



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΓΝΩΜΗ

Δ63 ΕΑΔΗΣΥ/2023

άρθρο 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016., όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 4 του ν. 4912/2022

Η ΕΠΙΤΡΟΠΗ

της παρ. 5 του άρθρου 353 του ν. 4412/2016, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 10 του ν. 4912/2022

Στην Αθήνα σήμερα, 31 Μαΐου 2023, ημέρα Τετάρτη και ώρα 10:30 π.μ. στα επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και Κομνά Τράκα γραφεία της, συνήλθε σε συνεδρίαση η ως άνω Επιτροπή της ΕΝΙΑΙΑΣ ΑΡΧΗΣ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (εφεξής Αρχή ή ΕΑΔΗΣΥ), μετά από σχετική πρόσκληση του Προέδρου, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα Μέλη της Επιτροπής.

Τα προσκληθέντα Μέλη της Επιτροπής παρέστησαν κατά τη συνεδρίαση ως εξής:

Πρόεδρος: Ανδρονίκη Θεοδοκάτου (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Σύμβουλοι: Ευαγγελία Κουτούπα (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Δημήτριος Χανής

Μέλη: Αδάμ Καραγλάνης

Βασιλική Σκαρτσούνη (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Δημήτριος Σταθακόπουλος (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Το Μέλος Χρυσάνθη Ζαράρη απουσίασε δικαιολογημένα.

Γραμματέας: Αθανάσιος Λαμπράκης, Π.Ε Διοικητικού Οικονομικού.

Εισηγητής: Γεώργιος Ταρασίδης, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Διπλωματούχων Μηχανικών Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ, υπάλληλος Αυτοτελούς Γραφείου Θεσσαλονίκης.

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης παρέστησαν ο εισηγητής (μέσω τηλεδιάσκεψης), η Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης, Μαρία Παναγοηλιοπούλου, καθώς και η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Ελέγχου της ΕΑΔΗΣΥ, Μαριλένα Σιδέρη, οι οποίοι αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη της Επιτροπής.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή του Δήμου Ιεράπετρας στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση διακήρυξης, βάσει του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση της σύμβασης προμήθειας ειδών Οπωρολαχανοπωλείου, προϋπολογισθείσας δαπάνης 33.940,01€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 13%, που αποτελεί το Τμήμα 9 του διεθνούς ηλεκτρονικού διαγωνισμού, με αντικείμενο την «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΕΤΟΥΣ 2023» (Προμήθεια Γάλακτος Εργαζομένων Δήμου Ιεράπετρας, Προμήθεια Τροφίμων Κοινωνικού Παντοπωλείου Δήμου Ιεράπετρας, Προμήθεια Τροφίμων & Γάλακτος Ν.Π.Δ.Δ. ΚΟΙΝΩ.ΠΟΛΙΤΙ.Α Ιεράπετρας), συνολικού προϋπολογισμού 395.973,51€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, το οποίο απέβη άγονο λόγω μη υποβολής προσφορών.

1. Με το αρ. πρωτ. 4730/19.04.2023 έγγραφο (αρ. πρωτ. εισερχ. ΕΑΔΗΣΥ 1904/19.04.2023) όπως συμπληρώθηκε με τα έγγραφα που παρελήφθησαν στις 15.05.2023 (αρ. πρωτ. εισερχ. ΕΑΔΗΣΥ 2295/15.05.2023), ο Δήμος Ιεράπετρας αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' ν. 4412/2016, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί σε διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, κατά τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν.4412/2016, για τη σύναψη της εν θέματι σύμβασης προμήθειας.

I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

2. Από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτουν τα ακόλουθα:

2.1 Με την αρ. 446/2022 Απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ιεράπετρας (ΑΔΑ: ΩΤ9ΖΩΡ8-ΝΜ5) εγκρίθηκαν οι τεχνικές προδιαγραφές, ο ενδεικτικός προϋπολογισμός καθώς και η διενέργεια ηλεκτρονικού διεθνούς ανοικτού διαγωνισμού για την «*Προμήθεια τροφίμων Δήμου & ΝΠΔΔ ΚΟΙΝΩ.ΠΟΛΙΤΙ.Α έτους 2023 (Προμήθεια Γάλακτος Εργαζομένων Δήμου Ιεράπετρας Προμήθεια Τροφίμων Κοινωνικού Παντοπωλείου Δήμου Ιεράπετρας Προμήθεια Τροφίμων & Γάλακτος Ν.Π.Δ.Δ. ΚΟΙΝΩ.ΠΟΛΙΤΙ.Α Ιεράπετρας)*», προϋπολογισμού 447.465,24 ευρώ (συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.).». Με την ως άνω απόφαση καθορίστηκαν οι όροι της διακήρυξης του ανοικτού διαγωνισμού με χρήση ηλεκτρονικών μέσων Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ., σύμφωνα με τη διακήρυξη, η οποία αποτέλεσε αναπόσπαστο μέρος της.

2.2 Ο ως άνω διαγωνισμός προκηρύχθηκε με την αρ. πρωτ. 15938/29-12-2022 (ΑΔΑΜ: 23PROC011940696 2023-01-02) διακήρυξη.

2.3 Στο άρθρο 1.3 «Συνοπτική περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης» της εν λόγω διακήρυξης ορίζονται τα εξής:

Αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια γάλακτος & τροφίμων για τις ανάγκες του Δήμου του Ν.Π.Δ.Δ. Κοινω.Πολιτι.Α και ειδικότερα:

- *Η προμήθεια γάλακτος για το εργατοτεχνικό προσωπικό του Δήμου Ιεράπετρας,*
- *Η προμήθεια ειδών παντοπωλείου, κρεοπωλείου & ιχθυοπωλείου για τις ανάγκες του Κοινωνικού Παντοπωλείου του Δήμου Ιεράπετρας,*
- *Η προμήθεια ειδών παντοπωλείου, αρτοποιίας-ζαχαροπλαστικής, κρεοπωλείου, ιχθυοπωλείου, οπωρολαχανοπωλείου, ελαιόλαδου & γάλακτος για τις ανάγκες σίτισης των παιδικών σταθμών του Δήμου από το Ν.Π.Δ.Δ. Κοινω.Πολιτι.Α.*

Τα προς προμήθεια είδη κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων CPV: 15000000-8 Τρόφιμα , 15810000-9 Αρτοσκευάσματα, 15811000-6 Προϊόντα άρτου, 03220000-9 Λαχανικά, 03310000-5 Ψάρια, 15110000-2 Κρέας, 15411110-6 Ελαιόλαδο, 15511000-3 Γάλα

Η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται σε τμήματα με αντίστοιχη εκτιμώμενη αξία

Προσφορές μπορούν να υποβληθούν για κάθε τμήμα χωριστά ή και για όλα τα τμήματα μαζί.

Διευκρινίζεται ότι:

- Θα λαμβάνονται υπόψη μόνο οι προσφορές που αφορούν πλήρη ποσότητα των ζητούμενων ειδών (για κάθε τμήμα),

- Αν η συσκευασία του προσφερόμενου είδους είναι διαφορετική από αυτή των τεχνικών προδιαγραφών της παρούσας διακήρυξης, ο οικονομικός φορέας θα κάνει αναγωγή στην ποσότητα του τροφίμου όπως προσδιορίζεται στην τεχνική έκθεση.

- Ο κάθε οικονομικός φορέας μπορεί να προσφέρει διαφορετικό ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%) για τα τμήματα ελαιόλαδου (τμήμα 10), οπωρολαχανοπωλείου (τμήμα 9), κρεοπωλείου (τμήματα 3 & 7) και ιχθυοπωλείου (τμήματα 4 & 8), αλλά το ποσοστό θα πρέπει να είναι το ίδιο για τα όλα τα είδη του τμήματος.

- Η τιμή προσφοράς ανά μονάδα μέτρησης, καθώς και το ποσοστό έκπτωσης, θα πρέπει να είναι σταθερά για όλη τη προμήθεια του είδους, τόσο κατά τη διάρκεια του έτους, όσο και της προαίρεσης.

- Απαιτείται η προσκόμιση δείγματος για το προσφερόμενο γάλα.

Η σύμβαση θα ανατεθεί με τα ως κάτωθι κριτήρια:

- Για τα είδη ελαιολάδου (τμήμα 10), οπωροκηπευτικών (τμήμα 9), κρεάτων (τμήματα 3 & 7) & ψαριών (τμήματα 4 & 8), το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%) στη νόμιμα διαμορφούμενη κάθε φορά μέση τιμή λιανικής πώλησης του είδους κατά την ημέρα παράδοσής του, όπως αυτή προκύπτει από το εκάστοτε εκδιδόμενο δελτίο πιστοποίησης τιμών του Τμήματος Εμπορείου της Δ/σης Ανάπτυξης της Περιφερειακής Ενότητας Λασιθίου-Περιφέρεια Κρήτης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 13 του Ν.3438/2006).

Για τα είδη γάλακτος (τμήματα 1 & 11), παντοπωλείου (τμήματα 2 & 5α-β), αρτοποιείου-ζαχαροπλαστικής (τμήμα 6), η χαμηλότερη τιμή στην τιμή που αναγράφεται στον προϋπολογισμό των τεχνικών εκθέσεων και εφόσον τα προσφερόμενα είδη καλύπτουν τις σχετικές τεχνικές προδιαγραφές.

Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των **447.465,24€** συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και προαίρεσης 30%.

Η διάρκεια ισχύος της σύμβασης ορίζεται σε **δώδεκα (12) μήνες** από την ανάρτηση του σχετικού συμφωνητικού στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του ΚΗΜΔΗΣ.

2.4 Στο άρθρο 6.7 της διακήρυξης «Αναπροσαρμογή τιμής» ορίζονται τα εξής:

«Στις διαδικασίες ανάθεσης δημόσιας σύμβασης προμηθειών, όταν από τα έγγραφα της σύμβασης προβλέπεται διάρκεια της σύμβασης μεγαλύτερη των δώδεκα (12) μηνών, περιλαμβάνεται στα έγγραφα της σύμβασης όρος περί αναπροσαρμογής της τιμής, υπό τους περιορισμούς του άρθρου 132 ν. 4412/2016, περί τροποποίησης συμβάσεων κατά τη διάρκειά τους. Σε περίπτωση εκπρόθεσμης παράδοσης, με υπαιτιότητα του αναδόχου, ο χρόνος παράτασης δεν λαμβάνεται υπόψη για την αναπροσαρμογή. Προκαταβολή που χορηγήθηκε αφαιρείται από την προς αναπροσαρμογή συμβατική αξία.

Η αναπροσαρμογή της τιμής εφαρμόζεται μόνο αν, κατά τον χρόνο παράδοσης των αγαθών, συντρέχουν αθροιστικά οι εξής συνθήκες:

α) έχουν παρέλθει δώδεκα (12) μήνες τουλάχιστον από την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, που καθορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης,

β) ο δείκτης τιμών καταναλωτή (ΔΤΚ) είναι μικρότερος από μείον τρία τοις εκατό (-3%) και μεγαλύτερος από τρία τοις εκατό (3%),

γ) η αναθέτουσα αρχή διαθέτει τις απαραίτητες πιστώσεις για την εφαρμογή της αναπροσαρμογής της τιμής.

Στα έγγραφα της σύμβασης μπορεί να προβλέπεται άλλος τύπος αναπροσαρμογής της τιμής εφόσον αυτός είναι σαφής, συγκεκριμένος, αποτυπώνεται μαθηματικά και αιτιολογείται ειδικά βάσει των ιδιαιτεροτήτων της σύμβασης ή εφόσον οι τιμές των αγαθών υπολογίζονται, βάσει επίσημων τιμών αναφοράς (παρατηρητήρια τιμών).»

2.5 Στο άρθρο 1.5 της διακήρυξης «Προθεσμία παραλαβής προσφορών & διενέργειας διαγωνισμού» ορίζονται τα εξής:

«Η διαδικασία θα διενεργηθεί με χρήση του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημόσιων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) Προμήθειες και Υπηρεσίες του ΟΠΣ ΕΣΗΔΗΣ (Διαδικτυακή Πύλη www.promitheus.gov.gr). Αναλυτικά, οι ημερομηνίες που αφορούν το διαγωνισμό είναι οι κάτωθι:

Αποστολή της Προκήρυξης στην Εφημερίδα της Ε.Ε.:	28/12/2022
Ανάρτηση Διακήρυξης στην διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ:	03/01/2023
Έναρξη υποβολής προσφορών:	03/01/2023
Καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών:	06/02/2023
Ηλεκτρονική αποσφράγιση προσφορών:	10/02/2023

2.6 Περαιτέρω, στο άρθρο 2.2.2, «Εγγύηση συμμετοχής», ορίζονται τα εξής:

«2.2.2.1. Για την έγκυρη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, κατατίθεται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς (προσφέροντες), εγγυητική επιστολή συμμετοχής, αξίας 2% επί του ποσού της προϋπολογισθείσας αξίας της προμήθειας, μη συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ.

Στην περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, η εγγύηση συμμετοχής περιλαμβάνει και τον όρο ότι η εγγύηση καλύπτει τις υποχρεώσεις όλων των οικονομικών φορέων που συμμετέχουν στην ένωση.

Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς του άρθρου 2.4.5 της παρούσας, ήτοι μέχρι 06/09/2023, άλλως

η προσφορά απορρίπτεται. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί, πριν τη λήξη της προσφοράς, να ζητά από τον προσφέροντα να παρατείνει, πριν τη λήξη τους, τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς και της εγγύησης συμμετοχής.[...]

2.7 Στα άρθρα 2.2.4 έως 2.2.7 της διακήρυξης ορίζονται τα κριτήρια επιλογής, όπως παρατίθενται κατωτέρω:

«2.2.4 Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας

Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται να ασκούν εμπορική ή βιομηχανική ή βιοτεχνική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της προμήθειας.

Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος εγκατάστασής τους ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα XI του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016.

Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο.

2.2.5 Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια

Δεν απαιτείται

2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα

Οι οικονομικοί φορείς θα πρέπει να υποβάλουν μέσα στο φάκελο μια Υπεύθυνη δήλωση του Ν. 1599/1986/Α'75 στην οποία να δηλώνουν την πλήρη αποδοχή και συμμόρφωσή τους με τις ζητούμενες Τεχνικές Προδιαγραφές, όπως αυτές αναλύονται στις Τεχνικές Εκθέσεις του Δήμου και του ΝΠΔΔ Κοινω.Πολιτ.Α.

Σημειώνεται ότι, οι οικονομικοί φορείς θα πρέπει διαθέτουν δικά τους ή μισθωμένα μεταφορικά μέσα ή και ψυγεία, τα οποία πρέπει να είναι καθαρά και απολυμασμένα, σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις περί μεταφοράς τροφίμων.

2.2.7 Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης

Δεν απαιτούνται.»

2.8 Προκήρυξη της εν λόγω σύμβασης απεστάλη με ηλεκτρονικά μέσα για δημοσίευση στις 28/12/2022 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης και δημοσιεύτηκε στις 02/01/2023 (2023/S 001-001854).

Το πλήρες κείμενο της διακήρυξης καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) στις 02/01/2023 (23PROC011940696 2023-01-02).

Τα έγγραφα της σύμβασης αναρτήθηκαν στη Διαδικτυακή Πύλη (www.promitheus.gov.gr) του ΟΠΣ ΕΣΗΔΗΣ στις 03/01/2023 με Συστημικό Αύξοντα Αριθμό: 177708. Περαιτέρω, η διακήρυξη καταχωρήθηκε στο διαδίκτυο, στην ιστοσελίδα της αναθέτουσας αρχής, στις 03/01/2023.

Περίληψη της διακήρυξης δημοσιεύτηκε στις εφημερίδες: «ΑΝΑΤΟΛΗ» στις 30/12/2022 και «ΙΕΡΑΠΕΤΡΑ 21ος ΑΙΩΝ» στις 05/01/2023.

Σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης, ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ήταν η 03/01/2023 και καταληκτική ημερομηνία η 06/02/2023. Ως ημερομηνία αποσφράγισης προσφορών ορίστηκε η 10/02/2023.

2.9 Με το από 10/02/2023 «ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ ΓΙΑ ΤΗΝ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΕΤΟΥΣ 2023» η Επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού διαπίστωσε ότι κατατέθηκαν πέντε (5) προσφορές για τα 10 από τα συνολικά 11 τμήματα – κατηγορίες τροφίμων, ενώ «για την κατηγορία ΕΙΔΗ ΟΠΩΡΟΠΩΛΕΙΟΥ ΚΟΙΝΩ.ΠΟΛΙΤΙ.Α (ΚΑΤΗΓΟΡΙΑ 9)», ο διαγωνισμός απέβη άγονος, εφόσον δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.»

2.10 Με την αρ. 45/2023 απόφασή της (Πρακτικό 9/2023 της 07.03.2023) η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου αποφάσισε «την έγκριση και επικύρωση του, με ημερομηνία 10/2/2023, Πρακτικού της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμού και Αξιολόγησης Προσφορών, για την «Προμήθεια τροφίμων Δήμου & ΝΠΔΔ ΚΟΙΝΩ.ΠΟΛΙΤΙ.Α έτους 2023 (Προμήθεια Γάλακτος Εργαζομένων Δήμου Ιεράπετρας Προμήθεια Τροφίμων Κοινωνικού Παντοπωλείου Δήμου Ιεράπετρας Προμήθεια Τροφίμων & Γάλακτος Ν.Π.Δ.Δ. ΚΟΙΝΩ.ΠΟΛΙΤΙ.Α Ιεράπετρας), την ανάδειξη ως «προσωρινούς αναδόχους» για την «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΕΤΟΥΣ 2023- Προμήθεια Γάλακτος Εργαζομένων Δήμου Ιεράπετρας Προμήθεια Τροφίμων Κοινωνικού Παντοπωλείου Δήμου Ιεράπετρας Προμήθεια Τροφίμων & Γάλακτος Ν.Π.Δ.Δ. ΚΟΙΝΩ.ΠΟΛΙΤΙ.Α Ιεράπετρας» τους οικονομικούς φορείς ανά κατηγορία», καθώς και την ως άνω περιγραφόμενη διαπίστωση περί μη υποβολής προσφοράς (υπό σημ. 2.9 της παρούσης) για την κατηγορία ΕΙΔΗ ΟΠΩΡΟΠΩΛΕΙΟΥ ΚΟΙΝΩ.ΠΟΛΙΤΙ.Α (ΚΑΤΗΓΟΡΙΑ 9)».

2.11 Με την αρ. 75/2023 απόφασή της (Πρακτικό 14/2023 της 28.03.2023) η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου αποφάσισε «την έγκριση και επικύρωση του, με ημερομηνία 22/3/2023, Πρακτικού της Επιτροπής Διαγωνισμού (Έλεγχος Δικαιολογητικών κατακύρωσης) για την «Προμήθεια τροφίμων Δήμου & ΝΠΔΔ ΚΟΙΝΩ.ΠΟΛΙΤΙ.Α έτους 2023» και «την ανάδειξη της εταιρείας ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΙΕΡΑΠΕΤΡΑΣ Ι.Κ.Ε. για τις κατηγορίες:

- Κατηγορία 1: Γάλα Εργαζομένων Δήμου
- Κατηγορία 2: Είδη Παντοπωλείου Κοινωνικού Παντοπωλείου
- Κατηγορία 5: Είδη Παντοπωλείου Ν.Π.Δ.Δ. ΚΟΙΝΩ.ΠΟΛΙΤΙ.Α
- Κατηγορία 6: Είδη Αρτοποιίας -Ζαχαροπλαστικής Ν.Π.Δ.Δ. ΚΟΙΝΩ.ΠΟΛΙΤΙ.Α
- Κατηγορία 10: Ελαιόλαδο Ν.Π.Δ.Δ. ΚΟΙΝΩ.ΠΟΛΙΤΙ.Α
- Κατηγορία 11: Γάλα Εργαζομένων Ν.Π.Δ.Δ. ΚΟΙΝΩ.ΠΟΛΙΤΙ.Α

συνολικού ποσού 283.004,78 € συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ.»

και «την ανάδειξη της εταιρείας ΔΕΡΜΙΤΖΑΚΗΣ & ΣΙΑ Ο.Ε. για τις κατηγορίες:

- Κατηγορία 3: Είδη Κρεοπωλείου Κοινωνικού Παντοπωλείου
- Κατηγορία 4: Είδη Ιχθυοπωλείου Κοινωνικού Παντοπωλείου
- Κατηγορία 7:Είδη Κρεοπωλείου Ν.Π.Δ.Δ. ΚΟΙΝΩ.ΠΟΛΙΤΙ.Α
- Κατηγορία 8: Είδη Ιχθυοπωλείου Ν.Π.Δ.Δ. ΚΟΙΝΩ.ΠΟΛΙΤΙ.Α.

συνολικού ποσού 54.099,60 € συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 13%.»

2.12 Με την αρ. 82/2023 απόφασή της (Πρακτικό 15/2023 της 04.04.2023 –ορθή επανάληψη) η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου, λαμβάνοντας υπόψη σχετική εισήγηση του Τμήματος Προμηθειών της Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών, ενέκρινε «*την προσφυγή στη διαδικασία της Διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση (άρθρο 32 παρ. 2^α Ν.4412/2016) και χωρίς τροποποίηση των όρων της αρχικής σύμβασης για την ΚΑΤΗΓΟΡΙΑ 9 (ΕΙΔΗ ΟΠΩΡΟΠΩΛΕΙΟΥ ΚΟΙΝΩ.ΠΟΛΙΤΙ.Α) της «Προμήθειας Τροφίμων έτους 2023», συνολικής αξίας 38.352,21 ευρώ, συμπ. ΦΠΑ 13% (33.940,01€ αξία χωρίς ΦΠΑ + 4.412,20€ ΦΠΑ 13%) μετά από σύμφωνη γνώμη της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. σύμφωνα με το αρ. 347 παρ. 2 περιπτ. γ υποπερ. γδ του ν. 4412/2016»*

2.13 Με το αρ. πρωτ. 6103/12.05.2023 έγγραφο της Αντιδημάρχου Διοικητικών & Οικονομικών Υπηρεσιών του Δήμου Ιεράπετρας βεβαιώνεται ότι «για την διαδικασία δημόσιας σύμβασης που αφορούσε στον με συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 177708 Ηλεκτρονικό Διεθνή Διαγωνισμό για την «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΕΤΟΥΣ 2023», δεν υποβλήθηκαν και δεν εκκρεμούν, μετά την παρέλευση της κατά νόμο προθεσμίας, προδικαστικές προσφυγές, ενστάσεις, άλλα ένδικα μέσα ή βοηθήματα σε κανένα στάδιο του Διαγωνισμού (περιλαμβανομένης της διακήρυξης)».

II. ΝΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ

4. Με τις διατάξεις του άρθρου 32 «Προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση» (άρθρο 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), ορίζεται ότι:

«1. Στις ειδικές περιπτώσεις και περιστάσεις που προβλέπονται στις παραγράφους 2 έως 6, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αναθέτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση.

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. [...]».

III. ΝΟΜΙΚΗ ΕΚΤΙΜΗΣΗ

5. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Ιεράπετρας, ο οποίος ως Οργανισμός Τοπικής Αυτοδιοίκησης α' βαθμού αποτελεί αναθέτουσα αρχή κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 1(α) του ν. 4412/16, αφορά σε σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας, κατά το άρθρο 2 παρ. 1 περ. 8 του ν. 4412/2016, που 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 33.940,01€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, σε συνέχεια εν μέρει άγονου διαγωνισμού άνω των ορίων (συνολικού προϋπολογισμού 395.973,51€ χωρίς ΦΠΑ), συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής, κατ' άρθρο 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης.

6. Οι προϋποθέσεις εφαρμογής της διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016 είναι οι ακόλουθες:

α) η προηγούμενη νομίμως διεξαχθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία,

β) η μη υποβολή προσφοράς ή η υποβολή μη κατάλληλης προσφοράς,

γ) η μη ουσιώδης τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης και,

δ) σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να διαβιβάσει προς αυτήν, σχετική έκθεση.

Επισημαίνεται, ότι η προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή της προαναφερόμενης διάταξης, συνέχεται άμεσα με τον προηγηθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια οι τυχόν ουσιώδεις πλημμέλειες της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να επιδρούν και στη νομιμότητα της συγκεκριμένης διαδικασίας (Ε.Σ.-Αποφ. VI Τμ. 466/2011, 1249/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012, 935/2013).

7. Από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου, ως προς τη συνδρομή των προϋποθέσεων της επικαλούμενης διάταξης, προκύπτουν τα εξής:

α) Ως προς την προηγούμενη νομίμως διεξαχθείσα διαδικασία:

Ο διαγωνισμός που προκηρύχθηκε με την αρ. πρωτ. 15938/29-12-2022 διακήρυξη του Δήμου Ιεράπετρας περιλάμβανε έντεκα (11) τμήματα, για ένα (1) εκ των οποίων δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.

Η διακήρυξη δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στον σχετικό διαγωνισμό, όπως προκύπτει από το προπαρατεθέν ιστορικό. Επιπλέον, από τα στοιχεία του υποβληθέντος φακέλου καθώς και τα στοιχεία της διαδικτυακής πύλης του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων, ως προς την κατάρτιση των όρων της οικείας διακήρυξης και τη διενέργεια της διαδικασίας του διαγωνισμού, δεν διαπιστώθηκαν ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες.

Σημειώνεται, ότι ο όρος που περιλαμβάνεται στο άρθρο 2.2.6 (Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα) της διακήρυξης (βλ. ανωτέρω υπό παρ. 2.7 της παρούσης), κατά τον οποίο «Οι οικονομικοί φορείς θα πρέπει να υποβάλουν μέσα στο φάκελο μια Υπεύθυνη δήλωση του Ν. 1599/1986/Α'75 στην οποία να δηλώνουν την πλήρη αποδοχή και συμμόρφωσή τους με τις ζητούμενες Τεχνικές Προδιαγραφές, όπως αυτές αναλύονται στις Τεχνικές Εκθέσεις του Δήμου και του ΝΠΔΔ Κοινω.Πολιτ.Α.», αφορά στα τεχνικά χαρακτηριστικά των προσφερόμενων ειδών, τα οποία αποτελούν στοιχείο της τεχνικής προσφοράς και όχι κριτήριο επιλογής του κατάλληλου οικονομικού φορέα. Η εν λόγω διαπιστωθείσα πλημμέλεια, όμως, δεν ελέγχεται ουσιώδης, καθόσον δεν φέρεται ότι συνέχεται με το εν μέρει άγονο αποτέλεσμα του διαγωνισμού, με δεδομένη την επιτυχή ολοκλήρωσή του ως προς τα δέκα (10) από τα έντεκα (11) συνολικά τμήματα αυτού.

β) Ως προς τη μη υποβολή προσφορών ή την υποβολή μη κατάλληλων προσφορών

Από τα παρατεθέντα στο ιστορικό στοιχεία προκύπτει ότι για την κατηγορία ΕΙΔΗ ΟΠΩΡΟΠΩΛΕΙΟΥ ΚΟΙΝΩ.ΠΟΛΙΤΙ.Α (ΚΑΤΗΓΟΡΙΑ 9)» του υπό εξέταση διαγωνισμού ουδεμία προσφορά υποβλήθηκε, όπως διαπιστώθηκε με το από 10/2/2023 Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμού και Αξιολόγησης Προσφορών και την αρ. 45/2023 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου.

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

Στο υποβληθέν σχέδιο απόφασης της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Ιεράπετρας ρητώς προβλέπεται η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης -κατόπιν της σύμφωνης γνώμης της ΕΑΔΗΣΥ- χωρίς τροποποίηση των όρων του προηγθέντος διαγωνισμού.

ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ

Ενόψει των προεκτεθέντων, η Επιτροπή ομόφωνα αποφασίζει :

Την παροχή σύμφωνης γνώμης για την προσφυγή του Δήμου Ιεράπετρας στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση διακήρυξης, για την ανάθεση της σύμβασης προμήθειας ειδών Οπωρολαχανοπωλείου Ν.Π.Δ.Δ. Κοινω.Πολιτι.Α. του Δήμου, προϋπολογισθείσας δαπάνης 33.940,01€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 13%, που αποτελεί το Τμήμα 9 του διεθνούς ηλεκτρονικού διαγωνισμού, με αντικείμενο την «ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΕΤΟΥΣ 2023» (Προμήθεια Γάλακτος Εργαζομένων Δήμου Ιεράπετρας, Προμήθεια Τροφίμων Κοινωνικού Παντοπωλείου Δήμου Ιεράπετρας, Προμήθεια Τροφίμων & Γάλακτος Ν.Π.Δ.Δ. ΚΟΙΝΩ.ΠΟΛΙΤΙ.Α Ιεράπετρας), συνολικού προϋπολογισμού 395.973,51€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, που απέβη άγονο, λόγω συνδρομής των οικείων προϋποθέσεων.

Αθήνα 31 Μαΐου 2023

Η Πρόεδρος

Ανδρονίκη Θεοδοκάντου