



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΑΠΟΦΑΣΗ

313/2014

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα, την 14η Οκτωβρίου του έτους δύο χιλιάδες δεκατέσσερα (2014) ημέρα Τρίτη και ώρα 10.00 π.μ. και επί της οδού Κηφισίας 7 (5^{ος} όροφος) 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:

Αντιπρόεδρος : Μπουσουλέγκα Χριστίνα

Μέλη: Καραμανλής Ευάγγελος
Κουλούρη Ιωάννα
Σταθακόπουλος Δημήτριος

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

Γραμματέας: Στυλιανή Τσιάβου

Εισηγήτρια: Ηρακλεία Σχοινά, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρευρέθη η εισηγήτρια κα Σχοινά Η και η Προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων κ. Καξιρή, οι οποίες και αποδεσμεύτηκαν πριν από την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και την λήψη της απόφασης από τα Μέλη του Συμβουλίου.

Ερώτημα: Το υπ' αρ. πρωτ. 47472/09-9-2014 έγγραφο αίτημα του Δήμου Κορινθίων, το οποίο παρελήφθη από την Αρχή την 11-9-2014 με αρ. πρωτ. 3728, όπως τροποποιήθηκε με το αρ. πρωτ. 51416/24-9-2014 έγγραφο, το οποίο παρελήφθη από την Αρχή στις 25-9-2014 με αρ. πρωτ. 3971.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, κατόπιν διενεργηθέντος άγονου εν μέρει διαγωνισμού κατά τμήματα, για την ανάθεση προμήθειας “Γαλακτοκομικών”, “Ήδυσμάτων Ξηρής Μορφής” και “Νωπών Ψαριών” του Δήμου Κορινθίων για τις ανάγκες του Κοινωνικού Παντοπωλείου του Δήμου και του ΝΠΔΔ “Κέντρο Κοινωνικής Πολιτικής”, συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 12.523,50 € πλέον Φ.Π.Α. 13%, ήτοι 14.151,55 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, διάρκειας ενός έτους.

Με το υπ' αρ. πρωτ. 47472/09-9-2014 έγγραφο αίτημα του Δήμου Κορινθίων, το οποίο παρελήφθη από την Αρχή την 11-9-2014 με αρ. πρωτ. 3728, όπως τροποποιήθηκε με το αρ. πρωτ. 51416/24-9-2014 έγγραφο, το οποίο παρελήφθη από την Αρχή στις 25-9-2014 με αρ. πρωτ. 3971, ο Δήμος Κορινθίων 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 διαγωνισμού, για την ανάθεση της προμήθειας "Γαλακτοκομικών", "Ηδυσμάτων Ξηρής Μορφής" και "Νωπών Ψαριών" για τις ανάγκες του Κοινωνικού Παντοπωλείου και του ΝΠΔΔ "Κέντρο Κοινωνικής Πολιτικής" του Δήμου Κορινθίων, σε συνέχεια διενεργηθέντος διαγωνισμού, κατά τμήματα, για την προμήθεια τροφίμων, γάλακτος και Μέσων Ατομικής Προστασίας του Δήμου Κορινθίων και των Νομικών του Προσώπων, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 488.612,65 €, πλέον ΦΠΑ, ήτοι 558.127,28 € συμπεριλαμβανομένου Φ.ΠΑ. Ο συνολικός προϋπολογισμός του αιτήματος ανέρχεται στο ποσό των 12.523,50 € πλέον Φ.Π.Α. 13%, ήτοι 14.151,55 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Η δε διάρκεια της σύμβασης/των συμβάσεων που θα προκύψουν από τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης ορίζεται σε ένα (1) έτος.

Ι. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

Από όλα τα στοιχεία του φακέλου προκύπτουν τα ακόλουθα στοιχεία:

1. Με την αριθμ. 11/228/2014 (ΑΔΑ: ΒΙΙ7ΩΛ7-1Ε3) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Κορινθίων, που ελήφθη κατά την Συνεδρίασή της στις 30-4-2014, εγκρίθηκε η δαπάνη και η διάθεση των πιστώσεων για το 2014, χωρίς ΦΠΑ, ως ακολούθως: 1) ποσού 98.608,35 € για την προμήθεια γάλακτος και ποσού 54.860,00 € για την προμήθεια ΜΑΠ (Μέσων Ατομικής Προστασίας), σε βάρος των ΚΑ 10/6063.0001, 15/6063.0001, 20/6063.0001, 30/6063.0001, 35/6063.0001, 45/6063.0001, για τις ανάγκες του Δήμου Κορινθίων, 2) ποσού 1.057,50 € σε βάρος του ΚΑ 15-6063.001 "Λοιπές Παροχές σε Είδος" και ποσού 100,00 € σε βάρος του ΚΑ 15-6061.001 "Παροχές σε Ένδυση" για τις ανάγκες του Κέντρου Πολιτισμού, Αθλητισμού και Περιβάλλοντος Δήμου Κορινθίων (ΚΕΠΑΠ), 3) ποσού 6.697,50 € σε βάρος του ΚΑ 60.02.008 "Παροχή Γάλακτος" και ποσού 2.361,30 € σε βάρος του ΚΑ 60.02.001 "Στολές – Υποδήματα – Είδη Ατομικής Προστασίας Προσωπικού" για τις ανάγκες της Δημοτικής Επιχείρησης Ύδρευσης – Αποχέτευσης Κορίνθου (ΔΕΥΑΚ), 4) ποσού 148.170,50 € σε βάρος του ΚΑ 15-6481.0002 "Προμήθεια Ειδών για τις Ανάγκες του Κοινωνικού Παντοπωλείου" του Δήμου και 5) ποσού 176.757,50 € σε βάρος του ΚΑ 15-6481.001 "Εξοδα Λειτουργίας Σιτιστούντων" για τις ανάγκες του ΝΠΔΔ "Κέντρο Κοινωνικής Πολιτικής". Επίσης, εγκρίθηκαν οι τεχνικές προδιαγραφές της αρ. 19/2014 μελέτης της Διεύθυνσης Τεχνικών Υπηρεσιών του Δήμου και συντάχθηκαν οι όροι της διακήρυξης διεθνούς ανοικτού διαγωνισμού για την προμήθεια των ανωτέρω ειδών.

2. Ακολούθως, με την αρ. πρωτ. 26398/22-05-2014 διακήρυξη ο Δήμαρχος Κορινθίων προκήρυξε τη διενέργεια δημόσιου διεθνούς ανοικτού διαγωνισμού για την προμήθεια τροφίμων, γάλακτος και μέσων ατομικής προστασίας (ΜΑΠ) για το Δήμο και τα Νομικά του Πρόσωπα, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 488.612,65 € πλέον ΦΠΑ, που αναλύεται ως εξής: 1) προμήθεια γάλακτος και μέσων ατομικής προστασίας, ποσού 98.608,35 € και 54.860,00 € αντίστοιχα, για τις ανάγκες του Δήμου Κορινθίων, 2) προμήθεια γάλακτος και μέσων ατομικής προστασίας, ποσού 1.057,50 € και 100,00 € αντίστοιχα, για τις ανάγκες του Κέντρου Πολιτισμού, Αθλητισμού & Περιβάλλοντος Δήμου Κορινθίων (ΚΕΠΑΠ), 3) προμήθεια γάλακτος και μέσων ατομικής προστασίας, ποσού 6.697,50 € και 2.361,30 € αντίστοιχα, για τις ανάγκες της Δημοτικής Επιχείρησης Ύδρευσης – Αποχέτευσης Κορίνθου (ΔΕΥΑΚ), 4) προμήθεια τροφίμων, ποσού 148.170,50 €, για τις ανάγκες του Κοινωνικού Παντοπωλείου του Δήμου και 5) προμήθεια τροφίμων, ποσού 176.757,50 €, για τις ανάγκες του ΝΠΔΔ "Κέντρο Κοινωνικής Πολιτικής". Η συνολική προϋπολογισθείσα δαπάνη των ανωτέρω ειδών ανέρχεται στο ποσό των 558.127,28 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 11-7-2014 και ώρα 14:00 και ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ορίστηκε η 14-7-2014.

3. Σύμφωνα με την διακήρυξη και την συνημμένη σε αυτή τεχνική μελέτη με αρ. 19/2014, τα προς προμήθεια είδη διακρίνονται σε 21 ομάδες, ήτοι 19 ομάδες για τα Τρόφιμα (1.1-1.19), 1 ομάδα για το Γάλα εργαζομένων και 1 ομάδα για τα ΜΑΠ. Περαιτέρω, η κάθε ομάδα υποδιαιρείται σε περισσότερα είδη, ήτοι η ομάδα 1.1: "Γαλακτοκομικά" υποδιαιρείται σε 12 είδη, η ομάδα 1.2: "Λίπη-Έλαια" σε 5 είδη, η ομάδα 1.3: "Προϊόντα Αλλαντοποιίας" σε 2 είδη, η ομάδα 1.4: "Είδη Αρτοποιίας" σε 2 είδη, η ομάδα 1.5: "Είδη Ζαχαροπλαστικής" σε 16 είδη, η ομάδα 1.6: "Δημητριακά" σε 4 είδη, η ομάδα 1.7: "Ζυμαρικά" σε 11 είδη, η ομάδα 1.8: "Κονσερβοειδή" σε 4 είδη, η ομάδα 1.9: "Όσπρια και Άλλα Είδη" σε 4 είδη, η ομάδα 1.10: "Γλυκαντικές Ύλες" σε 10 είδη, η ομάδα 1.11: "Αρτυματικές Ύλες" σε 15 είδη, η ομάδα 1.12: "Ηδύσματα Ξηρής Μορφής" σε 6 είδη, η ομάδα 1.13: "Είδη Οπωρολαχανοπωλείου" σε 32 είδη, η ομάδα 1.14: "Εμφιαλωμένο Νερό και Αναψυκτικά" σε 5 είδη, η ομάδα 1.15: "Είδη Κρεοπωλείου" σε 4 είδη, η ομάδα 1.16: "Κατεψυγμένα Λαχανικά" σε 4 είδη, η ομάδα 1.17: "Νωπά Πουλερικά και Προϊόντα Αυτών" σε 2 είδη, η ομάδα 1.18: "Κατεψυγμένα Ψάρια" σε 1 είδος, η ομάδα 1.19: "Νωπά Ψάρια" σε 1 είδος, η ομάδα για το Γάλα εργαζομένων σε 1 είδος και η ομάδα Μ.Α.Π. σε 25 είδη. Το σύνολο όλων των ειδών όλων των ομάδων των προς προμήθεια ειδών ανέρχεται σε 165.

4. Σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης (άρθρο 15 παρ. 5 και 6), «Οι συμμετέχοντες μπορούν να υποβάλουν προσφορά είτε για το σύνολο των προς προμήθεια ειδών, είτε για μέρος αυτών. Δηλαδή θα γίνονται αποδεκτές και οι προσφορές που αναφέρονται μόνο για ένα είδος, με την προϋπόθεση ότι θα καλύπτουν όλη την ποσότητα του κάθε προσφερόμενου είδους που αναγράφεται στον ενδεικτικό προϋπολογισμό. Δεν θα λαμβάνεται υπόψη προσφορά, η οποία θα δίδεται για μέρος μόνο της ποσότητας του κάθε είδους. Γι' αυτό οι διαγωνιζόμενοι οφείλουν να προσφέρουν το κάθε είδος για ολόκληρη την ποσότητα που αναγράφεται στον ενδεικτικό προϋπολογισμό της μελέτης, όπως οι ποσότητες αυτές αναφέρονται και διαχωρίζονται στους σχετικούς πίνακες της υπ' αρ. 19/2014 μελέτης του Δήμου Κορινθίων, που αφορά την εν θέματι προμήθεια. Ο κάθε διαγωνιζόμενος μπορεί να προσφέρει διαφορετικό ποσοστό έκπτωσης για κάθε είδος».

Η εγγύηση συμμετοχής ορίστηκε σε «ποσοστό 5% με το ΦΠΑ επί της συνολικής προϋπολογισθείσης δαπάνης των ειδών, για τα οποία μετέχει ο διαγωνιζόμενος» (άρθρο 17) και ως κριτήριο κατακύρωσης ορίστηκε «η χαμηλότερη τιμή, ήτοι, το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό σε ευρώ: 1. επί της μέσης λιανικής τιμής για τα ελαιόλαδα, οπωροκηπευτικά, κρέατα, πουλερικά και ψάρια (νωπά και κατεψυγμένα), κατά την ημέρα αγοράς τους, όπως αυτή εκδίδεται από το τμήμα Εμπορίου και Τουρισμού της Δ/σης Ανάπτυξης, της Π.Ε. Κορινθίας της Περιφέρειας Πελοποννήσου και 2. επί της τιμής μονάδος του ενδεικτικού προϋπολογισμού για τα υπόλοιπα είδη» (άρθρο 15 παρ. 1).

5. Περίληψη της ως άνω διακήρυξης απεστάλη για δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) στις 22-5-2014 (ID: 2014-067241) και δημοσιεύθηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων (ΦΕΚ 367/30-5-2014), καθώς και στις ημερήσιες οικονομικές εφημερίδες «ΕΦΗΜΕΡΙΣ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ ΚΑΙ ΠΛΕΙΣΤΗΡΙΑΣΜΩΝ» και «ΗΧΩ ΤΩΝ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ» στις 30-5-2014, στις ημερήσιες νομαρχιακές "ΚΟΡΙΝΘΙΑΚΗ ΗΜΕΡΑ" και "ΗΜΕΡΗΣΙΑ ΚΟΡΙΝΘΟΥ" στις 30-5-2014 και στην εβδομαδιαία τοπική εφημερίδα «Η ΦΩΝΗ ΤΗΣ ΚΟΡΙΝΘΙΑΣ» στις 29-5-2014. Περίληψη της διακήρυξης αναρτήθηκε και στο ΔΙΑΥΓΕΙΑ (ΑΔΑ: ΒΙΨΩΛ7-ΙΒΗ).

6. Κατά της διακήρυξης του διαγωνισμού ασκήθηκε εμπρόθεσμα η υπ' αριθμ. πρωτ. 31734/16-6-2014 ένσταση, η οποία, με την αρ. 14/296/2014 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου (ΑΔΑ: ΩΩ2ΚΩΛ7-9ΕΠ), που ελήφθη κατά τη συνεδρίασή της στις 27-6-2014, σε συνέχεια του από 23-6-2014 πρακτικού γνωμοδότησης της Επιτροπής εξέτασης ενστάσεων, απερρίφθη ως απαράδεκτη, λόγω μη κατάθεσης παραβόλου υπέρ του δημοσίου (άρθρο 15 του ΠΔ 394/1996, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 35 του Ν. 3377/2005).

7. Στον διαγωνισμό προσήλθαν και κατέθεσαν προσφορές οι κάτωθι εταιρείες:

- (i) "ΤΖΟΥΑΝΑΚΗΣ ΕΜΜ. ΙΩΑΝΝΗΣ, ΕΙΔΗ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΩΝ ΣΤΡΑΤΙΩΤΙΚΑ ΕΙΔΗ – ΕΙΔΗ ΚΑΜΠΙΝΓΚ" για την ομάδα "ΜΑΠ" και για όλα τα είδη αυτής,
- (ii) "ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ ΙΩΑΝ. ΖΩΓΚΟΣ-ΑΝΔΡΙΚΑ ΕΝΔΥΜΑΤΑ" για την ομάδα "ΜΑΠ" και για όλα τα είδη αυτής,

- (iii) “ΣΚΑΠΑΡ Α.Ε. - ΕΜΠΟΡΙΑ & ΔΙΑΝΟΜΗ ΕΙΔΩΝ ΔΙΑΤΡΟΦΗΣ” για τις ομάδες των “Τροφίμων”: 1.2, 1.9, 1.15, 1.17 και για όλα τα είδη αυτών,
- (iv) “ΜΑΡΚΕΤ ΜΑΡΙΝΟΣ ΚΩΝ. Π. ΜΑΡΙΝΟΣ, ΕΜΠΟΡΙΟ ΕΙΔΩΝ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΧΑΡΤΙΚΑ ΠΛΑΣΤΙΚΑ” για τις ομάδες των “Τροφίμων”: 1.6, 1.8, 1.9 και για όλα τα είδη αυτών,
- (v) “ΣΤΑΜΑΤΟΠΟΥΛΟΣ ΗΛΙΑΣ & ΣΙΑ Ο.Ε., ΕΜΠΟΡΙΟ” για τις ομάδες των “Τροφίμων”: 1.3, 1.7, 1.13 και για όλα τα είδη αυτών,
- (vi) “ΓΑΛΑΚΤΟΚΟΜΙΚΑ “ΜΑΝΔΡΕΚΑΣ Α.Ε.” για την ομάδα των “Τροφίμων”: 1.1 και μόνο για δέκα (10) από τα δώδεκα (12) είδη αυτής και για την ομάδα-είδος “Γάλα των εργαζομένων”,
- (vii) “ΤΟΓΙΑ ΠΑΝΑΓΙΩΤΑ, ΕΜΠΟΡΙΟ ΠΟΥΛΕΡΙΚΩΝ” για την ομάδα των Τροφίμων: 1.17 και για όλα τα είδη αυτής και
- (viii) “ΠΙΕΤΡΗΣ ΒΙΟΤΕΧΝΙΑ ΕΙΔΩΝ ΔΙΑΤΡΟΦΗΣ Α.Ε.” για τις ομάδες των Τροφίμων: 1.2, 1.4, 1.5, 1.10, 1.11, 1.14, 1.15, 1.16, 1.18 και για όλα τα είδη αυτών.

Για τα είδη “Γάλα εβαπορέ Βρεφικό 410 γρ.” και “Κρέμα γάλακτος φυτική 500 γρ.” της ομάδας 1.1. με τίτλο “Γαλακτοκομικά”, καθώς και για τα 6 είδη της ομάδας 1.12 με τίτλο “Ηδύσματα Ξηρής Μορφής” και το 1 είδος της ομάδας 1.19 με τίτλο “Νωπά Ψάρια”, η Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμού διαπίστωσε την μη υποβολή προσφορών.

8. Μετά τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής (14-7-2014), την αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών (18-8-2014) και την αποσφράγιση και αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών (22-8-2014), η Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμού με το από 22-8-2014 πρακτικό της εισηγήθηκε την κατακύρωση της προμήθειας, ως ακολούθως:

- “Τρόφιμα”:

1.1. “Γαλακτοκομικά”, εκτός από τα είδη “Γάλα εβαπορέ βρεφικό 410 γρ., στην εταιρεία “ΓΑΛΑΚΤΟΚΟΜΙΚΑ “ΜΑΝΔΡΕΚΑΣ Α.Ε.”

1.2: “Λίπη-Έλαια” - “ΣΚΑΠΑΡ Α.Ε. - ΕΜΠΟΡΙΑ & ΔΙΑΝΟΜΗ ΕΙΔΩΝ ΔΙΑΤΡΟΦΗΣ”

1.3: “Προϊόντα Αλλαντοποιίας” - “ΣΤΑΜΑΤΟΠΟΥΛΟΣ ΗΛΙΑΣ & ΣΙΑ Ο.Ε., ΕΜΠΟΡΙΟ”

1.4: “Είδη Αρτοποιίας” - “ΠΙΕΤΡΗΣ ΒΙΟΤΕΧΝΙΑ ΕΙΔΩΝ ΔΙΑΤΡΟΦΗΣ Α.Ε.”

1.5: “Είδη Ζαχαροπλαστικής” - “ΠΙΕΤΡΗΣ ΒΙΟΤΕΧΝΙΑ ΕΙΔΩΝ ΔΙΑΤΡΟΦΗΣ Α.Ε.”

1.6: “Δημητριακά” - “ΜΑΡΚΕΤ ΜΑΡΙΝΟΣ ΚΩΝ. Π. ΜΑΡΙΝΟΣ, ΕΜΠΟΡΙΟ ΕΙΔΩΝ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΧΑΡΤΙΚΑ ΠΛΑΣΤΙΚΑ”

1.7: “Ζυμαρικά” - “ΣΤΑΜΑΤΟΠΟΥΛΟΣ ΗΛΙΑΣ & ΣΙΑ Ο.Ε., ΕΜΠΟΡΙΟ”

1.8: “Κονσερβοειδή” - “ΜΑΡΚΕΤ ΜΑΡΙΝΟΣ ΚΩΝ. Π. ΜΑΡΙΝΟΣ, ΕΜΠΟΡΙΟ ΕΙΔΩΝ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΧΑΡΤΙΚΑ ΠΛΑΣΤΙΚΑ”

1.9: “Όσπρια και Άλλα Είδη” - “ΜΑΡΚΕΤ ΜΑΡΙΝΟΣ ΚΩΝ. Π. ΜΑΡΙΝΟΣ, ΕΜΠΟΡΙΟ ΕΙΔΩΝ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΧΑΡΤΙΚΑ ΠΛΑΣΤΙΚΑ”

1.10: “Γλυκαντικές Ύλες” - “ΠΙΕΤΡΗΣ ΒΙΟΤΕΧΝΙΑ ΕΙΔΩΝ ΔΙΑΤΡΟΦΗΣ Α.Ε.”

1.11: “Αρτυματικές Ύλες” - “ΠΙΕΤΡΗΣ ΒΙΟΤΕΧΝΙΑ ΕΙΔΩΝ ΔΙΑΤΡΟΦΗΣ Α.Ε.”

1.13: “Είδη Οπωρολαχανοπωλείου” - “ΣΤΑΜΑΤΟΠΟΥΛΟΣ ΗΛΙΑΣ & ΣΙΑ Ο.Ε., ΕΜΠΟΡΙΟ”

1.14: “Εμφιαλωμένο Νερό και Αναψυκτικά” - “ΠΙΕΤΡΗΣ ΒΙΟΤΕΧΝΙΑ ΕΙΔΩΝ ΔΙΑΤΡΟΦΗΣ Α.Ε.”

1.15: “Είδη Κρεοπωλείου” - “ΣΚΑΠΑΡ Α.Ε. - ΕΜΠΟΡΙΑ & ΔΙΑΝΟΜΗ ΕΙΔΩΝ ΔΙΑΤΡΟΦΗΣ”

1.16: “Κατεψυγμένα Λαχανικά” - “ΠΙΕΤΡΗΣ ΒΙΟΤΕΧΝΙΑ ΕΙΔΩΝ ΔΙΑΤΡΟΦΗΣ Α.Ε.”

1.17: “Νωπά Πουλερικά και Προϊόντα Αυτών” - “ΤΟΓΙΑ ΠΑΝΑΓΙΩΤΑ, ΕΜΠΟΡΙΟ ΠΟΥΛΕΡΙΚΩΝ”

1.18: “Κατεψυγμένα Ψάρια” - “ΠΙΕΤΡΗΣ ΒΙΟΤΕΧΝΙΑ ΕΙΔΩΝ ΔΙΑΤΡΟΦΗΣ Α.Ε.”

Ομάδα (2):

- “Γάλα Εργαζομένων” - “ΓΑΛΑΚΤΟΚΟΜΙΚΑ “ΜΑΝΔΡΕΚΑΣ Α.Ε.”

- “ΜΑΠ” - “ΤΖΟΥΑΝΑΚΗΣ ΕΜΜ. ΙΩΑΝΝΗΣ, ΕΙΔΗ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΩΝ ΣΤΡΑΤΙΩΤΙΚΑ ΕΙΔΗ – ΕΙΔΗ ΚΑΜΠΙΝΓΚ”

Για τα είδη “Γάλα εβαπορέ Βρεφικό 410 γρ.” και “Κρέμα γάλακτος φυτική 500 γρ.” της ομάδας 1.1. με τίτλο “Γαλακτοκομικά”, καθώς και για τα 6 είδη της ομάδας 1.12 με τίτλο “Ηδύσματα Ξηρής Μορφής” και το 1 είδος της ομάδας 1.19 με τίτλο “Νωπά Ψάρια”, για τα οποία δεν υπεβλήθησαν προσφορές, η

Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμού κρίνει άγονο το διαγωνισμό και διαβιβάζει το πρακτικό στην Οικονομική Επιτροπή του Δήμου προκειμένου να αποφασίσει σχετικά.

9. Το σχετικό Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού έγινε αποδεκτό από την Οικονομική Επιτροπή του Δήμου με την αριθμ. 19/433/2014 Απόφασή της (ΑΔΑ: ΩΨΒΗΩΛ7-ΜΨ0) και την ορθή επανάληψη αυτής (ΑΔΑ: 6ΔΥ5ΩΛ7-ΠΧΣ) με την οποία ενέκρινε ομόφωνα την κατακύρωση στις ως άνω εταιρείες, ενώ για τα είδη “Γάλα εβαπορέ Βρεφικό 410 γρ.” και “Κρέμα γάλακτος φυτική 500 γρ.” της ομάδας 1.1. με τίτλο “Γαλακτοκομικά”, καθώς και για τα 6 είδη της ομάδας 1.12 με τίτλο “Ηδύσματα Ξηρής Μορφής” και το 1 είδος της ομάδας 1.19 με τίτλο “Νωπά Ψάρια”, για τα οποία δεν υπεβλήθησαν προσφορές, κήρυξε άγονο τον διαγωνισμό και διαβίβασε το θέμα στο Δημοτικό Συμβούλιο, προκειμένου αυτό να αποφασίσει για την υλοποίηση της σχετικής δαπάνης με τη διαδικασία της απευθείας ανάθεσης με διαπραγμάτευση, κατά τη διάταξη του άρθρου 25 παρ. 1α του ΠΔ 60/2007.

10. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Κορινθίων αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της ΕΑΑΔΗΣΥ, κατ’ άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ’ υποπερ. δδ’ του Ν. 4013/2011, προσκομίζοντας και το σχετικό σχέδιο Απόφασης, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, και χωρίς τροποποίηση των όρων της αρ. πρωτ. 26398/22-05-2014 διακήρυξης, κατ’ επίκληση της διάταξης του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α’ του π.δ. 60/2007, για την ανάθεση της προμήθειας τροφίμων για εννιά (9) από τα συνολικά εκατόν εξήντα πέντε (165) είδη του διαγωνισμού, ήτοι για την ομάδα 1.1 με τίτλο “Γαλακτοκομικά” και τα είδη “Γάλα εβαπορέ βρεφικό 410 γρ., προϋπολογισθείσας αξίας 1.104,00 €, και το είδος “Κρέμα γάλακτος φυτική 500 γρ.”, προϋπολογισθείσας αξίας, 654,5 €, για την ομάδα 1.12 με τίτλο “Ηδύσματα Ξηρής Μορφής” και για τα έξι είδη αυτής, ήτοι “Χαμομήλι (10X1gr)” προϋπολογισθείσας αξίας 89,00 €, “Τσάι πακέτο (10X1gr)” προϋπολογισθείσας αξίας 129,00 €, “Κακάο 125 γρ.” προϋπολογισθείσας αξίας 244,00 €, “Καφές ελληνικός 195 γρ.” προϋπολογισθείσας αξίας 1.239,00 €, “Σοκολατούχο ρόφημα με βύνη 400 γρ.” προϋπολογισθείσας αξίας 882,00 € και “Νες καφέ 250 γρ.” προϋπολογισθείσας αξίας, 272,00 €, και για την ομάδα 1.19 με τίτλο “Νωπά Ψάρια” για το είδος “Βακαλάος για σουπά” προϋπολογισθείσας αξίας 7.910,00 €. χωρίς ΦΠΑ, για τις ανάγκες του ΝΠΔΔ “Κέντρο Κοινωνικής Πολιτικής” του Δήμου Κορινθίων. Ο συνολικός προϋπολογισμός του αιτήματος ανέρχεται στο ποσό των 12.523,50 € πλέον Φ.Π.Α. 13%, ήτοι 14.151,55 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Η δε διάρκεια της σύμβασης/των συμβάσεων που θα προκύψουν από τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης ορίζεται σε ένα (1) έτος.

II. Νομικό πλαίσιο

11. Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προβλέπεται ότι: «[...] δδ) Οι αποφάσεις των αναθετουσών Αρχών που αφορούν προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημόσιων συμβάσεων, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 3 του π.δ. 59/2007 και των άρθρων 24 και 25 του π.δ. 60/2007, εξαιρουμένων των περιπτώσεων ανωτέρας βίας, εκδίδονται μετά από σύμφωνη γνώμη της Αρχής, εφόσον οι συμβάσεις αυτές εμπίπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των ανωτέρω προεδρικών διαταγμάτων. [...]».

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

13. Στις διατάξεις του άρθρου 3 παρ. 2 και 3γ και 23 παρ. 1 της υπ' αριθμ. 11389/1993 υπουργικής απόφασης με τίτλο «Ενιαίος κανονισμός προμηθειών οργανισμών τοπικής αυτοδιοίκησης» (Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α.) (Β' 185) προβλέπονται τα ακόλουθα: «Άρθρο 3. [...] 2. Οι όροι της διακήρυξης κάθε διαγωνισμού πρέπει

να είναι σαφείς και πλήρεις. 3. [...] γ. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν επίσης να συνάπτουν τις συμβάσεις προμηθειών προσφεύγοντας στη διαδικασία των διαπραγματεύσεων χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, στις ακόλουθες περιπτώσεις. (1) Όταν δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά μετά από πρόσκληση σε ανοιχτό ή κλειστό διαγωνισμό, στο μέτρο που οι αρχικοί όροι της σύμβασης δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς και εφόσον διαβιβάζεται στο νομάρχη, μαζί με τη σχετική απόφαση, αιτιολογημένη έκθεση. [...]. Άρθρο 23. 1. Προμήθεια με "διαδικασία μέσω διαπραγμάτευσης" ή "απευθείας ανάθεση" μπορεί να γίνει εάν συντρέχει μία από τις περιπτώσεις που προβλέπονται στις περιπτώσεις των εδαφίων β και γ της παραγράφου 3 του άρθρου 3 του παρόντος κανονισμού και της παραγράφου 20 του άρθρου 3 του ν. 1797/1988. [...]».

14. Στις 12-12-2012 δημοσιεύθηκε πράξη Νομοθετικού Περιεχομένου (Α' 240), η οποία κυρώθηκε με το ν. 4111/2013 (Α' 18) και η οποία στο άρθρο 4 προβλέπει ότι: «[...] 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 αντιτίθεται στο παρόν, καταργείται. 2. Οι ανωτέρω προμήθειες πραγματοποιούνται σύμφωνα με τη διαδικασία που προβλέπεται στον Ενιαίο Κανονισμό Προμηθειών των Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (ΕΚΠΟΤΑ), όπως αυτός ισχύει κάθε φορά...».

15. Περαιτέρω, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 3 του π.δ. 60/2007 «Προσαρμογή της Ελληνικής Νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ "περί συντονισμού των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών", όπως τροποποιήθηκε με την Οδηγία 2005/51/ΕΚ της Επιτροπής και την Οδηγία 2005/75/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 16^{ης} Νοεμβρίου 2005» (Α' 64) ορίζεται ότι: «Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις ενεργώντας με διαφάνεια».

16. Οι διατάξεις του άρθρου 6 παρ. 1 του π.δ. 60/2007 προβλέπουν ότι:

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

α) 137.000,00 ευρώ για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών, εκτός αυτών που καλύπτονται από την περίπτωση β) στοιχείο iii), που συνάπτονται από τις αναθέτουσες αρχές οι οποίες είναι κεντρικές κυβερνητικές αρχές του Παραρτήματος IV. [...]

β) 211.000 ευρώ, προκειμένου για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που συνάπτονται είτε i) από αναθέτουσες αρχές άλλες από εκείνες που αναφέρονται στο Παράρτημα IV, είτε ii) από τις αναθέτουσες αρχές που αναφέρονται στο Παράρτημα IV και οι οποίες δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, όταν οι συμβάσεις αφορούν προϊόντα τα οποία δεν καλύπτει το Παράρτημα V, είτε iii) από οποιαδήποτε αναθέτουσα αρχή και έχουν ως αντικείμενο υπηρεσίες της κατηγορίας 8 του Παραρτήματος II Α, υπηρεσίες τηλεπικοινωνιών της κατηγορίας 5 των οποίων οι θέσεις στο CPV είναι αντίστοιχες με τους αριθμούς αναφοράς CPC 7524, 7525 και 7526, ή/και υπηρεσίες που αναφέρονται στο Παράρτημα II Β. ...».

Σημειώνεται ότι σύμφωνα με το άρθρο 2 του Κανονισμού (ΕΕ) αριθ. 1336/2013 της Επιτροπής της 13^{ης} Δεκεμβρίου 2013 «για την τροποποίηση των οδηγιών του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου 2004/17/ΕΚ, 2004/18/ΕΚ και 2009/81/ΕΚ όσον αφορά τα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων», τα ως άνω ποσά αναπροσαρμόστηκαν στις 134.000 ευρώ και 207.000 ευρώ, αντίστοιχα.

17. Οι σχετικές διατάξεις των παρ. 1,2,3 και 5 του άρθρου 8 του π.δ. 60/2007 προβλέπουν:

“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 προαίρεσως όσο και των τυχόν παρατάσεων της σύμβασης [...]2. Η αποτίμηση πρέπει να ισχύει κατά το χρόνο αποστολής της προκήρυξης διαγωνισμού, όπως προβλέπεται στο άρθρο 29 παράγραφος 2 ή, στις περιπτώσεις όπου δεν απαιτείται μια τέτοια προκήρυξη, κατά το χρονικό σημείο έναρξης της διαδικασίας ανάθεσης της σύμβασης.3. Κανένα σχέδιο έργου και καμία σύμβαση προμηθειών ή υπηρεσιών δεν επιτρέπεται να κατατηθεί, προκειμένου να αποφευχθεί η εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος διατάγματος.5. [...] 6) Όταν η προμήθεια ομοειδών προϊόντων μπορεί να οδηγήσει σε ταυτόχρονη σύναψη χωριστών συμβάσεων κατά τμήματα, λαμβάνεται υπόψη η εκτιμώμενη συνολική αξία αυτών των τμημάτων κατά την εφαρμογή του άρθρου 6 σημεία α) και β). Όταν η συνολική αξία των τμημάτων είναι ίση με ή υπερβαίνει την αξία που καθορίζεται στο άρθρο 6, το παρόν εφαρμόζεται στη σύναψη κάθε τμήματος.

18. Στη διάταξη του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α του π.δ. 60/2007 ορίζεται ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν τις δημόσιες συμβάσεις τους προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, στις ακόλουθες περιπτώσεις: 1) Προκειμένου για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών: α) εάν, ύστερα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές δεν κρίνεται κατάλληλη, ή εάν δεν υπάρχει κανείς υποψήφιος, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή, ύστερα από αίτημά της, [...]».

19. Οι διατάξεις του άρθρου 30 παρ. 1 και 5 του π.δ. 60/2007 ορίζουν ότι: «1. Οι Προκηρύξεις περιλαμβάνουν τις πληροφορίες που αναφέρονται στο Παράρτημα VII Α καθώς και κάθε πρόσθετη πληροφορία που κρίνεται χρήσιμη από την αναθέτουσα αρχή, χρησιμοποιώντας τα τυποποιημένα έντυπα που εγκρίνονται από την Ευρωπαϊκή Επιτροπή σύμφωνα με την προβλεπόμενη στο άρθρο 77 παράγραφος 2 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ, διαδικασία. [...] 5. [...] Οι Προκηρύξεις που δημοσιεύονται σε εθνικό επίπεδο δεν πρέπει να περιλαμβάνουν πληροφορίες διαφορετικές από εκείνες που περιέχονται στις Προκηρύξεις που αποστέλλονται στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή [...]».

III. Νομική Εκτίμηση

20. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Κορινθίων αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών, με την έννοια της περίπτωσης (γ) της παραγράφου 2 του άρθρου 2 του Π.Δ. 60/2007 και η αιτούμενη προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης εμπίπτει στη διάταξη της περ. α' της παρ. 1 του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007. Από το συνδυασμό των διατάξεων των παρ. 1, 2, 3 και 5β του άρθρου 8 του ΠΔ 60/2007, όπως εκτέθηκαν ανωτέρω, εν προκειμένω ως συμβατική αξία, προκειμένου για την εφαρμογή του ΠΔ 60/2007 και συνακόλουθα για την θεμελίωση της αρμοδιότητας της Αρχής, λογίζεται η συνολική προϋπολογιζόμενη αξία του διεθνούς ανοικτού διαγωνισμού, ύψους 488.612,65 €, πλέον ΦΠΑ, ήτοι 558.127,28 € συμπεριλαμβανομένου Φ.ΠΑ.

Ακολούθως συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος, σύμφωνα με την προαναφερόμενη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ, υποπερίπτωση δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, σε συνδυασμό με τη διάταξη του άρθρου 8 του π.δ. 60/2007.

21. 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, ήτοι από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζόμενων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συσταλτικής ερμηνείας. Συγκεκριμένα, προκειμένου η

οδηγία 2004/18/ΕΚ να μην απολέσει την πρακτική αποτελεσματικότητά της, τα κράτη μέλη και οι αναθέτουσες αρχές τους δεν επιτρέπεται να προβλέπουν περιπτώσεις προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση που δεν προβλέπονται από την εν λόγω οδηγία ή να συνοδεύουν τις ρητώς προβλεπόμενες από την οδηγία αυτή περιπτώσεις με νέους όρους που έχουν ως αποτέλεσμα να καθιστούν ευκολότερη την προσφυγή στην εν λόγω διαδικασία (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). Εξάλλου, το βάρος αποδείξεως περί του ότι συντρέχουν όντως οι έκτακτες περιστάσεις που δικαιολογούν την απόκλιση το φέρει ο προτιθέμενος να κάνει χρήση των διατάξεων αυτών (βλ. υπό το πνεύμα αυτό ΔΕΕ, αποφάσεις της 10^{ης} Μαρτίου 1987, C-199/85, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1987, σ. 1039, σκέψη 14, 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, της 10^{ης} Απριλίου 2003, C-20/01 και C-28/01, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 2003, I-360, σκέψη 58, της 14^{ης} Σεπτεμβρίου 2004, C-385/02, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2004, σ. I-8121, σκέψη 19, της 14^{ης} Οκτωβρίου 2004, C-340/02, Επιτροπή κατά Γαλλίας, Συλλ. 2004, I-9845, σκέψη 38, και της 2^{ης} Ιουνίου 2005, C-394/02, Επιτροπή κατά Ελλάδας, Συλλ. 2005, I-4713, σκέψη 33).

22. Ειδικότερα, η εφαρμογή του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του Π.Δ 60/2007, στη βάση του οποίου οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, προϋποθέτει:

α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία,

Μάλιστα, η προσφυγή στη διαδικασία των διαπραγματεύσεων, κατ' εφαρμογή της περ. α της παρ. 1 του άρθρου 25 του ως άνω Π.Δ. συνεχεται άμεσα με τον προηγηθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία (ΕΣ-Πράξη 215/2012-Ζ' Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 1249, 466/2011, 29/2012).

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

γ) να μην τροποποιούνται ουσιαστικά 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.

23. Εν προκειμένω, από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, προκύπτουν τα εξής:

α) Ως προς την προϋπόθεση προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας

Ο Δήμος Κορινθίων προσέφυγε σε δημόσιο διεθνή ανοικτό διαγωνισμό για την προμήθεια τροφίμων, γάλακτος και μέσων ατομικής προστασίας (ΜΑΠ) για το Δήμο και τα Νομικά του Πρόσωπα, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 488.612,65 € πλέον ΦΠΑ, που αναλύεται ως εξής: 1) προμήθεια γάλακτος και μέσων ατομικής προστασίας, ποσού 98.608,35 € και 54.860,00 € αντίστοιχα, για τις ανάγκες του Δήμου Κορινθίων, 2) προμήθεια γάλακτος και μέσων ατομικής προστασίας, ποσού 1.057,50 € και 100,00 € αντίστοιχα, για τις ανάγκες του Κέντρου Πολιτισμού, Αθλητισμού & Περιβάλλοντος Δήμου Κορινθίων (ΚΕΠΑΠ), 3) προμήθεια γάλακτος και μέσων ατομικής προστασίας, ποσού 6.697,50 € και 2.361,30 € αντίστοιχα, για τις ανάγκες της Δημοτικής Επιχείρησης Ύδρευσης – Αποχέτευσης Κορίνθου (ΔΕΥΑΚ), 4) προμήθεια τροφίμων, ποσού 148.170,50 €, για τις ανάγκες του Κοινωνικού Παντοπωλείου του Δήμου και 5) προμήθεια τροφίμων, ποσού 176.757,50 €, για τις ανάγκες του ΝΠΔΔ “Κέντρο Κοινωνικής Πολιτικής”.

Από την διακήρυξη και τη συνημμένη σε αυτήν τεχνική μελέτη με αρ. 19/2014, που αποτελεί αναπόσπαστο μέρος αυτής, προκύπτει ότι τα προς προμήθεια είδη διακρίνονται σε 21 ομάδες, ήτοι 19 ομάδες για τα “Τρόφιμα” (1.1-1.19), 1 ομάδα για το “Γάλα εργαζομένων” και 1 ομάδα για τα “Μέσα Ατομικής Προστασίας (ΜΑΠ)” και περαιτέρω, καθεμιά από τις ομάδες υποδιαιρείται σε περισσότερα είδη, με συνολικό αριθμό ειδών τα 165 (βλ. αναλυτικά ανωτέρω, ενότητα Ι παρ. 3). Επίσης, η εγγύηση συμμετοχής ορίστηκε σε «ποσοστό 5% με το ΦΠΑ επί της συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης των ειδών, για τα οποία μετέχει ο διαγωνιζόμενος» (άρθρο 17).

Ρητώς ορίστηκε στην διακήρυξη (άρθρο 15 παρ. 5 και 6) η δυνατότητα υποβολής προσφορών είτε για το σύνολο των προς προμήθεια ειδών είτε για ορισμένα είδη, υπό την προϋπόθεση ότι οι προσφορές θα καλύπτουν όλη την ποσότητα του είδους, όπως αυτή αναγράφεται στους πίνακες της αρ. 19/2014 τεχνικής μελέτης. Περαιτέρω, δόθηκε η δυνατότητα προσφοράς διαφορετικού ποσοστού έκπτωσης για κάθε είδος (βλ. αναλυτικά ανωτέρω, ενότητα Ι παρ. 4).

Από το συνδυασμό των ανωτέρω διατάξεων, προκύπτει με σαφήνεια ότι το σύνολο των τμημάτων, για τα οποία μπορούσαν να υποβληθούν προσφορές, ανέρχεται στα 165.

Ωστόσο, στο τυποποιημένο έντυπο της περιλήψης που δημοσιεύθηκε στην Ε.Ε.Ε.Ε. και πιο συγκεκριμένα στο Παράρτημα Β με τίτλο “Πληροφορίες σχετικά με τα τμήματα” συμπληρώθηκαν σαράντα πέντε (45) τμήματα, ήτοι δεκαεννιά (19) τμήματα για τα “Τρόφιμα”, ένα (1) τμήμα για το “Γάλα των εργαζομένων” και είκοσι πέντε (25) τμήματα για τα “Μέσα Ατομικής Προστασίας (ΜΑΠ)”, ως εξής: “Τρόφιμα”: 1.1: “Γαλακτοκομικά”, 1.2: “Λίπη-Έλαια”, 1.3: “Προϊόντα Αλλαντοποιίας”, 1.4: “Είδη Αρτοποιίας”, 1.5: “Είδη Ζαχαροπλαστικής”, 1.6: “Δημητριακά”, 1.7: “Ζυμαρικά”, 1.8: “Κονσερβοειδή”, 1.9: “Όσπρια και Άλλα Είδη”, 1.10: “Γλυκαντικές Ύλες”, 1.11: “Αρτυματικές Ύλες”, 1.12: “Ηδύσματα Ξηρής Μορφής”, 1.13: “Είδη Οπωρολαχανοπωλείου”, 1.14: “Εμφιαλωμένο Νερό και Αναψυκτικά”, 1.15: “Είδη Κρεοπωλείου”, 1.16: “Κατεψυγμένα Λαχανικά”, 1.17: “Νωπά Πουλερικά και Προϊόντα Αυτών”, 1.18: “Κατεψυγμένα Ψάρια”, 1.19: “Νωπά Ψάρια”, 20: “Γάλα Εργαζομένων” και “Μέσα Ατομικής Προστασίας (ΜΑΠ)”: 21: “Γάντια Δερματοπάνινα”, 22: “Γάντια Πετρελαίου”, 23: “Γυαλιά Μάσκα Τύπου Goggles”, 24: “Αρβυλα Ασφαλείας”, 25: “Αρβυλα Ασφαλείας για Ηλεκτρολόγους”, 26: “Νιτσεράδες”, 27: “Γάντια μιας χρήσης”, 28: “Γάντια από Ύφασμα και Νιτρίλιο”, 29: “Γάντια Ηλεκτρολόγων με Μόνωση (2.500 Volts)”, 30: “Κράνος Προστασίας”, 31: “Γυαλιά Προστασίας από Ηλιακή Ακτινοβολία”, 32: “ Γυαλιά Οξυγονοκόλλησης”, 33: “Μάσκα Ημίσειας Προσώπου με Φίλτρο”, 34: “Μάσκα Απλή (σκόνης), 35: “Γιλέκο Ανακλαστικό”, 36: “Φόρμα Εργασίας σακάκι-παντελόνι”, 37: “Φόρμα Προστασίας μιας χρήσης”, 38: “Αδιάβροχο σακάκι-παντελόνι”, 39: “Γαλότσα Κνήμης”, 40: “Γαλότσα ολόσωμη με ράντες”, 41: “Υποδήματα Ασφαλείας χωρίς σίδερο”, 42: “Υποδήματα Ασφαλείας με σίδερο”, 43: “Κώνος σήμανσης 50 cm”, 44: “Ταινία σήμανσης” και 45: “Καπέλο Προστασίας από Ηλιακή Ακτινοβολία”.

Δηλαδή, μόνο στα Μέσα Ατομικής Προστασίας (ΜΑΠ) συμπληρώθηκαν ως αυτοτελή τμήματα καθένα από τα 25 είδη αυτών, ενώ στα Τρόφιμα καθεμιά από τις ομάδες (1.1.-1.19) συμπληρώθηκε ως ένα τμήμα για όλα τα είδη αυτής, πχ. ως τμήμα 1.13 και τα 32 “Είδη Οπωρολαχανοπωλείου” με αναφορά στο σύνολο της ποσότητας και στον προϋπολογισμό και των 32 ειδών, χωρίς να προκύπτει το ποια είναι τα είδη οπωρολαχανοπωλείου, ποια η ποσότητα για κάθε είδος και ποιος ο προϋπολογισμός τους.

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

Εν προκειμένω, διαπιστώνεται διάσταση πληροφοριών ως προς την ομαδοποίηση σε τμήματα των υπό προμήθεια ειδών μεταξύ της Διακήρυξης και της προκήρυξης που δημοσιεύθηκε στην Ε.Ε. (διαίρεση σε ομάδες και είδη, όπως προβλέπεται στη Διακήρυξη, αντί για διαίρεση μόνο σε ομάδες, όπως προβλέπεται στην περιληπτική προκήρυξη). Η ως άνω διαπιστωθείσα πλημμέλεια δημοσιότητας κρίνεται ότι δεν επηρέασε ουσιωδώς την ανάπτυξη ανταγωνισμού, λαμβάνοντας υπόψη αφενός ότι η διαίρεση των ομάδων (πχ είδη οπωρολαχανοπωλείου) σε ειδικότερα είδη ως επί το πλείστον δεν αλλάζει τον κύκλο

συμμετεχόντων στον οποίο απευθύνεται ο κατά τμήματα διαγωνισμός (στο παράδειγμα οπωρολαχανοπώλες), αφετέρου ότι συμμετείχε ικανός αριθμός οικονομικών φορέων για τα προς προμήθεια είδη, αλλά και ότι υπεβλήθησαν προσφορές σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης για αρκετά από αυτά. Κατά τα λοιπά δεν διαπιστώθηκαν άλλες νομικές πλημμέλειες στον διαγωνισμό που προηγήθηκε, ώστε να καθίσταται παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της η συγκεκριμένη διαδικασία προσφυγής σε διαπραγμάτευση για τα είδη για τα οποία δεν υποβλήθηκαν προσφορές.

β) Ως προς την προϋπόθεση της μη υποβολής προσφοράς ή την μη ύπαρξη υποψηφίου

Σύμφωνα με το από 22-8-2014 πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμού, με την ορθή επανάληψη αυτού, το οποίο επικυρώθηκε με την αρ. 19/433/2014 Απόφασή της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου (ΑΔΑ: ΩΨΒΗΩΛ7-ΜΨ0) και την ορθή επανάληψη αυτής (ΑΔΑ: 6ΔΥ5ΩΛ7-ΠΧΣ), κατά την ημερομηνία διενέργειας διαγωνισμού δεν υπεβλήθη καμία προσφορά για τα είδη: "Γάλα εβαπορέ βρεφικό 410 γρ., προϋπολογισθείσας αξίας 1.104,00 €, και "Κρέμα γάλακτος φυτική 500 γρ.", προϋπολογισθείσας αξίας, 654,5 € της ομάδας 1.1 με τίτλο "Γαλακτοκομικά", τα είδη "Χαμομήλι (10Χ1gr)" προϋπολογισθείσας αξίας 89,00 €, "Τσάι πακέτο (10Χ1gr)" προϋπολογισθείσας αξίας 129,00 €, "Κακάο 125 γρ." προϋπολογισθείσας αξίας 244,00 €, "Καφές ελληνικός 195 γρ." προϋπολογισθείσας αξίας 1.239,00 €, "Σοκολατούχο ρόφημα με βύνη 400 γρ." προϋπολογισθείσας αξίας 882,00 € και "Νες καφέ 250 γρ." προϋπολογισθείσας αξίας, 272,00 € της ομάδας 1.12 με τίτλο "Ηδύσματα Ξηρής Μορφής", και το είδος "Βακαλάος για σούπα" προϋπολογισθείσας αξίας 7.910,00 €. της ομάδας 1.19 με τίτλο "Νωπά Ψάρια".

γ) Ως προς την προϋπόθεση της μη ουσιώδους τροποποίησης των αρχικών όρων της σύμβασης

Στο υποβληθέν Σχέδιο Απόφασης για την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, το οποίο υπέβαλε ο αιτών, ρητώς ορίζεται ότι κατά την εν λόγω διαδικασία, η οποία θα διενεργηθεί μετά τη σύμφωνη γνώμη της Ε.Α.Α.ΔΗΣΥ, θα τηρηθούν οι όροι της αριθμ. Πρωτ. 26398/22-5-2014 διακήρυξης, χωρίς να υποστούν τροποποίηση.

23. Συνεπώς, από την υπαγωγή των πραγματικών περιστατικών στις προαναφερόμενες διατάξεις, διαπιστώνεται ότι προκύπτει η συνδρομή των προϋποθέσεων της περ. α της παρ. 1 του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007 για την παροχή σύμφωνης γνώμης για την αιτούμενη προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία διαπραγμάτευσης.

Κατά την γνώμη όμως του μέλους της Αρχής κ. Ευάγγελου Καραμανλή, η ως άνω εξετασθείσα διάσταση πληροφοριών ως προς την ομαδοποίηση σε τμήματα των υπό προμήθεια ειδών μεταξύ της διακήρυξης και της προκήρυξης που δημοσιεύθηκε στην Ε.Ε.Ε., σε συνδυασμό με το ότι δεν υπήρξε σχετική έστω αναφορά στην προκήρυξη στο ορθό πλήθος των τμημάτων και ακόλουθα παραπομπή στην διακήρυξη (λόγω του μεγάλου αριθμού των τμημάτων) ούτε προβλέπονταν η παροχή ελεύθερης, άμεσης και πλήρους πρόσβασης στην διακήρυξη με ηλεκτρονικό μέσο από την ημερομηνία δημοσίευσης της προκήρυξης, ενδεχομένως να προκάλεσε ασάφεια ικανή να αποτρέψει υποψήφιους οικονομικούς φορείς να συμμετάσχουν στον διαγωνισμό. Κατά συνέπεια, 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. Ως εκ τούτου και δεδομένου ότι από την μελέτη του φακέλου της υπόθεσης δεν προκύπτουν άλλα στοιχεία που να αποδεικνύουν και να αιτιολογούν ειδικά και με επαρκή τεκμηρίωση τη συνδρομή περιστάσεων που επιτρέπουν την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις λοιπές διατάξεις των άρθρων 24 ή 25 του π.δ. 60/2007. το αίτημα θα έπρεπε να απορριφθεί.

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. κατά πλειοψηφία αποφασίζει:

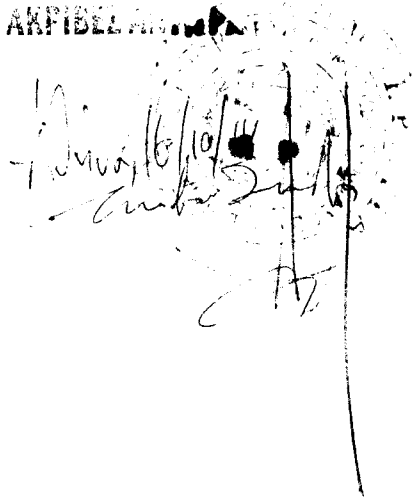
Την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος του Δήμου Κορινθίων, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. γ περ. (δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, κατά τη διάταξη του άρθρου 25 παρ. 1 α του ΠΔ 60/2007, για την ανάθεση της προμήθειας των ειδών "Γάλα εβαπορέ βρεφικό 410 γρ., προϋπολογισθείσας αξίας 1.104,00 € και "Κρέμα γάλακτος φυτική 500 γρ.", προϋπολογισθείσας αξίας 654,5 € της ομάδας 1.1 με τίτλο "Γαλακτοκομικά", όλων των ειδών της ομάδας 1.12, με προϋπολογισμό 2.855,00 € με τίτλο "Ηδύσματα Ξηρής Μορφής", και του είδους "Βακαλάος για σούπα" προϋπολογισθείσας αξίας 7.910,00 €, της ομάδας 1.19 με τίτλο "Νωπά Ψάρια", συνολικού προϋπολογισμού 12.523,50 € πλέον Φ.Π.Α. 13%, ήτοι 14.151,55 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, διάρκειας ενός έτους, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 14 Οκτωβρίου 2014

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Η Αντιπρόεδρος

ΑΚΡΙΒΕΣ ΑΝΤΙΓΡΑΦΗ
14/10/14
Χριστίνα Μπουσουλέγκα



Μπουσουλέγκα Χριστίνα

