



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΑΠΟΦΑΣΗ

250/2015

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα, την 27^η Οκτωβρίου του έτους δύο χιλιάδες δέκα πέντε (2015) ημέρα Τρίτη και ώρα 10:30 π.μ. και επί της οδού Κηφισίας 7 (5^{ος} όροφος), 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. Αναπληρωτής Πρόεδρος:** Δετσαρίδης Χρήστος (**Προεδρεύων**)
- 2. Αναπληρωτής Αντιπρόεδρος:** Βαρδακαστάνης Κων/νος
- 3. Μέλη :**
Καραμανλής Ευάγγελος
Κουλούρη Ιωάννα
Σταθακόπουλος Δημήτριος

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

Γραμματέας: Πλουμιστός Δημήτριος

Εισήγηση: Η με αριθ. πρωτ. 4747/23.10.2015 εισήγηση

Εισηγητής: Γεώργιος Ταρασίδης, Μηχανικός/Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστη μέσω τηλεδιάσκεψης και ο Εισηγητής κ. Ταρασίδης, καθώς και η Προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδότησης κ. Καξιρή, οι οποίοι αποδεσμεύτηκαν πριν την έναρξη της διαδικασίας της ψηφοφορίας των μελών του Διοικητικού Συμβουλίου της Αρχής και τη λήψη της απόφασης.

Ερώτημα: Το υπ' αρ. πρωτ. 56908/06.10.2015 αίτημα, το οποίο παρελήφθη από την Αρχή την 08.10.2015 (αριθ. πρωτ. εισερχομένου της Αρχής 4397/08.10.2015) όπως συμπληρώθηκε με τα έγγραφα, τα οποία παρελήφθησαν από την Αρχή την 23.10.2015 (αριθ. πρωτ. εισερχομένου της Αρχής 4746/23.10.2015).

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας τροφίμων για τις ανάγκες των δομών του Δήμου Τρικκαίων, 2015-2016 (και συγκεκριμένα των τμημάτων: Γ1, Γ2, Γ3 «ΕΙΔΩΝ ΑΡΤΟΠΟΙΕΙΟΥ & ΖΑΧΑΡΟΠΛΑΣΤΕΙΟΥ», Δ1, Δ2 «ΕΙΔΩΝ ΩΠΩΡΟΛΑΧΑΝΟΠΩΛΕΙΟΥ», Ε2 «ΕΙΔΩΝ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ», Ζ2 «ΕΛΑΙΟΛΑΔΟ» και Θ1 «ΕΙΔΗ ΑΝΑΨΥΚΤΙΚΩΝ»), προϋπολογισμού 94.917,72 ευρώ χωρίς ΦΠΑ (τμήμα ευρύτερης προμήθειας τροφίμων του Δήμου Τρικκαίων συνολικού προϋπολογισμού 364.597,60 ευρώ χωρίς ΦΠΑ)

1. Με το υπ' αρ. πρωτ. 56908/06.10.2015 αίτημα, το οποίο παρελήφθη από την Αρχή την 08.10.2015 (αριθ. πρωτ. εισερχομένου της Αρχής 4397/08.10.2015) όπως συμπληρώθηκε με τα έγγραφα, τα οποία παρελήφθησαν από την Αρχή την 23.10.2015 (αριθ. πρωτ. εισερχομένου της Αρχής 4746/23.10.2015), ο Δήμος Τρικκαίων αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.), σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ (δδ) του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1α του Π.Δ 60/2007, για την προμήθεια τροφίμων για τις ανάγκες των δομών του Δήμου Τρικκαίων, συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 94.917,72€ χωρίς ΦΠΑ, για τα οποία ο σχετικός προηγηθείς διεθνής ανοιχτός διαγωνισμός απέβη άγονος, η δε προμήθεια που αποτελεί το αντικείμενο του αιτήματος συνιστά τμήμα ευρύτερης προμήθειας του Δήμου Τρικκαίων, συνολικού προϋπολογισμού 364.597,60€ χωρίς ΦΠΑ.

I. Ιστορικό-πραγματικά περιστατικά

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

2.1 Με την αριθμ. 294/2015 (ΑΔΑ: ΩΥΔΓΩΗ9-ΧΤΥ) Απόφαση Δημοτικού Συμβουλίου, εγκρίθηκε η διενέργεια διαγωνισμού για την προμήθεια τροφίμων για την κάλυψη των αναγκών των δομών του Δήμου Τρικκαίων και φρέσκου γάλακτος για τις ανάγκες του εργατοτεχνικού προσωπικού, συνολικού προϋπ/σμού 413.550,92 € συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ, με ανοικτό δημόσιο διεθνή ηλεκτρονικό διαγωνισμό, προκειμένου να καλυφθούν οι ανάγκες δεκαέξι (16) μηνών, ήτοι από υπογραφής της σύμβασης και μέχρι 30.12.2016.

2.2 Με την υπ' αριθμ. 260/2015 (ΑΔΑ: 7ΕΩΞΩΗ9-3ΦΕ) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, η οποία επικυρώθηκε με την αριθμ. 2008/111161/25.06.2015 όμοια της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Θεσσαλίας – Στερεάς Ελλάδας, αποφασίσθηκε η έγκριση δαπανών και διάθεση πιστώσεων – έγκριση τεχνικών προδιαγραφών και ο καθορισμός όρων διακήρυξης του ανοικτού δημόσιου διεθνή ηλεκτρονικού διαγωνισμού.

2.3 Ακολούθως, με την υπ' αριθμ. πρωτ. 33237/23.06.2015 Διακήρυξη, ο Δήμος Τρικκαίων προκήρυξε τη διενέργεια ανοικτού δημόσιου διεθνή ηλεκτρονικού Διαγωνισμού, για τη συγκεκριμένη προμήθεια τροφίμων, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 364.597,60€ χωρίς ΦΠΑ και 413.550,92€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. και κριτήριο τη χαμηλότερη τιμή (ήτοι το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί της εκάστοτε μέσης ημερήσιας τιμής του Δελτίου πιστοποίησης τιμών του Τμήματος Εμπορίου της Περιφέρειας Θεσσαλίας, για τα εξής είδη τροφίμων: Κρεοπωλείου, Κατεψυγμένων ειδών Ιχθυοπωλείου, Οπωρολαχανοπωλείου, Ελαιόλαδο και Κατεψυγμένων λαχανικών και τη χαμηλότερη τιμή στη σταθερή τιμή μονάδος της μελέτης για τα εξής είδη: Αρτοποιείου & Ζαχαροπλαστείου, Παντοπωλείου, Αναψυκτικών και Φρέσκο γάλα). Η διενέργεια του διαγωνισμού με χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr του συστήματος ορίστηκε με καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 26η/08/2015 και τα υπό προμήθεια είδη ομαδοποιήθηκαν σε εννέα (09) ομάδες ειδών και επιπλέον υποδιαιρέθηκαν σε δεκαπέντε (15) συνολικά Τμήματα. Οι συμμετέχοντες μπορούσαν να υποβάλλουν προσφορά είτε για το σύνολο των Τμημάτων μίας ή περισσότερων ομάδων, είτε για ένα ή περισσότερα τμήματα μίας ή περισσότερων ομάδων, για το σύνολο όμως των ειδών κάθε τμήματος.

Αναλυτικότερα οι Ομάδες των ειδών με τους αντίστοιχους προϋπολογισμούς χωρίς Φ.Π.Α. ήταν:

ΕΙΔΗ	ΟΜΑΔΑ	ΤΜΗΜΑ	ΠΡΟΫΠ/ΣΜΟΣ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ
ΚΡΕΟΠΩΛΕΙΟΥ	A	1	22.956,50
ΚΑΤΕΨ. ΕΙΔΗ ΙΧΘΥΟΠΩΛΕΙΟΥ	B	1	16.012,70
ΑΡΤΟΠΟΙΕΙΟΥ & ΖΑΧΑΡΟΠΛΑΣΤΕΙΟΥ	Γ	1	12.800,00
		2	1.256,00
		3	8.645,50
ΩΠΩΡΟΛΑΧΑΝΟΠΩΛΕΙΟΥ	Δ	1	32.289,80
		2	10.050,80
ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ	Ε	1	72.471,98
		2	19.402,62
		3	2.767,50
ΕΛΑΙΟΛΑΔΟ	Ζ	1	8.048,00
		2	1.509,00
ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ ΛΑΧΑΝΙΚΑ	Η	1	1.836,00
ΑΝΑΨΥΚΤΙΚΩΝ	Θ	1	8.964,00
ΦΡΕΣΚΟ ΓΑΛΑ	Ι	1	145.587,20
ΣΥΝΟΛΟ:			364.597,60

Ως εκ τούτου, η διακήρυξη τμηματοποιεί την προμήθεια τροφίμων στη βάση του ανωτέρω πίνακα σε δεκαπέντε τμήματα και ορίζει ρητά ότι “Οι συμμετέχοντες μπορούν να υποβάλλουν προσφορά είτε για το σύνολο των Τμημάτων μίας ή περισσότερων ομάδων, είτε για ένα ή περισσότερα τμήματα μίας ή περισσότερων ομάδων, για το σύνολο όμως των ειδών κάθε τμήματος.” (βλ. άρθρο 2 της Διακήρυξης).

2.4 Ως κριτήριο κατακύρωσης ορίστηκε, στο άρθρο 2 της διακήρυξης, η χαμηλότερη τιμή. Πιο συγκεκριμένα, “είναι η χαμηλότερη τιμή θα δοθεί υπολογιζόμενη με:

το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί της εκάστοτε μέσης ημερήσιας τιμής του Δελτίου πιστοποίησης τιμών του Τμήματος Εμπορίου της Περιφέρειας Θεσσαλίας, για τα εξής είδη τροφίμων: Κρεοπωλείου, Κατεψυγμένων ειδών Ιχθυοπωλείου, Οπωρολαχανοπωλείου, Ελαιόλαδο και Κατεψυγμένων λαχανικών και

τη χαμηλότερη τιμή στη σταθερή τιμή μονάδος της μελέτης για τα κάτωθι είδη: Αρτοποιείου & Ζαχαροπλαστείου, Παντοπωλείου, Αναψυκτικών και Φρέσκο γάλα”.

2.5 Περαιτέρω, στο άρθρο 11 της Διακήρυξης σχετικά με τις «Εγγυήσεις» ορίζεται μεταξύ άλλων ότι: [...] Εγγυητική Επιστολή Συμμετοχής: Κάθε προσφορά αυτών που συμμετέχουν στο διαγωνισμό πρέπει υποχρεωτικά και με ποινή αποκλεισμού να συνοδεύεται από Εγγυητική Επιστολή Συμμετοχής, της οποίας το ποσό θα πρέπει να καλύπτει, σε ευρώ, ποσοστό 2% του προϋπολογισμού μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α., κάθε τμήματος ή για το σύνολο των τμημάτων, για τα οποία καταθέτει προσφορά, και η οποία πρέπει να ισχύει για τουλάχιστον ένα (1) μήνα μετά την λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς, ήτοι (4) μήνες από την επόμενη ημέρα της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών.

Ειδικότερα:

ΕΙΔΗ	ΟΜΑΔΑ	ΤΜΗΜΑ	ΠΡΟΫΠ/ΣΜΟΣ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ	ΕΠΓΥΗΣΗ ΣΥΜΜΕΤΟΧΗΣ
ΚΡΕΟΠΩΛΕΙΟΥ	A	1	22.956,50	459,13
ΚΑΤΕΨ. ΕΙΔΗ ΙΧΘΥΟΠΩΛΕΙΟΥ	B	1	16.012,70	320,25
ΑΡΤΟΠΟΙΕΙΟΥ & ΖΑΧΑΡΟΠΛΑΣΤΕΙΟΥ	Γ	1	12.800,00	256,00
		2	1.256,00	25,12
		3	8.645,50	172,91
ΩΠΩΡΟΛΑΧΑΝΟΠΩΛΕΙΟΥ	Δ	1	32.289,80	645,80

		2	10.050,80	201,02
ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ	Ε	1	72.471,98	1.449,44
		2	19.402,62	388,05
		3	2.767,50	55,35
ΕΛΑΙΟΛΑΔΟ	Ζ	1	8.048,00	160,96
		2	1.509,00	30,18
ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ ΛΑΧΑΝΙΚΑ	Η	1	1.836,00	36,72
ΑΝΑΨΥΚΤΙΚΩΝ	Θ	1	8.964,00	179,28
ΦΡΕΣΚΟ ΓΑΛΑ	Ι	1	145.587,20	2.911,74
ΣΥΝΟΛΟ:			364.597,60	7.291,95

Στην περίπτωση που ο συμμετέχων στο διαγωνισμό υποβάλλει προσφορά για ένα ή περισσότερα τμήματα μιας ομάδας, τα ποσά των εγγυητικών επιστολών αντιστοιχούν αντιστοίχα.

Εγγύηση καλής εκτέλεσης: Ο προμηθευτής στον οποίο θα γίνει η κατακύρωση της προμήθειας, υποχρεούται να καταθέσει προ ή κατά την υπογραφή της σύμβασης εγγύηση καλής εκτέλεσης για ποσό ίσο με το 5% της συνολικής συμβατικής αξίας χωρίς τον Φ.Π.Α.[...]

2.6 Τέλος, στο άρθρο 19 της Διακήρυξης ως διάρκεια σύμβασης ορίζεται το χρονικό διάστημα «από την υπογραφή της και μέχρι 30/12/2016, ή μέχρι να εξαντληθούν οι ποσότητες της προμήθειας και το συμβατικό ποσό.»

2.7 Στις 25.06.2015 απεστάλη ηλεκτρονικά προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) περίληψη των ουσιαστών όρων και στοιχείων της ως άνω διακήρυξης και δημοσιεύθηκε στις 30.06.2015 με κωδικό 2015/S 123-224795. Επίσης, περίληψη της ανωτέρω προκήρυξης, δημοσιεύθηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως (ΦΕΚ 311/26.06.2015), καθώς και στον εθνικό τύπο στις εφημερίδες «ΕΦΗΜΕΡΙΣ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ & ΠΛΕΙΣΤΗΡΙΑΣΜΩΝ», «ΓΕΝΙΚΗ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ», «TRIKALAEINIMEROSI.GR», «Η ΕΡΕΥΝΑ» και «ΠΡΩΙΝΟΣ ΛΟΓΟΣ» στις 26.01.2015. Η διακήρυξη αναρτήθηκε, επίσης, στο Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) με κωδικό ΑΔΑΜ: 15PROC002865857 και στην επίσημη ιστοσελίδα του Δήμου (www.trikalacity.gr) στις 25.06.2015.

2.8 Ο διαγωνισμός διεξήχθη ηλεκτρονικά μέσω της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων, από την οποία και έλαβε τον αύξοντα αριθμό 12753/2015. Η Διακήρυξη του διαγωνισμού αναρτήθηκε στην διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ στις 15.07.2015. Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ορίστηκε η 17.08.2015 και ώρα 09:00, ενώ ως καταληκτική ημερομηνία για την υποβολή προσφορών ορίστηκε η 26.08.2015 και ώρα 15:00. Η ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών ορίστηκε να διεξαχθεί τέσσερις (4) εργάσιμες ημέρες μετά την καταληκτική ημερομηνία για την υποβολή των προσφορών ήτοι 02.09.2015 και ώρα 11:00, σύμφωνα με το άρθρο 8 της Διακήρυξης.

2.9 Όπως προκύπτει από την υπ' αριθμ. 391/04.09.2015 (ΑΔΑ: 7ΠΗ2ΩΗ9-2ΗΗ), απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Τρικκαίων, η οποία ενέκρινε το πρακτικό 1 της 02.09.2015 (αποσφράγιση δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών) της Επιτροπής Διενέργειας Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού και Αξιολόγησης προσφορών, υποβλήθηκαν ηλεκτρονικά, μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr του Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ, τρεις (3) προσφορές, οι οποίες αφορούσαν τις έξι (6) από τις εννέα (09) ομάδες τροφίμων και τα επτά (07) από τα δεκαπέντε (15) τμήματα, ήτοι:

Α/Α	ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΟΙ ΦΟΡΕΙΣ - ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΕΣ	ΕΙΔΗ	ΟΜΑΔΑ	ΤΜΗΜΑ
1	ΑΓΡΟΤΙΚΗ ΕΤΑΙΡΙΚΗ ΣΥΜΠΡΑΞΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΑ ΓΑΛΑΚΤΟΣ ΤΡΙΚΑΛΩΝ ΤΡΙΚΚΗ ΑΕ	ΦΡΕΣΚΟ ΓΑΛΑ ΓΙΑ ΤΟ ΕΡΓΑΤΟΤΕΧΝΙΚΟ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ	Ι	1
2	ΕΥΘΥΜΙΟΥ ΘΕΟΔΩΡΟΣ	ΚΡΕΟΠΩΛΕΙΟΥ	Α	1
		ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ ΕΙΔΗ ΙΧΘΥΟΠΩΛΕΙΟΥ	Β	1
3	ΚΑΡΑΚΩΣΤΑ ΠΑΡΑΣΚΕΥΗ	ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ	Ε	1
		ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ	Ε	3
		ΕΛΑΙΟΛΑΔΟ	Ζ	1

		ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ ΛΑΧΑΝΙΚΑ	Η	1
--	--	----------------------	---	---

ενώ δεν κατατέθηκε καμία προσφορά για τις παρακάτω ομάδες και τμήματα:

ΟΜΑΔΑ	ΤΜΗΜΑ	ΕΙΔΗ	ΔΑΠΑΝΗ	Φ.Π.Α.		ΣΥΝΟΛΟ ΜΕ ΦΠΑ
			ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ	13%	23%	
Γ	1	ΑΡΤΟΠΟΙΕΙΟΥ & ΖΑΧΑΡΟΠΛΑΣΤΕΙΟΥ	12.800,00	1.664,00	0,00	14.464,00
	2		1.256,00	163,28	0,00	1.419,28
	3		8.645,50	1.123,92	0,00	9.769,42
Δ	1	ΩΠΩΡΟΛΑΧΑΝΟΠΩΛΕΙΟΥ	32.289,80	4.197,67	0,00	36.487,47
	2		10.050,80	1.306,60	0,00	11.357,40
Ε	2	ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ	17.359,17	2.256,69	0,00	22.129,31
			2.043,45	0,00	469,99	
Ζ	2	ΕΛΑΙΟΛΑΔΟ	1.509,00	196,17	0,00	1.705,17
Θ	1	ΑΝΑΨΥΚΤΙΚΩΝ	8.964,00	0,00	2.061,72	11.025,72
ΣΥΝΟΛΟ:			94.917,72	10.908,34	2.531,71	108.357,77

2.10 Στη συνέχεια με την αριθμ. 422/17.09.2015 (ΑΔΑ: Β8ΚΛΩΗ9-ΠΘΓ) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, αποφασίστηκε:

- Η αποδοχή των οικονομικών προσφορών , για τα Τμήματα των Ομάδων Ι1, Α1, Β1, Ε1, Ε3, Ζ1, Η1, ως αποδεκτές και σύμφωνες με τους όρους της Διακήρυξης σύμφωνα και με το σχετικό πρακτικό 2 της 09.09.2015 (αποσφράγιση και αξιολόγηση οικονομικών προσφορών) της Επιτροπής Διενέργειας Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού και Αξιολόγησης προσφορών και η συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας για τα Τμήματα των Ομάδων Ι1, Α1, Β1, Ε1, Ε3, Ζ1, Η1, για τα οποία υποβλήθηκαν οι παραπάνω προσφορές.

- Η ματαίωση των αποτελεσμάτων του διαγωνισμού, για τα Τμήματα των παραπάνω Ομάδων, Γ1, Γ2, Γ3, Δ1, Δ2, Ε2, Ζ2 και Θ1 , για τα οποία δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης από το δημοτικό Συμβούλιο, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1^α του Π.Δ. 60/2007 για την προμήθεια των παραπάνω τμημάτων Γ1, Γ2, Γ3, Δ1, Δ2, Ε2, Ζ2 και Θ1 ειδών τροφίμων, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 94.917,22 € πλέον Φ.Π.Α. (ήτοι 108.357,77 € συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ), για τα οποία δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά, μετά από τη σύμφωνη γνώμη της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων , χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού και χωρίς την ουσιώδη τροποποίηση των όρων, όπως αυτοί είχαν καθοριστεί με την υπ' αριθμ. 33237/23-6-2015 διακήρυξη, σύμφωνα και με το σχετικό πρακτικό 3 της 16.09.2015 (ματαίωση αποτελεσμάτων διαγωνισμού) της Επιτροπής Διενέργειας Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού και Αξιολόγησης προσφορών.

2.11 Σημειώνεται ότι σύμφωνα με την υπ' αριθμ. 54635/30.09.2015 βεβαίωση του Προϊσταμένου της Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών Δ. Τρικκαίων "στα πλαίσια του Ανοικτού Δημόσιου Διεθνούς Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού, που διενεργήθηκε για την προμήθεια με τίτλο: «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΤΡΟΦΙΜΩΝ, ΓΙΑ ΤΙΣ ΑΝΑΓΚΕΣ ΤΩΝ ΔΟΜΩΝ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ΚΑΙ ΦΡΕΣΚΟΥ ΓΑΛΑΚΤΟΣ ΓΙΑ ΤΙΣ ΑΝΑΓΚΕΣ ΤΟΥ ΕΡΓΑΤΟΤΕΧΝΙΚΟΥ ΠΡΟΣΩΠΙΚΟΥ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ΤΡΙΚΚΑΙΩΝ», διακήρυξη υπ' αριθμ. 33237/23-6-2015, μέχρι και σήμερα δεν έχει ασκηθεί κανένα ένδικο μέσο κατά οποιουδήποτε σταδίου της διαγωνιστικής διαδικασίας συμπεριλαμβανομένης και της διακήρυξης για τον εν θέματι διαγωνισμό."

2.12 Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Τρικκαίων αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., προσκομίζοντας το σχετικό Σχέδιο Απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου Αλμυρού, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης για τη σύναψη σύμβασης-ων προμήθειας για τα εναπομείναντα τμήματα των τροφίμων για τις ανάγκες των δομών του Δήμου Τρικκαίων, συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 94.917,72€ χωρίς ΦΠΑ (τμήμα ευρύτερης προμήθειας του Δήμου Τρικκαίων, συνολικού προϋπολογισμού 364.597,60€ χωρίς ΦΠΑ), καθόσον στον προηγούμενο διεθνή ανοικτό διαγωνισμό για τα τμήματα που αφορούν την προμήθεια των τροφίμων αυτών, δεν κατατέθηκε καμία προσφορά.

II. Νομικό πλαίσιο

3. 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 εμπίπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των ανωτέρω προεδρικών διαταγμάτων. [...]».

4. 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:

α) 137.000 ευρώ για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών, εκτός από αυτές που καλύπτονται από την περίπτωση β) στοιχείο ιι) 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 [...]”

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με το άρθρο 2 του υπ' αριθ. 1336/2013 Κανονισμού της Επιτροπής της 13ης Δεκεμβρίου 2013 για την τροποποίηση των οδηγιών 2004/17/ΕΚ, 2004/18/ΕΚ και 2009/81/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, όσον αφορά στα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, το ως άνω ποσό αναπροσαρμόστηκε στις 134.000 και 207.000 ευρώ, αντιστοίχως.

5. Στο άρθρο 8 παρ. 1,3 και 5 του ίδιου π.δ. ορίζονται τα κάτωθι:

“1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας δημόσιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, εκτός ΦΠΑ, όπως προσδιορίζεται από την αναθέτουσα αρχή. Στον υπολογισμό αυτό, λαμβάνεται υπόψη το εκτιμώμενο συνολικό ποσό, συμπεριλαμβανομένων τόσο του τυχόν προβλεπόμενου δικαιώματος προαίρεσης όσο και των τυχόν παρατάσεων της σύμβασης [...]

3. Κανένα σχέδιο έργου και καμία σύμβαση προμήθειας ή υπηρεσιών δεν επιτρέπεται να κατατημηθεί, προκειμένου να αποφευχθεί η εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος διατάγματος.

5. [...] β) Όταν η προμήθεια ομοειδών προϊόντων μπορεί να οδηγήσει σε ταυτόχρονη σύναψη χωριστών συμβάσεων κατά τμήματα, λαμβάνεται υπόψη η εκτιμώμενη συνολική αξία αυτών των τμημάτων κατά την εφαρμογή του άρθρου 6 σημεία α) και β). Όταν η συνολική αξία των τμημάτων είναι ίση με ή υπερβαίνει την αξία που καθορίζεται στο άρθρο 6, το παρόν εφαρμόζεται στη σύναψη κάθε τμήματος.

6. Στο άρθρο 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007 ορίζεται ότι «Διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού» (άρθρο 31 Οδηγίας 2004/18/ΕΚ), ορίζεται: «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» [...] γ) στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο, εάν λόγω κατεπείγουσας ανάγκης, οφειλόμενης σε γεγονότα απρόβλεπτα για τις ενδιαφερόμενες αναθέτουσες αρχές, δεν είναι δυνατή η τήρηση των προθεσμιών που προβλέπονται για τις ανοικτές, κλειστές ή με διαπραγμάτευση διαδικασίες με δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού που αναφέρονται στο άρθρο 24. Οι περιστάσεις που επικαλούνται οι αναθέτουσες αρχές για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη...”

7. Στο άρθρο 30 παρ. 1 και 5 του 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 [...]».

8. Στο άρθρο 209 παρ. 1 του ν. 3463/2006 «Κύρωση του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων» (ΦΕΚ Α' 114), 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. 3 β και γ) και 23 της με αριθ. 11389/93 Απόφασης του Υπουργού Εσωτερικών με τίτλο «Ενιαίος Κανονισμός Προμηθειών Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α)» (ΦΕΚ Β' 185), όπως ισχύει, ορίζεται ότι: «3. Κατά την ανάθεση συμβάσεων προμηθειών των οργανισμών τοπικής αυτοδιοίκησης, οι αναθέτουσες αρχές, εφαρμόζουν τις διαδικασίες που ορίζονται στις παραγράφους 4, 5 6 και 7 του προηγούμενου άρθρου, λαμβάνοντας σχετική απόφαση που υποβάλουν στον οικείο νομάρχη για έλεγχο νομιμότητας ως εξής: α) [...]. β) Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν συμβάσεις προμηθειών με τη διαδικασία των διαπραγματεύσεων σε περίπτωση υποβολής μη κανονικών προσφορών στα πλαίσια ανοικτού ή κλειστού διαγωνισμού ή σε περίπτωση κατά την οποία οι προσφορές, κατά τους παραπάνω διαγωνισμούς, δεν είναι δυνατό να γίνουν δεκτές βάσει των διατάξεων του παρόντος, κανονισμού και υπό την προϋπόθεση ότι οι αρχικοί όροι της σύμβασης δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς. Στις περιπτώσεις αυτές οι αναθέτουσες αρχές δημοσιεύουν προκήρυξη διαγωνισμού κατά το υπόδειγμα της περίπτωσης Γ του παραρτήματος Ι του παρόντος εφόσον το προϋπολογιζόμενο ποσό της προμήθειας κατά τον χρόνο της δημοσίευσης της προκήρυξης είναι ίσο ή μεγαλύτερο των 200.000 ECU, εκτός ΦΠΑ, εκτός εάν σ' αυτές τις διαδικασίες, μέσω διαπραγματεύσεων περιλαμβάνονται όλες οι επιχειρήσεις που πληρούν τους όρους των αρχικών διαγωνισμών που έγιναν και επί πλέον, κατά την προηγούμενη κλειστή ή ανοικτή διαδικασία είχαν υποβάλει προσφορές σύμφωνα με τις τυπικές προϋποθέσεις της διαδικασίας των διαγωνισμών αυτών. Όταν το προϋπολογιζόμενο ποσό της προμήθειας είναι μικρότερο των 200.000 ECU η ανωτέρω δημοσίευση δεν απαιτείται. γ. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν επίσης να συνάπτουν τις συμβάσεις προμηθειών προσφεύγοντας στη διαδικασία των διαπραγματεύσεων χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, στις ακόλουθες περιπτώσεις: 1. Όταν δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά μετά από πρόσκληση σε 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. Στην περίπτωση που η αξία της προμήθειας, χωρίς τον Φ.Π.Α., είναι ίση ή μεγαλύτερη των 200.000 ευρωπαϊκών λογιστικών μονάδων η παραπάνω έκθεση υποβάλλεται και την επιτροπή ευρωπαϊκών κοινοτήτων. 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 και της παραγράφου 20 του άρθρου 3 του Ν. 1797/1988 [...]».

9. Στις 12-12-2012 δημοσιεύθηκε πράξη Νομοθετικού Περιεχομένου (ΦΕΚ 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...».

10. Στα άρθρα 134 (ΕΘΝΙΚΟ ΣΥΣΤΗΜΑ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΩΝ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ) και 136 (Υποχρέωση χρήσης ΕΣΗΔΗΣ) του Ν. 4281/2014 (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 ιδίου 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. ...».

11. Τέλος, με την υπ' αριθμ. 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.Δ.Σ.).

III. Νομική Εκτίμηση

12. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Τρικκαίων αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών, με την έννοια της περ. γ' της παρ. 2 του άρθρου 2 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», προϋπολογισμού 94.917,72€ χωρίς ΦΠΑ (τμήμα ευρύτερης προμήθειας για τις ανάγκες των δομών του Δήμου Τρικκαίων, συνολικού αρχικού προϋπολογισμού 364.597,60€ χωρίς ΦΠΑ). Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών, 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.

13. Επισημαίνεται ότι, 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, παρατηρείται 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^{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. Στην προκειμένη περίπτωση τυγχάνει εφαρμογής εν προκειμένω η διάταξη του άρθρου 25 περ. 1 εδάφιο α' του Π.Δ. 60/2007 την οποία επικαλείται ρητά ο Δήμος Τρικκαίων, για την προμήθεια τροφίμων, για τα οποία δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

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

α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία,

Με βάση σχετική νομολογία (βλ. Ελ. Συν. Αποφ. VI Τμ. 935/2013, 29, 290, 600, 2654/2012, 1647, 1249, 466, 476, 475/2011 και 3132, 3134, 3149/2010) σχετικά με την προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, παγίως έχει κριθεί ότι η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή της περ. α' της παρ. 1 των άρθρων 24 και 25 του Π.Δ. 60/2007, συνέχεται άμεσα με τον προηγηθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία.

β) να μην έχει υποβληθεί, κατά την υπό σημείο α) ανωτέρω νομίμως διεξαχθείσα και προηγθείσα 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, προϋποτίθεται ότι σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής η αναθέτουσα αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση προς αυτήν, σχετικής εκθέσεως.

16. 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 Τρικκαίων διενήργησε ηλεκτρονικό διεθνή ανοικτό διαγωνισμό, συνολικού προϋπολογισμού 364.597,60€ χωρίς ΦΠΑ για την προμήθεια τροφίμων για τις ανάγκες των δομών του Δήμου, στο πλαίσιο του οποίου δεν υπεβλήθη καμία προσφορά για οκτώ από τα δεκαπέντε συνολικά τμήματα των τροφίμων στα οποία ομαδοποιήθηκε η σχετική προμήθεια.

Από την εξέταση του φακέλου της υπόθεσης, δεν διαπιστώθηκαν ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες κατά τις διατυπώσεις δημοσιότητας των όρων της υπ' αριθ. 33237/23.06.2015 διακήρυξης, ήτοι νομικές πλημμέλειες οι οποίες πλήττουν τις αρχές της διαφάνειας, της ίσης μεταχείρισης των υποψηφίων και του ελεύθερου και ανόθευτου ανταγωνισμού, ή όροι της εν λόγω διακήρυξης, οι οποίοι βασίμως να μπορεί να θεωρηθούν ότι συνεχονται με το άγονο αποτέλεσμα του προηγηθέντος ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού.

Επισημαίνεται, ότι ο περιορισμός του χρονικού διαστήματος της περιόδου οριστικής υποβολής προσφορών στην εφαρμογή του διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., αναλόγως των περιστάσεων, σε χρονικό διάστημα μικρότερο της προβλεπόμενης εκ του νόμου (άρθρο 32 π.δ/τος 60/2007) ελάχιστης προθεσμίας υποβολής προσφορών, εν προκειμένω από 17.08.2015 έως 26.08.2015, δύναται να θέτει εμπόδια στη συμμετοχή οικονομικών φορέων στη διαγωνιστική διαδικασία και να περιορίζει έτσι τον ανταγωνισμό. Ως εκ τούτου, η Αρχή θεωρεί ορθότερο η έναρξη υποβολής προσφορών να ταυτίζεται με τη δημοσιοποίηση της διακήρυξης του διαγωνισμού και επομένως να δίδεται η δυνατότητα υποβολής προσφορών των ενδιαφερόμενων οικονομικών φορέων καθ' όλο το διάστημα που διανύεται μεταξύ της ημερομηνίας δημοσιοποίησης της διακήρυξης και της τεθείσας καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών (βλ. Αποφάσεις 95, 109, 211 και 221/2015 της Αρχής στο www.eaadhsy.gr).

β) Ως προς την προϋπόθεση της μη υποβολής καμίας προσφοράς ή της μη ύπαρξης υποψηφίου:

- Με την υπ' αριθμ. 422/17.09.2015 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Τρικκαίων σύμφωνα και με το σχετικό πρακτικό 3 της 16.09.2015 (ματαίωση αποτελεσμάτων διαγωνισμού) της Επιτροπής Διενέργειας Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού και Αξιολόγησης προσφορών διαπιστώνεται ότι για τα Τμήματα των Ομάδων Τροφίμων, Γ1, Γ2, Γ3, Δ1, Δ2, Ε2, Ζ2 και Θ1 δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.

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

Στο προσκομισθέν στην Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Τρικκαίων ρητώς αναφέρεται ότι κατά τη διαδικασία προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης δεν θα υπάρξει ουσιώδης τροποποίηση των όρων, όπως αυτοί είχαν καθοριστεί με την υπ' αριθμ. 33237/23.06.2015 Διακήρυξη.

17. 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 προσφυγή του Δήμου Τρικκαίων στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης για την ανάθεση της προμήθειας τροφίμων (και συγκεκριμένα των τμημάτων: Γ1, Γ2, Γ3 «ΕΙΔΩΝ ΑΡΤΟΠΟΙΕΙΟΥ & ΖΑΧΑΡΟΠΛΑΣΤΕΙΟΥ», Δ1, Δ2 «ΕΙΔΩΝ ΩΠΩΡΟΛΑΧΑΝΟΠΩΛΕΙΟΥ», Ε2 «ΕΙΔΩΝ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ», Ζ2 «ΕΛΑΙΟΛΑΔΟ» και Θ1 «ΕΙΔΗ ΑΝΑΨΥΚΤΙΚΩΝ»), προϋπολογισμού 94.917,72 ευρώ χωρίς ΦΠΑ (τμήμα ευρύτερης προμήθειας τροφίμων του Δήμου Τρικκαίων συνολικού προϋπολογισμού 364.597,60 ευρώ χωρίς ΦΠΑ). Επιπλέον, για την υιοθέτηση της εξαιρετικής διαδικασίας διαπραγμάτευσης, πρέπει να τηρηθούν οι αρχικοί όροι της διακήρυξης.

IV. Συμπέρασμα

18. Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του τεθέντος ερωτήματος η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ αποφασίζει: την **παροχή σύμφωνης γνώμης** επί του αιτήματος του Δήμου Τρικκαίων, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ (δδ) του ν. 4013/2011, όπως τροποποιήθηκε και ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, για την ανάθεση της προμήθειας τροφίμων (και συγκεκριμένα των τμημάτων: Γ1, Γ2, Γ3 «ΕΙΔΩΝ ΑΡΤΟΠΟΙΕΙΟΥ & ΖΑΧΑΡΟΠΛΑΣΤΕΙΟΥ», Δ1, Δ2 «ΕΙΔΩΝ ΩΠΩΡΟΛΑΧΑΝΟΠΩΛΕΙΟΥ», Ε2 «ΕΙΔΩΝ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ», Ζ2 «ΕΛΑΙΟΛΑΔΟ» και Θ1 «ΕΙΔΗ ΑΝΑΨΥΚΤΙΚΩΝ»), προϋπολογισμού 94.917,72 ευρώ χωρίς ΦΠΑ (τμήμα ευρύτερης προμήθειας τροφίμων του Δήμου Τρικκαίων συνολικού προϋπολογισμού 364.597,60 ευρώ χωρίς ΦΠΑ), σύμφωνα με τη διάταξη του π.δ. 60/2007, άρθρο 25, παρ. 1, περ. α, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού και με τον όρο της μη ουσιώδους τροποποίησης των όρων της διακήρυξης του εν μέρει άγονου διαγωνισμού που προηγήθηκε, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 27 Οκτωβρίου 2015

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Αναπληρωτής Πρόεδρος

Δετσαρίδης Χρήστος