



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ  
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**ΑΠΟΦΑΣΗ  
84/2016**

(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 1<sup>η</sup> Απριλίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαέξι (2016) ημέρα Τετάρτη και ώρα 11:30 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 της Αντιπροέδρου 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  
Σταθακόπουλος 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. και η Προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων Χριστίνα Καζιρή, οι οποίες αποχώρησαν 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 Πετρούπολης να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007, για την ανάθεση προμήθειας τροφίμων για τα τμήματα (5) [είδη αρτοποιείου], (9) [αναψυκτικά, ποτά κ.λπ. για τα κυλικεία της ΔΗ.Κ.Ε.ΠΕ.], (10) [σνακ για τα κυλικεία της ΔΗ.Κ.Ε.ΠΕ.], (11) [υλικά για ζεστά και κρύα ροφήματα για τα κυλικεία της ΔΗ.Κ.Ε.ΠΕ.], (12) [παγωτά για τα κυλικεία της ΔΗ.Κ.Ε.ΠΕ.], (13) [συσκευασμένα είδη διατροφής για τα κυλικεία της ΔΗ.Κ.Ε.ΠΕ.] και (15) [είδη παντοπωλείου για τα κυλικεία της ΔΗ.Κ.Ε.ΠΕ.], συνολικού προϋπολογισμού 116.581,29€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, σε συνέχεια ηλεκτρονικού διεθνούς ανοικτού διαγωνισμού, με αντικείμενο την προμήθεια τροφίμων για τις ανάγκες των Παιδικών Σταθμών, των ΚΑΠΗ, για το γάλα των εργαζομένων και ειδών διατροφής για τις ανάγκες της ΔΗ.Κ.Ε.ΠΕ, διάρκειας ενός έτους, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 287.105,19€ μη

συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, σε συνέχεια προηγηθέντος ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς μειοδοτικού διαγωνισμού.

Με το με αριθ. πρωτ. 6417/11.05.2016 αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή) που παρελήφθη από την Αρχή στις 11.05.2016 (αριθ. πρωτ. εισερχ. 2245) και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα, ο Δήμος Πετρούπολης 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 χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, σε συνέχεια διενεργηθέντος άγονου διαγωνισμού για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας τροφίμων για τις ανάγκες των Παιδικών Σταθμών, των ΚΑΠΗ, για το γάλα των εργαζομένων και ειδών διατροφής της ΔΗ.Κ.Ε.ΠΕ., προϋπολογισθείσας δαπάνης 116.581,29€ (μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ), ήτοι 139.049,14€ (συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13% & 23%), με επίκληση της διάταξης 25 περ. 1 υποπερ. α' του π.δ. 60/2007.

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

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

**1.** Με την υπ' αριθ. 20/2016 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Πετρούπολης αποφασίστηκε η έγκριση των τεχνικών προδιαγραφών (αριθ. μελέτης 3/2016 της Δ/σης Οικονομικών Υπηρεσιών-Τμήμα Προμηθειών) καθώς και η έγκριση των όρων της διακήρυξης του διαγωνισμού που αφορά στην «Προμήθεια τροφίμων 2016», προϋπολογισμού 335.057,57€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

**2.** Ακολούθως, με τη με αριθ. πρωτ. 2057/12.02.2016 διακήρυξη, ο Δήμος Πετρούπολης προκήρυξε τη διενέργεια ανοικτού ηλεκτρονικού διεθνούς διαγωνισμού για την προμήθεια τροφίμων για τις ανάγκες των Παιδικών Σταθμών, των ΚΑΠΗ, για το γάλα των εργαζομένων και ειδών διατροφής της ΔΗ.Κ.Ε.ΠΕ., όπως αυτές προδιαγράφονται στη μελέτη 3/2016 της Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών του Δήμου Πετρούπολης, μέσω σύναψης σύμβασης διάρκειας ενός έτους, συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας 335.057,57€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

**2.1.** Σύμφωνα με την υπ' αριθ. 3/2016 Μελέτη, ο ενδεικτικός προϋπολογισμός αφορά στην προμήθεια διαφόρων τροφίμων, με την οποία θα καλυφθούν οι ανάγκες των Παιδικών και Βρεφονηπιακών Σταθμών, του ΚΑΠΗ και των δικαιούχων γάλακτος εργαζομένων του Δήμου Πετρούπολης και οι ανάγκες της ΔΗ.Κ.Ε.ΠΕ., ως κάτωθι:

ΟΜΑΔΑ 1: Προμήθεια ειδών παντοπωλείου για τη σίτιση των παιδιών των Παιδικών και Βρεφονηπιακών Σταθμών ποσού έως 54.076,40€ με το ΦΠΑ

ΟΜΑΔΑ 2: Προμήθεια ειδών οπωροπωλείου για τη σίτιση των παιδιών των Παιδικών και Βρεφονηπιακών Σταθμών ποσού έως 24.025,98€ με το ΦΠΑ

ΟΜΑΔΑ 3: Προμήθεια ειδών κρεοπωλείου για τη σίτιση των παιδιών των Παιδικών και Βρεφονηπιακών Σταθμών ποσού έως 19.119,60€ με το ΦΠΑ

ΟΜΑΔΑ 4: Προμήθεια ειδών ιχθυοπωλείου (κατεψυγμένα) για τη σίτιση των παιδιών των Παιδικών και Βρεφονηπιακών Σταθμών ποσού έως 5.012,68€ με το ΦΠΑ

ΟΜΑΔΑ 5: Προμήθεια ειδών αρτοποιείου για τη σίτιση των παιδιών των Παιδικών και Βρεφονηπιακών Σταθμών ποσού έως 25.049,70€ με το ΦΠΑ

ΟΜΑΔΑ 6: Προμήθεια γάλακτος στους δικαιούχους εργαζομένους του Δήμου ποσού έως 68.034,02€ με το ΦΠΑ

ΟΜΑΔΑ 7: Προμήθεια ειδών κυλικείου για τη λειτουργία των ΚΑΠΗ του Δήμου ποσού έως 9.239,86€ με το

ΦΠΑ

ΟΜΑΔΑ 8: Προμήθεια ειδών διατροφής για παιδιά (σάντουιτς,χυμοί κλπ) για τις καλοκαιρινές αθλητικές δραστηριότητες της ΔΗ.Κ.Ε.ΠΕ ποσού έως 10.499,90€ με το ΦΠΑ

ΟΜΑΔΑ 9: Προμήθεια αναψυκτικών, ποτών κ.λπ. για τα κυλικεία της ΔΗ.Κ.Ε.ΠΕ. ποσού έως 55.000,00€ με το ΦΠΑ

ΟΜΑΔΑ 10: Προμήθεια σνακ για τα κυλικεία της ΔΗ.Κ.Ε.ΠΕ. ποσού έως 20.999,74€ με το ΦΠΑ

ΟΜΑΔΑ 11: Προμήθεια υλικών για ζεστά και κρύα ροφήματα για τα κυλικεία της ΔΗ.Κ.Ε.ΠΕ. ποσού έως 15.000,00€ με το ΦΠΑ

ΟΜΑΔΑ 12: Προμήθεια παγωτών για τα κυλικεία της ΔΗ.Κ.Ε.ΠΕ. ποσού έως 8.999,91€ με το ΦΠΑ

ΟΜΑΔΑ 13: Προμήθεια συσκευασμένων ειδών διατροφής για τα κυλικεία της ΔΗ.Κ.Ε.ΠΕ. ποσού έως 9.999,98€ με το ΦΠΑ

ΟΜΑΔΑ 14: Προμήθεια σάντουιτς κλπ για τα κυλικεία της ΔΗ.Κ.Ε.ΠΕ. ποσού έως 5.999,99€ με το ΦΠΑ

ΟΜΑΔΑ 15: Προμήθεια ειδών παντοπωλείου για τα κυλικεία της ΔΗ.Κ.Ε.ΠΕ. ποσού έως 3.999,81€ με το ΦΠΑ

**2.2.** Στο προοίμιο της διακήρυξης, καθώς και στο άρθρο 18, ορίζεται ως κριτήριο κατακύρωσης για τα μεν ελαιόλαδα, είδη κρεοπωλείου, είδη οπωροπωλείου, είδη ιχθυοπωλείου, το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%) στη 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 υπόλοιπα είδη τροφίμων η ανάθεση θα γίνει σε προμηθευτή (ή προμηθευτές) που θα προσφέρει ανά κατηγορία τη χαμηλότερη τιμή στις τιμές της υπ' αριθ. 3/2016 μελέτης.

**2.3.** Στο άρθρο 6 της διακήρυξης «Εγγυήσεις» ορίζεται ότι: *«Η εγγύηση συμμετοχής στο διαγωνισμό, σύμφωνα με το (α) εδάφιο της 1ης παραγράφου του άρθρου 157 του Ν.4281/2014, ορίζεται σε ποσοστό 2% της προεκτιμώμενης σύμβασης εκτός ΦΠΑ. [...] Σε περίπτωση που η προσφορά του διαγωνιζόμενου αφορά μέρος των υπό προμήθεια ειδών (μία ή περισσότερες ομάδες), η εγγύηση συμμετοχής ορίζεται σε ποσοστό 2% της προεκτιμώμενης αξίας της σύμβασης εκτός ΦΠΑ της ομάδας ή των ομάδων [...]».*

**2.4.** Στο άρθρο 13 της διακήρυξης «Χρόνος και τρόπος υποβολής προσφορών» ορίζεται ότι: «Ο διαγωνισμός θα πραγματοποιηθεί με χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) μέσω της διαδικτυακής πύλης [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) του συστήματος.

ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΑ ΑΝΑΡΤΗΣΗΣ της ΔΙΑΚΗΡΥΞΗΣ ΣΤΗ ΔΙΑΔΙΚΤΥΑΚΗ ΠΥΛΗ ΤΟΥ ΕΣΗΔΗΣ: 19/02/2016

ΚΑΤΑΛΗΚΤΙΚΗ ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΑ και ώρα ΥΠΟΒΟΛΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ: 08/04/2016

Ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών στο σύστημα ορίζεται η 30/03/2016 ημέρα Τετάρτη και ώρα 08:00. Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών στη Διαδικτυακή πύλη του συστήματος ορίζεται η 08/04/2016 ημέρα Παρασκευή και ώρα 11:00πμ.

**2.5.** Στο άρθρο 14 της διακήρυξης «Προσφορά για τμήμα της προμήθειας» ορίζεται ότι: *«Δεκτές στο διαγωνισμό θα γίνουν και προσφορές που αφορούν επιμέρους ομάδες της προμήθειας, αρκεί να είναι σε θέση να καλύψουν όλη την ποσότητα για τη συγκεκριμένη ομάδα, όπως αυτή αναλύεται στον συνοπτικό ενδεικτικό προϋπολογισμό που περιέχεται στο τεύχος του ενδεικτικού προϋπολογισμού της μελέτης».*

**2.6.** Στο άρθρο 22 αναφέρεται ότι: *«Η χρονική διάρκεια της σύμβασης ή των συμβάσεων ορίζεται σε ένα έτος από την ημερομηνία υπογραφής τους, με δικαίωμα παράτασης για 2 μήνες από την λήξη τους χωρίς*

*υπέρβαση της συνολικής δαπάνης της προμήθειας».*

**3.** Περίληψη της ως άνω διακήρυξης απεστάλη ηλεκτρονικά, στις 12.02.2016, για δημοσίευση στην Υπηρεσία Επίσημων Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης και στις 17.02.2016 δημοσιεύθηκε στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) (2016/S 033-052790) και επίσης δημοσιεύθηκε στον εγχώριο τύπο (εφημερίδες “ΓΕΝΙΚΗ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ”, “ΗΧΩ ΤΩΝ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ”, “ΕΛΕΥΘΕΡΟΣ ΔΙΑΛΟΓΟΣ” και “ΣΥΝΕΙΔΗΣΗ” στις 18.02.2016, καθώς και στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως (αριθ. 46/19.02.2016 Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων). Το σύνολο των τευχών του διαγωνισμού αναρτήθηκε στον ιστότοπο του Δήμου Πετρούπολης (<http://www.petroupoli.gr>) στις 19.02.2016 και δημοσιεύθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στις 19.02.2016 (αριθμός συστήματος: 19797), αναρτήθηκε στη ΔΙΑΥΓΕΙΑ με ΑΔΑ: 6ΜΕΠΩΞΣ-Ι39, ενώ η διακήρυξη αναρτήθηκε και στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ. (Α.Δ.Α.Μ.: 16PROC003852841 2016-02-18).

**4.** Ο διαγωνισμός διεξήχθη ηλεκτρονικά μέσω της ως άνω πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων και έλαβε αύξοντα αριθμό ηλεκτρονικού διαγωνισμού συστήματος τον αριθμό 19797. Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ορίστηκε η 30<sup>η</sup>.03.2016 και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 08<sup>η</sup>.04.2016.

**5.** Τέσσερις (4) εργάσιμες ημέρες μετά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, όπως ορίστηκε στο άρθρο 15<sup>ο</sup> της διακήρυξης, η Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης των Αποτελεσμάτων του Διαγωνισμού, η οποία ορίστηκε με την με αριθ. 232/2015 Πράξη της Οικονομικής Επιτροπής, διαπίστωσε, με το Πρακτικό Νο1, ότι υποβλήθηκαν προσφορές από εννέα (9) επιχειρήσεις: 1. “ΜΑΝΤΟΥΔΑΚΗΣ ΜΑΤΘΑΙΟΣ”, 2. “ΣΩΤΗΡΗΣ ΚΑΙ ΧΡΗΣΤΟΣ ΖΑΦΕΙΡΟΠΟΥΛΟΣ Ο.Ε.”, 3. “Ε. & Κ. ΣΤΕΡΓΙΟΥ ΚΑΙ ΣΙΑ Ο.Ε.”, 4. “ΑΜΑΝΤΑ Α.Ε.”, 5. “ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΠΟΝΤΙΚΑΣ & ΣΙΑ Ε.Ε.”, 6. “ΚΙΑΜΟΣ ΑΝΑΣΤΑΣΙΟΣ ΤΟΥ ΙΩΑΝΝΗ”, 7. “ΖΗΝΟΒΙΑ ΜΙΧΟΥ”, 8. “ΑΝΔΡΕΑΣ ΣΚΟΥΡΙΑΣ ΤΟΥ ΑΛΕΞΑΝΔΡΟΥ” και 9. “ΕΥΘΥΜΙΑ ΑΝΔΡΙΟΠΟΥΛΟΥ ΤΟΥ ΒΑΣΙΛΕΙΟΥ”. Στη συνέχεια, η Επιτροπή προέβη στην εξέταση των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών στοιχείων κάθε προσφοράς και διαπίστωσε τα κάτωθι:

1. Η επιχείρηση “ΜΑΝΤΟΥΔΑΚΗΣ ΜΑΤΘΑΙΟΣ” έλαβε μέρος στο διαγωνισμό για τις Ομάδες 1, 4 και 7 της διακήρυξης και δεν υπήρχε πιστοποιητικό ύπαρξης και ορθής λειτουργίας συστήματος HACCP, όπως όριζαν οι τεχνικές προδιαγραφές για την ομάδα 4, ως εκ τούτου η προσφορά της επιχείρησης θεωρήθηκε ότι έπρεπε να απορριφθεί για την ομάδα αυτή.

2. Η επιχείρηση “ΣΩΤΗΡΗΣ ΚΑΙ ΧΡΗΣΤΟΣ ΖΑΦΕΙΡΟΠΟΥΛΟΣ Ο.Ε.” έλαβε μέρος στο διαγωνισμό για την Ομάδα 3 της διακήρυξης και δεν αναφερόταν το εργοστάσιο το οποίο θα παρασκευάσει τα προσφερόμενα είδη και επίσης δεν υπήρχε πιστοποιητικό ύπαρξης και ορθής λειτουργίας συστήματος HACCP, όπως όριζαν οι τεχνικές προδιαγραφές για την ομάδα 3. Ως εκ τούτου η προσφορά της επιχείρησης θεωρήθηκε ότι έπρεπε να απορριφθεί από τη συνέχεια του διαγωνισμού.

3. Η επιχείρηση “Ε. & Κ. ΣΤΕΡΓΙΟΥ ΚΑΙ ΣΙΑ Ο.Ε.” έλαβε μέρος στο διαγωνισμό για τις Ομάδες 8 και 14 της διακήρυξης και δεν εντοπίστηκαν αποκλίσεις από τους όρους ή τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης ή της σχετικής μελέτης, ως εκ τούτου η προσφορά της επιχείρησης θεωρήθηκε ότι έπρεπε να προκριθεί για τη συνέχεια του διαγωνισμού.

4. Η επιχείρηση “ΑΜΑΝΤΑ Α.Ε.” έλαβε μέρος στο διαγωνισμό για τις Ομάδες 1, 2, 3, 4 και 7 της διακήρυξης και δεν υπήρχε πιστοποιητικό ύπαρξης και ορθής λειτουργίας συστήματος HACCP ενός εκ των προμηθευτών της και συγκεκριμένα της εταιρείας “ΜΠΙΖΙΟΣ Α.Ε.” και για να προκριθεί στην επόμενη φάση του διαγωνισμού, όσον αφορά την ομάδα 1, θα έπρεπε να καταθέσει Υπεύθυνη Δήλωση στην οποία να δεσμεύεται να μην προμηθεύσει προϊόντα της εταιρείας αυτής.

5. Η επιχείρηση “ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΠΟΝΤΙΚΑΣ & ΣΙΑ Ε.Ε.” έλαβε μέρος στο διαγωνισμό για τις Ομάδες 1 και 4 της διακήρυξης και δεν υπήρχε πιστοποιητικό ύπαρξης και ορθής λειτουργίας συστήματος HACCP για τον

προμηθευτή της “ΕΛΑΙΟΕΜΠΟΡΙΚΗ Δ. ΣΤΑΘΗΣ Ε.Π.Ε.”. Οπότε για να προκριθεί στην επόμενη φάση του διαγωνισμού, όσον αφορά την ομάδα 1, θα έπρεπε να καταθέσει Υπεύθυνη Δήλωση στην οποία να δεσμεύεται να μην προμηθεύσει προϊόντα της εταιρείας αυτής.

6. Η επιχείρηση “ΚΙΑΜΟΣ ΑΝΑΣΤΑΣΙΟΣ ΤΟΥ ΙΩΑΝΝΗ” έλαβε μέρος στο διαγωνισμό για τις ομάδες 1, 2 και 4 της διακήρυξης και δεν υπήρχε πιστοποιητικό ύπαρξης και ορθής λειτουργίας συστήματος HACCP για τον προμηθευτή της “ΚΟΡΕ Α.Ε.”. Οπότε για να προκριθεί στην επόμενη φάση του διαγωνισμού, όσον αφορά την ομάδα 1, θα έπρεπε να καταθέσει Υπεύθυνη Δήλωση στην οποία να δεσμεύεται να μην προμηθεύσει προϊόντα της εταιρείας αυτής.

7. Η επιχείρηση “ΖΗΝΟΒΙΑ ΜΙΧΟΥ” έλαβε μέρος στο διαγωνισμό για την Ομάδα 6 της διακήρυξης και δεν υπήρχαν τα πιστοποιητικά ύπαρξης και ορθής λειτουργίας συστήματος HACCP και ISO 9001 διασφάλισης ποιότητας, όπως όριζαν οι τεχνικές προδιαγραφές για την ομάδα 6, ως εκ τούτου η προσφορά της επιχείρησης θεωρήθηκε ότι έπρεπε να απορριφθεί από τη συνέχεια του διαγωνισμού.

8. Η επιχείρηση “ΑΝΔΡΕΑΣ ΣΚΟΥΡΙΑΣ ΤΟΥ ΑΛΕΞΑΝΔΡΟΥ” έλαβε μέρος στο διαγωνισμό για την Ομάδα 6 της διακήρυξης και δεν εντοπίστηκαν αποκλίσεις από τους όρους ή τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης ή της σχετικής μελέτης, ως εκ τούτου η προσφορά της επιχείρησης θεωρήθηκε ότι έπρεπε να προκριθεί για τη συνέχεια του διαγωνισμού.

9. Η επιχείρηση “ΕΥΘΥΜΙΑ ΑΝΔΡΙΟΠΟΥΛΟΥ ΤΟΥ ΒΑΣΙΛΕΙΟΥ” έλαβε μέρος στο διαγωνισμό για την Ομάδα 6 της διακήρυξης και δεν εντοπίστηκαν αποκλίσεις από τους όρους ή τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης ή της σχετικής μελέτης, ως εκ τούτου η προσφορά της επιχείρησης θεωρήθηκε ότι έπρεπε να προκριθεί για τη συνέχεια του διαγωνισμού.

Έπειτα από τα ανωτέρω η Επιτροπή πρότεινε:

1) Να γίνει δεκτή για τη συνέχεια του διαγωνισμού η προσφορά των: “ΜΑΝΤΟΥΔΑΚΗΣ ΜΑΤΘΑΙΟΣ” για τις ομάδες 1 και 7 “Ε. & Κ. ΣΤΕΡΓΙΟΥ ΚΑΙ ΣΙΑ Ο.Ε.”, για τις ομάδες 8 και 14 “ΑΜΑΝΤΑ Α.Ε.”, για τις ομάδες 1, 2, 3, 4, και 7 “ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΠΟΝΤΙΚΑΣ & ΣΙΑ Ε.Ε.”, για τις ομάδες 1 και 4 “ΚΙΑΜΟΣ ΑΝΑΣΤΑΣΙΟΣ ΤΟΥ ΙΩΑΝΝΗ”, για τις ομάδες 1, 2 και 4 “ΑΝΔΡΕΑΣ ΣΚΟΥΡΙΑΣ ΤΟΥ ΑΛΕΞΑΝΔΡΟΥ”, για την ομάδα 6 “ΕΥΘΥΜΙΑ ΑΝΔΡΙΟΠΟΥΛΟΥ ΤΟΥ ΒΑΣΙΛΕΙΟΥ”, για την ομάδα 6,

2) Να απορριφθούν από τη συνέχεια του διαγωνισμού οι προσφορές των λοιπών υποψηφίων για τους ειδικότερους λόγους που αναφέρθηκαν σε κάθε μία και

3) Για τις ομάδες 5, 9,10,11,12,13 και 15 που δεν υπήρξε προσφορά, όπως τύχουν εφαρμογής οι διατάξεις της παρ. 3Γ του άρθρου 3 της Υ.Α. 11389/93 (περί Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α.) σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθρου 25 του Π.Δ. 60/2007 για σύναψη σύμβασης με τη διαδικασία των διαπραγματεύσεων χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού.

6. Κατά του υπ' αριθ. 5729/26.04.2016 Πρακτικού Νο1, το οποίο - όπως προκύπτει από τη διαδικτυακή πύλη διενέργειας του διαγωνισμού (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) - κοινοποιήθηκε στους προμηθευτές στις 27.04.2016 ασκήθηκε εμπρόθεσμα η υπ' αριθ. 5823/28.04.2016 ένσταση της επιχείρησης με την επωνυμία “ΣΩΤΗΡΗΣ ΚΑΙ ΧΡΗΣΤΟΣ ΖΑΦΕΙΡΟΠΟΥΛΟΣ Ο.Ε.”, με την οποία προέβαλε ισχυρισμούς αναφορικά με τον αποκλεισμό της. Η Επιτροπή με την υπ' αριθ. πρωτ. 6242/10.05.2016 γνωμοδότησή της, εισηγήθηκε, προς την Οικονομική Επιτροπή του Δήμου, την απόρριψη της ένστασης της εν λόγω επιχείρησης διότι: «1. η επιχείρηση θα έπρεπε να υποβάλλει την ένστασή της και σε ηλεκτρονική μορφή, 2. δεν αναφερόταν το εργοστάσιο το οποίο θα παρασκευάσει τα προσφερόμενα είδη και επίσης δεν υπήρχε πιστοποιητικό ύπαρξης και ορθής λειτουργίας συστήματος HACCP, όπως όριζαν οι τεχνικές προδιαγραφές για την ομάδα 3 και 3. έχει κατατεθεί ψευδές ειδικό έντυπο τεχνικής προσφοράς βάσει της 3/16 μελέτης, εφόσον από την εν λόγω επιχείρηση δηλώνεται ενυπόγραφα ότι για τα νωπά κοτόπουλα προσκομίζει “πιστοποιητικό

ύπαρξης και ορθής λειτουργίας συστήματος HACCP του παραγωγού από διαπιστευμένο φορέα πιστοποίησης», ενώ δεν προσκομίστηκε κανένα πιστοποιητικό ούτε σε ηλεκτρονική ούτε σε φυσική μορφή». Η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου, με την υπ' αριθ. 64/2016 απόφασή της (ΑΔΑ: 6ΦΣΗΩΞΣ-8ΗΣ) αποφάσισε την απόρριψη της υπ' αριθ. πρωτ. 5823/28.04.2016 ένστασης της επιχείρησης "ΣΩΤΗΡΗΣ ΚΑΙ ΧΡΗΣΤΟΣ ΖΑΦΕΙΡΟΠΟΥΛΟΣ Ο.Ε." κατά του αριθ. πρωτ. 5729/26.04.2016 πρακτικού Νο1 της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμών και Αξιολόγησης Προμηθειών του Δήμου και τη συνέχιση του διαγωνισμού στο επόμενο στάδιο.

7. Ακολούθως, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου με την υπ' αριθ. 65/2016 απόφασή της, ενέκρινε το Πρακτικό Νο1 της Επιτροπής και διαβίβασε το θέμα στο Δημοτικό Συμβούλιο για τη λήψη απόφασης σχετικά με την προμήθεια των ειδών των ομάδων με α/α 5, 9, 10, 11, 12, 13 και 15 της σχετικής μελέτης για τα οποία δεν υπήρξε προσφορά.

8. Η Επιτροπή με το υπ' αριθ. πρωτ. 6585/12.05.2016 Πρακτικό 2, προέβη στην οικονομική αποσφράγιση και διαπίστωσε τα εξής:

*Για την Ομάδα 1 (είδη παντοπωλείου) την χαμηλότερη τιμή προσφέρει η επιχείρηση με την επωνυμία "ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΠΟΝΤΙΚΑΣ ΚΑΙ ΣΙΑ ΕΕ" ήτοι 33.458,00€,*

*Για την Ομάδα 2 (είδη οπωροπωλείου) την μεγαλύτερη έκπτωση προσφέρει η επιχείρηση με την επωνυμία "ΑΜΑΝΤΑ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΙΣΑΓΩΓΙΚΗ ΚΑΙ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΞΕΝΟΔΟΧΙΑΚΗ ΜΕΣΙΤΙΚΗ" και προσφέρει έκπτωση 19%,*

*Για την Ομάδα 3 (είδη κρεοπωλείου) ο μοναδικός προσφέρων είναι η επιχείρηση με την επωνυμία "ΑΜΑΝΤΑ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΙΣΑΓΩΓΙΚΗ ΚΑΙ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΞΕΝΟΔΟΧΙΑΚΗ ΜΕΣΙΤΙΚΗ" και προσφέρει έκπτωση 4%,*

*Για την Ομάδα 4 (είδη ιχθυοπωλείου) ο προσφέρων τη μεγαλύτερη έκπτωση, είναι η επιχείρηση με την επωνυμία "ΑΜΑΝΤΑ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΙΣΑΓΩΓΙΚΗ ΚΑΙ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΞΕΝΟΔΟΧΙΑΚΗ ΜΕΣΙΤΙΚΗ" και προσφέρει έκπτωση 7%,*

*Για την Ομάδα 6 (γάλα εργαζομένων) την χαμηλότερη τιμή προσφέρει η επιχείρηση με την επωνυμία "ΑΝΔΡΕΑΣ ΣΚΟΥΡΙΑΣ ΤΟΥ ΑΛΕΞΑΝΔΡΟΥ", ήτοι 0,99€,*

*Για την Ομάδα 7 (είδη κυλικείου) την χαμηλότερη τιμή προσφέρει η επιχείρηση με την επωνυμία "ΑΜΑΝΤΑ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΙΣΑΓΩΓΙΚΗ ΚΑΙ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΞΕΝΟΔΟΧΙΑΚΗ ΜΕΣΙΤΙΚΗ", ήτοι 6.747,00€,*

*Για την Ομάδα 8 (είδη διατροφής για τα παιδιά (σάντουιτς, χυμοί κλπ) για τις καλοκαιρινές αθλητικές δραστηριότητες της ΔΗ.Κ.Ε.ΠΕ. ) ο μοναδικός προσφέρων την χαμηλότερη τιμή είναι η επιχείρηση με την επωνυμία "Ε. & Κ. ΣΤΕΡΓΙΟΥ ΚΑΙ ΣΙΑ Ο.Ε.", ήτοι 7.804,28€,*

*Για την Ομάδα 14 (σάντουιτς κ.λπ. για τα κυλικεία της ΔΗ.Κ.Ε.ΠΕ. ) ο μοναδικός προσφέρων την χαμηλότερη τιμή είναι η επιχείρηση με την επωνυμία "Ε. & Κ. ΣΤΕΡΓΙΟΥ ΚΑΙ ΣΙΑ Ο.Ε.", ήτοι 4.477,26€.*

9. Η Οικονομική Επιτροπή με την υπ' αριθ. 74/2016 απόφασή της (ΑΔΑ: 66ΒΦΩΞΣ-Φ9Υ), επικύρωσε το υπ' αριθ. 6585/12.05.2016 πρακτικό Νο2 της Επιτροπής, αποφάσισε την κατακύρωση του ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνή δημόσιου διαγωνισμού σύμφωνα με το σχετικό πρακτικό και αποφάσισε τη διαβίβαση του θέματος στο Δημοτικό Συμβούλιο για τη λήψη απόφασης σχετικά με την προμήθεια των ειδών των ομάδων 5, 9, 10, 11, 12, 13 και 15 της σχετικής μελέτης για τα οποία δεν υπήρξε προσφορά, προκειμένου να τύχουν εφαρμογής οι διατάξεις της 3Γ του άρθρου 3 της Υ.Α. 11389/93 (περί Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α.) σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007 σύναψη σύμβασης με τη διαδικασία των διαπραγματεύσεων χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού. Επιπρόσθετα, ο Δήμος Πετρούπολης βεβαιώνει ότι: «...πέραν της ασκηθείσας ένστασης από την εταιρεία "ΣΩΤΗΡΗΣ ΚΑΙ ΧΡΗΣΤΟΣ ΖΑΦΕΙΡΟΠΟΥΛΟΣ Ο.Ε." κατά του πρακτικού Ν1 της επιτροπής δεν κατατέθηκαν άλλες ενστάσεις, ούτε ασκήθηκαν προσφυγές ή αιτήσεις ασφαλιστικών μέτρων ή άλλο ένδικο μέσο έως σήμερα κατά της

διακήρυξης με αριθμό 2057/12-2-2016 σχετικά με την προμήθεια τροφίμων έτους 2016».

**10.** Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Πετρούπολης, με το με αριθ. 6417/11.05.2016 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 Δημοτικού Συμβουλίου, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας τροφίμων και ειδικότερα για την προμήθεια των ειδών των τμημάτων (5) [είδη αρτοποιείου], (9) [αναψυκτικά, ποτά κ.λπ. για τα κυλικεία της ΔΗ.Κ.Ε.ΠΕ.], (10) [σνακ για τα κυλικεία της ΔΗ.Κ.Ε.ΠΕ.], (11) [υλικά για ζεστά και κρύα ροφήματα για τα κυλικεία της ΔΗ.Κ.Ε.ΠΕ.], (12) [παγωτά για τα κυλικεία της ΔΗ.Κ.Ε.ΠΕ.], (13) [συσκευασμένα είδη διατροφής για τα κυλικεία της ΔΗ.Κ.Ε.ΠΕ.] και (15) [είδη παντοπωλείου για τα κυλικεία της ΔΗ.Κ.Ε.ΠΕ.], συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 116.581,29€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και 139.049,14€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13% & 23%, με επίκληση της διάταξης 25 περ. 1 υποπερ. α' του π.δ. 60/2007.

## **II. Νομικό πλαίσιο**

**11.** 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. [...]».

**12.** 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 ι) από αναθέτουσες αρχές άλλες από εκείνες που αναφέρονται στο Παράρτημα IV [...]

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με το άρθρο 2 του αριθ. 1336/2013 Κανονισμού της Επιτροπής της 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.

**13.** 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 προαίρεσης όσο και των τυχόν παρατάσεων της σύμβασης [...] 3. Κανένα σχέδιο έργου και καμία σύμβαση προμήθειας ή υπηρεσιών δεν επιτρέπεται να κατατμηθεί, προκειμένου να αποφευχθεί η εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος διατάγματος.5. [...] β) Όταν η προμήθεια ομοειδών προϊόντων μπορεί να οδηγήσει σε ταυτόχρονη σύναψη χωριστών συμβάσεων κατά τμήματα, λαμβάνεται υπόψη η εκτιμώμενη συνολική αξία αυτών των τμημάτων

κατά την εφαρμογή του άρθρου 6 σημεία α) και β). Όταν η συνολική αξία των τμημάτων είναι ίση με ή υπερβαίνει την αξία που καθορίζεται στο άρθρο 6, το παρόν εφαρμόζεται στη σύναψη κάθε τμήματος...».

**14.** Στο άρθρο 25 παρ. 1 περ. α' του ιδίου 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» [...].

**15.** 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 [...]».

**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 (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. [...]».

**18.** 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

**19.** Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Πετρούπολης 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 116.581,29€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, για τα τμήματα (5) [είδη αρτοποιείου], (9) [αναψυκτικά, ποτά κ.λπ. για τα κυλικεία της ΔΗ.Κ.Ε.ΠΕ.], (10) [σνακ για τα κυλικεία της ΔΗ.Κ.Ε.ΠΕ.], (11) [υλικά για ζεστά και κρύα ροφήματα για τα κυλικεία της ΔΗ.Κ.Ε.ΠΕ.], (12) [παγωτά για τα κυλικεία της ΔΗ.Κ.Ε.ΠΕ.], (13) [συσκευασμένα είδη διατροφής για τα κυλικεία της ΔΗ.Κ.Ε.ΠΕ.] και (15) [είδη παντοπωλείου για τα κυλικεία της ΔΗ.Κ.Ε.ΠΕ.], για τα οποία και υποβάλλεται το αίτημα, σε συνδυασμό με το συνολικό προϋπολογισμό ύψους 287.105,19€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ του διενεργηθέντος ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού, με αντικείμενο την «*Προμήθεια Τροφίμων 2016*», του οποίου αποτελούν επιμέρους τμήματα 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.

**20.** 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).

**21.** Ειδικότερα, η εφαρμογή 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.

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 προηγθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία (Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. Αποφ. 121, 153, 346, 409, 498, 499/2013 και 5, 26, 44, 65, 79/2017, 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 ουσιωδώς 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.

**22.** 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 Πετρούπολης, με την υπ' αριθ. πρωτ. 2057/12.02.2016 Διακήρυξη, προκήρυξε ηλεκτρονικό διεθνή δημόσιο ανοικτό διαγωνισμό, για την προμήθεια τροφίμων για τις ανάγκες των Παιδικών Σταθμών, των ΚΑΠΗ, για το γάλα των εργαζομένων και ειδών διατροφής της ΔΗ.Κ.Ε.ΠΕ., όπως αυτές προδιαγράφονται στη μελέτη 3/2016 της Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών του Δήμου Πετρούπολης, μέσω σύναψης σύμβασης διάρκειας ενός έτους, συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας 335.057,57€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, με κριτήριο κατακύρωσης την χαμηλότερη τιμή. Στον εν λόγω διαγωνισμό δεν υπεβλήθησαν προσφορές για τις είδη των ζητούμενων τμημάτων και ο διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος ως προς αυτές.

Η εν λόγω Διακήρυξη δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στο σχετικό διαγωνισμό, όπως προκύπτει από το προπαρατεθέν Ιστορικό, ούτε προκύπτει παράβαση των κανόνων δημοσιότητας στο πλαίσιο διεξαγωγής του εν λόγω διαγωνισμού.

Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής των προσφορών στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. ορίσθηκε η 30<sup>η</sup>.03.2016 και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, η 08<sup>η</sup>.04.2016.

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

Σύμφωνα με το υπ' αριθ. 5729/26.04.2016 Πρακτικό Νο1 της Επιτροπής Διενέργειας Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού, και την υπ' αριθ. 65/2016 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Πετρούπολης (βλ. ανωτέρω, Ιστορικό, υπό 6 και 7), διαπιστώθηκε, προτάθηκε και αποφασίστηκε η κήρυξη ως άγονου του ηλεκτρονικού διαγωνισμού που αφορά στα είδη των Ομάδων 5, 9, 10, 11, 12, 13 και 15 για τα οποία δεν υποβλήθηκαν προσφορές.

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

Από τον υποβληθέντα φάκελο και το σχέδιο απόφασης, ο Δήμος Πετρούπολης αιτείται την παροχή

σύμφωνης γνώμης της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.) για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, σε συνέχεια άγονου ανοικτού ηλεκτρονικού διεθνούς διαγωνισμού, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007 «[...] Η διαδικασία της διαπραγμάτευσης θα γίνει χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της διακήρυξης[...]».

**23.** Κατόπιν των ανωτέρω και από την υπαγωγή των πραγματικών περιστατικών στις προαναφερόμενες διατάξεις, διαπιστώνεται ότι προκύπτει η συνδρομή των προϋποθέσεων του άρθρου 25 παρ. 1, περ. α' του π.δ. 60/2007 για την παροχή σύμφωνης γνώμης για την ζητούμενη προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης.

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

#### **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 Πετρούπολης, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ (δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση, για την ανάθεση της προμήθειας των ειδών των τμημάτων (5) [είδη αρτοποιείου], (9) [αναψυκτικά, ποτά κ.λπ. για τα κυλικεία της ΔΗ.Κ.Ε.ΠΕ.], (10) [σνακ για τα κυλικεία της ΔΗ.Κ.Ε.ΠΕ.], (11) [υλικά για ζεστά και κρύα ροφήματα για τα κυλικεία της ΔΗ.Κ.Ε.ΠΕ.], (12) [παγωτά για τα κυλικεία της ΔΗ.Κ.Ε.ΠΕ.], (13) [συσκευασμένα είδη διατροφής για τα κυλικεία της ΔΗ.Κ.Ε.ΠΕ.] και (15) [είδη παντοπωλείου για τα κυλικεία της ΔΗ.Κ.Ε.ΠΕ.], προϋπολογιζόμενης δαπάνης 116.581,29€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, για τα οποία δεν υποβλήθηκαν προσφορές, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων και υπό τον όρο της μη ουσιώδους τροποποίησης των όρων της με αριθ. πρωτ. 2057/12.02.2016 διακήρυξης του προηγθέντος διαγωνισμού.

Αθήνα 01.06.2016

Θεωρήθηκε

Η Αντιπρόεδρος

Χριστίνα Μπουσουλέγκα