



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΓΝΩΜΗ

Δ 100 ΕΑΔΗΣΥ/2024

(του άρθρου 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 06/09/2024, ημέρα Παρασκευή και ώρα 10:30 μ.μ., στα επί της οδού Δώρου 7-9 γραφεία της, συνήλθε σε συνεδρίαση ως άνω ΕΠΙΤΡΟΠΗ της ΕΝΙΑΙΑΣ ΑΡΧΗΣ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ 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:

Προεδρεύουσα: Ευαγγελία Κουτούπα (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Σύμβουλος: Δημήτριος Χανής (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Μέλη: Βασιλική Σκαρτσούνη (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Δημήτριος Σταθακόπουλος (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Χρυσάνθη Ζαράρη (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Νικολέτα Κοττά (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Η Πρόεδρος, Ανδρονίκη Θεοτοκάτου, απουσίασε αιτιολογημένα.

Γραμματέας: Αθανάσιος Λαμπράκης Π.Ε Διοικητικού Οικονομικού.

Εισηγητής: Ι. Σταθακόπουλος, Γεωπόνος-Περιβαλλοντολόγος, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης, παρέστησαν, ο εισηγητής, Ι. Σταθακόπουλος (μέσω τηλεδιάσκεψης), καθώς και η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Ελέγχου της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ., Μαριλένα Σιδέρη, οι οποίοι αποδεσμεύτηκαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας των Μελών της Επιτροπής και τη λήψη απόφασης.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση για τη σύναψη σύμβασης τριών τμημάτων (τμήμα 4-Είδη Ιχθυοπωλείου Κατεψυγμένα, ενδεικτικού Προϋπολογισμού 29.596,93€ προ ΦΠΑ, τμήμα 5-Είδη Αρτοποιαλείου, ενδεικτικού Προϋπολογισμού 71.767,54€ και τμήμα 7-Ελαιόλαδο, ενδεικτικού προϋπολογισμού 45.530,18€ προ ΦΠΑ), συνολικού προϋπολογισμού 146.894,65€ σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' ν. 4412/2016, σε συνέχεια εν μέρει άγονου διαγωνισμού με αντικείμενο την "Προμήθεια Τροφίμων και λοιπών αναλωσίμων ειδών Παντοπωλείου για τις ανάγκες των Δημοτικών Δομών των Παιδικών Σταθμών, ΚΑΠΗ, ΚΗΦΗ και Συσσιτίου της Δ/σης Κοινωνικών Υπηρεσιών του Δήμου Ρεθύμνης", συνολικού προϋπολογισμού 668.999,89€ προ ΦΠΑ.

Με το υπ' αρ. πρωτ. εισερχ. ΕΑΔΗΣΥ 8249/16.08.2024 αίτημά του προς την ΕΑΔΗΣΥ (εφεξής Αρχή), ο Δήμος Ρεθύμνης 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 προσφύγει στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για την ανάθεση της εν θέματι σύμβασης.

I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

1. Με το κρινόμενο αίτημα ο Δήμος Ρεθύμνης εκθέτει τα εξής:

1.1. Με την υπ. αρ. πρωτ. 15789/08-05-2024 Διακήρυξη (ΑΔΑΜ:24PROC0134728227) προκηρύχθηκε ηλεκτρονικός ανοιχτός διαγωνισμός, άνω των ορίων, για την 'Προμήθεια Τροφίμων και λοιπών αναλωσίμων ειδών Παντοπωλείου για τις ανάγκες των Δημοτικών Δομών των Παιδικών Σταθμών, ΚΑΠΗ, ΚΗΦΗ και Συσσιτίου της Δ/σης Κοινωνικών Υπηρεσιών του Δήμου Ρεθύμνης', συνολικού προϋπολογισμού 668.999,89€ προ ΦΠΑ.

1.2. Ειδικότερα, σύμφωνα με το άρθρο 1.3 "**Συνοπτική περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης**" της εν λόγω διακήρυξης ορίζονταν τα εξής:

‘Αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια Τροφίμων και Λοιπών Αναλωσίμων Ειδών Παντοπωλείου για τις Ανάγκες των Δημοτικών Δομών των Παιδικών Σταθμών, ΚΑΠΗ, ΚΗΦΗ και Συσσιτίου της Διεύθυνσης Κοινωνικών Υπηρεσιών Δήμου Ρεθύμνης, για τα έτη 2024-2025. Τα προς προμήθεια είδη κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV) : 15000000-8: «Είδη Παντοπωλείου»1541110-6:«Ελαιόλαδο»15811000-6: «Είδη Αρτοποιαλείου» 15119000-5: «Διάφορα Κρέατα»15221000-3: «Κατεψυγμένα Ψάρια»15331170-9: «Κατεψυγμένα Λαχανικά»15821000-9: «Φρυγανισμένα προϊόντα άρτου και είδη ζαχαροπλαστικής» 15500000-3: «Γαλακτοκομικά Προϊόντα»15300000-1: «Φρούτα, λαχανικά και συναφή προϊόντα»

Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό 668.999,89 € μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13% & 24 % (εκτιμώμενη αξία συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ: 756.080,34 € που συμπεριλαμβάνει και δικαιώματα προαίρεσης.

Οι συμμετέχοντες μπορούν να υποβάλλουν προσφορά στο σύνολο της προμήθειας ή σε ένα ή σε περισσότερα τμήματα των προς προμήθεια ειδών.

Η προσφορά πρέπει να καλύπτει όλα τα είδη και τις ποσότητες κάθε τμήματος, όπως παρουσιάζονται στη μελέτη της Διεύθυνσης Κοινωνικών Υπηρεσιών η οποία αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της παρούσας.

Οι διαγωνιζόμενοι με τις προσφορές τους και επί ποινή αποκλεισμού δεν μπορούν να υπερβούν το ποσό του προϋπολογισμού για κάθε τμήμα συνολικά. Όμως, η τιμή του κάθε είδους ξεχωριστά που αναφέρεται στον ενδεικτικό προϋπολογισμό δεν είναι δεσμευτική για τον προμηθευτή.

Σε κάθε περίπτωση η Υπηρεσία δεν υποχρεούται να απορροφήσει το σύνολο των ποσοτήτων των ειδών που αναγράφεται στον ενδεικτικό προϋπολογισμό ενώ σε ενδεχόμενο που λήξει η διάρκεια της σύμβασης και οι ανωτέρω ποσότητες δεν έχουν εξαντληθεί, ο ανάδοχος δεν θα έχει κανένα δικαίωμα να διεκδικήσει οποιασδήποτε μορφής αποζημίωση από την ενέργεια αυτή.

Εφόσον όμως κριθεί σκόπιμη η προμήθεια του συνόλου των ποσοτήτων των ειδών, ο μειοδότης υποχρεούται να ανταποκριθεί στην απαίτηση της Υπηρεσίας.

Η αναθέτουσα αρχή διατηρεί το δικαίωμα της επαναπροκήρυξης του διαγωνισμού με τροποποίηση ή μη των όρων και προδιαγραφών της Διακήρυξης, της αναβολής ή της ακύρωσης του διαγωνισμού σε κάθε στάδιο της διαδικασίας, χωρίς υποχρέωση καταβολής αποζημίωσης εξ αυτού του λόγου στους Υποψηφίους. Οποιοσδήποτε δαπάνες αναλήφθηκαν για την προετοιμασία ή/και υποβολή των Προσφορών από τους Υποψηφίους ή τρίτα πρόσωπα εξ ονόματος τους, τους βαρύνουν εξ ολοκλήρου και η αναθέτουσα αρχή δε φέρει καμία ευθύνη για τέτοιες δαπάνες.

Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε δεκατρείς (13) μήνες από την υπογραφή της ή μέχρι εξαντλήσεως των ποσοτήτων της με δικαίωμα προαίρεσης & παράτασης της σύμβασης με αναπροσαρμογή της τιμής.

Επιπλέον, σε κάθε Τμήμα ειδών, ο Δήμος Ρεθύμνης διατηρεί το δικαίωμα:

Α) Στην περίπτωση που δεν έχει απορροφήσει το σύνολο των ποσοτήτων, μονομερούς παράτασης της σύμβασης με τους ίδιους όρους, χωρίς αύξηση του συμβατικού ποσού, για τρεις (3) το πολύ μήνες, ή και μέχρι την ανακήρυξη νέου μειοδότη,

Β) Στην περίπτωση που εξαντληθούν οι ποσότητες και δεν έχει ανακηρυχθεί νέος μειοδότης, ενεργοποίησης του δικαιώματος Προαίρεσης 25%, με μονομερή παράταση της σύμβασης με τους ίδιους όρους, για τρεις (3) μήνες μετά τη λήξη της, κάνοντας χρήση του ποσού που έχει προϋπολογισθεί για το δικαίωμα προαίρεσης,

Γ) Στην περίπτωση που εξαντληθούν οι ποσότητες και η 3μηνη μονομερή παράταση της σύμβασης από την ενεργοποίηση του δικαιώματος προαίρεσης και δεν έχει ακόμα ανακηρυχθεί νέος μειοδότης, εφόσον η διάρκεια της σύμβασης συνυπολογιζόμενης της 3μηνιαίας παράτασης από την ενεργοποίηση του δικαιώματος προαίρεσης είναι χρονικό διάστημα μεγαλύτερο των 12 μηνών, μονομερούς παράτασης της σύμβασης με αναπροσαρμογή της τιμής, βάσει της παρ. 9α του άρθρου 53 του ν. 4412/2016 και υπό τους περιορισμούς του άρθρου 132 του ίδιου νόμου, για τα είδη με ελεύθερη τιμή στο εμπόριο, με αντίστοιχη αύξηση της προϋπολογισθείσας αξίας, υπό τον περιορισμό ότι οποιαδήποτε αύξηση της

προϋπολογισθείσας αξίας δεν υπερβαίνει το πενήντα τοις εκατό (50%) της αξίας της αρχικής σύμβασης.

Σε περίπτωση διαδοχικών τροποποιήσεων, η σωρευτική αξία των τροποποιήσεων αυτών δεν μπορεί να υπερβαίνει το πενήντα τοις εκατό (50%) της αξίας της αρχικής σύμβασης. Η χρονική διάρκεια της σύμβασης ορίζεται για τρεις (3) το πολύ μήνες, κάνοντας χρήση του ποσού που έχει προϋπολογισθεί για το δικαίωμα 3μηνιαίας παράτασης της σύμβασης με αναπροσαρμογή της τιμής ή και μέχρι την ανακήρυξη νέου μειοδότη η οποία δεν δύναται να ξεπεράσει τους έξι (6) μήνες συμπεριλαμβανομένου και της 3μηνιαίας παράτασης της σύμβασης με αναπροσαρμογή της τιμής και υπό την προϋπόθεση ότι θα υπάρχουν οι απαραίτητες πιστώσεις,

Δ) Στην περίπτωση που κάποιο/κάποια είδος/είδη δεν έχει/έχουν προβλεφθεί στην παρούσα μελέτη, κατόπιν σχετικής αιτιολογημένης απόφασης των αρμοδίων οργάνων και της σύμφωνης γνώμη του αναδόχου, σύναψης συμπληρωματικής σύμβασης, με την οποία θα προβλέπονται τα εν λόγω είδη ανά τμήμα και δομή, με την απαραίτητη προϋπόθεση να υπάρχουν οι απαραίτητες πιστώσεις στον προϋπολογισμό και να μην υπερβαίνει το πενήντα τοις εκατό (50%) της αξίας της αρχικής σύμβασης. Σε περίπτωση διαδοχικών τροποποιήσεων, η σωρευτική αξία των τροποποιήσεων αυτών δεν μπορεί να υπερβαίνει το πενήντα τοις εκατό (50%) της αξίας της αρχικής σύμβασης. Η τιμή του/των προϊόντος/ντων θα υπολογίζεται σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 53 του Ν.4412/2016.

Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης δίδεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι (Μελέτη Διεύθυνσης Κοινωνικών Υπηρεσιών) το οποίο αποτελεί αναπόσπαστο μέρος της παρούσας διακήρυξης.

Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει τιμής (χαμηλότερη τιμή) η οποία θα δοθεί ως εξής:

α) για το σύνολο των τμημάτων παντοπωλείου, αρτοποιίας, γαλακτοπωλείου μεγαλύτερο ενιαίο ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%) στο σύνολο του τμήματος στις τιμές της Μελέτης της Διεύθυνσης Κοινωνικών Υπηρεσιών του Δήμου Ρεθύμνης,

β) για το σύνολο των τμημάτων κρεοπωλείου, ιχθυοπωλείου, οπωρολαχανοπωλείου,

κατεψυγμένα λαχανικά και είδος ελαιόλαδου το μεγαλύτερο ενιαίο ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%) στη νόμιμα διαμορφούμενη κάθε φορά μέση τιμή λιανικής πώλησης του είδους την ημέρα παράδοσης στο Νομό Ρεθύμνου, όπως προκύπτει από το εκάστοτε εκδιδόμενο δελτίο πιστοποίησης τιμών της Δ/νσης Ανάπτυξης Περιφερειακής Ενότητας Ρεθύμνου – Τμήμα Εμπορίου”.

➤ Ως προς τα “**Κριτήρια Επιλογής**” προβλέπονται τα εξής:

“ 2.2.4 Καταλληλόλητα 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. Στην περίπτωση οικονομικών φορέων εγκατεστημένων σε κράτος μέλους του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου (Ε.Ο.Χ) ή σε τρίτες χώρες που έχουν προσχωρήσει στη ΣΔΣ, ή σε τρίτες χώρες που δεν εμπíπτουν 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 απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι στο Βιοτεχνικό ή Εμπορικό ή Βιομηχανικό Επιμελητήριο ή στο Μητρώο Κατασκευαστών Αμυντικού Υλικού. Σε περίπτωση ένωσης η καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας θα πρέπει να καλύπτεται από ένα τουλάχιστον μέλος της ένωσης.

“ 2.2.5 Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια

Δεν απαιτείται

“ 2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα

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

Α) να διαθέτουν άδεια ίδρυσης και λειτουργίας της επιχείρησης από αρμόδια υπηρεσία.

Α1) Για την προμήθεια νωπού κρέατος, άδεια λειτουργίας της μονάδας επεξεργασίας κρέατος, τον Κωδικό Αριθμό Κτηνιατρικής Έγκρισης από τις αρμόδιες Κτηνιατρικές Υπηρεσίες, καθώς και εγγραφή στο Μητρώο Εμπόρων Ζωικών Προϊόντων της εταιρείας από την οποία θα προμηθεύεται τα είδη.

Α2) Για την προμήθεια νωπών πουλερικών την άδεια λειτουργίας επιχείρησης που σχετίζεται με την εκτροφή, επεξεργασία και εμπορία κοτόπουλων, τον Κωδικό Αριθμό Κτηνιατρικής Έγκρισης από τις αρμόδιες Κτηνιατρικές Υπηρεσίες, καθώς και εγγραφή στο Μητρώο Εμπόρων Ζωικών Προϊόντων της εταιρείας από την οποία θα προμηθεύεται τα είδη.

Β) Τα μεταφορικά μέσα θα πρέπει να διαθέτουν επικαιροποιημένη σχετική άδεια που εκδίδεται από τις αρμόδιες Υπηρεσίες, πρέπει να είναι εφοδιασμένα με Βεβαίωση Καταλληλότητας Οχημάτων από Διεύθυνση Υγιεινής για τα είδη παντοπωλείου τυποποιημένα τρόφιμα & με Άδειες Κυκλοφορίας Οχημάτων μεταφοράς από την Δ/ση Κτηνιατρικής για τα είδη ζωικής προέλευσης κρέατα. Επίσης να είναι κατάλληλα τα μέσα μεταφοράς, ιδιόκτητα ή μισθωμένα (φορτηγά χωρίς ψυκτικό μηχανισμό ή φορτηγά με ψυκτικό μηχανισμό) ανάλογα το είδος που μεταφέρουν σε ενδεδειγμένες συνθήκες θερμοκρασίας και υγιεινής.

Γ) Για την προμήθεια ευπαθών προϊόντων, όπως τα νωπά κρέατα, το νωπό κοτόπουλο, τα κατεψυγμένα είδη, να διαθέτουν κατάλληλο εξοπλισμό, ώστε να διασφαλίζεται για προϊόντα που απαιτούν, ψύξη σε ενδεδειγμένες συνθήκες θερμοκρασίας και υγιεινής.

Τα απαιτούμενα δικαιολογητικά, που αποδεικνύουν τα ανωτέρω, προσκομίζονται μαζί με τα δικαιολογητικά συμμετοχής /τεχνική προσφορά, κατά το πρώτο στάδιο της διαγωνιστικής διαδικασίας.

➤ Ως προς την “Κατάρτιση Περιεχόμενο Προσφορών» προβλέπονται τα εξής:

“ 2.4.3.2 Τεχνική προσφορά

Η τεχνική προσφορά θα πρέπει να καλύπτει όλες τις απαιτήσεις και τις προδιαγραφές που έχουν τεθεί από την αναθέτουσα αρχή με το κεφάλαιο “Απαιτήσεις-Τεχνικές Προδιαγραφές” του Παραρτήματος Ι της Διακήρυξης, περιγράφοντας ακριβώς πώς οι συγκεκριμένες απαιτήσεις και προδιαγραφές πληρούνται. Περιλαμβάνει ιδίως τα έγγραφα και δικαιολογητικά, βάσει των οποίων θα αξιολογηθεί η καταλληλότητα των προσφερόμενων ειδών, με βάση το κριτήριο ανάθεσης, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ως άνω Παράρτημα. Η τεχνική προσφορά συντάσσεται συμπληρώνοντας την ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος. Στην συνέχεια, το σύστημα παράγει σχετικό ηλεκτρονικό αρχείο, σε μορφή pdf, το οποίο υπογράφεται ψηφιακά και υποβάλλεται από τον προσφέροντα. Τα στοιχεία που περιλαμβάνονται στην ειδική ηλεκτρονική φόρμα του συστήματος και του παραγόμενου ψηφιακά υπογεγραμμένου ηλεκτρονικού αρχείου πρέπει να ταυτίζονται. Σε αντίθετη περίπτωση, το σύστημα παράγει σχετικό μήνυμα και ο προσφέρων καλείται να παράγει εκ νέου το ηλεκτρονικό αρχείο pdf.

Εφόσον οι τεχνικές προδιαγραφές δεν έχουν αποτυπωθεί στο σύνολό τους στις ειδικές ηλεκτρονικές φόρμες του συστήματος, ο προσφέρων επισυνάπτει ψηφιακά υπογεγραμμένα τα σχετικά ηλεκτρονικά αρχεία (ιδίως την ΤΕΧΝΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ του).

Οι οικονομικοί φορείς αναφέρουν:

α) το τμήμα της σύμβασης που προτίθενται να αναθέσουν υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνουν.

➤ Στο άρθρο 6.7 “Αναπροσαρμογή τιμής” αναφέρεται:

Προβλέπεται ρήτρα αναπροσαρμογής της τιμής, η οποία εφαρμόζεται μόνο αν, κατά τον χρόνο παράδοσης των αγαθών, συντρέχουν αθροιστικά οι εξής συνθήκες: α) η σύμβαση έχει διάρκεια μεγαλύτερη των δώδεκα μηνών και έχουν παρέλθει δώδεκα (12) μήνες τουλάχιστον από την καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών, 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. Σε περιπτώσεις τμηματικών παραδόσεων, η τιμή αναπροσαρμόζεται για τις ποσότητες που, σύμφωνα με τα έγγραφα της σύμβασης, προβλέπεται να παραδοθούν μετά την παρέλευση των δώδεκα (12) μηνών.

6.7.2 Για την αναπροσαρμογή της τιμής εφαρμόζεται ο τύπος: $T = \text{Προσφοράς } X (1 + \Delta\text{TK})$

6.7.3 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.

6.7.4 Στην περίπτωση, που κατά τον χρόνο εφαρμογής της ρήτρας αναπροσαρμογής, η αναθέτουσα αρχή δεν διαθέτει τις, κατά περίπτωση, αναγκαίες πιστώσεις, μπορεί να προβαίνει σε αύξηση των τιμών μονάδας, με παράλληλη μείωση των προς παράδοση ποσοτήτων, υπό την προϋπόθεση ότι συναινεί ο ανάδοχος.,

6.7.5 Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης προμηθειών με κριτήριο την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά αποκλειστικά βάσει της τιμής, η τελευταία μπορεί να προκύπτει κατά την προσφερόμενη έκπτωση επί τοις εκατό στην τιμή του είδους, βάσει τιμών αναφοράς, όπως αυτές προσδιορίζονται από την κείμενη νομοθεσία (ή βάσει τιμών που έχουν εγκριθεί από ρυθμιστική αρχή στην περίπτωση ρυθμιζόμενων αγορών). Στις περιπτώσεις αυτές η τιμή αναπροσαρμόζεται κατά τη διάρκεια εκτέλεσης της σύμβασης με βάση την εκάστοτε ισχύουσα τιμή αναφοράς, εφαρμοζομένου του ποσοστού έκπτωσης. Όταν συντρέχει τέτοια περίπτωση ο όρος διαμορφώνεται αντίστοιχα από την Α.Α. (Πρβλ. άρθρο 53 παρ. 9 α, τελευταίο εδάφιο). Η τιμή αναπροσαρμόζεται με βάση την τιμή αναφοράς, όπως αυτή προκύπτει από το ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%) επί της εκάστοτε διαμορφούμενης και πιστοποιούμενης μέσης λιανικής τιμής πώλησής τους, κατά την ημέρα παράδοσης αυτών, εφαρμοζομένου του ποσοστού έκπτωσης της προσφοράς του αναδόχου.

1.3 Περίληψη της εν λόγω διακήρυξης, η οποία περιείχε τους ουσιώδεις όρους και στοιχεία της διακηρύξεως του διαγωνισμού, απεστάλη ηλεκτρονικά στις 08.05.2024 στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε) και δημοσιεύθηκε στις **10.05.2024**.

Συνακόλουθα καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ στις 10.05.24, όπου και έλαβε αριθμό συστήματος **350286**.

Περίληψη της διακήρυξης δημοσιεύτηκε στις εφημερίδες “ΡΕΘΥΜΝΙΩΤΙΚΑ ΝΕΑ” (11-05-2024), ΡΕΘΕΜΝΟΣ” (11-05-2024) και στην “ΚΡΗΤΙΚΗ ΕΠΙΘΕΩΡΗΣΗ” (11-05-2024).”

Σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης, ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ήταν η 10.05.2023 και ώρα 08:00π.μ, καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 07.06.2024 και ώρα 15:30 και ημερομηνία αποσφράγισης η 12.06.2023 και ώρα 9:30.

1.4 Στις 12.06.24 η Επιτροπή του διαγωνισμού προέβη στην ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών. Σύμφωνα με το Πρακτικό της, η επιτροπή διαπίστωσε κατά την έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής ότι έχουν υποβληθεί προσφορές από 2 οικονομικούς φορείς και συγκεκριμένα: 1 προσφορά υποβλήθηκε για την ομάδα 2, και 4 προσφορές για τις ομάδες 1, 3, 6 και 8. Για τις ομάδες 4, “Είδη ιχθυοπωλείου Κατεψυγμένα”, 5 “Είδη Αρτοποιαλείου” και 7 “Ελαιόλαδο” δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.

Η Επιτροπή προέβη στον έλεγχο των υποβληθέντων δικαιολογητικών και των τεχνικών προσφορών των διαγωνιζομένων σύμφωνα με το άρθρο 2.4.3 της διακήρυξης. Κατά τον έλεγχο των τεχνικών χαρακτηριστικών των προσφερόμενων από τους οικονομικούς φορείς ειδών η επιτροπή εισηγήθηκε: Την αποδοχή των προσφορών των δύο οικονομικών φορέων για τις προαναφερόμενες ομάδες 1, 2, 3, 6 και 8 και την κήρυξη των ομάδων 4, 5 και 7 άγονη λόγω έλλειψης ενδιαφέροντος.

Εν συνεχεία η Επιτροπή του διαγωνισμού πρότεινε προς την Δημοτική Επιτροπή τα ακόλουθα: **α)** Την ανάδειξη προσωρινών αναδόχων της σύμβασης για τις Ομάδες 1, 2, 3, 6 και 8. **β)** Την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, σύμφωνα με τις διατάξεις της περ. (α) της παρ. 2 του άρθρου 32 του Ν. 4412/2016 για τις ομάδες 4 “Είδη Ιχθυοπωλείου Κατεψυγμένα”, 5 “Είδη Αρτοπωλείου” και 7 “Ελαιόλαδο” επειδή για τις εν λόγω ομάδες δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.

1.5 Ακολούθως, η Δημοτική Επιτροπή με την υπ’ αριθμ. 31/ 2-7-2024 απόφασή της ενέκρινε το ανωτέρω πρακτικό και κήρυξε άγονο τον διαγωνισμό ως προς τα ανωτέρω Τμήματα.

1.6 Με το υπ. αριθ. πρωτ. 28961/13-08-2024 έγγραφο του Δήμου βεβαιώνεται ότι δεν κατατέθηκε καμία προδικαστική προσφυγή ή άλλο ένδικο βοήθημα για τον συγκεκριμένο διεθνή ηλεκτρονικό διαγωνισμό.

II. Νομικό πλαίσιο

2. Στη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, 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

3. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Ρεθύμνου, ο οποίος αποτελεί αναθέτουσα αρχή κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 1(α) του ν. 4412/2016, 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 146.894,65€ προ ΦΠΑ για τις ομάδες 4, 5 και 7, σε συνέχεια εν μέρει άγονου διαγωνισμού άνω των ορίων, συνολικού προϋπολογισμού

668.999,89€ προ ΦΠΑ, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ' άρθρο 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016, όπως ισχύει.

4. Η αναθέτουσα αρχή επικαλείται, με το υπό κρίση αίτημά της, την εφαρμογή των διατάξεων του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, οι οποίες αναφέρονται και στο σχέδιο απόφασης για προσφυγή στη διαπραγμάτευση που κατατέθηκε στην ΕΑΔΗΣΥ για τις ομάδες 4,5 και 7, για τις οποίες δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.

Ειδικότερα, η προσφυγή στην ως άνω εξαιρετική διαδικασία συνέχεται άμεσα με τον προηγθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία. Το δε βάρος απόδειξης της συνδρομής των έκτακτων περιστάσεων που δικαιολογούν την εφαρμογή της το φέρει η αρχή που τις επικαλείται.

5. Εν προκειμένω, όσον αφορά στη συνδρομή των προϋποθέσεων εφαρμογής της επικαλούμενης νομικής βάσης του εξεταζομένου αιτήματος, από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτουν τα εξής:

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

Η ως άνω Διακήρυξη, δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στο 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 ως άνω διακήρυξης, την τήρηση των όρων δημοσιότητας και τη διενέργεια της διαδικασίας του διαγωνισμού, δεν διαπιστώθηκαν νομικές πλημμέλειες.

Περαιτέρω, και λαμβανομένου υπόψη του ότι κατά τον εξεταζόμενο διαγωνισμό δεν υπεβλήθησαν διευκρινιστικά ερωτήματα ούτε προδικαστικές προσφυγές εν γένει ή/και κατά των όρων της υπ' αριθμ. 15789/08-05-2024 διακήρυξης του υπό κρίση διαγωνισμού, διαφαίνεται βασίμως ότι η εν λόγω διακήρυξη δεν περιλαμβάνει όρους οι οποίοι δύναται να θεωρηθούν ότι συνέχονται ή ενδεχομένως συνέχονται με το άγονο αποτέλεσμα του κατά τα ανωτέρω διεξαχθέντος διαγωνισμού.

β. Ως προς την μη υποβολή προσφορών ή την υποβολή μη κατάλληλων προσφορών

Εν προκειμένω, στον διεξαχθέντα διαγωνισμό, ο οποίος περιελάμβανε συνολικά 8 ομάδες, υποβλήθησαν προσφορές μόνο για τις ομάδες 1,3,5,6 και 8 ενώ για τις ομάδες 4,5 και 7 αποφασίσθηκε η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, σύμφωνα με τις διατάξεις της περ. (α) της παρ. 2 του άρθρου 32 του Ν. 4412/2016 επειδή για αυτές δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.

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

Στο προσκομισθέν στην Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ σχέδιο απόφασης αναφέρεται ότι, κατά τη διαδικασία προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις του αρθ. 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, δεν θα τροποποιηθούν ουσιωδώς οι όροι που τέθηκαν με τη διακήρυξη του προηγηθέντος ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού.

ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ

Κατόπιν των ανωτέρω, η Επιτροπή ομόφωνα αποφασίζει:

Την παροχή σύμφωνης γνώμης για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση για τη σύναψη σύμβασης τριών τμημάτων (τμήμα 4-Είδη Ιχθυοπωλείου Κατεψυγμένα, ενδεικτικού Προϋπολογισμού 29.596,93€ προ ΦΠΑ, τμήμα 5-Είδη Αρτοπωλείου, ενδεικτικού Προϋπολογισμού 71.767,54€ και τμήμα 7-Ελαιόλαδο, ενδεικτικού προϋπολογισμού 45.530,18€ προ ΦΠΑ), συνολικού προϋπολογισμού 146.894,65€ σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' ν. 4412/2016, σε συνέχεια εν μέρει άγονου διαγωνισμού με αντικείμενο την "Προμήθεια Τροφίμων και λοιπών αναλωσίμων ειδών Παντοπωλείου για τις ανάγκες των Δημοτικών Δομών των Παιδικών Σταθμών, ΚΑΠΗ, ΚΗΦΗ και Συσσιτίου της Δ/νσης Κοινωνικών Υπηρεσιών του Δήμου Ρεθύμνης", συνολικού προϋπολογισμού 668.999,89€ προ ΦΠΑ.

Αθήνα, 6 Σεπτεμβρίου 2024

Η Προεδρεύουσα Σύμβουλος

Ευαγγελία Κουτούπα