



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΑΠΟΦΑΣΗ

59/2016

(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 8^η Απριλίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαέξι (2016) ημέρα Παρασκευή 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
Λουρίκας Δημήτριος (μέσω τηλεδιάσκεψης)
Σταθακόπουλος Δημήτριος

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

Γραμματέας: Κασάπη Ευαγγελία

Εισηγήτρια: Θεοδωρακοπούλου Αναστασία, Οικονομολόγος, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά την διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν η εισηγήτρια Θεοδωρακοπούλου Αναστασία, καθώς και η προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων Χριστίνα Καξιρή, οι οποίες αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, κατόπιν προηγηθέντος ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού, για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας τροφίμων για τις ανάγκες του Δήμου Νέας Σμύρνης και των νομικών προσώπων του, συνολικού προϋπολογισμού 50.767,45€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. για ένα (1) έτος.

Με το με αρ. πρωτ. 6718/25-02-2016 αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή), που παρελήφθη από την Αρχή στις 25-02-2016 (αρ. πρωτ. εισερχ. 967), όπως αυτό συμπληρώθηκε, κατόπιν σχετικού αιτήματος της Αρχής, με το αριθμ. πρωτ. 9400/17-03-2016 όμοιο έγγραφο (αριθμ. πρωτ. εισερχ. 1322/17-03-2016) και τα συνημμένα σε αυτά έγγραφα, ο Δήμος Νέας Σμύρνης αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης, 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 με αντικείμενο την

προμήθεια ειδών αρτοποιείου και ζαχαροπλαστικής για τις ανάγκες του Δήμου και των νομικών προσώπων του, συνολικού προϋπολογισμού 50.767,45€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. για ένα (1) έτος.

I. Ιστορικό - πραγματικά περιστατικά

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

1. Με τη με αρ. 200/2015 Απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Νέας Σμύρνης (απόσπασμα Πρακτικού της 9/15-09-2015 Συνεδρίασης και ΑΔΑ: 702ΛΩΚ3-ΟΧΚ), εγκρίθηκε η διενέργεια της προμήθειας ειδών διατροφής για τις ανάγκες του Δήμου και των νομικών προσώπων του έτους 2016, συνολικού προϋπολογισμού 928.834,58€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., με διεθνή ανοικτό ηλεκτρονικό μειοδοτικό διαγωνισμό.

2. Με τη με αρ. 380/2015 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Νέας Σμύρνης (απόσπασμα Πρακτικού της 27/27-10-2015 Συνεδρίασης και ΑΔΑ: 7Η2ΛΩΚ3-ΤΔΡ), εγκρίθηκαν οι τεχνικές προδιαγραφές της με αρ. 78/2015 μελέτης του Τμήματος Κοινωνικής Πολιτικής του Δήμου, καταρτίστηκαν οι όροι διακήρυξης για την προμήθεια τροφίμων για τις ανάγκες του Δήμου και των νομικών προσώπων του και ορίσθηκε η διενέργεια του ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού με χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr, για την προαναφερθείσα προμήθεια.

3. Σύμφωνα με την ως άνω Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, ο αιτών Δήμος προκήρυξε τη διενέργεια ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού σε 36 τμήματα ανά κατηγορία ειδών και φορέα για την προμήθεια: α) Ειδών παντοπωλείου, β) Ειδών οπωροπωλείου, γ) Ειδών αρτοποιείου-ζαχαροπλαστικής, δ) Ειδών ιχθυοπωλείου, ε) Ειδών κρεοπωλείου και στ) Γάλακτος για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των νομικών προσώπων του, ήτοι του Κέντρου Δραστηριότητας Κοινωνικής Προστασίας Παιδιών και Νέων “Εθνική Στέγη” και του Κέντρου Κοινωνικής Προστασίας και Αλληλεγγύης. Ως κριτήριο κατακύρωσης, σύμφωνα με την τεχνική έκθεση της με αρ. 78/2015 μελέτης του Τμήματος Κοινωνικής Πολιτικής του Δήμου, ορίσθηκε για τα είδη: ελαιόλαδο, οπωροκηπευτικά, κρέατα, πουλερικά και είδη ιχθυοπωλείου 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 υπηρεσίας εμπορίου της οικείας Περιφέρειας, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 13 του Ν. 3438/2006, ενώ για τα υπόλοιπα είδη παντοπωλείου, είδη αρτοποιείου-ζαχαροπλαστικής, αναψυκτικά και γάλα η χαμηλότερη τιμή στο σύνολο των ειδών του κάθε τμήματος. Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής των προσφορών ορίσθηκε η 7^η Δεκεμβρίου και ώρα 08:00 και ως καταληκτική ημερομηνία η 14^η Δεκεμβρίου 2015 και ώρα 15:30.

4. Σύμφωνα με τις τεχνικές προδιαγραφές της με αριθ. 78/2015 μελέτης του Τμήματος Κοινωνικής Πολιτικής του Δήμου, ορίσθηκαν οι ομάδες των υπό προμήθεια ειδών, σε 36 τμήματα ανά φορέα και ανά κατηγορία ειδών αγαθού, όπως απεικονίζονται συνοπτικά στον κάτωθι πίνακα (σε τιμές συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ):

A/A	ΟΜΑΔΑ ΕΙΔΩΝ	ΑΞΙΑ	
		A) ΔΗΜΟΣ	652.280,00€
		A1) ΚΟΙΝΩΝΙΚΟ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟ	452.000,00€
1	A1α) ΠΙΝΑΚΑΣ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ ΜΕ ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗ ΦΠΑ 13%	142.159,54 €	
2	A1β) ΠΙΝΑΚΑΣ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ ΜΕ ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗ ΦΠΑ 23%	234.468,75 €	
3	A1γ) ΠΙΝΑΚΑΣ ΕΛΑΙΟΛΑΔΟΥ ΜΕ ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗ ΦΠΑ 13%	75.371,00 €	

		A2) ΚΟΙΝΩΝΙΚΟ ΣΥΣΣΙΤΙΟ	106.000,00€
4	A2α)	ΠΙΝΑΚΑΣ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ ΜΕ ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗ ΦΠΑ 13%	24.380,88€
5	A2β)	ΠΙΝΑΚΑΣ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ ΜΕ ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗ ΦΠΑ 23%	14.336,26€
6	A2γ)	ΠΙΝΑΚΑΣ ΟΠΩΡΟΠΩΛΕΙΟΥ ΜΕ ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗ ΦΠΑ 13%	17.423,08€
7	A2δ)	ΠΙΝΑΚΑΣ ΕΛΑΙΟΛΑΔΟΥ ΜΕ ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗ ΦΠΑ 13%	4.181,00€
8	A2ε)	ΠΙΝΑΚΑΣ ΑΡΤΟΠΟΙΕΙΟΥ-ΖΑΧΑΡΟΠΛΑΣΤΕΙΟΥ ΜΕ ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗ ΦΠΑ 13%	8.136,00€
9	A2στ)	ΠΙΝΑΚΑΣ ΑΡΤΟΠΟΙΕΙΟΥ-ΖΑΧΑΡΟΠΛΑΣΤΕΙΟΥ ΜΕ ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗ ΦΠΑ 23%	3.650,64€
10	A2ζ)	ΠΙΝΑΚΑΣ ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ ΨΑΡΙΑ ΜΕ ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗ ΦΠΑ 13%	2.994,50€
11	A2η)	ΠΙΝΑΚΑΣ ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ ΚΡΕΟΠΩΛΕΙΟΥ ΜΕ ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗ ΦΠΑ 13% (ΚΡΕΑΣ και ΠΟΥΛΕΡΙΚΑ)	27.121,13€
12	A2θ)	ΠΙΝΑΚΑΣ ΑΝΑΨΥΚΤΙΚΩΝ ΜΕ ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗ ΦΠΑ 23%	3.776,10€
		A3) ΓΑΛΑ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΩΝ	94.280,00€
13	A3α)	ΠΙΝΑΚΑΣ ΓΑΛΑΚΤΟΣ ΥΠΗΡΕΣΙΑΣ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ ΜΕ ΣΥΝΤ. ΦΠΑ 13%	70.000,00€
14	A3β)	ΠΙΝΑΚΑΣ ΓΑΛΑΚΤΟΣ ΥΠΗΡΕΣΙΑΣ ΤΕΧΝΙΚΩΝ ΕΡΓΩΝ ΜΕ ΣΥΝΤ. ΦΠΑ 13%	10.000,00€
15	A3γ)	ΠΙΝΑΚΑΣ ΓΑΛΑΚΤΟΣ ΥΠΗΡΕΣΙΑΣ ΠΡΑΣΙΝΟΥ ΜΕ ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗ ΦΠΑ 13%	9.000,00€
16	A3δ)	ΠΙΝΑΚΑΣ ΓΑΛΑΚΤΟΣ ΥΠΗΡΕΣΙΑΣ ΝΕΚΡΟΤΑΦΕΙΟΥ ΜΕ ΣΥΝΤ. ΦΠΑ 13%	5.280,00€
		Β) ΚΕΝΤΡΟ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ ΚΑΙ ΑΛΛΗΛΕΓΓΥΗΣ	224.612,02€
17	B1)	ΠΙΝΑΚΑΣ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ ΜΕ ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗ ΦΠΑ 13%	46.977,49€
18	B2)	ΠΙΝΑΚΑΣ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ ΜΕ ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗ ΦΠΑ 23%	18.565,25€
19	B3)	ΠΙΝΑΚΑΣ ΟΠΩΡΟΠΩΛΕΙΟΥ ΜΕ ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗ ΦΠΑ 13%	31.385,69€
20	B4)	ΠΙΝΑΚΑΣ ΕΛΑΙΟΛΑΔΟΥ ΜΕ ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗ ΦΠΑ 13%	13.023,82€
21	B5)	ΠΙΝΑΚΑΣ ΑΡΤΟΠΟΙΕΙΟΥ ΜΕ ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗ ΦΠΑ 13%	10.848,00€
22	B6)	ΠΙΝΑΚΑΣ ΑΡΤΟΠΟΙΕΙΟΥ ΜΕ ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗ ΦΠΑ 23%	2.069,48€
23	B7)	ΠΙΝΑΚΑΣ ΖΑΧΑΡΟΠΛΑΣΤΙΚΗΣ ΜΕ ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗ ΦΠΑ 23%	27.333,68€
24	B8)	ΠΙΝΑΚΑΣ ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΩΝ ΨΑΡΙΩΝ ΜΕ ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗ ΦΠΑ 13%	8.994,80€
25	B9)	ΠΙΝΑΚΑΣ ΚΡΕΟΠΩΛΕΙΟΥ ΜΕ ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗ ΦΠΑ 13%	35.002,32€
26	B10)	ΠΙΝΑΚΑΣ ΑΝΑΨΥΚΤΙΚΩΝ ΜΕ ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗ ΦΠΑ 23%	24.490,53€
27	B11)	ΠΙΝΑΚΑΣ ΓΑΛΑΚΤΟΣ ΜΕ ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗ ΦΠΑ 13%	5.920,30€
		Γ) ΚΕΝΤΡΟ ΔΡΑΣΤΗΡΙΟΤΗΤΑΣ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ ΠΑΙΔΙΩΝ ΚΑΙ ΝΕΩΝ	51.942,56€
28	Γ1)	ΠΙΝΑΚΑΣ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ ΜΕ ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗ ΦΠΑ 13%	10.598,27€
29	Γ2)	ΠΙΝΑΚΑΣ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ ΜΕ ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗ ΦΠΑ 23%	4.885,68€
30	Γ3)	ΠΙΝΑΚΑΣ ΑΥΓΩΝ ΜΕ ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗ ΦΠΑ 13%	474,60€
31	Γ4)	ΠΙΝΑΚΑΣ ΟΠΩΡΟΠΩΛΕΙΟΥ ΜΕ ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗ ΦΠΑ 13%	10.332,43€
32	Γ5)	ΠΙΝΑΚΑΣ ΑΡΤΟΠΟΙΕΙΟΥ & ΖΑΧΑΡΟΠΛΑΣΤΙΚΗΣ ΜΕ ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗ ΦΠΑ 13%	5.932,50€
33	Γ6)	ΠΙΝΑΚΑΣ ΑΡΤΟΠΟΙΕΙΟΥ & ΖΑΧΑΡΟΠΛΑΣΤΙΚΗΣ ΜΕ ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗ ΦΠΑ 23%	4.338,15€
34	Γ7)	ΠΙΝΑΚΑΣ ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΩΝ ΠΡΟΪΟΝΤΩΝ ΜΕ ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗ ΦΠΑ 13%	4.938,10€

35	Γ8) ΠΙΝΑΚΑΣ ΚΡΕΟΠΩΛΕΙΟΥ ΜΕ ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗ ΦΠΑ 13%	9.928,07€	
36	Γ9) ΠΙΝΑΚΑΣ ΑΝΑΨΥΚΤΙΚΑ – ΧΥΜΟΙ ΜΕ ΣΥΝΤΕΛΕΣΤΗ ΦΠΑ 23%	514,76€	
ΣΥΝΟΛΟ		928.834,58€	

5. Περίληψη των ουσιαστών όρων και στοιχείων των ως άνω όρων της διακήρυξης απεστάλη για δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) στις 03-11-2015 και δημοσιεύθηκε στις 05-11-2015 με κωδικό 2015/S 214-390927. Παράλληλα, οι αναλυτικοί όροι της διακήρυξης, όπως καταρτίστηκαν με τη με αριθ. 380/2015 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής και τα τεύχη της με αριθ. 78/2015 μελέτης δημοσιεύθηκαν στη Διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 06-11-2015, ώρα 08:52, με αριθμό συστήματος 17321, ενώ παράλληλα, αναρτήθηκαν στον ιστότοπο του Δήμου Νέας Σμύρνης. Επίσης, η με αριθ. 380/2015 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (Κ.Η.ΜΗ.ΔΗ.Σ.), την 11-11-2016 με ΑΔΑΜ: 15PROC003286721 και στο διαδικτυακό τόπο ΔΙΑΥΓΕΙΑ (ΑΔΑ: 7Η2ΛΩΚ3-ΤΔΡ). Επίσης, περίληψη των ανωτέρω όρων της διακήρυξης δημοσιεύθηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως (ΦΕΚ 595/06-11-2015), καθώς και στον εθνικό τύπο στις εφημερίδες «ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ & ΠΛΕΙΣΤΗΡΙΑΣΜΩΝ», «ΝΕΑ ΚΑΛΛΙΘΕΑ», «ΗΧΩ ΤΩΝ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ» και «ΕΠΙΚΑΙΡΑ» στις 06-11-2015 και 07-11-2015 και αναρτήθηκε στον διαδικτυακό τόπο ΔΙΑΥΓΕΙΑ (ΑΔΑ: 64ΙΞΩΚ3-ΣΘΔ).

6. Στις 18-12-2015, ήτοι τέσσερις εργάσιμες ημέρες μετά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, η αρμόδια Επιτροπή διενέργειας και αξιολόγησης διαγωνισμών, που συγκροτήθηκε με την 234/2015 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου, συνδέθηκε με τους ειδικούς κωδικούς χρηστών στην πλατφόρμα του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων και με το από την ως άνω ημερομηνία πρακτικό (1ο) ηλεκτρονικής αποσφράγισης του 1ου σταδίου (Δικαιολογητικά συμμετοχής - Τεχνικής προσφορά), διαπίστωσε ότι υπεβλήθησαν οι κάτωθι επτά (7) προσφορές:

1. ΑΜΑΝΤΑ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΙΣΑΓΩΓΙΚΗ ΚΑΙ ΕΞΑΓΩΓΙΚΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΑΚΗ ΜΕΣΙΤΙΚΗ

2. ΑΝΑΣΤΑΣΙΑΔΗΣ, ΚΡΥΣΤΑΛΛΗΣ, ΑΛΕΞΑΝΔΡΟΣ

3. ΓΑΛΑΚΤΟΚΟΜΙΚΑ ΜΑΝΔΡΕΚΑΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ

4. ΚΑΛΕΜΗΣ, ΕΥΑΓΓΕΛΟΣ, ΙΩΑΝΝΗΣ

5. ΚΙΑΜΟΣ, ΑΝΑΣΤΑΣΙΟΣ, ΙΩΑΝΝΗΣ

6. ΜΙΧΟΥ, ΖΗΝΟΒΙΑ, ΜΙΧΑΗΛ

7. ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΠΟΝΤΙΚΑΣ ΚΑΙ ΣΙΑ ΕΕ

7. Στη συνέχεια, σύμφωνα με το από 29-01-2016 πρακτικό (2ο), "Έλεγχος Δικαιολογητικών Συμμετοχής και Τεχνικών Προσφορών του 1ου σταδίου", η Επιτροπή του διαγωνισμού διαπίστωσε τα εξής:

"[...] Η προσφορά της εταιρείας ΑΜΑΝΤΑ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΙΣΑΓΩΓΙΚΗ ΚΑΙ ΕΞΑΓΩΓΙΚΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΤΡΟΦΙΜΩΝ η οποία συμμετέχει στο διαγωνισμό για τις Υποομάδες Α1α, Α1β, Α1γ, Α2α, Α2β, Α2γ, Α2δ, Α2ζ, Α2η, Α2θ, Β1, Β2, Β3, Β4, Β8, Β9, Β10, Γ1, Γ2, Γ3, Γ4, Γ7, Γ8, Γ9 ΓΙΝΕΤΑΙ ΔΕΚΤΗ [...].

Η προσφορά του κ. ΑΝΑΣΤΑΣΙΑΔΗ ΚΡΥΣΤΑΛΛΗ ο οποίος συμμετέχει στο διαγωνισμό για τις Υποομάδες Α3α, Α3β, Α3γ, Α3δ, Β11 ΔΕΝ ΓΙΝΕΤΑΙ ΔΕΚΤΗ διότι: [...] δεν είναι σύμφωνη με τις τεχνικές προδιαγραφές της υπ. αριθμ 78/2015 μελέτης. Η μελέτη αναφέρει ρητά ότι η διάρκεια ζωής του γάλακτος δεν θα είναι μεγαλύτερη των 5 ημερών και το γάλα που προσφέρει ο κ. Αναστασιάδης στη τεχνική του προσφορά αναφέρει διάρκεια ζωής 7 ημερών [...].

Η προσφορά της εταιρείας ΓΑΛΑΚΤΟΚΟΜΙΚΑ ΜΑΝΔΡΕΚΑΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ η οποία συμμετέχει στο διαγωνισμό για τις Υποομάδες Α3α, Α3β, Α3γ, Α3δ, Β11 ΓΙΝΕΤΑΙ ΔΕΚΤΗ.

[...] Η προσφορά του κ. ΕΥΑΓΓΕΛΟΥ ΚΑΛΕΜΗ ο οποίος συμμετέχει στο διαγωνισμό για τις Υποομάδες Α1α, Α1β, Α2α, Α2β, Β1, Β 2 ΔΕΝ ΓΙΝΕΤΑΙ ΔΕΚΤΗ διότι: [...] δεν είναι σύμφωνη με την υπ. αριθμ. 78/2015

διακήρυξη διότι δεν αναφέρει ως όφειλε επί ποινή αποκλεισμού σύμφωνα με το άρθρο 12 των όρων διακήρυξης το βάρος της συσκευασίας κάθε προϊόντος όπως αυτό αναφέρεται στις τεχνικές προδιαγραφές της μελέτης [...].

Η προσφορά της κας. ΖΗΝΟΒΙΑΣ ΜΙΧΟΥ η οποία συμμετέχει στο διαγωνισμό για τις Υποομάδες Α3α, Α3β, Α3γ, Α3δ ΔΕΝ ΓΙΝΕΤΑΙ ΔΕΚΤΗ διότι:

Α) δεν έχει πληρότητα και ορθότητα των δικαιολογητικών συμμετοχής που κατατέθηκαν ηλεκτρονικά, εφόσον η κα Μίχου δεν κατέθεσε την απαιτούμενη επί ποινή αποκλεισμού, σύμφωνα με τη παρ. Α4 του άρθρου 10 των όρων διακήρυξης, υπεύθυνη δήλωση, όπου θα έπρεπε να αναφέρει τους ασφαλιστικούς φορείς προς τους οποίους υποχρεούται στην καταβολή εισφορών.

Αντιθέτως η κα Μίχου κατέθεσε υπεύθυνη δήλωση σε ποιους ασφαλιστικούς φορείς δεν υποχρεούνται να καταβάλει εισφορές, γεγονός που δεν καλύπτει τις απαιτήσεις της διακήρυξης. [...]

Β) Η τεχνική προσφορά της κας ΖΗΝΟΒΙΑΣ ΜΙΧΟΥ δεν είναι σύμφωνη με τις τεχνικές προδιαγραφές της υπ. αριθμ 78/2015 μελέτης, εφόσον η μελέτη αναφέρει ρητά ότι το γάλα θα πρέπει να περιέχει λίπος 3,5% ενώ το γάλα που προσφέρει η κα Μίχου στη τεχνική της προσφορά αναφέρει λιπαρά min 3,7%. Η κα Μίχου στα δικαιολογητικά συμμετοχής δηλώνει υπεύθυνα ότι τα προσφερόμενα είδη συμμορφώνονται πλήρως με τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης χωρίς να αναφέρει ως όφειλε κάποια απόκλιση από αυτές σύμφωνα με τη Παρ. Α12 του άρθρου 10 και το άρθρο 12 των όρων διακήρυξης, αντιθέτως στη τεχνική της προσφορά αναφέρει ότι το γάλα που προσφέρει θα έχει λιπαρά min 3,7% [...]

Η προσφορά της εταιρείας ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΠΟΝΤΙΚΑΣ ΚΑΙ ΣΙΑ ΕΕ η οποία συμμετέχει στο διαγωνισμό για τις Υποομάδες Α1α, Α1β, Α1γ, Α2α, Α2β, Α2δ, Α2ζ, Α2θ, Β1, Β2, Β4, Β6, Β8, Β10, Γ1, Γ2, Γ3, Γ7, Γ9 ΓΙΝΕΤΑΙ ΔΕΚΤΗ για τις υποομάδες Α1α, Α1β, Α1γ, Α2β, Α2δ, Α2ζ Α2θ, Β2, Β4, Β6, Β8, Β10, Γ2, Γ3, Γ7, Γ9 [...].

ΔΕΝ ΓΙΝΕΤΑΙ ΔΕΚΤΗ ΓΙΑ ΤΙΣ ΟΜΑΔΕΣ Α2α, Β1, Γ1 διότι στην τεχνική της προσφορά στο είδος Τυρί για Τοστ ενώ στις τεχνικές προδιαγραφές της μελέτης ζητείται τυρί από αιγοπρόβειο γάλα, η εν λόγω εταιρεία προσφέρει τυρί ENTAM το οποίο είναι από αγελαδινό γάλα [...].

Στο σημείο αυτό η επιτροπή ολοκλήρωσε τον έλεγχο του 1ου σταδίου που αφορά των έλεγχο του φακέλου των Δικαιολογητικών συμμετοχής / Τεχνική προσφορά για τη «Προμήθεια Τροφίμων για τις ανάγκες του Δήμου και των Νομικών Προσώπων του» και γνωμοδοτεί :

Α) στην απόρριψη των προσφορών των συμμετεχόντων:

1. ΚΙΑΜΟΣ ΑΝΑΣΤΑΣΙΟΣ
2. ΑΝΑΣΤΑΣΙΑΔΗΣ ΚΡΥΣΤΑΛΛΗΣ
3. ΕΥΑΓΓΕΛΟΣ ΚΑΛΕΜΗΣ
4. ΜΙΧΟΥ ΖΗΝΟΒΙΑ
5. ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΠΟΝΤΙΚΑΣ ΚΑΙ ΣΙΑ ΕΕ για τις υποομάδες Α2α, Β1, και Γ1

Για τους λόγους που προαναφέρθηκαν.

Β) Στη κήρυξη του διαγωνισμού ως άγονου εφόσον δεν κατατέθηκε καμία προσφορά για τις υποομάδες :

Α2ε) ΠΙΝΑΚΑΣ ΑΡΤΟΠΟΙΕΙΟΥ – ΖΑΧΑΡΟΠΛΑΣΤΕΙΟΥ (ΜΕ ΦΠΑ 13%) ΓΙΑ ΤΟ ΚΟΙΝΩΝΙΚΟ ΣΥΣΤΙΤΙΟ Προϋπολογισμού χωρίς ΦΠΑ: 7.200€

Β5) ΠΙΝΑΚΑΣ ΑΡΤΟΠΟΙΕΙΟΥ (ΜΕ ΦΠΑ 13%) ΚΕΝΤΡΟΥ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ ΚΑΙ ΑΛΛΗΛΕΓΓΥΗΣ ΔΗΜΟΥ ΝΕΑΣ ΣΜΥΡΝΗΣ Ν.Π.Δ.Δ.

Προϋπολογισμού χωρίς ΦΠΑ: 9.600€

Β7) ΠΙΝΑΚΑΣ ΖΑΧΑΡΟΠΛΑΣΤΙΚΗΣ (ΜΕ ΦΠΑ 23%) ΚΕΝΤΡΟΥ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ ΚΑΙ ΑΛΛΗΛΕΓΓΥΗΣ ΔΗΜΟΥ ΝΕΑΣ ΣΜΥΡΝΗΣ Ν.Π.Δ.Δ.

Προϋπολογισμού χωρίς ΦΠΑ: 22.222,50€

Γ5) ΠΙΝΑΚΑΣ ΑΡΤΟΠΟΙΕΙΟΥ & ΖΑΧΑΡΟΠΛΑΣΤΙΚΗΣ (ΜΕ ΦΠΑ 13%) ΚΕΝΤΡΟΥ ΔΡΑΣΤΗΡΙΟΤΗΤΑΣ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ ΠΑΙΔΩΝ ΚΑΙ ΝΕΩΝ – ΕΘΝΙΚΗ ΣΤΕΓΗ Ν.Π.Δ.Δ.

Προϋπολογισμού χωρίς ΦΠΑ: 5.250,00€

Γ6) ΠΙΝΑΚΑΣ ΕΙΔΩΝ ΑΡΤΟΠΟΙΕΙΟΥ & ΖΑΧΑΡΟΠΛΑΣΤΙΚΗΣ (ΜΕ ΦΠΑ 23%) ΚΕΝΤΡΟΥ ΔΡΑΣΤΗΡΙΟΤΗΤΑΣ

Προϋπολογισμού χωρίς ΦΠΑ: 3.526,95€ [...]”.

8. Ακολούθως, την 02-02-2016 κατατέθηκε η από 01-02-2016 ένσταση κατά του Πρακτικού 2 από την υποψήφια ΖΗΝΟΒΙΑ ΜΙΧΟΥ, η οποία αποκλείσθηκε κατά τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής και την εξέταση της τεχνικής προσφοράς, σύμφωνα με την οποία, η ενδιαφερόμενη επικαλείται ως αιτία για την μη κατάθεση υπεύθυνης δήλωσης όπου να αναφέρονται οι ασφαλιστικοί φορείς προς τους οποίους υποχρεούται να καταβάλει εισφορές, το γεγονός ότι δεν υποχρεούται να καταβάλει εισφορές σε κανένα φορέα, ενώ ως προς τη μη συμμόρφωση με τις τεχνικές προδιαγραφές του είδους (προσφορά γάλακτος με λιπαρά 3,7% αντί του 3,5% που απαιτείται από τη σχετική διακήρυξη), υποστηρίζει ότι το προσφερόμενο προϊόν είναι ποιοτικά ανώτερο από το ζητούμενο.

Εν συνεχεία, σύμφωνα με τη με αρ. 54/2016 απόφασή της, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Νέας Σμύρνης (απόσπασμα Πρακτικού της 4/2016 Συνεδρίασης και ΑΔΑ: ΩΒΛΖΩΚ3-61Φ), έχοντας υπόψη το με αριθ. 2 πρακτικό της Επιτροπής διαγωνισμού, καθώς και την από 29-01-2016 γνωμοδότηση επί των ενστάσεων, σύμφωνα με την οποία η αρμόδια Επιτροπή απέρριψε στο σύνολό της την προαναφερόμενη ένσταση, απεφάνθη ως εξής:

“α) Κατακυρώνει το υπαρ. 2/29-1-2016 συνημμένο πρακτικό καθώς και την από 29-1-2016 συνημμένη γνωμοδότηση της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης Διαγωνισμών Προμηθειών που αφορά την «Προμήθεια Τροφίμων για τις ανάγκες του Δήμου και των ΝΠΔΔ αυτού» αρ. μελ. 78/2015 και:

β) απορρίπτει την από 1-2-2016 συνημμένη ένσταση της κ. Ζηνοβίας Μίχου, ως αβάσιμη

γ) Κηρύσσει άγονο τον εν λόγω διαγωνισμό για τις υποομάδες: Α2ε) [...], Β5) [...], Β7) [...], Γ5) [...], Γ6) [...]

δ) Διατάσσει τη συνέχιση του διαγωνισμού για τις υπόλοιπες υποομάδες”.

9. Ακολούθως, σύμφωνα με το από 15-02-2016 πρακτικό (3ο), “Ηλεκτρονικής Αποσφράγισης του 2ου σταδίου (Οικονομικές Προσφορές)”, η Επιτροπή του διαγωνισμού προχώρησε στην αποσφράγιση των υποφακέλων των οικονομικών προσφορών των τριών (3) υποψηφίων των οποίων οι προσφορές έγιναν δεκτές κατά το 1ο στάδιο του διαγωνισμού σύμφωνα με το ως άνω (2ο) πρακτικό.

Στη συνέχεια, η αρμόδια Επιτροπή, συνέταξε το από 15-2-2016 πρακτικό (4ο) “Αξιολόγησης Οικονομικών Προσφορών”, σύμφωνα με το οποίο διαπίστωσε, κατόπιν ελέγχου των τριών (3) προσφορών που δεν απερίφθησαν κατά το προηγούμενο στάδιο της διαδικασίας, ότι οι εν λόγω προσφορές συμφωνούν με τις προδιαγραφές της με αριθ. 78/2015 μελέτης, ενώ επίσης: “[...] διαπίστωσε ότι δεν κατατέθηκε καμία προσφορά για την υποομάδα Α2στ. ΠΙΝΑΚΑΣ ΑΡΤΟΠΟΙΕΙΟ – ΖΑΧΑΡΟΠΛΑΣΤΕΙΟ ΜΕ ΦΠΑ 23% προϋπολογισμού 2.968,00 χωρίς ΦΠΑ, η οποία εκ παραδρομής δεν συμπεριλήφθηκε στο πρακτικό Νο2, και κηρύσσει άγονο το διαγωνισμό για την εν λόγω υποομάδα”.

Εν συνεχεία, σύμφωνα με την από 15-2-2016 γνωμοδότησή της, η Επιτροπή του διαγωνισμού εισηγήθηκε στην Οικονομική Επιτροπή ως εξής:

Υπέρ της προσφοράς της εταιρείας ΑΜΑΝΤΑ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΙΣΑΓΩΓΙΚΗ ΚΑΙ ΕΞΑΓΩΓΙΚΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΑΚΗ ΜΕΣΙΤΙΚΗ για τις ομάδες: Α2α, Α2γ, Α2η, Β1, Β3, Β9, Β10, Γ1, Γ4 και Γ8.

Υπέρ της προσφοράς της εταιρείας ΓΑΛΑΚΤΟΚΟΜΙΚΑ ΜΑΝΔΡΕΚΑΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ για τις ομάδες: Α3α, Α3β, Α3γ, Α3δ και Β11.

Υπέρ της προσφοράς της εταιρείας: ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΠΟΝΤΙΚΑΣ ΚΑΙ ΣΙΑ ΕΕ για τις ομάδες: Α1α, Α1β, Α1γ, Α2β, Α2ζ, Α2θ, Β2, Β4, Β6, Β8, Γ2, Γ3, Γ7 και Γ9.

Για την κατακύρωση της υποομάδα Α2δ θα πρέπει να διενεργηθεί κλήρωση μεταξύ της εταιρείας ΑΜΑΝΤΑ Α.Ε. και της εταιρείας ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΠΟΝΤΙΚΑΣ ΚΑΙ ΣΙΑ ΕΕ εφόσον έχουν προσφέρει το ίδιο ποσοστό έκπτωσης.

Τέλος, η Επιτροπή του διαγωνισμού βάσει του πρακτικού 2 και 4 κήρυξε άγονο το διαγωνισμό εφόσον δεν κατατέθηκε καμία προσφορά για τις ομάδες: Α2ε , Α2στ, Β5, Β7, Γ5 και Γ6.

10. Ακολούθως, σύμφωνα με τη με αρ. 73/2016 απόφασή της, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Νέας Σμύρνης (απόσπασμα Πρακτικού της 5/2016 Συνεδρίασης και ΑΔΑ: 7Γ1ΗΩΚ3-ΔΛ6):

Α. Ενέκρινε τα με αριθ. 3 και 4 πρακτικά της Επιτροπής διαγωνισμού και την από 15-02-2016 γνωμοδότηση και κήρυξε μειοδότες τις ανωτέρω εταιρίες ως προς τις ομάδες ειδών σύμφωνα με τα αναφερόμενα σε αυτά.

Β. Κήρυξε άγονο τον διαγωνισμό ως προς τις κάτωθι ομάδες για τις οποίες, σύμφωνα με τα πρακτικά 2 και 4 της αρμόδιας Επιτροπής, δεν κατατέθηκε καμία προσφορά, ήτοι:

Α2ε) ΠΙΝΑΚΑΣ ΑΡΤΟΠΟΙΕΙΟΥ – ΖΑΧΑΡΟΠΛΑΣΤΕΙΟΥ (ΜΕ ΦΠΑ 13%) ΓΙΑ ΤΟ ΚΟΙΝΩΝΙΚΟ ΣΥΣΣΙΤΙΟ

Προϋπολογισμού χωρίς ΦΠΑ:7.200€

Α2στ) ΠΙΝΑΚΑΣ ΑΡΤΟΠΟΙΕΙΟΥ – ΖΑΧΑΡΟΠΛΑΣΤΕΙΟΥ (ΜΕ ΦΠΑ 23%) ΓΙΑ ΤΟ ΚΟΙΝΩΝΙΚΟ ΣΥΣΣΙΤΙΟ

Προϋπολογισμού χωρίς ΦΠΑ:2.968€

Β5) ΠΙΝΑΚΑΣ ΑΡΤΟΠΟΙΕΙΟΥ (ΜΕ ΦΠΑ 13%) «ΚΕΝΤΡΟΥ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ ΚΑΙ ΑΛΛΗΛΕΓΓΥΗΣ ΔΗΜΟΥ ΝΕΑΣ ΣΜΥΡΝΗΣ» Ν.Π.Δ.Δ.

Προϋπολογισμού χωρίς ΦΠΑ:9.600€

Β7) ΠΙΝΑΚΑΣ ΖΑΧΑΡΟΠΛΑΣΤΙΚΗΣ (ΜΕ ΦΠΑ 23%) «ΚΕΝΤΡΟΥ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ ΚΑΙ ΑΛΛΗΛΕΓΓΥΗΣ ΔΗΜΟΥ ΝΕΑΣ ΣΜΥΡΝΗΣ» Ν.Π.Δ.Δ.

Προϋπολογισμού χωρίς ΦΠΑ:22.222,50€

Γ5) ΠΙΝΑΚΑΣ ΑΡΤΟΠΟΙΕΙΟΥ & ΖΑΧΑΡΟΠΛΑΣΤΙΚΗΣ (ΜΕ ΦΠΑ 13%) «ΚΕΝΤΡΟΥ ΔΡΑΣΤΗΡΙΟΤΗΤΑΣ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ ΠΑΙΔΩΝ ΚΑΙ ΝΕΩΝ – ΕΘΝΙΚΗ ΣΤΕΓΗ» Ν.Π.Δ.Δ.

Προϋπολογισμού χωρίς ΦΠΑ:5.250,00€

Γ6) ΠΙΝΑΚΑΣ ΕΙΔΩΝ ΑΡΤΟΠΟΙΕΙΟΥ & ΖΑΧΑΡΟΠΛΑΣΤΙΚΗΣ (ΜΕ ΦΠΑ 23%) «ΚΕΝΤΡΟΥ ΔΡΑΣΤΗΡΙΟΤΗΤΑΣ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ ΠΑΙΔΩΝ ΚΑΙ ΝΕΩΝ – ΕΘΝΙΚΗ ΣΤΕΓΗ» Ν.Π.Δ.Δ.

Προϋπολογισμού χωρίς ΦΠΑ:3.526,95€

Ως προς τις ανωτέρω ομάδες ειδών εισηγήθηκε στο Δημοτικό Συμβούλιο να ακολουθήσει τη διαδικασία ανάθεσης μέσω διαπραγμάτευσης σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 1α του αρ. 25 του πδ 60/07.

11. Τέλος, με το με αριθ. πρωτ. 9400/17-03-2016 έγγραφο του Δημάρχου Νέας Σμύρνης, βεβαιώνεται ότι: *“[...] για το διαγωνισμό που αφορά την “Προμήθεια τροφίμων για τις ανάγκες του Δήμου και των Νομικών προσώπων του” με αρ. μελ. 78/2015 δεν εκκρεμούν περαιτέρω ενστάσεις, κατά της διακήρυξης του διαγωνισμού ή της νομιμότητας διενέργειάς του όπως επίσης δεν εκκρεμούν ενστάσεις, προσφυγές και ένδικα εν γένει μέσα και βοηθήματα κατά της απόφασης κατακύρωσης του εν λόγω διαγωνισμού”.*

12. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος, με το με αρ. πρωτ. 6718/25-02-2016 αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., που παρελήφθη από την Αρχή στις 25-02-2016 (αρ. πρωτ. εισερχ. 967), όπως αυτό συμπληρώθηκε, κατόπιν σχετικού αιτήματος της Αρχής, με το αριθμ. πρωτ. 9400/17-03-2016 όμοιο έγγραφο (αριθμ. πρωτ. εισερχ. 1322/17-03-2016) και τα συνημμένα σε αυτά έγγραφα, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης, 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 με αντικείμενο την προμήθεια ειδών αρτοποιείου και ζαχαροπλαστείου για τις ανάγκες του Δήμου και των νομικών προσώπων του, συνολικού προϋπολογισμού 50.767,45€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. για ένα (1) έτος.

II. Νομικό πλαίσιο

13. Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προβλέπεται ότι: *«[...] 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 εμπíπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των ανωτέρω προεδρικών*

διαταγμάτων. [...]».

14. Οι διατάξεις του άρθρου 209 παρ. 1 του ν. 3463/2006 «Κύρωση του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων» (Α' 114) ορίζουν ότι: «1. Οι προμήθειες των Δήμων, των Κοινοτήτων, των πάσης φύσεως Συνδέσμων τους, των νομικών τους προσώπων δημοσίου δικαίου και των ιδρυμάτων τους 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 του π.δ. 370/1995 (ΦΕΚ 199 Α'), όπως αυτές έχουν τροποποιηθεί από το π.δ. 105/2000 (ΦΕΚ 100 Α') και των αντίστοιχων του π.δ. 57/2000 (ΦΕΚ 45 Α')».

15. Στις διατάξεις του άρθρου 3 παρ. 2 και 3γ και 23 παρ. 1 της υπ' αριθμ. 11389/1993 υπουργικής απόφασης με τίτλο «Ενιαίος κανονισμός προμηθειών οργανισμών τοπικής αυτοδιοίκησης» (Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α.) (Β' 185) προβλέπονται τα ακόλουθα: «Άρθρο 3. [...] 2. Οι όροι της διακήρυξης κάθε διαγωνισμού πρέπει να είναι σαφείς και πλήρεις. 3. [...] 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 ανοιχτό 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. [...]. Άρθρο 23. 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. [...]».

16. 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...».

17. Στα άρθρα 134 (ΕΘΝΙΚΟ ΣΥΣΤΗΜΑ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΩΝ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ) και 136 (Υποχρέωση χρήσης ΕΣΗΔΗΣ) του Ν.4281/14 (ΦΕΚ 160 Α/08082014): «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. [...]».

18. 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.).

19. Περαιτέρω, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 3 του π.δ. 60/2007 «Προσαρμογή της Ελληνικής Νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ “περί συντονισμού των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών”, όπως τροποποιήθηκε με την Οδηγία 2005/51/ΕΚ της Επιτροπής και την Οδηγία 2005/75/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 16^{ης} Νοεμβρίου 2005» (Α' 64) ορίζεται ότι: «Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις ενεργώντας με διαφάνεια».

20. Οι διατάξεις του άρθρου 6 παρ. 1 του π.δ. 60/2007 προβλέπουν ότι:

«1. 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) 137.000,00 ευρώ για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών, εκτός αυτών που καλύπτονται από την περίπτωση β) στοιχείο iii), που συνάπτονται από τις αναθέτουσες αρχές οι οποίες είναι κεντρικές κυβερνητικές αρχές του Παραρτήματος IV. [...]

β) 211.000 ευρώ, προκειμένου για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που συνάπτονται είτε i) από αναθέτουσες αρχές άλλες από εκείνες που αναφέρονται στο Παράρτημα IV, είτε ii) από τις αναθέτουσες αρχές που αναφέρονται στο Παράρτημα IV και οι οποίες δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, όταν οι συμβάσεις αφορούν προϊόντα τα οποία δεν καλύπτει το Παράρτημα V, είτε iii) από οποιαδήποτε αναθέτουσα αρχή και έχουν ως αντικείμενο υπηρεσίες της κατηγορίας 8 του Παραρτήματος II Α, υπηρεσίες τηλεπικοινωνιών της κατηγορίας 5 των οποίων οι θέσεις στο CPV είναι αντίστοιχες με τους αριθμούς αναφοράς CPC 7524, 7525 και 7526, ή/και υπηρεσίες που αναφέρονται στο Παράρτημα II Β. ...».

Σημειώνεται ότι σύμφωνα με το άρθρο 1 του Κανονισμού (ΕΕ) αριθ. 2015/2342 της Επιτροπής της 15^{ης} Δεκεμβρίου 2015 «για την τροποποίηση της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, όσον αφορά στα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων», τα ως άνω ποσά αναπροσαρμόστηκαν στις 135.000 ευρώ και 209.000 ευρώ, αντίστοιχα.

21. Στη διάταξη του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α του π.δ. 60/2007 ορίζεται 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 αίτημά της, [...]».

22. Οι διατάξεις του άρθρου 30 παρ. 1 και 5 του π.δ. 60/2007 ορίζουν 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 [...]».

III. Νομική Εκτίμηση

23. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Νέας Σμύρνης 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 συνολικού προϋπολογισμού 50.767,45€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. για ένα (1) έτος, ως αποτέλεσμα προηγηθέντος διαγωνισμού συνολικού ενδεικτικού προϋπολογισμού 928.834,58€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των νομικών προσώπων του, στο πλαίσιο του οποίου για ορισμένα τμήματα των υπό προμήθεια ειδών δεν υπεβλήθησαν προσφορές, προκύπτει ότι συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή γνώμης.

24. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση, έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007) (βλ. σχετικώς ΔΕΕ, απόφαση της 8ης Απριλίου 2008, C 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56). Συναφώς επισημαίνεται ότι οι ανωτέρω διατάξεις στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από τη βασική ρύθμιση, ήτοι από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζομένων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συσταλτικής ερμηνείας. Συγκεκριμένα, προκειμένου η Οδηγία 2004/18/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). Εξάλλου, το βάρος αποδείξεως περί του ότι συντρέχουν όντως οι έκτακτες περιστάσεις που δικαιολογούν την απόκλιση το φέρει ο προτιθέμενος να κάνει χρήση των διατάξεων αυτών (βλ. υπό το πνεύμα αυτό ΔΕΕ, αποφάσεις της 10^{ης} Μαρτίου 1987, C-199/85, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1987, σ. 1039, σκέψη 14, 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, της 10^{ης} Απριλίου 2003, C-20/01 και C-28/01, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 2003, I-360, σκέψη 58, της 14^{ης} Σεπτεμβρίου 2004, C-385/02, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2004, σ. I-8121, σκέψη 19, της 14^{ης} Οκτωβρίου 2004, C-340/02, Επιτροπή κατά Γαλλίας, Συλλ. 2004, I-9845, σκέψη 38, και της 2^{ης} Ιουνίου 2005, C-394/02, Επιτροπή κατά Ελλάδας, Συλλ. 2005, I-4713, σκέψη 33).

25. Ειδικότερα, η εφαρμογή του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α του π.δ. 60/2007, στην 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.

Μάλιστα, όπως παγίως έχει κριθεί, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή της περ. α της παρ. 1 του άρθρου 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 (ΕΣ-Πράξη 215/2012-Ζ'Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 466/2011, 1249/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

β) Να μην έχει υποβληθεί, κατά την υπό σημείο α) ανωτέρω νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές να μην κρίνεται κατάλληλη ή να μην υπάρχει κανείς υποψήφιος.

γ) Να μην τροποποιούνται ουσιαδώς 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.

26. Εν προκειμένω, από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης και αξιολογώντας τη συνδρομή των προϋποθέσεων εφαρμογής των ανωτέρω διατάξεων, προκύπτουν τα ακόλουθα:

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

Ο Δήμος Νέας Σμύρνης προκήρυξε ηλεκτρονικό ανοικτό διεθνή διαγωνισμό για την προμήθεια τροφίμων για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των νομικών προσώπων του, για το έτος 2016, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 928.834,58€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., σε 36 τμήματα ανά κατηγορία ειδών και φορέα, στο πλαίσιο του οποίου για τα τμήματα Α2ε, Α2στ, Β5, Β7, Γ5 και Γ6 των ειδών αρτοποιείου-ζαχαροπλαστικής δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

Από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι στον εν λόγω διαγωνισμό τηρήθηκαν οι απαιτούμενες διατυπώσεις δημοσιότητας και δεν διαπιστώθηκαν ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες στους όρους της διακήρυξης, που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στο διαγωνισμό.

Επίσης, όπως βεβαιώνεται στο με αριθ. πρωτ. 9400/17-03-2016 έγγραφο του Δημάρχου Νέας Σμύρνης, *“δεν εκκρεμούν περαιτέρω ενστάσεις, κατά της διακήρυξης του διαγωνισμού ή της νομιμότητας διενέργειάς του όπως επίσης δεν εκκρεμούν ενστάσεις, προσφυγές και ένδικα εν γένει μέσα και βοηθήματα κατά της απόφασης κατακύρωσης του εν λόγω διαγωνισμού”*.

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

Σύμφωνα με το από 29-01-2016 πρακτικό (2ο) *“Έλεγχος Δικαιολογητικών Συμμετοχής και Τεχνικών Προσφορών του 1ου σταδίου”*, το από 15-2-2016 πρακτικό (4ο) *“Αξιολόγησης Οικονομικών Προσφορών”* και την από 15-2-2016 γνωμοδότηση της Επιτροπής διενέργειας διαγωνισμού, καθώς και τις υπ' αριθ. 54/2016 και 73/2016 αποφάσεις της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Νέας Σμύρνης (Ιστορικό υπό 7, 8, 9 και 10), στον διενεργηθέντα ηλεκτρονικό ανοικτό διεθνή διαγωνισμό δεν υπεβλήθη καμία προσφορά ως προς τα τμήματα Α2ε, Α2στ, Β5, Β7, Γ5 και Γ6 και συνεπώς ο διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος ως προς αυτά.

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

Στο προσκομισθέν στην Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Νέας Σμύρνης, ρητώς αναφέρεται ότι η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, εγκρίνεται χωρίς να τροποποιηθούν οι αρχικοί όροι της σύμβασης (οι οποίοι έχουν καθορισθεί με την υπ' αριθμ. 380/2015 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής και την με αριθ. 78/2015 μελέτη του Τμήματος Κοινωνικής Πολιτικής του Δήμου).

27. Εν όψει των ανωτέρω εκτεθέντων, διαπιστώνεται ότι συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, καθώς προκύπτει η συνδρομή λόγου και προϋπόθεσης για την υιοθέτηση της εξαιρετικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης για την προμήθεια ειδών αρτοποιείου και ζαχαροπλαστικού του εν μέρει άγονου προηγηθέντος διαγωνισμού, χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων της αρχικής διακήρυξης.

28. Περαιτέρω, στην προκειμένη περίπτωση για τη βελτίωση των διαδικασιών της αναθέτουσας αρχής, επισημαίνεται η ιδιαίτερη επιμέλεια που οφείλει να επιδεικνύει η αναθέτουσα αρχή ως προς την ορθή κατάρτιση των όρων της διακήρυξης του διαγωνισμού. Ειδικότερα:

(i) Σύμφωνα με το άρθρο 10ο *“Δικαιολογητικά Συμμετοχής”* των όρων της διακήρυξης ορίζονται τα εξής:

*“Οι προσφέροντες υποβάλλουν ηλεκτρονικά μαζί με την προσφορά τους, εγκαίρως και προσηκόντως, **ΕΠΙ ΠΟΙΝΗ ΑΠΟΚΛΕΙΣΜΟΥ**, τα εξής δικαιολογητικά [...]:*

18. Για την απόδειξη της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας των προμηθευτών, πρέπει επί ποινή αποκλεισμού να υποβληθούν ένα ή περισσότερα από τα ακόλουθα στοιχεία (άρθρο 45 του Π.Δ. 60/2007):

α) Κατάλληλες τραπεζικές βεβαιώσεις ή πιστοποιητικό ασφαλιστικής κάλυψης επαγγελματικών κινδύνων.
β) Ισολογισμούς ή αποσπάσματα ισολογισμών, στην περίπτωση που η δημοσίευση των ισολογισμών απαιτείται από τη νομοθεσία της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο οικονομικός φορέας. Εάν η επιχείρηση λειτουργεί για μικρότερο χρονικό διάστημα ή ασκεί επιχειρηματική δραστηριότητα σχετική με το υπό προμήθεια υλικό για λιγότερα από τρία έτη, υποβάλλει τους ισολογισμούς που έχουν εκδοθεί και τις δηλώσεις κύκλου εργασιών που αφορούν στο διάστημα αυτό

γ) Δήλωση περί του συνολικού ύψους του κύκλου εργασιών και, ενδεχομένως, του κύκλου εργασιών στον τομέα δραστηριοτήτων που αποτελεί το αντικείμενο της σύμβασης, για τις τρεις (3) τελευταίες οικονομικές χρήσεις κατ' ανώτατο όριο, σε συνάρτηση προς την ημερομηνία δημιουργίας του οικονομικού φορέα ή την έναρξη των δραστηριοτήτων του, εφόσον είναι διαθέσιμες οι πληροφορίες για τον εν λόγω κύκλο εργασιών.

Αν εξαιτίας σοβαρού λόγου ο προμηθευτής αδυνατεί να προσκομίσει ένα από τα ανωτέρω στοιχεία, μπορεί να αποδείξει την οικονομική και χρηματοοικονομική του επάρκεια με οποιοδήποτε άλλο στοιχείο, που κρίνεται αιτιολογημένα ως πρόσφορο από την αναθέτουσα αρχή.

Σε περίπτωση κοινοπραξίας προμηθευτών η απαιτούμενη από το παρόν άρθρο επάρκεια αρκεί να συντρέχει σε ένα από τα μέλη της.

19. Για την απόδειξη των τεχνικών και επαγγελματικών ικανοτήτων των προμηθευτών, πρέπει επί ποινή αποκλεισμού να υποβληθούν ένα ή περισσότερα από τα ακόλουθα στοιχεία (άρθρο 46 του Π.Δ. 60/2007):

α) Κατάλογος των κυριότερων παραδόσεων που πραγματοποιήθηκαν κατά τα τρία τελευταία έτη, με αναφορά του παραλήπτη (του δημοσίου ή του ιδιωτικού τομέα), της ποσότητας, της αξίας και της ημερομηνίας παράδοσης. Οι παραδόσεις αποδεικνύονται, εάν μεν ο αποδέκτης είναι δημόσια αρχή, με σχετικά έγγραφα της αρμόδιας υπηρεσίας, εάν δε ο αποδέκτης είναι ιδιωτικός φορέας, με επίσημα παραστατικά πώλησης ή, αν δεν υπάρχουν παραστατικά, με βεβαίωση του αγοραστή ή, αν αυτό δεν είναι δυνατό, με απλή δήλωση του προμηθευτή.

β) Περιγραφή του τεχνικού εξοπλισμού της επιχείρησης και των μέσων ποιοτικού ελέγχου των προϊόντων που παράγει.

γ) Κατάσταση προσωπικού κατά ειδικότητα θεωρημένη από αρμόδια αρχή

Σε περίπτωση κοινοπραξίας προμηθευτών η απαιτούμενη από το παρόν άρθρο επάρκεια αρκεί να συντρέχει σε ένα από τα μέλη της”.

Οι ως άνω όροι περί υποχρέωσης των υποψήφιων αναδόχων να περιλάβουν στις προσφορές τους ένα ή περισσότερα στοιχεία βάσει των οποίων θα αποδεικνύεται αφενός μεν η χρηματοοικονομική τους ικανότητα και αφετέρου δε η τεχνική τους ικανότητα, πάσχουν ασάφειας και αοριστίας υπό την έννοια ότι δεν προκύπτει με βεβαιότητα και ασφάλεια το συγκεκριμένο κριτήριο βάσει του οποίου θα αξιολογηθεί εάν ο υποψήφιος πληροί ένα ελάχιστο επίπεδο επάρκειας ή όχι (και άρα δεν μπορεί εν τέλει να αποτιμηθεί η χρηματοοικονομική και η τεχνική ικανότητα των υποψηφίων, έστω ως προϋπόθεση συμμετοχής). Συγκεκριμένα, στις προϋποθέσεις απόδειξης χρηματοοικονομικής επάρκειας εντάσσεται μια γενικόλογη αναφορά σε σχέση με το συνολικό ύψος του κύκλου εργασιών και, ενδεχομένως, του κύκλου εργασιών στον τομέα δραστηριοτήτων που αποτελεί το αντικείμενο της σύμβασης κατά τη διάρκεια των τριών (3) τελευταίων οικονομικών χρήσεων κατ' ανώτατο όριο, χωρίς να προβλέπονται κάποια ελάχιστα αριθμητικά όρια βάσει των οποίων θα μπορούσε να αξιολογηθεί με σχετική ασφάλεια ο υποψήφιος προσφέρων ως χρηματοοικονομικά επαρκής. Αντίστοιχη ασάφεια υφίσταται και στην θεμελίωση της τεχνικής επάρκειας, καθώς ούτε εκεί προβλέπονται ελάχιστα αριθμητικά όρια (σχετική η Κατευθυντήρια Οδηγία 13 της Αρχής με ΑΔΑ: ΩΒΥ70ΞΤΒ-ΤΛ7).

(ii) Επίσης, επισημαίνεται ότι ο περιορισμός του χρονικού διαστήματος της περιόδου οριστικής υποβολής προσφορών στην εφαρμογή ηλεκτρονικού 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 παραλαβής προσφορών, εν προκειμένω μεταξύ της 7^{ης} και της 14^{ης} Δεκεμβρίου 2015, 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.

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. ομόφωνα αποφασίζει:

Την παροχή σύμφωνης γνώμης, επί του αιτήματος του Δήμου Νέας Σμύρνης, 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 χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, κατά τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α του π.δ. 60/2007, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας ειδών αρτοποιείου και ζαχαροπλαστείου για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των νομικών προσώπων του, συνολικού προϋπολογισμού 50.767,45€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. για ένα (1) έτος, ως προς τα οποία ο προηγηθείς ηλεκτρονικός διαγωνισμός απέβη άγονος 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, 8 Απριλίου 2016

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Η Αντιπρόεδρος

Μπουσουλέγκα Χριστίνα