



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΑΠΟΦΑΣΗ

200/2015

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα, την 27η Αυγούστου του έτους δύο χιλιάδες δεκαπέντε (2015), ημέρα Πέμπτη και ώρα 09:30 π.μ. 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 (παρέστη μέσω τηλεδιάσκεψης)

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

Γραμματέας: Τσιάβου Στυλιανή

Εισηγήτρια: Ε. Γούναρη, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστη η κα. Ε. Μουτσοπούλου, ειδικό επιστημονικό προσωπικό, αντί της εισηγήτριας κας. Ε. Γούναρη, η οποία απουσίαζε λόγω κανονικής άδειας, και 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 για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας καυσίμων, για τις ανάγκες του Δήμου Ευρώτα και των Νομικών του Προσώπων για το έτος 2015, συνολικού προϋπολογισμού 377.430,39 € πλέον ΦΠΑ 23%. (τμήμα διαγωνισμού προμήθειας καυσίμων και λιπαντικών έτους 2015 του Δήμου Ευρώτα, συνολικού προϋπολογισμού 377.430,39 € πλέον ΦΠΑ 23% για τα καύσιμα και 37.594,00 € πλέον ΦΠΑ 23% για τα λιπαντικά)

Με το υπ' αρ. Πρωτ. 14447/10-08-2015 αίτημα του Δήμου Ευρώτα προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή) που παρελήφθη στις 11-08-2015 (αρ. Πρωτ. Εισερχ. 3556), ο Δήμος Ευρώτα αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής 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 σύμβασης προμήθειας καυσίμων, για τις ανάγκες του Δήμου και των Νομικών του Προσώπων, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 377.430,39 € πλέον ΦΠΑ.

I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

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

1.1 Στις 20-02-2015 θεωρήθηκε αρμοδίως η υπ' αρ. 05/2015 Τεχνική Μελέτη με τίτλο: “Προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών 2015” Η εν λόγω μελέτη συντάχθηκε από τη Δ/ση Περιβάλλοντος, Πολεοδομίας και Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου Ευρώτα.

1.2 Στις 30-03-2015 και με την υπ' αρ. 75 Απόφαση η Οικονομική Επιτροπή αποφάσισε: α) την έγκριση των τεχνικών προδιαγραφών της ανωτέρω μελέτης, β) την έγκριση διάθεσης πίστωσης 510.480,00 € για την κάλυψη των εξόδων της εν λόγω προμήθειας που θα βαρύνει τις πιστώσεις του έτους 2015 και γ) τους όρους διεξαγωγής του ανοικτού, ηλεκτρονικού, διεθνούς διαγωνισμού.

1.3 Η προμήθεια συνίσταται στην κάλυψη των λειτουργικών αναγκών σε καύσιμα και λιπαντικά του Δήμου Ευρώτα και των Νομικών του Προσώπων του, ο δε σχετικός διαγωνισμός αφορά δέκα (10) διακριτές ομάδες, που είναι οι κάτωθι:

A/A	ΟΜΑΔΑ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ (λίτρα)	Τιμή (€) (χωρίς ΦΠΑ)
1	Πετρέλαιο κίνησης Δήμου Ευρώτα	210.974,38	242.620,54
2	Πετρέλαιο κίνησης ΝΠΔΔ “ΝΙΚΗΦΟΡΟΣ ΒΡΕΤΤΑΚΟΣ”	711,43	818,14
3	Αμόλυβδη βενζίνη Δήμου Ευρώτα	18.500,00	25.530,00
4	Αμόλυβδη βενζίνη ΝΠΔΔ “ΝΙΚΗΦΟΡΟΣ ΒΡΕΤΤΑΚΟΣ”	8.500,00	11.730,00
5	Πετρέλαιο θέρμανσης για τις ανάγκες του Δήμου Ευρώτα	13.264,87	12.601,63
6	Πετρέλαιο θέρμανσης για τις ανάγκες του ΝΠΔΔ “ΝΙΚΗΦΟΡΟΣ ΒΡΕΤΤΑΚΟΣ”	8.557,98	8.130,08
7	Πετρέλαιο θέρμανσης για τις ανάγκες Σχολικής Επιτροπής Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης “ΑΛΕΞΑΝΔΡΟΣ ΠΑΠΑΔΙΑΜΑΝΤΗΣ”	50.000,00	47.500,00

8	Πετρέλαιο θέρμανσης για τις ανάγκες Σχολικής Επιτροπής Δευτεροβάθμιας Εκπαίδευσης "Ι.Ν ΘΕΟΔΩΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ"	30.000,00	28.500,00
Σύνολο δαπάνης καυσίμων			<u>377.430,39</u>
9	Λιπαντικά για τις ανάγκες του Δήμου Ευρώτα		36.321,00
10	Λιπαντικά για τις ανάγκες του ΝΠΔΔ "ΝΙΚΗΦΟΡΟΣ ΒΡΕΤΤΑΚΟΣ"		1.273,00
Σύνολο δαπάνης λιπαντικών			<u>37.594,00</u>

Ως κριτήριο κατακύρωσης ορίστηκε η χαμηλότερη προσφορά (άρθρο 9 της Διακήρυξης) και ειδικότερα: α) για τα καύσιμα το ποσοστό έκπτωσης επί της % στη νόμιμα διαμορφούμενη κάθε φορά μέση τιμή λιανικής πώλησης του είδους καυσίμου την ημέρα παράδοσής του, που προκύπτει από τον εβδομαδιαίο κάθε φορά πίνακα τιμών που εκδίδει το Τμήμα Εμπορίου-Τουρισμού της Π.Ε. Λακωνίας, για την ευρύτερη περιοχή της Σκάλας (έδρα του Δήμου Ευρώτα) και β) για τα λιπαντικά σε απόλυτες τιμές σε €.

Η διάρκεια της σύμβασης ορίστηκε σε δώδεκα (12) μήνες από την ημερομηνία υπογραφής αυτής.

Σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 4 της Διακήρυξης: '.....οι ενδιαφερόμενοι έχουν το δικαίωμα να υποβάλλουν προσφορά για το σύνολο της προμήθειας ή για οποιοδήποτε είδος (ομάδα) χωριστά...'.

Περαιτέρω, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο άρθρο 10 της Διακήρυξης: '.....η Εγγύηση Συμμετοχής στο διαγωνισμόαντιστοιχεί σε ποσοστό 2% επί της συνολικής προϋπολογισθείσας από την υπηρεσία δαπάνης, χωρίς το ΦΠΑ, του είδους για το οποίο καταθέτει προσφορά..... Ο προμηθευτής..... υποχρεούται να καταθέσει Εγγύηση καλής Εκτέλεσης των όρων της σύμβασης, το ύψος της οποίας αντιστοιχεί σε ποσοστό 5% της συμβατικής αξίας, χωρίς το ΦΠΑ...'.

1.4 Στις 31-03-2015 και με το υπ' αρ. 4354 πρωτ. ο Δήμαρχος Ευρώτα εξέδωσε την αναλυτική Διακήρυξη της σύμβασης προμήθειας του θέματος η οποία και αναρτήθηκε στη 'ΔΙΑΥΓΕΙΑ' με ΑΔΑ: 727ΕΩΡΛ-ΗΓΤ. Στην εν λόγω διακήρυξη αναφέρεται πως ο διαγωνισμός θα διεξαχθεί ηλεκτρονικά στη Διαδικτυακή Πύλη του ΕΣΗΔΗΣ, με ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών την 04-05-2015 και καταληκτική ημερομηνία την 11-05-2015. Η ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών γίνεται τέσσερις (4) εργάσιμες ημέρες μετά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής αυτών. Η εν λόγω διακήρυξη αναρτήθηκε στη Διαδικτυακή Πύλη του ΕΣΗΔΗΣ στις 27-04-2015.

Περαιτέρω, καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) με κωδικό ΑΔΑΜ: 15PROC002679974 2015-04-01.

Επιπλέον, στις 31-03-2015 απεστάλη η περίληψη αυτής προς δημοσίευση στο συμπλήρωμα της Επίσημης Εφημερίδας της Ευρωπαϊκής Ένωσης, ενώ, στις 17-04-2015, δημοσιεύτηκε στην

Εφημερίδα της Κυβερνήσεως (ΦΕΚ 139).

Τέλος, η Περιληπτική Διακήρυξη του διαγωνισμού εστάλη για δημοσίευση στις εφημερίδες: α) 'ΓΕΝΙΚΗ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ', β) 'ΗΧΩ των ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ' και γ) 'ΛΑΚΩΝΙΚΟΣ ΤΥΠΟΣ' (ημερ. Δημ. 16-04-2015), ενώ αναρτήθηκε και στη 'ΔΙΑΥΓΕΙΑ' στις 31-03-2015 και διατέθηκε και σε ηλεκτρονική μορφή στην ιστοσελίδα του Δήμου Ευρώτα www.eurota.gr.

2. Σύμφωνα με το από 15-05-2015 Πρακτικό Νο. 1 της Επιτροπής Διαγωνισμού, που αφορούσε την ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών, διαπιστώθηκε ότι: '...δεν είχε υποβληθεί καμία προσφορά και ο διαγωνισμός απέβη άγονος..!'

2.1 Στις 20-05-2015 και με την υπ' αρ. 105 απόφαση η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου αποφάσισε: α) ενέκρινε το ανωτέρω Νο 1 Πρακτικό, β) κήρυξε άγονο το διαγωνισμό και γ) ενέκρινε την επανάληψή του. Σύμφωνα με την απόφαση αυτή, η διακήρυξη του επαναληπτικού διαγωνισμού θα αναρτηθεί στη Διαδικτυακή Πύλη του ΕΣΗΔΗΣ στις 15-06-2015 με ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών την 22-06-2015 και καταληκτική ημερομηνία την 29-06-2015.

Η νομιμότητα της εν λόγω απόφασης όσο και της υπ' αρ. 75/2015 κρίθηκε με την υπ' αρ. 43986/1183/04-06-2015 Απόφαση της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Πελοποννήσου, Δυτικής Ελλάδας & Ιονίου.

3. Στις 21-05-2015 και με το υπ' αρ. 8931 πρωτ. ο Δήμαρχος Ευρώτα εξέδωσε την αναλυτική Διακήρυξη του επαναληπτικού διαγωνισμού της σύμβασης προμήθειας του θέματος η οποία και αναρτήθηκε στη 'ΔΙΑΥΓΕΙΑ' με ΑΔΑ: 76Ι5ΩΡΛ-5ΧΠ.

Στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) έλαβε κωδικό ΑΔΑΜ: 15PROC002791525 2015-05-21.

Επιπλέον, στις 20-05-2015 απεστάλη η περίληψη αυτής προς δημοσίευση στο συμπλήρωμα της Επίσημης Εφημερίδας της Ευρωπαϊκής Ένωσης, ενώ, στις 29-05-2015, δημοσιεύτηκε στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως (ΦΕΚ 239).

Τέλος, η Περιληπτική Διακήρυξη του επαναληπτικού διαγωνισμού εστάλη για δημοσίευση στις εφημερίδες: α) 'ΓΕΝΙΚΗ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ' (ημερ. Δημ. 28-05-2015), β) 'ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ & ΠΛΕΙΣΤΗΡΙΑΣΜΩΝ' και γ) 'ΛΑΚΩΝΙΚΟΣ ΤΥΠΟΣ' (ημερ. Δημ. 03-06-2015), ενώ αναρτήθηκε και στη 'ΔΙΑΥΓΕΙΑ' στις 21-05-2015 και διατέθηκε και σε ηλεκτρονική μορφή στην ιστοσελίδα του Δήμου Ευρώτα www.eurota.gr.

4. Στις 03-07-2015, τέσσερις εργάσιμες ημέρες μετά την καταληκτική ημερομηνία λήξης κατάθεσης προσφορών στον επαναληπτικό διαγωνισμό, έγινε η ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών και συντάχθηκε το Πρακτικό Νο 1 της Επιτροπής διαγωνισμού. Σύμφωνα με αυτό κατατέθηκαν μόνο δύο (2) προσφορές για τις ομάδες που αφορούν προμήθεια λιπαντικών ειδών ενώ δεν κατατέθηκε προσφορά για την προμήθεια καυσίμων. Οι προσφορές κατατέθηκαν από τις εξής εταιρείες: α) ELDON'S HELLAS ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΚΑΙ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ και β) Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ Α.Ε. ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΑΚΟΣ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΣ. Μετά την ολοκλήρωση του ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών η Επιτροπή διαγωνισμού απέρριψε την προσφορά της δεύτερης εταιρείας

(Δ. ΔΗΜΗΤΡΑΚΟΠΟΥΛΟΣ Α.Ε.) καθόσον διαπίστωσε ελλείψεις στην τεχνική της προσφορά σε σχέση με τις τεχνικές προδιαγραφές της υπ' αρ. 05/2015 μελέτης με την οποία διεξήχθη ο σχετικός διαγωνισμός και έγινε δεκτή μόνο η προσφορά της ELDON'S HELLAS .

4.1 Στις 24-7-2015 συντάχθηκε το Πρακτικό Νο 2 της Επιτροπής διαγωνισμού. Σε αυτό αναφέρεται ρητά πως '.....το Πρακτικό Νο 1 γνωστοποιήθηκε ηλεκτρονικά την 16-7-2015 στους διαγωνιζόμενους μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ και δεν υποβλήθηκε καμία ένσταση κατ' αυτού μέχρι και την επομένη εργάσιμη ημέρα από την ηλεκτρονική αποστολή του...' (άρθρο 16 της διακήρυξης). Εν συνεχεία, η Επιτροπή εισηγήθηκε: α) όπως κηρυχθεί η εταιρεία ELDON'S HELLAS ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΚΑΙ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ ως ανάδοχος της προμήθειας λιπαντικών (ομάδες 9 και 10), β) τη ματαίωση του διαγωνισμού όσον αφορά την προμήθεια καυσίμων διότι δεν υπεβλήθη καμία προσφορά και ο διαγωνισμός απέβη άγονος και γ) την ανάθεση της προμήθειας καυσίμων με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης.

4.2 Στις 04-08-2015 η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Ευρώτα με την υπ' αρ. 185 απόφαση αποφάσισε: α) την έγκριση των Πρακτικών Νο 1 και 2 της Επιτροπής διενέργειας του επαναληπτικού διαγωνισμού και β) την παραπομπή του θέματος αναφορικά με την προμήθεια καυσίμων στο Δημοτικό Συμβούλιο, προκειμένου να λάβει απόφαση για τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης.

5. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Ευρώτα, με το με υπ' αριθ. Πρωτ. 14447/10-08-2015 έγγραφο αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., στο οποίο περιλαμβάνεται σχέδιο απόφασης, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης για προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση της προμήθειας με αντικείμενο την προμήθεια καυσίμων, για τις ανάγκες του Δήμου Ευρώτα, και των Νομικών του Προσώπων, σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές της υπ' αρ. 05/2015 μελέτης, χρονικής διάρκειας της σύμβασης 12 μήνες και συνολικού προϋπολογισμού 377.430,39 € πλέον ΦΠΑ, σε συνέχεια εν μέρει άγονου διεθνούς διαγωνισμού, χωρίς προηγούμενη προκήρυξη, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 .1. α του π.δ. 60/2007.

II. Νομικό πλαίσιο

6. 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. [...]».

7. 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 από αυτές που καλύπτονται από την περίπτωση β) στοιχείο ιι) 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 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/EK, 2004/18/EK και 2009/81/EK 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, αντιστοίχως.

8. 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 καταταμηθεί, 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...»..

9. Στο άρθρο 25 παρ. 1 περ. α' του ίδιου π.δ. ορίζεται ότι «Διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού» (άρθρο 31 οδηγίας 2004/18/EK), ορίζεται: «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 ουσιαδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή, ύστερα από αίτημα της» [...].

10. Επιπλέον, στο άρθρο 30 παρ. 1 και 5 του ίδιου π.δ. 60/2007 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. [...] 5. [...] Οι Προκηρύξεις που δημοσιεύονται σε εθνικό επίπεδο δεν πρέπει να περιλαμβάνουν πληροφορίες διαφορετικές από εκείνες που περιέχονται στις Προκηρύξεις που αποστέλλονται στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή [...]».

11. 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...».

12. Στα άρθρα 134 (ΕΘΝΙΚΟ ΣΥΣΤΗΜΑ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΩΝ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ) και 136 (Υποχρέωση χρήσης ΕΣΗΔΗΣ) του Ν.4281/14 (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 ιδίου 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 δημόσιο τομέα την 1η Οκτωβρίου 2015. [...]».

13. Με την υπ' αριθ. Π1/2390 απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας (ΦΕΚ 2677/Β/2013) καθορίστηκαν οι Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.).

III. Νομική Εκτίμηση

14. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Ευρώτα αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας, με την έννοια της περίπτωσης γ' της παραγράφου 2 του άρθρου 2 του π.δ. 60/2007. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας, προϋπολογισμού του αιτήματος 377.430,39 € μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής, κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για παροχή σύμφωνης γνώμης.

15. Περαιτέρω η διαδικασία με διαπραγμάτευση, έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/EK 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 συσταλτικής ερμηνείας. Συγκεκριμένα, προκειμένου η οδηγία 2004/18/EK 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 18ης Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28ης Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13ης Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).

16. Εν προκειμένω, με βάση τα πραγματικά περιστατικά που επικαλείται στο αίτημά της η αναθέτουσα αρχή, τυγχάνει εξέτασης η εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 25, παρ. 1.α του πδ 60/07 για τις Ομάδα 1 έως και 8 των καυσίμων, προϋπολογισθείσας δαπάνης 4377.430,39 € πλέον ΦΠΑ για τις οποίες δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.

17. Περαιτέρω, 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,

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) τη μη ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης κατά την προσφυγή στη

διαδικασία με διαπραγμάτευση.

Επιπλέον, προϋποθέτει ότι σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση προς αυτήν, σχετικής εκθέσεως.

18. Εν προκειμένω, από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, προκύπτουν τα ακόλουθα:

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

Ο Δήμος Ευρώτα, με την υπ' αρ. Πρωτ. 8931/21-05-2015 Διακήρυξη, προσέφυγε σε επαναληπτικό, ανοικτό, διεθνή, ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών, για την κάλυψη των σχετικών αναγκών, τόσο των δικών του, όσο και των Νομικών του Προσώπων, για ένα έτος.

Η εν λόγω διακήρυξη δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από την συμμετοχή του στον σχετικό διαγωνισμό, όπως προκύπτει από το ανωτέρω παρατεθέν ιστορικό.

β) Ως προς τη μη υποβολή προσφοράς ή την ύπαρξη απαράδεκτης-μη κανονικής προσφοράς

Στο από 24-07-2015 Πρακτικό Νο. 2 της Επιτροπής Διαγωνισμού που αφορούσε την ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών αναφέρεται ρητά ότι: '... όσον αφορά την προμήθεια καυσίμων, δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά και ο διαγωνισμός απέβη άγονος...'

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

Στο υποβληθέν σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Ευρώτα, γίνεται ρητή αναφορά της προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την προμήθεια καυσίμων του Δήμου και των Νομικών Προσώπων, σύμφωνα με τα σχετικώς οριζόμενα στις διατάξεις του άρθρου 25 .1. α του π.δ. 60/2007.

Κατόπιν των ανωτέρω και από την υπαγωγή των πραγματικών περιστατικών στις προαναφερόμενες διατάξεις, διαπιστώνεται ότι προκύπτει η συνδρομή των προϋποθέσεων του άρθρου 25 παρ. 1, περίπτωση α' του Π.Δ. 60/2007 για την παροχή σύμφωνης γνώμης για την ζητούμενη προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης.

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.

IV. Συμπέρασμα

19. 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 Ευρώτα, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας καυσίμων για το έτος 2015, συνολικού προϋπολογισμού 377.430,39 € πλέον ΦΠΑ 23%, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων. Επισημαίνεται ότι δεν θα πρέπει να τροποποιούνται ουσιωδώς οι όροι της αρχικής σύμβασης, ήτοι της υπ' αρ. ΑΔΑΜ: 115PROC002791525 2015-05-21 επαναληπτικής διακήρυξης.

ΑΘΗΝΑ 27 ΑΥΓΟΥΣΤΟΥ 2015

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Η ΑΝΤΙΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΧΡΙΣΤΙΝΑ ΜΠΟΥΣΟΥΛΕΓΚΑ