



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**ΑΠΟΦΑΣΗ
61/2015**

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 19^η Μαρτίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαπέντε (2015) ημέρα Πέμπτη και ώρα 10:30 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. Αντιπρόεδρος :** Μπουσουλέγκα Χριστίνα
- 2. Μέλη :** Καραμανλής Ευάγγελος
Κουλούρη Ιωάννα
Λουρίκας Δημήτριος
Σταθακόπουλος Δημήτριος

Γραμματέας: Πλουμιστός Δημήτριος

Εισηγήτρια: Μητσάκη Πολυξένη, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστη η εισηγήτρια Μητσάκη Πολυξένη, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., η οποία αποχώρησε πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

Θέμα: Διατύπωση σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., προκειμένου ο Δήμος Φιλαδέλφειας-Χαλκηδόνος να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, για την ανάθεση προμήθειας καυσίμων κίνησης οχημάτων και πετρελαίου θέρμανσης για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των νομικών προσώπων του (1η Σχολική Επιτροπή, 2η Σχολική Επιτροπή και Κοινοφελής Επιχείρηση), για το έτος 2015, συνολικού προϋπολογισμού 252.585,37€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ήτοι 310.680,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 23%, σε συνέχεια άγονου διεθνούς ανοικτού διαγωνισμού.

Με το με αρ. πρωτ. 2010/04-02-2015 έγγραφο-αίτημα του Δήμου Φιλαδέλφειας-Χαλκηδόνος και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα (αρ. πρωτ. εισερχ. 559/05-02-2015), όπως συμπληρώθηκε, κατόπιν σχετικού αιτήματος της Αρχής, με το με αρ. πρωτ. 3570/02-03-2015 έγγραφο (αρ. πρωτ. εισερχ. 1011/02-03-2015), ο Δήμος αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν.

4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, για την ανάθεση προμήθειας καυσίμων κίνησης οχημάτων και πετρελαίου θέρμανσης, συνολικού προϋπολογισμού 252.585,37€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. (ήτοι 310.680,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.), για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των νομικών του προσώπων, ήτοι των ν.π.δ.δ. «1η Σχολική Επιτροπή», «2η Σχολική Επιτροπή» και «Κοινοφελής Επιχείρηση Δήμου Φιλαδέλφειας-Χαλκηδόνας», για το έτος 2015, σε συνέχεια άγονου διεθνούς ανοικτού μειοδοτικού διαγωνισμού.

I. Ιστορικό - πραγματικά περιστατικά

Από το σύνολο των προσκομισθέντων στοιχείων του φακέλου προκύπτουν τα ακόλουθα:

1. Με την με αρ. 177/19-11-2014 (ΑΔΑ: 7ΑΠΔΩΗΓ-ΝΩΙ) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Φιλαδέλφειας-Χαλκηδόνας (απόσπασμα Πρακτικού της με αρ. 30/18-11-2014 Συνεδρίασης, Θέμα 2ο), εγκρίθηκαν: α) η ανάθεση της προμήθειας “καυσίμων κίνησης οχημάτων και πετρελαίου θέρμανσης” (Α.Μ. 120/2014), προϋπολογισμού 310.680,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., με ανοικτό μειοδοτικό διαγωνισμό, β) οι τεχνικές προδιαγραφές της με αρ. 120/2014 Μελέτης της Διεύθυνσης Καθαριότητας, Ανακύκλωσης και Ηλεκτροφωτισμού του Δήμου σχετικά με την προαναφερθείσα προμήθεια, γ) η κατάρτιση των σχετικών όρων διακήρυξης και δ) η διάθεση αντίστοιχης πίστωσης του προϋπολογισμού έτους 2015.

2. Με την με αρ. 197/26-11-2014 (ΑΔΑ: ΩΦ96ΩΗΓ-ΣΓΣ) απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Φιλαδέλφειας-Χαλκηδόνας (απόσπασμα Πρακτικού της με αρ. 19/24-11-2014 Συνεδρίασης, Θέμα 14ο), εγκρίθηκε -μεταξύ άλλων- η διενέργεια της προμήθειας καυσίμων κίνησης οχημάτων και πετρελαίου θέρμανσης για το έτος 2015 (Α.Μ.: 120/2014), προϋπολογισμού 310.680,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., κατόπιν μειοδοτικού διαγωνισμού.

3. Ακολούθως, με την με αρ. πρωτ. 20703/26-11-2014 διακήρυξη -η οποία αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) με Α.Δ.Α.Μ. 14PROC002435040/2014-11-28 και δημοσιεύθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 28-11-2014 με αριθμό συστήματος 3489- ο Δήμαρχος Φιλαδέλφειας-Χαλκηδόνας προκήρυξε διεθνή ανοικτό διαγωνισμό με χρήση του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. για την προμήθεια καυσίμων κίνησης οχημάτων και πετρελαίου θέρμανσης για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου Φιλαδέλφειας-Χαλκηδόνας και των νομικών προσώπων αυτού (1η Σχολική Επιτροπή, 2η Σχολική Επιτροπή, Κοινοφελής Επιχείρηση), για το έτος 2015, συνολικού προϋπολογισμού 252.585,37€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ήτοι 310.680,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 23%. Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής των προσφορών στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. ορίστηκε η **02-01-2015** και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, η **07-01-2015**, ενώ ως ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών ορίστηκε η **13η-01-2015** (άρθρο 4.2 της διακήρυξης). Ως κριτήριο κατακύρωσης ορίστηκε η χαμηλότερη τιμή, η οποία θα δινόταν ως εξής: Με ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%) επί της εκάστοτε διαμορφούμενης μέσης λιανικής τιμής πώλησης έκαστου είδους, του Παρατηρητηρίου Τιμών Υγρών Καυσίμων του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας για τη συγκεκριμένη περιφερειακή ενότητα του νομού όπου θα βρίσκεται η έδρα του αναδόχου, κατά την ημέρα παράδοσης αυτού και που θα αντιστοιχεί σε κάθε χαρακτηριστικό γνώρισμα του είδους (πετρέλαιο κίνησης, βενζίνη αμόλυβδη και πετρέλαιο θέρμανσης). Το ανωτέρω ποσοστό έκπτωσης μπορεί να είναι και αρνητικό χωρίς να υπερβαίνει το 5%.

4. Ειδικότερα, σύμφωνα με τους όρους της ως άνω Διακήρυξης και της με αρ. 120/2014 Μελέτης που προσαρτάται σε αυτήν:

4.1. Σύμφωνα με το προοίμιο της διακήρυξης, τα υπό προμήθεια είδη είναι τα εξής: α) Πετρέλαιο κίνησης (137.578 λίτρα), β) Βενζίνη αμόλυβδη (34.575 λίτρα) και γ) Πετρέλαιο θέρμανσης (78.654 λίτρα). Αναλυτικά αυτά αναφέρονται στην με αρ. 120/2014 Μελέτη της Διεύθυνσης Καθαριότητας, Ανακύκλωσης και Ηλεκτροφωτισμού του Δήμου και, πιο συγκεκριμένα, στο κεφάλαιο “Τεχνική Περιγραφή” αυτής, σύμφωνα με την οποία η υπό ανάθεση προμήθεια αφορά σε υγρά καύσιμα για τα τροχοφόρα και τα

μηχανήματα του Δήμου και των νομικών προσώπων του και σε πετρέλαιο θέρμανσης για τα δημοτικά κτίρια και τα σχολεία, για ένα έτος και, ειδικότερα, τα υπό προμήθεια καύσιμα ανά φορέα ομαδοποιούνται ως εξής:

Ομάδα 1: ΔΗΜΟΣ				
A/A	ΕΙΔΟΣ ΚΑΥΣΙΜΟΥ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ (ΛΙΤΡΑ)	ΤΙΜΗ ΜΟΝΑΔΟΣ (€)	ΔΑΠΑΝΗ
1	Βενζίνη αμόλυβδη 95 οκτ.	34.575	1,265	43.738,78€
2	Πετρέλαιο κίνησης	137.578	1,034	142.275,79
3	Πετρέλαιο θέρμανσης	78.654	0,846	66.568,14
	ΣΤΡ/ΣΗ			2,66
	ΣΥΝΟΛΟ			252.585,37€
	ΦΠΑ 23%			58.094,63
	ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ			310.680,00

Ομάδα 2: 1η ΣΧΟΛΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ				
A/A	ΕΙΔΟΣ ΚΑΥΣΙΜΟΥ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ (ΛΙΤΡΑ)	ΤΙΜΗ ΜΟΝΑΔΟΣ (€)	ΔΑΠΑΝΗ
1	Πετρέλαιο θέρμανσης	29.971	0,846	25.365,70€
	ΣΤΡ/ΣΗ			0,15
	ΣΥΝΟΛΟ			25.365,85€
	ΦΠΑ 23%			5.834,15
	ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ			31.200,00

Ομάδα 3: 2η ΣΧΟΛΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ				
A/A	ΕΙΔΟΣ ΚΑΥΣΙΜΟΥ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ (ΛΙΤΡΑ)	ΤΙΜΗ ΜΟΝΑΔΟΣ (€)	ΔΑΠΑΝΗ
1	Πετρέλαιο θέρμανσης	41.959	0,846	35.511,64€
	ΣΤΡ/ΣΗ			0,55
	ΣΥΝΟΛΟ			35.512,19€
	ΦΠΑ 23%			8.167,80
	ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ			43.680,00

Ομάδα 4: ΚΟΙΝΩΦΕΛΗΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΔΗΜΟΥ ΦΙΛΑΔΕΛΦΕΙΑΣ-ΧΑΛΚΗΔΟΝΑΣ				
---	--	--	--	--

A/A	ΕΙΔΟΣ ΚΑΥΣΙΜΟΥ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ (ΛΙΤΡΑ)	ΤΙΜΗ ΜΟΝΑΔΟΣ (€)	ΔΑΠΑΝΗ
1	Βενζίνη αμόλυβδη 95 οκτ.	2.892	1,265	3.658,50€
	ΣΤΡ/ΣΗ			0,04
	ΣΥΝΟΛΟ			3.658,54€
	ΦΠΑ 23%			841,46
	ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ			4.500,00

ΣΥΝΟΛΟ ΚΑΥΣΙΜΩΝ				
A/A	ΕΙΔΟΣ ΚΑΥΣΙΜΟΥ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ (ΛΙΤΡΑ)	ΤΙΜΗ ΜΟΝΑΔΟΣ (€)	ΔΑΠΑΝΗ
1	Βενζίνη αμόλυβδη 95 οκτ.	34.575	1,265	43.738,78€
2	Πετρέλαιο κίνησης	137.578	1,034	142.275,79€
3	Πετρέλαιο θέρμανσης	78.654	0,846	66.568,14€
	ΣΤΡ/ΣΗ			2,66
	ΣΥΝΟΛΟ			252.585,37€
	ΦΠΑ 23%			58.094,63
	ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ			310.680,00

4.2. Σε σχέση με τη δυνατότητα τμηματικής υποβολής προσφορών, στο άρθρο 5ο (“Δεκτοί στον διαγωνισμό”) προβλέπεται ότι: «[...] Κάθε συμμετέχων στο διαγωνισμό μπορεί να υποβάλλει έγγραφη προσφορά μόνο για το σύνολο των υπό προμήθεια ειδών, ως αυτές προσδιορίζονται στην 120/2014 μελέτη που συνέταξε η Δ/ση Καθαριότητας, Ανακύκλωσης και Ηλεκτροφωτισμού υπό την προϋπόθεση ότι στην προσφορά του θα περιλαμβάνεται το σύνολο των ειδών κάθε ομάδας.». Το ίδιο επαναλαμβάνεται και στο τελευταίο εδάφιο της παραγράφου 5 του άρθρου 8ου (“Κατάρτιση και υποβολή προσφορών”), σύμφωνα με το οποίο: «Οι διαγωνιζόμενοι μπορούν να συμμετέχουν μόνο για το σύνολο των υπό προμήθεια ειδών ως αυτές καθορίζονται στην μελέτη 120/2014 της υπηρεσίας.». Περαιτέρω, στο άρθρο 9 της Συγγραφής Υποχρεώσεων ορίζεται ότι: «Δεν θα λαμβάνεται υπόψη προσφορά, η οποία θα δίδεται για μέρος μόνο των ποσοτήτων του κάθε είδους καυσίμου. Γι' αυτό οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να προσφέρουν το κάθε είδος καυσίμου για ολόκληρη την ποσότητα που αναγράφεται στον ενδεικτικό προϋπολογισμό. Οι συμμετέχοντες μπορούν να υποβάλουν προσφορά μόνο για το σύνολο των προς προμήθεια καυσίμων. Ο κάθε διαγωνιζόμενος μπορεί να προσφέρει διαφορετικό ποσοστό έκπτωσης για κάθε είδος καυσίμου.».

4.3. Ως προς τα δικαιολογητικά συμμετοχής, το άρθρο 6ο (“Δικαιολογητικά συμμετοχής”) ορίζει ότι: «[...] 6.1 Τα δικαιολογητικά συμμετοχής στο διαγωνισμό είναι τα εξής: Α) Για τους Έλληνες πολίτες: 1. [...] 2. [...] 12. Υπεύθυνη δήλωση Ν. 1599/86 του συμμετέχοντος με την οποία θα δηλώνει τα στοιχεία διεύθυνσης του πρατηρίου υγρών καυσίμων καθώς και ότι αυτό θα βρίσκεται εντός των ορίων του Δήμου Φιλ/φειας-Χαλκ/νος είτε σε ακτίνα 6 χιλιομέτρων περιμετρικά των ορίων του Δήμου. [...]».

4.4. Σε σχέση με τις απαιτούμενες εγγυήσεις, το άρθρο 7ο (“Εγγυήσεις”) ορίζει ότι κάθε προσφορά θα πρέπει να συνοδεύεται υποχρεωτικά από «εγγύηση συμμετοχής υπέρ του συμμετέχοντος για ποσό που θα καλύπτει το 1 (ένα) τοις εκατό (%) του προϋπολογισμού της μελέτης, χωρίς Φ.Π.Α. ήτοι 2.525,85 Ευρώ», ενώ όσον αφορά στην εγγύηση καλής εκτέλεσης, αυτή θα ανέρχεται σε «ποσό 1 % (ένα επί τοις εκατό) της συμβατικής αξίας με τον κάθε φορέα χωρίς τον Φ.Π.Α.».

4.5. Αναφορικά με τη χρονική διάρκεια της προς ανάθεση σύμβασης, στο άρθρο 16ο (“Διάρκεια εκτέλεσης σύμβασης”) ορίζεται ότι: «Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται έως 31/12/2015 και τίθεται εν ισχύ κατόπιν της υπογραφής του σχετικού συμφωνητικού.».

5. Περίληψη της ως άνω διακήρυξης:

α) απεστάλη ηλεκτρονικά για δημοσίευση (e-notice) στο Συμπλήρωμα της Επίσημης Εφημερίδας της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) στις 28-11-2014 (2014/S 233-410296),

β) δημοσιεύθηκε στον εθνικό τύπο στις εφημερίδες “ΓΕΝΙΚΗ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ”, “ΗΧΩ ΤΩΝ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ”, “Χ ΤΥΠΟΣ” και “Η ΑΥΓΗ” στις 29-11-2014, καθώς και στο με αρ. 720/05-12-2014 Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως, και

γ) αναρτήθηκε στο ΔΙΑΥΓΕΙΑ (ΑΔΑ: ΩΥ4ΒΩΗΓ-ΡΘ1), στον ιστότοπο του Δήμου (<http://www.neafiladelfeia.gr>), καθώς και στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ. (Α.Δ.Α.Μ.: 14PROC002435040/2014-11-28) και στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. (αριθμ. συστήματος: 3489).

6. Σύμφωνα με το με αρ. πρωτ. 605/14-01-2015 Πρακτικό Αποσφράγισης (με αρ. 1/2015), η αρμόδια Επιτροπή Διαγωνισμού του Δήμου διαπίστωσε για τον εν θέματι διαγωνισμό ότι, κατά την καθορισθείσα ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης των τεχνικών προσφορών (ήτοι, 13-01-2015), «αφενός ήταν χαρακτηρισμένος από το σύστημα ως “κλειδωμένος” και αφετέρου ότι δεν έχει υποβληθεί εμπρόθεσμα στο διαγωνισμό καμία προσφορά.». Το εν λόγω Πρακτικό αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 16-01-2015.

7. Ακολούθως, με την με αρ. 5/20-01-2015 (ΑΔΑ: 7Δ2ΧΩΗΓ-ΔΝΞ) απόφασή της (Απόσπασμα Πρακτικού της με αρ. 1/19-01-2015 Συνεδρίασης), η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Φιλαδέλφειας-Χαλκηδόνος ενέκρινε το ανωτέρω (υπό 6) με αρ. πρωτ. 605/14-01-2015 Πρακτικό Αποσφράγισης, με βάση το οποίο κηρύχθηκε άγονος ο εν λόγω διαγωνισμός και αποφάσισε την υποβολή αιτήματος στην Αρχή για την παροχή σύμφωνης γνώμης για ανάθεση της εν θέματι προμήθειας με διαδικασία διαπραγμάτευσης.

8. Επιπλέον, με το με αρ. πρωτ. 3570/02-03-2015 (αρ. πρωτ. εισερχ. 1011/02-03-2015) συμπληρωματικό έγγραφό του, ο Δήμος βεβαιώνει ότι «δεν υπήρξε ουδεμία ένσταση που να έχει υποβληθεί είτε σε έντυπη μορφή, είτε ηλεκτρονικά, κατά οποιουδήποτε σταδίου της διαδικασίας».

9. Κατόπιν των ανωτέρω, η αναθέτουσα αρχή, με το με αρ. πρωτ. 2010/04-02-2015 έγγραφό της (αρ. πρωτ. εισερχ. 559/05-02-2015), όπως συμπληρώθηκε, το οποίο συνοδεύεται και από σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, για την ανάθεση προμήθειας καυσίμων κίνησης οχημάτων και πετρελαίου θέρμανσης, για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου Φιλαδέλφειας-Χαλκηδόνος και των νομικών προσώπων του, ήτοι της 1ης Σχολικής Επιτροπής, της 2ης Σχολικής Επιτροπής και της Κοινωφελούς Επιχείρησης του Δήμου, για το έτος 2015, συνολικού προϋπολογισμού 252.585,37€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ήτοι 310.680,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., σε συνέχεια άγονου διεθνούς ανοικτού διαγωνισμού.

II. Νομικό πλαίσιο

10. Σύμφωνα με τις διατάξεις της υποπερ. δδ' της περ. γ' της παρ. 2 του άρθρου 2 του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, «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. Η εν λόγω αρμοδιότητα ασκείται μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) εργασίμων ημερών από την περιέλευση του σχεδίου απόφασης στην Αρχή, συνοδευόμενου από όλα τα στοιχεία στα οποία θεμελιώνεται, κατά περίπτωση, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, με μέριμνα της αναθέτουσας αρχής. Με την άπρακτη παρέλευση της ως άνω προθεσμίας τεκμαίρεται η σύμφωνη γνώμη της Αρχής. [...]».

11. Οι σχετικές διατάξεις του π.δ. 60/2007 «Προσαρμογή της Ελληνικής Νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ “περί συντονισμού των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών”, όπως τροποποιήθηκε με την Οδηγία 2005/51/ΕΚ της Επιτροπής και την Οδηγία 2005/75/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 16^{ης} Νοεμβρίου 2005» (Α’ 64) ορίζουν τα ακόλουθα:

11.1. Σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 3 ορίζεται ότι: «Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις ενεργώντας με διαφάνεια».

11.2. Σύμφωνα με το άρθρο 6 παρ. 1, «1. Το παρόν εφαρμόζεται στις δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών που δεν εξαιρούνται, δυνάμει των εξαιρέσεων που προβλέπονται στα άρθρα 16, 17 και 9 έως 15, και των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός φόρου προστιθέμενης αξίας (ΦΠΑ) είναι ίση προς ή ανώτερη από τα ακόλουθα κατώτατα όρια: α) 137.000 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 Α, 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 Β.”

Σημειώνεται ότι σύμφωνα με το άρθρο 2 του Κανονισμού με αριθ. 1336/2013 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 τα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, το ως άνω ποσό αναπροσαρμόστηκε στις 134.000 ευρώ και 207.000 ευρώ, αντίστοιχα.

11.3. Σύμφωνα με το άρθρο 8, «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 [...] 2. Η αποτίμηση πρέπει να ισχύει κατά το χρόνο αποστολής της προκήρυξης διαγωνισμού, όπως προβλέπεται στο άρθρο 29 παράγραφος 2 ή, στις περιπτώσεις όπου δεν απαιτείται μια τέτοια προκήρυξη, κατά το χρονικό σημείο έναρξης της διαδικασίας ανάθεσης της σύμβασης.[...]».

11.4. Στο άρθρο 25 παρ. 1 περ. α' 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” [...]».

11.5. Οι διατάξεις του άρθρου 30 παρ. 1 και 5 του π.δ. 60/2007 ορίζουν 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 [...]».

12. Οι ταυτόσημες κατά περιεχόμενο διατάξεις του ν. 4281/2014 «Μέτρα στήριξης και ανάπτυξης της ελληνικής οικονομίας, οργανωτικά θέματα Υπουργείου Οικονομικών και άλλες διατάξεις» (Α' 160) ορίζουν τα ακόλουθα:

12.1. Σύμφωνα με το άρθρο 16, «1. Κατά τη σύναψη των δημοσίων συμβάσεων σύμφωνα με τις διατάξεις του παρόντος Κεφαλαίου, ανεξαρτήτως της αξίας των συμβάσεων αυτών, οι αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις ενεργώντας με διαφάνεια και αναλογικό τρόπο και υποχρεούνται να τηρούν τις αρχές της αμοιβαίας αναγνώρισης, της προστασίας του δημόσιου συμφέροντος, της προστασίας των δικαιωμάτων των ιδιωτών, της ελευθερίας του ανταγωνισμού και της προστασίας του περιβάλλοντος και της βιώσιμης και αιεφόρου ανάπτυξης. 2. Ο σχεδιασμός μιας διαδικασίας ανάθεσης δεν επιτρέπεται να αποσκοπεί στην καταστρατήγηση του πεδίου εφαρμογής των διατάξεων του παρόντος νόμου ή στον τεχνητό περιορισμό του ανταγωνισμού. Περίπτωση τεχνητού περιορισμού του ανταγωνισμού συντρέχει, όταν ο σχεδιασμός μίας διαδικασίας ανάθεσης αποσκοπεί στην αδικαιολόγητη, προνομακική ή δυσμενή, μεταχείριση συγκεκριμένων οικονομικών φορέων. 3. Κατά την εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος Κεφαλαίου, οι αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς λαμβάνουν τα αναγκαία μέτρα ώστε να διασφαλίζεται η αποτελεσματικότητα των διαδικασιών ανάθεσης και εκτέλεσης συμβάσεων και η χρηστή δημοσιονομική διαχείριση των διατιθέμενων προς τον σκοπό αυτό δημοσίων πόρων.».

12.2. Σύμφωνα με το άρθρο 23 παρ. 2 και 3, «Ως «δημόσιες συμβάσεις υψηλής αξίας» νοούνται οι δημόσιες συμβάσεις κατά την έννοια της διάταξης του στοιχείου α' της παραγράφου 2 του άρθρου 15 που δεν εξαιρούνται, δυνάμει των εξαιρέσεων που προβλέπονται στα άρθρα 26 έως 30, και των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός φόρου προστιθέμενης αξίας (ΦΠΑ) είναι ίση προς ή ανώτερη από τα ακόλουθα κατώτατα όρια: Ι. Για συμβάσεις που συνάπτουν αναθέτουσες αρχές: α) Εκατόν τριάντα τέσσερις χιλιάδες (134.000 ευρώ, για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών εκτός αυτών που καλύπτονται από την περίπτωση β' υποπερίπτωση ii, που συνάπτονται από τις αναθέτουσες αρχές οι οποίες είναι κεντρικές κυβερνητικές αρχές του Παραρτήματος IV του Προσαρτήματος Α'. Προκειμένου για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών που συνάπτονται από τις αναθέτουσες αρχές, οι οποίες δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, το εν λόγω κατώτατο όριο ισχύει μόνο για τα οριζόμενα στο Παράρτημα V του Προσαρτήματος Α' προϊόντα. β) Διακόσιες επτά χιλιάδες (207.000) ευρώ, προκειμένου για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που συνάπτονται είτε: i) από αναθέτουσες αρχές άλλες από εκείνες που αναφέρονται στο Παράρτημα IV του Προσαρτήματος Α', είτε: ii) από τις αναθέτουσες αρχές που αναφέρονται στο Παράρτημα IV του Προσαρτήματος Α' και οι οποίες δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, όταν οι συμβάσεις αφορούν προϊόντα τα οποία δεν καλύπτει το Παράρτημα V του Προσαρτήματος Α', είτε: iii) από οποιαδήποτε αναθέτουσα αρχή και έχουν ως αντικείμενο υπηρεσίες της κατηγορίας 8 του Παραρτήματος II Α' του Προσαρτήματος Α', υπηρεσίες τηλεπικοινωνιών της κατηγορίας 5 του Παραρτήματος II Α' του Προσαρτήματος Α' 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 Β' του Προσαρτήματος Α'. [...] 3. Τα χρηματικά όρια της ανωτέρω παραγράφου, αναπροσαρμόζονται αυτόματα, εφόσον αναθεωρηθούν σύμφωνα με τη διαδικασία του άρθρου 78 της οδηγίας 2004/18/ΕΚ (L 134) ή του άρθρου 69 της οδηγίας 2004/17/ΕΚ (L 134).».

12.3. Σύμφωνα με το άρθρο 25 παρ. 1 και 2, «1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας δημόσιας σύμβασης κατά την έννοια της διάταξης του στοιχείου α' της παραγράφου 2 του άρθρου 15, βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, εκτός ΦΠΑ, όπως προσδιορίζεται από την αναθέτουσα αρχή/ τον αναθέτοντα φορέα. Στον υπολογισμό αυτό, λαμβάνεται υπόψη το εκτιμώμενο συνολικό ποσό, συμπεριλαμβανομένων τόσο του τυχόν προβλεπόμενου δικαιώματος προαίρεσης όσο και των τυχόν παρατάσεων της σύμβασης. Στην περίπτωση που η αναθέτουσα αρχή/ο αναθέτων φορέας προβλέπει βραβεία ή την καταβολή ποσών στους υποψηφίους ή προσφέροντες, τα ποσά αυτά λαμβάνονται υπόψη κατά τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης. 2. Η αποτίμηση πρέπει να ισχύει κατά το χρόνο αποστολής της

προκήρυξης διαγωνισμού, όπως προβλέπεται στην παράγραφο 2 του άρθρου 56 ή, στις περιπτώσεις όπου δεν απαιτείται μια τέτοια προκήρυξη, κατά το χρονικό σημείο έναρξης της διαδικασίας ανάθεσης της σύμβασης.».

12.4. Στο άρθρο 51 παρ. 1 περ. α' 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 αίτημά της.».

12.5. Στο άρθρο 57 παρ. 1 και 5 του ν. 4281/2014 ορίζεται ότι: «1. Οι προκηρύξεις περιλαμβάνουν τις πληροφορίες που αναφέρονται στο Παράρτημα VII Α του Προσαρτήματος 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 [...]».

12.6. Επιπλέον, στο άρθρο 134 ορίζεται ότι: «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. [...]» και στο άρθρο 136 προβλέπεται ότι: «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. [...] 2. Η κατά τα ανωτέρω σύναψη και εκτέλεση των δημοσίων συμβάσεων του παρόντος από τις αναθέτουσες αρχές/τους αναθέτοντες φορείς με χρήση του ΕΣΗΔΗΣ γίνεται, σύμφωνα με απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας, με την οποία καθορίζονται οι τεχνικές λεπτομέρειες [...]».

12.7. Περαιτέρω, το άρθρο 199 προβλέπει ότι: «1. Από την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου: Α. Καταργούνται οι διατάξεις, όπως αυτές ισχύουν κατά το χρόνο έναρξης ισχύος του παρόντος νόμου: [...] (54) του π.δ. 60/2007 (Α' 64), [...] 3. Κάθε αναφορά διατάξεων νομοθετικής, κανονιστικής ή διοικητικής ισχύος σε διατάξεις που αντικαθίστανται από διατάξεις του παρόντος νόμου, ισχύει ως αναφορά στις τελευταίες, εκτός εάν ορίζεται διαφορετικά από αυτές. [...]».

12.8. Τέλος, σύμφωνα με το άρθρο άρθρο 201, «1. Η ισχύς των διατάξεων του παρόντος Μέρους Β' αρχίζει από την 1η Μαρτίου 2015, εκτός αν ορίζεται άλλως στις επιμέρους διατάξεις αυτού. [...] 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. [...]».

13. Οι διατάξεις του άρθρου 209 παρ. 1 του ν. 3463/2006 «Κύρωση του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων» (Α' 114) ορίζουν ότι: «1. Οι προμήθειες των Δήμων, των Κοινοτήτων, των πάσης φύσεως Συνδέσμων τους, των νομικών τους προσώπων δημοσίου δικαίου και των ιδρυμάτων τους διενεργούνται σύμφωνα με τις διατάξεις του Ενιαίου Κανονισμού Προμηθειών των Ο.Τ.Α. (Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α), όπως ισχύει, με την επιφύλαξη των ειδικών ρυθμίσεων του π.δ. 370/1995 (ΦΕΚ 199 Α'), όπως αυτές έχουν τροποποιηθεί από το π.δ. 105/2000 (ΦΕΚ 100 Α') και των αντίστοιχων του π.δ. 57/2000 (ΦΕΚ 45 Α')».

14. Περαιτέρω, οι σχετικές διατάξεις της υπ' αριθ. 11389/1993 υπουργικής απόφασης με τίτλο «Ενιαίος κανονισμός προμηθειών οργανισμών τοπικής αυτοδιοίκησης» (Β' 185) ορίζουν τα ακόλουθα:

14.1. Στο Άρθρο 3 («Τρόπος εκτελέσεως προκηρύξεις δημοσιεύσεις») ορίζεται ότι: «[...] 2. Οι όροι της διακήρυξης κάθε διαγωνισμού πρέπει να είναι σαγείς και πλήρεις. 3. [...] γ. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν επίσης να συνάπτουν τις συμβάσεις προμηθειών προσφεύγοντας στη διαδικασία των διαπραγματεύσεων χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, στις ακόλουθες περιπτώσεις. (1) Όταν δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά μετά από πρόσκληση σε ανοιχτό ή κλειστό διαγωνισμό, στο μέτρο που οι αρχικοί όροι της σύμβασης δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς και εφόσον διαβιβάζεται στο νομάρχη, μαζί με τη σχετική απόφαση, αιτιολογημένη έκθεση. [...] (4) Στο βαθμό που είναι απόλυτα αναγκαίο, όταν για κατεπείγοντες λόγους οφειλομένους 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. Οι περιστάσεις που δικαιολογούν το επειγόν δεν πρέπει σε καμιά περίπτωση, να οφείλονται στις αναθέτουσες αρχές. [...]».

14.2. Στο άρθρο 23 («Διαδικασία με διαπραγμάτευση ή απευθείας ανάθεση – πρόχειρος διαγωνισμός») ορίζεται ότι: «1. Προμήθεια με "διαδικασία μέσω διαπραγμάτευσης" ή "απευθείας ανάθεση" μπορεί να γίνει εάν συντρέχει μία από τις περιπτώσεις που προβλέπονται στις περιπτώσεις των εδαφίων β και γ της παραγράφου 3 του άρθρου 3 του παρόντος κανονισμού και της παραγράφου 20 του άρθρου 3 του ν. 1797/1988. [...]».

15. Επιπλέον, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 4 παρ. 1 και 2 της Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου που δημοσιεύθηκε στις 12-12-2012 (Α' 240) και κυρώθηκε με το άρθρο 48 του ν. 4111/2013 (Α' 18), ορίζεται ότι: «1. Η διαδικασία ανάδειξης προμηθευτών-χορηγητών, για προμήθειες α. τροφίμων, β. λοιπών αναλώσιμων ειδών παντοπωλείου καθώς και παροχών 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.».

16. Σύμφωνα με το άρθρο 63 του ν. 4257/2014 «Επείγουσες ρυθμίσεις αρμοδιότητας Υπουργείου Εσωτερικών.» (Α' 93), «Το ποσοστό έκπτωσης που προβλέπεται στο άρθρο 41 του π.δ. 173/1990 και στο άρθρο 42 της υπ' αριθμ. 11389/1993 απόφασης του Υπουργού Εσωτερικών (ΕΚΠΟΤΑ), στους διαγωνισμούς πετρελαιοειδών, υπολογίζεται στη διαμορφούμενη, για έκαστο είδος, μέση τιμή της περιοχής, του Παρατηρητηρίου Τιμών Υγρών Καυσίμων του Υπουργείου Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας, όπως αυτή ορίζεται στη διακήρυξη του διαγωνισμού. Το ανωτέρω ποσοστό μπορεί να είναι και αρνητικό, χωρίς να υπερβαίνει το 5%.».

17. Τέλος, με την με αριθμ. Π1/2390 απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας (Β' 2677) καθορίστηκαν οι τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.).

III. Νομική Εκτίμηση

18. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Φιλαδέλφειας-Χαλκηδόνος αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας, με την έννοια της περίπτωσης γ' της παραγράφου 2 του άρθρου 15 του ν. 4281/2014. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας, σε συνδυασμό με το συνολικό προϋπολογισμό της προς ανάθεση σύμβασης (252.585,37€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.), συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής, κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για παροχή σύμφωνης γνώμης.

19. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες περιπτώσεις στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ (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, 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/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, το δε βάρος απόδειξης ότι συντρέχουν πράγματι οι εξαιρετικές περιστάσεις που δικαιολογούν την παρέκκλιση φέρει εκείνος που τις επικαλείται (βλ. ΔΕΚ, 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, της 13^{ης} Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48, της 14.09.2004, Υπόθεση C-385/02, της 12.01.1994, Υπόθεση C-296/92, της 17.11.1993, Υπόθεση C-71/02, της 10.03.1987, Υπόθεση C-199/85).

20. Ειδικότερα, η εφαρμογή του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007 και ήδη ταυτόσημου -κατά περιεχόμενο- άρθρου 51 παρ. 1 περ. α' του ν. 4281/2014, στην βάση του οποίου οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, προϋποθέτει:

α) Να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία.

Μάλιστα, όπως παγίως έχει κριθεί, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή της περ. α' της παρ. 1 του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007, συνέχεται άμεσα με τον προηγθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία (ΕΣ-Πράξη 215/2012-Ζ' Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

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

γ) Να μην τροποποιούνται ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση.

δ) Επιπλέον, προϋποθέτει ότι σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η αναθέτουσα αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση προς αυτήν, σχετικής εκθέσεως.

21. 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 Φιλαδέλφειας-Χαλκηδόνος προκήρυξε διεθνή ανοικτό διαγωνισμό με χρήση του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. για την προμήθεια καυσίμων κίνησης οχημάτων και πετρελαίου θέρμανσης για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των νομικών προσώπων αυτού (1η Σχολική Επιτροπή, 2η Σχολική Επιτροπή, Κοινωφελής Επιχείρηση), για το έτος 2015, συνολικού προϋπολογισμού 252.585,37€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ήτοι 310.680,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., στο πλαίσιο του οποίου δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά, κηρυσσομένου ως εκ τούτου άγονου (βλ. ανωτέρω, υπό 3-7).

ι) Οστόσο, από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει η παρακάτω ουσιώδης νομική πλημμέλεια σε σχέση με τους όρους της με αρ. πρωτ. 20703/26-11-2014 διακήρυξης και σε σχέση με τους κανόνες δημοσιότητας, η οποία ενδεχομένως συνέχεται με το άγονο του προηγθέντος διαγωνισμού:

Πέραν του γεγονότος ότι με βάση το άρθρο 4.2 (*"Τόπος-Χρόνος διενέργειας του διαγωνισμού"*) της διακήρυξης (βλ. ανωτέρω, υπό 3), η προθεσμία υποβολής προσφορών των υποψηφίων φαίνεται να περιορίσθηκε υπέρμετρα, κατά τρόπο αντίθετο με την προβλεπόμενη κατά το νόμο (άρθρο 32 του π.δ. 60/2007) ελάχιστη προθεσμία παραλαβής προσφορών, στην προκειμένη περίπτωση προκύπτει ότι στην

παράγραφο 12 του άρθρου 6 (“Δικαιολογητικά συμμετοχής”) της διακήρυξης, όπου περιγράφονται τα απαιτούμενα δικαιολογητικά συμμετοχής για τον εν θέματι διαγωνισμό, αναφέρεται -μεταξύ άλλων- και «[...] 12. Υπεύθυνη δήλωση Ν. 1599/86 του συμμετέχοντος με την οποία θα δηλώνει τα στοιχεία διεύθυνσης του πρατηρίου υγρών καυσίμων καθώς και ότι αυτό θα βρίσκεται εντός των ορίων του Δήμου Φιλ/φειας-Χαλκ/νος είτε σε ακτίνα 6 χιλιομέτρων περιμετρικά των ορίων του Δήμου. [...]» (βλ. ανωτέρω, υπό 4.3).

Κατόπιν σχετικού αιτήματος της Αρχής, ο Δήμος, με το με αρ. πρωτ. 3570/02-03-2015 (αρ. πρωτ. εισερχ. 1011/02-03-2015) συμπληρωματικό έγγραφό του, αναφέρει ότι: «Στη διακήρυξη και συγκεκριμένα στο άρθρ. 6 παρ.1Α,12 ζητάμε Υπεύθυνη Δήλωση στην οποία θα αναφέρεται ότι “Θα βρίσκεται εντός των ορίων του Δήμου Φιλαδέλφειας-Χαλκηδόνας, είτε σε ακτίνα 6 χλμ. περιμετρικά των ορίων του Δήμου”, διότι κρίνεται ασύμφορο τα οχήματα του Δήμου να πηγαίνουν για ανεφοδιασμό σε μεγαλύτερη απόσταση λόγω κατανάλωσης καυσίμου στη διαδρομή και λόγω του ότι θα υπάρχει απώλεια σε εργατώρες για το προσωπικό, μόνο για ανεφοδιασμό των οχημάτων του Δήμου. Επιπλέον η μηνιαία κατανάλωση υπόκειται σε περιορισμό χιλιομέτρων, γεγονός που θα δημιουργούσε υπερκαταναλώσεις που πιθανόν να μην εγκρίνονταν.».

Ο εν λόγω όρος συμμετοχής που τέθηκε στη διακήρυξη του διαγωνισμού κρίνεται ως περιοριστικός του ανταγωνισμού, καθώς περιλαμβάνει σαφή αναφορά γεωγραφικού προσδιορισμού, εντός του οποίου οι ενδιαφερόμενοι θα έπρεπε να διαθέτουν πρατήρια. Η απαίτηση να διαθέτει ο υποψήφιος κατάλληλες εγκαταστάσεις (πρατήριο) εντός των ορίων του Δήμου Φιλαδέλφειας-Χαλκηδόνας ή σε ακτίνα 6 χιλιομέτρων περιμετρικά των ορίων αυτού, όχι μόνο ευνοεί τις επιχειρήσεις με εγκατάσταση στην Ελληνική επικράτεια, αλλά επίσης τελεί σε δυσαναλογία σε σχέση με το αντικείμενο της σύμβασης, αφού δεν προκύπτει με σαφήνεια και δεν δικαιολογείται αντικειμενικά για ποιο λόγο δεν μπορεί η προμήθεια αυτή να παρασχεθεί από οικονομικό φορέα που δεν διαθέτει τις εν λόγω εγκαταστάσεις εντός της συγκεκριμένης περιοχής, ενώ παράλληλα δεν προβλέπεται η δυνατότητα συνεργασίας με οικονομικό φορέα που διαθέτει τις εν λόγω εγκαταστάσεις στην περιοχή, ώστε να διευρυνθεί το πεδίο των δικαιουμένων συμμετοχής βάσει των διατάξεων του άρθρου 46 παρ. 3 του π.δ. 60/2007.

Σε κάθε περίπτωση, όπως έχει κριθεί από την Αρχή, κάθε όρος που τυχόν εισάγει περιορισμό στις γενικές αρχές του ελεύθερου ανταγωνισμού, όπως η σαφής αναφορά στο γεωγραφικό περιορισμό εντός του οποίου οι ενδιαφερόμενοι πρέπει να διαθέτουν επαγγελματική έδρα, θα πρέπει να τεκμηριώνεται με ειδική αιτιολόγηση, ώστε να προκύπτει ότι είναι αναγκαίος και πρόσφορος για την επίτευξη του στόχου στον οποίον αποβλέπει (ΔΕΚ C-234/2003, 27.10.2005, Contse, Συλλ. 2005, I-9315). Τέτοια αιτιολόγηση δεν προκύπτει ρητώς από την οικεία διακήρυξη, ούτε τεκμηριώνεται επαρκώς από τα έγγραφα του διαγωνισμού και από τις διευκρινίσεις που παρείχε η αναθέτουσα αρχή με το προαναφερθέν συμπληρωματικό έγγραφό της, ώστε να προκύπτει με σαφήνεια και να δικαιολογείται αντικειμενικά ο ως άνω περιοριστικός όρος συμμετοχής (βλ., ενδεικτικά, σχετικές με αρ. 534/2013, 151, 229, 232 και 236/2014 αποφάσεις της Αρχής).

Κατά συνέπεια, ο προαναφερόμενος όρος της διακήρυξης, ευνοώντας τις επιχειρήσεις που είναι εγκατεστημένες εντός ή πλησίον των ορίων του Δήμου Φιλαδέλφειας-Χαλκηδόνας, προσκρούει στις θεμελιώδεις αρχές του ενωσιακού δικαίου δημοσίων συμβάσεων περί ίσης μεταχείρισης και διαφάνειας κατά την ανάθεση των δημοσίων συμβάσεων, με αποτέλεσμα να πλήττεται ουσιωδώς ο υγιής ανταγωνισμός, καθώς ενδεχομένως απέτρεψε τυχόν υποψήφιους οικονομικούς φορείς να συμμετάσχουν στη διαγωνιστική διαδικασία υποβάλλοντας σχετική προσφορά.

ii) Επιπλέον, επισημαίνεται ότι, σύμφωνα με την αρχή της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, όλοι οι όροι και οι λεπτομέρειες της διεξαγωγής της διαδικασίας ανάθεσης πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία στην προκήρυξη του διαγωνισμού, ώστε να επιτρέπεται στους ενδιαφερόμενους να τους κατανοούν πλήρως και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο (απόφαση του ΔΕΕ της 20^{ης} Απριλίου 2004, Επιτροπή κατά Cas Succhi di frutta).

Στην προκειμένη περίπτωση, από το συνδυασμό των άρθρων 5 και 8 παρ. 5 της διακήρυξης, καθώς και του

άρθρου 9 της Συγγραφής Υποχρεώσεων της με αρ. 120/2014 Μελέτης (βλ. αναλυτικά ανωτέρω, υπό 4.2), διαπιστώνεται ασάφεια σε σχέση με τη δυνατότητα υποβολής προσφοράς για ένα, περισσότερα ή/και για όλα τα τμήματα. Ειδικότερα, από το συνδυασμό των ανωτέρω όρων της διακήρυξης και της συνημμένης σε αυτήν Μελέτης, προκύπτει αφενός η δυνατότητα υποβολής προσφοράς μόνο για το σύνολο των προς προμήθεια ειδών, αφετέρου τίθεται η προϋπόθεση ότι στην προσφορά θα περιλαμβάνεται το σύνολο των ειδών κάθε ομάδας και ότι κάθε διαγωνιζόμενος μπορεί να προσφέρει διαφορετικό ποσοστό έκπτωσης για κάθε είδος καυσίμου.

Σημειώνεται ότι με την Κατευθυντήρια Οδηγία με αρ. 2/2014 (ΑΔΑ: 61620ΞΤΒ-4ΕΓ), η οποία είναι αναρτημένη στην ιστοσελίδα της Ε.Α.Α.ΔΗ.Σ.Υ. (www.eaadhsy.gr ή www.hsppa.gr), παρέχονται οδηγίες σχετικά με τη σύνταξη διακηρύξεων και τευχών διαγωνισμού και, μάλιστα, παρατίθενται παραδείγματα αναφορικά με τη σαφή και ακριβή αναγραφή των τμημάτων της προς ανάθεση προμήθειας.

Περαιτέρω, στο σχετικό πεδίο του τυποποιημένου εντύπου της περίληψης που δημοσιεύτηκε στην Ε.Ε.Ε.Ε. και, πιο συγκεκριμένα, στο Τμήμα II.1.8 (*“Τμήματα”*) συμπληρώθηκε η ένδειξη της υποδιαίρεσης της προς ανάθεση σύμβασης σε τμήματα και ότι *«Μπορούν να υποβληθούν προσφορές για όλα τα τμήματα»* και στο Τμήμα II αυτού συμπληρώθηκαν τρία (3) τμήματα (πετρέλαιο κίνησης, αμόλυβδη βενζίνη και πετρέλαιο θέρμανσης), ενώ στην περίληψη της διακήρυξης που δημοσιεύθηκε στον εθνικό τύπο δεν αναγράφεται η δυνατότητα υποβολής τμηματικών προσφορών, παρά μόνο αναφέρονται τα προς προμήθεια είδη και οι ποσότητες αυτών, ανά είδος καυσίμου.

Από τα ανωτέρω συνάγεται ότι οι ως άνω όροι της διακήρυξης δεν προσδιορίζουν με σαφήνεια τον τρόπο υποβολής προσφορών, δημιουργώντας σύγχυση στους ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς, η οποία επιτείνεται και από τις δημοσιευθείσες πληροφορίες σε ενωσιακό και εθνικό επίπεδο.

iii) Επιπρόσθετα, θα πρέπει να επισημανθεί ότι σε σχέση με την τήρηση των κανόνων δημοσιότητας, σημειώνεται ότι σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 30 παρ. 1 και 5 του π.δ. 60/2007, η αναθέτουσα αρχή υποχρεούται να δημοσιεύει περίληψη των ουσιωδών στοιχείων της διακήρυξης του διαγωνισμού (στα οποία -μεταξύ άλλων- συγκαταλέγονται τα είδη των προς προμήθεια αγαθών και η ακριβής ποσότητα αυτών κατά κατηγορία και είδος, τα κριτήρια ανάθεσης, οι τυχόν απαιτούμενες εγγυήσεις, ο τυχόν διαχωρισμός της σύμβασης σε τμήματα και η δυνατότητα των φορέων να υποβάλλουν προσφορά για ένα ή περισσότερα εξ' αυτών κλπ.) στον ημεδαπό τύπο και την Ε.Ε.Ε.Ε., η οποία δεν επιτρέπεται να περιέχει πληροφορίες διαφορετικές από τις δημοσιευόμενες στον ελληνικό τύπο.

Στην προκειμένη περίπτωση, από την με αρ. 120/2014 Μελέτη, που αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της διακήρυξης, προκύπτει ότι τα προς προμήθεια είδη διακρίνονται σε τέσσερις (4) ομάδες, και, ειδικότερα, Ομάδα 1: Δήμος Φιλαδέλφειας-Χαλκηδόνος, Ομάδα 2: 1η Σχολική Επιτροπή, Ομάδα 3: 2η Σχολική Επιτροπή και Ομάδα 4: Κοινωφελής Επιχείρηση, ήτοι η ομαδοποίηση γίνεται ανά φορέα (για τον ίδιο το Δήμο και για κάθε νομικό πρόσωπο αυτού). Περαιτέρω, κάθε ομάδα (ήτοι κάθε φορέας) περιλαμβάνει υποομάδες που ταυτίζονται με τα επιμέρους είδη της προμήθειας: πετρέλαιο θέρμανσης, πετρέλαιο κίνησης, βενζίνη αμόλυβδη (βλ. ανωτέρω, υπό 4.1).

Ωστόσο, στο τυποποιημένο έντυπο της περίληψης που δημοσιεύτηκε στην Ε.Ε.Ε.Ε. και, πιο συγκεκριμένα, στο Τμήμα II (*“Αντικείμενο της σύμβασης”/“Πληροφορίες σχετικά με τα τμήματα”*) συμπληρώθηκαν τρία (3) τμήματα, ως εξής: Τμήμα 1: Προμήθεια πετρελαίου κίνησης, Τμήμα 2: Προμήθεια αμόλυβδης βενζίνης και Τμήμα 3: Προμήθεια πετρελαίου θέρμανσης, ήτοι η ομαδοποίηση γίνεται ανά είδος καυσίμου, για το σύνολο των φορέων. Ως εκ τούτου, διαπιστώνεται διάσταση πληροφοριών ως προς την ομαδοποίηση σε τμήματα των υπό προμήθεια ειδών μεταξύ της Μελέτης της διακήρυξης και της προκήρυξης που δημοσιεύθηκε στην Ε.Ε.Ε.Ε., που ενδεχομένως να προκάλεσε ασάφεια στους υποψήφιους οικονομικούς φορείς.

22. Τέλος, από την μελέτη του φακέλου της υπόθεσης δεν προκύπτουν άλλα στοιχεία που να αποδεικνύουν και να αιτιολογούν ειδικά και με επαρκή τεκμηρίωση τη συνδρομή περιστάσεων που να επιτρέπουν την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις λοιπές διατάξεις των άρθρων 24 και 25 του π.δ. 60/2007 και ήδη ταυτόσημων κατά περιεχόμενο άρθρων 50 και 51 του ν.

4281/2014.

IV. Συμπέρασμα

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

Την μη παροχή σύμφωνης γνώμης, επί του αιτήματος του Δήμου Φιλαδέλφειας-Χαλκηδόνος, 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, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας καυσίμων, συνολικού προϋπολογισμού 252.585,37€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ήτοι 310.680,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 23%, για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των νομικών προσώπων αυτού, για το έτος 2015, **λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.**

Αθήνα, 19 Μαρτίου 2015

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Η Αντιπρόεδρος

Χριστίνα Μπουσουλέγκα