



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ**  
**ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ**  
**ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**ΑΠΟΦΑΣΗ**  
**349/2014**

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

**Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

Στην Αθήνα σήμερα την 13 Νοεμβρίου του έτους δύο χιλιάδες δεκατέσσερα (2014) ημέρα Πέμπτη και ώρα 12:00 π.μ. και επί της οδού Λ.Κηφισίας 7, στην Αθήνα, 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. Πρόεδρος:** Δημήτριος Ραΐκος
- 2. Μέλη:** Ευάγγελος Καραμανλής  
Ιωάννα Κουλούρη  
Δημήτριος Λουρίκας (μέσω τηλεδιάσκεψης)  
Δημήτριος Σταθακόπουλος

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

**Γραμματέας:** Τσιάβου Στυλιανή

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

Κατά την διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστη η εισηγήτρια Στυλιανή Παρασκευά, Χημικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., καθώς και η Προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων κα Καζιρή, οι οποίες αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

**ΘΕΜΑ:** Με το υπ' αριθ. πρωτ. 22804/22.10.2014 αίτημα του Δήμου Κρωπίας προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., το οποίο παρελήφθη στις 24.10.2014 (αριθ. πρωτ. εισερχ. 4458), ο Δήμος Κρωπίας αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ (δδ) ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια καυσίμων κίνησης, πετρελαίου θέρμανσης, έτους 2014, για τις ανάγκες του Δήμου και του νομικού του προσώπου ΚΕΔΚ. Ο συνολικός προϋπολογισμός του αιτήματος ανέρχεται σε 444.890,58€ πλέον ΦΠΑ, ήτοι 547.215,41€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ο δε συνολικός προϋπολογισμός του προηγθέντος διαγωνισμού ανερχόταν σε 566.336,56€ πλέον ΦΠΑ, ήτοι 696.593,96€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, η δε διάρκεια της σύμβασης που θα προκύψει από τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης ορίζεται σε ένα έτος από την υπογραφή της.

## I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

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

1. Με την υπ' αριθ. 218/2014 (από το Πρακτικό της υπ' αριθ. 20/30.06.2014 τακτικής συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής) Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Κρωπίας (ΑΔΑ: ΒΣΛΝΩΛ6-ΥΧ0): α)εγκρίθηκε η επαναδημοπράτηση των τμημάτων 1 έως 5 της ΤΥ/8/14 μελέτης που αφορά στην προμήθεια καυσίμων κίνησης, πετρελαίου θέρμανσης για τις ανάγκες του Δήμου και των νομικών του προσώπων, με τροποποίηση των όρων διακήρυξης, των εντύπων προσφορών της μελέτης, των τμημάτων αυτής και του ενδεικτικού προϋπολογισμού σύμφωνα με τα εναπομείναντα προς δημοπράτηση τμήματα, β)επικαιροποιήθηκε η ΤΥ/8/14 μελέτη μετά από τις αλλαγές που έγιναν κατόπιν υποδείξεων της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ (Απόφαση 199/2014) και γ)τροποποιήθηκαν οι όροι της διακήρυξης για την διενέργεια ανοικτού διεθνούς επαναληπτικού διαγωνισμού για την προμήθεια υγρών καυσίμων κίνησης και θέρμανσης για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των νομικών του προσώπων.

2. Ακολούθως, ο Δήμαρχος Κρωπίας εξέδωσε την υπ' αριθ. πρωτ. 16324/21.07.2014 Διακήρυξη του επαναληπτικού Ανοικτού Διεθνούς Διαγωνισμού για την προμήθεια καυσίμων κίνησης, πετρελαίου θέρμανσης, έτους 2014, για τις ανάγκες των Υπηρεσιών του Δήμου και των νομικών του προσώπων, με κριτήριο κατακύρωσης τη μεγαλύτερη ποσοστιαία έκπτωση (%) επί τοις νόμιμα διαμορφούμενης κάθε φορά μέσης τιμής λιανικής πώλησης του είδους την ημέρα παράδοσής του και που αντιστοιχεί στην ποιότητα και σε κάθε άλλο χαρακτηριστικό γνώρισμα, για όλα τα προϊόντα των τμημάτων 1 έως 5 της μελέτης του Δήμου που επαναδημοπρατούνται. Ο συνολικός προϋπολογισμός ορίσθηκε σε 566.336,56 € μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (ήτοι 696.593,96 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ). Η εν λόγω προμήθεια περιελάμβανε αναλυτικά 5 ΤΜΗΜΑΤΑ ως κάτωθι:

ΤΜΗΜΑ 1 - Καύσιμα Δήμου Κρωπίας: Πετρέλαιο κίνησης, 346.000 λίτρα, 387.866,00€ πλέον ΦΠΑ 23%, Πετρέλαιο θέρμανσης 12.000 λίτρα, 12.456,00€ πλέον ΦΠΑ 23% και Αμόλυβδη βενζίνη 26.000 λίτρα, 34.814,00€ πλέον ΦΠΑ 23%.

ΤΜΗΜΑ 2 - Καύσιμα ΝΠΔΔ ΣΦΗΤΤΟΥ: Πετρέλαιο θέρμανσης, 17.000 λίτρα, 17.646,00€ πλέον ΦΠΑ 23%.

ΤΜΗΜΑ 3 - Καύσιμα ΝΠΙΔ ΚΕΔΚ : Πετρέλαιο θέρμανσης, 1.566 λίτρα, 1.625,508 € πλέον ΦΠΑ 23% και Αμόλυβδη βενζίνη 6.071 λίτρα, 8.129,069 € πλέον ΦΠΑ 23%.

ΤΜΗΜΑ 4 - Καύσιμα Α' Βάθμιας Σχολικής Επιτροπής: Πετρέλαιο θέρμανσης, 54.000 λίτρα, 56.571,00€ πλέον ΦΠΑ 23%.

ΤΜΗΜΑ 5 - Καύσιμα Β' Βάθμιας Σχολικής Επιτροπής: Πετρέλαιο θέρμανσης, 45.500 λίτρα, 47.229,00€ πλέον ΦΠΑ 23%.

Σύμφωνα με τα οριζόμενα στην διακήρυξη, οι συμμετέχοντες μπορούσαν να υποβάλλουν προσφορά είτε για το σύνολο των προς προμήθεια καυσίμων, είτε κάθε ένα από τα ως άνω 5 τμήματα, τα οποία αναλυτικά περιγράφονταν στην εγκριθείσα μελέτη. Ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ορίσθηκε η 10 Σεπτεμβρίου 2014, ενώ η διάρκεια της σύμβασης ορίσθηκε ετήσια, αρχομένη από την ημερομηνία υπογραφής της.

Περαιτέρω , όπως ορίζεται στο άρθρο 8 παρ. 8.6 της διακήρυξης: «...Προσφορές που δεν είναι σύμφωνες με τους όρους της διακήρυξης απορρίπτονται ως απαράδεκτες...».

Η διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) με κωδικό ΑΔΑΜ 14PROC002190813 2014-07-24.

3. Περίληψη της διακήρυξης απεστάλη προς δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε.Ε. την 21.07.2014. Περαιτέρω η υπ' αριθ. πρωτ. 16346/21.07.2014 (ΑΔΑ: ΩΚΤ2ΩΛ6-ΞΤΟ) περίληψη δημοσιεύτηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβέρνησης (ΦΕΚ 498/25.07.2014), καθώς και στις εφημερίδες ΗΧΩ ΤΩΝ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ (24.07.2014), ΓΕΝΙΚΗ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ (24.07.2014), ΕΠΙΚΑΙΡΑ (26.07.2014) και ΕΒΔΟΜΗ (26.07.2014), ενώ τοιχοκολλήθηκε στις 22.07.2014 στο χώρο ανακοινώσεων του Δημοτικού

Καταστήματος του Δήμου Κρωπίας και εστάλη την 22.07.2014 προς το ΕΒΕΑ.

4. Κατά την 10.09.2014, προγραμματισθείσα ημέρα διενέργειας του διαγωνισμού συντάχθηκε από την Επιτροπή Διεξαγωγής Δημοπρασιών Προμηθειών το σχετικό 1ο Πρακτικό, σύμφωνα με το οποίο διαπιστώθηκε ότι προσήλθε και κατέθεσε προσφορά μόνο ένας προμηθευτής. Συγκεκριμένα, υπεβλήθη προσφορά για όλα τα ζητούμενα προϊόντα των τμημάτων 2, 4, 5 και για μέρος των ειδών των τμημάτων 1 και 3 της μελέτης και συγκεκριμένα για το είδος “πετρέλαιο θέρμανσης”. Η Επιτροπή ομόφωνα αποφάσισε ότι η προσφορά για τα τμήματα 1 και 3 που καλύπτει μόνο ένα είδος του τμήματος δεν μπορεί να γίνει δεκτή καθώς σύμφωνα με τα οριζόμενα στη διακήρυξη, και συγκεκριμένα στο άρθρο 5 παρ. 3 αυτής, γίνονται δεκτές προσφορές είτε για το σύνολο της ζητούμενης προμήθειας είτε για κάθε ένα από τα τμήματα 1 έως 5. Ακολούθως, με το από 19.09.2014 2ο Πρακτικό, η Επιτροπή ομόφωνα αποφάσισε να γίνει δεκτή η προσφορά της εταιρείας για τα τμήματα 2, 4 και 5 της μελέτης του Δήμου που αφορά στο πετρέλαιο θέρμανσης. Περαιτέρω με το από 02.05.2014 Πρακτικό της, η Επιτροπή Διεξαγωγής Δημοπρασιών Προμηθειών ομόφωνα εισηγήθηκε, μεταξύ άλλων, την κήρυξη άγονου του διαγωνισμού για τα τμήματα 1 και 3 και την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την απευθείας ανάθεση της σύμβασης για τα εν λόγω Τμήματα.

5. Η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου, με την υπ’ αριθ. 486/2014 Απόφασή της (ΑΔΑ: 67Ζ0ΩΛ6-ΙΟΡ), ενέκρινε τα ως άνω πρακτικά διενέργειας του επαναληπτικού διεθνούς διαγωνισμού για τα τμήματα 1-5 της ΤΥ/8/14 μελέτης, για την προμήθεια καυσίμων κίνησης και πετρελαίου θέρμανσης για τις ανάγκες του Δήμου και των νομικών του προσώπων, αποφάσισε την κατακύρωση των τμημάτων 2,4,5, κήρυξε άγονο το διαγωνισμό για τα τμήματα 1 και 3 και παρέπεμψε το θέμα στο Δημοτικό Συμβούλιο του Δήμου για τις δικές του ενέργειες, σχετικά με την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης.

6. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Κρωπίας, με το υπ’ αριθμ. πρωτ. 22804/22.10.2014 (αρ. πρωτ. Αρχής 4458/24.10.2014) έγγραφο αίτημά του, απευθύνθηκε στην Αρχή, αιτούμενος την παροχή σύμφωνης γνώμης, για την ανάθεση των τμημάτων 1 και 3 της αριθ. ΤΥ/8/2014 μελέτης για την «Προμήθεια καυσίμων κίνησης, πετρελαίου θέρμανσης έτους 2014», προϋπολογιζόμενης αξίας 444.890,58€ πλέον ΦΠΑ, ήτοι 547.215,41€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ο επαναληπτικός διαγωνισμός των οποίων απέβη άγονος, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007.

## II. Νομικό πλαίσιο

7. Το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων, ορίζει τα ακόλουθα: «δδ) Οι αποφάσεις των αναθέτουσών 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. [...]».

8. Η διάταξη του άρθρου 6 παρ. 1 του π.δ. 60/2007 «Προσαρμογή της ελληνικής νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ...» ορίζει:

*“Το παρόν εφαρμόζεται στις δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών που δεν εξαιρούνται, δυνάμει των εξαιρέσεων που προβλέπονται στα άρθρα 16, 17 και 9 έως 15, και των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός φόρου προστιθέμενης αξίας (ΦΠΑ) είναι ίση προς ή ανώτερη από τα ακόλουθα κατώτατα όρια:*

*α) 137.000 ευρώ για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών, εκτός από αυτές που καλύπτονται από την περίπτωση β) στοιχείο ιι) που συνάπτονται από τις αναθέτουσες αρχές, οι οποίες είναι κεντρικές κυβερνητικές αρχές του Παραρτήματος ΙV. [...]*

*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 ΙV [...]*”

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με το άρθρο 2 του αριθ. 1336/2013 Κανονισμού της Επιτροπής της 13ης Δεκεμβρίου 2013 για την τροποποίηση των οδηγιών 2004/17/ΕΚ, 2004/18/ΕΚ και 2009/81/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, όσον αφορά στα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, το ως άνω ποσό αναπροσαρμόστηκε στις 134.000 και 207.000 ευρώ, αντιστοίχως.

**9.** Στο άρθρο 24 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, ορίζεται ότι «...1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, αφού προηγηθεί δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, στις ακόλουθες περιπτώσεις: α) Σε περίπτωση μη κανονικών προσφορών ή κατάθεσης προσφορών που είναι απαράδεκτες σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, τηρουμένων των οριζόμενων στις διατάξεις των άρθρων 28, 39 έως 52 και 55, έπειτα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία ή ανταγωνιστικό διάλογο, με την προϋπόθεση ότι οι αρχικοί όροι της σύμβασης δεν τροποποιούνται ουσιωδώς. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να μη δημοσιεύουν προκήρυξη διαγωνισμού, εάν στη διαδικασία με διαπραγμάτευση περιλαμβάνουν όλους τους προσφέροντες που πληρούν τα κριτήρια των άρθρων 43 έως 50 και οι οποίοι, κατά την ανοικτή ή κλειστή διαδικασία ή τον προηγηθέντα ανταγωνιστικό διάλογο, υπέβαλαν παραδεκτές προσφορές...».

**10.** Στο άρθρο 209 παρ. 1 του ν. 3463/2006 «Κύρωση του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων» (ΦΕΚ Α' 114), 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...». Επίσης, 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 Β' 185), ορίζεται «...Άρθρο 3, παρ. 3γ. "Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν επίσης να συνάπτουν τις συμβάσεις προμηθειών προσφεύγοντας στη διαδικασία των διαπραγματεύσεων χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, στις ακόλουθες περιπτώσεις: 1. Όταν δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά μετά από πρόσκληση σε ανοικτό ή κλειστό διαγωνισμό, στο μέτρο που οι αρχικοί όροι της σύμβασης δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς και εφόσον διαβιβάζεται στο νομάρχη, μαζί με τη σχετική απόφαση, ητιολογημένη έκθεση[...]4. Στο βαθμό που είναι απόλυτα αναγκαίο, όταν για κατεπείγοντες λόγους οφειλομένους σε γεγονότα που δεν είναι δυνατό να προβλεφθούν από τις αναθέτουσες αρχές, δεν είναι δυνατό να τηρηθούν οι προϋποθέσεις που απαιτούνται στους ανοικτούς ή κλειστούς διαγωνισμούς." Άρθρο 23. .. Διαδικασία με διαπραγμάτευση η απευθείας ανάθεση-πρόχειρος διαγωνισμός 1. Προμήθεια με "διαδικασία μέσω διαπραγμάτευσης" ή "απευθείας ανάθεση" μπορεί να γίνει εάν συντρέχει μία από τις περιπτώσεις που προβλέπονται στις περιπτώσεις των εδαφίων β και γ της παραγράφου 3 του άρθρου 3 του παρόντος κανονισμού».

**11.** Στις 12-12-2012 δημοσιεύθηκε πράξη Νομοθετικού Περιεχομένου (ΦΕΚ Α' 240), η οποία κυρώθηκε με το ν. 4111/2013 (ΦΕΚ Α' 18) και η οποία στο άρθρο 4 προβλέπει: «... Η διαδικασία ανάδειξης προμηθευτών-χορηγητών, για προμήθειες α. τροφίμων, β. λοιπών αναλώσιμων ειδών παντοπωλείου καθώς και παρόχων των σχετικών υπηρεσιών, γ. πετρελαιοειδών και δ. φαρμάκων και αναλώσιμου υγειονομικού υλικού για τις ανάγκες των Δήμων, των Ιδρυμάτων και όλων των νομικών τους προσώπων, πραγματοποιείται εφεξής από τους οικείους Δήμους. Κάθε γενική ή ειδική διάταξη που αντιτίθεται στο παρόν, καταργείται. 2. Οι ανωτέρω προμήθειες πραγματοποιούνται σύμφωνα με τη διαδικασία που προβλέπεται στον Ενιαίο Κανονισμό Προμηθειών των Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (ΕΚΠΟΤΑ), όπως αυτός ισχύει κάθε φορά...».

### **III. Νομική Εκτίμηση**

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

Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών, σε συνδυασμό με το συνολικό προϋπολογισμό του διενεργηθέντος διαγωνισμού, ο οποίος

ανέρχεται σε 566.336,56€ πλέον ΦΠΑ , ήτοι 696.593,96€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και τον προϋπολογισμό του άγονου τμήματος, ο οποίος και ανέρχεται σε 444.890,58€ πλέον ΦΠΑ, ήτοι 547.215,41€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, 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.** Επισημαίνεται ότι, η διαδικασία με διαπραγμάτευση, έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις, περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ, περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007) (βλ. σχετικώς ΔΕΕ, απόφαση της 8ης Απριλίου 2008, C337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56). Συναφώς, παρατηρείται ότι, οι ανωτέρω διατάξεις στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από τη βασική ρύθμιση, δηλαδή από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζομένων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συστατικής ερμηνείας. Συγκεκριμένα, προκειμένου η οδηγία 2004/18/ΕΚ να μην απολέσει την πρακτική αποτελεσματικότητά της, τα κράτη μέλη και οι αναθέτουσες αρχές τους δεν επιτρέπεται να προβλέπουν περιπτώσεις προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση που δεν προβλέπονται από την εν λόγω οδηγία ή να συνοδεύουν τις ρητώς προβλεπόμενες από την οδηγία αυτή περιπτώσεις με νέους όρους που έχουν ως αποτέλεσμα να καθιστούν ευκολότερη την προσφυγή στην εν λόγω διαδικασία (βλ. ΔΕΕ, αποφάσεις της 18<sup>ης</sup> Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28<sup>ης</sup> Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13<sup>ης</sup> Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).

**14.** Εν προκειμένω η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., έχουσα το δικαίωμα υπαγωγής εκάστου υποβληθέντος αιτήματος στη σωστή διάταξη νόμου, κρίνει ότι τυγχάνει εφαρμογής η διάταξη του άρθρου 24 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, δεδομένου ότι υπεβλήθη μια προσφορά, η οποία απορρίφθηκε για το τμήμα 1 - Καύσιμα Δήμου Κρωπίας και για το τμήμα 3 - Καύσιμα ΝΠΙΔ ΚΕΔΚ "διότι δεν συμφωνούσε με τον όρο του άρθρου 5 παρ. 3 της υπ' αριθ. 16324/21.07.2014 διακήρυξης του Δήμου Κρωπίας", όπως αναλυτικά περιγράφεται στο σημείο 4 του παρόντος.

**15.** Ειδικότερα, η εφαρμογή του άρθρου 24 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, στη βάση του οποίου οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, με δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, προϋποθέτει:

α) Να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία.

Μάλιστα, όπως παγίως έχει κριθεί, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή της περ. α της παρ. 1 του άρθρου 24 του π.δ. 60/2007, 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. 466/2011, 1249/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

β) Να έχουν υποβληθεί κατά την ανωτέρω (υπό σημείο α) νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις.

γ) Να μην τροποποιούνται ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση.

**16.** Εν προκειμένω, από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης απόφασης, προκύπτουν τα ακόλουθα:

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

Ο Δήμος Κρωπίας προσέφυγε σε επαναληπτικό ανοικτό διεθνή διαγωνισμό για την προμήθεια καυσίμων κίνησης, πετρελαίου θέρμανσης, έτους 2014, για τις ανάγκες των Υπηρεσιών του Δήμου Κρωπίας, του

ΝΠΔΔ ΣΦΗΤΤΟΣ, του ΝΠΙΔ ΚΕΔΚ, της Πρωτοβάθμιας και της Δευτεροβάθμιας Σχολικής Επιτροπής, προϋπολογισμού 566.336,56€ πλέον ΦΠΑ. Για την εν λόγω διακήρυξη τηρήθηκαν οι απαιτούμενες διατυπώσεις δημοσιότητας και τα σχετικά τεύχη δεν περιείχαν όρους που θα απέτρεπαν έναν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στο σχετικό διαγωνισμό, όπως προκύπτει από το παραπάνω παραταθέν ιστορικό.

β) Ως προς την υποβολή μη κανονικής ή απαράδεκτης προσφοράς υποψηφίου

Σύμφωνα με το από 10.09.2014 Πρακτικό (1ο) της Επιτροπής Διεξαγωγής Δημοπρασιών Προμηθειών, το οποίο εγκρίθηκε με την υπ' αριθ. 486/2014 (ΑΔΑ:67Ζ0ΩΛ6-ΙΟΡ) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Κρωπίας, υπεβλήθη μία προσφορά από την εταιρεία «ΠΟΥΛΟΠΟΥΛΟΣ ΧΑΡΑΛΑΜΠΟΣ», η οποία έγινε δεκτή για τα τμήματα 2,4,5 της μελέτης και απερρίφθη για τα τμήματα 1 και 3, γιατί δεν συμφωνούσε με τον όρο του άρθρου 5 παρ. 3 της 16324/21.07.2014 διακήρυξης του Δήμου Κρωπίας.

Από τα ανωτέρω προκύπτει ότι συντρέχει η β) προϋπόθεση της υποβολής «απαράδεκτης» προσφοράς για την εφαρμογή της περ. 1 της παρ. α' του άρθρου 24 του π.δ. 60/2007 για τα εν λόγω τμήματα, διότι δεν συμφωνεί με τους όρους της διακήρυξης.

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

Σύμφωνα με τον υποβληθέντα φάκελο για προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση, ο Δήμος αιτείται τη διαπραγμάτευση σε συνέχεια του προηγηθέντος, εν μέρει άγονου, διεθνούς διαγωνισμού, χωρίς τροποποίηση των όρων της διακήρυξης.

**17.** Κατά συνέπεια, διαπιστώνεται ότι τυγχάνει εφαρμογής το άρθρο 24, 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 προκήρυξης, για την ανάθεση σύμβασης για την προμήθεια καυσίμων κίνησης, πετρελαίου θέρμανσης, έτους 2014, για τις ανάγκες των υπηρεσιών του Δήμου Κρωπίας (Τμήμα 1) και του νομικού του προσώπου ΚΕΔΚ (Τμήμα 3), συνολικής προϋπολογιζόμενης αξίας, ύψους 444.890,58€ πλέον ΦΠΑ, διάρκειας ενός έτους από την υπογραφή της σύμβασης.

#### **IV. Συμπέρασμα**

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις εφαρμοστέες και ερμηνευόμενες διατάξεις, η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. ομόφωνα αποφασίζει:

**Την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος του Δήμου Κρωπίας, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ (δδ) του ν. 4013/2011, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει, για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης με δημοσίευση προκήρυξης, για την ανάθεση της προμήθειας καυσίμων κίνησης, πετρελαίου θέρμανσης, έτους 2014, για τις ανάγκες των υπηρεσιών του Δήμου Κρωπίας (Τμήμα 1) και του νομικού του προσώπου ΚΕΔΚ (Τμήμα 3), συνολικής προϋπολογιζόμενης αξίας 444.890,58€ πλέον ΦΠΑ, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 24 παρ. 1 περ. α' και με τον όρο της μη ουσιώδους τροποποίησης των όρων της διακήρυξης του άγονου διαγωνισμού που προηγήθηκε, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.**

**Αμπελόκηποι, 13 Νοεμβρίου 2014**

**ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ**

**Ο Πρόεδρος**

**Δημήτριος Ράϊκος**

