



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΑΠΟΦΑΣΗ

35/2013

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα, την 7^η Φεβρουαρίου του έτους δύο χιλιάδες δεκατέσσερα (2014) ημέρα Παρασκευή και ώρα 10.00 π.μ. και επί της οδού Κηφισίας 7 (5^{ος} όροφος) στους Αμπελοκήπους, όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η **ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** σε συνεδρίαση μετά από σχετική πρόσκληση του Προέδρου της, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα μέλη της Αρχής.

Από τα προσκληθέντα μέλη της Αρχής παρέστησαν κατά την συνεδρίαση τα ακόλουθα:

Αναπληρωτής Πρόεδρος: Δετσαρίδης Χρήστος (ο οποίος νόμιμα αναπληρώνει τον Πρόεδρο Ράϊκο Δημήτριο που απουσίαζε λόγω διακαιολογημένου κωλύματος).

Αναπληρωτής Αντιπρόεδρος: Βαρδακαστάνης Κωνσταντίνος (ο οποίος νόμιμα αναπληρώνει την Αντιπρόεδρο Μπουσουλέγκα Χριστίνα που απουσίαζε λόγω δικαιολογημένου κωλύματος).

Μέλη: Καραμανλής Ευάγγελος
Σταθακόπουλος Δημήτριος
Κουλούρη Ιωάννα
Λουρίκας Δημήτριος

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

Γραμματέας: Στυλιανή Τσιάβου

Εισηγήτρια: Φωτεινή Τοπάλη, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Ερώτημα: Το υπ' αριθμ. Πρωτ. 790/22.01.2014 έγγραφο αίτημα του Δήμου Μαντουδίου-Λίμνης-Αγίας Άννας, το οποίο έλαβε από την αρχή τον αρ. πρ. 317/22.01.2014, όπως συμπληρώθηκε με τα υπ'αρ. πρ. 1306/30.01.2014 (αρ. πρ. Αρχής 496/30.01.2014) και 1564/04-02-2014 (αρ. πρ. Αρχής 600/05.02.2014) έγγραφα υποβολής συμπληρωματικών στοιχείων.

Θέμα: Διατύπωση σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, κατόπιν προηγηθέντος εν μέρει άγονου ανοικτού διαγωνισμού, για την ανάθεση του τμήματος της προμήθεια “ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΥΓΡΩΝ ΚΑΥΣΙΜΩΝ, ΔΗΜΟΥ ΜΑΝΤΟΥΔΙΟΥ-ΛΙΜΝΗΣ-ΑΓΙΑΣ ΑΝΝΑΣ ΚΑΙ ΝΟΜΙΚΩΝ ΤΟΥ ΠΡΟΣΩΠΩΝ”, που αφορά στα καύσιμα του έτους 2014, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης €347.695,20, πλέον Φ.Π.Α., ήτοι €427.665,10, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

1. Με το υπ' αριθμ. Πρωτ. 790/22.01.2014 έγγραφο αίτημα του Δήμου Μαντουδίου-Λίμνης-Αγίας Άννας, το οποίο έλαβε από την αρχή τον αρ. πρ. 317/22.01.2014, όπως συμπληρώθηκε με τα υπ'αρ. πρ. 1306/30.01.2014 (αρ. πρ. Αρχής 496/30.01.2014) και 1564/05-02-2014 (αρ. πρ. Αρχής 600/05.02.2014) έγγραφα υποβολής συμπληρωματικών στοιχείων, ζητείται η σύμφωνη γνώμη της Αρχής, προκειμένου ο Δήμος να προσφύγει σε διαδικασία διαπραγμάτευσης, δυνάμει της παρ. 1, περ. α, του άρθρου 25 του Π.Δ.60/2007, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας υγρών καυσίμων (βενζίνη αμόλυβδη, πετρέλαιο κίνησης, πετρέλαιο θέρμανσης), έτους 2014, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης €427.665,10, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, λόγω κηρύξεως άγονου του προηγηθέντος σχετικού, διεθνούς, ανοικτού διαγωνισμού.

I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

2. Από τον φάκελο της υπόθεσης και τα περιλαμβανόμενα σε αυτόν στοιχεία και σχετικά έγγραφα, προκύπτουν τα ακόλουθα:

2.1 Με την υπ' αριθ. 222/2013 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Μαντουδίου-Λίμνης-Αγίας Άννας, της από 07.11.2013 Συνεδρίασης (ΑΔΑ: ΒΛ1ΕΩΛ5-ΒΦΡ) εγκρίθηκε η υπ' αριθμ. 27/2013 μελέτη, η οποία περιελάμβανε Τεχνική Έκθεση - Τεχνικές Περιγραφές, αναλυτικό, ανά είδος και φορέα προϋπολογισμό, καθώς και τεύχος συγγραφής υποχρεώσεων, και καταρτίστηκαν οι όροι διακήρυξης του ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού για την “Προμήθεια υγρών καυσίμων και ελαιολιπαντικών για τις ανάγκες του Δήμου και των νομικών του προσώπων”, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης ύψους €464.096,71, συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. (ήτοι € 377.314,40, πλέον ΦΠΑ).

2.2 Με την υπ' αριθ. Πρωτ. 263/2013 Απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Μαντουδίου-Λίμνης-Αγίας Άννας (απόσπασμα Πρακτικού υπ'αρ. 15/30-10-2013), εγκρίθηκε η διενέργεια ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού για την προμήθεια καυσίμων θέρμανσης και κίνησης, καθώς και λιπαντικών, για την κάλυψη των σχετικών αναγκών, έτους 2014, του Δήμου και των Νομικών του Προσώπων: Δημοτική Επιχείρηση Ύδρευσης – Αποχέτευσης, Σχολική Επιτροπή Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης και Σχολική Επιτροπή Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης. Της ως άνω εγκρίσεως προηγήθηκε η υποβολή σχετικών αιτημάτων, εκ μέρους των προαναφερθέντων νομικών προσώπων.

2.3 Στη συνέχεια, ο Δήμαρχος Μαντουδίου-Λίμνης-Αγίας Άννας εξέδωσε την με αρ. πρωτ. 17197/14.11.2013 Διακήρυξη του Ανοικτού Διεθνούς Διαγωνισμού για την εν λόγω προμήθεια, συνολικού προϋπολογισμού €464.096,71, συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. με κριτήριο κατακύρωσης, για μεν τα καύσιμα, το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης σε ακέραιες μονάδες επί της νόμιμα διαμορφούμενης μέσης τιμής λιανικής πώλησης στο Νομό Ευβοίας, για δε τα λιπαντικά το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%) στην ενδεικτική τιμή του κάθε είδους του προϋπολογισμού. Ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ορίσθηκε η 27η Δεκεμβρίου του 2013.

2.4 Στα τεύχη της διακήρυξης είχαν αναγραφεί οι κωδικοί (CPV) ανά είδος προμήθειας, καθώς και οι ποσότητες, τόσο ανά είδος, όσο και ανά Φορέα για τον οποίο προορίζονταν,

ενώ προβλεπόταν η δυνατότητα των συμμετεχόντων να υποβάλλουν προσφορά, είτε για το σύνολο των προς προμήθεια ειδών καυσίμων και λιπαντικών, είτε για μέρος αυτών (καύσιμα κίνησης ή καύσιμα θέρμανσης ή λιπαντικά), με την προϋπόθεση ότι θα καλύπτουν όλη την ποσότητα του κάθε προσφερόμενου είδους.

2.5 Επισημαίνεται ότι, τόσο στο κείμενο της διακήρυξης, όσο και στην περίληψη στον ελληνικό τύπο, δεν αναφερόταν η επιμέρους προϋπολογισθείσα δαπάνη κάθε τμήματος (είδος καυσίμων) της ζητούμενης προμήθειας. Ωστόσο, η ανάλυση των επιμέρους προϋπολογισμών συμπεριλαμβανόταν στο τεύχος τεχνικών προδιαγραφών, το οποίο, μαζί με τη συγγραφή υποχρεώσεων, αποτελούσε τμήμα των τευχών της διακήρυξης, ως αναπόσπαστο μέρος αυτής. Επιπλέον, στον ιστότοπο της αναθέτουσας αρχής (www.malian.cov.gr) στο διαδίκτυο, η διακήρυξη αναρτήθηκε μαζί με τα προαναφερόμενα τεύχη, ως ενιαίο σύνολο. Ομοίως, η εν λόγω ανάλυση των προϋπολογισμών, συμπεριλαμβανόταν και στην δημοσιευθείσα στην Ε.Ε.Ε.Ε. περίληψη.

2.6 Η περίληψη της διακήρυξης απεστάλη για δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε.Ε. στις 14.11.2013 και δημοσιεύθηκε στις 16.11.2013. Επιπλέον, η υπ'αρ.πρ. 17807/26.11.2013 περίληψη δημοσιεύθηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβέρνησης (ΦΕΚ 776/29.11.2013), στον εθνικό τύπο, στις εφημερίδες ΕΦΗΜΕΡΙΣ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ ΚΑΙ ΠΛΕΙΣΤΗΡΙΑΣΜΩΝ, ΓΕΝΙΚΗ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ, ΚΑΘΗΜΕΡΙΝΗ ΕΥΒΟΙΑ και ΕΥΒΟΪΚΟΣ ΤΥΠΟΣ στις 27.11.2013 και στην ΠΡΟΟΔΕΥΤΙΚΗ ΕΥΒΟΙΑ στις 29.11.2013. Τέλος, στις 29.11.2013 τοιχοκολλήθηκε στον χώρο ανακοινώσεων των Δημοτικών Καταστημάτων Μαντουδίου, Λίμνης και Αγίας Άννας.

2.7 Κατά την προγραμματισθείσα ημέρα και ώρα διενέργειας του διαγωνισμού, ήτοι στις 27.12.2013 και ώρα 11:00, πραγματοποιήθηκε το άνοιγμα των υποβληθεισών προσφορών και συντάχθηκε από την Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμού το υπ'αρ.πρ.19570/27.12.2013 πρακτικό διενέργειας. Σύμφωνα με αυτό, υπεβλήθη μόνο μία προσφορά, η οποία αφορούσε στην προμήθεια λιπαντικών, ενώ καμία προσφορά δεν υπεβλήθη για την προμήθεια καυσίμων. Ως εκ τούτου, η Επιτροπή εισηγήθηκε α) την κατακύρωση της προμήθειας λιπαντικών στον μοναδικό υποψήφιο ανάδοχο, η προσφορά του οποίου κρίθηκε αποδεκτή και β) την κήρυξη άγονου του διαγωνισμού, ως προς την προμήθεια υγρών καυσίμων.

2.8 Στη συνέχεια, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου, με την υπ' αριθ. 4/2014 Απόφασή της (τακτική συνεδρίαση της 13ης Ιανουαρίου 2014), με ΑΔΑ: ΒΙΨΒΩΛ5-51Η, ενέκρινε το ως άνω πρακτικό της επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού, κατακυρώνοντας την προμήθεια λιπαντικών και κηρύσσοντας άγονο τον διαγωνισμό, ως προς το τμήμα που αφορά στην προμήθεια υγρών καυσίμων. Τέλος, παρέπεμψε το θέμα στο Δημοτικό Συμβούλιο για τις δικές του ενέργειες, σχετικά με την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με το άρθρο 23 του ΕΚΠΟΤΑ, σε συνδυασμό με τις παρ.12 και 13 του άρθρου 2 του Ν.2286/95 και την παρ. 1, περ. α του άρθρου 25 του Π.Δ. 60/2007.

2.9 Ακολούθως, συντάχθηκε σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Μαντουδίου-Λίμνης-Αγίας Άννας, με το οποίο εγκρίνεται η προσφυγή του Δήμου στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την προμήθεια υγρών καυσίμων, μετά την έκδοση σύμφωνης γνώμης από την Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων.

3. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Μαντουδίου-Λίμνης-Αγίας Άννας με το υπ' αριθμ. πρωτ. αρ.πρ. 790/21.01.2014 (αρ. πρ. Αρχής 317/22.01.2014) έγγραφο αίτημά του, όπως συμπληρώθηκε με τα υπ'αρ. πρ.1306/30.01.2014 (αρ. πρ. Αρχής 496/3.01.2014) και 1564/04-02-

2014 (αρ. πρ. Αρχής 600/05.02.2014) έγγραφα υποβολής συμπληρωματικών στοιχείων, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για τη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, για ανάθεση του τμήματος της προμήθειας “ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΥΓΡΩΝ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΚΑΙ ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΓΙΑ ΤΟ ΕΤΟΣ 2014”, σε συνέχεια του προηγθέντος άγονου, ως προς τα καύσιμα, ανοικτού διαγωνισμού, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης €347.695,20, πλέον Φ.Π.Α., για όλη τη διάρκεια του έτους 2014, χωρίς τροποποίηση των όρων της αρχικής Διακήρυξης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 περ. 1 (α) του Π.Δ.. 60/2007 και του άρθρου 3 παρ. 3 του ΕΚΠΟΤΑ.

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 εμπίπτουν, 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:

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 Ιν. [...]

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 Ιν [...]

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.

6. Το άρθρο 25 του π.δ. 60/2007, ορίζει :

Άρθρο 25

Διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού (άρθρο 31 οδηγίας 2004/18/ΕΚ).

«...1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν τις δημόσιες συμβάσεις τους προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, στις ακόλουθες περιπτώσεις: 1) Προκειμένου για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών: α) εάν, ύστερα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές δεν κρίνεται κατάλληλη, ή εάν δεν υπάρχει κανείς υποψήφιος,

εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή, ύστερα από αίτημα της...».

III. Νομική Εκτίμηση

7. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Μαντουδίου-Λίμνης-Αγίας Άννας, 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 € 377.314,40, πλέον ΦΠΑ, και τον προϋπολογισμό του άγονου τμήματος που αφορά στα καύσιμα, ήτοι €347.695,20, 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.

8. 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, C 337/05, 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 αναγνωριζόμενων 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).

9. 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) τη μη ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων 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.

10. Εν προκειμένω, από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, προκύπτουν τα ακόλουθα:

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

Ο Δήμος Μαντουδίου-Λίμνης-Αγίας Άννας, με την υπ' αρ. πρωτ. 17197/14.11.2013 Διακήρυξη, προσέφυγε σε ανοικτό διεθνή διαγωνισμό για την προμήθεια καυσίμων θέρμανσης και κίνησης, καθώς και λιπαντικών, για την κάλυψη των σχετικών αναγκών, τόσο των δικών του, όσο και των Νομικών του Προσώπων, για το έτος 2014. Κριτήριο κατακύρωσης είχε ορισθεί, για μεν τα καύσιμα το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης σε αέριες μονάδες επί της νόμιμα διαμορφούμενης μέσης τιμής λιανικής πώλησης στο Νομό Ευβοίας, για δε τα λιπαντικά, το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%) στην ενδεικτική τιμή του κάθε είδους. Η εν λόγω διακήρυξη δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από την συμμετοχή του στον σχετικό διαγωνισμό, όπως προκύπτει από το παραπάνω παρατεθέν ιστορικό.

β) Ως προς τη μη υποβολή προσφοράς ή τη μη ύπαρξη υποψηφίου

Σύμφωνα με την υπ' αριθμ. 4/2014 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Μαντουδίου-Λίμνης-Αγίας Άννας, η οποία ενέκρινε το υπ'αρ.πρ.19570/27.12.2013 Πρακτικό της Επιτροπής του Διαγωνισμού, για μεν το τμήμα των λιπαντικών υπεβλήθη μία προσφορά, και εγκρίθηκε η συνέχιση της διαδικασίας με την τεχνική και οικονομική αξιολόγηση αυτής, για δε το τμήμα των καυσίμων δεν υπεβλήθη καμία προσφορά και εγκρίθηκε η ματαίωση των αποτελεσμάτων του διαγωνισμού και η ανάθεση της προμήθειας του υλικού με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης.

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

Τόσο στο αίτημα του Δήμου Μαντουδίου-Λίμνης-Αγίας Άννας, όσο και στο υποβληθέν σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου, γίνεται ρητή αναφορά για την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την προμήθεια καυσίμων του Δήμου και των Νομικών Προσώπων, χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων της αρχικής διακήρυξης.

11. 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 ανάθεση του τμήματος της προμήθειας "ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΥΓΡΩΝ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΔΗΜΟΥ ΜΑΝΤΟΥΔΙΟΥ-ΛΙΜΝΗΣ-ΑΓΙΑΣ ΑΝΝΑΣ ΚΑΙ ΝΟΜΙΚΩΝ ΠΡΟΣΩΠΩΝ", που αφορά στα καύσιμα έτους 2014, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης €347.695,20, πλέον Φ.Π.Α., με τήρηση των όρων της αρχικής διακήρυξης.

IV. Συμπέρασμα

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του τεθέντος ερωτήματος, ομόφωνα αποφασίζει:

Την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος του Δήμου Μαντουδίου-Λίμνης-Αγίας Άννας, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ (δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση για την ανάθεση της “προμήθειας υγρών καυσίμων για τις ανάγκες του Δήμου Μαντουδίου-Λίμνης-Αγίας Άννας και των νομικών του προσώπων”, σε συνέχεια του προηγηθέντος άγονου ανοικτού διαγωνισμού, ως προς τα καύσιμα, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης €347.695,20, πλέον Φ.Π.Α., για όλη τη διάρκεια του έτους 2014, σύμφωνα με τις διατάξεις του π.δ. 60/2007, άρθρο 25, 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.

Αθήνα, 7 Φεβρουαρίου 2014

**ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ
Ο Αναπληρωτής Πρόεδρος**

Χρήστος Δετσαρίδης