



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΑΠΟΦΑΣΗ

53 / 2014

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα, την 20^η Φεβρουαρίου του έτους δύο χιλιάδες δέκα τέσσερα (2014) ημέρα Πέμπτη 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** : Ραΐκος Δημήτριος, πρόεδρος
- 2. Αντιπρόεδρος** : Μπουσουλέγκα Χριστίνα
- 3. Μέλη** : Καραμανλής Ευάγγελος
Κουλούρη Ιωάννα
Σταθακόπουλος Δημήτριος

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

Γραμματέας : Στυλιανή Τσιάβου

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

Ερώτημα : Το υπ' αριθμ. πρωτ. 263/13.01.2014 έγγραφο - αίτημα του Γενικού Νοσοκομείου Ημαθίας με τα συνημμένα σε αυτό στοιχεία, το οποίο παρελήφθη από την Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων στις 16.01.2014 (αριθ. πρωτ. 200), και συμπληρώθηκε με το αρ πρωτ 964/6-2-2014 έγγραφό του (αρ. πρωτ. εισερχομένου Αρχής 635/7-2-2014).

Θέμα : Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή του Γενικού Νοσοκομείου Ημαθίας στην διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την προμήθεια υγρών καυσίμων, προϋπολογιζόμενης αξίας 1.059.949,27 ευρώ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ (ή 861.747,37 ευρώ χωρίς τον ΦΠΑ), για την κάλυψη των αναγκών του (ήτοι των Νοσοκομείων Βέροιας και Νάουσας, του Κέντρου Υγείας Αλεξάνδρειας και των Περιφερειακών Ιατρείων που υπάγονται σε αυτό) για διάρκεια ενός έτους, λόγω του άγονου των δύο διαγωνισμών που προηγήθηκαν.

1. Με το υπ' αριθμ. πρωτ. 263/13.01.2014 έγγραφο - αίτημα του Γενικού Νοσοκομείου Ημαθίας (εφεξής Νοσοκομείο) με τα συνημμένα σε αυτό στοιχεία, το οποίο παρελήφθη από την Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων (εφεξής Αρχή) στις 16.01.2014 (αριθ. πρωτ. 200), και συμπληρώθηκε με το αρ πρωτ 964/6-2-2014 έγγραφό του (αρ. πρωτ. εισερχομένου Αρχής 635/7-2-2014) ζητείται η σύμφωνη γνώμη της Αρχής για την προσφυγή του Νοσοκομείου στην διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την προμήθεια υγρών καυσίμων, προϋπολογιζόμενης αξίας 1.059.949,27 ευρώ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ (ή 861.747,37 ευρώ χωρίς τον ΦΠΑ), για την κάλυψη των αναγκών του (ήτοι των Νοσοκομείων Βέροιας και Νάουσας, του Κέντρου Υγείας Αλεξάνδρεια και των Περιφερειακών Ιατρείων που υπάγονται σε αυτό) για διάρκεια ενός έτους, λόγω του άγονου των δύο διαγωνισμών που προηγήθηκαν.

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 :

Το Νοσοκομείο αιτείται την προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης για την ανάθεση της προμήθειας υγρών καυσίμων, για την κάλυψη των αναγκών του για ένα έτος, και για τα ακόλουθα είδη καυσίμων, Νοσηλευτικές Μονάδες, ποσότητες (λίτρα) και προϋπολογισμούς (ευρώ) :

- ΓΙΑ ΤΟ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟ ΒΕΡΟΙΑΣ :

ΕΙΔΟΣ ΚΑΥΣΙΜΟΥ	ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟ ΒΕΡΟΙΑΣ	ΕΠΑΓΓΕΛΜΑΤΙΚΗ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΑΚΗ ΣΧΟΛΗ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ ΒΕΡΟΙΑΣ	ΠΑΘΟΛΟΓΙΚΟ-ΑΝΑΤΟΜΙΚΟ ΤΜΗΜΑ	ΚΕΝΤΡΟ ΥΓΕΙΑΣ ΑΛΕΞΑΝΔΡΕΙΑΣ – ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΚΑ ΙΑΤΡΕΙΑ	ΚΕΝΤΡΟ ΦΥΣΙΚΗΣ ΙΑΤΡΙΚΗΣ ΚΑΙ ΑΠΟΚΑΤΑΣΤΑΣΗΣ (ΠΡΩΗΝ ΚΥΚΕΚΑΜΕΑ)	ΟΧΗΜΑΤΑ	ΣΥΝΟΛΑ ΣΕ ΛΙΤΡΑ	ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΟΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ (ευρώ)
ΠΕΤΡΕ-ΛΑΙΟ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ	210.000 lit	18.000 lit	3.000 lit	37.000 lit	12.000 lit		280.000 lit	364.000
ΠΕΤΡΕ-ΛΑΙΟ ΚΙΝΗΣΗΣ	160.000 lit					15.000 lit	175.000 lit	227.500
ΑΜΟΛΥΒΔΗ ΒΕΝΖΙΝΗ						4.000 lit	4.000 lit	6.600
						ΣΥΝΟΛΙΚΟΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ		600.000

ΓΙΑ ΤΟ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟ ΝΑΟΥΣΑΣ :

ΕΙΔΟΣ ΚΑΥΣΙΜΟΥ – ΠΟΣΟΤΗΤΕΣ ΣΕ ΛΙΤΡΑ	ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟ ΝΑΟΥΣΑΣ	ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΚΑ ΙΑΤΡΕΙΑ	ΣΥΝΟΛΑ ΣΕ ΛΙΤΡΑ	ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΟΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ (ευρώ)
	2130.000 lit			196.950
	1166.000 lit			251.490
	6.000 lit			11.509,27
			ΣΥΝΟΛΙΚΟΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ	459.949,27

καθόσον δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.

3. Σύμφωνα με την αριθμ. Υ4α/οικ. 123810/31.12.2012 (ΦΕΚ 3486Β/31.12.2012) Κοινή Υπουργική

Απόφαση των υπουργών Οικονομικών, Διοικητικής Μεταρρύθμισης & Ηλεκτρονικής Διακυβέρνησης και Υγείας, «Ενοποιημένος Οργανισμός του Γενικού Νοσοκομείου Βέροιας και του Γενικού Νοσοκομείου Νάουσας», διασυνδέονται μεταξύ τους και λειτουργούν υπό ενιαία διοίκηση και επιστημονικό και λειτουργικό πλαίσιο διασύνδεσης το Γενικό Νοσοκομείο Βέροιας και το Γενικό Νοσοκομείο Νάουσας, που αποτελούν εφεξής αυτοτελές Νομικό Πρόσωπο Δημοσίου Δικαίου (ΝΠΔΔ) με την επωνυμία «Γενικό Νοσοκομείο Ημαθίας».

4. Με την υπ' Αριθμ. 23/10-7-2013 Πράξη του (Θέμα 1^ο Εκτός Ημερησίας Διάταξης) του Διοικητικού Συμβουλίου (εφεξής ΔΣ) του Νοσοκομείου, εγκρίθηκε η διενέργεια διαγωνισμών σε εκτέλεση του Προγράμματος Προμηθειών – Υπηρεσιών Υγείας (εφεξής ΠΠΥΥ) έτους 2012 – πιστώσεις 2013, του Νοσοκομείου, μεταξύ των οποίων και η προμήθεια καυσίμων (CPV 09100000-0) για τα Νοσοκομεία Βέροιας (προϋπολογιζόμενης δαπάνης 600.000€ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ) και Νάουσας (προϋπολογιζόμενης δαπάνης 459.949,27€ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ), ήτοι συνολικού προϋπολογισμού 1.059.949,27 € με τον ΦΠΑ, με δέσμευση στον ΚΑΕ 1611, με ανοικτή διαδικασία και κριτήριο κατακύρωσης την χαμηλότερη προσφορά. Η απόφαση βασίστηκε στην 351/21-5-2013 Απόφαση του Διοικητή 3^{ης} Υγειονομικής Περιφέρειας (εφεξής ΥΠΕ) Μακεδονίας (ΑΔΑ : ΒΕΝΜΡΕΠ-Π10), με την οποία χορηγήθηκε εξουσιοδότηση στα Νοσοκομεία της 3^{ης} ΥΠΕ για την διενέργεια διαγωνισμών σε συνέχεια της υπ αριθμ 5805/08-08-2012 (ΦΕΚ 2903Β/8-8-12) Υπουργικής Απόφασης περί πορισμού φορέων διενέργειας για την υλοποίηση του ΠΠΥΥ 2012.

5. Ο διαγωνισμός διενεργήθηκε στις 25/9/2013 αλλά απέβη άγονος λόγω του ότι δεν κατατέθηκε καμία προσφορά, όπως αναγράφεται στο Πρακτικό της Επιτροπής του Διαγωνισμού της 25-9-2013, το οποίο εγκρίθηκε με την αριθμ 37/14-10-2013 Πράξη (θέμα 4^ο) του ΔΣ του Νοσοκομείου. Με την ίδια απόφαση εγκρίθηκε η επαναπροκήρυξη του διαγωνισμού.

6. Ο διαγωνισμός επαναπροκηρύχθηκε στις 3-12-2013, με αριθμό διακήρυξης 21/2013, με συνολικό προϋπολογισμό 1.059.949,27 € με τον ΦΠΑ για την προμήθεια υγρών καυσίμων (πετρελαίου κίνησης, αμόλυβδης βενζίνης και πετρελαίου κίνησης) για τις ανάγκες του Νοσοκομείου (Μονάδες Βέροιας και Νάουσας, Κ.Υ. Αλεξάνδρειας και Περιφερειακά Ιατρεία ευθύνης του), με την ανοικτή διαδικασία και κριτήριο κατακύρωσης το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις % στην μέση λιανική τιμή πώλησης του είδους την ημέρα παράδοσής του.

Σημειώνεται ότι στο άρθρο 3 : «Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών – Κατάρτιση και περιεχόμενο προσφορών» της με αρ. 21/2013 διακήρυξης, στην παράγραφο 3.16 αναφέρεται :

«Γίνονται δεκτές προσφορές που αφορούν το σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας καυσίμων που περιγράφονται στο Παράρτημα Α' της παρούσας διακήρυξης, και όχι για μέρος αυτών. Οι συμμετέχοντες μπορούν να προσφέρουν για μέρος κατηγορίας καυσίμων (δηλαδή μόνο για πετρέλαιο θέρμανσης ή μόνο για πετρέλαιο κίνησης κ.ο.κ. αλλά για το σύνολο της ποσότητας της κατηγορίας)».

Ακόμα σημειώνεται ότι στο άρθρο 12 «Εγγυήσεις» της με αρ. 21/2013 διακήρυξης, στην παράγραφο 12.2.1 αναγράφεται :

«Κάθε προσφορά συνοδεύεται υποχρεωτικά από εγγύηση συμμετοχής υπέρ του συμμετέχοντος, για ποσό που αντιστοιχεί σε ποσοστό πέντε τοις εκατό (5%) επί της συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης με ΦΠΑ. Εφόσον οι ενδιαφερόμενοι δεν προσφέρουν το σύνολο των κατηγοριών αλλά μέρος αυτών, μπορούν να καταθέσουν εγγύησης συμμετοχής αξίας 5% επί των ενδεικτικών προϋπολογισμών (αθροιστικά) που αναγράφονται στα υπό προμήθεια είδη της Διακήρυξης».

7. Η προκήρυξη με αρ. πρωτ. 21/2013 απεστάλη για δημοσίευση στο ΦΕΚ (Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων, Αρ. Φύλλου 688/25-10-2013) καθώς και στις εφημερίδες Λαός (δημοσίευση 25-10-2013), Ημερησία (δημοσίευση 25-10-2013), Βέροια (δημοσίευση 30-10-2013), Ηχώ των Δημοπρασιών (δημοσίευση 25-10-2013) και Γενική Δημοπρασιών (δημοσίευση 25-10-2013), ενώ απεστάλη στις 23/10/2013, για δημοσίευση στην επίσημη εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης. Τέλος η περίληψη αναρτήθηκε στο Πρόγραμμα Διαύγεια όπου έλαβε Αριθμό ΑΔΑ : ΒΛΛ34690Β7-Ο23, κοινοποιήθηκε στο Επιμελητήριο Ν. Ημαθίας, απεστάλη στο Υπουργείο Ανάπτυξης, Ανταγωνιστικότητας, Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων / Διεύθυνση Μικρών και Μεσαίων Επιχειρήσεων, ενώ σύμφωνα με το Νοσοκομείο αναρτήθηκε και στην ιστοσελίδα του, στην διεύθυνση (URL) : www.verhospi.gr.

Η διακήρυξη αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων, όπου έλαβε αριθμό ΑΔΑΜ : 13PROC001682133.

8. Ο διαγωνισμός διεξήχθη στις 3/12/2013 ενώπιον της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμού, οποία συγκροτήθηκε με βάση την με αριθμ. 565/14256/09.08.2013 απόφαση του Διοικητή 3^{ης} ΥΠΕ. Σύμφωνα με το Πρακτικό της Επιτροπής του επαναληπτικού Διαγωνισμού προμήθειας υγρών καυσίμων της 3^{ης} Δεκεμβρίου 2013, δεν κατατέθηκε καμία προσφορά και συνεπώς προτείνεται:

α) η προμήθεια των ζητούμενων καυσίμων να γίνει με την διαδικασία της διαπραγμάτευσης, μετά την παροχή έγκρισης της διαδικασίας από την Αρχή,

β) η προμήθεια υγρών καυσίμων από το ελεύθερο εμπόριο, μέχρι την έγκριση και την ολοκλήρωση της ως άνω α) διαδικασίας.

Το πρακτικό αυτό εγκρίθηκε με την Πράξη αριθμ. 43/16-12-2013 (Θέμα 4^ο) του ΔΣ του Νοσοκομείου (ΑΔΑ : ΒΙ6Μ4690Β7-ΠΤ4), σύμφωνα με την οποία αποφασίστηκε :

1. Να γίνει η προμήθεια των καυσίμων με την διαδικασία της διαπραγμάτευσης, με παροχή έγκρισης αυτής από την Αρχή.

2. Για την εύρυθμη και ομαλή λειτουργία του Νοσοκομείου, και μέχρι την έγκριση της ως άνω διαδικασίας και την ολοκλήρωσή της, η προμήθεια των υγρών καυσίμων να γίνει από το ελεύθερο εμπόριο.

9. Η Αρχή με το με αρ. πρωτ. 200/29-1-2014 έγγραφό της, σχετικά με την συμπλήρωση του φακέλου, επισημαίνει ότι αναφορικά με τα διαλαμβανόμενα στο στοιχείο 2 της ως άνω Πράξης 43/2013 του ΔΣ, περί προμήθειας καυσίμων από το ελεύθερο εμπόριο, η σύμφωνη γνώμη της Αρχής προηγείται σε κάθε περίπτωση της λήψης οιασδήποτε σχετικής απόφασης διενέργειας διαπραγμάτευσης και ανάθεσης σύμβασης και δεν χωρεί εκ των υστέρων έγκριση.

10. Κατόπιν των ανωτέρω, το Νοσοκομείο με το υπ' αρ. πρωτ. 263/13.01.2014 έγγραφο - αίτημα του με τα συνημμένα σε αυτό στοιχεία, (αριθ. πρωτ. εισερχομένου Αρχής 200/16-1-2014), το οποίο συμπληρώθηκε με το αρ. πρωτ. 964/6-2-2014 έγγραφό του (αρ. πρωτ. εισερχομένου Αρχής 635/7-2-2014) προς την Αρχή, αιτήθηκε την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στην διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την προμήθεια υγρών καυσίμων κίνησης και θέρμανσης για τις ανάγκες ενός έτους, για τις νοσηλευτικές μονάδες :

1) το Νοσοκομείο Βέροιας, και τους φορείς αρμοδιότητάς του, προϋπολογισμού 600.00,00 ευρώ με τον ΦΠΑ 23%

2) το Νοσοκομείο Νάουσας, προϋπολογισμού 459.949,27,96 ευρώ με τον ΦΠΑ 23%, λόγω του άγονου διαγωνισμού που προηγήθηκε.

II. Νομικό πλαίσιο

11. 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. [...]»

12. 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 οποια-

δήποτε 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 ανέρχονταν 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.

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

14. Τέλος, σύμφωνα με το άρθρο 30 §1 του ΠΔ 60/2007 :

«1. Οι προκηρύξεις περιλαμβάνουν τις πληροφορίες που αναφέρονται στο Παράρτημα VIIΑ 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 παράγραφος 2 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ, διαδικασία».

Το Παράρτημα VII Α του Π.Δ. 60/2007, (όπως και το Παράρτημα με τα υποδείγματα ανακοινώσεων και προκηρύξεων διαγωνισμών του ΠΔ 118/2007), στις πληροφορίες που πρέπει να περιλαμβάνονται στις προκηρύξεις δημοσίων συμβάσεων, μεταξύ άλλων, περιλαμβάνει :

«6β) Δημόσιες συμβάσεις προμηθειών :

- φύση των ζητούμενων προϊόντων ... ποσότητα των ζητούμενων προϊόντων... αριθμός τυχόν παρατάσεων... 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... 9. Αποδοχή ή απαγόρευση υποβολής εναλλακτικών προσφορών ...13. α) πρόσωπα τα οποία επιτρέπεται να παρίστανται στην αποσφράγιση των προσφορών ... 14. Κατά περίπτωση, απαιτούμενες εγγυήσεις ... 21. Χρονικό διάστημα κατά το οποίο ο προσφέρων δεσμεύεται από την προσφορά του (ανοικτές διαδικασίες) ...».

III. Νομική Εκτίμηση

15. Το υπό εξέταση αίτημα του Νοσοκομείου 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 1.059.949,27 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 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 αυτές 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, όπως προκύπτει από τα πραγματικά περιστατικά, τυγχάνει εφαρμογής εν προκειμένω η διάταξη του άρθρου 25 παρ 1 περ. α' του Π.Δ. 60/2007 καθόσον δεν κατατέθηκε καμία προσφορά στον προηγηθέντα διαγωνισμό. Σημειώνεται ότι το Νοσοκομείο δεν κάνει πουθενά ρητή αναφορά στην συγκεκριμένη νομική βάση.

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,

Ειδικότερα δε, σχετικά με την προϋπόθεση της νομίμως διεξαχθείσας προηγηθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, παγίως έχει κριθεί ότι η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή της περ. α' της παρ. 1 του άρθρου 25 του Π.Δ. 60/2007, συνέχεται άμεσα με τον προηγηθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία (ΕΣ-Πράξη 215/2012-Ζ' Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

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 :

Το Νοσοκομείο προσέφυγε σε δημόσιο διεθνή διαγωνισμό με βάση την διακήρυξη με αρ 21/2013, για την προμήθεια καυσίμων για την κάλυψη των αναγκών του, για ένα έτος, προϋπολογισμού 1.059.949,27 € συμπεριλαμβανομένου του νομίμου ΦΠΑ 23%, στο πλαίσιο του οποίου δεν υπεβλήθη καμία προσφορά, κηρυσσομένου ως εκ τούτου του διαγωνισμού άγονου.

19. Από τα στοιχεία όμως του φακέλου διαπιστώνονται προεχόντως οι κατωτέρω ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες κατά τη διενέργεια του διεθνούς ανοικτού διαγωνισμού, οι οποίες ενδεχομένως συνεχονται με το άγονο αποτέλεσμα :

Σχετικά με την περίληψη στην ΕΕΕΕ, παρατηρούνται τα ακόλουθα :

α. Στο πεδίο II.1.8 : «*Τμήματα : Η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται σε παρτίδες*», έχει συμπληρωθεί η απάντηση ΟΧΙ, ενώ, όπως συνάγεται έμμεσα από την παράγραφο 3.16 της με αρ 21/2013 διακήρυξης, ο διαγωνισμός γίνεται με προσφορά ανά κατηγορία καυσίμων, ήτοι δίδεται η δυνατότητα στους διαγωνιζόμενους να καταθέσουν προσφορές για κατηγορία ή κατηγορίες καυσίμων (δημόσια σύμβαση που υποδιαιρείται σε παρτίδες [τμήματα]).

β. Το Παράρτημα Β : «*Πληροφορίες σχετικές με τα τμήματα*», δεν είναι συμπληρωμένο, δηλ. δεν δίδεται η ονομασία κάθε τμήματος, η σύντομη περιγραφή, η διάρκεια της σύμβασης και το εκτιμώμενο κόστος κάθε τμήματος.

Με τον τρόπο αυτό πλήττεται ουσιωδώς ο ελεύθερος ανταγωνισμός, διότι ακριβώς λόγω της προαναφερόμενης ουσιώδους παράλειψης, ενδεχομένως απετράπησαν υποψήφιοι οικονομικοί φορείς από την συμμετοχή τους στη διαγωνιστική διαδικασία.

Σε κάθε περίπτωση, η πλημμελής τήρηση των διατυπώσεων δημοσιότητας, συνιστά παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας του διαγωνισμού, η οποία πλήττει τις αρχές του ανταγωνισμού, της πρόσβασης

στις διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων και της διαφάνειας και καθιστά μη νόμιμη τη διενέργειά του (Αποφάσεις VI Τμήματος 2263/2011, 1780/2011, 1646/2011).

20. Κατόπιν, των ανωτέρω, συνάγεται ότι οι διαπιστωθείσες νομικές πλημμέλειες είναι ουσιώδεις και καθιστούν μη νόμιμη την προηγηθείσα διαγωνιστική διαδικασία και ως εκ τούτου παρέλκει η εξέταση των λοιπών προϋποθέσεων εφαρμογής του άρθρου 25 παρ.1 περ. α του Π.Δ 60/2007 το οποίο επικαλείται η αιτούσα ως βάση προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης.

21. Επιπροσθέτως, από τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης δεν προέκυψαν άλλα στοιχεία που να αποδεικνύουν και να αιτιολογούν ειδικά και με επαρκή τεκμηρίωση τη συνδρομή περιστάσεων που επιτρέπουν την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης σύμφωνα με τις λοιπές διατάξεις του άρθρου 25 ή του άρθρου 24 του Π.Δ 60/2007.

IV. Συμπέρασμα

22. 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 απόρριψη του αιτήματος του Γενικού Νοσοκομείου Ημαθίας, και **την μη 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 του Νοσοκομείου για ένα έτος, συνολικής προϋπολογιζόμενης αξίας 1.059.949,27 ευρώ, συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 23%, για την οποία ο προηγηθείς διαγωνισμός της 3-12-2013 απέβη άγονος, **λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.**

Αθήνα, 20 Φεβρουαρίου 2014

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Πρόεδρος

Δημήτριος Ράϊκος