



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΑΠΟΦΑΣΗ

190/2015

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 6η Αυγούστου του έτους δύο χιλιάδες πέντε (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. Μέλη:**
Ιωάννα Κουλούρη
Δημήτριος Λουρίκας
Δημήτριος Σταθακόπουλος

Γραμματέας: Στυλιανή Τσιάβου

Εισηγητής: Κ. Καϊάφα,

Κατά την διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστη η εισηγήτρια κ. Κ. Καϊάφα, καθώς και η Προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων κ. Χ. Καξιρή, οι οποίες αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

Ερώτημα: Το υπ' αρ. πρωτ. 6690/02-06-2015 αίτημα του Δήμου Καρύστου προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ και τα συνημμένα σε αυτό στοιχεία, τα οποία παρελήφθησαν από την Αρχή στις 05-06-2015 και έλαβαν αρ. πρωτ. 2509, όπως συμπληρώθηκε με το υπ αριθμ 9186/23-7-2015 έγγραφο, που παραλήφθηκε από την Αρχή στις 26/07/2015 και έλαβε αριθμ πρωτ 3357.

Θέμα: Διατύπωση σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, με δημοσίευση προκήρυξης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α του π.δ. 60/2007, για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας υγρών καυσίμων του Δήμου Καρύστου και των Νομικών του Προσώπων προϋπολογισμού 228.860,17€ άνευ ΦΠΑ και διάρκειας ενός (1) έτους.

I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

1. Από το φάκελο της υπόθεσης, προκύπτουν τα ακόλουθα στοιχεία:

α) Με την υπ' αριθ. 414/16-12-2014 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Καρύστου εγκρίθηκε η διενέργεια διαγωνισμού προμήθειας καυσίμων και λιπαντικών για τις ανάγκες του Δήμου και των Νομικών του Προσώπων.

β) Με την υπ' αριθ. 45/23-1-2015 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Καρύστου εγκρίθηκαν οι τεχνικές προδιαγραφές και καταρτίστηκαν οι όροι διακήρυξης του σχετικού διαγωνισμού.

γ) Κατόπιν τούτων, ο Δήμος Καρύστου εξέδωσε την με αρ. 1476-06/02/2015 Διακήρυξη Ανοικτού Διεθνούς Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού για την προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών για τις ανάγκες του Δήμου Καρύστου και των νομικών του προσώπων, προϋπολογισμού 255.120,33 € άνευ ΦΠΑ και κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή. Ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ορίστηκε η 24/3/2015 ενώ σημειώνεται ότι ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών στο σύστημα ορίστηκε η 18/03/2015. Σύμφωνα με τη διακήρυξη, η εν λόγω προμήθεια είχε χωριστεί στις κάτωθι επτά (7) ομάδες:

α) Για την δημοτική ενότητα Καρύστου (Ομάδα Α), η προμήθεια ανέρχεται συνολικά σε 118.461,30 € (με Φ.Π.Α.) και αφορά : i) Βενζίνη αμόλυβδη, 12.000 λίτρα ii) Πετρέλαιο diesel κίνησης, 71.500 λίτρα iii) Πετρέλαιο diesel θέρμανσης, 4.000 λίτρα

β) Για την δημοτική ενότητα Μαρμαρίου (Ομάδα Β), η προμήθεια ανέρχεται σε 66.099,99 € (με Φ.Π.Α.) περιλαμβάνοντας : i) Βενζίνη αμόλυβδη, 3.696 λίτρα ii) Πετρέλαιο diesel κίνησης, 43.770 λίτρα iii) Πετρέλαιο diesel θέρμανσης, 2.004 λίτρα

γ) Για την δημοτική ενότητα Στύρων (Ομάδα Γ), η προμήθεια φτάνει τα 56.937,88 € (με Φ.Π.Α.) και περιλαμβάνει : i) Βενζίνη αμόλυβδη, 1.230 λίτρα ii) Πετρέλαιο diesel κίνησης, 38.836 λίτρα iii) Πετρέλαιο diesel θέρμανσης, 3.287 λίτρα

δ) Για τα λιπαντικά (Ομάδα Δ), η προμήθεια φτάνει τα 32.300,00 € (με Φ.Π.Α.) και περιλαμβάνει : i) Λάδι υδραυλικού, 1.016 λίτρα ii) Υγρό φρένων, 40 λίτρα iii) Υγρό μπαταρίας, 50 λίτρα vi) Γράσο βάσης ασβεστίου, 59 χλγ. v) Γράσο βάσης λιθίου, 59 χλγ. vi) Λιπαντικό οδοντωτών τροχών SAE 80W/90 (βαλβολίνη), 124 λίτρα vii) Λιπαντικό αυτόματων κιβωτίων (σασμάν και τιμονιών), 112 λίτρα viii) Λιπαντικό μειωτήρων (συνθετικό), 123 λίτρα ix) Μονότυπο λιπαντικό κινητήρων πετρελαίου SAE 30 & SAE 40, 700 λίτρα x) Πολύτυπο λιπαντικό κινητήρων πετρελαίου SAE 15W/40, 700 λίτρα xi) Πολύτυπο λιπαντικό κινητήρων πετρελαίου SAE 20W/50, 700 λίτρα xii) Πολύτυπο λιπαντικό βενζινοκινητήρων SAE 15W/50, 300 λίτρα

ε) Για την Σχολική Επιτροπή Α'/βάθμιας εκπαίδευσης (Ομάδα Ε), η προμήθεια φτάνει τα 16.999,37 € (με Φ.Π.Α.) και περιλαμβάνει : ι) Πετρέλαιο diesel θέρμανσης, 15.795 λίτρα

στ) Για την Σχολική Επιτροπή Β'/βάθμιας εκπαίδευσης (Ομάδα ΣΤ) η προμήθεια ανέρχεται στα 14.999,70 € (με Φ.Π.Α.) και περιλαμβάνει : ι) Πετρέλαιο diesel θέρμανσης, 13.937 λίτρα

ζ) Για τον Οργανισμό Περιβάλλοντος Παιδείας Δημοτικών Παιδικών Σταθμών Κοινωνικής Προστασίας Αλληλεγγύης δήμου Καρύστου «Ι.Θ. & Π. Κότσικας» (Ομάδα Ζ) δαπανώνται 7.999,77 € (με Φ.Π.Α.) και περιλαμβάνεται: ι) Πετρέλαιο diesel θέρμανσης, 7.433 λίτρα

Σύμφωνα με το άρθρο 6 της διακήρυξης: "Οι συμμετέχοντες στο διαγωνισμό υποψήφιοι προμηθευτές, μπορούν να υποβάλλουν προσφορά είτε για μία είτε για περισσότερες ή όλες τις ομάδες του προϋπολογισμού".

Σημειώνεται ότι σύμφωνα με το Άρθρο 13 της διακήρυξης: " Λόγω απόστασης των μετακινούμενων οχημάτων από τον χώρο εφοδιασμού τους (στις δημ. ενότητες όπου ο δήμος διατηρεί αμαξοστάσιο) και εξαιτίας της αδυναμίας του δήμου να αποθηκεύσει ποσότητες καυσίμων, η τμηματική παράδοση αυτών θα γίνεται είτε από αντλία στην έδρα της κάθε ενότητας (δηλαδή στην Κάρυστο, στα Στύρα και στο Μαρμάρι), είτε από αντλία που θα βρίσκεται σε ακτίνα το πολύ πέντε (5) χιλιομέτρων από τα προαναφερόμενα σημεία (και συγκεκριμένα από τη θέση που ο δήμος διατηρεί αμαξοστάσιο). Το πετρέλαιο θέρμανσης θα παραδίδεται τμηματικά στις ενότητες που προαναφέρθηκαν, σε οποιαδήποτε δημοτικό κτίριο και σε ποσότητες που θα υποδεικνύονται εκ των προτέρων στον ανάδοχο".

δ) Στις 06-02-2015 απεστάλη προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε) περίληψη των ουσιαστών όρων και στοιχείων της διακηρύξεως του διαγωνισμού. Η αναλυτική διακήρυξη και τα συνημμένα σε αυτή τεύχη δημοπράτησης δημοσιεύθηκαν στη Διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 16.02.2014, με Αύξοντα Αριθμό Συστήματος (ΕΣΗΔΗΣ):6757. Επιπλέον, η περίληψη δημοσιεύτηκε στη Διαύγεια (ΑΔΑ:ΞΣ7ΩΕΦ-Θ92), στο ΚΗΜΔΣ (ΑΔΑΜ 15PROC002596416 2015-02-11) στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβέρνησης (ΦΕΚ 54/13-02-2015) και στις εφημερίδες Γενική Δημοπρασιών (12/2/2015), Ευβοϊκός Τύπος (16/2/2014), Εύβοια Προοδευτική (13/2/2015), Καθημερινή Εύβοιας, Ναυτεμπορική και Χρηματιστήριο (14/02/2015). Επίσης, αναρτήθηκε στο Δημοτικό Κατάστημα Καρύστου. Επισημαίνεται ότι έγινε χρήση της συντετμημένης προθεσμίας των 45 ημερών σύμφωνα με το άρθρο 32 παρ 5 πδ 60/2007.

ε) Σύμφωνα με το με αριθμ 3513/31-3-2015 πρακτικό της Επιτροπής Αξιολόγησης του εν λόγω διαγωνισμού, κατά την ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών, διαπιστώθηκε ότι υποβλήθηκαν δύο προσφορές, οι οποίες αφορούσαν την ομάδα Δ "Λιπαντικά", οι οποίες έγιναν αποδεκτές. Όσον αφορά τις υπόλοιπες ομάδες, Α, Β, Γ, Ε ΣΤ, Ζ, η Επιτροπή διαπίστωσε ότι δεν έχουν υποβληθεί προσφορές και κήρυξε τον διαγωνισμό άγονο. Κατά του παραπάνω πρακτικού υπεβλήθησαν οι με αριθμ 4671/28-4-2015 και 4668/28-4-2015 ενστάσεις, οι οποίες αφορούσαν τα

δικαιολογητικά συμμετεχόντων στην ομάδα Δ και οι οποίες απερρίφθησαν με την με αριθμ πρωτ 136/30-4-2015 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής. Στη συνέχεια, με το με αριθμ 5026/30-4-2015 πρακτικό της, η Επιτροπή Αξιολόγησης, αποσφράγισε τις οικονομικές προσφορές και γνωμοδότησε υπέρ της κατακύρωσης της προμήθειας στον πρώτο μειοδότη για την ομάδα Δ, ενώ για τις υπόλοιπες ομάδες εισηγήθηκε την εφαρμογή των διατάξεων περί απευθείας ανάθεσης της προμήθειας. Τα παραπάνω εγκρίθηκαν με την με αριθμ 170/26-5-2015 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, όπως συμπληρώθηκε με την υπ αριθμ 206/21-7-2015 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, η οποία εισηγήθηκε στο Δημοτικό Συμβούλιο την απευθείας ανάθεση των καυσίμων εφόσον προηγηθεί η σύμφωνη γνώμη της Αρχής.

2. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Καρύστου με το υπ' αριθμ. αρ. πρωτ. 36472/06-10-2014 αίτημά του και το υποβληθέν σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας καυσίμων κίνησης του Δήμου Καρύστου και των Νομικών του Προσώπων προϋπολογισμού 228.860,17€ άνευ ΦΠΑ και διάρκειας ενός (1) έτους, με βάση την περ. α' της παρ. 1 του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007.

II. Νομικό πλαίσιο

3. Το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ, υποπερίπτωση δδ) του ν. 4013/2011 ορίζει: *“δδ) Οι αποφάσεις των αναθετουσών Αρχών που αφορούν προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημόσιων συμβάσεων, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 3 του π.δ. 59/2007 και των άρθρων 24 και 25 του π.δ. 60/2007, εξαιρουμένων των περιπτώσεων ανωτέρας βίας, εκδίδονται μετά από σύμφωνη γνώμη της Αρχής, εφόσον οι συμβάσεις αυτές εμπίπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των ανωτέρω προεδρικών διαταγμάτων.”*

4. Η διάταξη του άρθρου 6 παρ. 1 του π.δ. 60/2007 «Προσαρμογή της ελληνικής νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ...» ορίζει:

“Το παρόν εφαρμόζεται στις δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών που δεν εξαιρούνται, δυνάμει των εξαιρέσεων που προβλέπονται στα άρθρα 16, 17 και 9 έως 15, και των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός φόρου προστιθέμενης αξίας (ΦΠΑ) είναι ίση προς ή ανώτερη από τα ακόλουθα κατώτατα όρια:

α) 137.000 ευρώ, για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών, εκτός αυτών που καλύπτονται από την περίπτωση β) στοιχείο iii), που συνάπτονται από τις αναθέτουσες αρχές οι οποίες είναι κεντρικές κυβερνητικές αρχές του Παραρτήματος IV. [...]

β) 211.000 ευρώ, προκειμένου για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που συνάπτονται είτε i) από αναθέτουσες αρχές άλλες από εκείνες που αναφέρονται στο Παράρτημα IV, 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 αριθ. 1336/2013 Κανονισμού για την τροποποίηση των οδηγιών 2004/17/EK, 2004/18/EK και 2009/81/EK του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, όσον αφορά τα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, το ως άνω ποσό αναπροσαρμόστηκε στις 134.000 και 207.000 ευρώ αντίστοιχα.

5. Στο άρθρο 25 του π.δ. 60/2007 με τίτλο “Διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού (άρθρο 31 οδηγίας 2004/18/EK)”, ορίζεται: «...1.Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν τις δημόσιες συμβάσεις τους προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, στις ακόλουθες περιπτώσεις: 1) Προκειμένου για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών: α) εάν, ύστερα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές δεν κρίνεται κατάλληλη, ή εάν δεν υπάρχει κανείς υποψήφιος, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή, ύστερα από αίτημα της...».

6. Στο άρθρο 209 παρ. 1 του ν. 3463/2006 «Κύρωση του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων» (ΦΕΚ 114/Α), 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. 3γ) και 23 της με αριθμ. 11389/93 Απόφασης του Υπουργού Εσωτερικών με τίτλο «Ενιαίος Κανονισμός Προμηθειών Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α)» (ΦΕΚ 185/Β), ορίζεται «... Άρθρο 3, παρ. 3γ. “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, αιτιολογημένη έκθεση” 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».

7. 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...».

III. Νομική Εκτίμηση

8. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Καρύστου, αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών, με την έννοια της περ. γ της παρ. 2 του άρθρου 2 του π.δ. 60/2007 «περί συντονισμού των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών» και η αιτούμενη προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, εμπίπτει στην περ. α' της παρ. 1 του άρθρου 25, ομοίως του π.δ 60/2007. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών προϋπολογισμού 228.860,17€ άνευ ΦΠΑ, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ' άρθρο 2 παράγραφος 2 περίπτωση γ' υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή γνώμης.

9. 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 τη βασική ρύθμιση, δηλαδή από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζομένων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο 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^{ης} Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28^{ης} Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13^{ης} Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).

10. Ειδικότερα, η εφαρμογή του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α του Π.Δ 60/2007, στη βάση της οποίας 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, η προσφυγή στη διαδικασία των διαπραγματεύσεων, κατ' εφαρμογή της περ. α της παρ. 1 του άρθρου 25 του ως άνω Π.Δ 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.ΒΙΤμ. 1249, 466/2011, 29/2012).

β) να μην έχει υποβληθεί, κατά την υπό σημείο α) ανωτέρω νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές να μην κρίνεται κατάλληλη, ή να μην υπάρχει κανείς υποψήφιος,

γ) την μη ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση.

11. Εν προκειμένω, από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης Απόφασης, προκύπτουν τα ακόλουθα:

α) Ως προς την προϋπόθεση, προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας

Ο Δήμος Καρύστου προσέφυγε σε δημόσιο διεθνή διαγωνισμό για την προμήθεια καυσίμων , προϋπολογισμού 255.120,33 € άνευ ΦΠΑ. Για την εν λόγω διακήρυξη τηρήθηκαν οι απαιτούμενες διατυπώσεις δημοσιότητας και τα σχετικά τεύχη δεν περιείχαν όρους που θα απέτρεπαν έναν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στο σχετικό διαγωνισμό, όπως προκύπτει από το παραπάνω παρατεθέν ιστορικό.

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

Σύμφωνα με το σχετικό πρακτικό της Επιτροπής Διεξαγωγής του εν λόγω διαγωνισμού, κατά την ορισθείσα καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών και διενέργειας του διαγωνισμού, δεν προσήλθε κανείς υποψήφιος να υποβάλει προσφορά για τις έξι (6) από τις επτά (7) ομάδες, για τις οποίες και αιτείται η προσφυγή σε διαπραγμάτευση.

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

Σύμφωνα με το σχέδιο απόφασης για την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης το οποίο υπέβαλε ο αιτών φορέας, προκύπτει ότι κατά την εν λόγω διαδικασία, η οποία θα διενεργηθεί μετά τη σύμφωνη γνώμη της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ, θα τηρηθούν οι προδιαγραφές της ίδιας διακήρυξης Ανοικτού Διεθνούς Διαγωνισμού.

12. Τέλος, επισημαίνεται ότι ο περιορισμός του χρονικού διαστήματος της περιόδου οριστικής υποβολής προσφορών, αναλόγως των περιστάσεων, μπορεί να θέτει εμπόδια στη συμμετοχή στη διαγωνιστική διαδικασία και να περιορίζει έτσι τον ανταγωνισμό. Ως εκ τούτου η Αρχή θεωρεί ορθότερο η έναρξη υποβολής προσφορών να ταυτίζεται με την δημοσιοποίηση της διακήρυξης του διαγωνισμού

και επομένως να υπάρχει η δυνατότητα υποβολής προσφορών καθ'όλο το διάστημα που διανύεται μεταξύ της ημερομηνίας δημοσιοποίησης της διακήρυξης και της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών (βλ ενδεικτικά αποφάσεις Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ **180/2015** και **187/2015**).

13.Επομένως, εν προκειμένω συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρου 25 παρ.1 περ. α του Π.Δ 60/2007, για την προσφυγή του Δήμου Καρύστου στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας καυσίμων για ένα έτος, προϋπολογισμού 228.860,17€ άνευ ΦΠΑ χωρίς τροποποίηση των όρων της σχετικής διακήρυξης.

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 αποφασίζει ομόφωνα:

Την **αποδοχή του αιτήματος** του Δήμου Καρύστου **και την παροχή σύμφωνης γνώμης**, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. γ περ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α του π.δ. 60/2007, για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας υγρών καυσίμων, προϋπολογισμού 228.860,17€ άνευ ΦΠΑ και διάρκειας ενός (1) έτους, **λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων**

Αθήνα 6 Αυγούστου 2015

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Αναπληρωτής Πρόεδρος

Χρήστος Δετσαρίδης

Ο ΣΥΝΤΑΚΤΗΣ

Δημήτριος Σταθακόπουλος