



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ**  
**ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ**  
**ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**ΑΠΟΦΑΣΗ**

**156/2015**

(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 8<sup>η</sup> Ιουλίου του έτους δύο χιλιάδες πέντε (2015) ημέρα Τετάρτη 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. Πρόεδρος** : Ράικος Δημήτριος
- 2. Αντιπρόεδρος** : Μπουσουλέγκα Χριστίνα
- 3. Μέλη** : Καραμανλής Ευάγγελος  
Λουρίκας Δημήτριος (μέσω τηλεδιάσκεψης)  
Σταθακόπουλος Δημήτριος

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

**Γραμματέας:** Οικονόμου Αικατερίνη

**Εισηγήτρια:** Θεοδωρακοπούλου Αναστασία, Οικονομολόγος, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά την διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν η εισηγήτρια Θεοδωρακοπούλου Αναστασία, καθώς και η προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων Χριστίνα Καξιρή, οι οποίες 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, κατόπιν προηγηθέντος εν μέρει άγονου διαγωνισμού, για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας υγρών καυσίμων για τις ανάγκες του Δήμου Μονεμβασιάς και των νομικών προσώπων του, συνολικού προϋπολογισμού 429.848,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για ένα (1) έτος.

Με το με αρ. πρωτ. 8975/27-05-2015 αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή), που παρελήφθη από την Αρχή στις 29-05-2015 (αρ. πρωτ. εισερχ. 2406), όπως αυτό συμπληρώθηκε, κατόπιν σχετικού αιτήματος της Αρχής, με το αριθμ. πρωτ. 10642/19-06-2015 όμοιο έγγραφο (αριθμ. πρωτ. εισερχ. 2801/19-06-2015) και τα συνημμένα σε αυτά έγγραφα, ο Δήμος Μονεμβασιάς 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 429.848,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για ένα (1) έτος.

## **I. Ιστορικό - πραγματικά περιστατικά**

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

**1.** Με τη με αρ. 15/10-02-2015 Απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Μονεμβασιάς, εγκρίθηκε το υπ' αριθ. 9/02-02-2015 τεύχος τεχνικών προδιαγραφών της προμήθειας καυσίμων και λιπαντικών, το οποίο συντάχθηκε από την Τεχνική Υπηρεσία, για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των νομικών προσώπων του, συνολικού ενδεικτικού προϋπολογισμού 444.968,39€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

**2.** Με τη με αρ. 34/2015 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Μονεμβασιάς (απόσπασμα Πρακτικού της με αρ. 4/2015 Συνεδρίασης, με ΑΔΑ: 6ΟΖ1ΩΚ9-Λ4Υ), εγκρίθηκε η ως άνω προμήθεια, καταρτίστηκαν οι όροι της διακήρυξής της και ορίσθηκε η διενέργεια ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού με χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) μέσω της διαδικτυακής πύλης [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr).

**3.** Ακολούθως, με τη με αρ. πρωτ. 3142/04-03-2015 διακήρυξη, ο αιτών Δήμος προκήρυξε τη διενέργεια ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού για την προμήθεια ειδών: α) καυσίμων, προϋπολογισμού 429.848,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. και β) λιπαντικών, προϋπολογισμού 15.120,39€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των νομικών προσώπων του, ήτοι του Ν.Π.Ι.Δ. «ΚΟΙΝΩΦΕΛΗΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΠΑΙΔΕΙΑΣ & ΠΕΡΙΒΑΛΛΟΝΤΟΣ ΔΗΜΟΥ ΜΟΝΕΜΒΑΣΙΑΣ» (Κ.Ε.Π.ΠΕ.Δ.Μ.), του Ν.Π.Δ.Δ «Νομικό Πρόσωπο Κοινωνικής Προστασίας και Αλληλεγγύης, Πολιτισμού και Αθλητισμού Δήμου Μονεμβασιάς» και των Σχολικών Επιτροπών Α/βάθμιας και Β/βάθμιας Εκπαίδευσης. Ως κριτήριο κατακύρωσης ορίσθηκε, για τα καύσιμα η μεγαλύτερη ποσοστιαία έκπτωση σε ακέραιες μονάδες στη μέση τιμή λιανικής πώλησης στο Νομό Λακωνίας και για τα λιπαντικά το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης (%) επί των τιμών του προϋπολογισμού της μελέτης. Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής των προσφορών ορίσθηκε η 15<sup>η</sup> Απριλίου και ώρα 00:01 και ως καταληκτική ημερομηνία η 17<sup>η</sup> Απριλίου 2015 και ώρα 15:00.

Σύμφωνα με το άρθρο 3 της ως άνω διακήρυξης “Αναθέτουσα Αρχή - Αντικείμενο του διαγωνισμού” ορίσθηκε ότι: “Οι διαγωνιζόμενοι μπορούν να υποβάλλουν προσφορά για μία ή περισσότερες ομάδες”. Περαιτέρω, στο άρθρο 7 “Προσφερόμενη τιμή - Ποσοστό έκπτωσης” αναφέρεται ότι: “Δεν θα λαμβάνεται υπόψη προσφορά, η οποία θα δίδεται για μέρος μόνο των ποσοτήτων του κάθε είδους. Γι' αυτό οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να προσφέρουν το κάθε είδος για ολόκληρη την ποσότητα που αναγράφεται στον ενδεικτικό προϋπολογισμό. Επίσης θα γίνονται αποδεκτές και οι προσφορές που αναφέρονται στο σύνολο των ειδών (ΚΑΥΣΙΜΑ & ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ) είτε σε μέρος της προμήθειας, ανά είδος (ΚΑΥΣΙΜΑ ή ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ), ανά φορέα ή ανά χωρική ενότητα με την προϋπόθεση ότι θα καλύπτουν όλη την ποσότητα του κάθε προσφερόμενου είδους καυσίμου & λιπαντικού που αναγράφεται στον ενδεικτικό προϋπολογισμό”.

**4.** Περίληψη των ουσιαδών όρων και στοιχείων της ως άνω διακήρυξης απεστάλη για δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) στις 03-03-2015 και δημοσιεύθηκε στις 06-03-2015 με κωδικό 2015/S 046-078612. Παράλληλα, η αναλυτική διακήρυξη και τα συνημμένα σε αυτή τεύχη δημοπράτησης αναρτήθηκαν στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.ΜΗ.ΔΗ.Σ.) με ΑΔΑΜ: 15PROC002613752 και στον ιστότοπο του Δήμου Μονεμβασιάς. Επίσης, δημοσιεύθηκαν στη Διαδικτυακή πύλη [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 16-03-2015, ώρα 14:46:51, με αριθμό συστήματος 7607. Τέλος, περίληψη της ανωτέρω διακήρυξης δημοσιεύθηκε στο διαδικτυακό τόπο ΔΙΑΥΓΕΙΑ (ΑΔΑ: Ω963ΩΚ9-ΒΞΧ), στον εθνικό τύπο στην εφημερίδα «ΛΑΚΩΝΙΚΟΣ ΤΥΠΟΣ» στις 05-03-2015.

**5.** Στις 24-04-2015, 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 346/2014 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου, συνδέθηκε με τους ειδικούς κωδικούς χρηστών στην πλατφόρμα του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων

Συμβάσεων και διαπίστωσε ότι:

A. Ως προς την ομάδα των υγρών καυσίμων, δεν υπεβλήθησαν προσφορές.

B. Ως προς την ομάδα των λιπαντικών ειδών, υπεβλήθησαν ηλεκτρονικοί φάκελοι από τις παρακάτω επιχειρήσεις:

1. ΟΙΚΟΘΕΡΜΑΝΣΗ Ε.Π.Ε.

2. ΔΕΛΗΓΙΑΝΝΗΣ Ε.Π.Ε.

3. ΕΛΒΙΓΚΡΟ Α.Β.Ε.Ε.

Κατόπιν ελέγχου των τεχνικών προσφορών των προσφερόντων οικονομικών φορέων, σύμφωνα με το από 24-04-2015 πρακτικό “Αποσφράγιση ηλεκτρονικών (υπο)φακέλων Δικαιολογητικά Συμμετοχής Τεχνική Προσφορά” (1ο), η Επιτροπή διενέργειας διαγωνισμού, έκανε δεκτές τις ως άνω προσφορές των λιπαντικών ειδών και αποφάσισε να προχωρήσει σε νέα συνεδρίαση για την αποσφράγιση των υποβληθεισών οικονομικών προσφορών.

Ακολούθως, στις 04-05-2015, σύμφωνα με το πρακτικό “Αποσφράγιση ηλεκτρονικών (υπό)φακέλων Οικονομικών Προσφορών” (2ο): “[...] η Επιτροπή (διενέργειας διαγωνισμού) προτείνει στην Οικονομική Επιτροπή να κατακυρωθεί η προμήθεια του είδους ελαιολιπαντικά οχημάτων-μηχανημάτων έργου, στον προμηθευτή ΕΛΒΙΓΚΡΟ ΑΒΕΕ Παραγωγή λιπαντικών – Κορυτσάς 17 – 143 43 ΝΕΑ ΧΑΛΚΗΔΟΝΑ με Α.Φ.Μ: 999643952, επειδή προσφέρει τη χαμηλότερη τιμή και μετά τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης για την απόδειξη των προϋποθέσεων ανάληψης δημόσιας σύμβασης [...]. Για το είδος «Υγρά καύσιμα» η Επιτροπή διαπιστώνει ότι δεν κατατέθηκε προσφορά και για την ανάδειξη αναδόχου δύναται να αποφασίσει σχετικά η Οικονομική Επιτροπή”.

Τέλος, σύμφωνα με το πρακτικό “Αποσφράγιση δικαιολογητικών μειοδότη” (3ο) η αρμόδια Επιτροπή: “[...] αφού προέβει στον έλεγχο των δικαιολογητικών μειοδότη της επιχείρησης ΕΛΒΙΓΚΡΟ ΑΒΕΕ [...] προτείνει στην Οικονομική Επιτροπή να κατακυρωθεί η προμήθεια του είδους ελαιολιπαντικά οχημάτων-μηχανημάτων έργου, στον προμηθευτή ΕΛΒΙΓΚΡΟ ΑΒΕΕ Παραγωγή λιπαντικών – Κορυτσάς 17 – Τ.Κ 143 43 ΝΕΑ ΧΑΛΚΗΔΟΝΑ με Α.Φ.Μ: 999643952, επειδή προσφέρει τη χαμηλότερη τιμή και αφού πληροί τις προϋποθέσεις ανάληψης δημόσιας σύμβασης κατά τα ισχύοντα στο π.δ 60/2007”.

6. Στη συνέχεια, με την υπ. αριθ. 133/2015 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Μονεμβασιάς (απόσπασμα Πρακτικού της με αρ. 10/2015 Συνεδρίασης με ΑΔΑ: ΩΔΕΛΩΚ9-ΚΦΚ), έγιναν αποδεκτές οι ως άνω εισήγησεις και εγκρίθηκε η κατακύρωση της προμήθειας λιπαντικών στο σύνολό της στην εταιρεία ΕΛΒΙΓΚΡΟ ΑΒΕΕ, ενώ για την προμήθεια του συνόλου του είδους υγρά καύσιμα, για το οποίο δεν κατατέθηκε καμία προσφορά στον ανωτέρω διαγωνισμό, παραπέμφθηκε το θέμα στο Δημοτικό Συμβούλιο Μονεμβασιάς για λήψη σχετικής απόφασης προσφυγής σε διαδικασία διαπραγμάτευσης κατά τις διατάξεις του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007 και μετά από τη σύμφωνη γνώμη της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων, καθότι συνέτρεχαν οι λόγοι προσφυγής σε αυτήν (άγνος διαγωνισμός).

7. Τέλος, με το από 27-05-2015 έγγραφο του Δημάρχου Μονεμβασιάς, βεβαιώνεται ότι: “Καμία ένσταση, αίτηση ακυρώσεως ή θεραπείας υποβληθείσα σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις της Ελληνικής και ευρωπαϊκής Νομοθεσίας δεν εκκρεμεί κατά: του κύρους διενέργειας της από 15-17/4/2015 δημοπράτησης και της κατακύρωσης του αποτελέσματος του διαγωνισμού για τη διαδικασία ανάδειξης αναδόχου της προμήθειας με τίτλο “Προμήθεια υγρών καυσίμων και λιπαντικών” συνολικής προϋπολογισθείσης αξίας 444.968,39 ευρώ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.”.

8. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Μονεμβασιάς, με το με αρ. πρωτ. 8975/27-05-2015 αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., που παρελήφθη από την Αρχή στις 29-05-2015 (αρ. πρωτ. εισερχ. 2406), όπως αυτό συμπληρώθηκε, κατόπιν σχετικού αιτήματος της Αρχής, με το αριθμ. πρωτ. 10642/19-06-2015 όμοιο έγγραφο (αριθμ. πρωτ. της Αρχής 2801/19-06-2015) 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 429.848,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για ένα (1) έτος.

## II. Νομικό πλαίσιο

**9.** 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 ανατετουσών 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 εμπíπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των ανωτέρω προεδρικών διαταγμάτων. [...]».

**10.** 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')».

**11.** 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. [...]».

**12.** 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...».

**13.** 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 προμηθειές 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. [...]».

**14.** 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.Δ.Η.Σ.).

**15.** 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 16<sup>ης</sup> Νοεμβρίου 2005» (Α' 64) ορίζεται ότι: «Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις ενεργώντας με διαφάνεια».

**16.** 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<sup>ης</sup> 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.

**17.** 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, [...]».

**18.** Οι διατάξεις της παρ. 1 και 5 του άρθρου 201 “Έναρξη ισχύος” του Ν. 4281/14 (160 Α): “Μέτρα στήριξης και ανάπτυξης της ελληνικής οικονομίας, οργανωτικά θέματα Υπουργείου Οικονομικών και άλλες διατάξεις” ορίζουν ότι:

“1. Η ισχύς των διατάξεων του παρόντος Μέρους Β΄ αρχίζει από την 1η Μαρτίου 2015, εκτός αν ορίζεται άλλως στις επιμέρους διατάξεις αυτού. [...] 5. Το άρθρο 157 εφαρμόζεται για τις αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς των άρθρων 18 και 19 σε όλες τις δημόσιες συμβάσεις, υπό την έννοια του άρθρου 15, η διαδικασία ανάθεσης των οποίων αρχίζει, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 37, μετά τη δημοσίευση του παρόντος νόμου στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως”.

**19.** Οι διατάξεις των παρ. 1 και 2 του άρθρου 37 “Έναρξη διαδικασίας σύναψης σύμβασης” του Ν. 4281/14 ορίζουν ότι: “1. Για τις συμβάσεις της παραγράφου 2 του άρθρου 23, ως χρόνος έναρξης της ανοικτής διαδικασίας, της κλειστής διαδικασίας, της διαδικασίας διαπραγμάτευσης με δημοσίευση προκήρυξης και του ανταγωνιστικού διαλόγου, νοείται η ημερομηνία αποστολής της σχετικής προκήρυξης σύμβασης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης. 2. Ως χρόνος έναρξης της διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, νοείται η ημερομηνία αποστολής προς τους οικονομικούς φορείς της πρώτης πρόσκλησης συμμετοχής σε διαπραγμάτευση...”.

**20.** Οι διατάξεις του άρθρου 37 “Εθνικό Σύστημα Ηλεκτρονικών Συμβάσεων” του Ν. 4320/15 (ΦΕΚ 29/Α/19-03-2015): “Ρυθμίσεις για τη λήψη άμεσων μέτρων για την αντιμετώπιση της ανθρωπιστικής κρίσης, την οργάνωση της Κυβέρνησης και των Κυβερνητικών οργάνων και λοιπές διατάξεις” ορίζουν ότι: “1. Η παρ. 1 του άρθρου 201 του ν. 4281/2014 τροποποιείται ως ακολούθως: «1. Η ισχύς των διατάξεων του παρόντος Μέρους Β΄ αρχίζει από την 31η Δεκεμβρίου 2015, εκτός αν ορίζεται άλλως στις επιμέρους διατάξεις αυτού.» 2. Η παρ. 8 του άρθρου 139 του ν. 4281/2014 τροποποιείται ως ακολούθως: «8. Η δημοσίευση της προκήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ, σύμφωνα με το άρθρο 152 του παρόντος νόμου, αντικαθιστά την υποχρέωση δημοσίευσης στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως, από την ημερομηνία έναρξης των διατάξεων του παρόντος Μέρους Β΄. Έως την 31η Δεκεμβρίου 2015 εξακολουθεί η δημοσίευση των προκηρύξεων στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως [...]».

**21.** Οι διατάξεις του άρθρου 30 παρ. 1 και 5 του π.δ. 60/2007 ορίζουν ότι: «1. Οι Προκηρύξεις περιλαμβάνουν τις πληροφορίες που αναφέρονται στο Παράρτημα VII Α 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. [...] 5. [...] Οι Προκηρύξεις που δημοσιεύονται σε εθνικό επίπεδο δεν πρέπει να περιλαμβάνουν πληροφορίες διαφορετικές από εκείνες που περιέχονται στις Προκηρύξεις που αποστέλλονται στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή [...]».

### **III. Νομική Εκτίμηση**

**22.** Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Μονεμβασιάς 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 429.848,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για ένα (1) έτος, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ’ άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή γνώμης.

**23.** 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<sup>ης</sup> Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28<sup>ης</sup> Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13<sup>ης</sup> 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<sup>ης</sup> Μαρτίου 1987, C-199/85, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1987, σ. 1039, σκέψη 14, της 18<sup>ης</sup> Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28<sup>ης</sup> Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, της 10<sup>ης</sup> Απριλίου 2003, C-20/01 και C-28/01, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 2003, I-360, σκέψη 58, της 14<sup>ης</sup> Σεπτεμβρίου 2004, C-385/02, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2004, σ. I-8121, σκέψη 19, της 14<sup>ης</sup> Οκτωβρίου 2004, C-340/02, Επιτροπή κατά Γαλλίας, Συλλ. 2004, I-9845, σκέψη 38, και της 2<sup>ης</sup> Ιουνίου 2005, C-394/02, Επιτροπή κατά Ελλάδας, Συλλ. 2005, I-4713, σκέψη 33).

**24.** 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.

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 (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. 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.

**25.** 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 Μονεμβασιάς προκήρυξε δημόσιο διεθνή ανοικτό διαγωνισμό για την προμήθεια υγρών καυσίμων και λιπαντικών για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των νομικών προσώπων του, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 444.968,39€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για ένα (1) έτος, στο πλαίσιο του οποίου για τα είδη των υγρών καυσίμων δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

Ωστόσο, από τα στοιχεία του φακέλου, προκύπτουν ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες κατά την τήρηση των κανόνων δημοσιότητας του διαγωνισμού, προεχόντως σε ευρωπαϊκό επίπεδο, οι οποίες ενδεχομένως συνεχονται με το μερικώς άγνοιο του εν λόγω διαγωνισμού. Ειδικότερα:

Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 30 παρ. 1 και 5 του π.δ. 60/2007, η αναθέτουσα αρχή υποχρεούται να δημοσιεύει περίληψη των ουσιωδών στοιχείων της διακήρυξης του διαγωνισμού (στα οποία -μεταξύ άλλων- συγκαταλέγονται η δυνατότητα υποβολής προσφορών για ένα ή και περισσότερα τμήματα των υπό προμήθεια αγαθών, η προθεσμία υποβολής προσφορών, κλπ.) στον ημεδαπό τύπο και την Ε.Ε.Ε., η οποία δεν επιτρέπεται να περιέχει πληροφορίες διαφορετικές από τις δημοσιευόμενες στον ελληνικό τύπο.

Ι. Στην προκειμένη περίπτωση, διαπιστώθηκε διάσταση πληροφόρησης των ενδιαφερομένων ως προς τη δυνατότητα υποβολής τμηματικών προσφορών, μεταξύ της αναλυτικής διακήρυξης και της προκήρυξης που δημοσιεύθηκε στην Ε.Ε.Ε. Ειδικότερα:

Σύμφωνα με το προοίμιο της με αριθ. 3142/04-03-2015 διακήρυξης, ορίζονται τα εξής:

*“Ο Δήμαρχος Μονεμβασιάς διακηρύσσει διεθνή ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό με σφραγισμένες προσφορές για την προμήθεια υγρών καυσίμων και λιπαντικών προς κάλυψη των αναγκών των υπηρεσιών του Δήμου και των Νομικών του Προσώπων για διάστημα ενός (1) έτους, με κριτήριο κατακύρωσης ανά ομάδα:*

*α) για τα καύσιμα τη μεγαλύτερη ποσοστιαία έκπτωση σε ακέραιες μονάδες στη μέση τιμή λιανικής πώλησης που διαμορφώνεται στο Νομό Λακωνίας, προϋπολογισμού με ΦΠΑ 429.848,00 ευρώ & β) για τα λιπαντικά το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης (%) επί των τιμών του προϋπολογισμού της μελέτης προϋπολογισμού με ΦΠΑ 15.120,39 ευρώ”.*

Περαιτέρω, στο άρθρο 5, “Αναθέτουσα Αρχή –Αντικείμενο του διαγωνισμού”, πεδίο 3, ορίζεται ότι: “Οι διαγωνιζόμενοι μπορούν να υποβάλλουν προσφορά για μία ή περισσότερες ομάδες” και στο άρθρο 7 “Προσφερόμενη τιμή - Ποσοστό έκπτωσης”, ορίζονται τα κάτωθι: “[...] Επίσης θα γίνονται αποδεκτές και οι προσφορές που αναφέρονται στο σύνολο των ειδών (ΚΑΥΣΙΜΑ & ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ) είτε σε μέρος της προμήθειας, ανά είδος (ΚΑΥΣΙΜΑ ή ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ), ανά φορέα ή ανά χωρική ενότητα με την προϋπόθεση ότι θα καλύπτουν όλη την ποσότητα του κάθε προσφερόμενου είδους καυσίμου & λιπαντικού που αναγράφεται στον ενδεικτικό προϋπολογισμό”.

Επίσης, στη με αριθ. 3142/04-03-2015 περιληπτική διακήρυξη (ΑΔΑ: Ω963ΩΚ9-ΒΞΧ), επαναλαμβάνονται τα ανωτέρω οριζόμενα στο προοίμιο της αναλυτικής διακήρυξης ως προς το κριτήριο κατακύρωσης ανά ομάδα ειδών και περαιτέρω αναφέρεται ότι: “Γίνονται αποδεκτές προσφορές που αναφέρονται στον ενιαίο ή σε ειδικό προϋπολογισμό της προμήθειας και για το σύνολο της ποσότητας του κάθε είδους του προϋπολογισμού [...]”.

Εν αντιθέσει με τους ως άνω όρους της αναλυτικής και περιληπτικής διακήρυξης, στο τυποποιημένο έντυπο προκήρυξης του διαγωνισμού που δημοσιεύθηκε στην Ε.Ε.Ε., στο εδάφιο ΙΙ.1.8) “Τμήματα”, ορίζεται ότι: “Μπορούν να υποβληθούν προσφορές για ένα ή και περισσότερα τμήματα” και περαιτέρω στο πεδίο «Πληροφορίες σχετικά με τα τμήματα», ορίζονται τα εξής:

*“Τμήμα αριθ: 1, Ονομασία: Προμήθεια υγρών καυσίμων & λιπαντικών (1ος Ειδικός Προϋπολογισμός-Δ.Ε. Μολάων-Ασωπού-Ζάρακα), Σύντομη περιγραφή: Πετρέλαιο κίνησης, βενζίνη αμόλυβδη, πετρέλαιο θέρμανσης και λιπαντικά διαφόρων τύπων, [...] εκτιμώμενη αξία εκτός ΦΠΑ: 169.382,43€.*

*Τμήμα αριθ: 2, Ονομασία: Προμήθεια υγρών καυσίμων & λιπαντικών (2ος Ειδικός Προϋπολογισμός-Δ.Ε. Μονεμβασιάς), Σύντομη περιγραφή: Πετρέλαιο κίνησης, βενζίνη αμόλυβδη και πετρέλαιο θέρμανσης, [...] εκτιμώμενη αξία εκτός ΦΠΑ: 58.827,64€.*

*Τμήμα αριθ: 3, Ονομασία: Προμήθεια υγρών καυσίμων & λιπαντικών (3ος Ειδικός Προϋπολογισμός-Δ.Ε. Βοιών), Σύντομη περιγραφή: Πετρέλαιο κίνησης, βενζίνη αμόλυβδη και πετρέλαιο θέρμανσης, [...] εκτιμώμενη αξία εκτός ΦΠΑ: 133.552,85€”.*



Στην προκειμένη περίπτωση προκύπτει ότι, κατά παράβαση της διάταξης της παραγράφου 5 του άρθρου 30 του Π.Δ. 60/2007, οι πληροφορίες που δημοσιεύθηκαν σε εθνικό επίπεδο αναφορικά με τα τμήματα των υπό προμήθεια αγαθών ως προς τα οποία υπήρχε η δυνατότητα υποβολής προσφορών, ήταν διαφορετικές από αυτές που εστάλησαν στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή.

II. Περαιτέρω, διαπιστώθηκε ότι ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών ορίσθηκε, βάσει του άρθρου 5 της διακήρυξης “Χρόνος και τόπος διεξαγωγής διαγωνισμού” η 17.04.2015 και ώρα 15.00. Σε σχέση με την ημερομηνία αποστολής της διακήρυξης στην Ευρωπαϊκή Ένωση (03.03.2015), η καταληκτική ημερομηνία κείται εντός του ελαχίστου χρονικού ορίου των σαράντα (40) ημερών που τίθεται από τις διατάξεις των παρ. 2, 5 και 6 του άρθρου 32 του π.δ. 60/2007. Πλην όμως, στο άρθρο 5 της διακήρυξης ορίζεται επίσης ότι οι υποψήφιοι προσφέροντες δύνανται να υποβάλλουν τις προσφορές τους μόνον από τις 15.04.2015 και ώρα 00.01 και εντεύθεν, δηλαδή μόνο κατά τις τελευταίες δύο (2) ημέρες τις τιθέμενης προθεσμίας.

Εν προκειμένω, επισημαίνεται ότι ο περιορισμός της δυνατότητας υποβολής προσφορών σε ένα τόσο σύντομο χρονικό διάστημα, μόλις δύο (2) ημερών, μεταξύ της 15<sup>ης</sup> και της 17<sup>ης</sup> Απριλίου 2015, σαφώς μικρότερο της εκ του νόμου τιθεμένης προθεσμίας (έστω και αν αυτό τοποθετείται στο πέρας της προθεσμίας), λαμβάνοντας υπόψη και τη σύντμηση της περιόδου προετοιμασίας των υποψήφιων οικονομικών φορέων που ενημερώθηκαν μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, σε τριάντα δύο (32) ημέρες έως την καταληκτική ημερομηνία, λόγω της δημοσίευσης της εν λόγω διακήρυξης στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) την 16-03-2015, εκτιμάται ότι θέτει εμπόδια στη συμμετοχή στη διαγωνιστική διαδικασία και περιορίζει με αυτό τον τρόπο τον ανταγωνισμό.

Συμπερασματικά, επισημαίνεται ότι η παράβαση ή η πλημμελής τήρηση των διατυπώσεων δημοσιότητας, συνιστά παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας του διαγωνισμού, η οποία ενδέχεται να πλήξει τις αρχές του ανταγωνισμού, της πρόσβασης στις διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων και της διαφάνειας και καθιστά μη νόμιμη την διαγωνιστική διαδικασία, με επακόλουθο τη μη νόμιμη προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης (βλ ΕλΣυν VI Τμήμα 935/2013, 408/2012, 2654/2012, 2263/2011 κλπ).

β) Κατόπιν των ανωτέρω, λόγω μη συνδρομής του όρου της προηγούμενης νόμιμης διεξαγωγής της διαδικασίας του διαγωνισμού, η εξέταση των λοιπών όρων προσφυγής στην διαδικασία της διαπραγμάτευσης παρέλκει ως αλυσιτελής.

**26.** Εν όψει των ανωτέρω εκτεθέντων, διαπιστώνεται ότι δεν τυγχάνει εφαρμογής το άρθρο 25, παρ. 1, περ. α' του Π.Δ. 60/2007, για την προμήθεια υγρών καυσίμων, για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των νομικών προσώπων του, καθώς διαπιστώθηκαν ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες κατά την τήρηση των διατυπώσεων δημοσιότητας της αναθέτουσας αρχής κατά τη διενέργεια του προηγουμένου δημόσιου ανοικτού διαγωνισμού, οι οποίες, συνιστούν παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας του διαγωνισμού και ενδεχομένως συνέχονται με το εν μέρει άγονο αποτέλεσμά του. Τέλος, ως προς τα ανωτέρω είδη, από τη μελέτη 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**

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:

**Τη μη παροχή σύμφωνης γνώμης**, επί του αιτήματος του Δήμου Μονεμβασιάς, 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 υγρών καυσίμων για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των νομικών προσώπων του, συνολικού προϋπολογισμού 429.848,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για ένα (1) έτος, λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

**Αθήνα, 8 Ιουλίου 2015**

**ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ**

**Ο Πρόεδρος**

**Δημήτριος Ράικος**