



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ  
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

## ΑΠΟΦΑΣΗ

186/2015

(της διαδικασίας του αρ. 2, παρ. 2, περ. γ', υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011 όπως ισχύει)

Στην Αθήνα σήμερα την 4η Αυγούστου του έτους δύο χιλιάδες δεκαπέντε (2015) ημέρα Τρίτη και ώρα 12.00 και επί της οδού Λ. Κηφισίας 7, στους Αμπελοκήπους όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ σε συνεδρίαση μετά από σχετική πρόσκληση του Πρόεδρου της, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα μέλη της Αρχής.

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

- 1. Αναπληρωτής Πρόεδρος:** Χρήστος Δετσαρίδης
- 2. Αναπληρωτής Αντιπρόεδρος:** Κωνσταντίνος Βαρδακαστάνης
- 3. Μέλη:** Δημήτριος Λουρίκας

Ιωάννα Κουλούρη

Δημήτριος Σταθακόπουλος

Τα λοιπά τακτικά και αναπληρωματικά Μέλη καίτοι προσκληθέντα δεν προσήλθαν.

**Γραμματέας:** Στυλιανή Τσιάβου

**Εισηγητής:** Γεώργιος Κυρίτσης

Κατά την διάρκεια της συζήτησης του θέματος παρέστη η Προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων κ. Χ. Καξιρή, η οποία αποχώρησε πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη της Αρχής.

**Θέμα:** Διατύπωση σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., προκειμένου ο Δήμος Ηλιούπολης να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με την επικαλούμενη διάταξη του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας τροφίμων για τις ομάδες (τμήματα) (1) (τυροκομικά-γαλακτοκομικά προϊόντα), (3) (είδη αρτοποιείου-ζαχαροπλαστείου) και (8) (έτοιμα μικρογεύματα) συνολικού προϋπολογισμού 131.507,90€ (μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.), ήτοι 148.603,93€ (συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.), για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου Ηλιούπολης και των νομικών του προσώπων, ήτοι του ν.π.δ.δ. «Κέντρο Αγωγής Φροντίδας και Αλληλεγγύης Δήμου Ηλιούπολης» (εφεξής

Κ.Α.Φ.Α.Δ.ΗΛ), για το έτος 2015, σε συνέχεια προηγηθέντος ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς μειοδοτικού διαγωνισμού.

Με το με αρ. πρωτ. οικ 21416/10-07-2015 έγγραφο-αίτημα του Δήμου Ηλιούπολης και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα (αρ. πρωτ. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 3167/14-07-2015), ο Δήμος αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας τροφίμων προϋπολογισμού 131.507,90€ (μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.), ήτοι 148.603,93€ (συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.), για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των νομικών του προσώπων, ήτοι του ν.π.δ.δ. «Κέντρο Αγωγής Φροντίδας και Αλληλεγγύης Δήμου Ηλιούπολης» (εφεξής Κ.Α.Φ.Α.Δ.ΗΛ), για το έτος 2015, όπως επιμερίζεται στις κάτωθι ομάδες (τμήματα) στο πλαίσιο διενεργηθέντος ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού, με αντικείμενο την «Προμήθεια τροφίμων, αναψυκτικών, ποτών κλπ, για τις ανάγκες του Δήμου Ηλιούπολης και των Νομικών του Προσώπων 2015», συνολικού προϋπολογισμού 307.659,90€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. ήτοι 348.983,41€ (συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.) και ειδικότερα:

α) είδη διατροφής της ομάδας 1 (τυροκομικά-γαλακτοκομικά προϊόντα), προϋπολογισμού 116.993,90€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. ήτοι 132.203,11€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., που αποτελεί τμήμα του ως άνω διενεργηθέντος διεθνούς ανοικτού μειοδοτικού ηλεκτρονικού διαγωνισμού, για την οποία (ομάδα) η μοναδική υποβληθείσα προσφορά απορρίφθηκε στο στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών και

β) είδη διατροφής των ομάδων (3) (είδη αρτοποιείου-ζαχαροπλαστείου) προϋπολογισμού 13.164,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ήτοι 14.875,32€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. και (8) (έτοιμα μικρογεύματα), προϋπολογισμού 1.350,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ήτοι 1.525,50€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., που συνιστούν τμήματα του ίδιου ως άνω ηλεκτρονικού διαγωνισμού και για τα οποία δεν υποβλήθηκαν προσφορές (εν μέρει άγονος διαγωνισμός),

κατ' επίκληση των διατάξεων του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007.

## **I. Ιστορικό - πραγματικά περιστατικά**

Από το υποβληθέν αίτημα και το σύνολο των προσκομισθέντων στοιχείων του φακέλου προκύπτουν τα ακόλουθα:

**1.** Ο Δήμος Ηλιούπολης προκειμένου να προβεί στην ανάθεση συμβάσεων για την προμήθεια «Τροφίμων, αναψυκτικών, ποτών, κλπ, για τις ανάγκες του Δήμου και των Νομικών του Προσώπων» έτους 2015, συνέταξε την υπ' αριθ. Π1/2015 μελέτη, συνολικού ενδεικτικού προϋπολογισμού 307.659,90€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. (ήτοι 348.983,41€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.), για οκτώ ομάδες-τμήματα, όπως αναλυτικά απεικονίζονται στον παρακάτω πίνακα, ως εξής:

ΟΜΑΔΑ	ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ	ΣΥΝΟΛΟ ΦΠΑ	ΠΡΟ ΦΠΑ	ΣΥΝΟΛΟ ΜΕ ΦΠΑ
1	ΤΥΡΟΚΟΜΙΚΑ - ΓΑΛΑΚΤΟΜΙΚΑ	116.993,90	15.209,2	132.203,11

			1	
2	ΟΠΩΡΟΠΩΛΕΙΟ	42.729,50	5.554,84	48.284,34
3	ΑΡΤΟΠΟΙΕΙΟ ΖΑΧΑΡΟΠΛΑΣΤΕΙΟ	13.164,00	1.711,32	14.875,32
4	ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟ	63.296,50	9.556,27	72.852,77
5	ΚΡΕΟΠΩΛΕΙΟ	51.305,00	6.669,65	57.974,65
6	ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ ΛΑΧΑΝΙΚΑ	3.846,00	499,98	4.345,98
7	ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ ΨΑΡΙΑ	14.975,00	1.946,75	16.921,75
8	ΕΤΟΙΜΑ ΜΙΚΡΟΓΕΥΜΑΤΑ	1.350,00	175,50	1.525,50
<b>ΣΥΝΟΛΟ</b> :		<b>307.659,90</b>	<b>41.323,5</b> <b>1</b>	<b>348.983,41</b>

2. Με την υπ' αριθ. 17/2015 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου (ΑΔΑ ΒΖΖΥΩΡΥ-2Ψ8) εγκρίθηκε η κίνηση διαδικασιών, η δέσμευση για εγγραφή πιστώσεων στους προϋπολογισμούς των ετών 2015-2016, η δέσμευση ανάληψης υποχρέωσης σε βάρος των σχετικών ΚΑΕ (πιστώσεων) και η παροχή σχετικής εξουσιοδότησης στην Οικονομική Επιτροπή του Δήμου.

3. Με την υπ' αριθ. 23/2015 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής (ΑΔΑ 6Υ35ΩΡΥ-ΝΜ5) του Δήμου και την υπ. αριθμ. 657/2015 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του νπδδδ Κ.Α.Φ.Α.Δ.ΗΛ (ΑΔΑ.7ΚΥΨΟΛΘΟ-3ΒΕ), εγκρίθηκε η διάθεση των σχετικών πιστώσεων.

4. Στη συνέχεια, με την υπ' αριθ. 36/2015 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής (ΑΔΑ Ω9Β0ΩΡΥ-ΙΚΥ) εγκρίθηκε η υπ' αριθ. Π1/2015 μελέτη για τον καθορισμό του τρόπου διενέργειας και εκτέλεσης του διαγωνισμού, καθώς και για τον καθορισμό των όρων της διακήρυξης του διαγωνισμού.

5. Ακολούθως, συντάχθηκε η υπ' αριθ. 5138/20-2-2015 διακήρυξη του Δήμου Ηλιούπολης και η ταυτάριθμη περίληψή της (ΑΔΑ 6ΠΛΛΩΡΥ-Β2Ζ), η οποία δημοσιεύθηκε στο υπ' αριθ.75/27-2-2015 Φ.Ε.Κ του τεύχους Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων, στην επίσημη Εφημερίδα της Ε.Ε. με αριθμό δημοσίευσης TED 2015/S 038-064695/24-2-2015, στο φύλλο 5344/27-2-2015 της ημερήσιας οικονομικής εφημερίδας "Χρηματιστήριο", στο φύλλο 25713/27-2-2015 της ημερήσιας οικονομικής εφημερίδας "Η Ναυτεμπορική", στο φύλλο 413/27-2-2015 της εβδομαδιαίας νομαρχιακής εφημερίδας "Παλμός", στο φύλλο 17222/27-2-2015 της ημερήσιας νομαρχιακή εφημερίδας "Ο Ημερήσιος Δημότης", αναρτήθηκε στην ιστοσελίδα του Δήμου, [www.ilioupoli.gr](http://www.ilioupoli.gr), και τοιχοκολλήθηκε στις 27-2-2015 στην εξώθυρα αυτού.

Περαιτέρω, η αναλυτική διακήρυξη και τα συνημμένα σε αυτή τεύχη δημοσιεύθηκαν στη Διαδικτυακή πύλη [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) και αναρτήθηκαν στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Συμβάσεων (Κ.Η.ΜΗ.ΔΗ.Σ.) με ΑΔΑΜ: 15PROC002597675/25-2-15.

6. Ο διαγωνισμός διεξήχθη ηλεκτρονικά μέσω της ως άνω πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων και έλαβε αύξοντα αριθμό ηλεκτρονικού διαγωνισμού συστήματος τον αριθμό 7376. Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 14/4/2015.

7. Στο πλαίσιο του ως άνω διαγωνισμού υποβλήθηκαν ηλεκτρονικά μέσω του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ έξι (6) συνολικά προσφορές. Η αρμόδια Επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού και αξιολόγησης των προσφορών, η οποία συγκροτήθηκε μετά από κλήρωση και έγκριση του σχετικού πρακτικού

κλήρωσης με την υπ' αριθ. 273/2014 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, προέβη στην αποσφράγιση των υποβληθεισών προσφορών και συνέταξε το υπ. αριθ. 1/20-4-2015 πρακτικό, σύμφωνα με το οποίο εισηγήθηκε την αποδοχή των προσφορών δύο συμμετεχόντων, ένας εκ των οποίων υπέβαλε προσφορά για τις ομάδες τροφίμων 2,4,6,7: Οπωροπωλείο - Είδη παντοπωλείου - Κατεψυγμένα Λαχανικά -Κατεψυγμένα ψάρια (Κ.Α.Φ.Α.Δ.ΗΛ) και ο έτερος για τις ομάδες 2,5,6,7: Οπωροπωλείο - Είδη κρεοπωλείου - Κατεψυγμένα Λαχανικά - Κατεψυγμένα ψάρια (Κ.Α.Φ.Α.Δ.ΗΛ). Με το ίδιο πρακτικό η Επιτροπή εισηγήθηκε την απόρριψη των υπόλοιπων τεσσάρων υποβληθεισών προσφορών. Η μία από τις εν λόγω προσφορές αφορούσε στην ομάδα (1) (γαλακτοκομικά-τυροκομικά προϊόντα), ενώ δεν υποβλήθηκαν προσφορές για τις ομάδες (3) (Είδη Αρτοποιείου – ζαχαροπλαστείου) και (8) (Έτοιμα Μικρογεύματα).

**8.** Με την υπ' αριθ. 100/2015 απόφασή της (ΑΔΑ6ΜΞΓΩΡΥ-1ΩΕ), η Οικονομική Επιτροπή του αιτούντος Δήμου αποδέχτηκε το ως άνω Πρακτικό Νο 1 της Επιτροπής, με το οποίο η μοναδική προσφορά που υποβλήθηκε για την ομάδα (1) (γαλακτοκομικά-τυροκομικά προϊόντα) απορρίφθηκε για ελλιπή δικαιολογητικά συμμετοχής και σφάλματα των τεχνικών στοιχείων της προσφοράς, όπως αναλυτικά καταγράφονται από την Επιτροπή στο σχετικό πρακτικό. Με την ίδια απόφαση έγινε αποδεκτή και η από 6/5/2015 γνωμοδότηση της Επιτροπής του διαγωνισμού αναφορικά με την αποδοχή ένστασης προσφέροντος και την έγκριση της συμμετοχής του στο δεύτερο στάδιο του διαγωνισμού (αποσφράγιση οικονομικών προσφορών) για την ομάδα τροφίμων (2) (Είδη οπωροπωλείου).

**9.** Στις 4/6/2015 η Επιτροπή Αξιολόγησης προσφορών προχώρησε στην αποσφράγιση των τριών (3) οικονομικών προσφορών που έγιναν αποδεκτές και συνέταξε το υπ. αριθ. 2 πρακτικό, το οποίο εγκρίθηκε με την υπ' αριθ. 141/8-5-2015 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής (ΑΔΑ Β5ΓΣΩΡΥ-ΧΓΜ), με την οποία ανατέθηκε σύμβαση προμήθειας για τις κάτωθι ομάδες : (2) Είδη Οπωροπωλείου, (4) Είδη Παντοπωλείου, (5) Είδη Κρεοπωλείου, (6) Κατεψυγμένα λαχανικά και (7) κατεψυγμένα ψάρια, σύμφωνα με τα αναλυτικά αναφερόμενα στο ως άνω πρακτικό. Με το ανωτέρω πρακτικό της η Επιτροπή πρότεινε την επανάληψη του διαγωνισμού για τις ομάδες: (1) Γαλακτοκομικά- Τυροκομικά προϊόντα, για την οποία απορρίφθηκε η μοναδική υποβληθείσα προσφορά και (3) Είδη Αρτοποιείου- Ζαχαροπλαστείου και (8) Έτοιμα Μικρογεύματα, διότι δεν υποβλήθηκαν προσφορές για τις ομάδες αυτές.

**10.** Με την υπ αριθ 48560/26771/29-6-2015 απόφαση του Γενικού Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης Αττικής, κρίθηκε ότι *“..νόμιμα έχει έχει ληφθεί η απόφαση 141/2015 της Οικονομικής Επιτροπής για τη με ρική κατακύρωση του αποτελέσματος του ηλεκτρονικού διεθνούς ανοικτού διαγωνισμού”*

**11.** Στη συνέχεια, με την υπ' αριθ. 144/2015 (ΑΔΑ ΩΝΤΧΩΡΥ-ΤΨΥ) απόφασή της, η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου, αφού έλαβε υπ' όψιν της *“...τις διατάξεις του άρθρου 25 του ΠΔ.60/07, του άρθρου 23 παρ.2 ΕΚΠΟΤΑ, και την παρ.13 του άρθρου 2 του Ν.2286/1995, και -το γεγονός ότι δεν υπήρξε μειοδότης για την ομάδα 3: Αρτοποιείο – ζαχαροπλαστείο και ομάδα 8: Έτοιμα Μικρογεύματα) του ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού καθώς δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά, και επίσης λαμβάνοντας υπόψη:*

*-το γεγονός ότι για την προμήθεια της ομάδας (1) Γαλακτοκομικά- Τυροκομικά προϊόντα, δεν υπήρξε μειοδότης στον διαγωνισμό, καθώς και του ότι κρίνεται επιτακτική ανάγκη λόγω της υποχρέωσης του Δήμου για την καθημερινή παροχή γάλακτος στους δικαιούχους εργαζομένους του σύμφωνα με την Κ.ΥΑ 53361/2.10.2006 ( ΦΕΚ 1503/11.10.2006) περί «παροχής μέσω ατομικής προστασίας σε υπαλλήλους των ΟΤΑ και μέτρα προληπτικής ιατρικής», όπως*

τροποποιήθηκε και ισχύει με την υπ' αριθμ.: Κ.Υ.Α ΤΤ36586/10.7.2007 (ΦΕΚ 1323/Β/30.7.2007), την υπ' αριθμ.: Κ.Υ.Α 31119/28.5.2008 ( ΦΕΚ 990/Β/28.5.2008) και το άρθρο 158 παρ.1γ του Ν.3463/2006 ),

-το γεγονός ότι κρίνεται επιτακτική η ανάγκη λόγω της υποχρέωσης του Δήμου για την καθημερινή παροχή των παιδικών σταθμών (Κ.Α.Φ.Α.Δ.ΗΛ) τόσο με γαλακτοκομικά είδη όσο και με είδη αρτοποιείου –ζαχαροπλαστείου (Ομάδα 3),

-το γεγονός ότι δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιαστικά οι όροι του διαγωνισμού,

-την έκτακτη πολιτική και οικονομική συγκυρία (προκήρυξη διενέργειας δημοψηφίσματος για την 5<sup>η</sup> Ιουλίου 2015, το κλείσιμο των εγχώριων τραπεζών) με πιθανή συνέπεια την αύξηση των τιμών των προσφερόμενων αγαθών – τα οποία εν προκειμένω αποτελούν είδη πρώτης ανάγκης-με αποτέλεσμα αποκλίσεις από τις τιμές του αρχικού ενδεικτικού προϋπολογισμού,

-την επίτευξη όσο το δυνατόν χαμηλότερης τιμής προσφοράς ενόψει της δυσμενούς οικονομικής συγκυρίας και την αποφυγή εξόδων λόγω διενέργειας επαναληπτικού διαγωνισμού.",

αποφάσισε ως προς τις ομάδες (1) Γαλακτοκομικά- Τυροκομικά προϊόντα, (3) Είδη Αρτοποιείου- Ζαχαροπλαστείου και (8) Έτοιμα Μικρογεύματα, να προσφύγει, κατόπιν σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗΣΥ., στη διαδικασία της ηλεκτρονικής διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τους όρους της υπ' αριθμ. 5138/20-02-2015 διακήρυξης.

**12.** Κατόπιν των ανωτέρω, η αναθέτουσα αρχή, με το με αρ. πρωτ. οικ 21416/10-07-2015 έγγραφο- αίτημα και τα συνημμένα σε αυτό συνοδευτικά έγγραφα (αρ. πρωτ. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗΣΥ. 3167/14-07-2015), αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας τροφίμων ως προς τις ομάδες (1) Γαλακτοκομικά- Τυροκομικά προϊόντα, (3) Είδη Αρτοποιείου- Ζαχαροπλαστείου και (8) Έτοιμα Μικρογεύματα συνολικού προϋπολογισμού 131.507,90€ (μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.), ήτοι 148.603,93€ (συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου Ηλιούπολης και των νομικών του προσώπων, ήτοι του ν.π.δ.δ. «Κέντρο Αγωγής Φροντίδας και Αλληλεγγύης Δήμου Ηλιούπολης» ( Κ.Α.Φ.Α.Δ.ΗΛ), για το έτος 2015, σε συνέχεια του διενεργηθέντος ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού, με αντικείμενο την «Προμήθεια τροφίμων, αναψυκτικών, ποτών κλπ, για τις ανάγκες του Δήμου Ηλιούπολης και των Νομικών του Προσώπων 2015», συνολικού προϋπολογισμού 307.659,90€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. (348.983,41€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.) και ειδικότερα:

α)είδη διατροφής της ομάδας (1) (τυροκομικά-γαλακτοκομικά), προϋπολογισμού 116.993,90€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. (ήτοι 132.203,11€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 13%), που αποτελεί τμήμα του ως άνω διενεργηθέντος διεθνούς ανοικτού μειοδοτικού ηλεκτρονικού διαγωνισμού, για την οποία η υποβληθείσα προσφορά απορρίφθηκε στο στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών και

β) είδη διατροφής των ομάδων (3) (είδη αρτοποιείου-ζαχαροπλαστείου) προϋπολογισμού 13.164,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ήτοι 14.875,32€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. και (8) (έτοιμα μικρογεύματα), προϋπολογισμού 1.350,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ήτοι 1.525,50€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., που συνιστούν τμήματα του ίδιου -ως άνω ηλεκτρονικού διαγωνισμού και για τα οποία δεν υποβλήθηκαν προσφορές (εν μέρει άγονος διαγωνισμός),

κατ' επίκληση των διατάξεων του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007.

## II. Νομικό πλαίσιο

**12.** Σύμφωνα με τις διατάξεις της υποπερ. δδ' της περ. γ' της παρ. 2 του άρθρου 2 του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, «δδ) Οι αποφάσεις των αναθετουσών Αρχών που αφορούν προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημόσιων συμβάσεων, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 3 του π.δ. 59/2007 και των άρθρων 24 και 25 του π.δ. 60/2007, εξαιρουμένων των περιπτώσεων ανωτέρας βίας, εκδίδονται μετά από σύμφωνη γνώμη της Αρχής, εφόσον οι συμβάσεις αυτές εμπίπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των ανωτέρω προεδρικών διαταγμάτων. Η εν λόγω αρμοδιότητα ασκείται μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) εργασίμων ημερών από την περιέλευση του σχεδίου απόφασης στην Αρχή, συνοδευόμενου από όλα τα στοιχεία στα οποία θεμελιώνεται, κατά περίπτωση, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, με μέριμνα της αναθέτουσας αρχής. Με την άπρακτη παρέλευση της ως άνω προθεσμίας τεκμαίρεται η σύμφωνη γνώμη της Αρχής. [...]».

**13.** Οι σχετικές διατάξεις του π.δ. 60/2007 «Προσαρμογή της Ελληνικής Νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/EK “περί συντονισμού των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών”, όπως τροποποιήθηκε με την Οδηγία 2005/51/EK της Επιτροπής και την Οδηγία 2005/75/EK του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 16<sup>ης</sup> Νοεμβρίου 2005» (Α' 64) ορίζουν τα ακόλουθα:

**13.1.** Σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 3 ορίζεται ότι: «Οι αναθέτουσες αρχές αντιμετωπίζουν τους οικονομικούς φορείς ισότιμα και χωρίς διακρίσεις ενεργώντας με διαφάνεια».

**13.2.** Σύμφωνα με το άρθρο 6 παρ. 1, «1. Το παρόν εφαρμόζεται στις δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών που δεν εξαιρούνται, δυνάμει των εξαιρέσεων που προβλέπονται στα άρθρα 16, 17 και 9 έως 15, και των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός φόρου προστιθέμενης αξίας (ΦΠΑ) είναι ίση προς ή ανώτερη από τα ακόλουθα κατώτατα όρια: α) 137.000 ευρώ, για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών, εκτός αυτών που καλύπτονται από την περίπτωση β) στοιχείο iii), που συνάπτονται από τις αναθέτουσες αρχές οι οποίες είναι κεντρικές κυβερνητικές αρχές του Παραρτήματος IV. [...] β) 211.000 ευρώ, προκειμένου για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που συνάπτονται είτε i) από αναθέτουσες αρχές άλλες από εκείνες που αναφέρονται στο Παράρτημα IV, είτε ii) από τις αναθέτουσες αρχές που αναφέρονται στο Παράρτημα IV και οι οποίες δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, όταν οι συμβάσεις αφορούν προϊόντα τα οποία δεν καλύπτει το Παράρτημα V, είτε iii) από οποιαδήποτε αναθέτουσα αρχή και έχουν ως αντικείμενο υπηρεσίες της κατηγορίας 8 του Παραρτήματος II A, υπηρεσίες τηλεπικοινωνιών της κατηγορίας 5 των οποίων οι θέσεις στο CPV είναι αντίστοιχες με τους αριθμούς αναφοράς CPC 7524, 7525 και 7526, ή/και υπηρεσίες που αναφέρονται στο Παράρτημα II B.»

Σημειώνεται ότι σύμφωνα με το άρθρο 2 του Κανονισμού με αριθ. 1336/2013 της Επιτροπής της 13ης Δεκεμβρίου 2013 για την τροποποίηση των Οδηγιών 2004/17/EK, 2004/18/EK και 2009/81/EK του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, όσον αφορά τα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, το ως άνω ποσό αναπροσαρμόστηκε στις 134.000 ευρώ και 207.000 ευρώ, αντίστοιχα.

**13.3.** Σύμφωνα με το άρθρο 8, «1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας δημόσιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, εκτός ΦΠΑ, όπως προσδιορίζεται από την αναθέτουσα αρχή. Στον υπολογισμό αυτό, λαμβάνεται υπόψη το εκτιμώμενο συνολικό ποσό, συμπεριλαμβανομένων τόσο του τυχόν προβλεπόμενου δικαιώματος προαιρέσεως όσο και των τυχόν παρατάσεων της σύμβασης [...] 2. Η αποτίμηση πρέπει να ισχύει κατά το χρόνο αποστολής της προκήρυξης διαγωνισμού, όπως προβλέπεται στο άρθρο 29 παράγραφος 2 ή, στις περιπτώσεις όπου δεν απαιτείται μια τέτοια προκήρυξη, κατά το χρονικό σημείο έναρξης της διαδικασίας ανάθεσης της σύμβασης.[...] 3. Κανένα σχέδιο έργου και καμία σύμβαση προμήθειας ή υπηρεσιών

δεν επιτρέπεται να κατατμηθεί, προκειμένου να αποφευχθεί η εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος διατάγματος.[...] 5. [...] β) Όταν η προμήθεια ομοειδών προϊόντων μπορεί να οδηγήσει σε ταυτόχρονη σύναψη χωριστών συμβάσεων κατά τμήματα, λαμβάνεται υπόψη η εκτιμώμενη συνολική αξία αυτών των τμημάτων κατά την εφαρμογή του άρθρου 6 σημεία α) και β). Όταν η συνολική αξία των τμημάτων είναι ίση με ή υπερβαίνει την αξία που καθορίζεται στο άρθρο 6, το παρόν εφαρμόζεται στη σύναψη κάθε τμήματος.».

**13.4.** Στο άρθρο 24 παρ. 1 περ. α' ορίζεται ότι: «1. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, αφού προηγηθεί δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, στις ακόλουθες περιπτώσεις: α) Σε περίπτωση μη κανονικών προσφορών ή κατάθεσης προσφορών που είναι απαράδεκτες σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις, τηρουμένων των οριζόμενων στις διατάξεις των άρθρων 28, 39 έως 52 και 55, έπειτα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία ή ανταγωνιστικό διάλογο, με την προϋπόθεση ότι οι αρχικοί όροι της σύμβασης δεν τροποποιούνται ουσιωδώς. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να μη δημοσιεύουν προκήρυξη διαγωνισμού, εάν στη διαδικασία με διαπραγμάτευση περιλαμβάνουν όλους τους προσφέροντες που πληρούν τα κριτήρια των άρθρων 43 έως 50 και οι οποίοι, κατά την ανοικτή ή κλειστή διαδικασία ή τον προηγηθέντα ανταγωνιστικό διάλογο, υπέβαλαν παραδεκτές προσφορές [...]».

**13.5.** Στο άρθρο 25 παρ. 1 περ. α' ορίζεται ότι: «Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν τις δημόσιες συμβάσεις τους προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, στις ακόλουθες περιπτώσεις: 1) Προκειμένου για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών: α) εάν, ύστερα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές δεν κρίνεται κατάλληλη, ή εάν δεν υπάρχει κανείς υποψήφιος, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή, ύστερα από αίτημα της» [...].».

**13.6.** Οι διατάξεις του άρθρου 30 παρ. 1 και 5 του π.δ. 60/2007 ορίζουν ότι: «1. Οι Προκηρύξεις περιλαμβάνουν τις πληροφορίες που αναφέρονται στο Παράρτημα VII Α καθώς και κάθε πρόσθετη πληροφορία που κρίνεται χρήσιμη από την αναθέτουσα αρχή, χρησιμοποιώντας τα τυποποιημένα έντυπα που εγκρίνονται από την Ευρωπαϊκή Επιτροπή σύμφωνα με την προβλεπόμενη στο άρθρο 77 παράγραφος 2 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ, διαδικασία. [...] 5. [...] Οι Προκηρύξεις που δημοσιεύονται σε εθνικό επίπεδο δεν πρέπει να περιλαμβάνουν πληροφορίες διαφορετικές από εκείνες που περιέχονται στις Προκηρύξεις που αποστέλλονται στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή [...]».

**13.7.** Στο Παράρτημα VIIΑ ορίζονται ως ελάχιστες απαιτούμενες πληροφορίες που πρέπει να περιλαμβάνονται στις προκηρύξεις δημοσίων συμβάσεων -μεταξύ άλλων- οι εξής:

[...] 7. Εάν οι συμβάσεις υποδιαιρούνται σε τμήματα, αναφορά της δυνατότητας για τους οικονομικούς φορείς να υποβάλλουν προσφορά για ένα, περισσότερα ή/και για όλα τα τμήματα.».

**14.** Οι διατάξεις του άρθρου 209 παρ. 1 του ν. 3463/2006 «Κύρωση του Κώδικα Δήμων και Κοινοτήτων» (Α' 114) ορίζουν ότι: «1. Οι προμήθειες των Δήμων, των Κοινοτήτων, των πάσης φύσεως Συνδέσμων τους, των νομικών τους προσώπων δημοσίου δικαίου και των ιδρυμάτων τους διενεργούνται σύμφωνα με τις διατάξεις του Ενιαίου Κανονισμού Προμηθειών των Ο.Τ.Α. (Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α), όπως ισχύει, με την επιφύλαξη των ειδικών ρυθμίσεων του π.δ. 370/1995 (ΦΕΚ 199 Α'), όπως αυτές έχουν τροποποιηθεί από το π.δ. 105/2000 (ΦΕΚ 100 Α') και των αντίστοιχων του π.δ. 57/2000 (ΦΕΚ 45 Α')».

**15.** Περαιτέρω, οι σχετικές διατάξεις της υπ' αριθ. 11389/1993 υπουργικής απόφασης με τίτλο «Ενιαίος κανονισμός προμηθειών οργανισμών τοπικής αυτοδιοίκησης» (Β' 185) ορίζουν τα ακόλουθα:

**15.1.** Στο Άρθρο 3 («Τρόπος εκτέλεσης προκηρύξεις δημοσιεύσεις») ορίζεται ότι: «[...] 3. [...] γ. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν επίσης να συνάπτουν τις συμβάσεις προμηθειών προσφεύγοντας στη διαδικασία των διαπραγματεύσεων χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, στις ακόλουθες περιπτώσεις. (1) Όταν δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά μετά από πρόσκληση σε ανοιχτό ή κλειστό διαγωνισμό, στο μέτρο που οι αρχικοί όροι της σύμβασης δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς και εφόσον διαβιβάζεται στο νομάρχη, μαζί με τη σχετική απόφαση, αιτιολογημένη έκθεση. [...]».

**15.2.** Στο άρθρο 23 («Διαδικασία με διαπραγμάτευση ή απευθείας ανάθεση – πρόχειρος διαγωνισμός») ορίζεται ότι: «1. Προμήθεια με "διαδικασία μέσω διαπραγμάτευσης" ή "απευθείας ανάθεση" μπορεί να γίνει εάν συντρέχει μία από τις περιπτώσεις που προβλέπονται στις περιπτώσεις των εδαφίων β και γ της παραγράφου 3 του άρθρου 3 του παρόντος κανονισμού και της παραγράφου 20 του άρθρου 3 του ν. 1797/1988. [...]».

**16.** Στο άρθρο 13 του ν. 3438/2006 «Σύσταση Συμβουλίου Εθνικής Ενεργειακής Στρατηγικής– Ρύθμιση θεμάτων Υπουργείου Ανάπτυξης.» (Α' 33) ορίζεται ότι: «Στους διαγωνισμούς, που διενεργούνται από [...] τα Ν.Π.Δ.Δ., τα ιδρύματά τους και τα ιδρύματα των Ο.Τ.Α. για την κάλυψη των αναγκών τους σε πετρελαιοειδή, καθώς και ελαιόλαδα, οπωροκηπευτικά, κρέατα, πουλερικά και ιχθείς (νωπά και κατεψυγμένα), οι διαδικασίες για την κανονικότητα της τιμής και την έκδοση δελτίου πιστοποίησης τιμών διενεργούνται από τις αρμόδιες Υπηρεσίες Εμπορίου των Νομαρχιακών Αυτοδιοικήσεων, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 40-42 (1) του π.δ. 173/1990 (ΦΕΚ 62 Α') και του ν. 2286/1995 (ΦΕΚ 19 Α'). Με απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης και του Υπουργού Εσωτερικών, Δημόσιας Διοίκησης και Αποκέντρωσης μπορούν να καθορίζονται και να υπάγονται στις ρυθμίσεις της προηγούμενης παραγράφου και - άλλες κατηγορίες τροφίμων [...]».

**17.** Επιπλέον, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 4 παρ. 1 και 2 της Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου που δημοσιεύθηκε στις 12-12-2012 (Α' 240) και κυρώθηκε με το άρθρο 48 του ν. 4111/2013 (Α' 18), ορίζεται ότι: «1. Η διαδικασία ανάδειξης προμηθευτών-χορηγητών, για προμήθειες α. τροφίμων, β. λοιπών αναλώσιμων ειδών παντοπωλείου καθώς και παροχών των σχετικών υπηρεσιών, γ. πετρελαιοειδών και δ. φαρμάκων και αναλώσιμου υγειονομικού υλικού για τις ανάγκες των Δήμων, των Ιδρυμάτων και όλων των νομικών τους προσώπων, πραγματοποιείται εφεξής από τους οικείους Δήμους. Κάθε γενική ή ειδική διάταξη που αντιτίθεται στο παρόν, καταργείται. 2. Οι ανωτέρω προμήθειες πραγματοποιούνται σύμφωνα με τη διαδικασία που προβλέπεται στον Ενιαίο Κανονισμό Προμηθειών των Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (ΕΚΠΟΤΑ), όπως αυτός ισχύει κάθε φορά.».

### **III. Νομική Εκτίμηση**

**19.** Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Ηλιούπολης αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας, με την έννοια της περίπτωσης γ' της παραγράφου 2 του άρθρου 2 του π.δ. 60/2007.

Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας, προϋπολογισμού του αιτήματος 131.507,90€ (μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.), ήτοι 148.603,93€ (συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.) ως προς τις ομάδες ειδών διατροφής (1), (3), (8) για τις οποίες και υποβάλλεται το αίτημα, σε συνδυασμό με το συνολικό προϋπολογισμό ύψους 307.659,90€ (μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.) του διενεργηθέντος ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού, με αντικείμενο την «Προμήθεια τροφίμων, αναψυκτικών, ποτών κλπ, για τις ανάγκες του Δήμου Ηλιούπολης και των Νομικών του Προσώπων 2015», του οποίου αποτελούν επιμέρους τμήματα οι ανωτέρω ομάδες και σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 6 του π.δ.



60/2007, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής, κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για παροχή σύμφωνης γνώμης.

**20.** Η διαδικασία με διαπραγμάτευσης έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες περιπτώσεις στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007) (βλ. σχετικώς ΔΕΕ, απόφαση της 8ης Απριλίου 2008, C 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56). Συναφώς επισημαίνεται ότι οι ανωτέρω διατάξεις, στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από τη βασική ρύθμιση, δηλαδή από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζομένων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συσταλτικής ερμηνείας. Συγκεκριμένα, προκειμένου η Οδηγία 2004/18/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, το δε βάρος απόδειξης ότι συντρέχουν πράγματι οι εξαιρετικές περιστάσεις που δικαιολογούν την παρέκκλιση φέρει εκείνος που τις επικαλείται (βλ. ΔΕΚ, αποφάσεις της 18<sup>ης</sup> Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28<sup>ης</sup> Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13, της 13<sup>ης</sup> Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48, της 14.09.2004, Υπόθεση C-385/02, της 12.01.1994, Υπόθεση C-296/92, της 17.11.1993, Υπόθεση C-71/02, της 10.03.1987, Υπόθεση C-199/85).

**21.** Στην προκειμένη περίπτωση -και ανεξάρτητα από τη ρητή επίκληση εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής στο υποβληθέν έγγραφο-αίτημα της διάταξης του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α και γ του π.δ. 60/2007, δεδομένου ότι η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. έχει το δικαίωμα υπαγωγής των επικαλούμενων κάθε φορά πραγματικών περιστατικών στην ορθή νομική βάση που τυγχάνει εφαρμογής κατά περίπτωση - τυγχάνουν εφαρμογής:

**α)** ως προς τα είδη διατροφής της ομάδας 1 (τυροκομικά-γαλακτοκομικά προϊόντα) η διάταξη του άρθρου 24 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, καθώς η μοναδική υποβληθείσα προσφορά για την εν λόγω ομάδα απορρίφθηκε για ελλιπή δικαιολογητικά συμμετοχής και σφάλματα των τεχνικών στοιχείων της, όπως αναλυτικά καταγράφονται από την αρμόδια Επιτροπή αξιολόγησης των προσφορών στο σχετικό πρακτικό Νο 1.

Στο πλαίσιο της εν λόγω διάταξης οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να προσφύγουν σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, αφού προηγηθεί δημοσίευση διακήρυξης διαγωνισμού, με τις ακόλουθες προϋποθέσεις: α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, β) να έχουν υποβληθεί κατά την ανωτέρω νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις και γ) να μην τροποποιούνται ουσιαδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση, και

**β)** ως προς τα είδη διατροφής των ομάδων 3 (είδη αρτοποιείου-ζαχαροπλαστείου) και 8 (έτοιμα μικρογεύματα), γαι τις οποίες δεν υποβλήθηκαν προσφορές, η διάταξη του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, με την οποία παρέχεται η δυνατότητα στις αναθέτουσες αρχές να συνάπτουν συμβάσεις με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, με τις ακόλουθες προϋποθέσεις: 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 καμία από τις υποβληθείσες προσφορές να μην κρίνεται κατάλληλη ή να μην υπάρχει κανείς υποψήφιος και γ) να μην τροποποιούνται ουσιαστικά οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση. δ) Επιπλέον, προϋποθέτει ότι, σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η αναθέτουσα αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση προς αυτήν σχετικής εκθέσεως.

**22.** Ειδικότερα δε, σχετικά με την υπό σημείο (α) προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, παγίως έχει κριθεί ότι η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή της περ. α' της παρ. 1 των άρθρων 24 και 25 του π.δ. 60/2007, 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 (ΕΣ Πράξ. 215/2012/Ζ' Κλιμ., Αποφ. VI Τμ. 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

**23.** Εν προκειμένω, η εξέταση της συνδρομής των προϋποθέσεων των άρθρων 24 παρ. 1 περ. α' και 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007 διενεργείται ταυτοχρόνως, δεδομένου ότι οι περισσότερες από τις προϋποθέσεις εφαρμογής των διατάξεων συμπίπτουν.

Ειδικότερα, από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, προκύπτουν τα ακόλουθα:

**23.1.** Ως προς την προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας

Ο Δήμος Ηλιούπολης προκήρυξε με την υπ' αριθ. 5138/20-2-2015 διακήρυξη διεθνή ανοικτό μειοδοτικό ηλεκτρονικό διαγωνισμό μέσω της πλατφόρμας του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. Η ταυτόριθμη περίληψη της διακήρυξης (ΑΔΑ 6ΠΛΛΩΡΥ-Β2Ζ) δημοσιεύθηκε στο υπ' αριθ.75/27-2-2015 Φ.Ε.Κ του τεύχους Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων, στην επίσημη Εφημερίδα της Ε.Ε. με αριθμό δημοσίευσης TED 2015/S 038-064695/24-2-2015, στο φύλλο 5344/27-2-2015 της ημερήσιας οικονομικής εφημερίδας "Χρηματιστήριο", στο φύλλο 25713/27-2-2015 της ημερήσιας οικονομικής εφημερίδας "Η Ναυτεμπορική", στο φύλλο 413/27-2-2015 της εβδομαδιαίας νομαρχιακής εφημερίδας "Παλμός", στο φύλλο 17222/27-2-2015 της ημερήσιας νομαρχιακή εφημερίδας "Ο Ημερήσιος Δημότης", αναρτήθηκε στην ιστοσελίδα του Δήμου, [www.ilioupoli.gr](http://www.ilioupoli.gr), και τοιχοκολλήθηκε στις 27-2-2015 στην εξώθυρα αυτού.

Περαιτέρω, η αναλυτική διακήρυξη και τα συνημμένα σε αυτή τεύχη δημοσιεύθηκαν στη Διαδικτυακή πύλη [www.promitheus.gov.gr](http://www.promitheus.gov.gr) του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ) και αναρτήθηκαν στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Συμβάσεων (Κ.Η.ΜΗ.ΔΗ.Σ.) με ΑΔΑΜ: 15PROC002597675/25-2-15.

**23.2.** Ο διεθνής ανοικτός διαγωνισμός διεξήχθη ηλεκτρονικά μέσω της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων και έλαβε αύξοντα αριθμό ηλεκτρονικού διαγωνισμού συστήματος τον αριθμό 7376. Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 14/4/2015.

Από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι τηρήθηκαν όλες οι νόμιμες διατυπώσεις δημοσιότητας, καθώς και η ορθή διαδικασία διενέργειας του διαγωνισμού μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.

Επισημαίνεται, ωστόσο, ότι ο περιορισμός του χρονικού διαστήματος της περιόδου οριστικής υποβολής προσφορών στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. (από 6-4-2015 έως 14/4/2015), αναλόγως των περιστάσεων,

μπορεί να θέτει εμπόδια στη συμμετοχή στη διαγωνιστική διαδικασία και συνακόλουθα να περιορίζει τον ανταγωνισμό. Ως εκ τούτου, η Αρχή θεωρεί ορθότερο η έναρξη υποβολής προσφορών να ταυτίζεται με τη δημοσιοποίηση της διακήρυξης του διαγωνισμού και, επομένως, να υπάρχει δυνατότητα υποβολής προσφορών καθόλο το διάστημα που διανύεται μεταξύ της ημερομηνίας δημοσιοποίησης της διακήρυξης και της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών.

**23.2.** Ως προς την προϋπόθεση (β) που απαιτείται για την εφαρμογή της διάταξης της περ. α' της παρ. 1 του άρθρου 24 του π.δ. 60/2007, ήτοι της υποβολής μη κανονικών προσφορών ή προσφορών που είναι απαράδεκτες

Με την υπ' αριθ. 100/2015 απόφασή της (ΑΔΑ6ΜΞΓΩΡΥ-1ΩΕ), η Οικονομική Επιτροπή του αιτούντος Δήμου αποδέχτηκε το Πρακτικό Νο 1/20-4-2015 της Επιτροπής αξιολόγησης προσφορών, με το οποίο η μοναδική προσφορά που υποβλήθηκε για την ομάδα (1) (γαλακτοκομικά-τυροκομικά προϊόντα) απορρίφθηκε για ελλιπή δικαιολογητικά συμμετοχής και σφάλματα των τεχνικών στοιχείων της προσφοράς, όπως αναλυτικά καταγράφονται από την Επιτροπή στο σχετικό πρακτικό.

Από τα ανωτέρω προκύπτει ότι συντρέχει η β) προϋπόθεση της υποβολής «*απαράδεκτης*» προσφοράς για την εφαρμογή της περ. 1 της παρ. α' του άρθρου 24 του π.δ. 60/2007 για το εν λόγω τμήμα (ομάδα).

**23.3.** Ως προς την προϋπόθεση (β) που απαιτείται για την εφαρμογή της διάταξης της περ. α' της παρ. 1 του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007, ήτοι της μη υποβολής προσφοράς ή προσφοράς που δεν κρίνεται κατάλληλη ή την μη ύπαρξη υποψηφίου.

Με την υπ' αριθ. 100/2015 απόφασή της (ΑΔΑ6ΜΞΓΩΡΥ-1ΩΕ), η Οικονομική Επιτροπή του αιτούντος Δήμου αποδέχτηκε το Πρακτικό Νο 1/20-4-2015 της Επιτροπής αξιολόγησης προσφορών, από το οποίο προκύπτει ότι ως προς τις ομάδες 3 (είδη αρτοποιείου-ζαχαροπλαστείου) και 8 (έτοιμα μικρογεύματα) δεν υπήρξε συμμετοχή υποψηφίων και δεν υποβλήθηκαν προσφορές.

Επομένως, ως προς τα συγκεκριμένα τμήματα (ομάδες) συντρέχει η εν λόγω προϋπόθεση για την εφαρμογή της διάταξης της περ. α' της παρ. 1 του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007.

**23.4.** Ως προς την προϋπόθεση (γ), της μη ουσιώδους τροποποίησης των αρχικών όρων της σύμβασης

Στο υποβληθέν σχέδιο απόφασης του Δημοτικού Συμβουλίου του αιτούντος Δήμου, αναφέρεται ρητά ως προϋπόθεση προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης *"η μη τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης"*

Επομένως συντρέχει και η εν λόγω προϋπόθεση για την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης

**24.** Κατά συνέπεια, ενόψει των ανωτέρω, διαπιστώνεται ότι συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής των διατάξεων των άρθρων 24 παρ. 1 περ. α' και 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, για την υιοθέτηση της εξαιρετικής διαδικασίας της διαπραγμάτευσης.

#### IV. Συμπέρασμα

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του τεθέντος ερωτήματος, εισηγούμεθα:

**Την παροχή σύμφωνης γνώμης**, επί του αιτήματος του Δήμου Ηλιούπολης, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης για την ανάθεση συμβάσεων προμήθειας τροφίμων, συνολικού προϋπολογισμού 131.507,90€ (μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.), ήτοι 148.603,93€ (συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.), για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου Ηλιούπολης και των νομικών του προσώπων, ήτοι του ν.π.δ.δ. «Κέντρο Αγωγής Φροντίδας και Αλληλεγγύης Δήμου Ηλιούπολης» (Κ.Α.Φ.Α.Δ.ΗΛ), για το έτος 2015, σε συνέχεια προηγηθέντος (εν μέρει άγονου) ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού, με αντικείμενο την «Προμήθεια τροφίμων, αναψυκτικών, ποτών κλπ, για τις ανάγκες του Δήμου Ηλιούπολης και των Νομικών του Προσώπων 2015», συνολικού προϋπολογισμού 307.659,90€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. ήτοι 348.983,41€ (συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.) και ειδικότερα:

α) αφενός, για τη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, με δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 24 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας ως προς την ομάδα/τμήμα (1) (γαλακτοκομικά-τυροκομικά προϊόντα), προϋπολογισμού 116.993,90€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. (ήτοι 132.203,11€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.), για την οποία (ομάδα) η μοναδική υποβληθείσα προσφορά απορρίφθηκε στο στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών και

β) αφετέρου, για τη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας ως προς τις ομάδες/τμήματα (3) (είδη αρτοποιείου-ζαχαροπλαστικής) προϋπολογισμού 13.164,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., (ήτοι 14.875,32€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.) και (8) (έτοιμα μικρογεύματα), προϋπολογισμού 1.350,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., (ήτοι 1.525,50€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.), για τις οποίες δεν υποβλήθηκαν προσφορές, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων και υπό τον όρο της μη ουσιώδους τροποποίησης των όρων της διακήρυξης του προηγηθέντος διαγωνισμού.

**Αθήνα 4 Αυγούστου 2015**

**ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ**

**Ο Συντάκτης**

**Ο Αναπληρωτής Πρόεδρος**

**Δημήτριος Σταθακόπουλος**

**Χρήστος Δετσαρίδης**