



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ  
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**ΑΠΟΦΑΣΗ  
28/2016**

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

**Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

Στην Αθήνα σήμερα την 23<sup>η</sup> Φεβρουαρίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαέξι (2016) ημέρα Τρίτη και ώρα 10:00 π.μ. και επί της οδού Λ. Κηφισίας 7, στους Αμπελόκηπους, όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η **ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** σε συνεδρίαση μετά από σχετική πρόσκληση του Προέδρου της, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα μέλη της Αρχής.

Από τα προσκληθέντα μέλη της Αρχής παρέστησαν κατά την συνεδρίαση τα ακόλουθα:

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

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

**Γραμματέας:** Κασάπη Ευαγγελία

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

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστη η εισηγήτρια Στυλιανή Παρασκευά Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., η οποία αποχώρησε πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

**Θέμα:** Διατύπωση σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., προκειμένου ο Δήμος Ελευσίνας να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με την επικαλούμενη διάταξη του άρθρου 25 παρ. 1 του π.δ. 60/2007, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας τροφίμων για τις ομάδες (τμήματα) (3) (είδη σπωροπωλείου), (5) (είδη αρτοποιείου) και (6) (είδη ζαχαροπλαστείου) συνολικού προϋπολογισμού 27.487,150€ (μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ), ήτοι 31.430,55€ (συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13% & 23%), για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου Ελευσίνας του νομικού του προσώπου, ήτοι του Ν.Π.Δ.Δ. «Πολιτισμού Αθλητισμού Κοινωνικής Πολιτικής & Προσχολικής Αγωγής» (εφεξής Π.Α.Κ.Π.Π.Α.), για ένα (1) έτος, σε συνέχεια προηγηθέντος ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς μειοδοτικού διαγωνισμού.

Με το με αριθ. πρωτ. 216/07.01.2016 έγγραφο-αίτημα του Δήμου Ελευσίνας και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα (αριθ. πρωτ. εισερχ. 33/08.01.2016), όπως συμπληρώθηκε, με τα με αριθ. πρωτ. 178/15.01.2016 (αριθ. πρωτ. εισερχ. 178), 2207/15.01.2016 (αριθ. πρωτ. εισερχ. 294), 1295/22.01.2016 (αριθ. πρωτ. εισερχ. 351), οικ. 2135/03.02.2016 (αριθ. πρωτ. εισερχ. 615/05.02.2016) και οικ. 320/16.02.2016 (αριθ. πρωτ. εισερχ. 804) έγγραφα, ο Δήμος αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας τροφίμων προϋπολογισμού 27.487,150€ (μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ), ήτοι 31.430,55€ (συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ), για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και του νομικού του προσώπου Π.Α.Κ.Π.Α., για ένα (1) έτος, όπως επιμερίζεται στις κάτωθι ομάδες (τμήματα) στο πλαίσιο διενεργηθέντος ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού, με αντικείμενο την «*Προμήθεια Τροφίμων Δήμου Ελευσίνας (Ειδών Κοινωνικού Παντοπωλείου Δήμου Ελευσίνας, Τρόφιμα Ν.Π.Δ.Δ. Πολιτισμού, Αθλητισμού Κοινωνικής Πολιτικής & Προσχολικής Αγωγής, Λοιπές Πρόσθετες Παροχές – Παστεριωμένο Γάλα Δήμου Ελευσίνας)*», συνολικού προϋπολογισμού 261.103,03€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ ήτοι 300.374,03€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13% & 23% και ειδικότερα:

α) είδη οπωροπωλείου της ομάδας (3) προϋπολογισμού 14.778,50€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ ήτοι 16.699,71€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13% και είδη ζαχαροπλαστείου της ομάδας (6) προϋπολογισμού 3.860,65€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ ήτοι 4.732,60€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13% & 23%, που αποτελούν τμήματα του ως άνω διενεργηθέντος διεθνούς ανοικτού μειοδοτικού ηλεκτρονικού διαγωνισμού, για τα οποία (ομάδες) οι υποβληθείσες προσφορές απορρίφθηκαν στο στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών και

β) είδη αρτοποιείου της ομάδας (5), προϋπολογισμού 8.848,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ ήτοι 9.998,24€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13%, που συνιστά τμήμα του ίδιου ως άνω ηλεκτρονικού διαγωνισμού και για το οποίο δεν υποβλήθηκαν προσφορές (εν μέρει άγονος διαγωνισμός),

κατ' επίκληση των διατάξεων του άρθρου 25 παρ. 1 του π.δ. 60/2007.

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

Από το υποβληθέν αίτημα και το σύνολο των προσκομισθέντων στοιχείων του φακέλου προκύπτουν τα ακόλουθα:

1. Ο Δήμος Ελευσίνας προκειμένου να προβεί στην ανάθεση συμβάσεων για την προμήθεια τροφίμων, συνέταξε την υπ' αριθ. 79/2015/23.06.2015 τεχνική έκθεση «*Λοιπές Πρόσθετες Παροχές (Παστεριωμένο Γάλα)*», ενδεικτικού προϋπολογισμού 66.991,82€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13%. Η Διεύθυνση Κοινωνικής Προστασίας Παιδείας και Πολιτισμού του Δήμου Ελευσίνας συνέταξε την υπ' αριθ. 99/2015/30.07.2015 μελέτη για την «*Προμήθεια Ειδών Κοινωνικού Παντοπωλείου*» ποσού 109.448,32€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13% & 23%. Το Ν.Π.Δ.Δ. του Δήμου Ελευσίνας Π.Α.Κ.Π.Α. συνέταξε τις υπ' αριθ. 51/2015 (προμήθειας τροφίμων για τις ανάγκες των παιδικών σταθμών, ποσού 52.005,28€), 52/2015 (προμήθειας ειδών οπωροπωλείου, ποσού 16.699,71€), 53/2015 (προμήθειας ειδών κρεοπωλείου, ποσού 24.997,48€), 54/2015 (προμήθειας ειδών αρτοποιείου, ποσού 9.998,24€), 55/2015 (προμήθειας ειδών ζαχαροπλαστείου, ποσού 4.732,60€) και 56/2015 (προμήθειας αναλωσίμων των Κ.Α.Π.Η., ποσού 15.500,58€) τεχνικές εκθέσεις.

2. Με τις υπ' αριθ. 428,429/2015 αποφάσεις της Οικονομικής Επιτροπής (ΑΔΑ: 75ΣΓΩΡΒ-ΥΒΛ & ΩΘΟΗΩΡΒ-ΩΡΠ) του Δήμου και την υπ' αριθ. 78/2015 απόφαση του Ν.Π.Δ.Δ. Π.Α.Κ.Π.Π.Α. (ΑΔΑ: ΩΣΞ5ΟΚΟΖ-9Ψ9), εγκρίθηκε η διάθεση των σχετικών πιστώσεων.

3. Στη συνέχεια, με την υπ' αριθ. 79/2015 απόφαση του Ν.Π.Δ.Δ. Π.Α.Κ.Π.Π.Α. (ΑΔΑ: 66ΚΓΟΚΟΖ-ΣΟΗ) εγκρίθηκαν οι υπ' αριθ. 51,52,53,54,55,56/2015 τεχνικές εκθέσεις, συνολικού προϋπολογισμού 123.933,89€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ για την προμήθεια τροφίμων και ειδών κυλικείου. Με την υπ' αριθ. 430/2015 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής (ΑΔΑ: 7199ΩΡΒ-ΟΓΨ) του Δήμου εγκρίθηκαν οι με αριθ. 79/2015 και 99/2015 τεχνικές εκθέσεις που αφορούν στην Προμήθεια Λοιπών Πρόσθετων Παροχών (Παστεριωμένο Γάλα) καθώς και την Προμήθεια Ειδών Κοινωνικού Παντοπωλείου.

4. Με την υπ' αριθ. 431/2015 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής (ΑΔΑ: ΒΧΦΝΩΡΒ-ΣΑΛ) του Δήμου καταρτίστηκαν οι όροι της διακήρυξης του διαγωνισμού, σύμφωνα με την υπ' αριθ. 99/2015 τεχνική έκθεση της Διεύθυνσης Κοινωνικής Προστασίας Παιδείας και Πολιτισμού, την υπ' αριθ. 79/2015 τεχνική έκθεση του Δήμου και τις υπ' αριθ. 51,52,53,54,55,56/2015 τεχνικές εκθέσεις του Ν.Π.Δ.Δ. Π.Α.Κ.Π.Π.Α.

5. Ακολούθως, με την με αριθ. πρωτ. 16742/05.08.2015 διακήρυξη – η οποία αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ.) με Α.Δ.Α.Μ. 15PROC002956886 2015-08-05, και στον ιστότοπο ΔΙΑΥΓΕΙΑ με ΑΔΑ: 7ΨΚΓΩΡΒ-ΟΚΕ και δημοσιεύθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 17.08.2015 με αριθμό συστήματος 15096 – ο Δήμαρχος Ελευσίνας προκήρυξε ανοικτό διεθνή ηλεκτρονικό διαγωνισμό με χρήση του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. για την «*Προμήθεια Τροφίμων Δήμου Ελευσίνας (Ειδών Κοινωνικού Παντοπωλείου Δήμου Ελευσίνας, Τρόφιμα Ν.Π.Δ.Δ. Πολιτισμού Αθλητισμού Κοινωνικής Πολιτικής & Προσχολικής Αγωγής, Λοιπές Πρόσθετες Παροχές – Παστεριωμένο Γάλα Δήμου Ελευσίνας)*», συνολικού προϋπολογισμού 261.103,03€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ήτοι 300.374,03€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13% & 23%. Ειδικότερα:

5.1. Αντικείμενο του εν λόγω διαγωνισμού ήταν η προμήθεια τροφίμων για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου Ελευσίνας (είδη κοινωνικού παντοπωλείου και λοιπές πρόσθετες παροχές – παστεριωμένο γάλα για τους εργαζόμενους του Δήμου), σύμφωνα με όσα αναφέρονται στις μελέτες 79/2015 και 99/2015 του Δήμου και η προμήθεια τροφίμων για την κάλυψη των αναγκών του Ν.Π.Δ.Δ. Π.Α.Κ.Π.Π.Α. Όπως ορίζεται στο άρθρο 2<sup>ο</sup> και 3<sup>ο</sup> της διακήρυξης, τα προς προμήθεια είδη κατηγοριοποιήθηκαν σε οκτώ (8) Ομάδες ως εξής:

Αναθέτουσα Αρχή	Τίτλος Προμήθειας	Αρ. Μελέτης ή Προδιαγραφής	Αρίθμηση ανά Ομάδα	Προϋπολογισμός Δαπάνης με ΦΠΑ
Δήμος Ελευσίνας	Προμήθεια Ειδών Κοινωνικού Παντοπωλείου	99/2015	1.Α ΟΜΑΔΑ – Είδη τροφίμων	89.269,55€
			1.Β ΟΜΑΔΑ – Είδη προσωπικής υγιεινής	20.178,77€
ΝΠΔΔ ΠΑΚΠΠΑ	Προμήθεια Τροφίμων για τις ανάγκες των Παιδικών Σταθμών	51/2015	2 <sup>η</sup> ΟΜΑΔΑ	52.005,28€
ΝΠΔΔ ΠΑΚΠΠΑ	Προμήθεια ειδών Οπωροπωλείου	52/2015	3 <sup>η</sup> ΟΜΑΔΑ	16.699,71€

ΝΠΔΔ ΠΑΚΠΠΑ	Προμήθεια Ειδών Κρεοπωλείου	53/2015	4 <sup>η</sup> ΟΜΑΔΑ	24.997,48€
ΝΠΔΔ ΠΑΚΠΠΑ	Προμήθεια Ειδών Αρτοποιείου	54/2015	5 <sup>η</sup> ΟΜΑΔΑ	9.998,24€
ΝΠΔΔ ΠΑΚΠΠΑ	Προμήθεια Ειδών Ζαχαροπλαστείου	55/2015	6 <sup>η</sup> ΟΜΑΔΑ	4.732,60€
ΝΠΔΔ ΠΑΚΠΠΑ	Προμήθεια Αναλωσίμων των Κ.Α.Π.Η.	56/2015	7 <sup>η</sup> ΟΜΑΔΑ	15.500,58€
Δήμος Ελευσίνας	Λοιπές Πρόσθετες	79/2015	8 <sup>η</sup> ΟΜΑΔΑ	66.991,82€

**5.2.** Κατά το άρθρο 4<sup>ο</sup> (4.2) της διακήρυξης, 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 του είδους την ημέρα παράδοσής του από την Περιφέρεια Αττικής, για τις Ομάδες [1.Α: ελαιόλαδο, 2<sup>η</sup>: ελαιόλαδο, οπωροκηπευτικά, κρέατα, πουλερικά και ψάρια (νωπά και κατεψυγμένα), 3<sup>η</sup>: είδη οπωροπωλείου και 4<sup>η</sup>: είδη κρεοπωλείου] και

β) η χαμηλότερη τιμή ανά είδος για τις Ομάδες [1.Β: είδη προσωπικής υγιεινής, 2<sup>η</sup>: όλα τα είδη εκτός από ελαιόλαδο, οπωροκηπευτικά, κρέατα, πουλερικά και ψάρια (νωπά και κατεψυγμένα), 5<sup>η</sup>: είδη αρτοποιείου, 6<sup>η</sup>: είδη ζαχαροπλαστείου, 7<sup>η</sup>: αναλώσιμα και 8<sup>η</sup>: παστεριωμένο γάλα].

**5.3.** Σύμφωνα με το άρθρο 5<sup>ο</sup> της διακήρυξης: «*Η διάρκεια των συμβάσεων θα είναι για ένα (1) έτος από την ημερομηνία υπογραφής*». Περαιτέρω, σε σχέση με τις απαιτούμενες εγγυήσεις το άρθρο 6<sup>ο</sup> ορίζει ότι: «*Για τη συμμετοχή τους στον Διαγωνισμό, οι Διαγωνιζόμενοι πρέπει να υποβάλουν ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου pdf, Εγγυητική Επιστολή Συμμετοχής, ίση με ποσοστό 2% επί του συνολικού προϋπολογισμού της παρούσας, ή της υποομάδας που επιθυμούν να συμμετέχουν ή αθροιζόμενου του προϋπολογισμού των ομάδων που επιθυμούν να συμμετέχουν χωρίς το Φ.Π.Α.*» [...] «*Ο/Οι προμηθευτές κατά την υπογραφή της οικείας Σύμβασης οφείλουν να καταθέσουν στο Δήμο ή στο αντίστοιχο ΝΠΔΔ, εγγυητική επιστολή καλής εκτέλεσης της Σύμβασης. Η διάρκεια της εγγυητικής επιστολής καλής εκτέλεσης θα λήγει τουλάχιστον πέντε (5) ημερολογιακούς μήνες μετά τη λήξη της διάρκειας της Σύμβασης (για πιθανή παράταση συμφωνητικού σύμφωνα με την παρ. 5.2) και η αξία της θα είναι ίση με το 5% επί της αξίας της σύμβασης, μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α.*».

**5.4.** Σύμφωνα με το άρθρο 4<sup>ο</sup> της διακήρυξης και ειδικότερα στο σημείο 4.1.1. «*Τρόπος – Χρόνος Υποβολής Προσφορών*» ορίζεται ότι: «*Ο διαγωνισμός θα πραγματοποιηθεί με χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.) μέσω της διαδικτυακής πύλης [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) του συστήματος, ύστερα από κανονική προθεσμία 40 ημερών από την ημερομηνία ηλεκτρονικής αποστολής της προκήρυξης στην υπηρεσία επισήμων εκδόσεων των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων και της δημοσίευσης στο τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως και στον ελληνικό τύπο*».

Ημερομηνία Αποστολής για Δημοσίευση στην Εφημερίδα της Ε.Ε.	Ημερομηνία Δημοσίευσης στο Φ.Ε.Κ.	Ημερομηνία Δημοσίευσης στον Ημερήσιο Τύπο	Ημερομηνία & Ώρα Έναρξης Υποβολής Προσφορών	Καταληκτική Ημερομηνία & Ώρα Υποβολής Προσφορών
14/08/2015	14/08/2015	14/08/2015	24/09/2015	29/09/2015

			ΩΡΑ :06:00	ΩΡΑ :15:00
--	--	--	------------	------------

6. Περίληψη της ως άνω διακήρυξης απεστάλη ηλεκτρονικά, στις 14.08.2015, για δημοσίευση στην Υπηρεσία Επίσημων Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης και στις 18.08.2015 δημοσιεύθηκε στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) (2015/S 158-290424) και επίσης δημοσιεύθηκε στον εγχώριο τύπο (εφημερίδες “ΧΡΗΜΑΤΙΣΤΗΡΙΟ”, “ΗΜΕΡΗΣΙΑ” και “Η ΑΥΓΗ” στις 12.08.2015, και εφημερίδες “ΕΦΗΜΕΡΙΣ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ & ΠΛΕΙΣΤΗΡΙΑΣΜΩΝ” και “ΕΝΗΜΕΡΩΣΗ ΜΕΓΑΡΩΝ & ΔΥΤΙΚΗΣ ΑΤΙΚΗΣ” στις 15.08.2015), καθώς και στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως (αριθ. 425/14.08.2015 Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων). Το σύνολο των τευχών του διαγωνισμού αναρτήθηκε στον ιστότοπο του Δήμου Ελευσίνας ([http://www.eleusina.gr/diag\\_diak.aspx?sflang=el](http://www.eleusina.gr/diag_diak.aspx?sflang=el)) και δημοσιεύθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 17.08.2015 (αριθμός συστήματος: 15096), ενώ η διακήρυξη αναρτήθηκε και στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ. (Α.Δ.Α.Μ.: 15PROC002956886 2015-08-05).

7. Ο διαγωνισμός διεξήχθη ηλεκτρονικά μέσω της ως άνω πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων και έλαβε αύξοντα αριθμό ηλεκτρονικού διαγωνισμού συστήματος τον αριθμό 15096. Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ορίστηκε η 24<sup>η</sup>.09.2015 και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 29<sup>η</sup>.09.2015.

8. Τέσσερις (4) εργάσιμες ημέρες μετά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, όπως ορίστηκε στο άρθρο 11<sup>ο</sup> της διακήρυξης, ήτοι στις 06.10.2015, η Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού διαπίστωσε, με το αυθημερόν συνταχθέν Πρακτικό της υπ' αριθ. 1, ότι υποβλήθηκαν προσφορές από επτά (7) προμηθευτές: (α) “ΑΦΟΙ ΠΑΠΑΝΑΣΤΑΣΙΟΥ ΟΕ”, (β) “ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΠΟΝΤΙΚΑΣ ΚΑΙ ΣΙΑ ΕΕ”, (γ) “ΣΚΟΥΡΙΑΣ ΑΛ. ΑΝΔΡΕΑΣ”, (δ) “ΑΝΑΣΤΑΣΙΑΔΗΣ ΚΡΥΣΤΑΛΛΗΣ ΑΛΕΞΑΝΔΡΟΣ”, (ε) “ΚΙΑΜΟΣ Ι. ΑΝΑΣΤΑΣΙΟΣ”, (στ) “ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΑΡΑΓΩΓΗΣ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΑΣ ΕΤΟΙΜΩΝ ΓΕΥΜΑΤΩΝ” και (ζ) “ΑΦΟΙ ΜΑΝΤΟΥΒΑΛΟΙ ΑΕ”.

9. Με το Πρακτικό υπ' αριθ. 2 (14.10.2015) η Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης του διαγωνισμού αφού προέβη στον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικής προσφοράς, αποφάσισε: Α) τον αποκλεισμό από την περαιτέρω διαδικασία των “ΑΦΟΙ ΜΑΝΤΟΥΒΑΛΟΙ ΑΕ”, “ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΠΟΝΤΙΚΑΣ ΚΑΙ ΣΙΑ ΕΕ”, “ΚΙΑΜΟΣ Ι. ΑΝΑΣΤΑΣΙΟΣ” και “ΑΦΟΙ ΠΑΠΑΝΑΣΤΑΣΙΟΥ ΟΕ” γιατί δεν κάλυπταν τα ζητούμενα από τη διακήρυξη και τη σχετική μελέτη δικαιολογητικά και Β) την αποδοχή των προσφορών των εταιρειών “ΣΚΟΥΡΙΑΣ ΑΛ. ΑΝΔΡΕΑΣ”, “ΑΝΑΣΤΑΣΙΑΔΗΣ ΚΡΥΣΤΑΛΛΗΣ ΑΛΕΞΑΝΔΡΟΣ” και “ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΑΡΑΓΩΓΗΣ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΑΣ ΕΤΟΙΜΩΝ ΓΕΥΜΑΤΩΝ” που κάλυπταν πλήρως τα ζητούμενα από την διακήρυξη και τη σχετική μελέτη. Ειδικότερα, σύμφωνα με το ανωτέρω πρακτικό, η επιτροπή αφού έλαβε υπόψη την υπ' αριθ. 16742/05.08.2015 διακήρυξη, παρατήρησε τα εξής: «Α. Για την εταιρεία Αφοι Μαντούβαλοι Α.Ε. : 1) Εγγυητική Επιστολή. Η Α.Ε. Αφοι Μαντούβαλοι δεν έχει υποβάλλει ηλεκτρονικά σε μορφή αρχείου pdf Εγγυητική Επιστολή Συμμετοχής όπως προβλέπεται από την Διακήρυξη (σελ9, παρ,6,1,1) 2) Η Α.Ε. Αφοι Μαντούβαλοι δεν έχει προσκομίσει ένορκη βεβαίωση εφόσον από το Πρωτοδικείο Πειραιώς δηλώνεται ότι δεν τηρούνται τα αντίστοιχα βιβλία περί μη κατάθεσης αίτησης σε αναγκαστική εκκαθάριση. Β. Για την εταιρεία Πόντικας Νικόλαος & Σία Ε.Ε.: 1) Δεν προσκομίζει πιστοποιητικό του οικείου Επιμελητηρίου από το οποίο να φαίνεται το ειδικό επάγγελμά της σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης 2) Δεν προσκομίζει πιστοποιητικό ύπαρξης και ορθής λειτουργίας συστήματος HACCP και επίσης τα απαραίτητα πιστοποιητικά για τα προϊόντα στα οποία επιθυμεί να πάρει μέρος. Γ. Για την εταιρεία Κιάμος Αναστάσιος τ. Ιωάννη: 1) Η Εγγυητική Επιστολή που προσκομίζει δεν αναφέρει προς τα πού απευθύνεται και άρα δεν είναι σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης 2) Στην Υπεύθυνη Δήλωση δεν αναφέρει ότι τα προϊόντα ... είναι άριστης ποιότητας σύμφωνα με τα όσα ορίζουν οι όροι της Διακήρυξης

3) Δεν προσκομίζει πιστοποιητικό HACCP ορίζεται από τη Διακήρυξη. Δ. Για την εταιρεία Αφοι Παπαναστασίου Ο.Ε. : 1) Δεν προσκομίζει πιστοποιητικό ή ένορκη βεβαίωση από το οποίο να προκύπτει ότι δεν τελεί σε διαδικασία έκδοσης αναγκαστικής εκκαθάρισης και επομένως η προσφορά δεν είναι σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης».

**10.** Κατά του από 14.10.2015 Πρακτικού υπ' αριθ. 2, το οποίο - όπως προκύπτει από τη διαδικτυακή πύλη διενέργειας του διαγωνισμού (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) - κοινοποιήθηκε στους προμηθευτές στις 15.10.2015, ασκήθηκε εμπρόθεσμα η υπ' αριθ. 22085/16.10.2015 ένσταση εκ μέρους της διαγωνιζόμενης εταιρείας "ΑΦΟΙ ΠΑΠΑΝΑΣΤΑΣΙΟΥ ΟΕ", με την οποία η εν λόγω εταιρεία προέβαλε ισχυρισμούς αναφορικά με την έλλειψη εκ μέρους της δικαιολογητικού συμμετοχής. Επιπλέον, κατά του ως άνω Πρακτικού, ασκήθηκε εμπρόθεσμα η υπ' αριθ. 22086/16.10.2015 ένσταση εκ μέρους της διαγωνιζόμενης εταιρείας "ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΠΟΝΤΙΚΑΣ ΚΑΙ ΣΙΑ ΕΕ", με την οποία η εν λόγω εταιρεία προέβαλε ισχυρισμούς αναφορικά αφενός με ελλείψεις των κατατεθειμένων εκ μέρους της δικαιολογητικών συμμετοχής και αφετέρου με ελλείψεις των κατατεθειμένων -εκ μέρους της εταιρείας "ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΑΡΑΓΩΓΗΣ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΑΣ ΕΤΟΙΜΩΝ ΓΕΥΜΑΤΩΝ" - δικαιολογητικών.

**11.** Με το από 22.10.2015 Πρακτικό της (υπ' αριθ. 3), η Επιτροπή γνωμοδότησε υπέρ της απόρριψης των ενστάσεων που κατατέθηκαν από τις εταιρείες "ΑΦΟΙ ΠΑΠΑΝΑΣΤΑΣΙΟΥ ΟΕ" και "ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΠΟΝΤΙΚΑΣ ΚΑΙ ΣΙΑ ΕΕ" κατά του προαναφερόμενου Πρακτικού. Με την υπ' αριθ. 535/29.10.2015 απόφασή της (ΑΔΑ: ΩΝΘΘΩΡΒ-ΔΑ5) η Οικονομική Επιτροπή, απέρριψε ομόφωνα την ένσταση της εταιρείας "ΑΦΟΙ ΠΑΠΑΝΑΣΤΑΣΙΟΥ ΟΕ", ενώ έκανε εν μέρει αποδεκτή την ένσταση της εταιρείας "ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΠΟΝΤΙΚΑΣ ΚΑΙ ΣΙΑ ΕΕ" κατά το μέρος που αφορούσε την πληρότητα των δικαιολογητικών που είχε καταθέσει και τη συμμετοχή της στο επόμενο στάδιο του διαγωνισμού.

**12.** Στη συνέχεια, η εταιρεία με την επωνυμία "ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΑΡΑΓΩΓΗΣ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΑΣ ΕΤΟΙΜΩΝ ΓΕΥΜΑΤΩΝ" και διακριτικό τίτλο "ΚΟΡΙΝΘΙΑΝ PALACE – CATERING Α.Ε.", άσκησε την υπ' αριθ. 23470/09.11.2015 προσφυγή περί ακυρώσεως της υπ' αριθ. 535/2015 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ελευσίνας. Με το υπ' αριθ. 4/09.11.2015 Πρακτικό της, η Επιτροπή αποφάσισε: «Α) για τις ομάδες 1.Α (είδη Κοινωνικού Παντοπωλείου), 2 (προμήθεια τροφίμων για τις ανάγκες των παιδικών σταθμών), 7 (προμήθεια αναλωσίμων του Κ.Α.Π.Η.), η επιτροπή θα γνωμοδοτήσει μετά την απόφαση της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αττικής, στην οποία υποβλήθηκε η υπ' αριθμ. 23479/09.11.2015 εξωδικαστική προσφυγή της εταιρείας ΚΟΡΙΝΘΙΑΝ PALACE – CATERING Α.Ε. κατά της αριθμ. 535/15 Απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου [...] Β) Για τις ομάδες: 1. Ομάδα 3 που αφορά ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΙΔΩΝ ΟΠΩΡΟΠΩΛΕΙΟΥ 2. Ομάδα 5 που αφορά ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΙΔΩΝ ΑΡΤΟΠΟΙΕΙΟΥ 3. Ομάδα 6 που αφορά ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΙΔΩΝ ΖΑΧΑΡΟΠΛΑΣΤΕΙΟΥ που δεν κατατέθηκαν προσφορές ο διαγωνισμός κρίνεται άγονος ως προς την προμήθεια των παραπάνω [...] Γ) Η επιτροπή γνωμοδότησε προς την Οικονομική Επιτροπή να κατακυρωθούν γιατί είναι συμφερότερες για την υπηρεσία οι κάτωθι: I) Για την ομάδα 1.Β που αφορά στην ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΙΔΩΝ ΚΟΙΝΩΝΙΚΟΥ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ στον ΑΝΔΡΕΑ ΑΛ. ΣΚΟΥΡΙΑ η προμήθεια ειδών Κοινωνικού Παντοπωλείου ποσού 9.744,68€ με το ΦΠΑ, II) Για την ομάδα 4 που αφορά στην ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΙΔΩΝ ΚΡΕΟΠΩΛΕΙΟΥ στην ΚΟΡΙΝΘΙΑΝ PALACE – CATERING Α.Ε. η προμήθεια ειδών κρεοπωλείου ποσού 22.800,65€ με το ΦΠΑ, III) Για την ομάδα 8 που αφορά στις ΛΟΙΠΕΣ ΠΡΟΣΘΕΤΕΣ ΠΑΡΟΧΕΣ (ΠΑΣΤΕΡΙΩΜΕΝΟ ΓΑΛΑ) στην ΚΡΥΣΤΑΛΛΗΣ ΑΛΕΞ. ΑΝΑΣΤΑΣΙΑΔΗΣ η προμήθεια Παστεριωμένου Γάλακτος (πλήρες και ελαφρύ) ποσού 66.991,82€».

**13.** Στη συνέχεια με το υπ' αριθ. 5/30.11.2015 Πρακτικό (ΟΡΘΗ ΕΠΑΝΑΛΗΨΗ), η Επιτροπή ανακάλεσε το υπ' αριθ. 4/09.11.2015 πρακτικό γνωμοδότησης ως προς το σημείο (Α) μετά την Απόφαση της Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αττικής, της υπ' αριθμ. 23479/09.11.2015 προσφυγής της εταιρείας ΚΟΡΙΝΘΙΑΝ PALACE – CATERING Α.Ε. γιατί σύμφωνα με το άρθρο 15 1β «...η ένσταση δεν επιφέρει

αναβολή ή διακοπή του διαγωνισμού, αλλά εξετάζεται κατά την αξιολόγηση των αποτελεσμάτων του διαγωνισμού από το αρμόδιο όργανο...». Με το ως άνω Πρακτικό της η Επιτροπή γνωμοδότησε: Α) Για τις ομάδες: 1. Ομάδα 3 που αφορά ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΙΔΩΝ ΟΠΩΡΟΠΩΛΕΙΟΥ 2. Ομάδα 5 που αφορά ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΙΔΩΝ ΑΡΤΟΠΟΙΕΙΟΥ 3. Ομάδα 6 που αφορά ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΙΔΩΝ ΖΑΧΑΡΟΠΛΑΣΤΕΙΟΥ που δεν κατατέθηκαν προσφορές, ο διαγωνισμός να κηρυχθεί άγονος και για τις ανωτέρω ομάδες ο Δήμος να προσφύγει στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης. [...] Β) Η Επιτροπή πρότεινε την ανάθεση της προμήθειας κάθε είδους ως εξής:

Για την Ομάδα 1.Α, που αφορά στην Προμήθεια Ειδών Κοινωνικού Παντοπωλείου, στον προμηθευτή με την επωνυμία «ΠΟΝΤΙΚΑΣ ΝΙΚΟΛΑΟΣ & ΣΙΑ ΕΕ», με συνολικό ποσό προσφοράς 74.480,34€ με ΦΠΑ.

Για την Ομάδα 1.Β, που αφορά στην Προμήθεια Ειδών Κοινωνικού Παντοπωλείου, στον προμηθευτή «ΣΚΟΥΡΙΑΣ ΑΛ. ΑΝΔΡΕΑΣ» με συνολικό ποσό προσφοράς 9.744,68€ με ΦΠΑ.

Για την Ομάδα 2, που αφορά στην Προμήθεια τροφίμων για τις ανάγκες των Παιδικών Σταθμών, στον προμηθευτή με την επωνυμία «ΠΟΝΤΙΚΑΣ ΝΙΚΟΛΑΟΣ & ΣΙΑ ΕΕ», με συνολικό ποσό προσφοράς 43.436,99€ με ΦΠΑ.

Για την Ομάδα 4 που αφορά σε Προμήθεια ειδών κρεοπωλείου, στον προμηθευτή με την επωνυμία «ΚΟΡΙΝΘΙΑΝ PALACE CATERING Α.Ε.», με συνολικό ποσό προσφοράς 22.800,65€ με ΦΠΑ.

Για την Ομάδα 7, που αφορά Προμήθεια αναλωσίμων ΚΑΠΗ, στον προμηθευτή με την επωνυμία «ΠΟΝΤΙΚΑΣ ΝΙΚΟΛΑΟΣ & ΣΙΑ ΕΕ», με συνολικό ποσό προσφοράς 14.633,83€ με ΦΠΑ.

Για την Ομάδα 8, που αφορά στις Λοιπές πρόσθετες παροχές (Παστεριωμένο Γάλα), στον προμηθευτή με την επωνυμία «ΑΝΑΣΤΑΣΙΑΔΗΣ ΚΡΥΣΤΑΛΛΗΣ ΑΛΕΞΑΝΔΡΟΣ», με συνολικό ποσό προσφοράς 66.991,82€ με ΦΠΑ.

**14.** Η Οικονομική Επιτροπή με την 626/11.12.2015 απόφασή της (ΑΔΑ: 7Υ8ΡΩΡΒ-3ΣΕ), η οποία εγκρίθηκε με την 94382/50800/31.12.2015 απόφαση του Γ.Γ. Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αττικής, αποφάσισε ομόφωνα, την κατακύρωση του αποτελέσματος του διαγωνισμού για την ανάθεση των προς προμήθεια ειδών των ομάδων 1α, 1β, 2, 4, 7 και 8 ως ανωτέρω.

**15.** Ακολούθως, με την με αριθ. 34/02-02-2016 απόφασή της (ΑΔΑ: ΩΟ1ΝΩΡΒ-ΔΚ6) η Οικονομική Επιτροπή αποφάσισε την συμπλήρωση της υπ' αριθ. 626/15 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής για την εν λόγω προμήθεια, προσθέτοντας στο αποφασιστικό σκέλος και τις Ομάδες 3,5 και 6, ως εξής: «[...] 2. Όσον αφορά τις ομάδες 3 (Προμήθεια ειδών Οπωροπωλείου) 5 (Προμήθεια ειδών Αρτοποιείου), 6 (Προμήθεια ειδών Ζαχαροπλαστείου), η Επιτροπή στηριζόμενη στο άρ. 21 του ΕΚΠΟΤΑ, άρ. 14 της διακήρυξης και του άρ. 25 του π.δ. 60/2007 αποφαινεται όπως κηρυχθεί άγονος και προτείνει την διαδικασία με διαπραγμάτευση (απ' ευθείας ανάθεση) για αυτές τις ομάδες». Επιπρόσθετα, με τη με αριθ. πρωτ. 3201/16.02.2016 βεβαίωση του Δήμου Ελευσίνας βεβαιώνεται ότι: «[...]για τον διαγωνισμό για την "Προμήθεια Τροφίμων Δήμου Ελευσίνας (Ειδών Κοινωνικού Παντοπωλείου Δήμου Ελευσίνας, Τρόφιμα Ν.Π.Δ.Δ. Πολιτισμού, Αθλητισμού Κοινωνικής Πολιτικής & Προσχολικής Αγωγής, Λοιπές Πρόσθετες Παροχές – Παστεριωμένο Γάλα Δήμου Ελευσίνας)", ο οποίος διενεργήθηκε σύμφωνα με τις με αρ. πρωτ. 16742/05-08-2015 διακήρυξη, και την με αρ. 626/15 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής περί κατακύρωσης του εν λόγω διαγωνισμού, καθώς και της με αρ. 34/2016 απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής περί συμπλήρωσης της με αρ. 626/15 προηγούμενης απόφασης, δεν εκκρεμεί κανένα ένδικο μέσο». Τέλος, σύμφωνα με το υπ' αριθ. πρωτ. 2207/15.01.2016 έγγραφο της Υπηρεσίας Επιτρόπου στο Δήμο Περιστερίου προς το Δήμο Ελευσίνας, κοινοποιήθηκε στο Δήμο η 4/2016 Πράξη αυτού, σύμφωνα με την οποία η Υπηρεσία Επιτρόπου έκρινε ότι δεν συντρέχει νόμιμος λόγος που να κωλύει την υπογραφή των πέντε (5) υποβληθέντων για έλεγχο σχεδίων συμβάσεων, με την επισήμανση ότι στα σχέδια των

συμβάσεων θα πρέπει να περιληφθεί αναφορά στον τρόπο καθορισμού της τιμής των εκάστοτε ειδών την ημέρα τιμολόγησης, σύμφωνα με τους όρους της σχετικής διακήρυξης.

**16.** Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Ελευσίνας, με το με αριθ. πρωτ. 216/07.01.2016 έγγραφο-αίτημά του και τα συνημμένα σε αυτό συνοδευτικά έγγραφα, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προσκομίζοντας σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας τροφίμων ως προς τις ομάδες (3) είδη οπωροπωλείου, (5) είδη αρτοποιείου και (6) είδη ζαχαροπλαστείου, συνολικού προϋπολογισμού 27.487,150€ (μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ), ήτοι 31.430,55€ (συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ), για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και του νομικού του προσώπου Π.Α.Κ.Π.Π.Α., για ένα (1) έτος, όπως επιμερίζεται στις κάτωθι ομάδες (τμήματα) στο πλαίσιο διενεργηθέντος ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού, με αντικείμενο την «*Προμήθεια Τροφίμων Δήμου Ελευσίνας (Ειδών Κοινωνικού Παντοπωλείου Δήμου Ελευσίνας, Τρόφιμα Ν.Π.Δ.Δ. Πολιτισμού, Αθλητισμού Κοινωνικής Πολιτικής & Προσχολικής Αγωγής, Λοιπές Πρόσθετες Παροχές – Παστεριωμένο Γάλα Δήμου Ελευσίνας)*», συνολικού προϋπολογισμού 261.103,03€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ ήτοι 300.374,03€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13% & 23% και ειδικότερα:

α) είδη οπωροπωλείου της ομάδας (3) προϋπολογισμού 14.778,50€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ ήτοι 16.699,71€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13% και είδη ζαχαροπλαστείου της ομάδας (6) προϋπολογισμού 3.860,65€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ ήτοι 4.732,60€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13% & 23%, που αποτελούν τμήματα του ως άνω διενεργηθέντος διεθνούς ανοικτού μειοδοτικού ηλεκτρονικού διαγωνισμού, για τα οποία (ομάδες) οι υποβληθείσες προσφορές απορρίφθηκαν στο στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών και

β) είδη αρτοποιείου της ομάδας (5), προϋπολογισμού 8.848,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ ήτοι 9.998,24€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13%, που συνιστά τμήμα του ίδιου ως άνω ηλεκτρονικού διαγωνισμού και για το οποίο δεν υποβλήθηκαν προσφορές (εν μέρει άγονος διαγωνισμός),

κατ' επίκληση των διατάξεων του άρθρου 25 παρ. 1 του π.δ. 60/2007.

## **II. Νομικό πλαίσιο**

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

**18.** 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 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.

**19.** Επίσης, στο άρθρο 8 παρ. 1, 3 και 5 του ίδιου π.δ. ορίζεται 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 προαιρέσεως όσο και των τυχόν παρατάσεων της σύμβασης [...] 3. Κανένα σχέδιο έργου και καμία σύμβαση προμήθειας ή υπηρεσιών δεν επιτρέπεται να κατατηθεί, 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...».

**20.** Στο άρθρο 24 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, ορίζεται 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 ουσιωδώς. 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...».

**21.** Στο άρθρο 25 παρ. 1 περ. α' του ίδιου π.δ. 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 ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή, ύστερα από αίτημα της» [...].

**22.** Επιπλέον, στο άρθρο 30 παρ. 5 του ίδιου π.δ. 60/2007 ορίζεται ότι: «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”[...]».

**23.** Στο άρθρο 13 του ν. 3438/2006 «Σύσταση Συμβουλίου Εθνικής Ενεργειακής Στρατηγικής–Ρύθμιση θεμάτων Υπουργείου Ανάπτυξης.» (Α' 33) ορίζεται ότι: «Στους διαγωνισμούς, που διενεργούνται από [...] τα Ν.Π.Δ.Δ., τα ιδρύματά τους και τα ιδρύματα των Ο.Τ.Α. για την κάλυψη των αναγκών τους σε πετρελαιοειδή, καθώς και ελαιόλαδα, οπωροκηπευτικά, κρέατα, πουλερικά και ιχθείς (νωπά και κατεψυγμένα), οι διαδικασίες για την κανονικότητα της τιμής και την έκδοση δελτίου πιστοποίησης τιμών διενεργούνται από τις αρμόδιες Υπηρεσίες Εμπορίου των Νομαρχιακών Αυτοδιοικήσεων, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 40-42 (1) του π.δ. 173/1990 (ΦΕΚ 62 Α') και του ν. 2286/1995 (Α' 19). Με απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης και του Υπουργού Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης μπορούν να καθορίζονται και να υπάγονται στις ρυθμίσεις της προηγούμενης παραγράφου και - άλλες κατηγορίες τροφίμων [...]».

**24.** Στις 12-12-2012 δημοσιεύθηκε πράξη Νομοθετικού Περιεχομένου (Α' 240), η οποία κυρώθηκε με το ν. 4111/2013 (Α' 18) και η οποία στο άρθρο 4 προβλέπει ότι: «[...] 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...».

**25.** Στα άρθρα 134 (ΕΘΝΙΚΟ ΣΥΣΤΗΜΑ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΩΝ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ) και 136 (Υποχρέωση χρήσης ΕΣΗΔΗΣ) του ν.4281/14 (Α' 160/08.08.2014): «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. [...]».

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

### III. Νομική Εκτίμηση

**27.** Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Ελευσίνας 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 27.487,150€ (μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ), ήτοι 31.430,55€ (συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ) ως προς τις ομάδες τροφίμων (3), (5) και (6), για τις οποίες και υποβάλλεται το αίτημα, σε συνδυασμό με το συνολικό προϋπολογισμό ύψους 261.103,03€ (μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ) του διενεργηθέντος ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού, με αντικείμενο την «*Προμήθεια Τροφίμων Δήμου Ελευσίνας (Ειδών Κοινωνικού Παντοπωλείου Δήμου Ελευσίνας, Τρόφιμα Ν.Π.Δ.Δ. Πολιτισμού, Αθλητισμού Κοινωνικής Πολιτικής & Προσχολικής Αγωγής, Λοιπές Πρόσθετες Παροχές – Παστεριωμένο Γάλα Δήμου Ελευσίνας)*», του οποίου αποτελούν επιμέρους τμήματα οι ανωτέρω ομάδες και σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 6 του π.δ. 60/2007, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής, κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για παροχή σύμφωνης γνώμης.

**28.** Η διαδικασία με διαπραγμάτευσης έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες περιπτώσεις στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ (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 συστατικής ερμηνείας. Συγκεκριμένα, προκειμένου η Οδηγία 2004/18/ΕΚ να μην απωλέσει 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, το δε βάρος απόδειξης ότι συντρέχουν πράγματι οι εξαιρετικές περιστάσεις που δικαιολογούν την παρέκκλιση φέρει εκείνος που τις επικαλείται (βλ. ΔΕΚ, 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, της 13<sup>ης</sup> Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48, της 14.09.2004, Υπόθεση C-385/02, της 12.01.1994, Υπόθεση C-296/92, της 17.11.1993, Υπόθεση C-71/02, της 10.03.1987, Υπόθεση C-199/85).

**29.** Στην προκειμένη περίπτωση - και ανεξάρτητα από τη ρητή επίκληση εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής στο υποβληθέν έγγραφο-αίτημα της διάταξης του άρθρου 25 παρ. 1 του π.δ. 60/2007, δεδομένου ότι η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. έχει το δικαίωμα υπαγωγής των επικαλούμενων κάθε φορά πραγματικών περιστατικών στην ορθή νομική βάση που τυγχάνει εφαρμογής κατά περίπτωση - τυγχάνουν εφαρμογής:

**α)** ως προς τα είδη τροφίμων της ομάδας (3) (είδη οπωροπωλείου) και της ομάδας (6) (είδη ζαχαροπλαστείου) η διάταξη του άρθρου 24 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, καθώς οι υποβληθείσες προσφορές για τις εν λόγω ομάδες απορρίφθηκαν για ελλιπή δικαιολογητικά συμμετοχής και σφάλματα των τεχνικών στοιχείων, όπως προκύπτει από τη διαδικτυακή πύλη διενέργειας του διαγωνισμού (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), από το υπ' αριθ. πρωτ. 1295/22.01.2016 έγγραφο του Τμήματος Προμηθειών του Δήμου Ελευσίνας καθώς και από το σχετικό Πρακτικό (υπ' αριθ. 2) της Επιτροπής (βλ. Ιστορικό υπό 9).

Στο πλαίσιο της εν λόγω διάταξης οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να προσφύγουν σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, αφού προηγηθεί δημοσίευση διακήρυξης διαγωνισμού, με τις ακόλουθες

προϋποθέσεις: 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 ουσιαστικά οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση,

και

**β)** ως προς τα είδη τροφίμων της ομάδας (5) (είδη αρτοποιείου) για την οποία δεν υποβλήθηκαν προσφορές, η διάταξη του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, με την οποία παρέχεται η δυνατότητα στις αναθέτουσες αρχές να συνάπτουν συμβάσεις με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, με τις ακόλουθες προϋποθέσεις: 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 ουσιαστικά οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση. δ) Επιπλέον, προϋποθέτει ότι, σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η αναθέτουσα αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση προς αυτήν σχετικής εκθέσεως.

**30.** 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 περ. α' της παρ. 1 των άρθρων 24 και 25 του π.δ. 60/2007, συνδέεται 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 Πράξ. 215/2012/Ζ' Κλιμ., Αποφ. VI Τμ. 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

**31.** Εν προκειμένω, η εξέταση της συνδρομής των προϋποθέσεων των άρθρων 24 παρ. 1 περ. α' και 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007 διενεργείται ταυτοχρόνως, δεδομένου ότι οι περισσότερες από τις προϋποθέσεις εφαρμογής των διατάξεων συμπίπτουν.

Ειδικότερα, από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, προκύπτουν τα ακόλουθα:

**31.1.** Ως προς την προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας

Ο Δήμος Ελευσίνας προκήρυξε με την υπ' αριθ. 16742/05.08.2015 διακήρυξη ανοικτό διεθνές ηλεκτρονικό μειοδοτικό διαγωνισμό μέσω της πλατφόρμας του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. Η ταυτάριθμη περίληψη της διακήρυξης απεστάλη ηλεκτρονικά στις **14.08.2015** για δημοσίευση στην Υπηρεσία Επίσημων Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης και στις 18.08.2015 δημοσιεύθηκε στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) (2015/S 158-290424). Επιπλέον δημοσιεύθηκε στο υπ' αριθ. 425/**14.08.2015** ΦΕΚ του τεύχους Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων, δημοσιεύθηκε στον εγχώριο τύπο (εφημερίδες "ΧΡΗΜΑΤΙΣΤΗΡΙΟ", "ΗΜΕΡΗΣΙΑ" και "Η ΑΥΓΗ" στις **12.08.2015**, και εφημερίδες "ΕΦΗΜΕΡΙΣ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ & ΠΛΕΙΣΤΗΡΙΑΣΜΩΝ" και "ΕΝΗΜΕΡΩΣΗ ΜΕΓΑΡΩΝ & ΔΥΤΙΚΗΣ ΑΤΤΙΚΗΣ" στις **15.08.2015**). Η διακήρυξη αναρτήθηκε στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ. (Α.Δ.Α.Μ.: 15PROC002956886 2015-08-05) στις **05.08.2015**.

Περαιτέρω, η αναλυτική διακήρυξη και τα συνημμένα σε αυτή τεύχη δημοσιεύθηκαν στη Διαδικτυακή πύλη [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις **17.08.2015** και αναρτήθηκαν στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Συμβάσεων (Κ.Η.ΜΗ.ΔΗ.Σ.) με ΑΔΑΜ: 15PROC002956886 **2015-08-05**.

Από το σύνολο των στοιχείων του διαγωνισμού δεν διαπιστώνεται η ύπαρξη όρων της διακήρυξης ή πλημμελειών στη δημοσιότητα ικανών να πλήξουν τη νομιμότητα του διαγωνισμού.

**31.2.** Ως προς την προϋπόθεση (β) που απαιτείται για την εφαρμογή της διάταξης της περ. α' της παρ. 1 του άρθρου 24 του π.δ. 60/2007, ήτοι της υποβολής μη κανονικών προσφορών ή προσφορών που είναι अपαράδεκτες, καθώς και την προϋπόθεση (β) που απαιτείται για την εφαρμογή της διάταξης της περ. α' της παρ. 1 του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007, ήτοι της μη υποβολής προσφοράς ή προσφοράς που δεν κρίνεται κατάλληλη ή την μη ύπαρξη υποψηφίου

Με την υπ' αριθ. 34/16 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ελευσίνας, κηρύχθηκε άγονος ο διαγωνισμός για τις ομάδες (3), (5) και (6), για τις οποίες όπως προκύπτει από το ανωτέρω ιστορικό: α) για τα είδη σπυροπυλίου της ομάδας (3) προϋπολογισμού 14.778,50€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ ήτοι 16.699,71€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13% και για τα είδη ζαχαροπλαστείου της ομάδας (6) προϋπολογισμού 3.860,65€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ ήτοι 4.732,60€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13% & 23%, οι υποβληθείσες προσφορές απορρίφθηκαν στο στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών και β) για τα είδη αρτοποιείου της ομάδας (5), προϋπολογισμού 8.848,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ ήτοι 9.998,24€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13%, για το οποίο δεν υποβλήθηκαν προσφορές.

**31.3.** Ως προς τη μη ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης

Στο υποβληθέν σχέδιο απόφασης του Δήμου Ελευσίνας, ρητώς προβλέπεται η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τους όρους της υπ' αριθ. πρωτ. 16742/05.08.2015 διακήρυξης του Διεθνή Ανοικτού Διαγωνισμού που προηγήθηκε.

**32.** Κατόπιν των ανωτέρω, διαπιστώνεται ότι στην προκειμένη περίπτωση συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής των διατάξεων των άρθρων 24 παρ. 1 περ. α' και 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, για την υιοθέτηση της εξαιρετικής διαδικασίας της διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση της προμήθειας τροφίμων για τις ομάδες (τμήματα): (3) (είδη σπυροπυλίου), (5) (είδη αρτοποιείου) και (6) (είδη ζαχαροπλαστείου), συνολικού προϋπολογισμού 27.487,150€ (μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ), ήτοι 31.430,55€ (συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ), για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και του νομικού του προσώπου Π.Α.Κ.Π.Α.

**33.** Σε κάθε περίπτωση, και για τη βελτίωση των διαδικασιών της αναθέτουσας αρχής, επισημαίνονται τα ακόλουθα δύο θέματα:

Όπως αναφέρεται ανωτέρω, παρότι η περίληψη απεστάλη ηλεκτρονικά στις **14.08.2015** για δημοσίευση στην Υπηρεσία Επίσημων Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης και δημοσιεύτηκε στις 18.08.2015, ωστόσο στον εγχώριο τύπο (στις εφημερίδες "ΧΡΗΜΑΤΙΣΤΗΡΙΟ", "ΗΜΕΡΗΣΙΑ" και "Η ΑΥΓΗ") δημοσιεύτηκε στις **12.08.2015** και στο ΚΗΜΔΗΣ αναρτήθηκε στις **05.08.2015**.

Σε συμμόρφωση με τη διάταξη του άρθρου 30 παρ. 5 του π.δ/τος 60/2007, και στο πλαίσιο της τήρησης της θεμελιώδους αρχής της ίσης μεταχείρισης του ενωσιακού δικαίου ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, η αναθέτουσα αρχή οφείλει, προς αποφυγή διακριτικής μεταχείρισης σε βάρος των εν δυνάμει ενδιαφερόμενων αλλοδαπών οικονομικών φορέων έναντι των ημεδαπών, να μη δημοσιεύει σε εθνικό επίπεδο την περίληψη διακήρυξης ή/και τη διακήρυξη των διαγωνισμών δημοσίων συμβάσεων που αναθέτει πριν την αποστολή της προκήρυξης σύμβασης στην ΕΕΕΕ.

Παρά ταύτα, εν προκειμένω κρίνεται ότι δεν μπορεί βάσιμα να υποστηριχτεί πως αυτή συνέχεται με το άγονο αποτέλεσμα της διαγωνιστικής διαδικασίας.

Κατά την άποψη, όμως, του μέλους Καραμανλή Ευάγγελου, η διαπιστωμένη πλημμέλεια, που σχετίζεται με την προηγηθείσα δημοσιοποίηση των όρων του διαγωνισμού σε εθνικό επίπεδο με άλλα μέσα πριν την αποστολή της προκήρυξης στην Ε.Ε.Κ., κατά παράβαση του άρθρου 30 παρ. 5 του π.δ/τος 60/2007, αποτελεί ουσιώδη νομική πλημμέλεια που καθιστά μη νόμιμη την προηγηθείσα διαγωνιστική διαδικασία. Ως εκ τούτου το αίτημα θα έπρεπε να απορριφθεί.

Επιπλέον, επισημαίνεται ότι ο περιορισμός του χρονικού διαστήματος της περιόδου οριστικής υποβολής προσφορών στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., αναλόγως των περιστάσεων, μπορεί να θέτει εμπόδια στη συμμετοχή στη διαγωνιστική διαδικασία και συνακόλουθα να περιορίζει 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 υπάρχει δυνατότητα υποβολής προσφορών καθ'όλο το διάστημα που διανύεται μεταξύ της ημερομηνίας δημοσιοποίησης της διακήρυξης και της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών.

#### **IV. 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 Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. κατά πλειοψηφία αποφασίζει:

**Την παροχή σύμφωνης γνώμης** επί του αιτήματος του Δήμου Ελευσίνας, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση, για την ανάθεση της προμήθειας τροφίμων για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και του νομικού του προσώπου Π.Α.Κ.Π.Π.Α. και ειδικότερα:

α) για τις ομάδες (τμήματα) (3) (είδη σπωροπωλείου), προϋπολογισμού 14.778,50€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ ήτοι 16.699,71€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13% και (6) (είδη ζαχαροπλαστείου), προϋπολογισμού 3.860,65€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ ήτοι 4.732,60€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13% & 23%, για τις οποίες υποβλήθηκαν προσφορές, οι οποίες απορρίφθηκαν ως απαράδεκτες, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 24 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, με δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού,

β) για την ομάδα (τμήμα) (5) (είδη αρτοποιείου), προϋπολογισμού 8.848,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ ήτοι 9.998,24€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13%, για την οποία δεν υποβλήθηκε προσφορά, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού,

**λόγω συνδρομής** των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων **και υπό τον όρο** της μη ουσιώδους τροποποίησης των όρων της με αριθ. πρωτ. 16742/05.08.2015 διακήρυξης του προηγθέντος διαγωνισμού.

**ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ**

**Η Αντιπρόεδρος**

**Χριστίνα Μπουσουλέγκα**