



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΑΠΟΦΑΣΗ

118/2015

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα, την 9η Ιουνίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαπέντε (2015), ημέρα Τρίτη και ώρα 10:30 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. Αντιπρόεδρος: Μπουσουλέγκα Χριστίνα

2. Μέλη: Καραμανλής Ευάγγελος

Κουλούρη Ιωάννα

Λουρίκας Δημήτριος

Σταθακόπουλος Δημήτριος

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

Γραμματέας: Οικονόμου Αικατερίνη

Εισηγητής: Αλέξιος Τάττης, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστη ο εισηγητής κ. Α. Τάττης, καθώς και η Προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων κ. Καξιρή, οι οποίοι αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας πετρελαίου θέρμανσης της Σχολικής Επιτροπής Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης του Δήμου Τρικκαίων προϋπολογισμού 252.000,00€ χωρίς ΦΠΑ (τμήμα ευρύτερης προμήθειας καυσίμων κίνησης – θέρμανσης & λιπαντικών του Δήμου Τρικκαίων και των Νομικών του Προσώπων για το έτος 2015, συνολικού προϋπολογισμού 1.056.586,00€ χωρίς ΦΠΑ)

Με το υπ' αριθ. πρωτ. 17502/08.04.2015 έγγραφο του Δήμου Τρικκαίων προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., το οποίο παρελήφθη στις 14.04.2015 (αριθ. πρωτ. εισερχ. 1626), όπως συμπληρώθηκε με τα έγγραφα που παρελήφθησαν από την Αρχή στις 18.05.2015 (αριθ. πρωτ. εισερχ. 2183), ο Δήμος 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 πετρελαίου θέρμανσης της Σχολικής Επιτροπής Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης του Δήμου Τρικκαίων. Ο προϋπολογισμός του αιτήματος ανέρχεται σε 252.000,00€ χωρίς ΦΠΑ, η δε προμήθεια που αποτελεί το αντικείμενο του αιτήματος συνιστά τμήμα ευρύτερης προμήθειας του Δήμου Τρικκαίων και των Νομικών του Προσώπων, συνολικού προϋπολογισμού 1.056.586,00€ χωρίς ΦΠΑ.

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' αριθμ. 364/2014 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Τρικκαίων (ΑΔΑ: ΒΑΖΓΩΗ9-5ΧΨ), το Δημοτικό Συμβούλιο, αφού έλαβε υπόψη την υπ. αριθμ. 52/2014 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Ν.Π.Δ.Δ. “Σχολική Επιτροπή Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Τρικκαίων” (ΑΔΑ: ΩΦΔΠΟΛ91-ΠΡΤ) και την υπ. αριθμ. 43/2014 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Ν.Π.Δ.Δ. “Σχολική Επιτροπή Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης Δήμου Τρικκαίων” (ΑΔΑ: 697ΦΟΛ91-97Ψ), ενέκρινε την διενέργεια προμήθειας καυσίμων κίνησης – θέρμανσης και λιπαντικών για τις ανάγκες του Δήμου και των Νομικών του προσώπων για το έτος 2015 συνολικού προϋπολογισμού 1.056.586,00€ χωρίς ΦΠΑ (1.299.600,78€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ).

2. Με την υπ' αριθμ. 548/2014 απόφασή της (ΑΔΑ: ΩΥΨΤΩΗ9-Μ19), η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Τρικκαίων: α) ενέκρινε το περιεχόμενο της Μελέτης Προμήθειας Πετρελαιοειδών της Διεύθυνσης Επιχειρησιακού Έργου του Δήμου Τρικκαίων και β) κατήρτισε τους όρους της διακήρυξης του προκηρυχθεισομένου διαγωνισμού, βάσει της μελέτης αυτής.

3. Ακολούθως, ο Δήμαρχος Τρικκαίων εξέδωσε την υπ. αριθμ. 57177/24.09.2014 Διακήρυξη Ανοικτού Δημόσιου Διεθνή Διαγωνισμού για την **“Προμήθεια πετρελαιοειδών (Καυσίμων κίνησης – θέρμανσης & λιπαντικών) του Δήμου Τρικκαίων και των Νομικών του Προσώπων έτους 2015, προϋπολογισμού 1.299.600,78 Ευρώ (με Φ.Π.Α. 23%), ήτοι 1.056.586,00€ χωρίς ΦΠΑ”**. Ως ημερομηνία διενέργειας ορίσθηκε η 18.11.2014, ημέρα Τρίτη, από ώρα 11.00 π.μ. (έναρξη παραλαβής προσφορών) έως ώρα 12.00 π.μ. (λήξη παραλαβής προσφορών). Το ακριβές αντικείμενο της προμήθειας (είδη, ποσότητες, δαπάνη ανά νομικό πρόσωπο) περιγράφεται και προϋπολογίζεται στη διακήρυξη και στην εκεί επισυναπτόμενη μελέτη της Διεύθυνσης Επιχειρησιακού Έργου του Δήμου Τρικκαίων ως εξής:

	ΔΗΜΟΣ ΤΡΙΚΚΑΙΩΝ “ΠΑΚΕΤΟ 1”	ΣΧΟΛΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ Α'ΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ “ΠΑΚΕΤΟ 2”	ΣΧΟΛΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ Β'ΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ “ΠΑΚΕΤΟ 3”
	(προϋπολογισμός χωρίς ΦΠΑ)	(προϋπολογισμός χωρίς ΦΠΑ)	(προϋπολογισμός χωρίς ΦΠΑ)
“ΟΜΑΔΑ Α” (Πετρέλαιο Κίνησης – Βενζίνη Αμόλυβδη)	341.162,00€	-	-
“ΟΜΑΔΑ Β” (Υγραέριο Κίνησης)	2.466,00€	-	-
“ΟΜΑΔΑ Γ” (Καύσιμα Θέρμανσης)	174.888,00€	252.000,00€	252.000,00€
“ΟΜΑΔΑ Δ” (Λιπαντικά)	34.070,00€	-	-
ΣΥΝΟΛΙΚΗ ΔΑΠΑΝΗ:	1.056.586,00€	χωρίς ΦΠΑ	(συνολικός προϋπολογισμός συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 23% 1.299.600,78€)

Η διακήρυξη τμηματοποιεί την προμήθεια πετρελαιοειδών καταρχήν ανά νομικό πρόσωπο (αναφερόμενη σε τρία “πακέτα”, κατ’αντιστοιχία των τριών εμπλεκόμενων νομικών προσώπων) και κατά δεύτερον ανά είδος προϊόντων (αναφερόμενη σε τέσσερις “ομάδες” και συγκεκριμένα πετρέλαιο κίνησης – βενζίνη αμόλυβδη (ομάδα Α), υγραέριο κίνησης (ομάδα Β), καύσιμα θέρμανσης (ομάδα Γ) και λιπαντικά (ομάδα Δ)). Περαιτέρω, ορίζει ρητά ότι “Οι ενδιαφερόμενοι μπορούν να υποβάλλουν προσφορά για ένα ή περισσότερα ΠΑΚΕΤΑ (Νομικό Πρόσωπο) και για μια ή περισσότερες ΟΜΑΔΕΣ (είδος καυσίμου, λιπαντικά) για τη συνολική όμως προκηρυχθείσα ποσότητα κάθε ΟΜΑΔΑΣ όπως περιγράφονται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α. Απόρριψη ενός ή περισσότερων ειδών μιας ΟΜΑΔΑΣ επιφέρει αυτόματα την απόρριψη της προσφοράς της ΟΜΑΔΑΣ”. Εκ της πρόβλεψης αυτής συνάγεται ότι η τμηματοποίηση ανά ομάδες έχει πρακτική σημασία μόνο για τον Δήμο Τρικκαίων (“Πακέτο 1”), καθώς οι Σχολικές Επιτροπές Πρωτοβάθμιας και Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης (“Πακέτο 2” και “Πακέτο 3” αντίστοιχα) προμηθεύονται, κατά τη Διακήρυξη, μόνο προϊόντα της ομάδας Γ (καύσιμα θέρμανσης). Ο τρόπος παράδοσης και παραλαβής των υπό προμήθεια ειδών καθορίζεται αναλυτικά στο άρθρο 15.1 της Διακήρυξης. Βάσει του εν λόγω άρθρου, το πετρέλαιο θέρμανσης θα παραδίδεται σε εκ των προτέρων υποδεικνυόμενα κτίρια του Δήμου ή των Νομικών Προσώπων, με έγγραφη εντολή εντός δύο ημερών από αυτή. Η παράδοση των καυσίμων θα ενεργείται τμηματικά και ανάλογα με τις εκάστοτε ανάγκες των υπηρεσιών του Δήμου ή των Νομικών Προσώπων, μετά από γραπτή εντολή. Τα λοιπά υγρά καύσιμα θα παραδίδονται στον αποθηκευτικό χώρο του δημοτικού αμαξοστασίου, ενώ τα λιπαντικά θα παραδοθούν σε τρεις το πολύ δόσεις κατόπιν συγκεκριμένης εντολής του Δήμου.

Η ισχύς των συμβάσεων που θα συναφθούν εκκινεί από την υπογραφή τους και θα διαρκεί “έως και 31.12.2015 ή μέχρι την κάλυψη του ποσού του ενδεικτικού προϋπολογισμού, ή μέχρι την εξάντληση των ποσοτήτων”. Υφίσταται δυνατότητα παράτασης μέχρι την ανάδειξη νέου

προμηθευτή και την υπογραφή νέας σύμβασης, υπό την προϋπόθεση ότι δεν θα υπάρξει, κατά το χρόνο της παράτασης, υπέρβαση ποσοτήτων, και εφόσον συμφωνούν τα αρχικώς συμβαλλόμενα μέρη.

4. Ως κριτήριο κατακύρωσης ορίστηκε, κατά το άρθρο 1.4 της διακήρυξης, για τα μεν καύσιμα “το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό στη νόμιμα διαμορφούμενη κάθε φορά μέση τιμή λιανικής πώλησης του κάθε είδους καυσίμου την ημέρα της παράδοσης, όπως αυτές προσδιορίζονται από τη Διεύθυνση Εμπορίου της Π.Ε. Τρικάλων, όπως ισχύει κάθε φορά σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία”, για τα δε λιπαντικά η “χαμηλότερη τιμή”. Εξάλλου, στο άρθρο 9 της διακήρυξης περί εγγυήσεων, ορίζεται ότι εκδίδεται εγγύηση συμμετοχής στο διαγωνισμό ποσού που αντιστοιχεί σε “ποσοστό δύο τοις εκατό (2%) επί της προϋπολογισθείσας δαπάνης μη συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ, κάθε Πακέτου/ομάδας για την οποία καταθέτει προσφορά”, ενώ για την καλή εκτέλεση των όρων της σύμβασης που θα συναφθεί, ο προμηθευτής υποχρεούται να καταθέσει εγγυητική επιστολή που να καλύπτει το 5% της συνολικής συμβατικής αξίας χωρίς ΦΠΑ.

5. Περίληψη των ουσιαδών όρων και στοιχείων της διακήρυξης του διαγωνισμού, απεστάλη ηλεκτρονικά (24.09.2014) προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.), ενώ αμέσως άρχισε να διατίθεται στην βάση δεδομένων TED (Καθημερινό Ηλεκτρονικό Δελτίο Υποβολής Προσφορών (αριθμ. 2014/125860). Παραλλήλως, η υπ' αριθμ. 57181/24.09.2014 (ΑΔΑ: 6ΜΛΖΩΗ9-Ι02) περίληψη της διακήρυξης, δημοσιεύθηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως (ΦΕΚ 614/26.09.2014) και στις εφημερίδες “ΗΧΩ ΤΩΝ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ” (26.09.2014), “ΓΕΝΙΚΗ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ” (26.09.2014), “ΕΝΗΜΕΡΩΣΗ” (26.09.2014), “Η ΕΡΕΥΝΑ” (26.09.2014), “ΠΡΩΙΝΟΣ ΛΟΓΟΣ” (26.09.2014) και “ΤΑ ΜΕΤΕΩΡΑ” (26.09.2014). Η διακήρυξη αναρτήθηκε, επίσης, στην επίσημη ηλεκτρονική ιστοσελίδα του Δήμου (www.trikalacity.gr), στις 25.09.2014, καθώς και στο Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) με κωδικό ΑΔΑΜ: 14PROC-002305653.

6. Κατά την ημέρα διεξαγωγής του διαγωνισμού (18.11.2014), η Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμού διαπίστωσε ότι είχαν υποβληθεί από οικονομικούς φορείς οι κάτωθι προσφορές:

1. Κέντρο Λιπαντικών Μ.Ε.Π.Ε.: προσφορά για πακέτο 1 (Δήμος Τρικκαίων), ομάδα Δ (Λιπαντικά).
2. Δ. Δημητρακόπουλος Α.Ε.: προσφορά για πακέτο 1 (Δήμος Τρικκαίων), ομάδα Δ (Λιπαντικά).
3. Κωνσταντίνος Β. Σίμος: προσφορά για πακέτο 3 (Σχολική Επιτροπή Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης), ομάδα Γ (Καύσιμα Θέρμανσης).
4. Κατσιάκος Ευθ. - Συνατικός Παντ. Ο.Ε.: προσφορά για πακέτο 1 (Δήμος Τρικκαίων), ομάδα Α (Πετρέλαιο Κίνησης – Βενζίνη Αμόλυβδη), ομάδα Β (υγραέριο κίνησης) και ομάδα Γ (καύσιμα θέρμανσης).

Ήδη στο χρονικό σημείο αυτό, η Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμού διαπίστωσε ότι για το πακέτο 2 (Σχολική Επιτροπή Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης) δεν κατατέθηκε καμία προσφορά (βλ. Πρακτικό 1/18.11.2014).

Η Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμού προχώρησε στον έλεγχο των δικαιολογητικών των προσφερόντων στη συνεδρίαση της 29.01.2015. Κατά τον έλεγχο αυτό (όπως προκύπτει από το Πρακτικό 2/29.01.2015) διαπιστώθηκε ότι η εταιρεία Δ. Δημητρακόπουλος Α.Ε. δεν είχε καταθέσει τα απαιτούμενα δικαιολογητικά ως προς την ονομαστικοποίηση των μετοχών της, οπότε η προσφορά της κρίθηκε απορριπτέα. Αντιθέτως, οι προσφορές των υπολοίπων οικονομικών φορέων έγιναν αποδεκτές, οπότε και εγκρίθηκε η συνέχεια της διαγωνιστικής διαδικασίας και η αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών τους. Επισημαίνεται ότι μετά την κοινοποίηση των ως άνω πρακτικών στους συμμετέχοντες, η εταιρεία Δ. Δημητρακόπουλος Α.Ε. άσκησε ένσταση επί του αποκλεισμού της από τα επόμενα στάδια της διαγωνιστικής διαδικασίας (αρ. πρωτ. 5126/02.02.2015).

Βάσει των ανωτέρω, με την υπ. αριθμ. 72/2015 απόφασή της (ΑΔΑ: Ψ77ΞΩΗ9-ΛΞΕ), η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Τρικκαίων: 1) ενέκρινε το Πρακτικό 1 της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμού, 2) ενέκρινε το Πρακτικό 2 της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμού μόνο σε σχέση με τις προσφορές των Κωνσταντίνου Β. Σίμου (πακέτο 3, ομάδα Γ) και Κατσιάκου Ευθ. - Συνατικά Παντ. Ο.Ε. (πακέτο 1, ομάδες Α, Β, Γ), 3) αποφάσισε τη συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας ως προς την ομάδα Δ (λιπαντικά) με την εξέταση της ως άνω ένστασης και 4) ματαίωσε το διαγωνισμό και κάλεσε το Δήμο Τρικκαίων να προσφύγει στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, μετά τη σύμφωνη γνώμη της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., ως προς το πακέτο 2 (Σχολική Επιτροπή Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης) ομάδα Γ (καύσιμα θέρμανσης) επειδή ως προς το τμήμα αυτό δεν κατατέθηκε καμία προσφορά.

Σημειώνεται, τέλος, ότι σύμφωνα με την υπ. αριθμ. 24060/15.05.2015 Βεβαίωση της Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών του Δήμου Τρικκαίων “δεν υποβλήθηκαν και δεν είναι σε εκκρεμότητα ενστάσεις, προσφυγές ή άλλα ένδικα μέσα που να αφορούν: Α. Τη Διακήρυξη και Β. Το Πακέτο 2 Σχολική Επιτροπή Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης Ομάδα Γ' Καύσιμα Θέρμανσης. Έχει υποβληθεί ένσταση μόνο κατά το στάδιο ελέγχου δικαιολογητικών για την ΟΜΑΔΑ Δ' (ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ) του Δήμου Τρικκαίων ΠΑΚΕΤΟ 1, για την οποία συνεχίζεται η διαγωνιστική διαδικασία”.

7. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Τρικκαίων, με το υπ' αριθ. πρωτ. 17502/08.04.2015 έγγραφο – αίτημά του, στο οποίο και επισυνάπτεται σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την προμήθεια Πετρελαίου Θέρμανσης της Σχολικής Επιτροπής Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης του Δήμου Τρικκαίων προϋπολογισμού 252.000,00€ χωρίς ΦΠΑ (τμήμα ευρύτερης προμήθειας καυσίμων κίνησης – θέρμανσης & λιπαντικών του Δήμου Τρικκαίων και των Νομικών του Προσώπων για το έτος 2015, συνολικού προϋπολογισμού 1.056.586,00€ χωρίς ΦΠΑ).

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 υπ' 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 π.δ. 60/2007 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» [...] γ) στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο, εάν λόγω κατεπείγουσας ανάγκης, οφειλόμενης σε γεγονότα απρόβλεπτα για τις ενδιαφερόμενες αναθέτουσες αρχές, δεν είναι δυνατή η τήρηση των προθεσμιών που προβλέπονται για τις ανοικτές, κλειστές ή με διαπραγμάτευση διαδικασίες με δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού που αναφέρονται στο άρθρο 24. Οι περιστάσεις που επικαλούνται οι αναθέτουσες αρχές για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη...”*

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. 3 β και γ) 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), όπως ισχύει, ορίζεται ότι: «*3. Κατά την ανάθεση συμβάσεων προμηθειών των οργανισμών τοπικής αυτοδιοίκησης, οι*

αναθέτουσες αρχές, εφαρμόζουν τις διαδικασίες που ορίζονται στις παραγράφους 4, 5 6 και 7 του προηγούμενου άρθρου, λαμβάνοντας σχετική απόφαση που υποβάλουν στον οικείο νομάρχη για έλεγχο νομιμότητας ως εξής: α) [...]. β) 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 ουσιωδώς. Στις περιπτώσεις αυτές οι αναθέτουσες αρχές δημοσιεύουν προκήρυξη διαγωνισμού κατά το υπόδειγμα της περίπτωσης Γ του παραρτήματος Ι του παρόντος εφόσον το προϋπολογιζόμενο ποσό της προμήθειας κατά τον χρόνο της δημοσίευσης της προκήρυξης είναι ίσο ή μεγαλύτερο των 200.000 ECU, εκτός ΦΠΑ, εκτός εάν σ' αυτές τις διαδικασίες, μέσω διαπραγματεύσεων περιλαμβάνονται όλες οι επιχειρήσεις που πληρούν τους όρους των αρχικών διαγωνισμών που έγιναν και επί πλέον, κατά την προηγηθείσα κλειστή ή ανοικτή διαδικασία είχαν υποβάλει προσφορές σύμφωνα με τις τυπικές προϋποθέσεις της διαδικασίας των διαγωνισμών αυτών. Όταν το προϋπολογιζόμενο ποσό της προμήθειας είναι μικρότερο των 200.000 ECU η ανωτέρω δημοσίευση δεν απαιτείται. γ. 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. Στην περίπτωση που η αξία της προμήθειας, χωρίς τον Φ.Π.Α., είναι ίση ή μεγαλύτερη των 200.000 ευρώαϊκών λογιστικών μονάδων η παραπάνω έκθεση υποβάλλεται και την επιτροπή ευρώαϊκών κοινοτήτων. 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 και της παραγράφου 20 του άρθρου 3 του Ν. 1797/1988 [...]».

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 Τρικκαίων αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών, με την έννοια της περ. γ' της παρ. 2 του άρθρου 2 του π.δ. 60/2007, περί προσαρμογής της Ελληνικής Νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ «περί συντονισμού των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και

υπηρεσιών». Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών προϋπολογισμού 252.000,00€ χωρίς ΦΠΑ (τμήμα ευρύτερης προμήθειας καυσίμων κίνησης – θέρμανσης & λιπαντικών του Δήμου Τρικκαίων και των Νομικών του Προσώπων για το έτος 2015, συνολικού προϋπολογισμού 1.056.586,00€ χωρίς 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. Επισημαίνεται ότι, η διαδικασία με διαπραγμάτευση, έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ, περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007) (βλ. σχετικώς ΔΕΕ, απόφαση της 8ης Απριλίου 2008, C337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56). Συναφώς, παρατηρείται ότι, οι ανωτέρω διατάξεις στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από τη βασική ρύθμιση, δηλαδή από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζομένων 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. Η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., έχουσα το δικαίωμα υπαγωγής κάθε υποβληθέντος αιτήματος στην ορθή διάταξη νόμου, κρίνει ότι, εν προκειμένω, με βάση τα πραγματικά περιστατικά που επικαλείται στο αίτημά της η αναθέτουσα αρχή, τυγχάνει εξέτασης η εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 25, παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007. Βάσει της διάταξης αυτής, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, εφόσον συντρέχουν οι ακόλουθες προϋποθέσεις:

α) έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία,

Όπως μάλιστα έχει παγίως κριθεί, 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 προηγθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία της διαπραγμάτευσης (βλ. ενδεικτικά Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. Αποφ. 121, 153, 346, 409, 498, 499/2013 και 5, 26, 44, 65, 79/2017, ΕΣ-Πράξη 215/2012-Ζ' Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

β) δεν έχει υποβληθεί, κατά την υπό σημείο (α) ανωτέρω νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές δεν κρίνεται κατάλληλη ή δεν υπάρχει κανείς υποψήφιος,

γ) δεν υφίσταται ουσιώδης τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση.

δ) επιπλέον, προϋποτίθεται ότι σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η αναθέτουσα αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση σε αυτή σχετικής εκθέσεως.

16. Βάσει των στοιχείων του φακέλλου της κρινόμενης υπόθεσης, και αξιολογώντας τη συνδρομή των προϋποθέσεων εφαρμογής της διάταξης του άρθρου 25, παρ. 1, περ. α' του π.δ. 60/2007, μπορούν να συναχθούν τα εξής:

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

Ο Δήμος Τρικκαίων διενήργησε διεθνή ανοικτό διαγωνισμό, συνολικού προϋπολογισμού δαπάνης 1.056.586,00€ πλέον ΦΠΑ για την προμήθεια καυσίμων κίνησης & θέρμανσης και λιπαντικών για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των Νομικών Προσώπων του. Η εν λόγω διακήρυξη δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν κάποιο οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στον σχετικό διαγωνισμό, όπως προκύπτει από το προαναφερθέν ιστορικό, ούτε εντοπίζονται πλημμέλειες σε ό,τι αφορά στις απαιτήσεις δημοσιότητας.

β) Ως προς την προϋπόθεση της μη υποβολής καμίας προσφοράς ή της μη ύπαρξης υποψηφίου: Με την υπ. αριθμ. 72/2015 απόφασή της (ΑΔΑ: Ψ77ΞΩΗ9-ΛΞΕ), η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Τρικκαίων ματαίωσε το διαγωνισμό και κάλεσε το Δήμο Τρικκαίων να προσφύγει στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, μετά τη σύμφωνη γνώμη της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., ως προς το πακέτο 2 (Σχολική Επιτροπή Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης) ομάδα Γ (καύσιμα θέρμανσης) επειδή ως προς το τμήμα αυτό δεν κατατέθηκε καμία προσφορά.

γ) Ως προς την προϋπόθεση της μη ουσιώδους τροποποίησης των αρχικών όρων της σύμβασης:

Στο προσκομισθέν στην Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Τρικκαίων, ρητώς αναφέρεται ότι κατά τη διαδικασία προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης *“δεν τροποποιούνται οι Τεχνικές Προδιαγραφές ούτε οι όροι της αρχικής διακήρυξης”*.

Από τα ανωτέρω 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 προσφυγή του Δήμου Τρικκαίων στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης για την ανάθεση της προμήθειας καυσίμων θέρμανσης της Σχολικής Επιτροπής Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης, προϋπολογισμού 252.000,00€ χωρίς ΦΠΑ (τμήμα ευρύτερης προμήθειας καυσίμων κίνησης – θέρμανσης & λιπαντικών του Δήμου Τρικκαίων και των Νομικών του Προσώπων για το έτος 2015, συνολικού προϋπολογισμού 1.056.586,00€ χωρίς ΦΠΑ).

IV. Συμπέρασμα

17. 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 παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος του Δήμου Τρικκαίων, 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, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας καυσίμων θέρμανσης της Σχολικής Επιτροπής Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης του Δήμου Τρικκαίων, προϋπολογισμού 252.000,00€ πλέον ΦΠΑ, ως προς τα οποία ο προηγηθείς διαγωνισμός απέβη άγονος, σύμφωνα με το άρθρο 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007 και με τον όρο της μη ουσιώδους τροποποίησης των όρων του προηγηθέντος άγονου διαγωνισμού, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσόμενων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

ΑΘΗΝΑ, 9 ΙΟΥΝΙΟΥ 2015

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Η ΑΝΤΙΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΧΡΙΣΤΙΝΑ ΜΠΟΥΣΟΥΛΕΓΚΑ