



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**ΑΠΟΦΑΣΗ
358/2014**

(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 27 Νοεμβρίου του έτους δύο χιλιάδες δεκατέσσερα (2014) ημέρα Πέμπτη και ώρα 10:30 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 Ράϊκος
- 2. Αντιπρόεδρος:** Χριστίνα Μπουσουλέγκα
- 3. Μέλη:** Δημήτριος Λουρίκας (μέσω τηλεδιάσκεψης)
Δημήτριος Σταθακόπουλος

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

Γραμματέας: Στυλιανή Τσιάβου

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 κ. Καξιρή, 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. 26101/10.11.2014 αίτημα του Δήμου Σικυωνίων προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., το οποίο παρελήφθη στις 12.11.2014 (αριθ. πρωτ. εισερχ. 4764), ο Δήμος Σικυωνίων 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 υγρών καυσίμων κίνησης και θέρμανσης του Δήμου και των Νομικών Προσώπων του, για το έτος 2015. Ο συνολικός προϋπολογισμός του αιτήματος ανέρχεται σε 451.964,51€ πλέον ΦΠΑ, ήτοι 555.916,36€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, η δε διάρκεια της σύμβασης που θα προκύψει από τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης ορίζεται από την υπογραφή της έως την 31.12.2015.

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. 346/2014 (ΑΔΑ: 7ΣΖΞΩ1Θ-3ΔΜ) απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Σικυωνίων με θέμα «Έγκριση και τρόπος διενέργειας προμήθειας υγρών καυσίμων κίνησης και θέρμανσης του Δήμου Σικυωνίων και των Νομικών Προσώπων του, για το έτος 2015 και δέσμευση των αντίστοιχων πιστώσεων», εγκρίθηκε η διενέργεια διεθνούς ανοικτού μειοδοτικού διαγωνισμού για την προμήθεια υγρών καυσίμων κίνησης και θέρμανσης του Δήμου Σικυωνίων και των Νομικών Προσώπων του για το έτος 2015, ενώ με την υπ' αριθ. 218/2014 (ΑΔΑ: 70Ξ0Ω1Θ-ΔΥΨ) (14REQ002304315 2014-09-24) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου (Πρακτικό 19^ο/23.09.2014) εγκρίθηκε η υπ' αριθ. 19/2014 Μελέτη της Δ/σης Περιβάλλοντος και Ποιότητας Ζωής του Δήμου Σικυωνίων και οι Τεχνικές Προδιαγραφές και καθορίστηκαν οι όροι της διακήρυξης για τη διενέργεια διαγωνισμού.

2. Στη συνέχεια, με την υπ' αριθ. πρωτ. 22531/24.09.2014 Διακήρυξη Δημοπρασίας προκηρύχθηκε διεθνής, ανοικτός, μειοδοτικός διαγωνισμός με σφραγισμένες προσφορές για την προμήθεια με τίτλο «Προμήθεια υγρών καυσίμων κίνησης και θέρμανσης του Δήμου Σικυωνίων και των Νομικών Προσώπων του για το έτος 2015». Η συνολική προμήθεια υγρών καυσίμων είναι προϋπολογισμού 555.916,36€ (συμπ/νου του ΦΠΑ) και ο συνολικός Ενδεικτικός Προϋπολογισμός έχει ως εξής:

A/A	Περιγραφή	Κωδικός CPV	M.M.	Ποσότητα	Δαπάνη (€)
1	Βενζίνη αμόλυβδη	09132100-4	lt	21.340,00	28.971,82
2	πετρέλαιο κίνησης	09134220-5	lt	237.860,00	248.584,69
3	Πετρέλαιοθέρμανσης	09135100-5	lt	169.000,00	174.408,00
				Σύνολο:	451.964,51
				ΦΠΑ 23%:	103.951,85
				Γενικό Σύνολο:	555.916,36

Αναλυτικοί πίνακες της προμήθειας των υγρών καυσίμων ανά είδος και ποσότητες και ανά φορέα, περιλαμβάνονται στην προαναφερθείσα μελέτη καθώς και στην ως άνω προκήρυξη. Η προμήθεια αφορά στο Δήμο Σικυωνίων και τα Νομικά Πρόσωπα: Δ.Ε.Υ.Α.Σ., ΚΟ.Δ.Ε.ΔΗ.Σ., ΜΗΚΩΝΗ, Σχολικές Επιτροπές Πρωτοβάθμιας και Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης και ο προϋπολογισμός έχει χωριστεί σε έντεκα (11) επιμέρους Ενδεικτικούς Προϋπολογισμούς που αντιστοιχούν στους εν λόγω φορείς.

3. Το κριτήριο κατακύρωσης ορίστηκε : α) για τον 1^ο και 3^ο Ενδεικτικό Προϋπολογισμό του Δήμου Σικυωνίων (Καύσιμα κίνησης Δήμου και Δ.Ε.Υ.Α.Σ. - τιμές χονδρικής) το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης στη διαμορφούμενη, για έκαστο είδος, μέση τιμή χονδρικής πώλησης στο Νομό Κορινθίας την ημέρα παράδοσης, όπως αυτή προκύπτει από το εκάστοτε εκδιδόμενο δελτίο επισκόπησης τιμών του Παρατηρητηρίου Τιμών Υγρών Καυσίμων του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας. Το ανωτέρω ποσοστό μπορεί να είναι και αρνητικό, χωρίς να υπερβαίνει το 5%, β) για τους 2^ο, 4^ο, 5^ο, 6^ο, 7^ο, 8^ο, 9^ο, 10^ο και 11^ο Ενδεικτικούς Προϋπολογισμούς το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης στη διαμορφούμενη, για έκαστο είδος, μέση τιμή λιανικής πώλησης στο Νομό

Κορινθίας την ημέρα παράδοσης, όπως αυτή προκύπτει από το εκάστοτε εκδιδόμενο δελτίο επισκόπησης τιμών του Παρατηρητηρίου Τιμών Υγρών Καυσίμων του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας. Το ανωτέρω ποσοστό μπορεί να είναι και αρνητικό, χωρίς να υπερβαίνει το 5%.

4. Σύμφωνα με την προκήρυξη (άρθρο 9) «Οι συμμετέχοντες μπορούν να υποβάλλουν προσφορά είτε για το σύνολο των προς προμήθεια ειδών καυσίμων (για όλους τους Ενδεικτικούς Προϋπολογισμούς) είτε για μέρος αυτών (για ένα Ενδεικτικό Προϋπολογισμό ή και περισσότερους)...». Η εγγύηση συμμετοχής ορίζεται (άρθρο 25) σε 2% επί της συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης εκτός ΦΠΑ, ήτοι 9.040,00€, ή ίση με το 2% εκτός ΦΠΑ επί του Ενδεικτικού ή των Ενδεικτικών Προϋπολογισμών.

Ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ορίστηκε η 06.11.2014.

Η διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) με κωδικό ΑΔΑΜ 14PROC002304417/2014-09-24.

5. Περίληψη της διακήρυξης απεστάλη προς δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε.Ε. την 24.09.2014. Περαιτέρω, η υπ' αριθ. πρωτ. 22532/24.09.2014 (ΑΔΑ: 7ΛΙ7Ω1Θ-ΕΦ3) περίληψη δημοσιεύτηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβέρνησης (ΦΕΚ 610/26.09.2014), καθώς και στις εφημερίδες ΓΕΝΙΚΗ ΔΗΜΟΠΡΑΞΙΩΝ (26.09.2014), Η ΝΑΥΤΕΜΠΟΡΙΚΗ (26.09.2014), Η ΦΩΝΗ Της ΚΟΡΙΝΘΙΑΣ (25.09.2014), ΚΟΡΙΝΘΙΑΚΗ ΗΜΕΡΑ (26.09.2014) και ΗΜΕΡΗΣΙΑ ΚΟΡΙΝΘΟΥ (26.09.2014). Επίσης, τοιχοκολλήθηκε στις 24.09.2014 στον πίνακα ανακοινώσεων του Δημαρχείου, απεστάλη την 26.09.2014 προς το ΕΤΕΑΝ και αναρτήθηκε στην ιστοσελίδα του Δήμου www.kiato.gov.gr, στις 24.09.2014.

6. Κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού, η Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμών Προμηθειών και Αξιολόγησης των αποτελεσμάτων των Διαγωνισμών και Απευθείας Ανάθεσης Προμηθειών για το έτος 2014 διαπίστωσε, όπως προκύπτει και από το, με ημερομηνία 06.11.2014 πρακτικό της, ότι δεν προσήλθε κανείς διαγωνιζόμενος και γνωμοδότησε την κήρυξη του διαγωνισμού ως άγονου. Στη συνέχεια, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου με την υπ' αριθ. 266/2014 (ΑΔΑ: Ω621Ω1Θ-ΡΥ0) απόφασή της, λαμβάνοντας υπόψη το εν λόγω πρακτικό, κήρυξε άγονο τον διεθνή ανοικτό διαγωνισμό για την «Προμήθεια υγρών καυσίμων κίνησης και θέρμανσης του Δήμου Σικυωνίων και των Νομικών Προσώπων του, για το έτος 2015» και παρέπεμψε το θέμα στο Δημοτικό Συμβούλιο προκειμένου να αποφασίσει για την προσφυγή στη διαδικασία της απευθείας ανάθεσης.

7. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Σικυωνίων με το με υπ' αριθ. πρωτ. 26101/10.11.2014 έγγραφο αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., στο οποίο περιλαμβάνεται σχέδιο απόφασης, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης για προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση της προμήθειας με τίτλο «Προμήθεια υγρών καυσίμων κίνησης και θέρμανσης του Δήμου Σικυωνίων και των Νομικών Προσώπων του για το έτος 2015», προϋπολογιζόμενης αξίας 555.916,36€ (συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ), κατ' επίκληση των διατάξεων του άρθρου 25 παρ. 1 α' του π.δ. 60/2007.

II. Νομικό πλαίσιο

8. 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 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. [...]».

9. 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.

10. Στο άρθρο 25 παρ. 1 περ. α' του ίδιου π.δ. ορίζεται ότι «*Διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού*» (άρθρο 31 οδηγίας 2004/18/ΕΚ), ορίζεται: «*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* [...].

11. 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 αριθ. 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».

12. 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

13. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Σικυωνίων αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας, με την έννοια της περίπτωσης (γ) της παραγράφου 2 του άρθρου 2 του π.δ. 60/2007 και η αιτούμενη προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης εμπίπτει στη διάταξη της περ. α' της παρ. 1 του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας προϋπολογιζόμενης αξίας 451.964,51€ πλέον ΦΠΑ (ήτοι 555.916,36€ συμπεριλαμβανομένου του 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.

14. 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 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).

15. 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 προηγθέντα 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.

16. 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 Σικωνίων προσέφυγε σε διεθνή ανοικτό δημόσιο μειοδοτικό διαγωνισμό για την προμήθεια υγρών καυσίμων κίνησης και θέρμανσης για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των Νομικών Προσώπων του για το έτος 2015, συνολικού προϋπολογισμού 451.964,51€ πλέον ΦΠΑ (ήτοι 555.916,36€ συμπεριλαμβανομένου του 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, με ημερομηνία 06.11.2014, πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμών Προμηθειών και Αξιολόγησης των αποτελεσμάτων των Διαγωνισμών και Απευθείας Ανάθεσης Προμηθειών, το οποίο εγκρίθηκε με την υπ' αριθ. 266/2014 (ΑΔΑ: Ω621Ω1Θ-ΡΥ0) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου, για όλους τους Ενδεικτικούς Προϋπολογισμούς δεν υπεβλήθη καμία προσφορά. Στη συνέχεια, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου με την υπ' αριθ. 266/2014 (ΑΔΑ: Ω621Ω1Θ-ΡΥ0) απόφασή της, λαμβάνοντας υπόψη το εν λόγω πρακτικό, κήρυξε άγονο τον διεθνή ανοικτό διαγωνισμό για την «Προμήθεια υγρών καυσίμων κίνησης και θέρμανσης του Δήμου Σικωνίων και των Νομικών Προσώπων του, για το έτος 2015» και παρέπεμψε το θέμα στο Δημοτικό Συμβούλιο προκειμένου να αποφασίσει για την προσφυγή στη διαδικασία της απευθείας ανάθεσης.

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

Ο Δήμος Σικυωνίων, στο σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου, το οποίο επισυνάπτεται στο υπ' αριθ. πρωτ. 26101/10.11.2014 έγγραφο αίτημά του, αιτείται τη διαπραγμάτευση σε συνέχεια του προηγηθέντος, άγονου, διεθνούς διαγωνισμού, σύμφωνα με τους όρους της αριθ. 22531/24.09.2014 διακήρυξης.

17. Κατά συνέπεια, 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 διαγωνισμού, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας υγρών καυσίμων κίνησης και θέρμανσης του Δήμου Σικυωνίων και των Νομικών Προσώπων του, για το έτος 2015, συνολικής προϋπολογιζόμενης αξίας 451.964,51€ πλέον ΦΠΑ, ήτοι 555.916,36€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, διάρκειας από την υπογραφή της σύμβασης έως την 31.12.2015.

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 Σικυωνίων, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ (δδ) του ν. 4013/2011, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας υγρών καυσίμων κίνησης και θέρμανσης του Δήμου Σικυωνίων και των Νομικών Προσώπων του, για το έτος 2015, συνολικού προϋπολογισμού 451.964,51€ πλέον ΦΠΑ, ήτοι 555.916,36€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 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.

Αμπελόκηποι, 27 Νοεμβρίου 2014

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Πρόεδρος

Ο Συντάκτης

Δημήτριος Σταθακόπουλος

Δημήτριος Ραΐκος