



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΑΠΟΦΑΣΗ

149/2015

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 02^η Ιουλίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαπέντε (2015) ημέρα Πέμπτη και ώρα 10.30, και επί της οδού Λεωφόρος Κηφισίας 7, ΤΚ 11523 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:

Προεδρεύουσα: Μπουσουλέγκα Χριστίνα / (Αντιπρόεδρος)

Μέλη: Καραμανλής Ευάγγελος

Λουρίκας Δημήτριος

Σταθακόπουλος Δημήτριος

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

Γραμματέας: Τσιάβου Στυλιανή

Εισηγητής: Φουντουκίδης Ιωάννης, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν ο Εισηγητής κ. Φουντουκίδης (μέσω τηλεδιάσκεψης), καθώς και η Προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων κ. Καξιρή, οι οποίοι αποδεσμεύτηκαν πριν την έναρξη της διαδικασίας της ψηφοφορίας των μελών του Συμβουλίου της Αρχής και τη λήψη της απόφασης.

Ερώτημα: Το υπ' αρ. πρωτ. 269837/3225/12.06.2015 αίτημα της Περιφέρειας Κεντρικής Μακεδονίας/Περιφερειακής Ενότητας Σερρών προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. το οποίο παρελήφθη στις 15.06.2015 (αρ.πρωτ. εισερχ. 2676).

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή της Περιφέρειας Κεντρικής Μακεδονίας/ Π.Ε. Σερρών, στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, για την προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών για την κάλυψη των αναγκών νομικών προσώπων αυτής, συνολικής προϋπολογιζόμενης αξίας 292.047,37€ προ ΦΠΑ (359.218,26€ με ΦΠΑ).

1. Με το υπ' αρ. πρωτ. 269837/3225/12.06.2015 αίτημα της Περιφέρειας Κεντρικής Μακεδονίας/Περιφερειακής Ενότητας Σερρών (στο εξής Π.Ε. Σερρών) προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή) το οποίο παρελήφθη στις 15.06.2015 (αρ.πρωτ. εισερχ. 2676), η Π.Ε. Σερρών 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, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1α του Π.Δ 60/2007, για την προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών για την κάλυψη των αναγκών νομικών προσώπων αυτού, για το έτος 2015, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 292.047,37€ πλέον Φ.Π.Α. (ήτοι 359.218,26€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.), για τα οποία ο σχετικός προηγηθείς διεθνής ανοιχτός διαγωνισμός απέβη άγονος.

I. Ιστορικό-πραγματικά περιστατικά

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

2.1. Με την υπ' αριθμ. 227/2015 απόφασή της (Απόσπασμα Πρακτικού της 5ης/17.02.2015 Συνεδρίασης με ΑΔΑ:Ψ7ΕΚ7Λ-ΜΒ6), η Οικονομική Επιτροπή της Περιφέρειας, αφού μεταξύ άλλων ελήφθησαν υπ' όψιν οι όροι της υπ' αριθμ. Πρωτ. 75842/851/13.02.2015 εισήγησης της Δ/σης Διοικητικού-Οικονομικού της Π.Ε.Σερρών, ενέκρινε τη διενέργεια διεθνούς διαγωνισμού για την προμήθεια καυσίμων, κίνησης και θέρμανσης και λιπαντικών για τις ανάγκες των ΝΠΔΔ του Ν. Σερρών χωρικής αρμοδιότητας της Π.Ε. Σερρών και συγκεκριμένα του Τ.Ε.Ι. Κεντρικής Μακεδονίας στις Σέρρες, του Παραρτήματος Απ/πείας & Αποκ/σης Ατόμων με Αναπηρία του Ν. Σερρών (ΚΑΑΑ με Α Σερρών & ΚΕΠΕΠ Σιδηροκάστρου) και των υπηρεσιών του ΟΑΕΔ (ΚΕΤΕΚ, ΚΠΑ2 Σερρών, ΚΠΑ2 Νιγρίτας, ΚΠΑ2 Σιδηροκάστρου, ΒΝΣ, Εργατικό Κέντρο) και αποφασίστηκε η έγκριση των όρων του διαγωνισμού, με ενδεικτικό προϋπολογισμό 292.047,37€ προ ΦΠΑ (ήτοι 359.218,26€ με ΦΠΑ).

2.2. Ακολούθως, η Περιφέρεια εξέδωσε την υπ' αριθμ. πρωτ. 102167/1206/10.03.2015 σχετική διακήρυξη ανοικτού διαγωνισμού (με ΑΔΑΜ: 15PROC002630362 2015-03-11), συνολικού προϋπολογισμού 292.047,37€ προ ΦΠΑ (ήτοι 359.218,26€ με ΦΠΑ), για την προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών για τις ανάγκες ΝΠΔΔ του Ν. Σερρών χωρικής αρμοδιότητας της Π.Ε. Σερρών για το έτος 2015. Σύμφωνα με τη διακήρυξη, οι ενδιαφερόμενοι μπορούσαν να υποβάλλουν προσφορά για ένα ή περισσότερα από τα δεκαοχτώ (18) τμήματα των προς προμήθεια ειδών, όπως αυτά αναφερόταν αναλυτικά στο σώμα της διακήρυξης. Ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών ορίστηκε η 11.05.2015 και ώρα 09:00 πρωινή. Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ορίστηκε η 27.04.2015 και ώρα 15:00 ενώ ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 04.05.2015 και ώρα 17:00. Στο προοίμιο της διακήρυξης οριζόταν ότι: «Κριτήριο αξιολόγησης: α)Χαμηλότερη τιμή (ως προς τα καύσιμα το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης στα εκατό (%) επί της μέσης λιανικής τιμής της αγοράς, που μπορεί να είναι και αρνητικό έως -5%)». Ως εγγύηση συμμετοχής στο διαγωνισμό ορίστηκε το ποσό που θα καλύπτει το 2% του προϋπολογισμού των προς

προμήθεια ειδών για τα οποία θα καταθέσουν προσφορά, άνευ Φ.Π.Α. ενώ ως εγγύηση καλής εκτέλεσης της σύμβασης ορίστηκε το ποσό που θα καλύπτει το 5% της συνολικής συμβατικής αξίας χωρίς το Φ.Π.Α..

2.3. Περίληψη της εν λόγω διακήρυξης, η οποία περιείχε τους ουσιώδεις όρους και στοιχεία της διακηρύξεως του διαγωνισμού, απεστάλη ηλεκτρονικά (την 10.03.2015) και δημοσιεύθηκε (την 13.03.2015) στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε), απεστάλη προς δημοσίευση στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβέρνησης, όπου αρμόδια υπηρεσία του Εθνικού Τυπογραφείου τους έκανε γνωστό ότι η σχετική περίληψη δε δύναται να δημοσιευθεί σύμφωνα με τις διατάξεις της περ. δ της παρ. 8. του άρθρου 67 του ν. 4316/2014. Η υπ' αριθμ. πρωτ. Τ.Τ.102167/1206/10.03.2015 περίληψη της διακήρυξης του διαγωνισμού δημοσιεύθηκε στις εφημερίδες «ΗΧΩ ΤΩΝ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ», «ΕΦΗΜΕΡΙΣ ΔΙΑΚΗΡΥΞΕΩΝ», «ΕΛΕΥΘΕΡΟ ΒΗΜΑ», «ΝΙΓΡΙΤΑ», «Η ΠΡΟΟΔΟΣ» στις 13.03.2015, αναρτήθηκε στον ιστότοπο ΔΙΑΥΓΕΙΑ (ΑΔΑ: 7ΟΥ37ΛΛ-ΤΜΘ). Επιπλέον η περίληψη αναρτήθηκε στον πίνακα ανακοινώσεων της Π.Ε. Σερρών την 13.03.2015, στην ιστοσελίδα της Περιφέρειας www.pkm.gov.gr την 13.03.2015 και στην δικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) την 13.03.2015.

2.4. Κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού, διαπιστώθηκε, όπως προκύπτει από το με ημερομηνία 12.05.2015 Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης του διαγωνισμού, ότι δεν κατατέθηκε καμία προσφορά για τα τμήματα του διαγωνισμού.

2.5. Με την υπ' αριθμ 970/2015 απόφασή της (Απόσπασμα Πρακτικού της 19^{ης}/26.05.2015 Συνεδρίασης με ΑΔΑ: 61ΤΟ7ΛΛ-66Χ), η Οικονομική Επιτροπή της Περιφέρειας, αφού έλαβε υπ' όψιν το με ημερομηνία 12.05.2015 Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης του διαγωνισμού (το οποίο αναφέρεται ως από 11-05-2015 Πρακτικό, σύμφωνα με την ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών), αποφάσισε: *«Εγκρίνει την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, σύμφωνα με την παρ. 1α του άρθρου 25 του ΠΔ 60/16.3.2007 (ΦΕΚ 64Α'/16.3.2007), με τη σύμφωνη γνώμη της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.), για την ανάδειξη προμηθευτών υγρών καυσίμων θέρμανσης, κίνησης και ελαιολιπαντικών, για την κάλυψη αναγκών των ΝΠΔΔ {ΤΕΙ Κεντρικής Μακεδονίας στις Σέρρες, Παράρτημα Απ/πείας & Αποκ/σης Ατόμων με Αναπηρία του Ν.Σερρών (ΚΑΑΑ με Α' Σερρών & ΚΕΠΕΠ Σιδηροκάστρου) και υπηρεσίες του ΟΑΕΔ (ΚΕΤΕΚ, ΚΠΑ2 ΣΕΡΡΩΝ, ΚΠΑ2 ΝΙΓΡΙΤΑΣ, ΚΠΑ2 ΣΙΔΗΡΟΚΑΣΤΡΟΥ, ΒΝΣ, ΕΡΓΑΤΙΚΟ ΚΕΝΤΡΟ)} της Περιφερειακής Ενότητας Σερρών, για το έτος 2015», καθώς δεν υπεβλήθησαν προσφορές στον Διεθνή, Ηλεκτρονικό, Τακτικό, Μειοδοτικό Διαγωνισμό με θέμα: «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΥΓΡΩΝ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ ΚΑΙ ΚΙΝΗΣΗΣ, ΚΑΘΩΣ ΚΑΙ ΕΛΑΙΟΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΓΙΑ ΤΗΝ ΚΑΛΥΨΗ ΑΝΑΓΚΩΝ ΤΩΝ ΝΠΔΔ {ΤΕΙ Κεντρικής Μακεδονίας στις Σέρρες, Παράρτημα Απ/πείας & Αποκ/σης Ατόμων με Αναπηρία του Ν.Σερρών (ΚΑΑΑ με Α' Σερρών & ΚΕΠΕΠ Σιδηροκάστρου) και υπηρεσίες του ΟΑΕΔ (ΚΕΤΕΚ, ΚΠΑ2 ΣΕΡΡΩΝ, ΚΠΑ2 ΝΙΓΡΙΤΑΣ, ΚΠΑ2 ΣΙΔΗΡΟΚΑΣΤΡΟΥ, ΒΝΣ, ΕΡΓΑΤΙΚΟ ΚΕΝΤΡΟ)} ΤΗΣ ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΚΗΣ ΕΝΟΤΗΤΑΣ ΣΕΡΡΩΝ, ΓΙΑ ΤΟ ΕΤΟΣ 2015», σύμφωνα με το από 11-05-2015 πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας Τακτικού Διαγωνισμού Π.Ε. Σερρών, το οποίο αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της παρούσας».*

2.6. Κατόπιν των ανωτέρω, η Π.Ε. Σερρών αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., κατ' άρθρο 25 παρ. 1α Π.Δ. 60/2007, προσκομίζοντας σχετικό σχέδιο απόφασης του Περιφερειακού Συμβουλίου της Περιφέρειας Κεντρικής Μακεδονίας, προκειμένου να αναθέσει την προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών συνολικού προϋπολογισμού 292.047,37€ προ Φ.Π.Α. (ήτοι 359.218,26 συμπεριλαμβανομένου αναλογούντος Φ.Π.Α.), έπειτα από τη διενέργεια διαπραγμάτευσης, για την κάλυψη των αναγκών ΝΠΔΔ του Ν. Σερρών χωρικής αρμοδιότητας της Π.Ε. Σερρών.

II. Νομικό πλαίσιο

3. Το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης, 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. [...]»

4. 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 (Φ.Π.Α.) 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, [...]”

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με το άρθρο 2 του αριθ. 1336/2013 Κανονισμού της Επιτροπής της 13ης Δεκεμβρίου 2013 για την τροποποίηση των οδηγιών 2004/17/ΕΚ, 2004/18/ΕΚ και 2009/81/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, όσον αφορά στα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, το ως άνω ποσό αναπροσαρμόστηκε στις 134.000 και 207.000 ευρώ, αντιστοίχως.

5. Το άρθρο 8 παρ. 1,3 και 5 του ίδιου π.δ. ορίζει τα παρακάτω:

“1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας δημόσιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, εκτός Φ.Π.Α., όπως προσδιορίζεται από την αναθέτουσα αρχή. Στον υπολογισμό αυτό, λαμβάνεται υπόψη το εκτιμώμενο συνολικό ποσό, συμπεριλαμβανομένων τόσο του τυχόν προβλεπόμενου δικαιώματος προαίρεσης όσο και των τυχόν παρατάσεων της σύμβασης [...]

3. Κανένα σχέδιο έργου και καμία σύμβαση προμήθειας ή υπηρεσιών δεν επιτρέπεται να καταμνησθεί, προκειμένου να αποφευχθεί η εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος διατάγματος.

5. [...] β) Όταν η προμήθεια ομοειδών προϊόντων μπορεί να οδηγήσει σε ταυτόχρονη σύναψη χωριστών συμβάσεων κατά τμήματα, λαμβάνεται υπόψη η εκτιμώμενη συνολική αξία αυτών των τμημάτων κατά την εφαρμογή του άρθρου 6 σημεία α) και β). Όταν η συνολική αξία των τμημάτων είναι ίση με ή υπερβαίνει την αξία που καθορίζεται στο άρθρο 6, το παρόν εφαρμόζεται στη σύναψη κάθε τμήματος.”

6. Στο άρθρο 25 παρ. 1 περ. α΄ του π.δ. 60/2007, ορίζεται ότι “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» [...]”.

7. Στο άρθρο 30 παρ. 5 του ίδιου π.δ ορίζεται ότι: “Οι προκηρύξεις και το περιεχόμενό τους δεν μπορούν να δημοσιεύονται σε εθνικό επίπεδο πριν από την ημερομηνία της αποστολής τους στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή...πρέπει δε να αναφέρουν την ημερομηνία αποστολής της σχετικής ειδοποίησης στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή ή της δημοσίευσης στο «προφίλ αγοραστή» ”.

8. 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: «... 3. Η διαδικασία ανάδειξης προμηθευτών-χορηγητών, για προμήθειες των ειδών της παραγράφου 1 του παρόντος [α. τροφίμων, β. λοιπών αναλώσιμων ειδών παντοπωλείου καθώς και παροχών των σχετικών υπηρεσιών, γ. πετρελαιοειδών και δ. φαρμάκων και αναλώσιμου υγειονομικού υλικού] για τις ανάγκες των περιφερειών, των ιδρυμάτων και των νομικών τους προσώπων πραγματοποιείται εφεξής από τις οικείες περιφέρειες. Κάθε γενική και ειδική διάταξη που αντιτίθεται στο παρόν, καταργείται».

III. Νομική Εκτίμηση

9. Το υπό εξέταση αίτημα της Π.Ε. Σερρών, 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, προϋπολογισθείσας αξίας 292.047,37€ προ Φ.Π.Α. (ήτοι 359.218,26€ συμπεριλαμβανομένου αναλογούντος Φ.Π.Α.) για το έτος 2015, 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.

10. 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 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).

11. Η εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α του π.δ. 60/2007 της οποίας γίνεται ρητά επίκληση από τον αιτούντα φορέα και στη βάση της οποίας οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης και προϋποθέτει:

α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία,

Όπως παγίως έχει 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 προηγηθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία (ΕΑΑΔΗΣΥ-Αποφ. 121, 153, 346, 409, 498, 499/2013 και 5, 26, 44, 65, 79/2014, 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 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) 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.

12. Εν προκειμένω, από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης και κρίνοντας, καταρχάς, την πλήρωση της προϋπόθεσης για προηγούμενη νομίμως διεξαχθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, προκύπτουν τα εξής:

α) Η Π.Ε. Σερρών διενήργησε διεθνή ανοικτό διαγωνισμό, προϋπολογισμού δαπάνης 292.047,37€ προ Φ.Π.Α. (ήτοι 359.218,26€ συμπεριλαμβανομένου αναλογούντος Φ.Π.Α.) για το έτος 2015, για την προμήθεια υγρών καυσίμων και λιπαντικών για την κάλυψη των αναγκών των ΝΠΔΔ του Ν. Σερρών χωρικής αρμοδιότητας της Π.Ε. Σερρών. Η εν λόγω διακήρυξη δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από την συμμετοχή του στον σχετικό διαγωνισμό, όπως προκύπτει από το παραπάνω παρατεθέν ιστορικό.

β) Ως προς τη μη υποβολή προσφοράς ή τη μη ύπαρξη υποψηφίου

Με αριθμ 970/2015 απόφασή της (Απόσπασμα Πρακτικού της 19^{ης}/26.05.2015 Συνεδρίασης με ΑΔΑ: 61ΤΟ7ΛΛ-66Χ), η Οικονομική Επιτροπή της Περιφέρειας, αφού έλαβε υπ' όψιν το με ημερομηνία 12.05.2015 Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης του διαγωνισμού (το οποίο αναφέρεται ως από 11-05-2015 Πρακτικό, σύμφωνα με την ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών) κήρυξε το διαγωνισμό άγονο καθώς δεν κατατέθηκε καμία προσφορά.

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

Στο προσκομισθέν σχέδιο απόφασης του Περιφερειακού Συμβουλίου της Περιφέρειας Κεντρικής Μακεδονίας, γίνεται ρητή αναφορά στην προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης και στην ανάθεση της προμήθειας καυσίμων και λιπαντικών για την κάλυψη των αναγκών των ΝΠΔΔ του Ν. Σερρών χωρικής αρμοδιότητας της Π.Ε. Σερρών, έπειτα από διαπραγμάτευση που θα διενεργηθεί σύμφωνα με τους όρους της υπ' αριθμ. πρωτ. 102167/1206/10.03.2015 διακήρυξης της Π.Ε. Σερρών.

Τέλος, επισημαίνεται ότι ο περιορισμός του χρονικού διαστήματος της περιόδου οριστικής υποβολής προσφορών, αναλόγως των περιστάσεων, μπορεί να θέτει εμπόδια στη συμμετοχή στη διαγωνιστική διαδικασία και να περιορίζει έτσι τον ανταγωνισμό. Ως εκ τούτου η Αρχή θεωρεί ορθότερο η έναρξη υποβολής προσφορών να ταυτίζεται με την δημοσιοποίηση της διακήρυξης του διαγωνισμού και επομένως να υπάρχει η δυνατότητα υποβολής προσφορών καθ' όλο το διάστημα που διανύεται μεταξύ της ημερομηνίας δημοσιοποίησης της διακήρυξης και της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών

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 της Π.Ε. Σερρών στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, για την ανάθεση της προμήθειας υγρών καυσίμων και λιπαντικών, για την κάλυψη των αναγκών ΝΠΔΔ του Ν. Σερρών χωρικής αρμοδιότητας της Π.Ε. Σερρών για το έτος 2015, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης ύψους 292.047,37€ προ Φ.Π.Α. (ήτοι 359.218,26 συμπεριλαμβανομένου αναλογούντος Φ.Π.Α.), χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων της υπ' αριθμ. πρωτ. 102167/1206/10.03.2015 διακήρυξης της Π.Ε. Σερρών.

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 παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος της Περιφέρειας Κεντρικής Μακεδονίας/Περιφερειακής Ενότητας Σερρών, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ (δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, για την προμήθεια υγρών καυσίμων και λιπαντικών, για την κάλυψη των αναγκών ΝΠΔΔ του Ν. Σερρών χωρικής αρμοδιότητας της Π.Ε. Σερρών για το έτος 2015, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης ύψους 292.047,37€ προ Φ.Π.Α. (ήτοι 359.218,26

συμπεριλαμβανομένου αναλογούντος Φ.Π.Α.), για τα οποία ο προηγηθείς διεθνής διαγωνισμός απέβη άγονος, σύμφωνα με τις διατάξεις του π.δ. 60/2007, άρθρο 25, παρ. 1, περ. α, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσόμενων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 2 Ιουλίου 2015

**ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ
Η Αντιπρόεδρος**

Χριστίνα Μπουσουλέγκα