



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**ΑΠΟΦΑΣΗ
150/2015**

(της διαδικασίας του άρθρου 2 παρ. 2, περ. γ', υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει)

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 2 Ιουλίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαπέντε (2015) ημέρα Πέμπτη και ώρα 10:30 π.μ. και επί της οδού Λ. Κηφισίας 7, στους Αμπελόκηπους, 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 | Χριστίνα Μπουσουλέγκα |
| 2. Μέλη: | Ευάγγελος Καραμανλής |
| | Δημήτριος Λουρίκας |
| | Δημήτριος Σταθακόπουλος |

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

Γραμματέας: Στέλλα Τσιάβου

Εισηγήτρια: Στυλιανή Παρασκευά, Χημικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά την διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστη η εισηγήτρια Στυλιανή Παρασκευά, Χημικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., η οποία αποχώρησε πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

Θέμα: Με το με αριθ. πρωτ. 10428/15.05.2015 αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή), που παρελήφθη από την Αρχή στις 18.05.2015 (αρ. πρωτ. εισερχ. 2167), όπως αυτό συμπληρώθηκε, κατόπιν σχετικού αιτήματος της Αρχής, με το αριθμ. πρωτ. 12089/10.06.2015 όμοιο έγγραφο (αριθμ. πρωτ. εισερχ. 2702/16.06.2015) και τα συνημμένα σε αυτά έγγραφα, ο Δήμος Ναυπλιέων αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, για την ανάθεση σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια υγρών καυσίμων για τις ανάγκες του Δήμου και των νομικών προσώπων του, συνολικού προϋπολογισμού 306.726,73€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ήτοι 377.273,88€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, για το έτος 2015.

I. Ιστορικό - πραγματικά περιστατικά

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

1. Με τη με αριθ. 11/2015 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ναυπλιέων (απόσπασμα πρακτικού της με αρ. 2^{ης}/19.01.2015 συνεδρίασης), εγκρίθηκαν: Α. οι τεχνικές προδιαγραφές των καυσίμων και λιπαντικών του Δήμου Ναυπλιέων και των νομικών προσώπων αυτού για το έτος 2015, ως ακριβώς αναφέρονται αναλυτικά στην 59/2014 μελέτη που συντάχθηκε από τη Δ/ση Οικονομικών Υπηρεσιών του Δήμου Ναυπλιέων, Β. οι όροι διενέργειας ηλεκτρονικού διεθνούς ανοικτού δημόσιου διαγωνισμού για την προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών του Δήμου Ναυπλιέων (υπηρεσιών και νομικών προσώπων) έτους 2015, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 481.818,96€ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ.

2. Ακολουθως, με τη με αριθ. πρωτ. 1403/23.01.2015 διακήρυξη, ο αιτών Δήμος προκήρυξε τη διενέργεια ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς δημόσιου διαγωνισμού, με κριτήριο κατακύρωσης α) για τα καύσιμα το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%) επί της διαμορφούμενης, μέσης λιανικής τιμής καυσίμων (βενζίνη αμόλυβδη, πετρέλαιο κίνησης, πετρέλαιο θέρμανσης), της Δ/σης Ανάπτυξης της Περιφερειακής Ενότητας Αργολίδας κατά την ημέρα παράδοσης αυτών και β) την χαμηλότερη τιμή στο σύνολο της προμήθειας των λιπαντικών.

Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών του διαγωνισμού ορίστηκε η 6^η Μαρτίου 2015.

3. Σύμφωνα με το προοίμιο της διακήρυξης τα υπό προμήθεια είδη, η ποσότητα και οι τεχνικές προδιαγραφές αναφέρονται αναλυτικά στην 59/2014 μελέτη που συντάχθηκε από τη Δ/ση Υπηρεσιών του Δήμου Ναυπλιέων, όπως απεικονίζονται στον κάτωθι πίνακα:

A/A	Είδος	Ποσότητα σε λίτρα	Μονάδα μέτρησης	Τιμή ανά λίτρο σε ευρώ	Προϋπολογισμός σε ευρώ
A. ΟΜΑΔΑ ΚΑΥΣΙΜΩΝ					
A.1	Πετρέλαιο θέρμανσης	153.658,00	ΛΙΤΡΑ	0,798	122.619,08
A.2	Πετρέλαιο κίνησης	206.000,00	ΛΙΤΡΑ	0,987	203.322,00
A.3	Βενζίνη Αμόλυβδη 95 οκτανίων	33.927,00	ΛΙΤΡΑ	1,224	41.526,65
ΣΥΝΟΛΟ Α:					367.467,73
ΦΠΑ 23%:					84.517,58
ΤΕΛΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ Α:					451.985,31
B. ΟΜΑΔΑ ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ					
ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΚΙΝΗΤΗΡΩΝ					
B.1	ΜΟΝΟΤΥΠΟ ΛΙΠΑΝΤΙΚΟ C3 30API	10	ΛΙΤΡΑ	4,50	45,00
B.2	20-50W ACEA E2 API CG/4SH	500	ΛΙΤΡΑ	5,00	2.500,00
B.3	10-40W ACEA E4,E5,E7 για κινητήρες EURO 1,2,3,4	400	ΛΙΤΡΑ	9,00	3.600,00
B.4	15-40W ACEA E3,E5,E7,A3 API/CI4	450	ΛΙΤΡΑ	6,00	2.700,00
B.5	10-40W SYNTHETIC 100%	200	ΛΙΤΡΑ	9,50	1.900,00
ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΒΕΝΖΙΝΟΚΙΝΗΤΗΡΩΝ					
B.6	15-50W ACEA A3/B3 API/SL/CF	20	ΛΙΤΡΑ	10,00	200,00
B.7	15-40W ACEA E2, B2,A2 API (FH/5C)	100	ΛΙΤΡΑ	10,00	1.000,00
B.8	20-50 ΓΙΑ ΚΙΝΗΤΗΡΕΣ ΔΙΚΥΚΛΩΝ	50	ΛΙΤΡΑ	8,00	400,00
ΛΟΙΠΑ ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ					

B.9	ΛΟΙΠΑ ΕΙΔΙΚΑ ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ	150	ΛΙΤΡΑ	5,00	750,00
B.10	ΜΟΝΟΤΥΠΟ ΛΙΠΑΝΤΙΚΟ 10ΑΡΙ	10	ΛΙΤΡΑ	5,00	50,00
B.11	ΛΙΠΑΝΤΙΚΟ ΜΙΞΗΣ 2Τ-STROKE	60	ΛΙΤΡΑ	5,00	300,00
B.12	ΥΔΡΑΥΛΙΚΟ ΛΙΠΑΝΤΙΚΟ 46 ΑΡΙ	20	ΛΙΤΡΑ	5,00	10,00
B.13	ΥΔΡΑΥΛΙΚΟ ΛΙΠΑΝΤΙΚΟ 68ΑΡΙ	1200	ΛΙΤΡΑ	5,00	6.000,00
B.14	ΥΔΡΑΥΛΙΚΟ ΛΙΠΑΝΤΙΚΟ 32 ΑΡΙ	250	ΛΙΤΡΑ	5,00	1.250,00
B.15	ΥΔΡΑΥΛΙΚΟ ΛΙΠΑΝΤΙΚΟ 10 ΑΡΙ	40	ΛΙΤΡΑ	5,00	200,00
B.16	TRANSMISION FLUID	40	ΛΙΤΡΑ	8,00	320,00
B.17	ΛΙΠΑΝΤΙΚΟ GEAR OIL HP PLUS ΓΙΑ ΜΗΧΑΝΗΜΑ ΕΡΓΟΥ ΕΡΓ.ΚΑΤΑΣΚΕΥΗΣ JCB	40	ΛΙΤΡΑ	6,00	240,00
B.18	ΒΑΛΒΟΛΙΝΗ 80-90 W ΑΤΙ/GL-4	180	ΛΙΤΡΑ	5,00	900,00
B.19	ΒΑΛΒΟΛΙΝΗ 80-90 W ΑΤΙ/GL-5 (ΕΝΙΣΧΥΜΕΝΗ)	200	ΛΙΤΡΑ	6,00	1.200,00
B.20	AD BLUE	120	ΛΙΤΡΑ	5,00	600,00
ΣΥΝΟΛΟ Β:					24.255,00
ΦΠΑ 23%:					5.578,65
ΤΕΛΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ Β:					29.833,65
ΣΥΝΟΛΟ Α+Β:					391.722,73
ΦΠΑ 23%:					90.096,23
ΤΕΛΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ Α+Β:					481.818,96

4. Στο άρθρο 5 της διακήρυξης «ΔΕΚΤΟΙ ΣΤΟ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟ» αναφέρεται ότι: «Καθώς ο Δήμος δεν διαθέτει δεξαμενές για καύσιμα κίνησης (πετρέλαιο, βενζίνη), ο συμμετέχων θα πρέπει να διαθέτει πρατήριο καυσίμων για την τροφοδοσία των οχημάτων».

Στο άρθρο 6 της διακήρυξης «ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ» αναφέρεται ότι: 6.1 Τα δικαιολογητικά συμμετοχής στο διαγωνισμό είναι τα εξής: [...]«12. Υπεύθυνη δήλωση Ν. 1599/86 του συμμετέχοντος (για τους συμμετέχοντες για τα καύσιμα) με την οποία θα δηλώνει τα στοιχεία διεύθυνσης του πρατηρίου υγρών καυσίμων καθώς και ότι αυτό δεν βρίσκεται σε απόσταση μεγαλύτερη των πέντε (5) χιλιομέτρων από την έδρα του Δήμου. 13. Σε περίπτωση που το πρατήριο (για τους συμμετέχοντες για τα καύσιμα) βρίσκεται σε απόσταση μεγαλύτερη των πέντε (5) χιλιομέτρων από την έδρα του Δήμου Υπεύθυνη δήλωση Ν. 1599/86 με την οποία θα δηλώνει τα στοιχεία διεύθυνσης του πρατηρίου υγρών καυσίμων καθώς και ότι αναλαμβάνει την ευθύνη για την έγκαιρη, σωστή και χωρίς οποιοδήποτε πρακτικό πρόβλημα για την αναθέτουσα αρχή, παράδοση των καυσίμων εντός των διοικητικών ορίων του Δήμου και σε χώρο που θα καθορίζεται στη σύμβαση, στα οχήματα και μηχανήματα αυτού» [...].

5. Στο άρθρο 17 της διακήρυξης «ΥΠΟΧΡΕΩΣΕΙΣ ΤΟΥ ΑΝΑΔΟΧΟΥ» αναφέρεται ότι: «Ο ανάδοχος υποχρεούται να παρέχει α. Τα καύσιμα για την κίνηση των οχημάτων καθημερινά στο πρατήριό του, σύμφωνα με το ωράριο λειτουργίας της επιχείρησής του β. Σε χώρο εντός των διοικητικών ορίων του Δήμου Ναυπλιέων και χρόνο που θα καθορίζονται στη σύμβαση, στα οχήματα και μηχανήματα του Δήμου, εφ' όσον το πρατήριό του βρίσκεται σε απόσταση μεγαλύτερη των πέντε (5) χιλιομέτρων από την έδρα του Δήμου, έγκαιρα και χωρίς οποιοδήποτε πρακτικό πρόβλημα για την αναθέτουσα αρχή [...]».

6. Περίληψη των ουσιαστών όρων και στοιχείων της ως άνω διακήρυξης απεστάλη για δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) στις 23.01.2015 και δημοσιεύθηκε στις 27.01.2015 με κωδικό 2015/S 018-028535. Η αναλυτική διακήρυξη και τα συνημμένα σε αυτή τεύχη δημοπράτησης

δημοσιεύθηκαν στη Διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.) στις 27.01.2015, ώρα 11:50, με αριθμό συστήματος 5535, ενώ παράλληλα, αναρτήθηκαν στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.ΜΗ.Δ.Η.Σ.) με ΑΔΑΜ: 15PROC002539601 και στον ιστότοπο του Δήμου Ναυπλίων www.nafplio.gr στις 26.01.2015. Επίσης, περίληψη της ανωτέρω διακήρυξης δημοσιεύθηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως (ΦΕΚ 29/30.01.2015), καθώς και στον εθνικό τύπο στις εφημερίδες «ΗΧΩ ΤΩΝ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ», «ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ & ΠΛΕΙΣΤΗΡΙΑΣΜΩΝ», «ΔΗΜΟΣΙΟΓΡΑΦΟΣ» και «ΑΡΓΟΛΙΔΑ» στις 30.01.2015 και αναρτήθηκε στο διαδικτυακό τόπο ΔΙΑΥΓΕΙΑ (ΑΔΑ: Ω7Ρ4ΩΚΦ-ΤΔΨ).

Η διακήρυξη δημοσιεύτηκε στο ΕΣΗΔΗΣ στις 27.01.2015. Ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών στο σύστημα ορίστηκε η **27^η.02.2015** και καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών στη Διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ η **6^η.03.2015**.

7. Στις 12.03.2015, ήτοι τέσσερις εργάσιμες ημέρες μετά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, η αρμόδια Επιτροπή διενέργειας και αξιολόγησης των αποτελεσμάτων του διαγωνισμού, που είχε συγκροτηθεί με την 398/2014 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου, συνδέθηκε με τους ειδικούς κωδικούς χρηστών στην πλατφόρμα του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων και διαπίστωσε ότι είχαν υποβληθεί εμπρόθεσμα τέσσερις (4) προσφορές για την ομάδα Β λιπαντικά. Σύμφωνα με το υπ' αριθ. 1 Πρακτικό (12.03.2015), η επιτροπή διαγωνισμού διαπίστωσε ότι Α) ως προς την προμήθεια της ομάδας Α - καύσιμα, της 59/2014 τεχνικής μελέτης, ο διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος και Β) ως προς την προμήθεια της ομάδας Β, της από 59/2014 τεχνικής μελέτης, κρίθηκαν απαράδεκτες οι προσφορές των εταιρειών α) ΕΛΒΙΓΚΡΟ ΑΒΕΕ, β) ΝΙΚ. ΠΑΠΑΔΗΜΗΤΡΙΟΥ & ΣΙΑ ΕΕ, γ) ΦΡΑΓΚΑΤΟΣ ΑΝΤΩΝΙΟΣ, ενώ κρίθηκε παραδεκτή η προσφορά της εταιρείας Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ ΑΕ.

8. Στη συνέχεια, με την υπ. αριθ. 88/2015 απόφασή της η Οικονομική Επιτροπή (απόσπασμα πρακτικού της 10^{ης}/27.03.2015 συνεδρίασης) (ΑΔΑ: 741ΛΩΚΦ-5Φ8): 1. ενέκρινε το Πρακτικό Νο 1 της επιτροπής διενέργειας διαγωνισμού για την «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΚΑΙ ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΔΗΜΟΥ ΝΑΥΠΛΙΩΝ ΕΤΟΥΣ 2015» και 2. κήρυξε άγονο το διαγωνισμό ως προς την προμήθεια καυσίμων διότι δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.

9. Ακολούθως, με το υπ' αριθ. 2 Πρακτικό (26.03.2015) της επιτροπής του διαγωνισμού και έπειτα από την εξέταση των εμπρόθεσμων ενστάσεων με αριθ. 5727/18.03.2015 της Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ, με αριθ. 5783/19.03.2015 της ΕΛΒΙΓΚΡΟ ΑΒΕΕ και με αριθ. 5843/19.03.2015 της ΝΙΚ. ΠΑΠΑΔΗΜΗΤΡΙΟΥ & ΣΙΑ ΕΕ, η επιτροπή εισηγήθηκε προς την Οικονομική Επιτροπή του Δήμου: Α) ως προς το μέρος του διαγωνισμού σχετικά με την ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ, την απόρριψη των ενστάσεων των εταιρειών ΕΛΒΙΓΚΡΟ ΑΒΕΕ, ΝΙΚ. ΠΑΠΑΔΗΜΗΤΡΙΟΥ & ΣΙΑ ΕΕ και Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ ΑΕ και τη συνέχιση της διαδικασίας ανοίγματος οικονομικής προσφοράς μόνο για την εταιρεία Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ ΑΕ, της οποίας τα δικαιολογητικά και η τεχνική προσφορά ήταν πλήρης και Β) ως προς το μέρος του διαγωνισμού σχετικά με την ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΚΑΥΣΙΜΩΝ, την προσφυγή στην διαδικασία της διαπραγμάτευσης του άρθρου 3 παρ. 3 γ. 1 του ΕΚΠΟΤΑ διότι δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά από τους συμμετέχοντες ως προς την ομάδα αυτή των καυσίμων στο διαγωνισμό.

10. Η Οικονομική Επιτροπή με την υπ' αριθ. 87/2015 απόφασή της (απόσπασμα πρακτικού της 10^{ης}/27.03.2015 συνεδρίασης) (ΑΔΑ: 7ΞΕΗΩΚΦ-6Β1) αποφάσισε: 1. ως προς την προμήθεια λιπαντικών, την απόρριψη των ενστάσεων των εταιρειών ΕΛΒΙΓΚΡΟ ΑΒΕΕ, ΝΙΚ. ΠΑΠΑΔΗΜΗΤΡΙΟΥ & ΣΙΑ ΕΕ και Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ ΑΕ, και τη συνέχιση της διαδικασίας με το άνοιγμα της οικονομικής προσφοράς της εταιρείας Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ ΑΕ και 2. ως προς την προμήθεια καυσίμων, την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης.

11. Στη συνέχεια, η επιτροπή διαγωνισμού με το υπ' αριθ. 3 Πρακτικό της (02.04.2015) εισηγήθηκε προς την Οικονομική Επιτροπή την κατακύρωση του διαγωνισμού ως προς το μέρος της προμήθειας λιπαντικών στην εταιρεία Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ ΑΕ. Η Οικονομική Επιτροπή με την υπ' αριθ. 96/2015 απόφασή της (απόσπασμα πρακτικού της 11^{ης}/06.04.2015 συνεδρίασης) (ΑΔΑ: 73ΡΑΩΚΦ-ΞΟ7) ενέκρινε το ανωτέρω Πρακτικό υπ' αριθ. 3 και αποφάσισε την κατακύρωση της προμήθειας λιπαντικών στην εταιρεία Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ ΑΕ.

12. Ακολούθως, η Οικονομική Επιτροπή με την υπ' αριθ. 107/2015 απόφασή της (απόσπασμα πρακτικού της 12^{ης}/20.04.2015 συνεδρίασης) (ΑΔΑ: ΩΖΟ3ΩΚΦ-Ψ40), λαμβάνοντας υπόψη την από 14.04.2015 εισήγηση της Δ/σης Οικονομικών Υπηρεσιών με θέμα: «Περί απευθείας ανάθεσης προμήθειας καυσίμων για δύο μήνες μέχρι την ολοκλήρωση της διαδικασίας ανάθεσης με διαπραγμάτευση», ενέκρινε ένα μέρος της προμήθειας καυσίμων να ανατεθεί με απευθείας ανάθεση, για το χρονικό διάστημα δυο μηνών και μέχρι της ολοκλήρωσης της διαδικασίας ανάθεσης μέσω διαπραγμάτευσης, λόγω της κατεπείγουσας ανάγκης που υπάρχει, για την λειτουργία των υπηρεσιών του Δήμου και πολύ περισσότερο για τις ανάγκες της υπηρεσίας καθαριότητας, συνολικού προϋπολογισμού 60.741,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ήτοι 74.711,43€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

13. Η Δ/ση Οικονομικών Υπηρεσιών του Δήμου Ναυπλιέων απέστειλε την υπ' αριθ. πρωτ. 8986/27.04.2015 πρόσκληση προς όλα τα πρατήρια καυσίμων του Ναυπλίου προκειμένου να καταθέσουν προσφορά για προμήθεια καυσίμων με τη διαδικασία της απευθείας ανάθεσης για προϋπολογισμό 60.741,00€, μέχρι την 4^η.05.2015. Σύμφωνα με την από 04.05.2015 εισήγηση του Τμήματος Λογιστηρίου Προϋπολογισμού και Προμηθειών κατέθεσαν προσφορά δύο (2) από τα δέκα (10) πρατήρια στα οποία απεστάλη η πρόσκληση. Με την υπ' αριθ. 123/2015 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής (απόσπασμα πρακτικού της 14^{ης}/04.05.2015 συνεδρίασης) (ΑΔΑ: 61ΑΗΩΚΦ-927) εγκρίθηκε η απευθείας ανάθεση της προμήθειας υγρών καυσίμων στην κα Ραφαηλίδη-Δημούλη Αγγελική, η οποία υπέβαλε τη συμφερότερη προσφορά. Επιπλέον, κοινοποιήθηκε αντίγραφο της υπ' αριθ. 3/2015 Πράξης της Επιτροπής του Ελεγκτικού Συνεδρίου, σύμφωνα με την οποία δεν κωλύεται η υπογραφή του υποβληθέντος προς έλεγχο σχεδίου συμβάσεως μεταξύ του Δήμου Ναυπλιέων και της εταιρείας «ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ ΑΕ» για την προμήθεια λιπαντικών έτους 2015.

14. Επιπρόσθετα, επισημαίνεται ότι στο σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου αναφέρεται ρητά «...για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού για τη σύναψη σύμβασης για την προμήθεια καυσίμων, χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων της διακήρυξης του άγονου ηλεκτρονικού ανοιχτού διεθνούς διαγωνισμού που προηγήθηκε». Επίσης, αναφέρεται ότι: «σημειώνεται ότι οι ποσότητες των υπό προμήθεια ειδών με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης έχουν μειωθεί σε σχέση με αυτές που αναφέρονται στην υπ' αριθ. πρωτ. 1403/23.01.2015 διακήρυξη του διαγωνισμού, κατά το μέρος που αφορά την απευθείας ανάθεση της προμήθειας καυσίμων, που ανατέθηκε με την 123/2015 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής».

15. Τέλος, με την υπ' αριθ. 10426/15.05.2015 βεβαίωση του Δήμου Ναυπλιέων βεβαιώνεται ότι «δεν εκκρεμούν, καθώς δεν υποβλήθηκαν, ενστάσεις, προσφυγές ή άλλα ένδικα μέσα κατά οποιουδήποτε σταδίου της διαγωνιστικής διαδικασίας (συμπεριλαμβανομένης της διακήρυξης) σχετικά με τον διενεργηθέντα ηλεκτρονικό ανοιχτό δημόσιο διαγωνισμό για την εκτέλεση της "προμήθειας καυσίμων και λιπαντικών έτους 2015" για το Δήμο και τα Ν.Π του, που να αφορά την ομάδα Α – προμήθεια καυσίμων».

16. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Ναυπλιέων, με το με αριθ. πρωτ. 10428/15.05.2015 αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., που παρελήφθη από την Αρχή στις 18.05.2015 (αρ. πρωτ. εισερχ. 2167), όπως αυτό συμπληρώθηκε, κατόπιν σχετικού αιτήματος της Αρχής, με το αριθμ. πρωτ. 12089/10.06.2015 όμοιο έγγραφο (αριθμ. πρωτ. εισερχ. 2702/16.06.2015) και τα συνημμένα σε αυτά έγγραφα, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προσκομίζοντας σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, για την ανάθεση σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια υγρών καυσίμων για τις ανάγκες του Δήμου και των νομικών προσώπων του, συνολικού προϋπολογισμού 306.726,73€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ήτοι 377.273,88€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, για το έτος 2015, όπως αναλύεται κατωτέρω:

ΕΙΔΟΣ	ΔΗΜΟΣ	ΝΠΔΔ Δ.Ο.Π.Π.Α.Τ.	Δ.Ε.Υ.Α.Ν.	Α' ΣΧΟΛ. ΕΠΙΤΡΟΠΗ	Β' ΣΧΟΛ. ΕΠΙΤΡΟΠΗ	Δ.Ο.ΚΟΙ.ΠΑ Ν	ΣΥΝΟΛΟ
Πετρέλαιο κίνησης	140.647,50€	-	12.337,50€	-	-		152.985,00€
Βενζίνη αμόλυβδη	14.688,00€	1.746,65€	14.688,00€	-	-		31.122,65€
Πετρέλαιο θέρμανσης	15.960,00€	28.455,08€	-	31.920,00€	31.920,00€	14.364,00€	122.619,08€
ΣΥΝΟΛΟ							306.726,73€
ΦΠΑ 23%							70.547,15€
ΣΥΝΟΛΟ ΜΕ ΦΠΑ							377.273,88€

II. Νομικό πλαίσιο

17. Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προβλέπεται ότι: «[...] 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. [...]».

18. Οι διατάξεις του άρθρου 209 παρ. 1 του ν. 3463/2006 «Κύρωση του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων» (Α' 114) ορίζουν ότι: «1. Οι προμήθειες των Δήμων, των Κοινοτήτων, των πάσης φύσεως Συνδέσμων τους, των νομικών τους προσώπων δημοσίου δικαίου και των ιδρυμάτων τους 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 του π.δ. 370/1995 (ΦΕΚ 199 Α'), όπως αυτές έχουν τροποποιηθεί από το π.δ. 105/2000 (ΦΕΚ 100 Α') και των αντίστοιχων του π.δ. 57/2000 (ΦΕΚ 45 Α')».

19. Στις διατάξεις του άρθρου 3 παρ. 2 και 3γ και 23 παρ. 1 της υπ' αριθμ. 11389/1993 υπουργικής απόφασης με τίτλο «Ενιαίος κανονισμός προμηθειών οργανισμών τοπικής αυτοδιοίκησης» (Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α.) (Β' 185) προβλέπονται τα ακόλουθα: «Άρθρο 3. [...] 2. Οι όροι της διακήρυξης κάθε διαγωνισμού πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις. 3. [...] 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 ανοιχτό 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. 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. [...]».

20. Στις 12-12-2012 δημοσιεύθηκε πράξη Νομοθετικού Περιεχομένου (Α' 240), η οποία κυρώθηκε με το ν. 4111/2013 (Α' 18) και η οποία στο άρθρο 4 προβλέπει ότι: «[...] 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...».

21. Στα άρθρα 134 (ΕΘΝΙΚΟ ΣΥΣΤΗΜΑ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΩΝ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ) και 136 (Υποχρέωση χρήσης ΕΣΗΔΗΣ) του Ν.4281/14 (ΦΕΚ 160 Α/08082014): “Μέτρα στήριξης και ανάπτυξης της ελληνικής οικονομίας, οργανωτικά θέματα Υπουργείου Οικονομικών και άλλες διατάξεις”, ορίζεται ότι : «...134. Οι διατάξεις του παρόντος Τίτλου εφαρμόζονται κατά την ανάθεση και εκτέλεση, με τη χρήση Τεχνολογιών Πληροφορικής και Επικοινωνιών (ΤΠΕ), δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών του Μέρους Β΄ του παρόντος από αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς. Μπορεί επίσης να εφαρμόζονται στις συμβάσεις παραχώρησης δημοσίων έργων και στις συμβάσεις του ν. 3389/2005 (Α΄ 232), εφόσον τούτο ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης. [...] 136. 1. Οι αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς υποχρεούνται να χρησιμοποιούν το ΕΣΗΔΗΣ σε όλα τα στάδια της διαδικασίας ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων του παρόντος, από την υποβολή του αιτήματος μέχρι την υπογραφή και την εκτέλεση των συμβάσεων αυτών, με εκτιμώμενη αξία ίση ή ανώτερη των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ, χωρίς να συμπεριλαμβάνεται ο ΦΠΑ. Με απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας ο χρόνος έναρξης υποχρεωτικής εφαρμογής του συνόλου ή μέρους από τις διατάξεις του παρόντος τίτλου μπορεί να μετατίθεται, σε όλες ή ορισμένες κατηγορίες δημοσίων συμβάσεων, για όλες ή για ορισμένες αναθέτουσες αρχές και σε όλες τις αποφάσεις ανάθεσης και εκτέλεσης δημοσίων συμβάσεων ή σε μέρη αυτών...». Επιπλέον, με την παρ. 3 του άρθρου 201 του ίδιου Νόμου, ορίζεται ότι : «3. Η ισχύς των άρθρων 134 έως 138, αρχίζει ως προς τις προμήθειες και υπηρεσίες, όσον αφορά τους φορείς της Κεντρικής Διοίκησης όπως ορίζεται στο άρθρο 14 του ν. 4270/2014 την 1η Ιουλίου 2014, όσον αφορά τους φορείς της Γενικής Κυβέρνησης την 1η Οκτωβρίου 2014 και όσον αφορά το σύνολο του δημόσιου τομέα την 1η Οκτωβρίου 2015. [...]».

22. Με την υπ' αριθ. Π1/2390 απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας (ΦΕΚ 2677/Β/2013) καθορίστηκαν οι Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.).

23. Περαιτέρω, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 3 του π.δ. 60/2007 «Προσαρμογή της Ελληνικής Νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ “περί συντονισμού των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών”, όπως τροποποιήθηκε με την Οδηγία 2005/51/ΕΚ της Επιτροπής και την Οδηγία 2005/75/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 16ης Νοεμβρίου 2005» (Α΄ 64) ορίζεται ότι: «Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις ενεργώντας με διαφάνεια».

24. Οι διατάξεις του άρθρου 6 παρ. 1 του π.δ. 60/2007 προβλέπουν ότι:

«1. 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) 137.000,00 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 Κανονισμού (ΕΕ) αριθ. 1336/2013 της Επιτροπής της 13^{ης} Δεκεμβρίου 2013 «για την τροποποίηση των οδηγιών του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου 2004/17/ΕΚ, 2004/18/ΕΚ και 2009/81/ΕΚ όσον αφορά τα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων», τα ως άνω ποσά αναπροσαρμόστηκαν στις 134.000 ευρώ και 207.000 ευρώ, αντίστοιχα.

25. Στο άρθρο 8 του π.δ. 60/2007, ορίζεται ότι : « 1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας δημόσιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, εκτός ΦΠΑ, όπως προσδιορίζεται από την αναθέτουσα αρχή. Στον υπολογισμό αυτό, λαμβάνεται υπόψη το εκτιμώμενο συνολικό ποσό, συμπεριλαμβανομένου τόσο του τυχόν προβλεπόμενου δικαιώματος προαίρεσως όσο και των τυχόν παρατάσεων της σύμβασης [...] 2. Η αποτίμηση πρέπει να ισχύει κατά το χρόνο αποστολής της προκήρυξης διαγωνισμού, όπως προβλέπεται στο άρθρο 29 παράγραφος 2 ή, στις περιπτώσεις όπου δεν απαιτείται μια τέτοια προκήρυξη, κατά το χρονικό σημείο έναρξης της διαδικασίας ανάθεσης της σύμβασης. 3. Κανένα σχέδιο έργου και καμία σύμβαση προμήθειας ή υπηρεσιών δεν επιτρέπεται να κατατηθεί, 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. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να παρεκκλίνουν, προκειμένου για τα τμήματα των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός ΦΠΑ είναι μικρότερη των ογδόντα χιλιάδων (80.000) ευρώ και υπό τον όρο ότι το συνολικό ποσό των συγκεκριμένων τμημάτων δεν υπερβαίνει το 20 % της συνολικής αξίας όλων των τμημάτων [...]».

26. Στη διάταξη του άρθρου 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 αίτημά της, [...]».

III. Νομική Εκτίμηση

27. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Ναυπλιέων 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 ίδιου π.δ. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 306.726,73€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ήτοι 377.273,88€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, για το έτος 2015, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή γνώμης.

28. 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 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). 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 10^{ης} Μαρτίου 1987, C-199/85, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1987, σ. 1039, σκέψη 14, 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, της 10^{ης} Απριλίου 2003, C-20/01 και C-28/01, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 2003, I-360, σκέψη 58, της 14^{ης} Σεπτεμβρίου 2004, C-385/02, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2004, σ. I-8121, σκέψη 19, της 14^{ης} Οκτωβρίου 2004, C-340/02, Επιτροπή κατά Γαλλίας, Συλλ. 2004, I-9845, σκέψη 38, και της 2^{ης} Ιουνίου 2005, C-394/02, Επιτροπή κατά Ελλάδας, Συλλ. 2005, I-4713, σκέψη 33).

29. Ειδικότερα, η εφαρμογή του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, στην 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.

Μάλιστα, 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 προηγθέντα 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. 466/2011, 1249/2011, 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) 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.

30. 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 Ναυπλιέων προκήρυξε ηλεκτρονικό ανοικτό διεθνή διαγωνισμό για την προμήθεια υγρών καυσίμων για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των νομικών προσώπων του, για το έτος 2015, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 391.722,73€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ήτοι 481.818,96€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, με κριτήριο κατακύρωσης για τα καύσιμα το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%) επί της διαμορφούμενης, μέσης λιανικής τιμής καυσίμων (βενζίνη αμόλυβδη, πετρέλαιο κίνησης, πετρέλαιο θέρμανσης), της Δ/σης Ανάπτυξης της Περιφερειακής Ενότητας Αργολίδας, κατά την ημέρα παράδοσης αυτών, στο πλαίσιο του οποίου για την ομάδα των υγρών καυσίμων δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

Επιπρόσθετα, όπως βεβαιώνεται στο υπ' αριθ. πρωτ. 10426/15.05.2015 έγγραφο του Δήμου Ναυπλιέων «δεν εκκρεμούν, καθώς δεν υποβλήθηκαν, ενστάσεις, προσφυγές ή άλλα ένδικα μέσα κατά οποιουδήποτε σταδίου της διαγωνιστικής διαδικασίας (συμπεριλαμβανομένης της διακήρυξης) σχετικά με τον διενεργηθέντα ηλεκτρονικό ανοικτό δημόσιο διαγωνισμό για την εκτέλεση της "προμήθειας καυσίμων και λιπαντικών έτους 2015" για το Δήμο και τα Ν.Π του, που να αφορά την ομάδα Α – προμήθεια καυσίμων».

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

Με την υπ. αριθ. 88/2015 απόφασή της (απόσπασμα πρακτικού της 10^{ης}/27.03.2015 συνεδρίασης) (ΑΔΑ: 741ΛΩΚΦ-5Φ8)η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου ενέκρινε το Πρακτικό Νο 1 της επιτροπής διενέργειας διαγωνισμού για την «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΚΑΙ ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΔΗΜΟΥ ΝΑΥΠΛΙΕΩΝ ΕΤΟΥΣ 2015» και κήρυξε άγονο το διαγωνισμό ως προς την προμήθεια καυσίμων διότι δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.

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

Η διάταξη του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α του π.δ. 60/2007 παρέχει τη δυνατότητα στις αναθέτουσες αρχές να συνάπτουν συμβάσεις με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, χωρίς να προηγείται δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, με την προϋπόθεση να μην τροποποιούνται ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση.

Μία τροποποίηση είναι δε ουσιώδης, όταν οι νέοι όροι εάν είχαν γνωστοποιηθεί στο πλαίσιο της αρχικής διαδικασίας του διαγωνισμού, θα είχαν ενδεχομένως ως αποτέλεσμα την εκδήλωση ενδιαφέροντος εκ μέρους πρόσθετων υποψηφίων (ΔΕΚ C-337/05 Επιτροπή των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων κατά Ιταλικής Δημοκρατίας απόφαση της 08.04.2008, C-157/06 Επιτροπή των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων κατά Ιταλικής Δημοκρατίας, απόφαση της 02.10.2008, αποφ. VI Τμ. 2845/2010 ΕΣ, αποφ. VI Τμ. 29/2012 ΕΣ, Γνωμ ΝΣΚ 234/2006/Ολομ.).

Εν προκειμένω, σύμφωνα με την υπ' αριθ. 123/2015 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής (απόσπασμα πρακτικού της 14^{ης}/04.05.2015 συνεδρίασης) (ΑΔΑ: 61ΑΗΩΚΦ-927) εγκρίθηκε η απευθείας ανάθεση της προμήθειας υγρών καυσίμων, ποσού 60.741,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, με την επίκληση κατεπειγουσών αναγκών, σε ανάδοχο εταιρεία εμπορίας καυσίμων, κατά παρέκκλιση της εφαρμογής του π.δ. 60/2007, χωρίς να έχει προηγηθεί η σύμφωνη γνώμη της Αρχής.

Σύμφωνα με το προσκομισθέν σχέδιο απόφασης για προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση, ο Δήμος αιτείται τη διαπραγμάτευση για σύναψη της σχετικής σύμβασης, τροποποιώντας τη συνολική προϋπολογισθείσα αξία σε 306.726,73€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (συνολική μείωση κατά 15,5% σε σχέση με τους όρους της αρχικής διακήρυξης).

Ως προς την ανωτέρω τροποποίηση των όρων, εκτιμάται πως, παρά το ότι το κρινόμενο αίτημα διαφοροποιείται σε σχέση με την υπ' αριθ. 1403/23.01.2015 διακήρυξη του αρχικού (διεθνούς) διαγωνισμού, ωστόσο τόσο τα ποσοτικά όσο και τα ποιοτικά χαρακτηριστικά της διαφοροποίησης δεν είναι τέτοια ώστε, εάν οι νέοι όροι είχαν γνωστοποιηθεί στο πλαίσιο της αρχικής διαδικασίας, θα είχαν ως αποτέλεσμα την εκδήλωση ενδιαφέροντος από περισσότερους υποψηφίους. Ενόψει των ανωτέρω, κρίνεται ότι δεν θεωρείται ουσιώδης η εν λόγω τροποποίηση (Πρβλ. ανωτέρω νομολογία και αποφάσεις ΕΑΑΔΗΣΥ 238/2013, 1/2015, 41/2015).

Αντίθετη άποψη εξέφρασε το μέλος της Αρχής Ε. Καραμανλής κατά την γνώμη του οποίου η τροποποίηση της προϋπολογισθείσας αξίας (μείωση κατά 15,5%) και της διάρκειας της σύμβασης (κατά δύο μήνες μικρότερη) συνιστούν ουσιώδεις μεταβολές των όρων αυτής (βλ. ΕΣ Κλ. Ζ 289/2008, ΣΤΕ 1927/2011). Έτσι τόσο τα ποσοτικά χαρακτηριστικά όπως και οι όροι συμμετοχής και εκτέλεσης της σύμβασης που σχετίζονται με το ύψος ή/και την χρονική διάρκεια των προβλεπόμενων εγγυήσεων, αλλά ακόμα και η πιθανή διαφοροποίηση της ζήτησης, συνιστούν νέα δεδομένα που δεν τέθηκαν υπόψη των δυνητικών υποψηφίων για την ανάθεση της σύμβασης κατά την προηγηθείσα διαδικασία. Συνεπώς κατά την άποψη του κ. Καραμανλή εφόσον η αναθέτουσα προέβη ήδη στην ανάθεση μέρους των αναγκών της για δύο μήνες και ακόλουθα στο αίτημά της διαφοροποιεί τα χρονικά και ποσοτικά δεδομένα της αρχικής σύμβασης δεν πληρείται η υπό στοιχείο γ) προϋπόθεση της μη ουσιώδους τροποποίησης των αρχικών όρων αυτής για την προσφυγή στην διαδικασία διαπραγμάτευσης μετά από τον προηγηθέντα άγονο ανοικτό διαγωνισμό.

31. 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 καθόλο το διάστημα που διανύεται μεταξύ της ημερομηνίας δημοσιοποίησης της διακήρυξης και της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών.

32. Κατά συνέπεια, διαπιστώνεται ότι συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρου 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 ειδών καυσίμων, του άγονου προηγμένου σχετικού διαγωνισμού.

Ωστόσο, προκειμένου να είναι σύννομη η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, η αναθέτουσα αρχή οφείλει να τηρήσει απαρέγκλιτα, κατά τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, τον όρο της μη ουσιώδους τροποποίησης των όρων της υπ' αριθ. 1403/23.01.2015 διακήρυξης του διεθνούς διαγωνισμού.

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. κατά πλειοψηφία αποφασίζει:

Την παροχή σύμφωνης γνώμης, επί του αιτήματος του Δήμου Ναυπλιέων, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, κατά τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας καυσίμων, ήτοι: πετρελαίου κίνησης, βενζίνης αμόλυβδης και πετρελαίου θέρμανσης για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των νομικών προσώπων του, έτους 2015, συνολικού προϋπολογισμού 306.726,73€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ ήτοι 377.273,88€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Επισημαίνεται ότι δεν θα πρέπει να τροποποιούνται ουσιαδώς οι όροι της αρχικής σύμβασης, ήτοι της υπ' αριθ. 1403/23.01.2015 διακήρυξης, τόσο ως προς τον προϋπολογισμό και τη διάρκεια των συμβάσεων όσο και ως προς τους υπόλοιπους όρους των τεχνικών προδιαγραφών.

Αθήνα 02.07.2015

Θεωρήθηκε

Η Αντιπρόεδρος

Χριστίνα Μπουσουλέγκα