



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΑΠΟΦΑΣΗ

146/2015

(Της διαδικασίας του άρθρου 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011)

ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την **30η Ιουνίου 2015, ημέρα Τρίτη και ώρα 10.30 πμ.**, και επί της οδού Κηφισίας 7 (5ος όροφος), όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (εφεξής Αρχή) 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 τη συνεδρίαση τα ακόλουθα:

1. Πρόεδρος : Ράικος Δημήτριος

2. Αντιπρόεδρος :

Χριστίνα Μπουσουλέγκα

3. Μέλη:

Ευάγγελος Καραμανλής

Ιωάννα Κουλούρη

Δημήτριος Σταθακόπουλος

Δημήτριος Λουρίκας

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

Γραμματέας: Στυλιανή Τσιάβου

Εισηγητής: Χρήστος Κανελλόπουλος, Ε.Ε.Π. – Οικονομολόγος

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης παρέστη ο υπάλληλος του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων, κ. Χρήστος Κανελλόπουλος, ο οποίος αποδεσμεύτηκε πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

Ερώτημα: Το αριθμ. πρωτ. 12507/7-4/1-4-2015-2015 έγγραφο του Ελληνικού Γεωργικού Οργανισμού «ΔΗΜΗΤΡΑ», το οποίο παραλήφθηκε από την Αρχή στις 9-4-2015 (αριθμ. πρωτ. 1605), όπως αυτό συμπληρώθηκε με το αριθμ. 18931/3-6-2015 (αριθμ. πρωτ. 2587/10-6-2015 της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.) και με το από 24-6-2015 (αριθμ. πρωτ. 2873/24-6-2015 της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.), έγγραφά του.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, περί προσφυγής στη διαδικασία διαπραγματεύσεως σύμφωνα με το άρθρο 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011 για την σύναψη Σύμβασης «Αναλώσιμα Ειδών Εργαστηρίων Ελέγχου Ποιότητας Γάλακτος», προϋπολογισθείσας δαπάνης € 19.564,44 με Φ.Π.Α. ή € 15.906,05 χωρίς Φ.Π.Α., οικονομικού έτους 2015, σε συνέχεια ανοικτού διεθνή, εν μέρει άγονου διαγωνισμού.

I. ΙΣΤΟΡΙΚΟ – ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΑ ΠΕΡΙΣΤΑΤΙΚΑ

1. Από τη μελέτη των στοιχείων και εγγράφων του φακέλου της υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα:

1.1 Με την αριθμ. 28629/22-8-2014 Διακήρυξή του (ΑΔΑΜ: 14PROC00227796 2014-09-09), ο Ελληνικός Γεωργικός Οργανισμός «ΔΗΜΗΤΡΑ» (Ν.Π.Ι.Δ.), διενήργησε διεθνή ανοικτό διαγωνισμό, για τη σύναψη Σύμβασης «Αναλώσιμα Ειδών Εργαστηρίων Ελέγχου Ποιότητας Γάλακτος», προϋπολογισθείσας δαπάνης € 405.420,30 με Φ.Π.Α. ή € 329.610,00 χωρίς Φ.Π.Α., με κριτήριο κατακύρωσης τη συμφερότερη από οικονομική άποψη προσφορά, ανά είδος, όπως αυτά αναφέρονται στο Παράρτημα Β' της Διακήρυξης. Οι Ομάδες της Διακήρυξης είναι έξι. Η Ομάδα 1 περιλαμβάνει έξι (6) είδη, Ομάδα 2 περιλαμβάνει τριάντα τέσσερα (34) είδη, η Ομάδα 3 περιλαμβάνει επτά (7) είδη, η Ομάδα 4 περιλαμβάνει δεκαοχτώ (18) είδη, η Ομάδα 5 περιλαμβάνει εξήντα δύο (62) είδη και η Ομάδα 6 περιλαμβάνει έντεκα (11) είδη. Συνολικά η Διακήρυξη περιλαμβάνει εκατόν τριάντα οχτώ (138) υπό προμήθεια είδη. Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών και διενέργειας του διαγωνισμού, ορίστηκε η 30η Οκτωβρίου 2014 και ώρα 10:30.

Αναλυτικότερα, στη σελίδα 2 της Διακήρυξης ορίζεται ότι: «1. Ο διαγωνισμός θα πραγματοποιηθεί με κριτήριο τη Συμφερότερη Προσφορά ανά είδος των αναφερόμενων ειδών του Παραρτήματος Β' [...]. 3. Το κάθε είδος του παραρτήματος θεωρείται ανεξάρτητο υποέργο. Ο ΕΛΓΟ ΔΗΜΗΤΡΑ διατηρεί το δικαίωμα να προμηθευτεί κάθε είδος που περιλαμβάνεται στο διαγωνισμό από διαφορετικούς προμηθευτές και αντίστοιχα οι προμηθευτές μπορούν να δώσουν προσφορά για ένα ή και για όλα τα είδη του Παραρτήματος Β αυτής της διακήρυξης, στις ποσότητες που προβλέπονται στην παρούσα.». Επιπρόσθετα, σύμφωνα με το Παράρτημα Δ' της Διακήρυξης η αξιολόγηση των Τεχνικών Προσφορών θα γίνει με το άρθρο 19 του Κανονισμού Προμηθειών του συγχωνευθέντος ΕΛΟΓΑΚ και ειδικότερα τα κριτήρια τεχνικής αξιολόγησης είναι: «1. Ποιότητα υλικών, τεχνική αξία και αποδοτικότητα με βάση τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης, 2. Χρόνος Παράδοσης και επάρκεια ειδών και 3. Πείρα, ειδικότητα και απαιτούμενος εξοπλισμός του κατασκευαστή και του προμηθευτή.».

Στο άρθρο 4 «Προσόντα και Δικαιολογητικά Συμμετοχής» της Διακήρυξης ορίζεται ότι: «4.3.1. Οι συμμετέχοντες οφείλουν να καταθέσουν επί ποινή αποκλεισμού, μαζί με την προσφορά τους, τα ακόλουθα κατά περίπτωση δικαιολογητικά... ν) Δήλωση του κατασκευαστή ότι μπορεί να προμηθεύσει τα παρακάτω είδη στο συντομότερο δυνατό χρόνο. Κατ' εξαίρεση γίνεται δεκτή και απλή βεβαίωση με fax. [...]».

Στο άρθρο 17 «Εγγυήσεις» της Διακήρυξης ορίζεται ότι: «17.2 Η εγγύηση συμμετοχής εκδίδεται υπέρ του συμμετέχοντος που αντιστοιχεί σε ποσοστό 5% της συνολικής αξίας του έργου ή του / των τμήματος / των για τα οποία κατατίθεται προσφορά, συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. [...]. 17.3 Ο προμηθευτής στον οποίο θα γίνει η κατακύρωση υποχρεούται να καταθέσει εγγύηση καλής εκτέλεσης των όρων της σύμβασης, το ύψος της οποίας αντιστοιχεί σε ποσοστό 10% της συνολικής συμβατικής αξίας με Φ.Π.Α. [...]. 17.4 Όλα τα έξοδα κατάπτωσης εγγυητικών βαρύνουν τον εγγυητή».

Στο άρθρο 18 «Παράδοση – Παραλαβή – Καθυστερήσεις - Ρήτρες» της Διακήρυξης ορίζεται ότι: «18.3 Ως χρόνος παράδοσης των ειδών στα κατά τόπους εργαστήρια, ορίζεται διάστημα το αργότερο δύο (2) μηνών από την ημερομηνία κατακύρωσης της προμήθειας. 18.8 Σε περίπτωση που τα είδη παραδοθούν ή αντικατασταθούν μετά τη λήξη του συμβατικού χρόνου, όπως διαμορφώθηκε με τυχόν μετάθεση και μέχρι τη λήξη του χρόνου της παράτασης που χορηγήθηκε, επιβάλλεται εκτός των προβλεπόμενων κατά περίπτωση κυρώσεων και πρόστιμο που υπολογίζεται ως εξής ...».

1.2 Περίληψη της Διακήρυξης στάλθηκε, με ηλεκτρονικά μέσα, στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης την 25η Αυγούστου 2014, η οποία και δημοσιεύτηκε την 27η Αυγούστου 2014 (S 163 – 291690), όπως αυτή συμπληρώθηκε με τις από 29η Αυγούστου 2014 (S 165 - 294487) και 11η Σεπτεμβρίου 2014 (S – 174 – 307286) δημοσιεύσεις με τις οποίες, ορίστηκε ως καταληκτική ημερομηνία προσφορών η 30η Οκτωβρίου 2014, όπως ορίζεται και στην Διακήρυξη.

1.3 Περίληψη της Διακήρυξης (ΑΔΑ: 795ΞΟΞ35 - ΥΒΒ) δημοσιεύτηκε την 11η Σεπτεμβρίου 2014 στις εφημερίδες «Ναυτεμπορική» και «Μακεδονία».

1.4 Επιπρόσθετα, όλο το τεύχος της Διακήρυξης αναρτήθηκε στο διαδικτυακό τόπο www.elgo.gr.

1.5 Με το αριθμ. 36850/30-10-2014 Πρακτικό της, η Επιτροπή Αξιολόγησης: **α)** απέρριψε την προσφορά της εταιρείας «ΒΙΟΔΥΝΑΜΙΚΗ Α.Ε.» λόγω έλλειψης της απαιτούμενης από την Διακήρυξη Υπεύθυνης Δήλωσης του κατασκευαστή ότι μπορεί να προμηθεύσει τα προσφερόμενα είδη στο συντομότερο δυνατό χρόνο και **β)** έκανε αποδεκτές τις προσφορές των υπόλοιπων πέντε (5) επιχειρήσεων: «PROGNOSIS BIOTECH Ε.Π.Ε.», «ΑΤΡΟΠΟΣ Ε.Π.Ε.», «METROLAB Α.Ε.», «ΠΑΣΚΑΛ ΣΤΡΟΥΖΑ Α.Ε.» και «TESCO Α.Ε.», που υπέβαλλαν προσφορά, διότι τα Δικαιολογητικά Συμμετοχής ήταν σύμφωνα με τους όρους της Διακήρυξης.

1.6 Με το αριθμ. πρωτ. 37042/3-11/31-10-2014 έγγραφό του, ο Ελληνικός Γεωργικός Οργανισμός Γάλακτος ενημέρωσε την εταιρεία «ΒΙΟΔΥΝΑΜΙΚΗ Α.Ε.» ότι αποφάσισε τον αποκλεισμό της, λόγω του ότι διαπιστώθηκε έλλειψη της Δήλωσης του κατασκευαστή ότι μπορεί να προμηθεύσει τα προσφερόμενα είδη στο συντομότερο δυνατό χρόνο, η οποία παρότι αναφέρεται ως επισυναπτόμενη στη σχετική Υ.Δ. της εταιρείας δεν εμπεριέχεται στο φάκελο, και επέστρεψε τον φάκελο της προσφοράς της.

1.7 Με το αριθμ. πρωτ. 37043/3-11/31-10-2014 έγγραφό του, ο Ελληνικός Γεωργικός Οργανισμός Γάλακτος γνωστοποίησε στις πέντε (5) επιχειρήσεις: «PROGNOSIS BIOTECH Ε.Π.Ε.», «ΑΤΡΟΠΟΣ Ε.Π.Ε.», «METROLAB Α.Ε.», «ΠΑΣΚΑΛ ΣΤΡΟΥΖΑ Α.Ε.» και «TESCO Α.Ε.», ότι η Επιτροπή Αξιολόγησης του Διαγωνισμού ολοκλήρωσε τον απαιτούμενο έλεγχο των Δικαιολογητικών Συμμετοχής και θα

προχωρήσει στη δημόσια αποσφράγιση των Τεχνικών τους Προσφορών την 10η Νοεμβρίου 2014.

1.8 Με το από 12-11-2014 Πρακτικό της, η Επιτροπή Αξιολόγησης των του Διαγωνισμού έκανε αποδεκτές τις Τεχνικές Προσφορές των πέντε (5) επιχειρήσεων: «PROGNOSIS BIOTECH Ε.Π.Ε.», «ΑΤΡΟΠΟΣ Ε.Π.Ε.», «METROLAB Α.Ε.», «ΠΑΣΚΑΛ ΣΤΡΟΥΖΑ Α.Ε.» και «TESCO Α.Ε.», και βαθμολόγησε τις προσφορές των εν λόγω εταιρειών ανά είδος, σύμφωνα με τον επισυναπτόμενο στο Πρακτικό, Πίνακα Βαθμολόγησης. Επιπρόσθετα, διαπίστωσε ότι δεν υποβλήθηκαν προσφορές **α)** για τα είδη 2 & 4 της Ομάδας 1, **β)** για τα είδη 4, 8 – 9, 13, 19 & 23 της Ομάδας 2, **γ)** τα είδη 4, 8, 10, 13, 19 – 20, 33, 37 - 38, 40, 42, 44, 46, 48, 52 – 53 της Ομάδας 5. Επίσης, η Επιτροπή δεν έκανε αποδεκτή την Τεχνική Προσφορά της εταιρείας «TESCO Α.Ε.» **α)** για τα είδη 7, 14 – 15 της Ομάδας 2, λόγω μη κάλυψης τεχνικών προδιαγραφών και **β)** για τα είδη 24 – 28, 35 – 36 της Ομάδας 5 λόγω έλλειψης ISO.

1.9 Με το αριθμ. 38455/13-11-2014 έγγραφό του, ο Ελληνικός Γεωργικός Οργανισμός Γάλακτος γνωστοποίησε στις πέντε (5) επιχειρήσεις: «PROGNOSIS BIOTECH Ε.Π.Ε.», «ΑΤΡΟΠΟΣ Ε.Π.Ε.», «METROLAB Α.Ε.», «ΠΑΣΚΑΛ ΣΤΡΟΥΖΑ Α.Ε.» και «TESCO Α.Ε.», που έγιναν αποδεκτές οι Τεχνικές Προσφορές τους, ότι η Επιτροπή Αξιολόγησης του Διαγωνισμού ολοκλήρωσε τον απαιτούμενο έλεγχο των Τεχνικών Προσφορών και θα προχωρήσει στη δημόσια αποσφράγιση των Οικονομικών Προσφορών την 17η Νοεμβρίου 2014.

1.10 Με το από 19-11-2014 Πρακτικό της, η Επιτροπή Αξιολόγησης των Οικονομικών Προσφορών του διαγωνισμού γνωμοδότησε όπως: **1)** κατακυρωθούν στις επιχειρήσεις: **α)** «ΑΤΡΟΠΟΣ Ε.Π.Ε.» τα είδη 1, 3, 5, 6 της Ομάδας 1 και τα είδη 32 - 34 της Ομάδας 2, **β)** «METROLAB Α.Ε.», τα είδη 3, 5 - 7, 9, 12 της Ομάδας 5, **γ)** «ΠΑΣΚΑΛ ΣΤΡΟΥΖΑ Α.Ε.» τα είδη 16, 17, 21 – 23, 32, 39, 45, 49 – 51, 55 – 56, 62 της Ομάδας 5 και **δ)** «TESCO Α.Ε.» τα είδη 1 – 2, 5 – 6, 10 - 12, 16 – 17, 20 – 22, 24 – 31 της Ομάδας 2, τα είδη 4.1.1 – 4.3.5 της Ομάδας 4 και τα είδη 1 – 2, 11, 14 – 15, 18, 29 – 31, 34, 43, 47, 54, 58 – 61 της Ομάδας 5 και **2)** ο Ελληνικός Γεωργικός Οργανισμός Γάλακτος προσφύγει στη είτε σε διαδικασία διαπραγμάτευσης είτε σε απευθείας ανάθεση **α)** για τα είδη της Ομάδας 3, της Ομάδας 6, διότι η μοναδική προσφορά της εταιρείας «TESCO Α.Ε.» είναι σημαντικά υψηλότερη συγκρινόμενη με το μέχρι σήμερα κόστος της απευθείας προμήθειας των εν λόγω ειδών από την εταιρεία «ACTALIA CECALAIT Γαλλίας» καθώς αυτό (κόστος) δεν επιβαρύνεται με Φ.Π.Α. **β)** για τα είδη 3, 18 της Ομάδας 2 και τα είδη 41, 57 της Ομάδας 5, διότι η μοναδική προσφορά της εταιρείας «TESCO Α.Ε.» είναι σημαντικά υψηλότερη συγκρινόμενη με την γνωστή τιμή του ανταγωνισμού. Επιπρόσθετα, η Επιτροπή επισημαίνει ότι, λόγω έλλειψης ανταγωνισμού, η ανάθεση προμήθειας του είδους 1 της Ομάδας 1 που αφορά τεστ ανίχνευσης υπολειμμάτων αντιμικροβιακών ουσιών στην εταιρεία «ΑΤΡΟΠΟΣ Ε.Π.Ε.» δημιουργεί ανάγκη επέκτασης του πεδίου διαπίστευσης από το Ε.Σ.Υ.Δ. που θα περιλαμβάνει και τη νέα μέθοδο, ενώ δεν θα υπάρχει δυνατότητα κοινοποίησης αποτελεσμάτων ανίχνευσης υπολειμμάτων αντιμικροβιακών ουσιών χωρίς την απόκτηση του νέου πιστοποιητικού. Στην ενδιάμεση χρονική περίοδο (6 μηνών περίπου) μέχρι την απόκτηση του πιστοποιητικού θα πρέπει, στα εργαστήρια τα οποία δεν θα διαθέτουν αποθέματα του «DELVO SP NT», να δοθεί η δυνατότητα αγοράς του τεστ που σήμερα χρησιμοποιείται.

1.11 Με την από 9-1-2015 Απόφασή του, το Διοικητικό Συμβούλιο του Οργανισμού: **1)** ενέκρινε τα ανωτέρω τρία (3) Πρακτικά της Επιτροπής Αξιολόγησης, **2)**

κατακύρωσε την προμήθεια αναλωσίμων σύμφωνα με το Πρακτικό Αξιολόγησης Οικονομικών Προσφορών, συνολικής συμβατικής αξίας € 304.966,91 με Φ.Π.Α., και **3)** κήρυξε άγονο το διαγωνισμό για: **α)** τα είδη 2 & 4 της Ομάδας 1, λόγω μη υποβολής προσφορών, **β)** τα είδη 4, 8 – 9, 13, 19 & 23 της Ομάδας 2, λόγω μη υποβολής προσφορών, **γ)** τα είδη 7, 14 – 15 της Ομάδας 2, λόγω μη κάλυψης τεχνικών προδιαγραφών, **δ)** τα είδη 4, 8, 10, 13, 19 – 20, 33, 37 - 38, 40, 42, 44, 46, 48, 52 – 53 της Ομάδας 5, λόγω του ότι δεν υποβλήθηκε προσφορά και **ε)** τα είδη 24 – 28, 35 – 36 της Ομάδας 5 λόγω απουσίας ISO, **4)** εξουσιοδότησε τον Πρόεδρο του Δ.Σ. και τον Διευθύνοντα Σύμβουλο να αποφασίσουν είτε για την απευθείας ανάθεση με ίδιους ή νέους όρους για τα προαναφερόμενα είδη (α – ε) είτε για επανάληψη του διαγωνισμού, μετά από διερεύνηση **5)** εξουσιοδότησε τον Πρόεδρο του Δ.Σ. και τον Διευθύνοντα Σύμβουλο όπως, για τα είδη της Ομάδας 3, και της Ομάδας 6, είτε αποφασίσουν την προσφυγή σε διαπραγμάτευση, είτε αποφασίσουν την απευθείας ανάθεση στον μέχρι σήμερα προμηθευτή «ACTALIA CECALAIT Γαλλίας», μετά από διερεύνηση, **6)** για τα είδη 3, 18 της Ομάδας 2 και τα είδη 41, 57 της Ομάδας 5 επειδή διαπίστωσε ότι υπάρχει μεγάλη απόκλιση της τιμής της προσφοράς από την εταιρεία «TESCO A.E.» σε σχέση με τις γνωστές τιμές του ανταγωνισμού, έκρινε το αποτέλεσμα ασύμφορο για τον Οργανισμό και εξουσιοδότησε τον Πρόεδρο και τον Διευθύνοντα Σύμβουλο να αποφασίσουν, είτε την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης με την ανωτέρω εταιρεία με σκοπό την μείωση του κόστους, είτε την απευθείας ανάθεση σε προμηθευτή μετά από σχετική έρευνα αγοράς, μετά από διερεύνηση. Επιπρόσθετα, το Διοικητικό Συμβούλιο αποφάσισε ότι, λόγω έλλειψης ανταγωνισμού, η ανάθεση προμήθειας του είδους 1 της Ομάδας 1 που αφορά τεστ ανίχνευσης υπολειμμάτων αντιμικροβιακών ουσιών στην εταιρεία «ΑΤΡΟΠΟΣ Ε.Π.Ε.» δημιουργεί ανάγκη επέκτασης του πεδίου διαπίστευσης από το Ε.Σ.Υ.Δ. που θα περιλαμβάνει και τη νέα μέθοδο, και προκειμένου να μην διακοπεί η κοινοποίηση των σχετικών αποτελεσμάτων, ενέκρινε την προμήθεια του εν λόγω τεστ στην εταιρεία «ALINDA» στην ενδιάμεση χρονική περίοδο (6 μηνών περίπου) μέχρι την ολοκλήρωση των διαδικασιών απόκτησης του νέου πιστοποιητικού από το ΕΣΥΔ.

1.12 Με την από 5-2-2015 Απόφασή (ΑΔΑ: ΩΦ88ΟΞ3Μ – 12Γ) του, το Διοικητικό Συμβούλιο του Οργανισμού αποφάσισε: **α)** Την υποβολή αιτήματος προς την Αρχή, προκειμένου να εγκριθεί ή όχι η προμήθεια των μη κατακυρωμένων ειδών με τη διαδικασία της απευθείας ανάθεσης, **β)** Την απευθείας ανάθεση των ανωτέρω ειδών, είτε με διαπραγμάτευση τιμής με τις εταιρείες που έχουν υποβάλλει προσφορά είτε με έρευνα αγοράς σε εταιρείες που δραστηριοποιούνται στο χώρο εφόσον κριθεί ότι συντρέχουν οι προϋποθέσεις.

1.13 Με το αριθμ. 5655/13-2-2015 έγγραφό του, ο Ελληνικός Γεωργικός Οργανισμός «ΔΗΜΗΤΡΑ» κοινοποίησε τα αποτελέσματα του διαγωνισμού στις πέντε (5) επιχειρήσεις που αξιολογήθηκαν οι προσφορές τους.

1.14 Με την από 17-2-2015 έγγραφό της, η εταιρεία «PROGNOSIS BIOTECH Ε.Π.Ε.», υπέβαλλε Ένσταση κατά του Πίνακα Βαθμολογίας των Τεχνικών Προσφορών με τον οποίο το είδος «ELISA KIT για την ποσοτική ανίχνευση άλλου είδους γάλακτος στο πρόβειο (γίδινου γάλακτος στο πρόβειο) 48 θέσεων», κατακυρώθηκε στην επιχείρηση «ΑΤΡΟΠΟΣ Ε.Π.Ε.». Η εν λόγω εταιρεία υπέβαλλε Ένσταση για τους λόγους: **α)** Το προϊόν που προτάθηκε από την εταιρεία «ΑΤΡΟΠΟΣ Ε.Π.Ε.» δεν είχε κυκλοφορήσει στην αγορά με τις προδιαγραφές που όριζε η αριθμ. 28629/22-8-2014 Διακήρυξη, **β)** Η κατασκευάστρια εταιρεία «ZEULAB S.L.», στο διαδικτυακό της

τόπο αναφέρει μέχρι και την 18-11-2014 προϊόν με διαφορετικά χαρακτηριστικά από αυτά του διαγωνισμού και επισυνάπτει αντίγραφο σχετικό αντίγραφο **γ)** Εγείρεται το ερώτημα πως άλλαξαν οι προδιαγραφές του προϊόντος τόσο σύντομα και μάλιστα προξενεί απορία εάν αυτές οι προδιαγραφές αναφέρονται σε επίσημο τεχνικό εγχειρίδιο του κατασκευαστή το οποίο και να κατατέθηκε στον Ελληνικό Γεωργικό Οργανισμό, αφού η ημερομηνία λήξης του προϊόντος κατασκευής της «ZEULAB S.L.», πριν την διεξαγωγή του διαγωνισμού και κατά τη διάρκεια διεξαγωγής αυτού ήταν έξι (6) μήνες, **δ)** Εγείρεται το ερώτημα πως άλλαξαν οι προδιαγραφές του προϊόντος τόσο σύντομα, γεγονός που σημαίνει και ελλιπή δοκιμασία του τεστ σε πραγματικές συνθήκες και μάλιστα προξενεί απορία εάν αυτές οι προδιαγραφές αναφέρονται σε επίσημο τεχνικό εγχειρίδιο ή σε ακριβή αντίγραφα αυτού, τα οποία και να έχουν προσκομιστεί και **ε)** Οι τεχνικές προδιαγραφές του προσφερόμενου είδους δεν αντιστοιχούν στις τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης, εκτός και εάν αυτές έχουν τεθεί σε πρωτότυπο τεχνικό εγχειρίδιο της κατασκευάστριας εταιρείας «ZEULAB S.L.», ή σε ακριβή αντίγραφα.

1.15 Με το από 24-2-2015 Πρακτικό της, η Επιτροπή Ενστάσεων αναφέρει ότι: **α)** Το φύλλο συμμόρφωσης προς τις ζητούμενες τεχνικές προδιαγραφές και τις απαιτούμενες υπεύθυνες δηλώσεις που υπέβαλλε η εταιρεία «ΑΤΡΟΠΟΣ Ε.Π.Ε.» ήταν σύμφωνα με τα οριζόμενα στη Διακήρυξη, **β)** Η εταιρεία «ΑΤΡΟΠΟΣ Ε.Π.Ε.» κατέθεσε υπεύθυνη δήλωση ότι το από την 20η Οκτωβρίου 2014 έγγραφο της «ZEULAB S.L.», που αφορά μεταξύ των άλλων και το είδος Α/Α 34 της αριθμ. 28629/22-8-2014 Διακήρυξης είναι αληθές και ακριβές αντίγραφο εκ του πρωτοτύπου του προμηθευτή και δηλώνει ότι μπορεί να προμηθεύσει τα προσφερόμενα είδη το συντομότερο δυνατό χρόνο, **γ)** Βάσει των τεχνικών προδιαγραφών της Διακήρυξης η τεχνική προσφορά της εταιρείας «ΑΤΡΟΠΟΣ Ε.Π.Ε.», βαθμολογήθηκε με 46 και η εταιρεία «PROGNOSIS BIOTECH Ε.Π.Ε.» βαθμολογήθηκε με 58, **δ)** Στο φύλλο συμμόρφωσης της εταιρείας «ΑΤΡΟΠΟΣ Ε.Π.Ε.» αναγράφεται ότι η ημερομηνία λήξης του προϊόντος είναι ένα έτος και ότι τα αντιδραστήρια είναι έτοιμα προς χρήση, όπως αυτά ζητούνται στην Διακήρυξη, **ε)** Σύμφωνα με τον υποβληθέντα κατάλογο πελατών της εταιρείας «ΑΤΡΟΠΟΣ Ε.Π.Ε.» δεν προκύπτει ως συμπέρασμα η έλλειψη εμπειρίας σε αντίστοιχο είδος, διότι προμηθεύει από το 2010 το τεστ ποσοτικού προσδιορισμού 96 θέσεων.

1.16 Με την από 8-5-2015 Απόφασή του, το Διοικητικό Συμβούλιο του Οργανισμού ενέκρινε το ανωτέρω Πρακτικό της Επιτροπής Ενστάσεων και απέρριψε την Ένσταση της εταιρείας «PROGNOSIS BIOTECH Ε.Π.Ε.».

1.17 Με το αριθμ. 17393/21-5-2015 έγγραφό του, ο Οργανισμός κοινοποίησε, στην εταιρεία «PROGNOSIS BIOTECH Ε.Π.Ε.», την ανωτέρω Απόφαση.

1.18 Με το αριθμ. πρωτ. 21731/25-6-2015 έγγραφό του, ο Ελληνικός Γεωργικός Οργανισμός βεβαιώνει ότι μέχρι και σήμερα δεν έχουν υποβληθεί Ενστάσεις / Προσφυγές / Ένδικα Μέσα κατά οποιουδήποτε σταδίου της διαγωνιστικής διαδικασίας περιλαμβανομένης και της Διακήρυξης, εκτός της ένστασης της εταιρείας «PROGNOSIS BIOTECH Ε.Π.Ε.».

1.19 Κατόπιν των ανωτέρω, ο Ελληνικός Γεωργικός Οργανισμός με το προαναφερόμενο έγγραφό του, στο οποίο επισυνάπτεται σχέδιο Απόφασής του, ζητά την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. προκειμένου να προσφύγει στην διαδικασία διαπραγμάτευσης σύμφωνα με το άρθρο 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011 για την σύναψη Σύμβασης «Αναλώσιμα Ειδών

Εργαστηρίων Ελέγχου Ποιότητας Γάλακτος», συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης € 19.564,44 με Φ.Π.Α. ή € 15.906,05 χωρίς Φ.Π.Α., σε συνέχεια ανοικτού διεθνή εν μέρει άγονου διαγωνισμού, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, για τα είδη: **α)** 2 & 4 της Ομάδας 1, **β)** 4, 8 – 9, 13, 19 & 23 της Ομάδας 2 & **γ)** 4, 8, 10, 13, 19 – 20, 33, 37 - 38, 40, 42, 44, 46, 48, 52 – 53 της Ομάδας 5, λόγω του ότι δεν υποβλήθηκαν προσφορές και με δημοσίευση προκήρυξης για τα είδη: **α)** 7, 14 – 15 της Ομάδας 2, λόγω μη κάλυψης τεχνικών προδιαγραφών (μη κανονικές), & **β)** 24 – 28, 35 – 36 της Ομάδας 5 λόγω απουσίας ISO, (μη κανονικές), χωρίς τροποποίηση των όρων της αρχικής Σύμβασης.

II. ΝΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ

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

3. Το άρθρο 6, παράγραφος 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:

α) 137.000 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 τον Κανονισμό (ΕΕ) αριθμ. 1336/2013 της Επιτροπής 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, τα ως άνω ποσά αναπροσαρμόστηκαν, από 1/1/2014 και για την διετία 2014-2015, στις 134.000 και 207.000 ευρώ αντίστοιχα.

4. 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 προαίρεσως όσο και των τυχόν παρατάσεων της σύμβασης ... 3. Κανένα σχέδιο έργου και καμία σύμβαση προμήθειας ή υπηρεσιών δεν επιτρέπεται να κατατμηθεί, προκειμένου να αποφευχθεί η εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος διατάγματος. ...5. β) Όταν η προμήθεια ομοειδών προϊόντων μπορεί να οδηγήσει σε ταυτόχρονη σύναψη χωριστών συμβάσεων κατά τμήματα, λαμβάνεται υπόψη η εκτιμώμενη συνολική αξία αυτών των τμημάτων κατά την εφαρμογή του άρθρου 6 σημεία α) και β). Όταν η συνολική αξία των τμημάτων είναι ίση με ή υπερβαίνει την αξία που καθορίζεται στο άρθρο 6, το παρόν εφαρμόζεται στη σύναψη κάθε τμήματος. 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».

5. Το άρθρο 25 του Π.Δ. 60/2007 ορίζει 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 και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή, ύστερα από αίτημα της...».

6. Το άρθρο 30 «Σύνταξη και λεπτομέρειες δημοσίευσης των προκηρύξεων» του Π.Δ. 60/2007 ορίζει ότι: «1...5. . Οι προκηρύξεις και το περιεχόμενό τους δεν μπορούν να δημοσιεύονται σε εθνικό επίπεδο πριν από την ημερομηνία της αποστολής τους στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή. Οι προκηρύξεις που δημοσιεύονται σε εθνικό επίπεδο δεν πρέπει να περιλαμβάνουν πληροφορίες διαφορετικές από εκείνες που περιέχονται στις προκηρύξεις που αποστέλλονται στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή ή δημοσιεύονται στο «προφίλ αγοραστή» σύμφωνα με το άρθρο 29 παράγραφος 1 πρώτο εδάφιο, πρέπει δε να αναφέρουν την ημερομηνία αποστολής της σχετικής ειδοποίησης στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή ή της δημοσίευσης στο «προφίλ αγοραστή». Οι προκαταρκτικές προκηρύξεις δεν δημοσιεύονται στο

«προφίλ αγοραστή» πριν από την αποστολή στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή της ειδοποίησης με την οποία ανακοινώνεται η δημοσίευσή τους με τη μορφή αυτή, πρέπει δε να αναφέρουν την ημερομηνία της αποστολής».

7. Το άρθρο 32 του Π.Δ. 60/2007 ορίζει ότι: «1. Κατά τον καθορισμό των προθεσμιών παραλαβής των προσφορών και των αιτήσεων συμμετοχής, οι αναθέτουσες αρχές λαμβάνουν υπόψη, ιδίως, το πολύπλοκο της σύμβασης και τον χρόνο που απαιτείται για την προετοιμασία των προσφορών, με την επιφύλαξη των ελαχίστων προθεσμιών που καθορίζονται στο παρόν άρθρο. 2. Στις ανοικτές διαδικασίες, η ελάχιστη προθεσμία παραλαβής των προσφορών ανέρχεται σε πενήντα δύο (52) ημέρες από την ημερομηνία αποστολής της προκήρυξης διαγωνισμού. ... 5. Όταν οι προκηρύξεις καταρτίζονται και αποστέλλονται με ηλεκτρονικά μέσα σύμφωνα με τη μορφή και τις λεπτομέρειες διαβίβασης που προβλέπονται στο Παράρτημα VIII σημείο 3, οι προθεσμίες παραλαβής των προσφορών που ορίζονται στις παραγράφους 2 και 4, για τις ανοικτές διαδικασίες, και η προθεσμία παραλαβής των αιτήσεων συμμετοχής που ορίζεται στην παράγραφο 3 εδάφιο α), για τις κλειστές και με διαπραγμάτευση διαδικασίες και τον ανταγωνιστικό διάλογο, μπορούν να συντμηθούν κατά επτά (7) ημέρες. 6. Σύντμηση κατά πέντε (5) ημέρες των προθεσμιών παραλαβής των προσφορών που ορίζονται στην παράγραφο 2 και στην παράγραφο 3 εδάφιο β), είναι δυνατή όταν η αναθέτουσα αρχή παρέχει, με ηλεκτρονικό μέσο και από την ημερομηνία δημοσίευσης της προκήρυξης, σύμφωνα με το Παράρτημα VIII, ελεύθερη, άμεση και πλήρη πρόσβαση στη συγγραφή υποχρεώσεων και στα λοιπά τεύχη του διαγωνισμού, προσδιορίζοντας στο κείμενο της προκήρυξης την ηλεκτρονική διεύθυνση στην οποία διατίθεται η εν λόγω τεκμηρίωση. Η σύντμηση αυτή μπορεί να ορίζεται επιπλέον της μείωσης που προβλέπεται στην παράγραφο 5. [...]».

8. Τα άρθρα 134 και 136 του Ν. 4281/2014 «Μέτρα Στήριξης και Ανάπτυξης της Ελληνικής Οικονομίας, Οργανωτικά Θέματα Υπουργείου Οικονομικών και άλλες διατάξεις» με τα οποία ορίζονται ότι: «...134. Οι διατάξεις του παρόντος Τίτλου εφαρμόζονται κατά την ανάθεση και εκτέλεση, με τη χρήση Τεχνολογιών Πληροφορικής και Επικοινωνιών (ΤΠΕ), δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών του Μέρους Β΄ του παρόντος από αναθέτουσες αρχές / αναθέτοντες φορείς. Μπορεί επίσης να εφαρμόζονται στις συμβάσεις παραχώρησης δημοσίων έργων και στις συμβάσεις του ν. 3389/2005 (Α΄ 232), εφόσον τούτο ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης. [...] 136. 1. Οι αναθέτουσες αρχές/αναθέτοντες φορείς υποχρεούνται να χρησιμοποιούν το ΕΣΗΔΗΣ σε όλα τα στάδια της διαδικασίας ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων του παρόντος, από την υποβολή του αιτήματος μέχρι την υπογραφή και την εκτέλεση των συμβάσεων αυτών, με εκτιμώμενη αξία ίση ή ανώτερη των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ, χωρίς να συμπεριλαμβάνεται ο ΦΠΑ. Με απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας ο χρόνος έναρξης υποχρεωτικής εφαρμογής του συνόλου ή μέρους από τις διατάξεις του παρόντος τίτλου μπορεί να μετατίθεται, σε όλες ή ορισμένες κατηγορίες δημοσίων συμβάσεων, για όλες ή για ορισμένες αναθέτουσες αρχές και σε όλες τις αποφάσεις ανάθεσης και εκτέλεσης δημοσίων συμβάσεων ή σε μέρη αυτών...». Επιπλέον, με την παρ. 3 του άρθρου 201 του ίδιου Νόμου, ορίζεται ότι: «...3. Η ισχύς των άρθρων 134 έως 138, αρχίζει ως προς τις προμήθειες και υπηρεσίες, όσον αφορά τους φορείς της Κεντρικής Διοίκησης όπως ορίζεται στο άρθρο 14 του ν. 4270/2014 την 1η Ιουλίου 2014, όσον αφορά τους φορείς της Γενικής Κυβέρνησης την 1η Οκτωβρίου 2014 και όσον αφορά το σύνολο του δημόσιου τομέα την 1η Οκτωβρίου 2015. ...».

9. Την αριθμ. Π1/2390 απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας (ΦΕΚ 2677/Β/2013) με την οποία καθορίστηκαν οι Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.).

10. Το άρθρο 5 της αριθμ. 49/14-1-1994 Υπουργικής Απόφασης με την οποία εγκρίθηκε ο Κανονισμός Προμηθειών του Ελληνικού Οργανισμού Γάλακτος ορίζει ότι: «7.8 Η αρμόδια υπηρεσία του Ε.Λ.Ο.Γ. που διενεργεί ανοικτό η κλειστό διαγωνισμό υποχρεούται σε ευρεία γνωστοποίηση της σχετικής διακήρυξης, ειδικότερα α) Δημοσιεύει σε περίληψη τα ουσιώδη στοιχεία της διακήρυξης στον οικονομικό τύπο και σε τοπική εφημερίδα, αν υπάρχει, όταν ο διαγωνισμός προκηρύσσεται από περιφερειακή υπηρεσία. [...]».

11. Το άρθρο 24 της αριθμ. 49/14-1-1994 Υπουργικής Απόφασης με την οποία εγκρίθηκε ο Κανονισμός Προμηθειών του Ελληνικού Οργανισμού Γάλακτος ορίζει ότι: «1. Εγγύηση συμμετοχής στον διαγωνισμό: α) Η εγγύηση αυτή εκδίδεται υπέρ του συμμετέχοντος για ποσό που αντιστοιχεί σε ποσοστό 5%, επί της συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης εκτός εάν ορίζεται διαφορετικό ποσοστό στη διακήρυξη [...]. 2. Εγγύηση καλής εκτέλεσης της σύμβασης: α) Ο προμηθευτής στον οποίο έγινε η κατακύρωση ή η ανάθεση, υποχρεούται να καταθέσει εγγύηση καλής εκτέλεσης των όρων της σύμβασης, το ύψος της οποίας αντιστοιχεί σε ποσοστό 10% της συνολικής συμβατικής αξίας, χωρίς τον Φ.Π.Α., εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στην διακήρυξη ή την πρόσκληση. [...]».

12. Το άρθρο 157 του Ν. 4281/2040 ορίζει ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές / αναθέτοντες φορείς ζητούν από τους προσφέροντες να παράσχουν, κατά περίπτωση, τα ακόλουθα είδη εγγυήσεων: α) Εγγύηση Συμμετοχής το ύψος της οποίας καθορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης σε συγκεκριμένο χρηματικό ποσό, αριθμητικώς και ολογράφως σε Ευρώ, και δεν μπορεί να υπερβαίνει το 2% της προεκτιμώμενης αξίας της σύμβασης εκτός Φ.Π.Α. ... β) Εγγύηση καλής εκτέλεσης, το ύψος της οποίας καθορίζεται σε ποσοστό 5% επί της αξίας της σύμβασης χωρίς να υπολογίζεται ο Φ.Π.Α. [...] ». Επιπρόσθετα, το άρθρο 201 του Ν. 4281/2014 ορίζει ότι: «... 5. Το άρθρο 157 εφαρμόζεται για τις αναθέτουσες αρχές / αναθέτοντες φορείς των άρθρων 18 και 19 σε όλες τις δημόσιες συμβάσεις υπό την έννοια του άρθρου 15, η διαδικασία ανάθεσης των οποίων αρχίζει, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 37, μετά τη δημοσίευση του παρόντος νόμου στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως».

III. ΝΟΜΙΚΗ ΕΚΤΙΜΗΣΗ

13. Το υπό εξέταση αίτημα του Ελληνικού Γεωργικού Οργανισμού «ΔΗΜΗΤΡΑ» αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας μέσω της διαδικασίας της διαπραγμάτευσης βάσει της παραγράφου 1, περίπτωση α' του άρθρου 24 του Π.Δ. 60/2007 και της παραγράφου 1, περίπτωση α' του άρθρου 25 του Π.Δ. 60/2007 περί προσαρμογής της ελληνικής νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ «Περί συντονισμού των Διαδικασιών Σύναψης Δημοσίων Συμβάσεων Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών».

Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης, προϋπολογισθείσας δαπάνης € 15.906,05 χωρίς Φ.Π.Α., η οποία όμως είναι τμήμα του προηγηθέντος εν μέρει άγονου ανοικτού διεθνή διαγωνισμού προϋπολογισθείσας δαπάνης € 329.610,00 χωρίς Φ.Π.Α., συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή γνώμης σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 6 και 8 του

Π.Δ. 60/2007 και του άρθρου 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει.

14. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση, έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/EK περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25 Π.Δ. 60/2007) (βλ. σχετικώς ΔΕΕ, απόφαση της 8ης Απριλίου 2008, C 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56). Συναφώς επισημαίνεται ότι οι ανωτέρω διατάξεις στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από τη βασική ρύθμιση, δηλαδή από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζομένων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συσταλτικής ερμηνείας. Συγκεκριμένα, προκειμένου η Οδηγία 2004/18/EK 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).

15. Εν προκειμένω η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., έχουσα το δικαίωμα υπαγωγής εκάστου υποβληθέντος αιτήματος στη σωστή διάταξη νόμου, κρίνει ότι τυγχάνει εφαρμογής η διάταξη του άρθρου 24 παράγραφος 1, περίπτωση α' του Π.Δ. 60/2007, που επικαλείται η Αναθέτουσα Αρχή, με δημοσίευση προκήρυξης, για τα είδη: **α)** 7, 14 – 15 της Ομάδας 2, λόγω μη κάλυψης τεχνικών προδιαγραφών, και **β)** 24 – 28, 35 – 36 της Ομάδας 5 λόγω απουσίας ISO, χωρίς τροποποίηση των όρων της αρχικής Σύμβασης, για τα οποία υποβλήθηκαν προσφορές και απορρίφθηκαν, σύμφωνα με το από 12-11-2014 Πρακτικό της Επιτροπής Αξιολόγησης των του Διαγωνισμού, όπως αυτό (Πρακτικό) εγκρίθηκε με την από 9-1-2015 Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του εν λόγω Οργανισμού, και η διάταξη του άρθρου άρθρου 25 παράγραφος 1, περίπτωση α' του Π.Δ. 60/2007, και χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, για τα είδη: **α)** 2 & 4 της Ομάδας 1, **β)** 4, 8 – 9, 13, 19 & 23 της Ομάδας 2, **γ)** 4, 8, 10, 13, 19 – 20, 33, 37 - 38, 40, 42, 44, 46, 48, 52 – 53 της Ομάδας 5, για τα οποία δεν υπεβλήθησαν προσφορές, σύμφωνα με το προαναφερόμενο Πρακτικό της Επιτροπής Αξιολόγησης των Διαγωνισμού και την ανωτέρω Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του εν λόγω Οργανισμού.

16. Με τη διάταξη του άρθρου 24 παράγραφος 1, περίπτωση α' του Π.Δ. 60/2007 προκύπτει ότι οι Αναθέτουσες Αρχές μπορούν να προσφύγουν σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, αφού προηγηθεί δημοσίευση διακήρυξης διαγωνισμού, με την προϋπόθεση: α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, β) να έχουν υποβληθεί κατά την ανωτέρω νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις και γ) να μην τροποποιούνται ουσιαδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση.

17. Ομοίως, με τη διάταξη του άρθρου 25 παράγραφος 1, περίπτωση 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.

18. Ειδικότερα δε, σχετικά με την υπό σημείο α) προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, παγίως έχει κριθεί ότι η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή της παραγράφου 1, περίπτωση α' των άρθρων 24 και 25 του Π.Δ. 60/2007, 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. 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

19. Εν προκειμένω, η εξέταση της συνδρομής των προϋποθέσεων των άρθρων 24 παράγραφος 1, περίπτωση α' του Π.Δ. 60/2007 και 25 παράγραφος 1, περίπτωση α' του Π.Δ. 60/2007 διενεργείται ταυτοχρόνως, δεδομένου ότι οι περισσότερες από τις προϋποθέσεις εφαρμογής των διατάξεων συμπίπτουν.

20. Ειδικότερα, προς την προϋπόθεση, προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, από τα στοιχεία του φακέλου διαπιστώνονται οι κατωτέρω νομικές πλημμέλειες που συνδέονται τόσο με την τήρηση των διατυπώσεων δημοσιότητας του ως άνω διεθνούς διαγωνισμού όσο και τους όρους διεξαγωγής του.

21. Στην εν λόγω Διακήρυξη, κατά τη μελέτη του φακέλου της υπόθεσης, διαπιστώθηκαν νομικές πλημμέλειες που αφορούν στην διάσταση πληροφοριών μεταξύ του εντύπου «Προκήρυξη Σύμβασης» της Ε.Ε.Ε.Ε., και της Διακήρυξης. Ειδικότερα, στο εδάφιο ΙΙ.1.8 «Τμήματα» του εν λόγω εντύπου αναφέρεται ότι η παρούσα σύμβαση δεν υποδιαιρείται σε παρτίδες. Επιπρόσθετα, δεν έχει συμπληρωθεί και το Παράρτημα Β του εντύπου που αφορά τα Τμήματα, ούτε περιλαμβάνονται σε άλλα σημεία του εντύπου αναφορές σε εγγυήσεις εκδιδόμενες από προσφέροντες για τμήματα της σύμβασης. Εν αντιθέσει με το έντυπο της Ε.Ε.Ε.Ε., στην σελ. 2 της Διακήρυξης αναφέρεται ότι ο διαγωνισμός θα πραγματοποιηθεί με κριτήριο τη συμφερότερη από οικονομική άποψη προσφορά ανά είδος των αναφερόμενων ειδών του Παραρτήματος Β', κάθε είδος του παραρτήματος θεωρείται ανεξάρτητο υποέργο και ο ΕΛΓΟ ΔΗΜΗΤΡΑ διατηρεί το δικαίωμα να προμηθευτεί κάθε είδος που περιλαμβάνεται στο διαγωνισμό από διαφορετικούς προμηθευτές και αντίστοιχα οι προμηθευτές μπορούν να δώσουν προσφορά για ένα ή και για όλα τα είδη του Παραρτήματος Β, στις ποσότητες που προβλέπονται στην Διακήρυξη. Σύμφωνα με το άρθρο 30 του Π.Δ. 60/2007, οι προκηρύξεις που δημοσιεύονται σε εθνικό επίπεδο δεν πρέπει να περιλαμβάνουν πληροφορίες διαφορετικές από εκείνες που περιέχονται στις προκηρύξεις που αποστέλλονται στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή.

Η παράλειψη ή η πλημμελής τήρηση των διατυπώσεων δημοσιότητας συνιστά παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας του διαγωνισμού, η οποία πλήττει τις αρχές του ανταγωνισμού, της πρόσβασης στις διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων και της διαφάνειας και καθιστά μη νόμιμη τη διαγωνιστική διαδικασία

(βλ. Ελ. Συν. VI Τμήμα 935/2013, 408/2012, 2263, 1780, 1646/2011), με επακόλουθο τη μη νόμιμη προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης.

Επιπρόσθετα, στην εν λόγω Διακήρυξη, διαπιστώθηκαν νομικές πλημμέλειες που σχετίζονται με το ζητούμενο ύψος της Εγγυητικής Επιστολής Συμμετοχής και της Εγγυητικής Επιστολής Καλής Εκτέλεσης.

Εν προκειμένω, στο άρθρο 17 «Εγγυήσεις» της Διακήρυξης ορίζεται το ύψος της Εγγυητικής Επιστολής Συμμετοχής σε ποσοστό 5% της συνολικής αξίας του έργου ή των ειδών για τα οποία κατατίθεται προσφορά, συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. και της Εγγυητικής Επιστολής Καλής Εκτέλεσης σε ποσοστό 10% επί της συνολικής συμβατικής αξίας. Σύμφωνα με το άρθρο 157 του Ν. 4281/8-8-2014, η Εγγύηση Συμμετοχής δεν μπορεί να υπερβαίνει το 2% της προεκτιμώμενης αξίας της σύμβασης εκτός Φ.Π.Α. και η Εγγύηση Καλής Εκτέλεσης καθορίζεται σε ποσοστό 5% επί της αξίας της σύμβασης χωρίς Φ.Π.Α.

Οι διατάξεις του άρθρου 157 του Ν. 4281/2014 ισχύουν από τη δημοσίευση του εν λόγω νόμου στην Εφημερίδα της Κυβέρνησης, ήτοι, από 8-8-2014, και καταλαμβάνουν συμβάσεις η διαδικασία ανάθεσης των οποίων εκκίνησε μετά την ημερομηνία αυτή. Δεδομένου ότι η διαδικασία ανάθεσης της εν θέματι σύμβασης προμήθειας εκκίνησε μετά τις 8-8-2014 και, πιο συγκεκριμένα, οι σχετικές διατυπώσεις δημοσιότητας πραγματοποιήθηκαν μεταξύ 25-8-2014 και 11-9-2014 (ημερομηνία αποστολής στην Ε.Ε.Ε.Ε.: 25-09-2014), ήτοι τουλάχιστον δεκαεφτά ημέρες από την έναρξη ισχύος των ανωτέρω διατάξεων, διαπιστώνεται ότι αυτή καταλαμβάνεται από το πεδίο εφαρμογής του άρθρου 157 του ως άνω νόμου και, κατά συνέπεια, οι σχετικοί όροι της Διακήρυξης όφειλαν να έχουν προσαρμοστεί αναλόγως.

Σύμφωνα και με την Κατευθυντήρια Οδηγία 5 της Αρχής, ο Ν. 4281/2014 καταλαμβάνει τις διαδικασίες ανάθεσης όλων των Αναθετουσών Αρχών / Φορέων, χωρίς καμία διάκριση ανάλογα με το είδος αυτών (πχ. Φορείς Κεντρικής Διοίκησης, Ο.Τ.Α., κλπ.) και το είδος της σύμβασης, ενώ ταυτόχρονα καταργεί όλα τα ειδικά καθεστώτα ανάθεσης που χρησιμοποιούνταν από Δημόσιους Οργανισμούς και Φορείς.

Επισημαίνεται περαιτέρω, ότι οι αποφάσεις των Αναθετουσών Αρχών πρέπει να είναι αιτιολογημένες. Η Επιτροπή του Διαγωνισμού δεν μπορεί να κρίνει τεχνικά μη αποδεκτές προσφορές με γενική και αόριστη αιτιολογία, χωρίς να αναφέρει στο σχετικό Πρακτικό της, τις συγκεκριμένες τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης από τις οποίες απέκλινε η απορριφθείσα Τεχνική Προσφορά. Πρέπει, δηλαδή, να υφίσταται πλήρης, ειδική και σαφής αιτιολογημένη γνώμη σχετικά με τους λόγους που καθιστούν τεχνικά απαράδεκτες τις προσφορές, διαφορετικά η απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής με την οποία αποκλείεται από το διαγωνισμό ο υποψήφιος προμηθευτής πάσχει ακυρότητας (βλ. Πρ. ΣΤ' Κλιμ. 52/2010 ΕΣ). Από τα εξετασθέντα στοιχεία διαπιστώθηκε ότι η ληφθείσα σχετική απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής προσκρούει στην αρχή της αιτιολογίας των Διοικητικών Πράξεων, με συνέπεια να πάσχει ακυρότητας, καθώς περιλαμβάνει μια εξαιρετικά γενική και αόριστη παρατεθείσα αιτιολογία απόρριψης της εταιρείας «TESCO Α.Ε.» για τα είδη 7, 14, και 15 της Ομάδας 2, ήτοι την αιτιολογία ότι η προσφορά της δεν καλύπτει τις

τεχνικές προδιαγραφές της Διακήρυξης.

21. Σύμφωνα με τα προαναφερθέντα και από τη μελέτη του φακέλου, συνάγεται ότι οι διαπιστωθείσες νομικές πλημμέλειες καθιστούν μη νόμιμη την προηγηθείσα διαγωνιστική διαδικασία και ως εκ τούτου παρέλκει η εξέταση των λοιπών προϋποθέσεων εφαρμογής του άρθρου 24 παράγραφος 1, περίπτωση α΄ του Π.Δ. 60/2007 και του άρθρου 25 παράγραφος 1, περίπτωση α΄ του Π.Δ. 60/2007.

22. Κατόπιν των ανωτέρω και από την υπαγωγή των πραγματικών περιστατικών στις προαναφερόμενες διατάξεις, διαπιστώνεται ότι δεν προκύπτει η συνδρομή των προϋποθέσεων της περίπτωσης α΄, παράγραφος 1, άρθρο 24 του Π.Δ. 60/2007 και της περίπτωσης α΄, παράγραφος 1, άρθρο 25 του Π.Δ. 60/2007 για την παροχή σύμφωνης γνώμης για την αιτούμενη προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης.

IV. Συμπέρασμα

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του υποβληθέντος αιτήματος, αποφασίζουμε:

Τη μη παροχή σύμφωνης γνώμης προς τον Ελληνικό Γεωργικό Οργανισμό «ΔΗΜΗΤΡΑ» σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ΄, υποπερίπτωση δδ΄ του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση με δημοσίευση προκήρυξης, για τα είδη: α) 7, 14 – 15 της Ομάδας 2, λόγω μη κάλυψης τεχνικών προδιαγραφών, και β) 24 – 28, 35 – 36 της Ομάδας 5 λόγω απουσίας ISO, και χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, για τα είδη: α) 2 & 4 της Ομάδας 1, β) 4, 8 – 9, 13, 19 & 23 της Ομάδας 2, γ) 4, 8, 10, 13, 19 – 20, 33, 37 - 38, 40, 42, 44, 46, 48, 52 – 53 της Ομάδας 5, λόγω του ότι δεν υποβλήθηκαν προσφορές, για την σύναψη Σύμβασης «Αναλώσιμα Ειδών Εργαστηρίων Ελέγχου Ποιότητας Γάλακτος», προϋπολογισθείσας δαπάνης € 19.564,44 με Φ.Π.Α. ή € 15.906,05 χωρίς Φ.Π.Α., οικονομικού έτους 2015, λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 30/6/2015

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Ράικος Δημήτριος