



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΑΠΟΦΑΣΗ

41 / 2014

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα, την 12^η Φεβρουαρίου του έτους δύο χιλιάδες δέκα τέσσερα (2014) ημέρα Τετάρτη 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** (εφεξής Αρχή) 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 :** Ράϊκος Δημήτριος,
Αντιπρόεδρος : Μπουσουλέγκα Χριστίνα
2. Μέλη : Καραμανλής Ευάγγελος
Κουλούρη Ιωάννα
Σταθακόπουλος Δημήτριος
Λουρίκας Δημήτριος

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

Γραμματέας : Στυλιανή Τσιάβου

Εισηγητής : Αντώνιος Μ. Νίκας, Μηχ. Μηχανικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Αρχής

Ερώτημα : Το υπ' αριθμ 5534/28-01-2014 αίτημα του Δήμου Κερατσινίου - Δραπετσώνας προς την Αρχή το οποίο παρελήφθη στις 28/01/2014 (αρ. πρωτ. εισερχ. 445)

Θέμα : Παροχή σύμφωνης γνώμης για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για την προμήθεια πετρελαίου κίνησης, βενζίνης αμόλυβδης, και πετρελαίου θέρμανσης, προϋπολογιζόμενης αξίας 523.410,00 ευρώ, συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 23%, για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των Νομικών του Προσώπων, για το έτος 2014, λόγω του άγονου του με αριθμ 74572/21-11-2013 διαγωνισμού που προηγήθηκε.

1. Με το υπ' αριθμ. πρωτ. 5534/28.01.2014 έγγραφο - αίτημα του Δήμου Κερατσινίου - Δραπετσώνας (εφεξής Δήμος) με τα συνημμένα σε αυτό στοιχεία, το οποίο παρελήφθη από την Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων (εφεξής Αρχή) στις 28.01.2014 (αριθ. πρωτ. 445), ζητείται η σύμφωνη γνώμη της Αρχής για την προσφυγή του Δήμου στην διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την προμήθεια υγρών καυσίμων (πετρέλαιου κίνησης, βενζίνης αμόλυβδης, και πετρελαίου θέρμανσης), προϋπολογιζόμενης αξίας 523.410,00 ευρώ, συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 23%, για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των Νομικών του Προσώπων, για το έτος 2014, λόγω του άγονου του με αριθμ 74572/21-11-2013 διαγωνισμού που προηγήθηκε.

1. Ιστορικό - πραγματικά περιστατικά

2. Από τα αναφερόμενα στο κρινόμενο αίτημα και στα συνυποβληθέντα αρχικά και συμπληρωματικά έγγραφα και στοιχεία προκύπτουν τα ακόλουθα πραγματικά περιστατικά :

Ο Δήμος Κερατσινίου - Δραπετσώνας αιτείται την προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης, επικαλούμενος τις διατάξεις του άρθρου 3§3 και του άρθρου 23§2 του ΕΚΠΟΤΑ καθώς και του άρθρου 25 του ΠΔ60/07, για την ανάθεση της προμήθειας υγρών καυσίμων, των κάτωθι ομάδων ειδών για τις οποίες δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά :

- α) του ίδιου του Δήμου και των ακόλουθων νομικών του προσώπων :
- β) Δημοτικοί Παιδικοί Σταθμοί (ΝΠΔΔ),
- γ) Πρωτοβάθμια Σχολική Επιτροπή (ΝΠΔΔ) και
- δ) Δευτεροβάθμια Σχολική Επιτροπή (ΝΠΔΔ)

για την κάλυψη των αναγκών τους για το έτος 2014, και για τα ακόλουθα είδη, ποσότητες και προϋπολογισμούς (ευρώ) :

α) Για τον Δήμο (κίνηση δημοτικών οχημάτων και θέρμανση δημοτικών κτιρίων), καύσιμα, ως κάτωθι :

| A/A | ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ | ΜΟΝΑΔΑ ΜΕΤΡΗΣΗΣ | ΠΟΣΟΤΗΤΑ | ΜΕΣΗ ΛΙΑΝΙΚΗ ΤΙΜΗ (€) | ΣΥΝΟΛΟ ΕΥΡΩ |
|---------------|---------------------|-----------------|----------|-----------------------|-------------|
| 1 | Πετρέλαιο Κίνησης | Λίτρα | 202.000 | 1,60 | 323.200,00 |
| 2 | Πετρέλαιο θέρμανσης | Λίτρα | 3.550 | 1,40 | 4.970,00 |
| 3 | Βενζίνη Αμόλυβδη | Λίτρα | 24.700 | 1,80 | 44.460,00 |
| ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ | | | | | 372.630,00 |

β) Για το ΝΠΔΔ Δημοτικοί Παιδικοί Σταθμοί (θέρμανση κτιρίων), καύσιμα, ως κάτωθι :

| A/A | ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ | ΜΟΝΑΔΑ ΜΕΤΡΗΣΗΣ | ΠΟΣΟΤΗΤΑ | ΜΕΣΗ ΛΙΑΝΙΚΗ ΤΙΜΗ (€) | ΣΥΝΟΛΟ ΕΥΡΩ |
|-----|---------------------|-----------------|----------|-----------------------|-------------|
| 1 | Πετρέλαιο θέρμανσης | Λίτρα | 17.700 | 1,40 | 24.780,00 |

γ) Για το ΝΠΔΔ Πρωτοβάθμια Σχολική Επιτροπή (θέρμανση σχολείων), καύσιμα, ως κάτωθι :

| A/A | ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ | ΜΟΝΑΔΑ ΜΕΤΡΗΣΗΣ | ΠΟΣΟΤΗΤΑ | ΜΕΣΗ ΛΙΑΝΙΚΗ ΤΙΜΗ (€) | ΣΥΝΟΛΟ ΕΥΡΩ |
|-----|---------------------|-----------------|----------|-----------------------|-------------|
| 1 | Πετρέλαιο θέρμανσης | Λίτρα | 60.000 | 1,40 | 84.000,00 |

δ) Για το ΝΠΔΔ Δευτεροβάθμια Σχολική Επιτροπή (θέρμανση σχολείων), καύσιμα, ως κάτωθι :

| A/A | ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ | ΜΟΝΑΔΑ ΜΕΤΡΗΣΗΣ | ΠΟΣΟΤΗΤΑ | ΜΕΣΗ ΛΙΑΝΙΚΗ ΤΙΜΗ (€) | ΣΥΝΟΛΟ ΕΥΡΩ |
|-----|---------------------|-----------------|----------|-----------------------|-------------|
| 1 | Πετρέλαιο θέρμανσης | Λίτρα | 30.000 | 1,40 | 42.000,00 |

Σε όλες τις ανωτέρω τιμές περιλαμβάνεται ο ΦΠΑ 23%.

3. Με την υπ' Αριθμ. 369/2013 Απόφαση (Πρακτικό με αριθμό πρωτ 74312 / 20-11-2013 της 46^{ης} Τακτικής Συνεδρίασης της 15-11-2013, ΑΔΑ : ΒΛ1ΓΩΕΣ-Κ7Ζ) του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου, σύμφωνα με το άρθρο 65§1 του Ν. 3852/2010 (Πρόγραμμα Καλλικράτης – ΦΕΚ 87Α), εγκρίθηκε :

- η διενέργεια της προμήθειας καυσίμων και λιπαντικών για τις ανάγκες του ίδιου του Δήμου, συνολικής δαπάνης ποσού 423.127,00 €, αλλά και των Νομικών του Προσώπων, δηλαδή των : α) του ΝΠΔΔ με την ονομασία Δημοτικοί Παιδικοί Σταθμοί, δαπάνης ποσού 24.820,00€, β) του ΝΠΔΔ με την ονομασία Πρωτοβάθμια Σχολική Επιτροπή, δαπάνης ποσού 84.000,00€ και γ) του ΝΠΔΔ με την ονομασία Δευτεροβάθμια Σχολική Επιτροπή, δαπάνης ποσού 42.000,00€ (όλα τα ως άνω ποσά συμπεριλαμβάνουν ΦΠΑ 23%), για το έτος 2014, καθώς και

- ο τρόπος εκτέλεσης της προμήθειας αυτής με την διενέργεια ενιαίου ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού, σύμφωνα με τη σχετική ενιαία μελέτη που συντάχθηκε από την Διεύθυνση Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου. Στην ίδια απόφαση αναφέρεται ότι τους όρους του διαγωνισμού θα καταρτίσει η Οικονομική Επιτροπή, η οποία είναι αρμόδια και για την έγκριση μιας δαπάνης και την διάθεση της σχετικής πίστωσης.

Η συνολική δαπάνη για την ως άνω προμήθεια των καυσίμων και λιπαντικών, σύμφωνα με την απόφαση αυτή δύναται να ανέλθει στο ποσό των 573.947,00 ευρώ, συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 23%.

4. Στην συνέχεια η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου :

- Με την αρ πρωτ 76115/27-11-2013 Απόφασή της (αριθμ απόφασης 358/2013, Πρακτικά της 52^{ης}/2013 τακτικής συνεδρίασης της 19-11-2013, ΑΔΑ : ΒΛ1ΔΩΕΣ-ΩΧΡ), σύμφωνα με το άρθρο 72 του Ν.3852/2010 (ΦΕΚ 87Α), και αφού έλαβε υπ όψιν του και τις αποφάσεις 54/2013, 75/2013 και 49/2013 των Διοικητικών Συμβουλίων των νομικών προσώπων Δημοτικοί Παιδικοί Σταθμοί, Πρωτοβάθμια Σχολική Επιτροπή και Δευτεροβάθμια Σχολική Επιτροπή αντιστοίχως, ενέκρινε τις τεχνικές προδιαγραφές, τον τρόπο διενέργειας του διαγωνισμού και τους όρους της διακήρυξης.

- Με την με αρ πρωτ 82791/24-12-2013 Απόφασή της (αριθμ απόφασης 414/2013, Πρακτικά της 60^{ης}/2013 τακτικής συνεδρίασης της 18-12-2013, ΑΔΑ : ΒΛΓΦΩΕΣ-ΦΩΦ), σύμφωνα με το άρθρο 72 του Ν.3852/2010 (ΦΕΚ 87Α), ενέκρινε το πρακτικό διενέργειας κλήρωσης για την συγκρότηση επιτροπών διενέργειας – αξιολόγησης και παραλαβής προμηθειών έτους 2014, που αφορά την προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών για τις ανάγκες του Δήμου και των νομικών του προσώπων.

- Με την με αρ πρωτ 766/8-1-2014 Απόφασή της (αριθμ απόφασης 1/2014, Πρακτικά της 1^{ης}/2013 έκτακτης συνεδρίασης της 02-01-2014, ΑΔΑ : ΒΙ6ΜΩΕΣ-2ΝΣ), σύμφωνα με το άρθρο 72 του Ν.3852/2010 (ΦΕΚ 87Α), ενέκρινε τη δαπάνη και τη διάθεση της σχετικής πίστωσης ποσού 421.859,52€ (συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 23%) για την προμήθεια υγρών καυσίμων και λιπαντικών για τη κάλυψη των αναγκών του Δήμου για το έτος 2014, ως ακολούθως :

| ΚΩΔΙΚΟΣ | ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ | ΠΟΣΟ |
|---------|--|--------------|
| 10 | 6641.0002 Προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών για την κίνηση μεταφορικών μέσων | 4.500,00 € |
| 10 | 6643.0002 Προμήθεια πετρελαίου θέρμανσης | 4.970,00 € |
| 10 | 6411.0002 Προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών για την κίνηση μεταφορικών μέσων | 10.200,00 € |
| 20 | 6641.0002 Προμήθεια λιπαντικών για την κίνηση μεταφορικών μέσων | 49.229,52 € |
| 20 | 6641.0003 Προμήθεια καυσίμων για την κίνηση μεταφορικών μέσων | 295.933,00 € |
| 30 | 6641.0002 Προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών για την κίνηση μεταφορικών μέσων | 8.400,00 € |
| 30 | 6644.0002 Προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών για την κίνηση μεταφορικών μέσων | 1.690,00 € |
| 35 | 6641.0002 Προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών για την κίνηση μεταφορικών μέσων | 20.000,00 € |
| 35 | 6644.0002 Προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών για την κίνηση μεταφορικών μέσων | 6.300,00 € |
| 35 | 6411.0001 Προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών για την κίνηση μεταφορικών | 637,00 € |

| | | | |
|----|-----------|--|-------------|
| | | μέσων | |
| 70 | 6641.0001 | Προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών για την κίνηση μεταφορικών μέσων | 20.000,00 € |

Οι σχετικές Εκθέσεις Ανάλυσης Υποχρέωσης της Οικονομικής Υπηρεσίας του Δήμου και οι αντίστοιχες Αποφάσεις Ανάλυσης Υποχρέωσης της Οικονομικής Επιτροπής εμπεριέχονται στον υποβληθέντα φάκελο.

5. Κατόπιν τούτων ο Δήμος προκήρυξε τον με αρ πρωτ 74572/21-11-2013 ανοικτό διαγωνισμό με σφραγισμένες προσφορές για την προμήθεια υγρών καυσίμων και λιπαντικών για τις ανάγκες του Δήμου και των Νομικών του Προσώπων, προϋπολογισμού 572.639,52 € συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 23%, για το 2014, με κριτήριο κατακύρωσης το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατόν για τα καύσιμα και η χαμηλότερη τιμή ανά είδος για τα λιπαντικά.

Η διακήρυξη αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων, όπου έλαβε ΑΔΑΜ : 13PROC001745762 2013-11-28.

Η προκήρυξη με αρ πρωτ 74572/21-11-2013, απεστάλη για δημοσίευση στο ΦΕΚ (Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων, Αρ. Φύλλου 771/29-11-2013) καθώς και στις εφημερίδες Δημοπρασιών και Πλειστηριασμών (αρ φύλλου 25951 / Σάββατο 23-Κυριακή 24 Νοεμβρίου 2013), Γενική Δημοπρασιών (αρ φύλλου 10917 / Σάββατο 23 Νοεμβρίου 2013), Κοινωνική (αρ φύλλου 13196 / Σάββατο 23 Νοεμβρίου 2013), Νέα Μαχητική (αρ φύλλου 1057 / Σάββατο 23 Νοεμβρίου 2013), και Ο Παλμός της Γλυφάδας (αρ φύλλου 1068 / Σάββατο 30 Νοεμβρίου 2013). Επίσης απεστάλη στις 21/11/2013 με ηλεκτρονικό τρόπο, για δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης. Τέλος, αναρτήθηκε στο Πρόγραμμα Διαύγεια όπου έλαβε Αριθμό ΑΔΑ : ΒΛ1ΓΩΕΣ-ΒΑ7, τοιχοκολλήθηκε στο Δημαρχιακό Κατάστημα στις 21/11/2013, σύμφωνα με το σχετικό αποδεικτικό τοιχοκόλλησης, ενώ αναρτήθηκε και στην ιστοσελίδα του Δήμου (βλέπε σχετικά βεβαίωση με αρ πρωτ 76399/28-11-2013 της Διεύθυνσης Προγραμματισμού, Οργάνωσης & Πληροφορικής / Τμήμα Τεχνολογιών, Πληροφορικής & Επικοινωνιών του Δήμου).

6. Ο διαγωνισμός διεξήχθη στις 09/01/2014 ενώπιον της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης του διαγωνισμού η οποία ορίστηκε με την αρ. 414/2013 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής. Σύμφωνα με το Πρακτικό Διενέργειας και Αξιολόγησης της ως άνω επιτροπής :

- 1) Ο διαγωνισμός διενεργήθηκε σύμφωνα με τους όρους της υπ' αριθμ 74752/21-11-2013 διακήρυξης.
- 2) Σχετικά με την προμήθεια λιπαντικών για τις ανάγκες των οχημάτων του Δήμου, κατετέθη μία μόνον προσφορά από τον κ. Καπούνη Οδυσσέα, ύψους 31.949,25€, συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 23%, έναντι του ποσού των 49.229,52 € που προέβλεπε ο προϋπολογισμός της μελέτης του Δήμου. Η προσφορά αυτή ελέγχθηκε ως προς τα δικαιολογητικά συμμετοχής, ως προς τα τεχνικά της στοιχεία και τα οικονομικά της στοιχεία και ευρέθη σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης και τις λοιπές απαιτήσεις της μελέτης και συνεπώς έγινε αποδεκτή.
- 3) Σχετικά με την προμήθεια καυσίμων κίνησης (πετρελαίου κίνησης και βενζίνης αμόλυβδης) για τα οχήματα του Δήμου και καυσίμων θέρμανσης (πετρελαίου θέρμανσης) για τα κτίρια του Δήμου αλλά και των νομικών του προσώπων, δεν κατετέθη καμία προσφορά, κατά συνέπεια, ως προς το μέρος του διαγωνισμού που αφορά τα καύσιμα, ο διαγωνισμός κρίθηκε άγονος.
- 4) Κατόπιν των άνω, η Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης του διαγωνισμού πρότεινε προς την Οικονομική Επιτροπή του Δήμου, την ανάθεση της εν λόγω προμήθειας, μέσω της διαδικασίας διαπραγμάτευσης από το Δημοτικό Συμβούλιο, και την αποστολή του αιτήματος για έγκριση προς την Ενιαία Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων.

7. Η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου, με την με αρ πρωτ 4972/24-01-2014 Απόφασή της (αριθμ απόφασης 7/2014, Πρακτικά της 2^{ης}/2014 τακτικής συνεδρίασης της 21-01-2014, ΑΔΑ : ΒΙΨΞΩΕΣ-ΨΥΘ), σύμφωνα με το άρθρο 72 του Ν.3852/2010 (ΦΕΚ 87 Α), ενέκρινε το ως άνω πρακτικό διενέργειας και αξιολόγησης του διαγωνισμού για την προμήθεια λιπαντικών και κατακύρωσε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού στον Καπούνη Οδυσσέα, έναντι του συνολικού ποσού των 31.949, 25€ με τον ΦΠΑ 23%, το οποίο θα βαρύνει τον ΚΑ 20.6641.0002, στο σκέλος εξόδων του προϋπολογισμού οικονομικού έτους 2014 του Δήμου.

Ταυτόχρονα η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου, στην ίδια συνεδρίασή της, με την με αρ. πρωτ. 4971/24-01-2014 Απόφασή της (αριθμός απόφασης 8/2014, ΑΔΑ : ΒΙΨΞΩΕΣ-ΖΝΞ), αποφάσισε ομόφωνα και ενέκρινε την προμήθεια μέσω της διαδικασίας διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων

3§3 και 23§2 του ΕΚΠΟΤΑ και 25 του ΠΔ 60/2007, των ακόλουθων ειδών :

Α) Καυσίμων (πετρελαίου κίνησης, βενζίνης αμόλυβδης και πετρελαίου θέρμανσης) για τις ανάγκες κίνησης των οχημάτων του Δήμου και θέρμανσης των δημοτικών κτιρίων για το έτος 2014, ως κάτωθι :

| A/A | ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ | ΜΟΝΑΔΑ ΜΕΤΡΗΣΗΣ | ΠΟΣΟΤΗΤΑ | ΜΕΣΗ ΛΙΑΝΙΚΗ ΤΙΜΗ (€) | ΣΥΝΟΛΟ ΕΥΡΩ |
|---------------|---------------------|-----------------|----------|-----------------------|-------------|
| 1 | Πετρέλαιο Κίνησης | Λίτρα | 202.000 | 1,60 | 323.200,00 |
| 2 | Πετρέλαιο θέρμανσης | Λίτρα | 3.550 | 1,40 | 4.970,00 |
| 3 | Βενζίνη Αμόλυβδη | Λίτρα | 24.700 | 1,80 | 44.460,00 |
| ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ | | | | | 372.630,00 |

Β) Καυσίμων (πετρελαίου θέρμανσης) για τις ανάγκες θέρμανσης του ΝΠΔΔ Δημοτικοί Παιδικοί Σταθμοί για το έτος 2014, ως κάτωθι :

| A/A | ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ | ΜΟΝΑΔΑ ΜΕΤΡΗΣΗΣ | ΠΟΣΟΤΗΤΑ | ΜΕΣΗ ΛΙΑΝΙΚΗ ΤΙΜΗ (€) | ΣΥΝΟΛΟ ΕΥΡΩ |
|-----|---------------------|-----------------|----------|-----------------------|-------------|
| 1 | Πετρέλαιο θέρμανσης | Λίτρα | 17.700 | 1,40 | 24.780,00 |

Γ) Καυσίμων (πετρελαίου θέρμανσης) για τις ανάγκες θέρμανσης των σχολείων της Πρωτοβάθμιας Σχολικής Επιτροπής για το έτος 2014, ως κάτωθι :

| A/A | ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ | ΜΟΝΑΔΑ ΜΕΤΡΗΣΗΣ | ΠΟΣΟΤΗΤΑ | ΜΕΣΗ ΛΙΑΝΙΚΗ ΤΙΜΗ (€) | ΣΥΝΟΛΟ ΕΥΡΩ |
|-----|---------------------|-----------------|----------|-----------------------|-------------|
| 1 | Πετρέλαιο θέρμανσης | Λίτρα | 60.000 | 1,40 | 84.000,00 |

Δ) Καυσίμων (πετρελαίου θέρμανσης) για τις ανάγκες θέρμανσης των σχολείων της Δευτεροβάθμιας Σχολικής Επιτροπής για το έτος 2014, ως κάτωθι :

| A/A | ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ | ΜΟΝΑΔΑ ΜΕΤΡΗΣΗΣ | ΠΟΣΟΤΗΤΑ | ΜΕΣΗ ΛΙΑΝΙΚΗ ΤΙΜΗ (€) | ΣΥΝΟΛΟ ΕΥΡΩ |
|-----|---------------------|-----------------|----------|-----------------------|-------------|
| 1 | Πετρέλαιο θέρμανσης | Λίτρα | 30.000 | 1,40 | 42.000,00 |

(σε όλες τις ανωτέρω τιμές περιλαμβάνεται Φ.Π.Α. 23%).

Στην απόφαση αυτή αναφέρεται ακόμη ότι το σχετικό αίτημα θα πρέπει να αποσταλεί για έγκριση προς την Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων, σύμφωνα με τα οριζόμενα στον Ν.4013/2011 (ΦΕΚ 204Α).

8. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος με το υπ' αρ. πρωτ. 5534/28-01-2014 έγγραφο-αίτημα του προς την Αρχή, αιτήθηκε την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στην διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την προμήθεια υγρών καυσίμων (πετρελαίου κίνησης, βενζίνης αμόλυβδης και πετρελαίου θέρμανσης) για τις ανάγκες κίνησης των δημοτικών οχημάτων και θέρμανσης των δημοτικών κτιρίων, των δημοτικών παιδικών σταθμών και των σχολικών συγκροτημάτων της Πρωτοβάθμιας και Δευτεροβάθμιας Σχολικής Επιτροπής, για το έτος 2014, προσκομίζοντας σχετικό σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου.

II. Νομικό πλαίσιο

9. Το άρθρο 2, παράγρ. 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, 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. [...]»

10. 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 αυτών που καλύπτονται από την περίπτωση β) στοιχείο iii), που συνάπτονται από τις αναθέτουσες αρχές οι οποίες είναι κεντρικές κυβερνητικές αρχές του Παραρτήματος IV. [...]

β) 211.000 ευρώ, προκειμένου για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που συνάπτονται είτε i) από αναθέτουσες αρχές άλλες από εκείνες που αναφέρονται στο Παράρτημα IV, είτε ii) από τις αναθέτουσες αρχές που αναφέρονται στο Παράρτημα IV και οι οποίες δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, όταν οι συμβάσεις αφορούν προϊόντα τα οποία δεν καλύπτει το Παράρτημα V, είτε iii) από οποιαδήποτε αναθέτουσα αρχή και έχουν ως αντικείμενο υπηρεσίες της κατηγορίας 8 του Παραρτήματος II Α, υπηρεσίες τηλεπικοινωνιών της κατηγορίας 5 των οποίων οι θέσεις στο CPV είναι αντίστοιχες με τους αριθμούς αναφοράς CPC 7524, 7525 και 7526, ή/και υπηρεσίες που αναφέρονται στο Παράρτημα II Β.”

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με το άρθρο 2 του αριθ. 1251/2011 Κανονισμού της Επιτροπής της 30ής Νοεμβρίου 2011 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 130.000 και 200.000 ευρώ αντίστοιχα, ενώ από 1/1/2014 και για την διετία 2014-2015 τα όρια αυτά αναπροσαρμόστηκαν εκ νέου στις 134.000 και 207.000 ευρώ αντίστοιχα, σύμφωνα με τον Κανονισμό (ΕΕ) αριθμ. 1336/2013 της Επιτροπής.

11. Στο άρθρο 25 του Π.Δ. 60/2007 ορίζεται:

«...1.Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν τις δημόσιες συμβάσεις τους προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, στις ακόλουθες περιπτώσεις:

1) Προκειμένου για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών: α) εάν, ύστερα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές δεν κρίνεται κατάλληλη, ή εάν δεν υπάρχει κανείς υποψήφιος, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιαστικά οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή, ύστερα από αίτημα της...».

12. Το άρθρο 23 “Διαδικασία με διαπραγμάτευση ή απευθείας ανάθεση – πρόχειρος διαγωνισμός” της Υπ. Απόφασης 11389/93 (ΦΕΚ 185Β/23-3-1993), ΕΝΙΑΙΟΣ ΚΑΝΟΝΙΣΜΟΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΩΝ ΟΡΓΑΝΙΣΜΩΝ ΤΟΠΙΚΗΣ ΑΥΤΟΔΙΟΙΚΗΣΗΣ (Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α.), η οποία εκδόθηκε κατ’ εξουσιοδότηση του Ν. 1797/1988, όπως τροποποιήθηκε και συμπληρώθηκε από τον Ν.2000/1991, ορίζει ότι :

«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....».

Οι περιπτώσεις αυτές αναφέρονται ως ακολούθως στο εν λόγω άρθρο 3 :

Άρθρο 3§3β : «Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν συμβάσεις προμηθειών με τη διαδικασία των διαπραγματεύσεων σε περίπτωση υποβολής μη κανονικών προσφορών στα πλαίσια ανοικτού ή κλειστού διαγωνισμού ή σε περίπτωση κατά την οποία οι προσφορές, κατά τους παραπάνω διαγωνισμούς, δεν είναι δυνατό να γίνουν δεκτές βάσει των διατάξεων του παρόντος κανονισμού και υπό την προϋπόθεση ότι οι αρχικοί όροι της σύμβασης δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιαστικά»

Άρθρο 3§3γ : «Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν επίσης να συνάπτουν τις συμβάσεις προμηθειών προσφεύγοντας στην διαδικασία των διαπραγματεύσεων χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, στις ακόλουθες περιπτώσεις :

(1) Όταν δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά μετά από πρόσκληση σε ανοικτό ή κλειστό διαγωνισμό στο μέτρο που οι αρχικοί όροι της σύμβασης δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιαστικά και εφόσον διαβιβάζεται στον νομάρχη, μαζί με την σχετική απόφαση, αιτιολογημένη έκθεση.....».

13. Στο άρθρο 209 παρ. 1 του Ν. 3463/2006 «Κύρωση του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων» (ΦΕΚ 114Α), 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....»

14. Τέλος, σύμφωνα με το άρθρο 48 του Ν.4111/2013 (ΦΕΚ 18Α), με τον οποίο κυρώθηκε η Πράξη Νομοθετικού Περιεχομένου της 12-12-2013 (ΦΕΚ 240Α) : «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».

Σημειώνουμε ότι αναλυτικές οδηγίες για την ως άνω διαδικασία αναφέρονται αναλυτικά στις διατάξεις της παραγράφου Β : «Προγραμματισμός προμηθειών – προτεινόμενη διαδικασία» της εγκυκλίου με αριθμ. 3 (αρ. πρωτ. 11543/26-3-2013) του Υπουργείου Εσωτερικών / Γενικής Διεύθυνσης Τοπικής Αυτοδιοίκησης / Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών / Τμήμα Γενικών Υποθέσεων.

III. Νομική Εκτίμηση

15. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου αφορά σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών, κατά την έννοια 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 την σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας προϋπολογισμού 523.410,00 ευρώ με τον ΦΠΑ 23%, σε συνδυασμό με τον συνολικό προϋπολογισμό της αρχικής σύμβασης που ανέρχεται στο ποσό των 572.639,52 ευρώ με τον ΦΠΑ 23%, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή γνώμης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2 παράγραφος 2 περίπτωση γ' υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει, και των άρθρων 6 και 8 του Π.Δ. 60/2007.

16. 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 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^{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).

17. Στην προκειμένη περίπτωση τυχάνει εφαρμογής εν προκειμένω η διάταξη του άρθρου 25 παρ 1 περ α του Π.Δ. 60/2007 για το μέρος της προμήθειας (τις Κατηγορίες) για το οποίο δεν υπεβλήθη καμία προσφορά. Ειδικότερα, η εφαρμογή του άρθρου 25 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, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, προϋποθέτει:

Α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία,

Β) να μην έχει υποβληθεί, κατά την ανωτέρω (υπό σημείο Α) 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) την 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.

18. 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 Κερατσινίου - Δραπετσώνας προσέφυγε σε δημόσιο διεθνή διαγωνισμό με βάση την διακήρυξη με αρ 74572/21-11-2013, για την προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών για την κάλυψη των αναγκών του ιδίου και των Νομικών του Προσώπων, έτους 2014, προϋπολογισμού 572.639,52 € συμπεριλαμβανομένου του νομίμου ΦΠΑ 23%.

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 καμιάς προσφοράς ή καμιάς κατάλληλης προσφοράς ή την μη ύπαρξη υποψηφίου :

Σύμφωνα με το από 14-11-2013 σχετικό Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης του εν λόγω διαγωνισμού, το οποίο εγκρίθηκε με τις με αρ. 7/2014 και 8/2014 Αποφάσεις της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου, κατά την ορισθείσα καταληκτική ημερομηνία και ώρα υποβολής προσφορών και διενέργειας του διαγωνισμού, δηλαδή στις 09-01-2014, και ώρα 11.00 πμ, δεν υπεβλήθη καμία προσφορά για τα καύσιμα κίνησης και θέρμανσης του Δήμου, αλλά και των νομικών του προσώπων, ήτοι του ΝΠΔΔ Δημοτικοί Παιδικοί Σταθμοί, του ΝΠΔΔ Πρωτοβάθμια Σχολική Επιτροπή και του ΝΠΔΔ Δευτεροβάθμια Σχολική Επιτροπή, κηρυσσομένου ως εκ τούτου του διαγωνισμού άγονου για τα είδη αυτά.

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

Σύμφωνα με το Σχέδιο Απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου για την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης το οποίο υπέβαλε ο αιτών Δήμος, ρητώς ορίζεται ότι η εν λόγω διαδικασία θα διενεργηθεί, μετά τη σύμφωνη γνώμη της Αρχής, σύμφωνα με τους όρους του άρθρου 3§3 του ΕΚΠΟΤΑ και του άρθρου 25 του ΠΔ 60/2007, δηλ χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων του αρχικού διαγωνισμού (δηλ της διακήρυξης με αρ πρωτ. 74572/21-11-2013).

19. Κατόπιν των ανωτέρω και από τη μελέτη του οικείου φακέλου, προκύπτει πράγματι η συνδρομή των προϋποθέσεων για την υιοθέτηση της εξαιρετικής διαδικασίας διαπραγμάτευσης εκ μέρους του Δήμου για το υπ' αρ. πρωτ. 5534/28-01-2014 αίτημα του (αρ. πρωτ. εισερχομένου της Αρχής 445/28-01-2014).

20. Επομένως, εν προκειμένω συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρου 25 παρ.1 περ. α του Π.Δ. 60/2007, για την προσφυγή του Δήμου στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης για τη σύμβαση προμήθειας καυσίμων κίνησης και θέρμανσης, για την κάλυψη των αναγκών για το έτος 2014 του ιδίου και των τριών νομικών προσώπων αυτού, ήτοι του ΝΠΔΔ Δημοτικοί Παιδικοί Σταθμοί, του ΝΠΔΔ Πρωτοβάθμια Σχολική Επιτροπή και του ΝΠΔΔ Δευτεροβάθμια Σχολική Επιτροπή), χωρίς τροποποίηση των όρων της με αρ πρωτ. 74572/21-11-2013 Διακήρυξης.

IV. Συμπέρασμα

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

Την αποδοχή του αιτήματος του Δήμου Κερατσινίου - Δραπετσώνας, και την παροχή σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. γ περ. δδ του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση για την προμήθεια καυσίμων θέρμανσης και κίνησης για τα ακόλουθα είδη, φορείς και προϋπολογισμούς :

- 1) Καύσιμα κίνησης και θέρμανσης (πετρέλαιο κίνησης, βενζίνη αμόλυβδη και πετρέλαιο θέρμανσης) του Δήμου Κερατσινίου - Δραπετσώνας, προϋπολογισμού 372.630,00 ευρώ με τον ΦΠΑ 23%,
- 2) Καύσιμα θέρμανσης (πετρέλαιο θέρμανσης) του ΝΠΔΔ του Δήμου με ονομασία Δημοτικοί Παιδικοί Σταθμοί, προϋπολογισμού 24.780,00 ευρώ με τον ΦΠΑ 23%,
- 3) Καύσιμα θέρμανσης (πετρέλαιο θέρμανσης) του ΝΠΔΔ του Δήμου με ονομασία Πρωτοβάθμια Σχολική Επιτροπή, προϋπολογισμού 84.000,00 ευρώ με τον ΦΠΑ 23%, και
- 4) Καύσιμα θέρμανσης (πετρέλαιο θέρμανσης) του ΝΠΔΔ του Δήμου με ονομασία Δευτεροβάθμια Σχολική Επιτροπή, προϋπολογισμού 42.000,00 ευρώ με τον ΦΠΑ 23%,

για τις οποίες ο προηγηθείς διεθνής διαγωνισμός της 14^{ης} Νοεμβρίου 2013 απέβη άγονος, και με τον όρο της μη ουσιώδους τροποποίησης των όρων της με αρ πρωτ 38.223/14-10-2013 αρχικής διακήρυξης, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 12 Φεβρουαρίου 2014

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Πρόεδρος

Δημήτριος Ράϊκος