



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**ΑΠΟΦΑΣΗ
329/2014**

(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 23 Οκτωβρίου του έτους δύο χιλιάδες δεκατέσσερα (2014) ημέρα Πέμπτη και ώρα 10:30 π.μ. και επί της οδού Λ.Κηφισίας 7, στους Αμπελόκηπους, 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. Αντιπρόεδρος:** Χριστίνα Μπουσουλέγκα
- 2. Μέλη:** Ευάγγελος Καραμανλής
Δημήτριος Λουρίκας
Δημήτριος Σταθακόπουλος

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

Γραμματέας: Αλεξάνδρα Γιαμά

Εισηγητές: Δέσποινα Κράλλη, Ηλ/γος Μηχανικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.
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., η οποία αποχώρησε πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

ΘΕΜΑ: Με το υπ' αριθ. πρωτ. 76886/03.10.2014 αίτημα του Δήμου Χανίων προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., το οποίο παρελήφθη στις 08.10.2014 (αριθ. πρωτ. εισερχ. 4190), ο Δήμος Χανίων αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ (δδ) ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007, για την ανάθεση σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια τροφίμων για τις ανάγκες του Δήμου και των νομικών του προσώπων, προϋπολογισμού 262.867,68€ πλέον ΦΠΑ, ήτοι 298.201,18€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, για διάστημα ενός (1) έτους από την υπογραφή της σύμβασης, σε συνέχεια του άγονου διαγωνισμού που έχει προηγηθεί.

I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

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

1. Το Δημοτικό Συμβούλιο του Δήμου Χανίων, με την υπ' αριθμ. 1059/11.12.2013 απόφασή του με ΑΔΑ: ΒΛΓΕΩΗ5-4ΜΕ (Πρακτικό υπ' αριθ. 39 Συνεδρίασης), ενέκρινε την διενέργεια της προμήθειας «Τροφίμων για τις ανάγκες του Δήμου Χανίων και των Νομικών Προσώπων του», συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 488.492,44€, πλέον ΦΠΑ 64.914,72€, ήτοι 553.407,16€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, για χρονικό διάστημα ενός έτους, και καθορίζεται ότι ο τρόπος εκτέλεσης και οι όροι του διαγωνισμού θα καθοριστούν με απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής.

2. Με την υπ' αριθμ. 1143/2013 απόφασή της με ΑΔΑ: ΒΛΓΕΩΗ5-ΜΡΤ (Πρακτικό 23/08.07.2014 Τακτικής Συνεδρίασης), η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Χανίων, ενέκρινε (i) την εκτέλεση της προμήθειας με ανοικτό δημόσιο διεθνή διαγωνισμό για την ανάδειξη χορηγητών προμήθειας τροφίμων για τις ανάγκες του Δήμου Χανίων και των νομικών του προσώπων, (ii) την ενιαία μελέτη για την προμήθεια τροφίμων του Δήμου Χανίων και των νομικών του προσώπων (Γενική και Ειδική Συγγραφή Υποχρεώσεων, Τεχνική Έκθεση, Τεχνικές Προδιαγραφές – Ενδεικτικός Προϋπολογισμός – Έντυπο Οικονομικής Προσφοράς) και τους όρους του διαγωνισμού και (iii) τη διάθεση πιστώσεων, (iv) το κριτήριο κατακύρωσης : (α) το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%) στην νόμιμα διαμορφούμενη κάθε φορά μέση τιμή λιανικής πώλησης του είδους την ημέρα παράδοσης όπως αυτή προκύπτει από το εκάστοτε εκδιδόμενο δελτίο πιστοποίησης τιμών της Δ/σης Ανάπτυξης Περιφερειακής Ενότητας Χανίων – Τμήμα Εμπορίου, για τα είδη κρεοπωλείου, ιχθυοπωλείου, οπωρολαχανοπωλείου και ελαιόλαδου, και (β) το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%) στις τιμές της μελέτης για τα είδη παντοπωλείου (εκτός του ελαιόλαδου), αρτοποιίας, κατεψυγμένων λαχανικών και γάλακτος.

Η ανωτέρω απόφαση υπ' αριθ. 1143/2013 της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Χανίων καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) ως εγκεκριμένο αίτημα με κωδικό ΑΔΑΜ 13REQ001785987 /2013-12-16.

3. Στη συνέχεια εκδόθηκε η υπ' αριθ. 108288/16.12.2013 Διακήρυξη Δημόσιου Ανοικτού Διεθνή Διαγωνισμού για την προμήθεια τροφίμων για τις ανάγκες του Δήμου Χανίων και των νομικών του προσώπων.

Ειδικότερα η προμήθεια περιλαμβάνει τις κάτωθι αναφερόμενες ομάδες προμηθευόμενων ειδών ανά φορέα προμήθειας (Δήμο Χανίων και Νομικά Πρόσωπα):

ΔΗΜΟΣ ΧΑΝΙΩΝ

Η προμήθεια για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου Χανίων είναι συνολικού προϋπολογισμού (π/υ) 113.550,97€, χωρίς ΦΠΑ και αναλύεται στις εξής ομάδες:

ΟΜΑΔΑ 1: Προμήθεια λοιπών παροχών σε είδος (γάλα μακράς διαρκείας) για τις ανάγκες του προσωπικού του Δήμου Χανίων, π/υ 69.355,00€, χωρίς ΦΠΑ.

ΟΜΑΔΑ 2: Προμήθεια ειδών κρεοπωλείου για τις ανάγκες του Κοινωνικού Παντοπωλείου του Δήμου Χανίων, π/υ 12.658,60€, χωρίς ΦΠΑ.

ΟΜΑΔΑ 3: Προμήθεια κατεψυγμένων λαχανικών για τις ανάγκες του Κοινωνικού Παντοπωλείου του Δήμου Χανίων, π/υ 1.166,00€, χωρίς ΦΠΑ.

ΟΜΑΔΑ 4: Προμήθεια ειδών παντοπωλείου για τις ανάγκες του Κοινωνικού Παντοπωλείου του

Δήμου Χανίων, π/υ 30.371,37€, χωρίς ΦΠΑ.

ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΥΔΡΕΥΣΗΣ ΑΠΟΧΕΤΕΥΣΗΣ ΔΗΜΟΥ ΧΑΝΙΩΝ (Δ.Ε.Υ.Α.Χ.)

ΟΜΑΔΑ 5: Προμήθεια γάλακτος μακράς διάρκειας για τις ανάγκες του προσωπικού της Δ.Ε.Υ.Α.Χ., π/υ 803,16€, χωρίς ΦΠΑ.

ΔΗΜΟΤΙΚΟΣ ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΠΟΛΙΤΙΚΗΣ ΚΑΙ ΠΑΙΔΕΙΑΣ ΔΗΜΟΥ ΧΑΝΙΩΝ (Δ.Ο.ΚΟΙ.Π.Π.)

Η προμήθεια τροφίμων για την κάλυψη των αναγκών του Δ.Ο.ΚΟΙ.Π.Π. είναι συνολικού π/υ 156.324,37€, χωρίς ΦΠΑ και αναλύεται στις εξής ομάδες:

ΟΜΑΔΑ 6: Προμήθεια ειδών αρτοποιίας, π/υ 10.325,00€, χωρίς ΦΠΑ.

ΟΜΑΔΑ 7: Προμήθεια γάλακτος για τις ανάγκες του προσωπικού, π/υ 8.031,60€, χωρίς ΦΠΑ.

ΟΜΑΔΑ 8: Προμήθεια ειδών παντοπωλείου, π/υ 64.068,82€, χωρίς ΦΠΑ.

ΟΜΑΔΑ 9: Προμήθεια κατεψυγμένων λαχανικών, π/υ 4.530,10€, χωρίς ΦΠΑ.

ΟΜΑΔΑ 10: Προμήθεια ειδών κρεοπωλείου νωπά, π/υ 28.737,60€, χωρίς ΦΠΑ.

ΟΜΑΔΑ 11: Προμήθεια ειδών ιχθυοπωλείου κατεψυγμένα, π/υ 4.278,75€, χωρίς ΦΠΑ.

ΟΜΑΔΑ 12: Προμήθεια ειδών ιχθυοπωλείου νωπά, π/υ 8.885,00€, χωρίς ΦΠΑ.

ΟΜΑΔΑ 13: Προμήθεια ειδών σπρωρολαχανοπωλείου, π/υ 27.467,50€, χωρίς ΦΠΑ.

ΦΟΡΕΑΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ : ΔΗΜΟΤΙΚΟ ΓΗΡΟΚΟΜΕΙΟ ΧΑΝΙΩΝ

Η προμήθεια τροφίμων για την κάλυψη των αναγκών του Δημοτικού Γηροκομείου είναι συνολικού π/υ 129.176,69€, χωρίς ΦΠΑ, και αναλύεται στις εξής ομάδες:

ΟΜΑΔΑ 14: Προμήθεια ειδών αρτοποιίας, π/υ 12.810,50€, χωρίς ΦΠΑ.

ΟΜΑΔΑ 15: Προμήθεια γάλακτος για τις ανάγκες του προσωπικού, π/υ 4.511,47€, χωρίς ΦΠΑ.

ΟΜΑΔΑ 16: Προμήθεια ειδών παντοπωλείου, π/υ 60.157,64€, χωρίς ΦΠΑ.

ΟΜΑΔΑ 17: Προμήθεια κατεψυγμένων λαχανικών, π/υ 4.088,50€, χωρίς ΦΠΑ.

ΟΜΑΔΑ 18: Προμήθεια ειδών κρεοπωλείου νωπά, π/υ 19.031,05€, χωρίς ΦΠΑ.

ΟΜΑΔΑ 19: Προμήθεια ειδών κρεοπωλείου κατεψυγμένα, π/υ 350,40 €, χωρίς ΦΠΑ.

ΟΜΑΔΑ 20: Προμήθεια ειδών ιχθυοπωλείου νωπά, π/υ 1.057,55 €, χωρίς ΦΠΑ.

ΟΜΑΔΑ 21: Προμήθεια ειδών ιχθυοπωλείου κατεψυγμένα, π/υ 5.293,55 €, χωρίς ΦΠΑ.

ΟΜΑΔΑ 22: Προμήθεια ειδών σπρωρολαχανοπωλείου, π/υ 21.876,03€, χωρίς ΦΠΑ.

ΦΟΡΕΑΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ : ΚΟΙΝΩΦΕΛΗΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΠΟΛΙΤΙΣΜΟΥ ΚΑΙ ΠΕΡΙΒΑΛΛΟΝΤΟΣ ΔΗΜΟΥ ΧΑΝΙΩΝ – ΚΕΝΤΡΟ ΑΡΧΙΤΕΚΤΟΝΙΚΗΣ ΤΗΣ ΜΕΣΟΓΕΙΟΥ (Κ.Ε.Π.ΠΕ.ΔΗ.Χ. – Κ.Α.Μ.)

Η προμήθεια τροφίμων για την κάλυψη των αναγκών της Κ.Ε.Π.ΠΕ.ΔΗ.Χ. - Κ.Α.Μ. είναι συνολικού π/υ 88.369,53€, χωρίς ΦΠΑ και αναλύεται στις εξής ομάδες:

ΟΜΑΔΑ 23: Προμήθεια ειδών αρτοποιίας, π/υ 3.560,00€, χωρίς ΦΠΑ.

ΟΜΑΔΑ 24: Προμήθεια γάλακτος, π/υ 126,10€, χωρίς ΦΠΑ..

ΟΜΑΔΑ 25: Προμήθεια ειδών παντοπωλείου, π/υ 40.104,20€, χωρίς ΦΠΑ.

ΟΜΑΔΑ 26: Προμήθεια κατεψυγμένων λαχανικών, π/υ 425,80€, χωρίς ΦΠΑ.

ΟΜΑΔΑ 27: Προμήθεια ειδών κρεοπωλείου νωπά, π/υ 20.152,90€, χωρίς ΦΠΑ.

ΟΜΑΔΑ 28: Προμήθεια ειδών ιχθυοπωλείου κατεψυγμένα, π/υ 1.974,90€, χωρίς ΦΠΑ.

ΟΜΑΔΑ 29: Προμήθεια ειδών σπρωρολαχανοπωλείου, π/υ 8.740,03€, χωρίς ΦΠΑ.

ΟΜΑΔΑ 30: Προμήθεια ειδών κυλικείου, π/υ 13.285,60€, χωρίς ΦΠΑ.

ΦΟΡΕΑΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ : ΔΗΜΟΤΙΚΗ ΠΙΝΑΚΟΘΗΚΗ ΧΑΝΙΩΝ

ΟΜΑΔΑ 31: Προμήθεια γάλακτος μακράς διάρκειας για τις ανάγκες του προσωπικού της Δημοτικής Πινακοθήκης, π/υ 267,72€, χωρίς ΦΠΑ.

Στη διακήρυξη αναφέρεται ότι «Οι συμμετέχοντες στο διαγωνισμό υποψήφιοι προμηθευτές μπορούν να υποβάλλουν προσφορά για το σύνολο της προμήθειας ή προσφορά/ες σε μια ή περισσότερες από τις ομάδες ειδών, σε ένα ή περισσότερους φορείς προμήθειας που επιθυμούν όπως αυτές αναφέρονται παραπάνω. Η προσφορά, επί ποινή αποκλεισμού, πρέπει να καλύπτει όλα τα είδη και τις ποσότητες κάθε ομάδας στην οποία συμμετέχει. Εναλλακτικές προσφορές δεν θα γίνονται δεκτές».

Επίσης, στο άρθρο 24 της διακήρυξης αναφέρεται ότι «Κάθε προσφορά συνοδεύεται από εγγύηση συμμετοχής υπέρ του συμμετέχοντος για ποσό που θα καλύπτει το 5% επί της συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης της/των ομάδας/ων που συμμετέχουν συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ και βεβαιώνεται με την προσκόμιση ισόποσης εγγυητικής επιστολής αναγνωρισμένης Τράπεζας».

Ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ορίστηκε η **18^η/02/2014**.

Η διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) με κωδικό ΑΔΑΜ 13PROC001799322 /2013-12-20.

4. Περίληψη των ουσιωδών όρων και στοιχείων της διακήρυξης του διαγωνισμού, απεστάλη ηλεκτρονικά (16.12.2013) προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε) (2013/S 246-428488). Συνακόλουθα, η υπ' αριθμ. 108293/16.12.2013 (ΑΔΑ: ΒΛΓ1ΩΗ5-ΥΙΡ) περίληψη της διακήρυξης δημοσιεύτηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβέρνησης (ΦΕΚ 831/20.12.2013) και στις εφημερίδες «ΧΑΝΙΩΤΙΚΑ ΝΕΑ» (23.12.2013), «ΓΕΝΙΚΗ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ» (24.12.2013), «ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ ΚΑΙ ΠΛΕΙΣΤΗΡΙΑΣΜΩΝ» (24.12.2013), «ΝΕΟΙ ΟΡΙΖΟΝΤΕΣ ΤΗΣ ΚΡΗΤΗΣ» (25.12.2013). Η διακήρυξη εστάλη στο Εμπορικό και Βιομηχανικό Επιμελητήριο (ΕΒΕ) Χανίων, στην Ομοσπονδία Επαγγελματιών, Βιοτεχνικών και Εμπόρων Χανίων και στο Τεχνικό Επιμελητήριο Ελλάδας (ΤΕΕ) καθώς και στα νομικά πρόσωπα του Δήμου στα οποία αφορά η προμήθεια και αναρτήθηκε στην επίσημη ιστοσελίδα του Δήμου (<http://www.chania.gr>) στις 17.12.2013.

5. Με το από 18.02.2014 πρακτικό 1 (διεξαγωγής και αξιολόγησης), η Επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού, που συγκροτήθηκε με την 849/2013 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, για την ως άνω προμήθεια, κήρυξε την λήξη της παραλαβής των προσφορών και διαπίστωσε την υποβολή πέντε προσφορών, εκ των οποίων οι δύο αποκλείστηκαν από το επόμενο στάδιο του διαγωνισμού διότι στους φακέλους συμμετοχής διαπιστώθηκαν ελλείψεις οι οποίες κρίθηκαν ότι παραβιάζουν ουσιωδώς τους όρους της διακήρυξης.

6. Με το από 11.03.2014 πρακτικό 2 (αποσφράγισης οικονομικών προσφορών), η Επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού, προέβη στην αποσφράγιση των τριών οικονομικών προσφορών και εισηγήθηκε την κατακύρωση της προμήθειας σε έναν διαγωνιζόμενο για τις ομάδες 13, 22, 29, σε έτερο διαγωνιζόμενο για τις ομάδες 2, 10, 11, 18, 19, 21, 27 και 28, και τέλος σε τρίτο διαγωνιζόμενο για τις ομάδες 1, 5, 15, 24 και 31.

7. Με την υπ' αριθμ. 472/16.04.2014 απόφασή της με ΑΔΑ: ΒΙ09ΩΗ5-Π1Υ (Πρακτικό 23ης Συνεδρίασης), η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Χανίων: α) κατακύρωσε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού για την προμήθεια σε τρεις οικονομικούς φορείς των ειδών των ομάδων 13, 22, 29 (είδη οπωρολαχανοπωλείου), των ομάδων 2, 10, 11, 18, 19, 21, 27 και 28 (είδη κρεοπωλείου και ιχθυοπωλείου), και των ομάδων 1, 5, 15, 24 και 31 (προμήθεια γάλακτος) αντίστοιχα, ενέκρινε το από 18.02.2014 πρακτικό 1 και το από 11.03.2014 πρακτικό 2 της Επιτροπής διενέργειας του

διαγωνισμού και β) αποφάσισε την επαναπροκήρυξη με τους ίδιους όρους των ομάδων 3, 4, 6, 7, 8, 9, 12, 14, 16, 17, 20, 23, 25, 26, 30 επειδή δεν κατατέθηκε καμία προσφορά.

8. Ακολούθησε η επαναπροκήρυξη του ανοικτού δημόσιου διεθνή διαγωνισμού για την προμήθεια τροφίμων, για τις ανάγκες του Δήμου Χανίων και νομικών προσώπων του, με τους ίδιους όρους, για τις ομάδες 3, 4, 6, 7, 8, 9, 12, 14, 16, 17, 20, 23, 25, 26 και 30, με την υπ' αριθ. 49034/2014 διακήρυξη, προϋπολογισμού 298.201,18€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (262.867,68€ άνευ ΦΠΑ), για χρονικό διάστημα 12 μηνών από την υπογραφή της σύμβασης.

Ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ορίστηκε η **19^η/08/2014**.

Η διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) με κωδικό ΑΔΑΜ 14PROC002137666 /2014-07-01.

9. Περίληψη των ουσιαστών όρων και στοιχείων της διακήρυξης του διαγωνισμού, απεστάλη ηλεκτρονικά (20.06.2014) προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε) (2014/S 119-211562). Συνακόλουθα, η υπ' αριθμ. 49036/20.06.2014 (ΑΔΑ: 7ΑΚ8ΩΗ5-8Ω7) περίληψη της διακήρυξης δημοσιεύτηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβέρνησης (ΦΕΚ 421/27.06.2014) και στις εφημερίδες «ΧΑΝΙΩΤΙΚΑ ΝΕΑ», «ΓΕΝΙΚΗ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ», «ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ ΚΑΙ ΠΛΕΙΣΤΗΡΙΑΣΜΩΝ» και «ΝΕΟΙ ΟΡΙΖΟΝΤΕΣ ΤΗΣ ΚΡΗΤΗΣ» (02.07.2014). Η διακήρυξη εστάλη στο Εμπορικό και Βιομηχανικό Επιμελητήριο (ΕΒΕ) Χανίων, στην Ομοσπονδία Επαγγελματιών, Βιοτεχνικών και Εμπόρων Χανίων και στο Τεχνικό Επιμελητήριο Ελλάδας (ΤΕΕ) καθώς και στα νομικά πρόσωπα του Δήμου στα οποία αφορά η προμήθεια και αναρτήθηκε στην επίσημη ιστοσελίδα του Δήμου (<http://www.chania.gr>) στις 02.07.2014.

10. Με το από 19.08.2014 Πρακτικό 1, η Επιτροπή Διενέργειας του διαγωνισμού διαπίστωσε ότι στο διαγωνισμό δεν προσήλθαν διαγωνιζόμενοι και δεν κατατέθηκε καμία προσφορά. Με την υπ' αριθ. 1016/2014 απόφασή της με ΑΔΑ: 785ΒΩΗ5-Δ9Ε (Πρακτικό 50ης Συνεδρίασης 23.09.2014), η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Χανίων αποφάσισε ομόφωνα α) την έγκριση του από 19.08.2014 Πρακτικού και της υπ' αριθ. 66388/26.08.2014 γνωμοδότησης της Επιτροπής Διενέργειας του διαγωνισμού της επαναπροκήρυξης του ανοικτού δημόσιου διεθνή μειοδοτικού διαγωνισμού για τις ομάδες 3,4,6,7,8,9,12,14,16,17,20,23,25,26 και 30 και την κήρυξη του διαγωνισμού άγονου και β) την αποστολή προς την Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων σχεδίου απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 25 του π.δ. 60/2007, δεδομένου ότι ο διαγωνισμός απέβη άγονος.

11. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Χανίων, με το υπ' αριθ. πρωτ. 76886/03.10.2014 αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., στο οποίο συμπεριλαμβάνεται σχέδιο απόφασης, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για τη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης για την ανάθεση σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια τροφίμων για τις ανάγκες του Δήμου Χανίων και των νομικών του προσώπων, προϋπολογισμού 262.867,68€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ ή 298.201,18€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, για διάστημα ενός (1) έτους από την υπογραφή της σύμβασης, σε συνέχεια του άγονου διαγωνισμού που έχει προηγηθεί, με επίκληση των διατάξεων του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007.

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. 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 13ής 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 τα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, το ως άνω ποσό αναπροσαρμόστηκε στις 207.000 ευρώ.

14. Το άρθρο 8 παρ. 1,3 και 5 του ίδιου π.δ. ορίζει τα παρακάτω:

“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 καταταμηθεί, 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.

15. Περαιτέρω, οι διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, το οποίο επικαλείται η αναθέτουσα, ορίζουν 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 ουσιαδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή, ύστερα από αίτημα της...».

16. Στο άρθρο 209 παρ. 1 του ν. 3463/2006 «Κύρωση του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων» (ΦΕΚ

114/Α), όπως ισχύει, ορίζεται: «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...». Επίσης, στα άρθρα 3 (παρ. 3γ) και 23 της με αριθμ. 11389/93 Απόφασης του Υπουργού Εσωτερικών με τίτλο «Ενιαίος Κανονισμός Προμηθειών Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α)» (ΦΕΚ 185/Β), ορίζεται «...Άρθρο 3, παρ. 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[...]4. Στο βαθμό που είναι απόλυτα αναγκαίο, όταν για κατεπείγοντες λόγους οφειλομένους σε γεγονότα που δεν είναι δυνατό να προβλεφθούν από τις αναθέτουσες αρχές, δεν είναι δυνατό να τηρηθούν οι προϋποθέσεις που απαιτούνται στους ανοικτούς ή κλειστούς διαγωνισμούς." 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».

17. 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 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...».

III. Νομική Εκτίμηση

18. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Χανίων, αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας, με την έννοια της περ. (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. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας προϋπολογισμού 262.867,68€ πλέον ΦΠΑ, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ' άρθρο 2 παράγραφος 2 περίπτωση γ' υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης.

19. 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 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).

20. Ειδικότερα, η εφαρμογή του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, στη βάση της οποίας 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.συνέχεται άμεσα με τον προηγθέντα 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 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.

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

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

Ο Δήμος Χανίων προσέφυγε, με την υπ' αριθ. πρωτ. 49034/2014 διακήρυξη σε διεθνή δημόσιο ανοιχτό διαγωνισμό για την προμήθεια τροφίμων για τις ανάγκες του Δήμου και των νομικών του προσώπων, συνολικού προϋπολογισμού 298.201,18€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, (ήτοι 262.867,68€ πλέον ΦΠΑ). Η εν λόγω διακήρυξη, για την οποία τηρήθηκαν οι απαιτούμενες διατυπώσεις δημοσιότητας, δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στο σχετικό διαγωνισμό, όπως προκύπτει από το παραπάνω παρατεθέν ιστορικό.

β) Ως προς την μη υποβολή προσφοράς ή την μη ύπαρξη υποψηφίου

Σύμφωνα με την υπ' αριθ. 1016/2014 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Χανίων (Πρακτικό 50ης Συνεδρίασης 23.09.2014) εγκρίθηκε το Πρακτικό 1 της 19.08.2014 της Επιτροπής Διεξαγωγής Διαγωνισμού, σύμφωνα με το οποίο ο εν λόγω διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος, διότι δεν κατατέθηκε καμία προσφορά.

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

Στο υποβληθέν σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου Χανίων, γίνεται ρητή αναφορά του άρθρου 25 παρ. 1. α' του π.δ. 60/2007, για την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την προμήθεια “Τροφίμων για τις ανάγκες του Δήμου Χανίων και των Νομικών Προσώπων του”, χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων της αρχικής διακήρυξης.

22. Εν όψει των ανωτέρω εκτεθέντων, διαπιστώνεται ότι τυγχάνει εφαρμογής το άρθρο 25, παρ. 1, περ. α' του π.δ. 60/2007, καθώς προκύπτει η συνδρομή λόγου και προϋπόθεσης για την υιοθέτηση της εξαιρετικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, για την ανάθεση της προμήθειας τροφίμων για τις ανάγκες του Δήμου και των νομικών του προσώπων, διάρκειας ενός (1) έτους, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 262.867,68€ (μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ), με τήρηση των όρων της αρχικής διακήρυξης.

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 παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος του Δήμου Χανίων, 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 της προμήθειας τροφίμων για τις ανάγκες του Δήμου και των νομικών του προσώπων, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 262.867,68€ (μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ), για διάστημα ενός (1) έτους από την υπογραφή της σύμβασης, σύμφωνα με τις διατάξεις του π.δ. 60/2007, άρθρο 25, παρ. 1, περ. α', και με τον όρο της μη ουσιώδους τροποποίησης των όρων της διακήρυξης του άγονου διαγωνισμού που προηγήθηκε, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αμπελόκηποι, 23 Οκτωβρίου 2014

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Η Αντιπρόεδρος

Χριστίνα Μπουσουλέγκα