



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΓΝΩΜΗ

Δ75 /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, 21 Ιουνίου 2023, ημέρα Τετάρτη και ώρα 10:30 π.μ., στα επί της οδού Κεφαλληνίας 45 γραφεία της, συνήλθε η ως άνω ΕΠΙΤΡΟΠΗ της ΕΝΙΑΙΑΣ ΑΡΧΗΣ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (εφεξής «Αρχή» ή «ΕΑΔΗΣΥ») σε συνεδρίαση, μετά από σχετική πρόσκληση της Προέδρου, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα Μέλη.

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

Πρόεδρος: Ανδρονίκη Θεοδοκάτου (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Σύμβουλοι: Ευαγγελία Κουτούπα (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Δημήτριος Χανής (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Μέλη: Χρυσάνθη Ζαράρη

Αδάμ Καραγλάνης

Βασιλική Σκαρτσούνη

Δημήτριος Σταθακόπουλος (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Γραμματέας: Αθανάσιος Λαμπράκης, ΠΕ Διοικητικού Οικονομικού

Εισηγήτρια: Αναστασία Θεοδωρακοπούλου, Οικονομολόγος, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό ΕΑΔΗΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης παρέστη η εισηγήτρια, η προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης, Μ. Παναγοηλιοπούλου, καθώς και η προϊσταμένη της Διεύθυνσης Ελέγχου, Μ. Σιδέρη, οι οποίες αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας των Μελών της Επιτροπής και τη λήψη απόφασης.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή του Δήμου Αγίου Δημητρίου στη διαδικασία διαπραγμάτευσης κατά τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για τη σύναψη σύμβασης, με αντικείμενο την προμήθεια τροφίμων - ειδών παντοπωλείου, συνολικού προϋπολογισμού 321.934,75€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., σε συνέχεια εν μέρει άγονου διαγωνισμού άνω των ορίων.

Με το αριθ. πρωτ. 14105/10-05-2023 αίτημα, που παρελήφθη στις 12-05-2023 (αριθ. πρωτ. εισερχ. 2258), όπως συμπληρώθηκε, κατόπιν διευκρινίσεων που ζητήθηκαν από την Αρχή, με το από 26-05-2023 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου (αριθ. πρωτ. εισερχ. 2480/26-05-2023) και τα συνημμένα σε αυτά έγγραφα, ο Δήμος Αγίου Δημητρίου αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής δυνάμει του άρθρου 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016, προκειμένου να προβεί στη διαδικασία διαπραγμάτευσης κατά τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ίδιου ως άνω νόμου, για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας τροφίμων - ειδών παντοπωλείου (Τμήμα 2: Είδη Κρεοπωλείου και Τμήμα 7: Είδη Παντοπωλείου), συνολικού προϋπολογισμού 321.934,75€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., κατόπιν διενεργηθέντος ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων του άρθρου 5 του ν. 4412/2016, στο πλαίσιο του οποίου για τα εν λόγω τμήματα υποβλήθηκαν μη αποδεκτές προσφορές.

I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

1. Από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτουν τα ακόλουθα:

1.1. Με την αριθ. πρωτ. 22942/02-08-2022 (ΑΔΑΜ 22PROC011050843 2022-08-03) διακήρυξη, ο Δήμος Αγίου Δημητρίου προκήρυξε ανοικτό διαγωνισμό άνω των ορίων για την προμήθεια ειδών τροφίμων – ειδών παντοπωλείου για τις ανάγκες του Δήμου και του Ν.Π.Δ.Δ. «Οργανισμός Παιδείας, Κοινωνικής Αλληλεγγύης και Προστασίας», προϋπολογισθείσας αξίας 529.336,80€, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής, μέσω της Διαδικτυακής Πύλης του ΕΣΗΔΗΣ. Η διάρκεια της σύμβασης ορίστηκε σε ένα (1) έτος και το αντικείμενο αυτής διαιρέθηκε στα ακόλουθα επτά (7) τμήματα:

ΤΜΗΜΑ 1 «ΕΙΔΗ ΟΠΩΡΟΠΩΛΕΙΟΥ» εκτιμώμενης αξίας 48.180,15€, πλέον ΦΠΑ 13%

ΤΜΗΜΑ 2 «ΕΙΔΗ ΚΡΕΟΠΩΛΕΙΟΥ» εκτιμώμενης αξίας 86.824,00€, πλέον ΦΠΑ 13%

ΤΜΗΜΑ 3 «ΕΙΔΗ ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ ΨΑΡΙΑ» εκτιμώμενης αξίας 33.472,90€, πλέον ΦΠΑ 13%

ΤΜΗΜΑ 4 «ΕΙΔΗ ΑΡΤΟΠΩΛΕΙΟΥ –ΖΑΧΑΡΟΠΛΑΣΤΙΚΗΣ» εκτιμώμενης αξίας 67.795,00€, πλέον ΦΠΑ 13%

ΤΜΗΜΑ 5 « ΕΛΑΙΟΛΑΔΟ» εκτιμώμενης αξίας 48.228,00€, πλέον ΦΠΑ 13%

ΤΜΗΜΑ 6 «ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ ΛΑΧΑΝΙΚΑ» εκτιμώμενης αξίας 9.726,00€, πλέον ΦΠΑ 13%

ΤΜΗΜΑ 7 «ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ» εκτιμώμενης αξίας 235.110,75€, πλέον ΦΠΑ 13% & 24%

Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών ορίστηκε η 1^η Σεπτεμβρίου 2022 και ώρα 15:00.

1.2. Ειδικότερα, στην ενότητα **1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης** της εν λόγω διακήρυξης ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

Αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια τροφίμων - ειδών παντοπωλείου για την κάλυψη αναγκών: α) της λειτουργίας του Κοινωνικού Παντοπωλείου, β) της παρασκευής φαγητού για τα κοινωνικά συσσίτια απόρων Δημοτών, για οικογένειες και άτομα που βρίσκονται κάτω από εξαιρετικά δύσκολες οικονομικές συνθήκες, γ) της σίτισης των νηπίων των Παιδικών Σταθμών του Δήμου, την κάλυψη της Κατασκήνωσης και του Κέντρου Δημιουργικής Απασχόλησης. [...].

Προσφορές υποβάλλονται για ένα ή και για περισσότερα τμήματα τροφίμων ή και για το σύνολο των τμημάτων. Για κάθε τμήμα που θα υποβληθεί προσφορά θα πρέπει να περιλαμβάνεται απαραίτητως το σύνολο των ζητούμενων ειδών του κάθε τμήματος άλλως η προσφορά θα απορρίπτεται. [...].

Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει τιμής και ειδικότερα:

Για το (ΤΜΗΜΑ 1) ΕΙΔΗ ΟΠΩΡΟΠΩΛΕΙΟΥ, (ΤΜΗΜΑ 2) ΕΙΔΗ ΚΡΕΟΠΩΛΕΙΟΥ, (ΤΜΗΜΑ 3) ΕΙΔΗ ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΩΝ ΨΑΡΙΩΝ, (ΤΜΗΜΑ 5) ΕΛΑΙΟΛΑΔΟ & (ΤΜΗΜΑ 6) ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ ΛΑΧΑΝΙΚΑ η χαμηλότερη τιμή που προκύπτει από το μεγαλύτερο ενιαίο ποσοστό έκπτωσης επί τοις % εκατό για όλα τα είδη του εκάστοτε τμήματος, στη νόμιμα διαμορφούμενη κάθε φορά μέση τιμή λιανικής πώλησης του είδους την ημέρα παράδοσής του, όπως αυτή προκύπτει από το εκάστοτε εκδιδόμενο δελτίο πιστοποίησης τιμών της Περιφέρειας Αττικής Γενική Δ/ση Ανάπτυξης Π.Ε. Κεντρικού τομέα Δ/ση Ανάπτυξης, Τμήμα Εμπορίου & Τουρισμού και που αντιστοιχεί στην ποιότητα και σε κάθε άλλο χαρακτηριστικό του γνώρισμα, θα είναι σταθερή και αμετάβλητη και ισχύει για όλη τη διάρκεια της προμήθειας και δεν υπόκειται για κανένα λόγο σε αναθεώρηση.

Για το (ΤΜΗΜΑ 4) ΕΙΔΗ ΑΡΤΟΠΩΛΕΙΟΥ - ΖΑΧΑΡΟΠΛΑΣΤΙΚΗΣ, (ΤΜΗΜΑ 7) ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ, τη χαμηλότερη τιμή επί των τιμών της μελέτης.

1.3. Περαιτέρω, στην ενότητα **2.2 Δικαίωμα Συμμετοχής - Κριτήρια Ποιοτικής Επιλογής, Κριτήρια Επιλογής** της εν λόγω διακήρυξης προβλέπονται, μεταξύ άλλων, τα κάτωθι:

2.2.2 Εγγύηση συμμετοχής

2.2.2.1. Για την έγκυρη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, κατατίθεται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς (προσφέροντες), εγγυητική επιστολή συμμετοχής, 1% της αξίας εκτός Φ.Π.Α. του συνόλου του τμήματος που λαμβάνει μέρος [...].

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 ΧΙ του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016. Στην περίπτωση οικονομικών φορέων εγκατεστημένων σε

κράτος μέλους του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου (Ε.Ο.Χ) ή σε τρίτες χώρες που προσχωρήσει στη ΣΔΣ, ή σε τρίτες χώρες που δεν εμπίπτουν στην προηγούμενη περίπτωση και έχουν συνάψει διμερείς ή πολυμερείς συμφωνίες με την Ένωση σε θέματα διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε αντίστοιχα επαγγελματικά ή εμπορικά μητρώα. Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς θα πρέπει να είναι εγγεγραμμένοι στο οικείο επαγγελματικό μητρώο, εφόσον, κατά την κείμενη νομοθεσία, απαιτείται η εγγραφή τους για την υπό ανάθεση υπηρεσία. Στην περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, η καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας θα πρέπει να καλύπτεται από όλα τα μέλη της ένωσης.

2.2.5 Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια

Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν ελάχιστο ετήσιο κύκλο εργασιών το διπλάσιο της εκτιμώμενης αξίας του τμήματος για το οποίο συμμετέχουν για τις τρεις τελευταίες διαχειριστικές χρήσεις (2019, 2020, 2021).

Σε περίπτωση που ο υποψήφιος ανάδοχος δραστηριοποιείται για χρονικό διάστημα μικρότερο των τριών διαχειριστικών χρήσεων, τότε ο κύκλος εργασιών θα πρέπει να είναι ίσος ή μεγαλύτερος του ως άνω οριζόμενου ορίου.

Για το Τμήμα 7

Πιστοληπτική Ικανότητα από Τραπεζικό Ίδρυμα ποσού κατ' ελάχιστον 50.000,00€ για το τμήμα 7 «Είδη παντοπωλείου».

Για το Τμήμα 2

Πιστοληπτική Ικανότητα από Τραπεζικό Ίδρυμα ποσού κατ' ελάχιστον 30.000,00€ για το τμήμα 2 «Είδη Κρεοπωλείου».

Σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, οι παραπάνω ελάχιστες απαιτήσεις καλύπτονται αθροιστικά από τα μέλη της ένωσης.

2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα

(Για τα τμήματα 1,2,3,4,5,6,7)

Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς θα πρέπει:

- Να έχουν εκτελέσει κατά την τελευταία τριετία (2019,2020,2021) αντίστοιχες παραδόσεις προμηθειών, συναφών με το αντικείμενο της υπό ανάθεσης σύμβασης, από τις οποίες πρέπει να προκύπτει ότι η αξία των παραδοτέων είναι ίση ή μεγαλύτερη του 50% της αξίας του αντίστοιχου τμήματος για το οποίο δηλώνουν συμμετοχή στη διαγωνιστική διαδικασία.
- Να διαθέτουν τον απαιτούμενο τεχνικό εξοπλισμό, θα πρέπει να διαθέτουν κατάλληλα οχήματα (με ή χωρίς ψυκτικό μηχανισμό) ανάλογα με το είδος που μεταφέρουν. Ειδικά για το τμήμα 2 «Είδη κρεοπωλείου» θα πρέπει να φέρει άδεια καταλληλότητας οχημάτων μεταφοράς αδειοδοτούμενων κτηνιατρικής υπηρεσίας.

Σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, οι παραπάνω ελάχιστες απαιτήσεις καλύπτονται αθροιστικά από όλα τα μέλη της ένωσης.

2.2.7 Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης

Οι οικονομικοί φορείς για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης οφείλουν να συμμορφώνονται με:

Για το **Τμήμα 1 «Είδη οπωροπωλείου»** πιστοποιητικό ISO 22000 σύστημα διαχείρισης ασφάλειας τροφίμων και ποτών ή ισοδύναμο αυτού & ISO 9001 διαχείρισης ποιότητας ή ισοδύναμο αυτού.

Για το **Τμήμα 2 «Είδη Κρεοπωλείου»** πιστοποιητικό ISO 22000 σύστημα διαχείρισης ασφάλειας τροφίμων και ποτών ή ισοδύναμο αυτού & ISO 9001 διαχείρισης ποιότητας ή ισοδύναμο αυτού με πεδίο διαπίστευσης για όλα τα είδη κρέατος και πουλερικών.

Για τα **Τμήματα 3 «Κατεψυγμένα ψάρια», 5 «Ελαιόλαδο», 6 «Κατεψυγμένα Λαχανικά», 7 «Είδη Παντοπωλείου»** πιστοποιητικό ISO 22000 σύστημα διαχείρισης ασφάλειας τροφίμων και ποτών ή ισοδύναμο αυτού & ISO 9001 διαχείρισης ποιότητας ή ισοδύναμο αυτού με πεδία διαπίστευσης αντίστοιχα του υπό προμήθεια είδους.

Για το **Τμήμα 4 «Είδη αρτοποιείου – ζαχαροπλαστικής»** Πιστοποιητικό ISO 22000 σύστημα διαχείρισης ασφάλειας τροφίμων και ποτών ή ισοδύναμο αυτού.

Η αναθέτουσα αρχή αναγνωρίζει ισοδύναμα πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί από φορείς διαπιστευμένους από ισοδύναμους Οργανισμούς διαπίστευσης, εδρεύοντες και σε άλλα κράτη - μέλη. Επίσης, κάνει δεκτά άλλα αποδεικτικά στοιχεία για ισοδύναμα μέτρα διασφάλισης ποιότητας, εφόσον ο ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας δεν είχε τη δυνατότητα να αποκτήσει τα εν λόγω πιστοποιητικά εντός των σχετικών προθεσμιών για λόγους για τους οποίους δεν ευθύνεται ο ίδιος, υπό την προϋπόθεση ότι ο οικονομικός φορέας αποδεικνύει ότι τα προτεινόμενα μέτρα διασφάλισης ποιότητας πληρούν τα απαιτούμενα πρότυπα διασφάλισης ποιότητας.

Σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, οι παραπάνω ελάχιστες απαιτήσεις καλύπτονται αθροιστικά από τα μέλη της ένωσης.

2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα

B.3. Για την απόδειξη της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας της παραγράφου 2.2.5 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν ισολογισμούς από τους οποίους να προκύπτει ο ελάχιστος ετήσιος κύκλος εργασιών το διπλάσιο της εκτιμώμενης αξίας του τμήματος για το οποίο συμμετέχουν για τις τρεις τελευταίες διαχειριστικές χρήσεις (2019, 2020, 2021).

Σε περίπτωση που ο υποψήφιος ανάδοχος δραστηριοποιείται για χρονικό διάστημα μικρότερο των τριών διαχειριστικών χρήσεων, τότε ο κύκλος εργασιών θα πρέπει να είναι ίσος ή μεγαλύτερος του ως άνω οριζόμενου ορίου.

Εάν ο οικονομικός φορέας, για βάσιμο λόγο, δεν είναι σε θέση να προσκομίσει τα ανωτέρω δικαιολογητικά, μπορεί να αποδεικνύει την οικονομική και χρηματοοικονομική του επάρκεια με οποιοδήποτε άλλο κατάλληλο έγγραφο.

Για το Τμήμα 7

Προσκομίζεται Βεβαίωση Πιστοληπτικής Ικανότητας από Τραπεζικό Ίδρυμα ποσού κατ' ελάχιστον 50.000,00€ για το τμήμα 7 «Είδη παντοπωλείου».

Για το Τμήμα 2

Προσκομίζεται Βεβαίωση Πιστοληπτικής Ικανότητας από Τραπεζικό Ίδρυμα ποσού κατ' ελάχιστον 30.000,00€ για το τμήμα 2 «Είδη Κρεοπωλείου»

B.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν: **(Για τα τμήματα 1,2,3,4,5,6,7)**

- Συμβάσεις κατά την τελευταία τριετία (2019,2020,2021) αντίστοιχων παραδόσεων προμηθειών, συναφών με το αντικείμενο της υπό ανάθεσης σύμβασης, από τις οποίες πρέπει να προκύπτει ότι η αξία των παραδοτέων είναι ίση ή μεγαλύτερη του 50% της αξίας του αντίστοιχου τμήματος για το οποίο δηλώνουν συμμετοχή στη διαγωνιστική διαδικασία.

- άδεια κυκλοφορίας οχήματος και κατά περίπτωση συμπληρωματικά όπου απαιτείται την ειδική άδεια κυκλοφορίας οχήματος της αρμόδιας Δ/σης κτηνιατρικής της οικείας περιφέρειας για είδη ζωικής προέλευσης (για την ομάδα 1).

B.5. Για την απόδειξη της συμμόρφωσής τους με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης της παραγράφου 2.2.7 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν τα κάτωθι πιστοποιητικά:

Για το **Τμήμα 1 «Είδη οπωροπωλείου»** πιστοποιητικό ISO 22000 σύστημα διαχείρισης ασφάλειας τροφίμων και ποτών ή ισοδύναμο αυτού & ISO 9001 διαχείρισης ποιότητας ή ισοδύναμο αυτού.

Για το **Τμήμα 2 «Είδη Κρεοπωλείου»** πιστοποιητικό ISO 22000 σύστημα διαχείρισης ασφάλειας τροφίμων και ποτών ή ισοδύναμο αυτού & ISO 9001 διαχείρισης ποιότητας ή ισοδύναμο αυτού με πεδίο διαπίστευσης για όλα τα είδη κρέατος και πουλερικών.

Για τα **Τμήματα 3 «Κατεψυγμένα ψάρια», 5 «Ελαιόλαδο» 6 «Κατεψυγμένα Λαχανικά», 7 «Είδη Παντοπωλείου»** πιστοποιητικό ISO 22000 σύστημα διαχείρισης ασφάλειας τροφίμων και ποτών ή ισοδύναμο αυτού & ISO 9001 διαχείρισης ποιότητας ή ισοδύναμο αυτού με πεδία διαπίστευσης αντίστοιχα του υπό προμήθεια είδους.

Για το **Τμήμα 4 «Είδη αρτοποιαλείου –ζαχαροπλαστικής»** Πιστοποιητικό ISO 22000 σύστημα διαχείρισης ασφάλειας τροφίμων και ποτών ή ισοδύναμο αυτού.

1.4. Επίσης, στην ενότητα **2.4.3 Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά»** της διακήρυξης ορίζονται, μεταξύ άλλων, τα εξής:

2.4.3.2. Τεχνική προσφορά

Επιπλέον, θα πρέπει ο υποψήφιος ανάδοχος να καταθέσει επί ποινή αποκλεισμού: [...]

- Για το **Τμήμα 2 «Είδη κρεοπωλείου»:** Άδεια λειτουργίας για παρασκευή και εμπορία νωπού κιμά και νωπού κρέατος της συγκεκριμένης δραστηριότητας νομίμως εκδοθείσα από αρμόδια υπηρεσία του Δημοσίου και η οποία εξακολουθεί να είναι σε ισχύ.

- Για το **Τμήμα 4 «Είδη αρτοποιαλείου –ζαχαροπλαστικής»:** άδεια λειτουργίας αρτοποιαλείου.

1.5. Περίληψη της ως άνω διακήρυξης απεστάλη ηλεκτρονικά προς δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε. την 01-08-2022 και δημοσιεύτηκε στις 05-08-2022, με κωδικό 2022/S 150-426731. Συνακόλουθα, η εν λόγω διακήρυξη αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ), στις 04-08-2022, με αριθμό συστήματος 169769 και στην ιστοσελίδα της αναθέτουσας αρχής στην ηλεκτρονική διεύθυνση www.dad.gr. Περίληψη δε αυτής δημοσιεύτηκε στον εθνικό τύπο, στις εφημερίδες “ΚΟΙΝΩΝΙΚΗ” και “ΠΑΛΜΟΣ” (ημερ. δημ. 05-08-2022) και αναρτήθηκε στο Πρόγραμμα “Διαύγεια” (ΑΔΑ: 60ΣΟΩ63-ΦΤΡ). Η διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 03-08-2022 (ΑΔΑΜ 22PROC011050843 2022-08-03).

2.1. Η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου, με την αριθ. 453/2022 απόφασή της (απόσπασμα Πρακτικού της 44^{ης}/14-10-2022 Τακτικής Συνεδρίασης, με ΑΔΑ: 6ΑΛΠΩ63-ΡΣΖ), ενέκρινε το αριθ. 46/07-09-2022 πρακτικό αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών και το αριθ. 47/04-10-2022 πρακτικό αξιολόγησης οικονομικών προσφορών της Επιτροπής του ανοικτού διαγωνισμού (που συγκροτήθηκε με την αριθ. 367/30-08-2022 Απόφαση της Οικονομική Επιτροπής με ΑΔΑ: Ψ79ΠΩ63-ΨΗΦ) και απεφάνθη, μεταξύ άλλων, ως εξής:

A. Εγκρίνει το 46/2022 πρακτικό της επιτροπής διαγωνισμού που αφορά στο πρώτο στάδιο του διαγωνισμού, ήτοι στην ηλεκτρονική αποσφράγιση δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών και αξιολογεί, μεταξύ άλλων, τις υποβληθείσες προσφορές:

I. Ως προς το Τμήμα 2 «Είδη Κρεοπωλείου», ως εξής:

(i) Η προσφορά της εταιρείας SALAS INTERGROUP ΕΚΔ ΑΕ δεν είναι σύμφωνη με το άρθρο 2.4.3.2 της διακήρυξης στο οποίο αναφέρεται: 1. «εκτός από την Τεχνική Προσφορά που παράγεται από το σύστημα, οι συμμετέχοντες θα πρέπει να υποβάλλουν και Τεχνική Προσφορά (ως επισυναπτόμενο ηλεκτρονικό αρχείο .pdf ψηφιακά υπογεγραμμένο), η οποία πρέπει να συνταχθεί από τους ίδιους σύμφωνα με τον τρόπο, την τάξη, την αρίθμηση και τα χαρακτηριστικά που αναφέρονται στο κεφάλαιο «Τεχνικές προδιαγραφές» της υπ. αριθ. 7/2022 Τεχνικής Μελέτης της Δ/σης Οικονομικών Υπηρεσιών» και 2. «Για το τμήμα 2 «Είδη κρεοπωλείου» Άδεια λειτουργίας για παρασκευή και εμπορία νωπού κιμά και νωπού κρέατος της συγκεκριμένης δραστηριότητας νομίμως εκδοθείσα από αρμόδια υπηρεσία του Δημοσίου και η οποία εξακολουθεί να είναι σε ισχύ.» Οπότε δεν γίνεται αποδεκτή.

(ii) Η προσφορά της εταιρείας ΑΙΓΑΙΟΝ ΓΕΝΙΚΗ ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΕΠΕ δεν είναι σύμφωνη με το άρθρο 2.4.3.2 της διακήρυξης στο οποίο αναφέρεται ότι απαιτείται: «Για το τμήμα 2 «Είδη κρεοπωλείου» Άδεια λειτουργίας για παρασκευή και εμπορία νωπού κιμά και νωπού κρέατος της συγκεκριμένης δραστηριότητας νομίμως εκδοθείσα από αρμόδια υπηρεσία του Δημοσίου και η οποία εξακολουθεί να είναι σε ισχύ.» Οπότε δεν γίνεται αποδεκτή.

(iii) Η προσφορά της εταιρείας ΑΜΑΝΤΑ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΙΣΑΓΩΓΙΚΗ ΚΑΙ ΕΞΑΓΩΓΙΚΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΑΚΗ ΜΕΣΙΤΙΚΗ δεν είναι σύμφωνη με το άρθρο 2.4.3.2 της διακήρυξης στο οποίο αναφέρεται ότι απαιτείται: «Για το τμήμα 2 «Είδη κρεοπωλείου» Άδεια λειτουργίας για παρασκευή και εμπορία νωπού κιμά και νωπού κρέατος της συγκεκριμένης

δραστηριότητας νομίμως εκδοθείσα από αρμόδια υπηρεσία του Δημοσίου και η οποία εξακολουθεί να είναι σε ισχύ.» Οπότε δεν γίνεται αποδεκτή.

Συνεπώς, ως προς το Τμήμα 2 «Είδη Κρεοπωλείου» απορρίπτονται όλες οι υποβληθείσες προσφορές, όπως αναφέρεται στο σχετικό πρακτικό.

II. Ως προς το Τμήμα 7 «Είδη Παντοπωλείου», ως εξής:

(i) Η προσφορά της εταιρείας SALAS INTERGROUP ΕΚΔ ΑΕ δεν είναι σύμφωνη με το άρθρο 2.4.3.2 της διακήρυξης στο οποίο αναφέρεται: «εκτός από την Τεχνική Προσφορά που παράγεται από το σύστημα, οι συμμετέχοντες θα πρέπει να υποβάλλουν και Τεχνική Προσφορά (ως επισυναπτόμενο ηλεκτρονικό αρχείο .pdf ψηφιακά υπογεγραμμένο), η οποία πρέπει να συνταχθεί από τους ίδιους σύμφωνα με τον τρόπο, την τάξη, την αρίθμηση και τα χαρακτηριστικά που αναφέρονται στο κεφάλαιο «Τεχνικές προδιαγραφές» της υπ. αριθ. 7/2022 Τεχνικής Μελέτης της Δ/σης Οικονομικών Υπηρεσιών». Οπότε δεν γίνεται αποδεκτή.

(ii) Η προσφορά της εταιρείας [.....] είναι σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης και γίνεται αποδεκτή.

(iii) Η προσφορά της εταιρείας ΑΙΓΑΙΟΝ ΓΕΝΙΚΗ ΠΡΟΜΗΘΕΥΤΙΚΗ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΕΠΕ δεν είναι σύμφωνη με το άρθρο 2.4.3.2 της διακήρυξης στο οποίο αναφέρεται ότι η Τεχνική προσφορά του οικονομικού φορέα θα πρέπει να συνταχθεί από τους ίδιους σύμφωνα με τον τρόπο, την τάξη, την αρίθμηση και τα χαρακτηριστικά που αναφέρονται στο κεφάλαιο «Τεχνικές προδιαγραφές» της υπ. αριθ. 7/2022 Τεχνικής Μελέτης της Δ/σης Οικονομικών Υπηρεσιών. Ενδεικτικά αναφέρονται τα είδη με Α/Α 18,207, 74,139,187, 85, 127, τα οποία διαφοροποιούνται ως προς τις συσκευασίες. Οπότε η προσφορά δεν γίνεται αποδεκτή.

(iv) Η προσφορά της εταιρείας ΑΜΑΝΤΑ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΙΣΑΓΩΓΙΚΗ ΚΑΙ ΕΞΑΓΩΓΙΚΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΑΚΗ ΜΕΣΙΤΙΚΗ είναι σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης και γίνεται αποδεκτή.

(v) Η προσφορά της εταιρείας [.....] είναι σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης και γίνεται αποδεκτή.

B. Εγκρίνει το 47/2022 πρακτικό της επιτροπής διαγωνισμού που αφορά στην αποσφράγιση και αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών, ως εξής:

I. (i) Κρίνει ως αποδεκτές τις οικονομικές προσφορές για τα τμήματα 1, 3, 4, 5, 6, καθώς είναι σύμφωνες με το άρθρο 2.4.4. της διακήρυξης.

(ii) Για το τμήμα 7 «Είδη Παντοπωλείου» δεν γίνονται αποδεκτές οι κατωτέρω οικονομικές προσφορές:

α. Το τιμολόγιο προσφοράς της εταιρείας ΑΜΑΝΤΑ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΙΣΑΓΩΓΙΚΗ ΚΑΙ ΕΞΑΓΩΓΙΚΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΑΚΗ ΜΕΣΙΤΙΚΗ δεν συμφωνεί με το τιμολόγιο προσφοράς που επισυνάπτεται στην υπ.αρ.7/2022 τεχνική μελέτη της Δ/σης Οικονομικών Υπηρεσιών. Ενδεικτικά στα είδη με αρ.141 (Βανίλια σε σκόνη), 142 (σόδα φαγητού), 143 (χρώμα ζαχαροπλαστικής), διαφοροποιείται ως προς τα προσφερόμενα τεμάχια. Οπότε δεν γίνεται αποδεκτή.

β. Η συστημική οικονομική προσφορά της εταιρείας [.....] δεν συμφωνεί με το τιμολόγιο προσφοράς της εταιρείας του ως προς το συνολικό ποσό. Στη συστημική οικονομική προσφορά: Συνολική αξία χωρίς

ΦΠΑ 220.949,84€. Στο τιμολόγιο προσφοράς: συνολική αξία χωρίς ΦΠΑ 221.039,84€. Οπότε δεν γίνεται αποδεκτή.

II. Αναδεικνύει ως προσωρινούς αναδόχους τους μειοδότες για τα τμήματα 1, 3, 4, 5, 6 και 7. Ειδικότερα, ως προς το Τμήμα 7 «Είδη Παντοπωλείου» ως προσωρινός ανάδοχος αναδεικνύεται η εταιρεία[.....], με τιμή προσφοράς 215.957,85€ (συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ).

2.2. Ακολούθως, η Οικονομική Επιτροπή με την αριθ. 573/2022 απόφασή της (απόσπασμα Πρακτικού της 56^{ης}/12-12-2022 Τακτικής Συνεδρίασης με ΑΔΑ: ΨΙΦΘΩ63-ΣΡΣ) ενέκρινε το αριθ. 51/14-11-2022 πρακτικό αξιολόγησης της οικείας Επιτροπής ως προς τον έλεγχο των δικαιολογητικών κατακύρωσης του εν θέματι διαγωνισμού και κατακύρωσε το αποτέλεσμα αυτού για τα Τμήματα 1, 3, 4, 5, 6 και 7 στους μειοδότες οικονομικούς φορείς, των οποίων τα δικαιολογητικά κατακύρωσης κρίθηκαν πλήρη.

2.3. Κατά των αριθ. 453/2022 και 573/2022 αποφάσεων της Οικονομικής Επιτροπής ασκήθηκε η με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 1847/23-12-2022 προδικαστική προσφυγή από τον οικονομικό φορέα SALAS INTERGROUP, με αίτημα: Α. Την ακύρωση των ως άνω αποφάσεων της Ο.Ε., κατά το μέρος που απορρίφθηκε η προσφορά της στο σύνολό της, ειδικά δε για το Τμήμα 2 «ΕΙΔΗ ΚΡΕΟΠΩΛΕΙΟΥ», για τα οποία είχε προσφέρει τη χαμηλότερη τιμή και κατά το μέρος που έγιναν δεκτές οι προσφορές των δύο εταιρειών που κηρύχθηκαν ως προσωρινοί ανάδοχοι των Τμημάτων 4 και 5, για τα οποία είχε υποβάλει προσφορά και αναδείχθηκε δεύτερη στην κατάταξη και Β. Την αναστολή ισχύος της αριθ. 573/2022 απόφασης κατακύρωσης και την απαγόρευση περαιτέρω διενέργειας της διαγωνιστικής διαδικασίας και ανάθεσης της σύμβασης.

Με το αριθ. πρωτ. ΕΞΕ ΤΑΥ 1269/21-2-23/22-02-2023 έγγραφο της ΕΑΔΗΣΥ, βεβαιώνεται ότι έως την ως άνω ημερομηνία δεν εκδόθηκε απόφαση από το αρμόδιο Κλιμάκιο (6^ο) επί της ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 1847/23-12-2022 προδικαστικής προσφυγής, ήτοι παρήλθε άπρακτη η προβλεπόμενη αποκλειστική προθεσμία χρονικής αρμοδιότητας της Αρχής, οπότε η ασκηθείσα προσφυγή λογίζεται ως σιωπηρώς απορριφθείσα.

2.4. Επίσης, κατά των ίδιων ως άνω αποφάσεων της Οικονομικής Επιτροπής, ασκήθηκε η με ΓΑΚ ΕΑΔΗΣΥ 1863/27-12-2022 προδικαστική προσφυγή από τον οικονομικό φορέα [.....], με αίτημα: Α. Την ακύρωση των προσβληθεισών αποφάσεων, κατά το μέρος που απορρίφθηκε η προσφορά του για το Τμήμα 7 «Είδη Παντοπωλείου», κατά το μέρος που έγινε δεκτή η προσφορά της εταιρείας [...], η οποία κηρύχθηκε ανάδοχος του εν λόγω Τμήματος και κατά της ενδεχόμενης αποδοχής των προσφορών των εταιρειών AMANTA και ΑΙΓΑΙΟΝ για το ίδιο Τμήμα, που είχαν αποκλειστεί μεν από τον διαγωνισμό, πλην για την περίπτωση προσβολής της απόφασης αποκλεισμού τους και Β. Την αναστολή συνέχισης της διαγωνιστικής διαδικασίας και της ανάθεσης της σύμβασης.

Με την αριθ. 273/2023 απόφαση του 6^{ου} Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ έγινε εν μέρει δεκτή η ως άνω προδικαστική προσφυγή και ακυρώθηκε η προσβληθείσα τελική απόφαση της Ο.Ε. κατά το μέρος της αποδοχής της προσφοράς της εταιρείας [...] και της ανακήρυξής της ως οριστικής αναδόχου του Τμήματος 7 της προμήθειας, ενώ κατά τα λοιπά απορρίφθηκαν οι λόγοι της προσφυγής που αφορούσαν στον αποκλεισμό των οικονομικών προσφορών του προσφεύγοντος και των οικονομικών φορέων AMANTA και ΑΙΓΑΙΟΝ.

Ειδικότερα, το αρμόδιο Κλιμάκιο, ως προς την απόρριψη της προσφοράς της εταιρείας [...], έκρινε ότι η ασυμφωνία μεταξύ των στοιχείων της συστημικής οικονομικής προσφοράς της και του τιμολογίου της, ανεξαρτήτως εάν οφείλεται σε σφάλμα, αλλοιώνει την προσφορά, υπό την έννοια ότι δεν επιτρέπει να

προκύψει μονοσήμαντα το ποσόν αυτής, οδηγεί σε σοβαρή ασάφεια και αποτελεί εν τέλει βάσιμο λόγο απόρριψής της. Περαιτέρω, ως προς την αποδοχή της προφοράς του οριστικού αναδόχου για το Τμήμα 7, το Κλιμάκιο έκρινε βάσιμο τον ισχυρισμό του προσφεύγοντος ότι η εταιρεία [...] δεν προσκόμισε όλες τις απαιτούμενες από τη διακήρυξη πιστοποιήσεις και ισοδύναμα ISO 22000, ήτοι δεν απέδειξε με τα απαιτούμενα μέσα τη συμμόρφωση των ειδών με τις τεχνικές προδιαγραφές της διακήρυξης και συνεπώς η προσφορά της ήταν απορριπτέα.

2.5. Στη συνέχεια, η Οικονομική Επιτροπή με την αριθ. 61/2023 απόφασή της (απόσπασμα Πρακτικού της 10^{ης}/20-03-2023 Τακτικής Συνεδρίασης με ΑΔΑ: 61Ξ9Ω63-Ψ3Χ) ενέκρινε το αριθ. 16/14-03-2023 πρακτικό της Επιτροπής του διαγωνισμού και απεφάνθη ως εξής:

A. Συμμορφώνεται με την αριθ. 273/2023 απόφαση της ΕΑΔΗΣΥ

B. Ακυρώνει τις αριθ. 573/2022 και 453/2022 αποφάσεις της ως προς το σκέλος που έγινε αποδεκτή η τεχνική προσφορά του [...] και ανακηρύχθηκε οριστικός ανάδοχος του Τμήματος 7 «Είδη Παντοπωλείου».

Γ. Κηρύσσει τη διαδικασία ως προς το Τμήμα 7 «Είδη Παντοπωλείου» άγονη, λόγω απόρριψης όλων των προσφορών των συμμετεχόντων.

2.6. Η αναθέτουσα αρχή, με το αριθ. πρωτ. 15761/26-05-2023 έγγραφο του Τμήματος Προμηθειών της Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών, βεβαιώνει ότι κατά των πράξεων της ως άνω διαγωνιστικής διαδικασίας δεν εκκρεμούν ένδικα βοηθήματα.

Η μη άσκηση δε άλλων, πέραν των προαναφερόμενων (υπό 2.3 και 2.4), προδικαστικών προσφυγών επιβεβαιώθηκε κατόπιν έρευνας της Αρχής στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ.

II. Νομικό πλαίσιο

3. Στη διάταξη του άρθρου 26 «Επιλογή των διαδικασιών (άρθρο 26 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» του ν. 4412/2016 (Α' 147), ορίζεται, μεταξύ άλλων, ότι:

«[...] 2. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να προσφεύγουν στην ανταγωνιστική διαδικασία με διαπραγμάτευση ή στον ανταγωνιστικό διάλογο, στις ακόλουθες περιπτώσεις:

[...] β) όσον αφορά έργα, αγαθά ή υπηρεσίες για τα οποία, έπειτα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, υποβάλλονται μόνο μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές. Στις περιπτώσεις αυτές, οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτείται να δημοσιεύουν προκήρυξη σύμβασης, εφόσον στη διαδικασία περιλαμβάνουν όλους τους προσφέροντες οι οποίοι πληρούν τα κριτήρια των άρθρων 73 έως 83 και οι οποίοι, κατά την προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, υπέβαλαν προσφορές σύμφωνες προς τις τυπικές απαιτήσεις της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, και μόνον αυτούς.

3. Μη κανονικές προσφορές θεωρούνται συγκεκριμένα: α) όσες δεν πληρούν τις προϋποθέσεις των εγγράφων της σύμβασης, β) όσες παρελήφθησαν εκπρόθεσμα, γ) όταν υπάρχουν αποδεικτικά στοιχεία αθέμιτης πρακτικής, όπως συμπαιγνίας ή διαφθοράς, δ) όσες κρίνονται από την αναθέτουσα αρχή ασυνήθιστα χαμηλές.

4. Απαράδεκτες προσφορές θεωρούνται συγκεκριμένα:

α) όσες υποβάλλονται από προσφέροντες οι οποίοι δεν διαθέτουν τα απαιτούμενα προσόντα και

β) όσων η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της αναθέτουσας αρχής, όπως καθορίστηκε και τεκμηριώθηκε πριν την έναρξη της διαδικασίας σύναψης σύμβασης [...].»

4. Στη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ίδιου νόμου, 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 ουσιαδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Επιτροπή μετά από αίτημά της.

Μη κατάλληλη θεωρείται μία προσφορά όταν είναι άσχετη με τη σύμβαση και αδυνατεί προδήλως, χωρίς να τροποποιηθεί ουσιαστικά, να ανταποκριθεί στις ανάγκες και τις απαιτήσεις της αναθέτουσας αρχής, όπως προσδιορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης. [...].»

III. Νομική Εκτίμηση

5. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Αγίου Δημητρίου, που αποτελεί μη κεντρική αναθέτουσα αρχή κατά τις διατάξεις του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 3 του ν. 4412/2016, αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών βάσει της διάταξης του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 8 του ίδιου νόμου, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 8 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ. Δεδομένου δε ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών προϋπολογισθείσας αξίας 321.934,75€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής, κατ' άρθρο 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016, για την παροχή σύμφωνης γνώμης.

6. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιπτώσεις που αναφέρονται περιοριστικά στα άρθρα 26 και 32 του ν. 4412/2016, με τα οποία μεταφέρθηκαν στο εσωτερικό δίκαιο τα άρθρα 26 και 32 της οδηγίας 2014/24/ΕΕ, αντίστοιχα. Οι ανωτέρω διατάξεις, στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις οι οποίες συνιστούν παρέκκλιση από τη 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.

7. Η αναθέτουσα αρχή επικαλείται τη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, προκειμένου να προσφύγει στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση για την ανάθεση των τμημάτων 2: «Είδη Κρεοπωλείου» και 7: «Είδη Παντοπωλείου» του προηγθέντος διαγωνισμού.

Επισημαίνεται, ότι προϋπόθεση εφαρμογής της διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 εδ. α' του ν. 4412/2016 είναι η μη υποβολή προσφοράς ή η υποβολή «ακατάλληλης» προσφοράς. Σύμφωνα δε με την εν λόγω διάταξη, «Μη κατάλληλη θεωρείται μία προσφορά όταν είναι άσχετη με τη σύμβαση και αδυνατεί προδήλως, χωρίς να τροποποιηθεί ουσιαστικά, να ανταποκριθεί στις ανάγκες και τις απαιτήσεις της αναθέτουσας αρχής, όπως προσδιορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης».

Με βάση το προπαρατεθέν ιστορικό, στον οικείο διαγωνισμό υποβλήθηκαν προσφορές για αμφότερα τα τμήματα 2 και 7, οι οποίες δεν δύνανται να χαρακτηριστούν ως «μη κατάλληλες», ήτοι να εξομοιωθούν με μη υποβληθείσες, καθόσον η μη καταλληλότητα αφορά σε περιπτώσεις πλημμελειών ουσίας, ιδιαίτερα σοβαρών ελλείψεων των προσφορών, οι οποίες καταδεικνύουν ότι η αγορά δεν ανταποκρίθηκε στην προς ανάθεση σύμβαση, έτσι όπως αυτή προδιαγράφηκε στα τεύχη του διαγωνισμού από την αναθέτουσα αρχή. Ειδικότερα, μόνο η προσφορά που προδήλως δεν καλύπτει τις ανάγκες της αναθέτουσας αρχής εμπίπτει στην κατηγορία των «ακατάλληλων» προσφορών. Λοιπές αποκλίσεις, ήσσονος σημασίας, δικαιολογούν ενδεχομένως την απόρριψη της προσφοράς, αλλά δεν την καθιστούν «ακατάλληλη» (βλ. Δ.Ε.Ε. – 250/07). Μη κατάλληλες δηλαδή, θεωρούνται εν γένει οι προσφορές το περιεχόμενο των οποίων δεν εναρμονίζεται με τις απαιτήσεις της σύμβασης και συνεπώς είναι ασύμβατο με τις ανάγκες της αναθέτουσας αρχής (σχετ. Δ36 και Δ34/2021, Δ14, Δ33, Δ43 και Δ61/2020 Γνώμες Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.).

8. Με τα δεδομένα αυτά, στην προκειμένη περίπτωση δεν τυγχάνει εφαρμογής η επικαλούμενη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016. Ως εκ τούτου, δεδομένου ότι η Αρχή έχει το δικαίωμα υπαγωγής του υποβληθέντος αιτήματος στην ορθή νομική βάση, είναι ερευνητέο εάν έλκεται σε εφαρμογή η διάταξη του άρθρου 26 παρ. 2 περ. β' του ίδιου ως άνω νόμου.

9. Οι προϋποθέσεις εφαρμογής της διάταξης του άρθρου 26 παρ.2 περ. β' του ν. 4412/2016 είναι οι ακόλουθες: Α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία Β) να έχουν υποβληθεί μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές. Σχετικά με την ως άνω υπό Α) προϋπόθεση, επισημαίνεται ότι η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης συνέχεται άμεσα με τον προηγηθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία (Ελ.Συν. VI Τμ. 466/2011, 1249/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012, 935/2013).

Στην περίπτωση αυτή οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτείται να δημοσιεύουν προκήρυξη σύμβασης, εφόσον στη διαδικασία περιλαμβάνουν όλους τους προσφέροντες, οι οποίοι πληρούν τα κριτήρια των άρθρων 73 έως 83 του ν. 4412/2016 και κατά την προηγηθείσα διαγωνιστική διαδικασία υπέβαλαν προσφορές σύμφωνες προς τις τυπικές απαιτήσεις της υπό ανάθεση σύμβασης, και μόνον αυτούς.

10. Εν προκειμένω, από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου της υπό κρίση υπόθεσης, προκύπτουν τα εξής:

10.1. Ως προς την προηγούμενη νομίμως διεξαχθείσα διαδικασία.

Με την αριθ. πρωτ. 22942/02-08-2022 διακήρυξη ο Δήμος Αγίου Δημητρίου διενήργησε ανοικτό διαγωνισμό άνω των ορίων του άρθρου 5 του ν. 4412/2016, για την προμήθεια ειδών τροφίμων – ειδών παντοπωλείου, προϋπολογισθείσας αξίας 529.336,80€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., στο πλαίσιο

του οποίου για τα Τμήματα 2: «Είδη Κρεοπωλείου» και 7: «Είδη Παντοπωλείου» οι προσφορές που υποβλήθηκαν δεν έγιναν αποδεκτές.

Από τα στοιχεία του υποβληθέντος φακέλου, καθώς και τα στοιχεία της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων, ως προς την κατάρτιση των όρων της διακήρυξης, την τήρηση των όρων δημοσιότητας και τη διενέργεια της διαδικασίας του διαγωνισμού με αριθμό συστήματος 169769, δεν διαπιστώθηκαν νομικές πλημμέλειες, οι οποίες βασίμως θα μπορούσε να θεωρηθεί ότι συνέχονται με το εν μέρει άγονο αποτέλεσμα αυτού.

Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή με το αριθ. πρωτ. 15761/26-05-2023 έγγραφο της Διεύθυνσης Οικονομικών Υπηρεσιών βεβαιώνει ότι δεν εκκρεμούν ένδικα βοηθήματα κατά των πράξεων του διεξαχθέντος διαγωνισμού (Ιστορικό υπό 2.6).

Επίσης, σημειώνεται ότι στην οικεία διαγωνιστική διαδικασία υπέβαλαν προσφορές επτά (7) οικονομικοί φορείς και αναδείχθηκαν ανάδοχοι για πέντε (5) από τα επτά (7) τμήματα της ως άνω διακήρυξης.

10.2. Ως προς την υποβολή μη κανονικών ή απαράδεκτων προσφορών

I. Για το Τμήμα 2 - Είδη Κρεοπωλείου:

Σύμφωνα με το αριθ. 46/07-09-2022 πρακτικό αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών της Επιτροπής του διαγωνισμού, καθώς και την αριθ. 453/2022 εγκριτική απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Αγίου Δημητρίου, στον διενεργηθέντα ανοικτό διαγωνισμό, οι τρεις προσφορές που υποβλήθηκαν για το εν λόγω τμήμα απορρίφθηκαν ως εξής:

- Η μεν πρώτη λόγω μη υποβολής της τεχνικής προσφοράς ως επισυναπτόμενο ηλεκτρονικό αρχείο και μη υποβολής της απαιτούμενης άδειας λειτουργίας για παρασκευή και εμπορία ενός από τα προσφερθέντα είδη.
- Οι δε δεύτερη και τρίτη, λόγω μη υποβολής της απαιτούμενης άδειας λειτουργίας για παρασκευή και εμπορία ενός από τα προσφερθέντα είδη.

Συνεπώς ο διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος ως προς το Τμήμα αυτό (Ιστορικό υπό 2.1).

Κατά τα προεκτεθέντα, η πρώτη από τις ως άνω προσφορές για το Τμήμα 2, κατά το μέρος της παράλειψης συνυποβολής του ηλεκτρονικού αρχείου της τεχνικής προσφοράς, εμπίπτει στο εννοιολογικό περιεχόμενο της μη κανονικής, καθόσον «δεν πληροί τις προϋποθέσεις των εγγράφων της σύμβασης», ενώ παρίσταται ως απαράδεκτη κατά το μέρος που αφορά στην έλλειψη των απαιτούμενων προσόντων από τον προσφέροντα. Ομοίως ως απαράδεκτες παρίστανται και οι δύο επόμενες προσφορές (δεύτερη και τρίτη).

II. Για το Τμήμα 7 - Είδη Παντοπωλείου:

Από το προπαρατεθέν ιστορικό προκύπτει, ότι σύμφωνα με το αριθ. 46/07-09-2022 πρακτικό αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών, από τις πέντε (5) προσφορές που υποβλήθηκαν για το εν λόγω Τμήμα, οι δύο (2) απορρίφθηκαν ως εξής: η μεν πρώτη λόγω μη υποβολής της τεχνικής προσφοράς ως επισυναπτόμενο ηλεκτρονικό αρχείο, η δε δεύτερη λόγω μη συμφωνίας του τρόπου σύνταξης των προδιαγραφών ορισμένων ειδών της τεχνικής προσφοράς με τους όρους της

διακήρυξης, δηλαδή δεν έγιναν αποδεκτές διότι «δεν πληρούν τις προϋποθέσεις των εγγράφων της σύμβασης». Συνεπώς, πρόκειται για μη κανονικές προσφορές.

Ακολούθως, σύμφωνα με το αριθ. 47/04-10-2022 πρακτικό αξιολόγησης οικονομικών προσφορών, από τις τρεις προσφορές που προκρίθηκαν στο στάδιο αξιολόγησης των οικονομικών προσφορών, οι δύο απορρίφθηκαν ως εξής: η πρώτη, λόγω μη συμφωνίας του τιμολογίου της προσφοράς με την τεχνική μελέτη της Δ/σης Οικονομικών Υπηρεσιών, η δε δεύτερη, λόγω μη συμφωνίας της συστημικής οικονομικής προσφοράς με το τιμολόγιο προσφοράς της ίδιας εταιρείας ως προς το συνολικό ποσό (Ιστορικό υπό 2.1). Υπό την έννοια αυτή και οι δύο προσφορές εμπίπτουν στο πεδίο των μη κανονικών προσφορών.

Περαιτέρω, με την αριθ. 273/2023 απόφαση της ΕΑΔΗΣΥ κρίθηκε βάσιμος ο ισχυρισμός της προσφεύγουσας ότι η προκριθείσα εταιρεία ως προσωρινή ανάδοχος για το Τμήμα 7 του διαγωνισμού δεν προσκόμισε όλες τις απαιτούμενες από τη διακήρυξη πιστοποιήσεις και ισοδύναμα ISO 22000, ήτοι δεν απέδειξε, όπως όφειλε, τη συμμόρφωση όλων των ειδών με τους όρους της διακήρυξης (Ιστορικό υπό 2.4). Επομένως, και η εν λόγω προσφορά φέρει χαρακτηριστικά μη κανονικής, καθώς «δεν πληροί τις προϋποθέσεις των εγγράφων της σύμβασης».

Με τα δεδομένα αυτά, στον εξεταζόμενο διαγωνισμό υποβλήθηκαν μόνο μη κανονικές / απαράδεκτες προσφορές, κατά την έννοια των ανωτέρω διατάξεων του άρθρου 26 παρ. 3 και 4 του ν. 4412/2016.

11. Ενόψει των προεκτεθέντων, συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής των διατάξεων του άρθρου 26 παρ. 2 περ. β' του ν. 4412/2016 για την ανάθεση της αιτούμενης σύμβασης, συνολικού προϋπολογισμού 321.934,75€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. σε συνέχεια εν μέρει άγονου διαγωνισμού άνω των ορίων, στα πλαίσια του οποίου για τα Τμήματα 2 και 7 υποβλήθηκαν μη αποδεκτές προσφορές.

IV. Συμπέρασμα

Κατόπιν των ανωτέρω, η Επιτροπή:

Αποφασίζει ομόφωνα **την παροχή σύμφωνης γνώμης**, περί προσφυγής του Δήμου Αγίου Δημητρίου στη διαδικασία με διαπραγμάτευση για την ανάθεση σύμβασης, με αντικείμενο την προμήθεια τροφίμων - ειδών παντοπωλείου (Τμήματα 2 και 7), προϋπολογισθείσας δαπάνης 321.934,75€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ως προς τα οποία ο προηγηθείς ηλεκτρονικός διαγωνισμός απέβη άγονος, **λόγω συνδρομής των οικείων προϋποθέσεων.**

Αθήνα, 21 Ιουνίου 2023

Η Πρόεδρος

Ανδρονίκη Θεοδοκάντου