



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ  
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**ΑΠΟΦΑΣΗ**

**20/2015**

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

**Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

Στην Αθήνα σήμερα την 28<sup>η</sup> Ιανουαρίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαπέντε (2015) ημέρα Τετάρτη 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. Πρόεδρος :** Ραΐκος Δημήτριος
- 2. Αντιπρόεδρος :** Μπουσουλέγκα Χριστίνα
- 3. Μέλη:** Καραμανλής Ευάγγελος  
Κουλούρη Ιωάννα  
Λουρίκας Δημήτριος  
Σταθακόπουλος Δημήτριος

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

**Γραμματέας:** Τσιάβου Στυλιανή

**Εισηγητής:** Τριανταφύλλου Βασιλεία, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

**Κατά** την διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν η εισηγήτρια κ. Τριανταφύλλου, καθώς και η Προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων κ. Καξική, οι οποίες αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη της Αρχής.

**ΘΕΜΑ:** Διατύπωση σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, κατόπιν προηγηθέντος διεθνούς διαγωνισμού, για την σύναψη σύμβασης προμήθειας καυσίμων κίνησης και θέρμανσης για την κάλυψη των αναγκών των υπηρεσιών & των νομικών προσώπων του Δήμου Πετρούπολης, συνολικού προϋπολογισμού 358.127,70€ συμ/νου ΦΠΑ έτους 2015.

1. Με το υπ' αρ. πρωτ. 140/07-01-2015 αίτημα του Δήμου Πετρούπολης προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. το οποίο παρελήφθη στις 07-01-2015 (αρ. πρωτ. εισερχ. 32), ο Δήμος 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, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1 α του π.δ. 60/2007, για την ανάθεση της προμήθειας καυσίμων κίνησης και θέρμανσης για την κάλυψη των αναγκών των υπηρεσιών & νομικών προσώπων του Δήμου Πετρούπολης, συνολικού προϋπολογισμού 358.127,70€ συμ/νου ΦΠΑ για το έτος 2015, κατόπιν προηγηθέντος, εν μέρει, άγονου διεθνούς διαγωνισμού.

## 1. 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. πρωτ. 217/2014/15-10-2014 (ΑΔΑ:ΩΧ94ΩΞΣ-ΨΕ4) απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου εγκρίθηκε η διενέργεια προμηθειών και υπηρεσιών, συμπεριλαμβανομένης της προμήθειας καυσίμων κίνησης & θέρμανσης και λιπαντικών για τις ανάγκες του Δήμου Πετρούπολης και των νομικών του προσώπων.

2.2. Η Δ/ση Καθαριότητας Περιβάλλοντος & Πρασίνου του Δήμου Πετρούπολης συνέταξε την υπ' αριθ. 20/2014 Μελέτη για την «Προμήθεια καυσίμων, λιπαντικών και πρόσθετων έτους 2015» για την κάλυψη των αναγκών των υπηρεσιών & νομικών προσώπων του Δήμου, στην οποία περιλαμβάνεται Διακήρυξη Διαγωνισμού, Τεχνική Έκθεση, Ενδεικτικός Προϋπολογισμός και Συγγραφή Υποχρεώσεων, για το έτος 2015, συνολικού προϋπολογισμού 363.928,48€ συμ/νου ΦΠΑ. Στην εν λόγω μελέτη περιγράφονται τα είδη της προμήθειας και περιλαμβάνονται πίνακες με τις ποσότητες και τον ενδεικτικό προϋπολογισμό αναλυτικά. Ειδικότερα:

A.A.	Είδος υλικού	A.T.	Μονάδα μέτρ.	Ποσότητα	Τιμή μον. (€)	Σύνολο Δαπάνης ανά είδος χωρίς ΦΠΑ (€)	
<b>Κ Α Υ Σ Ι Μ Α</b>							
<b>ΟΜΑΔΑ Α – ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ</b>							
1	Πετρέλαιο Θέρμανσης	<b>Κτιρίων Δήμου &amp; Νομ. Προσώπων</b>	1ον	Λίτρα	27.100	1,14	30.894,00
		<b>Κτιρίων σχολείων</b>		Λίτρα	74.760	1,14	85.226,40
<b>ΟΜΑΔΑ Β – ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΚΙΝΗΣΗΣ</b>							
2	Πετρέλαιο Κίνησης	2ον	Λίτρα	124.281	1,14	141.680,34	
<b>ΟΜΑΔΑ Γ - BENZINΗ</b>							
3	Βενζίνη Αμόλυβδη	4ον	Λίτρα	24.000	1,39	33.360,00	
<b>Λ Ι Π Α Ν Τ Ι Κ Α</b>							
<b>ΟΜΑΔΑ Δ – ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ &amp; ΠΡΟΣΘΕΤΑ</b>							
4	Λιπαντικό πετρελαιοκινητήρων SAE 10W-40	5ον	Λίτρα	210	6,05	1270,50	

5	Λιπαντικό πετρελαιοκινητήρων SAE 20W-50	6ον	Λίτρα	190	2,76	524,40
6	Λιπαντικό βενζινοκινητήρων SAE 10W-40	7ον	Λίτρα	85	5,12	435,20
8	Βαλβολίνη υπερενισχυμένη SAE 75W-90	9ον	Λίτρα	1	8,28	8,28
9	Υγρό αυτοκ. κιβωτ. & τιμονιών	10ον	Λίτρα	10	3,25	32,50
10	Γράσσο βάσεως ασβεστίου	11ον	kgr	1	3,24	3,24
11	Λιπαντικό υδραυλικών συστημάτων ISO 68	12ον	kgr	390	2,92	1138,80
12	Αντιψυκτικό αδιάλυτο βάσεως αιθυλονογλυκόλης	13ον	kgr	80	2,90	232,00
13	Υγρό φρένων (δοχείο 250 ml)	14ον	Τεμ.	2	3,90	7,80
14	Ορυκτέλαιο γενικής λίπανσης SAE 30	15ον	Λίτρα	65	2,40	156,00
15	Λιπαντικό 4χρονων βενζινοκινητήρων SAE 20W-50	16ον	Λίτρα	25	2,84	71,00
16	Λιπαντικό δίχρονων βενζινοκινητήρων	17ον	Λίτρα	50	5,16	258,00
17	Λάδι SAE 10W-30 για GASE	18ον	Λίτρα	35	5,28	184,80
18	Λιπαντικό SAE 80W/90 για GASE	19ον	Λίτρα	35	3,84	134,40
19	Υδραυλικό υγρό ISSO VG46 για GASE	20ον	Λίτρα	50	3,00	150,00
20	Ad Blue υγρό διάλυμα	21ον	kgr	100	1,05	105,00
<b>ΣΥΝΟΛΟ ΔΑΠΑΝΗΣ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ (€):</b>						<b>295.875,46</b>
<b>ΦΠΑ 23% (€):</b>						<b>68.051,36</b>
<b>ΣΤΡΟΓΓΥΛΟΠΟΙΗΣΗ (€):</b>						<b>0,18</b>
<b>ΣΥΝΟΛΟ ΔΑΠΑΝΗΣ(€):</b>						<b>363.927,00</b>

**2.3.** Με την υπ' αριθ. 164/03-11-2014 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, εγκρίθηκε η προμήθεια υγρών καυσίμων κίνησης, πετρελαίου θέρμανσης και λιπαντικών για την κάλυψη των αναγκών των υπηρεσιών & νομικών προσώπων του Δήμου Πετρούπολης και των Νομικών Προσώπων, Δημοτική Σχολική Επιτροπή Α' /θμιας Εκπαίδευσης Δήμου Πετρούπολης και Δημοτική Σχολική Επιτροπή Β' /θμιας Εκπαίδευσης Δήμου Πετρούπολης.

**2.4.** Στη συνέχεια, συντάχθηκε η υπ' αριθμ πρωτ. 20900/2014 Διακήρυξη (ΑΔΑΜ: 14PROC002405228 2014-11-14), διενέργειας διεθνούς ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού προμήθειας καυσίμων, λιπαντικών και πρόσθετων έτους 2015 για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των Νομικών Προσώπων, Δημοτική Σχολική Επιτροπή Α' /θμιας Εκπαίδευσης Δήμου Πετρούπολης και Δημοτική Σχολική Επιτροπή Β' /θμιας Εκπαίδευσης Δήμου Πετρούπολης, συνολικού προϋπολογισμού 363.927,00€.

Ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών στο σύστημα ορίζεται η **16/12/2014** ημέρα **Τρίτη** και ώρα **15:00 μ.μ.** Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών στη Διαδικτυακή πύλη

www.promitheus.gov.gr του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ ορίζεται η **23/12/2014** ημέρα **Τρίτη** και ώρα **11:00 π.μ.**

Σύμφωνα με τη διακήρυξη, η κατακύρωση του διαγωνισμού θα γίνει για το σύνολο ή για τμήμα της προμήθειας με βάση το κριτήριο της χαμηλότερης τιμής. Ειδικά για τα καύσιμα, ως προσφορά με χαμηλότερη τιμή για κάποιο είδος θεωρείται αυτή στην οποία το ποσοστό έκπτωσης στην αντίστοιχη μέση τιμή λιανικής πώλησης της περιοχής, του Παρατηρητηρίου Τιμών Υγρών Καυσίμων του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας, λαμβάνει τη μεγαλύτερη τιμή. Το ανωτέρω ποσοστό μπορεί να είναι και αρνητικό, χωρίς να υπερβαίνει το 5%.

Επιπλέον, σύμφωνα με την ως άνω Διακήρυξη, δεκτοί στον διαγωνισμό γίνονται όλα τα φυσικά ή νομικά πρόσωπα, συνεταιρισμοί και ενώσεις προμηθευτών που υποβάλλουν κοινή προσφορά, που ασκούν εμπορικό ή βιομηχανικό ή βιοτεχνικό επάγγελμα στην Ελλάδα ή στην αλλοδαπή και από το αντικείμενο των δραστηριοτήτων τους, βάση του πιστοποιητικού του οικείου επιμελητηρίου, προκύπτει ότι στον κύκλο εργασιών τους ανήκει και η εμπορία ή παρασκευή υγρών καυσίμων ή λιπαντικών (άρθρο 8). Στο άρθρο 6 της διακήρυξης, ορίζεται ότι : «... Η Εγγύηση συμμετοχής στο διαγωνισμό, σύμφωνα με το άρθρο 157 του Ν. 4281/2014, ορίζεται σε ποσοστό 2% της προεκτιμώμενης αξίας της σύμβασης εκτός ΦΠΑ, ήτοι στο ποσό των € 5.918,00. Σε περίπτωση που η προσφορά του διαγωνιζόμενου αφορά μέρος των υπό προμήθεια ειδών (μία ή περισσότερες ομάδες), η εγγύηση συμμετοχής ορίζεται σε ποσοστό 2% της προεκτιμώμενης αξίας της σύμβασης εκτός Φ.Π.Α. της ομάδας ή των ομάδων...». Επίσης, στο άρθρο 13 της διακήρυξης ορίζεται ότι : «...Δεκτές στο διαγωνισμό θα γίνουν και προσφορές που αφορούν επιμέρους ομάδες της προμήθειας, αρκεί να είναι σε θέση να καλύψουν όλη την ποσότητα για τη συγκεκριμένη ομάδα, όπως αυτή αναλύεται στον συνοπτικό ενδεικτικό προϋπολογισμό που περιέχεται στο τεύχος του ενδεικτικού προϋπολογισμού της μελέτης...». Τέλος, στο άρθρο 27 της διακήρυξης ορίζεται ότι : «...Το σύνολο των τευχών του διαγωνισμού θα βρίσκονται αναρτημένα στην ιστοσελίδα του δήμου και συγκεκριμένα στη διεύθυνση [www.petrupoli.gov.gr](http://www.petrupoli.gov.gr). ...Η ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού προσδιορίζεται αντί των 52 σε τουλάχιστον 40 ημέρες από την ημέρα αποστολής της διακήρυξης στην Εφημερίδα των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων διότι θα αποσταλεί ηλεκτρονικά σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 32 παρ. 5 του Π.Δ. 60/07 και διότι για τα πλήρη τεύχη του διαγωνισμού θα παρέχεται ελεύθερη και πλήρης πρόσβαση στην ηλεκτρονική διεύθυνση του Δήμου από την ημερομηνία δημοσίευσης της προκήρυξης στην Εφημερίδα των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων (αρ. 30 παρ.3 ΠΔ 60/07)...».

**2.5.** Περίληψη των ουσιαστών όρων και στοιχείων της διακήρυξης του διαγωνισμού, απεστάλη ηλεκτρονικά (12/11/2014) προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε) και δημοσιεύτηκε (2014/S 221-390336). Συνακόλουθα, περίληψη της διακήρυξης δημοσιεύτηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβέρνησης (ΦΕΚ 699/21-11-2014) και στις εφημερίδες «ΓΕΝΙΚΗ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ» (14-11-2014), «ΗΜΕΡΗΣΙΑ» (14-11-2014), «ελεύθερος ΔΙΑΛΟΓΟΣ» (20-11-2014) & «ΕΠΙΚΑΙΡΟΤΗΤΑ ΔΥΤΙΚΗΣ ΑΤΤΙΚΗΣ» (14-11-2014), και αναρτήθηκε στο ΔΙΑΥΓΕΙΑ με ΑΔΑ: 7ΛΒ3ΩΞΣ-ΑΕΡ. Τέλος, η διακήρυξη καθώς και όλα τα τεύχη του διαγωνισμού, δημοσιεύτηκαν στην ηλεκτρονική σελίδα του Δήμου στη διεύθυνση [www.petrupoli.gov.gr](http://www.petrupoli.gov.gr).

**2.6.** Όπως προκύπτει από το υπ' αριθ. πρωτ. 54/02-01-2015 πρακτικό, η Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμών και Αξιολόγησης Προμηθειών του Δήμου, διαπίστωσε ότι, κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού, προσήλθε ένας υποψήφιος ανάδοχος και υπέβαλε προσφορά για την

Ομάδα Δ' (Λιπαντικά και πρόσθετα). Κατόπιν ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής της εταιρείας με το δ.τ. «ΓΙΟΥΡΟΚΑΡ ΕΛΛΑΣ ΕΠΕ», και της τεχνικής προσφοράς στη συνέχεια, η Επιτροπή διαπίστωσε ότι η προσφορά της εταιρείας πληροί τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης. Μετά δε τον έλεγχο και της οικονομικής προσφοράς, διαπιστώθηκε ότι πληροί αυτή τους οικονομικούς όρους της διακήρυξης και γνωμοδότησε για :«...1. Την ανάδειξη ως προσωρινού αναδόχου της εταιρείας με το διακριτικό τίτλο «ΓΙΟΥΡΟΚΑΡ ΕΛΛΑΣ Ε.Π.Ε.» για την προμήθεια των ειδών της Ομάδας Δ' (λιπαντικά και πρόσθετα) της αριθμ. 20900/13.11.2014 διακήρυξης, για όλη την ποσότητα.2. Για την προμήθεια των ομάδων της αριθμ. 2090/13.11.2014 διακήρυξης που δεν υπήρξε προσφορά, ομάδα Α' (Πετρέλαιο Θέρμανσης), Β' (Πετρέλαιο Κίνησης) και Γ' (Βενζίνη) , όπως τύχουν εφαρμογής οι διατάξεις της παρ. 3γ του άρθρου 3 της Υ.Α. 11389/93 (περί ΕΚΠΟΤΑ) σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθρου 25 του Π.Δ. 60/2007, για σύναψη σύμβασης, με τη διαδικασία των διαπραγματεύσεων χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού...».

**2.7.** Η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου, με την υπ' αριθμ 1/2015 απόφασή της (ΑΔΑ : ΩΜΑ5ΩΞΣ-11Κ), «... Α. Επικυρώνει το αριθμ. πρωτ. 54/02.01.2015 πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμών και αξιολόγησης προμηθειών του Δήμου σχετικά με τον Πρόχειρο Διαγωνισμό που αφορά την «**Προμήθεια καυσίμων λιπαντικών και πρόσθετων έτους 2015**» προϋπολογισμού € 363.927,00 με το Φ.Π.Α., όπως αυτό αναλυτικά προαναφέρεται. Β.- Τη κατακύρωση της προμήθειας των ειδών της Ομάδας Δ' (λιπαντικά και πρόσθετα) της αριθμ.20900/13.11.2014 διακήρυξης που αφορά το διαγωνισμό για την «Προμήθεια καυσίμων λιπαντικών και πρόσθετων έτους 2015» προϋπολογισμού € 363.927,00 με το Φ.Π.Α. για όλη την ποσότητα , στην εταιρεία με το διακριτικό τίτλο «ΓΙΟΥΡΟΚΑΡ ΕΛΛΑΣ Ε.Π.Ε.», η οποία αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος του ως άνω διαγωνισμού, σύμφωνα και με την εισήγηση της αρμόδιας Επιτροπής. Γ.- Τη διαβίβαση του θέματος στο Δημοτικό Συμβούλιο (δια μέσω της Οικονομικής Υπηρεσίας και του Τμήματος Προμηθειών) για τη λήψη απόφασης για τα είδη των ομάδων της αριθμ. 2090/13.11.2014 διακήρυξης για τα οποία δεν υπήρξε προσφορά, ομάδα Α' (Πετρέλαιο Θέρμανσης), Β' (Πετρέλαιο Κίνησης) και Γ' (Βενζίνη), προκειμένου να τύχουν εφαρμογής οι διατάξεις της παρ. 3γ του άρθρου 3 της Υ.Α. 11389/93 (περί ΕΚΠΟΤΑ) σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθρου 25 του Π.Δ. 60/2007 και η εν λόγω προμήθεια πραγματοποιηθεί με τη με τη διαδικασία των διαπραγματεύσεων χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού σύμφωνα για τους λόγους που αναλυτικά αναφέρονται στην εισήγηση του Προέδρου...».

**3.** Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Πετρούπολης, με το υπ' αριθμ. πρωτ. 140/07-01-2015 αίτημά του, στο οποίο επισυνάπτεται το σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1 α του π.δ. 60/2007 για την ανάθεση προμήθειας καυσίμων κίνησης και θέρμανσης για την κάλυψη των αναγκών των υπηρεσιών & νομικών προσώπων του Δήμου Πετρούπολης, συνολικού προϋπολογισμού 358.127,70€ συμ/νου ΦΠΑ για το έτος 2015, κατόπιν προηγηθέντος, εν μέρει, άγονου διεθνούς διαγωνισμού.

## **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 εκτιμώμε-

νης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των ανωτέρω προεδρικών διαταγμάτων. [...]».

**5.** Στο άρθρο 6 παρ. 1 του π.δ. 60/2007 «Προσαρμογή της ελληνικής νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ...» 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 i) 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 προαίρεσως όσο και των τυχόν παρατάσεων της σύμβασης [...] 3. Κανένα σχέδιο έργου και καμία σύμβαση προμήθειας ή υπηρεσιών δεν επιτρέπεται να κατατμηθεί, προκειμένου να αποφευχθεί η εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος διατάγματος.5. [...] β) Όταν η προμήθεια ομοειδών προϊόντων μπορεί να οδηγήσει σε ταυτόχρονη σύναψη χωριστών συμβάσεων κατά τμήματα, λαμβάνεται υπόψη η εκτιμώμενη συνολική αξία αυτών των τμημάτων κατά την εφαρμογή του άρθρου 6 σημεία α) και β). Όταν η συνολική αξία των τμημάτων είναι ίση με ή υπερβαίνει την αξία που καθορίζεται στο άρθρο 6, το παρόν εφαρμόζεται στη σύναψη κάθε τμήματος...».

**7.** Στο άρθρο 25 παρ. 1 περ. α' του ίδιου π.δ., «Διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού» (άρθρο 31 οδηγίας 2004/18/ΕΚ), ορίζεται ότι : «...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...».

**8.** Στο άρθρο 209 παρ. 1 του ν. 3463/2006 «Κύρωση του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων» (ΦΕΚ 114/Α), όπως ισχύει, ορίζεται ότι : «...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 τροποποιη-

θεί ουσιωδώς και εφόσον διαβιβάζεται στο νομάρχη, μαζί με τη σχετική απόφαση, ητιολογημένη έκθεση[...]. 4. Στο βαθμό που είναι απόλυτα αναγκαίο, όταν για κατεπείγοντες λόγους οφειλόμενους σε γεγονότα που δεν είναι δυνατό να προβλεφθούν από τις αναθέτουσες αρχές, δεν είναι δυνατό να τηρηθούν οι προϋποθέσεις που απαιτούνται στους ανοικτούς ή κλειστούς διαγωνισμούς." 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...».

**9.** 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...».

**10.** 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. ...».

**11.** Τέλος, 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.).

### III. Νομική Εκτίμηση

**12.** Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Πετρούπολης 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 στη διάταξη της περ. α' της παρ. 1 του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για την ανάθεση σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια υγρών καυσίμων κίνησης και πετρελαίου θέρμανσης, συνολικού προϋπολογισμού 358.127,70€ 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.

**13.** 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 συσταλτικής ερμηνείας. Συγκεκριμένα, προκειμένου η οδηγία 2004/18/ΕΚ να μην απολέσει την πρακτική αποτελεσματικότητά της, τα κράτη μέλη και οι αναθέτουσες αρχές τους δεν επιτρέπεται να προβλέπουν περιπτώσεις προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση που δεν προβλέπονται από την εν λόγω οδηγία ή να συνοδεύουν τις ρητώς προβλεπόμενες από την οδηγία αυτή περιπτώσεις με νέους όρους που έχουν ως αποτέλεσμα να καθιστούν ευκολότερη την προσφυγή στην εν λόγω διαδικασία (βλ. ΔΕΕ, αποφάσεις της 18<sup>ης</sup> Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28<sup>ης</sup> Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13<sup>ης</sup> Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).15.

**14.** Με τη διάταξη του άρθρου 25 παρ.1 περ. α' του π.δ. 60/2007, παρέχεται η δυνατότητα στις αναθέτουσες αρχές να συνάπτουν συμβάσεις με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, με την προϋπόθεση: α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, β) να μην έχει υποβληθεί κατά την 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 και 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.

**15.** Ειδικότερα δε, σχετικά με την υπό α) 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).



**16.** Από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, προκύπτουν τα κάτωθι:

**16.1.** Ως προς την προϋπόθεση α) του άρθρου 25 παρ. 1α , της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας.

Ο Δήμος Πετρούπολης προσέφυγε σε διεθνή ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό προμήθειας καυσίμων, λιπαντικών και πρόσθετων έτους 2015 για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των Νομικών Προσώπων, Δημοτική Σχολική Επιτροπή Α΄/θμιας Εκπαίδευσης Δήμου Πετρούπολης και Δημοτική Σχολική Επιτροπή Β΄/θμιας Εκπαίδευσης Δήμου Πετρούπολης, συνολικού προϋπολογισμού 363.927,00€.

Ο διαγωνισμός, διενεργήθηκε στο πλαίσιο του Ν. 4281/2014, άρθρα 134 έως 138. Επισημαίνεται ότι, κατόπιν σχετικού ελέγχου στη Διαδικτυακή πύλη [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr), προέκυψε ότι τηρήθηκε η προβλεπόμενη διαδικασία του ηλεκτρονικού διαγωνισμού. Ειδικότερα, δημοσιεύτηκε στο ΕΣΗΔΗΣ η προκήρυξη στις 17/11/2014, με α/α Συστήματος 3190, και ορίστηκε καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών στη Διαδικτυακή πύλη [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ η 23/12/2014 ημέρα Τρίτη και ώρα 11:00 π.μ. Από το σύστημα προκύπτει, επίσης, η υποβολή της προσφοράς της εταιρείας «ΓΙΟΥΡΟΚΑΡ ΕΛΛΑΣ Ε.Π.Ε.» ποσού 4.343,10 στις 22/12/2014 και ώρα 13:37:45, καθώς και η ηλεκτρονική επικοινωνία του φορέα με την εν λόγω εταιρεία στις 08/12/2014 & 09/12/2014.

Η εν λόγω διακήρυξη, για την οποία τηρήθηκαν οι απαιτούμενες διατυπώσεις δημοσιότητας, δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στο σχετικό διαγωνισμό, όπως προκύπτει από το παραπάνω ιστορικό.

**16.2.** Ως προς την προϋπόθεση β) που απαιτείται για την εφαρμογή της διάταξης της περ. α΄ της παρ. 1 του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007, ήτοι της μη υποβολής προσφοράς ή προσφοράς που δεν κρίνεται κατάλληλη ή την μη ύπαρξη υποψηφίου .

Με την υπ' αριθ. 1/2015 (ΑΔΑ : ΩΜΑ5ΩΞΣ-11Κ) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου επικυρώθηκε το αριθμ. πρωτ. 54/02.01.2015 πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμών και αξιολόγησης προμηθειών του Δήμου, κατακυρώθηκε η προμήθεια των ειδών της Ομάδας Δ΄ (λιπαντικά και πρόσθετα) για όλη την ποσότητα στην εταιρεία με το διακριτικό τίτλο «ΓΙΟΥΡΟΚΑΡ ΕΛΛΑΣ Ε.Π.Ε.», η οποία αναδείχθηκε προσωρινός ανάδοχος του ως άνω διαγωνισμού και κηρύχθηκε άγονος για τα είδη των Ομάδων Α΄ (Πετρέλαιο Θέρμανσης), Β΄ (Πετρέλαιο Κίνησης) και Γ΄ (Βενζίνη).

Επομένως ως προς τα είδη αυτά συντρέχει η εν λόγω προϋπόθεση για την εφαρμογή της διάταξης της περ. α΄ της παρ. 1 του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007.

**16.3.** Ως προς την προϋπόθεση γ) της μη ουσιώδους τροποποίησης των όρων της αρχικής σύμβασης.

Από τον υποβληθέντα φάκελο και το σχέδιο απόφασης, ο Δήμος Πετρούπολης αιτείται τη σύμφωνη γνώμη της ΕΑΑΔΗΣΥ για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης σε συνέχεια του προηγηθέντος διεθνούς διαγωνισμού, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007, χωρίς τροποποίηση των όρων της διακήρυξης.

**17.** Εν όψει των ανωτέρω εκτεθέντων, 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 υιοθέτηση της εξαιρετικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, για την προμήθεια των ειδών των Ομάδων Α' (Πετρέλαιο Θέρμανσης), Β' (Πετρέλαιο Κίνησης) και Γ' (Βενζίνη), του άγονου, για τα εν λόγω είδη, προηγηθέντος σχετικού διαγωνισμού. Επιπλέον, για την υιοθέτηση της εξαιρετικής διαδικασίας διαπραγμάτευσης, πρέπει να τηρηθούν οι αρχικοί όροι της 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. ομόφωνα αποφάσισε:

**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 25 παρ. 1 περ. α' χωρίς δημοσίευση προκήρυξης** για την ανάθεση σύμβασης της προμήθειας των ειδών των Ομάδων Α' (Πετρέλαιο Θέρμανσης), Β' (Πετρέλαιο Κίνησης) και Γ' (Βενζίνη), συνολικού προϋπολογισμού 358.127,70€ συμ/νου ΦΠΑ, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσόμενων υπό του νόμου προϋποθέσεων. Επισημαίνεται ότι δεν θα πρέπει να τροποποιούνται ουσιαδώς οι όροι της αρχικής σύμβασης, ήτοι της υπ' αριθμ. πρωτ. 20900/2014 Διακήρυξης (ΑΔΑΜ:14PROC002405228 2014-11-14), τόσο ως προς τον προϋπολογισμό και τη διάρκεια της σύμβασης, όσο και ως προς τους υπόλοιπους όρους των τεχνικών προδιαγραφών.

**ΑΘΗΝΑ 28 ΙΑΝΟΥΑΡΙΟΥ 2015**

**ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ**

**Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ**

**ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ ΡΑΪΚΟΣ**

**Ο ΣΥΝΤΑΚΤΗΣ**

**ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ ΛΟΥΡΙΚΑΣ**