρακτικό υπ’ αριθμ 22 Συνεδρίασης), ενέκρινε την διενέργεια της προμήθειας «Προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών για κίνηση μεταφορικών μέσων και πετρελαίου θέρμανσης» για το έτος 2014, προϋπολογισμού δαπάνης 477.347,76€, πλέον ΦΠΑ 23%, κατόπιν διεξαγωγής διεθνούς ανοιχτού διαγωνισμού, με κριτήριο κατακύρωσης για τα μεν καύσιμα το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης σε ακέραιες μονάδες στην νόμιμα διαμορφούμενη μέση τιμή λιανικής πώλησης την ημέρα παράδοσης στην περιοχή του Λουτρακίου, για δε τα λιπαντικά την χαμηλότερη τιμή.

Στην απόφαση αριθμ 164/03.07.2014 καθορίζεται επίσης ότι η προμήθεια θα διενεργηθεί σύμφωνα με την υπ’ αριθμ 12/2014 Μελέτη του Τμήματος Τεχνικών Έργων της Δ/σης Τεχνικών Υπηρεσιών & Πολεοδομίας του Δήμου (Τεχνική Έκθεση, τμηματικές προσμετρήσεις, τμηματικοί ενδεικτικοί προϋπολογισμοί, συγγραφή υποχρεώσεων με τεχνικές προδιαγραφές και έντυπα προσφορών), σχετικά με την προμήθεια καυσίμων, λιπαντικών και πετρελαίου θέρμανσης, συνολικού προϋπολογισμού 477.347,76€, πλέον ΦΠΑ, για το έτος 2014, που αφορά στην προμήθεια καυσίμων, λιπαντικών και πετρελαίου θέρμανσης για το έτος 2014, αναφορικά με τις ανάγκες του Δήμου και των νομικών του προσώπων (Δημοτικός Οργανισμός Πολιτισμού Άθλησης και Περιβάλλοντος -Δ.Ο.Π.Α.Π.Ε.Λ.Α.Θ., Δημοτικός Οργανισμός Κοινωνικής Προστασίας, Αλληλεγγύης και Παιδείας “ΜΕΡΙΜΝΑ” -Δ.Ο.ΚΟ.Π.Α.Π., Σχολικές Επιτροπές Α/βάθμιας και Β/βάθμιας Εκπαίδευσης).

2.β. Με την υπ’ αριθμ 131/2014 απόφασή της με ΑΔΑ 76Ψ9ΩΛ3-ΔΦΝ (Πρακτικό 23/08.07.2014 Τακτικής Συνεδρίασης), η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Λουτρακίου – Περαχώρας – Αγίων Θεοδώρων, ενέκρινε (i) την διάθεση πιστώσεων για την ανωτέρω προμήθεια, και (ii) την κατάρτιση των όρων του διεθνούς ανοιχτού μειοδοτικού διαγωνισμού με σφραγισμένες προσφορές για την εν λόγω προμήθεια, με κριτήριο κατακύρωσης για τα καύσιμα το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης σε ακέραιες μονάδες στη νόμιμα διαμορφούμενη μέση τιμή λιανικής πώλησης την ημέρα παράδοσης στην έδρα του Δήμου, όπως αυτή προκύπτει από το εκάστοτε εκδιδόμενο δελτίο πιστοποίησης τιμών του Τμήματος Εμπορίου – Τουρισμού της Δ/σης Ανάπτυξης της ΠΕ Κορινθίας, και για τα λιπαντικά την χαμηλότερη τιμή.

Η ανωτέρω απόφαση υπ' αριθ. 131/2014 της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Λουτρακίου - Περαχώρας – Αγίων Θεοδώρων καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) ως εγκεκριμένο αίτημα με κωδικό ΑΔΑΜ 14REQ002165345 /2014-07-15.

2.γ. Ο Δήμαρχος Λουτρακίου – Περαχώρας – Αγίων Θεοδώρων εξέδωσε την υπ' αριθμ 15343/2014 Διακήρυξη Δημόσιου Ανοιχτού Διεθνή Διαγωνισμού για την προμήθεια που αφορά σε 9 τμηματικούς ενδεικτικούς προϋπολογισμούς ανά είδος προμήθειας και ανά είδος φορέα (1^{ος} τμηματικός προϋπολογισμός: προμήθεια πετρελαίου κίνησης και βενζίνης για το Δήμο, ποσού 286.656,00€, χωρίς ΦΠΑ, 2^{ος}: προμήθεια πετρελαίου θέρμανσης για το Δήμο, ποσού 32.240,00€, χωρίς ΦΠΑ, 3^{ος}: προμήθεια πετρελαίου κίνησης για θέρμανση του κολυμβητηρίου του Δήμου, ποσού 64.960,00€, χωρίς ΦΠΑ, 4^{ος}: προμήθεια ελαιολιπαντικών για το Δήμο, ποσού 26.826,00€, χωρίς ΦΠΑ, 5^{ος}: προμήθεια αμόλυβδης βενζίνης για το ν/π ΔΟΚΟΠΑΠ, ποσού 4.065,04€, χωρίς ΦΠΑ, 6^{ος}: προμήθεια πετρελαίου θέρμανσης για το ν/π ΔΟΚΟΠΑΠ, ποσού 5.690,88€, χωρίς ΦΠΑ, 7^{ος}: προμήθεια πετρελαίου θέρμανσης του ν/π ΔΟΠΑΠΕΛΑΘ ποσού 12.195,04€, χωρίς ΦΠΑ, 8^{ος}: προμήθεια πετρελαίου θέρμανσης της Α/βάθμιας σχολικής επιτροπής, ποσού 20.324,72€, χωρίς ΦΠΑ, και 9^{ος}: προμήθεια πετρελαίου θέρμανσης της Β/βάθμιας σχολικής επιτροπής, ποσού 24.390,08€, χωρίς ΦΠΑ). Στον εν λόγω διαγωνισμό γίνονταν δεκτές προσφορές για έναν, περισσότερους ή και όλους τους τμηματικούς προϋπολογισμούς. Οι ποσότητες και οι τεχνικές προδιαγραφές των ειδών αναφέρονταν αναλυτικά στην υπ' αριθμό 12/2014 τεχνική μελέτη της Δ/σης Τεχνικών Υπηρεσιών. Ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ορίστηκε η **25^η/08/2014**.

Η διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) με κωδικό ΑΔΑΜ 14PROC002212222 /2014-07-31.

2.δ. Περίληψη των ουσιωδών όρων και στοιχείων της διακήρυξης του διαγωνισμού, απεστάλη ηλεκτρονικά (14.07.2014) προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε). Συνακόλουθα, η υπ' αριθμ. 15343/15.07.2014 (ΑΔΑ: 6ΝΙ9ΩΛ3-Σ2Γ) περίληψη της διακήρυξης δημοσιεύτηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβέρνησης (ΦΕΚ 487/18.07.2014) και στις εφημερίδες «ΓΕΝΙΚΗ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ» (16.07.2014), «ΗΧΩ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ» (17.07.2014), «ΚΟΡΙΝΘΙΑΚΗ ΗΜΕΡΑ» (17.07.2014), «ΗΜΕΡΗΣΙΑ ΚΟΡΙΝΘΟΥ» (17.07.2014), «ΚΟΡΙΝΘΙΑΚΗ» (19.07.2014). Η διακήρυξη και η υπ' αριθμό 12/2014 τεχνική μελέτη της Δ/σης Τεχνικών Υπηρεσιών αναρτήθηκαν στην επίσημη ιστοσελίδα του Δήμου (<http://www.loutraki-agioitheodoroi.gr/>) στις 15/07/2014.

2.ε. Με το από 25.08.2014 πρακτικό 1 (διεξαγωγής και αξιολόγησης), η Επιτροπή διενέργειας του ανωτέρω διαγωνισμού, που συγκροτήθηκε με την 43/2014 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής, για την ως άνω προμήθεια, κήρυξε την λήξη της παραλαβής των προσφορών και διαπίστωσε την υποβολή μιας προσφοράς για κάθε ένα από τους τμηματικούς προϋπολογισμούς 1ο(προμήθεια πετρελαίου κίνησης και βενζίνης για τον Δήμο), 2ο (προμήθεια πετρελαίου θέρμανσης για τον Δήμο), 3ο (προμήθεια πετρελαίου κίνησης για θέρμανση του κολυμβητηρίου του Δήμου), 4ο (προμήθεια ελαιολιπαντικών για τον Δήμο) και 6ο (προμήθεια πετρελαίου θέρμανσης για το ν/π ΔΟΚΟΠΑΠ) τμηματικό ενδεικτικό προϋπολογισμό, έκανε δεκτή την μοναδική προσφορά για τους 1ο, 2ο, 3ο, 4ο και 6ο τμηματικούς ενδεικτικούς προϋπολογισμούς και οι φάκελοι με τις αντίστοιχες οικονομικές προσφορές παραδόθηκαν στον Πρόεδρο της Επιτροπής για αποσφράγιση σε Δημόσια συνεδρίαση στο Δημαρχείο την 26.08.2014.

2.στ. Με το από 26.08.2014 πρακτικό 2 (αποσφράγισης οικονομικών προσφορών), η Επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού, προέβη στην αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών για τον 1ο, 2ο, 3ο 4ο και 6ο τμηματικό ενδεικτικό προϋπολογισμό και εισηγήθηκε 1) την κατακύρωση της προμήθειας για τον 4ο τμηματικό ενδεικτικό προϋπολογισμό που πρόσφερε έκπτωση (43%) 2) για την ανάθεση της προμήθειας των 1ου, 2ου, 3ου και 6ου τμηματικών προϋπολογισμών να αποφασίσει η Οικονομική Επιτροπή 3) την παραπομπή στη διαδικασία της απευθείας ανάθεσης με τη διαδικασία των διαπραγματεύσεων των 5ου, 7ου, 8ου και 9ου τμηματικών προϋπολογισμών σύμφωνα με τις σχετικές διατάξεις, χωρίς τροποποιήσεις των αρχικών όρων της διακήρυξης του διαγωνισμού, με το σκεπτικό ότι ο διαγωνισμός για τους 5ο, 7ο, 8ο 9ο τμηματικούς προϋπολογισμούς κρίνεται άγονος διότι δεν κατατέθηκε καμία προσφορά.

2.ζ. Με την υπ' αριθμ 188/2014 απόφασή της με ΑΔΑ 72Ψ2ΩΛ3-65Υ (Ορθή επανάληψη, Πρακτικό 28/ 27.08.2014 Έκτακτης Συνεδρίασης), η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Λουτρακίου – Περαχώρας – Αγίων Θεοδώρων α) κατακύρωσε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού για την εκτέλεση του 1ου, 2ου, 3ου, 4ου και 6ου τμηματικού προϋπολογισμού και ενέκρινε το από 26.08.2014 πρακτικό 2 της Επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού, β) παρέπεμψε στο Δημοτικό Συμβούλιο την απευθείας ανάθεση, χωρίς τροποποίηση των αρχικών όρων της διακήρυξης του διαγωνισμού, των 5ου, 7ου, 8ου και 9ου τμηματικών προϋπολογισμών της υπ' αριθμ.12/2014 μελέτης της Δ/σης Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου που αφορούν την προμήθεια καυσίμων για την κίνηση των μεταφορικών μέσων και πετρελαίου θέρμανσης για την κάλυψη των αναγκών των νομικών προσώπων του Δήμου, για το έτος 2014, καθότι κατά τη διεξαγωγή του σχετικού διαγωνισμού δεν υποβλήθηκαν προσφορές γι' αυτούς, ενώ κρίνεται επιτακτική η ανάγκη εκτέλεσης της εν λόγω προμήθειας προκειμένου να εξασφαλιστεί η απρόσκοπτη λειτουργία των υπηρεσιών των Νομικών Προσώπων του Δήμου και γ) εξουσιοδότησε τον κ. Δήμαρχο για την υπογραφή της σύμβασης ανάθεσης των 1ου, 2ου, 3ου & 4ου τμηματικών προϋπολογισμών.

Σημειώνεται ότι με την υπ' αριθμ 188/2014 απόφαση η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Λουτρακίου – Περαχώρας – Αγίων Θεοδώρων κατακύρωσε το αποτέλεσμα του διεξαχθέντος διαγωνισμού αποδεχόμενη τις ως άνω προσφορές για τους 1ο, 2ο, και 3ο τμηματικούς προϋπολογισμούς για τους οποίους η έκπτωση επί της νόμιμα διαμορφούμενης τιμής ήταν αρνητική (-5%), σύμφωνα με άρθρο 63 του ν. 4257/2014 (ΦΕΚ 93/Α), το οποίο επικαλέστηκε η Οικονομική Επιτροπή.

3. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Λουτρακίου – Αγίων Θεοδώρων με το υπ' αριθμ. πρωτ. 19511/10.09.2014 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, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 του Π.Δ 60/2007 για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας καυσίμων δαπάνης ύψους 60.974,88€ πλέον ΦΠΑ 23%, ήτοι 74.999,10€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, που αποτελεί τμήμα της προμήθειας “καυσίμων και λιπαντικών για την κίνηση των μεταφορικών μέσων και πετρελαίου θέρμανσης έτους 2014”, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 477.347,76€ πλέον ΦΠΑ, προς κάλυψη των αναγκών των νομικών προσώπων του Δήμου, για το οποίο ο σχετικός προηγηθείς διεθνής ανοιχτός μειοδοτικός διαγωνισμός απέβη άγονος.

Ειδικότερα, ο Δήμος αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., προκειμένου να

προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 του Π.Δ 60/2007 για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας καυσίμων για τους τμηματικούς προϋπολογισμούς 5^ο: προμήθεια αμόλυβδης βενζίνης για το ν/π ΔΟΚΟΠΑΠ, ποσού 4.065,04€, χωρίς ΦΠΑ, 7^ο: προμήθεια πετρελαίου θέρμανσης του ν/π ΔΟΠΑΠΕΛΑΘ ποσού 12.195,04€, χωρίς ΦΠΑ, 8^ο: προμήθεια πετρελαίου θέρμανσης της Α/βάθμιας σχολικής επιτροπής, ποσού 20.324,72€, χωρίς ΦΠΑ, και 9^ο: προμήθεια πετρελαίου θέρμανσης της Β/βάθμιας σχολικής επιτροπής, ποσού 24.390,08€, χωρίς ΦΠΑ, που αποτελούν τμήμα της προμήθειας “καυσίμων για την κίνηση των μεταφορικών μέσων και πετρελαίου θέρμανσης για το έτος 2014” για το οποίο ο 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 του αριθ. 1336/2013 Κανονισμού της Επιτροπής της 13ής 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 συμβάσεων, το ως άνω ποσό αναπροσαρμόστηκε στις 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 προαίρεσως 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 ουσιαστικά 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 ουσιαστικά και εφόσον διαβιβάζεται στο νομάρχη, μαζί με τη σχετική απόφαση, αιτιολογημένη 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».

10. Στο άρθρο 42 της ίδιας, ως άνω, απόφασης, ορίζεται:

“Υπολογισμός ποσοστού έκπτωσης

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 στην νόμιμα διαμορφούμενη κάθε φορά μέση τιμή λιανικής ή χονδρικής πώλησης του είδους, την ημέρα παράδοσής του και που αντιστοιχεί στην ποιότητα και σε κάθε άλλο χαρακτηριστικό γνώρισμά του.”

11. Στο άρθρο 63 του ν. 4257 “Επείγουσες ρυθμίσεις αρμοδιότητας Υπουργείου Εσωτερικών” (ΦΕΚ 93/Α/14.04.2014) 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%.”

III. Νομική Εκτίμηση

12. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Λουτρακίου – Περαχώρας – Αγίων Θεοδώρων, 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 προμήθειας σε συνδυασμό με το συνολικό προϋπολογισμό (477.347,76€ πλέον 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.

13. 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, 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/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^{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).

14. 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 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.

15. 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 Λουτρακίου – Περαχώρας – Αγίων Θεοδώρων προσέφυγε σε διεθνή ανοιχτό δημόσιο μειοδοτικό διαγωνισμό για την προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των νομικών προσώπων αυτού, συνολικού προϋπολογισμού 587.137,74€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (ήτοι 477.347,76€ πλέον 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 26.08.2014 σχετικό πρακτικό της Επιτροπής Διεξαγωγής ανοιχτού διαγωνισμού, το οποίο εγκρίθηκε με την με αρ. 188/27.08.2014 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Λουτρακίου – Αγίων Θεοδώρων, υπεβλήθη μια μοναδική προσφορά για κάθε έναν από τους 1ο (προμήθεια πετρελαίου κίνησης και βενζίνης για τον Δήμο), 2ο (προμήθεια πετρελαίου θέρμανσης για τον Δήμο), 3ο (προμήθεια πετρελαίου κίνησης για θέρμανση του κολυμβητηρίου του Δήμου), τον 4ο (προμήθεια ελαιολιπαντικών για τον Δήμο) και 6ο (προμήθεια πετρελαίου θέρμανσης για το ν/π ΔΟΚΟΠΑΠ) τμηματικό ενδεικτικό προϋπολογισμό της Διακήρυξης της υπ' αριθ. 12/2014 Τεχνικής Μελέτης, για δε τους υπόλοιπους τμηματικούς ενδεικτικούς προϋπολογισμούς δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

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

Ο Δήμος Λουτρακίου – Περαχώρας - Αγίων Θεοδώρων στο νέο σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου, το οποίο επισυνάπτεται στο υπ' αριθμ πρωτ. 19511/11.09.2014 έγγραφο αίτημά του, αναφέρει ρητά ότι, *η διαδικασία της απευθείας ανάθεσης, κατόπιν διαπραγμάτευσης, θα διέπεται από τους όρους της διακήρυξης της υπ' αριθ. 12/2014 μελέτης, χωρίς να τροποποιηθούν ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης.*

16. 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 των 5^{ου} (προμήθεια αμόλυβδης βενζίνης για το ν/π ΔΟΚΟΠΑΠ, ποσού 4.065,04€, πλέον ΦΠΑ), 7^{ου} (προμήθεια πετρελαίου θέρμανσης του ν/π ΔΟΠΑΠΕΛΑΘ ποσού 12.195,04€, πλέον ΦΠΑ), 8^{ου} (προμήθεια πετρελαίου θέρμανσης της Α/βάθμιας σχολικής επιτροπής, ποσού 20.324,72€, πλέον ΦΠΑ) και 9^{ου} (προμήθεια πετρελαίου θέρμανσης της Β/βάθμιας σχολικής επιτροπής, ποσού 24.390,08€, πλέον ΦΠΑ) τμηματικών ενδεικτικών προϋπολογισμών του άγονου, για τα εν λόγω είδη, προηγηθέντος σχετικού διαγωνισμού.

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 αιτήματος του Δήμου Λουτρακίου – Περαχώρας – Αγίων Θεοδώρων 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 σύμφωνα με τις διατάξεις του π.δ. 60/2007, άρθρο 25, παρ. 1, περ. α, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, για την προμήθεια καυσίμων δαπάνης ύψους 60.974,88€ πλέον ΦΠΑ, για την ετήσια κάλυψη των αναγκών των νομικών του προσώπων, των ειδών των 5^{ου} (προμήθεια αμόλυβδης βενζίνης για το ν/π ΔΟΚΟΠΑΠ, ποσού 4.065,04€, πλέον ΦΠΑ), 7^{ου} (προμήθεια πετρελαίου θέρμανσης του ν/π ΔΟΠΑΠΕΛΑΘ ποσού 12.195,04€, πλέον ΦΠΑ), 8^{ου} (προμήθεια πετρελαίου θέρμανσης της Α/βάθμιας σχολικής επιτροπής, ποσού 20.324,72€, πλέον ΦΠΑ) και 9^{ου} (προμήθεια πετρελαίου θέρμανσης της Β/βάθμιας σχολικής επιτροπής, ποσού 24.390,08€, πλέον ΦΠΑ) τμηματικών ενδεικτικών προϋπολογισμών, σε συνέχεια προηγηθέντος άγονου, για τα εν λόγω είδη, ανοιχτού διεθνούς διαγωνισμού, συνολικού προϋπολογισμού 477.347,76€ πλέον ΦΠΑ, 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 30 Σεπτεμβρίου 2014

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Πρόεδρος

Ράϊκος Δημήτριος