



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ  
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**ΑΠΟΦΑΣΗ  
182/2015**

(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 30 Ιουλίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαπέντε (2015) ημέρα Πέμπτη και ώρα 11:00 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. Αναπληρωτής Πρόεδρος:** Χρήστος Δετσαρίδης
- 2. Αναπληρωτής Αντιπρόεδρος:** Κωνσταντίνος Βαρδακαστάνης
- 3. Μέλη:**  
Δημήτριος Λουρίκας  
Δημήτριος Σταθακόπουλος

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

**Γραμματέας:** Στυλιανή 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:** Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, κατόπιν προηγηθέντος άγονου διαγωνισμού, για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας καυσίμων για τις ανάγκες του Δήμου Βισαλτίας και των νομικών του προσώπων, προϋπολογισμού 126.759,30€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ήτοι 155.913,94€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ για το έτος 2015.

Με το με αριθ. πρωτ. 11445/10.07.2015 αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή), που παρελήφθη από την Αρχή στις 13.07.2015 (αριθ. πρωτ. εισερχ. 3139) και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα, όπως συμπληρώθηκε, κατόπιν σχετικού αιτήματος της Αρχής, με το με αριθ. πρωτ. 12285/23.07.2015 έγγραφο

(αριθ. πρωτ. Εισερχ. 3315/24.07.2015), ο Δήμος Βισαλτίας 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 καυσίμων για τις ανάγκες του Δήμου Βισαλτίας και των νομικών του προσώπων για το έτος 2015. Ο προϋπολογισμός του αιτήματος ανέρχεται σε 126.759,30€ χωρίς ΦΠΑ, η δε προμήθεια που αποτελεί το αντικείμενο του αιτήματος συνιστά τμήμα ευρύτερης προμήθειας του Δήμου Βισαλτίας, συνολικού προϋπολογισμού 487.741,40€ χωρίς ΦΠΑ.

### **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. 275/2014 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Βισαλτίας (απόσπασμα Πρακτικού της 19<sup>ης</sup>/14.11.2014 Συνεδρίασης), εγκρίθηκε η μελέτη και οι τεχνικές προδιαγραφές για την προμήθεια «*ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΚΑΙ ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ*» για τις ανάγκες του Δήμου Βισαλτίας και των νομικών του προσώπων, για διάστημα ενός έτους, η οποία έχει προϋπολογιστεί στο ποσό των 599.921,92€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

**2.** Με την υπ' αριθ. 24/19.02.2015 απόφαση, πρακτικό της 3<sup>ης</sup>/2015 συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου, με θέμα: «*Καθορισμός όρων ανοιχτού διεθνούς διαγωνισμού για “Προμήθεια υγρών καυσίμων και λιπαντικών Δήμου Βισαλτίας για το έτος 2015”*», η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Βισαλτίας ενέκρινε την προκήρυξη ανοιχτού διεθνή διαγωνισμού για επιλογή αναδόχου της προμήθειας «*ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΚΑΙ ΕΛΑΙΟΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΔΗΜΟΥ ΒΙΣΑΛΤΙΑΣ ΕΤΟΥΣ 2015*», η οποία έχει προϋπολογιστεί στο ποσό των 599.296,71 συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, για διάστημα ενός έτους. Η προμήθεια θα διεξαχθεί σύμφωνα με τους όρους της σχετικής μελέτης που εγκρίθηκε με την υπ' αριθ. 275/2014 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου.

**3.** Ακολούθως, η Δήμαρχος Βισαλτίας εξέδωσε την από 05.02.2015 διακήρυξη ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνή δημόσιου διαγωνισμού για την προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών του Δήμου Βισαλτίας και των νομικών του προσώπων, συνολικού προϋπολογισμού 599.921,92€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 23%, ήτοι 487.741,40€ πλέον ΦΠΑ, για χρονικό διάστημα από την υπογραφή της σύμβασης μέχρι τη λήξη του έτους, ήτοι 31.12.2015, με δικαίωμα χρονικής παράτασης της για άλλους εννέα μήνες έως 30.09.2016, εφόσον δεν καλυφθούν οι ποσότητες της σύμβασης και υπάρχει διαθέσιμη πίστωση σύμφωνα με τους όρους και τις προϋποθέσεις της διακήρυξης.

Η προμήθεια των υγρών καυσίμων και λιπαντικών έχει ως εξής:

<b>ΤΜΗΜΑ</b>	<b>ΦΟΡΕΑΣ ΥΛΟΠΟΙΗΣΗΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ</b>	<b>ΕΙΔΟΣ</b>	<b>ΣΥΝΟΛΙΚΗ ΠΟΣΟΤΗΤΑ (Λίτρα)</b>	<b>ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΟΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ (Ευρώ)</b>
<b>ΤΜΗΜΑ 1</b>	ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΚΑΙ ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΓΙΑ ΤΗΝ Δ.Ε. ΝΙΓΡΙΤΑΣ	Πετρέλαιο θέρμανσης CPV 09135100-5	147.000,00	<b>124.215,00</b>
		Πετρέλαιο κίνησης CPV 09134100-8	100.000,00	<b>104.900,00</b>
		Βενζίνη Αμόλυβδη	10.500,00	<b>13.513,50</b>

		CPV 09132100-4		
	ΣΥΝΟΛΟ ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΟΥ ΠΡΟΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ 1 ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ 23%			<b>242.628,50</b>
	ΣΥΝΟΛΟ ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΟΥ ΠΡΟΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ 1 ΜΕ ΦΠΑ 23%			<b>298.433,06</b>
<b>ΤΜΗΜΑ 2</b>	ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΚΑΙ ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΓΙΑ ΤΗΝ Δ.Ε. ΒΙΣΑΛΤΙΑΣ	Πετρέλαιο θέρμανσης CPV 09135100-5	27.800,00	<b>23.491,00</b>
		Πετρέλαιο κίνησης CPV 09134100-8	75.000,00	<b>78.675,00</b>
		Βενζίνη Αμόλυβδη CPV 09132100-4	2.800,00	<b>3.603,60</b>
	ΣΥΝΟΛΟ ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΟΥ ΠΡΟΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ 2 ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ 23%			<b>105.769,60</b>
	ΣΥΝΟΛΟ ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΟΥ ΠΡΟΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ 2 ΜΕ ΦΠΑ 23%			<b>130.096,61</b>
<b>ΤΜΗΜΑ 3</b>	ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΚΑΙ ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΓΙΑ ΤΗΝ Δ.Ε. ΑΧΙΝΟΥ	Πετρέλαιο θέρμανσης CPV 09135100-5	12.500,00	<b>10.562,50</b>
		Πετρέλαιο κίνησης CPV 09134100-8	33.000,00	<b>34.617,00</b>
		Βενζίνη Αμόλυβδη CPV 09132100-4	2.400,00	<b>3.088,80</b>
	ΣΥΝΟΛΟ ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΟΥ ΠΡΟΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ 3 ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ 23%			<b>48.268,30</b>
	ΣΥΝΟΛΟ ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΟΥ ΠΡΟΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ 3 ΜΕ ΦΠΑ 23%			<b>59.370,01</b>
<b>ΤΜΗΜΑ 4</b>	ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΚΑΙ ΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΓΙΑ ΤΗΝ Δ.Ε. ΤΡΑΓΙΛΟΥ	Πετρέλαιο θέρμανσης CPV 09135100-5	35.700,00	<b>30.166,50</b>
		Πετρέλαιο κίνησης CPV 09134100-8	43.000,00	<b>45.107,00</b>
		Βενζίνη Αμόλυβδη CPV 09132100-4	2.500,00	<b>3.217,50</b>
	ΣΥΝΟΛΟ ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΟΥ ΠΡΟΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ 4 ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ 23%			<b>78.491,00</b>
	ΣΥΝΟΛΟ ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΟΥ ΠΡΟΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ 4 ΜΕ ΦΠΑ 23%			<b>96.543,93</b>
<b>ΤΜΗΜΑ 5</b>	ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ (ΣΥΝΟΛΟ ΓΙΑ ΤΟ ΔΗΜΟ ΒΙΣΑΛΤΙΑΣ & ΤΗ Δ.Ε.Υ.Α.Ν.) ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ 23%			<b>12.584,00</b>
	ΣΥΝΟΛΟ ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΟΥ ΠΡΟΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ ΤΜΗΜΑΤΟΣ 5 ΜΕ ΦΠΑ 23%			<b>15.478,32</b>

4. Ως κριτήριο κατακύρωσης ορίστηκε η χαμηλότερη τιμή. Για τα καύσιμα χαμηλότερη τιμή θεωρείται το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%) στη νόμιμα διαμορφούμενη μέση τιμή λιανικής πώλησης έκαστου είδους, την ημέρα παράδοσης τους, του Παρατηρητηρίου Τιμών Υγρών Καυσίμων του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας για την συγκεκριμένη περιφερειακή ενότητα του νομού όπου θα βρίσκεται η έδρα του αναδόχου, ενώ για τα λιπαντικά η χαμηλότερη τιμή στο σύνολο των ειδών, δηλαδή στο σύνολο του τμήματος 5 της προμήθειας.

5. Στη σελίδα 8 της διακήρυξης ορίζεται ότι: «Κάθε διαγωνιζόμενος μπορεί να συμμετέχει στο διαγωνισμό υποβάλλοντας προσφορά στην ελληνική γλώσσα και για ένα ή περισσότερα τμήματα των προς προμήθεια ειδών, υπό την προϋπόθεση ότι θα καλύπτεται όλη η προβλεπόμενη από τον προϋπολογισμό ποσότητα του κάθε τμήματος, αλλά και σύμφωνα με αυτά που ισχύουν σε κάθε τμήμα. Ο κάθε προμηθευτής έχει το δικαίωμα να δώσει διαφορετικό ποσοστό έκπτωσης για κάθε επιμέρους είδος του ίδιου τμήματος. Σε κάθε περίπτωση η προσφορά τους θα πρέπει να καλύπτεται υποχρεωτικά με ανάλογο ποσό εγγυητικής επιστολής συμμετοχής». Επίσης, στο σημείο Α3.α. της διακήρυξης ορίζεται ότι: «Καθώς ο Δήμος και τα νομικά του πρόσωπα δεν διαθέτουν δεξαμενές για καύσιμα κίνησης (πετρέλαιο – βενζίνη αμόλυβδη), ο συμμετέχων για τα είδη “ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΚΙΝΗΣΗΣ ΚΑΙ ΒΕΝΖΙΝΗ ΑΜΟΛΥΒΔΗ ΓΙΑ ΤΑ ΟΧΗΜΑΤΑ ΚΑΙ ΤΑ ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΑ” θα πρέπει να διαθέτει πρατήριο καυσίμων για την τροφοδοσία των οχημάτων». Περαιτέρω, στο σημείο Α3.β. «Δικαιολογητικά συμμετοχής» ορίζεται ότι: «Η εγγύηση συμμετοχής στο διαγωνισμό ορίζεται σε ποσοστό 2% επί του ενδεικτικού προϋπολογισμού (χωρίς ΦΠΑ), με το άρθρο 157 του ν.4281/2014, είτε για το σύνολο της προμήθειας είτε για το μέρος (τμήμα) που προσφέρεται από κάθε διαγωνιζόμενο».

6. Περίληψη των ουσιωδών όρων και στοιχείων της διακήρυξης του διαγωνισμού, απεστάλη ηλεκτρονικά (12.03.2015) προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) και δημοσιεύτηκε την 17η.03.2015 με κωδικό 2015/S 053-092235. Παράλληλα, η υπ' αριθ. 3760/11.03.2015 περίληψη της διακήρυξης, δημοσιεύθηκε στις εφημερίδες “ΓΕΝΙΚΗ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ” (14.03.2015), “ΗΧΩ ΤΩΝ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ” (14.03.2015), “ΝΙΓΡΙΤΑ” (13.03.2015) και “ΣΕΡΡΑΙΚΟ ΘΑΡΡΟΣ” (13.03.2015). Η διακήρυξη αναρτήθηκε, επίσης, στην επίσημη ιστοσελίδα του Δήμου ([www.dimosvisaltias.gr](http://www.dimosvisaltias.gr)) στις 12.03.2015, στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) με κωδικό ΑΔΑΜ: 15PROC-002697224/07.04.2015 καθώς και στο διαδικτυακό τόπο ΔΙΑΥΓΕΙΑ (ΑΔΑ: 7ΑΞΣΩ9Β-ΨΨΔ).

Η διακήρυξη αναρτήθηκε στη Διαδικτυακή Πύλη του ΕΣΗΔΗΣ στις 12.03.2015. Ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών στο σύστημα ορίστηκε η **17<sup>η</sup>.04.2015** και καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών στη Διαδικτυακή Πύλη [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ η **22<sup>η</sup>.04.2015**.

7. Η επιτροπή διενέργειας διαγωνισμού, η οποία συγκροτήθηκε με την υπ' αριθ. 9/2015 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Βισαλτίας, προέβη στις 28.04.2015, κατά τα οριζόμενα στη διακήρυξη, στη διαδικασία της ηλεκτρονικής αποσφράγισης του διαγωνισμού μόνο των ηλεκτρονικών (υπο)φακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής – Τεχνική Προσφορά» και στην αξιολόγηση αυτών μέσω των αρμόδιων πιστοποιημένων στο Σύστημα οργάνων της. Στη συνέχεια, η επιτροπή προχώρησε στην αποσφράγιση των φυσικών φακέλων και διαπίστωσε, σύμφωνα και με τα όσα ορίζονται στο 1<sup>ο</sup>/05.05.2015 Πρακτικό της «Παραλαβής και Αποσφράγισης Τεχνικών Προσφορών», ότι είχαν υποβληθεί πέντε (5) συνολικά προσφορές και, πιο αναλυτικά, από τους εξής: 1) ΙΜΠΕΞ ΑΝΩΝΥΜΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΙΣΑΓΩΓΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΚΑΤΑΣΚΕΥΗΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ ΕΡΓΑΛΕΙΟΜΗΧΑΝΗΜΑΤΩΝ ΟΧΗΜΑΤΩΝ ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΩΝ Ε, 2) ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΔΑΓΚΟΥΛΗΣ ΚΑΙ ΣΙΑ ΕΕ, 3) Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑΚΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ, 4) ΕΥΘΥΜΙΟΥ ΘΕΟΔΩΡΟΣ ΝΙΚΟΛΑΟΣ και 5) ΔΙΓΚΑΣ ΠΑΝΑΓ ΣΤΕ. Έπειτα από την αποσφράγιση των φυσικών φακέλων των προσφορών, η επιτροπή γνωμοδότησε να γίνουν δεκτές και να προχωρήσουν στο επόμενο στάδιο οι προσφορές των: 1) ΙΜΠΕΞ ΑΝΩΝΥΜΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΙΣΑΓΩΓΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΚΑΤΑΣΚΕΥΗΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ ΕΡΓΑΛΕΙΟΜΗΧΑΝΗΜΑΤΩΝ ΟΧΗΜΑΤΩΝ ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΩΝ Ε, 2) ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΔΑΓΚΟΥΛΗΣ ΚΑΙ ΣΙΑ ΕΕ, 3) Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑΚΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ, 4) ΔΙΓΚΑΣ ΠΑΝΑΓ ΣΤΕ και να απορριφθούν οι εξής: 1) Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑΚΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ λόγω έλλειψης των δικαιολογητικών που απαιτούνται σύμφωνα με τα δικαιολογητικά συμμετοχής Α3.β.15 και Α3.β.16 της

διακήρυξης και 2) ΔΡΑΝΟΒΑΛΗ ΕΜΙΛΙΑ, ΚΙΡΙΛ λόγω μη υποβολής ηλεκτρονικών δικαιολογητικών και της μη αποστολής φυσικού φακέλου.

**8.** Εν συνεχεία, με το υπ' αριθ. 2<sup>ο</sup>/19.05.2015 Πρακτικό της «Εξέτασης των ενστάσεων κατά του 1<sup>ου</sup> πρακτικού παραλαβής και αποσφράγισης τεχνικών προσφορών», η επιτροπή προέβη στην εξέταση των υπ' αριθ. πρωτ. 6872/08.05.2015 και 6871/08.05.2015 ενστάσεων των εταιρειών Δ.ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ ΑΕ και ΕΥΘΥΜΙΟΥ ΘΕΟΔΩΡΟΥ αντίστοιχα. Έπειτα από την εξέταση των ως άνω ενστάσεων η επιτροπή γνωμοδότησε την απόρριψη από το επόμενο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας των εταιρειών 1. ΙΜΠΕΞ ΑΝΩΝΥΜΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΙΣΑΓΩΓΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΚΑΤΑΣΚΕΥΗΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ ΕΡΓΑΛΕΙΟΜΗΧΑΝΗΜΑΤΩΝ ΟΧΗΜΑΤΩΝ ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΩΝ και 2. ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΔΑΓΚΟΥΛΗΣ ΚΑΙ ΣΙΑ ΕΕ.

**9.** Τα ως άνω Πρακτικά (1<sup>ο</sup> και 2<sup>ο</sup>) της Επιτροπής του Διαγωνισμού έγιναν αποδεκτά από την Οικονομική Επιτροπή του Δήμου (Πρακτικό της 9<sup>ης</sup> συνεδρίασης), με την με αριθ. πρωτ. 55/20.05.2015 απόφασή της (ΑΔΑ: 7Ω09Ω9Β-ΚΚΝ). Στη συνέχεια, η επιτροπή με το υπ' αριθ. 3<sup>ο</sup>/26.05.2015 Πρακτικό της, προέβη στην ηλεκτρονική αποσφράγιση και αξιολόγηση των (υπο)φακέλων των οικονομικών προσφορών και γνωμοδότησε να γίνει η κατακύρωση του τμήματος 1 και 2 στον ΔΙΓΚΑ ΠΑΝΑΓΙΩΤΗ και του τμήματος 5 στη Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ ΑΕ. Για τα τμήματα 3 και 4 δεν υπήρξαν προσφορές και ο διαγωνισμός κρίθηκε άγονος. Το εν λόγω Πρακτικό έγινε αποδεκτό με την υπ' αριθ. 67/03.06.2015 απόφαση (ΑΔΑ: 7ΝΘ5Ω9Β-2Χ4) της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου (Πρακτικό της 10<sup>ης</sup> συνεδρίασης).

**10.** Στη συνέχεια η ανώνυμη εταιρεία με την επωνυμία «ΙΜΠΕΞ ΑΝΩΝΥΜΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΙΣΑΓΩΓΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΚΑΤΑΣΚΕΥΗΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ ΕΡΓΑΛΕΙΟΜΗΧΑΝΗΜΑΤΩΝ ΟΧΗΜΑΤΩΝ ΑΝΤΑΛΛΑΚΤΙΚΩΝ – ΕΙΔΩΝ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ – ΟΙΚΟΔΟΜΙΚΩΝ ΥΛΙΚΩΝ ΚΑΙ ΠΑΣΗΣ ΦΥΣΕΩΣ ΜΗΧΑΝΗΜΑΤΩΝ ΚΑΙ ΥΛΙΚΩΝ» άσκησε προδικαστική προσφυγή του άρθρου 4 παρ. 6 του ν.3886/2010 κατά της υπ' αριθ. 55/2015 (ΑΔΑ: 7Ω09Ω9Β-ΚΚΝ) Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής Δήμου Βισαλτίας, ενώ στις 17.06.2015 απέστειλε έγγραφο προς την Οικονομική Επιτροπή, σύμφωνα με το οποίο: «Σας παρακαλούμε όπως μας αποστείλετε άμεσα την απόφαση της οικονομικής επιτροπής με την οποία εξετάστηκε η από 02-06-2015 προδικαστική προσφυγή του άρθρου 4 παρ. 6 του Ν.3886/2010 που κατέθεσε η εταιρεία μας κατά της υπ' αριθ. 55/2015 απόφασης Οικονομικής Επιτροπής...». Η Δήμαρχος του Δήμου Βισαλτίας με το υπ' αριθ. πρωτ. 10602/29.06.2015 έγγραφο της ενημέρωσε την εν λόγω εταιρεία ότι «σύμφωνα με το άρθρο 4 παρ. 4 εδάφιο 2 του Ν.3886/2010, παρήλθε η 15μερη προθεσμία από την άσκηση της προδικαστικής σας, προσφυγής από 02-06-2015, χωρίς αιτιολογημένη απόφασή μας. Συνεπώς τεκμαίρεται η απόρριψη της προδικαστικής σας προσφυγής».

**11.** Επιπλέον, με το με αριθ. πρωτ. 12271/22.07.2015 έγγραφό του, ο Δήμος βεβαιώνει ότι «Αναφορικά με το Τμήμα 5 της με αρ. πρωτ. 3760/11-03-2015 Διακήρυξης προμήθειας καυσίμων και λιπαντικών του Δήμου Βισαλτίας και των Νομικών του Προσώπων, έχουμε να σας παραθέσουμε τα εξής: [...] Στις 29/6/2015 στάλθηκε απάντηση σχετικά με την άνω επιστολή από την Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Βισαλτίας προς την εταιρεία ΙΜΠΕΞ [...]. Έκτοτε και μέχρι σήμερα δεν μας έχει κοινοποιηθεί κανένα άλλο ένδικο μέσο που να αφορά τον παραπάνω διαγωνισμό.

...Αναφορικά με τα Τμήματα 3 και 4 της με αρ. πρωτ. 3760/11-03-2015 Διακήρυξης προμήθειας καυσίμων και λιπαντικών του Δήμου Βισαλτίας και των Νομικών του Προσώπων βεβαιώνουμε ότι δεν εκκρεμούν ενστάσεις, προσφυγές ή άλλα ένδικα μέσα».

**12.** Τέλος, με την υπ' αριθ. 69/04.05.2015 απόφαση της Δημάρχου Βισαλτίας και λόγω του ότι όπως αναφέρεται στα σημεία: «...11. το γεγονός ότι ο ηλεκτρονικός ανοικτός δημόσιος διαγωνισμός δεν έχει ολοκληρωθεί μέχρι σήμερα, 12. το γεγονός ότι υπάρχει επιτακτική ανάγκη εκτέλεσης της προμήθειας καυσίμων κίνησης για εύρυθμη λειτουργία των υπηρεσιών του Δήμου», καθορίστηκε η διενέργεια της

προμήθειας «*Προμήθεια καυσίμων κίνησης*» συνολικού προϋπολογισμού δαπάνης 60.000,00€ (15.000,00€ ανά Δημοτική Ενότητα) να εκτελεστεί με τη διαδικασία της απευθείας ανάθεσης κατόπιν διαπραγμάτευσης. Με το από 14.05.2015 Πρακτικό αξιολόγησης προσφορών για την απευθείας ανάθεση προμήθειας υγρών καυσίμων του Δήμου Βισαλτίας λόγω εξαιρετικά επείγουσας ανάγκης, η επιτροπή πρότεινε την απευθείας ανάθεση στον κ. Δίγκα Παναγιώτη για τις Δημοτικές Ενότητες Νιγρίτας, Αχινού και Τραγίλου της προμήθειας υγρών καυσίμων του Δήμου Βισαλτίας λόγω εξαιρετικά επείγουσας ανάγκης και στην κα Δρανόβαλη Εμιλία την Δημοτική Ενότητα Βισαλτίας. Με την υπ' αριθ. 50/14.05.2015 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Βισαλτίας (8<sup>η</sup> συνεδρίαση) (ΑΔΑ: 709ΡΩ9Β-0ΜΟ) εγκρίθηκε η απευθείας ανάθεση προμήθειας καυσίμων του Δήμου Βισαλτίας έτους 2015 για τις τέσσερις δημοτικές ενότητες του Δήμου, «...*λόγω της μη περάτωσης της διαδικασίας του ανοιχτού διεθνή διαγωνισμού και λόγω της αναγκαιότητας λειτουργίας της υπηρεσίας καθαριότητας και αποκομιδής απορριμάτων, της υπηρεσίας άρδευσης, ύδρευσης,...*».

**13.** Κατόπιν των ανωτέρω, η αναθέτουσα αρχή, με το με αριθ. πρωτ. 11445/10.07.2015 έγγραφο-αίτημα της και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα (αρ. πρωτ. εισερχ. 3139/13.07.2015), το οποίο συνοδεύεται και από σχέδιο απόφασης, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, για την ανάθεση της προμήθειας του Τμήματος 3 «*Προμήθεια καυσίμων για την Δ.Ε. Αχινού*», προϋπολογισμού 48.268,30€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (59.370,01€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ) και του Τμήματος 4 «*Προμήθεια καυσίμων για την Δ.Ε. Τραγίλου*», προϋπολογισμού 78.491,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (96.543,93€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ), για τα οποία δεν υποβλήθηκαν προσφορές κατά την προηγηθείσα διαγωνιστική διαδικασία.

## **II. Νομικό πλαίσιο**

**14.** 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. [...]*».

**15.** 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')*».

**16.** 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 ουσιαδώς 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. [...]».

**17.** 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...».

**18.** 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. [...]».

**19.** 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.).

**20.** 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».

**21.** 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 A, 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 B. ...».

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.

**22.** 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, [...]».

**23.** Οι διατάξεις των παρ. 1 και 2 του άρθρου 37 “Έναρξη διαδικασίας σύναψης σύμβασης” του ν.4281/08.08.2014 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...».

**24.** Οι διατάξεις της παρ. 8 του άρθρου 139 “Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων” του ν.4281/08.08.2014 (160 Α') “Μέτρα στήριξης και ανάπτυξης της ελληνικής οικονομίας, οργανωτικά θέματα Υπουργείου Οικονομικών και άλλες διατάξεις” ορίζουν ότι: «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». Σύμφωνα με την παρ. 4 του άρθρου 201 ορίζεται ότι: «Η ισχύς του άρθρου 139 αρχίζει δώδεκα (12) μήνες από τη δημοσίευση του παρόντος νόμου στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως».



**25.** Οι διατάξεις της παρ. 8 του άρθρου 67 του ν.4316/2014 (270 Α'), ορίζουν ότι: «γ. Η περίπτωση της παρ. 1Α του άρθρου 199 του ν.4281/2014 (Α' 160) καταργείται. δ. Από 1.3.2015 καταργούνται οι διατάξεις της περίπτωσης ιθ' της παρ. 2 του άρθρου 5, της περίπτωσης ι' της παρ. 1 του άρθρου 6 (ΔΔΣ), της παρ. 10 του άρθρου 7, του εδαφίου δ' της παρ. 10 και της παρ. 5 του άρθρου 9 του ν.3469/2006 (Α' 131)».

**26.** 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. [...]».

### **III. Νομική Εκτίμηση**

**27.** Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Βισαλτίας 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 487.741,40€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, 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.

**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 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). 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).

**29.** 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.

**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 Βισαλτίας προκήρυξε ηλεκτρονικό δημόσιο διεθνή ανοικτό διαγωνισμό για την προμήθεια καυσίμων για τις ανάγκες του Δήμου Βισαλτίας και των νομικών του προσώπων για το έτος 2015, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 599.921,92€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, για χρονικό διάστημα από την υπογραφή της σύμβασης μέχρι τη λήξη του έτους, ήτοι 31.12.2015, με δικαίωμα χρονικής παράτασής της για άλλους εννέα μήνες έως 30.09.2016, εφόσον δεν καλυφθούν οι ποσότητες της σύμβασης και υπάρχει διαθέσιμη πίστωση σύμφωνα με τους όρους και τις προϋποθέσεις της διακήρυξης, στο πλαίσιο του οποίου για το Τμήμα 3 «Προμήθεια καυσίμων για την Δ.Ε. Αχινού», προϋπολογισμού 48.268,30€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (59.370,01€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ) και το Τμήμα 4 «Προμήθεια καυσίμων για την Δ.Ε. Τραγίλου», προϋπολογισμού 78.491,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (96.543,93€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ), δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

Από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι στον εν λόγω διαγωνισμό τηρήθηκαν οι απαιτούμενες διατυπώσεις δημοσιότητας και δε διαπιστώθηκαν ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες στους όρους της από 05.02.2015 διακήρυξης, που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στο σχετικό διαγωνισμό.

Επισημαίνεται ότι, αναφορικά με την υποχρέωση δημοσίευσης της προκήρυξης στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως, διαπιστώθηκε ότι η αναθέτουσα αρχή δεν προέβη στην εν λόγω δημοσίευση. Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με τη διάταξη της παρ. 8 του άρθρου 139 του ν. 4281/2015, σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθρου 152 και της περίπτωσης 1.Α. (25) του άρθρου 199 του ως άνω νόμου, όπως τροποποιήθηκε με την παρ. 8 του άρθρου 67 του ν.4316/2014) (βλ. σχετ. Κατευθυντήρια Οδηγία 7 – ΑΔΑ:Ω0Ζ7ΟΞΤΒ-ΕΛΙ) προβλέφθηκε ότι από 01.03.2015, η δημοσίευση στο ΚΗΜΔΗΣ αντικαθιστά την υποχρέωση δημοσίευσης στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως. Ακολούθως, με το άρθρο 37 παρ. 2 του ν.4320/19.03.2015 (Α' 29), ορίστηκε ότι «έως την 31η Δεκεμβρίου 2015 εξακολουθεί η δημοσίευση των προκηρύξεων στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως».

Ωστόσο, λαμβανομένου υπόψη ότι, στην προκειμένη περίπτωση, τηρήθηκαν οι λουπές κατά το νόμο προβλεπόμενες διατυπώσεις δημοσιότητας, ήτοι η αποστολή της προκήρυξης στην Ε.Ε.Ε.Ε., την οποία ο νομοθέτης θεωρεί μείζονος σημασίας, καθώς και η δημοσίευση σε ΚΗΜΔΗΣ, ΕΣΗΔΗΣ και εθνικό τύπο, σε συνδυασμό με το γεγονός ότι η έναρξη του διαγωνισμού έλαβε χώρα στις 12.03.2015, ήτοι εντός του χρόνου ισχύος του ν.4281/2014, καθώς και της σύγχυσης που επήλθε ως προς την υποχρέωση δημοσιότητας στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως με τη μη έγκαιρη αναστολή της ισχύος του Μέρους Β' του ως άνω νόμου και την ερμηνευτική δυσχέρεια που προκάλεσε η συνεχής μεταβολή κανόνων δικαίου, η ως άνω παράλειψη δεν θεωρείται ουσιώδης πλημμέλεια της προηγηθείσας διαδικασίας, στην οποία, άλλωστε, συμμετείχαν πέντε (5) οικονομικοί φορείς.

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

Σύμφωνα με το από 26.05.2015 πρακτικό της (3<sup>ο</sup>) της Επιτροπής διενέργειας διαγωνισμού και τη με αριθ. 67/2015 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Βισαλτίας (Ιστορικό υπό 9), στον προηγηθέντα ανοικτό διεθνή διαγωνισμό για τα τμήματα 3 (προμήθεια καυσίμων για την Δ.Ε. Αχινού) και 4 (προμήθεια καυσίμων για την Δ.Ε. Τραγίλου) δεν υπήρξαν προσφορές.

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

Στο υποβληθέν Σχέδιο Απόφασης για την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, το οποίο υπέβαλε ο Δήμος Βισαλτίας, ορίζεται ότι η ανάθεση της προμήθειας θα πραγματοποιηθεί με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, λόγω προγενέστερου άγονου διαγωνισμού, η οποία θα διενεργηθεί μετά τη σύμφωνη γνώμη της Ε.Α.Α.ΔΗΣΥ και θα είναι σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25, παρ. 1, περ. α' του π.δ. 60/2007 και σύμφωνα με τους όρους της υπ' αριθ. πρωτ. 3760/11.03.2015 διακήρυξης και της υπ' αριθ. 9/2014 μελέτης.

**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.** Από τα ανωτέρω διαπιστώνεται ότι τυγχάνει εφαρμογής το άρθρο 25, παρ. 1, περ. α' του π.δ. 60/2007, καθώς προκύπτει η συνδρομή λόγου και προϋπόθεσης για την προσφυγή του Δήμου Βισαλτίας στην

εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης για την ανάθεση της προμήθειας καυσίμων για τις Δ.Ε. Αχινού και Τραγίλου, προϋπολογισμού 126.759,30€ χωρίς ΦΠΑ.

#### **IV. Συμπέρασμα**

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του τεθέντος ερωτήματος, η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. ομόφωνα αποφασίζει:

**την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος του Δήμου Βισαλτίας, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ (δδ) του ν. 4013/2011, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, για την ανάθεση της προμήθειας καυσίμων για τις Δ.Ε. Αχινού και Τραγίλου, προϋπολογισμού 126.759,30€ χωρίς ΦΠΑ, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσόμενων υπό του νόμου προϋποθέσεων.**

**Αθήνα 30.07.2015**

**Θεωρήθηκε**

**Ο Αναπληρωτής Πρόεδρος**

**Χρήστος Δετσαρίδης**