



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ



ΑΠΟΦΑΣΗ

104 /2016

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 06^η Ιουλίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαέξι (2016) ημέρα Τετάρτη και ώρα 11.00, και επί της οδού Λεωφόρος Κηφισίας 7, ΤΚ 11523 Αθήνα, όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η **ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** σε συνεδρίαση μετά από σχετική πρόσκληση της Αντιπροέδρου της, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα μέλη της Αρχής.

Από τα προσκληθέντα μέλη της Αρχής παρέστησαν κατά την συνεδρίαση τα ακόλουθα:

Αντιπρόεδρος: Χριστίνα Μπουσουλέγκα

Μέλη: Ευάγγελος Καραμανλής

Δημήτριος Λουρίκας

Δημήτριος Σταθακόπουλος

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

Γραμματέας: Ευαγγελία Κασάπη

Εισηγητής: Ιωάννης Φουντουκίδης, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστη ο Εισηγητής κ. Φουντουκίδης (μέσω τηλεδιάσκεψης), καθώς και η προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων κ. Καξιρή, οι οποίοι αποδεσμεύτηκαν πριν την έναρξη της διαδικασίας της ψηφοφορίας των μελών του Συμβουλίου της Αρχής και τη λήψη της απόφασης.

Ερώτημα: Το υπ' αρ. πρωτ. 243836(2586)/17.06.2016 αίτημα της Περιφέρειας Κεντρικής Μακεδονίας (στο εξής Π.Κ.Μ.)/Περιφερειακής Ενότητας Ημαθίας προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. το οποίο παρελήφθη στις 21.06.2016 (αρ. πρωτ. εισερχ. 2844).

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή της Π.Ε. Ημαθίας στη διαδικασία διαπραγμάτευσης σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1.α. του π.δ. 60/2007, για την προμήθεια καυσίμων για την κάλυψη των αναγκών των υπηρεσιών αυτής, των Διευθύνσεων Εκπαίδευσης και Ν.Π.Δ.Δ. αυτής για το έτος 2016, συνολικής προϋπολογιζόμενης αξίας 213.016,06€ προ Φ.Π.Α.

1. Με το υπ' αρ. πρωτ. 243836(2586)/17.06.2016 αίτημα της Περιφέρειας Κεντρικής Μακεδονίας (στο εξής Π.Κ.Μ.) / Περιφερειακής Ενότητας Ημαθίας (στο εξής Π.Ε. Ημαθίας) προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή) το οποίο παρελήφθη στις 21.06.2016 (αρ. πρωτ. εισερχ. 2844), η Π.Ε. Ημαθίας 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, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1 α του π.δ. 60/2007, για την προμήθεια καυσίμων για την κάλυψη των αναγκών υπηρεσιών της Π.Ε. Ημαθίας, των Διευθύνσεων Εκπαίδευσης του Νομού Ημαθίας και Ν.Π.Δ.Δ. του Νομού Ημαθίας για το έτος 2016, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 213.016,06€ προ Φ.Π.Α. (262.009,75€ με Φ.Π.Α.), για τα οποία ο σχετικός προηγηθείς διεθνής ανοικτός διαγωνισμός απέβη 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. 468/2016 απόφασή της (Απόσπασμα Πρακτικού της 11ης/15.03.2016 Συνεδρίασης με ΑΔΑ:7ΤΩ17ΛΛ-Π77), η Οικονομική Επιτροπή της Π.Κ.Μ. ενέκρινε τη διενέργεια και τους όρους διεθνούς ανοικτού διαγωνισμού για την προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών για τις ανάγκες των υπηρεσιών της Π.Ε. Ημαθίας, των Διευθύνσεων Εκπαίδευσης του Νομού Ημαθίας και Ν.Π.Δ.Δ. του Νομού Ημαθίας για το έτος 2016 με ενδεικτικό προϋπολογισμό 218.707,11€ προ Φ.Π.Α..

2.2. Ακολούθως, η Π.Ε. Ημαθίας την 06.04.2016 εξέδωσε την υπ' αριθμ. 1/2016 σχετική διακήρυξη ανοικτού διαγωνισμού (με ΑΔΑΜ: 16PROC004156106 2016-04-06), συνολικού προϋπολογισμού 218.707,11€ προ Φ.Π.Α.. Σύμφωνα με τη διακήρυξη, οι ενδιαφερόμενοι μπορούσαν να υποβάλλουν προσφορά για ένα (1) ή περισσότερα από τα έξι (6) τμήματα των προς προμήθεια ειδών υπό την προϋπόθεση ότι θα καλύπτεται η συνολική προκηρυχθείσα ποσότητα κάθε τμήματος, όπως αυτά αναφερόταν αναλυτικά στο σώμα της διακήρυξης και παρουσιάζονται στον πίνακα που ακολουθεί:

Α/Α	ΦΟΡΕΑΣ	ΕΙΔΟΣ	ΕΝΔΕΙΚΤΙΚΗ ΠΟΣΟΤΗΤΑ ΣΕ ΛΙΤΡΑ ΕΤΟΥΣ 2016	ΠΡΟΒΛΕΠΟΜΕΝΗ ΔΑΠΑΝΗ ΜΕ ΦΠΑ	ΑΠΑΙΤΟΥΜΕΝΗ ΕΓΓΥΗΤΙΚΗ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ 2% χωρίς Φ.Π.Α.
1	ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΤΗΣ Π.Ε. ΗΜΑΘΙΑΣ ΚΑΙ ΤΩΝ ΔΙΕΥΘΥΝΣΕΩΝ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ ΤΟΥ ΝΟΜΟΥ	ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ	85.700 lt	60.000,00€	975,61€
2	Π.Ε. ΗΜΑΘΙΑΣ	ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΚΙΝΗΣΗΣ	53.500 lt	50.000,00€	1.138,21€
		ΒΕΝΖΙΝΗ ΑΜΟΛΥΒΔΗ	15.500 lt	20.000,00€	
3	Π.Ε. ΗΜΑΘΙΑΣ	ΟΡΥΚΤΕΛΛΑΙΟ ΜΗΧΑΝΗΣ ΠΕΤΡΕΛΑΙΟΥ	750 lt	2.985,00€	113,82€
		ΟΡΥΚΤΕΛΛΑΙΟ ΜΗΧΑΝΗΣ ΒΕΝΖΙΝΗΣ	200 lt	740,00€	
		ΛΑΔΙ ΥΔΡΑΥΛΙΚΟΥ	750lt	2.325,00€	
		ΛΑΔΙ ΤΡΙΚΟΥΒΕΡΤΟΥ	200lt	950,00€	
4	ΒΡΕΦ. ΣΤΑΘΜΟΣ ΝΑΟΥΣΑΣ (ΟΑΕΔ)	ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ	5.500 lt	9.132,75€	148,50€
5	ΚΠΑ 2 ΝΑΟΥΣΑΣ (ΟΑΕΔ)	ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ	2.000 lt	3.321,00€	54,00€
6	ΚΕΤΕΚ ΒΕΡΟΙΑΣ (ΟΑΕΔ)	ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ	72.000 lt	119.556,00€	1.944,00€

Ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών ορίστηκε η 12.05.2016 και ώρα 11:00 πρωινή. Στο προοίμιο της διακήρυξης οριζόταν ότι: «*ΚΡΙΤΗΡΙΟ ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗΣ: Χαμηλότερη τιμή (Ως προς τα καύσιμα το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί της % στη νομίμως διαμορφωμένη κάθε φορά τιμή μέσης λιανικής πώλησης του είδους)*». Ως εγγύηση συμμετοχής στο διαγωνισμό ορίστηκε το ποσό που θα καλύπτει το 2% του προϋπολογισμού των προς προμήθεια ειδών για τα οποία θα καταθέσουν προσφορά, άνευ Φ.Π.Α. ενώ ως εγγύηση καλής εκτέλεσης της σύμβασης ορίστηκε το ποσό που θα καλύπτει το 5% της συνολικής συμβατικής αξίας χωρίς το Φ.Π.Α.. Σύμφωνα με το άρθρο 4 της διακήρυξης το προσφερόμενο ποσοστό έκπτωσης στην προμήθεια καυσίμων μπορούσε να είναι και αρνητικό, χωρίς να υπερβαίνει το 5%.

2.3. Περίληψη της εν λόγω διακήρυξης, η οποία περιείχε τους ουσιώδεις όρους και στοιχεία της διακηρύξεως του διαγωνισμού, απεστάλη ηλεκτρονικά (την 01.04.2016) και δημοσιεύθηκε (την 05.04.2016) στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε). Συνακόλουθα, η περίληψη της διακήρυξης δημοσιεύτηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβέρνησης (ΦΕΚ 131/08.04.2016) και στις εφημερίδες «Γενική Δημοπρασιών», «Δημοπρασιών και Πλειστηριασμών» και «Λαός» την 07.04.2016 και αναρτήθηκε στον ιστότοπο ΔΙΑΥΓΕΙΑ (ΑΔΑ: 6ΟΜΡ7ΛΛ-5ΒΘ). Επιπλέον τα συμβατικά τεύχη αναρτήθηκαν στην ιστοσελίδα της Π.Κ.Μ. <http://www.pkm.gov.gr/>, της Π.Ε. Ημαθίας <http://imathia.pkm.gov.gr/> και στη δικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗ-ΔΗΣ) την 06.04.2016. Ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ορίστηκε η 06.04.2016 ενώ ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 11.05.2016.

2.4. Κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού όπως προκύπτει από το με ημερομηνία 12.05.2016 Πρακτικό της Επιτροπής του διαγωνισμού, διαπιστώθηκε ότι δεν κατατέθηκε καμία προσφορά για τα πέντε (5) από τα έξι (6) τμήματα της διακήρυξης του διαγωνισμού που αφορού-

σαν προμήθεια καυσίμων (συγκεκριμένα για τα τμήματα 1, 2, 4, 5 και 6), ενώ κατατέθηκαν τέσσερις (4) προσφορές για το τμήμα τρία (3) της διακήρυξης που αφορούσε την προμήθεια των λιπαντικών.

2.5. Με την υπ' αριθμ 1090/2016 απόφασή της (Απόσπασμα Πρακτικού της 23ης/14.06.2016 Συνεδρίασης με ΑΔΑ: ΩΓΛΣ7ΛΛ-60Λ), η Οικονομική Επιτροπή της Περιφέρειας, αφού έλαβε υπ' όψιν το με ημερομηνία 12.05.2016 Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης του διαγωνισμού, μεταξύ άλλων αποφάσισε: «Κηρύσσει τον εν λόγω διαγωνισμό ως άγονο, λόγω μη ύπαρξης ενδιαφέροντος, όσο αφορά στα τμήματα 1, 2, 4, 5 και 6. ● Εγκρίνει την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για τα ανωτέρω τμήματα, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, με τους ίδιους όρους της αριθ. 01/2016 Διακήρυξης της Π.Ε Ημαθίας, σύμφωνα με το άρθρο 25 του ΠΔ 60/2007, με την προϋπόθεση να προηγηθεί σύμφωνη γνώμη της Ενιαίας Αρχής Δημοσίων

Συμβάσεων <<Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.>>».

2.6. Με το υπ' αριθμ. πρωτ. 280209(3028)/04.07.2016 έγγραφό του (αρ. πρωτ. Αρχής 2991/04.07.2016), ο φορέας βεβαιώνει ότι δεν εκκρεμεί η κατάθεση ή η εξέταση ένστασης, προδικαστικής προσφυγής ή κάποιου άλλου ένδικου μέσου κατά οποιοδήποτε σταδίου της σχετικής διαγωνιστικής διαδικασίας.

2.7. Κατόπιν των ανωτέρω, η Π.Ε. Ημαθίας αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., κατ' άρθρο 25 παρ. 1α π.δ. 60/2007, προσκομίζοντας σχετικό σχέδιο απόφασης, προκειμένου να αναθέσει την προμήθεια καυσίμων συνολικού προϋπολογισμού 213.016,06€ προ Φ.Π.Α. (ήτοι 262.009,75€ συμπεριλαμβανομένου αναλογούντος Φ.Π.Α.), έπειτα από τη διενέργεια διαπραγμάτευσης, για την κάλυψη των αναγκών των υπηρεσιών της Π.Ε. Ημαθίας, των Διευθύνσεων Εκπαίδευσης του Νομού Ημαθίας και Ν.Π.Δ.Δ. του Νομού Ημαθίας για το έτος 2016.

II. Νομικό πλαίσιο

3. 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 emπίπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των ανωτέρω προεδρικών διαταγμάτων. [...]»

4. Η διάταξη του άρθρου 6 παρ. 1 του π.δ. 60/2007 «Προσαρμογή της ελληνικής νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ...» ορίζει: «Το παρόν εφαρμόζεται στις δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών που δεν εξαιρούνται, δυνάμει των εξαιρέσεων που προβλέπονται στα άρθρα 16, 17 και 9 έως 15, και των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός φόρου προστιθέμενης αξίας (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,[...]"

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με το άρθρο 1 του αριθ. 2015/2342 Κανονισμού της Επιτροπής της 15ης Δεκεμβρίου 2015 για την τροποποίηση της οδηγίας 2004/18/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 135.000 και 209.000 ευρώ, αντιστοίχως.

5. Το άρθρο 8 παρ. 1,3 και 5 του ίδιου π.δ. ορίζει τα παρακάτω: "1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας δημόσιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, εκτός Φ.Π.Α., όπως προσδιορίζεται από την αναθέτουσα αρχή. Στον υπολογισμό αυτό, λαμβάνεται υπόψη το εκτιμώμενο συνολικό ποσό, συμπεριλαμβανομένων τόσο του τυχόν προβλεπόμενου δικαιώματος προαίρεσεως όσο και των τυχόν παρατάσεων της σύμβασης [...] 3. Κανένα σχέδιο έργου και καμία σύμβαση προμήθειας ή υπηρεσιών δεν επιτρέπεται να κατατμηθεί, προκειμένου να αποφευχθεί η εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος διατάγματος. 5. [...] 6) 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."

6. Στο άρθρο 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, ορίζεται ότι "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» [...]"

7. Στο άρθρο 32 του ίδιου ως άνω π.δ/τος, "Προθεσμία για την παραλαβή των αιτήσεων συμμετοχής και των προσφορών (άρθρο 38 οδηγίας 2004/18/EK)", προβλέπονται, μεταξύ άλλων, τα εξής: "1. Κατά τον καθορισμό των προθεσμιών παραλαβής των προσφορών και των αιτήσεων συμμετοχής, οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν υπόψη, ιδίως, το πολύπλοκο της σύμβασης και τον χρόνο που απαιτείται για την προετοιμασία των προσφορών, με την επιφύλαξη των ελάχιστων προθεσμιών που καθορίζονται στο παρόν άρθρο. 2. Στις ανοικτές διαδικασίες, η ελάχιστη προθεσμία παραλαβής των προσφορών ανέρχεται σε πενήντα δύο (52) ημέρες από την ημερομηνία αποστολής της προκήρυξης διαγωνισμού. [...] 5. Όταν οι προκηρύξεις καταρτίζονται και αποστέλλονται με ηλεκτρονικά μέσα σύμφωνα με τη μορφή και τις λεπτομέρειες διαβίβασης που προβλέπονται στο Παράρτημα VIII σημείο 3, οι προθεσμίες παραλαβής των προσφορών που ορίζονται στις παραγράφους 2 και 4, για τις ανοικτές διαδικασίες, και η προθεσμία παραλαβής των αιτήσεων συμμετοχής που ορίζεται στην παράγραφο 3 εδάφιο α), για τις κλειστές και με διαπραγμάτευση διαδικασίες και τον ανταγωνιστικό διάλογο, μπορούν να συντμηθούν κατά επτά (7) ημέρες. 6. Σύντμηση κατά πέντε (5) ημέρες των προθεσμιών παραλαβής των προσφορών που ορίζονται στην παράγραφο 2 και στην παράγραφο 3 εδάφιο β), είναι δυνατή όταν η αναθέτουσα αρχή παρέχει, με ηλεκτρονικό μέσο και από την ημερομηνία δημοσίευσης της προκήρυξης, σύμφωνα με το Παράρτημα VIII, ελεύθερη, άμεση και πλήρη πρόσβαση στη συγγραφή

υποχρεώσεων και στα λοιπά τεύχη του διαγωνισμού, προσδιορίζοντας στο κείμενο της προκήρυξης την ηλεκτρονική διεύθυνση στην οποία διατίθεται η εν λόγω τεκμηρίωση. Η σύντμηση αυτή μπορεί να ορίζεται επιπλέον της μείωσης που προβλέπεται στην παράγραφο 5. [...]”.

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: «... 3. Η διαδικασία ανάδειξης προμηθευτών-χορηγητών, για προμήθειες των ειδών της παραγράφου 1 του παρόντος [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 περιφερειών, των ιδρυμάτων και των νομικών τους προσώπων πραγματοποιείται εφεξής από τις οικείες περιφέρειες. Κάθε γενική και ειδική διάταξη που αντιτίθεται στο παρόν, καταργείται».

III. Νομική Εκτίμηση

9. Το υπό εξέταση αίτημα της Π.Ε. Ημαθίας, αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών, με την έννοια της περ. γ της παρ. 2 του άρθρου 2 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 προμηθειών, προϋπολογισθείσας αξίας 213.016,06€ προ Φ.Π.Α. (ήτοι 262.009,75€ συμπεριλαμβανομένου αναλογούντος Φ.Π.Α.) που αποτελεί τμήμα ενός μεγαλύτερου διαγωνισμού με συνολικό προϋπολογισμό 218.704,11€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. (ήτοι 269.009,75€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 23%)για το έτος 2016, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ' άρθρο 2 παράγραφος 2 περίπτωση γ' υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης.

10. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση, έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα 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 (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).

11. Η εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α του π.δ. 60/2007 της οποίας γίνεται ρητά επίκληση από τον αιτούντα φορέα και στη βάση της οποίας οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης και προϋποθέτει:

α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία,

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 προηγηθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία (ΕΑΑΔΗΣΥ-Αποφ. 121, 153, 346, 409, 498, 499/2013 και 5, 26, 44, 65, 79/2014, 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) την μη ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων 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.

12. Εν προκειμένω, από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης και κρίνοντας, καταρχάς, την πλήρωση της προϋπόθεσης για προηγούμενη νομίμως διεξαχθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, προκύπτουν τα εξής:

α) Η Π.Ε. Ημαθίας διενήργησε διεθνή ανοικτό διαγωνισμό, προϋπολογισμού δαπάνης 218.707,11€ προ Φ.Π.Α. (ήτοι 269.009,75€ συμπεριλαμβανομένου αναλογούντος Φ.Π.Α.), για την προμήθεια υγρών καυσίμων και λιπαντικών για την κάλυψη των αναγκών των υπηρεσιών της Π.Ε. Ημαθίας, των Διευθύνσεων Εκπαίδευσης του Νομού Ημαθίας και Ν.Π.Δ.Δ. του Νομού Ημαθίας για το έτος 2016.

Από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι στον εν λόγω διαγωνισμό τηρήθηκαν οι απαιτούμενες διατυπώσεις δημοσιότητας και δεν διαπιστώθηκαν ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες στους όρους της ως άνω διακήρυξης, που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στο σχετικό διαγωνισμό.

β) Ως προς τη μη υποβολή προσφοράς ή τη μη ύπαρξη υποψηφίου

Με την υπ' αριθμ 1090/2016 απόφασή της (Απόσπασμα Πρακτικού της 23ης/14.06.2016 Συνεδρίασης με ΑΔΑ: ΩΓΛΣ7Λ-60Λ), η Οικονομική Επιτροπή της Περιφέρειας, αφού έλαβε υπ' όψιν το με ημερομηνία 12.05.2016 Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης του διαγωνισμού κήρυξε το διαγωνισμό άγονο για τα τμήματα 1, 2, 4, 5 και 6 της διακήρυξης του διαγωνισμού καθώς δεν κατατέθηκε καμία προσφορά.

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

Στο προσκομισθέν σχέδιο απόφασης του της Οικονομικής Επιτροπής της Π.Κ.Μ. γίνεται ρητή αναφορά στην προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης και στην ανάθεση της προμήθειας καυσίμων για την κάλυψη των αναγκών των υπηρεσιών της Π.Ε. Ημαθίας, των Διευθύνσεων Εκπαίδευσης του Νομού Ημαθίας και Ν.Π.Δ.Δ. του Νομού Ημαθίας για το έτος 2016, έπειτα από διαπραγμάτευση που θα διενεργηθεί σύμφωνα με τους όρους της υπ' αριθμ. 01/2016 διακήρυξης της Π.Ε. Ημαθίας.

Από τα ανωτέρω 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 προσφυγή της Π.Ε. Ημαθίας στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, για την ανάθεση της προμήθειας υγρών καυσίμων για την κάλυψη των αναγκών των υπηρεσιών της Π.Ε. Ημαθίας, των Διευθύνσεων Εκπαίδευσης του Νομού Ημαθίας και Ν.Π.Δ.Δ. του Νομού Ημαθίας για το έτος 2016, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης ύψους 213.016,06€ προ Φ.Π.Α. (ήτοι 262.009,75 συμπεριλαμβανομένου αναλογούντος Φ.Π.Α.), χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων της υπ' αριθμ. 01/2016 διακήρυξης της Π.Ε. Ημαθίας.

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 παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος της Περιφέρειας Κεντρικής Μακεδονίας/Περιφερειακής Ενότητας Ημαθίας, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ (δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, για την προμήθεια υγρών καυσίμων και συγκεκριμένα για την προμήθεια των ειδών των τμημάτων 1, 2, 4, 5 και 6 της υπ' αριθμ. 01/2016 διακήρυξης της Π.Ε. Ημαθίας, για την κάλυψη των αναγκών των υπηρεσιών της Π.Ε. Ημαθίας, των Διευθύνσεων Εκπαίδευσης του Νομού Ημαθίας και Ν.Π.Δ.Δ. του Νομού Ημαθίας για το έτος 2016, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 213.016,06€ προ Φ.Π.Α. (ήτοι 262.009,75 συμπεριλαμβανομένου αναλογούντος Φ.Π.Α.), για τα οποία ο προηγηθείς διεθνής διαγωνισμός απέβη άγονος, σύμφωνα με τις διατάξεις του π.δ. 60/2007, άρθρο 25, παρ. 1, περ. α, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσόμενων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

ΑΘΗΝΑ 6/7/2016

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Η ΑΝΤΙΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΧΡΙΣΤΙΝΑ ΜΠΟΥΣΟΥΛΕΓΚΑ