



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΑΠΟΦΑΣΗ

42/2014

(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: Γεώργιος Ταρασίδης, Μηχανικός/Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Ερώτημα: Το υπ' αρ. Πρωτ. 175/02.01.2014 αίτημα του Δήμου Αλεξανδρούπολης προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. και τα συνημμένα σε αυτό στοιχεία, τα οποία παρελήφθησαν από την Αρχή την 09.01.2014 και έλαβαν αρ. πρωτ. 72, όπως αυτό συμπληρώθηκε κατόπιν σχετικού αιτήματος της Αρχής με το υπ' αρ. πρωτ. 4701/27.01.2014 έγγραφο του Δήμου (αρ. πρωτ. εισερχ. της Αρχής 473/30.01.2014).

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης για την προσφυγή του Δήμου Αλεξανδρούπολης στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού για την προμήθεια καυσίμων έτους 2014 για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των νομικών του προσώπων, συνολικής προϋπολογιζόμενης αξίας 1.365.484,50€, συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 23% (1.110.150,00€ χωρίς ΦΠΑ).

1. Με το υπ' αρ. πρωτ. 175/02.01.2014 αίτημα, το οποίο παρελήφθη από την Αρχή την 09.01.2014 (αριθ. πρωτ. εισερχομένου της Αρχής 72/09.01.2014) όπως συμπληρώθηκε, κατόπιν σχετικού αιτήματος της Αρχής, με το υπ' αρ. πρωτ. 4701/27.01.2014 έγγραφο του Δήμου (αρ. πρωτ. εισερχ. της Αρχής 473/30.01.2014), ο Δήμος Αλεξανδρούπολης αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.), σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ (δδ) του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης σε συνέχεια άγονου εν μέρει διαγωνισμού και χωρίς τροποποίηση των όρων της αρχικής διακήρυξης για τη σύναψη σύμβασης/συμβάσεων προμήθειας καυσίμων για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των νομικών του προσώπων, προϋπολογιζόμενης αξίας 1.365.484,50€, συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 23% (1.110.150,00€ χωρίς ΦΠΑ).

I. Ιστορικό-πραγματικά περιστατικά

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

α) Με τις κατωτέρω αποφάσεις των Διοικητικών Συμβουλίων (Δ.Σ.) των νομικών προσώπων του Δήμου Αλεξανδρούπολης για την έγκριση διενέργειας προμήθειας καυσίμων κίνησης - θέρμανσης και λιπαντικών για το έτος 2014 καθορίστηκαν οι αναγκαίες ποσότητες καυσίμων και λιπαντικών ήτοι: με την υπ' αριθμ. πρωτ. 150/2013 απόφαση του Δ.Σ. του Ν.Π.Δ.Δ. Κέντρο Κοινωνικής Προστασίας, Αλληλεγγύης, Παιδείας και Περιβάλλοντος Δήμου Αλεξανδρούπολης, την υπ' αριθμ. πρωτ. 74/2013 απόφαση του Δ.Σ. του Ν.Π.Δ.Δ. Αθλητικό Πολιτιστικό Κέντρο Δήμου Αλεξανδρούπολης (Α.ΠΟ.Κ.Δ.Α.), την υπ' αριθμ. 2014/15/Δ απόφαση του Δ.Σ. της Τουριστικής Ιαματικής Επιχείρησης Δήμου Αλεξανδρούπολης (Τ.Ι.Ε.Δ.Α. Α.Ε.), την υπ' αριθμ. πρωτ. 265/2013 απόφαση του Δ.Σ. της Δημοτικής Επιχείρησης Ύδρευσης και Αποχέτευσης Αλεξανδρούπολης (Δ.Ε.Υ.Α.Α.), την υπ' αριθμ. 52/2013 απόφαση της Σχολικής Επιτροπής Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Αλεξανδρούπολης και την υπ' αριθμ. 42/2013 απόφαση της Σχολικής Επιτροπής Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Αλεξανδρούπολης.

β) Με την υπ' αριθμ. πρωτ. 732/2013 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου Αλεξανδρούπολης (Πρακτικό της υπ' αριθμ. 31/30.10.2013 Συνεδρίασης- ΑΔΑ: ΒΛ11ΩΨΟ-Ζ24) εγκρίθηκε ο τρόπος εκτέλεσης της προμήθειας καυσίμων κίνησης - θέρμανσης και λιπαντικών για το έτος 2014.

γ) Με την υπ' αριθμ. 75/2013 μελέτη (Τεχνικές Προδιαγραφές, Προϋπολογισμός, Συγγραφή Υποχρεώσεων, Υπόδειγμα Οικονομικής Προσφοράς) που συνέταξε η Διεύθυνση Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου Αλεξανδρούπολης, συνολικού προϋπολογισμού 1.460.773,85 Ευρώ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 23%, προβλέφθηκε η προμήθεια καυσίμων κίνησης - θέρμανσης και λιπαντικών για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου Αλεξανδρούπολης και των Νομικών του Προσώπων, έτους 2014 και καθορίστηκαν οι ποσότητες, ο προϋπολογισμός και οι Τεχνικές Προδιαγραφές τόσο των καυσίμων όσο και των λιπαντικών.

δ) Με την υπ' αριθμ. πρωτ. 319/2013 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Αλεξανδρούπολης (Πρακτικό της υπ' αριθμ. 25/11.11.2013 Συνεδρίασης- ΑΔΑ: ΒΛ11ΩΨΟ-Λ0Τ) εγκρίθηκαν οι όροι της 75/2013 μελέτης και καθορίστηκαν οι όροι του διαγωνισμού για την προμήθεια καυσίμων κίνησης - θέρμανσης και λιπαντικών για το έτος 2014 για τις ανάγκες του Δήμου Αλεξανδρούπολης και των νομικών του προσώπων.

ε) Με την υπ' αριθμ. πρωτ. 79072/2013 διακήρυξη του Δημάρχου Αλεξανδρούπολης προκηρύχθηκε διεθνής ανοιχτός διαγωνισμός, σύμφωνα με τις διατάξεις του Π.Δ. 60/2007 και του ΕΚΠΟΤΑ (ΥΑ υπ' αριθμ. 11389/1993), για την "Προμήθεια καυσίμων κίνησης - θέρμανσης και λιπαντικών, για τις ανάγκες του Δήμου Αλεξανδρούπολης και των Νομικών Προσώπων αυτού, για το έτος 2014", συνολικού προϋπολογισμού 1.460.773,85 Ευρώ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 23% και δυνατότητα υποβολής τμηματικών προσφορών (άρθρο 9 παρ. 5, 6 και 7 της διακήρυξης) ανά φορέα και είδος καυσίμου κίνησης- θέρμανσης και λιπαντικών (Παράρτημα Β του τυποποιημένου εντύπου που απεστάλη προς δημοσίευση

στην Ε.Ε.Ε.Ε όπου υπάρχει πλήρης ανάλυση σε 28 επιμέρους τμήματα). Ως ημερομηνία διενέργειας διαγωνισμού ορίστηκε η 30η Δεκεμβρίου 2013. Σύμφωνα με τα αναφερόμενα στη διακήρυξη, η δαπάνη αφορά προμήθεια καυσίμων κίνησης - θέρμανσης και λιπαντικών για διάστημα ενός έτους για τα Νομικά Πρόσωπα του Δήμου Αλεξανδρούπολης (έως 31.12.2014) ενώ για το Δήμο Αλεξανδρούπολης για τα καύσιμα για διάστημα τριών (3) μηνών (από 01.10.2014 έως 31.12.2014 επειδή υπάρχει ισχύουσα σύμβαση μέχρι τον Οκτώβριο του 2014) και για τα λιπαντικά για χρονικό διάστημα ενός (1) έτους (έως 31.12.2014) με δικαίωμα χρονικής παράτασης της σύμβασης μέχρι 4 μήνες, ύστερα από συμφωνία των συμβαλλομένων μερών, μέχρι την ανάδειξη νέων προμηθευτών και την υπογραφή νέων συμβάσεων, στο μέτρο που δε θα υπάρξει, κατά το χρόνο της παράτασης, υπέρβαση των ποσοτήτων που καθορίζονται στη διακήρυξη και χωρίς περαιτέρω οικονομική επιβάρυνση του Δήμου και των νομικών του προσώπων (άρθρο 25, παρ. 4 και 5 της διακήρυξης). Κριτήριο κατακύρωσης ορίστηκε αυτό της χαμηλότερης τιμής. Ειδικότερα χαμηλότερη τιμή για τα καύσιμα θεωρείται το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%) στη νόμιμα διαμορφούμενη μέση τιμή λιανικής πώλησης, την ημέρα παράδοσής τους, όπως αυτή προσδιορίζεται από το Τμήμα Εμπορίου και Τουρισμού της Διεύθυνσης Ανάπτυξης της Περιφερειακής Ενότητας Έβρου, ενώ για τα λιπαντικά η χαμηλότερη τιμή σε απόλυτες τιμές.

στ) Περίληψη της διακήρυξης απεστάλη προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε) την 18.11.2013 και δημοσιεύτηκε στο αριθμ. 768/22.11.2013 ΦΕΚ (Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων), στις ημερήσιες οικονομικές εφημερίδες "ΝΑΥΤΕΜΠΟΡΙΚΗ" και "ΕΦΗΜΕΡΙΣ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ & ΠΛΕΙΣΤΗΡΙΑΣΜΩΝ" στις 21.11.2013, και στις εφημερίδες "ΜΕΘΟΡΙΟΣ", "ΕΛΕΥΘΕΡΗ ΘΡΑΚΗ" και "Η ΓΝΩΜΗ" στις 21.11.2013. Η διακήρυξη του διαγωνισμού απεστάλη, επίσης, στο Επιμελητήριο Έβρου στις 21.11.2013 και τοιχοκολλήθηκε στην έδρα του Δήμου στις 20.11.2013. Όπως προκύπτει από σχετικό αποδεικτικό έγγραφο απεικόνισης της επίσημης ιστοσελίδας του Δήμου Αλεξανδρούπολης τα τεύχη του διαγωνισμού αναρτήθηκαν και διατέθηκαν ηλεκτρονικά στους υποψηφίους.

ζ) Την 30.12.2013, ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού, συνήλθε η Επιτροπή διεξαγωγής διαγωνισμού και αξιολόγησης, η οποία, με το υπ' αριθμ. 86570/30.12.2013 πρακτικό της, διαπίστωσε ότι για το σκέλος της προμήθειας λιπαντικών προσήλθαν δύο (2) ενδιαφερόμενοι και ότι για την προμήθεια καυσίμων (βενζίνη αμόλυβδη, πετρέλαιο κίνησης, πετρέλαιο θέρμανσης και υγραέριο κίνησης) δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά. Για το λόγο αυτό, η Επιτροπή διαγωνισμού εισηγήθηκε να κάνει δεκτούς στα επόμενα στάδια του διαγωνισμού τους δύο (2) συμμετέχοντες και περαιτέρω εισηγήθηκε στην Οικονομική Επιτροπή «να προβεί στην απευθείας ανάθεση της προμήθειας των καυσίμων από το Δημοτικό Συμβούλιο, επειδή στο διαγωνισμό δεν κατατέθηκε καμία προσφορά για προμήθεια καυσίμων (σύμφωνα με το άρθρο 25 παρ. 1 περ. α' του Π.Δ. 60/2007)».

η) Το ανωτέρω πρακτικό εγκρίθηκε από την Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Αλεξανδρούπολης με την υπ' αριθμ. 12/2014 απόφασή της (Πρακτικό της υπ' αριθμ. 3/27.01.2014 Συνεδρίασης- ΑΔΑ: ΒΛ11ΩΨΟ-Ξ2Φ -που προσκομίστηκε συμπληρωματικά, κατόπιν σχετικού αιτήματος της Αρχής, με το υπ' αρ. πρωτ. 4701/27.01.2014 έγγραφο του Δήμου (αρ. πρωτ. εισερχ. της Αρχής 473/30.01.2014)- με την οποία κηρύχτηκε άγονος ο διαγωνισμός για την προμήθεια καυσίμων κίνησης - θέρμανσης και λιπαντικών για το έτος 2014 για το Δήμο και τα νομικά του πρόσωπα ως προς το τμήμα που αφορά την προμήθεια καυσίμων κίνησης και θέρμανσης και «να συνεχιστεί ο διαγωνισμός για το σκέλος της προμήθειας λιπαντικών, για το οποίο προσήλθαν αρχικά δύο (2) ενδιαφερόμενοι» και διαβιβάστηκε προς το Δημοτικό Συμβούλιο για τη λήψη απόφασης για την απευθείας ανάθεση με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης.

θ) Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Αλεξανδρούπολης αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., κατ' άρθρο 25 παρ. 1 περ. α Π.Δ. 60/2007, προσκομίζοντας και το σχετικό Σχέδιο Απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας καυσίμων (βενζίνη αμόλυβδη, πετρέλαιο κίνησης, πετρέλαιο θέρμανσης

και υγραέριο κίνησης), συνολικού προϋπολογισμού 1.365.484,50€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. (1.110.150,00€ χωρίς ΦΠΑ), για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των νομικών του προσώπων για το 2014.

II. Νομικό πλαίσιο

3. Το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, 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 εμπίπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των ανωτέρω προεδρικών διαταγμάτων. [...]».

4. Στο άρθρο 209 του Ν. 3463/2006 (ΦΕΚ 114/Α), 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...». «10. Η σύναψη σύμβασης παροχής υπηρεσιών με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση σχετικής προκήρυξης ρυθμίζεται με ανάλογη εφαρμογή των αντίστοιχων διατάξεων του άρθρου 25 των προεδρικών διαταγμάτων 59/2007 (ΦΕΚ 59/Α) και 60/2007 (ΦΕΚ 64/Α), όπως ισχύουν».

5. Στα άρθρα 3 παρ. 3γ, και 23 της αριθμ. 11389/93 Υπουργικής Απόφασης με τίτλο «Ενιαίος Κανονισμός Προμηθειών Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (ΕΚΠΟΤΑ)» (ΦΕΚ 185/Β) ορίζεται «.....Άρθρο 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 αιτιολογημένη έκθεση [...]. 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» [...]

6. 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 30ης 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 και ακολούθως σύμφωνα με το άρθρο 2 του αριθ. 1336/2013 Κανονισμού της Επιτροπής της 13ης Δεκεμβρίου 2013 το ως άνω ποσό αναπροσαρμόστηκε πλέον στις 134.000 και 207.000 ευρώ αντίστοιχα.

7. 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 ουσιαδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή, ύστερα από αίτημα της...”.

8. Στο άρθρο 3 του Π.Δ. 60/2007 ορίζεται ότι :

“Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις ενεργώντας με διαφάνεια”.

9. Στο άρθρο 42 του Π.Δ. 60/2007 ορίζεται ότι :

“1.Οι συμβάσεις ανατίθενται βάσει των κριτηρίων που ορίζονται στα άρθρα 51 και 52, λαμβανομένου υπόψη του άρθρου 40, αφού οι αναθέτουσες αρχές ελέγξουν την καταλληλότητα των οικονομικών φορέων που δεν έχουν αποκλεισθεί σύμφωνα με τα άρθρα 43 και 44. Ο έλεγχος της καταλληλότητας πραγματοποιείται από τις αναθέτουσες αρχές σύμφωνα με τα κριτήρια της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας και των επαγγελματικών και τεχνικών γνώσεων ή ικανοτήτων που αναφέρονται στα άρθρα 45 έως 50, και, εφόσον συντρέχει περίπτωση, με τα αμερόληπτα κριτήρια και τους κανόνες που αναφέρονται στην παράγραφο 3.

2.Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να απαιτούν το ελάχιστο επίπεδο οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας και τεχνικών ή και επαγγελματικών ικανοτήτων, σύμφωνα με τα άρθρα 45 και 46, τα οποία πρέπει να καλύπτουν οι υποψήφιοι και οι προσφέροντες. Η έκταση των πληροφοριών που αναφέρονται στα άρθρα 45 και 46 καθώς και το ελάχιστο επίπεδο ικανοτήτων που απαιτείται για τη συγκεκριμένη σύμβαση, πρέπει να είναι συνδεδεμένα και ανάλογα προς το αντικείμενο της σύμβασης. Τα ελάχιστα αυτά επίπεδα μνημονεύονται στην προκήρυξη διαγωνισμού”.

10. Στο άρθρο 46 του Π.Δ. 60/2007 ορίζεται ότι :

“2. Οι τεχνικές ικανότητες των οικονομικών φορέων αποδεικνύονται με έναν ή περισσότερους από τους ακόλουθους τρόπους, ανάλογα με τη φύση, την ποσότητα ή τη σπουδαιότητα και τη χρήση των έργων, των προμηθειών, ή των υπηρεσιών: α) [...] ii) υποβολή καταλόγου των κυριότερων παραδόσεων ή υπηρεσιών που πραγματοποιήθηκαν κατά την προηγούμενη τριετία, με αναφορά του αντίστοιχου ποσού, της ημερομηνίας και του δημόσιου ή ιδιωτικού παραλήπτη. Οι παραδόσεις και οι παροχές υπηρεσιών αποδεικνύονται εάν μεν ο αποδέκτης είναι αναθέτουσα αρχή, με πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί ή θεωρηθεί από την αρμόδια αρχή, εάν δε (ο αποδέκτης) είναι ιδιωτικός φορέας, με βεβαίωση του αγοραστή ή, εφόσον τούτο δεν είναι δυνατόν, με απλή δήλωση του οικονομικού φορέα β) αναφορά του τεχνικού προσωπικού ή των τεχνικών υπηρεσιών, είτε ανήκουν απευθείας στην επιχείρηση του οικονομικού φορέα είτε όχι, ιδίως των υπευθύνων για τον έλεγχο της ποιότητας και, όταν πρόκειται για δημόσιες συμβάσεις έργων, εκείνων που θα έχει στη διάθεσή του ο εργολήπτης για την εκτέλεση του έργου γ) περιγραφή του τεχνικού εξοπλισμού, των μέτρων που λαμβάνει ο προμηθευτής ή ο πάροχος υπηρεσιών για την εξασφάλιση της ποιότητας και του εξοπλισμού μελέτης και έρευνας της επιχείρησής του δ) εάν τα προϊόντα ή οι υπηρεσίες που παρέχονται είναι σύνθετα ή, κατ' εξαίρεση, πρέπει να ανταποκρίνονται σε κάποιον ιδιαίτερο σκοπό, απαιτείται έλεγχος διενεργούμενος από την αναθέτουσα

αρχή ή, εξ ονόματός της, από αρμόδιο επίσημο οργανισμό της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο προμηθευτής ή ο πάροχος υπηρεσιών, με την επιφύλαξη της συναίνεσης του οργανισμού αυτού. Ο έλεγχος αυτός αφορά το παραγωγικό δυναμικό του προμηθευτή ή τις τεχνικές ικανότητες του παρόχου υπηρεσιών και εφόσον κρίνεται αναγκαίο, τα μέσα μελέτης και έρευνας που αυτός διαθέτει καθώς και τα μέτρα που λαμβάνει για τον έλεγχο της ποιότητας ε) αναφορά τίτλων σπουδών και επαγγελματικών προσόντων του παρόχου υπηρεσιών ή/και των διευθυντικών στελεχών της επιχείρησης, ιδίως δε του ή των υπευθύνων για την παροχή των υπηρεσιών, ή την εκτέλεση των εργασιών στ) προκειμένου για τις δημόσιες συμβάσεις έργων και υπηρεσιών και μόνο στις ενδεδειγμένες περιπτώσεις, αναφορά των μέτρων περιβαλλοντικής διαχείρισης που μπορεί να εφαρμόζει ο οικονομικός φορέας κατά την εκτέλεση της σύμβασης ζ) δήλωση σχετικά με το μέσο ετήσιο εργατοϋπαλληλικό δυναμικό του παρόχου υπηρεσιών ή του εργολήπτη και τον αριθμό των στελεχών της επιχείρησης κατά την τελευταία τριετία η) δήλωση σχετικά με τα μηχανήματα, τις εγκαταστάσεις και τον τεχνικό εξοπλισμό που διαθέτει ο πάροχος υπηρεσιών ή ο εργολήπτης για την εκτέλεση της σύμβασης θ) αναφορά του τμήματος της σύμβασης, το οποίο ο πάροχος υπηρεσιών προτίθεται, ενδεχομένως, να αναθέσει σε τρίτους υπό μορφή υπεργολαβίας[...]

[...]6. Η αναθέτουσα αρχή διευκρινίζει στην προκήρυξη ή στην πρόσκληση υποβολής προσφορών ποια δικαιολογητικά από τα αναφερόμενα στην παράγραφο 2 πρέπει να προσκομισθούν”.

11. Στη σκέψη (39) της Οδηγίας 2004/18/EK του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, της 31ης Μαρτίου 2004, περί συντονισμού των διαδικασιών σύναψης δημόσιων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών ορίζεται ότι:

“...(39) Ο έλεγχος της καταλληλότητας του προσφέροντος, στις ανοικτές διαδικασίες, και των υποψηφίων, στις κλειστές και στις με διαπραγμάτευση διαδικασίες μαζί με δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού καθώς και στον ανταγωνιστικό διάλογο, και η επιλογή τους θα πρέπει να γίνονται υπό συνθήκες διαφάνειας. Προς τούτο, είναι σκόπιμο να αναφέρονται τα κριτήρια, τα οποία δεν θα εισάγουν διακρίσεις, και τα οποία θα μπορούν να χρησιμοποιούν οι αναθέτουσες αρχές προκειμένου να επιλέγουν τους ανταγωνιζόμενους καθώς και τα μέσα τα οποία μπορούν να χρησιμοποιούν οι οικονομικοί φορείς για να αποδεικνύουν ότι πληρούν τα κριτήρια αυτά. Με αυτό το πνεύμα διαφάνειας, η αναθέτουσα αρχή θα πρέπει να αναφέρει, κατά την προκήρυξη μίας σύμβασης, τα κριτήρια επιλογής που θα χρησιμοποιήσει για την επιλογή, καθώς και το επίπεδο ειδικών ικανοτήτων που απαιτεί ενδεχομένως από τους οικονομικούς φορείς για να τους δεχθεί στη διαδικασία σύναψης της σύμβασης.”

12. Το άρθρο 30, παρ. 1 και 5 του ίδιου ως άνω Π.Δ προβλέπει :

“1. Οι προκηρύξεις περιλαμβάνουν τις πληροφορίες που αναφέρονται στο Παράρτημα VII A καθώς και κάθε πρόσθετη πληροφορία που κρίνεται χρήσιμη από την αναθέτουσα αρχή, χρησιμοποιώντας τα τυποποιημένα έντυπα που εγκρίνονται από την Ευρωπαϊκή Επιτροπή σύμφωνα με την προβλεπόμενη στο άρθρο 77 παρ. 2 της Οδηγίας 2004/18/EK, διαδικασία.

5.[...] Οι προκηρύξεις που δημοσιεύονται σε εθνικό επίπεδο δεν πρέπει να περιλαμβάνουν πληροφορίες διαφορετικές από εκείνες που περιέχονται στις προκηρύξεις που αποστέλλονται στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή [...]”.

13. Στο Παράρτημα VIIA του Π.Δ. 60/2007 ορίζονται ως πληροφορίες που πρέπει να περιλαμβάνονται στις προκηρύξεις δημοσίων συμβάσεων μεταξύ άλλων οι εξής:

6.β. Δημόσιες συμβάσεις προμηθειών: [...] ποσότητα των ζητούμενων προϊόντων, [...].

7. Εάν οι συμβάσεις υποδιαιρούνται σε τμήματα, αναφορά της δυνατότητας για τους οικονομικούς φορείς να υποβάλλουν προσφορά για ένα, περισσότερα ή/και για όλα τα τμήματα.

8. Προθεσμία ολοκλήρωσης των έργων/προμηθειών/υπηρεσιών ή διάρκεια της σύμβασης έργων/προμηθειών/υπηρεσιών.

14. Κατά περίπτωση απαιτούμενες εγγυήσεις.

14. Ο Ενιαίος Κανονισμός Προμηθειών Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (11389/8.3.1993 απόφαση του Υπουργού Εσωτερικών. ΦΕΚ Β` 185 - Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α.) ορίζει στο άρθρο 3 ότι:

«... 2. Οι όροι της διακήρυξης κάθε διαγωνισμού πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις. ... 6. Στις περιπτώσεις ανοικτού διαγωνισμού, η διακήρυξη περιλαμβάνει τουλάχιστον τα ακόλουθα στοιχεία: ... β) το είδος, την ποσότητα καθώς και τη δυνατότητα για τους προμηθευτές υποβολής προσφορών για μέρος ή για το σύνολο των ζητούμενων υλικών»,

στο άρθρο 5 παρ. 1 ότι: «1. Οι δήμοι και οι κοινότητες γνωστοποιούν τις προθέσεις, αποφάσεις και τα αποτελέσματα των ενεργειών τους, που σχετίζονται με τις συμβάσεις προμηθειών, ως εξής: α) Στις περιπτώσεις ανοικτού και κλειστού διαγωνισμού, ο φορέας που διενεργεί το διαγωνισμό, μεριμνά για ευρεία γνωστοποίηση της σχετικής διακήρυξης και ειδικότερα: (1) Για τη δημοσίευση, εφάπαξ περίληψης των ουσιωδών στοιχείων της διακήρυξης σε δύο οικονομικές εφημερίδες και σε τοπική εφημερίδα, ημερήσια ή εβδομαδιαία εάν υπάρχει. ... Διευκρινίζεται ότι ουσιώδη στοιχεία της περίληψης είναι τα εξής τουλάχιστον: Ο τόπος και ο τρόπος διεξαγωγής της δημοπρασίας, η ημερομηνία και ώρα λήξεως αποδοχής των προσφορών, σαφής συνοπτική περιγραφή της προμήθειας, η συνολική προϋπολογισθείσα δαπάνη, η εγγύηση συμμετοχής και προθεσμία, τυχόν ειδικοί όροι, τηλέφωνο και διεύθυνση υπηρεσίας και ημέρες και ώρες παροχής πληροφοριών ... ζ. Οι ανακοινώσεις, διακηρύξεις και λοιπές γνωστοποιήσεις καταρτίζονται σύμφωνα με τα υποδείγματα που περιλαμβάνονται στο Παράρτημα Ι του παρόντος κανονισμού ...» και στο άρθρο 48, ότι: «Προσαρτάται και αποτελεί αναπόσπαστο μέρος του παρόντος κανονισμού το ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι, το οποίο έχει ως ακολούθως: ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι ΥΠΟΔΕΙΓΜΑΤΑ ΠΡΟΚΗΡΥΞΗΣ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ ΠΡΟΜΗΘΕΙΩΝ Ο.Τ.Α. Α. Ανοικτές διαδικασίες ... 3. β) Φύση και ποσότητα των ζητούμενων προϊόντων, γ) Πληροφορίες για τη δυνατότητα των προμηθευτών να υποβάλουν προσφορές για μέρος ή και το σύνολο των απαιτούμενων προμηθειών ... 8. Ενδεχομένως απαιτούμενες εγγυήσεις και λοιπές εξασφαλίσεις 9. (...)».

III. Νομική Εκτίμηση

15. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Αλεξανδρούπολης 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 συνολικού προϋπολογισμού 1.110.150,00€, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή γνώμης, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 6 και 8 του Π.Δ. 60/2007 και του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ, υποπερίπτωση δδ) του Ν. 4013/2011 όπως ισχύει.

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, ήτοι 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 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). Εξάλλου, 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 ΔΕΕ, αποφάσεις της 10ης Μαρτίου 1987, C-199/85, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1987, σ. 1039, σκέψη 14, 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, 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).

17. 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,

Με βάση σχετική νομολογία (βλ. ΕΣ-Πράξη 215/2012-Ζ' Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013) σχετικά με την προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, παγίως έχει κριθεί ότι η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή της περ. α' της παρ. 1 των άρθρων 24 και 25 του Π.Δ. 60/2007, 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.

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.

18. 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 Αλεξανδρούπολης διενήργησε διεθνή ανοικτό διαγωνισμό για την προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών για τις ανάγκες του Δήμου Αλεξανδρούπολης και των νομικών του προσώπων, ο οποίος κηρύχθηκε εν μέρει άγονος, λόγω μη υποβολής προσφορών για ορισμένες ομάδες/τμήματα του διαγωνισμού, ήτοι για τα τμήματα που αφορούν σε καύσιμα (βενζίνη αμόλυβδη, πετρέλαιο κίνησης, πετρέλαιο θέρμανσης και υγραέριο κίνησης), για κάθε φορέα (του Δήμου Αλεξανδρούπολης και των νομικών του προσώπων).

Ι) Ωστόσο, από τα στοιχεία του φακέλου, διαπιστώνονται οι κάτωθι νομικές πλημμέλειες κατά τη δημοσιότητα της διακήρυξης στον εθνικό τύπο:

Ειδικότερα, στις περιλήψεις που δημοσιεύτηκαν στον εθνικό τύπο παραλείπονται απαιτούμενα στοιχεία κατά τις ειδικές προβλέψεις της εθνικής και της κοινοτικής νομοθεσίας και ειδικότερα:

i) δεν αναφέρεται ρητώς η διάρκεια της σύμβασης ή η προθεσμία ολοκλήρωσης και η αναθέτουσα αρχή φαίνεται να θεωρεί επαρκή τη χρονική αναφορά του έτους 2014. Περαιτέρω, δεν υπάρχει μνεία του ειδικότερου όρου, ο οποίος εμφανίζεται στο άρθρο 25, παρ. 4 της διακήρυξης.

ii) δεν γίνεται αναφορά ως προς τη δυνατότητα υποβολής προσφοράς για ένα ή περισσότερα τμήματα όπως γίνεται στο πεδίο II.1.8 στο κύριο σώμα του τυποποιημένου εντύπου που απεστάλη προς δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε.Ε καθώς και στο Παράρτημα Β αυτού.

iii) οι ποσότητες των υπό προμήθεια ειδών δεν αναφέρονται ανά φορέα και είδος καυσίμου κίνησης-θέρμανσης και λιπαντικών, όπως γίνεται στο Παράρτημα Β του τυποποιημένου εντύπου που απεστάλη προς δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε.Ε, όπου υπάρχει πλήρης ανάλυση σε 28 επιμέρους τμήματα ανά φορέα και είδος, αλλά αναφέρονται αθροιστικά για την συνολική ποσότητα ανά είδος καυσίμου κίνησης-θέρμανσης και λιπαντικών. Το ίδιο ισχύει και για τους επιμέρους προϋπολογισμούς. Επίσης σχετικά με την εγγύηση συμμετοχής στην περίληψη που δημοσιεύτηκε στον εθνικό τύπο αναφέρεται ότι: *“Μαζί με την προσφορά πρέπει να κατατεθεί και εγγύηση συμμετοχής για ποσό που αντιστοιχεί στο 5% της συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης των προσφερομένων ειδών, συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α.)”*.

Η εσφαλμένη, ωστόσο, κατά τα ανωτέρω παράλειψη δημοσίευσης των αναφερόμενων απαιτούμενων στοιχείων στον εθνικό τύπο και το ΦΕΚ κρίνεται ότι στην προκειμένη περίπτωση δεν επηρέασε τον ανταγωνισμό ούτε απέτρεψε από την υποβολή, σχετικής προσφοράς προμηθευτές που θα επιθυμούσαν να συμμετάσχουν στο διαγωνισμό όχι για το σύνολο αλλά για μέρος μόνο των επίμαχων ειδών, καθόσον: i) η δυνατότητα υποβολής τμηματικών προσφορών σε κάθε περίπτωση γνωστοποιήθηκε εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής τόσο στο κύριο σώμα του τυποποιημένου εντύπου που απεστάλη προς δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε.Ε και στο Παράρτημα Β αυτού όσο και της αναλυτικής διακήρυξης, ii) πέραν των λοιπών διατυπώσεων δημοσιότητας, το αναλυτικό τεύχος της διακήρυξης και όλα τα τεύχη του διαγωνισμού αναρτήθηκαν και στον ιστότοπο του Δήμου Αλεξανδρούπολης, με αποτέλεσμα μέσω της εν λόγω διαδικτυακής ανάρτησης να παρασχεθεί σε κάθε ενδιαφερόμενο η δυνατότητα δωρεάν και άμεσης πρόσβασης στο αναλυτικό περιεχόμενο της οικείας διακήρυξης κι επομένως και στους επίμαχους όρους της διάρκειας της σύμβασης, της δυνατότητας υποβολής τμηματικών προσφορών για μία ή περισσότερες ομάδες των προκηρυχθέντων ειδών και της αναλυτικής αναφοράς για τα επιμέρους τμήματα και τους επιμέρους προϋπολογισμούς τους και iii) τελικά υποβλήθηκαν προσφορές για τα τμήματα των λιπαντικών.

II) Περαιτέρω, επισημαίνεται ότι ο όρος της διακήρυξης του διαγωνισμού, στο άρθρο 11 της διακήρυξης (*Έλεγχος εγκαταστάσεων προσφέροντος ή υποκατασκευαστού*) είναι αόριστος, καθόσον δεν εξειδικεύεται ως προς το είδος του, τη σκοπιμότητά του, την αιτιώδη συνάφειά του με τον διενεργούμενο διαγωνισμό, το χρονικό διάστημα διενέργειάς του, καθώς και το ύψος της σχετικής δαπάνης.

Ωστόσο, στην προκειμένη περίπτωση, ο προαναφερόμενος ως άνω όρος της διακήρυξης, λαμβάνοντας υπόψη το γεγονός ότι δεν έλαβε δημοσιότητα ούτε στον εθνικό τύπο αλλά ούτε και στην επίσημη εφημερίδα της ΕΕ, δεν επηρέασε τον ανταγωνισμό ούτε επέφερε άνιση μεταχείριση των υποψηφίων και κατά συνέπεια δεν επηρέασε το σύννομο της διαγωνιστικής διαδικασίας.

β) Ως προς την μη υποβολή προσφοράς ή την μη ύπαρξη υποψηφίου.

Σύμφωνα με το υπ' αριθμ. 86570/30.12.2013 σχετικό πρακτικό της Επιτροπής διεξαγωγής διαγωνισμού και αξιολόγησης, το οποίο εγκρίθηκε με την με αρ. 12/27.01.2014 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Αλεξανδρούπολης, για την προμήθεια καυσίμων (βενζίνη αμόλυβδη, πετρέλαιο κίνησης, πετρέλαιο

θέρμανσης και υγραέριο κίνησης) συνολικού προϋπολογισμού 1.365.484,50€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. (1.110.150,00€ χωρίς ΦΠΑ) δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

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

Ο Δήμος Αλεξανδρούπολης στην με αρ. 12/27.01.2014 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, με την οποία κηρύχτηκε άγονος ο διαγωνισμός για την προμήθεια καυσίμων κίνησης - θέρμανσης και λιπαντικών για το έτος 2014 για το Δήμο και τα νομικά του πρόσωπα ως προς το τμήμα που αφορά την προμήθεια καυσίμων κίνησης και θέρμανσης, επικαλείται ρητά το άρθρο 25 παρ 1α του ΠΔ 60/2007, σύμφωνα με το οποίο θα γίνει η προσφυγή στην διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των λοιπών τμημάτων της προμήθειας, για τα οποία δεν υπεβλήθη καμία προσφορά. Επίσης από τα στοιχεία του προσκομισθέντος σχεδίου απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου για την απευθείας ανάθεση με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης προκύπτει ότι ο Δήμος δεν θα προβεί σε ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης, όπως επιτάσσουν οι προϋποθέσεις της επικαλούμενης διάταξης του ΠΔ 60/2007.

19. 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 προμήθεια των καυσίμων κίνησης και θέρμανσης του ενδεικτικού προϋπολογισμού της με αριθμό 75/2013 μελέτης του Δήμου, του άγονου, για τα εν λόγω είδη, προηγηθέντος σχετικού διαγωνισμού. Επιπλέον, για την υιοθέτηση της εξαιρετικής διαδικασίας διαπραγμάτευσης, πρέπει να τηρηθούν οι αρχικοί όροι της 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 η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ ομόφωνα αποφασίζει:

Την αποδοχή του αιτήματος του Δήμου Αλεξανδρούπολης και την παροχή σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ (δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση για την προμήθεια καυσίμων για το έτος 2014 για το Δήμο και τα νομικά του πρόσωπα (βενζίνη αμόλυβδη, πετρέλαιο κίνησης, πετρέλαιο θέρμανσης και υγραέριο κίνησης) συνολικού προϋπολογισμού 1.365.484,50€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. (1.110.150,00€ χωρίς ΦΠΑ), σύμφωνα με τη διάταξη του π.δ. 60/2007, άρθρο 25, παρ. 1, περ. α, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού 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, 12 Φεβρουρίου 2013

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Πρόεδρος

Δημήτριος Ραΐκος