



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΑΠΟΦΑΣΗ

34/2017

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα, την 4η Μαΐου του έτους δύο χιλιάδες δέκα έξι (2017) ημέρα Πέμπτη και ώρα 9.30 π.μ. και επί της οδού Κηφισίας 7 (5ος 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:** Γεώργιος Καταπόδης
- 2. Αντιπρόεδρος :** Χριστίνα Μπουσουλέγκα
- 3. Μέλη :**
Μαρία Στυλιανίδη
Ερωφίλη Χριστοβασίλη
Δημήτριος Σταθακόπουλος

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

Γραμματέας: Μαρία Αντωνοπούλου

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. Καζιρή, οι οποίοι αποδεσμεύτηκαν πριν την έναρξη της διαδικασίας της ψηφοφορίας των μελών του Διοικητικού Συμβουλίου της Αρχής και τη λήψη της απόφασης.

Ερώτημα: Το αρ. πρωτ. οικ. 6941/ 04.04.2017 (αρ. πρωτ. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 2366/05.04.2017) αίτημα του Δήμου Θερμαϊκού μετά του συνημμένου σε αυτό φακέλου

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για προσφυγή του Δήμου Θερμαϊκού στη διαδικασία διαπραγμάτευσης κατ' άρθρο 32, παρ. 2, περ. γ' του ν.4412/2016, για την προμήθεια καυσίμων για την κάλυψη αναγκών των Υπηρεσιών του για τέσσερις (4) μήνες, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 77.015,40€ χωρίς Φ.Π.Α.

1. Με το αρ. πρωτ. 6941/ 04.04.2017 (αρ. πρωτ. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 2366/05.04.2017) αίτημα του Δήμου Θερμαϊκού μετά του συνημμένου σε αυτό φακέλου, ο ως άνω φορέας αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής και Αρχή) κατ' άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ' υποπερ. (δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την προσφυγή του σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, για την προμήθεια υγρών καυσίμων κίνησης για την κάλυψη αναγκών των Υπηρεσιών του Δήμου Θερμαϊκού για τέσσερις (4) μήνες, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 77.015,40€ χωρίς Φ.Π.Α., λόγω κατεπείγουσας ανάγκης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2γ του ν. 4412/2016 όπως ρητώς μνημονεύεται στο προαναφερθέν αίτημα.

I. Ιστορικό- πραγματικό πλαίσιο

2. Από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, προκύπτουν τα ακόλουθα:

2.1 Στις 22.01.2016 συνήφθη η με αρ. πρωτ 1190 σύμβαση με τίτλο «Προμήθεια καυσίμων κίνησης, θέρμανσης και λιπαντικών για τις ανάγκες του Δήμου Θερμαϊκού και των νομικών προσώπων αυτού για το έτος 2015-2016» (ΑΔΑΜ: 16SYMV003746635 2016-02-01) συνολικού ποσού για το Δήμο Θερμαϊκού 331.966,67€ μη συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ. Στις 18.01.2017 με την αρ. 2/2017 Απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Θερμαϊκού εγκρίθηκε η «*χρονική παράτασή της για τρεις (3) επιπλέον μήνες από το χρόνο λήξης (δηλαδή από 21/01/2017 έως 21/04/2017)*»

2.2 Στις 27.05.2016 δημοσιεύτηκε ο Ν. 4389/2016 (ΦΕΚ Α 94 27.5.2016) ο οποίος μεταξύ άλλων περιελάμβανε διατάξεις για την αύξηση των συντελεστών του Ειδικού Φόρου Κατανάλωσης στα καύσιμα από 1η Ιανουαρίου 2017.

2.3 Με το αριθμ. πρωτ. 6346/07.09.2016 έγγραφο της Γενικής Γραμματείας Πολιτικής Προστασίας αποφασίστηκε η «*κήρυξη σε κατάσταση Έκτακτης Ανάγκης Πολιτικής Προστασίας των περιοχών του Δήμου Θερμαϊκού της Μητροπολιτικής Ενότητας Θεσσαλονίκης της Περιφέρειας Κεντρικής Μακεδονίας για την αντιμετώπιση των εκτάκτων αναγκών που προέκυψαν από την εκδήλωση έντονων βροχοπτώσεων στις 06-09-2016. Η εν λόγω κήρυξη θα ισχύει για έξι (6) μήνες, ήτοι έως και 07 Μαρτίου 2017. Μετά το πέρας του καθορισθέντος χρόνου, θα γίνει, δίχως νέο έγγραφο, άρση της παραπάνω κατάστασης Έκτακτης Ανάγκης Πολιτικής Προστασίας. Ο συντονισμός ανατίθεται στην Περιφέρεια Κεντρικής Μακεδονίας.*».

2.4 Στις 21.11.2016, εκπονήθηκε και θεωρήθηκε η με αριθμό 7/2016 μελέτη της Διεύθυνσης Καθαριότητας και Ανακύκλωσης με τίτλο: «ΜΕΛΕΤΗ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ ΥΓΡΩΝ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΚΑΙ ΕΛΑΙΟΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΔΗΜΟΥ ΘΕΡΜΑΪΚΟΥ ΚΑΙ ΝΟΜΙΚΩΝ ΤΟΥ ΠΡΟΣΩΠΩΝ ΓΙΑ ΕΝΑ ΕΤΟΣ», συνολικού προϋπολογισμού συνολικού προϋπολογισμού 561.456,01€ προ Φ.Π.Α. και 696.205,45€ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ, σε συνέχεια της οποίας εκδόθηκε η 504/06.12.2016 (ΑΔΑ: 72ΛΥΡ2-ΩΟΥ) απόφαση Δημοτικού Συμβουλίου περί διενέργειας προμήθειας. Ο προϋπολογισμός που αντιστοιχεί στις ανάγκες του Δήμου Θερμαϊκού έχει ως εξής:

A/A	ΕΙΔΟΣ	ΜΟΝΑΔΑ ΜΕΤΡΗΣΗΣ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ	ΤΙΜΗ ΜΟΝΑΔΑΣ (ΕΥΡΩ)	ΔΑΠΑΝΗ (ΕΥΡΩ)
1	ΑΜΟΛΥΒΔΗ ΒΕΝΖΙΝΗ	ΛΙΤΡΟ	16.000	1,125	18.000,00
2	ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΚΙΝΗΣΗΣ	ΛΙΤΡΟ	174.709	0,879	153.569,21
3	ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ	ΛΙΤΡΟ	110.000	0,713	78.430,00
ΣΥΝΟΛΟ ΟΜΑΔΑΣ Α ΧΩΡΙΣ Φ.Π.Α. 24%					249.999,21
Φ.Π.Α. 24%					59.999,81
ΣΥΝΟΛΟ ΟΜΑΔΑΣ Α ΜΕ Φ.Π.Α. 24%					309.999,02

2.5 Με το υπ' αριθμ. πρωτ. ΦΦΚ4/7132/83/09.01.2017 έγγραφο της Αυτοτελούς Διεύθυνσης Πολιτικής Προστασίας της Περιφέρειας Κεντρικής Μακεδονίας αποφασίστηκε η «κήρυξη όλων των Δήμων της Μ.Ε. Θεσσαλονίκης της ΠΚΜ σε Κατάσταση Έκτακτης Ανάγκης Πολιτικής Προστασίας για την αντιμετώπιση εκτάκτων αναγκών και την άμεση διαχείριση των συνεπειών από τα έντονα καιρικά φαινόμενα (χιονοπτώσεις και παγετός) που εκδηλώθηκαν κατά την 07/01/2017 στις παραπάνω περιοχές. Η κήρυξη ισχύει από την ημέρα εκδήλωσης του καταστροφικού φαινομένου την 07/01/2017 και για δεκαπέντε (15) ημέρες, ήτοι έως και την 23/01/2017. Μετά το πέρας του καθορισθέντος χρόνου θα γίνει, δίχως νέο έγγραφο, άρση της παραπάνω κατάστασης Έκτακτης Ανάγκης Πολιτικής Προστασίας».

2.6 Στις 17.01.2017 συντάχθηκε και θεωρήθηκε η με αριθμό 2/2017 τροποποιημένη μελέτη της Διεύθυνσης Καθαριότητας και Ανακύκλωσης με τίτλο: «ΤΡΟΠΟΠΟΙΗΜΕΝΗ ΜΕΛΕΤΗ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ ΥΓΡΩΝ ΚΑΥΣΙΜΩΝ ΚΑΙ ΕΛΑΙΟΛΙΠΑΝΤΙΚΩΝ ΔΗΜΟΥ ΘΕΡΜΑΪΚΟΥ ΚΑΙ ΝΟΜΙΚΩΝ ΤΟΥ ΠΡΟΣΩΠΩΝ ΓΙΑ ΕΝΑ ΕΤΟΣ», νέου συνολικού προϋπολογισμού 626.419,71€ προ Φ.Π.Α. και 776.760,44 € συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ, λόγω της επικαλούμενης, στο αίτημα της αναθέτουσας αρχής, «σημαντικής μεταβολής των τιμών των καυσίμων από την μεταβολή του ειδικού φόρου και την ανάγκη που προέκυψε για την τροποποίηση του προϋπολογισμού.»

Ο τροποποιημένος προϋπολογισμός που αντιστοιχεί στις ανάγκες του Δήμου Θερμαϊκού έχει ως εξής:

A/A	ΕΙΔΟΣ	ΜΟΝΑΔΑ ΜΕΤΡΗΣΗΣ	ΠΟΣΟΤΗΤΑ	ΤΙΜΗ ΜΟΝΑΔΑΣ (ΕΥΡΩ)	ΔΑΠΑΝΗ (ΕΥΡΩ)
1	ΑΜΟΛΥΒΔΗ ΒΕΝΖΙΝΗ	ΛΙΤΡΟ	16.000	1,232	19.712,00
2	ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΚΙΝΗΣΗΣ	ΛΙΤΡΟ	174.709	1,023	178.727,31
3	ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ	ΛΙΤΡΟ	110.000	0,789	86.790,00
ΣΥΝΟΛΟ ΟΜΑΔΑΣ ΧΩΡΙΣ Φ.Π.Α. 24%					285.229,31
Φ.Π.Α. 24%					68.455,03
ΣΥΝΟΛΟ ΟΜΑΔΑΣ ΜΕ Φ.Π.Α. 24%					353.684,34

2.7 Με την αριθμ 1/18.01.2017 απόφασή του (Απόσπασμα Πρακτικού της αριθμ 01/2017 Συνεδρίασης, με ΑΔΑ: 7ΜΟΓΩΡ2-ΟΧ4), το Δημοτικό Συμβούλιο του Δήμου Θερμαϊκού, λαμβάνοντας υπόψη την εισήγηση της Διεύθυνσης Καθαριότητας και Ανακύκλωσης, η οποία μεταξύ άλλων ανέφερε ότι:

«λόγω της επιβολής του Ειδικού Φόρου Κατανάλωσης στα καύσιμα από 1η Ιανουαρίου 2017 και λαμβάνοντας υπόψιν την ανοδική πορεία των διεθνών τιμών καυσίμων κατά τους τελευταίους μήνες, η Διεύθυνση Καθαριότητας και Ανακύκλωσης, καθ' υπόδειξη της Οικονομικής Υπηρεσίας, συνέταξε νέα τροποποιημένη μελέτη προμήθειας καυσίμων, σε σχέση με αυτήν που εγκρίθηκε με την υπ' αριθ.

504/2016 απόφασή σας, έχοντας αυξήσει τον ενδεικτικό προϋπολογισμό, σύμφωνα με τις νέες επικαιροποιημένες τιμές καυσίμων, όπως αυτές ανακοινώθηκαν τη Δευτέρα, 16 Ιανουαρίου 2017 από το Παρατηρητήριο Τιμών και Τιμοληψιών του Υπουργείου Οικονομίας και Ανάπτυξης, με Αριθμό Πρωτοκόλλου 4650. Επισημαίνουμε ότι οι ποσότητες των καυσίμων ανά φορέα, παραμένουν οι ίδιες.»

αποφάσισε να «εγκρίνει την υπ' αριθ. 2/2017 τροποποιημένη μελέτη για την "προμήθεια υγρών καυσίμων και ελαιολιπαντικών για τις ανάγκες λειτουργίας των υπηρεσιών του Δήμου Θερμαϊκού καθώς και των Νομικών του Προσώπων ΔΗ.Κ.Ε.Θ., ΔΗ.Π.Π.Α.Κ.Υ.Θ., Σ.Ε. Α/ΘΜΙΑΣ εκπαίδευσης και Σ.Ε. Β/ΘΜΙΑΣ εκπαίδευσης για ένα έτος", συνολικού ποσού 776.760,44 ευρώ, της Διεύθυνσης Καθαριότητας και Ανακύκλωσης, με αλλαγή του προϋπολογισμού της υπ' αριθ. 7/2016 μελέτης, για τους λόγους που αναλύονται στην εισήγηση της παρούσας, εκ των οποίων : 1. Το ποσό των 392.674,90 ευρώ αφορά το Δήμο Θερμαϊκού, 2. Το ποσό των 9.765,00 ευρώ αφορά τη ΔΗ.Κ.Ε.Θ., 3. Το ποσό των 12.327,34 ευρώ αφορά τη ΔΗ.Π.Π.Α.Κ.Υ.Θ., 4. Το ποσό των 195.672,00 ευρώ αφορά την Α/θμια Σ.Ε. και 5. Το ποσό των 166.321,20 ευρώ αφορά την Β/θμια Σ.Ε. Η προμήθεια θα χρηματοδοτηθεί από ιδίους πόρους του εκάστοτε φορέα. Ο τρόπος εκτέλεσης της προμήθειας, οι όροι του διαγωνισμού και οι προδιαγραφές, σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις, θα καθοριστούν με απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής.»

2.8 Με την αριθμ. 51/17.02.2017 απόφαση (ΑΔΑ: 7ΙΧΟΩΡ2-ΜΓΛ) της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Θερμαϊκού εγκρίθηκαν η διενέργεια και οι όροι της διακήρυξης για τη διενέργεια ανοικτού διεθνούς ηλεκτρονικού διαγωνισμού σύμφωνα με την αριθ. 2/2017 μελέτης για την «προμήθεια υγρών καυσίμων και ελαιολιπαντικών για τις ανάγκες του Δήμου Θερμαϊκού και των Νομικών του Προσώπων για ένα έτος» προϋπολογισμού 776.760,44 € συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 24%.

2.9 Με το αριθμ. πρωτ. 1715/02.03.2017 έγγραφο της Γενικής Γραμματείας Πολιτικής Προστασίας αποφασίστηκε η «παράταση κήρυξης σε κατάσταση Έκτακτης Ανάγκης Πολιτικής Προστασίας του Δήμου Θερμαϊκού της Μ.Ε. Θεσσαλονίκης της Περιφέρειας Κεντρικής Μακεδονίας καθώς εξακολουθούν να υφίστανται οι λόγοι κήρυξης και το έργο της διαχείρισης των συνεπειών από τις καταστροφές που προκλήθηκαν από τις έντονες βροχοπτώσεις που εκδηλώθηκαν στις 06-09-2016, δεν έχει ολοκληρωθεί σύμφωνα με το ανωτέρω υπ. αρ. 10 σχετικό. Η εν λόγω παράταση κήρυξης θα ισχύει για έξι (6) μήνες, ήτοι έως και 07 Σεπτεμβρίου 2017. Μετά το πέρας του καθορισθέντος χρόνου, θα γίνει, δίχως νέο έγγραφο, άρση της παραπάνω κατάστασης Έκτακτης Ανάγκης Πολιτικής Προστασίας. Ο συντονισμός ανατίθεται στην Περιφέρεια Κεντρικής Μακεδονίας.»

2.10 Με το αριθ. πρωτ. 5336/17.03.2017 ο Δήμαρχος Θερμαϊκού εξέδωσε την αριθμ. πρωτ. 5336/17.03.2017 (ΑΔΑΜ: 17PROC005966075 2017-03-23) σχετική διακήρυξη ανοικτού διαγωνισμού για την προμήθεια υγρών καυσίμων και ελαιολιπαντικών για τις ανάγκες του Δήμου Θερμαϊκού και των Νομικών του Προσώπων για ένα έτος» προϋπολογισμού 776.760,44 € συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 24%.

Η υποβολή προσφορών των ενδιαφερομένων οικονομικών φορέων ορίσθηκε διαμέσω της διαδικτυακής πύλης <http://www.promitheus.gov.gr> του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.).

2.11 Περίληψη των ουσιαστών όρων και στοιχείων της διακήρυξης του διαγωνισμού, σύμφωνα με το ισχύον τυποποιημένο έντυπο "Προκήρυξη σύμβασης", απεστάλη ηλεκτρονικά (17.03.2017) μέσω της πύλης sipar προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (ΕΕΕΕ). Ως καταληκτική

ημερομηνία υποβολής των προσφορών στη Διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του συστήματος ΕΣΗΔΗΣ ορίστηκε η 19.04.2017 και ώρα 15:00 μ.μ. Η ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών ορίστηκε τέσσερις (4) εργάσιμες ημέρες μετά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών δηλαδή η 25.04.2017 και ώρα 10:00 π.μ..

2.12 Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Θερμαϊκού αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, κατ' άρθρο 32 παρ. 2 περ. γ του ν.4412/2016, προκειμένου να αναθέσει την προμήθεια υγρών καυσίμων κίνησης για την κάλυψη αναγκών των Υπηρεσιών του Δήμου Θερμαϊκού για τέσσερις (4) μήνες, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 77.015,40€ χωρίς Φ.Π.Α., λόγω κατεπείγουσας ανάγκης λαμβάνοντας υπόψη: « 1. Τη μεταβολή του Ειδικού Φόρου Κατανάλωσης στα καύσιμα από 1η Ιανουαρίου 2017 και η ανοδική πορεία των διεθνών τιμών καυσίμων, τα οποία προέκυψαν μετά το χρόνο εκπόνησης και θεώρησης της 7/2016 Μελέτης της Διεύθυνσης Καθαριότητας και Ανακύκλωσης - δηλαδή μετά την 21/11/2016 - και μετά την λήψη της 504/6-12-2016 απόφασης Δημοτικού Συμβουλίου που την ενέκρινε, ανάγκασε το Δήμο μας να συντάξει και να εγκρίνει νέα τροποποιημένη μελέτη προμήθειας καυσίμων, με αυξημένο ενδεικτικό προϋπολογισμό, σύμφωνα πλέον με τις νέες επικαιροποιημένες τιμές καυσίμων, όπως αυτές ανακοινώθηκαν τη Δευτέρα 16 Ιανουαρίου 2017 από το Παρατηρητήριο Τιμών και Τιμοληψιών του Υπουργείου Οικονομίας και Ανάπτυξης. 2. Ο Δήμος μας με την υπ' αριθ. 6346/7-9-2016 Απόφαση του Γενικού Γραμματέα Πολιτικής Προστασίας κηρύχθηκε σε εξάμηνη κατάσταση Έκτακτης Ανάγκης Πολιτικής Προστασίας για την αντιμετώπιση των εκτάκτων αναγκών που προέκυψαν από την εκδήλωση έντονων βροχοπτώσεων στις 06-09-2016. Η διάρκεια της έκτακτης ανάγκης παρατάθηκε στη συνέχεια, για άλλους έξι μήνες με την 1715/02 - 03 - 2017 απόφαση του Γ. Γ. Πολιτικής Προστασίας, μέχρι τις 07/09/2017. 3. Επιπρόσθετα και ταυτόχρονα, ο δήμος μας, με την Αρ. Πρωτ.: ΦΦΚ4/7132/83/09-01- 2017 Απόφαση του Γενικού Γραμματέα Πολιτικής Προστασίας, κηρύχθηκε εκ νέου σε δεκαπενθήμερη κατάσταση Έκτακτης Ανάγκης Πολιτικής Προστασίας για την αντιμετώπιση των εκτάκτων αναγκών που προέκυψαν από την εκδήλωση έντονων χιονοπτώσεων, μέχρι και τις 23-01-2017. Στο διάστημα αυτό, οι υπηρεσίες του Δήμου έδωσαν προτεραιότητα στην ανακούφιση των πληγέντων δημοτών μας, την επέμβασή τους σε έκτακτες παρεμβάσεις σε σημεία και περιοχές του Δήμου προκειμένου να αποκατασταθούν οι πληγείσες περιοχές και να αποφευχθούν τυχόν νέες πλημμύρες, καθώς και στον εκχιονισμό και στην αποκατάσταση της κυκλοφορίας. Αξίζει να τονιστεί ότι όταν ένας Δήμος βρίσκεται σε μια τέτοια κατάσταση, οι υπηρεσίες του απασχολούνται με παράλληλες αρμοδιότητες και μάλιστα ορισμένες από αυτές, εκτελούνται κατά απόλυτη προτεραιότητα έναντι των υπολοίπων καθηκόντων τους. 4. Ο Δήμος μας βάσει του Οργανισμού Εσωτερικής Υπηρεσίας είναι ελλειμματικός και υποστελεχωμένος κατά πενήντα δύο (52) άτομα, σε ποσοστό 57,7%. Συγκεκριμένα, από τις 123 οργανικές θέσεις του ΟΕΥ είναι καλυμμένες οι 71 θέσεις με τακτικό προσωπικό. Αποτέλεσμα αυτού είναι η ελλιπής στελέχωση των υπηρεσιών Καθαριότητας καθώς και άλλων υποστηρικτικών υπηρεσιών που είναι επιφορτισμένες με τις αναθέσεις, τη δημοπράτηση και τη συμβασιοποίηση. 5. Επιπλέον των ανωτέρω, λόγω της ανάγκης σύνταξης της Αναθεωρημένης ως άνω μελέτης «Προμήθειας καυσίμων και λιπαντικών του Δ. Θερμαϊκού και των νομικών του προσώπων για ένα έτος» και έγκρισής της από το Δημοτικό Συμβούλιο τον Ιανουάριο του 2017, σε συνδυασμό με την εφαρμογή του νέου Νόμου 4412/2016 αναφορικά με τις Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών, με τον οποίο : Θεσπίστηκαν νέοι κανόνες για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης δημοσίων συμβάσεων προμηθειών, υπηρεσιών και διαγωνιστικών διαδικασιών, Ορίστηκαν νέα Υποδείγματα τευχών διακήρυξης ανοικτής διαγωνιστικής διαδικασίας για την διεξαγωγή διαγωνισμών από την ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ «Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.», Δόθηκαν νέες κατευθυντήριες οδηγίες και τροποποιήσεις του νόμου από την ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ «Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.», η

διαδικασία του ανοικτού διεθνή διαγωνισμού για την «προμήθεια καυσίμων και λιπαντικών του Δ. Θερμαϊκού και των νομικών του προσώπων για ένα έτος» ξεκίνησε τον Φεβρουάριο 2017 και κατά συνέπεια δεν έχει ακόμη αναδειχθεί μειοδότης. 6. Τη διαδικασία με το άρθρο 2 παρ. 2 περ γ' (δδ) Ν. 4013/2011. 7. Το αρθ. 72 παρ. 1δ του Ν. 3852/2010. 8. Τις διατάξεις του Ν. 3463/2006 9. Τις διατάξεις του Ν. 4412/2016. 10. Το γεγονός ότι, στο διάστημα αυτό, συνέπεια των δύο καταστάσεων έκτακτης ανάγκης οι υπηρεσίες του Δήμου έδωσαν προτεραιότητα στην ανακούφιση των πληγέντων δημοτών μας, την επέμβασή τους σε έκτακτες παρεμβάσεις σε σημεία και περιοχές του Δήμου προκειμένου να αποκατασταθούν οι πληγείσες περιοχές και να αποφευχθούν τυχόν νέες πλημμύρες, καθώς και στον εκχιονισμό και στην αποκατάσταση της κυκλοφορίας. Αξίζει να τονιστεί ότι ο Δήμος μας βρίσκεται ακόμη σε κατάσταση έκτακτης ανάγκης και οι ήδη υποστελεχωμένες υπηρεσίες απασχολούνται με παράλληλες αρμοδιότητες και μάλιστα ορισμένες από αυτές, εκτελούνται κατά απόλυτη προτεραιότητα έναντι των υπολοίπων καθηκόντων τους. 11. Το γεγονός ότι δεν υπάρχει ουδεμία υπαιτιότητα εκ μέρους του Δήμου μας. 12. Το γεγονός ότι βρισκόμαστε σε κατάσταση έκτακτης ανάγκης ενώ υπάρχει η κατεπείγουσα ανάγκη εν μέσω σοβαρού κινδύνου για την αποκομιδή απορριμμάτων για λόγους δημόσιας υγείας των πολιτών, λόγω έλλειψης καυσίμων, με κίνδυνο να βρεθεί ο Δήμος μας στη 22η Απριλίου 2017 στην κυριολεξία χωρίς αποκομιδή απορριμμάτων, εξαιτίας σημαντικών λόγων οι οποίοι δεν δύνανται επ' ουδενί να παραβλεφθούν. Σας αναφέρουμε ότι ο Δήμος μας διενεργεί αποκλειστικά με ίδια μέσα αποκομιδή απορριμμάτων σε συγκεκριμένες τοπικές κοινότητες της επικράτειάς του. 13. Οι υπ' αρ. 7/2016 και 2/2017 μελέτες του Δήμου μας. 14. Το γεγονός ότι αιτούμαστε, ΚΑΝΟΝΤΑΣ ΕΚΚΛΗΣΗ, την σύμφωνη γνώμη για ανάθεση της Προμήθειας υγρών καυσίμων για τις ανάγκες του Δήμου Θερμαϊκού για τέσσερις (4) μήνες μετά τα τελευταία έκτακτα και απρόβλεπτα γεγονότα και ότι όταν τελεσφορήσει ο διαγωνισμός, οι αιτηθείσες αναθέσεις που θα προκύψουν θα λυθούν αυτομάτως, άμεσα και αζημίως για το Δήμο. 15. Η οδηγία 2004/18/EK και αυτές που μεταγενέστερα την εμπλουτίζουν. 16. Το γεγονός ότι σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία τόσο εθνική όσο και ευρωπαϊκή, προσφεύγουμε στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο και αναγκαίο. 17. Το γεγονός ότι θεωρούμε ότι το αίτημά μας είναι δικονομικά ορθό, επικαλούμενοι πραγματικά γεγονότα αλλά και το γεγονός ότι βρισκόμαστε σε κατάσταση έκτακτης ανάγκης. 18. Το γεγονός ότι οι επιπτώσεις των καταστροφών που υπέστη ο Δήμος μας πολλάκις, δεν αντιμετωπίστηκαν συνολικά και εξακολουθούν να υφίστανται λόγοι έκτακτης ανάγκης. 19. Το γεγονός ότι το αίτημά μας πρέπει να εξετασθεί άμεσα.“

I. 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 την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημόσιων συμβάσεων, σύμφωνα με την περίπτωση β' της παρ. 2 του άρθρου 26 και τα άρθρα 32 και 269 του Ν. 4412/2016 (Α147) εξαιρουμένων των περιπτώσεων ανωτέρας βίας, εκδίδονται μετά από σύμφωνη γνώμη της Αρχής, εφόσον οι συμβάσεις αυτές εμπíπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των Οδηγιών 2014/24/EK και 2014/25/EK, οι οποίες ενσωματώθηκαν στην ελληνική έννομη τάξη με το Ν. 4412/2016. Κατά την άσκηση της εν λόγω αρμοδιότητας η Αρχή λαμβάνει υπόψη της τις γενικές αρχές του ενωσιακού και εθνικού δικαίου [...]».

4. Η διάταξη του άρθρου 5 του ν. 4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)» ορίζει:

“Ως κατώτατα όρια, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ, ορίζονται τα ακόλουθα: (...) β) 135.000 € για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από κεντρικές κυβερνητικές αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές. Αν οι δημόσιες συμβάσεις προμηθειών ανατίθενται από τις αναθέτουσες αρχές που δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, το εν λόγω κατώτατο όριο ισχύει μόνο για τις συμβάσεις που αφορούν τα οριζόμενα στο Παράρτημα ΙΙΙ του Προσαρτήματος Α' προϊόντα,

γ) 209.000 € για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από μη κεντρικές αναθέτουσες αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές. Το κατώτατο όριο αυτό εφαρμόζεται επίσης στις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών που ανατίθενται από κεντρικές κυβερνητικές αρχές οι οποίες δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, όταν οι συμβάσεις αυτές αφορούν προϊόντα που δεν εμπίπτουν στο Παράρτημα ΙΙΙ του Προσαρτήματος Α',[...].”

5. Το άρθρο 6 παρ. 1, 3, 4 και 9 του ίδιου νόμου ορίζει τα παρακάτω:

“1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς ΦΠΑ, όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος προαίρεσης ή τυχόν παρατάσεων της σύμβασης, όπως ορίζουν ρητά τα έγγραφα της σύμβασης.[...]

3. Η επιλογή της χρησιμοποιούμενης μεθόδου για τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης δεν γίνεται με σκοπό την αποφυγή της εφαρμογής οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου. Η σύμβαση δεν κατατέμενται κατά τρόπο ώστε να αποφεύγεται η εφαρμογή οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου, εκτός αν αυτό δικαιολογείται από αντικειμενικούς λόγους.

4. Η εκτιμώμενη αξία ισχύει τη στιγμή της αποστολής της προκήρυξης διαγωνισμού ή, στις περιπτώσεις όπου δεν προβλέπεται προκήρυξη διαγωνισμού, τη στιγμή που η αναθέτουσα αρχή εκκινεί τη διαδικασία σύναψης σύμβασης, για παράδειγμα ερχόμενη σε επαφή με οικονομικούς φορείς για τους σκοπούς της σύναψης της σύμβασης, όπου ενδείκνυται κατά τα ειδικότερα προβλεπόμενα στο άρθρο 61”.[...]

9. Όταν ένα σχέδιο αγοράς για την απόκτηση ομοιογενών αγαθών μπορεί να οδηγήσει σε ανάθεση συμβάσεων υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων, λαμβάνεται υπόψη κατά την εφαρμογή του άρθρου 5 περιπτώσεις β' και γ' η συνολική εκτιμώμενη αξία όλων αυτών των τμημάτων. Όταν η συνολική αξία των τμημάτων ισούται ή υπερβαίνει το κατώτατο όριο που προβλέπεται στο άρθρο 5, το παρόν Βιβλίο εφαρμόζεται στην ανάθεση κάθε τμήματος»

6. Περαιτέρω το άρθρο 32 παρ. 2 περ. γ' του ως άνω νόμου, ορίζει ότι:

“2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών σε οποιαδήποτε από τις κατωτέρω περιπτώσεις: [...] γ) στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο, εάν λόγω κατεπείγουσας ανάγκης οφειλόμενης σε γεγονότα απρόβλεπτα για την αναθέτουσα αρχή, δεν είναι δυνατή η τήρηση των προθεσμιών που προβλέπονται για τις ανοικτές, κλειστές ή ανταγωνιστικές διαδικασίες με διαπραγμάτευση. Οι

περιστάσεις που επικαλούνται οι αναθέτουσες αρχές για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη”.

7. Το άρθρο 61 του ν. 4412/2016 ορίζει: “1. Για συμβάσεις άνω των ορίων, ως χρόνος έναρξης της ανοικτής διαδικασίας, της κλειστής διαδικασίας, της ανταγωνιστικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση, του ανταγωνιστικού διαλόγου και της σύμπραξης καινοτομίας, νοείται η ημερομηνία αποστολής της σχετικής προκήρυξης σύμβασης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ένωσης ή της προκαταρκτικής προκήρυξης, όταν η τελευταία χρησιμοποιείται ως μέσο προκήρυξης διαγωνισμού, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 26. 2. Ως χρόνος έναρξης της διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, νοείται η ημερομηνία αποστολής προς τους οικονομικούς φορείς της πρώτης πρόσκλησης συμμετοχής σε διαπραγμάτευση. 3. Ως χρόνος έναρξης ενός διαγωνισμού μελετών, νοείται η ημερομηνία αποστολής της σχετικής προκήρυξης διαγωνισμού μελετών στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης. 4. Για συμβάσεις κάτω των ορίων αντί των παραγράφων 1 έως 3, εφαρμόζονται οι διατάξεις του άρθρου 120”.

8. Το άρθρο 379 παρ. 1& 2 του ως άνω νόμου προβλέπουν: “1. Η ισχύς των διατάξεων του παρόντος αρχίζει από τη δημοσίευση του παρόντος, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στις επιμέρους διατάξεις του. 2. Η ισχύς των άρθρων 22, 36, 37 της παραγράφου 2, του άρθρου 79, 258 και 259 αρχίζει, ως προς τους διαγωνισμούς μελετών, τις συμβάσεις έργων, μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών την 18η Απριλίου 2017, εκτός από τις περιπτώσεις όπου είναι υποχρεωτική η χρήση ηλεκτρονικών μέσων, σύμφωνα με τα άρθρα 33, 34 ή 35, την παράγραφο 3 του άρθρου 40, την παράγραφο 2 του άρθρου 65 ή το άρθρο 67 και των άρθρων 270, 271, 272, της παραγράφου 3 του άρθρου 274, της παραγράφου 2 του άρθρου 295 ή το άρθρο 297”.

III. Νομική Εκτίμηση

9. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Θερμαϊκού, αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας με την έννοια της διάταξης του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 8 του ν. 4412/2016, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 8 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών, προϋπολογισθείσας αξίας 77.015,40€ προ Φ.Π.Α., που αποτελεί τμήμα μίας μεγαλύτερης σύμβασης του Δήμου προϋπολογισθείσας αξίας 626.419,71€ προ Φ.Π.Α., 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. Συναφώς επισημαίνεται ότι 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 και ήδη άρθρα 26 και 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007 και ήδη άρθρα 26 και 32 του Ν. 4412/2016). Περαιτέρω επισημαίνεται ότι οι εν λόγω διατάξεις, στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από την βασική ρύθμιση, ήτοι από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αρχής της διαφάνειας, του ελεύθερου ανταγωνισμού, της αποφυγής των διακρίσεων και της ίσης μεταχείρισης στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συσταλτικής ερμηνείας. Συγκεκριμένα, προκειμένου η οδηγία 2014/24/ΕΚ να μην απωλέσει την πρακτική αποτελεσματικότητά της, τα κράτη μέλη και οι αναθέτουσες αρχές τους δεν επιτρέπεται να προβλέπουν περιπτώσεις προσφυγής στη διαδικασία με

διαπραγμάτευση που δεν προβλέπονται από την εν λόγω οδηγία ή να συνοδεύουν τις ρητώς προβλεπόμενες από την οδηγία αυτή περιπτώσεις με νέους όρους που έχουν ως αποτέλεσμα να καθιστούν ευκολότερη την προσφυγή στην εν λόγω διαδικασία (βλ. ΔΕΕ, αποφάσεις της 18ης Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28ης Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13ης Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).

11. Ως εκ τούτου, δέον όπως διερευνηθεί εάν πληρούνται οι προϋποθέσεις εφαρμογής του επικαλούμενου στο αίτημα της αναθέτουσας αρχής άρθρο 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016. Ειδικότερα, ως προς την εφαρμογή του εν λόγω άρθρου 32 περ. 2 υποπερ. γ' του ν. 4412/2016 και μάλιστα για την εξαίρεση του κατεπειγόντος, η εφαρμογή της τελευταίας εξαρτάται από τη συνδρομή πέντε σωρευτικών προϋποθέσεων.

(α) Συγκεκριμένα, προϋποθέτει:

- i) την ύπαρξη κατεπείγουσας ανάγκης που δεν συμβιβάζεται με τις προθεσμίες που επιτάσσουν άλλες διαδικασίες,
- ii) την ύπαρξη απρόβλεπτης περίπτωσης,
- iii) την ύπαρξη αιτιώδους συνδέσμου μεταξύ της απρόβλεπτης περίπτωσης και της κατεπείγουσας ανάγκης που ανακύπτει,
- iv) οι περιστάσεις που επικαλούνται οι αναθέτουσες αρχές για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη, και τέλος,
- v) την ανάθεση της εν λόγω σύμβασης στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο.

(β) Ως απρόβλεπτες περιστάσεις νοούνται γεγονότα που υπερβαίνουν κατά πολύ τον συνήθη ρου του οικονομικού και κοινωνικού βίου, όπως λ.χ. οι θεομηνίες (πλημμύρες, σεισμοί κλπ.), οι οποίες καθιστούν κατεπειγόντως απαραίτητη την παράδοση διαφόρων προμηθειών στους πληγέντες.

(γ) Γίνεται περαιτέρω δεκτό, σύμφωνα με τη νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας, ότι, κατά την έννοια της διάταξης της υποπερίπτωσης γ' της περίπτωσης 1 του άρθρου 25 του π.δ/τος 60/2007 και πλέον άρθρο 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016, η αναθέτουσα αρχή έχει μεν ευχέρεια, κατ' απόκλιση από το γενικό κανόνα διενέργειας ανοικτού ή κλειστού διαγωνισμού, να συνάπτει δημόσια σύμβαση με προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση της σχετικής προκήρυξης, μόνον όμως εφόσον συντρέχουν οι προς τούτο νόμιμες προϋποθέσεις, ήτοι κατεπείγουσα ανάγκη οφειλόμενη σε γεγονότα απρόβλεπτα και δη μη απορρέοντα από δική της ευθύνη. Η σχετική απόφαση της αναθέτουσας αρχής πρέπει να φέρει πλήρη και ειδική αιτιολογία, αναφερόμενη στους λόγους για τους οποίους αποφασίζεται η προσφυγή στην εν λόγω εξαιρετική διαδικασία (βλ. χαρακτηριστικά ΣτΕ 1747/2011). Επιπλέον, αντίστοιχη άποψη έχει υιοθετήσει και το Ελεγκτικό Συνέδριο (ΕΣ), το οποίο δέχεται ότι απρόβλεπτες περιστάσεις είναι τα γεγονότα που δεν μπορούν αντικειμενικά με βάση τα διδάγματα της ανθρώπινης πείρας και λογικής να προβλεφθούν, είναι δε ανεξάρτητα της βούλησης της αναθέτουσας αρχής και δεν πρέπει να απορρέουν από έλλειψη προγραμματισμού και επιμέλειας της αναθέτουσας αρχής (βλ. ενδεικτικά πράξεις ΕΣ 91, 105, 171, 191, 200, 205 και 214/2007, 15 και 74/2008).

Σύμφωνα με τη νομολογία του Δικαστηρίου της Ευρωπαϊκής Ένωσης αν δεν πληρούται μία από τις προαναφερθείσες προϋποθέσεις ως προς το κατεπείγον, δεν δικαιολογείται η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης (βλ. αποφάσεις ΔΕΕ της 2ας Αυγούστου 1993, C-107/92, Επιτροπή κατά Ιταλίας, σκέψη 12, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, σκέψη 14).

12. Εν προκειμένω, ο Δήμος Θερμαϊκού αιτείται την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, προκειμένου να καλυφθεί η ανάγκη για την προμήθεια υγρών καυσίμων κίνησης για την κάλυψη αναγκών των Υπηρεσιών του για τέσσερις (4) μήνες, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 77.015,40€ χωρίς Φ.Π.Α., λόγω κατεπείγουσας ανάγκης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2γ του ν. 4412/2016 όπως ρητώς μνημονεύεται στο σχετικό αίτημα.

13. Ως προς την εξέταση της συνδρομής των προϋποθέσεων της εφαρμοστέας διάταξης, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, ισχύουν τα ακόλουθα:

(i) Ως προς την ύπαρξη κατεπείγουσας ανάγκης που δεν συμβιβάζεται με τις προθεσμίες που επιτάσσουν άλλες διαδικασίες:

Ο Δήμος Θερμαϊκού επικαλείται ότι η ανάθεση της σύμβασης προμήθειας υγρών καυσίμων κίνησης για την κάλυψη αναγκών των Υπηρεσιών του καθίσταται αναγκαία διότι αφενός μεν η προγενέστερη σύμβαση λήγει στο άμεσο χρονικό διάστημα και συγκεκριμένα την 21.04.2017, αφετέρου δε η έλλειψη καυσίμων επιφέρει κίνδυνο για μη αποκομιδή των αστικών απορριμμάτων η οποία, όπως αναφέρεται στο σχετικό αίτημα, διενεργείται «*αποκλειστικά με ίδια μέσα σε συγκεκριμένες τοπικές κοινότητες της επικράτειάς του*» ενώ η συσσώρευσή τους εγκυμονεί σοβαρούς κινδύνους για την δημόσια υγεία των πολιτών. Τέλος, ο Δήμος επικαλείται ότι ο μη εφοδιασμός του με καύσιμα κίνησης επιφέρει κίνδυνο ακινητοποίησης «*των μηχανημάτων έργου και των μεγάλων οχημάτων που εργάζονται για την αποκατάσταση των καταστροφών από τη θεομηνία της 7ης Σεπτεμβρίου 2016*» με συνέπεια την υποβάθμισή του ως τουριστικού προορισμού, εν όψει της επικείμενης θερινής περιόδου.

(ii) Ως προς την ύπαρξη απρόβλεπτης περίπτωσης:

Η αναθέτουσα αρχή θεμελιώνει το αίτημα προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης ιδίως στις εξής περιστάσεις:

α) Τη μεταβολή του Ειδικού Φόρου Κατανάλωσης στα καύσιμα από 1η Ιανουαρίου 2017 και την ανοδική πορεία των διεθνών τιμών καυσίμων, τα οποία κατά τους ισχυρισμούς της αναθέτουσας αρχής «*προέκυψαν μετά το χρόνο εκπόνησης και θεώρησης της 7/2016 Μελέτης της Διεύθυνσης Καθαριότητας και Ανακύκλωσης - δηλαδή μετά την 21/11/2016 - και μετά την λήψη της 504/6-12-2016 απόφασης Δημοτικού Συμβουλίου που την ενέκρινε, ανάγκασε το Δήμο μας να συντάξει και να εγκρίνει νέα τροποποιημένη μελέτη προμήθειας καυσίμων, με αυξημένο ενδεικτικό προϋπολογισμό.[...]*»,

β) τη με αριθ.ΦΦΚ4/7132/83/9-1-2017 απόφαση του Περιφερειάρχη Κεντρικής Μακεδονίας και την υπ' αρ. 6346/7-9-2016 Απόφαση του Γενικού Γραμματέα Πολιτικής Προστασίας, με τις οποίες κηρύχθηκε ο Δήμος Θερμαϊκού σε κατάσταση έκτακτης ανάγκης Πολιτικής Προστασίας,

γ) την υποστολέχωση του Δήμου Θερμαϊκού και την «*ελλιπή στελέχωση των υπηρεσιών Καθαριότητας καθώς και άλλων υποστηρικτικών υπηρεσιών που είναι επιφορτισμένες με τις αναθέσεις, τη δημοπράτηση και τη συμβασιοποίηση*»,

δ) την επίκληση από την αναθέτουσα αρχή του ισχυρισμού περί «*εφαρμογής του νέου Νόμου 4412/2016 αναφορικά με τις Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών, με τον οποίο : Θεσπίστηκαν*

νέοι κανόνες για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης δημοσίων συμβάσεων προμηθειών, υπηρεσιών και διαγωνιστικών διαδικασιών, Ορίστηκαν νέα Υποδείγματα τευχών διακήρυξης ανοικτής διαγωνιστικής διαδικασίας για την διεξαγωγή διαγωνισμών από την ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ «Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.»,

Αναφορικά με τα ανωτέρω γεγονότα, κρίνεται σκόπιμο να επισημανθεί ότι η αναμενόμενη λήξη της υπάρχουσας σύμβασης και η καθυστέρηση στην έναρξη και ολοκλήρωση της σχετικής διαγωνιστικής διαδικασίας λόγω των γεγονότων που αναλυτικά αναφέρθηκαν ανωτέρω (βλ. Ιστορικό, ανωτέρω υπό σημεία 2.2-2.11), δεν δικαιολογούν την προσφυγή στην διαδικασία της διαπραγμάτευσης, καθώς δε συνιστούν απρόβλεπτες περιστάσεις, ήτοι έκτακτα και ασυνήθιστα γεγονότα, που αντικειμενικά δεν ήταν δυνατό να προβλεφθούν σύμφωνα με τους κανόνες της ανθρώπινης πείρας και λογικής, αλλά εξελίξεις πιθανές κατά την συνήθη πορεία των πραγμάτων. Ειδικότερα, κατά πάγια νομολογία του Ελεγκτικού Συνεδρίου η τήρηση χρονοβόρων, ενδεχομένων, διαδικασιών διενέργειας διαγωνισμών, δεν συνιστά απρόβλεπτη περίπτωση, η οποία να συνδέεται αιτιωδώς με την κατεπείγουσα ανάγκη απευθείας ανάθεσης (βλ ενδεικτικά αποφάσεις ΕΑΑΔΗΣΥ 81/2013, 48, 30, 197, 250/2014, και Πράξεις Ε.Σ. VI Τμήμα 91/2007, 205/2007, 93/2011 και 227/2011).

Η προμήθεια υγρών καυσίμων για την κάλυψη των σχετικών αναγκών αποτελεί πάγια και διαρκή ανάγκη, επομένως δύναται να προγραμματιστεί έγκαιρα από την αναθέτουσα αρχή. Ο εκάστοτε φορέας, άλλωστε, οφείλει να προγραμματίζει τις ανάγκες του και να ξεκινά τις κατά περίπτωση νόμιμες διαδικασίες στον κατάλληλο χρόνο, ούτως ώστε να είναι σε θέση να τις περατώσει έγκαιρα (βλ. Πράξη 4/2013 Τμήμα IV Ελ. Συν.). Κατά συνέπεια, όπως προκύπτει από το σημείο 2.2 του ιστορικού της παρούσης, ο Δήμος γνώριζε ήδη από την 27.05.2016 όταν δημοσιεύτηκε ο Ν. 4389/2016 (ΦΕΚ Α 94- 27.5.2016) τις διατάξεις για την αύξηση των συντελεστών του Ειδικού Φόρου Κατανάλωσης στα καύσιμα από 1η Ιανουαρίου 2017 και επομένως το συγκεκριμένο γεγονός δεν αποτέλεσε απρόβλεπτη περίπτωση, ήτοι έκτακτο και ασυνήθιστο γεγονός, που αντικειμενικά δεν ήταν δυνατό να προβλεφθεί σύμφωνα με τους κανόνες της ανθρώπινης πείρας και λογικής.

Σχετικά με την επίκληση του γεγονότος της κήρυξης των περιοχών σε κατάσταση έκτακτης ανάγκης λόγω των έντονων καιρικών φαινομένων που εκδηλώθηκαν την 07.09.2016 όπως προκύπτει από τα σημεία 2.3 και 2.9 της παρούσης, προκύπτει ότι το γεγονός αυτό είχε ήδη περιέλθει σε γνώση της Αναθέτουσας Αρχής σε προγενέστερο χρόνο της προκήρυξης του σχετικού διαγωνισμού.

Αναφορικά δε με την επίκληση του γεγονότος της κήρυξης «*όλων των Δήμων της Μ.Ε. Θεσσαλονίκης της ΠΚΜ σε Κατάσταση Έκτακτης Ανάγκης Πολιτικής Προστασίας για την αντιμετώπιση εκτάκτων αναγκών και την άμεση διαχείριση των συνεπειών από τα έντονα καιρικά φαινόμενα (χιονοπτώσεις και παγετός) που εκδηλώθηκαν κατά την 07/01/2017 στις παραπάνω περιοχές, επισημαίνεται ότι η κήρυξη ισχύσε από την ημέρα εκδήλωσης του καταστροφικού φαινομένου την 07/01/2017 και για δεκαπέντε (15) ημέρες, ήτοι έως και την 23/01/2017*» (βλ. Ιστορικό, ανωτέρω υπό σημείο 2.5), και επίσης ότι όπως προκύπτει από το σημείο 2.3 της παρούσης, οι περιοχές του Δήμου Θερμαϊκού τελούσαν ήδη σε κατάσταση έκτακτης ανάγκης για χρονικό διάστημα μέχρι και την 07.03.2017.

Αναφορικά με την υποστελέχωση του Δήμου και την έλλειψη του ικανού αριθμού προσωπικού προκειμένου να φέρει εις πέρας εγκαίρως τα καθήκοντά του, κρίνεται σκόπιμο να επισημανθεί ότι μολονότι είναι γεγονός το οποίο πράγματι αποτελεί σημαντικό πρόσκομμα στην άρτια εκτέλεση των καθηκόντων, ωστόσο δεν αποτελεί από μόνη της απρόβλεπτη περίπτωση, ικανή να δικαιολογήσει την κατεπείγουσα ανάγκη που επικαλείται.

Τέλος αναφορικά με την επίκληση του γεγονότος της εφαρμογής του Ν. 4412/2016 για τις Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών, σημειώνεται ότι η ημερομηνία έναρξης ισχύος του νέου νόμου ήταν η 08.08.2016, και επομένως το συγκεκριμένο γεγονός δεν αποτέλεσε απρόβλεπτη κατάσταση, ενώ σχετικά με τα υποδείγματα διακηρύξεων ανοικτής διαδικασίας για την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων προμηθειών που αναρτήθηκαν στην ιστοσελίδα της Αρχής επισημαίνεται ότι σύμφωνα με το αρ. πρωτ. 6356/20.12.2016 σχετικό ενημερωτικό έγγραφο της επισημάνθηκε ρητά ότι ΔΕΝ έχουν δεσμευτικό χαρακτήρα.

(iii) Ως προς την ύπαρξη αιτιώδους συνδέσμου μεταξύ της απρόβλεπτης περίπτωσης και της κατεπείγουσας ανάγκης που ανακύπτει:

Για τη συνδρομή των προϋποθέσεων εφαρμογής της επικαλούμενης διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ', θα πρέπει οι κατεπείγουσες ανάγκες που επικαλείται ο Δήμος Θερμαϊκού να οφείλονται σε αυταπόδεικτα απρόβλεπτες περιστάσεις, με τις οποίες να τελούν σε αιτιώδη συνάφεια. Στην υπό εξέταση υπόθεση, ωστόσο, σύμφωνα με όσα αναλυτικά εκτέθηκαν στη σκέψη υπό στοιχείο (ii) του παρόντος Κεφαλαίου, δεν τεκμηριώθηκε επαρκώς από το Δήμο ότι η κατεπείγουσα ανάγκη για την προμήθεια των εν θέματι υγρών καυσίμων τελεί σε αιτιώδη συνάφεια με τις επικαλούμενες απρόβλεπτες περιστάσεις και ιδίως με την κήρυξη των περιοχών σε κατάσταση έκτακτης ανάγκης λόγω ακραίων καιρικών φαινομένων .

(iv) Ως προς το ότι οι περιστάσεις που επικαλούνται οι αναθέτουσες αρχές για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη.

Όπως προκύπτει από το παρατεθέν ιστορικό, η Διεύθυνση Καθαριότητας και Ανακύκλωσης του Δήμου την 21.11.2016, εκπόνησε και θεώρησε την με αριθμό 7/2016 μελέτη σε συνέχεια της οποίας εκδόθηκε στις 06.12.2016 η σχετική απόφαση Δημοτικού Συμβουλίου περί διενέργειας προμήθεια, χωρίς τελικά να ολοκληρωθεί διαδικασία έγκρισης των όρων της διακήρυξης για τη διενέργεια του σχετικού διαγωνισμού. Ακολούθως ο Δήμος προχώρησε στη σύνταξη νέας τροποποιημένης μελέτης την 17.01.2017, λαμβάνοντας υπόψη τις διατάξεις του Ν. 4389/2016 (ΦΕΚ Α 94 27.5.2016) για την αύξηση των συντελεστών του Ειδικού Φόρου Κατανάλωσης στα καύσιμα από 1η Ιανουαρίου 2017, ενέκρινε τη διενέργεια και τους όρους του διαγωνισμού στις 17.02.2017 και εξέδωσε στις 17.03.2017 τη σχετική διακήρυξη με ημερομηνία αποσφράγισης προσφορών την 19.04.2017.

Σύμφωνα με το νομικό πλαίσιο που διέπει την εν λόγω διαγωνιστική διαδικασία ο Δήμος μπορούσε να προβεί στη σύνταξη της επίμαχης μελέτης λαμβάνοντας υπόψη τόσο την υφιστάμενη από το Μάιο του 2016 νομοθεσία για την αύξηση των συντελεστών του Ειδικού Φόρου Κατανάλωσης στα καύσιμα όσο και την υφιστάμενη από τον Αύγουστο του 2016 νέα νομοθεσία για τις Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών.

Ωστόσο από το διδόμενο ιστορικό προκύπτει μη επίδειξη της απαιτούμενης επιμέλειας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής ως προς τη διενέργεια του από 17.03.2017 σχετικού διαγωνισμού για την προμήθεια υγρών καυσίμων και ελαιολιπαντικών για τις ανάγκες του Δήμου Θερμαϊκού και των Νομικών του Προσώπων για ένα έτος, καθώς ο Δήμος προχώρησε στη σύνταξη μιας πρώτης μελέτης χωρίς να λάβει υπόψη του τις διατάξεις για την αύξηση των συντελεστών του Ειδικού Φόρου Κατανάλωσης στα καύσιμα από 1η Ιανουαρίου 2017, ενώ ήδη γνώριζε ήδη από την 27.05.2016 ότι δημοσιεύτηκε ο Ν. 4389/2016 (ΦΕΚ Α 94- 27.5.2016) με τις επίμαχες διατάξεις, με επακόλουθο την ανάγκη και τελικά την

επανασύνταξη νέας τροποποιημένης σχετικής μελέτης και την τήρηση της πολύμηνης διαδικασίας προκήρυξης και ολοκλήρωσης του εν λόγω διαγωνισμού μετά το χρονικό αυτό σημείο, αν και οι σχετικές εν ισχύ συμβάσεις για την κάλυψη των εν λόγω αναγκών του όριζαν διάρκεια ισχύος μέχρι την 21.04.2017.

Σημειώνεται επίσης ότι από τα στοιχεία του φακέλου δεν προκύπτει για ποιο λόγο ο Δήμος δεν έκανε χρήση της δυνατότητας χρήσης της συντετμημένης προθεσμίας του άρθρου 27 παρ. 3 του 4412/2016.

(ν) Περαιτέρω, παρέλκει η εξέταση της προϋπόθεσης της υποβολής του αιτήματος στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο, σύμφωνα με τις προϋποθέσεις του άρθρου 32 περ. 2 υποπερ. γ' του ν. 4412/2016.

14. Κατόπιν των ανωτέρω, από την υπαγωγή των πραγματικών περιστατικών στις προαναφερόμενες διατάξεις, διαπιστώνεται ότι δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρου 32 περ. 2 υποπερ. γ' του ν. 4412/2016 για την παροχή σύμφωνης γνώμης για την ζητούμενη προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης.

IV. Συμπέρασμα

15. Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του τεθέντος ερωτήματος, η Αρχή ομοφώνως αποφασίζει:

Την απόρριψη του αιτήματος του Δήμου Θερμαϊκού και τη μη παροχή σύμφωνης γνώμης σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. γ' περ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση, για τη σύναψη σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια καυσίμων κίνησης για την κάλυψη αναγκών των Υπηρεσιών του για τέσσερις (4) μήνες, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 77.015,40€ χωρίς Φ.Π.Α. λόγω κατεπείγουσας ανάγκης σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2γ του ν. 4412/2016, λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσόμενων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 4 Μαΐου 2017

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Πρόεδρος

Γεώργιος Καταπόδης