



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

**ΑΠΟΦΑΣΗ**

**214/2015**

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

**Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

Στην Αθήνα σήμερα την 15η Σεπτεμβρίου του έτους δύο χιλιάδες δέκα πέντε (2015) ημέρα Τρίτη και ώρα 10:30, και επί της οδού Λ. Κηφισίας 7, 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 τη συνεδρίαση τα ακόλουθα:**

- 1. Πρόεδρος:** Ράικος Δημήτριος
- 2. Αντιπρόεδρος:** Μπουσουλέγκα Χριστίνα
- 3. Μέλη:** Καραμανλής Ευάγγελος  
Κουλούρη Ιωάννα  
Λουρίκας Δημήτριος  
Σταθακόπουλος Δημήτριος

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

**Γραμματέας:** Τσιάβου Στυλιανή

**Εισηγήτρια:** Ελένη Γούναρη, Τοπογράφος Μηχανικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.Σ.Υ.

**Ερώτημα:** Το υπ' αρ. Πρωτ. 40642/25-08-2015 αίτημα του Δήμου Σερρών προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.Σ.Υ. (εφεξής Αρχή) που παρελήφθη στις 27-08-2015 (αρ. Πρωτ. Εισερχ. 3697), όπως συμπληρώθηκε με το από 08-09-2015 e-mail (αρ. Πρωτ. Εισερχ. 3871) και το υπ' αρ. Πρωτ. 44115/10-09-2015 (αρ. Πρωτ. Εισερχ. 3958).

**Θέμα:** Διατύπωση σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, κατόπιν προηγηθέντος εν μέρει άγονου διεθνούς διαγωνισμού, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας Γάλακτος και Γαλακτοκομικών Προϊόντων για το Νομικό Πρόσωπο (Ο.Π.Α.Κ.Π.Α.) του Δήμου Σερρών προϋπολογισμού 5.500,00 € πλέον ΦΠΑ 13%, ως τμήμα της προμήθειας με τίτλο: 'Προμήθεια Τροφίμων και λοιπών Αναλώσιμων Ειδών Παντοπωλείου για τις ανάγκες του Νομικού Προσώπου Οργανισμός Προσχολικής Αγωγής, Κοινωνικής Πολιτικής & Αθλητισμού Δήμου Σερρών και Προμήθεια Γάλακτος για το Εργατοτεχνικό Προσωπικό του Δήμου Σερρών και για την Προμήθεια Τροφίμων και λοιπών Αναλώσιμων Ειδών

Παντοπωλείου για την Κοινωνική Κουζίνα του Δήμου Σερρών, έτους 2015' προϋπολογισθείσης αξίας 292.014, 62 € μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

Με το υπ' αρ. Πρωτ. 40642/25-08-2015 αίτημα του Δήμου Σερρών προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή) που παρελήφθη στις 27-08-2015 (αρ. Πρωτ. Εισερχ. 3697), όπως συμπληρώθηκε με το από 08-09-2015 e-mail (αρ. Πρωτ. Εισερχ. 3871), 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, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας Γάλακτος και Γαλακτοκομικών Προϊόντων για το Νομικό Πρόσωπο (Ο.Π.Α.Κ.Π.Α.) του Δήμου Σερρών προϋπολογισμού 5.500,00 € πλέον ΦΠΑ 13%.

## **I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά**

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

**1.1** Το Δημοτικό Συμβούλιο του Δήμου Σερρών, με την υπ' αριθμ. 53/11-02-2015 απόφασή του με ΑΔΑ: 7ΥΒ9Ω10-ΞΙ5 (Πρακτικό υπ' αριθ. 4 Συνεδρίασης), ενέκρινε την διενέργεια της προμήθειας με τίτλο: "Προμήθεια Τροφίμων και λοιπών Αναλώσιμων Ειδών Παντοπωλείου για τις ανάγκες του Νομικού Προσώπου Οργανισμός Προσχολικής Αγωγής, Κοινωνικής Πολιτικής & Αθλητισμού Δήμου Σερρών και Προμήθεια Γάλακτος για το Εργατοτεχνικό Προσωπικό του Δήμου Σερρών και για την Προμήθεια Τροφίμων και λοιπών Αναλώσιμων Ειδών Παντοπωλείου για την Κοινωνική Κουζίνα του Δήμου Σερρών, έτους 2015 ποσού 292.014, 62 € πλέον ΦΠΑ", η οποία θα διενεργηθεί με ανοικτό, ηλεκτρονικό, διεθνή, μειοδοτικό διαγωνισμό, ενώ οι όροι της διακήρυξης θα καθοριστούν με απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής.

**1.2** Με την υπ' αριθμ. 171/24-03-2015 απόφασή της η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Σερρών με ΑΔΑ: 73ΟΕΩ10-Ρ3Κ (Πρακτικό υπ' αρ. 12), ενέκρινε: (i) τη δαπάνη ύψους 292.014,62 € με ΦΠΑ για την προαναφερθείσα προμήθεια, (ii) τις τεχνικές προδιαγραφές της υπ' αρ. 1/2015 μελέτης αυτής και (iii) τους όρους της διακήρυξης της εν θέματι προμήθειας.

**2.1** Στη συνέχεια, εκδόθηκε η, με αρ. Πρωτ. 14948/30-03-2015, αναλυτική διακήρυξη της προμήθειας του θέματος με ΑΔΑ: 7Ζ04Ω10-7Ι6. Η εν λόγω διακήρυξη αναρτήθηκε στη Διαδικτυακή Πύλη του ΕΣΗΔΗΣ στις 06-04-2015. Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ορίστηκε η 23-05-2015 με λήξη την 28-05-2015. Ως ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών ορίστηκε η 05-06-2015.

Στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) καταχωρήθηκε στις 30-03-2015 με κωδικό ΑΔΑΜ: 15PROC002672907.

**2.2** Η περίληψη της εν λόγω διακήρυξης (αρ. Πρωτ. 14949/30-03-2015) αναρτήθηκε στη 'ΔΙΑΥΓΕΙΑ' επίσης στις 30-03-2015 με ΑΔΑ: 7ΟΗ9Ω10-ΦΟΘ, ενώ την ίδια ημέρα τοιχοκολλήθηκε στο Δημοτικό Κατάστημα του Δήμου και αναρτήθηκε και στο site αυτού [www.serres.gr](http://www.serres.gr).

Στις 30-03-2015 επίσης απεστάλη η περίληψη της διακήρυξης προς δημοσίευση στο συμπλήρωμα της Επίσημης Εφημερίδας της Ευρωπαϊκής Ένωσης (δημοσιεύτηκε στις 03-04-2015).

**2.3** Τέλος, η Περιληπτική Διακήρυξη του διαγωνισμού εστάλη για δημοσίευση στις εφημερίδες: α) 'ΝΑΥΤΕΜΠΟΡΙΚΗ', 'ΧΡΗΜΑΤΙΣΤΗΡΙΟ', 'ΕΛΕΥΘΕΡΟ ΒΗΜΑ ΣΕΡΡΩΝ', 'ΠΑΡΑΤΗΡΗΤΗΣ' (ημερ. Δημ. 02-04-2015), β) 'ΝΕΑ ΠΟΡΕΙΑ', (ημερ. Δημ. 03-04-2015), ενώ δημοσιεύτηκε και στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως (ΦΕΚ 108/03-04-2015).

**3.1** Σύμφωνα με τη διακήρυξη η προμήθεια περιλαμβάνει τις κάτωθι αναφερόμενες ομάδες προμηθευόμενων ειδών ανά φορέα προμήθειας (Δήμος Σερρών, Νομικό Πρόσωπο (Ο.Π.Α.Κ.Π.Α.) και Κοινωφελή Επιχείρηση Δήμου (Κ.Ε.ΔΗ.Σ.)):

ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΠΡΟΣΧΟΛΙΚΗΣ ΑΓΩΓΗΣ, ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΠΟΛΙΤΙΚΗΣ & ΑΘΛΗΤΙΣΜΟΥ (Ο.Π.Α.Κ.Π.Α.) (ΤΜΗΜΑ Α)  
Η προμήθεια για την κάλυψη των αναγκών του Νομικού Προσώπου (Ο.Π.Α.Κ.Π.Α.) του Δήμου Σερρών είναι συνολικού προϋπολογισμού (π/υ) 176.356,40 €, χωρίς ΦΠΑ και αναλύεται στις εξής ομάδες:

ΟΜΑΔΑ Α: Προμήθεια ειδών παντοπωλείου, π/υ 52.995,60 €, χωρίς ΦΠΑ.

ΟΜΑΔΑ Β: Προμήθεια ελαιολάδου, π/υ 11.000,00 €, χωρίς ΦΠΑ.

ΟΜΑΔΑ Γ: Προμήθεια ειδών οπωροπωλείου, π/υ 38.505,00 €, χωρίς ΦΠΑ.

ΟΜΑΔΑ Δ: Προμήθεια άρτου και αρτοσκευασμάτων, π/υ 20.678,00 €, χωρίς ΦΠΑ.

ΟΜΑΔΑ Ε: Προμήθεια κατεψυγμένων ψαριών και λαχανικών, π/υ 8.317,80 €, χωρίς ΦΠΑ.

ΟΜΑΔΑ ΣΤ: Προμήθεια κρεάτων και νωπών πουλερικών, π/υ 21.300,00 €, χωρίς ΦΠΑ.

ΟΜΑΔΑ Ζ: Προμήθεια τυροκομικών προϊόντων, π/υ 18.060,00 €, χωρίς ΦΠΑ.

ΟΜΑΔΑ Η: Προμήθεια γάλακτος και γαλακτοκομικών προϊόντων, π/υ 5.500,00 €, χωρίς ΦΠΑ

#### ΔΗΜΟΣ ΣΕΡΡΩΝ (ΤΜΗΜΑ Β)

Η προμήθεια για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου Σερρών είναι συνολικού προϋπολογισμού (π/υ) 69.108,80 €, χωρίς ΦΠΑ και αναλύεται στις εξής ομάδες:

ΟΜΑΔΑ Η: Προμήθεια φρέσκου γάλακτος για τις ανάγκες του μόνιμου προσωπικού του Δήμου Σερρών, π/υ 35.679,60 €, χωρίς ΦΠΑ.

ΟΜΑΔΑ Α: Προμήθεια ειδών παντοπωλείου για τις ανάγκες της Κοινωνικής Κουζίνας του Δήμου Σερρών, π/υ 1.295,00 €, χωρίς ΦΠΑ.

ΟΜΑΔΑ Β: Προμήθεια ελαιολάδου για τις ανάγκες της Κοινωνικής Κουζίνας του Δήμου Σερρών, π/υ 7.700,00 €, χωρίς ΦΠΑ.

ΟΜΑΔΑ Γ: Προμήθεια ειδών οπωροπωλείου για τις ανάγκες της Κοινωνικής Κουζίνας του Δήμου Σερρών π/υ 2.759,70 €, χωρίς ΦΠΑ.

ΟΜΑΔΑ Ε: Προμήθεια κατεψυγμένων ψαριών και κατεψυγμένων λαχανικών για τις ανάγκες της Κοινωνικής Κουζίνας του Δήμου Σερρών π/υ 7.404,00 €, χωρίς ΦΠΑ.

ΟΜΑΔΑ ΣΤ: Προμήθεια κρεάτων και νωπών πουλερικών για τις ανάγκες της Κοινωνικής Κουζίνας του Δήμου Σερρών π/υ 10.770,50 €, χωρίς ΦΠΑ.

ΟΜΑΔΑ Ζ: Προμήθεια τυροκομικών προϊόντων για τις ανάγκες της Κοινωνικής Κουζίνας του Δήμου Σερρών π/υ 3.750,00 €, χωρίς ΦΠΑ.

#### ΚΟΙΝΩΦΕΛΗΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΔΗΜΟΥ ΣΕΡΡΩΝ (Κ.Ε.ΔΗ.Σ.) (ΤΜΗΜΑ Γ)

Η προμήθεια για την κάλυψη των αναγκών της Κοινοφελούς Επιχείρησης (Κ.Ε.ΔΗ.Σ.) είναι συνολικού προϋπολογισμού (π/υ) 12.615,00 €, χωρίς ΦΠΑ και αναλύεται στις εξής ομάδες:

ΟΜΑΔΑ Α: Προμήθεια ειδών παντοπωλείου, π/υ 8.085,00 €, χωρίς ΦΠΑ.

ΟΜΑΔΑ Β: Προμήθεια ελαιολάδου, π/υ 230,00 €, χωρίς ΦΠΑ.

ΟΜΑΔΑ Δ: Προμήθεια άρτου και αρτοσκευασμάτων, π/υ 4.300,00 €, χωρίς ΦΠΑ.

Σύμφωνα με τη διακήρυξη οι ενδιαφερόμενοι μπορούσαν να υποβάλλουν προσφορά:

- Για όλες τις Ομάδες (Α, Β, Γ, Δ, Ε, ΣΤ, Ζ, Η) όλων των τμημάτων Α, Β, Γ (Ο.Π.Α.Κ.Π.Α., Δ. ΣΕΡΡΩΝ, Κ.Ε.ΔΗ.Σ.)
- Για όλες τις Ομάδες (Α, Β, Γ, Δ, Ε, ΣΤ, Ζ, Η) επιλεγμένου τμήματος Α ή Β ή Γ
- Για επιλεγμένες Ομάδες (Α ή Β ή Γ ή Δ ή Ε ή ΣΤ ή Ζ ή Η) όλων των τμημάτων
- Για επιλεγμένες Ομάδες (Α ή Β ή Γ ή Δ ή Ε ή ΣΤ ή Ζ ή Η) επιλεγμένου τμήματος Α ή Β ή Γ

#### 3.2 Ως κριτήριο κατακύρωσης ορίστηκε:

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 Εμπορίου της Περιφερειακής Ενότητας Σερρών για τις ανάγκες του Δήμου Σερρών, για τις Ομάδες (Β: ελαιόλαδο, Γ: είδη οπωροπωλείου, Ε: ψάρια και κατεψυγμένα λαχανικά και ΣΤ: κρέατα και νωπά πουλερικά) και

β) η χαμηλότερη τιμή ανά είδος για τις Ομάδες (Α: είδη παντοπωλείου, Δ: άρτος και αρτοσκευάσματα, Ζ: τυροκομικά προϊόντα και Η: γάλα και γαλακτοκομικά προϊόντα).

**3.3** Περαιτέρω, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 9: 'Εγγυήσεις' της Διακήρυξης αναφορικά με τις προβλεπόμενες εγγυήσεις:

*'.....Κάθε προσφορά θα συνοδεύεται από Εγγύηση Συμμετοχής.....για ποσό που αντιστοιχεί σε ποσοστό 1%, επί της συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης χωρίς το ΦΠΑ.... Στην περίπτωση που οι ενδιαφερόμενοι υποβάλλουν προσφορά για μέρος των ζητούμενων ειδών, η εγγύηση πρέπει να καλύπτει την προϋπολογισθείσα αξία των προσφερόμενων ειδών...'*

*'....ο προμηθευτής στον οποίο θα γίνει η κατακύρωση της προμήθειας υποχρεούται να καταθέσει Εγγύηση Καλής Εκτέλεσης των όρων της σύμβασης, το ύψος της οποίας αντιστοιχεί σε ποσοστό 2% της συνολικής συμβατικής αξίας χωρίς ΦΠΑ...'*

Η συνολική διάρκεια της προμήθειας, σύμφωνα με τη διακήρυξη, ορίζεται σε ένα (1) έτος από την υπογραφή της σύμβασης, με δικαίωμα χρονικής παράτασης αυτής για άλλους τρεις μήνες, εφόσον δεν καλυφθεί το ποσό της σύμβασης.

**4.** Στις 28-04-2015 εκδόθηκε η υπ' αρ. 256 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Σερρών που αφορούσε την από 21-04-2015 κατατεθειμένη στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ (αρ. Πρωτ. 18869/27-04-2015) ένσταση του Σφέτκου Νικ. κατά των όρων της διακήρυξης. Η εν λόγω ένσταση αφορούσε τον όρο της διακήρυξης (άρθρο 5), σύμφωνα με το οποίο ζητείται πιστοποιητικό ΕΛΟΤ EN ISO 22000-2005 τόσο για τους συμμετέχοντες στο διαγωνισμό (προσφέροντες) όσο και για κάθε προϊόν. Ο ενιστάμενος θεωρούσε πως δε θα έπρεπε να ζητείται το ανωτέρω πιστοποιητικό για τους προσφέροντες. Η Επιτροπή αποφάσισε ομόφωνα για την απόρριψη της ένστασης.

**5.1** Στις 12-06-2015 έγινε η ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών από την Επιτροπή Διαγωνισμού και συντάχθηκε το Πρακτικό 1. Σύμφωνα με αυτό στο διαγωνισμό κατέθεσαν προσφορές τέσσερις εταιρείες ητοι: α) 'ΓΑΤΙΔΗΣ ΑΒΕΕ', β) 'ΚΩΝ. ΔΑΓΚΟΥΛΗΣ & ΣΙΑ Ε.Ε.', γ) 'ΜΕΡΤΖΕΜΕΚΗΣ ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ' και δ) 'ΚΡΙ ΚΡΙ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΑ ΓΑΛΑΚΤΟΣ ΑΒΕΕ'. Μετά τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών απερρίφθησαν οι προσφορές των δύο τελευταίων εταιρειών λόγω του ότι τα δικαιολογητικά και τα τεχνικά στοιχεία τους δεν ήταν πλήρη, ενώ έγιναν αποδεκτές οι προσφορές των εταιρειών 'ΓΑΤΙΔΗΣ ΑΒΕΕ' και 'ΚΩΝ. ΔΑΓΚΟΥΛΗΣ & ΣΙΑ Ε.Ε.'.

**5.2** Στις 17-06-2015 έγινε η ηλεκτρονική αποσφράγιση των οικονομικών προσφορών και συντάχθηκε το Πρακτικό 2. Σε αυτό αναφέρεται ότι δεν κατατέθηκε καμία ένσταση κατά του Νο 1 Πρακτικού. Σύμφωνα με το εν λόγω Πρακτικό η εταιρεία 'ΓΑΤΙΔΗΣ ΑΒΕΕ' κατέθεσε προσφορά μόνο για την Ομάδα Δ: 'προμήθεια άρτου και αρτοσκευασμάτων' ενώ η εταιρεία 'ΚΩΝ. ΔΑΓΚΟΥΛΗΣ & ΣΙΑ Ε.Ε.' κατέθεσε προσφορές για όλες τις άλλες ομάδες Α, Β, Γ, Ε, ΣΤ, Ζ, Η πλην του τμήματος της Ομάδας Η: 'προμήθεια γάλακτος και γαλακτομικών προϊόντων' που αφορά στην κάλυψη των αναγκών του Νομικού προσώπου (Ο.Π.Α.Κ.Π.Α.). Για την εν λόγω προμήθεια, για την οποία δεν κατατέθηκε καμία προσφορά, η Επιτροπή εισηγείται την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης.

**5.3** Στις 16-07-2015 εκδόθηκε η υπ' αρ. 421 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Σερρών σύμφωνα με την οποία εγκρίθηκαν: α) τα προαναφερθέντα 1 και 2 Πρακτικά, β) η κατακύρωση της προμήθειας που αφορά στον άρτο και τα αρτοσκευάσματα στην εταιρεία 'ΓΑΤΙΔΗΣ ΑΒΕΕ' και η κατακύρωση των υπολοίπων ειδών στην εταιρεία 'ΚΩΝ. ΔΑΓΚΟΥΛΗΣ & ΣΙΑ Ε.Ε.', σύμφωνα με τα αναγραφόμενα στο Πρακτικό 2 και γ) η επανάληψη του διαγωνισμού για την Ομάδα Η: 'προμήθεια γάλακτος και γαλακτομικών προϊόντων' που αφορά στην κάλυψη των αναγκών του Νομικού προσώπου (Ο.Π.Α.Κ.Π.Α.) με τους ίδιους όρους.

**6.** Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Σερρών με το υπ' αρ. Πρωτ. 40642/25-08-2015 αίτημα του Δήμου Σερρών προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., στο οποίο περιλαμβάνεται σχέδιο απόφασης, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης για προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, σύμφωνα με το άρθρο 25 παρ. 1 του Π.Δ. 60/07 για την προμήθεια 'Γάλακτος και Γαλακτοκομικών

Προϊόντων για το Νομικό Πρόσωπο (Ο.Π.Α.Κ.Π.Α.) του Δήμου Σερρών' προϋπολογισμού 5.500,00 € πλέον ΦΠΑ 13%, για την οποία προμήθεια δεν υπήρξε καμία προσφορά στο διενεργηθέντα ανοιχτό, διεθνή διαγωνισμό.

## **II. Νομικό πλαίσιο**

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

**8.** 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.

**9.** 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 καταμνηθεί, 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.

**10.** Στο άρθρο 24 του ίδιου π.δ. 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... ».

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 ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή, ύστερα από αίτημα της...».

**11.** 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».

**12.** Στις 12-12-2012 δημοσιεύθηκε Πράξη Νομοθετικού Περιεχομένου (ΦΕΑ Α 240), η οποία κυρώθηκε με το ν. 4111/2013 (ΦΕΚ Α 18) και η οποία στο άρθρο 4 προβλέπει: «...Η διαδικασία ανάδειξης προμηθευτών-χορηγητών για προμήθειες α. τροφίμων, β. λοιπών αναλώσιμων ειδών παντοπωλείου καθώς και παρόχων των σχετικών υπηρεσιών, γ. πετρελαιοειδών και δ. φαρμάκων και αναλώσιμου υγειονομικού υλικού για τις ανάγκες των Δήμων, των Ιδρυμάτων και όλων των νομικών τους προσώπων, πραγματοποιείται εφεξής από τους οικείους Δήμους. Κάθε γενική ή ειδική διάταξη που 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...».

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

**14.** Στα άρθρα 134 (ΕΘΝΙΚΟ ΣΥΣΤΗΜΑ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΩΝ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ) και 136 (Υποχρέωση χρήσης ΕΣΗΔΗΣ) του Ν.4281/14 (ΦΕΚ 160 Α/08-08-2014): “Μέτρα στήριξης και ανάπτυξης της ελληνικής οικονομίας, οργανωτικά θέματα Υπουργείου Οικονομικών και άλλες διατάξεις”, ορίζεται 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. [...]».

15. Με την υπ' αριθ. Π1/2390 απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας (ΦΕΚ 2677/Β/2013) καθορίστηκαν οι Τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.).

### III. Νομική Εκτίμηση

16. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Σερρών, αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας, 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 δημόσιας σύμβασης προμήθειας προϋπολογισμού του αιτήματος 5.500,00 € μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ως αποτέλεσμα εν μέρει άγονου διαγωνισμού συνολικού ενδεικτικού προϋπολογισμού 292.014, 62 € πλέον ΦΠΑ, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής, κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για παροχή σύμφωνης γνώμης.

17. Περαιτέρω 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 τη βασική ρύθμιση, δηλαδή από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζομένων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συστατικής ερμηνείας. Συγκεκριμένα, προκειμένου η οδηγία 2004/18/ΕΚ να μην απολέσει την πρακτική αποτελεσματικότητά της, τα κράτη μέλη και οι αναθέτουσες αρχές τους δεν επιτρέπεται να προβλέπουν περιπτώσεις 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).

18. Εν προκειμένω, με βάση τα πραγματικά περιστατικά που επικαλείται στο αίτημά της η αναθέτουσα αρχή, θεωρεί ότι τυγχάνει εξέτασης η εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 25, παρ. 1.α του πδ 60/07 για την προμήθεια Γάλακτος και Γαλακτοκομικών Προϊόντων για το Νομικό Πρόσωπο (Ο.Π.Α.-Κ.Π.Α.) του Δήμου Σερρών προϋπολογισμού 5.500,00 € πλέον ΦΠΑ 13%, για την οποία προμήθεια δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά. Πλην όμως από τον έλεγχο που διενήργησε η Αρχή στα στοιχεία του ηλεκτρονικού διαγωνισμού που προηγήθηκε, προέκυψε ότι η απορριφθείσα (απαράδεκτη) με το 1ο Πρακτικό προσφορά της 'ΚΡΙ ΚΡΙ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΑ ΓΑΛΑΚΤΟΣ ΑΒΕΕ' αφορούσε και τα εν λόγω γαλακτοκομικά προϊόντα του Νομικού Προσώπου (Ο.Π.Α.Κ.Π.Α.) του Δήμου Σερρών.

Η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., έχουσα το δικαίωμα υπαγωγής κάθε υποβληθέντος αιτήματος στην ορθή διάταξη νόμου, κρίνει ότι, εν προκειμένω, με βάση τα πραγματικά περιστατικά που επικαλείται στο αίτημά της η αναθέτουσα αρχή, τυγχάνει εξέτασης η εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 24, παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007. Η εφαρμογή της διάταξης αυτής, βάσει της οποίας οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, με δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, προϋποθέτει:

α) Να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία. Μάλιστα, όπως παγίως έχει κριθεί, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή της περ. α της παρ. 1 του άρθρου 24 του π.δ. 60/2007, συνέχεται άμεσα με τον προηγούμενο αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία (ΕΣ-Πράξη 215/2012-Z 'Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 466/2011, 1249/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

β) Να έχουν υποβληθεί κατά την ανωτέρω (υπό σημείο α) νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις.

γ) Να μην τροποποιούνται ουσιαδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση.

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

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

Ο Δήμος Σερρών, με την υπ' αρ. Πρωτ. 14948/30-03-2015, αναλυτική διακήρυξη, προσέφυγε σε ανοικτό, διεθνή, ηλεκτρονικό διαγωνισμό για την προμήθεια με τίτλο: 'Προμήθεια Τροφίμων και λοιπών Αναλώσιμων Ειδών Παντοπωλείου για τις ανάγκες του Νομικού Προσώπου Οργανισμός Προσχολικής Αγωγής, Κοινωνικής Πολιτικής & Αθλητισμού Δήμου Σερρών και Προμήθεια Γάλακτος για το Εργατοτεχνικό Προσωπικό του Δήμου Σερρών και για την Προμήθεια Τροφίμων και λοιπών Αναλώσιμων Ειδών Παντοπωλείου για την Κοινωνική Κουζίνα του Δήμου Σερρών, έτους 2015', όπου περιλαμβανόταν μεταξύ άλλων και η προμήθεια Γάλακτος και Γαλακτοκομικών Προϊόντων για το Νομικό Πρόσωπο (Ο.Π.Α.Κ.Π.Α.) του Δήμου Σερρών

Η εν λόγω διακήρυξη, δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικούς φορείς από τη συμμετοχή τους στον σχετικό διαγωνισμό, όπως προκύπτει από το ανωτέρω παρατεθέν ιστορικό.

Περαιτέρω, αναφορικά με την τήρηση των κανόνων δημοσιότητας της εν λόγω διακήρυξης επισημαίνονται τα ακόλουθα:

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

Στην προκειμένη στην περιληπτική διακήρυξη που εστάλη προς δημοσίευση στο ΦΕΚ και στο σύνολο του ημεδαπού τύπου, παρόλο που καταγράφονται αναλυτικά οι Ομάδες των υπό προμήθεια τροφίμων (από Α έως και Ζ), δεν αναφέρεται η δυνατότητα υποβολής των προσφορών ανά φορέα προμήθειας (Δήμος Σερρών, Ο.Π.Α.Κ.Π.Α., Κ.Ε.ΔΗ.Σ.), ήτοι:

- Για όλες τις Ομάδες (Α, Β, Γ, Δ, Ε, ΣΤ, Ζ, Η) όλων των τμημάτων Α, Β, Γ (Ο.Π.Α.Κ.Π.Α., Δ. ΣΕΡΡΩΝ, Κ.Ε.ΔΗ.Σ.)

- Για όλες τις Ομάδες (Α, Β, Γ, Δ, Ε, ΣΤ, Ζ, Η) επιλεγμένου τμήματος Α ή Β ή Γ



- Για επιλεγμένες Ομάδες (Α ή Β ή Γ ή Δ ή Ε ή ΣΤ ή Ζ ή Η) όλων των τμημάτων

- Για επιλεγμένες Ομάδες (Α ή Β ή Γ ή Δ ή Ε ή ΣΤ ή Ζ ή Η) επιλεγμένου τμήματος Α ή Β ή Γ

Ωστόσο, η ως άνω ελλιπής πληροφόρηση-διάσταση πληροφοριών μεταξύ των όρων της αναλυτικής διακήρυξης (που ταυτίζεται με αυτών της προκήρυξης που δημοσιεύθηκε στην Ε.Ε.Ε.Ε.), στην προκειμένη περίπτωση κρίνεται ότι δεν επηρέασε τον ανταγωνισμό, ούτε απέτρεψε από την υποβολή σχετικής προσφοράς υποψήφιους αναδόχους που θα επιθυμούσαν να συμμετάσχουν στο διαγωνισμό, όχι για το σύνολο, αλλά για μέρος μόνο των ειδών, καθόσον: i) υπήρξε προσφορά και ανά Ομάδα και ανά φορέα, ii) η δυνατότητα υποβολής τμηματικών/συνδυαστικών προσφορών σε κάθε περίπτωση γνωστοποιήθηκε εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής τόσο στο κύριο σώμα του τυποποιημένου εντύπου που απεστάλη προς δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε.Ε. (παράρτημα Β') όσο και στην αναλυτική διακήρυξη και iii) υπήρχε ρητή παραπομπή στη δημοσιευθείσα αναλυτική προκήρυξη τόσο στην ιστοσελίδα του Δήμου Σερρών όσο και στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ, στην οποία θα ανέτρεχε ο ενδιαφερόμενος υποχρεωτικά, δεδομένου ότι ο διαγωνισμός θα διενεργείτο ηλεκτρονικά, όπου αναρτήθηκαν τόσο το αναλυτικό τεύχος της διακήρυξης, όσο και τα πλήρη τεύχη δημοπράτησης (βλ. ανωτέρω, ιστορικό), με αποτέλεσμα μέσω της εν λόγω διαδικτυακής ανάρτησης, να παρασχεθεί σε κάθε ενδιαφερόμενο η δυνατότητα δωρεάν και άμεσης πρόσβασης στο αναλυτικό περιεχόμενο της οικείας διακήρυξης και, επομένως, και στους επίμαχους όρους .

Σε κάθε όμως περίπτωση, επισημαίνεται ότι η αναθέτουσα αρχή υποχρεούται σε ακριβή πληροφόρηση των ενδιαφερομένων σε εθνικό και ευρωπαϊκό επίπεδο με την ορθή συμπλήρωση του τυποποιημένου εντύπου που αποστέλλεται στην Ε.Ε.Ε.Ε. σύμφωνα με το περιεχόμενο της διακήρυξης και, ιδίως, των τμημάτων υποδιαίρεσης της σύμβασης που δύνανται να αποτελέσουν αντικείμενο προσφοράς (βλ. σχετ. Κατευθυντήρια Οδηγία 4 – ΑΔΑ:76Ψ6ΟΞΤΒ-Θ8Ρ).

**β)** Ως προς τη μη υποβολή προσφοράς ή την ύπαρξη απαράδεκτης-μη κανονικής προσφοράς.

Στο από 17-06-2015 Πρακτικό Νο. 2 της Επιτροπής Διαγωνισμού που αφορούσε την ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών αναφέρεται πως για την Ομάδα Η: 'προμήθεια γάλακτος και γαλακτοκομικών προϊόντων' για το Ν.Π. Ο.Π.Α.Κ.Π.Α., δεν υπήρξε προσφορά. Πλην όμως από τον έλεγχο που διενήργησε η Αρχή στα στοιχεία του ηλεκτρονικού διαγωνισμού που προηγήθηκε, προέκυψε ότι η απορριφθείσα (ως απαράδεκτη) με το 1ο Πρακτικό προσφοράς της 'ΚΡΙ ΚΡΙ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΑ ΓΑΛΑΚΤΟΣ ΑΒΕΕ' αφορούσε και τα εν λόγω γαλακτοκομικά προϊόντα του Νομικού Προσώπου (Ο.Π.Α.Κ.Π.Α.) του Δήμου Σερρών.

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

Στο υποβληθέν σχέδιο απόφασης του Δήμου Σερρών, γίνεται ρητή αναφορά της προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την προμήθεια γάλακτος και γαλακτοκομικών προϊόντων για το Νομικό Πρόσωπο Ο.Π.Α.Κ.Π.Α., του Δήμου Σερρών, σύμφωνα με τα σχετικώς οριζόμενα στις διατάξεις του άρθρου 25 .1. α του π.δ. 60/2007 αντί του διατάξεων του άρθρου 24.1.α του πδ. 60/2007, κοινή προϋπόθεση εφαρμογής των οποίων αποτελεί ότι οι αρχικοί όροι της σύμβασης δεν τροποποιούνται ουσιωδώς.

Κατόπιν των ανωτέρω και από την υπαγωγή των πραγματικών περιστατικών στις προαναφερόμενες διατάξεις, διαπιστώνεται ότι προκύπτει η συνδρομή των προϋποθέσεων του άρθρου 24 παρ. 1, περίπτωση α' του Π.Δ. 60/2007 για την παροχή σύμφωνης γνώμης για την ζητούμενη προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης.

Τέλος, επισημαίνεται ότι ο περιορισμός του χρονικού διαστήματος της περιόδου οριστικής υποβολής προσφορών, αναλόγως των περιστάσεων, μπορεί να θέτει εμπόδια στη συμμετοχή στη διαγωνιστική διαδικασία και να περιορίζει έτσι τον ανταγωνισμό. Ως εκ τούτου η Αρχή θεωρεί ορθότερο η έναρξη υποβολής προσφορών να ταυτίζεται με την δημοσιοποίηση της διακήρυξης του διαγωνισμού και επομένως να υπάρχει η δυνατότητα υποβολής προσφορών καθ' όλο το διάστημα που διανύεται μεταξύ της ημερομηνίας δημοσιοποίησης της διακήρυξης και της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών.

### **Συμπέρασμα**

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του τεθέντος ερωτήματος, Η ΕΑΑΔΗΣΥ ομόφωνα αποφασίζει:

**την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος του Δήμου Σερρών**, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση, αφού προηγηθεί δημοσίευση προκήρυξης, για την ανάθεση προμήθειας Γάλακτος και Γαλακτοκομικών Προϊόντων για το Νομικό Πρόσωπο (Ο.Π.Α.Κ.Π.Α.) του Δήμου Σερρών προϋπολογισμού 5.500,00 € πλέον ΦΠΑ 13%, για διάστημα ενός (1) έτους από την υπογραφή της σύμβασης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 24 .1. α του π.δ. 60/2007 και με τον όρο της μη ουσιώδους τροποποίησης των όρων της διακήρυξης του διαγωνισμού που προηγήθηκε, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

**Αθήνα 15 Σεπτεμβρίου 2015**

**ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ**

**Ο Πρόεδρος**

**Ράϊκος Δημήτριος**