



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΑΠΟΦΑΣΗ

51/2017

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα, την **23η Ιουνίου** του έτους δύο χιλιάδες δέκα επτά (2017) ημέρα Παρασκευή και ώρα 09.00 π.μ. και επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και Κομνά Τράκα, 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 :** Δημήτριος Σταθακόπουλος
Μαρία Στυλιανίδου
Ερωφίλη Χριστοβασίλη

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

Γραμματέας: Μαρία Αντωνοπούλου, Π.Ε. Διοικητικού - Οικονομικού

Εισηγητής: Ηλιάνα Κανταρτζή, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστη μέσω τηλεδιάσκεψης η εισηγήτρια κα Κανταρτζή και η Προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων, κ. Χριστίνα Καξιρή, οι οποίες αποδεσμεύτηκαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής και τη λήψη της απόφασης.

Ερώτημα: Το υπ' αρ. πρωτ. 12072/25.5.2017 αίτημα του **Δήμου Νάουσας** προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή) το οποίο παρελήφθη στις 30.05.2017 (αρ.πρωτ. Εισερχ. 3467).

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. για τη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2α του ν. 4412/2016, για την προμήθεια καυσίμων θέρμανσης κίνησης για το Δήμο Νάουσας και τα νομικά του πρόσωπα για ένα (1) έτος προϋπολογιζόμενης δαπάνης 476.260,54€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. (ήτοι 590.563,08€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ) και συγκεκριμένα για τις

ομάδες της διακήρυξης του προηγηθέντος διαγωνισμού για τις οποίες δεν κατατέθηκε καμία προσφορά.

I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

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

2.1 Το Δημοτικό Συμβούλιο του Δήμου Νάουσας, με την υπ' αριθμ 39/2017 απόφασή του (Απόσπασμα Πρακτικού της υπ' αριθμ 3ης/22.02.2017 Συνεδρίασης, με ΑΔΑ: 68ΙΗΩΚ0-ΟΘ7), μεταξύ άλλων ενέκρινε: "τη διενέργεια της προμήθειας πετρελαίου θέρμανσης – κίνησης και λιπαντικών προϋπολογισμού 575.736,74 (πλέον ΦΠΑ 24% 138.176,82 ευρώ, Σύνολο 713.913,56 ευρώ) με την ανοικτή διαδικασία – άνω των ορίων με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση την τιμή τους". Τα νομικά πρόσωπα του Δήμου ήταν το Κέντρο Κοινωνικής Προστασίας και Αλληλεγγύης Δήμου Νάουσας, η Ενιαία Σχολική Επιτροπή της Α'βάθμιας Εκπαίδευσης και η Ενιαία Σχολική Επιτροπή της Β'βάθμιας Εκπαίδευσης.

2.2 Με την υπ' αριθμ 37/2017 απόφασή της (Απόσπασμα Πρακτικού της υπ' αριθμ. 10ης/13.03.2017 Συνεδρίασης, με ΑΔΑ: 6ΟΡΡΩΚ0-ΞΗΤ), η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου, αφού έλαβε υπόψιν την υπ' αριθμ. 3959/17.02.2017 σχετική μελέτη του Δήμου, ενέκρινε τις τεχνικές προδιαγραφές και τους όρους της διακήρυξης του διαγωνισμού, για την προμήθεια καυσίμων θέρμανσης και κίνησης και λιπαντικών για τις ανάγκες του Δήμου και των νομικών προσώπων αυτού.

2.3 Ακολούθως, ο Δήμαρχος Νάουσας εξέδωσε την υπ' αριθμ. πρωτ. 6963/27.03.2017 (ΑΔΑΜ: 17PROC005997153 2017-03-30) σχετική διακήρυξη ανοικτού διαγωνισμού. Όπως ορίστηκε στο άρθρο 1.3 της διακήρυξης, "η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει της τιμής για την προμήθεια λιπαντικών για το σύνολο των ειδών ανά ομάδα, ενώ για την προμήθεια καυσίμων θέρμανσης και κίνησης, το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης στη μέση τιμή λιπαντικής πώλησης στο Νομό Ημαθίας, όπως αυτές προσδιορίζονται από τον αρμόδιο φορέα όπως ισχύει κάθε φορά σύμφωνα με την κείμενη νομοθεσία". Σύμφωνα με το εν λόγω άρθρο της διακήρυξης οι ενδιαφερόμενοι οικονομικοί φορείς μπορούσαν να υποβάλλουν προσφορά για ένα ή περισσότερα τμήματα και ομάδες των προς προμήθεια ειδών, όπως παρουσιάζονται στον Πίνακα 1 που ακολουθεί, ο συνολικός προϋπολογισμός των οποίων ορίστηκε σε 575.736,74€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

Πίνακας 1

ΤΜΗΜΑ 1. ΔΗΜΟΣ ΝΑΟΥΣΑΣ

| A/A | | Είδος προμήθειας | ΚΩΔ CPV | Μον /Μετ | Ποσότητας | Τιμή/μον | Αξία | ΦΠΑ 24% | ΣΥΝΟΛΟ |
|------------------------|----------------|-----------------------------------|----------|---------------|------------|----------|-------------------|------------------|-------------------|
| 1 | ΟΜΑΔΑ 1 | ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ | 09135100 | λίτρα | 130.842,67 | 0,784 | 102.580,64 | 24.619,36 | 127.200,00 |
| ΣΥΝΟΛΟ ΟΜΑΔΑΣ 1 | | | | | | | | | 127.200,00 |
| 2 | ΟΜΑΔΑ 2 | ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΚΙΝΗΣΗΣ (DIESEL) | 09134200 | λίτρα | 170.448,87 | 0,915 | 155.960,72 | 37.430,57 | 193.391,29 |
| 3 | | BENZINΗ ΑΜΟΛΥΒΔΗ | 09132100 | λίτρα | 15.698,58 | 1,171 | 18.383,04 | 4.411,93 | 22.794,97 |
| ΣΥΝΟΛΟ ΟΜΑΔΑΣ 2 | | | | | | | 174.343,76 | 41.842,50 | 216.186,26 |
| | ΟΜΑΔΑ 3 | ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ | | Όπως η μελέτη | | | 15.575,60 | 3.738,14 | 19.313,74 |
| ΣΥΝΟΛΟ ΟΜΑΔΑΣ 3 | | | | | | | | | 19.313,74 |

| | | | |
|---------------|-------------------|------------------|----------------|
| ΣΥΝΟΛΟ | 292.500,00 | 70.200,00 | 362.700 |
|---------------|-------------------|------------------|----------------|

ΤΜΗΜΑ 2. ΚΕΝΤΡΟ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ ΚΑΙ ΑΛΛΗΛΕΓΥΗΣ ΔΗΜΟΥ ΝΑΟΥΣΑΣ

| ΟΜΑΔΑ | ΕΙΔΗ | ΚΑ | ΚΩΔ CPV | ΛΙΤΡΑ | ΤΙΜΗ/ΛΙΤΡΟ | ΚΑΘΑΡΗ ΑΞΙΑ | ΦΠΑ | ΣΥΝΟΛΟ |
|----------|--|-----------------------------|---------------|--------|------------|------------------|------------------|-------------------|
| | | | | | | | 24% | |
| 1 | ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ ΝΑΟΥΣΑΣ | 02.15.6643 02.15.6643.01 | 09135100 | 65.500 | 0,784 | 51.352,00 | 12.324,48 | 63.676,48 |
| 2 | ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ ΑΝΘΕΜΙΩΝ ΚΑΙ ΕΙΡΗΝΟΥΠΟΛΗΣ | 02.15.6643 02.15.6643.01 | 09135100 | 41.200 | 0,784 | 32.300,80 | 7.752,19 | 40.052,99 |
| 3 | ΚΑΥΣΙΜΑ ΚΙΝΗΣΗΣ | 02.15.6641 | 09132100 | 4.188 | 1,171 | 4.904,14 | 1.177,00 | 6.081,14 |
| 4 | ΛΙΠΑΝΤΙΚΑ | 02.15.6641 | ΟΠΩΣ Η ΜΕΛΕΤΗ | | | 247,80 | 59,47 | 307,27 |
| | ΣΥΝΟΛΟ | | | | | 88.804,74 | 21.313,14 | 110.117,88 |

ΤΜΗΜΑ 3 .ΕΝΙΑΙΑ ΣΧΟΛΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ ΤΗΣ ΠΡΩΤΟΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ

| ΟΜΑΔΑ | Είδος προμήθειας | ΚΩΔ CPV | Μον. /Μετ. | Ποσότης | Τιμή/μον. | Αξία | ΦΠΑ 24% | ΣΥΝΟΛΟ |
|---------|--|----------|------------|----------------|--------------|------------------|------------------|-------------------|
| ΟΜΑΔΑ 1 | Πετρέλαιο θέρμανσης Δημοτικής Ενότητας Νάουσας | 09135100 | λίτρα | 80.000 | 0,784 | 62.720,00 | 15.052,80 | 77.772,80 |
| ΟΜΑΔΑ 2 | Πετρέλαιο θέρμανσης Δημοτικής Ενότητας Ανθεμίων και Ειρηνούπολης | 09135100 | λίτρα | 44.000 | 0,784 | 34.496,00 | 8.279,04 | 42.775,04 |
| | | | | 124.000 | 0,784 | 97.216,00 | 23.331,84 | 120.547,84 |

ΤΜΗΜΑ 4. ΕΝΙΑΙΑ ΣΧΟΛΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ ΤΗΣ ΔΕΥΤΕΡΟΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ

| ΟΜΑΔΑ | Είδος προμήθειας | ΚΩΔ CPV | Μον. /Μετ. | Ποσότης | Τιμή/μον. | Αξία | ΦΠΑ 24% | ΣΥΝΟΛΟ |
|--------|--|----------|------------|----------------|--------------|------------------|------------------|-------------------|
| ΟΜΑΔΑ1 | Πετρέλαιο θέρμανσης Δημοτικής Ενότητας Νάουσας | 09135100 | λίτρα | 80.000 | 0,784 | 62.720,00 | 15.052,80 | 77.772,80 |
| ΟΜΑΔΑ2 | Πετρέλαιο θέρμανσης Δημοτικής Ενότητας Ανθεμίων και Ειρηνούπολης | 09135100 | λίτρα | 44.000 | 0,784 | 34.496,00 | 8.279,04 | 42.775,04 |
| | | | | 124.000 | 0,784 | 97.216,00 | 23.331,84 | 120.547,84 |

2.4 Περίληψη της εν λόγω διακήρυξης απεστάλη ηλεκτρονικά (την 28.03.2017) και δημοσιεύθηκε στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε). Συνακόλουθα, η υπ' αριθμ. πρωτ. 7373/30.03.2017 περίληψη της διακήρυξης δημοσιεύτηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβέρνησης (ΦΕΚ 132/07.04.2017), στις εφημερίδες "ΕΘΝΟΣ" και "ΝΑΥΤΕΜΠΟΡΙΚΗ" στις 30.03.2017, στις εφημερίδες "ΒΕΡΟΙΑ" και "ΗΜΑΘΙΑ" στις 05.04.2017 καθώς και στην εφημερίδα "ΗΜΕΡΗΣΙΑ" στις 31.03.2017 και αναρτήθηκε στον ιστότοπο ΔΙΑΥΓΕΙΑ (ΑΔΑ: 6Σ5ΝΩΚ0-7ΡΡ). Επιπλέον, η περίληψη του διαγωνισμού καθώς και τα συμβατικά τεύχη αυτού αναρτήθηκαν στην ιστοσελίδα του Δήμου www.naoussa.gr την 30.03.2017 και στη δικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ με α/α διαγωνισμού 39685) την 31.03.2017. Ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ορίστηκε η 31.03.2017 και ώρα 08:00 π.μ. ενώ ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 02.05.2017 και ώρα 17:00 και ως ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών ορίστηκε η 8.5.2017 και ώρα 10:30 π.μ..

2.5 Με την υπ' αριθμ 92/2017 απόφασή της (Απόσπασμα Πρακτικού της υπ' αριθμ. 19ης/18.05.2017 Συνεδρίασης, με ΑΔΑ: 6ΞΛΕΩΚ0-7ΩΔ), η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου, αφού έλαβε υπόψιν το υπ' αριθμ. πρωτ. 10378/8.5.2017 πρακτικό της Επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού, αποφάσισε: “Εγκρίνει το υπ' αριθμ. 10379/8.5.2017 1ο πρακτικό της επιτροπής διενέργειας του διεθνούς δημόσιου ηλεκτρονικού διαγωνισμού με ανοικτή διαδικασία για την “προμήθεια καυσίμων (θέρμανσης και κίνησης) και λιπαντικών για τις ανάγκες του Δήμου Νάουσας και των Νομικών του Προσώπου” ενδεικτικού προϋπολογισμού 575.736,74 άνευ ΦΠΑ. [...] Και κηρύσσει το διαγωνισμό άγονο για τα παρακάτω τμήματα διότι δεν κατατέθηκε καμία προσφορά:

ΤΜΗΜΑ 1. ΔΗΜΟΣ ΝΑΟΥΣΑΣ

| A/A | | Είδος προμήθειας | ΚΩΔ CPV | Μον. /Μετ. | Ποσότης | Τιμή/μον. | Αξία | ΦΠΑ 24% | ΣΥΝΟΛΟ |
|------------------------|----------------|-----------------------------------|----------|------------|------------|-----------|-------------------|------------------|-------------------|
| 1 | ΟΜΑΔΑ 1 | ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΘΕΡΜΑΝΣΗΣ | 09135100 | λίτρα | 130.842,67 | 0,784 | 102.580,64 | 24.619,36 | 127.200,00 |
| ΣΥΝΟΛΟ ΟΜΑΔΑΣ 1 | | | | | | | | | 127.200,00 |
| 2 | ΟΜΑΔΑ 2 | ΠΕΤΡΕΛΑΙΟ ΚΙΝΗΣΗΣ (DIESEL) | 09134200 | λίτρα | 170.448,87 | 0,915 | 155.960,72 | 37.430,57 | 193.391,29 |
| 3 | | ΒΕΝΖΙΝΗ ΑΜΟΛΥΒΔΗ | 09132100 | λίτρα | 15.698,58 | 1,171 | 18.383,04 | 4.411,93 | 22.794,97 |
| ΣΥΝΟΛΟ ΟΜΑΔΑΣ 2 | | | | | | | 174.343,76 | 41.842,50 | 216.186,26 |

ΤΜΗΜΑ 2. ΚΕΝΤΡΟ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ ΚΑΙ ΑΛΛΗΛΕΓΓΥΗΣ ΔΗΜΟΥ ΝΑΟΥΣΑΣ

| ΟΜΑΔΑ | ΕΙΔΗ | ΚΑ | ΚΩΔ CPV | ΛΙΤΡΑ | ΤΙΜΗ / ΛΙΤΡΟ | ΚΑΘΑΡΗ ΑΞΙΑ | ΦΠΑ | ΣΥΝΟΛΟ |
|----------|------------------------|------------|----------|-------|--------------|-------------|----------|----------|
| 3 | ΚΑΥΣΙΜΑ ΚΙΝΗΣΗΣ | 02.15.6641 | 09132100 | 4.188 | 1,171 | 4.904,14 | 1.177,00 | 6.081,14 |

ΤΜΗΜΑ 3. ΕΝΙΑΙΑ ΣΧΟΛΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ ΤΗΣ ΠΡΩΤΟΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ

| ΟΜΑΔΑ | Είδος προμήθειας | ΚΩΔ CPV | Μον. /Μετ. | Ποσότης | Τιμή/μον. | Αξία | ΦΠΑ 24% | ΣΥΝΟΛΟ |
|---------|--|----------|------------|----------------|--------------|------------------|------------------|-------------------|
| ΟΜΑΔΑ 1 | Πετρέλαιο θέρμανσης Δημοτικής Ενότητας Νάουσας | 09135100 | λίτρα | 80.000 | 0,784 | 62.720,00 | 15.052,80 | 77.772,80 |
| ΟΜΑΔΑ 2 | Πετρέλαιο θέρμανσης Δημοτικής Ενότητας Ανθεμίων και Ειρηνούπολης | 09135100 | λίτρα | 44.000 | 0,784 | 34.496,00 | 8.279,04 | 42.775,04 |
| | | | | 124.000 | 0,784 | 97.216,00 | 23.331,84 | 120.547,84 |

ΤΜΗΜΑ 4. ΕΝΙΑΙΑ ΣΧΟΛΙΚΗΣ ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ ΤΗΣ ΔΕΥΤΕΡΟΒΑΘΜΙΑΣ ΕΚΠΑΙΔΕΥΣΗΣ

| ΟΜΑΔΑ | Είδος προμήθειας | ΚΩΔ CPV | Μον. /Μετ. | Ποσότης | Τιμή/μον. | Αξία | ΦΠΑ 24% | ΣΥΝΟΛΟ |
|---------|--|----------|------------|----------------|--------------|------------------|------------------|-------------------|
| ΟΜΑΔΑ 1 | Πετρέλαιο θέρμανσης Δημοτικής Ενότητας Νάουσας | 09135100 | λίτρα | 80.000 | 0,784 | 62.720,00 | 15.052,80 | 77.772,80 |
| ΟΜΑΔΑ 2 | Πετρέλαιο θέρμανσης Δημοτικής Ενότητας Ανθεμίων και Ειρηνούπολης | 09135100 | λίτρα | 44.000 | 0,784 | 34.496,00 | 8.279,04 | 42.775,04 |
| | | | | 124.000 | 0,784 | 97.216,00 | 23.331,84 | 120.547,84 |

2.6 Με την υπ' αριθμ 196/2017 απόφασή του (Απόσπασμα Πρακτικού της υπ' αριθμ. 11ης/24.05.2017 Συνεδρίασης, με ΑΔΑ: ΩΤΟΛΩΚ0-ΒΚΛ), το Δημοτικό Συμβούλιο του Δήμου “εγκρίνει την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την προμήθεια καυσίμων θέρμανσης και κίνησης, χωρίς προηγούμενη δημοσίευση και κατόπιν της σύμφωνης γνώμης από την Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων Γενική Διεύθυνση

Δημοσίων Συμβάσεων χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της υπ' αριθμ. Πρωτ. 6963/27-3-2017 διακήρυξης, λαμβάνοντας υπόψη την υπ' αριθμ. 92/2017 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, για τον ανοικτό διεθνή ηλεκτρονικό διαγωνισμό ο οποίος διεξάχθηκε στις 2-5-2017 ενδεικτικού προϋπολογισμού 713.913,56 ευρώ συμπεριλαμβανομένου το ΦΠΑ και κηρύχθηκε άγονος ως προς την προμήθεια πετρελαίου θέρμανσης και κίνησης, του Δήμου Νάουσας και των Νομικών του προσώπων διότι δεν κατατέθηκε καμία προσφορά συνολικού προϋπολογισμού: 590.563,08 ευρώ”.

3. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Νάουσας αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., κατ' άρθρο 32 παρ. 2 περ. α' του ν.4412/2016 προκειμένου να αναθέσει την προμήθεια καυσίμων συνολικού προϋπολογισμού 476.260,54€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. (ήτοι 590.563,08€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ) έπειτα από τη διενέργεια διαπραγμάτευσης, χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων και των τεχνικών προδιαγραφών του προηγθέντος άγονου διαγωνισμού για τα εν λόγω αιτούμενα είδη.

II. Νομικό πλαίσιο

4. 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 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 εμπίπτουν, 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 [...]».

5. Η διάταξη του άρθρου 2 παρ. 2 του ν.4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)» ορίζει:

“Ο παρών νόμος θεσπίζει κανόνες: α) για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης δημοσίων συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου Ι (άρθρα 2 έως 221) [...] Οι διατάξεις του παρόντος εφαρμόζονται, με την επιφύλαξη των παραγράφων 3 έως 7, σε όλες τις συμβάσεις των περιπτώσεων α' και β', ανεξαρτήτως είδους και εκτιμώμενης αξίας αυτών, εκτός αν άλλως ορίζεται στις επιμέρους διατάξεις αυτού”.

6. Το άρθρο 3 παρ. 1 και 2 του ίδιου νόμου ορίζει τα παρακάτω: “1. Το παρόν Βιβλίο (άρθρα 3 έως 221) θεσπίζει κανόνες για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που πραγματοποιούνται από αναθέτουσες αρχές, ανεξαρτήτως εκτιμώμενης αξίας αυτών, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στο παρόν άρθρο. 2. Διαδικασία σύναψης σύμβασης ή σύμβαση κατά την έννοια του παρόντος Βιβλίου είναι η απόκτηση, μέσω δημόσιας σύμβασης, από μία ή περισσότερες αναθέτουσες αρχές, έργων, αγαθών ή υπηρεσιών από οικονομικούς φορείς που επιλέγονται από τις εν λόγω αναθέτουσες αρχές, ανεξαρτήτως του κατά πόσον τα έργα, τα αγαθά ή οι υπηρεσίες προορίζονται για την εξυπηρέτηση σκοπού δημοσίου συμφέροντος”.

7. Σύμφωνα με το άρθρο 5 του ίδιου νόμου: “Ως κατώτατα όρια, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ, ορίζονται τα ακόλουθα: [...] γ) 209.000 ευρώ 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 άμυ-

νας, όταν οι συμβάσεις αυτές αφορούν προϊόντα που δεν εμπίπτουν στο Παράρτημα ΙΙΙ του Προσαρτήματος Α”.

8. Στο άρθρο 6 παρ. 1, 3, 9 και 10 του ίδιου νόμου ορίζεται ότι: “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 κατατέμεται κατά τρόπο ώστε να αποφεύγεται η εφαρμογή οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου, εκτός αν αυτό δικαιολογείται από αντικειμενικούς λόγους. [...] 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. 10. Κατά παρέκκλιση από τα προβλεπόμενα στις παραγράφους 8 και 9, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αναθέτουν συμβάσεις για μεμονωμένα τμήματα κατά τις διατάξεις του παρόντος Βιβλίου, λαμβάνοντας υπόψη την εκτιμώμενη αξία μόνο του τμήματος, εφόσον αυτή, χωρίς ΦΠΑ, είναι μικρότερη από 80.000 ευρώ για προμήθειες ή υπηρεσίες ή από 1.000.000 ευρώ για έργα. Πάντως, η συνολική αξία των τμημάτων που ανατίθενται με αυτόν τον τρόπο, δεν υπερβαίνει το 20 % της συνολικής αξίας όλων των τμημάτων στις οποίες έχει διαιρεθεί το προτεινόμενο έργο, η προτεινόμενη απόκτηση ομοιογενών αγαθών ή η προτεινόμενη παροχή υπηρεσιών”.

9. Η διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α του ν. 4412/2016, ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, και στην οποία ορίζεται: “2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών σε οποιαδήποτε από τις κατωτέρω περιπτώσεις: α) εάν, ύστερα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία είτε δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή αίτηση συμμετοχής είτε καμία από τις υποβληθείσες προσφορές ή αιτήσεις συμμετοχής δεν είναι κατάλληλη, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Επιτροπή μετά από αίτημα της”.

10. 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”.

11. Το άρθρο 63 του ν. 4412/2016 ορίζει: “Οι προκηρύξεις σύμβασης χρησιμοποιούνται ως μέσο προκήρυξης του διαγωνισμού για όλες τις διαδικασίες, με την επιφύλαξη του δεύτερου εδαφίου της παρ. 5 του άρθρου 26 και του άρθρου 32. Οι προκηρύξεις σύμβασης περιέχουν τις πληροφορίες που προβλέπονται στο Μέρος Γ' του Παραρτήματος V του Προσαρτήματος Α' και δημοσιεύονται, σύμφωνα με το άρθρο 65. Το παρόν άρθρο δεν εφαρμόζεται στις δημόσιες συμβάσεις κάτω των ορίων”.

12. Το άρθρο 65 παρ. 1 του ν. 4412/2016 ορίζει: *“1. Οι προκηρύξεις και οι γνωστοποιήσεις που αναφέρονται στα άρθρα 62, 63 και 64 περιλαμβάνουν τις πληροφορίες που προβλέπονται στο Παράρτημα V του Προσαρτήματος Α' υπό τη μορφή τυποποιημένων εντύπων, συμπεριλαμβανομένων και των τυποποιημένων εντύπων για τα διορθωτικά”.*

13. Το άρθρο 66 παρ. 4 του ως άνω νόμου προβλέπει: *“4. Οι προκηρύξεις και οι γνωστοποιήσεις που δημοσιεύονται σε εθνικό επίπεδο δεν περιλαμβάνουν πληροφορίες άλλες από εκείνες που περιέχονται στις προκηρύξεις και γνωστοποιήσεις που αποστέλλονται στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ένωσης ή δημοσιεύονται στο «προφίλ αγοραστή» αλλά αναφέρουν την ημερομηνία αποστολής της προκήρυξης/γνωστοποίησης που εστάλη στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ένωσης ή της δημοσίευσης στο «προφίλ αγοραστή».*

14. Το άρθρο 379 παρ. 1 & 2 του ως άνω νόμου προβλέπει:

“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

15. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Νάουσας, 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 476.260,54€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., που αποτελεί τμήμα μίας μεγαλύτερης σύμβασης του Δήμου προϋπολογισθείσας αξίας 575.736,74€ μη συμπεριλαμβανομένου 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.

16. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση, έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007 και ήδη στα παρόμοιου περιεχομένου άρθρα 26 και 32 του ν. 4412/2016 (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 συστατικής 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).

17. Η εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν.4412/2016 της οποίας γίνεται ρητά επίκληση από τον αιτούντα Δήμο και στη βάση της οποίας οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκή-

ρυξης προϋποθέτει: α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, β) να μην έχει υποβληθεί κατά την ανωτέρω νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, καμία προσφορά ή αίτηση συμμετοχής είτε καμία από τις υποβληθείσες προσφορές ή αιτήσεις συμμετοχής να μην κρίνεται κατάλληλη και γ) να μην τροποποιούνται ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση. Επιπλέον, προϋποθέτει ότι σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση προς αυτήν, σχετικής εκθέσεως. (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).

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

18.1 Ως προς την προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας:

Ο Δήμος Νάουσας διενήργησε διεθνή ανοικτό διαγωνισμό, προϋπολογισμού δαπάνης 575.736,74€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. για την προμήθεια καυσίμων θέρμανσης και κίνησης και λιπαντικών για τις ανάγκες του Δήμου και των νομικών προσώπων αυτού για ένα (1) έτος από την υπογραφή της σύμβασης.

Η εν λόγω διακήρυξη, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, περιείχε όρους οι οποίοι φαίνεται ότι έρχονται σε διάσταση με τις σχετικές διατάξεις του ν. 4412/2016. Ειδικότερα:

α) Σύμφωνα με τις προπαρατεθείσες διατάξεις των άρθρων 63 και 65 παρ. 1 του ν. 4412/2016, συνάγεται, μεταξύ άλλων, ότι σε όλες τις ανοικτές διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων, όταν αυτές εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής των διατάξεων του ως άνω νόμου, οι αναθέτουσες αρχές που διενεργούν τους δημόσιους διαγωνισμούς υποχρεούνται, πλην άλλων, να τηρούν προσήκουσα δημοσιότητα των όρων της σύμβασης σε επίπεδο Ευρωπαϊκής Ένωσης, αποστέλλοντας προς δημοσίευση στην ΕΕΕΕ προκήρυξη σύμβασης συντεταγμένη σε τυποποιημένο έντυπο, η οποία περιλαμβάνει κατ' ελάχιστον τις αναφερόμενες στο Παράρτημα V του Προσαρτήματος Α' του ως άνω νόμου πληροφορίες και η οποία, στο πλαίσιο των αρχών της ίσης μεταχείρισης των ενδιαφερομένων οικονομικών φορέων και της αποφυγής των διακρίσεων (άρθρο 66 παρ. 4 του ν. 4412/2016), δεν επιτρέπεται να περιέχει διαφορετικές πληροφορίες από την περίληψη διακήρυξης που δημοσιεύεται σε εθνικό επίπεδο, προκειμένου να αποφεύγεται η διακριτική μεταχείριση σε βάρος των αλλοδαπών ενδιαφερόμενων οικονομικών φορέων (πρβλ. ενδεικτικά και Απόφαση 167/2015 της Αρχής, αναρτημένη στο www.eaadhsy.gr).

Περαιτέρω, σύμφωνα και με τα σχετικώς οριζόμενα στην Κατευθυντήρια Οδηγία αριθμ. 4/2014 της Αρχής (αναρτημένη στο www.eaadhsy.gr με θέμα "Τήρηση διατυπώσεων δημοσιότητας κατά τη διαδικασία σύναψης δημοσίων συμβάσεων"), "οι πληροφορίες που περιέχονται στις προκηρύξεις πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία ώστε να επιτρέπεται στους ενδιαφερόμενους να τις κατανοούν πλήρως και να τις ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο προκειμένου να κρίνουν εάν ενδιαφέρονται να εκδηλώσουν το ενδιαφέρον τους για την εν λόγω σύμβαση. Υπογραμμίζεται ότι η αποστολή του εντύπου δημοσίευσης προς την ΕΕΕΕ καλύπτει την υποχρέωση δημοσιότητας μόνον όταν συμπληρώνονται ορθά όλα τα πεδία του ενδεδειγμένου εντύπου, ήτοι όταν περιλαμβάνει όλες τις πληροφορίες που ρητά αναφέρονται στο Παράρτημα VII Α του πδ 60/2007. [...] Όλες οι παραπάνω πληροφορίες που ζητούνται από τα τυποποιημένα έντυπα δύναται, υπό προϋποθέσεις, ανάλογα με τις περιστάσεις, να κριθούν ουσιώδεις και η παράλειψή τους ουσιώδους πλημμέλεια της διαγωνιστικής διαδικασίας η οποία πλήττει τις αρχές του ανταγωνισμού, της πρόσβασης στις διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων και της διαφάνειας".

Εν προκειμένω, η δημοσιευθείσα στην ΕΕΕΕ προκήρυξη σύμβασης δεν παρείχε καμία πληροφορία όσον

αφορά μία σειρά βασικών όρων της σύμβασης, όπως α) τα τμήματα της σύμβασης για τα οποία μπορούσε να υποβληθεί προσφορά (πεδίο II.1.8: Τμήματα), β) τις συνολικές ποσότητες φυσικού αντικείμενου / τη συνολική εκτιμώμενη αξία σε € της σύμβασης (πεδίο II.2.1: Συνολική ποσότητα ή έκταση), γ) την προβλεπόμενη διάρκεια ή προθεσμία ολοκλήρωσης της σύμβασης (πεδίο II.3) και δ) τις απαιτούμενες εγγυήσεις συμμετοχής στο διαγωνισμό και καλής εκτέλεσης σύμβασης (πεδίο III.1.1: Απαιτούμενες εγγυήσεις).

Η κατά τα ως άνω ελλιπής δημοσιότητα των προαναφερομένων βασικών όρων της σύμβασης, κυρίως στην ΕΕΕΕ, στέρησε ενδεχομένως από τους ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς, και δη τους αλλοδαπούς, την πληροφορία τόσο ως προς τη συνολική εκτιμώμενη αξία σε €, τη χρονική διάρκεια και τις ποσότητες φυσικού αντικείμενου της σύμβασης όσο και ως προς τη δυνατότητα που τους παρέιχε η διακήρυξη για υποβολή προσφοράς για τα επιμέρους τμήματα των προμηθευομένων ειδών ανά φορέα παράδοσης καθώς και την πληροφορία ως προς τις σχετικές εγγυήσεις συμμετοχής στο διαγωνισμό, γεγονός που ενδεχομένως συνέχεται με τη μη εκδήλωση του ενδιαφέροντος των δυνητικών προμηθευτών και το άγονο αποτέλεσμα του διαγωνισμού στα τμήματα των καυσίμων (βλ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 211/2014, 296/2015, 26/2016).

Δευτερευόντως, επισημαίνεται ότι η δημοσιευθείσα στην ΕΕΕΕ προκήρυξη σύμβασης δεν περιελάμβανε καμία πληροφορία όσον αφορά περαιτέρω βασικούς όρους της σύμβασης, και συγκεκριμένα τις προϋποθέσεις συμμετοχής όσον αφορά την προσωπική κατάσταση των οικονομικών φορέων, οι οποίες επιφέρουν τον αποκλεισμό τους και τα απαιτούμενα στοιχεία βάσει των οποίων αποδεικνύεται ότι αυτοί δεν εμπíπτουν στις περιπτώσεις που δικαιολογούν αποκλεισμό, συμπεριλαμβανομένων των απαιτήσεων για εγγραφή σε επαγγελματικό μητρώο (πεδίο III.2.1).

Σημειώνεται ότι σύμφωνα με τη νομολογία η παράλειψη ή η πλημμελής τήρηση των διατυπώσεων δημοσιότητας συνιστά παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας του διαγωνισμού, η οποία πλήττει τις αρχές του ανταγωνισμού, της πρόσβασης στις διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων και της διαφάνειας και καθιστά μη νόμιμη τη διαγωνιστική διαδικασία (βλ. Ελ. Συν. VI Τμήμα 935/2013, 408/2012, 2263, 1780, 1646/2011), με επακόλουθο τη μη νόμιμη προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης.

β) Όπως προκύπτει από το άρθρο 5.1.2 περ. γ της διακήρυξης, η αναθέτουσα αρχή όρισε την κράτηση υπέρ Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. σε ποσοστό 0,10% επί της συμβατικής αξίας ενώ το ποσοστό αυτό σύμφωνα με την παρ. 7 του άρθρου 375 του ν.4412/2016 ορίστηκε σε 0,06%.

18.2 Ως προς τη μη υποβολή προσφοράς ή τη μη ύπαρξη κατάλληλης προσφοράς:

Με την υπ' αριθμ 92/2017 απόφασή της (Απόσπασμα Πρακτικού της υπ' αριθμ. 19ης/18.05.2017 Συνεδρίασης, με ΑΔΑ: 6ΞΛΕΩΚ0-7ΩΔ), η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου, αφού έλαβε υπόψιν το υπ' αριθμ. πρωτ. 10378/8.5.2017 πρακτικό της Επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού, αποφάσισε: *“Εγκρίνει το υπ' αριθμ. 10379/8.5.2017 1ο πρακτικό της επιτροπής διενέργειας του διεθνούς δημόσιου ηλεκτρονικού διαγωνισμού με ανοικτή διαδικασία για την “προμήθεια καυσίμων (θέρμανσης και κίνησης) και λιπαντικών για τις ανάγκες του Δήμου Νάουσας και των Νομικών του Προσώπου” ενδεικτικού προϋπολογισμού 575.736,74 άνευ ΦΠΑ. [...] Και κηρύσσει το διαγωνισμό άγονο για τα παρακάτω τμήματα (σ.σ. τα περιλαμβανόμενα στο υπό εξέταση αίτημα του Δήμου) διότι δεν κατατέθηκε καμία προσφορά”.*

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

Με την υπ' αριθμ 196/2017 απόφασή του (Απόσπασμα Πρακτικού της υπ' αριθμ. 11ης/24.05.2017 Συνεδρίασης, με ΑΔΑ: ΩΤΟΛΩΚ0-ΒΚΛ), το Δημοτικό Συμβούλιο του Δήμου "εγκρίνει την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την προμήθεια καυσίμων θέρμανσης και κίνησης, χωρίς προηγούμενη δημοσίευση και κατόπιν της σύμφωνης γνώμης από την Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων Γενική Διεύθυνση Δημοσίων Συμβάσεων χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της υπ' αριθμ. πρωτ. 6963/27-3-2017 διακήρυξης, λαμβάνοντας υπόψη την υπ' αριθμ. 92/2017 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, για τον ανοικτό διεθνή ηλεκτρονικό διαγωνισμό ο οποίος διεξάχθηκε στις 2-5-2017 ενδεικτικού προϋπολογισμού 713.913,56 ευρώ συμπεριλαμβανομένου το ΦΠΑ και κηρύχθηκε άγονος ως προς την προμήθεια πετρελαίου θέρμανσης και κίνησης, του Δήμου Νάουσας και των Νομικών του προσώπων διότι δεν κατατέθηκε καμία προσφορά συνολικού προϋπολογισμού: 590.563,08 ευρώ".

Μία τροποποίηση είναι δε ουσιώδης, όταν οι νέοι όροι εάν είχαν γνωστοποιηθεί στο πλαίσιο της αρχικής διαδικασίας του διαγωνισμού, θα είχαν ενδεχομένως ως αποτέλεσμα την εκδήλωση ενδιαφέροντος εκ μέρους πρόσθετων υποψηφίων (ΔΕΚ C-337/05 Επιτροπή των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων κατά Ιταλικής Δημοκρατίας απόφαση της 08.04.2008, C-157/06 Επιτροπή των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων κατά Ιταλικής Δημοκρατίας, απόφαση της 02.10.2008, αποφ. VI Τμ. 2845/2010 ΕΣ, αποφ. VI Τμ. 29/2012 ΕΣ, Γνωμ ΝΣΚ 234/2006/Ολομ.).

19. Συνεπώς, από την υπαγωγή των πραγματικών περιστατικών στις προαναφερόμενες διατάξεις, διαπιστώνεται ότι δεν προκύπτει η συνδρομή των προϋποθέσεων της παραγράφου 2, περίπτωση α' του άρθρου 32 του ν. 4412/2016 για την παροχή σύμφωνης γνώμης για την αιτούμενη προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης. Παράλληλα, από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου της υπόθεσης, δεν προκύπτει η συνδρομή κάποιας εκ των υπολοίπων περιπτώσεων του προαναφερόμενων άρθρου του ίδιου ως άνω νόμου.

V. Συμπέρασμα

20. 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:

Τη μη παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος του **Δήμου Νάουσας**, 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, για την ανάθεση της προμήθειας καυσίμων κίνησης και θέρμανσης για τις ανάγκες των υπηρεσιών και των νομικών προσώπων του Δήμου, για ένα έτος, προϋπολογισμού 476.260,54€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. (ήτοι 590.563,08€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ), **λόγω μη συνδρομής** των προς τούτο τασσομένων προϋποθέσεων, βάσει των διατάξεων του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016.

Αθήνα, 23 Ιουνίου 2017

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Πρόεδρος

Γεώργιος Καταπόδης