



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ
Δ/ΝΣΗ ΝΟΜΙΚΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ

ΑΠΟΦΑΣΗ

158/2014

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 15η Μαΐου του έτους δύο χιλιάδες δεκατέσσερα (2014) ημέρα Πέμπτη και ώρα 10:00 και επί της οδού Λ. Κηφισίας 7 στους Αμπελοκήπους, 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:

Πρόεδρος: Ράϊκος Δημήτριος
Μέλη: Καραμανλής Ευάγγελος
Κουλούρη Ιωάννα
Λουρίκας Δημήτριος
Σταθακόπουλος Δημήτριος

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

Γραμματέας: Στυλιανή Τσιάβου

Εισηγήτρια: Στυλιανή Παρασκευά, Χημικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Ερώτημα: Το υπ' αριθ. πρωτ. 21179/01.04.2014 αίτημα του Δήμου Καλλιθέας, το οποίο παρελήφθη από την Αρχή στις 03.04.2014 (αριθ. πρωτ. 1615), όπως συμπληρώθηκε με το υπ' αριθ. πρωτ. 24208/22.04.2014 έγγραφο (αριθ. πρωτ. Αρχής 1970/30.04.2014).

ΘΕΜΑ: Διατύπωση σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, για τη σύναψη σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια τροφίμων, για τις ανάγκες του Δήμου, του νομικού του προσώπου «Οργανισμός Παιδικής Αγωγής & Άθλησης "ΓΙΑΝΝΗΣ ΓΑΛΛΟΣ"» και της Μονομετοχικής Δημοτικής Ανώνυμης Εταιρείας Καλλιθέας, προϋπολογισθείσας δαπάνης 378.687,70€ χωρίς ΦΠΑ.

1. Με το υπ' αριθ. πρωτ. 21179/01.04.2014 αίτημα του Δήμου Καλλιθέας προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. το οποίο παρελήφθη στις 03.04.2014 (αριθ. πρωτ. εισερχ. 1615), όπως συμπληρώθηκε με το υπ' αριθ. πρωτ. 24208/22.04.2014 έγγραφο, το οποίο παρελήφθη από την Αρχή στις 30.04.2014 (αρ. πρωτ. 1970), ο Δήμος Καλλιθέας αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ' (δδ') του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, για τη σύναψη σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια τροφίμων, για τις ανάγκες του Δήμου, του Νομικού Προσώπου "Όργανισμός Παιδικής Αγωγής & Άθλησης ΓΙΑΝΝΗΣ ΓΑΛΛΟΣ" και της Μονομετοχικής Δημοτικής Ανώνυμης Εταιρείας, προϋπολογισθείσας δαπάνης 378.687,70€ πλέον ΦΠΑ ή 430.142,33€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, συνολικού προϋπολογισμού 535.685,20€ πλέον ΦΠΑ ή 607.549,83€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

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' αριθ. 291/2013 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Καλλιθέας, πρακτικό της 26ης συνεδρίασης έτους 2013 (02.12.2013) εγκρίθηκαν οι τεχνικές προδιαγραφές και καθορίστηκαν οι όροι διακήρυξης του διαγωνισμού για την «Προμήθεια τροφίμων», προϋπολογισμού 607.549,83€ με το ΦΠΑ. Η εν λόγω μελέτη, η οποία προβλέπει ως τρόπο εκτέλεσης της προμήθειας τη διενέργεια διεθνούς ανοικτού δημόσιου διαγωνισμού, περιλαμβάνει τεχνική έκθεση, τεχνικές προδιαγραφές, συγγραφή υποχρεώσεων, ενδεικτικό προϋπολογισμό και τεύχος προκήρυξης.

2.2. Στη συνέχεια, συντάχθηκε η υπ' αριθ. 1220/11.12.2013 διακήρυξη (ΑΔΑ:ΒΛΓΕΩΕΚ-ΞΑ7), για τη διενέργεια ανοικτού διεθνούς δημόσιου διαγωνισμού για προμήθεια τροφίμων, συνολικού προϋπολογισμού όλων των ομάδων 607.549,83€ με το ΦΠΑ.

Συγκεκριμένα η προμήθεια τροφίμων αφορά:

ΟΜΑΔΑ 1η – ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΓΙΑ ΤΗ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑ ΤΟΥ ΚΟΙΝΩΝΙΚΟΥ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ

Α' ΕΛΑΙΑ, ποσού 44.002,20€ με το ΦΠΑ.

Β' ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ, ποσού 105.852,89€ με το ΦΠΑ.

Γ' ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΓΑΛΑΚΤΟΣ ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΔΙΚΑΙΟΥΧΟΥΣ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΟΥΣ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ΚΑΛΛΙΘΕΑΣ, ποσού 124.300,00€ με το ΦΠΑ.

Δ' ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΓΛΥΚΩΝ & ΑΝΑΨΥΚΤΙΚΩΝ ΓΙΑ ΤΗ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑ ΤΟΥ ΠΕΡΙΠΤΕΡΟΥ ΕΟΡΤΩΝ ΕΤΟΥΣ 2014, ποσού 7.000,00€ με το ΦΠΑ.

ΟΜΑΔΑ 2η - "ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΠΑΙΔΙΚΗΣ ΑΓΩΓΗΣ & ΑΘΛΗΣΗΣ ΓΙΑΝΝΗΣ ΓΑΛΛΟΣ" ΤΡΟΦΙΜΑ ΓΙΑ ΤΙΣ ΑΝΑΓΚΕΣ ΤΩΝ ΠΑΙΔΙΚΩΝ ΚΑΙ ΒΡΕΦΟΝΗΠΙΑΚΩΝ ΣΤΑΘΜΩΝ

Α' ΕΛΑΙΑ, ποσού 4.999,78€ με το ΦΠΑ.

Β' ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ, ποσού 65.000,00€ με το ΦΠΑ.

Γ' ΕΙΔΗ ΟΠΩΡΟΠΩΛΕΙΟΥ, ποσού 40.000,00€ με το ΦΠΑ.

Δ' ΕΙΔΗ ΑΡΤΟΠΩΛΕΙΟΥ, ποσού 25.000,00€ με το ΦΠΑ.

Ε' ΕΙΔΗ ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ, ποσού 20.000,00€ με το ΦΠΑ.

ΣΤ' ΕΙΔΗ ΚΡΕΟΠΩΛΕΙΟΥ, ποσού 40.000,00€ με το ΦΠΑ.

Ζ' ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΦΡΕΣΚΟΥ ΓΑΛΑΚΤΟΣ ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΔΙΚΑΙΟΥΧΟΥΣ ΥΠΑΛΛΗΛΟΥΣ ΤΟΥ ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΥ ΠΑΙΔΙΚΗΣ ΑΓΩΓΗΣ & ΑΘΛΗΣΗΣ "ΓΙΑΝΝΗΣ ΓΑΛΛΟΣ", ποσού 50.000,00€ με το ΦΠΑ.

ΟΜΑΔΑ 3η – ΜΟΝΟΜΕΤΟΧΙΚΗ ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΚΑΛΛΙΘΕΑΣ

Α' ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ ΓΙΑ ΤΟ ΚΥΛΙΚΕΙΟ ΤΟΥ ΔΗΜΟΤΙΚΟΥ ΚΟΙΜΗΤΗΡΙΟΥ, ΤΟ ΚΥΛΙΚΕΙΟ ΣΤΗ ΠΛΑΤΕΙΑ ΔΑΒΑΚΗ ΚΑΙ ΓΙΑ ΤΟ ΓΡΑΦΕΙΟ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΧΕΣΕΩΝ, ποσού 78.287,46€ με το ΦΠΑ.

Β' ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΦΡΕΣΚΟΥ ΓΑΛΑΚΤΟΣ ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΔΙΚΑΙΟΥΧΟΥΣ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΟΥΣ ΤΗΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗΣ, ποσού 3.107,50€ με το ΦΠΑ.

Κριτήριο κατακύρωσης ορίστηκε για τα είδη οπωρολαχανοπωλείου, είδη κρεοπωλείου, τα κατεψυγμένα είδη (ιχθυοπωλείου και οπωροπωλείου) και το ελαιόλαδο, το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί της μέσης ημερήσιας τιμής πώλησης του είδους την ημέρα παράδοσης, όπως αυτή προκύπτει από το εκάστοτε εκδιδόμενο δελτίο πιστοποίησης τιμών της υπηρεσίας εμπορίου της Περιφέρειας Αττικής, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 13 του Ν. 3438/2006. Για τα υπόλοιπα είδη η ανάθεση θα γίνει σε προμηθευτή που θα προσφέρει τη χαμηλότερη τιμή στις τιμές της μελέτης.

Στο άρθρο 1 της διακήρυξης αναφέρεται ότι: «Προκηρύσσουμε ανοικτό διεθνή διαγωνισμό, με κριτήριο κατακύρωσης [...] για κάθε υποομάδα των προς προμήθεια ειδών του πίνακα [...]».

Σύμφωνα με το άρθρο 8 της διακήρυξης: «α) Η εγγύηση για τη συμμετοχή στη δημοπρασία, εφ' όσον η προσφορά καλύπτει το σύνολο των ειδών, ορίζεται σε ποσοστό 5% του συνολικού προϋπολογισμού της προμήθειας συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 23% και 13% , γ) Όταν η προσφορά αφορά μέρος μόνο των προς προμήθεια ειδών, γίνεται δεκτή και στην περίπτωση που η εγγύηση καλύπτει το προαναφερόμενο ποσοστό 5% όχι επί του συνόλου του ενδεικτικού προϋπολογισμού της μελέτης αλλά επί του μέρους του που αντιστοιχεί στο μέρος των προς προμήθεια ειδών που προσφέρονται. Σε αυτή την περίπτωση όμως η κατακύρωση περιορίζεται για το μέρος των προς προμήθεια ειδών που καλύπτεται από την εγγύηση».

Στο άρθρο 16 της διακήρυξης για την αξιολόγηση προσφορών ορίζεται ότι: «16.1 Όταν κριτήριο κατακύρωσης, ορισμένου είδους της προμήθειας είναι η χαμηλότερη τιμή, για την τελική επιλογή του προμηθευτή λαμβάνονται υπόψη τα παρακάτω κριτήρια αξιολόγησης: α) η συμφωνία της προσφοράς προς τους όρους της διακήρυξης και τις τεχνικές προδιαγραφές της μελέτης, β) ο ανταγωνισμός που αναπτύχθηκε, γ) η προσφερόμενη τιμή σε σχέση με τις τιμές που προσφέρθηκαν σε προηγούμενους διαγωνισμούς και την τρέχουσα στην αγορά τιμή για όμοιο ή παραμυφερές είδος [...]. Η κατακύρωση τελικά γίνεται στον σύμφωνο με τις τεχνικές προδιαγραφές και τους όρους της διακήρυξης υποψήφιο προμηθευτή, του οποίου η προσφορά κρίθηκε με τα παραπάνω στοιχεία πλήρης και οικονομικότερη». Επίσης, στο άρθρο 20 της διακήρυξης, ορίζεται ότι οι προμηθευτές υποχρεούνται να αναφέρουν στις προσφορές τους την χώρα προέλευσης και παραγωγής των προς προμήθεια ειδών.

Στο Παράρτημα Α «Τεχνικές προδιαγραφές της προμήθειας τροφίμων για τις ανάγκες του Δήμου, του Κοινωνικού Παντοπωλείου, του Νομικού Προσώπου Οργανισμός παιδικής Αγωγής & Άθλησης “ΓΙΑΝΝΗΣ ΓΑΛΛΟΣ”, της Μονομετοχικής Δημοτικής Ανώνυμης Εταιρείας», αναφέρεται στα ΕΛΑΙΑ της Ομάδας 1 και 2 “το ελαιόλαδο πρέπει να είναι κατά προτίμηση ελληνικό”, στα ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ (Ζυμαρικά-Όσπρια-Ρύζι-Δημητριακά) της Ομάδας 1 και 2 “χώρα παρασκευής τους να είναι κατά προτίμηση η Ελλάδα”, στα ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ της Ομάδας 2 (Τυριά-Φέτα) “να παράγεται και να συσκευάζεται κατά προτίμηση στην Ελλάδα”, (Μέλι) “η συγκομιδή και η παραγωγή να γίνεται κατά προτίμηση στην Ελλάδα”, (Αλεύρι) “να παράγεται και να συσκευάζεται κατά προτίμηση στην Ελλάδα”, (Αυγά) “να παράγονται στην Ελλάδα”, (Λοιπά είδη) “να παράγονται ή να συσκευάζονται κατά προτίμηση στην Ελλάδα”, στα ΕΙΔΗ ΟΠΩΡΟΠΩΛΕΙΟΥ “να παράγονται κατά προτίμηση στην Ελλάδα”, στα ΕΙΔΗ ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ “η προέλευση να είναι κατά προτίμηση ελληνική”, στα ΕΙΔΗ ΚΡΕΟΠΩΛΕΙΟΥ (Κοτόπουλα νωπά) “να παράγονται κατά προτίμηση στην Ελλάδα”.

Ημερομηνία διενέργειας του Διαγωνισμού ορίστηκε η **05-02-2014**.

2.3. Η ως άνω διακήρυξη απεστάλη προς δημοσίευση στην ΕΕ της ΕΕ στις 11.12.2013 και δημοσιεύθηκε στις 13.12.2013 (2013/S 242-420860), ενώ η υπ' αριθ. πρωτ. 72704/11.12.2013 περίληψη της ως άνω διακήρυξης δημοσιεύτηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβέρνησης (ΦΕΚ 824/13.12.2013) και δημοσιεύθηκε στις 12.12.2013 στις εφημερίδες «ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ & ΠΛΕΙΣΤΗΡΙΑΣΜΩΝ», στις 13.12.2013 στην εφημερίδα «ΝΕΑ ΚΑΛΛΙΘΕΑ» και στις 14.12.2013 στην εφημερίδα «Η ΜΑΧΗΤΙΚΗ ΤΟΥ ΜΟΣΧΑΤΟΥ». Επίσης, η περίληψη της διακήρυξης αναρτήθηκε στις 12.12.2013 στην επίσημη ιστοσελίδα του Δήμου Καλλιθέας www.kallithea.gr.

2.4. Σύμφωνα με το υπ' αριθ. 1/05.02.2014 πρακτικό της Επιτροπής Διαγωνισμού και Αξιολόγησης Προσφορών του Δήμου, κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού κατέθεσαν προσφορές οκτώ επιχειρήσεις και μετά την ολοκλήρωση του ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής, διαπιστώθηκε ότι:

α) έγινε αποδεκτή από άποψη τυπικών δικαιολογητικών η προσφορά της εταιρείας ΤΡΙΚΚΗ Α.Ε., ενώ δεν έγιναν αποδεκτές από άποψη τυπικών δικαιολογητικών οι εταιρείες: ΑΝΑΣΤΑΣΙΟΣ ΙΩΑΝ. ΚΙΑΜΟΣ, ΠΑΠΟΥΤΣΟΓΛΟΥ-ΠΑΠΑΝΔΡΕΟΥ ΠΑΓΩΝΑ, “ΔΗΜΗΤΡΑ” Θ. & Ε. ΠΑΠΟΥΛΗ Ο.Ε., ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ ΝΟΣΗΣ Α.Ε., ΑΜΑΝΤΑ Α.Ε., EUROVITA Α.Ε. και ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΠΟΝΤΙΚΑΣ & ΣΙΑ ΕΕ,

β) κρίθηκε άγονος ο διαγωνισμός ως προς το σκέλος των περιπτώσεων για τις οποίες δεν κατατέθηκε προσφορά από τους ως άνω συμμετέχοντες,

-1ης Ομάδας περίπτωσης Δ', ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΓΛΥΚΩΝ & ΑΝΑΨΥΚΤΙΚΩΝ ΓΙΑ ΤΗ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑ ΤΟΥ ΠΕΡΙΠΤΕΡΟΥ ΕΟΡΤΩΝ ΕΤΟΥΣ 2014,

-3ης Ομάδας περίπτωσης Α', ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ ΓΙΑ ΤΟ ΚΥΛΙΚΕΙΟ ΤΟΥ ΔΗΜΟΤΙΚΟΥ ΚΟΙΜΗΤΗΡΙΟΥ, ΤΟ ΚΥΛΙΚΕΙΟ ΣΤΗ ΠΛΑΤΕΙΑ ΔΑΒΑΚΗ ΚΑΙ ΓΙΑ ΤΟ ΓΡΑΦΕΙΟ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΧΕΣΕΩΝ,

γ) κρίθηκε άγονος ο διαγωνισμός ως προς όλες τις ομάδες για τις οποίες κατέθεσαν προσφορά οι αποκλειόμενες εταιρείες, πλην των περιπτώσεων Ομάδα 1η Γ', Ομάδα 2η Ζ' και Ομάδα 3η Β', για τις οποίες κατέθεσε προσφορά η εταιρεία ΤΡΙΚΚΗ Α.Ε.

2.5. Κατά του υπ' αριθ. 1/05.02.2014 πρακτικού της Επιτροπής Διαγωνισμού και Αξιολόγησης Προσφορών του Δήμου, κατέθεσε ένσταση η επιχείρηση “ΔΗΜΗΤΡΑ” Θ. & Ε. ΠΑΠΟΥΛΗ Ο.Ε., η οποία απερρίφθη με την υπ' αριθ. 63/2014 (ΑΔΑ: ΒΙΞΕΩΕΚ-ΙΜΝ) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου, μετά την γνωμοδότηση της Επιτροπής Διαγωνισμού και Αξιολόγησης Προσφορών περί απόρριψης της ένστασης.

2.6. Η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου, με την υπ' αριθ. 63/2014 απόφασή της, λαμβάνοντας υπόψη το ως άνω πρακτικό με αριθμό 1/05.02.2014 της Επιτροπής Διαγωνισμού και Αξιολόγησης Προσφορών του Δήμου, επικύρωσε το εν λόγω πρακτικό και αποφάσισε τη διαβίβαση του θέματος στο Δημοτικό Συμβούλιο για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για τα υπόλοιπα είδη του διαγωνισμού.

2.7. Η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου με την υπ' αριθ. 64/2014 απόφασή της:

α) ενέκρινε τη διαδικασία της απευθείας ανάθεσης για την προμήθεια ειδών παντοπωλείου, ειδών οπωροπωλείου, αρτοποιείου, κρεοπωλείου και κατεψυγμένων ειδών για τις ανάγκες των βρεφικών-παιδικών σταθμών, λόγω άμεσης και επείγουσας ανάγκης,

β) το χρονικό διάστημα της απ' ευθείας ανάθεσης ορίζεται σε δύο μήνες περίπου και μέχρι εξαντλήσεως της αντιστοιχίας των ποσών του προϋπολογισμού. Σε κάθε περίπτωση με την ολοκλήρωση της

διαδικασίας του διεθνούς διαγωνισμού και την υπογραφή της σύμβασης, λήγει αυτομάτως η διαδικασία της απ' ευθείας ανάθεσης.

2.8. Στη συνέχεια, η Επιτροπή προέβη στην αποσφράγιση της οικονομικής προσφοράς της εταιρείας ΤΡΙΚΚΗ Α.Ε. - ΑΓΡΟΤΙΚΗ ΕΤΑΙΡΙΚΗ ΣΥΜΠΡΑΞΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΑ ΓΑΛΑΚΤΟΣ ΤΡΙΚΑΛΩΝ και με το από 2/02.04.2014 πρακτικό της έκανε αποδεκτή την προσφορά της, ως συμφέρουσα για το Δήμο.

2.9. Η Οικονομική Επιτροπή με την υπ' αριθ. 77/2014 απόφασή της (ΑΔΑ: ΒΙΗΝΩΕΚ-ΛΜ6) ενέκρινε το από 2/02.04.2014 πρακτικό της και κατακύρωσε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού για την προμήθεια γάλακτος (Ομάδα 1η Γ', Ομάδα 2η Ζ' και Ομάδα 3η Β') στην εταιρεία με διακριτικό τίτλο ΤΡΙΚΚΗ Α.Ε.- ΑΓΡΟΤΙΚΗ ΕΤΑΙΡΙΚΗ ΣΥΜΠΡΑΞΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΑ ΓΑΛΑΚΤΟΣ ΤΡΙΚΑΛΩΝ, προϋπολογισμού 156.997,50€ πλέον ΦΠΑ ή 177.407,50€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

3. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Καλλιθέας, με το υπ' αριθ. πρωτ. 1615/03.04.2014 αίτημα, στο οποίο συμπεριλαμβάνεται σχέδιο απόφασης, όπως συμπληρώθηκε, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ' (δδ') ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, για τη σύναψη σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια τροφίμων για τις ανάγκες του Δήμου, του νομικού του προσώπου «Οργανισμός Παιδικής Αγωγής & Άθλησης “ΓΙΑΝΝΗΣ ΓΑΛΛΟΣ”» και της Μονομετοχικής Δημοτικής Ανώνυμης Εταιρείας Καλλιθέας, προϋπολογισθείσας δαπάνης 378.687,70€ πλέον ΦΠΑ ή 430.142,33€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, συνολικού προϋπολογισμού 535.685,20€ πλέον ΦΠΑ ή 607.549,83€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

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 αναθέτουσών Αρχών που αφορούν προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημόσιων συμβάσεων, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 3 του π.δ. 59/2007 και των άρθρων 24 και 25 του π.δ. 60/2007, εξαιρουμένων των περιπτώσεων ανωτέρας βίας, εκδίδονται μετά από σύμφωνη γνώμη της Αρχής, εφόσον οι συμβάσεις αυτές εμπίπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των ανωτέρω προεδρικών διαταγμάτων. [...]»

5. 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 (ΦΠΑ) είναι ίση προς ή ανώτερη από τα ακόλουθα κατώτατα όρια : β) 211.000 ευρώ, προκειμένου για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που συνάπτονται είτε ι) από αναθέτουσες αρχές άλλες από εκείνες που αναφέρονται στο Παράρτημα IV [...]”

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με το άρθρο 2 του αριθ. 1336/2013 Κανονισμού της Επιτροπής της 13ης Δεκεμβρίου 2013 για την τροποποίηση των οδηγιών 2004/17/ΕΚ, 2004/18/ΕΚ και 2009/81/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, όσον αφορά στα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, το ως άνω ποσό αναπροσαρμόστηκε στις 134.000 και 207.000 ευρώ αντίστοιχα.

6. Στο άρθρο 8 παρ. 1,3 και 5 του ίδιου π.δ. ορίζεται ότι : “1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας δημόσιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, εκτός ΦΠΑ, όπως προσδιορίζεται από την αναθέτουσα αρχή. Στον υπολογισμό αυτό, λαμβάνεται υπόψη το εκτιμώμενο συνολικό ποσό,

συμπεριλαμβανομένων τόσο του τυχόν προβλεπόμενου δικαιώματος προαίρεσης όσο και των τυχόν παρατάσεων της σύμβασης [...]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. [...] β) 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.

7. Στο άρθρο 24 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, ορίζεται ότι «1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, αφού προηγηθεί δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, στις ακόλουθες περιπτώσεις: α) Σε περίπτωση μη κανονικών προσφορών ή κατάθεσης προσφορών που είναι απαράδεκτες σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, τηρουμένων των οριζόμενων στις διατάξεις των άρθρων 28, 39 έως 52 και 55, έπειτα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία ή ανταγωνιστικό διάλογο, με την προϋπόθεση ότι οι αρχικοί όροι της σύμβασης δεν τροποποιούνται ουσιωδώς. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να μη δημοσιεύουν προκήρυξη διαγωνισμού, εάν στη διαδικασία με διαπραγμάτευση περιλαμβάνουν όλους τους προσφέροντες που πληρούν τα κριτήρια των άρθρων 43 έως 50 και οι οποίοι, κατά την ανοικτή ή κλειστή διαδικασία ή τον προηγηθέντα ανταγωνιστικό διάλογο, υπέβαλαν παραδεκτές προσφορές...».

8. Στο άρθρο 25 παρ. 1 περ. α' του ίδιου π.δ., «Διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού» (άρθρο 31 οδηγίας 2004/18/ΕΚ), ορίζεται: «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» [...].

9. Στο άρθρο 30 του π.δ. 60/2007 ορίζεται: «1. Οι προκηρύξεις περιλαμβάνουν τις πληροφορίες που αναφέρονται στο Παράρτημα VII Α καθώς και κάθε πρόσθετη πληροφορία που κρίνεται χρήσιμη από την αναθέτουσα αρχή, χρησιμοποιώντας τα τυποποιημένα έντυπα που εγκρίνονται από την Ευρωπαϊκή Επιτροπή σύμφωνα με την προβλεπόμενη στο άρθρο 77 παράγραφος 2 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ, διαδικασία [...]. 5. Οι προκηρύξεις και το περιεχόμενό τους δεν μπορούν να δημοσιεύονται σε εθνικό επίπεδο πριν από την ημερομηνία της αποστολής τους στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή. Οι προκηρύξεις που δημοσιεύονται σε εθνικό επίπεδο δεν πρέπει να περιλαμβάνουν πληροφορίες διαφορετικές από εκείνες που περιέχονται στις προκηρύξεις που αποστέλλονται στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή ή δημοσιεύονται στο “προφίλ αγοραστή” σύμφωνα με το άρθρο 29 παράγραφος 1 πρώτο εδάφιο, πρέπει δε να αναφέρουν την ημερομηνία αποστολής της σχετικής ειδοποίησης στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή ή της δημοσίευσης στο “προφίλ αγοραστή”. Ως ελάχιστες απαιτούμενες πληροφορίες που περιλαμβάνονται στο εν λόγω Παράρτημα ορίζονται, μεταξύ άλλων, οι εξής:

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ VII Α

ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΕΣ ΠΟΥ ΠΡΕΠΕΙ ΝΑ ΠΕΡΙΛΑΜΒΑΝΟΝΤΑΙ ΣΤΙΣ ΠΡΟΚΗΡΥΞΕΙΣ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

7. Εάν οι συμβάσεις υποδιαιρούνται σε τμήματα, αναφορά της δυνατότητας για τους οικονομικούς φορείς να υποβάλουν προσφορά για ένα, περισσότερα ή/και για όλα τα τμήματα».

10. Στη διάταξη του άρθρου 209 του Ν. 3463/2006 (ΦΕΚ 114/Α), όπως ισχύει, προβλέπεται: «1. Οι προμήθειες των Δήμων...διενεργούνται σύμφωνα με τις διατάξεις του Ενιαίου Κανονισμού Προμηθειών των Ο.Τ.Α. (Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α.) όπως ισχύει, με την επιφύλαξη των ειδικών ρυθμίσεων.....».

11. Στις διατάξεις του άρθρου 3 παρ. 3γ και του άρθρου 23 της αριθμ. 11389/93 Υπουργικής Απόφασης με τίτλο « Ενιαίος Κανονισμός Προμηθειών Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (ΕΚΠΟΤΑ)» (ΦΕΚ 185/Β) προβλέπεται ότι: «.....Άρθρο 3γ. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν επίσης να συνάπτουν τις συμβάσεις προμηθειών προσφεύγοντας στη διαδικασία των διαπραγματεύσεων χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, στις ακόλουθες περιπτώσεις: 1. όταν δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά μετά από πρόσκληση σε ανοικτό ή κλειστό διαγωνισμό, στο μέτρο που οι αρχικοί όροι της σύμβασης δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς και εφόσον διαβιβάζεται στο νομάρχη, μαζί με τη σχετική απόφαση αιτιολογημένη έκθεση [...]. Άρθρο 23.... Διαδικασία με διαπραγμάτευση η απευθείας ανάθεση-πρόχειρος διαγωνισμός 1. Προμήθεια με «διαδικασία μέσω διαπραγμάτευσης» ή «απευθείας ανάθεση» μπορεί να γίνει εάν συντρέχει μία από τις περιπτώσεις που προβλέπονται στις περιπτώσεις των εδαφίων β και γ της παραγράφου 3 του άρθρου 3 του παρόντος κανονισμού» [...]

12. Στις 12-12-2012 δημοσιεύθηκε Πράξη Νομοθετικού Περιεχομένου (ΦΕΑ Α 240), η οποία κυρώθηκε με το Ν. 4111/2013 (ΦΕΚ Α 18) και η οποία στο άρθρο 4 προβλέπει: «...Η διαδικασία ανάδειξης προμηθευτών-χορηγητών για προμήθειες α. τροφίμων, β. λοιπών αναλώσιμων ειδών παντοπωλείου καθώς και παρόχων των σχετικών υπηρεσιών, γ. πετρελαιοειδών και δ. φαρμάκων και αναλώσιμου υγειονομικού υλικού για τις ανάγκες των Δήμων, των Ιδρυμάτων και όλων των νομικών τους προσώπων, πραγματοποιείται εφεξής από τους οικείους Δήμους. Κάθε γενική ή ειδική διάταξη που αντίκειται στο παρόν, καταργείται. 2. Οι ανωτέρω προμήθειες πραγματοποιούνται σύμφωνα με τη διαδικασία που προβλέπεται στον Ενιαίο Κανονισμό Προμηθειών των Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (ΕΚΠΟΤΑ), όπως αυτός ισχύει κάθε φορά.....».

III. Νομική Εκτίμηση

13. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Καλλιθέας, 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 προμήθειας, προϋπολογισμού του αιτήματος 235.142,55€ συμ/νου ΦΠΑ σε συνδυασμό προς τη συνολική προϋπολογιζόμενη αξία (535.685,20€ συμ/νου ΦΠΑ), συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή γνώμης, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 6 και 8 παρ. 1 του π.δ. 60/2007 και του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ', υποπερίπτωση δδ') του ν. 4013/2011 όπως ισχύει.

14. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση, έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007) (βλ. σχετικώς ΔΕΕ, απόφαση της 8ης Απριλίου 2008, C 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56). Συναφώς επισημαίνεται ότι οι ανωτέρω διατάξεις στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από τη βασική ρύθμιση, 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. Συγκεκριμένα, προκειμένου η οδηγία 2004/18/ΕΚ να μην απολέσει την πρακτική αποτελεσματικότητά της, τα κράτη μέλη και οι αναθέτουσες αρχές τους δεν επιτρέπεται να προβλέπουν περιπτώσεις προσφυ-

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

15. Ως εκ τούτου, συνάγεται ότι οι αναθέτουσες αρχές υποχρεούνται να συνάπτουν τις συμβάσεις προμηθειών κατά κανόνα με τη διαδικασία ανοικτού ή κλειστού διαγωνισμού και μόνον κατ' εξαίρεση με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης. Οι περιπτώσεις της κατ' εξαίρεση δυνατότητας σύναψης των δημοσίων συμβάσεων προμηθειών με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού παρατίθενται στο άρθρο 25 του π.δ. 60/2007, ενώ τέτοια δυνατότητα αναγνωρίζεται και στο άρθρο 24 του ως άνω π.δ. με προηγούμενη δημοσίευση σχετικής προκήρυξης διαγωνισμού.

16. Εν προκειμένω η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., έχουσα το δικαίωμα υπαγωγής εκάστου υποβληθέντος αιτήματος στη σωστή διάταξη νόμου, αναφορικά με την υποομάδα Δ' Προμήθεια γλυκών & αναψυκτικών για τη λειτουργία του περιπτέρου της Ομάδας 1 και την υποομάδα Α' Είδη Παντοπωλείου για το κυλικείο Δημοτικού Κοιμητηρίου, του κυλικείου Πλατείας Δαβάκη και του γραφείου Δημοσίων Σχέσεων της Ομάδας 3, κρίνει ότι τυγχάνει εφαρμογής η διάταξη του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007. Αναφορικά δε με τις υποομάδες Α' Έλαια και Β' Είδη Παντοπωλείου της Ομάδας 1 και με τις υποομάδες Α', Β', Γ', Δ', Ε', ΣΤ' της Ομάδας 2 κρίνει ότι τυγχάνει εφαρμογής η διάταξη του άρθρου 24 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, δεδομένου ότι υπεβλήθησαν προσφορές, οι οποίες όμως αποκλείστηκαν κατά το στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο σημείο 2.4. (γ) της παρούσας.

17. Με τη διάταξη του άρθρου 25 παρ.1 περ. α' του π.δ. 60/2007, παρέχεται η δυνατότητα στις αναθέτουσες αρχές να συνάπτουν συμβάσεις με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, με την προϋπόθεση: 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 καμία από τις υποβληθείσες προσφορές να μην κρίνεται κατάλληλη ή να μην υπάρχει κανείς υποψήφιος και γ) να μην τροποποιούνται ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση. δ) Επιπλέον, προϋποθέτει ότι σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση προς αυτήν, σχετικής εκθέσεως.

18. Ομοίως, με τη διάταξη του άρθρου 24 παρ.1 περ. α' του π.δ. 60/2007 προκύπτει ότι οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να προσφύγουν σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, αφού προηγηθεί δημοσίευση διακήρυξης διαγωνισμού, με την προϋπόθεση: α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, β) να έχουν υποβληθεί κατά την ανωτέρω νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις και γ) να μην τροποποιούνται ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση.

19. Ειδικότερα δε, σχετικά με την υπό α) προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, παγίως έχει κριθεί ότι η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή της περ. α' της παρ. 1 των άρθρων 24 και 25 του π.δ. 60/2007, συνέχεται άμεσα

με τον προηγούμενο αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία (ΕΣ-Πράξη 215/2012-Ζ' Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

20. Εν προκειμένω, η εξέταση της συνδρομής των προϋποθέσεων των άρθρων 25 παρ. 1 περ. α' και 24 παρ.1 περ. α' του π.δ. 60/2007 διενεργείται ταυτοχρόνως, δεδομένου ότι κάποιες από τις προϋποθέσεις εφαρμογής των διατάξεων συμπίπτουν.

Από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, προκύπτουν τα κάτωθι:

Ως προς την προϋπόθεση α), της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας (προϋπόθεση κοινή και για τις δύο διατάξεις των άρθρων 25 παρ. 1 α' και 24 παρ. 1 α')

Ο Δήμος Καλλιθέας, προσέφυγε σε διεθνή ανοικτό δημόσιο διαγωνισμό για προμήθεια τροφίμων, συνολικού προϋπολογισμού όλων των ομάδων 607.549,83€ με το ΦΠΑ, για τις ανάγκες του Δήμου, του νομικού του προσώπου "Οργανισμός Παιδικής Αγωγής & Άθλησης "ΓΙΑΝΝΗΣ ΓΑΛΛΟΣ" και της Μονομετοχικής Δημοτικής Ανώνυμης Εταιρείας. Οι Ομάδες και οι υποομάδες των τροφίμων παρατίθενται αναλυτικά στο σημείο 2.2. της παρούσας.

Ωστόσο, διαπιστώνονται νομικές πλημμέλειες κατά τη δημοσίευση της περίληψης στην Ε.Ε.Ε.Ε. Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 30 παρ. 1 και 5 του π.δ. 60/2007 (καθώς και τις διατάξεις με σχεδόν παρόμοιο περιεχόμενο του άρθρου 5 παρ. 1 Α1 του Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α. και του άρθρου 2 του π.δ. 118/2007) η Αναθέτουσα Αρχή υποχρεούται να δημοσιεύει περίληψη των ουσιωδών στοιχείων της διακήρυξης του διαγωνισμού (στα οποία μεταξύ άλλων συγκαταλέγονται τα είδη των προς προμήθεια αγαθών και η ακριβής ποσότητα αυτών κατά κατηγορία και είδος, οι τυχόν απαιτούμενες εγγυήσεις, ο τυχόν διαχωρισμός της σύμβασης σε τμήματα και η δυνατότητα των φορέων να υποβάλλουν προσφορά για ένα ή περισσότερα εξ' αυτών κ.λπ.) στον ημεδαπό τύπο και την Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης, η οποία δεν επιτρέπεται να περιέχει πληροφορίες διαφορετικές από τις δημοσιευόμενες στον ελληνικό τύπο.

Στην προκειμένη περίπτωση, κατά παράβαση των ως άνω διατάξεων του άρθρου 30 του π.δ. 60/2007, διαπιστώνεται εσφαλμένη συμπλήρωση του τυποποιημένου εντύπου προκήρυξης σύμβασης που απεστάλη στην ΕΕΕΕ ως προς την δυνατότητα υποβολής τμηματικών προσφορών. Ειδικότερα, παρά το γεγονός ότι στο άρθρο 1 της διακήρυξης συνάγεται η δυνατότητα υποβολής προσφοράς για κάθε υποομάδα των προς προμήθεια ειδών του πίνακα, ήτοι συνολικά 13 υποομάδες, αντιθέτως στην προκήρυξη της σύμβασης προς την Ε.Ε. αναφέρεται ότι η σύμβαση διαχωρίζεται σε 3 τμήματα που αντιστοιχούν στις 3 Ομάδες (Ομάδα 1, Ομάδα 2 και Ομάδα 3) και δεν αναφέρεται καθόλου η δυνατότητα υποβολής προσφοράς για τις υποομάδες των εν λόγω ομάδων.

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, 2263/2011, 1780/2011 1646/2011), με επακόλουθο τη μη νόμιμη προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης.

Επιπλέον, στο Παράρτημα Α της υπ' αριθ. 1220/11.12.2013 διακήρυξης που αφορούν στις τεχνικές προδιαγραφές των προς προμήθεια ειδών προβλέπεται ρητώς ορισμένα είδη "να παράγονται κατά προτίμηση στην Ελλάδα ή χώρα παρασκευής τους να είναι η Ελλάδα ή να είναι κατά προτίμηση ελλη-

νικό". Στο υπ' αριθ. πρωτ. 1615/17.04.2014 έγγραφο υποβολής συμπληρωματικών στοιχείων της Αρχής, ζητήθηκαν διευκρινίσεις από το Δήμο Καλλιθέας για τους λόγους, για τους οποίους στις τεχνικές προδιαγραφές των προϊόντων προβλέπεται να είναι «κατά προτίμηση ελληνικής προέλευσης/ παραγωγής/συσσκευασίας», σε σχέση με την εξυπηρέτηση συγκεκριμένων αναγκών του Δήμου και των Νομικών Προσώπων και καθώς και τις επιπτώσεις στον τρόπο αξιολόγησης που θα είχε η ως άνω προέλευση δεδομένου του ορισθέντος με τη διακήρυξη κριτηρίου κατακύρωσης της χαμηλότερης τιμής». Ωστόσο, με υπ' αριθ. πρωτ. 24208/22.04.2014 απαντητικό έγγραφο του Δήμου Καλλιθέας (αριθ. εισερχ. 1970) δεν δόθηκαν διευκρινίσεις για το εν λόγω ερώτημα.

Ο προαναφερόμενος όρος της διακήρυξης είναι ασαφής και αόριστος. Οι αρχές της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων προϋποθέτουν ότι στην προκήρυξη του διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, όλοι οι όροι και οι λεπτομέρειες της διεξαγωγής της διαδικασίας ανάθεσης πρέπει να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημία, ώστε να επιτρέπεται στους ενδιαφερόμενους να τους κατανοούν πλήρως και να τους ερμηνεύουν με τον ίδιο τρόπο (απόφαση του Δικαστηρίου της 29ης Απριλίου 2004, C496/99, Επιτροπή κατά Cas Succhi di frutta).

Σε διαφορετική περίπτωση, εν πολλοίς, πλήττεται ο ελεύθερος ανταγωνισμός, διότι ακριβώς λόγω της αοριστίας και ασάφειας των όρων της διακήρυξης, ενδέχεται να έχει αποτραπεί η συμμετοχή υποψηφίων οικονομικών φορέων, στη διαγωνιστική διαδικασία, με την υποβολή σχετικής προσφοράς.

21. Κατόπιν, των ανωτέρω, συνάγεται ότι οι διαπιστωθείσες νομικές πλημμέλειες είναι ουσιώδεις και καθιστούν μη νόμιμη την προηγηθείσα διαγωνιστική διαδικασία και ως εκ τούτου παρέλκει η εξέταση των λοιπών προϋποθέσεων εφαρμογής των άρθρων 24 παρ.1 περ. α' και 25 1 α' του π.δ. 60/2007.

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

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 απόρριψη του αιτήματος του Δήμου Καλλιθέας και τη μη παροχή σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ' (δδ') του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση για την ανάθεση προμήθειας τροφίμων, για τη σύναψη σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια τροφίμων, για τις ανάγκες του Δήμου, του Νομικού Προσώπου "Οργανισμός Παιδικής Αγωγής & Άθλησης ΓΙΑΝΝΗΣ ΓΑΛΛΟΣ" και της Μονομετοχικής Δημοτικής Ανώνυμης Εταιρείας, προϋπολογισθείσας δαπάνης 378.687,70€ πλέον ΦΠΑ ή 430.142,33€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 15 Μαΐου 2014
ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ
Ο Πρόεδρος
Ράϊκος Δημήτριος