



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ  
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**ΑΠΟΦΑΣΗ**

**170/2015**

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

**Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

Στην Αθήνα σήμερα την 21η Ιουλίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαπέντε (2015) ημέρα Τρίτη και ώρα 10:30 και επί της οδού Λ. Κηφισίας 7 στην Αθήνα, όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η **ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** σε συνεδρίαση μετά από σχετική πρόσκληση του προέδρου της, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα μέλη της Αρχής.

**Από τα προσκληθέντα μέλη της Αρχής παρέστησαν κατά την συνεδρίαση τα ακόλουθα:**

**1. Αντιπρόεδρος: Μπουσουλέγκα Χριστίνα**

**2. Μέλη: Καραμανλής Ευάγγελος**

**Κουλούρη Ιωάννα**

**Λουρίκας Δημήτριος (μέσω τηλεδιάσκεψης)**

**Σταθακόπουλος Δημήτριος**

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

Γραμματέας: Πλουμιστός Δημήτριος

Εισηγήση: Η με αρ. Πρωτ. 3267/20.7.2015 εισήγηση της Βασιλείας Τριανταφύλλου, Νομικού, Ειδικού Επιστημονικού Προσωπικού της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

**ΘΕΜΑ: Διατύπωση σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, κατόπιν προηγηθέντος άγονου ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού για την σύναψη σύμβασης προμήθειας πετρελαιοειδών και λιπαντικών έτους 2015 για την κάλυψη των αναγκών των Υπηρεσιών της Περιφερειακής Ενότητας Αχαΐας και των Νομικών Προσώπων χωρικής αρμοδιότητας της Π.Ε. Αχαΐας, προϋπολογισμού έως του ποσού των 462.546,59€ συμ/νου ΦΠΑ.**

**1.** Με το υπ' αρ. πρωτ. οικ. 183784/1769/01-07-2015 αίτημα της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. το οποίο παρελήφθη στις 02-07-2015 (αρ. πρωτ. εισερχ. 3032), η Περιφέρεια αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ(δδ) Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση της προμήθειας πετρελαιοειδών και λιπαντικών έτους 2015 για την κάλυψη των αναγκών των Υπηρεσιών της Περιφερειακής Ενότητας Αχαΐας και των Νομικών Προσώπων χωρικής αρμοδιότητας της Π.Ε. Αχαΐας, προϋπολογισμού έως του ποσού των 462.546,59€ συμ/νου ΦΠΑ, κατόπιν προηγηθέντος ηλεκτρονικού ανοικτού διε-

θνούς διαγωνισμού, επικαλούμενη τις διατάξεις των άρθρων 24 & 25 του π.δ. 60/2007.

## Ι. 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' αριθ. 202/12-03-2015 (ΑΔΑ: ΩΙΒΥ7Λ6-Ε2Ρ) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Δυτ. Ελλάδας αποφασίστηκε η έγκριση της κατάρτισης των όρων διενέργειας Ανοικτού Διεθνούς Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού για την προμήθεια πετρελαιοειδών και λιπαντικών έτους 2015, για την κάλυψη των αναγκών των Υπηρεσιών της Περιφερειακής Ενότητας Αχαΐας, της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας και των Νομικών Προσώπων χωρικής αρμοδιότητας της Π.Ε. Αχαΐας, προϋπολογισμού τετρακοσίων εξήντα δύο χιλιάδων πεντακοσίων σαράντα έξι ευρώ και πενήντα εννέα λεπτών (462.546,59 €) συμ/νου Φ.Π.Α., με κριτήριο κατακύρωσης το υψηλότερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%) για τα πετρελαιοειδή και τη χαμηλότερη τιμή για τα λιπαντικά.

2.2. Στη συνέχεια, συντάχθηκε η υπ' αριθ. πρωτ. 91575/2208/01-04-2015 (ΑΔΑ: 7ΥΔ37Λ6-Η9Ζ & ΑΔΑΜ: 15PROC002725056 2015-04-23) Διακήρυξη ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού για την προμήθεια πετρελαιοειδών και λιπαντικών έτους 2015 για την κάλυψη των αναγκών των Υπηρεσιών της Περιφερειακής Ενότητας Αχαΐας και των Νομικών Προσώπων χωρικής αρμοδιότητας της Π.Ε. Αχαΐας, προϋπολογισμού έως του ποσού των 462.546,59€ συμ/νου ΦΠΑ.

Κριτήριο κατακύρωσης ορίστηκε το υψηλότερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%) επί της εκάστοτε διαμορφούμενης, μέσης λιανικής τιμής πώλησης έκαστου είδους καυσίμων (βενζίνη αμόλυβδη, πετρέλαιο κίνησης, πετρέλαιο θέρμανσης), του εβδομαδιαίου δελτίου τιμών, που εκδίδεται από το Τμήμα Εμπορίου & Τουρισμού της Δ/σης Ανάπτυξης της Π.Ε. Αχαΐας της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας και διαμορφώνεται από τους επίσημους τιμοκαταλόγους των Εταιρειών Καυσίμων και των Πρατηρίων αντιστοίχως, κατά την ημέρα παράδοσης αυτών, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 30-45 της αριθ. 11389/1993 απόφασης του Υπουργού Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης (Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α.). Το ανωτέρω ποσοστό μπορεί να είναι και αρνητικό, χωρίς να υπερβαίνει το 5%.

Όσον αφορά στα λιπαντικά, κριτήριο κατακύρωσης ορίστηκε η χαμηλότερη τιμή.

### ΑΝΤΙΚΕΙΜΕΝΟ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ

A/A	ΕΙΔΗ ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΕΙΔΩΝ	ΠΟΣΟΣΤΗΤΑ (lit)
1	Βενζίνη αμόλυβδη	68.506
2	Πετρέλαιο κίνησης	87.108
3	Πετρέλαιο θέρμανσης	239.516
A/A	ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ	ΠΡΟΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ
4	Λιπαντικά	7.500,00€

Σύμφωνα με τη διακήρυξη, η χρονική διάρκεια της προμήθειας ορίζεται για το χρονικό διάστημα από τη δημοσίευση της διακήρυξης μέχρι τις 31-12-2015. Ο διαγωνισμός θα πραγματοποιηθεί με χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) μέσω της διαδικτυακής πύλης [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) του συστήματος. Οι προσφορές υποβάλλονται από τους οικονομικούς φορείς ηλεκτρονικά, μέσω της διαδικτυακής πύλης [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr), του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.,

μέχρι την καταληκτική ημερομηνία και ώρα που ορίζει η διακήρυξη. Ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών στο σύστημα ορίστηκε η 02/6/2015 ημέρα Τρίτη και ώρα 08:00 π.μ.. Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών στη Διαδικτυακή πύλη [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ ορίστηκε η 08/06/2015 ημέρα Δευτέρα και ώρα 13:00 μ.μ..

Σύμφωνα με το άρθρο 4.2 της διακήρυξης, «...Κάθε προσφορά θα συνοδεύεται υποχρεωτικά από εγγύηση συμμετοχής η οποία θα περιλαμβάνει τα παρακάτω: α) Η εγγύηση αυτή εκδίδεται υπέρ του συμμετέχοντος για ποσό που αντιστοιχεί σε ποσοστό 2%, επί της προϋπολογισθείσας δαπάνης εκτός του Φ.Π.Α, για το σύνολο των ειδών καυσίμων της/των επιλεγόμενων γεωγραφικών περιοχών ή/και για το σύνολο των λιπαντικών. β) Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να έχει ισχύ τουλάχιστον τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς που καθορίζουν τα έγγραφα της σύμβασης...».

Επίσης, στο άρθρο 6.2 της διακήρυξης, ορίζεται ότι : «...Ο παρών διαγωνισμός γίνεται με **κριτήριο: 1. Για τα καύσιμα το ΥΨΗΛΟΤΕΡΟ ΠΟΣΟΣΤΟ ΕΠΙ ΤΟΙΣ ΕΚΑΤΟ (%) ΕΚΠΤΩΣΗΣ ΕΠΙ ΤΗΣ ΝΟΜΙΜΑ ΔΙΑΜΟΡΦΟΥΜΕΝΗΣ ΚΑΘΕ ΦΟΡΑ ΜΕΣΗΣ ΛΙΑΝΙΚΗΣ ΤΙΜΗΣ ΠΩΛΗΣΗΣ ΚΑΘΕ ΕΙΔΟΥΣ ΚΑΥΣΙΜΟΥ ΑΝΑ ΓΕΩΓΡΑΦΙΚΗ ΠΕΡΙΟΧΗ 2. Για τα λιπαντικά Η ΧΑΜΗΛΟΤΕΡΗ ΤΙΜΗ** για το σύνολο της προμήθειας, οπότε ο προσφέρων αυτήν κρίνεται και «Μειοδότης»...».

**2.3.** Στις 09/04/2015 απεστάλη προς δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε.Ε. προκήρυξη σύμβασης και δημοσιεύθηκε στις 14/04/2015 (2015/S072-127238). Περαιτέρω, η υπ' αριθμ. πρωτ. 96969/ 2452/07-04-2015 περίληψη της Διακήρυξης δημοσιεύτηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημ. της Κυβέρνησης (ΦΕΚ 132/17-04-2015) και στον Ελληνικό τύπο και συγκεκριμένα στις εφημερίδες ΧΡΗΜΑΤΙΣΤΗΡΙΟ (17-04-2015), Η ΝΑΥΤΕΜΠΟΡΙΚΗ (17-04-2015) & ΠΕΛΟΠΟΝΝΗΣΟΣ (17-04-2015) και αναρτήθηκε στην ιστοσελίδα της Περιφέρειας Δυτ. Ελλάδας ([www.pde.gov.gr](http://www.pde.gov.gr)). Επιπλέον, αναρτήθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ στις 24/04/2015 13:44:41 και έλαβε αύξοντα αριθμό 9352,1.

**2.4.** Όπως προκύπτει από το πρακτικό Νο 1 της Επιτροπής Αξιολόγησης του Διαγωνισμού, με ημερομηνία 12/06/2015, ο διαγωνισμός διεξήχθη ηλεκτρονικά, μέσω του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων. Στη συνέχεια η Επιτροπή, κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού, διαπίστωσε ότι : «... έχουν υποβληθεί εμπρόθεσμα στο διαγωνισμό ... προσφορές από τους παρακάτω προμηθευτές και με το αντίστοιχο αντικείμενο του διαγωνισμού :

	<b>ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΗΣ</b>	<b>Ημ/νία &amp; ώρα υποβολής προσφοράς</b>	<b>Α/Α Αντικείμενο Διαγωνισμού</b>
1	ΓΙΟΥΡΟΚΑΡ ΕΛΛΑΣ Ε.Π.Ε.	Ημ/νία: 8/06/2015 ΩΡΑ : 11:10:09	<b>ΣΥΝΟΛΟ</b> 4 ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ
2	ΥΙΟΙ ΧΡ. ΚΟΛΟΚΥΘΑ Ο.Ε.	Ημ/νία: 5/06/2015 ΩΡΑ : 15:43:38	<b>ΓΕΩΓΡΑΦΙΚΗ ΠΕΡΙΟΧΗ ΠΑΤΡΑ</b> 1 ΒΕΝΖΙΝΗ ΑΜΟΛΥΒΔΗ 2 ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΚΙΝΗΣΗΣ 3 ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ

[...] Αμέσως μετά την παραπάνω διαδικασία οι προσφορές αποσφραγίσθηκαν και συγκεκριμένα αποσφραγίσθηκαν οι υποφάκελοι «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» των προσφορών με αποτέλεσμα να είναι δυνατή πλέον η πρόσβαση στο περιεχόμενό τους. Επισημαίνεται ότι οι (υπο)φάκελοι «Οικονομικές Προσφορές» δεν αποσφραγίσθηκαν αφού σύμφωνα με τη διακήρυξη του διαγωνισμού, (παράγραφος 1.8 του Παραρτήματος Β), αυτοί θα αποσφραγισθούν σε μεταγενέστερο στάδιο του διαγωνισμού. [...] Στη συνέχεια προχώρησε στην αξιολόγηση του ηλεκτρονικού φακέλου Δικαιολογητικά Συμμετοχής -Τεχνική Προσφορά των δύο προσφορών και διαπίστωσε τα εξής:1 ) Η προσφορά της εταιρείας ΓΙΟΥΡΟΚΑΡ ΕΛΛΑΣ Ε.Π.Ε. ήταν σύμφωνη με τους όρους της Διακήρυξης, περιλαμβανομένου και της εγγυητικής συμμετοχής του Τ.Π.&Δ. βάση του υπ' αριθμού 13072/19-03-2014 έγγραφο της Κεντρικής Υπηρεσίας του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων. 2) Η προσφορά της εταιρείας ΥΙΟΙ ΧΡ. ΚΟΛΟΚΥΘΑ Ο.Ε. δεν ήταν σύμφωνη με τους όρους της Διακήρυξης στα Δικαιολογητικά Συμμετοχής, διότι η εγγυητική συμμετοχής είχε λήξη χρόνο ισχύος μικρότερο από τον προβλεπόμενο βάση των άρθρων 3.6 & 4.2.γ) της Διακήρυξης του Διαγωνισμού.

Ως προς την Τεχνική Προσφορά και οι δύο εταιρείες ήταν σύμφωνες με τους όρους της Διακήρυξης. Η Επιτροπή Αξιολόγησης διαπίστωσε ότι για τα λιπαντικά κατατέθηκε μια μόνο προσφορά της εταιρείας ΓΙΟΥΡΟ-ΚΑΡ ΕΛΛΑΣ Ε.Π.Ε. όπου σύμφωνα με την παρ. η του άρθρου 21 του ΠΔ 118/2007, ειδικά σε διαγωνισμούς με κριτήριο τη χαμηλότερη τιμή στους οποίους υποβάλλεται μία μόνο προσφορά και δεν υπάρχουν συγκριτικά στοιχεία τιμών, ο διαγωνισμός ματαιώνεται και επαναλαμβάνεται υποχρεωτικά, όπως και ενημερώθηκε σχετικά από την αρμόδια Υπηρεσία Προμηθειών της Π.Δ.Ε. Η Επιτροπή Αξιολόγησης απορρίπτει τελικά την προσφορά της εταιρείας ΥΙΟΙ ΧΡ. ΚΟΛΟΚΥΘΑ Ο.Ε. λόγω της εγγυητικής συμμετοχής ως απαράδεκτη. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Πρόεδρος της Επιτροπής Αξιολόγησης προτείνει την κήρυξη του διαγωνισμού ως «ΑΓΟΝΟΣ»...».

Η Οικονομική Επιτροπή της Περιφέρειας, με την υπ' αριθμ 696/2015 (ΑΔΑ:ΩΥΥΧ7Λ6-Π3Α) απόφασή της, ενέκρινε το ως άνω πρακτικό, κήρυξε το διαγωνισμό «ΑΓΟΝΟ» και ενέκρινε την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για την προμήθεια πετρελαιοειδών και λιπαντικών έτους 2015.

3. Κατόπιν των ανωτέρω, η Περιφέρεια Δυτ. Ελλάδας, με το υπ' αριθμ. πρωτ. οικ. 183784/ 1769/01-07-2015, στο οποίο επισυνάπτεται σχέδιο απόφασης, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση της προμήθειας πετρελαιοειδών και λιπαντικών έτους 2015 για την κάλυψη των αναγκών των Υπηρεσιών της Περιφερειακής Ενότητας Αχαΐας και των Νομικών Προσώπων χωρικής αρμοδιότητας της Π.Ε. Αχαΐας, προϋπολογισμού έως του ποσού των 462.546,59€ συμ/νου ΦΠΑ, κατόπιν προηγηθέντος ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού κατά τον οποίο απερρίφθησαν οι υποβληθείσες προσφορές, επικαλούμενη τις διατάξεις των άρθρων 24 & 25 του π.δ. 60/2007.

## II. Νομικό πλαίσιο

4. 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. [...]»

5. Στο άρθρο 6 παρ. 1 του π.δ. 60/2007 ορίζεται ότι : «...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: β) 211.000 ευρώ, προκειμένου για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που συνάπτονται είτε ι) από αναθέτουσες αρχές άλλες από εκείνες που αναφέρονται στο Παράρτημα 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 αντίστοιχα.

6. Επίσης, στο άρθρο 8 παρ. 1, 3 και 5 του ίδιου π.δ. 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, 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 κατατηθεί, προκειμένου να αποφευχθεί η εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος διατάγματος...5. [...] β) Όταν η προμήθεια ομοειδών προϊόντων μπορεί να οδηγήσει σε ταυτόχρονη σύναψη χωρι-

στών 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...».

**7.** Στο άρθρο 24 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, «Διαδικασία με διαπραγμάτευση, με δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού» (άρθρο 30 οδηγίας 2004/18/ΕΚ), ορίζεται ότι «...1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, αφού προηγηθεί δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, στις ακόλουθες περιπτώσεις: α) Σε περίπτωση μη κανονικών προσφορών ή κατάθεσης προσφορών που είναι απαράδεκτες σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, τηρουμένων των οριζόμενων στις διατάξεις των άρθρων 28, 39 έως 52 και 55, έπειτα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία ή ανταγωνιστικό διάλογο, με την προϋπόθεση ότι οι αρχικοί όροι της σύμβασης δεν τροποποιούνται ουσιωδώς. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να μη δημοσιεύουν προκήρυξη διαγωνισμού, εάν στη διαδικασία με διαπραγμάτευση περιλαμβάνουν όλους τους προσφέροντες που πληρούν τα κριτήρια των άρθρων 43 έως 50 και οι οποίοι, κατά την ανοικτή ή κλειστή διαδικασία ή τον προηγηθέντα ανταγωνιστικό διάλογο, υπέβαλαν παραδεκτές προσφορές...».

**8.** Τέλος, στο άρθρο 29 παρ. 2 του ίδιου π.δ., ορίζεται ότι : «... 2. Οι αναθέτουσες αρχές που επιθυμούν να συνάψουν δημόσια σύμβαση ή συμφωνία-πλαίσιο, προσφεύγοντας σε διαδικασία ανοικτή, κλειστή ή, υπό τους προβλεπόμενους στο άρθρο 24 όρους, σε διαδικασία διαπραγμάτευσης με δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, ή, υπό τους προβλεπόμενους στο άρθρο 23 όρους, σε ανταγωνιστικό διάλογο, γνωστοποιούν την πρόθεσή τους με την έκδοση προκήρυξης διαγωνισμού...», ενώ στο άρθρο 30 παρ. 1 ορίζεται 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...».

**9.** Στο άρθρο 209 παρ. 1 του ν. 3463/2006 «Κύρωση του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων» (ΦΕΚ Α' 114), όπως ισχύει, ορίζεται: «1. Οι προμήθειες των Δήμων ... διενεργούνται σύμφωνα με τις διατάξεις του Ενιαίου Κανονισμού Προμηθειών των Ο.Τ.Α. (Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α), όπως ισχύει, με την επιφύλαξη των ειδικών ρυθμίσεων...». Επίσης, στα άρθρα 3 (παρ. 3 β και γ) και 23 της με αριθ. 11389/93 Απόφασης του Υπουργού Εσωτερικών με τίτλο «Ενιαίος Κανονισμός Προμηθειών Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α)» (ΦΕΚ Β' 185), όπως ισχύει, ορίζεται ότι: «3. Κατά την ανάθεση συμβάσεων προμηθειών των οργανισμών τοπικής αυτοδιοίκησης, οι αναθέτουσες αρχές, εφαρμόζουν τις διαδικασίες που ορίζονται στις παραγράφους 4, 5 6 και 7 του προηγούμενου άρθρου, λαμβάνοντας σχετική απόφαση που υποβάλουν στον οικείο νομάρχη για έλεγχο νομιμότητας ως εξής: α) [...]. β) Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν συμβάσεις προμηθειών με τη διαδικασία των διαπραγματεύσεων σε περίπτωση υποβολής μη κανονικών προσφορών στα πλαίσια ανοικτού ή κλειστού διαγωνισμού ή σε περίπτωση κατά την οποία οι προσφορές, κατά τους παραπάνω διαγωνισμούς, δεν είναι δυνατό να γίνουν δεκτές βάσει των διατάξεων του παρόντος, κανονισμού και υπό την προϋπόθεση ότι οι αρχικοί όροι της σύμβασης δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς. Στις περιπτώσεις αυτές οι αναθέτουσες αρχές δημοσιεύουν προκήρυξη διαγωνισμού κατά το υπόδειγμα της περίπτωσης Γ του παραρτήματος Ι του παρόντος εφόσον το προϋπολογιζόμενο ποσό της προμηθείας κατά τον χρόνο της δημοσίευσης της προκήρυξης είναι ίσο ή μεγαλύτερο των 200.000 ECU, εκτός ΦΠΑ, εκτός εάν σ' αυτές τις διαδικασίες, μέσω διαπραγματεύσεων περιλαμβάνονται όλες οι επιχειρήσεις που πληρούν τους όρους των αρχικών διαγωνισμών που έγιναν και επί πλέον, κατά την προηγηθείσα κλειστή ή ανοικτή διαδικασία είχαν υποβάλει προσφορές σύμφωνα με τις τυπικές προϋποθέσεις της διαδικασίας των διαγωνισμών αυτών. Όταν το προϋπολογιζόμενο ποσό της προμηθείας είναι μικρότερο των 200.000 ECU η ανωτέρω δημοσίευση δεν απαιτείται. γ. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν επίσης να συνάπτουν τις συμβάσεις προμηθειών προσφεύγοντας στη διαδικασία των διαπραγματεύσεων χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, στις ακόλουθες περιπτώσεις: 1. Όταν δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά μετά από πρόσκληση σε ανοικτό ή κλειστό διαγωνισμό, στο μέτρο που οι αρχικοί όροι της σύμβασης δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς και εφόσον

διαβιβάζεται στο νομάρχη, μαζί με τη σχετική απόφαση, ητιολογημένη έκθεση. Στην περίπτωση που η αξία της προμήθειας, χωρίς τον Φ.Π.Α., είναι ίση ή μεγαλύτερη των 200.000 ευρωπαϊκών λογιστικών μονάδων η παραπάνω έκθεση υποβάλλεται και την επιτροπή ευρωπαϊκών κοινοτήτων. Άρθρο 23 Διαδικασία με διαπραγμάτευση η απευθείας ανάθεση-πρόχειρος διαγωνισμός «1. Προμήθεια με "διαδικασία μέσω διαπραγμάτευσης" ή "απευθείας ανάθεση" μπορεί να γίνει εάν συντρέχει μία από τις περιπτώσεις που προβλέπονται στις περιπτώσεις των εδαφίων β και γ της παραγράφου 3 του άρθρου 3 του παρόντος κανονισμού και της παραγράφου 20 του άρθρου 3 του Ν. 1797/1988 [...]».

**10.** Στις 12-12-2012 δημοσιεύθηκε πράξη Νομοθετικού Περιεχομένου (ΦΕΚ Α' 240), η οποία κυρώθηκε με το ν. 4111/2013 (ΦΕΚ Α' 18) και η οποία στο άρθρο 4 προβλέπει: «... Η διαδικασία ανάδειξης προμηθευτών-χορηγητών, για προμήθειες α. τροφίμων, β. λοιπών αναλώσιμων ειδών παντοπωλείου καθώς και παρόχων των σχετικών υπηρεσιών, γ. πετρελαιοειδών και δ. φαρμάκων και αναλώσιμου υγειονομικού υλικού για τις ανάγκες των Δήμων, των Ιδρυμάτων και όλων των νομικών τους προσώπων, πραγματοποιείται εφεξής από τους οικείους Δήμους. Κάθε γενική ή ειδική διάταξη που αντιτίθεται στο παρόν, καταργείται. 2. Οι ανωτέρω προμήθειες πραγματοποιούνται σύμφωνα με τη διαδικασία που προβλέπεται στον Ενιαίο Κανονισμό Προμηθειών των Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (ΕΚΠΟΤΑ), όπως αυτός ισχύει κάθε φορά...».

**11.** Στα άρθρα 134 (ΕΘΝΙΚΟ ΣΥΣΤΗΜΑ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΩΝ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ) και 136 (Υποχρέωση χρήσης ΕΣΗΔΗΣ) του Ν. 4281/2014 (ΦΕΚ 160/Α 08.08.2014): 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. ...».

**12.** Τέλος, με την υπ' αριθμ. 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.).

### **III. Νομική Εκτίμηση**

**13.** Το υπό εξέταση αίτημα της Περιφέρειας Δυτ. Ελλάδας αφορά στην ανάθεση σύμβασης, 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 στις διατάξεις των άρθρων 24 & 25 του π.δ. 60/2007. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης ανάθεσης της προμήθειας πετρελαιοειδών για την κάλυψη των αναγκών της Περιφερειακής Ενότητας Αχαΐας της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας συνολικού προϋπολογισμού 462.546,59€ συμ/νου ΦΠΑ, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή γνώμης,

σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 6 και 8 παρ. 1 του π.δ. 60/2007 και του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ, υποπερίπτωση δδ) του ν. 4013/2011.

**14.** Η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007) (βλ. σχετικώς ΔΕΕ, απόφαση της 8ης Απριλίου 2008, C337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56). Συναφώς επισημαίνεται ότι, οι ανωτέρω διατάξεις στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από την 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 συστατικής 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).15.

**15.** Με τη διάταξη του άρθρου 24 παρ.1 περ. α' του π.δ. 60/2007 προκύπτει ότι οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να προσφύγουν σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, αφού προηγηθεί δημοσίευση διακήρυξης διαγωνισμού, με την προϋπόθεση: α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, β) να έχουν υποβληθεί κατά την ανωτέρω νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις και γ) να μην τροποποιούνται ουσιαδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση.

**16.** Η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., έχουσα το δικαίωμα υπαγωγής εκάστου υποβληθέντος αιτήματος στη σωστή διάταξη νόμου, εν προκειμένω κρίνει ότι τυγχάνει εφαρμογής η διάταξη του άρθρου 24 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, δεδομένου ότι υπεβλήθησαν προσφορές τόσο για τα λιπαντικά όσο και για τα πετρελαιοειδή, οι οποίες απερρίφθησαν.

**17.1.** Ως προς την προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας: Παγίως έχει κριθεί ότι η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή της περ. α' της παρ. 1 των άρθρων 24 και 25 του π.δ. 60/2007, συνέχεται άμεσα με τον προηγηθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία (ΕΣ-Πράξη 215/2012-Ζ' Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

Εν προκειμένω, η Περιφέρεια Δυτικής Ελλάδας προσέφυγε, με την υπ' αρ. πρωτ. 91575/2208/01-04-2015 (ΑΔΑ: 7ΥΔ37Λ6-Η9Ζ & ΑΔΑΜ: 15PROC002725056 2015-04-23) Διακήρυξη, σε ηλεκτρονικό ανοικτό διεθνή διαγωνισμό για την προμήθεια πετρελαιοειδών και λιπαντικών έτους 2015 για την κάλυψη των αναγκών των Υπηρεσιών της Περιφερειακής Ενότητας Αχαΐας και των Νομικών Προσώπων χωρικής αρμοδιότητας της Π.Ε. Αχαΐας, προϋπολογισμού έως του ποσού των 462.546,59€ συμ/νου ΦΠΑ.

Από τα στοιχεία του φακέλου διαπιστώνονται πλημμέλειες ως προς τη δημοσιότητα που τηρήθηκε, οι οποίες, ωστόσο, δεν μπορεί βασίμως να υποστηριχθεί ότι συνεχονται με το άγονο αποτέλεσμα του διαγωνισμού.

Ειδικότερα: ι) Στο άρθρο 6.2 της διακήρυξης, ως ΚΡΙΤΗΡΙΟ ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗΣ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ ορίστηκε : «...Ο παρών διαγωνισμός γίνεται με κριτήριο: 1. Για τα καύσιμα το ΥΨΗΛΟΤΕΡΟ ΠΟΣΟΣΤΟ ΕΠΙ ΤΟΙΣ ΕΚΑΤΟ (%) ΕΚΠΤΩΣΗΣ ΕΠΙ ΤΗΣ ΝΟΜΙΜΑ ΔΙΑΜΟΡΦΟΥΜΕΝΗΣ ΚΑΘΕ ΦΟΡΑ ΜΕΣΗΣ ΛΙΑΝΙΚΗΣ ΤΙΜΗΣ ΠΩΛΗΣΗΣ ΚΑΘΕ ΕΙΔΟΥΣ ΚΑΥΣΙΜΟΥ ΑΝΑ ΓΕΩΓΡΑΦΙΚΗ ΠΕΡΙΟΧΗ 2. Για τα λιπαντικά Η ΧΑΜΗΛΟΤΕΡΗ ΤΙΜΗ για το σύνολο της προμήθειας, οπότε ο προσφέρων αυτήν κρίνεται και «Μειοδότης»...», το οποίο παραπέμπει στο κριτήριο

της χαμηλότερης τιμής. Ωστόσο, στη δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης, στο πεδίο IV.2.1) «ΚΡΙΤΗΡΙΑ ΑΝΑΘΕΣΗΣ», ως κριτήριο ανάθεσης αναγράφεται «*Η πλέον οικονομικά συμφέρουσα προσφορά σύμφωνα με τα κριτήρια που αναφέρονται στις τεχνικές προδιαγραφές, στην πρόσκληση υποβολής προσφορών ή διαπραγμάτευσης ή στο περιγραφικό έγγραφο.*», ενώ στην περίληψη της διακήρυξης που δημοσιεύθηκε στον εθνικό τύπο και στο ΦΕΚ, αναγράφεται ορθά το κριτήριο ανάθεσης/αξιολόγησης.

ii) Σύμφωνα με το άρθρο 4.2 της διακήρυξης, «...Κάθε προσφορά θα συνοδεύεται υποχρεωτικά από εγγύηση συμμετοχής η οποία θα περιλαμβάνει τα παρακάτω: α) Η εγγύηση αυτή εκδίδεται υπέρ του συμμετέχοντος για ποσό που αντιστοιχεί σε ποσοστό 2%, επί της προϋπολογισθείσας δαπάνης εκτός του Φ.Π.Α, για το σύνολο των ειδών καυσίμων της/των επιλεγόμενων γεωγραφικών περιοχών ή/και για το σύνολο των λιπαντικών...». Όμως, στη δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης, στο πεδίο III.1.1) «Απαιτούμενες εγγυήσεις» δεν αναγράφονται οι προβλεπόμενες στη διακήρυξη απαιτούμενες εγγυήσεις. Επιπλέον, στην περίληψη της διακήρυξης που δημοσιεύθηκε στον εθνικό τύπο και στο ΦΕΚ, παραλείπεται η αναγραφή των απαιτούμενων εγγυήσεων.

iii) Σύμφωνα με τη διακήρυξη, η χρονική διάρκεια της ανάθεσης της προμήθειας ορίζεται για το χρονικό διάστημα από τη δημοσίευση της διακήρυξης μέχρι τις 31-12-2015. Στη δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης, όμως, στο πεδίο II.3) «Διάρκεια της σύμβασης ή προθεσμία ολοκλήρωσης» δεν αναγράφεται η χρονική διάρκεια της προμήθειας. Επιπλέον, στην περίληψη της διακήρυξης που δημοσιεύθηκε στον εθνικό τύπο και στο ΦΕΚ, παραλείπεται η αναγραφή της χρονικής διάρκειας της προμήθειας.

Παρά το ότι διαπιστώνεται η ως άνω ελλιπής πληροφόρηση – διάσταση πληροφοριών μεταξύ της διακήρυξης και της προκήρυξης που δημοσιεύθηκε στην ΕΕ, στην προκειμένη περίπτωση κρίνεται ότι οι εν λόγω πλημμέλειες δεν είναι ουσιώδεις κατά τρόπον ώστε να πλήττουν τη νομιμότητα ολόκληρης της διαγωνιστικής διαδικασίας, ενόψει και του ότι ο διαγωνισμός διενεργήθηκε ηλεκτρονικά και οι ενδιαφερόμενοι ανέτρεχαν υποχρεωτικά στην πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ, όπου ήταν διαθέσιμες οι ορθές πληροφορίες.

Κατά την άποψη, όμως, του μέλους της Αρχής Ε. Καραμανλή, διαπιστώθηκε από τα στοιχεία του φακέλου της υπόθεσης η πλημμελής τήρηση των διατυπώσεων δημοσιότητας (μη αναγραφή των απαιτούμενων εγγυήσεων και της διάρκειας της σύμβασης στην δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ε.Ε.), καθώς και διάσταση πληροφοριών μεταξύ της δημοσιευθείσας στην ΕΕ προκήρυξης σύμβασης και των όρων της διακήρυξης (κριτήριο αξιολόγησης η πλέον οικονομικά συμφέρουσα προσφορά στην δημοσίευση στην Ε.Ε. αντί της χαμηλότερης τιμής στους όρους της διακήρυξης). Οι εν λόγω ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες πλήττουν τις αρχές του ανταγωνισμού, της πρόσβασης στις διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων και της διαφάνειας και καθιστούν μη νόμιμη την προηγηθείσα διαγωνιστική διαδικασία, με επακόλουθο την μη νόμιμη προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης και για την περίπτωση των καυσίμων (Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 318/2013, 133/2014, 218/2014, 308/2014, Ελ. Συν. VI Τμήμα 935/2013, 408/2012, 2263/2011, 1780/2011 1646/2011).

**17.2.** Ως προς την προϋπόθεση της μη υποβολής προσφορών ή της υποβολής απράδεκτων προσφορών: Στον εν λόγω διαγωνισμό υπεβλήθησαν δύο (2) προσφορές από τις εταιρείες ΥΙΟΙ ΧΡ. ΚΟΛΟΚΥΘΑ Ο.Ε. & ΓΙΟΥΡΟΚΑΡ ΕΛΛΑΣ Ε.Π.Ε.. Ειδικότερα :

- για μεν τα πετρελαιοειδή, υπεβλήθη προσφορά από την εταιρεία ΥΙΟΙ ΧΡ. ΚΟΛΟΚΥΘΑ Ο.Ε., η οποία απερρίφθη ως απαράδεκτη για το λόγο ότι δεν ήταν σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης, καθόσον, κατά παράβαση των οριζόμενων στα άρθρα 3.6 & 4.2.γ) της Διακήρυξης του Διαγωνισμού, η εγγυητική συμμετοχής είχε διάρκεια μικρότερη της προβλεπόμενης (σημείο 4.2. της παρούσας).
- για δε τα λιπαντικά, υπεβλήθη προσφορά από την εταιρεία ΓΙΟΥΡΟΚΑΡ ΕΛΛΑΣ Ε.Π.Ε., η οποία δεν αποσφραγίστηκε και απερρίφθη από την αρμόδια επιτροπή λόγω ελλείψεως συγκριτικών στοιχείων, κατ'επίκληση της διατάξεως της παρ. η του άρθρου 21 του ΠΔ 118/2007, σύμφωνα με την οποία «... Ειδικά



σε διαγωνισμούς με κριτήριο τη χαμηλότερη τιμή στους οποίους υποβάλλεται μία μόνο προσφορά ... και δεν υπάρχουν συγκριτικά στοιχεία τιμών ..., ο διαγωνισμός ματαιώνεται και επαναλαμβάνεται υποχρεωτικά...». Όσον αφορά τα καύσιμα, από τα ανωτέρω προκύπτει ότι πληρούται η β' προϋπόθεση (υποβολή απαράδεκτης προσφοράς) της περ. α' παρ. 1 του άρθρου 24 π.δ. 60/2007.

Ωστόσο, όσον αφορά στα λιπαντικά, για τα οποία υπεβλήθη προσφορά από την εταιρεία ΓΙΟΥΡΟΚΑΡ ΕΛΛΑΣ Ε.Π.Ε., και η οποία δεν αποσφραγίστηκε και απερρίφθη από την αρμόδια επιτροπή, επισημαίνεται ότι:

Σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 21 παρ. η του π.δ.118/2007, σε περιπτώσεις διαγωνισμών με κριτήριο τη χαμηλότερη τιμή, στους οποίους υποβάλλεται μία μόνο προσφορά ή τελικά γίνεται αποδεκτή μία μόνο προσφορά και εφόσον δεν υπάρχουν συγκριτικά στοιχεία τιμών είτε προηγούμενων διαγωνισμών είτε της αγοράς που να επιβεβαιώνονται με παραστατικά, ο διαγωνισμός ματαιώνεται και επαναλαμβάνεται υποχρεωτικά. Εκ της ως άνω διατυπώσεως συνάγεται ότι η μοναδική υποβληθείσα προσφορά αποσφραγίζεται, αξιολογείται και εφόσον δεν υπάρχουν σχετικά συγκριτικά στοιχεία τιμών, τότε και μόνο ο διαγωνισμός ματαιώνεται και επαναλαμβάνεται υποχρεωτικά.

Όπως έχει κριθεί νομολογιακά, η αναθέτουσα αρχή έχει μεν την ευχέρεια να προβαίνει στη ματαίωση του αποτελέσματος του διαγωνισμού και την επαναπροκήρυξή του, εφόσον, όμως, συντρέχει νόμιμος λόγος, η δε απόφαση περί ματαίωσης του διαγωνισμού πρέπει να φέρει πλήρη και ειδική αιτιολογία, αναφερόμενη στους λόγους για τους οποίους αποφασίζεται η επανάληψη του διαγωνισμού. Νόμιμο λόγο ματαίωσης συνιστά, μεταξύ άλλων, η ανυπαρξία έστω και μιας παραδεκτής προσφοράς. Αντιθέτως, δεν αποτελεί νόμιμο αιτιολογικό έρεισμα της αποφάσεως περί ματαίωσης το γεγονός ότι από τους συμμετέχοντες στο διαγωνισμό αποκλείστηκαν όλοι πλην ενός, με αποτέλεσμα να μην έχει εξασφαλισθεί επαρκής ανταγωνισμός κατά την αξιολόγηση της προσφοράς από οικονομική άποψη, αλλά απαιτείται στην περίπτωση αυτή να αιτιολογηθεί το ασύμφορο της μιας και μοναδικής αυτής προσφοράς (βλ. Αποφάσεις ΕΑΑΔΗΣΥ 17/2014 και 253/2015, ΣτΕ 1803/2008, Ε.Α. ΣτΕ 378/2009, 703/2009, 419/2007).

Συνεπώς, κατόπιν τούτων, η αναθέτουσα αρχή δεν ολοκλήρωσε την ανοικτή διαγωνιστική διαδικασία για την προμήθεια των λιπαντικών, καθόσον αποφάσισε τη ματαίωση και επαναπροκήρυξη του διαγωνισμού παρά το ότι υπήρχε προσφορά συμμετέχοντος. Επομένως, δεν προκύπτει η συνδρομή των προϋποθέσεων της περ. α της παρ. 1 του άρθρου 24 του π.δ. 60/2007 (υποβολή απαράδεκτης προσφοράς) ούτε της περ. α της παρ. 1 του άρθρου 25 του ιδίου (μη υποβολή προσφοράς), για την υιοθέτηση της εξαιρετικής διαδικασίας διαπραγμάτευσης εκ μέρους της Περιφέρειας Δυτ. Ελλάδας για το υποβληθέν αίτημα όσον αφορά στα λιπαντικά.

**17.3.** Ως προς την προϋπόθεση της μη ουσιώδους τροποποίησης των όρων της αρχικής σύμβασης.

Από τον υποβληθέντα φάκελο και το σχέδιο απόφασης, η αναθέτουσα αρχή αιτείται τη σύμφωνη γνώμη της ΕΑΑΔΗΣΥ για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης σε συνέχεια του προηγηθέντος διεθνούς διαγωνισμού, σύμφωνα με τις διατάξεις της περ. α της παρ. 1 των άρθρων 24 & 25 του π.δ. 60/2007, οι οποίες επιτρέπουν την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης «...εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης...».

**19.** Κατόπιν των παραπάνω συνάγεται ότι:

- για μεν τα πετρελαιοειδή, συντρέχουν οι προϋποθέσεις προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης με δημοσίευση προκήρυξης, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 24 παρ. 1 περ. α (λόγω υποβολής απαράδεκτων προσφορών)
- για δε τα λιπαντικά, δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής της προσφυγής στη διαδικασία της

διαπραγμάτευσης, για τους λόγους που αναφέρονται ανωτέρω (υπό 17.2.).

#### **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 Αρχή κατά πλειοψηφία αποφασίζει:

**α) Την παροχή σύμφωνης γνώμης**, 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 **σύμφωνα με το άρθρο 24 παρ. 1 περ. α' με δημοσίευση προκήρυξης** για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας πετρελαιοειδών έτους 2015 για την κάλυψη των αναγκών των Υπηρεσιών της Περιφερειακής Ενότητας Αχαΐας και των Νομικών Προσώπων χωρικής αρμοδιότητας της Π.Ε. Αχαΐας, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσόμενων υπό του νόμου προϋποθέσεων. Επισημαίνεται ότι δεν θα πρέπει να τροποποιούνται ουσιωδώς οι όροι της αρχικής σύμβασης, ήτοι της αριθμ. 91575/2208/01-04-2015 διακήρυξης τόσο ως προς τον προϋπολογισμό και τη διάρκεια των συμβάσεων όσο και ως προς τους υπόλοιπους όρους των τεχνικών προδιαγραφών.

**β) Τη μη παροχή σύμφωνης γνώμης**, 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 για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας λιπαντικών, έτους 2015 για την κάλυψη των αναγκών των Υπηρεσιών της Περιφερειακής Ενότητας Αχαΐας και των Νομικών Προσώπων χωρικής αρμοδιότητας της Π.Ε. Αχαΐας, λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσόμενων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

**ΑΘΗΝΑ 21 ΙΟΥΛΙΟΥ 2015**

**ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ**

**Η ΑΝΤΙΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**ΧΡΙΣΤΙΝΑ ΜΠΟΥΣΟΥΛΕΓΚΑ**