



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**ΑΠΟΦΑΣΗ
78/2017**

(Της διαδικασίας του άρθρου 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011)

ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 2 Αυγούστου 2017, ημέρα Τετάρτη και ώρα 10:00 π.μ., επί της οδού Κεφαλληνίας 45, όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (εφεξής Αρχή) σε συνεδρίαση μετά από σχετική πρόσκληση του Προέδρου της, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα Μέλη της Αρχής.

Από τα προσκληθέντα Μέλη της Αρχής, παρέστησαν κατά τη συνεδρίαση τα ακόλουθα:

- | | |
|----------------------------|------------------------|
| 1. Γεώργιος Καταπόδης | (Πρόεδρος) |
| 2. Μιχαήλ Εκατομμάτης | (Αναπληρωτής Πρόεδρος) |
| 3. Δημήτριος Σταθακόπουλος | (Μέλος) |
| 4. Μαρία Στυλιανίδου | (Μέλος) |

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

Γραμματέας: Μαρία Αντωνοπούλου, Π.Ε. Διοικητικού - Οικονομικού

Εισηγητής: Χρήστος Κανελλόπουλος, Οικονομολόγος, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης παρέστησαν ο εισηγητής κ. Κανελλόπουλος καθώς και η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Νομικών Υπηρεσιών, κ. Μίνα Καλογρίδου, οι οποίοι αποδεσμεύτηκαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, περί προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης σύμφωνα με το άρθρο 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011 για την ανάθεση προμήθειας «Τροφίμων» προϋπολογισμού € 90.910,32 χωρίς Φ.Π.Α., ή € 103.346,00 με Φ.Π.Α., για τις ανάγκες του **Δήμου Αρταίων** (Δημοτικές Ενότητες:

Αρταίων, Αμβρακικού, Βλαχερνών, Ξηροβουνίου, Φιλοθέης), οικονομικού έτους 2017, σε συνέχεια εν μέρει άγονου, ανοικτού διεθνή διαγωνισμού με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.).

Ι. ΙΣΤΟΡΙΚΟ – ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΑ ΠΕΡΙΣΤΑΤΙΚΑ

1. Από τη μελέτη των στοιχείων και εγγράφων του φακέλου της υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα:

1.1 Με την αριθμ. 37227/14-11-2016 Διακήρυξή (ΑΔΑΜ: 16PROC005388403 2016-11-14) του, ο Δήμος Αρταίων διενήργησε διεθνή ανοικτό διαγωνισμό με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) για την ανάθεση προμήθειας «Τροφίμων», προϋπολογισθείσας δαπάνης € 233.771,19 χωρίς Φ.Π.Α. ή € 265.813,18 με Φ.Π.Α., οικονομικού έτους 2017, με κριτήριο κατακύρωσης **α)** το μεγαλύτερο ενιαίο ποσοστό έκπτωσης (πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής) επί της Μέσης Λιανικής Τιμής Πώλησης της Περιφερειακής Ενότητας Αιτωλοακαρνανίας, για τα είδη των Τμημάτων τα οποία εμπίπτουν στο Δελτίο Πιστοποίησης Τιμών και **β)** τη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, για τα Τμήματα των οποίων τα είδη δεν εμπίπτουν στο Δελτίο Πιστοποίησης Τιμών. Τα Τμήματα της Διακήρυξης ήταν πενήντα δύο(52):

ΤΜΗΜΑΤΑ	ΦΟΡΕΑΣ	ΕΙΔΟΣ	ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ € ΧΩΡΙΣ Φ.Π.Α.
1	ΔΗΜΟΣ ΑΡΤΑΙΩΝ	ΦΡΕΣΚΟ ΓΑΛΛΑ	53.586,00
2	Δ.Ε. ΑΡΤΑΙΩΝ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟ	22.374,00
3	Δ.Ε. ΑΡΤΑΙΩΝ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΕΛΑΙΟΛΑΔΟ	9.392,00
4	Δ.Ε. ΑΡΤΑΙΩΝ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΟΠΩΡΟΠΩΛΕΙΟ	23.002,00
5	Δ.Ε. ΑΡΤΑΙΩΝ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΚΡΕΟΠΩΛΕΙΟ	20.634,00
6	Δ.Ε. ΑΡΤΑΙΩΝ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΝΩΠΑ ΚΟΤΟΠΟΥΛΑ	7.740,00
7	Δ.Ε. ΑΡΤΑΙΩΝ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΓΑΛΑΚΤΟΚΟΜΙΚΑ	14.537,00
8	Δ.Ε. ΑΡΤΑΙΩΝ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ ΨΑΡΙΑ	5.270,00
9	Δ.Ε. ΑΡΤΑΙΩΝ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ ΛΑΧΑΝΙΚΑ	2.384,00
10	Δ.Ε. ΑΡΤΑΙΩΝ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΑΡΤΟΠΟΙΕΙΟ	15.000,00
11	Δ.Ε. ΑΡΤΑΙΩΝ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΖΑΧΑΡΟΠΛΑΣΤΙΚΗΣ	1.815,00
12	Δ.Ε. ΑΡΤΑΙΩΝ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΦΡΕΣΚΟ ΓΑΛΛΑ	8.500,00
13	Δ.Ε. ΑΜΒΡΑΚΙΚΟΥ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟ	5.297,00
14	Δ.Ε. ΑΜΒΡΑΚΙΚΟΥ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΕΛΑΙΟΛΑΔΟ	1.908,00
15	Δ.Ε. ΑΜΒΡΑΚΙΚΟΥ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΟΠΩΡΟΠΩΛΕΙΟ	4.600,00
16	Δ.Ε. ΑΜΒΡΑΚΙΚΟΥ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΚΡΕΟΠΩΛΕΙΟ	4.104,00
17	Δ.Ε. ΑΜΒΡΑΚΙΚΟΥ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΝΩΠΑ ΚΟΤΟΠΟΥΛΑ	1.935,00
18	Δ.Ε. ΑΜΒΡΑΚΙΚΟΥ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΓΑΛΑΚΤΟΚΟΜΙΚΑ	2.907,00
19	Δ.Ε. ΑΜΒΡΑΚΙΚΟΥ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ ΨΑΡΙΑ	1.094,00
20	Δ.Ε. ΑΜΒΡΑΚΙΚΟΥ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ ΛΑΧΑΝΙΚΑ	650,00
21	Δ.Ε. ΑΜΒΡΑΚΙΚΟΥ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΑΡΤΟΠΟΙΕΙΟ	2.000,00
22	Δ.Ε. ΑΜΒΡΑΚΙΚΟΥ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΖΑΧΑΡΟΠΛΑΣΤΙΚΗΣ	403,00
23	Δ.Ε. ΒΛΑΧΕΡΝΩΝ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟ	2.636,00

24	Δ.Ε. ΒΛΑΧΕΡΝΩΝ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΕΛΑΙΟΛΑΔΟ	971,00
25	Δ.Ε. ΒΛΑΧΕΡΝΩΝ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΟΠΩΡΟΠΩΛΕΙΟ	2.283,00
26	Δ.Ε. ΒΛΑΧΕΡΝΩΝ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΚΡΕΟΠΩΛΕΙΟ	2.026,00
27	Δ.Ε. ΒΛΑΧΕΡΝΩΝ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΝΩΠΑ ΚΟΤΟΠΟΥΛΑ	967,00
28	Δ.Ε. ΒΛΑΧΕΡΝΩΝ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΓΑΛΑΚΤΟΚΟΜΙΚΑ	1.455,00
29	Δ.Ε. ΒΛΑΧΕΡΝΩΝ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ ΨΑΡΙΑ	547,00
30	Δ.Ε. ΒΛΑΧΕΡΝΩΝ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ ΛΑΧΑΝΙΚΑ	324,00
31	Δ.Ε. ΒΛΑΧΕΡΝΩΝ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΑΡΤΟΠΟΙΕΙΟ	1.000,00
32	Δ.Ε. ΒΛΑΧΕΡΝΩΝ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΖΑΧΑΡΟΠΛΑΣΤΙΚΗΣ	202,00
33	Δ.Ε. ΞΗΡΟΒΟΥΝΙΟΥ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟ	2.625,00
34	Δ.Ε. ΞΗΡΟΒΟΥΝΙΟΥ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΕΛΑΙΟΛΑΔΟ	978,00
35	Δ.Ε. ΞΗΡΟΒΟΥΝΙΟΥ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΟΠΩΡΟΠΩΛΕΙΟ	2.284,00
36	Δ.Ε. ΞΗΡΟΒΟΥΝΙΟΥ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΚΡΕΟΠΩΛΕΙΟ	2.026,00
37	Δ.Ε. ΞΗΡΟΒΟΥΝΙΟΥ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΝΩΠΑ ΚΟΤΟΠΟΥΛΑ	967,00
38	Δ.Ε. ΞΗΡΟΒΟΥΝΙΟΥ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΓΑΛΑΚΤΟΚΟΜΙΚΑ	1.452,00
39	Δ.Ε. ΞΗΡΟΒΟΥΝΙΟΥ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ ΨΑΡΙΑ	547,00
40	Δ.Ε. ΞΗΡΟΒΟΥΝΙΟΥ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ ΛΑΧΑΝΙΚΑ	326,00
41	Δ.Ε. ΞΗΡΟΒΟΥΝΙΟΥ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΑΡΤΟΠΟΙΕΙΟ	1.000,0
42	Δ.Ε. ΞΗΡΟΒΟΥΝΙΟΥ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΖΑΧΑΡΟΠΛΑΣΤΙΚΗΣ	202,00
43	Δ.Ε. ΦΙΛΟΘΕΗΣ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟ	5.297,00
44	Δ.Ε. ΦΙΛΟΘΕΗΣ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΕΛΑΙΟΛΑΔΟ	1.908,00
45	Δ.Ε. ΦΙΛΟΘΕΗΣ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΟΠΩΡΟΠΩΛΕΙΟ	4.600,00
46	Δ.Ε. ΦΙΛΟΘΕΗΣ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΚΡΕΟΠΩΛΕΙΟ	4.103,00
47	Δ.Ε. ΦΙΛΟΘΕΗΣ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΝΩΠΑ ΚΟΤΟΠΟΥΛΑ	1.935,00
48	Δ.Ε. ΦΙΛΟΘΕΗΣ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΓΑΛΑΚΤΟΚΟΜΙΚΑ	2.907,00
49	Δ.Ε. ΦΙΛΟΘΕΗΣ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ ΨΑΡΙΑ	1.094,00
50	Δ.Ε. ΦΙΛΟΘΕΗΣ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ ΛΑΧΑΝΙΚΑ	650,00
51	Δ.Ε. ΦΙΛΟΘΕΗΣ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΑΡΤΟΠΟΙΕΙΟ	2.000,00
52	Δ.Ε. ΦΙΛΟΘΕΗΣ (Κ.Κ.Μ.Π.Α.Π.)	ΖΑΧΑΡΟΠΛΑΣΤΙΚΗΣ	<u>403,00</u>
ΣΥΝΟΛΙΚΟΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΜΕ Φ.Π.Α.			233.771,19

Ανάδοχος θα ανακηρυσσόταν ο οικονομικός φορέας που θα προσέφερε τη πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής, για κάθε Τμήμα. Η Σύμβαση είχε διάρκεια δώδεκα (12) μήνες. Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr, ορίστηκε η 14η Δεκεμβρίου 2016 και ώρα 14:00 μμ. Ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ορίστηκε η 20η Δεκεμβρίου 2016 και ώρα 10:00 πμ. Ο διαγωνισμός πήρε Αριθμό Συστήματος 29334 στο Εθνικό Σύστημα Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) και αναρτήθηκε την 15η Νοεμβρίου 2016.

1.2 Περίληψη της Διακήρυξης στάλθηκε, με ηλεκτρονικά μέσα την 14η Νοεμβρίου 2016 στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης, η οποία και δημοσιεύτηκε την 16η Νοεμβρίου 2016 (S 221 - 402561).

1.3 Περίληψη της Διακήρυξης (ΑΔΑ: 63Ω3ΩΨΑ-ΝΘ7) δημοσιεύτηκε την 16η Νοεμβρίου 2016 στην εφημερίδα «ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ & ΠΛΕΙΣΤΗΡΙΑΣΜΩΝ», «ΗΧΩ ΤΗΣ ΑΡΤΑΣ», «ΜΑΧΗΤΗΣ» και την 23η Νοεμβρίου 2016 στην εφημερίδα «ΤΑΧΥΔΡΟΜΟΣ».

1.4 Περίληψη της Διακήρυξης δημοσιεύτηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως την 18-11-2016 (ΦΕΚ 480/2016).

1.5 Επιπρόσθετα, όλο το τεύχος της Διακήρυξης αναρτήθηκε στον διαδικτυακό τόπο www.arta.gr την 17 Νοεμβρίου 2016.

1.6 Με το αριθμ. 1/3-1-2017 Πρακτικό (Ψηφιακά Υπογεγραμμένο) της, η Επιτροπή Αξιολόγησης των Δικαιολογητικών Συμμετοχής και των Τεχνικών Προσφορών, **α)** έκανε αποδεκτές τις προσφορές των επιχειρήσεων:

A.A.	ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ	ΤΜΗΜΑΤΑ
1	ARTA FOOD MARKETS ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ Ι.Κ.Ε.	2, 3, 4, 43, 44, 45
2	ΑΠΟΣΤΟΛΟΣ ΜΠΑΝΑΚΟΣ	4, 15, 25, 35, 45
3	ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ Ι. ΚΑΚΑΒΟΣ	1, 2, 3, 4, 7, 8, 9, 43, 44, 45, 48, 49, 50

διότι οι προσφορές τους ήταν σύμφωνες με τους όρους της Διακήρυξης.

1.7 Με την αριθμ. 2/3-1-2017 Απόφασή (ΑΔΑ: 7ΛΔΚΩΨΑ-ΡΜ3) της, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου ενέκρινε το αριθμ. 1/2017 Πρακτικό. Η εν λόγω Απόφαση αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. την 9-1-2017.

1.8 Με την από 13-1-2017 Ένσταση (Ψηφιακά Υπογεγραμμένη) της, η επιχείρηση «ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ Ι. ΚΑΚΑΒΟΣ» προσέφυγε κατά του αριθμ. 1/2017 Πρακτικού της Επιτροπής Αξιολόγησης, ζητώντας να μην γίνουν δεκτές οι προσφορές των επιχειρήσεων: **α)** «ARTA FOOD MARKETS ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ Ι.Κ.Ε.» διότι i) δεν κατέθεσε Πιστοποιητικό Ανάλυσης Κρίσιμων Σημείων Ελέγχου (HACCP 2000) αλλά ούτε έγινε καμία αναφορά για την ύπαρξή του, στην Τεχνική Περιγραφή ή στην Τεχνική Προσφορά, σύμφωνα με την Τεχνική Έκθεση που επισυνάπτεται στη Διακήρυξη, ii) δεν συμπλήρωσε τα στοιχεία του νόμιμου εκπροσώπου της εταιρείας στο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έντυπο Σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 7 της Διακήρυξης iii) δεν υπέβαλλε έντυπο με ρητή αναλυτική δήλωση για τη συμμόρφωση ή απόκλιση σε σχέση με τις Τεχνικές Προδιαγραφές, σύμφωνα με το άρθρο 12 της Διακήρυξης, αλλά Υπεύθυνη Δήλωση ότι τα προσφερόμενα προϊόντα είναι σε πλήρη συμμόρφωση με τις Τεχνικές Προδιαγραφές της Διακήρυξης, **β)** «ΑΠΟΣΤΟΛΟΣ ΜΠΑΝΑΚΟΣ» διότι, i) δεν κατέθεσε Πιστοποιητικό Ανάλυσης Κρίσιμων Σημείων Ελέγχου (HACCP 2000) αλλά ούτε έγινε καμία αναφορά για την ύπαρξή του στην Τεχνική Περιγραφή ή στην Τεχνική Προσφορά, σύμφωνα με την Τεχνική Έκθεση που επισυνάπτεται στη Διακήρυξη, ii) δεν συμπλήρωσε τα στοιχεία του νόμιμου εκπροσώπου της εταιρείας στο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έντυπο Σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 7 της Διακήρυξης, iii) δεν υπέβαλλε έντυπο με ρητή αναλυτική δήλωση για τη συμμόρφωση ή απόκλιση σε σχέση με τις Τεχνικές Προδιαγραφές, σύμφωνα με το άρθρο 12 της Διακήρυξης.

1.9 Με το από 16-1-2017 Υπόμνημα (Ψηφιακά Υπογεγραμμένη) της, η επιχείρηση «ARTA FOOD MARKETS ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ Ι.Κ.Ε.» υπέβαλλε τις αντιρρήσεις της κατά της ανωτέρω Ένστασης, υποστηρίζοντας ότι: **α)** το Πιστοποιητικό Ανάλυσης Κρίσιμων Σημείων Ελέγχου (HACCP 2000) δεν ζητείτο για τις Ομάδες για τις οποίες υπέβαλλε προσφορά, **β)** η

επιχείρηση ως «ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ Ι.Κ.Ε.» έχει έναν μέτοχο και ένα νόμιμο εκπρόσωπο όπως προκύπτει και από το Καταστατικό της και γ) θα πρέπει να απορριφθεί η προσφορά της επιχείρησης «ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ Ι. ΚΑΚΑΒΟΣ» διότι i) δεν υπέβαλλε έντυπο με ρητή αναλυτική δήλωση για τη συμμόρφωση ή απόκλιση σε σχέση με τις Τεχνικές Προδιαγραφές, σύμφωνα με το άρθρο 12 της Διακήρυξης και ii) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έντυπο Σύμβασης, είναι σε μορφή .pdf και όχι σε μορφή .xml, σύμφωνα με το άρθρο 7 της Διακήρυξης.

1.10 Με το από 17-1-2017 Υπόμνημα (Ψηφιακά Υπογεγραμμένη) της, η επιχείρηση «ΑΠΟΣΤΟΛΟΣ ΜΠΑΝΑΚΟΣ» υπέβαλλε τις αντιρρήσεις της κατά της ανωτέρω Ένστασης, υποστηρίζοντας ότι: α) πληρεί τις Αρχές του Συστήματος Ανάλυσης Κρίσιμων Σημείων Ελέγχου (HACCP 2000) κάτι που το δηλώνει στην Υπεύθυνη Δήλωση που έχει υποβάλλει με τα Δικαιολογητικά Συμμετοχής, β) η νομική εκπροσώπηση της επιχείρησης ταυτίζεται με το φυσικό πρόσωπο αφού η επιχείρηση είναι ατομική, έχει έναν μέτοχο και ένα νόμιμο εκπρόσωπο όπως προκύπτει και από το Καταστατικό της, γ) θα έπρεπε να απορριφθεί η προσφορά της επιχείρησης «ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ Ι. ΚΑΚΑΒΟΣ» διότι i) η επιχείρηση δεν διαθέτει το Πιστοποιητικό Ανάλυσης Κρίσιμων Σημείων Ελέγχου (HACCP 2000) για τα Τμήματα για τα οποία ήταν προαπαιτούμενο, ήτοι για τα Τμήματα που περιείχαν Γαλακτοκομικά, Ελαιόλαδο, Κατεψυγμένα Ψάρια, Κατεψυγμένα Λαχανικά και Φρέσκο Γάλα, ii) δεν υπέβαλλε έντυπο με ρητή αναλυτική δήλωση για τη συμμόρφωση ή απόκλιση σε σχέση με τις Τεχνικές Προδιαγραφές, σύμφωνα με το άρθρο 12 της Διακήρυξης και iii) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έντυπο Σύμβασης, που κατέθεσε η επιχείρηση «ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ Ι. ΚΑΚΑΒΟΣ» είναι σε μορφή .pdf και όχι σε μορφή .xml, όπως επίσης ότι δεν έχουν συμπληρωθεί κάποια πεδία στα Μέρη ΙΙΑ, ΙV, V, του εν λόγω Εντύπου, σύμφωνα με το άρθρο 7 της Διακήρυξης.

1.11 Με το αριθμ. 1779/20-1-2017 Πρακτικό της, η Επιτροπή Ενστάσεων / Προδικαστικών Προσφυγών: α) αποδέχεται, εν μέρει, την Ένσταση της επιχείρησης «ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ Ι. ΚΑΚΑΒΟΣ» προτείνοντας τη μη αποδοχή της Προσφοράς της επιχείρησης «ARTA FOOD MARKETS ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ Ι.Κ.Ε.» διότι i) δεν συμπλήρωσε τα στοιχεία του νόμιμου εκπροσώπου της εταιρείας στο Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έντυπο Σύμβασης, σύμφωνα με το άρθρο 7 της Διακήρυξης, ii) πρόσφερε, σύμφωνα με το Τεχνικό Φυλλάδιο που κατατέθηκε με την Προσφορά της, «Παρθένο Ελαιόλαδο» αντί «Εξαιρετικά Παρθένο Ελαιόλαδο» που όριζε η Διακήρυξη, β) δεν αποδέχεται την Ένσταση / Προδικαστική Προσφυγή της επιχείρησης «ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ Ι. ΚΑΚΑΒΟΣ» με την οποία ζητούσε τη μη αποδοχή της Προσφοράς της επιχείρησης «ΑΠΟΣΤΟΛΟΣ ΜΠΑΝΑΚΟΣ» διότι i) η επιχείρηση κατέθεσε Υπεύθυνη Δήλωση με την οποία δηλώνει την συμμόρφωσή της με τις Τεχνικές Προδιαγραφές της Διακήρυξης, και άρα δηλώνει μεταξύ άλλων, την εφαρμογή και διατήρηση μιας μόνιμης διαδικασίας για την υγιεινή των τροφίμων η οποία υλοποιείται με τις Αρχές του Συστήματος Ανάλυσης Κρίσιμων Σημείων Ελέγχου (HACCP 2000), ii) η επιχείρηση κατέθεσε Υπεύθυνη Δήλωση με την οποία δηλώνει την συμμόρφωσή της με τις Τεχνικές Προδιαγραφές της Διακήρυξης, iii) η επιχείρηση «ΑΠΟΣΤΟΛΟΣ ΜΠΑΝΑΚΟΣ» δεν είναι νομικό πρόσωπο, αλλά ατομική επιχείρηση (φυσικό πρόσωπο) και ως εκ τούτου δεν διαθέτει νόμιμο εκπρόσωπο.

1.12 Με την αριθμ. 30/30-1-2017 Απόφασή (ΑΔΑ: 7Θ54ΨΨΑ-3ΨΥ) της, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου ενέκρινε (κατά πλειοψηφία) το από 20-1-2017 Πρακτικό. Η εν λόγω Απόφαση αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. την 2-2-2017.

1.13 Με το από 1-3-2017 Πρακτικό (Ψηφιακά Υπογεγραμμένο) της, η Επιτροπή Αξιολόγησης των Οικονομικών Προσφορών, κατακύρωσε τα Τμήματα 1, 2, 3, 7, 8, 9, 43, 44, 48, 49, 50 στην επιχείρηση «ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ Ι. ΚΑΚΑΒΟΣ» και τα Τμήματα 4, 15, 25, 35, 45 στην επιχείρηση «ΑΠΟΣΤΟΛΟΣ ΜΠΑΝΑΚΟΣ».

1.14 Με την αριθμ 38433/10-3-2017 Απόφασή της, η Αποκεντρωμένη Διοίκηση Ηπείρου – Δυτικής Μακεδονίας έκρινε ως νόμιμη την αριθμ. 2/2017 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής το Δήμου.

1.15 Με την αριθμ. 135/17-3-2017 Απόφασή (ΑΔΑ: 6ΛΔΩΨΑ-00Θ) της, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου ενέκρινε το από 1-3-2017 Πρακτικό. Η εν λόγω Απόφαση αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. την 21-3-2017.

1.16 Με το από 3-5-2017 Πρακτικό (Ψηφιακά Υπογεγραμμένο) της, η Επιτροπή Αξιολόγησης των Δικαιολογητικών Κατακύρωσης: **α)** έκανε αποδεκτά τα Δικαιολογητικά Κατακύρωσης της επιχείρησης «ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ Ι. ΚΑΚΑΒΟΣ» και **β)** απέρριψε την Προσφορά της επιχείρησης «ΑΠΟΣΤΟΛΟΣ ΜΠΑΝΑΚΟΣ» διότι i) δεν ήταν ασφαλιστικά (ΕΦΚΑ – πρώην Ο.Α.Ε.Ε.) ενήμερος κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού και ii) δεν είχε καταθέσει φορολογική ενημερότητα κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού.

1.17 Με την αριθμ 68392/10-5-2017 Απόφασή της, η Αποκεντρωμένη Διοίκηση Ηπείρου – Δυτικής Μακεδονίας έκρινε ως νόμιμη την αριθμ. 30/2017 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής το Δήμου.

1.18 Με την αριθμ. 261/10-5-2017 Απόφασή (ΑΔΑ: 6ΩΚΚΩΨΑ-ΜΦΜ) της, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου έκανε ομόφωνα αποδεκτό το από 3-5-2017 Πρακτικό. Η εν λόγω Απόφαση αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. την 15-5-2017.

1.19 Με την αριθμ 83423/12-6-2017 Απόφασή της, η Αποκεντρωμένη Διοίκηση Ηπείρου – Δυτικής Μακεδονίας έκρινε ως νόμιμη την αριθμ. 135/2017 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής το Δήμου.

1.20 Με την αριθμ 82489/12-6-2017 Απόφασή της, η Αποκεντρωμένη Διοίκηση Ηπείρου – Δυτικής Μακεδονίας έκρινε ως νόμιμη την αριθμ. 261/2017 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής το Δήμου.

1.21 Με την αριθμ. 3/30-6-2017 Πράξη της, η Επίτροπος της Υπηρεσίας Επιτρόπου του Ελεγκτικού Συνεδρίου αποφάσισε ότι δεν κωλύεται η υπογραφή των Συμβάσεων. Η εν λόγω Πράξη αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. την 4-7-2017.

1.22 Με το αριθμ. 24780/4-7-2017 έγγραφό του, ο Δήμος Αρταίων βεβαιώνει ότι δεν εκκρεμούν Ενστάσεις, Προσφυγές ή Ένδικα Μέσα κατά του διαγωνισμού.

1.23 Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Αρταίων, με το προαναφερόμενο έγγραφό του, στο οποίο επισυνάπτεται σχέδιο Απόφασης, ζητά την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., προκειμένου να προσφύγει στη διενέργεια **α) διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση προκήρυξης για την προμήθεια «Τροφίμων κ Λοιπών Ειδών Παντοπωλείου (Τμήματα 5, 6, 10–14, 16–24, 26-34, 36-42, 46, 47, 51, 52)», προϋπολογισθείσας δαπάνης € 81.743,32 χωρίς Φ.Π.Α., για τα οποία δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά και β) της ανταγωνιστικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση για την προμήθεια «Τροφίμων κ Λοιπών Ειδών Παντοπωλείου (Τμήματα 15, 25, 35)», προϋπολογισμού € 9.167,00 χωρίς Φ.Π.Α., για τα οποία δεν έγινε δεκτή η προσφορά, οικονομικού έτους 2017, χωρίς τροποποίηση των όρων της αρχικής Σύμβασης.**

II. ΝΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ

2. Το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων

Συμβάσεων, ορίζει ότι: «2.α. Οι αποφάσεις των αναθέτουσών αρχών που αφορούν προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημόσιων συμβάσεων, σύμφωνα με την περίπτωση β' της παρ. 2 του άρθρου 26 και τα άρθρα 32 και 269 του Ν. 4412/2016 (Α' 147), 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 Οδηγιών 2014/24/ΕΚ και 2014/25/ΕΚ, οι οποίες ενσωματώθηκαν στην ελληνική έννομη τάξη με το Ν. 4412/2016. Κατά την άσκηση της εν λόγω αρμοδιότητας η Αρχή λαμβάνει υπόψη τις γενικές αρχές του ενωσιακού και εθνικού δικαίου. [...]».

3. Το άρθρο 5 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «Ως κατώτατα όρια, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός Φ.Π.Α., ορίζονται τα ακόλουθα: ...β) 135.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από κεντρικές κυβερνητικές αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές. [...]. β) 209.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από μη κεντρικές αναθέτουσες αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές. [...]. Τα κατώτατα όρια που καθορίζονται στις άνω περιπτώσεις α', β', και γ' ισχύουν, εφόσον δεν έχουν αναθεωρηθεί, σύμφωνα με το άρθρο 6 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ».

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με τον Κανονισμό (ΕΕ) αριθμ. 2342/2015 της Επιτροπής τα κατώτατα όρια ισχύουν, από 1/1/2016 έως 31/12/2017.

4. Το άρθρο 6 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς Φ.Π.Α., όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος προαιρέσεως ή τυχόν παρατάσεων της σύμβασης, όπως ορίζουν ρητά τα έγγραφα της σύμβασης. [...]. 2. Όταν η αναθέτουσα αρχή αποτελείται από χωριστές επιχειρησιακές μονάδες λαμβάνεται υπόψη η συνολική εκτιμώμενη αξία για όλες τις χωριστές επιχειρησιακές μονάδες. Κατά παρέκκλιση του πρώτου εδαφίου, όταν μια χωριστή επιχειρησιακή μονάδα είναι ανεξαρτήτως υπεύθυνη για τις διαδικασίες σύναψης των συμβάσεων της ίδιας ή ορισμένων κατηγοριών αυτών, η αξία των συμβάσεων μπορεί να υπολογίζεται στο επίπεδο της συγκεκριμένης μονάδας. 3. Η επιλογή της χρησιμοποιούμενης μεθόδου για τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης δεν γίνεται με σκοπό την αποφυγή της εφαρμογής οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου, εκτός αν αυτό δικαιολογείται από αντικειμενικούς λόγους. [...]».

5. Το άρθρο 26, παράγραφος 2, περίπτωση β' του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «2. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να προσφεύγουν στην ανταγωνιστική διαδικασία με διαπραγμάτευση ή στον ανταγωνιστικό διάλογο, στις ακόλουθες περιπτώσεις: ... β) όσον αφορά έργα, αγαθά ή υπηρεσίες για τα οποία, έπειτα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, υποβάλλονται μόνο μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές. Στις περιπτώσεις αυτές, οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτείται να δημοσιεύουν προκήρυξη σύμβασης, εφόσον στη διαδικασία περιλαμβάνουν όλους τους προσφέροντες οι οποίοι πληρούν τα κριτήρια των άρθρων 73 έως 83 και οι οποίοι, κατά την προηγούμενη ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, υπέβαλαν προσφορές σύμφωνες προς τις τυπικές απαιτήσεις της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, και μόνον αυτούς. 3. Μη κανονικές προσφορές θεωρούνται συγκεκριμένα: α) όσες δεν πληρούν τις προϋποθέσεις των εγγράφων της σύμβασης, β) όσες παρελήφθησαν εκπρόθεσμα, γ) όταν υπάρχουν αποδεικτικά στοιχεία αθέμιτης πρακτικής, όπως συμπαιγνίας ή διαφθοράς, δ) όσες κρίνονται από την αναθέτουσα αρχή ασυνήθιστα

χαμηλές. 4. Απαράδεκτες προσφορές θεωρούνται συγκεκριμένα: α) όσες υποβάλλονται από προσφέροντες οι οποίοι δεν διαθέτουν τα απαιτούμενα προσόντα και β) όσων η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της αναθέτουσας αρχής, όπως καθορίστηκε και τεκμηριώθηκε πριν την έναρξη της διαδικασίας σύναψης σύμβασης. (...)». Ακολούθως, στο άρθρο 29 του ίδιου νόμου με το οποίο ενσωματώνονται οι διατάξεις του άρθρου 29 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, περιγράφεται η ανταγωνιστική διαδικασία με διαπραγμάτευση».

6. Το άρθρο 27 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «1. Στις ανοικτές διαδικασίες, κάθε ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας μπορεί να υποβάλλει προσφορά στο πλαίσιο προκήρυξης διαγωνισμού. Η ελάχιστη προθεσμία παραλαβής των προσφορών ανέρχεται σε 35 ημέρες από την ημερομηνία αποστολής στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ένωσης της προκήρυξης σύμβασης, υπό την επιφύλαξη της παρ. 2 του άρθρου 60 και του τελευταίου εδαφίου της παραγράφου 1 του άρθρου 67. Η προσφορά συνοδεύεται από τις πληροφορίες για την ποιοτική επιλογή που ζητούνται από την αναθέτουσα αρχή. [...]. 4. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να συντμήσει κατά πέντε ημέρες την προθεσμία παραλαβής των προσφορών που ορίζεται στο δεύτερο εδάφιο της παραγράφου 1 όταν αποδέχεται την υποβολή προσφορών με ηλεκτρονικά μέσα, σύμφωνα με το πρώτο εδάφιο της παραγράφου 1 και την παράγραφο 5 του άρθρου 22 και το άρθρο 37.[...]».

7. Το άρθρο 32, του Ν. 4412/2016 (Α' 147), το οποίο ενσωματώνει τις αντίστοιχες διατάξεις του άρθρου 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, ορίζει ότι: «1. Στις ειδικές περιπτώσεις και περιστάσεις που προβλέπονται στις παραγράφους 2 έως 6, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αναθέτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας στη διαδικασία χωρίς προηγούμενη δημοσίευση. 2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών σε οποιαδήποτε από τις κατωτέρω περιπτώσεις: α) εάν ύστερα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία είτε δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή αίτηση συμμετοχής είτε καμία από τις υποβληθείσες προσφορές ή αιτήσεις συμμετοχής δεν είναι κατάλληλη, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιαστικά οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Επιτροπή μετά από αίτημά της. Μη κατάλληλη θεωρείται μια προσφορά όταν είναι άσχετη με τη σύμβαση και αδυνατεί προδήλως, χωρίς να τροποποιηθεί ουσιαστικά, να ανταποκριθεί στις ανάγκες και τις απαιτήσεις της αναθέτουσας αρχής, όπως προσδιορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης. [...]».

8. Το άρθρο 376 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «1. Οι διατάξεις του παρόντος νόμου εφαρμόζονται σε όλες τις δημόσιες συμβάσεις, καθώς και σε όλους τους διαγωνισμούς μελετών που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου Ι (άρθρα 3 έως 221), καθώς και σε όλες τις συμβάσεις και τους διαγωνισμούς μελετών που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου ΙΙ (άρθρα 222 έως 338), και η έναρξη της διαδικασίας σύναψης των οποίων, σύμφωνα με τα άρθρα 61, 120 και 290 αντίστοιχα, λαμβάνει χώρα μετά την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου. 2. Διαδικασίες σύναψης συμβάσεων της παραγράφου 1, οι οποίες έχουν ξεκινήσει πριν από την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου, συνεχίζονται και ολοκληρώνονται, σύμφωνα με το καθεστώς που ίσχυε κατά το χρόνο έναρξής τους, με την επιφύλαξη της παράγραφο 8 του άρθρου 379. Κατ' εξαίρεση, η υποχρέωση καταχώρησης στοιχείων στο ΚΗΜΔΗΣ, σύμφωνα με το άρθρο 38 ισχύει από την έναρξη ισχύος του παρόντος, κατά την παράγραφο 1 του άρθρου 379, και για τις συμβάσεις των οποίων η διαδικασία ανάθεσης έχει εκκινήσει πριν από την έναρξη ισχύος αυτού. Συμβάσεις της παραγράφου 1, οι οποίες έχουν συναφθεί πριν την ημερομηνία έναρξης ισχύος του

παρόντος, εκτελούνται, σύμφωνα με το καθεστώς που ίσχυε κατά το χρόνο της σύναψής τους. Κατ' εξαίρεση, η υποχρέωση καταχώρησης στοιχείων στο ΚΗΜΔΗΣ, σύμφωνα με το άρθρο 38, ισχύει από την έναρξη ισχύος του παρόντος κατά την παράγραφο 1 του άρθρου 379 και για τις συμβάσεις που έχουν συναφθεί πριν από την έναρξη ισχύος αυτού».

9. Το άρθρο 379 του Ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «1. Η ισχύς των διατάξεων του παρόντος αρχίζει από τη δημοσίευση του παρόντος, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στις επιμέρους διατάξεις του.(...)».

III. ΝΟΜΙΚΗ ΕΚΤΙΜΗΣΗ

10. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Αρταίων αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας μέσω της διαδικασίας της διαπραγμάτευσης βάσει της παραγράφου 2, περίπτωση β' του άρθρου 26 και της παραγράφου 2, περίπτωση α' του άρθρου 32 του Ν. 4412/2016, οι οποίες ενσωματώνουν τις αντίστοιχες του άρθρου 26 και του άρθρου 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ.

11. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας ανάθεσης προμήθειας προϋπολογισμού € 90.910,32 χωρίς Φ.Π.Α., σε συνέχεια διεθνή ανοικτού διαγωνισμού προϋπολογισθείσας δαπάνης € 233.771,19 χωρίς Φ.Π.Α., συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή γνώμης σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει.

12. Επισημαίνεται ότι, οι ουσιαστικές προϋποθέσεις εφαρμογής των διατάξεων του άρθρου 26 παράγραφος 2, περίπτωση β' του Ν. 4412/2016, προκειμένου να προσφύγει μία Αναθέτουσα Αρχή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, ήτοι στην εξεταζόμενη περίπτωση, είναι: **α)** η νομίμως διεξαχθείσα ανοικτή διαδικασία και **β)** η υποβολή μη κανονικών ή απαράδεκτων προσφορών. Επιπρόσθετα, οι ουσιαστικές προϋποθέσεις εφαρμογής των διατάξεων του άρθρου 32, παράγραφος 2, περίπτωση α', προκειμένου να προσφύγει μία Αναθέτουσα Αρχή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, ήτοι στην εξεταζόμενη περίπτωση, είναι: **α)** η νομίμως διεξαχθείσα ανοικτή διαδικασία και **β)** η μη υποβολή προσφοράς, **γ)** η μη ουσιώδης τροποποίησης των αρχικών όρων της σύμβασης.

13. 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 και ήδη άρθρα 26 και 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007 και ήδη άρθρα 26 και 32 του Ν. 4412/2016) (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 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).

14. Στην προκείμενη περίπτωση ο Δήμος Αρταίων επικαλείται, ρητά ως νομική βάση θεμελίωσης του αιτήματός του, τις διατάξεις της παραγράφου 2, περίπτωση β' του άρθρου 26, ήτοι την υποβολή μη κανονικών προσφορών και του άρθρου 32, παράγραφος 2, περίπτωση α' του Ν. 4412/2016, ήτοι την μη υποβολή προσφορών, κατόπιν διενέργειας διεθνή ανοικτού διαγωνισμού.

15. 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 παραγράφου 2, περίπτωση β' του άρθρου 26 και της παραγράφου 2, περίπτωση α' του άρθρου 32, 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. 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

16. Ως προς την προϋπόθεση προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, από τα στοιχεία του φακέλου διαπιστώνεται ότι ο Δήμος Αρταίων διενήργησε διεθνή ανοικτό διαγωνισμό με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) για την ανάθεση προμήθειας «Τροφίμων και Λουπών Ειδών Παντοπωλείου» προϋπολογισθείσας δαπάνης € 265.813,18 με Φ.Π.Α. ή € 233.771,19 χωρίς Φ.Π.Α., οικονομικού έτους 2017, με κριτήριο κατακύρωσης τη συμφερότερη από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής. Η εν λόγω Διακήρυξη, για την οποία τηρήθηκαν οι απαιτούμενες διατυπώσεις δημοσιότητας, δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από την συμμετοχή του στον διαγωνισμό.

17. Ως προς την προϋπόθεση της μη υποβολής προσφορών ή υποβολής μη κανονικών προσφορών ή υποβολής προσφορών που είναι απαράδεκτες, από τα παραταθέν ιστορικό προκύπτει ότι, **α)** με την αριθμ. 2/3-1-2017 Απόφασή της, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου ενέκρινε το αριθμ. 1/2017 Πρακτικό από το προκύπτει ότι δεν υποβλήθηκαν προσφορές για τα Τμήματα 5, 6, 10-14, 16-24, 26-34, 36-42, 46, 47, 51, 52 και ως εκ τούτου ζητά την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης και **β)** με τη αριθμ. 261/10-5-2017 Απόφασή της, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου έκανε ομόφωνα αποδεκτό το από 3-5-2017 Πρακτικό με το οποίο απέρριψε την Προσφορά της επιχείρησης «ΑΠΟΣΤΟΛΟΣ ΜΠΑΝΑΚΟΣ» διότι i) δεν ήταν ασφαλιστικά (ΕΦΚΑ – πρώην Ο.Α.Ε.Ε.) ενήμερη κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού και ii) δεν είχε καταθέσει φορολογική ενημερότητα κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού, και ως εκ τούτου ζητά την προσφυγή στην ανταγωνιστική διαδικασία με διαπραγμάτευση για τα Τμήματα 15, 25 και 35 προϋπολογισμού € 9.167,00 χωρίς Φ.Π.Α., οικονομικού έτους 2017, ύστερα από τη σύμφωνη γνώμη της Αρχής.

18. Ως προς την προϋπόθεση της μη ουσιώδους τροποποίησης των αρχικών όρων της σύμβασης, στο υποβληθέν σχέδιο Απόφασής του, ο Δήμος Αρταίων ζητά την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. προκειμένου να προσφύγει στην διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς τροποποίηση των όρων της αρχικής Σύμβασης για τα Τμήματα για τα οποία δεν υποβλήθηκαν προσφορές.

IV. ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ:

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 της Αρχής, περί προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης σύμφωνα με το άρθρο 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011** για την ανάθεση προμήθειας «Τροφίμων» προϋπολογισμού € 90.910,32 χωρίς Φ.Π.Α., ή € 103.346,00 με Φ.Π.Α., για τις ανάγκες του Δήμου Αρταίων (Δημοτικές Ενότητες: Αρταίων, Αμβρακικού, Βλαχερνών, Ξηροβουνίου, Φιλοθέης), οικονομικού έτους 2017, σε συνέχεια εν μέρει άγονου, ανοικτού διεθνή διαγωνισμού με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσόμενων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 2 Αυγούστου 2017

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΤΑΠΟΔΗΣ