



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΑΠΟΦΑΣΗ

268/2015

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα, την 20^η Νοεμβρίου του έτους δύο χιλιάδες δέκα πέντε (2015) ημέρα Παρασκευή και ώρα 10.00 π.μ. και επί της οδού Κηφισίας 7 (5^{ος} όροφος), 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 :** Ράικος Δημήτριος
- 2. Αντιπρόεδρος :** Μπουσουλέγκα Χριστίνα
- 2. Μέλη :** Καραμανλής Ευάγγελος
Σταθακόπουλος Δημήτριος

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

Γραμματέας: Παρασκευή Λεμπούση

Εισήγηση: Η με αριθ. πρωτ. 5142/18.11.2015 εισήγηση

Εισηγητής: Γεώργιος Ταρασίδης, Μηχανικός/Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστη μέσω τηλεδιάσκεψης και ο Εισηγητής κ. Ταρασίδης, καθώς και η Προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδότησης κ. Καξιρή, οι οποίοι αποδεσμεύτηκαν πριν την έναρξη της διαδικασίας της ψηφοφορίας των μελών του Διοικητικού Συμβουλίου της Αρχής και τη λήψη της απόφασης.

Ερώτημα: Το υπ' αρ. πρωτ. 17517/29.10.2015 αίτημα, το οποίο παρελήφθη από την Αρχή την 30.10.2015 (αριθ. πρωτ. εισερχομένου της Αρχής 4812/30.10.2015) όπως συμπληρώθηκε με τα έγγραφα, τα οποία παρελήφθησαν από την Αρχή την 17.11.2015 (αριθ. πρωτ. εισερχομένου της Αρχής 5091/17.11.2015).

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας υγρών καυσίμων για τις ανάγκες του Δήμου Προσοτσάνης και των Νομικών του Προσώπων για το έτος 2016, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 133.983,72€ χωρίς Φ.Π.Α. και 164.800,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

1. Με το υπ' αρ. πρωτ. 17517/29.10.2015 αίτημα, το οποίο παρελήφθη από την Αρχή την 30.10.2015 (αριθ. πρωτ. εισερχομένου της Αρχής 4812/30.10.2015) όπως συμπληρώθηκε με τα έγγραφα, τα οποία παρελήφθησαν από την Αρχή την 17.11.2015 (αριθ. πρωτ. εισερχομένου της Αρχής 5091/17.11.2015), ο Δήμος Προσοτσάνης αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.), σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ (δδ) του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1α του Π.Δ 60/2007, για την προμήθεια υγρών καυσίμων, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 133.983,72€ χωρίς Φ.Π.Α. (164.800,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.), για τα οποία ο σχετικός προηγηθείς διεθνής ανοιχτός διαγωνισμός απέβη εν μέρει άγονος.

I. 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' αριθμ. πρωτ. 159/31.07.2015 (ΑΔΑ: ΩΖ00ΩΞΖ-Η40) απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου Δήμου Προσοτσάνης (Πρακτικό της υπ' αριθμ. 9/31.07.2015 Συνεδρίασης) εγκρίθηκε η διενέργεια ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνή δημόσιου διαγωνισμού για την προμήθεια καυσίμων (κίνησης/θέρμανσης - λιπαντικών) για τις ανάγκες του Δήμου Προσοτσάνης και των Νομικών του Προσώπων [Δημοτική Κοινωφελής Επιχείρηση Προσοτσάνης (ΔΗ.Κ.Ε.Π.) και των Σχολικών Επιτροπών Α'/βάθμιας & Β'/βάθμιας εκπαίδευσης] για το έτος 2016.

2.2 Με την υπ' αριθμ 129/11.08.2015 (ΑΔΑ: 7ΕΩ3ΩΞΖ-ΑΥΘ) Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Προσοτσάνης (απόσπασμα Πρακτικού της υπ' αριθμ. 18/11.08.2015), η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου, αφού έλαβε υπ' όψιν την υπ' αριθμ. 7/2015 μελέτη της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου, ενέκρινε τις τεχνικές προδιαγραφές και τους όρους Διακήρυξης του Διαγωνισμού, για την προμήθεια υγρών καυσίμων και λιπαντικών συνολικού προϋπολογισμού 277.560,97€ χωρίς Φ.Π.Α. (ήτοι 341.400,00€ συμπεριλαμβανομένου αναλογούντος ΦΠΑ).

2.3 Ακολούθως, με την υπ' αριθμ. πρωτ. 13640/25.08.2015 Διακήρυξη, ο Δήμος Προσοτσάνης προκήρυξε τη διενέργεια ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνή διαγωνισμού, για την προμήθεια υγρών καυσίμων και λιπαντικών για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου Προσοτσάνης και των Νομικών του Προσώπων για το έτος 2016 [ανά είδος (καύσιμα- λιπαντικά) και ανά Νομικό Πρόσωπο], συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 277.560,97€ χωρίς Φ.Π.Α. και 341.400,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. και κριτήριο τη χαμηλότερη τιμή (ήτοι το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης (%) στη νόμιμα διαμορφούμενη κάθε φορά μέση τιμή λιανικής πώλησης του είδους καυσίμου την ημέρα παράδοσης, όπως αυτή προκύπτει από το εκάστοτε εκδιδόμενο δελτίο πιστοποίησης τιμών της υπηρεσίας εμπορίου της οικείας Περιφέρειας ή του Υπουργείου Οικονομίας, Ανταγωνιστικότητας και Ναυτιλίας, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 13 του Ν.3438/2006 για τα καύσιμα και τη χαμηλότερη τιμή για τα λιπαντικά). Η διενέργεια του διαγωνισμού με χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr του συστήματος ορίστηκε με καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 9η/10/2015 και τα υπό προμήθεια είδη ομαδοποιήθηκαν ανά είδος και ανά Νομικό Πρόσωπο όπως περιγράφονται αναλυτικά σε δώδεκα (12) συνολικά γραμμές-τμήματα στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) καθώς και στο τεύχος του Ενδεικτικού Προϋπολογισμού της προμήθειας.

Συγκεκριμένα στο τεύχος του Ενδεικτικού Προϋπολογισμού τα ως άνω τμήματα περιγράφονται αναλυτικά ανά είδος και ανά φορέα ως εξής:

Α/Α ΓΡΑΜΜΗΣ		ΚΩΔΙΚΟΣ CPV	ΠΟΣΟΤΗΤΑ ΣΕ ΛΙΤΡΑ	ΕΝΔ.ΤΙΜΗ ΛΙΤΡΟΥ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ	Δαπάνη χωρίς ΦΠΑ
ΓΡΑΜΜΗ 1	Πετρέλαιο Θέρμανσης Δήμου ΠΡΟΣΟΤΣΑΝΗΣ	09135100-5	15.339	1,06	16.260,16€
ΓΡΑΜΜΗ 2	Πετρέλαιο Θέρμανσης ΣΧΟΛΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ Β/ΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ	09135100-5	30.679	1,06	32.520,32€
ΓΡΑΜΜΗ 3	Πετρέλαιο Θέρμανσης ΣΧΟΛΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ Α/ΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ	09135100-5	38.349	1,06	40.650,40€
ΓΡΑΜΜΗ 4	Πετρέλαιο Θέρμανσης Ν.Π. ΔΗΜΟΥ ΠΡΟΣΟΤΣΑΝΗΣ	09135100-5	32.214	1,06	34.146,34€
ΓΡΑΜΜΗ 5	Πετρέλαιο Θέρμανσης ΔΗΚΕΠ	09135100-5	2.077	1,06	2.202,04€
ΓΡΑΜΜΗ 6	DIESEL Κίνησης ΔΗΜΟΥ ΠΡΟΣΟΤΣΑΝΗΣ	09134200-9	102.060	1,02	104.102,11€
ΓΡΑΜΜΗ 7	DIESEL Κίνησης Ν.Π. ΔΗΜΟΥ ΠΡΟΣΟΤΣΑΝΗΣ	09134200-9	2.790	1,02	2.845,52€
ΓΡΑΜΜΗ 8	DIESEL Κίνησης Δ.Η.Κ.Ε.Π	09134200-9	564	1,02	575,00€
ΓΡΑΜΜΗ 9	Αμόλυβδη Βενζίνη Δήμου ΠΡΟΣΟΤΣΑΝΗΣ	09132100-4	21.824	1,25	27.280,00€
ΓΡΑΜΜΗ 10	Αμόλυβδη Βενζίνη Ν.Π. ΠΡΟΣΟΤΣΑΝΗΣ	09132100-4	2.927	1,25	3.658,54€
ΓΡΑΜΜΗ 11	Αμόλυβδη Βενζίνη ΔΗΚΕΠ	09132100-4	900	1,25	1.125,40€

ΟΜΑΔΑ 12 ΕΛΑΙΟΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΔΗΜΟΥ ΠΡΟΣΟΤΣΑΝΗΣ

α/α	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ	ΚΩΔΙΚΟΣ CPV	Ποσότητα	Τιμή Μονάδας Λιανική	Σύνολο
12.1	ΛΑΔΙ ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΚΙΝΗΤΗΡΩΝ SAE 30	09211000-1	400	4,00	1.600,00
12.2	ΛΑΔΙ ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΚΙΝΗΤΗΡΩΝ 20W-50	09211000-1	400	4,00	1.600,00
12.3	ΛΑΔΙ ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΚΙΝΗΤΗΡΩΝ 15W-40	09211000-1	200	4,00	800,00
12.4	ΛΑΔΙ ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΚΙΝΗΤΗΡΩΝ ΣΥΝΘΕΤΙΚΟ 10W-40	09211000-1	350	4,50	1575,00
12.5	ΛΑΔΙ ΗΜΙΣΥΝΘΕΤΙΚΟ BENZINOKINHTHPΩN 10W-40	09211000-1	100	4,50	450,00
12.6	ΛΑΔΙ ΣΥΝΘΕΤΙΚΟ BENZINOKINHTHPΩN 5W-30	09211000-1	250	6,10	1525,00
12.7	ΛΑΔΙ MIX 2T	09211000-1	160	4,00	640,00
12.8	ΛΑΔΙ ΥΔΡΑΥΛΙΚΩΝ ΣΥΣΤΗΜΑΤΩΝ 10W-30	09211000-1	60	4,00	240,00
12.9	ΓΡΑΣΟ ΓΡΑΦΙΤΟΥΧΟ	09211000-1	60	5,00	300,00
12.10	ΓΡΑΣΟ ΛΙΘΙΟΥ	09211000-1	60	5,00	300,00
12.11	ΛΑΔΙ ΥΔΡΑΥΛΙΚΟ 46	09211000-1	200	4,00	800,00
12.12	ΛΑΔΙ ΥΔΡΑΥΛΙΚΟ 68	09211000-1	200	4,00	800,00
12.13	ΒΑΛΒΟΛΙΝΗ 80W-90	09211000-1	150	4,00	600,00
12.14	ΕΝΙΣΧΥΤΙΚΟ ΚΑΥΣΙΜΟΥ AD-BLUE	09211000-1	514	1,20	616,80
12.15	ΑΝΤΙΨΥΚΤΙΚΟ ΥΓΡΟ ΚΙΝΗΤΗΡΑ	09211000-1	120	2,90	348,00
				ΜΕΡΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ	12.194,80
				ΦΠΑ	2.805,20
				ΣΥΝΟΛΟ	15.000,00

2.4 Σύμφωνα με το άρθρο 4 της διακήρυξης (ΑΡΘΡΟ 4^ο: ΔΙΚΑΙΩΜΑ & ΔΙΚΑΙΟΛΟΓΗΤΙΚΑ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ - ΠΡΟΫΠΟΘΕΣΕΙΣ) αναφορικά με το θέμα της υποβολής προσφοράς προβλέπεται ότι:

«[...]Κάθε διαγωνιζόμενος μπορεί να συμμετέχει στο διαγωνισμό υποβάλλοντας προσφορά σε μία ή περισσότερες γραμμές με το εκάστοτε καύσιμο (για την συνολική ποσότητα των λίτρων του έκαστου καυσίμου) όπως εμφανίζονται αναλυτικά σε πίνακες του ενδεικτικού προϋπολογισμού της εν λόγω προμήθειας, ενώ για τα ελαιολιπαντικά απαιτείται προσφορά για το σύνολο της ομάδας. [...].»

2.5 Επιπλέον, σύμφωνα με το άρθρο 7 της αναλυτικής διακήρυξης (ΕΓΓΥΗΣΕΙΣ), η εγγυητική επιστολή συμμετοχής στο διαγωνισμό ορίστηκε σε ποσοστό ένα επί τοις εκατό «(1%) της προεκτιμώμενης αξίας εκτός Φ.Π.Α. του είδους ή της ομάδας που υποβάλλεται προσφορά». Περαιτέρω ορίστηκε ότι:
 «Αναλυτικότερα τα ποσά των εγγυητικών επιστολών αποτυπώνονται στον παρακάτω πίνακα όπως αυτός εμφανίζεται στην πλατφόρμα του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.ΣΗ.Δ.Η.Σ.) μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr

Α/Α ΓΡΑΜΜΗΣ		ΚΩΔΙΚΟΣ CPV	Δαπάνη χωρίς ΦΠΑ	ΠΟΣΟ Εγγυητικής
ΓΡΑΜΜΗ 1	Πετρέλαιο Θέρμανσης Δήμου ΠΡΟΣΟΤΣΑΝΗΣ	09135100-5	16.260,16€	162,60 €
ΓΡΑΜΜΗ 2	Πετρέλαιο Θέρμανσης ΣΧΟΛΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ Β/ΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ	09135100-5	32.520,32€	325,20€
ΓΡΑΜΜΗ 3	Πετρέλαιο Θέρμανσης ΣΧΟΛΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ Α/ΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ	09135100-5	40.650,40€	406,50 €
ΓΡΑΜΜΗ 4	Πετρέλαιο Θέρμανσης Ν.Π. ΔΗΜΟΥ ΠΡΟΣΟΤΣΑΝΗΣ	09135100-5	34.146,34€	341,46€
ΓΡΑΜΜΗ 5	Πετρέλαιο Θέρμανσης ΔΗΚΕΠ	09135100-5	2.202,04€	22,04 €
ΓΡΑΜΜΗ 6	DIESEL Κίνησης ΔΗΜΟΥ ΠΡΟΣΟΤΣΑΝΗΣ	09134200-9	104.102,11€	1.041,02 €
ΓΡΑΜΜΗ 7	DIESEL Κίνησης Ν.Π. ΔΗΜΟΥ ΠΡΟΣΟΤΣΑΝΗΣ	09134200-9	2.845,52€	28,45€
ΓΡΑΜΜΗ 8	DIESEL Κίνησης Δ.Η.Κ.Ε.Π	09134200-9	575,00€	5,75€
ΓΡΑΜΜΗ 9	Αμόλυβδη Βενζίνη Δήμου ΠΡΟΣΟΤΣΑΝΗΣ	09132100-1	27.280,00€	272,80 €
ΓΡΑΜΜΗ 10	Αμόλυβδη Βενζίνη Ν.Π. ΠΡΟΣΟΤΣΑΝΗΣ	09132100-1	3.658,54€	36,58 €
ΓΡΑΜΜΗ 11	Αμόλυβδη Βενζίνη ΔΗΚΕΠ	09132100-1	1.125,40€	11,25 €
ΟΜΑΔΑ 12	ΕΛΑΙΟΛΙΠΑΝΤΙΚΑ ΔΗΜΟΥ ΠΡΟΣΟΤΣΑΝΗΣ	09211000-1	12.195,12€	121,95€

Τα ελαιολιπαντικά σύμφωνα με το συστημικό διαγωνισμό θεωρούνται μια ομάδα και ο προμηθευτής είναι υποχρεωμένος να υποβάλλει προσφορά για το σύνολο της ομάδας οπότε η εγγυητική αναλογεί στο 1% της δαπάνης όλης της ομάδας .»

Τέλος στο ίδιο άρθρο (Β. Εγγυητική Επιστολή καλής εκτέλεσης της σύμβασης) της διακήρυξης ορίσθηκε επίσης ότι η εγγυητική επιστολή καλής εκτέλεσης της σύμβασης θα αντιστοιχεί σε ποσοστό 1% της συνολικής συμβατικής αξίας έκαστης σύμβασης, χωρίς το Φ.Π.Α.

2.6 Περίληψη των ουσιωδών όρων και στοιχείων της ως άνω διακήρυξης, απεστάλη ηλεκτρονικά προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε) στις 25.08.2015 και δημοσιεύτηκε στις 29.08.2015 με κωδικό 2015/S 167-304289. Επίσης, περίληψη της ανωτέρω προκήρυξης, δημοσιεύθηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβέρνησης (ΦΕΚ 453/28.08.2015) καθώς και στον εθνικό τύπο, στις εφημερίδες «ΓΕΝΙΚΗ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ», «ΗΧΩ ΤΩΝ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ» «ΠΡΩΙΝΟΣ ΤΥΠΟΣ» και «ΧΡΟΝΙΚΑ ΤΗΣ ΔΡΑΜΑΣ» την 26.08.2015, και «ΕΡΓΑΣΙΑ...ΣΥΝ» την 27.08.2015. Επιπλέον, η περίληψη απεστάλη την 25.08.2015 στο Επιμελητήριο Δράμας προκειμένου να λάβουν γνώση τα μέλη του. Όπως προκύπτει από σχετική αναφορά στο σημείο Ι.1 της δημοσίευσης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) τα τεύχη του διαγωνισμού αναρτήθηκαν και διατέθηκαν ηλεκτρονικά με ελεύθερη πρόσβαση στους υποψηφίους στην ιστοσελίδα του Δήμου www.prosotsani.gr στις 26.08.2015. Η διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜ-ΔΗΣ) με κωδικό ΑΔΑΜ 15PROC002990728 και ο διαγωνισμός πραγματοποιήθηκε με χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ), μέσω της διαδικτυακής πύλης του συστήματος (κωδικός ανάρτησης: Διαγωνισμός 14851/25.08.2015). Ως ημερομηνία έναρξης παραλαβής των προσφορών ορίστηκε η 6η-10-2015 και ως ημερομηνία λήξης η 9η-10-2015.

2.7 Σύμφωνα με το από 16.10.2015 Πρακτικό, η Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης διαπίστωσε ότι υποβλήθηκαν οκτώ (8) συνολικά προσφορές. Πιο αναλυτικά οι επτά (7) προσφορές αφορούσαν την ομάδα-τμήμα 12 των λιπαντικών και μία (1) προσφορά που αφορούσε τα τμήματα 6 και 9 των καυσίμων (ήτοι Πετρελαίου κίνησης για το Δήμο Προσοτσάνης (Γραμμή 6) και για την προμήθεια Βενζίνης Αμόλυβδης (Γραμμή 9). Στη συνέχεια προχώρησε στον έλεγχο των δικαιολογητικών και των τεχνικών στοιχείων και αφενός έκανε δεκτή τη μία (1) προσφορά εκ των επτά (7) συνολικά προσφορών για τα λιπαντικά ενώ απέρριψε τις υπόλοιπες έξι (6) για διάφορους λόγους έλλειψης δικαιολογητικών ή/και ασυμφωνίας με τις τεθείσες τεχνικές προδιαγραφές και αφετέρου έκανε δεκτή την προσφορά της μοναδικής συμμετέχουσας εταιρίας που αφορούσε τα τμήματα 6 και 9 των καυσίμων.

Περαιτέρω σύμφωνα με την από 16.10.2015 ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗΣ ΓΙΑ ΤΟ ΕΝ ΜΕΡΕΙ ΑΓΟΝΟ ΑΠΟΤΕΛΕΣΜΑ ΤΟΥ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΟΥ ΔΙΕΘΝΟΥΣ ΜΕΙΟΔΟΤΙΚΟΥ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ ΓΙΑ ΤΙΣ ΓΡΑΜΜΕΣ 1,2,3,4,5,7,8,10,11 ΥΓΡΩΝ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΤΗΣ ΓΕΝΙΚΟΤΕΡΗΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ ΜΕ ΤΙΤΛΟ «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΥΓΡΩΝ ΚΑΥΣΙΜΩΝ-ΕΛΑΙΟΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΓΙΑ ΤΟ ΔΗΜΟ ΠΡΟΣΟΤΣΑΝΗΣ ΚΑΙ ΤΑ Ν.Π ΤΟΥ ΕΤΟΥΣ 2016» η Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης διαπίστωσε ότι «δεν έχει υποβληθεί καμία προσφορά για τις παρακάτω Γραμμές υγρών καυσίμων :

Α/Α ΓΡΑΜΜΗΣ	ΕΙΔΟΣ	ΚΩΔΙΚΟΣ CP V	ΠΟΣΟΤΗΤΑ ΣΕ ΛΙΤΡΑ	ΕΝΔ.ΤΙΜΗ ΛΙΤΡΟΥ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ	Δαπάνη χωρίς ΦΠΑ
ΓΡΑΜΜΗ 1	Πετρέλαιο Θέρμανσης Δήμου ΠΡΟΣΟΤΣΑΝΗΣ	09135100-5	15.339	1,06	16.260,16€
ΓΡΑΜΜΗ 2	Πετρέλαιο Θέρμανσης ΣΧΟΛΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ Β/ΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ	09135100-5	30.679	1,06	32.520,32€

ΓΡΑΜΜΗ 3	Πετρέλαιο Θέρμανσης ΣΧΟΛΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ Α/ΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ	09135100-5	38.349	1,06	40.650,40€
ΓΡΑΜΜΗ 4	Πετρέλαιο Θέρμανσης Ν.Π. ΔΗΜΟΥ ΠΡΟΣΟΤΣΑΝΗΣ	09135100-5	32.214	1,06	34.146,34€
ΓΡΑΜΜΗ 5	Πετρέλαιο Θέρμανσης ΔΗΚΕΠ	09135100-5	2.077	1,06	2.202,04€
ΓΡΑΜΜΗ 7	DIESEL Κίνησης Ν.Π. ΔΗΜΟΥ ΠΡΟΣΟΤΣΑΝΗΣ	09134200-9	2.790	1,02	2.845,52€
ΓΡΑΜΜΗ 8	DIESEL Κίνησης Δ.Η.Κ.Ε.Π	09134200-9	564	1,02	575,00€
ΓΡΑΜΜΗ 10	Αμόλυβδη Βενζίνη Ν.Π. ΠΡΟΣΟΤΣΑΝΗΣ	09132100-4	2.927	1,25	3.658,54€
ΓΡΑΜΜΗ 11	Αμόλυβδη Βενζίνη ΔΗΚΕΠ	09132100-4	900	1,25	1.125,40€
ΣΥΝΟΛΟ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ 23% (ΤΟΥ ΕΝ ΜΕΡΕΙ ΑΓΟΝΟΥ ΑΠΟΤΕΛΕΣΜΑΤΟΣ ΤΟΥ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ)					133.983,72€

Τέλος πρότεινε στην Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Προσοτσάνης τα εξής :

«[...]την εν μέρει κήρυξη του διεθνούς ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΥΓΡΩΝ ΚΑΥΣΙΜΩΝ-ΕΛΑΙΟΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΓΙΑ ΤΟ ΔΗΜΟ ΠΡΟΣΟΤΣΑΝΗΣ ΚΑΙ ΤΑ Ν.Π ΤΟΥ ΕΤΟΥΣ 2016» ως άγονου , λόγω μη ύπαρξης ενδιαφέροντος και μη κατάθεσης σχετικής προσφοράς στις κατηγορίες καυσίμων που προαναφέρθηκαν (γραμμές 1,2,3,4,5,7,8,10,11) και την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης λόγω επείγοντος μετά την υποβολή του φακέλου για έγκριση στην Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων (σύμφωνα με το Ν.4013/2011 αρθρ2. παρ.2δδ)»

2.8 Στη συνέχεια, η Οικονομική Επιτροπή με την υπ' αριθμ. 177/27.10.2015 (ΑΔΑ: ΩΑΖΤΩΞΖ-ΛΩΝ) Απόφασή της (απόσπασμα Πρακτικού υπ' αριθμ. 23/2015), λαμβάνοντας υπόψη την ως άνω Γνωμοδότηση της Επιτροπής Διενέργειας Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού αποφάσισε ότι

“Α. Εγκρίνει το ΑΓΟΝΟ αποτέλεσμα του διεθνούς ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΥΓΡΩΝ ΚΑΥΣΙΜΩΝ-ΕΛΑΙΟΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΓΙΑ ΤΟ ΔΗΜΟ ΠΡΟΣΟΤΣΑΝΗΣ ΚΑΙ ΤΑ Ν.Π ΤΟΥ ΕΤΟΥΣ 2016» ως άγονου, λόγω μη ύπαρξης ενδιαφέροντος και μη κατάθεσης σχετικής προσφοράς στις κατηγορίες καυσίμων που προαναφέρθηκαν(γραμμές1,2,3,4,5,7,8,10,11) και

Β. Προσφεύγει στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης (απευθείας ανάθεσης) ύστερα από σχετική απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου και μετά την υποβολή του φακέλου για έγκριση στην Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων (σύμφωνα με το Ν.4013/2011 αρθρ2. παρ.2δδ)»

2.9 Σημειώνεται ότι σύμφωνα με την υπ' αριθμ. 18468/16.11.2015 βεβαίωση της Οικονομικής Υπηρεσίας του Δήμου Προσοτσάνης βεβαιώθηκε ότι «δεν έχουν υποβληθεί ενστάσεις, προσφυγές, ένδικα μέσα κατά οποιοδήποτε στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας (περιλαμβανόμενης και της διακήρυξης) για τις κατηγορίες καυσίμων: πετρέλαιο θέρμανσης Δήμου Ν.Π., ΔΗΚΕΠ, πετρέλαιο κίνησης Ν.Π., ΔΗΚΕΠ και βενζίνης αμόλυβδης Ν.Π., ΔΗΚΕΠ, για τις οποίες δεν κατατέθηκε καμία προσφορά και έχει αποσταλεί αίτημα στην ΕΑΑΔΗΣΥ για παροχή γνώμης διαπραγμάτευσης».

2.10 Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Προσοτσάνης αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., προσκομίζοντας το σχετικό Σχέδιο Απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου Προσοτσάνης, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης για τη σύναψη σύμβασης-εων προμήθειας για τα εναπομείναντα τμήματα των υγρών καυσίμων κίνησης και θέρμανσης για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των νομικών του προσώπων, προϋπολογιζόμενης δαπάνης προϋπολογιζόμενης δαπάνης 133.983,72€ χωρίς Φ.Π.Α. (164.800,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.), επικαλούμενος τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1α του Π.Δ 60/2007, καθόσον στον προηγηθέντα διεθνή ανοικτό διαγωνισμό δεν κατατέθηκε καμία προσφορά και απέβη εν μέρει άγονος.

II. Νομικό πλαίσιο

3. Το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, 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. [...]».

4. Στο άρθρο 209 του Ν. 3463/2006 (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...». «10. Η σύναψη σύμβασης παροχής υπηρεσιών με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση σχετικής προκήρυξης ρυθμίζεται με ανάλογη εφαρμογή των αντίστοιχων διατάξεων του άρθρου 25 των προεδρικών διαταγμάτων 59/2007 (ΦΕΚ 59/Α) και 60/2007 (ΦΕΚ 64/Α), όπως ισχύουν».

5. Στα άρθρα 3 παρ. 3γ, και 23 της αριθμ. 11389/93 Υπουργικής Απόφασης με τίτλο «Ενιαίος Κανονισμός Προμηθειών Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (ΕΚΠΟΤΑ)» (ΦΕΚ 185/Β) ορίζεται: «.....Άρθρο 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» [...]

6. 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 (Φ.Π.Α.) 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. 1251/2011 Κανονισμού της Επιτροπής της 30ης Νοεμβρίου 2011 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 130.000 και 200.000 ευρώ αντίστοιχα και ακολούθως σύμφωνα με το άρθρο 2 του αριθ. 1336/2013 Κανονισμού της Επιτροπής της 13ης Δεκεμβρίου 2013 το ως άνω ποσό αναπροσαρμόστηκε πλέον στις 134.000 και 207.000 ευρώ αντίστοιχα.

7. Στο άρθρο 25 του Π.Δ. 60/2007 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...”.

8. 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-χρηρηγτών, 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...”.

9. Στο άρθρο 18 παρ. 1 του ν. 4281/2014 «Μέτρα στήριξης και ανάπτυξης της ελληνικής οικονομίας, οργανωτικά θέματα Υπουργείου Οικονομικών και άλλες διατάξεις» (ΦΕΚ 160/A), όπως ισχύει, ορίζεται:

“1 «Αναθέτουσες αρχές» είναι το κράτος, οι αρχές τοπικής αυτοδιοίκησης, οι οργανισμοί δημοσίου δικαίου και οι ενώσεις μίας ή περισσότερων από αυτές τις αρχές ή ενός ή περισσότερων από αυτούς τους οργανισμούς δημοσίου δικαίου.”.

10. Στο άρθρο 37 παρ.1 του ίδιου νόμου ορίζεται ότι: “1.Για τις συμβάσεις της παραγράφου 2 του άρθρου 23, ως χρόνος έναρξης της ανοικτής διαδικασίας[...], νοείται η ημερομηνία αποστολής της σχετικής προκήρυξης σύμβασης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης.”

III. Νομική Εκτίμηση

11. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Προσοτσάνης αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών, κατά την έννοια της περίπτωσης (γ) της παραγράφου 2 του άρθρου 2 του Π.Δ. 60/2007 του Π.Δ.

60/2007 περί προσαρμογής της ελληνικής νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ «περί συντονισμού των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών». Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας συνολικού αρχικού προϋπολογισμού 277.560,97€ χωρίς Φ.Π.Α., συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή γνώμης, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 6 και 8 του Π.Δ. 60/2007 και του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ, υποπερίπτωση δδ) του Ν. 4013/2011 όπως ισχύει.

12. 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^{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). 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^{ης} Μαρτίου 1987, C-199/85, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1987, σ. 1039, σκέψη 14, 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, της 10^{ης} Απριλίου 2003, C-20/01 και C-28/01, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 2003, I-360, σκέψη 58, της 14^{ης} Σεπτεμβρίου 2004, C-385/02, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2004, σ. I-8121, σκέψη 19, της 14^{ης} Οκτωβρίου 2004, C-340/02, Επιτροπή κατά Γαλλίας, Συλλ. 2004, I-9845, σκέψη 38, και της 2^{ης} Ιουνίου 2005, C-394/02, Επιτροπή κατά Ελλάδας, Συλλ. 2005, I-4713, σκέψη 33).

13. Στην προκειμένη περίπτωση τυγχάνει εφαρμογής εν προκειμένω η διάταξη του άρθρου 25 περ. 1 εδάφιο α' του Π.Δ. 60/2007 την οποία επικαλείται ρητά ο Δήμος Προσοτσάνης, για την προμήθεια καυσίμων, για τα οποία δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

Ειδικότερα, η εφαρμογή των διατάξεων 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,

Με βάση σχετική νομολογία (βλ. Ελ. Συν. Αποφ. VI Τμ. 935/2013, 29, 290, 600, 2654/2012, 1647, 1249, 466, 476, 475/2011 και 3132, 3134, 3149/2010) σχετικά με την προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, παγίως έχει κριθεί ότι η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή της περ. α' της παρ. 1 των άρθρων 24 και 25 του Π.Δ. 60/2007, συνέχεται άμεσα με τον προηγθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη 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) να μην τροποποιούνται ουσιαστικά 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.

14. 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 Προσοτσάνης προκήρυξε ηλεκτρονικό διεθνή ανοικτό διαγωνισμό για την προμήθεια υγρών καυσίμων και λιπαντικών για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου Προσοτσάνης και των Νομικών του Προσώπων για το έτος 2016, συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 277.560,97€ χωρίς Φ.Π.Α., στο πλαίσιο του οποίου δεν υπεβλήθη καμία προσφορά για τα τμήματα 1, 2, 3, 4, 5, 7, 8, 10 και 11 των καυσίμων θέρμανσης-κίνησης.

Από την εξέταση του φακέλου της υπόθεσης, δεν διαπιστώθηκαν ουσιαστικές νομικές πλημμέλειες ούτε κατά τις διατυπώσεις δημοσιότητας ούτε ως προς τους όρους της υπ' αριθ. 13640/25.08.2015 διακήρυξης, ήτοι νομικές πλημμέλειες οι οποίες πλήττουν τις αρχές της διαφάνειας, της ίσης μεταχείρισης των υποψηφίων και του ελεύθερου και ανόθευτου ανταγωνισμού, ή όροι της εν λόγω διακήρυξης, οι οποίοι βασίμως να μπορεί να θεωρηθούν ότι συνεχονται με το άγονο αποτέλεσμα του προηγηθέντος ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού.

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

Σύμφωνα με τα από 16.10.2015 σχετικό Πρακτικό και σχετική Γνωμοδότηση της Επιτροπής Διενέργειας Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού καθώς και την υπ' αριθμ.177/27.10.2015 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Προσοτσάνης (βλ. ανωτέρω, Ιστορικό, υπό 2.7 και 2.8) διαπιστώθηκε, προτάθηκε και αποφασίστηκε η κήρυξη ως άγονου του ηλεκτρονικού διαγωνισμού που αφορά τα τμήματα 1, 2, 3, 4, 5, 7, 8, 10 και 11 των καυσίμων θέρμανσης-κίνησης, για τις οποίες δεν υποβλήθηκαν προσφορές.

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

Από τον υποβληθέντα φάκελο και το σχέδιο απόφασης, ο Δήμος Προσοτσάνης αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.) για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης σε συνέχεια άγονου ανοικτού ηλεκτρονικού διεθνούς διαγωνισμού, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 25 παρ 1α του ΠΔ 60/2007, το οποίο επιτρέπει την προσφυγή «...εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιαστικά οι αρχικοί όροι της σύμβασης».

15. 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 τη σύναψη σύμβασης-εων προμήθειας για τα εναπομείναντα τμήματα των υγρών καυσίμων κίνησης και θέρμανσης (1, 2, 3, 4, 5, 7, 8, 10 και 11) για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των νομικών του προσώπων, για το έτος 2016, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 133.983,72€ χωρίς Φ.Π.Α. και 164.800,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για τα οποία ο σχετικός προηγηθείς διεθνής διαγωνισμός δυνάμει των όρων της υπ' αριθ. 13640/25.08.2015 διακήρυξης απέβη άγονος. Επιπλέον, για την υιοθέτηση της εξαιρετικής διαδικασίας διαπραγμάτευσης, πρέπει να τηρηθούν οι αρχικοί όροι της διακήρυξης.

16. Τέλος, κρίνεται σκόπιμο να επισημανθεί ότι ο περιορισμός του χρονικού διαστήματος της περιόδου οριστικής υποβολής προσφορών στην εφαρμογή του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., αναλόγως των περιστάσεων, σε χρονικό διάστημα μικρότερο της προβλεπόμενης εκ του νόμου (άρθρο 32 π.δ/τος 60/2007) ελάχιστης προθεσμίας υποβολής προσφορών, εν προκειμένω από 6.10.2015 έως 9.10.2015, δύναται να θέτει εμπόδια στη συμμετοχή οικονομικών φορέων στη διαγωνιστική διαδικασία και να περιορίζει έτσι τον ανταγωνισμό. Ως εκ τούτου, η Αρχή θεωρεί ορθότερο η έναρξη υποβολής προσφορών να ταυτίζεται με

τη δημοσιοποίηση της διακήρυξης του διαγωνισμού και επομένως να δίδεται η δυνατότητα υποβολής προσφορών των ενδιαφερόμενων οικονομικών φορέων καθ' όλο το διάστημα που διανύεται μεταξύ της ημερομηνίας δημοσιοποίησης της διακήρυξης και της τεθείσας καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών (βλ. Αποφάσεις 95, 109, 211, 221 και 225/2015 της Αρχής στο www.eadhsy.gr).

IV. Συμπέρασμα

17. 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:

την **παροχή σύμφωνης γνώμης** επί του αιτήματος του Δήμου Δήμου Προσοτσάνης και την παροχή σύμφωνης γνώμης σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ (δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση για τη σύναψη σύμβασης/συμβάσεων προμήθειας για τα εναπομείναντα τμήματα των υγρών καυσίμων κίνησης και θέρμανσης (1, 2, 3, 4, 5, 7, 8, 10 και 11) για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των νομικών του προσώπων, για το έτος 2016, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 133.983,72€ χωρίς Φ.Π.Α. και 164.800,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., σύμφωνα με τη διάταξη του π.δ. 60/2007, άρθρο 25, παρ. 1, περ. α, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού και με τον όρο της μη ουσιώδους τροποποίησης των όρων της διακήρυξης του εν μέρει άγονου διαγωνισμού που προηγήθηκε, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 20 Νοεμβρίου 2015

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Πρόεδρος

Ράικος Δημήτριος