



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΓΝΩΜΗ

Δ109/2019

(Της διαδικασίας του άρθρου 2, παρ. 2, περ. γ' (δδ) Ν. 4013/2011)

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα, την 4^η Νοεμβρίου του έτους δύο χιλιάδες δέκα εννέα (2019) ημέρα Δευτέρα και ώρα 9:30 π.μ. και επί της οδού Κεφαλληνίας 45, όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η **ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** σε συνεδρίαση μετά από σχετική πρόσκληση του Προέδρου της, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα μέλη της Αρχής.

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

1. Προεδρεύων: Αδάμ Καραγλάνης, Αντιπρόεδρος

3. Μέλη: Κωνσταντίνος Βαρδακαστάνης

Δημήτριος Σταθακόπουλος

Μαρία Στυλιανίδη

Ερωφίλη Χριστοβασίλη

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

Εισηγητής: Γεώργιος Ταρασίδης, Μηχανικός/Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Προϊστάμενος του Αυτοτελούς Γραφείου Θεσσαλονίκης

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν μέσω τηλεδιάσκεψης ο εισηγητής κ. Ταρασίδης, καθώς και η Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης κ. Θεοδωροπούλου, οι οποίοι αποδεσμεύτηκαν πριν την έναρξη της διαδικασίας της ψηφοφορίας των μελών του Διοικητικού Συμβουλίου της Αρχής και τη λήψη της απόφασης.

Ερώτημα: Το αρ. πρωτ. 37318/07.10.2019 (αρ. πρωτ. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 5272/08.10.2019) αίτημα του Δήμου Βάρης Βούλας Βουλιαγμένης μετά του συνημμένου σε αυτό φακέλου όπως συμπληρώθηκε με τα έγγραφα, τα οποία παρελήφθησαν από την Αρχή την 30.10.2019 (αριθ. πρωτ. εισερχομένου της Αρχής 5662/30.10.2019).

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011 και τις διατάξεις του άρθρου 32, παρ. 2, περ. α' του ν.4412/2016, για τη σύναψη σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια τροφίμων, φρέσκου γάλακτος και ειδών αρτοποιείου για τις ανάγκες του Δήμου Βάρης Βούλας Βουλιαγμένης, του Ιδρύματος Κοινωνικού Ξενώνα Ενηλίκων Βουλιαγμένης, του Οργανισμού Αθλητισμού, Πολιτισμού και Παιδικής Αγωγής (ΟΑΠΠΑ) και των Σ.Ε. Α' βάρθμιας και Β' βάρθμιας Εκπαίδευσης κατόπιν διενεργηθέντος ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων του αρθ. 5 του ν. 4412/2016 προϋπολογιζόμενης δαπάνης 275.138,24 € χωρίς ΦΠΑ και 311.745,89€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., στα πλαίσια του οποίου για δύο (2) εκ των εννέα (9) συνολικά Ομάδων (Ομάδες Ζ και Θ) δεν κατατέθηκε καμία προσφορά και απέβη άγονος.

1. Με το αρ. πρωτ. 37318/07.10.2019 (αρ. πρωτ. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 5272/08.10.2019) αίτημα του Δήμου Βάρης Βούλας Βουλιαγμένης μετά του συνημμένου σε αυτό φακέλου όπως συμπληρώθηκε με τα έγγραφα, τα οποία παρελήφθησαν από την Αρχή την 30.10.2019 (αριθ. πρωτ. εισερχομένου της Αρχής 5662/30.10.2019), ο ως άνω φορέας αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής και Αρχή) κατ' άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ' υποπερ. (δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την προσφυγή του σε διαδικασία διαπραγμάτευσης σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32, παρ. 2, περ. α' του ν. 4412/2016, για την προμήθεια τροφίμων, φρέσκου γάλακτος και ειδών αρτοποιείου για τις ανάγκες του Δήμου Βάρης Βούλας Βουλιαγμένης, του Ιδρύματος Κοινωνικού Ξενώνα Ενηλίκων Βουλιαγμένης, του Οργανισμού Αθλητισμού, Πολιτισμού και Παιδικής Αγωγής (ΟΑΠΠΑ) και των Σ.Ε. Α' βάρθμιας και Β' βάρθμιας Εκπαίδευσης κατόπιν διενεργηθέντος ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων του αρθ. 5 του ν. 4412/2016 προϋπολογιζόμενης δαπάνης 275.138,24 € χωρίς ΦΠΑ και 311.745,89€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., στα πλαίσια του οποίου για δύο (2) εκ των εννέα (9) συνολικά Ομάδων (Ομάδες Ζ και Θ) δεν κατατέθηκε καμία προσφορά και απέβη άγονος.

Αναλυτικότερα το υποβληθέν αίτημα αφορά στα κάτωθι τμήματα του προηγηθέντος διαγωνισμού:

Τμήματα για τα οποία δεν υποβλήθηκαν προσφορές:

ΟΜΑΔΑ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ	ΤΙΤΛΟΣ	ΔΑΠΑΝΗ	Φ.Π.Α	ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ
ΟΜΑΔΑ Ζ	ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΟ ΚΡΕΑΣ	72,00€	9,36€	81,36€
ΟΜΑΔΑ Θ	ΕΙΔΗ ΑΡΤΟΠΟΙΕΙΟΥ	21.476,00€	2.791,88€	24.267,88€
ΣΥΝΟΛΟ		21.548,00 €	2.801,24 €	24.349,24 €

1. Ιστορικό- πραγματικό πλαίσιο

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

2.1 Με την αριθμ. 174/24.07.2019 (ΑΔΑ: ΨΡΝΜΩΨΖ-ΣΤ2) Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Βάρης Βούλας Βουλιαγμένης (απόσπασμα Πρακτικού της υπ' αριθμ. 30/24.07.2019 Συνεδρίασης),

η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου, ενέκρινε την υπ' αριθμ. 10/2019 μελέτη της Δ/σης Κοινωνικής Πολιτικής, Παιδείας, Αθλητισμού και Πολιτισμού του Δήμου καθώς και τους όρους Διακήρυξης για τη διενέργεια ηλεκτρονικού ανοικτού, άνω των ορίων του άρθρου 5 του ν. 4412/2016, δημόσιου διαγωνισμού για την προμήθεια τροφίμων, φρέσκου γάλακτος και ειδών αρτοποιείου για τις ανάγκες του Δήμου Βάρης Βούλας Βουλιαγμένης και των νομικών προσώπων του.

2.2 Ακολούθως, με την αριθμ. 27961/24.07.2019 Διακήρυξη, ο Δήμος Βάρης Βούλας Βουλιαγμένης προκήρυξε τη διενέργεια ηλεκτρονικού ανοικτού, άνω των ορίων του άρθρου 5 του ν. 4412/2016, διαγωνισμού, για την προμήθεια τροφίμων, φρέσκου γάλακτος και ειδών αρτοποιείου για τις ανάγκες του Δήμου Βάρης Βούλας Βουλιαγμένης και των νομικών προσώπων του, συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 275.138,24€ χωρίς Φ.Π.Α. και 311.745,89€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. και κριτήριο την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής. Η διενέργεια του διαγωνισμού με χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), μέσω της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr του συστήματος ορίστηκε με καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 06.09.2019. Τα υπό προμήθεια είδη ομαδοποιήθηκαν ανά είδος όπως περιγράφονται αναλυτικά σε εννέα (9) συνολικά γραμμές- ομάδες στη διακήρυξη (Άρθρο 1.3: Συνοπτική περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης) στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) καθώς και στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. ως εξής:

ΟΜΑΔΕΣ	ΟΑΠΠΑ	ΞΕΝΩΝΑΣ	ΔΗΜΟΣ	Α/ΒΑΘΜΙΑ ΣΧΟΛΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ	Β/ΒΑΘΜΙΑ ΣΧΟΛΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ	ΣΥΝΟΛΟ ΧΩΡΙΣ ΦΠΑ	ΣΥΝΟΛΟ ΜΕ ΦΠΑ
A	33.116,80	10.749,54	30.163,10			74.029,44	84.486,13
B	15.656,30	3.609,90				19.266,20	21.770,81
Γ	1.382,10	1.270,70				2.652,80	2.997,66
Δ	18.277,00	5.410,00				23.687,00	26.773,12
Ε	13.200,00	2.087,30				15.287,30	17.274,65
ΣΤ	2.608,50	3.478,00	6.600,00			12.686,50	14.335,75
Z		72,00				72,00	81,36
Η	5.760,00	1.584,00	92.400,00	3.969,00	2.268,00	105.981,00	119.758,53
Θ	16.626,00	4.850,00				21.476,00	24.267,88
ΣΥΝΟΛΟ:	106.626,70	33.111,44	129.163,10	3.969,00	2.268,00	275.138,24	311.745,89
ΦΠΑ 13%:	13.861,47	4.283,68	15.819,64	515,97	294,84		

ΦΠΑ 24%:	0,00	38,41	1.793,64	0,00	0,00		
ΣΥΝΟΛΟ ΦΠΑ:	13.861,47	4.322,09	17.613,28	515,97	294,84		
ΣΥΝΟΛΟ ΜΕ ΦΠΑ ΑΝΑ ΦΟΡΕΑ:	120.488,17	37.433,53	146.776,38	4.484,97	2.562,84		

ΣΥΝΟΛΟ ΠΡΟ Φ.Π.Α.	Φ.Π.Α. 13%	Φ.Π.Α.24%	ΓΕΝΙΚΟ ΣΥΝΟΛΟ
275.138,24 €	34.775,60 €	1.832,05 €	311.745,89 €

2.3 Σύμφωνα με το άρθρο 1.3 της διακήρυξης (Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης), προβλέφθηκε μεταξύ άλλων ότι:

«[...]Προσφορές υποβάλλονται για το σύνολο των ειδών της προμήθειας ανά ομάδα σε κάθε περίπτωση όμως η προσφορά τους πρέπει να περιλαμβάνει το σύνολο των αναφερομένων ειδών ανά ομάδα.

Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 311.745,89 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13 % και ΦΠΑ 24% (προϋπολογισμός χωρίς ΦΠΑ: 275.138,24 € ΦΠΑ 13%: 34.775,60 € και ΦΠΑ 24%: 1.832,05€). [...]

[...]Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε δώδεκα (12) μήνες.

Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης δίδεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι της παρούσας διακήρυξης.»

2.4 Σύμφωνα με την παρ. 2.3.1 του άρθρου 2.3 της αναλυτικής διακήρυξης (Κριτήρια Ανάθεσης) ορίστηκε ότι:

«Κριτήριο ανάθεσης της Σύμβασης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής .

1. Για τα είδη Παντοπωλείου (ΟΜΑΔΑ Α'), το Φρέσκο Γάλα (ΟΜΑΔΑ Η') και τα είδη Αρτοποιείου (ΟΜΑΔΑ Θ'): την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή) του ενδεικτικού προϋπολογισμού της κάθε ομάδας.
2. Για τα είδη Οπωροπωλείου (ΟΜΑΔΑ Β'), είδη Κατεψυγμένων Λαχανικών (ΟΜΑΔΑ Γ'), τα είδη Κρεοπωλείου (ΟΜΑΔΑ Δ'), τα είδη Κατεψυγμένων Ψαριών (ΟΜΑΔΑ Ε'), το Ελαιόλαδο (ΟΜΑΔΑ ΣΤ') και τα είδη Κατεψυγμένων Κρεάτων (ΟΜΑΔΑ Ζ') την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά αποκλειστικά βάσει το μεγαλύτερο ενιαίο ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%) στη νόμιμα διαμορφούμενη κάθε φορά μέση τιμή λιανικής πώλησης του είδους την μέρα παράδοσης, όπως αυτή προκύπτει από το εκάστοτε εκδιδόμενο δελτίο πιστοποίησης τιμών του τμήματος

εμπορίου της Δ/σης Ανάπτυξης της Περιφέρειας Αττικής, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 13 του Ν.3438/2006.».

2.5 Σύμφωνα με το άρθρο 2.2.2 της αναλυτικής διακήρυξης (Εγγύηση συμμετοχής) ορίστηκε μεταξύ άλλων ότι:

«Για την έγκυρη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, κατατίθεται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς (προσφέροντες), εγγυητική επιστολή συμμετοχής, που ανέρχεται στο ποσό των πέντε χιλιάδων πεντακοσίων δύο ευρώ και εβδομήντα έξι λεπτά (5.502,76 €).

Σε περίπτωση υποβολής προσφοράς για ένα ή περισσότερα τμήματα της σύμβασης, το ύψος της εγγύησης συμμετοχής υπολογίζεται επί της εκτιμώμενης αξίας, εκτός ΦΠΑ, του/των προσφερομένου/ων τμήματος/τμημάτων. (άρθρο 72 παρ.1α του Ν.4412/16) [...]».

2.6 Περίληψη των ουσιωδών όρων και στοιχείων της ως άνω διακήρυξης, απεστάλη ηλεκτρονικά προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε) στις 26.07.2019 και δημοσιεύτηκε στις 30.07.2019 με κωδικό 2019/S 145-356490. Επίσης, περίληψη της ανωτέρω προκήρυξης, δημοσιεύθηκε στον εθνικό τύπο, στις εφημερίδες «Ο ΛΟΓΟΣ» και «ΕΦΗΜΕΡΙΣ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ ΠΛΕΙΣΤΗΡΙΑΣΜΩΝ», την 31.07.2019, «ΦΙΛΕΛΕΥΘΕΡΟΣ» την 01.08.2019 και «ΑΤΤΙΚΟ ΒΗΜΑ» την 02.08.2019. Όπως προκύπτει και από σχετική αναφορά στο σημείο Ι.1 της δημοσίευσης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) η διακήρυξη του διαγωνισμού αναρτήθηκε στην ιστοσελίδα του Δήμου www.vvv.gov.gr στις 30.07.2019 με δυνατότητα ηλεκτρονικής διάθεσης των τευχών στους υποψηφίους. Η διακήρυξη καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) με κωδικό ΑΔΑΜ 19PROC005356923 2019-07-29 (σε προγενέστερο δηλαδή χρόνο και συγκεκριμένα μία (1) ημέρα πριν τη δημοσίευση του διαγωνισμού στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε)) και ο διαγωνισμός πραγματοποιήθηκε με χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ), μέσω της διαδικτυακής πύλης του συστήματος (κωδικός ανάρτησης: Διαγωνισμός 77308/30.07.2019). Ως ημερομηνία έναρξης παραλαβής των προσφορών ορίστηκε η 05-08-2019 (σε μεταγενέστερο δηλαδή χρόνο και συγκεκριμένα έξι (6) ημέρες μετά την ανάρτηση του διαγωνισμού στην πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ) και ως ημερομηνία λήξης η 06-09-2019.

2.7 Στις 12-09-2019, η αρμόδια Επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού, η οποία ορίστηκε με την αριθ. 45/2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου, συνήλθε προκειμένου να προβεί στην ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών, οπότε με το αριθμ. 34708/18-9-2019 πρακτικό ηλεκτρονικής αποσφράγισης και αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών διεπίστωσε τα εξής:

“[...] κατατέθηκαν έντεκα (11) προσφορές στη Διαδικτυακή Πύλη www.promitheus.gov.gr, του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. και συγκεκριμένα :

- 1. ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΠΟΝΤΙΚΑΣ ΚΑΙ ΣΙΑ ΕΕ*
- 2. ΑΓΡΟΤΙΚΗ ΕΤΑΙΡΙΚΗ ΣΥΜΠΡΑΞΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΑ ΓΑΛΑΚΤΟΣ ΤΡΙΚΑΛΩΝ ΤΡΙΚΚΗ ΑΕ*
- 3. ΓΑΛΑΚΤΟΚΟΜΙΚΑ ΜΑΝΔΡΕΚΑΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ*
- 4. ΑΦΟΙ Η. ΦΟΥΦΑ Α.Ε*

5. ΑΦΟΙ ΜΑΝΤΟΥΒΑΛΟΙ ΕΦΟΔΙΑΣΜΟΙ ΠΛΟΙΩΝ-ΕΙΣΑΓΩΓΕΣ-ΕΞΑΓΩΓΕΣ ΑΕ

6. ΖΟΥΜΠΟΥΛΑΚΗΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΕΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ

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

8. ΑΦΟΙ Ν ΠΑΠΑΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΥ ΓΑΛΑΚΤΟΚΟΜΙΚΑ ΠΑΡΑΔΟΣΙΑΚΑ ΠΡΟΙΟΝΤΑ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΑΒΕΕ

9. ΑΓΡΟΤΙΚΟΣ ΣΥΝΕΤΑΙΡΙΣΜΟΣ ΒΑΜΒΑΚΟΥΡΓΙΚΩΝ ΔΗΜΗΤΡΙΑΚΩΝ ΚΑΙ ΚΤΗΝΟΤΡΟΦΙΚΩΝ ΠΡΟΙΟΝΤΩΝ ΛΑΜΙΑΣ

10. ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΙΣΑΓΩΓΙΚΗ ΕΞΑΓΩΓΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΕΜΠΟΡΙΑΣ ΚΡΕΑΤΟΣ ΚΑΙ ΠΑΡΑΓΩΓΩΝ ΑΥΤΟΥ ΚΑΘΩΣ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΑΣ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΕΙΔΩΝ SUPER MARKET ΛΑΚΡΕ ΑΕ

11. ΜΙΝΩ, ΟΛΥΜΠΙΑ ΔΑΝΑΗ, ΜΙΧΑΗΛ [...]

[...] Συγκεκριμένα, κατατέθηκαν οι εξής προσφορές:

Για την ΟΜΑΔΑ Α: «ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ»:

α) ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΠΟΝΤΙΚΑΣ ΚΑΙ ΣΙΑ ΕΕ,

β) ΑΦΟΙ ΜΑΝΤΟΥΒΑΛΟΙ ΕΦΟΔΙΑΣΜΟΙ ΠΛΟΙΩΝ-ΕΙΣΑΓΩΓΕΣ-ΕΞΑΓΩΓΕΣ ΑΕ

γ) ΑΜΑΝΤΑ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΙΣΑΓΩΓΙΚΗ ΚΑΙ ΕΞΑΓΩΓΙΚΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΑΚΗ ΜΕΣΙΤΙΚΗ

Για την ΟΜΑΔΑ Β: «ΕΙΔΗ ΟΠΩΡΟΠΩΛΕΙΟΥ»:

α) ΑΜΑΝΤΑ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΙΣΑΓΩΓΙΚΗ ΚΑΙ ΕΞΑΓΩΓΙΚΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΑΚΗ ΜΕΣΙΤΙΚΗ,

Για την ΟΜΑΔΑ Γ: «ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ ΛΑΧΑΝΙΚΑ»:

α) ΑΦΟΙ ΜΑΝΤΟΥΒΑΛΟΙ ΕΦΟΔΙΑΣΜΟΙ ΠΛΟΙΩΝ-ΕΙΣΑΓΩΓΕΣ-ΕΞΑΓΩΓΕΣ ΑΕ

β) ΑΜΑΝΤΑ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΙΣΑΓΩΓΙΚΗ ΚΑΙ ΕΞΑΓΩΓΙΚΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΑΚΗ ΜΕΣΙΤΙΚΗ,

Για την ΟΜΑΔΑ Δ: «ΕΙΔΗ ΚΡΕΟΠΩΛΕΙΟΥ»:

α) ΑΜΑΝΤΑ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΙΣΑΓΩΓΙΚΗ ΚΑΙ ΕΞΑΓΩΓΙΚΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΑΚΗ ΜΕΣΙΤΙΚΗ,

Για την ΟΜΑΔΑ Ε: «ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ ΨΑΡΙΑ»:

α) ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΠΟΝΤΙΚΑΣ ΚΑΙ ΣΙΑ ΕΕ

β) ΑΦΟΙ ΜΑΝΤΟΥΒΑΛΟΙ ΕΦΟΔΙΑΣΜΟΙ ΠΛΟΙΩΝ-ΕΙΣΑΓΩΓΕΣ-ΕΞΑΓΩΓΕΣ ΑΕ και γ) ΑΜΑΝΤΑ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΙΣΑΓΩΓΙΚΗ ΚΑΙ ΕΞΑΓΩΓΙΚΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΑΚΗ ΜΕΣΙΤΙΚΗ,

Για την ΟΜΑΔΑ ΣΤ: «ΕΛΑΙΟΛΑΔΟ»:

α) ΝΙΚΟΛΑΟΣ ΠΟΝΤΙΚΑΣ ΚΑΙ ΣΙΑ ΕΕ,

β) ΑΦΟΙ Η. ΦΟΥΦΑ Α.Ε.

γ) ΑΦΟΙ ΜΑΝΤΟΥΒΑΛΟΙ ΕΦΟΔΙΑΣΜΟΙ ΠΛΟΙΩΝ-ΕΙΣΑΓΩΓΕΣ-ΕΞΑΓΩΓΕΣ ΑΕ

δ) ΑΜΑΝΤΑ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΙΣΑΓΩΓΙΚΗ ΚΑΙ ΕΞΑΓΩΓΙΚΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΑΚΗ ΜΕΣΙΤΙΚΗ,

Για την **ΟΜΑΔΑ Ζ:** «ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΟ ΚΡΕΑΣ»: ΔΕΝ ΥΠΟΒΛΗΘΗΚΕ ΠΡΟΣΦΟΡΑ

Για την **ΟΜΑΔΑ Η:** «ΦΡΕΣΚΟ ΓΑΛΑ»:

α) ΑΓΡΟΤΙΚΗ ΕΤΑΙΡΙΚΗ ΣΥΜΠΡΑΞΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΑ ΓΑΛΑΚΤΟΣ ΤΡΙΚΑΛΩΝ ΤΡΙΚΚΗ ΑΕ ,

β) ΓΑΛΑΚΤΟΚΟΜΙΚΑ ΜΑΝΔΡΕΚΑΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΖΟΥΜΠΟΥΛΑΚΗΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΕΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ,

γ) ΖΟΥΜΠΟΥΛΑΚΗΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΕΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ

δ) ΑΦΟΙ Ν ΠΑΠΑΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΥ ΓΑΛΑΚΤΟΚΟΜΙΚΑ ΠΑΡΑΔΟΣΙΑΚΑ ΠΡΟΙΟΝΤΑ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΑΒΕΕ

ε) ΑΓΡΟΤΙΚΟΣ ΣΥΝΕΤΑΙΡΙΣΜΟΣ ΒΑΜΒΑΚΟΥΡΓΙΚΩΝ ΔΗΜΗΤΡΙΑΚΩΝ ΚΑΙ ΚΤΗΝΟΤΡΟΦΙΚΩΝ ΠΡΟΙΟΝΤΩΝ ΛΑΜΙΑΣ

στ) ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΙΣΑΓΩΓΙΚΗ ΕΞΑΓΩΓΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΕΜΠΟΡΙΑΣ ΚΡΕΑΤΟΣ ΚΑΙ ΠΑΡΑΓΩΓΩΝ ΑΥΤΟΥ ΚΑΘΩΣ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΑΣ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΕΙΔΩΝ SUPER MARKET ΛΑΚΡΕ ΑΕ

Για την **ΟΜΑΔΑ Θ:** «ΕΙΔΗ ΑΡΤΟΠΟΙΕΙΟΥ»: ΔΕΝ ΥΠΟΒΛΗΘΗΚΕ ΠΡΟΣΦΟΡΑ

Αφού αποσφραγίσθηκαν οι φάκελοι που περιείχαν τα δικαιολογητικά συμμετοχής- τεχνική προσφορά, η Επιτροπή από την αξιολόγηση των στοιχείων που είχε στη διάθεσή της και μετά τον ενδελεχή έλεγχο τους, αποφάσισε ομόφωνα να προτείνει στο αρμόδιο όργανο για την κατακύρωση του διαγωνισμού, την Οικονομική Επιτροπή του Δήμου, τα εξής:

Α) Τον αποκλεισμό της εταιρείας ΜΙΝΩ,ΟΛΥΜΠΙΑ ΔΑΝΑΗ,ΜΙΧΑΗΛ από την συνέχιση της διαδικασίας διότι κατέθεσε ηλεκτρονικά προσφορά που δεν αναφέρεται στον παρόντα διαγωνισμό και δεν προσκόμισε έντυπο φάκελο δικαιολογητικών συμμετοχής

Β) Τον αποκλεισμό της εταιρείας ΑΦΟΙ Η. ΦΟΥΦΑ Α.Ε. από την συνέχιση της διαδικασίας, διότι ενώ πληρεί τους όρους της διακήρυξης σχετικά με τα δικαιολογητικά συμμετοχής, η τεχνική της προσφορά δεν καλύπτει όλες τις απαιτήσεις της διακήρυξης του διαγωνισμού και συγκεκριμένα όπως φαίνεται από τα στοιχεία που δήλωσε στο ΕΕΕΣ, όσον αφορά την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα δεν έχει εκτελέσει και ολοκληρώσει επιτυχώς κατά τη διάρκεια 2016-2017-2018 τουλάχιστον δύο (2) συμβάσεις προμηθειών όπως απαιτείται (παρ. 2.2.6 της διακήρυξης)

Γ) Τη συνέχιση του διαγωνισμού για τους υπόλοιπους προσφέροντες επειδή:

i) πληρούν όλους τους όρους της διακήρυξης σχετικά με τα δικαιολογητικά συμμετοχής και

ii) η τεχνική προσφορά τους καλύπτει όλες τις απαιτήσεις που έχουν τεθεί από την διακήρυξη»

2.8 Στη συνέχεια, σύμφωνα με την αρ. 216/24.09.2019 απόφαση η Οικονομική Επιτροπή Δ. Βάρης Βούλας Βουλιαγμένης αποφάσισε:

α) Την έγκριση του αρ. 34708/18-9-2019 πρακτικού αξιολόγησης προσφορών που διενεργήθηκε από την επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού και αφορά τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών για την προμήθεια με τίτλο: «Προμήθεια τροφίμων, φρέσκου γάλακτος και άρτου για τις ανάγκες του Δήμου Βάρης Βούλας Βουλιαγμένης και των νομικών προσώπων του»

β) Την απόρριψη των προσφορών των εταιριών για τους λόγους που αναφέρονται αναλυτικά στο σχετικό πρακτικό

γ) Τη συνέχεια του διαγωνισμού με το άνοιγμα των οικονομικών προσφορών με τις υπόλοιπες εταιρείες και

δ) Την έγκριση προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση χωρίς τροποποίηση των αρχικών όρων διακήρυξης σύμφωνα με το άρθρο 32 του ν 4412/2016 και μετά από σύμφωνη γνώμη της ΕΑΑΔΗΣΥ για τις ομάδες Ζ (ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΟ ΚΡΕΑΣ) και Θ (ΕΙΔΗ ΑΡΤΟΠΟΙΕΙΟΥ), διότι δεν κατατέθηκε καμία προσφορά.

Η απόφαση αναρτήθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ την 24.09.2019 για ενημέρωση των συμμετεχόντων.

2.9 Σύμφωνα με την αριθμ. 37319/7-10-2019 βεβαίωση του Αντιδημάρχου Οικονομικών Βάρης Βούλας Βουλιαγμένης βεβαιώθηκε ότι « για την διενέργεια του Ηλεκτρονικού Ανοικτού Διεθνή Διαγωνισμού άνω των ορίων με τίτλο: «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ ΤΡΟΦΙΜΩΝ, ΦΡΕΣΚΟΥ ΓΑΛΑΚΤΟΣ ΚΑΙ ΑΡΤΟΥ ΓΙΑ ΤΙΣ ΑΝΑΓΚΕΣ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ΒΑΡΗΣ ΒΟΥΛΑΣ ΒΟΥΛΙΑΓΜΕΝΗΣ ΚΑΙ ΤΩΝ ΝΟΜΙΚΩΝ ΠΡΟΣΩΠΩΝ ΤΟΥ» δεν έχουν κατατεθεί μέχρι σήμερα στο επίσημο πρωτόκολλο του Δήμου και δεν εκκρεμούν κατά του κύρους του διαγωνισμού, ενστάσεις , προδικαστικές προσφυγές, ένδικα βοηθήματα ή μέσα ούτε έχουν ασκηθεί αιτήσεις ασφαλιστικών μέτρων.»

2.10 Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Βάρης Βούλας Βουλιαγμένης αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., προσκομίζοντας το σχετικό Σχέδιο Απόφασης, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης κατά τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, προκειμένου να προσφύγει στη διενέργεια διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση και χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων του προηγηθέντος άγονου διαγωνισμού για τα τμήματα για τα οποία δεν υποβλήθηκε προσφορά (Ομάδες Ζ και Θ), συνολικού προϋπολογισμού 21.548,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

I. Νομικό πλαίσιο

3. Το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του ν.4013/2011, όπως ισχύει, ορίζει τα ακόλουθα:

«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 (Α147) εξαιρουμένων των περιπτώσεων ανωτέρας βίας, εκδίδονται μετά από σύμφωνη γνώμη της Αρχής, εφόσον οι συμβάσεις αυτές εμπíπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των 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 της τις γενικές αρχές του ενωσιακού και εθνικού δικαίου [...]

4. Η διάταξη του άρθρου 1 παρ. 2 του ν.4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)» 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».

5. 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».

6. Η διάταξη του άρθρου 5 “Κατώτατα όρια (άρθρο 4 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και Κανονισμός (ΕΕ) 2015/2170)” του ν. 4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)» ορίζει:

“Ως κατώτατα όρια, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ, ορίζονται τα ακόλουθα: (...) β) 135.000 € 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 € 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', [...]”.

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με το άρθρο 1 του Κανονισμού (ΕΕ) 2017/2365 της Επιτροπής της 18ης Δεκεμβρίου 2017 για την τροποποίηση της οδηγίας 2014/24/ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, όσον αφορά στα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, τα ως άνω ποσά αναπροσαρμόστηκαν στις 144.000,00 και 221.000,00 ευρώ αντίστοιχα.

7. Οι διατάξεις του άρθρου 6 “Μέθοδοι υπολογισμού της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης (άρθρο 5 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)” παρ. 1, 3, 4 και 9 του ίδιου νόμου ορίζουν:

“1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς ΦΠΑ, όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος προαίρεσως ή τυχόν παρατάσεων της σύμβασης, όπως ορίζουν ρητά τα έγγραφα της σύμβασης.[...]”

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. Η σύμβαση δεν κατατέμενεται κατά τρόπο ώστε να αποφεύγεται η εφαρμογή οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου, εκτός αν αυτό δικαιολογείται από αντικειμενικούς λόγους.

4. Η εκτιμώμενη αξία ισχύει τη στιγμή της αποστολής της προκήρυξης διαγωνισμού ή, στις περιπτώσεις όπου δεν προβλέπεται προκήρυξη διαγωνισμού, τη στιγμή που η αναθέτουσα αρχή εκκινεί τη διαδικασία σύναψης σύμβασης, για παράδειγμα ερχόμενη σε επαφή με οικονομικούς φορείς για τους σκοπούς της σύναψης της σύμβασης, όπου ενδείκνυται κατά τα ειδικότερα προβλεπόμενα στο άρθρο 61”.[...]”

9. Όταν ένα σχέδιο αγοράς για την απόκτηση ομοιογενών αγαθών μπορεί να οδηγήσει σε ανάθεση συμβάσεων υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων, λαμβάνεται υπόψη κατά την εφαρμογή του άρθρου 5 περιπτώσεις β' και γ' η συνολική εκτιμώμενη αξία όλων αυτών των τμημάτων. Όταν η συνολική αξία των τμημάτων ισούται ή υπερβαίνει το κατώτατο όριο που προβλέπεται στο άρθρο 5, το παρόν Βιβλίο εφαρμόζεται στην ανάθεση κάθε τμήματος»

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

“2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και δημόσιες συμβάσεις 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 ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Επιτροπή μετά από αίτημά της.[...]”

9. Το άρθρο 66 παρ. 3 του ν. 4412/2016 ορίζει ότι:

«3. Οι προκηρύξεις και οι γνωστοποιήσεις που αναφέρονται στα άρθρα 62, 63 και 64, καθώς και οι πληροφορίες που περιέχονται σε αυτές δεν δημοσιεύονται σε εθνικό επίπεδο πριν από την ημερομηνία δημοσίευσης, σύμφωνα με το άρθρο 65. Ωστόσο, η δημοσίευση μπορεί να πραγματοποιείται σε κάθε περίπτωση σε εθνικό επίπεδο, όταν οι αναθέτουσες αρχές δεν έχουν ενημερωθεί σχετικά με τη δημοσίευση εντός 48 ωρών από τη βεβαίωση παραλαβής της προκήρυξης/ γνωστοποίησης, σύμφωνα με το άρθρο 65.»

III. Νομική Εκτίμηση

10. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Βάρης Βούλας Βουλιαγμένης, αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας με 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, προϋπολογισθείσας αξίας 21.548,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. , η οποία αφορά σε τμήματα προηγηθείσας διαγωνιστικής διαδικασίας για την προμήθεια τροφίμων Δήμου Βάρης Βούλας Βουλιαγμένης συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 275.138,24€ χωρίς Φ.Π.Α., συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ' άρθρο 2 παράγραφος 2 περίπτωση γ` υποπερίπτωση δδ` του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης.

11. Συναφώς επισημαίνεται ότι 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). Περαιτέρω επισημαίνεται ότι οι εν λόγω διατάξεις, στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από την βασική ρύθμιση, ήτοι από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αρχής της διαφάνειας, του ελεύθερου ανταγωνισμού, της αποφυγής των διακρίσεων και της ίσης μεταχείρισης στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συσταλτικής ερμηνείας. Συγκεκριμένα, προκειμένου η οδηγία 2014/24/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 (βλ. ΔΕΕ, αποφάσεις 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, σκέψη 13 και της 13ης Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).

12. Η εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α του ν.4412/2016 της οποίας γίνεται ρητά επίκληση από τον αιτούντα φορέα και στη βάση της οποίας 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,

β) να μην έχει υποβληθεί κατά την ανωτέρω νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, καμία προσφορά ή αίτηση συμμετοχής είτε καμία από τις υποβληθείσες προσφορές ή αιτήσεις συμμετοχής να μην κρίνεται κατάλληλη και

γ) να μην τροποποιούνται ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση. Επιπλέον, προϋποθέτει ότι σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση προς αυτήν, σχετικής εκθέσεως.

13. Εν προκειμένω, από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, προκύπτουν τα ακόλουθα:

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

Ο Δήμος Βάρης Βούλας Βουλιαγμένης διενήργησε ανοικτό, άνω των ορίων του άρθρου 5 του ν. 4412/2016, διαγωνισμό, για την προμήθεια τροφίμων, φρέσκου γάλακτος και ειδών αρτοποιείου για τις

ανάγκες του Δήμου, του Ιδρύματος Κοινωνικού Ξενώνα Ενηλίκων Βουλιαγμένης, του Οργανισμού Αθλητισμού, Πολιτισμού και Παιδικής Αγωγής (ΟΑΠΠΑ) και των Σ.Ε. Α' βάρθμιας και Β' βάρθμιας Εκπαίδευσης προϋπολογιζόμενης δαπάνης 275.138,24 € χωρίς ΦΠΑ και 311.745,89€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

Εν προκειμένω, η εν λόγω Διακήρυξη, για την οποία τηρήθηκαν καταρχήν οι απαιτούμενες διατυπώσεις δημοσιότητας, δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή στο διαγωνισμό κι ως εκ τούτου θα συνέχονταν με το άγνοο του διαγωνισμού.

Ωστόσο, για τη βελτίωση των διαδικασιών ανάθεσης, επισημαίνονται τα ακόλουθα:

Η διακήρυξη καταχωρήθηκε στις 29-07-2019 στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) με κωδικό ΑΔΑΜ 19PROC005356923 2019-07-29, σε προγενέστερο δηλαδή χρόνο και συγκεκριμένα μία (1) ημέρα πριν τη δημοσίευση του διαγωνισμού στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε) (βλ. άρθρο 66 παρ. 3 του ν. 4412/2016) (βλ. ανωτέρω, Ιστορικό, υπό 2.6). Ωστόσο, τέτοιες πράξεις πρέπει να αποφεύγονται διότι δημιουργούν ανακολουθίες στη διαδικασία, που δυσχεραίνουν την εκτίμηση εκάστης υπόθεσης.

β) Ως προς τη μη υποβολή προσφοράς ή την μη ύπαρξη κατάλληλης προσφοράς:

Σύμφωνα με την αρ. 216/24.09.2019 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Βάρης Βούλας Βουλιαγμένης εγκρίθηκε το αρ. 34708/18-9-2019 πρακτικού αξιολόγησης προσφορών που διενεργήθηκε από την επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού και αφορά τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών σύμφωνα με το οποίο η Επιτροπή Διαγωνισμού διαπίστωσε ότι «δεν κατατέθηκε καμία προσφορά» για τις επίμαχες Ομάδες τροφίμων (ομάδες Ζ (ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΟ ΚΡΕΑΣ) και Θ (ΕΙΔΗ ΑΡΤΟΠΟΙΕΙΟΥ)), τις οποίες αφορά το εξεταζόμενο αίτημα της αναθέτουσας αρχής (βλ. ανωτέρω, Ιστορικό, υπό 2.7. και 2.8).

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

Στο υποβληθέν σχέδιο απόφασης του Δήμου Βάρης Βούλας Βουλιαγμένης ρητώς προβλέπεται η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων του προηγηθέντος ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού.

Τέλος, επισημαίνεται ότι ο περιορισμός του χρονικού διαστήματος της περιόδου οριστικής υποβολής προσφορών (βλ. ως άνω Ιστορικό υπό παρ. 2.6), αναλόγως των περιστάσεων, μπορεί να θέτει εμπόδια στη συμμετοχή στη διαγωνιστική διαδικασία και να περιορίζει έτσι τον ανταγωνισμό. Ως εκ τούτου θεωρείται 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.

14. Κατόπιν των ανωτέρω, από την υπαγωγή των πραγματικών περιστατικών στις προαναφερόμενες διατάξεις, διαπιστώνεται ότι συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρου 32, παρ. 2, περ. α' του ν. 4412/2016 για την παροχή σύμφωνης γνώμης για την ζητούμενη προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης.

IV. Συμπέρασμα

15. Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του τεθέντος ερωτήματος, η Αρχή ομοφώνως αποφασίζει:

Την αποδοχή του αιτήματος του Δήμου Βάρης Βούλας Βουλιαγμένης **και την παροχή σύμφωνης γνώμης** σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ.2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 4412/2016, άρθρο 32, παρ. 2, περ. α', για τη σύναψη σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια τροφίμων, και ειδών αρτοποιείου για τις ανάγκες του Δήμου Βάρης Βούλας Βουλιαγμένης και συγκεκριμένα για τις δύο (2) εκ των εννέα (9) συνολικά Ομάδων (Ομάδες Ζ και Θ) για τις οποίες δεν κατατέθηκε καμία προσφορά, συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 21.548,00€, σε συνέχεια, ανοικτού, άνω των ορίων του άρθρου 5 του ν. 4412/2016, διαγωνισμού, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσόμενων υπό του νόμου προϋποθέσεων

Αθήνα, 4 Νοεμβρίου 2019

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Αντιπρόεδρος

Αδάμ Καραγλάνης