



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ  
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΑΠΟΦΑΣΗ

334/2014

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα, την 29η Οκτωβρίου του έτους δύο χιλιάδες δεκατέσσερα (2014) ημέρα Τετάρτη και ώρα 10.30 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:

**Αντιπρόεδρος :** Μπουσουλέγκα Χριστίνα

**Μέλη:** Καραμανλής Ευάγγελος  
Κουλούρη Ιωάννα  
Λουρίκας Δημήτριος  
Σταθακόπουλος Δημήτριος

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

**Γραμματέας:** Αλεξάνδρα Γιαμά

**Εισηγήτρια:** Ηρακλεία Σχοινά, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης παρέστη η εισηγήτρια κα Ηρακλεία Σχοινά, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. η οποία αποδεσμεύτηκε πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

**Ερώτημα:** Το υπ' αρ. πρωτ. 3486/2-9-2014 έγγραφο αίτημα της Ο.ΣΥ. Α.Ε., το οποίο παρελήφθη από την Αρχή την 3-9-2014 με αρ. πρωτ. 3575, όπως συμπληρώθηκε με το υπ' αρ. πρωτ. 4208/10-10-2014 έγγραφο, το οποίο παρελήφθη από την Αρχή την 10-10-2014 με αρ. Πρωτ. 4232.

**Θέμα:** Παροχή σύμφωνης γνώμης για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, κατ' επίκληση του άρθρου 25 παρ. 3 περ. δ του π.δ. 59/2007 για την ανάθεση της προμήθειας 2.000 τεμαχίων ελαστικών επισώτρων διαστάσεων 275/70/R22.5, προϋπολογισθείσας δαπάνης 500.000,00 € πλέον ΦΠΑ 23%, ήτοι 615.000,00 €, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, διάρκειας τριών (3) μηνών.

Με το υπ' αρ. πρωτ. 3486/2-9-2014 έγγραφο αίτημα, το οποίο παρελήφθη από την Αρχή την 3-9-2014 με αρ. πρωτ. 3575, όπως συμπληρώθηκε με το υπ' αρ. πρωτ. 4208/10-10-2014 έγγραφο, το οποίο παρελήφθη από την Αρχή την 10-10-2014 με αρ. πρωτ. 4232, η Ο.ΣΥ. Α.Ε. 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 χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, "λόγω κατεπείγουσας ανάγκης οφειλόμενης σε γεγονότα απρόβλεπτα για την Ο.ΣΥ. Α.Ε.", κατ' επίκληση του άρθρου 25 παρ. 3 περ. δ του π.δ/τος 59/2007, για την ανάθεση της προμήθειας 2.000 τεμαχίων ελαστικών επισώτρων διαστάσεων 275/70/R22.5, προϋπολογισθείσας δαπάνης 500.000,00 € πλέον ΦΠΑ 23%, ήτοι 615.000,00 €, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, διάρκειας τριών (3) μηνών.

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

Από όλα τα στοιχεία του φακέλου προκύπτουν τα ακόλουθα στοιχεία:

1. Με την υπ' αρ. Π1/3701/31-10-2011 Απόφαση του Υπουργού Οικονομίας Ανταγωνιστικότητας και Ναυτιλίας εντάχθηκε στο Ενιαίο Πρόγραμμα Προμηθειών (Ε.Π.Π.) έτους 2011 η προμήθεια 3.000 τεμαχίων ελαστικών επισώτρων διαστάσεων 275/70R 22.5, προϋπολογισθείσας δαπάνης 772.357,72 €, πλέον ΦΠΑ με φορέα διενέργειας την Ο.ΣΥ. Α.Ε. Ακολούθως, προκηρύχθηκε ανοικτός διεθνής διαγωνισμός (αρ. Διακήρυξης 12/2011), με κριτήριο κατακύρωσης την χαμηλότερη τιμή, για την προμήθεια 3.000 τεμαχίων ελαστικών επισώτρων διαστάσεων 275/70R 22.5, προϋπολογισθείσας δαπάνης 772.357,72 €, πλέον ΦΠΑ, διάρκειας ενός (1) έτους, περίληψη του οποίου δημοσιεύθηκε στο ΦΕΚ 574/ΤΔΔΣ/23-12-2011 και ο οποίος διενεργήθηκε στις 2-3-2012. Στο διαγωνισμό συμμετείχαν οι εταιρείες "ΜΟΡΑΓΛΗΣ Α.Ε" και "Δ. ΦΡΑΓΚΟΥΛΟΠΟΥΛΟΣ ΜΟΝ. ΕΠΕ", οι προσφορές των οποίων έγιναν τυπικά αποδεκτές με την αρ. 81/16-5-2012 απόφαση του Δ.Σ. της Ο.ΣΥ. Α.Ε. μετά από τον έλεγχο των δικαιολογητικών και των τεχνικών προσφορών τους από την Επιτροπή Διαγωνισμού. Ακολούθως, οι συμμετέχοντες υπέβαλαν αμφότεροι προδικαστικές προσφυγές, ο ένας κατά της αποδοχής της προσφοράς του άλλου. Επίσης, η εταιρεία "ΜΟΡΑΓΛΗΣ Α.Ε." κατέθεσε την αρ. 281/12-6-2012 αίτηση ασφαλιστικών μέτρων, από την οποία στη συνέχεια παραιτήθηκε (25-7-2012). Το Δ.Σ. της Ο.ΣΥ. Α.Ε. με την αρ. 112/26-6-2012 απόφασή του, μετά τον έλεγχο από την Επιτροπή Ενστάσεων, ενέκρινε τις προδικαστικές προσφυγές και των δύο, απορρίπτοντας έτσι τις προσφορές τους και αποκλείοντάς τους από τη συνέχιση του διαγωνισμού, και αποφάσισε την ματαίωση του διαγωνισμού και την επαναπροκήρυξή του με τροποποιημένες τεχνικές προδιαγραφές, χωρίς να ορίζονται περαιτέρω οι λόγοι της αναγκαιότητας τροποποίησης των τεχνικών προδιαγραφών. Περίληψη του "επαναληπτικού" διαγωνισμού δημοσιεύθηκε στο ΦΕΚ 592/ΤΔΔΣ/7-9-2012. Κατά την διενέργεια του διαγωνισμού στις 8-11-2012, υπέβαλαν προσφορές οι εταιρείες "ΜΟΡΑΓΛΗΣ Α.Ε", "Δ. ΦΡΑΓΚΟΥΛΟΠΟΥΛΟΣ ΜΟΝ. ΕΠΕ" και "ISS SECURITY S.A." Μετά τον έλεγχο των δικαιολογητικών και των τεχνικών προσφορών, έγιναν τυπικά αποδεκτές οι προσφορές των εταιρειών "ΜΟΡΑΓΛΗΣ Α.Ε" και "Δ. ΦΡΑΓΚΟΥΛΟΠΟΥΛΟΣ ΜΟΝ. ΕΠΕ", ενώ απερρίφθη η προσφορά της εταιρείας "ISS SECURITY S.A." λόγω ουσιωδών αποκλίσεων της τεχνικής προσφοράς της από τις τεχνικές προδιαγραφές. Ο διαγωνισμός συνεχίστηκε χωρίς της υποβολή προδικαστικών προσφορών και υπεγράφη η αρ. 92456/22-10-2013 σύμβαση με την εταιρεία "ΜΟΡΑΓΛΗΣ Α.Ε.", για την προμήθεια 3.000 τεμαχίων ελαστικών επισώτρων διαστάσεων 275/70R 22.5, ποσού 678.000,00 πλέον ΦΠΑ, διάρκειας ενός (1) έτους.

2. Με την υπ' αρ. Π1/1753/15-11-2012 Απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης Ανταγωνιστικότητας Υποδομών Μεταφορών και Δικτύων εντάχθηκε στο Ενιαίο Πρόγραμμα Προμηθειών (Ε.Π.Π.) έτους 2012 η προμήθεια 3.800 τεμαχίων ελαστικών επισώτρων διαστάσεων 275/70R 22.5, προϋπολογισθείσας δαπάνης 950.000,00 €, πλέον ΦΠΑ, με φορέα διενέργειας την Ο.ΣΥ. Α.Ε. Ακολούθως, προκηρύχθηκε ανοικτός διεθνής διαγωνισμός (αρ. Διακήρυξης 20/2012), με κριτήριο κατακύρωσης την χαμηλότερη τιμή, για την προμήθεια 3.800 τεμαχίων ελαστικών επισώτρων διαστάσεων 275/70R 22.5, προϋπολογισθείσας δαπάνης 950.000,00 €, πλέον ΦΠΑ, διάρκειας ενός (1) έτους. Περίληψη της διακήρυξης δημοσιεύθηκε στο ΦΕΚ 848/ΤΔΔΣ/28-12-2012 και ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ορίστηκε η 13-3-2013. Ωστόσο, η Ο.ΣΥ. Α.Ε. με την υπ' αρ. 33/27-2-2013 απόφαση του Δ.Σ., σε συνέχεια της αρ. 31/14-2-2013 εισήγησης της Διεύθυνσης Προμηθειών και των αριθμ. 276/4-2-2013 και 285/5-2-2013 υπηρεσιακών σημειωμάτων της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών, καθώς και της σύμφωνης γνώμης της Διεύθυνσης Νομικής Υποστήριξης, αποφάσισε την ματαίωση όλων των ανοικτών δημόσιων διαγωνισμών για την προμήθεια ελαστικών επισώτρων και συσσωρευτών - μεταξύ αυτών και της αρ. Διακήρυξης 20/2012 - και την επαναπροκήρυξή τους με τροποποιημένες τεχνικές προδιαγραφές, χωρίς περαιτέρω να ορίζονται οι λόγοι της αναγκαιότητας

τροποποίησης των τεχνικών προδιαγραφών.

**3.** Περίληψη του νέου διαγωνισμού δημοσιεύθηκε στο ΦΕΚ 606/ΤΔΔΣ/27-9-2013 και ως ημερομηνία διενέργειας αυτού ορίστηκε η 25-11-2013. Στον διαγωνισμό συμμετείχαν οι εταιρείες: “Δ. ΦΡΑΓΚΟΥΛΟΠΟΥΛΟΣ ΜΟΝ. ΕΠΕ”, “ISS SECURITY S.A.”, “ΜΟΡΑΓΛΗΣ Α.Ε” και “ΑΦΟΙ ΣΑΡΑΚΑΚΗ Α.Ε.Β.Μ.Ε”. Μετά τον έλεγχο των δικαιολογητικών και των τεχνικών προσφορών από την επιτροπή Διαγωνισμού, η εταιρεία “ISS SECURITY S.A.” υπέβαλε το αρ. πρωτ. 253/29-1-2014 υπόμνημα σχετικά με την διαπίστωση ελλείψεων στους φακέλους δικαιολογητικών και στους φακέλους τεχνικών προσφορών των εταιρειών “Δ. ΦΡΑΓΚΟΥΛΟΠΟΥΛΟΣ ΜΟΝ. ΕΠΕ” και “ΑΦΟΙ ΣΑΡΑΚΑΚΗ Α.Ε.Β.Μ.Ε”. Επισημαίνεται ότι η Επιτροπή Διαγωνισμού δεν προχώρησε ούτε στην έκδοση του σχετικού πρακτικού ελέγχου των δικαιολογητικών και των τεχνικών προσφορών ούτε και στην εξέταση του εν λόγω υπομνήματος.

Σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο έγγραφο της Ο.ΣΥ. Α.Ε., σε συνέχεια ανώνυμης καταγγελίας προς το Υπουργείο Υποδομών Μεταφορών και Δικτύων, σύμφωνα με την οποία η συμμετέχουσα στο διαγωνισμό εταιρεία “ΜΟΡΑΓΛΗΣ Α.Ε.”, κατά την συμμετοχή της σε παλαιότερους διαγωνισμούς, φέρεται να προσκόμισε πλαστό πιστοποιητικό στο φάκελο της προσφοράς της, η Διοίκηση της Ο.ΣΥ. συγκρότησε επιτροπή διερεύνησης, η οποία μετά τη σχετική διερεύνηση της υπόθεσης, προώθησε τον σχετικό φάκελο της υπόθεσης στην Εισαγγελία Αθηνών, ασκώντας μηνυτήρια αναφορά στην εταιρεία “ΜΟΡΑΓΛΗΣ Α.Ε”.

Ακολούθως, η Επιτροπή Διαγωνισμού με το από 4-3-2014 πρακτικό της, αφού διαπίστωσε ότι “α) ότι έχει συσταθεί ανεξάρτητη επιτροπή για την διερεύνηση καταγγελίας που αφορά την νομιμότητα εγγράφων ενός εκ των διαγωνιζομένων, με αποτέλεσμα να μην είναι εφικτή η ολοκλήρωση της αξιολόγησης των προσφορών των εταιρειών και β) έχει προταθεί η επικαιροποίηση των τεχνικών προδιαγραφών του διαγωνισμού από την Διεύθυνση Τεχνικής Υποστήριξης Οχημάτων”, πρότεινε “την ματαίωση και την εκ νέου επαναπροκήρυξη του διαγωνισμού με νέες προδιαγραφές, σύμφωνα με το άρθρο 21 του Κανονισμού Προμηθειών”.

Επίσης, αναφορικά με την ανάγκη τροποποίησης των τεχνικών προδιαγραφών του διαγωνισμού, η Διεύθυνση Τεχνικής Υποστήριξης Οχημάτων στο αρ. Πρωτ. 431/7-2-2014 υπηρεσιακό σημείωμά της προς τη Διεύθυνση Προμηθειών, με θέμα “Επικαιροποίηση τεχνικών προδιαγραφών ελαστικών επισώτρων”, αναφέρει ότι “Κατόπιν σχετικής επικοινωνίας με την 1η επιτροπή Αξιολόγησης Δημοσίων Διαγωνισμών 2012, κατέστη σαφές ότι οι τεχνικές προδιαγραφές όλων των τύπων ελαστικών επισώτρων συμπεριλαμβανομένης της διάστασης (275/70 R 22.5) χρήζουν τροποποίησης. Πιο συγκεκριμένα είναι σκόπιμο να γίνουν αλλαγές: α) σε ότι αφορά τον προκαταρκτικό έλεγχο του προσφερόμενου προϊόντος. β) στη διαδικασία τεχνικού ελέγχου των χρησιμοποιούμενων ελαστικών από μέρος του αναδόχου και γ) στα ζητούμενα πιστοποιητικά της τεχνικής προσφοράς. Με τα παραπάνω κρίνεται ως επιβεβλημένο να επικαιροποιηθούν άμεσα όλες οι προδιαγραφές ελαστικών επισώτρων [...]”.

Ακολούθως, το Δ.Σ. της Ο.ΣΥ. Α.Ε. με την αρ. 40/19-3-2014 απόφασή του αποφάσισε “την ματαίωση του διαγωνισμού και την επαναπροκήρυξή του με τους ίδιους όρους και με νέες επικαιροποιημένες τεχνικές προδιαγραφές, σύμφωνα με το άρθρο 21 του Κανονισμού Προμηθειών”.

**4.** Περίληψη του “επαναληπτικού” διαγωνισμού δημοσιεύθηκε στο ΦΕΚ 248/ΤΔΔΣ/11-4-2014 και ως ημερομηνία διενέργειας αυτού ορίστηκε η 29-5-2014. Στον διαγωνισμό συμμετείχαν οι εταιρείες: “ΜΟΡΑΓΛΗΣ Α.Ε”, “ΕΤΤΟΡΡΕ ΓΟΜΜΕ”, “Δ. ΦΡΑΓΚΟΥΛΟΠΟΥΛΟΣ ΜΟΝ. ΕΠΕ”, “ΑΦΟΙ ΣΑΡΑΚΑΚΗ Α.Ε.Β.Μ.Ε.” και “ΕΛΑΣΤΙΚΑ PIRELLI Α.Ε.Ε.”. Η Επιτροπή Διαγωνισμού, με το από 16-6-2014 πρακτικό ελέγχου δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικής αξιολόγησης, εισηγήθηκε: α) την αποδοχή των προσφορών των εταιρειών “Δ. ΦΡΑΓΚΟΥΛΟΠΟΥΛΟΣ ΜΟΝ. ΕΠΕ” και “ΕΛΑΣΤΙΚΑ PIRELLI Α.Ε.Ε.” και β) την απόρριψη των προσφορών των εταιρειών “ΜΟΡΑΓΛΗΣ Α.Ε.”, “ΕΤΤΟΡΡΕ ΓΟΜΜΕ” και “ΑΦΟΙ ΣΑΡΑΚΑΚΗ Α.Ε.Β.Μ.Ε.” για λόγους που αφορούν τόσο στην έλλειψη δικαιολογητικών συμμετοχής όσο και στην μη συμμόρφωση των τεχνικών προσφορών τους με τους όρους της διακήρυξης. Το σχετικό πρακτικό της Επιτροπής έγινε αποδεκτό από το Δ.Σ. της Ο.ΣΥ. Α.Ε. με την αρ. 99/2-7-2014 απόφασή του, σε συνέχεια και της αρ. πρωτ. 247/27-6-2014 σχετικής εισήγησης της Διεύθυνσης Προμηθειών.

Κατά της εν λόγω απόφασης του Δ.Σ. της Ο.ΣΥ. Α.Ε., υπεβλήθησαν οι αρ. πρωτ. 2901/11-7-2014 και 2913/14-7-2014 προδικαστικές προσφυγές των εταιρειών “Δ. ΦΡΑΓΚΟΥΛΟΠΟΥΛΟΣ ΜΟΝ. ΕΠΕ” και “ΑΦΟΙ ΣΑΡΑΚΑΚΗ Α.Ε.Β.Μ.Ε.” αντίστοιχα. Επιπλέον, η εταιρεία “ΜΟΡΑΓΛΗΣ Α.Ε.” υπέβαλε την αρ. 381/4-7-2014 καταγγελία προς το Υπουργείο Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων κατά της εταιρείας “Δ. ΦΡΑΓΚΟΥΛΟΠΟΥΛΟΣ ΜΟΝ. ΕΠΕ”, και συγκεκριμένα ότι ένα εκ των πιστοποιητικών της τεχνικής προσφοράς της φέρεται να είναι πλαστό. Η Διοίκηση της Ο.ΣΥ. Α.Ε. αποφάσισε, όπως και στην περίπτωση της προγενέστερης ανώνυμης καταγγελίας, να συγκροτήσει επιτροπή

διερεύνησης προκειμένου να εξετάσει τα καταγγελλθέντα και να προβεί στη σύνταξη σχετικού πρακτικού διερεύνησης, το οποίο και να θέσει υπόψη του Δ.Σ. της Ο.ΣΥ. Α.Ε. Όπως ειδικότερα ορίζεται στα συμπληρωματικώς υποβληθέντα έγγραφα της Ο.ΣΥ. Α.Ε., *“Η ως άνω αναφερόμενη Επιτροπή έχει ολοκληρώσει το έργο της, υποβάλλοντας στη Διοίκηση σχετικό πρακτικό διερεύνησης. Τόσο το πρακτικό εξέτασης ενστάσεων-προσφυγών όσο και το πρακτικό διερεύνησης έχουν τεθεί υπόψη του Δ.Σ. του φορέα μας κατά το τελευταίο Δ.Σ. την Τετάρτη 01.10.2014 και έχουν ληφθεί οι τελικές αποφάσεις για τις περαιτέρω διαγωνιστικές διαδικασίες”*. Επισημαίνεται ότι, παρά το ότι τα εν λόγω πρακτικά ζητήθηκαν από την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. με έγγραφό της προς την Ο.ΣΥ. Α.Ε., ωστόσο δεν υπεβλήθησαν.

**5.** Με την υπ' αρ. Π1/1442/12.08.2013 Απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας εντάχθηκε στο Ενιαίο Πρόγραμμα Προμηθειών (Ε.Π.Π.) έτους 2013 η προμήθεια 1.500 τεμαχίων ελαστικών επισώτρων διαστάσεων 275/70R 22.5, προϋπολογισθείσας δαπάνης 345.000,00 €, πλέον ΦΠΑ, ενώ ορίστηκε ως φορέας προγραμματισμού της εν λόγω προμήθειας η Ο.ΣΥ. Α.Ε. και ως φορέας εκτέλεσης η Γενική Γραμματεία Εμπορίου (Γ.Γ.Ε). Ωστόσο, δεν προκηρύχθηκε διαγωνισμός και η σχετική προμήθεια ματαιώθηκε. Ειδικότερα, η Γ.Γ.Ε. στο αρ. πρωτ. Δ2-15/08-1-2014 έγγραφό της προς την Ο.ΣΥ. Α.Ε., επισημαίνει ότι δεν κατέστη δυνατό να δημοσιεύσει τη σχετική διακήρυξη (καθώς και την διακήρυξη για την προμήθεια συσσωρευτών μολύβδου-οξέος) μέχρι τις 31-12-2014, *“δεδομένου ότι οι σχετικές αποφάσεις ανάληψης υποχρέωσης μας απεστάλησαν από την Ο.ΣΥ. Α.Ε. στις 17-12-2013. Κατόπιν των ανωτέρω, και σύμφωνα με την παρ. 5.3 της αριθμ. Π1/2272 απόφασης “Εφαρμογή Ε.Π.Π. Έτους 2013”, οι σχετικές προμήθειες ματαιώνονται. Για να μπορέσει η Υπηρεσία μας να προβεί στην έκδοση των σχετικών Διακηρύξεων θα πρέπει ο φορέας σας: α) να προβεί σε επανένταξη των εν θέματι ειδών στο Ε.Π.Π. 2014 και β) να εκδώσει και να μας αποστείλει τις αντίστοιχες αποφάσεις ανάληψης υποχρέωσης για το νέο οικονομικό έτος”*.

Ακολούθως, με την υπ' αρ. Π1/1057/6-6-2014 απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας, κατόπιν της αρ. 4/2014 γνωμοδότησης της από 20-5-2014 συνεδρίασης της Επιτροπής Πολιτικής και Προγραμματισμού Προμηθειών (ΕΠΠΠ), εγκρίθηκε η επανένταξη του ζητούμενου είδους στο Ε.Π.Π. 2014, επαυξημένη κατά 2.000 τεμάχια (σύνολο 3.500 τεμάχια ελαστικών επισώτρων).

**6.** Με την υπ' αρ. Π1/750/12-5-2014 απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας εντάχθηκε στο Ε.Π.Π. Έτους 2014 η προμήθεια 6.000 τεμαχίων ελαστικών επισώτρων τύπου 275/70 R 22,5, προϋπολογισθείσας δαπάνης 1.380.000,00 € πλέον ΦΠΑ, ενώ ορίστηκε η Ο.ΣΥ. Α.Ε. ως φορέας προγραμματισμού και η Γ.Γ.Ε. ως φορέας εκτέλεσης της εν λόγω προμήθειας. Σύμφωνα με την Ο.ΣΥ. Α.Ε., πρόθεση του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας είναι η διενέργεια ενός ανοιχτού διαγωνισμού, στον οποίο η ζητούμενη ποσότητα θα είναι το άθροισμα των ποσοτήτων του Ε.Π.Π. 2013 και Ε.Π.Π. 2014, δηλαδή 9.500 τεμάχια ελαστικών. Ωστόσο, έως την ημερομηνία υποβολής του παρόντος αιτήματος της Ο.ΣΥ. Α.Ε. προς την Αρχή, δεν έχει προκηρυχθεί ο διαγωνισμός.

**7.** Με την αρ. 22348/7-8-2014 επιστολή προς το Υπουργείο Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας, δυνάμει της αρ. 129/5-8-2014 Απόφασης του Δ.Σ., η Ο.ΣΥ. Α.Ε. ζήτησε την από μέρος του Υπουργείου έγκριση, προκειμένου να οριστεί η Ο.ΣΥ. Α.Ε. ως φορέας διενέργειας διαγωνισμού για την προμήθεια μέρους της συνολικής ποσότητας των 9.500 τεμαχίων (που αποτελεί το άθροισμα των ποσοτήτων του Ε.Π.Π. 2013 και Ε.Π.Π. 2014) και πιο συγκεκριμένα για ποσότητα 2.000 τεμαχίων ελαστικών επισώτρων. Ωστόσο, σύμφωνα με τους ισχυρισμούς της Ο.ΣΥ. Α.Ε., δεν έχουν λάβει ακόμη έγγραφη απάντηση από το Υπουργείο στο εν λόγω αίτημά τους.

**8.** Επιπρόσθετα, με την ίδια ως άνω αρ. 129/5-8-2014 απόφασή του, το Δ.Σ της Ο.ΣΥ. Α.Ε. αποφάσισε την αποστολή αιτήματος προς την Αρχή, με το οποίο *“θα αιτείται την έγκριση από την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. για την ανάθεση της προμήθειας 2.000 τεμαχίων ελαστικών μέσω της προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, χωρίς τη δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, λόγω κατεπείγουσας ανάγκης οφειλόμενης σε γεγονότα απρόβλεπτα για την Ο.ΣΥ. Α.Ε., σύμφωνα με το εδάφιο δ' της παρ. 3 του άρθρου 25 του ΠΔ 59/2007”*.

**9.** Κατόπιν των ανωτέρω, η Ο.ΣΥ. Α.Ε. αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της ΕΑΑΔΗΣΥ, κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του Ν. 4013/2011, χωρίς να προσκομίζει το απαιτούμενο Σχέδιο Απόφασης, παρ' ότι αυτό ζητήθηκε, μεταξύ άλλων, με αίτημα της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, *“λόγω κατεπείγουσας ανάγκης οφειλόμενης σε γεγονότα απρόβλεπτα για την Ο.ΣΥ. Α.Ε.”*, κατ' επίκληση του άρθρου 25 παρ. 3 περ. δ του π.δ/τος 59/2007, για την ανάθεση της προμήθειας 2.000

τεμαχίων ελαστικών επισώτρων διαστάσεων 275/70/R22.5, προϋπολογισθείσας δαπάνης 500.000,00 € πλέον ΦΠΑ 23%, ήτοι 615.000,00 €, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, διάρκειας τριών (3) μηνών.

Σύμφωνα με το υποβληθέν αίτημα, “η άμεση προμήθεια των ελαστικών κρίνεται ως ιδιαίτερα κρίσιμη για την τεχνική υποστήριξη των οχημάτων της Ο.ΣΥ. Η οποιαδήποτε περαιτέρω καθυστέρηση προμήθειάς τους, θα δημιουργήσει προβλήματα ακινητοποίησης του στόλου των οχημάτων και ακολούθως προβλήματα στην ομαλή εκτέλεση του συγκοινωνιακού έργου στην Αττική [...]”.

Αναφορικά με την διαδικασία της διαπραγμάτευσης, όπως ορίζεται στο έγγραφο αίτημα, “η Ο.ΣΥ. Α.Ε. προτίθεται να ζητήσει προσφορές από τις πέντε μεγαλύτερες σε πωλήσεις εταιρείες ελαστικών οχημάτων, ήτοι τις BRIDGESTONE, MICHELIN, GOODYEAR, CONTINENTAL και PIRELLI, για συγκεκριμένους τύπους ελαστικών, χωρίς την ύπαρξη τεχνικών προδιαγραφών, εξετάζοντας μόνο τις οικονομικές προσφορές αυτών καθώς και την από μέρους των εταιρειών αποδοχή των όρων της προμήθειας, όπως είναι επί παραδείγματι οι τιθέμενοι όροι πληρωμής, ο χρόνος παράδοσης, η υποβολή εγγυητικών επιστολών συμμετοχής κλπ.”.

Ειδικότερα, σε ό,τι αφορά την διαδικασία της διαπραγμάτευσης, χωρίς την ύπαρξη τεχνικών προδιαγραφών, στο έγγραφό της η Ο.ΣΥ. Α.Ε. επισημαίνει ότι “προτείνεται, μεταξύ άλλων, η από μέρους της Δ/νσης Τεχνικής Υποστήριξης Οχημάτων (ΔΤΥΟ) της Ο.ΣΥ., διερεύνηση προκειμένου να “εντοπίσει” τα συγκεκριμένα μοντέλα (τύπους ελαστικών) διάστασης 275/70 R 22,5 των ως άνω πέντε μεγαλύτερων εταιρειών σε πωλήσεις ελαστικών, τα οποία πληρούν τις προδιαγραφές των συγκεκριμένων ελαστικών της Ο.ΣΥ. Α.Ε. Εν συνεχεία, να ενημερώσει αρμοδίως την Διεύθυνση Προμηθειών για τα συγκεκριμένα μοντέλα ελαστικών ανά εταιρεία. Εν συνεχεία, η Δ/νση Προμηθειών θα αποστείλει προσκλήσεις εκδήλωσης ενδιαφέροντος στις επίσημες αντιπροσωπείες των πέντε προμηθευσιών εταιρειών ελαστικών στην Ελλάδα, ζητώντας αφενός την υποβολή οικονομικής προσφοράς τους για την προμήθεια των συγκεκριμένων μοντέλων ελαστικών του οίκου τους και αφετέρου την αποδοχή των όρων του συγκεκριμένου διαγωνισμού, οι οποίοι σχετίζονται με τους όρους πληρωμής, το χρόνο παράδοσης, την υποβολή εγγυητικών επιστολών συμμετοχής κλπ. στοιχεία”.

## II. Νομικό πλαίσιο

**10.** Σύμφωνα με τις διατάξεις της υποπερ. δδ της περ. γ της παραγρ. 2 του άρθρου 2 του Ν. 4013/2011 όπως ισχύει, «...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. Η εν λόγω αρμοδιότητα ασκείται μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) εργάσιμων 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. [...]».

**11.** Περαιτέρω, στο άρθρο 16 [με τίτλο “Κατώτατα όρια των συμβάσεων” (άρθρο 16 Οδηγίας 2004/17/ΕΚ, άρθρο 1 παρ.1 του Κανονισμού 2083/2005) του π.δ. 59/2007 “Προσαρμογή της Ελληνικής Νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/17/ΕΚ «περί συντονισμού των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων στους τομείς του ύδατος, της ενέργειας, των μεταφορών και των ταχυδρομικών υπηρεσιών» [...]” προβλέπεται ότι, “Εξαιρουμένων των περιπτώσεων όπου αποκλείονται με βάση τις εξαιρέσεις που προβλέπονται στα άρθρα 19 έως 21 ή δυνάμει του άρθρου 23, σχετικά με την άσκηση της συγκεκριμένης δραστηριότητας, το παρόν διάταγμα εφαρμόζεται στις συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών, των οποίων η εκτιμώμενη αξία, χωρίς τον φόρο προστιθεμένης αξίας (ΦΠΑ), ισούται με ή υπερβαίνει τα ακόλουθα κατώτατα όρια: α) των 422.000 ευρώ για τις συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών, β) των 5.278.000 ευρώ για τις συμβάσεις έργων.

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 τα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, το ως άνω ποσό αναπροσαρμόστηκε στις 414.000 ευρώ και 5.186.000 ευρώ αντίστοιχα.

**12.** Στη διάταξη του άρθρου 25 παρ. 3 του π.δ. 59/2007 [με τίτλο «Χρησιμοποίηση ανοικτών διαδικασιών, κλειστών διαδικασιών και διαδικασιών με διαπραγμάτευση (άρθρο 40 οδηγίας 2004/17/ΕΚ)»] προβλέπεται ότι: “ 1. [...] 2. [...] 3. Οι αναθέτοντες φορείς μπορούν να χρησιμοποιούν μια διαδικασία χωρίς προηγούμενη προκήρυξη

διαγωνισμού, στις ακόλουθες περιπτώσεις: α) [...]. β) [...]. γ) [...]. δ) στο βαθμό που είναι απολύτως απαραίτητος, εάν, λόγω κατεπείγουσας ανάγκης οφειλόμενης σε γεγονότα απρόβλεπτα για τους αναθέτοντες φορείς, δεν είναι δυνατή η τήρηση των προθεσμιών που προβλέπονται για τις ανοικτές ή κλειστές διαδικασίες, ή τις διαδικασίες με διαπραγμάτευση. [...]”.

**13.** Οι διατάξεις των παρ. 1, 2 του άρθρου 3 του ιδίου π.δ. [με τίτλο “Αναθέτοντες φορείς” (άρθρα 2, 8 Οδηγίας 2004/17/ΕΚ)] ορίζουν: “1. Για τους σκοπούς του παρόντος διατάγματος νοούνται ως: α) «αναθέτουσες αρχές»: το κράτος, οι αρχές, τοπικές ή περιφερειακές, οι οργανισμοί δημοσίου δικαίου και οι ενώσεις μιας ή περισσότερων από τις προαναφερόμενες αρχές ή οργανισμούς δημοσίου δικαίου. Ως «οργανισμός δημοσίου δικαίου» θεωρείται κάθε οργανισμός, ο οποίος έχει συσταθεί με συγκεκριμένο σκοπό την κάλυψη αναγκών γενικού συμφέροντος που δεν εμπίπτουν στο βιομηχανικό ή εμπορικό τομέα, έχει νομική προσωπικότητα, και του οποίου η δραστηριότητα χρηματοδοτείται κατά το μεγαλύτερο μέρος από το κράτος ή τις τοπικές ή περιφερειακές αρχές ή άλλους οργανισμούς δημοσίου δικαίου ή του οποίου η διαχείριση υπόκειται σε έλεγχο ασκούμενο από τους οργανισμούς αυτούς ή περισσότερο από το ήμισυ των μελών του διοικητικού, του διευθυντικού ή του εποπτικού συμβουλίου του διορίζεται από το κράτος, τις τοπικές ή περιφερειακές αρχές τοπικής αυτοδιοίκησης ή άλλους οργανισμούς δημοσίου δικαίου, β) «δημόσια επιχείρηση»: κάθε επιχείρηση στην οποία οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να ασκούν άμεσα ή έμμεσα καθοριστική επιρροή, είτε επειδή έχουν κυριότητα ή χρηματοδοτική συμμετοχή είτε λόγω των κανόνων που διέπουν την επιχείρηση. Η καθοριστική αυτή επιρροή επί της επιχείρησης εκ μέρους των αναθετουσών αρχών τεκμαίρεται όταν οι εν λόγω αρχές, έμμεσα ή άμεσα κατέχουν το μεγαλύτερο μέρος του καλυφθέντος κεφαλαίου μιας επιχείρησης, ή διαθέτουν την πλειονότητα των ψήφων, οι οποίες αντιστοιχούν στους τίτλους που έχει εκδώσει η επιχείρηση, ή μπορούν να διορίζουν περισσότερα από τα μισά μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου της επιχείρησης. 2. Οι διατάξεις του παρόντος διατάγματος εφαρμόζονται στους αναθέτοντες φορείς, οι οποίοι α) είναι αναθέτουσες αρχές ή δημόσιες επιχειρήσεις και ασκούν μια από τις δραστηριότητες που αναφέρονται στα άρθρα 4 έως 8, β) εάν πάλι δεν είναι αναθέτουσες αρχές ή δημόσιες επιχειρήσεις, ασκούν, μεταξύ των δραστηριοτήτων τους, μία ή περισσότερες από τις δραστηριότητες που αναφέρονται στα άρθρα 4 έως 8 και απολαύουν ειδικών ή αποκλειστικών δικαιωμάτων χορηγούμενων από αρμόδια κρατική αρχή”.

**14.** Στη διάταξη της παραγράφου 1 του άρθρου 6 του π.δ. 59/2007 ορίζεται ότι “Το παρόν διάταγμα εφαρμόζεται στις δραστηριότητες που αποσκοπούν στη διάθεση ή την εκμετάλλευση δικτύων που παρέχουν υπηρεσίες στο κοινό στους τομείς των μεταφορών με σιδηρόδρομο, αυτόματα συστήματα, τραμ, τρόλεϊ, λεωφορεία ή καλώδιο. Όσον αφορά στις υπηρεσίες μεταφορών, θεωρείται ότι υφίσταται δίκτυο όταν η υπηρεσία παρέχεται με τους όρους που ορίζονται από την αρμόδια αρχή, όπως εκείνοι που αφορούν τις ακολουθητέες διαδρομές, τη διαθέσιμη μεταφορική ικανότητα ή τη συχνότητα παροχής της υπηρεσίας”.

**15.** Στο Παράρτημα V της Οδηγίας 2004/17/ΕΚ (και του Π.Δ. 59/2007) ορίζονται οι “Αναθέτοντες Φορείς στον Τομέα των Μεταφορών με Αστικό Σιδηρόδρομο, Τραμ, Τρόλεϊ ή Λεωφορείο”, που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής της. Μεταξύ αυτών ορίζεται η “Εταιρεία Θερμικών Λεωφορείων Α.Ε.” (“Ε.Θ.Ε.Λ. Α.Ε.”) που ιδρύθηκε και λειτουργεί βάσει του Ν. 2175/1993 (Α' 211) και του Ν. 2669/1998 (Α' 283).

**16.** Με την υπ' αρ. 28738/2638 Κ.Υ.Α. (ΦΕΚ 1454 Β'/17.06.2011) με τίτλο “Πράξη Συγχώνευσης των ανωνύμων εταιρειών ΕΘΕΛ ΑΕ και ΗΛΠΑΠ ΑΕ – Μετονομασία νέας Ανώνυμης Εταιρείας σε Ο.ΣΥ. ΑΕ” προέκυψε η Ανώνυμη Εταιρεία “Οδικές Συγκοινωνίες” με το διακριτικό τίτλο “Ο.ΣΥ. Α.Ε.”. Είναι Εταιρεία Παροχής Συγκοινωνιακού Έργου (Ε.Π.Σ.Ε.), που συντονίζεται και ελέγχεται από τον Οργανισμό Αστικών Συγκοινωνιών Αθήνας (Ο.Α.Σ.Α. Α.Ε.), υπό την εποπτεία του Υπουργείου Ανάπτυξης, Ανταγωνιστικότητας, Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων με σκοπό την εκτέλεση και εκμετάλλευση του συγκοινωνιακού έργου με λεωφορεία και τρόλεϊ στην περιοχή αρμοδιότητας του Ο.Α.Σ.Α. Α.Ε. Σύμφωνα με το άρθρο πρώτο ενότητα II, της εν λόγω ΚΥΑ, το μετοχικό κεφάλαιο της απορροφώσας εταιρείας, ΕΘΕΛ Α.Ε., μετά την συγχώνευσή της με την απορροφώμενη εταιρεία, “ΗΛΠΑΠ Α.Ε.”, ανέρχεται στο ποσό των 1.494.692.579,33 € και ενσωματώνεται σε μία ονομαστική μετοχή, με μοναδικό μέτοχο, σε ποσοστό 100%, τον Οργανισμό Αστικών Συγκοινωνιών Αθηνών Ανώνυμη Εταιρεία με διακριτικό τίτλο “Ο.Α.Σ.Α. Α.Ε.”.

**17.** Σύμφωνα με τις διατάξεις των παραγράφων 1, 2, 3 του άρθρου 1 της αριθμ. Α-36033/3237 (ΦΕΚ Β'/1349/2008) του Κανονισμού Προμηθειών της πρώην “ΕΘΕΛ Α.Ε.” και νυν “Ο.ΣΥ. Α.Ε.”: “1. Στις διατάξεις του παρόντος Κανονισμού Προμηθειών υπάγονται οι προμήθειες, που εκτελούνται από την «Ανώνυμη Συγκοινωνιακή Εταιρεία

Θερμικών Λεωφορείων – Ε.Θ.Ε.Λ. Α.Ε.», σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 2286/1995, όπως κάθε φορά ισχύει. 2. Κατ' εξαίρεση: α) Οι από τις παραπάνω προμήθειες, όσες εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του π.δ/τος 59/2007 (ΦΕΚ 63Α') εκτελούνται σύμφωνα με τις διατάξεις αυτού, συμπληρωματικώς δε και με τις διατάξεις του παρόντος κανονισμού. β) Οι προμήθειες αγαθών οι οποίες δεν εντάσσονται στο Ενιαίο Πρόγραμμα Προμηθειών εκτελούνται σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 79 έως 85 του ν. 2362/1995 (ΦΕΚ 247/Α/1995) συμπληρωματικώς δε και με τις διατάξεις του παρόντος. 3. Για κάθε περίπτωση, που δεν αντιμετωπίζεται από τον παρόντα Κανονισμό έχουν εφαρμογή οι διατάξεις του π.δ. 118/2007 (ΦΕΚ 150 Α)".

**18.** Στις διατάξεις του άρθρου 21 του Κανονισμού Προμηθειών της "Ε.Θ.Ε.Λ. Α.Ε." (ΦΕΚ 1349/Β'/10-7-2008) ορίζεται ότι "Το αρμόδιο για την αξιολόγηση των αποτελεσμάτων του διαγωνισμού όργανο, με αιτιολογημένη γνωμοδότησή του, μπορεί να προτείνει: α. [...]. β. [...]. γ. Ματαίωση των αποτελεσμάτων του διαγωνισμού και επανάληψή του με τροποποίηση ή μη των όρων και των τεχνικών προδιαγραφών. δ. Ματαίωση των αποτελεσμάτων του διαγωνισμού και προσφυγή στην διαδικασία της διαπραγμάτευσης, όταν συντρέχει λόγος επείγοντος που δεν οφείλεται σε υπαιτιότητα της Υπηρεσίας".

### III. Νομική Εκτίμηση

**19.** Η Ο.ΣΥ. Α.Ε. είναι, κατά την έννοια της παρ. (β) του άρθρου 3 του π.δ. 59/2007, "δημόσια επιχείρηση" στον τομέα των μεταφορών του άρθρου 6 του π.δ. 59/2007. Περαιτέρω, η Ο.ΣΥ. Α.Ε. συμπεριλαμβάνεται στους αναφερόμενους στο Παράρτημα V του π.δ. 59/2007 αναθέτοντες φορείς της χώρας μας στον τομέα των μεταφορών με αστικό σιδηρόδρομο, τραμ, τρόλεϊ ή λεωφορείο.

Το υπό εξέταση αίτημα της Ο.ΣΥ. Α.Ε. αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών, με την έννοια της περ. γ της παρ. 2 του άρθρου 2 του π.δ. 59/2007 και η αιτούμενη προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης εμπίπτει κατ' αρχήν στο πεδίο εφαρμογής της περ. δ' της παρ. 3 του άρθρου 25 του π.δ. 59/2007. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών σε συνδυασμό με το συνολικό προϋπολογισμό του αιτήματος (500.000,00, πλέον ΦΠΑ 23%), 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.

**20.** Η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 24 και 25 του π.δ. 60/2007 περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ) και στο άρθρο 25 παρ. 3 του π.δ. 59/2007 (άρθρο 40 της Οδηγίας 2004/17/ΕΚ) (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 την 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 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. ενδεικτικά Δ.Ε.Ε., αποφάσεις της 18ης Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28ης Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13ης Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48). 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 Δ.Ε.Ε., αποφάσεις της 10ης Μαρτίου 1987, C-199/85, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1987, σ. 1039, σκέψη 14, προαναφερθείσα C-57/94, σκέψη 23, προαναφερθείσα C-318/94, σκέψη 14, της 10ης Απριλίου 2003, C-20/01 και C-28/01, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 2003, I-360, σκέψη 58, της 14ης Σεπτεμβρίου 2004, C-385/02, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2004, σ. I-8121, σκέψη 19, της 14ης Οκτωβρίου 2004, C-340/02, Επιτροπή κατά Γαλλίας, Συλλ. 2004, I-9845, σκέψη 38, και της 2ας Ιουνίου 2005, C-394/02, Επιτροπή κατά Ελλάδας, Συλλ. 2005, I-4713, σκέψη 33).

Ειδικότερα, ως προς την εφαρμογή του άρθρου 25 παρ. 3 περ. δ' του π.δ/τος 59/2007, και μάλιστα για την εξαίρεση του κατεπείγοντος, η εφαρμογή της τελευταίας εξαρτάται από τη συνδρομή τριών σωρευτικών προϋποθέσεων.

(α) Συγκεκριμένα, προϋποθέτει:

- (i) την ύπαρξη κατεπείγουσας ανάγκης που δεν συμβιβάζεται με τις προθεσμίες που επιτάσσουν άλλες διαδικασίες,
- (ii) την ύπαρξη απροβλέπτου γεγονότος και
- (iii) την ύπαρξη αιτιώδους συνδέσμου μεταξύ του απροβλέπτου γεγονότος και της κατεπείγουσας ανάγκης που ανακύπτει.

(β) Ως απρόβλεπτες περιστάσεις πρέπει να νοούνται γεγονότα που υπερβαίνουν κατά πολύ τον συνήθη ρου του οικονομικού και κοινωνικού βίου, όπως λ.χ. οι θεομηνίες (πλημμύρες, σεισμοί κλπ.), οι οποίες καθιστούν κατεπειγόντως απαραίτητη την παράδοση διαφόρων προμηθειών στους πληγέντες.

(γ) Γίνεται περαιτέρω δεκτό, σύμφωνα με τη νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας, ότι, κατά την έννοια της διάταξης της υποπερίπτωσης γ' της περίπτωσης 1 του άρθρου 25 του π.δ/τος 60/2007 και της διάταξης της περίπτωσης δ' της παραγράφου 3 του άρθρου 25 του π.δ/τος 59/2007, η αναθέτουσα αρχή έχει μεν ευχέρεια, κατ' απόκλιση από το γενικό κανόνα διενέργειας ανοικτού ή κλειστού διαγωνισμού, να συνάπτει δημόσια σύμβαση με προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση της σχετικής προκήρυξης, μόνον όμως εφόσον συντρέχουν οι προς τούτο νόμιμες προϋποθέσεις, ήτοι κατεπείγουσα ανάγκη οφειλόμενη σε γεγονότα απρόβλεπτα και δη μη απορρέοντα από δική της ευθύνη. Η σχετική απόφαση της αναθέτουσας αρχής πρέπει να φέρει πλήρη και ειδική αιτιολογία, αναφερόμενη στους λόγους για τους οποίους αποφασίζεται η προσφυγή στην εν λόγω εξαιρετική διαδικασία (βλ. χαρακτηριστικά ΣτΕ 1747/2011). Επιπλέον, αντίστοιχη άποψη έχει υιοθετήσει και το *Ελεγκτικό Συνέδριο (ΕΣ)*, το οποίο δέχεται ότι απρόβλεπτες περιστάσεις είναι τα γεγονότα που δεν μπορούν αντικειμενικά με βάση τα διδάγματα της ανθρώπινης πείρας και λογικής να προβλεφθούν, είναι δε ανεξάρτητα της βούλησης της αναθέτουσας αρχής και δεν πρέπει να απορρέουν από έλλειψη προγραμματισμού και επιμέλειας της αναθέτουσας αρχής (βλ. ενδεικτικά πράξεις ΕΣ 91, 105, 171, 191, 200, 205 και 214/2007, 15 και 74/2008). Ως απρόβλεπτες περιστάσεις πρέπει να νοούνται γεγονότα που υπερβαίνουν κατά πολύ τον συνήθη ρου του οικονομικού και κοινωνικού βίου, όπως λ.χ. οι θεομηνίες (πλημμύρες, σεισμοί κλπ.), οι οποίες καθιστούν κατεπειγόντως απαραίτητη την παράδοση διαφόρων προμηθειών στους πληγέντες (βλ. Ευ. Κουτούπα-Ρεγκάκου, Δημόσιες Συμβάσεις και Κοινωνικό Δίκαιο, Εκδόσεις Σάκκουλα 1995, σ. 82-83).

Ειδικότερα, έχει κριθεί ότι δεν θεωρούνται απρόβλεπτα γεγονότα, εκτός της σφαίρας της αναθέτουσας αρχής, οι διαφορές που αναφύονται κατά τη διαγωνιστική διαδικασία, που προηγείται της σύναψης συμβάσεων δημοσίων συμβάσεων και οι οποίες επιλύονται με την τήρηση της εκ του νόμου προβλεπόμενης ενδικοφανούς και ένδικης διαδικασίας, στα πλαίσια της προάσπισης των σχετικών συμφερόντων των διαγωνιζομένων. Ως εκ τούτου και η τήρηση χρονοβόρων, ενδεχομένως, διαδικασιών διενέργειας διαγωνισμών, εξαιτίας της υποβολής προσφυγών και αιτήσεων ασφαλιστικών μέτρων εκ μέρους των συμμετεχόντων σε διαγωνισμό, δε συνιστά απρόβλεπτη περίσταση καθιστάμενης ούτως επείγουσας της ανάγκης προσφυγής στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης. Συναφώς ούτε γεγονότα όπως η προσεχής λήξη ισχύος των συμβάσεων των υπό ανάθεση υπηρεσιών, ούτε η ανάγκη παροχής των σχετικών υπηρεσιών για την εύρυθμη λειτουργία του φορέα μπορούν να χαρακτηριστούν απρόβλεπτες περιστάσεις (βλ. ΕΣ Τμ. VI 93/2011, 91/2007, Κλ. Ζ 264/2010, Κλ. ΣΤ 205/2007, Τμ. VI 58/2005, 91/2007, 19/2009).

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

α) Ως προς την ύπαρξη κατεπείγουσας ανάγκης

Η Ο.ΣΥ. Α.Ε. έχει προβεί στην υπογραφή συμβάσεων για την προμήθεια ελαστικών επισώτρων διαστάσεων 275/70R 22,5 μόνο κατά τους διαγωνισμούς για το ΕΠΠ 2010 και ΕΠΠ 2011. Αναφορικά με την αρ. 92456/22-10-2013 σύμβαση για την προμήθεια 3.000 ελαστικών επισώτρων του ΕΠΠ 2011, η οποία τελεί εν ισχύ, καθώς η ημερομηνία λήξης της ορίζεται σε ένα (1) έτος από την υπογραφή της, η Ο.ΣΥ. Α.Ε. ισχυρίζεται ότι ήδη κατά τους τρεις (3) επόμενους μήνες από την υπογραφή της, παρέλαβε σχεδόν το σύνολο της συμβατικής ποσότητας (99%) από την ανάδοχο εταιρεία. Από δε τα προσκομισθέντα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, από τα οποία προκύπτουν η μη ολοκλήρωση της διαγωνιστικής διαδικασίας για την προμήθεια 3.800 τεμαχίων ελαστικών επισώτρων του ΕΠΠ 2012, η ματαίωση της προμήθειας 1.500 ελαστικών επισώτρων του ΕΠΠ 2013 και η μη προκήρυξη διαγωνισμού έως σήμερα για την προμήθεια 9.500 ελαστικών επισώτρων του ΕΠΠ 2013 και του ΕΠΠ



2014 από τη Γ.Γ.Ε., σε συνδυασμό με τον ισχυρισμό της Ο.ΣΥ. Α.Ε. ότι οι μηνιαίες ανάγκες της για ελαστικά επισώτρα αυτής της διάστασης, ανέρχονται σε 350 περίπου τεμάχια, φαίνεται να συντρέχει ο κατεπείγων χαρακτήρας της εν λόγω προμήθειας.

#### β) Ως προς την ύπαρξη απρόβλεπτης περίπτωσης

Οι βασικοί λόγοι που προβάλλει η αναθέτουσα αρχή για την προσφυγή της στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης είναι: “α) Ο εν εξελίξει εγκεκριμένος από το ΕΠΠ 2012 ανοιχτός διαγωνισμός (Δ. 20/12), για τον οποίο ως φορέας διενέργειας είναι η Ο.ΣΥ., παρουσιάζει σημαντική καθυστέρηση και δεν αναμένεται η σύντομη ολοκλήρωσή του, β) Οι αντίστοιχοι ανοιχτοί διαγωνισμοί, οι οποίοι είναι εγκεκριμένοι από το ΕΠΠ 2013 και ΕΠΠ 2014 για τους οποίους ως φορέας διενέργειας έχει οριστεί η Γ.Γ.Ε, αναμένεται η δημοσίευση των σχετικών προκηρύξεων στο αμέσως προσεχές διάστημα, συνεπώς δεν αναμένεται και σε αυτή την περίπτωση η σύντομη ολοκλήρωσή τους, γ) η άμεση ανάγκη προμήθειας ελαστικών επισώτρων του τύπου 275/70R 22,5 για την ομαλή εκτέλεση του συγκοινωνιακού έργου του φορέα μας, δ) το γεγονός ότι κατά τα προηγούμενα έτη οι συγκεκριμένοι διαγωνισμοί ολοκληρώθηκαν με ιδιαίτερα σημαντική καθυστέρηση (ΕΠΠ 2010 και ΕΠΠ 2011)”.

Αναφορικά με τους ως άνω λόγους, κρίνεται ότι κανένα από τα επικαλούμενα στοιχεία δεν αποτελεί απρόβλεπτο γεγονός, δηλαδή γεγονός που δεν ήταν δυνατόν, κατά τα διδάγματα της ανθρώπινης πείρας και λογικής, να προβλεφθεί, αλλά εξέλιξη πιθανή και συνήθη (βλ.ΕΣ Τμήμα IV, Πράξη 93/2011), που η αναθέτουσα αρχή με ορθό προγραμματισμό και επίδειξη επιμέλειας μπορούσε να προβλέψει. Επισημαίνεται ότι κατά πάγια νομολογία του Ελεγκτικού Συνεδρίου, η τήρηση χρονοβόρων, ενδεχομένως, διαδικασιών διενέργειας διαγωνισμών, εξαιτίας των δημοσιεύσεων ή της υποβολής ενστάσεων, προσφυγών και αιτήσεων ασφαλιστικών μέτρων από τους συμμετέχοντες, δεν συνιστά απρόβλεπτη περίπτωση η οποία να συνδέεται αιτιωδώς με την κατεπείγουσα ανάγκη απευθείας ανάθεσης της σχετικής προμήθειας (βλ. ενδεικτικά πράξεις VI Τμ. Ελ. Συν. 91/2007 και 205/2007).

Στην προκειμένη περίπτωση προκύπτει ότι η μη ολοκλήρωση των διαγωνιστικών διαδικασιών δεν οφείλεται σε κάποιο εξωγενές, μη προβλέψιμο γεγονός, αλλά ανάγεται στη σφαίρα ευθύνης της Ο.ΣΥ. Α.Ε. Ειδικότερα, δεν συνιστά απρόβλεπτη περίπτωση η ματαίωση του διαγωνισμού με πρωτοβουλία της αναθέτουσας αρχής. Συγκεκριμένα, ο διαγωνισμός για την προμήθεια 3.800 τεμαχίων ελαστικών επισώτρων, που εντάχθηκε στο ΕΠΠ 2012, ματαιώθηκε πριν ακόμη από την ορισθείσα ημερομηνία διενέργειάς του και επαναπροκηρύχθηκε δύο φορές, με τροποποιημένες κάθε φορά τεχνικές προδιαγραφές και με εξαιρετικά μεγάλο χρονικό διάστημα από την ματαίωση μέχρι την επαναπροκήρυξη και τη διενέργεια του διαγωνισμού. Ενδεικτικά, αναφέρεται ότι από την αρ. 33/27-2-2013 απόφαση του Δ.Σ. της Ο.ΣΥ. Α.Ε., με την οποία ματαιώθηκε ο αρχικός διαγωνισμός, μέχρι και την επαναπροκήρυξη του διαγωνισμού, που διενεργήθηκε στις 25-11-2013, μεσολάβησαν 9 μήνες. Εξάλλου και αυτός ο διαγωνισμός ματαιώθηκε την 19-3-2014, με την αρ. 40/19-3-2014 απόφαση του Δ.Σ. της Ο.ΣΥ. Α.Ε, δηλαδή 4 μήνες μετά την εξέταση των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών, και επαναπροκηρύχθηκε με νέα ημερομηνία διενέργειας την 29-5-2014.

Περαιτέρω, και η έως σήμερα καθυστέρηση στην έκδοση απόφασης του Δ.Σ. επί των αριθμ. 2901/11-7-2014 και 2913/14-7-2014 προδικαστικών προσφυγών, η οποία κατά τα διαλαμβανόμενα στο αίτημα της Ο.ΣΥ. Α.Ε. οφείλεται στην διερεύνηση από επιτροπή της Ο.ΣΥ. Α.Ε., που έχει συσταθεί για το σκοπό αυτό, της αρ. 381/4-7-2014 καταγγελίας που υπέβαλε η συμμετέχουσα στο διαγωνισμό εταιρεία, “ΜΟΡΑΓΛΗΣ Α.Ε.”, ανάγεται στην σφαίρα ευθύνης της Ο.ΣΥ. Α.Ε. , καθώς σε κάθε περίπτωση μπορεί να χωρήσει κρίση επί των προδικαστικών προσφυγών.

Επιπρόσθετα, αναφορικά με την τροποποίηση των τεχνικών προδιαγραφών, που αποφάσισε το Δ.Σ. της Ο.ΣΥ. Α.Ε., κατόπιν ανταλλαγής υπηρεσιακών σημειωμάτων μεταξύ της Διεύθυνσης Τεχνικής Υποστήριξης Οχημάτων και της Διεύθυνσης Προμηθειών της Ο.ΣΥ. Α.Ε., εξαιτίας των οποίων ματαιώθηκε και επαναπροκηρύχθηκε μία φορά ο διαγωνισμός, που εντάχθηκε στο ΕΠΠ 2011, και δύο φορές ο διαγωνισμός, που εντάχθηκε στο ΕΠΠ 2012, επισημαίνεται ότι, δεν προκύπτουν από τα υποβληθέντα υπηρεσιακά σημειώματα οι λόγοι, για τους οποίους οι τεχνικές προδιαγραφές του διαγωνισμού χρήζουν τροποποίησης. Ειδικότερα, η Διεύθυνση Τεχνικής Υποστήριξης Οχημάτων (ΔΤΥΟ) στο αρ. πρωτ. 431/7-2-2014 υπηρεσιακό σημείωμά της προς τη Διεύθυνση Προμηθειών με θέμα “Επικαιροποίηση τεχνικών προδιαγραφών ελαστικών επισώτρων”, αναφέρει: “Κατόπιν σχετικής επικοινωνίας με την 1η επιτροπή Αξιολόγησης Δημοσίων Διαγωνισμών 2012, κατέστη σαφές ότι οι τεχνικές προδιαγραφές όλων των

τύπων ελαστικών επισώτρων συμπεριλαμβανομένης της διάστασης (275/70 R 22.5) χρήζουν τροποποίησης. Πιο συγκεκριμένα είναι σκόπιμο να γίνουν αλλαγές: α) σε ότι αφορά τον προκαταρκτικό έλεγχο του προσφερόμενου προϊόντος. β) στη διαδικασία τεχνικού ελέγχου των χρησιμοποιούμενων ελαστικών από μέρος του αναδόχου και γ) στα ζητούμενα πιστοποιητικά της τεχνικής προσφοράς. Με τα παραπάνω κρίνεται ως επιβεβλημένο να επικαιροποιηθούν άμεσα όλες οι προδιαγραφές ελαστικών επισώτρων [...]”. Ωστόσο, δεν τεκμηριώθηκε από την Ο.ΣΥ. Α.Ε., με την προσκόμιση και των σχετικών στοιχείων, εκείνη η ιδιαίτερη δυσκολία στον καθορισμό των τεχνικών προδιαγραφών και την διαδικασία απόδειξής τους, που θα δικαιολογούσε την επανειλημμένη ματαίωση των διαγωνισμών.

Επισημαίνεται εδώ ότι ο έλεγχος της σαφήνειας και νομιμότητας των τεχνικών προδιαγραφών αποτελεί μέσο διασφάλισης των κοινοτικών αρχών της διαφάνειας και της ίσης συμμετοχής των οικονομικών φορέων στις αναθέσεις δημοσίων συμβάσεων, είτε πρόκειται για διαγωνιστική διαδικασία είτε για διαδικασία με διαπραγμάτευση. Οι αναθέτουσες αρχές οφείλουν να περιγράψουν το τεχνικό αντικείμενο της διακήρυξης, κατά τρόπο που να ανταποκρίνεται στις απαιτήσεις που έχει θέσει η ισχύουσα νομοθεσία και νομολογία για την ουδετερότητα των τεχνικών προδιαγραφών, τη συμφωνία τους με διεθνή ή ευρωπαϊκά ή κοινώς παραδεδεγμένα πρότυπα, την παραπομπή τους σε λειτουργικές απαιτήσεις ή επιδόσεις και την χρήση ισοδύναμων λύσεων. Σε κάθε περίπτωση, εναπόκειται στην αποκλειστική ευθύνη της αναθέτουσας αρχής ο ορισμός τεχνικών προδιαγραφών, σύμφωνων με τις γενικές αρχές κοινοτικού δικαίου και η μη ύπαρξη όρων που συνιστούν διάκριση υπέρ κάποιων συγκεκριμένων υποψηφίων.

Περαιτέρω, η προμήθεια ελαστικών επισώτρων αποτελεί πάγια ανάγκη και όχι εξαιρετική ή ασυνήθη ως προς την αναθέτουσα αρχή. Ως εκ τούτου, η Διοίκηση, λαμβανομένων υπόψη και των καθυστερήσεων των διαγωνισμών των προηγούμενων ετών (ΕΠΠ 2010 και ΕΠΠ 2011) μπορούσε και όφειλε να προγραμματίσει εγκαίρως την ανάθεση μέσω διαγωνιστικής διαδικασίας μιας μεγαλύτερης προμήθειας του εν λόγω είδους.

Επιπρόσθετα, η μη διενέργεια διαγωνισμού από την Γ.Γ.Ε. για την προμήθεια του ΕΠΠ 2013 οφείλεται και σε υπαιτιότητα της Ο.ΣΥ. Α.Ε., καθώς, όπως ορίζεται στο αρ. πρωτ. Δ2-15/08-01-2014 έγγραφο προς την Ο.ΣΥ. Α.Ε., η Γ.Γ.Ε. δεν κατέστη δυνατό να δημοσιεύσει τη σχετική διακήρυξη για την προμήθεια ελαστικών έτους 2013 (μαζί με έτερη διακήρυξη για την προμήθεια συσσωρευτών μολύβδου-οξέος) μέχρι τις 31-12-2014, δεδομένου ότι οι σχετικές αποφάσεις ανάληψης υποχρέωσης απεστάλησαν από την Ο.ΣΥ. Α.Ε. στις 17-12-2013, χρονικό διάστημα που ήταν βέβαιο ότι δεν θα επαρκούσε για την ολοκλήρωση της διαδικασίας.

γ) Ως προς την ύπαρξη αιτιώδους συνδέσμου μεταξύ του απροβλέπτου γεγονότος και της κατεπείγουσας ανάγκης που ανακύπτει.

Για τη συνδρομή των προϋποθέσεων εφαρμογής της επικαλούμενης διάταξης του άρθρου 25 παρ. 3 περ. δ του π.δ. 59/2007, θα πρέπει οι κατεπείγουσες ανάγκες που επικαλείται η Ο.ΣΥ. Α.Ε. να οφείλονται σε αυταπόδεικτα απρόβλεπτες περιστάσεις, με τις οποίες να τελούν σε αιτιώδη συνάφεια. Στην κρινόμενη υπόθεση, ωστόσο, σύμφωνα με όσα αναλυτικά εκτέθηκαν στη σκέψη υπό στοιχείο (β) του παρόντος Κεφαλαίου, δεν υπάρχουν απρόβλεπτες περιστάσεις και επομένως εκλείπει η πλέον βασική προϋπόθεση για την εφαρμογή της επικαλούμενης διάταξης. Κατά συνέπεια, παρέλκει η εξέταση εν προκειμένω της αιτιώδους συνάφειας μεταξύ απρόβλεπτης περίπτωσης (αιτίου) και κατεπείγουσας ανάγκης (αιτιατού), καθώς απουσιάζει παντελώς το αίτιο ήτοι η απρόβλεπτη περίπτωση, η οποία να προκαλεί την κατεπείγουσα ανάγκη και να τελεί σε αιτιώδη σύνδεσμο με αυτή κατά την έννοια της ανωτέρω διάταξης.

**22.** Κατά συνέπεια, από την υπαγωγή των πραγματικών περιστατικών στην προαναφερόμενη διάταξη, δεν προκύπτει η συνδρομή των προϋποθέσεων εφαρμογής του άρθρου 25 παρ. 3 περ. δ' του π.δ. 59/2007, ήτοι η ύπαρξη απρόβλεπτης περίπτωσης που να τελεί σε αιτιώδη συνάφεια με την κατεπείγουσα ανάγκη οφειλόμενη σε γεγονότα μη απορρέοντα από ευθύνη της αναθέτουσας αρχής, που επικαλείται η αιτούσα Ο.ΣΥ. Α.Ε. προκειμένου να προσφύγει σε διαδικασία διαπραγμάτευσης με την επίκληση της εν λόγω διάταξης.

**23.** Περαιτέρω, από τη μελέτη του φακέλου της υπόθεσης δεν προέκυψαν άλλα στοιχεία που να αποδεικνύουν και να αιτιολογούν ειδικά και με επαρκή τεκμηρίωση τη συνδρομή περιστάσεων που επιτρέπουν την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις λοιπές διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 3 του π.δ. 59/2007.

**24.** Τέλος, πέραν των ανωτέρω, η Αρχή οφείλει να επισημάνει ότι στην αιτούσα Ο.ΣΥ. Α.Ε. δεν έχει χορηγηθεί η κατά νόμον απαιτούμενη εξουσιοδότηση για την διενέργεια είτε διαγωνιστικής διαδικασίας είτε ανάθεσης μέσω διαδικασίας διαπραγμάτευσης, η οποία δυνάμει των αρ. Π1/1442/12.08.2013 και Π1/750/12-5-2014 αποφάσεων του Υπουργού Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας έχει χορηγηθεί στην Γ.Γ.Ε.

#### **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 μη παροχή σύμφωνης γνώμης**, επί του αιτήματος της Ο.ΣΥ. Α.Ε., σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. γ περ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 25, παράγραφος 3, περίπτωση δ' του π.δ. 59/2007 για την ανάθεση της προμήθειας 2.000 τεμαχίων ελαστικών επισώτρων διαστάσεων 275/70/R22.5, προϋπολογισθείσας δαπάνης 500.000,00 € πλέον ΦΠΑ 23%, ήτοι 615.000,00 €, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, διάρκειας τριών (3) μηνών, λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

**Αθήνα, 29 Οκτωβρίου 2014**

**ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ**

**Η Αντιπρόεδρος**

**Χριστίνα Μπουσουλέγκα**