



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΓΝΩΜΗ

Δ 81/2018

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 3^η Αυγούστου του έτους δύο χιλιάδες δεκαοκτώ (2018) ημέρα Παρασκευή και ώρα 12:00 και επί της οδού Κεφαλληνίας 45 & Κομνά Τράκα, 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:

Πρόεδρος: Γεώργιος Καταπόδης
Μέλη: Δημήτριος Σταθακόπουλος
Μαρία Στυλιανίδου
Ερωφίλη Χριστοβασίλη

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

Γραμματέας: Ευσταθία Μαρκάτου,

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

Κατά την διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν η εισηγήτρια Αναστασία Θεοδωρακοπούλου, 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 της Αρχής.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης κατά τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας γάλακτος για τις ανάγκες του Δήμου Παλλήνης, συνολικού προϋπολογισμού 37.787,10€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

Με το με αριθμ. πρωτ. 21539/09-07-2018 αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή), που παρελήφθη από την Αρχή στις 12-07-2018 (αριθμ. πρωτ. εισερχ. 3718), όπως συμπληρώθηκε με το από 31-07-2018 ηλεκτρονικό μήνυμα (αριθμ. πρωτ. εισερχομένου 4050/31-07-2018) και τα συνημμένα σε αυτά έγγραφα, ο Δήμος Παλλήνης αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011 προκειμένου να προβεί στη

διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, κατά τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας γάλακτος για τους δικαιούχους υπαλλήλους του Δήμου συνολικού προϋπολογισμού 37.787,10€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για χρονικό διάστημα έξι (6) μηνών, λόγω κατεπείγουσας ανάγκης εξαιτίας της κήρυξης ως έκπτωτου του αναδόχου της προηγηθείσας ετήσιας σύμβασης.

I. Ιστορικό-πραγματικά περιστατικά

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

1.1. Με την αριθμ. 40771/9-12-2016 διακήρυξη (ΑΔΑΜ: 16PROC005559894 2016-12-13), ο Δήμος Παλλήνης διενήργησε ανοικτό διαγωνισμό άνω των ορίων του άρθρου 5 του ν. 4412/2016, με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) για την ανάθεση της προμήθειας «Τροφίμων & Παροχής Φρέσκου Γάλακτος» προϋπολογισθείσας δαπάνης 285.204,60€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ήτοι 319.348,81€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, πλέον δικαιώματος προαίρεσης έως 15% στην συνολική ποσότητα φρέσκου γάλακτος για τις ανάγκες των υπαλλήλων της Διεύθυνσης Καθαριότητας, Περιβάλλοντος και Ποιότητας Ζωής καθώς και για τις ανάγκες των υπαλλήλων της Διεύθυνσης Κοινωνικής Προστασίας, Παιδείας και Πολιτισμού, ποσού 7.303,87€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ήτοι συνολικής αξίας 326.652,68€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. και δικαιώματος προαίρεσης, για το οικονομικό έτος 2017. Ως κριτήριο κατακύρωσης ορίσθηκε: **α)** το μεγαλύτερο ενιαίο ποσοστό έκπτωσης (πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής) επί της Μέσης Λιανικής Τιμής Πώλησης της Περιφερειακής Ενότητας Αττικής, για τα είδη των Τμημάτων τα οποία εμπίπτουν στο Δελτίο Πιστοποίησης Τιμών και **β)** η 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 δέκα (10):

ΤΜΗΜΑΤΑ	ΦΟΡΕΑΣ	ΕΙΔΟΣ	ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ € ΧΩΡΙΣ Φ.Π.Α.
1	ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΠΡΟΣΧΟΛΙΚΗΣ ΑΓΩΓΗΣ	ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ	51.660,68
2	ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΠΡΟΣΧΟΛΙΚΗΣ ΑΓΩΓΗΣ ΚΑΙ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΜΕΡΙΜΝΑΣ	ΑΡΤΟΠΟΙΕΙΟ	25.506,70
3	ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΠΡΟΣΧΟΛΙΚΗΣ ΑΓΩΓΗΣ ΚΑΙ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΜΕΡΙΜΝΑΣ	ΚΡΕΟΠΩΛΕΙΟ	30.949,00
4	ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΠΡΟΣΧΟΛΙΚΗΣ ΑΓΩΓΗΣ ΚΑΙ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΜΕΡΙΜΝΑΣ	ΙΧΘΥΟΠΩΛΕΙΟ	13.260,00
5	ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΠΡΟΣΧΟΛΙΚΗΣ ΑΓΩΓΗΣ ΚΑΙ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΜΕΡΙΜΝΑΣ	ΟΠΩΡΟΠΩΛΕΙΟ	26.726,13
6	ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΜΕΡΙΜΝΑΣ	ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟ	1.872,52
7	ΚΟΙΝΩΦΕΛΗΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΑΘΛΗΤΙΣΜΟΥ, ΠΟΛΙΤΙΣΜΟΥ, ΠΕΡΙΒΑΛΛΟΝΤΟΣ	ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟ	1.285,28
8	ΚΟΙΝΩΦΕΛΗΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΑΘΛΗΤΙΣΜΟΥ, ΠΟΛΙΤΙΣΜΟΥ, ΠΕΡΙΒΑΛΛΟΝΤΟΣ	ΟΠΩΡΟΠΩΛΕΙΟ	1.569,68
9	ΔΗΜΟΣ ΠΑΛΛΗΝΗΣ	ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟ	74.114,69
10	ΔΗΜΟΣ ΠΑΛΛΗΝΗΣ	ΓΑΛΑ	<u>53.081,60</u>
ΣΥΝΟΛΙΚΟΣ ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΜΟΣ ΧΩΡΙΣ Φ.Π.Α.			280.026,60

Στο δε αναλυτικό προϋπολογισμό των τμημάτων της εν λόγω διακήρυξης ως προς την προμήθεια γάλακτος (Τμήμα 10) αναφέρονται τα εξής:

“[...] η δαπάνη για την προμήθεια φρέσκου γάλακτος για τους δικαιούχους υπαλλήλους του Δήμου προϋπολογίζεται στο ποσό των 60.023,04 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13%, επιπλέον με τη διατήρηση του δικαιώματος προαίρεσης η συνολική δαπάνη είναι 591982,22 € (προϋπολογιζόμενη δαπάνη) και 7.303,87 € (αξία προαίρεσης) ήτοι συνολικό ποσό 67.286,09 € [...]”.

Η διάρκεια της σύμβασης ορίσθηκε σε δώδεκα (12) μήνες, ο διαγωνισμός πήρε Αριθμό Συστήματος 29467 στο Εθνικό Σύστημα Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ), όπου αναρτήθηκε την 13η Δεκεμβρίου 2016, ενώ ως ημερομηνία έναρξης προσφορών ορίστηκε η 19η Δεκεμβρίου 2016 και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών η 26η Ιανουαρίου 2017.

Σύμφωνα με το Παράρτημα Α “Γενικοί Όροι Συμμετοχής στο Διαγωνισμό”, άρθρο 9 “Κήρυξη Προμηθευτή ως Έκπτωτου - Κυρώσεις - Εξαιρέσεις” της εν θέματι διακήρυξης ορίσθηκαν τα κάτωθι:

“1. Σε περίπτωση που ο προμηθευτής δεν παραδώσει όλη την ποσότητα ή μέρος των προϊόντων μέσα στις προθεσμίες που καθορίζονται από την παρούσα σύμβαση, το Δημοτικό Συμβούλιο του Δήμου Παλλήνης δύναται, ύστερα από γνωμοδότηση της επιτροπής αξιολόγησης η οποία υποχρεωτικά καλεί τον ενδιαφερόμενο για παροχή εξηγήσεων να κηρύξει «ΕΚΠΤΩΤΟ» τον προμηθευτή, και να του επιβάλλει τις κατωτέρω κυρώσεις αθροιστικά ή διαζευκτικά:

α. Επίπληξη

β. Κατάπτωση του ποσού της εγγυητικής επιστολής καλής εκτέλεσης. γ, Κατάπτωση του ποσού της εγγυητικής επιστολής καλής εκτέλεσης.

δ. Κήρυξη του προμηθευτή έκπτωτου, και αποκλεισμό του από μελλοντικούς διαγωνισμούς του Δήμου.

2. Η προμήθεια των υλικών από τον αμέσως επόμενο μειοδότη, εφόσον οι ανάγκες της υπηρεσίας το επιβάλλουν, καταλογίζοντας σε βάρος του έκπτωτου κάθε διαφορά τιμής, στην περίπτωση που η αγορά γίνει με τιμή μεγαλύτερη από τη συμβατική και εισπράττοντας την είτε από το ποσό που δικαιούται να εισπράξει ο προμηθευτής από το Δήμο, είτε από την εγγυητική επιστολή καλής εκτέλεσης.

3. Ο ανάδοχος δεν κηρύσσεται έκπτωτος από την κατακύρωση ή την ανάθεση ή από την σύμβαση όταν:

α. Η σύμβαση δεν υπογράφηκε ή το υλικό δεν φορτώθηκε ή παραδόθηκε ή αντικαταστάθηκε με ευθύνη της Αναθέτουσας Αρχής.

β. Συντρέχουν λόγοι ανωτέρας βίας.

4. Η απόδειξη της ανωτέρας βίας βαρύνει τον προμηθευτή.

5. Ο προμηθευτής που επικαλείται ανωτέρα βία υποχρεούται, μέσα σε είκοσι (20) ημέρες από τότε που συνέβησαν τα περιστατικά που συνιστούν την ανωτέρα βία, να αναφέρει εγγράφως αυτά και να προσκομίσει στην Αναθέτουσα Αρχή τα απαραίτητα αποδεικτικά στοιχεία.

6. Γεγονότα που εντάσσονται στο πλαίσιο των κινδύνων της επαγγελματικής δραστηριότητας Του αναδόχου και μπορεί να επηρεάσουν δυσμενώς την εκπλήρωση των συμβατικών του υποχρεώσεων, δεν συνιστούν λόγους ανωτέρας βίας. [...]

10. Επιπρόσθετα, σε περίπτωση παράβασης οποιουδήποτε από τους όρους της σύμβασης, κατά την υλοποίηση αυτής, επιβάλλονται στον προμηθευτή, κατόπιν σχετικής εισήγησης και απόφασης της Αναθέτουσας Αρχής, οι κυρώσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 1”.

1.2. Με το αριθμ. 1/9-2-2017 πρακτικό της, η Επιτροπή Αποσφράγισης των Προσφορών, αποσφράγισε τις προσφορές:

A.A.	ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ
1	ΑΛΕΞΑΝΔΡΟΣ Α. ΣΚΟΥΡΙΑΣ
2	ΚΡΥΣΤΑΛΛΗΣ ΑΛΕΞ. ΑΝΑΣΤΑΣΙΑΔΗΣ
3	ΑΡΕΤΗ ΤΣΟΥΚΑ – ΣΤΕΦΑΝΟΣ ΣΒΙΝΤΖΗΡΑΣ Ο.Ε.
4	ΖΟΥΜΠΟΥΛΑΚΗΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΕΣ Α.Ε.
5	ΑΝΑΣΤΑΣΙΟΣ Ι. ΚΙΑΜΟΣ
6	ΖΗΝΟΒΙΑ ΜΙΧΟΥ
7	ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΠΟΝΤΙΚΑΣ & ΣΙΑ Ε.Ε.
8	ΣΩΤΗΡΙΟΣ ΚΩΦΟΣ & ΣΙΑ Ε.Ε.

Το εν λόγω πρακτικό αναρτήθηκε στη πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. την 20-3-2017.

Στη συνέχεια, με το αριθμ. 2/28-3-2017 πρακτικό της, η Επιτροπή Αξιολόγησης των Δικαιολογητικών Συμμετοχής και των Τεχνικών Προσφορών, πρότεινε: **α)** την αποδοχή των επιχειρήσεων:

A.A.	ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ	ΤΜΗΜΑ
1	ΑΛΕΞΑΝΔΡΟΣ Α. ΣΚΟΥΡΙΑΣ	1, 4, 6, 7, 9
2	ΣΩΤΗΡΙΟΣ ΚΩΦΟΣ & ΣΙΑ Ε.Ε.	3
3	ΑΝΑΣΤΑΣΙΟΣ Ι. ΚΙΑΜΟΣ	5, 8
4	ΖΟΥΜΠΟΥΛΑΚΗΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΕΣ Α.Ε.	9, 10
5	ΖΗΝΟΒΙΑ ΜΙΧΟΥ	10
6	ΚΡΥΣΤΑΛΛΗΣ ΑΛΕΞ. ΑΝΑΣΤΑΣΙΑΔΗΣ	10

διότι οι προσφορές τους ήταν σύμφωνες με τους όρους της με αρ. 40771/9-12-2016 διακήρυξης και **β)** την απόρριψη των επιχειρήσεων:

A.A.	ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ	ΤΜΗΜΑ
1	ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΠΟΝΤΙΚΑΣ & ΣΙΑ Ε.Ε.	1, 9
2	ΑΡΕΤΗ ΤΣΟΥΚΑ – ΣΤΕΦΑΝΟΣ ΣΒΙΝΤΖΗΡΑΣ Ο.Ε.	2

διότι οι προσφορές τους δεν ήταν σύμφωνες με τους όρους της διακήρυξης. Το εν λόγω πρακτικό αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. την 30-3-2017.

1.3. Στη συνέχεια, με την αρ. 96/4-4-2017 απόφασή της (ΑΔΑ: Ω00ΕΩΞΚ-ΠΚΖ), η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου ενέκρινε τα ως άνω πρακτικά και αποφάσισε την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για το Τμήμα 2 «Είδη Αρτοποιείου», κατόπιν της σύμφωνης γνώμης της ΕΑΑΔΗΣΥ, η οποία με την με αρ. 40/2017 απόφασή της παρείχε την ως άνω σύμφωνη γνώμη, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011 για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, κατά τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ.2 περ. α' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας τροφίμων ως προς το τμήμα 2 του προηγούμενου διαγωνισμού.

1.4. Ακολουθως, σε εκτέλεση της με αριθμ. 317/25-07-2017 (ΑΔΑ: 6ΙΕΔΩΞΚ-Π28) απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Παλλήνης για την κατακύρωση του διαγωνισμού και της με αριθμ. 22/17-11-2017 Πράξης προσυμβατικού ελέγχου της Υπηρεσίας Επιτρόπου του Ελεγκτικού Συνεδρίου στο Δήμο Αγίας Παρασκευής, υπεγράφη η με αριθμ. πρωτ. 522470/29-12-2017 (ΑΔΑ:Ψ172ΩΞΚ-ΗΩΘ) σύμβαση “Προμήθεια Τροφίμων στους δικαιούχους υπαλλήλους του Δήμου Παλλήνης” και συγκεκριμένα (ΟΜΑΔΑ Β ΦΟΡΕΑΣ Γ), ποσού 44.755,96€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., με δυνατότητα προαίρεσης 15%, ήτοι συνολικού ποσού 50.205,77€, ετήσιας διάρκειας, για την εκτέλεση της προμήθειας γάλακτος για τους υπαλλήλους του Δήμου Παλλήνης, με την ανάδοχο εταιρεία “Κρυστάλλης Αλεξ. Αναστασιάδης”.

2.1. Στη συνέχεια, στις 15-01-2018 ακολούθησε η μη εκτέλεση της έγγραφης παραγγελίας της Διεύθυνσης Καθαριότητας Περιβάλλοντος & Ποιότητας Ζωής του Δήμου για την υλοποίηση της ανωτέρω σύμβασης και η με αριθμ. πρωτ. 2885/24-01-2018 σχετική ενημερωτική επιστολή της Επιτροπής Παραλαβής Προμηθειών και Υπηρεσιών προς τον προμηθευτή, στην οποία αναφέρονται τα εξής:

‘Σε συνέχεια της από 12/1/2018 παραγγελίας μας γάλακτος και έχοντας υπ’ όψη την μεταξύ μας σύμβαση προμήθειας γάλακτος (ΑΔΑ: Ψ172ΩΞΚ-ΗΩΘ) όπου αναφέρεται:

- *στο άρθρο 2, παρ.2 παραγγελία θα δίδεται στον ανάδοχο ανά βδομάδα από την αρμόδια υπηρεσία και θα αφορά τις ανάγκες της επόμενης εβδομάδας» και με το άρθρο 5, παρ. 1*

- *επίσης στο άρθρο 5 των Γενικών Όρων «Σύμφωνα με το άρθρο 9 των Γενικών Όρων Συμμετοχής της Διακήρυξης του διαγωνισμού, σε περίπτωση που ο ανάδοχος δεν παραδώσει όλη την ποσότητα ή μέρος των προϊόντων μέσα στις προθεσμίες που καθορίζονται από την παρούσα σύμβαση, το Δημοτικό Συμβούλιο του Δήμου Παλλήνης δύναται, ύστερα από γνωμοδότηση της επιτροπής αξιολόγησης η οποία υποχρεωτικά καλεί τον ενδιαφερόμενο για παροχή εξηγήσεων να κηρύξει “ΕΚΠΤΩΤΟ”»*

- *και επίσης στο άρθρο 8 παρ. 2β : «Ο ανάδοχος, κατά το χρόνο της ανάθεσης της σύμβασης, τελούσε σε μια από τις καταστάσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 1 του άρθρου 73 του Ν-4412/16 και, ως εκ τούτου, θα έπρεπε να έχει αποκλειστεί από τη διαδικασία της σύναψης σύμβασης*

Επειδή μέχρι και σήμερα δεν ανταποκριθήκατε στην επικοινωνία μας για την παραγγελία του γάλακτος παρακαλούμε, όπως μας ενημερώσετε άμεσα, όπως ορίζει η Σύμβασή μας τις προθέσεις σας’.

2.2. Ο ανάδοχος στην με αριθμ. πρωτ. 2854/24-01-2018 αίτησή του προς το Δήμο αναφέρει τα κάτωθι:

“Με την παρούσα αιτούμαστε την αντικατάσταση της σύναψης και εκτέλεσης της σύμβασης μας με θέμα την προμήθεια γάλακτος στον προμηθευτή Σκουριά Ανδρέα με ΑΦΜ 031275077 καθώς αδυνατούμε, λόγω οικονομικών προβλημάτων και άμεσου κλεισίματος της επιχείρησης, να ανταποκριθούμε στην εκτέλεση της προμήθειας.

Υπάρχει αντικειμενική αδυναμία εκτέλεσης της εν λόγω προμήθειας καθώς αδυνατούμε για λόγους ανωτέρας βίας, οικονομικών κ προσωπικών προβλημάτων και άμεσου κλεισίματος των βιβλίων της επιχείρησης με ημερομηνία 29/12/2017 να ανταποκριθούμε στην εκτέλεση της προμήθειας. Αυτό καθιστά αφερέγγυους και για αυτό σας ζητάμε την ανάληψη της σύμβασης από την άνω εταιρεία με τους ίδιους όρους και υποχρεώσεις όπως προκύπτουν από τα τεύχη του σχετικού διαγωνισμού και την υπογραφή της σχετικής σύμβασης

Η αίτηση αυτή καλύπτεται και βασίζεται, σύμφωνα με τον Νόμο 4412/2016, στο άρθρο 132, παράγραφος 1 δ).

Επίσης σας ζητάμε να μην εκπέσει η εγγυητική επιστολή διότι επιπλέον συντρέχουν οι λόγοι του άρθρου 20.3 του Νόμου 4412. [...]”.

Ο ανάδοχος δε, προς επίρρωση των ισχυρισμών του, προσκομίζει βεβαίωση διακοπής εργασιών του από την Δ.Ο.Υ Ε' Πειραιά με ημερομηνία διακοπής την 31-12-2017.

2.3. Στη συνέχεια, η εταιρεία ΑΝΔΡΕΑΣ ΑΛ. ΣΚΟΥΡΙΑΣ, στην με αριθμ. πρωτ. 2859/24-01-2018 αίτησή της προς το Δήμο Παλλήνης, αναφέρει τα εξής: “Με την παρούσα αποδεχόμαστε την ανάληψη κ εκτέλεση της σύμβασης με θέμα την προμήθεια γάλακτος μεταξύ του Δήμου ΓΕΡΑΚΑ ΠΑΛΛΗΝΗΣ και του προμηθευτή ΚΡΥΣΤΑΛΛΗΣ ΑΝΑΣΤΑΣΙΑΔΗΣ με τους ίδιους όρους και υποχρεώσεις όπως προκύπτουν από τα τεύχη του σχετικού διαγωνισμού και την υπογραφή της σχετικής σύμβασης.

Η αίτηση αυτή καλύπτεται και βασίζεται, σύμφωνα με τον Νόμο 4412/2016, στο άρθρο 132, παράγραφος 1 δ), [...]

2.4. Ακολουθως, με το με αριθμ. πρωτ. 6449/23-02-2018 έγγραφό του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. ο Δήμος απηύθυνε ερώτημα προς την Αρχή ως προς το εάν είναι επιτρεπτή η υποκατάσταση του αναδόχου βάσει του άρθρου 132 παρ. 1.δ, του ν.4412/2016 για την εκτέλεση της προμήθειας γάλακτος της εν θέματι σύμβασης.

Με το από 04-04-2018 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου η αρμόδια Διεύθυνση της Αρχής απάντησε ως εξής:

“Σύμφωνα με το άρθρο 132, παρ. 1, περ. δ, υποπερ. ββ του ν. 4412/2016 είναι νοητή η τροποποίηση σύμβασης με υποκατάσταση αναδόχου, εφόσον ο αρχικός ανάδοχος έχει πτωχεύσει. Στην περίπτωση αυτή υποδεικνύεται από τον πτωχό νέος ανάδοχος, ο οποίος υπεισέρχεται πλήρως στις υφιστάμενες συμβατικές υποχρεώσεις (οι οποίες και δεν τροποποιούνται). Η αναθέτουσα αρχή οφείλει, ωστόσο, να ελέγξει το αν ο νέος ανάδοχος πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής της διακήρυξης”.

2.5. Στη συνέχεια, η επιτροπή παραλαβής προμηθειών-υπηρεσιών του Τμήματος Καθαριότητας, Ανακύκλωσης και Διαχείρισης οχημάτων έτους 2018 του Δήμου Παλλήνης, με την με αρ. πρωτ. 17523/01-06-2018 εισήγησή της προς το Δημοτικό Συμβούλιο, με θέμα: “Εισήγηση για την έκπτωση του αναδόχου «Κρυστάλλη Αλεξ. Αναστασιάδη» και κατάπτωσης της εγγυητικής καλής εκτέλεσης στο διαγωνισμό με τίτλο «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΤΡΟΦΙΜΩΝ & ΠΑΡΟΧΗ ΦΡΕΣΚΟΥ ΓΑΛΑΚΤΟΣ ΣΤΟΥΣ ΔΙΚΑΙΟΥΧΟΥΣ ΥΠΑΛΛΗΛΟΥΣ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ΓΙΑ ΤΟ ΕΤΟΣ 2016» για τα είδη της ομάδας Β του Φορέα Γ”, διαπίστωσε τα εξής:

“Σύμφωνα με την Πράξη Νομοθετικού Περιεχομένου που δημοσιεύθηκε στις 12-12-2012 (ΦΕΚ Α 240) που κυρώθηκε με τον Ν4111/2013 (ΦΕΚ Α 18) ειδικότερα στο άρθρο 4 προβλέπεται ότι η διαδικασία ανάδειξης προμηθευτών — χορηγών για προμήθεια τροφίμων πραγματοποιείται από τον οικείο Δήμο, Παράλληλα εφαρμόζοντας την υπ, αρ. 53361/2006 (ΦΕΚ 1503 Β' μέρος) «Παροχή μέσων ατομικής προστασίας σε υπαλλήλους των ΟΤΑ και μέτρα προληπτικής προστασία» ΚΥΑ, όπως τροποποιήθηκε με τις υπ' αρ. 36586/2007 (ΦΕΚ 1323 Β' μέρος) και 31119/2008 (ΦΕΚ 990 Β' μέρος) είναι υποχρεωτική η παροχή ενός λίτρου φρέσκου γάλακτος σε ημερήσια βάση στους εργαζομένους του Δήμου στους οποίους παρέχονται τα μέσα ατομικής

προστασίας προς διαφύλαξη τόσο της ατομικής όσο και της δημόσιας υγείας. Η διανομή πραγματοποιείται στους χώρους εργασίας.

Η Επιτροπή παραλαβής προμηθειών υπηρεσιών του Τμήματος Καθαριότητας, Ανακύκλωσης και Διαχείρισης οχημάτων έτους 2018, έχοντας υπόψη:

1. Τις διατάξεις του Ν.4412/2016,
2. Την υπ'αριθμ. 40771/09-12-2016 Διακήρυξη Ηλεκτρονικού Δημόσιου Ανοιχτού Διεθνή Διαγωνισμού άνω των ορίων για την προμήθεια με τίτλο «Προμήθεια τροφίμων και φρέσκου γάλακτος στους δικαιούχους υπαλλήλους» με ΑΔΑΜ: 16PROC005559894 [...]
16. Την υπ'αριθμ. 52270/29-12-2017 Σύμβαση του Δήμου Παλλήνης με την επιχείρηση «Κρυστάλλης Αλεξ. Αναστασιάδης» για την «Προμήθεια Τροφίμων & Παροχή Φρέσκου Γάλακτος στους δικαιούχους Υπαλλήλους του Δήμου» για τα έτη 2017-2018 και συγκεκριμένα για τα είδη της Ομάδας Β του Φορέα Γ (με ΑΔΑ: Ψ172ΩΞΚ-ΗΩΘ και ΑΔΑΜ: 17ΣΥΜΝ002511178).
17. Την μη εκτέλεση της από 12-01-2018 έγγραφης παραγγελίας της Δ/σης Καθαριότητας, Περιβάλλοντος και Ποιότητας Ζωής του Δήμου Παλλήνης, το υπ' αριθμ. 2885/24-01-2018 έγγραφο της Επιτροπής Παραλαβής προμηθειών - υπηρεσιών του Τμήματος Καθαριότητας, Ανακύκλωσης και Διαχείρισης οχημάτων έτους 2018.
18. Το υπ' αριθμ. 2854/24-01-2018 αίτημα της επιχείρησης «Κρυστάλλης Αλεξ. Αναστασιάδης»,
19. Την υπ' αριθμ. 2859/24-01-2018 αποδοχή του οικονομικού φορέα «Σκουριά Αλ. Ανδρέα»,
20. Την από 31/12/2017 Βεβαίωση Διακοπής Εργασιών της εταιρείας «Κρυστάλλης Αλεξ. Αναστασιάδης», με ημερομηνία δήλωσης στις 25/1/2018 και Α/Α δήλωσης: 71.
21. Το υπ' αριθμ, 6449/23-02-2018 ερώτημα του Δήμου Παλλήνης προς την ΕΑΑΔΗΣΥ.
22. Την από 03-04-2018 απάντηση μέσω ηλεκτρονικού ταχυδρομείου (email) της ΕΑΑΔΗΣΥ σύμφωνα με την οποία νοείται τροποποίηση σύμβασης με υποκατάσταση αναδόχου εφόσον ο αρχικός ανάδοχος έχει πτωχεύσει,
23. Το υπ'αριθμ. 2854/12-04-2018 έγγραφο του Γενικού Γραμματέα Δήμου Παλλήνης προς την επιχείρηση «Κρυστάλλης Αλεξ, Αναστασιάδης».

Εισηγείται την έκπτωση του αναδόχου «Κρυστάλλης Αλεξ. Αναστασιάδης», βάσει του άρθρου 203 του Ν.4412/2016 και του άρθρου 9 (Κήρυξη Προμηθευτή ως Έκπτωτου - Κυρώσεις - Εξαίρεσεις) των Γενικών Όρων Συμμετοχής της υπ'αριθμ. 40771/09-12-2016 Διακήρυξης, επειδή ο τελευταίος δεν τήρησε τις υποχρεώσεις του σχετικά με την παράδοση υλικών, όπως αυτές περιγράφονται στο άρθρο 11 (Παράδοση - Παραλαβή) των Ειδικών Όρων Συμμετοχής της Διακήρυξης, ήτοι καθημερινή παράδοση ανάλογα με τις ανάγκες της υπηρεσίας, ύστερα από παραγγελία από τους υπεύθυνους που έχουν οριστεί στα σημεία παράδοσης.

Συγκεκριμένα, η Δ/ση Καθαριότητας, Περιβάλλοντος και Ποιότητας Ζωής του Δήμου Παλλήνης απέστειλε στις 12/1/2018 μέσω τηλεμοιοτυπικού μηχανήματος (FAX) παραγγελία προς την επιχείρηση «Κρυστάλλης Αλεξ, Αναστασιάδης», βάσει της υπ'αριθμ. 52270/29-12-2017 Σύμβασης (με ΑΔΑΜ: 17ΣΥΜΝ002511178),

Ο ανάδοχος δεν ανταποκρίθηκε στην παραγγελία της ανωτέρω Διεύθυνσης και σε λοιπές προσπάθειες επικοινωνίας με τη Διεύθυνση.

Ο ανάδοχος, με το υπ' αριθμ. 2854/24-01-2018 έγγραφο του επικαλέστηκε αδυναμία εκτέλεσης της σύμβασης για λόγους ανωτέρας βίας, δίχως να προσκομίσει βάσει του άρθρου 204 του Ν.4412/2016 και εντός προθεσμίας τα απαραίτητα αποδεικτικά στοιχεία που συνιστούν τα περιστατικά της ανωτέρω βίας. Επιπρόσθετα, στο έγγραφό του αιτήθηκε την υποκατάσταση του με άλλον οικονομικό φορέα («Σκουριά Ανδρέα» με ΑΦΜ: 031275077), επισημαίνοντας πως η αίτηση καλύπτεται και βασίζεται στην παράγραφο 1 δ) του άρθρου 132 του Ν.4412/2016, ήτοι «υποκατάσταση αναδόχου συνεπεία ολικής ή μερικής διαδοχής του αρχικού αναδόχου, λόγω εταιρικής αναδιάρθρωσης, περιλαμβανομένων της εξαγοράς, της απορρόφησης, της συγχώνευσης ή καταστάσεων αφερεγγυότητας Ιδίως στο πλαίσιο προπτωχευτικών ή πτωχευτικών διαδικασιών, από άλλον οικονομικό φορέα, ο οποίος πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής που καθορίστηκαν αρχικά, υπό τον όρο ότι η διαδοχή δεν συνεπάγεται άλλες ουσιώδεις τροποποιήσεις της σύμβασης και δεν γίνεται με σκοπό την αποφυγή της εφαρμογής του Βιβλίου Ι του Ν.4412/2016». Ο οικονομικός φορέας «Σκουριάς Ανδρέας» (ΑΦΜ: 031275077) με το υπ'αριθμ, 2869/24-01-2018 έγγραφό του αποδέχτηκε την υποκατάσταση.

Βάσει του άρθρου 203 του Ν.4412/2016 και της παραγράφου 41 του άρθρου 9 (Κήρυξη Προμηθευτή ως Έκπτωτου - Κυρώσεις - Εξαίρεσεις) των Γενικών Όρων Συμμετοχής της υπ'αριθμ. 40771/09-12-2016 Διακήρυξης, η Επιτροπή παραλαβής προμηθειών-υπηρεσιών της Δ/νσης Καθαριότητας, Περιβάλλοντος και Ποιότητας Ζωής του Δήμου Παλλήνης κάλεσε με το υπ'αριθμ. 2885/24-01-2018 έγγραφό της τον οικονομικό φορέα προς παροχή εξηγήσεων για τη μη εκτέλεση των παραδόσεων, λαμβάνοντας στις 25/01/2018 ως μοναδική απάντηση τη από 31/12/2017 βεβαίωση διακοπής εργασιών της επιχείρησης «Κρυστάλλης Αλεξ. Αναστασιάδης».

Κατόπιν επικοινωνίας με την Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.) είναι νοητή η τροποποίηση σύμβασης με υποκατάσταση αναδόχου, εφόσον ο αρχικός ανάδοχος έχει πτωχεύσει. Δεδομένου πως δεν ισχύουν οι προϋποθέσεις πτώχευσης της επιχείρησης «Κρυστάλλης Αλεξ. Αναστασιάδης», ο τελευταίος ενημερώθηκε με το υπ'αριθμ. 2854/12-04-2018 έγγραφο του Γενικού Γραμματέα Δήμου Παλλήνης ότι η αίτηση του δεν καλύπτεται από το άρθρο 132, παράγραφος 1 δ) του Ν.4412/2016 και πως πρόκειται να κηρυχθεί έκπτωτος.

Λαμβάνοντας υπόψη όλο το ανωτέρω ιστορικό, εισηγούμαστε στο Σώμα όπως:

Α. Εγκρίνει την έκπτωση του αναδόχου, σε εφαρμογή του άρθρου 203 "Κήρυξη οικονομικού φορέα εκπτώτου" του Ν-4412/2016.

Β. Εγκρίνει την κατάπτωση της αριθμ, 099/703025-8/23-06-2017 εγγυητική καλής εκτέλεσης της Εθνικής Τράπεζας Ελλάδος, αξίας 2.515,00 €".

2.6. Με την με αρ. 134/05-06-2018 απόφασή του (ΑΔΑ: 65ΨΓΩΞΚ-ΡΝΤ), το Δημοτικό Συμβούλιο Παλλήνης, σύμφωνα με την ως άνω εισήγηση, ενέκρινε:

"Α. Την έκπτωση του αναδόχου, σε εφαρμογή του άρθρου 203 "Κήρυξη οικονομικού φορέα εκπτώτου" του Ν-4412/2016.

Β. Την κατάπτωση της αριθμ, 099/703025-8/23-06-2017 εγγυητική καλής εκτέλεσης της Εθνικής Τράπεζας Ελλάδος, αξίας 2.515,00 €".

2.7. Στις 07-06-2018, μέσω της πλατφόρμας του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., στο πεδίο της επικοινωνίας του διαγωνισμού με συστημικό αριθμό 29467, ο Δήμος Παλλήνης ανάρτησε την με αρ. 134/05-06-2018 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου, ενώ παράλληλα κατά την ίδια ημερομηνία απέστειλε δύο μηνύματα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στον οικονομικό φορέα «Αναστασιάδη Κρυστάλλη» στη διεύθυνση kristallis.anas@gmail.com, στα οποία επισυνάπτονται η ως άνω απόφαση καθώς και τα λοιπά σχετικά έγγραφα περί έκπτωσης αυτού.

3.1. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Παλλήνης με το υπ' αριθμ. πρωτ. 21539/09-07-2018 αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (αριθμ. πρωτ. εισερχομένου 3718/12-07-2018), με θέμα: "Αίτημα έγκρισης διαδικασίας σύμφωνα με το άρθρο 32 παρ.2, περ. γ', κατόπιν κήρυξης αναδόχου ως έκπτωτου", όπως συμπληρώθηκε με το από 31-07-2018 ηλεκτρονικό μήνυμα (αριθμ. πρωτ. εισερχομένου 4050/31-07-2018) και τα συνημμένα σε αυτά έγγραφα, υπέβαλε στην Αρχή σχέδιο απόφασης προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης και αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ (δδ) ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, κατά τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας γάλακτος για τους δικαιούχους υπαλλήλους του Δήμου, επικαλούμενος, μεταξύ άλλων τα εξής:

"Σας γνωρίζουμε ότι οι υπηρεσίες του Δήμου Παλλήνης προχώρησαν στη διενέργεια Ηλεκτρονικού Δημόσιου Ανοιχτού Διεθνή Διαγωνισμού άνω των ορίων, για την ανάδειξη προμηθευτή/των για την προμήθεια με τίτλο «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΤΡΟΦΙΜΩΝ & ΠΑΡΟΧΗ ΦΡΕΣΚΟΥ ΓΑΛΑΚΤΟΣ ΣΤΟΥΣ ΔΙΚΑΙΟΥΧΟΥΣ ΥΠΑΛΛΗΛΟΥΣ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ» προϋπολογιζόμενης δαπάνης **319.348,81 €** συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13% και 24%, με δικαίωμα προαίρεσης μέχρι 15% στη συνολική ποσότητα για τις ανάγκες για το φρέσκο γάλα των υπαλλήλων της Διεύθυνσης Καθαριότητας, Περιβάλλοντος και Ποιότητας Ζωής καθώς και για τις ανάγκες των υπαλλήλων της Διεύθυνσης Κοινωνικής Προστασίας, Παιδείας και Πολιτισμού συνολικού ποσού **7.303,87 €** συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α 13%, άρα η αξία της υπό ανάθεση σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των **326.652,68 €**, για την προμήθεια τροφίμων για τις λειτουργικές ανάγκες του Κοινωνικού Παντοπωλείου του Δήμου, της Κοινωφελούς Επιχείρησης Αθλητισμού-Πολιτισμού-Περιβάλλοντος Δήμου Παλλήνης, του Ν.Π.Δ.Δ. "Όργανισμός Προσχολικής Αγωγής και Κοινωνικής Μέριμνας" Δήμου Παλλήνης καθώς και την παροχή φρέσκου γάλακτος για τους δικαιούχους υπαλλήλους. [...].

Ο Δήμος Παλλήνης, ενεργώντας βάσει του άρθρου 86 του Ν. 3463/2006 (Δ.Κ.Κ.) και έχοντας υπ' όψη [...]: [...]

- Την σύμβαση με αρ. πρωτ. 52270/29-12-2017 (ΑΔΑ:Ψ172ΩΞΚ-ΗΩΘ), (17ΣΥΜΝ0025111178) «Προμήθεια Τροφίμων και παροχή φρέσκου γάλακτος στους δικαιούχους υπαλλήλους του Δήμου Παλλήνης» και συγκεκριμένα (ΟΜΑΔΑ Β ΦΟΡΕΑΣ Γ) την εκτέλεση της προμήθειας γάλακτος για τους υπαλλήλους του Δήμου Παλλήνης.
 - Τις σε εκτέλεση των ανωτέρω διατάξεων εκδοθείσες κανονιστικές πράξεις και λοιπές διατάξεις που αναφέρονται ρητά ή απορρέουν από τα οριζόμενα στα τεύχη της παρούσας και γενικότερα κάθε διάταξη (Νόμος, Διατάγματα, Αποφάσεις, σχετικές Εγκύκλιοι κ.λ.π.) που διέπουν την ανάθεση και εκτέλεση της παρούσας προμήθειας, έστω και αν δεν αναφέρονται ρητά παραπάνω.
 - Την σύμβαση με αρ. πρωτ. 52270/29-12-2017 (ΑΔΑ:Ψ172ΩΞΚ-ΗΩΘ), (17ΣΥΜΝ0025111178) «Προμήθεια Τροφίμων και παροχή φρέσκου γάλακτος στους δικαιούχους υπαλλήλους του Δήμου Παλλήνης» και συγκεκριμένα (ΟΜΑΔΑ Β ΦΟΡΕΑΣ Γ) την εκτέλεση της προμήθειας γάλακτος για τους υπαλλήλους του Δήμου Παλλήνης.
 - Την από 15-01-2018 έγγραφη παραγγελία της Δ/σης Καθαριότητας Περιβάλλοντος & Ποιότητας Ζωής, για την υλοποίηση της ανωτέρω σύμβασης, και την ενημερωτική επιστολή της Επιτροπής Παραλαβής Προμηθειών & Υπηρεσιών προς τον προμηθευτή.
 - Την αίτηση του αναδόχου, με αρ.πρωτ. 2854/24-01-2018 για την προσφυγή του, στο άρθρο 132 παρ.1δ, και 203 του Ν.4412/2016 για την εγγυητική καλής εκτέλεσης, καθώς

και την βεβαίωση διακοπής εργασιών από Δ.Ο.Υ Ε΄ Πειραιά με ημερομηνία διακοπής την 31-12-2017.

- Την κατευθυντήρια οδηγία 22 της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ
- Την με αρ. πρωτ. 2859/24-01-2018 αίτηση αποδοχής ανάληψης και εκτέλεσης της σύμβασης από άλλον οικονομικό φορέα με τους ίδιους όρους και υποχρεώσεις της διακήρυξης και της σύμβασης.
- Το έγγραφο ερώτημα μας, με αρ. πρωτ. 6449/23-02-2018 δικό μας (αρ.πρωτ.1141/23-02-2018 δικό τους) στην ΕΑΑΔΗΣΥ για υποκατάσταση αναδόχου.
- Την εισήγηση της Επιτροπής παραλαβής προμηθειών – υπηρεσιών του Τμήματος Καθαριότητας, Ανακύκλωσης και Διαχείρισης οχημάτων έτους 2018 για την έκπτωση του αναδόχου προς το Δημοτικό Συμβούλιο.
- Την απόφαση του Δ.Σ. 134/2018 ΑΔΑ:65ΨΓΩΞΚ-ΡΝΤ περί κήρυξης του αναδόχου ως έκπτωτου και κατάπτωσης της εγγυητικής.
- Ενημέρωση του αναδόχου για την κήρυξη του ως έκπτωτο, μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ, καθώς και μέσω email (εκτύπωση σελίδων).

ΑΙΤΕΙΤΑΙ

Τη Σύμφωνη Γνώμη της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.) για τη προσφυγή στη διαδικασία της **διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 32 παρ.2, περ. γ΄**, κατόπιν κήρυξης του αναδόχου ως έκπτωτου δεδομένου ότι η εν λόγω σύμβαση αποτελεί τμήμα Ηλεκτρονικού Δημόσιου Ανοιχτού Διεθνή Διαγωνισμού άνω των ορίων.

Επίσης, σας βεβαιώνουμε ότι δεν μας έχουν γνωστοποιηθεί ενστάσεις, προσφυγές, αιτήσεις ασφαλιστικών μέτρων ή άλλα ένδικα μέσα κατά των ανωτέρω έως την σύνταξη του παρόντος εγγράφου, είτε μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ, είτε στο πρωτόκολλο του Δήμου.

Παρακαλούμε για τις δικές σας ενέργειες προκειμένου να προβούμε στις όποιες ενέργειες και να μην υπάρξουν σημαντικές δυσλειτουργίες για την παροχή γάλακτος στους δικαιούχους υπαλλήλους του Δήμου”.

3.2. Ακολούθως, η αναθέτουσα αρχή, κατόπιν τηλεφωνικού αιτήματος της Αρχής, απέστειλε στις 31-07-2018 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου (αριθμ. πρωτ. εισερχομένου: 4050/31-07-2018), συνοδευόμενο από σχέδιο απόφασης προσφυγής στη διαπραγμάτευση, επικαλούμενη, μεταξύ άλλων, τα εξής:

“[...] στις 09/07/2018 με το υπ΄ αριθμ. **21539/09-07-2018** Διαβιβαστικό, ο Δήμος Παλλήνης αιτήθηκε από την **ΕΑΑΔΗΣΥ** τη σύμφωνη Γνώμη της στη έγκριση της **διαδικασίας της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση**, βάσει του άρθρου 32, παράγραφος 2, περίπτωση γ΄, ήτοι:

«Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών σε οποιαδήποτε από τις κατωτέρω περιπτώσεις:

γ) στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο, εάν λόγω κατεπείγουσας ανάγκης οφειλόμενης σε γεγονότα απρόβλεπτα για την αναθέτουσα αρχή, δεν είναι δυνατή η τήρηση των προθεσμιών που προβλέπονται για τις ανοικτές, κλειστές ή ανταγωνιστικές διαδικασίες με διαπραγμάτευση. Οι

περιστάσεις που επικαλούνται οι αναθέτουσες αρχές για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη.»

Με την Κ.Υ.Α. 2/53361/2-10-2006 (ΦΕΚ 1503/Β`/11.10.2006) τα μέσα ατομικής προστασίας αποτελούν πλέον περιουσία του ΟΤΑ και παρέχονται στους εργαζόμενους κατά τη διάρκεια της εργασίας τους. Σύμφωνα με την εν λόγω Κ.Υ.Α στους εργαζόμενους **στους οποίους παρέχονται τα μέσα ατομικής προστασίας** παρέχεται και ένα **(1) λίτρο** φρέσκο γάλα σε **ημερήσια** βάση. Το γάλα ως είδος ατομικής προστασίας χορηγείται **και στους υπαλλήλους των ιδρυόμενων και εποπτευόμενων από τους Ο.Τ.Α. Ν.Π.Δ.Δ.**, στα οποία έχει ανατεθεί η οργάνωση ορισμένης δημοτικής ή κοινοτικής υπηρεσίας για την ικανοποίηση τοπικών αναγκών (Ελ. Συν. Πράξη 24/2011).

Δεδομένου ότι:

1) Ενώ υπήρχε σύμβαση από τις 29/12/2017 με τον ανάδοχο, οι υπάλληλοι του Δήμου Παλλήνης δεν έλαβαν μέχρι σήμερα καμία ποσότητα από την προμήθεια γάλακτος που δικαιούνταν, παρόλες τις προσπάθειες επικοινωνίας με τον ανάδοχο.

2) Η προβλεπόμενη σε καθημερινή βάση παροχή φρέσκου γάλακτος σε ορισμένες κατηγορίες μόνιμων υπαλλήλων των ΟΤΑ αποσκοπεί στην προστασία της υγείας των εργαζομένων αυτών με την καθημερινή κατανάλωσή του κατά τη διάρκεια του έτους (Ειρθηβ 122/2015 – ΤΝΠ ΔΣΑ).

Η χορήγηση γάλακτος θεσμοθετήθηκε λόγω της ιδιαιτερότητας που έχει όταν καταναλώνεται πριν και μετά από τις ανθυγιεινές εργασίες, που παρέχουν οι υπάλληλοι σε δυσμενείς συνθήκες εργασίας, να θωρακίζει τον ανθρώπινο οργανισμό και ταυτόχρονα τον βοηθά να αποβάλει μεγάλη ομάδα βλαβερών για την υγεία του παθογόνων στοιχείων. Συνεπώς καθοριστική σημασία έχει η τακτική χορήγηση στους δικαιούχους, ώστε να καθίσταται χρήσιμη η χορήγηση του.

3) Σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 97 του Νόμου 4483/2017 (ΦΕΚ 107/Α`/31.7.2017) «Μέσα Ατομικής Προστασίας και μέτρα για την υγεία και την ασφάλεια των εργαζομένων στους Ο.Τ.Α.» τα Μέσα Ατομικής Προστασίας (Μ.Α.Π.) από την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου, **δεν επιτρέπεται η αποτίμηση σε χρήμα** των Μέσων Ατομικής Προστασίας (Μ.Α.Π.) και του γάλακτος που προβλέπονται στην Κ.Υ.Α. 53361/11.10.2006» Συνεπώς από 1-8-2017 και για όσους μήνες δεν παρέχεται γάλα στους εργαζομένους οι δικαιούχοι υποχρεώθηκαν, λόγω της μη χορήγησής τους και δεδομένης της απόλυτης αναγκαιότητάς τους ως εκ της φύσης των ασκούμενων καθηκόντων, να το προμηθευτούν με ίδιες δαπάνες.

4) Στην παρ. 4 του άρθρου 97 του Νόμου 4483/2017 προβλέπεται η δυνατότητα και η **διαδικασία επιβολής διοικητικών κυρώσεων** στους Ο.Τ.Α. και στα νομικά πρόσωπα αυτών, που υποπίπτουν σε παραβάσεις της νομοθεσίας για την υγεία και την ασφάλεια στην εργασία., προκειμένου να επιτευχθεί η συμμόρφωση των Ο.Τ.Α. και να διασφαλιστεί η πλήρης εφαρμογή του σχετικού νομοθετικού πλαισίου.

5) Στην περίπτωση που η υπηρεσία ξεκινήσει νέα διαδικασία προμήθειας γάλακτος προβλέπεται ότι αυτή θα ολοκληρωθεί σε χρονικό διάστημα περίπου 6 (έξι) μηνών (εφόσον δεν υπάρχουν ενστάσεις/προσφυγές ή άλλοι παράγοντες που καθυστερούν τη διαδικασία). Σε όλο αυτό το διάστημα στους υπαλλήλους δεν θα χορηγείται ούτε γάλα ούτε το αντίστοιχο αντίτιμο σε χρήματα, με όλες τις επιβαρυντικές συνέπειες που θα έχει αυτό το γεγονός για την υγεία των εργαζομένων και όλες τις διοικητικές κυρώσεις σε βάρος του Δήμου. [...]

Αναλυτικότερα, η δαπάνη της προμήθειας του φρέσκου γάλακτος στους δικαιούχους υπαλλήλους του Δήμου προϋπολογίζεται να ανέλθει στο ποσό των 33.684,18 € συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α 13% με δικαίωμα προαίρεσης μέχρι 15% στην συνολική ποσότητα για τις ανάγκες των υπαλλήλων

της Διεύθυνσης Καθαριότητας, Περιβάλλοντος και Ποιότητας Ζωής καθώς και της Διεύθυνσης Κοινωνικής Προστασίας, Παιδείας και Πολιτισμού συνολικού ποσού 4.102,92 € συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α 13%, άρα η αξία της υπό ανάθεση σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των **37.787,10 €** [...].

Κατά τη διάρκεια ισχύος της σύμβασης ο Δήμος διατηρεί το δικαίωμα προαίρεσης βάσει των άρθρου 132, δηλαδή να αυξήσει την προμήθεια ποσότητας μέχρι 15% στη συνολική ποσότητα για τις ανάγκες των υπαλλήλων της Διεύθυνσης Καθαριότητας, Περιβάλλοντος και Ποιότητας Ζωής ποσότητας 1.875 τεμαχίων ποσού 2.754,38 € συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α 13% και ποσότητας 918 τεμαχίων ποσού 1.348,54 € συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α 13% για τις ανάγκες των υπαλλήλων της Διεύθυνσης Κοινωνικής Προστασίας, Παιδείας και Πολιτισμού, άρα η αξία της υπό ανάθεση σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 37.787,10 €. **Το δικαίωμα προαίρεσης κρίνεται απαραίτητο λόγω της ύπαρξης υπηρετούντων εργαζομένων ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου που ενδέχεται να παραταθούν οι συμβάσεις τους καθώς και της πιθανότητας ενδεχόμενης πρόσληψης νέων βάσει του προγραμματισμού προσλήψεων έτους 2018 - 2019.** Επομένως, η δαπάνη για την προμήθεια φρέσκου γάλακτος για τους δικαιούχους υπαλλήλους του Δήμου προϋπολογίζεται στο ποσό των **33.684,18 €** συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13%, επιπλέον με τη διατήρηση του δικαιώματος προαίρεσης η συνολική δαπάνη είναι **37.787,10 €** (με αξίας προαίρεσης **4.102,92 €** συμπ. ΦΠΑ 13%). [...]"

II. Νομικό Πλαίσιο

4. 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 την 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'47) εξαιρουμένων των περιπτώσεων ανωτέρας βίας, εκδίδονται μετά από σύμφωνη γνώμη της Αρχής, εφόσον οι συμβάσεις αυτές emπίπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των Οδηγιών 2014/24/EK και 2014/25/EK, οι οποίες ενσωματώθηκαν στην ελληνική έννομη τάξη με το Ν. 4412/2016. Κατά την άσκηση της εν λόγω αρμοδιότητας η Αρχή λαμβάνει υπόψη της τις γενικές αρχές του ενωσιακού και εθνικού δικαίου [...]"».

5. Η διάταξη του άρθρου 2 παρ. 2 του ν.4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/EE και 2014/25/EE)» ορίζει:

“Ο παρών νόμος θεσπίζει κανόνες: α) για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης δημοσίων συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου Ι (άρθρα 2 έως 221) [...] Οι διατάξεις του παρόντος εφαρμόζονται, με την επιφύλαξη των παραγράφων 3 έως 7, σε όλες τις συμβάσεις των περιπτώσεων α' και β', ανεξαρτήτως είδους και εκτιμώμενης αξίας αυτών, εκτός αν άλλως ορίζεται στις επιμέρους διατάξεις αυτού”.

6. Το άρθρο 3 παρ. 1 και 2 του ίδιου νόμου ορίζει τα παρακάτω: “1. Το παρόν Βιβλίο (άρθρα 3 έως 221) θεσπίζει κανόνες για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που πραγματοποιούνται από αναθέτουσες αρχές, ανεξαρτήτως εκτιμώμενης αξίας αυτών, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στο παρόν άρθρο.2. Διαδικασία σύναψης σύμβασης ή σύμβαση κατά την έννοια του παρόντος Βιβλίου είναι η απόκτηση, μέσω δημόσιας σύμβασης, από μία ή περισσότερες αναθέτουσες αρχές, έργων, αγαθών ή υπηρεσιών από οικονομικούς φορείς που επιλέγονται από τις εν λόγω αναθέτουσες αρχές, ανεξαρτήτως του

κατά πόσον τα έργα, τα αγαθά ή οι υπηρεσίες προορίζονται για την εξυπηρέτηση σκοπού δημοσίου συμφέροντος”.

7. Στο άρθρο 5 “Κατώτατα όρια (άρθρο 4 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και Κανονισμός (ΕΕ) 2015/2170)” του ν. 4412/2016 (Α' 147) ορίζεται ότι:

“Ως κατώτατα όρια, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ, ορίζονται τα ακόλουθα:

α) 5.225.000 ευρώ για τις δημόσιες συμβάσεις έργων,

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. Αν οι δημόσιες συμβάσεις προμηθειών ανατίθενται από τις αναθέτουσες αρχές που δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, το εν λόγω κατώτατο όριο ισχύει μόνο για τις συμβάσεις που αφορούν τα οριζόμενα στο Παράρτημα ΙΙΙ του Προσαρτήματος Α' προϊόντα,

γ) 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. Το κατώτατο όριο αυτό εφαρμόζεται επίσης στις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών που ανατίθενται από κεντρικές κυβερνητικές αρχές οι οποίες δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, όταν οι συμβάσεις αυτές αφορούν προϊόντα που δεν εμπίπτουν στο Παράρτημα ΙΙΙ του Προσαρτήματος Α',

δ) 750.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών που αφορούν κοινωνικές και άλλες ειδικές υπηρεσίες που περιλαμβάνονται στο Παράρτημα ΧΙV του Προσαρτήματος Α' [...]”.

Ακολουθως, σύμφωνα με τον Κανονισμό (ΕΕ) 2017/2365 της Επιτροπής της 18ης Δεκεμβρίου 2017, τα κατώτατα όρια εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ από 1/1/2018 διαμορφώθηκαν ως εξής: “1) Το άρθρο 4 (άρθρο 5 ν. 4412/2016) τροποποιείται ως εξής: [...] γ) στο στοιχείο γ), το ποσό «209 000 EUR» αντικαθίσταται από το ποσό «221 000 EUR»”.

8. Στη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016 (Α' 147), η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, προβλέπεται ότι:

“2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών σε οποιαδήποτε από τις κατωτέρω περιπτώσεις: [...] γ) στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο, εάν λόγω κατεπείγουσας ανάγκης οφειλόμενης σε γεγονότα απρόβλεπτα για την αναθέτουσα αρχή, δεν είναι δυνατή η τήρηση των προθεσμιών που προβλέπονται για τις ανοικτές, κλειστές ή ανταγωνιστικές διαδικασίες με διαπραγμάτευση. Οι περιστάσεις που επικαλούνται οι αναθέτουσες αρχές για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη”.

9. Το άρθρο 132 “Τροποποίηση συμβάσεων κατά τη διάρκειά τους” (άρθρο 72 Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) παρ. α' και δ' του ίδιου νόμου ορίζει τα παρακάτω:

“1. Οι συμβάσεις και οι συμφωνίες-πλαίσιο μπορούν να τροποποιούνται χωρίς νέα διαδικασία σύναψης σύμβασης σε οποιαδήποτε από τις ακόλουθες περιπτώσεις:

α) όταν οι τροποποιήσεις, ανεξαρτήτως της χρηματικής αξίας τους, προβλέπονται σε σαφείς, ακριβείς και ρητές ρητρες αναθεώρησης στα αρχικά έγγραφα της σύμβασης στις οποίες μπορεί να περιλαμβάνονται και ρητρες αναθεώρησης τιμών ή προαιρέσεις. Οι ρητρες αυτές αναφέρουν το αντικείμενο και τη φύση των ενδεχόμενων τροποποιήσεων ή προαιρέσεων, καθώς και τους όρους υπό τους οποίους μπορούν να ενεργοποιηθούν. Δεν προβλέπουν τροποποιήσεις ή προαιρέσεις

που ενδέχεται να μεταβάλουν τη συνολική φύση της σύμβασης ή της συμφωνίας-πλαίσιο' [...]

δ) όταν ένας νέος ανάδοχος υποκαθιστά εκείνον στον οποίο ανατέθηκε αρχικά η σύμβαση από την αναθέτουσα αρχή, συνεπεία:

αα) ρητής ρήτηρας αναθεώρησης ή προαίρεσης, σύμφωνης με την περίπτωση α',

ββ) ολικής ή μερικής διαδοχής του αρχικού αναδόχου, λόγω εταιρικής αναδιάρθρωσης, περιλαμβανομένων της εξαγοράς, της απορρόφησης, της συγχώνευσης ή καταστάσεων αφερεγγυότητας ιδίως στο πλαίσιο προπρωτευτικών ή πρωτευτικών διαδικασιών, από άλλον οικονομικό φορέα, ο οποίος πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής που καθορίστηκαν αρχικά, υπό τον όρο ότι η διαδοχή δεν συνεπάγεται άλλες ουσιώδεις τροποποιήσεις της σύμβασης και δεν γίνεται με σκοπό την αποφυγή της εφαρμογής του παρόντος Βιβλίου ή

γγ) περίπτωσης που η αναθέτουσα αρχή αναλαμβάνει τις υποχρεώσεις του κύριου αναδόχου έναντι των υπεργολάβων του και εφόσον η δυνατότητα αυτή προβλέπεται στις κείμενες διατάξεις, σύμφωνα με το άρθρο 131, [...]"

10. Το άρθρο 203 "Κήρυξη οικονομικού φορέα εκπτώτου" παρ. 1, 3 και 4 του ίδιου νόμου ορίζει τα παρακάτω:

"1. Ο ανάδοχος κηρύσσεται υποχρεωτικά έκπτωτος από την ανάθεση που έγινε στο όνομα του και από κάθε δικαίωμα που απορρέει από αυτήν, με απόφαση του αρμοδίου αποφαινόμενου οργάνου, ύστερα από γνωμοδότηση του αρμόδιου οργάνου:

α) στην περίπτωση της παραγράφου 5 του άρθρου 105,

β) σε περίπτωση δημόσιας σύμβασης προμηθειών, εφόσον δε φόρτωσε, παρέδωσε ή αντικατέστησε τα συμβατικά υλικά ή δεν επισκεύασε ή συντήρησε αυτά μέσα στον συμβατικό χρόνο ή στον χρόνο παράτασης που του δόθηκε, σύμφωνα με όσα προβλέπονται στο άρθρο 206, [...].

3. Ο οικονομικός φορέας δεν κηρύσσεται έκπτωτος από την κατακύρωση ή ανάθεση ή την σύμβαση όταν:

α) Η σύμβαση δεν υπογράφηκε ή το υλικό δεν φορτώθηκε ή παραδόθηκε ή αντικαταστάθηκε με ευθύνη του φορέα που εκτελεί τη σύμβαση.

β) Συντρέχουν λόγοι ανωτέρας βίας.

4. Στον οικονομικό φορέα που κηρύσσεται έκπτωτος από την κατακύρωση, ανάθεση ή σύμβαση, επιβάλλονται, με απόφαση του αποφαινόμενου οργάνου, ύστερα από γνωμοδότηση του αρμοδίου οργάνου, το οποίο υποχρεωτικά καλεί τον ενδιαφερόμενο προς παροχή εξηγήσεων, αθροιστικά, οι παρακάτω κυρώσεις:

α) Ολική κατάπτωση της εγγύησης συμμετοχής ή καλής εκτέλεσης της σύμβασης, κατά περίπτωση.

β) Είσπραξη εντόκως της προκαταβολής που χορηγήθηκε στον έκπτωτο από τη σύμβαση ανάδοχο είτε από ποσόν που δικαιούται να λάβει είτε με κατάθεση του ποσού από τον ίδιο είτε με κατάπτωση της εγγύησης προκαταβολής. Ο υπολογισμός των τόκων γίνεται από την ημερομηνία λήψης της προκαταβολής από τον προμηθευτή μέχρι την ημερομηνία έκδοσης της απόφασης κήρυξης του ως εκπτώτου, με το ισχύον κάθε φορά ανώτατο όριο επιτοκίου για τόκο από δικαιοπραξία, από την ημερομηνία δε αυτή και μέχρι της επιστροφής της, με το ισχύον κάθε φορά επιτόκιο για τόκο υπερημερίας.

Επιπλέον μπορεί να επιβληθεί προσωρινός αποκλεισμός του αναδόχου από το σύνολο των συμβάσεων προμηθειών ή υπηρεσιών των φορέων που εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του παρόντος νόμου κατά τα ειδικότερα προβλεπόμενα στο άρθρο 74".

11. Η διάταξη του άρθρου 204 "Ανωτέρα βία" του ν.4412/2016 ορίζει:

“Ο ανάδοχος που επικαλείται ανωτέρα βία υποχρεούται, μέσα σε είκοσι (20) ημέρες από τότε που συνέβησαν τα περιστατικά που συνιστούν την ανωτέρα βία, να αναφέρει εγγράφως αυτά και να προσκομίσει στην αναθέτουσα αρχή τα απαραίτητα αποδεικτικά στοιχεία”.

12. Το 205 “Διοικητικές προσφυγές κατά τη διαδικασία εκτέλεσης των συμβάσεων” του ίδιου νόμου ορίζει τα κάτωθι:

“Ο οικονομικός φορέας μπορεί κατά των αποφάσεων που επιβάλλουν σε βάρος του κυρώσεις δυνάμει των άρθρων 203, 206, 207, 213, 218 και 220 να υποβάλει προσφυγή για λόγους νομιμότητας και ουσίας ενώπιον του φορέα που εκτελεί τη σύμβαση, μέσα σε ανατρεπτική προθεσμία τριάντα (30) ημερών, από την ημερομηνία που έλαβε γνώση της σχετικής απόφασης. Επί της προσφυγής, αποφασίζει το αρμοδίως αποφαινόμενο όργανο, ύστερα από γνωμοδότηση του προβλεπόμενου στις περιπτώσεις β' και δ' της παραγράφου 11 του άρθρου 221 οργάνου.

Η εν λόγω απόφαση δεν επιδέχεται προσβολή με άλλη οποιασδήποτε φύσεως διοικητική προσφυγή”.

III. Νομική Εκτίμηση

13. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Παλλήνης αφορά στην ανάθεση δημόσιας σύμβασης προμηθειών, κατά την έννοια της διάταξης του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 8 του ν. 4412/2016, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 8 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας τροφίμων, προϋπολογισθείσας αξίας 37.787,10€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ως προς τα οποία οι ετήσιες ανάγκες του Δήμου και των νομικών του προσώπων και κατ' επέκταση οι σχετικές πιστώσεις συναθροιζόμενες υπερβαίνουν τα όρια του άρθρου 5 του ν. 4412/2016, προκύπτει ότι συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, για την παροχή γνώμης.

14. Επισημαίνεται ότι η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 26 και 32 του ν. 4412/2016 περιπτώσεις με τα οποία μεταφέρθηκαν στο εσωτερικό δίκαιο τα άρθρα 26 και 32 της οδηγίας 2014/24/ΕΕ, αντίστοιχα (πρβλ. άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007 και άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ, αντίστοιχα, και βλ. σχετικώς ΔΕΚ - ΔΕΕ, αποφάσεις της 8ης Απριλίου 2008, C 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56, της 23ης Απριλίου 2009, C-292/07, Επιτροπή κατά Βελγίου, EU:C:2009:246, σκέψεις 105-106, της 11ης Σεπτεμβρίου 2014, C-19/13, Ministero dell' Interno κατά Fastweb SpA και Telecom Italia SpA, EU:C:2014:2194, σκέψη 49, της 7ης Σεπτεμβρίου 2016, C -549/14, Finn Frogne A/S κατά Rigspolitiet ved Center for Beredskabskommunikation, EU:C:2016:634, σκέψη 35). 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 αναγνωριζόμενων 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, το δε βάρος αποδείξεως περί του ότι συντρέχουν όντως οι έκτακτες περιστάσεις που δικαιολογούν την απόκλιση το φέρει αυτός που τις επικαλείται (βλ. υπό το πνεύμα αυτό ΔΕΚ - ΔΕΕ, αποφάσεις της 10ης Μαρτίου 1987, C-199/85, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1987, σ. 1039, σκέψη 14, της 18ης Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28ης Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, της 10ης Απριλίου 2003, C-20/01 και C-28/01, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 2003, I-360, σκέψη 58, της 14ης Σεπτεμβρίου 2004, C-385/02, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2004, σ. I-8121,

σκέψη 19, της 14ης Οκτωβρίου 2004, C-340/02, Επιτροπή κατά Γαλλίας, Συλλ. 2004, I-9845, σκέψη 38, και της 2ας Ιουνίου 2005, C-394/02, Επιτροπή κατά Ελλάδας, Συλλ. 2005, I-4713, σκέψη 33, της 8ης Απριλίου 2008, C- 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψεις 57-58, της 27ης Οκτωβρίου 2011, C - 601/10, Επιτροπή κατά Ελληνικής Δημοκρατίας, Συλλ. 2011, I-00163, σκέψη 32).

15. Ως εκ τούτου, δέον όπως διερευνηθεί εάν πληρούνται οι προϋποθέσεις εφαρμογής του επικαλούμενου στο αίτημα της αναθέτουσας αρχής άρθρο 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016. Ειδικότερα, ως προς την εφαρμογή του εν λόγω άρθρου 32 περ. 2 υποπερ. γ' του ν. 4412/2016 και μάλιστα για την εξαίρεση του κατεπείγοντος, η εφαρμογή της τελευταίας εξαρτάται από τη συνδρομή πέντε σωρευτικών προϋποθέσεων.

(α) Συγκεκριμένα, προϋποθέτει:

i) την ύπαρξη κατεπείγουσας ανάγκης που δεν συμβιβάζεται με τις προθεσμίες που επιτάσσουν άλλες διαδικασίες,

ii) την ύπαρξη απρόβλεπτης περίπτωσης,

iii) την ύπαρξη αιτιώδους συνδέσμου μεταξύ της απρόβλεπτης περίπτωσης και της κατεπείγουσας ανάγκης που ανακύπτει,

iv) οι περιστάσεις που επικαλούνται οι αναθέτουσες αρχές για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη, και τέλος,

v) την ανάθεση της εν λόγω σύμβασης στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο.

(β) Ως απρόβλεπτες περιστάσεις νοούνται γεγονότα που υπερβαίνουν κατά πολύ τον συνήθη ρου του οικονομικού και κοινωνικού βίου, όπως λ.χ. οι θεομηνίες (πλημμύρες, σεισμοί κλπ.), οι οποίες καθιστούν κατεπείγοντως απαραίτητη την παράδοση διαφόρων προμηθειών στους πληγέντες.

(γ) Γίνεται περαιτέρω δεκτό, σύμφωνα με τη νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας, ότι, κατά την έννοια της διάταξης της υποπερίπτωσης γ' της περίπτωσης 1 του άρθρου 25 του π.δ/τος 60/2007 και πλέον άρθρο 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016, η αναθέτουσα αρχή έχει μεν ευχέρεια, κατ' απόκλιση από το γενικό κανόνα διενέργειας ανοικτού ή κλειστού διαγωνισμού, να συνάπτει δημόσια σύμβαση με προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγματεύσεως χωρίς δημοσίευση της σχετικής προκήρυξης, μόνον όμως εφόσον συντρέχουν οι προς τούτο νόμιμες προϋποθέσεις, ήτοι κατεπείγουσα ανάγκη οφειλόμενη σε γεγονότα απρόβλεπτα και δη μη απορρέοντα από δική της ευθύνη. Η σχετική απόφαση της αναθέτουσας αρχής πρέπει να φέρει πλήρη και ειδική αιτιολογία, αναφερόμενη στους λόγους για τους οποίους αποφασίζεται η προσφυγή στην εν λόγω εξαιρετική διαδικασία (βλ. χαρακτηριστικά ΣτΕ 1747/2011). Επιπλέον, αντίστοιχη άποψη έχει υιοθετήσει και το Ελεγκτικό Συνέδριο (ΕΣ), το οποίο δέχεται ότι απρόβλεπτες περιστάσεις είναι τα γεγονότα που δεν μπορούν αντικειμενικά με βάση τα διδάγματα της ανθρώπινης πείρας και λογικής να προβλεφθούν, είναι δε ανεξάρτητα της βούλησης της αναθέτουσας αρχής και δεν πρέπει να απορρέουν από έλλειψη προγραμματισμού και επιμέλειας της αναθέτουσας αρχής (βλ. ενδεικτικά πράξεις ΕΣ 91, 105, 171, 191, 200, 205 και 214/2007, 15 και 74/2008).

Σύμφωνα με τη νομολογία του Δικαστηρίου της Ευρωπαϊκής Ένωσης αν δεν πληρούται μία από τις προαναφερθείσες προϋποθέσεις ως προς το κατεπείγον, δεν δικαιολογείται η προσφυγή στη

διαδικασία της διαπραγμάτευσης (βλ. αποφάσεις ΔΕΕ της 2ας Αυγούστου 1993, C-107/92, Επιτροπή κατά Ιταλίας, σκέψη 12, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, σκέψη 14).

16. Εν προκειμένω, ο Δήμος Παλλήνης αιτείται την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, προκειμένου να προμηθευθεί γάλα για τους δικαιούχους υπαλλήλους του, προϋπολογισμού 33.684,18€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., πλέον δυνατότητας προαίρεσης 15%, ποσού 4.102,92€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ήτοι συνολικού προϋπολογισμού 37.787,10€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για χρονικό διάστημα έξι (6) μηνών λόγω κατεπείγουσας ανάγκης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016, όπως ρητώς μνημονεύεται στο σχετικό αίτημα.

17. Από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης και αξιολογώντας τη συνδρομή των προϋποθέσεων εφαρμογής των ανωτέρω διατάξεων, προκύπτουν τα ακόλουθα:

(i) Ως προς την ύπαρξη κατεπείγουσας ανάγκης που δεν συμβιβάζεται με τις προθεσμίες που επιτάσσουν άλλες διαδικασίες

Σύμφωνα με το με αριθμ. πρωτ. εισερχ. 4050/31-07-2018 έγγραφό του και το συνημμένο σε αυτό σχέδιο απόφασης προσφυγής στη διαπραγμάτευση, ο Δήμος Παλλήνης αναφέρει τα κάτωθι:

“[...] Με την Κ.Υ.Α. 2/53361/2-10-2006 (ΦΕΚ 1503/Β`/11.10.2006) τα μέσα ατομικής προστασίας αποτελούν πλέον περιουσία του ΟΤΑ και παρέχονται στους εργαζόμενους κατά τη διάρκεια της εργασίας τους. Σύμφωνα με την εν λόγω Κ.Υ.Α στους εργαζόμενους στους οποίους παρέχονται τα μέσα ατομικής προστασίας παρέχεται και ένα (1) λίτρο φρέσκο γάλα σε ημερήσια βάση. Το γάλα ως είδος ατομικής προστασίας χορηγείται και στους υπαλλήλους των ιδρυόμενων και εποπτευόμενων από τους Ο.Τ.Α. Ν.Π.Δ.Δ., στα οποία έχει ανατεθεί η οργάνωση ορισμένης δημοτικής ή κοινοτικής υπηρεσίας για την ικανοποίηση τοπικών αναγκών (Ελ. Συν. Πράξη 24/2011). [...]

1) Ενώ υπήρχε σύμβαση από τις 29/12/2017 με τον ανάδοχο, οι υπάλληλοι του Δήμου Παλλήνης δεν έλαβαν μέχρι σήμερα καμία ποσότητα από την προμήθεια γάλακτος που δικαιούνταν, παρόλες τις προσπάθειες επικοινωνίας με τον ανάδοχο.

2) Η προβλεπόμενη σε καθημερινή βάση παροχή φρέσκου γάλακτος σε ορισμένες κατηγορίες μόνιμων υπαλλήλων των ΟΤΑ αποσκοπεί στην προστασία της υγείας των εργαζομένων αυτών με την καθημερινή κατανάλωσή του κατά τη διάρκεια του έτους (Ειρθηβ 122/2015 – ΤΝΠ ΔΣΑ).

Η χορήγηση γάλακτος θεσμοθετήθηκε λόγω της ιδιαιτερότητας που έχει όταν καταναλώνεται πριν και μετά από τις ανθυγιεινές εργασίες, που παρέχουν οι υπάλληλοι σε δυσμενείς συνθήκες εργασίας, να θωρακίζει τον ανθρώπινο οργανισμό και ταυτόχρονα τον βοηθά να αποβάλει μεγάλη ομάδα βλαβερών για την υγεία του παθογόνων στοιχείων. Συνεπώς καθοριστική σημασία έχει η τακτική χορήγηση στους δικαιούχους, ώστε να καθίσταται χρήσιμη η χορήγηση του. [...]”

(ii) Ως προς την ύπαρξη απρόβλεπτης περίπτωσης

Σύμφωνα με το προεκτεθέν ιστορικό και την “Εισήγηση για την έκπτωση του αναδόχου «Κρυστάλλη Αλεξ. Αναστασιάδη» και κατάπτωσης της εγγυητικής καλής εκτέλεσης στο διαγωνισμό με τίτλο «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΤΡΟΦΙΜΩΝ & ΠΑΡΟΧΗ ΦΡΕΣΚΟΥ ΓΑΛΑΚΤΟΣ ΣΤΟΥΣ ΔΙΚΑΙΟΥΧΟΥΣ ΥΠΑΛΛΗΛΟΥΣ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ΓΙΑ ΤΟ ΕΤΟΣ 2016» της επιτροπής παραλαβής προμηθειών-υπηρεσιών του Τμήματος Καθαριότητας, Ανακύκλωσης και Διαχείρισης οχημάτων έτους 2018, ο Δήμος Παλλήνης θεμελιώνει το αίτημα προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης στις εξής περιστάσεις:

“[...] η Δ/νση Καθαριότητας, Περιβάλλοντος και Ποιότητας Ζωής του Δήμου Παλλήνης απέστειλε στις 12/1/2018 μέσω τηλεομοιοτυπικού μηχανήματος (FAX) παραγγελία προς την επιχείρηση «Κρυστάλλης Αλεξ, Αναστασιάδης», βάσει της υπ'αριθμ. 52270/29-12-2017 Σύμβασης (με ΑΔΑΜ: 17SYMV002511178),

Ο ανάδοχος δεν ανταποκρίθηκε στην παραγγελία της ανωτέρω Διεύθυνσης και σε λοιπές προσπάθειες επικοινωνίας με τη Διεύθυνση” (Ιστορικό υπό 2.5).

(iii) Ως προς την ύπαρξη αιτιώδους συνδέσμου μεταξύ της απρόβλεπτης περίπτωσης και της κατεπείγουσας ανάγκης που ανακύπτει

Σύμφωνα το προαναφερθέν από 31-07-2018 έγγραφο και το συνημμένο σε αυτό σχέδιο απόφασης προσφυγής στη διαπραγμάτευση της αναθέτουσας αρχής:

“[...] 1) Ενώ υπήρχε σύμβαση από τις 29/12/2017 με τον ανάδοχο, οι υπάλληλοι του Δήμου Παλλήνης δεν έλαβαν μέχρι σήμερα καμία ποσότητα από την προμήθεια γάλακτος που δικαιούνταν, παρόλες τις προσπάθειες επικοινωνίας με τον ανάδοχο. [...]”

3) Σύμφωνα με την παρ. 2 του άρθρου 97 του Νόμου 4483/2017 (ΦΕΚ 107/Α`/31.7.2017) «Μέσα Ατομικής Προστασίας και μέτρα για την υγεία και την ασφάλεια των εργαζομένων στους Ο.Τ.Α.» τα Μέσα Ατομικής Προστασίας (Μ.Α.Π.) από την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου, **δεν επιτρέπεται η αποτίμηση σε χρήμα των Μέσων Ατομικής Προστασίας (Μ.Α.Π.) και του γάλακτος που προβλέπονται στην Κ.Υ.Α. 53361/11.10.2006»** Συνεπώς από 1-8-2017 και για όσους μήνες δεν παρέχεται γάλα στους εργαζομένους οι δικαιούχοι υποχρεώθηκαν, λόγω της μη χορήγησής τους και δεδομένης της απόλυτης αναγκαιότητάς τους ως εκ της φύσης των ασκούμενων καθηκόντων, να το προμηθευτούν με ίδιες δαπάνες.

4) Στην παρ. 4 του άρθρου 97 του Νόμου 4483/2017 προβλέπεται η δυνατότητα και η **διαδικασία επιβολής διοικητικών κυρώσεων** στους Ο.Τ.Α. και στα νομικά πρόσωπα αυτών, που υποπίπτουν σε παραβάσεις της νομοθεσίας για την υγεία και την ασφάλεια στην εργασία, προκειμένου να επιτευχθεί η συμμόρφωση των Ο.Τ.Α. και να διασφαλιστεί η πλήρης εφαρμογή του σχετικού νομοθετικού πλαισίου. [...]” (Ιστορικό υπό 3.2).

(iv) Ως προς το ότι οι περιστάσεις που επικαλούνται οι αναθέτουσες αρχές για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη

Από το προεκτεθέν ιστορικό προκύπτει ότι η αδυναμία παροχής γάλακτος στους υπαλλήλους του Δήμου απορρέει από γεγονός ανεξάρτητο της βούλησης της αναθέτουσας αρχής.

Σημειώνεται ωστόσο ότι, ενώ κατ' αρχάς οι αρμόδιες υπηρεσιακές μονάδες της αναθέτουσας προέβησαν έγκαιρα στις απαιτούμενες ενέργειες κατά τον προγραμματισμό και τη διενέργεια του ετήσιου τακτικού διαγωνισμού (09-12-2016) προκειμένου να αναδειχθεί ανάδοχος για την κάλυψη των αναγκών φρέσκου γάλακτος των δικαιούχων υπαλλήλων, με αποτέλεσμα να υπογραφεί η σχετική σύμβαση στις 29-12-2017, στο επόμενο διάστημα, ακολούθως του συμβάντος, διαπιστώθηκαν χρονικές καθυστερήσεις ως προς την πρόληψη της δημιουργίας περαιτέρω ελλείψεων στην παροχή γάλακτος και ειδικότερα:

Η ανάδοχος εταιρεία “Κρυστάλλης Αλεξ. Αναστασιάδης” με το από 24-01-2018 έγγραφο της επικαλέστηκε αδυναμία εκτέλεσης της σύμβασης για λόγους ανωτέρας βίας, δίχως να προσκομίσει βάσει του άρθρου 204 του Ν.4412/2016 και εντός προθεσμίας τα απαραίτητα αποδεικτικά στοιχεία, ενώ επιπρόσθετα, στο έγγραφό της αιτήθηκε την υποκατάσταση της με

άλλον οικονομικό φορέα (“Σκουριά Ανδρέα”), επικαλούμενη τη διάταξη της παρ. 1 δ’ του άρθρου 132 του ν.4412/2016.

Βάσει των διατάξεων του άρθρου 203 του ν.4412/2016 και του άρθρου 9 της διακήρυξης, η αρμόδια Επιτροπή παραλαβής προμηθειών-υπηρεσιών του Δήμου κάλεσε την 24-01-2018 με έγγραφό της τον ανάδοχο προς παροχή εξηγήσεων για τη μη εκτέλεση των παραδόσεων, λαμβάνοντας στις 25-01-2018 ως μοναδική απάντηση την από 31-12-2017 βεβαίωση διακοπής εργασιών της επιχείρησης “Κρυστάλλης Αλεξ. Αναστασιάδης”.

Στη συνέχεια, την 23-02-2018 η αναθέτουσα αρχή απηύθυνε ερώτημα προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. ως προς το εάν είναι επιτρεπτή η υποκατάσταση του αναδόχου στις εν θέματι περιστάσεις, ως προς το οποίο η Αρχή, με την από 04-04-2018 απάντησή της, επισήμανε ότι είναι νοητή η τροποποίηση σύμβασης με υποκατάσταση αναδόχου, εφόσον ο αρχικός ανάδοχος έχει πτωχεύσει, οπότε ο Δήμος ενημέρωσε τον ανάδοχο, με το από 12-04-2018 έγγραφό του, ότι η αίτηση του δεν καλύπτεται από το άρθρο 132, παρ. 1 δ) του ν.4412/2016 και πρόκειται να κηρυχθεί έκπτωτος.

Με την με αρ. 134/05-06-2018 απόφασή του, το Δημοτικό Συμβούλιο Παλλήνης, σύμφωνα με την από 01-06-2018 εισήγηση της αρμόδιας επιτροπής παραλαβής προμηθειών, ενέκρινε την έκπτωση του αναδόχου και την κατάπτωση της εγγυητικής καλής εκτέλεσης.

Ακολούθως, στις 09-07-2018 απεστάλη το σχετικό αίτημα στην Αρχή προκειμένου να δοθεί σύμφωνη γνώμη για τη διενέργεια της διαπραγμάτευσης (αναλυτικά Ιστορικό υπό 1.1, 2.2, 2.4, 2.5, 2.6 και 3.1).

(ν) ως προς την ανάθεση της σύμβασης στο απολύτως απαραίτητο μέτρο

Σύμφωνα με το υποβληθέν αίτημά του ο Δήμος Παλλήνης επιθυμεί να προσφύγει στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, προκειμένου να προμηθευθεί γάλα για τους δικαιούχους υπαλλήλους του, προϋπολογισμού 33.684,18€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., πλέον δυνατότητας προαίρεσης 15%, ποσού 4.102,92€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ήτοι συνολικού προϋπολογισμού 37.787,10€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για χρονικό διάστημα έξι (6) μηνών.

Στο δε υποβληθέν στην Αρχή σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου για την προσφυγή στη διαπραγμάτευση επισημαίνονται τα εξής:

“[...] 5) Στην περίπτωση που η υπηρεσία ξεκινήσει νέα διαδικασία προμήθειας γάλακτος προβλέπεται ότι αυτή θα ολοκληρωθεί σε χρονικό διάστημα περίπου 6 (έξι) μηνών (εφόσον δεν υπάρχουν ενστάσεις/προσφυγές ή άλλοι παράγοντες που καθυστερούν τη διαδικασία). Σε όλο αυτό το διάστημα στους υπαλλήλους δεν θα χορηγείται ούτε γάλα ούτε το αντίστοιχο αντίτιμο σε χρήματα, με όλες τις επιβαρυντικές συνέπειες που θα έχει αυτό το γεγονός για την υγεία των εργαζομένων και όλες τις διοικητικές κυρώσεις σε βάρος του Δήμου. [...]

*Αναλυτικότερα, η δαπάνη της προμήθειας του φρέσκου γάλακτος στους δικαιούχους υπαλλήλους του Δήμου προϋπολογίζεται να ανέλθει στο ποσό των 33.684,18 € συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α 13% με δικαίωμα προαίρεσης μέχρι 15% στην συνολική ποσότητα για τις ανάγκες των υπαλλήλων της Διεύθυνσης Καθαριότητας, Περιβάλλοντος και Ποιότητας Ζωής καθώς και της Διεύθυνσης Κοινωνικής Προστασίας, Παιδείας και Πολιτισμού συνολικού ποσού 4.102,92 € συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α 13%, άρα η αξία της υπό ανάθεση σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των **37.787,10 €** [...].*

Κατά τη διάρκεια ισχύος της σύμβασης ο Δήμος διατηρεί το δικαίωμα προαίρεσης βάσει των άρθρου 132, δηλαδή να αυξήσει την προμήθεια ποσότητας μέχρι 15% στη συνολική ποσότητα για τις ανάγκες των υπαλλήλων της Διεύθυνσης Καθαριότητας, Περιβάλλοντος και Ποιότητας Ζωής

ποσότητας 1.875 τεμαχίων ποσού 2.754,38 € συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α 13% και ποσότητας 918 τεμαχίων ποσού 1.348,54 € συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α 13% για τις ανάγκες των υπαλλήλων της Διεύθυνσης Κοινωνικής Προστασίας, Παιδείας και Πολιτισμού, άρα η αξία της υπό ανάθεση σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 37.787,10 €. **Το δικαίωμα προαίρεσης κρίνεται απαραίτητο λόγω της ύπαρξης υπηρετούντων εργαζομένων ιδιωτικού δικαίου ορισμένου χρόνου που ενδέχεται να παραταθούν οι συμβάσεις τους καθώς και της πιθανότητας ενδεχόμενης πρόσληψης νέων βάσει του προγραμματισμού προσλήψεων έτους 2018 - 2019. [...]**”.

Σημειώνεται δε σχετικά ότι, σύμφωνα με τον ενδεικτικό προϋπολογισμό της με αριθ. 40771/9-12-2016 διακήρυξης ως προς την προμήθεια γάλακτος (Τμήμα 10) για την κάλυψη των αναγκών του έτους 2017 (χρονικού διαστήματος ενός (1) έτους) προβλέφθηκαν τα κάτωθι:

“[...] η δαπάνη για την προμήθεια φρέσκου γάλακτος για τους δικαιούχους υπαλλήλους του Δήμου προϋπολογίζεται στο ποσό των 60.023,04 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13%, επιπλέον με τη διατήρηση του δικαιώματος προαίρεσης η συνολική δαπάνη είναι 591982,22 € (προϋπολογιζόμενη δαπάνη) και 7.303,87 € (αξία προαίρεσης) ήτοι συνολικό ποσό 67.286,09 € [...]” (Ιστορικό υπό 1.1.).

18. Εν όψει των ανωτέρω εκτεθέντων, διαπιστώνεται ότι συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής των διατάξεων του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016 για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας γάλακτος για τους δικαιούχους υπαλλήλους του Δήμου Παλλήνης, συνολικού προϋπολογισμού 37.787,10€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., λόγω κατεπείγουσας ανάγκης.

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 Παλλήνης, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση για την ανάθεση σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια γάλακτος για τις ανάγκες του Δήμου, συνολικού προϋπολογισμού 37.787,10€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για χρονικό διάστημα έξι (6) μηνών, λόγω κατεπείγουσας ανάγκης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016, όπως ρητώς μνημονεύεται στο σχετικό αίτημα, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 3 Αυγούστου 2018

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Πρόεδρος

Γεώργιος Καταπόδης