



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ**  
**ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ**  
**ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**ΑΠΟΦΑΣΗ**  
**319/2014**

(της διαδικασίας του άρθρου 2 παρ. 2, περ. γ', υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει)

**Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

Στην Αθήνα σήμερα την 16 Οκτωβρίου του έτους δύο χιλιάδες δεκατέσσερα (2014) ημέρα Πέμπτη και ώρα 10:00 π.μ. και επί της οδού Λ.Κηφισίας 7 στην Αθήνα 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:** Δημήτριος Ράϊκος
- 2. Μέλη:** Ευάγγελος Καραμανλής  
Ιωάννα Κουλούρη  
Δημήτριος Σταθακόπουλος  
Δημήτριος Λουρίκας (μέσω τηλεδιάσκεψης)

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

**Γραμματέας:** Τσιάβου Στυλιανή

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

Κατά την διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστη η εισηγήτρια Στυλιανή Παρασκευά, Χημικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., καθώς και η Προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων κ. Καζιρή, οι οποίες αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

**ΘΕΜΑ:** Με το υπ' αριθ. πρωτ. οικ. 221955/2172/18.08.2014 αίτημα της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., το οποίο παρελήφθη στις 20.08.2014 (αριθ. πρωτ. εισερχ. 3409), όπως συμπληρώθηκε με το υπ' αριθ. πρωτ. 260601/6909/26.09.2014 έγγραφο, το οποίο παρελήφθη στις 30.09.2014 (αριθ. πρωτ. εισερχ. 4025), ζητείται η παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ (δδ) ν. 4013/2011, όπως αυτό τροποποιήθηκε με το άρθρο 233, παρ.5, περ. α) του ν. 4281/2014 (Φ.Ε.Κ. τ.Α' 160/08.08.2014), προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης για την ανάθεση της προμήθειας τροφίμων, ειδών παντοπωλείου και αναλώσιμων υγειονομικού υλικού, έτους 2014, για την κάλυψη των αναγκών των υπηρεσιών των Ιδρυμάτων και των Νομικών Προσώπων της Περιφερειακής Ενότητας Αχαΐας, προϋπολογισμού 132.612,18€ άνευ ΦΠΑ, λόγω κήρυξης άγονης της διαδικασίας του προηγηθέντος τακτικού και επαναληπτικού δημόσιου ανοικτού μειοδοτικού διαγωνισμού.

## I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

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

1. Με την υπ' αριθ. 46/2013 Απόφαση του Περιφερειακού Συμβουλίου της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας (ΑΔΑ: ΒΙΞ67Λ6-0ΥΡ) εγκρίθηκε η αναγκαιότητα διενέργειας διαδικασιών ανοιχτού δημόσιου μειοδοτικού διαγωνισμού για την προμήθεια τροφίμων, ειδών παντοπωλείου και αναλώσιμων υγειονομικού υλικού, έτους 2014, για την κάλυψη των αναγκών των Νομικών Προσώπων και Ιδρυμάτων χωρικής αρμοδιότητας της Π. Ε. Αχαΐας. Αναλυτικότερα τα Νομικά Πρόσωπα για λογαριασμό των οποίων διεξήχθη ο σχετικός διαγωνισμός είναι τα κάτωθι:

1. Κέντρο Κοινωνικής Πρόνοιας Π.Δ.Ε. (Κ.Κ.Π.Π.Δ.Ε.) για τα παραρτήματα:

i. ΑΙΓΙΟΥ – Κλεομένους Οικονόμου Ιατρού

ii. Προστασίας Παιδιού Αχαΐας – ΣΚΑΓΙΟΠΟΥΛΕΙΟ και

2. Ίδρυμα Στήριξης Ογκολογικών Ασθενών «Η ΕΛΠΙΔΑ».

Με την υπ' αριθ. 263/2014 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας (ΑΔΑ: ΒΙΗΗ7Λ6-ΥΚΘ) εγκρίθηκαν ομόφωνα: α) η διενέργεια του ανοικτού δημόσιου μειοδοτικού διαγωνισμού για την προμήθεια τροφίμων, ειδών παντοπωλείου και αναλώσιμων υγειονομικού υλικού έτους 2014, για την κάλυψη των αναγκών των Νομικών Προσώπων και Ιδρυμάτων χωρικής αρμοδιότητας της Π.Ε. Αχαΐας, προϋπολογισμού 162.695,02€, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, β) οι όροι της διακήρυξης και γ) συγκροτήθηκαν οι επιτροπές αξιολογήσεων των προσφορών και ενστάσεων του διαγωνισμού.

2. Στη συνέχεια, με την υπ' αριθ. πρωτ. 83680/2460/27.03.2014 διακήρυξη (ΑΔΑ: ΒΙΗΦ7Λ6-ΙΣΛ), το Τμήμα Προμηθειών της Διεύθυνσης Οικονομικού της Περιφερειακής Ενότητας Αχαΐας, προκήρυξε ανοιχτό δημόσιο μειοδοτικό διαγωνισμό για την προμήθεια τροφίμων, ειδών παντοπωλείου και αναλώσιμων υγειονομικού υλικού για τις ανάγκες των Νομικών Προσώπων και Ιδρυμάτων χωρικής αρμοδιότητας της Περιφερειακής Ενότητας Αχαΐας, προϋπολογισμού 162.695,0€, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή (υψηλότερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις %).

Σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης οι ενδιαφερόμενοι μπορούν να υποβάλλουν προσφορά για μία ή περισσότερες κατηγορίες – ομάδες, για τη συνολική όμως προκηρυχθείσα ποσότητα κάθε ομάδας, όπως αυτή περιγράφεται αναλυτικά στον ενδεικτικό προϋπολογισμό της κάθε κατηγορίας – ομάδας. Με βάση τα Παραρτήματα της διακήρυξης και το συνημμένο Ενδεικτικό Προϋπολογισμό, η εν λόγω προμήθεια υποδιαιρείται ανά γεωγραφική περιοχή και ανά κατηγορία τροφίμων, ως εξής:

### ΓΕΩΓΡΑΦΙΚΗ ΠΕΡΙΟΧΗ ΠΑΤΡΩΝ

#### ΠΙΝΑΚΑΣ 1 - Κ.Κ.Π. Π.Δ.Ε. ΣΚΑΓΙΟΠΟΥΛΕΙΟ

ΟΜΑΔΑ 1: ΕΙΔΗ ΟΠΩΡΟΠΩΛΕΙΟΥ, προϋπολογισμού 9.734,51€ πλέον ΦΠΑ και 11.000,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13%

ΟΜΑΔΑ 2: ΕΙΔΗ ΚΡΕΟΠΩΛΕΙΟΥ, προϋπολογισμού 9.734,51€ πλέον ΦΠΑ και 11.000,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13%

ΟΜΑΔΑ 3: ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ (ΤΡΟΦΙΜΑ), προϋπολογισμού 20.893,59€ πλέον ΦΠΑ και 24.000,00 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (13% και 23% για κάποια είδη)

ΟΜΑΔΑ 4: ΕΛΑΙΟΛΑΔΟ, προϋπολογισμού 5.309,73€ πλέον ΦΠΑ και 6.000,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13%

ΟΜΑΔΑ 5: ΕΙΔΗ ΑΡΤΟΠΟΙΕΙΟΥ, προϋπολογισμού 5.309,73€ πλέον ΦΠΑ και 6.000,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13%

ΟΜΑΔΑ 6: ΓΑΛΑΚΤΟΚΟΜΙΚΑ ΠΡΟΙΟΝΤΑ, προϋπολογισμού 5.309,73€ πλέον ΦΠΑ και 6.000,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13%

ΟΜΑΔΑ 7: ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ ΠΡΟΙΟΝΤΑ, προϋπολογισμού 3.539,82€ πλέον ΦΠΑ και 4.000,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13%

ΟΜΑΔΑ 8: ΤΥΡΟΚΟΜΙΚΑ ΠΡΟΙΟΝΤΑ, προϋπολογισμού 4.424,78€ πλέον ΦΠΑ και 5.000,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13%

ΟΜΑΔΑ 9: ΕΙΔΗ ΖΑΧΑΡΟΠΛΑΣΤΙΚΗΣ, προϋπολογισμού 2.654,87€ πλέον ΦΠΑ και 3.000,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13%

ΟΜΑΔΑ 10: ΑΠΟΦΛΟΙΩΜΕΝΕΣ ΠΑΤΑΤΕΣ, προϋπολογισμού 3.539,82€ πλέον ΦΠΑ και 4.000,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13%

ΠΙΝΑΚΑΣ 2 – ΙΔΡΥΜΑ ΣΤΗΡΙΞΗΣ ΟΓΚΟΛΟΓΙΚΩΝ ΑΣΘΕΝΩΝ «Η ΕΛΠΙΔΑ»

ΟΜΑΔΑ 1: ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ (ΤΡΟΦΙΜΑ), προϋπολογισμού 1.258,68€ πλέον ΦΠΑ και 1.422,31€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (13%)

ΟΜΑΔΑ 2: ΛΟΙΠΑ ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ, προϋπολογισμού 2.242,47€ πλέον ΦΠΑ και 2.758,24 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (13% και 23% για κάποια είδη)

ΟΜΑΔΑ 3: ΑΝΑΛΩΣΙΜΑ ΥΓΕΙΟΝΟΜΙΚΟΥ ΥΛΙΚΟΥ, προϋπολογισμού 483,07€ πλέον ΦΠΑ και 514,47€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ

ΓΕΩΓΡΑΦΙΚΗ ΠΕΡΙΟΧΗ ΑΙΓΙΟΥ

ΠΙΝΑΚΑΣ 3 - Κ.Κ.Π. Π.Δ.Ε. ΚΛΕΟΜΕΝΟΥΣ ΟΙΚΟΝΟΜΟΥ ΙΑΤΡΟΥ

ΟΜΑΔΑ 1: ΕΙΔΗ ΚΡΕΟΠΩΛΕΙΟΥ, προϋπολογισμού 9.734,51€ πλέον ΦΠΑ και 11.000,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13%

ΟΜΑΔΑ 2: ΕΙΔΗ ΟΠΩΡΟΠΩΛΕΙΟΥ, προϋπολογισμού 10.619,47€ πλέον ΦΠΑ και 12.000,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13%

ΟΜΑΔΑ 3: ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ, προϋπολογισμού 13.929,06€ πλέον ΦΠΑ και 16.000,00 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (13% και 23% για κάποια είδη)

ΟΜΑΔΑ 4: ΕΛΑΙΟΛΑΔΟ, προϋπολογισμού 5.309,73€ πλέον ΦΠΑ και 6.000,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13%

ΟΜΑΔΑ 5: ΕΙΔΗ ΑΡΤΟΠΟΙΕΙΟΥ, προϋπολογισμού 5.309,73€ πλέον ΦΠΑ και 6.000,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13%

ΟΜΑΔΑ 6: ΓΑΛΑΚΤΟΚΟΜΙΚΑ ΠΡΟΙΟΝΤΑ, προϋπολογισμού 10.619,47€ πλέον ΦΠΑ και 12.000,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13%

ΟΜΑΔΑ 7: ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ ΠΡΟΙΟΝΤΑ, προϋπολογισμού 6.194,69€ πλέον ΦΠΑ και 7.000,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13%

ΟΜΑΔΑ 8: ΤΥΡΟΚΟΜΙΚΑ ΠΡΟΙΟΝΤΑ, προϋπολογισμού 7.079,65€ πλέον ΦΠΑ και 8.000,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13%.

Η διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) με κωδικό ΑΔΑΜ 14PROC002024990 /2014-05-05.

Ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού είχε οριστεί η 06.05.2014 και ώρα 11.00π.μ.

**3.** Η υπ' αριθ. πρωτ. 90734/2626/02.04.2014 περίληψη της εν θέματι διακήρυξης δημοσιεύτηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων (ΦΕΚ 222/04.04.2014) και περαιτέρω δημοσιεύτηκε στις εφημερίδες «ΝΑΥΤΕΜΠΟΡΙΚΗ» (04.04.2014), «ΧΡΗΜΑΤΙΣΤΗΡΙΟ» (04.04.2014) και «ΓΝΩΜΗ» (04.04.2014) και αναρτήθηκε στο διαδικτυακό τόπο της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας [www.pde.gov.gr](http://www.pde.gov.gr).

**4.** Σύμφωνα με το από 06.05.2014 πρακτικό (Νο1) της Επιτροπής Αξιολόγησης του διαγωνισμού, διαπιστώθηκε ότι υπεβλήθησαν τέσσερις προσφορές, οι τρεις εκ των οποίων απορρίφθηκαν στο στάδιο του ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής, λόγω έλλειψης απαραίτητων δικαιολογητικών συμμετοχής, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 3 περ. 1 δ' της διακήρυξης (έλλειψη πιστοποιητικού ύπαρξης και ορθής λειτουργίας συστήματος ανάλυσης κινδύνων και κρίσιμων σημείων ελέγχου), ενώ έγινε αποδεκτή μία μόνο προσφορά, όπου διαπιστώθηκε πληρότητα των δικαιολογητικών συμμετοχής. Η Επιτροπή σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 21 παρ. η' του π.δ. 118/2007 αναζήτησε συγκριτικά στοιχεία τιμών από το Τμήμα Προμηθειών της Περιφερειακής Ενότητας Αχαΐας, η οποία δεν απέστειλε τα εν λόγω στοιχεία και η Επιτροπή αποφάσισε ομόφωνα ότι δεν μπορεί να γίνει δεκτή η μοναδική προσφορά, δεν προχώρησε στην αποσφράγιση της οικονομικής προσφοράς, έκρινε το διαγωνισμό άγονο και ζήτησε την επαναπροκήρυξή του από την Οικονομική Επιτροπή της Περιφέρειας. Ακολούθως, με την υπ' αριθ.

516/2014 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας, ομόφωνα εγκρίθηκε το εν λόγω πρακτικό, κηρύχθηκε ο διαγωνισμός άγονος και εγκρίθηκαν οι όροι διενέργειας του επαναληπτικού δημόσιου μειοδοτικού διαγωνισμού.

5. Το υπ' αριθ. Νο1/06.05.2014 πρακτικό της Επιτροπής Αξιολόγησης του διαγωνισμού, διαβιβάστηκε με το αριθ. πρωτ. 156744/4144/06.06.2014 έγγραφο του Τμήματος Προμηθειών της Περιφέρειας στις εταιρείες που είχαν συμμετάσχει. Ακολούθως, η εταιρεία με την επωνυμία «ΑΦΟΙ Η. ΦΟΥΦΑ Α.Ε.» υπέβαλε την με αριθ. πρωτ. 169547/4511/19.06.2014 ένσταση κατά του αριθμ. 1/06.05.2014 πρακτικού της Επιτροπής Αξιολόγησης με αίτημα την ακύρωση του εν λόγω πρακτικού καθώς και του 19/02.06.2014 πρακτικού συνεδρίασης της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας, με τα οποία αποφάνθηκαν ότι δεν μπορεί να γίνει δεκτή η μοναδική προσφορά της εν λόγω εταιρείας και να προχωρήσουν στο άνοιγμα της οικονομικής προσφοράς. Στη συνέχεια, η εταιρεία επανήλθε με την από 23.06.2014 αίτησή της, στην οποία αναφέρεται ότι: «σε κάθε περίπτωση, η παραπάνω “ένσταση” της εταιρείας μας πρέπει να εξεταστεί ως αίτηση θεραπείας προς τη διοικητική αρχή που εξέδωσε την πράξη για την αποκατάσταση της βλάβης των εννόμων συμφερόντων μας - σύμφωνα με το άρθρο 34 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας και όχι ως ενδικοφανής προσφυγή, συνεπώς δεν απαιτείται η καταβολή παραβόλου» και ζήτησε από την Περιφέρεια να προχωρήσει αυτεπάγγελτα στην επανεξέταση και ακύρωση των παραπάνω αποφάσεων των Επιτροπών Αξιολόγησης και Οικονομικής και συνέχιση του διαγωνισμού, αφού ζητηθούν συγκριτικά οικονομικά στοιχεία ως προς τα προσφερόμενα είδη.

6. Η υποβληθείσα ένσταση και αίτηση θεραπείας διαβιβάστηκαν με το με αριθ. πρωτ. 172874/4638/24.06.2014 έγγραφο από τη Διεύθυνση Οικονομικού προς το Γραφείο Νομικής Υπηρεσίας με σκοπό την γνωμοδότηση επ' αυτών. Με το με αριθ. πρωτ. 173191/413/25.06.2014 έγγραφό της, η Νομική Υπηρεσία της Περιφερειακής Ενότητας Αχαΐας γνωμοδότησε αναφορικά με την εξέταση της ένστασης – αίτησης θεραπείας ότι η “ένσταση” της εταιρείας θα πρέπει να θεωρηθεί ως αίτηση θεραπείας προς την Οικονομική Επιτροπή. Η Επιτροπή Ενστάσεων του διαγωνισμού με το υπ' αριθ. 1/26.06.2014 πρακτικό της απέρριψε την από 19.06.2014 ένσταση της εταιρείας «ΑΦΟΙ Η. ΦΟΥΦΑ Α.Ε.», ως απαράδεκτης, επειδή δεν συνοδεύεται από το προβλεπόμενο παράβολο κατάθεσης υπέρ του Δημοσίου. Η Οικονομική Επιτροπή με την υπ' αριθ. 701/2014 απόφασή της (ΑΔΑ: 63ΧΔ7Λ6-ΔΥ7) ομόφωνα ενέκρινε το υπ' αριθ. 1/26.06.2014 πρακτικό της Επιτροπής Ενστάσεων.

7. Στη συνέχεια, με την υπ' αριθ. πρωτ. 158735/4196/10.06.2014 διακήρυξη (ΑΔΑ: ΩΨΒΛ7Λ6-Ι5Δ), το Τμήμα Προμηθειών της Διεύθυνσης Οικονομικού της Περιφερειακής Ενότητας Αχαΐας, προκήρυξε επαναληπτικό ανοιχτό δημόσιο μειοδοτικό διαγωνισμό για την εν λόγω προμήθεια. Ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού είχε οριστεί η 15.07.2014 και ώρα 11.00π.μ. Η υπ' αριθ. πρωτ. 158724/4194/10.06.2014 περίληψη της διακήρυξης δημοσιεύτηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων (ΦΕΚ 398/04.04.2014) και περαιτέρω δημοσιεύτηκε στις εφημερίδες «ΝΑΥΤΕΜΠΟΡΙΚΗ» (14.06.2014), «ΧΡΗΜΑΤΙΣΤΗΡΙΟ» (14.06.2014) και «ΓΝΩΜΗ» (16.06.2014) και αναρτήθηκε στο διαδικτυακό τόπο της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας [www.pde.gov.gr](http://www.pde.gov.gr). Η διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) με κωδικό ΑΔΑΜ 14PROC002140084/2014-07-02.

8. Με το υπ' αριθ. 1Α/15.07.2014 πρακτικό της Επιτροπής Αξιολόγησης του επαναληπτικού ανοιχτού δημόσιου μειοδοτικού διαγωνισμού διαπιστώθηκε ότι κατατέθηκαν συνολικά τέσσερις προσφορές, οι οποίες έγιναν καταρχήν αποδεκτές και η επιτροπή αποφάσισε τη συνέχιση της διαδικασίας. Η Επιτροπή προκειμένου να προχωρήσει σε αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών ζήτησε διευκρινήσεις επί της οικονομικής προσφοράς της εταιρείας “Ευθυμίοπουλος Σωτ. Χρήστος” σχετικά με την ποιότητα και την ποσότητα-συσκευασία των ελαίων καθώς και με τα είδη παντοπωλείου. Με το υπ' αριθ. 1Β/31.07.2014 πρακτικό, η Επιτροπή Αξιολογήσεων του διαγωνισμού, εξέτασε τις κατατεθειμένες προσφορές και διαπίστωσε ότι υπήρξαν συνολικά δύο προσφορές που αφορούσαν στην Ομάδα Ελαίων, ενώ για ορισμένα είδη δεν κατατέθηκε καμία προσφορά. Η Επιτροπή Αξιολόγησης πρότεινε την κατακύρωση της προμήθειας ελαιολάδου και σπορέλαιου για το Σκαγιοπούλειο Κέντρο Προστασίας Παιδιού Αχαΐας (Πίνακας 1 Ομάδα 4) και το Παράρτημα ΑΜΕΑ Αιγίου (Πίνακας 3 Ομάδα 4) στην εταιρεία «ΑΦΟΙ Η. ΦΟΥΦΑ Α.Ε.», ποσού

10.619,46€ άνευ ΦΠΑ (12.000,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ), ενώ για τα υπόλοιπα είδη προτάθηκε η προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης καθώς οι υποβληθείσες προσφορές απορρίφθηκαν κατά το στάδιο της οικονομικής αξιολόγησης διότι *“τα συγκριτικά στοιχεία έδειξαν πως οι σχετικές προμήθειες δεν θα ήταν προς το συμφέρον του δημοσίου”*, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω πρακτικό.

**9.** Η Οικονομική Επιτροπή της Περιφέρειας με την υπ' αριθ. 823/2014 απόφασή της (ΑΔΑ: Β5ΨΞ7Λ6-Ξ31): α) ενέκρινε το πρακτικό κατακύρωσης της προμήθειας ελαίων στην εταιρεία «ΑΦΟΙ Η. ΦΟΥΦΑ Α.Ε.» και κήρυξης άγονου του διαγωνισμού για τις υπόλοιπες κατηγορίες β) ενέκρινε την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης και την αποστολή της εν λόγω απόφασης στην Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων μαζί με όλα τα στοιχεία με τα οποία θεμελιώνεται η προσφυγή στη διαδικασία αυτή και γ) ενέκρινε την αποστολή του αιτήματος προς την Ενιαία Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων με σκοπό την λήψη της σύμφωνης γνώμης αυτής για την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης.

**10.** Κατόπιν αιτήματος της Αρχής, με το οποίο ζητήθηκαν συμπληρωματικά στοιχεία σχετικά με την συνολική προϋπολογισθείσα δαπάνης της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας για το τρέχον έτος, για όμοιες ή ομοειδείς προμήθειες, προσκομίστηκαν έγγραφα μεταξύ των οποίων: α) το υπ' αριθ. πρωτ. 260119/6543/26.09.2014 έγγραφο της Περιφερειακής Ενότητας Αιτωλοακαρνανίας προς την Περιφερειακή Ενότητα Αχαΐας, στο οποίο αναφέρεται ότι *«η Π.Ε. Αιτωλοακαρνανίας δεν έχει διενεργήσει κατά το παρελθόν διαγωνισμό για την προμήθεια τροφίμων, λοιπών αναλώσιμων ειδών παντοπωλείου, φαρμάκων και αναλώσιμων υγειονομικού υλικού των Ν.Π.Δ.Δ. και των Ιδρυμάτων τους»*, β) το υπ' αριθ. πρωτ. 260071/6337/26.09.2014 έγγραφο της Περιφερειακής Ενότητας Ηλείας, στο οποίο αναφέρεται ότι *«η Π.Ε. Ηλείας δεν έχει προβεί μέχρι σήμερα σε διενέργεια διαγωνισμού για προμήθεια τροφίμων και ειδών παντοπωλείου και ότι ο διαγωνισμός διεξάγεται πρώτη φορά το τρέχον έτος 2014 και είναι σε εξέλιξη»*. Επιπρόσθετα προσκομίστηκε συνημμένα απόσπασμα της υπ' αριθ. πρωτ. 150972/3857/06.06.2014 διακήρυξης του ανοιχτού δημόσιου μειοδοτικού διαγωνισμού για την προμήθεια τροφίμων και ειδών παντοπωλείου για το Κέντρο Κοινωνικής Πρόνοιας Π.Δ.Ε. Παράρτημα ΑΜΕΑ Λεχαινών Ηλείας, προϋπολογισμού 82.500,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (71.127,08€ άνευ ΦΠΑ) καθώς και η υπ' αριθ. πρωτ. 186582/4803/10.09.2014 διακήρυξη του επαναληπτικού δημόσιου μειοδοτικού διαγωνισμού για μέρος της ανωτέρω προμήθειας.

**11.** Κατόπιν των ανωτέρω, η Περιφέρεια Δυτικής Ελλάδας αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως αυτό τροποποιήθηκε με το άρθρο 233, παρ.5, περ. α' του ν. 4281/2014 (Φ.Ε.Κ. τ.Α' 160/08.08.2014), προσκομίζοντας και το σχετικό Σχέδιο Απόφασης, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, για την προμήθεια τροφίμων, ειδών παντοπωλείου και αναλώσιμων υγειονομικού υλικού, έτους 2014, για την κάλυψη των αναγκών των Νομικών Προσώπων και Ιδρυμάτων χωρικής αρμοδιότητας της Περιφερειακής Ενότητας Αχαΐας, προϋπολογισμού 132.612,18€ άνευ ΦΠΑ και 150.695,02€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

## **II. Νομικό πλαίσιο**

**12.** Το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης, ορίζει τα ακόλουθα: *«δδ) Οι αποφάσεις των αναθετουσών Αρχών που αφορούν προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημόσιων συμβάσεων, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 3 του π.δ. 59/2007 και των άρθρων 24 και 25 του π.δ. 60/2007, εξαιρουμένων των περιπτώσεων ανωτέρας βίας, εκδίδονται μετά από σύμφωνη γνώμη της Αρχής, εφόσον οι συμβάσεις αυτές εμπίπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των ανωτέρω προεδρικών διαταγμάτων. [...]»*.

**13.** Στο άρθρο 6 παρ. 1 του π.δ. 60/2007 *«Προσαρμογή της ελληνικής νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ...»* ορίζεται:

“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.

**14.** Το άρθρο 8 παράγραφος 1, 3,5 και 7 του π.δ. 60/2007 ορίζει 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 κατατημηθεί, 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. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να παρεκκλίνουν προκειμένου για τα τμήματα των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός Φ.Π.Α. είναι μικρότερη των ογδόντα χιλιάδων (80.000) ευρώ και υπό τον όρο ότι το συνολικό ποσό των συγκεκριμένων τμημάτων δεν υπερβαίνει το 20% της συνολικής αξίας όλων των τμημάτων. [...]

7. Όταν πρόκειται για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών ή υπηρεσιών που έχουν περιοδικό χαρακτήρα ή προβλέπεται να ανανεωθούν μέσα σε συγκεκριμένο χρονικό διάστημα, λαμβάνεται ως βάση για τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης α) είτε η συνολική πραγματική αξία των διαδοχικών συμβάσεων του ίδιου τύπου, οι οποίες συνήφθησαν κατά το προηγούμενο δωδεκάμηνο ή οικονομικό έτος, αναπροσαρμοσμένη, εφόσον τούτο είναι δυνατόν, προκειμένου να ληφθούν υπόψη ενδεχόμενες μεταβολές ως προς τις ποσότητες ή την αξία τους κατά τους δώδεκα (12) μήνες που έπονται της αρχικής σύμβασης. β) είτε η εκτιμώμενη συνολική αξία των διαδοχικών συμβάσεων που συνήφθησαν κατά το δωδεκάμηνο που έπεται της πρώτης παράδοσης ή κατά τη διάρκεια του οικονομικού έτους, εφόσον αυτό υπερβαίνει τους δώδεκα (12) μήνες. Η επιλογή της μεθόδου για τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας μιας δημόσιας σύμβασης δεν επιτρέπεται να γίνεται προς το σκοπό αποφυγής της εφαρμογής του παρόντος».

**15.** Το 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» ...” (ΦΕΚ Α’ 64) ορίζει, στο άρθρο 22 ότι «Οι αναθέτουσες αρχές συνάπτουν τις δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας στην ανοικτή διαδικασία ή στην κλειστή διαδικασία. ... Στις ειδικές περιπτώσεις και περιστάσεις που προβλέπονται στα άρθρα 24 και 25, μπορούν να προσφεύγουν στη διαδικασία με διαπραγμάτευση, με ή χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού».

Στο άρθρο 24 του π.δ. 60/2007 προβλέπεται 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 ουσιαστικά. 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. β) ...».

Στο δε άρθρο 25 του π.δ. 60/2007 προβλέπεται ότι «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 ... β) ... γ) στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο, εάν λόγω κατεπείγουσας ανάγκης, οφειλόμενης σε γεγονότα απρόβλεπτα για τις ενδιαφερόμενες αναθέτουσες αρχές, δεν είναι δυνατή η τήρηση των προθεσμιών που προβλέπονται για τις ανοικτές, κλειστές ή με διαπραγμάτευση διαδικασίες με δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού που αναφέρονται στο άρθρο 24. Οι περιστάσεις που επικαλούνται οι αναθέτουσες αρχές για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη. 2) ...».

**16.** Στο άρθρο 3 (Σύσταση και συγκρότηση περιφερειών) του ν. 3852/2010 “Νέα Αρχιτεκτονική της Αυτοδιοίκησης και της Αποκεντρωμένης Διοίκησης – Πρόγραμμα Καλλικράτης” προβλέπεται:

1. Οι περιφέρειες είναι αυτοδιοικούμενα κατά τόπο νομικά πρόσωπα δημοσίου δικαίου και αποτελούν το δεύτερο βαθμό τοπικής αυτοδιοίκησης.
2. Οι περιφέρειες σχεδιάζουν, προγραμματίζουν και υλοποιούν πολιτικές σε περιφερειακό επίπεδο στο πλαίσιο των αρμοδιοτήτων τους, σύμφωνα με τις Αρχές της αειφόρου ανάπτυξης και της κοινωνικής συνοχής της χώρας, λαμβάνοντας υπόψη και τις εθνικές και ευρωπαϊκές πολιτικές.
3. Συνιστώνται οι εξής περιφέρειες:

[...] ζ. Η περιφέρεια Δυτικής Ελλάδας η οποία περιλαμβάνει τους Νομούς Αιτωλοακαρνανίας, Αχαΐας και Ηλείας. Έδρα της περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας είναι η Πάτρα. Κάθε νομός αποτελεί και περιφερειακή ενότητα και κάθε πρωτεύουσα νομού είναι έδρα της αντίστοιχης περιφερειακής ενότητας.

**17.** Στο άρθρο 176 του ν.3852/2010 ορίζονται οι αρμοδιότητες της Οικονομικής Επιτροπής και συγκεκριμένα η Οικονομική Επιτροπή, μεταξύ άλλων, είναι αρμόδια για: [...] δ) Την κατάρτιση των όρων, τη σύνταξη των διακηρύξεων, τη διεξαγωγή και κατακύρωση κάθε μορφής δημοπρασιών και διαγωνισμών, καθώς και τη συγκρότηση των ειδικών επιτροπών διεξαγωγής και αξιολόγησης από μέλη της ή ειδικούς επιστήμονες, υπαλλήλους της περιφέρειας ή δημόσιους υπαλλήλους. [...]

**18.** Στο άρθρο 6, παρ. 14 του Ν. 4071/2012 “Ρυθμίσεις για την τοπική ανάπτυξη, την αυτοδιοίκηση και την αποκεντρωμένη διοίκηση” ορίζεται ότι:

[...]14. Όμοιες ή ομοειδείς δαπάνες, δύνανται να εγγραφούν σε ξεχωριστές πιστώσεις, κατά Ειδικό Φορέα και ΚΑΕ, στον εγκεκριμένο προϋπολογισμό της Περιφέρειας ή του Δήμου και να εκτελεστούν αυτοτελώς, εφόσον αφορούν σε διαφορετικές περιφερειακές ή δημοτικές ενότητες, αντιστοίχως.[...]

**19.** Στο άρθρο 4 παρ. 4 της Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου που δημοσιεύτηκε στις 12.12.2012 (ΦΕΚ/Α/240) και κυρώθηκε με το άρθρο 48 του ν.4111/2013 (ΦΕΚ/Α/18) ορίζεται ότι:

“1. Η διαδικασία ανάδειξης προμηθευτών-χορηγητών, για προμήθειες α. τροφίμων, β. λοιπών αναλώσιμων ειδών παντοπωλείου καθώς και παροχών των σχετικών υπηρεσιών, γ. πετρελαιοειδών και δ. φαρμάκων και αναλώσιμου υγειονομικού υλικού για τις ανάγκες των 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.

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

Στην παρ. 4 όπως τροποποιήθηκε και ισχύει με το άρθρο 66 του ν.4257/2014 (ΦΕΚ/Α/93) ορίζεται ότι: «Σύνδεσμοι Ο.Τ.Α. α και β βαθμού, οι Δημοτικές Επιχειρήσεις Ύδρευσης - Αποχέτευσης (Δ.Ε.Υ.Α.) του ν. 1069/1980 και του ν. 890/1979, καθώς και οι ανώνυμες εταιρείες των άρθρων 265 και 266 του ν. 3463/2006 και του άρθρου 194 του ν. 3852/2010 μπορούν να προμηθεύονται, για τις δικές τους ανάγκες, τα είδη της παραγράφου 1 του παρόντος μέσω της διαδικασίας ανάδειξης προμηθευτών-χορηγητών οποιουδήποτε εκ των δήμων ή των περιφερειών που τους έχουν συστήσει έπειτα από αίτηση τους, διαφορετικά η διαδικασία ανάδειξης προμηθευτών-χορηγητών των ειδών αυτών, μπορεί να γίνεται και χωριστά από κάθε νομικό πρόσωπο, χωρίς να απαιτείται οποιαδήποτε εξουσιοδότηση».

### III. Νομική Εκτίμηση

**20.** Το υπό εξέταση αίτημα της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας, ως αναθέτουσας αρχής για την ανάδειξη προμηθευτών – χορηγητών για την προμήθεια τροφίμων, ειδών παντοπωλείου και αναλώσιμου υγειονομικού υλικού, για τις ανάγκες της ίδιας, των ιδρυμάτων και των νομικών προσώπων της [υπ' αριθ. 3 εγκύκλιος (Α.Π.11543/26.03.2013) του Υπουργείου Εσωτερικών], αφορά στην ανάθεση σύμβασης, με την έννοια της περίπτωσης (γ) της παραγράφου 2 του άρθρου 2 του π.δ. 60/2007. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη σύμβασης προμηθειών συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης του αιτήματος 132.612,18€ άνευ ΦΠΑ (το οποίο αποτελεί μέρος ενός ενιαίου διαγωνισμού συνολικού προϋπολογισμού 143.231,65€ άνευ ΦΠΑ) σε συνδυασμό με τη συνολική δαπάνη της υπ' αριθ. πρωτ. 150972/3857/06.06.2014 διακήρυξης του ανοιχτού δημόσιου μειοδοτικού διαγωνισμού για την προμήθεια τροφίμων και ειδών παντοπωλείου για το Κέντρο Κοινωνικής Πρόνοιας Π.Δ.Ε. Παράρτημα ΑΜΕΑ Λεχαινών Ηλείας της Περιφερειακής Ενότητας Ηλείας, προϋπολογισμού 71.127,08€ άνευ 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.

**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, C337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56). Συναφώς επισημαίνεται ότι, οι ανωτέρω διατάξεις στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από την βασική ρύθμιση, ήτοι από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζομένων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συσταλτικής ερμηνείας. 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<sup>ης</sup> Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28<sup>ης</sup> Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13<sup>ης</sup> Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).

**22.** Σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την άσκηση της ως άνω γνωμοδοτικής αρμοδιότητας της Αρχής απαιτείται η συνδρομή της προϋπόθεσης που τάσσεται από το νόμο, ήτοι οι αποφάσεις των αναθετουσών αρχών που αφορούν προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημοσίων συμβάσεων να



εμπίπτουν στις περιοριστικώς απαριθμούμενες περιπτώσεις στα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007.

Εν προκειμένω, από το πραγματικό του αιτήματος της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας, για το μέρος της προμήθειας για το οποίο δεν υπεβλήθη προσφορά (Πίνακας 1- Ομάδες 2,3,5,6,7,8,9,10 του Πίνακα 1, Ομάδες 1,2,3 του Πίνακα 2 και Ομάδα 5 του Πίνακα 3) τυγχάνει εφαρμογής η διάταξη του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007.

Για τα τμήματα για τα οποία υπεβλήθησαν προσφορές (Ομάδα 1 του Πίνακα 1 και Ομάδες 1,2,3, 6,7,8 του Πίνακα 3) (βλ. Ιστορικό στοιχ. 9), μοναδικές ανά τμήμα, κρίθηκαν παραδεκτές και, ακολούθως, απορρίφθηκαν με βάση τα συγκριτικά στοιχεία παρελθόντων ετών διότι κρίθηκε ότι δεν ήταν προς το συμφέρον του δημοσίου κατ' άρθρο 21 παρ. η του π.δ. 118/2007, δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρου 24, παρ. 1, περ. α και του άρθρου 25, παρ. 1, περ. α του π.δ. 60/2007, καθόσον δεν προκύπτει είτε η μη υποβολή προσφορών, η απόρριψη προσφορών, είτε η υποβολή προσφορών μη κατάλληλων, μη κανονικών – απαράδεκτων (βλ. Απόφαση 190/2014 Αρχής).

**23.** Ως προς τα λοιπά τμήματα για τα οποία δεν υποβλήθηκαν προσφορές διαπιστώνονται τα εξής:

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. 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 του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007, συνέχεται άμεσα με τον προηγηθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία (ΕΣ-Πράξη 215/2012-Ζ' Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

Συναφώς επισημαίνεται ότι η τυχόν ύπαρξη νομικών πλημμελειών στον προηγηθέντα διαγωνισμό καθιστά μη νόμιμη την προσφυγή στην διαδικασία της διαπραγμάτευσης. Σύμφωνα με σχετική κρίση του Ελεγκτικού Συνεδρίου (Πράξη 215/2012, Ζ' Κλιμάκιο): *“η προσφυγή στη διαδικασία των διαπραγματεύσεων με την αιτιολογία της κηρύξεως του διαγωνισμού άγονου είναι μη νόμιμη, δοθέντος ότι στην περίπτωση αυτή η διαδικασία της διαπραγματεύσεως συνέχεται άμεσα με τον προηγηθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά για τους ανωτέρω λόγους παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία”*.

**24.** Στην υπό εξέταση περίπτωση, από τα συνοδευτικά έγγραφα του αιτήματος της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας, προκύπτουν τα κάτωθι:

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

Η Περιφερειακή Ενότητα Αχαΐας προέβη στη διενέργεια ανοικτού δημόσιου διαγωνισμού για την προμήθεια τροφίμων, ειδών παντοπωλείου και αναλώσιμων υγειονομικού υλικού για την κάλυψη των αναγκών των υπηρεσιών των Ιδρυμάτων και των Νομικών Προσώπων της Περιφερειακής Ενότητας Αχαΐας, συνολικού προϋπολογισμού 143.231,65€ άνευ ΦΠΑ. Σημειώνεται ότι κατά τα προηγούμενα έτη δεν πραγματοποιήθηκε διαγωνιστική διαδικασία για την προμήθεια τροφίμων, ειδών παντοπωλείου και αναλώσιμων υγειονομικού υλικού για την κάλυψη των αναγκών των Νομικών Προσώπων και Ιδρυμάτων χωρικής αρμοδιότητας της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας και της Περιφερειακής Ενότητας Αχαΐας ειδικότερα (σύμφωνα με το υπ' αριθ. πρωτ. 260601/6909/26.09.2014 έγγραφό της).

Σύμφωνα με το υπ' αριθ. πρωτ. 260119/6543/26.09.2014 έγγραφο της Περιφερειακής Ενότητας Αιτωλοακαρνανίας δεν έχει διενεργηθεί κατά το παρελθόν διαγωνιστική διαδικασία για την εν λόγω προμήθεια, ενώ σύμφωνα με το υπ' αριθ. πρωτ. 260071/6337/26.09.2014 έγγραφο της Περιφερειακής Ενότητας Ηλείας για τις εν λόγω ανάγκες διεξάγεται για πρώτη φορά διαγωνιστική διαδικασία για το Κέντρο Κοινωνικής Πρόνοιας Π.Δ.Ε. Παράρτημα ΑΜΕΑ Λεχαιών Ηλείας. Συγκεκριμένα, σύμφωνα με την υπ' αριθ. πρωτ. 150972/3857/06.06.2014 διακήρυξη, το Τμήμα Προμηθειών της Περιφερειακής Ενότητας Ηλείας προκήρυξε ανοικτό δημόσιο διαγωνισμό για την προμήθεια τροφίμων και ειδών παντοπωλείου για το Κέντρο Κοινωνικής Πρόνοιας Π.Δ.Ε. Παράρτημα ΑΜΕΑ Λεχαιών Ηλείας, προϋπολογισμού 82.500,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (71.127,08€ άνευ ΦΠΑ).

Όπως προκύπτει από τα ανωτέρω, η Περιφέρεια Δυτικής Ελλάδας προέβη στη διενέργεια τουλάχιστον δύο αυτοτελών διαγωνισμών, για την ανάθεση της προμήθειας τροφίμων, ειδών παντοπωλείου και αναλώσιμων υγειονομικού υλικού, των Περιφερειακών Ενοτήτων Αιτωλοακαρνανίας, Αχαΐας και Ηλείας, που εμπίπτουν στη χωρική αρμοδιότητά της. Η προϋπολογισθείσα αξία των δύο προαναφερόμενων προμηθειών είναι 142.748,58€ και 71.127,08€, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, για τις περιφερειακές ενότητες Αχαΐας και Ηλείας αντίστοιχα (συνολικός προϋπολογισμός 213.875,66€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ). Επομένως, η συνολική αξία της σύμβασης προμήθειας τροφίμων, ειδών παντοπωλείου και αναλώσιμων υλικών για τις ανάγκες των Περιφερειακών Ενοτήτων της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας για το έτος 2014 είναι ανώτερη από τα κατώτατα όρια που ορίζονται στο άρθρο 6 του π.δ. 60/2007, όπως αυτά αναπροσαρμόστηκαν με το άρθρο 2 του Κανονισμού 1336/2013, και επομένως η εν λόγω σύμβαση εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του ως άνω π.δ. και ακολούθως και στις οριζόμενες στα άρθρα 29 και 32 αυτού διατυπώσεις δημοσιότητας.

**25.** Συνάγεται επομένως, ότι κατά παράβαση του άρθρου 8 παράγραφοι 3 και 5 του π.δ. 60/2007, παρόλο που οι υπό ανάθεση προμήθειες οδηγούν σε ταυτόχρονη σύναψη χωριστών συμβάσεων κατά τμήματα, συνολικής αξίας που υπερβαίνει τα κατώτατα όρια εφαρμογής του κοινοτικού δικαίου (Οδηγία 2004/18), δεν τηρήθηκαν οι διατυπώσεις δημοσιότητας που καθορίζονται στο π.δ. 60/2007 (δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης). Κατόπιν των παραπάνω, η αναθέτουσα αρχή όφειλε να αποστείλει προς δημοσίευση την οικεία διακήρυξη, με ΑΔΑΜ 14PROC002024990 /2014-05-05, στην Επίσημη Εφημερίδα των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων, κατ' εφαρμογή των προαναφερόμενων διατάξεων.

Παγίως δε έχει κριθεί νομολογιακά ότι «...*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 διενέργεια του...*» (βλ. Πράξεις Ελ. Συν. VII Τμ. 82, 114, 165/2006, 28/2007, 115, 144, 242, 249/2008, 12, 233/2009, VI Τμ. 264/2011, 935/2013 κ.ά.).

**26.** Επισημαίνεται επιπλέον ότι, και στην περίπτωση της χρήσης της δυνατότητας που παρέχει η ρύθμιση του άρθρου 6 παρ. 14 του ν. 4071/2012, σε συνδυασμό με το άρθρο 3 του ν.3852/2010, αναθέτουσα αρχή παραμένει το νομικό πρόσωπο της εκάστοτε Περιφέρειας, αρμόδιο δε όργανο για λήψη αποφάσεων σχετικά με την κατάρτιση των όρων, τη σύνταξη των διακηρύξεων, τη διεξαγωγή και κατακύρωση κάθε μορφής δημοπρασιών και διαγωνισμών, καθώς και για τη συγκρότηση ειδικών επιτροπών είναι η οικονομική επιτροπή της Περιφέρειας (ν. 3852/2010, άρθρα 175 επ.).

Λαμβανομένων υπόψη των ανωτέρω, συνάγεται ότι η ευχέρεια που παρέχεται από τη διάταξη του άρθρου 6 παρ. 14 του ν. 4071/2012 για αυτοτελή εκτέλεση δαπανών σε επίπεδο περιφερειακής ενότητας κατόπιν της εγγραφής τους σε ξεχωριστό ΚΑΕ, ως προς το ζήτημα της επιλογής του κατά περίπτωση εφαρμοστέου δικαίου που καθορίζει την επιλογή του είδους της διαδικασίας ανάθεσης και τους λοιπούς όρους της διενέργειας αυτής, θα πρέπει να θεωρηθεί υπό το πρίσμα των διατάξεων του ενωσιακού δικαίου και συγκεκριμένα της διάταξης της παραγράφου 3 του άρθρου 8 του π.δ. 60/2007 και δεν μπορεί να έχει ως συνέπεια την παράκαμψη ή καταστρατήγηση του ενωσιακού δικαίου των δημοσίων συμβάσεων (σχετ. έγγραφο Αρχής με αριθ. πρωτ. 3948/24.09.2014, όπως έχει κοινοποιηθεί στις

Περιφέρειες της χώρας).

**27.** Κατόπιν των ανωτέρω και από τη μελέτη του οικείου φακέλου, συνάγεται ότι η διαπιστωθείσα νομική πλημμέλεια είναι ουσιώδης και καθιστά μη νόμιμη την προηγηθείσα διαγωνιστική διαδικασία και ως εκ τούτου παρέλκει η εξέταση των λοιπών προϋποθέσεων εφαρμογής του άρθρου 25 1 α' του π.δ. 60/2007.

**28.** Σε κάθε περίπτωση επισημαίνεται ότι, παρότι η Επιτροπή, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 21 παρ. η' του π.δ. 118/2007 , αναζήτησε συγκριτικά στοιχεία τιμών από το Τμήμα Προμηθειών της Περιφερειακής Ενότητας

Αχαΐας, - τα οποία αυτή δεν απέστειλε - με συνέπεια η Επιτροπή να αποφασίσει ομόφωνα ότι δεν μπορεί να γίνει δεκτή η μοναδική προσφορά ,με αποτέλεσμα να μην προχωρήσει στην αποσφράγιση της οικονομικής προσφοράς, κρίνοντας το διαγωνισμό άγονο, ζητώντας την επαναπροκήρυξή του από την Οικονομική Επιτροπή της Περιφέρειας, η όλη διαδικασία από την κοινή πείρα και πρακτική, καταφανώς είναι παρελκυστική, έστω και εάν ακολούθησε , η υπ' αριθ. 516/2014 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής της Περιφέρειας, όπου ομόφωνα εγκρίθηκε το εν λόγω πρακτικό και κηρύχθηκε ο διαγωνισμός άγονος , εγκρινόμενοι οι όροι διενέργειας του επαναληπτικού δημόσιου μειοδοτικού διαγωνισμού. Δηλαδή ουσιαστικά η Περιφέρεια Δυτικής Ελλάδας ζήτησε από το ίδιο ΝΠΔΔ ( την Περιφέρεια Δυτικής Ελλάδας ) , να της χορηγηθούν συγκριτικά στοιχεία ( τα οποία μάλιστα και δεν απέστειλε ) , για είδη και προϊόντα που είναι πασίδηλα γνωστά τα στοιχεία τους , λόγω της φύσης τους ( τρόφιμα ) , συν του γεγονότος ότι δεν δημοσίευσε στον Ευρωπαϊκό τύπο κάνοντας το διαγωνισμό εθνικό και όχι Ευρωπαϊκό, όπως προαναφέρθηκε .

Επίσης, δεν προέκυψαν άλλα στοιχεία που να αποδεικνύουν και να αιτιολογούν ειδικά και με επαρκή τεκμηρίωση την συνδρομή περιστάσεων που επιτρέπουν την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις λοιπές διατάξεις των άρθρων 24 ή 25 του π.δ. 60/2007.

#### **IV. Συμπέρασμα**

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις εφαρμοστέες και ερμηνευόμενες διατάξεις, η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. ομόφωνα αποφασίζει:

**Την απόρριψη του αιτήματος** της Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας και την μη παροχή σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ' (δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση για την ανάθεση τμήματος (ποσού 132.612,18€ πλέον ΦΠΑ και 150.695,02€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ) της προμήθειας τροφίμων, ειδών παντοπωλείου και αναλώσιμων υγειονομικού υλικού, για την κάλυψη των αναγκών των υπηρεσιών των Ιδρυμάτων και των Νομικών Προσώπων της Περιφερειακής Ενότητας Αχαΐας, λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσόμενων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

**Αμπελόκηποι, 16 Οκτωβρίου 2014**

**ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ**

**Ο Πρόεδρος**

**Δημήτριος Ράικος**

