



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΑΠΟΦΑΣΗ

71/2014

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα, την 6^η Μαρτίου του έτους δύο χιλιάδες δέκα τέσσερα (2014) ημέρα Πέμπτη και ώρα 10.00 π.μ. και επί της οδού Κηφισίας 7 (5^{ος} όροφος), όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η **ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** σε συνεδρίαση μετά από σχετική πρόσκληση του Προέδρου της, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα μέλη της Αρχής.

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

Αντιπρόεδρος: Μπουσουλέγκα Χριστίνα

Μέλη: Καραμανλής Ευάγγελος
Κουλούρη Ιωάννα
Λουρίκας Δημήτριος
Σταθακόπουλος Δημήτριος

Γραμματέας: Παρασκευή Λεμπούση

Εισηγητής: Ηρακλεία Σχοινά, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Ερώτημα: Το υπ' αριθμ. 908/14-01-2014 έγγραφο αίτημα του Δήμου Νάουσας προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., το οποίο παρελήφθη από την Αρχή στις 15-01-2014 και έλαβε αρ. πρωτ. 164, όπως συμπληρώθηκε με τα υπ' αριθμ. πρωτ. εισερχ. 755/12-2-2014 και 925/19-2-2014 έγγραφα.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης του Δήμου Νάουσας, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1^α του π.δ. 60/2007, για την προμήθεια τροφίμων για την κάλυψη των αναγκών του Δήμου και των Νομικών του Προσώπων, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 176.178,77 €,πλέον Φ.Π.Α. 13%, διάρκειας ενός έτους.

Με το υπ' αρ πρωτ. 908/14-01-2014 έγγραφο αίτημα του Δήμου Νάουσας, το οποίο παρελήφθη από την Αρχή την 15-01-2014 με αρ. πρωτ. 164, όπως συμπληρώθηκε με τα υπ' αριθμ. πρωτ. εισερχ. 755/12-2-2014 και 925/19-2-2014 έγγραφα, ο Δήμος Νάουσας αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ(δδ) Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού για την ανάθεση της προμήθειας τροφίμων για τις ανάγκες των Νομικών του Προσώπων, «Κέντρο Κοινωνικής Προστασίας και Αλληλεγγύης» και «Εταιρεία Τουριστικής Ανάπτυξης Δήμου Νάουσας – Ανώνυμη Εταιρεία

ΟΤΑ 'ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΟ ΒΕΡΜΙΟΝ Α.Ε. Ο.Τ.Α.', σε συνέχεια διενεργηθέντος διαγωνισμού κατά τμήματα, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 342.067,90 € πλέον Φ.Π.Α. Ο συνολικός προϋπολογισμός του αιτήματος ανέρχεται στο ποσό των 176.178,77 € πλέον Φ.Π.Α. 13%. Η δε διάρκεια της σύμβασης/των συμβάσεων που θα προκύψουν από τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης ορίζεται σε ένα (1) έτος.

I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

Από όλα τα στοιχεία του φακέλου προκύπτουν τα ακόλουθα στοιχεία:

- 1.** Με την αριθμ. 9/2013 Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της Εταιρείας Τουριστικής Ανάπτυξης Δήμου Νάουσας «ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΟ ΒΕΡΜΙΟΝ Α.Ε. Ο.Τ.Α.», που ελήφθη κατά την Συνεδρίασή του στις 18-8-2013, ορίστηκαν τα είδη και οι τεχνικές προδιαγραφές των τροφίμων και ποτών για τις ανάγκες της λειτουργίας του Ξενοδοχείου για ένα ημερολογιακό έτος (2013-2014) ποσού 194.767,67 € πλέον Φ.Π.Α.
- 2.** Με την αριθμ. 86/2013 (ΑΔΑ: ΒΛΛΚΟΚΟΟ-ΚΘΠ) Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του «Κέντρου Κοινωνικής Προστασίας και Αλληλεγγύης» Δήμου Νάουσας, που ελήφθη κατά τη Συνεδρίασή του στις 20-9-2013, ορίστηκαν τα είδη και οι τεχνικές προδιαγραφές των τροφίμων για τις ανάγκες της λειτουργίας των Παιδικών Σταθμών (Π.Σ.) του Δήμου Νάουσας για ένα ημερολογιακό έτος (2013-2014), ποσού 147.300,93 € πλέον Φ.Π.Α.
- 3.** Με την αριθμ. 337/2013 (ΑΔΑ: ΒΛΛΚΩΚΟ-ΚΜ5) Απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου, που ελήφθη κατά τη Συνεδρίασή του στις 30-9-2013, εγκρίθηκαν η προμήθεια τροφίμων και ποτών με τη διαδικασία του ανοικτού διαγωνισμού, συνολικού ποσού 342.068,60 € πλέον Φ.Π.Α. για ένα ημερολογιακό έτος (2013-2014), και ειδικότερα: «α) προκειμένου για τις ανάγκες σίτισης των τροφίμων των εγκαταστάσεων του «Κέντρου Κοινωνικής Προστασίας και Αλληλεγγύης» Δήμου Νάουσας, εγκρίνεται η προμήθεια τροφίμων ποσού 147.300,93 € πλέον Φ.Π.Α. και οι σχετικές πιστώσεις βαρύνουν τον προϋπολογισμό εξόδων έτους 2013 και των αντίστοιχων του 2014 Κ.Α. 15/6481 Έξοδα Λειτουργίας Συσσιτίων και Κ.Α. 15/6481.01 Έξοδα Λειτουργίας Συσσιτίων Επιχορηγούμενων Προγραμμάτων και β) προκειμένου για τις ανάγκες προμήθειας ειδών τροφίμων και παντοπωλείου των εγκαταστάσεων της Εταιρείας Τουριστικής Ανάπτυξης του Δήμου Νάουσας- Ανώνυμη Εταιρεία ΟΤΑ «ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΟ ΒΕΡΜΙΟΝ Α.Ε. Ο.Τ.Α.» εγκρίνεται η προμήθεια τροφίμων ποσού 194.767,67 € πλέον Φ.Π.Α. και οι σχετικές πιστώσεις βαρύνουν τον προϋπολογισμό εξόδων έτους 2013 Κ.Γ.Ε. 24.00.00 και τον αντίστοιχο για το έτος 2014».
- 4.** Με την αριθμ. 203/2013 (ΑΔΑ: ΒΛ19ΩΚΟ-ΕΘΣ) απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Νάουσας, που ελήφθη κατά την Συνεδρίασή της στις 15-10-2013 (αριθμ. 28/2013 Συνεδρίαση), εγκρίθηκαν οι τεχνικές προδιαγραφές και συντάχθηκαν οι όροι της διακήρυξης διεθνούς ανοικτού διαγωνισμού για την προμήθεια τροφίμων, ποτών και αναψυκτικών για την κάλυψη των αναγκών των Νομικών Προσώπων του Δήμου, «Κέντρο Κοινωνικής Προστασίας και Αλληλεγγύης» και «Εταιρεία Τουριστικής Ανάπτυξης Δήμου Νάουσας – Ανώνυμη Εταιρεία ΟΤΑ 'ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΟ ΒΕΡΜΙΟΝ Α.Ε. Ο.Τ.Α.'», συνολικού προϋπολογισμού 342.067,90 € πλέον Φ.Π.Α.
- 5.** Ακολούθως, με την αρ. πρωτ. 38069/8-11-2013 διακήρυξη ο Δήμαρχος Νάουσας προκήρυξε τη διενέργεια δημόσιου διεθνούς ανοικτού μειοδοτικού διαγωνισμού για την προμήθεια τροφίμων, ποτών και αναψυκτικών συνολικού ποσού 342.067,90 € πλέον Φ.Π.Α. για ένα (1) ημερολογιακό έτος για τις ανάγκες του Νομικού του Προσώπου «Κέντρο Κοινωνικής Προστασίας και Αλληλεγγύης» Δήμου Νάουσας και για τη λειτουργία της Εταιρείας Τουριστικής Ανάπτυξης Δήμου Νάουσας – Ανώνυμη Εταιρεία ΟΤΑ «ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΟ ΒΕΡΜΙΟΝ Α.Ε. Ο.Τ.Α.» με κριτήριο κατακύρωσης, στα μεν είδη κρεοπωλείου-πουλερικών, ιχθυοπωλείου, οπωροπωλείου, ελαιολάδου, το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό σε ακέραιες μονάδες, στη νόμιμα διαμορφούμενη κάθε φορά μέση τιμή της πρώτης ποιότητας λιανικής πώλησης του είδους την ημέρα παράδοσης, όπως αυτή καθορίζεται από το δελτίο πιστοποίησης τιμών της Δ/σης Ανάπτυξης του Τμήματος Εμπορίου, ενώ στα είδη παντοπωλείου, αρτοποιείου, ζαχαροπλαστικής-παγωτών, ποτών και αναψυκτικών, είδη καφεπωλείου, ξηρών καρπών και τροφίμων-κατεψυγμένων, τη συνολικά χαμηλότερη τιμή. Ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ορίστηκε η 16-12-2013.

6. Τα προς προμήθεια τρόφιμα για καθένα από τα δύο Νομικά Πρόσωπα του Δήμου Νάουσας παρατίθενται αναλυτικά στο άρθρο 2 της διακήρυξης:

A. Για το Νομικό Πρόσωπο «Κέντρο Κοινωνικής Προστασίας και Αλληλεγγύης» Δήμου Νάουσας η συνολική δαπάνη για την προμήθεια όλων των ειδών τροφίμων έχει προϋπολογισθεί στο ποσό των 147.300,93 € πλέον Φ.Π.Α. 13% (ήτοι 166.450,06 € με Φ.Π.Α.) και αναλύεται ως εξής:

Είδη Παντοπωλείου, CPV: 15000000-8

A/A	Δημοτική Ενότητα	Καθαρό ποσό	Ποσό (με Φ.Π.Α.)
1	Π.Σ. Δημοτικής Ενότητας Νάουσας	36.255,50	40.968,72
2	Π.Σ. Δημοτικής Ενότητας Ειρηνούπολης	3.626,40	4.097,83
3	Π.Σ. Δημοτικής Ενότητας Ανθεμίων	16.055,87	18.143,13
	ΣΥΝΟΛΟ	55.937,77	63.209,68

Είδη Κρεοπωλείου, CPV: 15130000-8

A/A	Δημοτική Ενότητα	Καθαρό ποσό	Ποσό (με Φ.Π.Α.)
1	Π.Σ. Δημοτικής Ενότητας Νάουσας	13.794,00	15.587,22
2	Π.Σ. Δημοτικής Ενότητας Ειρηνούπολης	12.032,50	13.596,73
3	Π.Σ. Δημοτικής Ενότητας Ανθεμίων	7.595,00	8.582,35
	ΣΥΝΟΛΟ	33.421,50	37.766,30

Είδη Ιχθυοπωλείου, CPV: 03310000-5

A/A	Δημοτική Ενότητα	Καθαρό ποσό	Ποσό (με Φ.Π.Α.)
1	Π.Σ. Δημοτικής Ενότητας Νάουσας	8.060,00	9.107,80
2	Π.Σ. Δημοτικής Ενότητας Ειρηνούπολης	1.200,00	1.356,00
3	Π.Σ. Δημοτικής Ενότητας Ανθεμίων	3.900,00	4.407,00
	ΣΥΝΟΛΟ	13.160,00	14.870,80

Είδη Οπωροπωλείου, CPV: 03200000-3

A/A	Δημοτική Ενότητα	Καθαρό ποσό	Ποσό (με Φ.Π.Α.)
1	Π.Σ. Δημοτικής Ενότητας Νάουσας	13.031,70	14.725,82
2	Π.Σ. Δημοτικής Ενότητας Ειρηνούπολης	1.599,00	1.806,87
3	Π.Σ. Δημοτικής Ενότητας Ανθεμίων	7.390,30	8.351
	ΣΥΝΟΛΟ	22.021,00	24.883,73

Είδη άρτου και ζαχαροπλαστικής, CPV: 15811000-6

A/A	Δημοτική Ενότητα	Καθαρό ποσό	Ποσό (με Φ.Π.Α.)
1	Π.Σ. Δημοτικής Ενότητας	10.864,36	12.276,73

	Νάουσας		
2	Π.Σ. Δημοτικής Ενότητας Ειρηνούπολης	1.341,00	1.515,33
3	Π.Σ. Δημοτικής Ενότητας Ανθεμίων	5.130,30	5.797,24
	ΣΥΝΟΛΟ	17.335,66	19.589,30

Ελαιόλαδο, CPV: 15411110-6

A/A	Δημοτική Ενότητα	Καθαρό ποσό	Ποσό (με Φ.Π.Α.)
1	Π.Σ. Δημοτικής Ενότητας Νάουσας	3.350,00	3.785,50
2	Π.Σ. Δημοτικής Ενότητας Ειρηνούπολης	500,00	565,00
3	Π.Σ. Δημοτικής Ενότητας Ανθεμίων	1.575,00	1.779,75
	ΣΥΝΟΛΟ	5.425,00	6.130,25

Β. Για την Εταιρεία Τουριστικής Ανάπτυξης Δήμου Νάουσας-Ανώνυμη Εταιρεία ΟΤΑ «ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΟ ΒΕΡΜΙΟΝ Α.Ε. ΟΤΑ» η συνολική δαπάνη για την προμήθεια όλων των ειδών τροφίμων και ποτών έχει προϋπολογισθεί στο ποσό των 194.766,97 € πλέον Φ.Π.Α. (ήτοι 222.260,22 € με Φ.Π.Α.) και αναλύεται ως εξής:

A/A	ΟΜΑΔΕΣ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΚΑΙ ΠΟΤΩΝ ΑΝΑΨΥΚΤΙΚΩΝ	ΠΟΣΑ ΑΝΕΥ Φ.Π.Α.	Φ.Π.Α. 13%	Φ.Π.Α. 23%	ΣΥΝΟΛΟ ΜΕ Φ.Π.Α.
1.α	ΑΝΑΨΥΚΤΙΚΑ ΝΕΡΑ CPV:15982000-5, 41100000-0	11.989,68	1.558,65		13.548,33
1.β	ΠΟΤΑ-ΜΠΥΡΕΣ- ΚΡΑΣΙΑ CPV: 15961000-2, 15930000-6, 15911000-7	21.735,89		4.999,24	26.735,13
2	ΑΡΤΟΣ- ΑΡΤΟΣΚΕΥΑΣΜΑΤΑ CPV: 15811000-6	10.556,50	1.372,34		11.928,84
3	ΚΟΤΟΠΟΥΛΑ	1.150,00	149,50		1.299,50
4	ΟΠΩΡΟΛΑΧΑΝΙΚΑ CPV: 03200000-3	25.000,00	3.250,00		28.250,00
5	ΕΙΔΗ ΙΧΘΥΟΠΩΛΕΙΟΥ ΝΩΠΑ ΚΑΙ ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ CPV: 03310000-5	12.759,00	1.658,67		14.417,67
6	ΕΙΔΗ ΚΑΦΕΠΩΛΕΙΟΥ CPV: 15860000-4	11.675,10	1.517,76		13.192,86
7	ΞΗΡΟΙ ΚΑΡΠΟΙ CPV: 03220000-9	3.677,50	478,07		4.155,57
8	ΕΙΔΗ ΤΡΟΦΙΜΩΝ – ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ CPV: 15000000-8	16.153,10	2.099,90		18.253,00
9	ΕΙΔΗ ΚΡΕΟΠΩΛΕΙΟΥ	23.903,00	3.107,39		27.010,39

	ΝΩΠΑ CPV: 15130000-8				
10	ΕΙΔΗ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟΥ CPV: 15000000-8	53.251,70	6.922,72		60.174,42
11	ΠΑΓΩΤΑ CPV: 15555000-3	965,50	125, 51		1.091,01
12	ΕΛΑΙΟΛΑΔΟ CPV: 15411110-6	1.950,00	253,50		2.203,50
	ΣΥΝΟΛΑ	194.766,97	22.494,01	4.999,24	222.260,22

7. Σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης (άρθρο 2), αναφορικά με το Νομικό Πρόσωπο «Κέντρο Κοινωνικής Προστασίας και Αλληλεγγύης «κάθε διαγωνιζόμενος μπορεί να συμμετέχει στο διαγωνισμό υποβάλλοντας προσφορά είτε ανά Δημοτική Ενότητα είτε για όλες τις Δημοτικές Ενότητες, όπως ορίζονται ανωτέρω (υπό 6Α). Επίσης, κάθε διαγωνιζόμενος μπορεί να συμμετέχει στο διαγωνισμό υποβάλλοντας προσφορά μόνο για το σύνολο κάθε είδους τροφίμων είτε αυτό αναφέρεται σε Δημοτική Ενότητα είτε για όλες τις Δημοτικές Ενότητες». Ωσαύτως, αναφορικά με την Εταιρεία Τουριστικής Ανάπτυξης Δήμου Νάουσας-Ανώσυμη Εταιρεία ΟΤΑ «ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΟ ΒΕΡΜΙΟΝ Α.Ε. ΟΤΑ» προβλέπεται ότι, «κάθε διαγωνιζόμενος μπορεί να συμμετέχει είτε για μία ή για περισσότερες ομάδες των προς προμήθεια ειδών, όπως αυτές αναλύονται ανωτέρω (υπό 6Β)».

8. Περαιτέρω, η εγγύηση συμμετοχής προσδιορίστηκε σε ποσοστό 5% είτε επί του συνόλου του προϋπολογισμού είτε τμηματικά ανά κατηγορία ειδών συμμετοχής στο διαγωνισμό και ορίστηκαν στο άρθρο 14.1. της διακήρυξης αναλυτικά τα ποσά των εγγυητικών επιστολών συμμετοχής τόσο για το σύνολο της προμήθειας όσο και για καθένα από τα 30 συνολικά τμήματα (18 του Ν.Π. «Κέντρο Κοινωνικής Προστασίας και Αλληλεγγύης» και 12 του Ν.Π. «ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΟ ΒΕΡΜΙΟΝ Α.Ε. ΟΤΑ»), όπως ακριβώς αυτά παρατίθενται ανωτέρω υπο 6^Α και 6Β. Ως κριτήριο κατακύρωσης ορίστηκε για τα είδη κρεοπωλείου-πουλερικών, ιχθυοπωλείου, οπωροπωλείου, ελαιολάδου, το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό σε ακέραιες μονάδες, στη νόμιμα διαμορφούμενη κάθε φορά μέση τιμή της πρώτης ποιότητας λιανικής πώλησης του είδους την ημέρα παράδοσης, όπως αυτή καθορίζεται από το δελτίο πιστοποίησης τιμών της Δ/σης Ανάπτυξης του Τμήματος Εμπορίου, ενώ για τα είδη παντοπωλείου, αρτοποιείου, ζαχαροπλαστικής-παγωτών, ποτών και αναψυκτικών, είδη καφεπωλείου, ξηρών καρπών και τροφίμων-κατεψυγμένων, η συνολικά χαμηλότερη τιμή.

9. Περίληψη της ως άνω διακήρυξης απεστάλη για δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) στις 31-10-2013 και δημοσιεύθηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων (ΦΕΚ 737/15-11-2013), καθώς και στις ημερήσιες οικονομικές εφημερίδες «ΧΡΗΜΑΤΙΣΤΗΡΙΟ» (12-11-2013) και «ΝΑΥΤΕΜΠΟΡΙΚΗ» (09-11-2013), στις ημερήσιες Νομαρχιακές «ΛΑΟΣ» και «ΗΜΕΡΗΣΙΑ» (09-11-2013) και στην εβδομαδιαία Νομαρχιακή «ΒΕΡΟΙΑ» (13-11-2013). Περίληψη της διακήρυξης αναρτήθηκε στο ΔΙΑΥΓΕΙΑ (ΑΔΑ: ΒΛ17ΩΚ0-ΘΥΘ), καθώς και στους πίνακες ανακοινώσεων του Δήμου Νάουσας και των Δημοτικών Ενοτήτων και στο Εμπορικό Επιμελητήριο. Τα πλήρη τεύχη της διακήρυξης και η περίληψη αυτής αναρτήθηκαν και στην επίσημη ιστοσελίδα του Δήμου (08-11-2013). (<http://www.naoussa.gr>).

10. Κατά την καταληκτική ημερομηνία του διαγωνισμού (16-12-2013) η Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμού με το αριθμ. πρωτ. 42.238/16-12-2013 πρακτικό της διαπίστωσε ότι στον εν λόγω διαγωνισμό προσήλθαν και κατέθεσαν προσφορές:

Ι. Για το Νομικό Πρόσωπο «Κέντρο Κοινωνικής Προστασίας και Αλληλεγγύης» του Δήμου Νάουσας κατέθεσαν προσφορές για 10 από τα συνολικά 18 τμήματα οι κάτωθι εταιρείες:

- «Μ.Κ. ΕΜΠΟΡΙΑ ΚΡΕΑΤΩΝ Ε.Π.Ε.» για τα 'είδη κρεοπωλείου' για τους Π.Σ. των Δημοτικών Ενοτήτων Νάουσας, Ειρηνούπολης και Ανθεμίων.
- «ΨΑΡΡΑΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΙ ΣΙΑ Ο.Ε.» για τα 'είδη ιχθυοπωλείου' για τους Π.Σ. των Δημοτικών Ενοτήτων Νάουσας, Ειρηνούπολης και Ανθεμίων.

- «ΑΝΑΣΤΑΣΙΟΣ Π. ΚΑΡΑΜΙΧΟΣ» για τα 'είδη οπωροπωλείου' για τους Π.Σ. της Δημοτικής Ενότητας Νάουσας.
- «ΟΥΖΟΥΝΙΔΟΥ ΦΩΤΕΙΝΗ» για τα 'είδη οπωροπωλείου' για τους Π.Σ. των Δημοτικών Ενοτήτων Ειρηνούπολης και Ανθεμίων και
- «ΤΖΕΠΟΣ Δ. ΓΕΩΡΓΙΟΣ» για τα 'είδη άρτου και ζαχαροπλαστικής' για τους Π.Σ. της Δημοτικής Ενότητας Νάουσας.

II. Για την Εταιρεία Τουριστικής Ανάπτυξης Δήμου Νάουσας Α.Ε. ΟΤΑ «ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΟ ΒΕΡΜΙΟΝ Α.Ε. ΟΤΑ» κατέθεσαν προσφορές για επτά από τα συνολικά δώδεκα τμήματα οι κάτωθι εταιρείες:

- «ΓΙΤΟΠΟΥΛΟΣ ΣΤΕΦΑΝΟΣ & ΣΙΑ Ο.Ε.» για το τμήμα 'αναψυκτικά-νερά - ποτά-μπύρες-κρασιά'.
- «ΑΝΑΣΤΑΣΙΟΣ Π. ΚΑΡΑΜΙΧΟΣ» για το τμήμα 'οπωρολαχανικά'.
- «ΕΛΕΝΗ ΠΑΠΑΚΩΣΤΑ» για το τμήμα 'είδη καφεπωλείου'.
- «ΚΩΝ/ΝΟΣ ΙΟΡΦ. ΑΛΕΞΑΝΔΡΙΔΗΣ Α.Ε.» για το τμήμα 'είδη τροφίμων – κατεψυγμένα' και για το τμήμα 'παγωτά' και
- «ΓΙΑΤΡΑΣ ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ» για το τμήμα 'είδη τροφίμων-κατεψυγμένα' και για το τμήμα 'είδη κρεοπωλείου νωπά'.

11. Κατά τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής η Επιτροπή διενέργειας διαγωνισμού απέρριψε τις εξής δύο προσφορές για προμήθειες του «ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΟ ΒΕΡΜΙΟΝ Α.Ε. ΟΤΑ»: 1) την προσφορά της εταιρείας «ΑΝΑΣΤΑΣΙΟΣ Π. ΚΑΡΑΜΙΧΟΣ» για το τμήμα 'οπωρολαχανικά', διότι δεν κατέθεσε εγγυητική επιστολή συμμετοχής, αλλά υπεύθυνη δήλωση, στην οποία δήλωσε ότι πρέπει να συμψηφισθεί η οφειλή της εταιρείας προς αυτόν με την εγγυητική επιστολή που οφείλει να καταθέσει και 2) την προσφορά της εταιρείας «ΓΙΑΤΡΑΣ ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ» για το τμήμα 'είδη τροφίμων-κατεψυγμένα', διότι δεν κατέθεσε εγγυητική επιστολή συμμετοχής για το τμήμα αυτό, ενώ έκρινε τις προσφορές των υπολοίπων ως τυπικά αποδεκτές.

12. Μετά και τον έλεγχο των τεχνικών και οικονομικών προσφορών η Επιτροπή Διενέργειας Διαγωνισμού με το αριθμ. πρωτ. 42.238/16-12-2013 πρακτικό της εισηγείται την κατακύρωση της προμήθειας:

I. Για το Νομικό Πρόσωπο «Κοινωνική Προστασία και Αλληλεγγύη» στις εταιρείες:

- «Μ.Κ. ΕΜΠΟΡΙΑ ΚΡΕΑΤΩΝ Ε.Π.Ε.» για τα 'είδη κρεοπωλείου' για τους Π.Σ. των Δημοτικών Ενοτήτων Νάουσας, Ειρηνούπολης και Ανθεμίων.
- «ΨΑΡΡΑΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΚΑΙ ΣΙΑ Ο.Ε.» για τα 'είδη ιχθυοπωλείου' για τους Π.Σ. των Δημοτικών Ενοτήτων Νάουσας, Ειρηνούπολης και Ανθεμίων.
- «ΑΝΑΣΤΑΣΙΟΣ Π. ΚΑΡΑΜΙΧΟΣ» για τα 'είδη οπωροπωλείου' για τους Π.Σ. της Δημοτικής Ενότητας Νάουσας.
- «ΟΥΖΟΥΝΙΔΟΥ ΦΩΤΕΙΝΗ» για τα 'είδη οπωροπωλείου' για τους Π.Σ. των Δημοτικών Ενοτήτων Ειρηνούπολης και Ανθεμίων και
- «ΤΖΕΠΟΣ Δ. ΓΕΩΡΓΙΟΣ» για τα 'είδη άρτου και ζαχαροπλαστικής' για τους Π.Σ. της Δημοτικής Ενότητας Νάουσας.

II. Για την Εταιρεία Τουριστικής Ανάπτυξης Δήμου Νάουσας Α.Ε. ΟΤΑ «ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΟ ΒΕΡΜΙΟΝ Α.Ε. ΟΤΑ» στις εταιρείες:

- «ΓΙΤΟΠΟΥΛΟΣ ΣΤΕΦΑΝΟΣ & ΣΙΑ Ο.Ε.» για το τμήμα 'αναψυκτικά-νερά - ποτά-μπύρες-κρασιά'.
- «ΕΛΕΝΗ ΠΑΠΑΚΩΣΤΑ» για το τμήμα 'είδη καφεπωλείου'.
- «ΚΩΝ/ΝΟΣ ΙΟΡΦ. ΑΛΕΞΑΝΔΡΙΔΗΣ Α.Ε.» για το τμήμα 'είδη τροφίμων – κατεψυγμένα' και για το τμήμα 'παγωτά' και
- «ΓΙΑΤΡΑΣ ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ» για το τμήμα 'είδη κρεοπωλείου νωπά',

ενώ για τα υπόλοιπα τμήματα του διαγωνισμού, για τα οποία δεν υπεβλήθησαν προσφορές, καθώς και για το τμήμα 'οπωρολαχανικά' του Ν.Π. «ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΟ ΒΕΡΜΙΟΝ Α.Ε. ΟΤΑ», για το οποίο η μοναδική υποβληθείσα προσφορά της εταιρείας «ΑΝΑΣΤΑΣΙΟΣ Π. ΚΑΡΑΜΙΧΟΣ» απερρίφθη στο στάδιο των δικαιολογητικών λόγω μη προσκόμισης εγγυητικής επιστολής συμμετοχής, σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο αίτημά του, κρίνει άγονο το διαγωνισμό και διαβιβάζει το πρακτικό στην Οικονομική Επιτροπή του Δήμου προκειμένου να αποφασίσει σχετικά.

13. Το σχετικό Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού έγινε αποδεκτό από την Οικονομική Επιτροπή του Δήμου με την αριθμ. 286/2013 Απόφασή της (ΑΔΑ: ΒΙΨΠΩΚΟ-ΦΞ9) με την οποία ενέκρινε ομόφωνα την κατακύρωση στις ως άνω εταιρείες, ενώ για τα υπόλοιπα τμήματα διαβίβασε το θέμα στο Δημοτικό Συμβούλιο, προκειμένου αυτό να αποφασίσει για την υλοποίηση της σχετικής δαπάνης με τη διαδικασία της απευθείας ανάθεσης με διαπραγμάτευση.

14. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Νάουσας αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της ΕΑΑΔΗΣΥ, κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του Ν. 4013/2011, προσκομίζοντας και την αριθμ. 496/2013 Απόφαση, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, και χωρίς τροποποίηση των όρων της αριθμ. 38069/8-11-2013 διακήρυξης, κατ' επίκληση της διάταξης του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, για την ανάθεση προμήθειας τροφίμων για δεκαπέντε (15) από τα τριάντα (30) συνολικά τμήματα του διαγωνισμού και ειδικότερα:

(i) για το Ν.Π. «Κοινωνική Προστασία και Αλληλεγγύη» για: 1) τα 'είδη παντοπωλείου' των Π.Σ. της Δ.Ε. Νάουσας, 2) τα 'είδη παντοπωλείου' των Π.Σ. της Δ.Ε. Ειρηνούπολης, 3) τα 'είδη παντοπωλείου' των Π.Σ. της Δ.Ε. Ανθεμίων, 4) τα 'είδη άρτου και ζαχαροπλαστικής' των Π.Σ. της Δ.Ε. Ειρηνούπολης, 5) τα 'είδη άρτου και ζαχαροπλαστικής' των Π.Σ. της Δ.Ε. Ανθεμίων, 6) το 'ελαιόλαδο' των Π.Σ. της Δ.Ε. Νάουσας, 7) το 'ελαιόλαδο' των Π.Σ. της Δ.Ε. Ειρηνούπολης, 8) το 'ελαιόλαδο' των Π.Σ. της Δ.Ε. Ανθεμίων και (ii) για το Ν.Π. «ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΟ ΒΕΡΜΙΟΝ Α.Ε. ΟΤΑ» για τα είδη: 9) 'άρτος-αρτοσκευάσματα', 10) 'κοτόπουλα', 11) 'οπωρολαχανικά', 12) 'είδη ιχθυοπωλείου νωπά και κατεψυγμένα', 13) 'ξηροί καρποί', 14) 'είδη παντοπωλείου' και 15) 'ελαιόλαδο'.

Ο συνολικός προϋπολογισμός του αιτήματος για την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για τα ως άνω τμήματα ανέρχεται στο ποσό των 176.178,77 € πλέον Φ.Π.Α. 13% (199.082,00 συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 13%) και η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε ένα (1) έτος.

II. Νομικό πλαίσιο

15. Σύμφωνα με τις διατάξεις της υποπερ. δδ' της περ. γ της παραγρ. 2 του άρθρου 2 του Ν. 4013/2011 όπως τροποποιήθηκε από την παράγραφο 1 του άρθρου 61 του Ν. 4146/2013 (Α' 90) «..Οι αποφάσεις των αναθέτουσών 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 [...].»

16. Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 6 παρ. 1 του π.δ. 60/2007 «Προσαρμογή της ελληνικής νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ...», το εν λόγω π.δ. «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 Α, 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 Β.»

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με το άρθρο 2 του αριθ. 1336/2013 Κανονισμού της Επιτροπής της 13^{ης} Δεκεμβρίου 2013 για την τροποποίηση των οδηγιών 2004/17/ΕΚ, 2004/18/ΕΚ και 2009/81/ΕΚ 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.

17. Οι σχετικές διατάξεις των παρ. 1,2,3 και 5 του άρθρου 8 του π.δ. 60/2007 προβλέπουν:

“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 κατατηθεί, προκειμένου να αποφευχθεί η εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος διατάγματος.5. [...] 6) 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.

18. Στη διάταξη του άρθρου 25 του ιδίου π.δ. [με τίτλο «Διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού (άρθρο 31 οδηγίας 2004/18/EK)»] προβλέπεται ότι:

«...1.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...».

19. Στη διάταξη του άρθρου 24 του ιδίου π.δ. [με τίτλο «Διαδικασία με διαπραγμάτευση, με δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού (άρθρο 30 οδηγίας 2004/18/EK)»] προβλέπεται 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...».

20. Οι σχετικές διατάξεις των παρ. 2 και 8 του άρθρου 53 με τίτλο «τεχνικές προδιαγραφές» του π.δ. 60/2007 προβλέπουν:

«[...]2. Οι τεχνικές προδιαγραφές εξασφαλίζουν ισότιμη πρόσβαση στους προσφέροντες και δεν έχουν ως αποτέλεσμα τη δημιουργία αδικαιολόγητων εμποδίων στον ανταγωνισμό [...]. 8. Οι τεχνικές προδιαγραφές, εκτός εάν αυτό δικαιολογείται από το αντικείμενο της σύμβασης, δεν μπορούν να κάνουν μνεία συγκεκριμένης κατασκευής ή προέλευσης ή ιδιαίτερων μεθόδων κατασκευής ούτε να κάνουν αναφορά σε σήμα, δίπλωμα ευρεσιτεχνίας ή τύπο καθώς και σε συγκεκριμένη καταγωγή ή παραγωγή, που θα είχε ως αποτέλεσμα να ευνοούνται ή να αποκλείονται ορισμένες επιχειρήσεις ή ορισμένα προϊόντα. Η εν λόγω μνεία ή παραπομπή επιτρέπεται, κατ' εξαίρεση, όταν δεν είναι δυνατόν να γίνεται αρκούτως ακριβής και κατανοητή περιγραφή του αντικειμένου της σύμβασης κατ' εφαρμογή των παραγράφων 3 και 4. Η μνεία ή η παραπομπή αυτή πρέπει να συνοδεύονται από τους όρους 'ή ισοδύναμο'».

21. Στη διάταξη της παρ. 2 του άρθρου 4 του Ν. 2286/1995 προβλέπεται: «[...]Οι τεχνικές προδιαγραφές δεν μπορεί να περιλαμβάνουν όρους που προσδιορίζουν προϊόντα ορισμένης κατασκευής ή προέλευσης ή μεθόδους επεξεργασίας που έχουν ως αποτέλεσμα να ευνοούν ή να αποκλείουν ορισμένες επιχειρήσεις ή προϊόντα, εκτός των περιπτώσεων κατά τις οποίες οι προδιαγραφές αυτές δικαιολογούνται απόλυτα από τη φύση του υπό προμήθεια προϊόντος».

22. Στη διάταξη του άρθρου 209 του Ν. 3463/2006 (ΦΕΚ 114/Α), όπως ισχύει, προβλέπεται: «1. Οι προμήθειες των Δήμων...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.....».

23. Στις διατάξεις του άρθρου 3 παρ. 3γ και του άρθρου 23 της αριθμ. 11389/93 Υπουργικής Απόφασης με τίτλο « Ενιαίος Κανονισμός Προμηθειών Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (ΕΚΠΟΤΑ)» (ΦΕΚ 185/Β) προβλέπεται ότι: «.....Άρθρο 3γ. 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 ανοικτό 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 [...]. Άρθρο 23.... Διαδικασία με διαπραγμάτευση η απευθείας ανάθεση-πρόχειρος διαγωνισμός 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» [...]

24. Στη διάταξη της παρ. 3 του άρθρου 4 του ΕΚΠΟΤΑ προβλέπεται: «[...] 3. Δεν επιτρέπεται η αναγραφή στους όρους των διακηρύξεων και των συμβάσεων προμηθειών τεχνικών προδιαγραφών που αναφέρουν προϊόντα ορισμένης κατασκευής ή προέλευσης, ή μεθόδους επεξεργασίας οι οποίες έχουν ως αποτέλεσμα να ευνοούν ορισμένες επιχειρήσεις ή προϊόντα, εκτός εξαιρετικών περιπτώσεων κατά τις οποίες το αντικείμενο της διακήρυξης ή της σύμβασης δεν επιτρέπει την κατάρτιση συγκεκριμένων τεχνικών προδιαγραφών. Επίσης, δεν επιτρέπεται να αναφέρονται οι τεχνικές προδιαγραφές σε εμπορικά σήματα, διπλώματα ευρεσιτεχνίας, τύπους ορισμένης προέλευσης ή παραγωγής, εκτός εάν υποχρεωτικά συνοδεύονται από τις λέξεις 'ή αντίστοιχο' και εφόσον το αντικείμενο της σύμβασης δεν μπορεί να περιγραφεί διαφορετικά με προδιαγραφές επαρκώς σαφείς και πλήρως κατανοητές από όλους τους ενδιαφερόμενους».

25. Στις 12-12-2012 δημοσιεύθηκε Πράξη Νομοθετικού Περιεχομένου (ΦΕΑ Α 240), η οποία κυρώθηκε με το Ν. 4111/2013 (ΦΕΚ Α 18) και η οποία στο άρθρο 4 προβλέπει: «.....Η διαδικασία ανάδειξης προμηθευτών-χορηγητών για προμήθειες α. τροφίμων, β. λοιπών αναλώσιμων ειδών παντοπωλείου καθώς και παρόχων 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

26. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Νάουσας αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών, με την έννοια της περίπτωσης (γ) της παραγράφου 2 του άρθρου 2 του Π.Δ. 60/2007 περί προσαρμογής της Ελληνικής Νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ «περί συντονισμού των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών». Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας σε συνδυασμό με το συνολικό προϋπολογισμό του διαγωνισμού (342.067,90 € πλέον Φ.Π.Α.), συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος, σύμφωνα με την προαναφερόμενη διάταξη

του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ, υποπερίπτωση δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, σε συνδυασμό με τη διάταξη του άρθρου 8 του π.δ. 60/2007.

27. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση, έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/EK περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007) (βλ. σχετικώς ΔΕΕ, απόφαση της 8^{ης} 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, ήτοι 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/EK να μην απολέσει την πρακτική αποτελεσματικότητά της, τα κράτη μέλη και οι αναθέτουσες αρχές τους δεν επιτρέπεται να προβλέπουν περιπτώσεις προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση που δεν προβλέπονται από την εν λόγω οδηγία ή να συνοδεύουν τις ρητώς προβλεπόμενες από την οδηγία αυτή περιπτώσεις με νέους όρους που έχουν ως αποτέλεσμα να καθιστούν ευκολότερη την προσφυγή στην εν λόγω διαδικασία (βλ. ΔΕΕ, αποφάσεις της 18^{ης} Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28^{ης} Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13^{ης} Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48). Εξάλλου, το βάρος αποδείξεως περί του ότι συντρέχουν όντως οι έκτακτες περιστάσεις που δικαιολογούν την απόκλιση το φέρει ο προτιθέμενος να κάνει χρήση των διατάξεων αυτών (βλ. υπό το πνεύμα αυτό ΔΕΕ, αποφάσεις της 10^{ης} Μαρτίου 1987, C-199/85, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1987, σ. 1039, σκέψη 14, της 18^{ης} Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28^{ης} Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, της 10^{ης} Απριλίου 2003, C-20/01 και C-28/01, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 2003, I-360, σκέψη 58, της 14^{ης} Σεπτεμβρίου 2004, C-385/02, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2004, σ. I-8121, σκέψη 19, της 14^{ης} Οκτωβρίου 2004, C-340/02, Επιτροπή κατά Γαλλίας, Συλλ. 2004, I-9845, σκέψη 38, και της 2^{ης} Ιουνίου 2005, C-394/02, Επιτροπή κατά Ελλάδας, Συλλ. 2005, I-4713, σκέψη 33).

28. Ως εκ τούτου, συνάγεται ότι οι αναθέτουσες αρχές υποχρεούνται να συνάπτουν τις συμβάσεις προμηθειών κατά κανόνα με τη διαδικασία ανοικτού ή κλειστού διαγωνισμού και μόνον κατ' εξαίρεση με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης. Οι περιπτώσεις της κατ' εξαίρεση δυνατότητας σύναψης των δημοσίων συμβάσεων προμηθειών με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού παρατίθενται στο άρθρο 25 του π.δ. 60/2007, ενώ τέτοια δυνατότητα αναγνωρίζεται και στο άρθρο 24 του ως άνω π.δ. με προηγούμενη δημοσίευση σχετικής προκήρυξης διαγωνισμού.

29. Εν προκειμένω η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., έχουσα το δικαίωμα υπαγωγής εκάστου υποβληθέντος αιτήματος στη σωστή διάταξη νόμου, κρίνει ότι αφενός μεν για όλα τα τμήματα, για τα οποία Δήμος Νάουσας υποβάλλει αίτημα παροχής σύμφωνης γνώμης για την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης (όπως ακριβώς αυτά αναφέρονται ανωτέρω υπό 14.i και 14.ii (πλην του τμήματος 'οπωρολαχανικά' για το «ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΟ ΒΕΡΜΙΟΝ Α.Ε. ΟΤΑ»), τυγχάνει εξέτασης η εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007 διότι για τα εν λόγω τμήματα δεν υπεβλήθη καμία προσφορά, αφετέρου δε για το τμήμα 'οπωρολαχανικά' για το «ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΟ ΒΕΡΜΙΟΝ Α.Ε. ΟΤΑ» τυγχάνει εξέτασης η εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 24 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007, δεδομένου ότι η μοναδική υποβληθείσα προσφορά για το τμήμα αυτό από την εταιρεία «ΑΝΑΣΤΑΣΙΟΣ Π. ΚΑΡΑΜΙΧΟΣ» απερρίφθη στο στάδιο ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής ως απαράδεκτη, διότι δεν κατέθεσε εγγυητική επιστολή συμμετοχής, αλλά υπεύθυνη δήλωση, στην οποία δήλωσε ότι πρέπει να συμψηφισθεί η οφειλή της εταιρείας προς αυτόν με την εγγυητική επιστολή που οφείλει να καταθέσει.

30. Με τη διάταξη του άρθρου 25 παρ.1 περ. α' του π.δ. 60/2007, παρέχεται η δυνατότητα στις αναθέτουσες αρχές να συνάπτουν συμβάσεις με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, με την προϋπόθεση: 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.

31. Ομοίως, με τη διάταξη του άρθρου 24 παρ.1 περ. α' του π.δ. 60/2007 προκύπτει ότι οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να προσφύγουν σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, αφού προηγηθεί δημοσίευση διακήρυξης διαγωνισμού, με την προϋπόθεση: 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 ουσιαστικά οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση.

32. Ειδικότερα δε, σχετικά με την υπό 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-Πράξη 215/2012-Ζ' Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

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

Από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, προκύπτουν τα κάτωθι:

α) Ως προς την προϋπόθεση προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας (προϋπόθεση κοινή και για τις δύο διατάξεις των άρθρων 25 παρ. 1^α και 24 παρ. 1^α)

Ο Δήμος Νάουσας προσέφυγε σε δημόσιο διεθνή ανοικτό μειοδοτικό διαγωνισμό για την προμήθεια τροφίμων, ποτών και αναψυκτικών συνολικού ποσού 342.067,90 € πλέον Φ.Π.Α. για ένα (1) ημερολογιακό έτος για τις ανάγκες των Νομικών του Προσώπων, «Κέντρο Κοινωνικής Προστασίας και Αλληλεγγύης» Δήμου Νάουσας και Εταιρεία Τουριστικής Ανάπτυξης Δήμου Νάουσας – Ανώνυμη Εταιρεία ΟΤΑ «ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΟ ΒΕΡΜΙΟΝ Α.Ε. Ο.Τ.Α». Τα προς προμήθεια τρόφιμα και για τα δύο Νομικά Πρόσωπα του Δήμου Νάουσας, όπως παρατίθενται αναλυτικά στο άρθρο 2 της διακήρυξης, αναφέρονται ανωτέρω (υπό 6Α και 6Β). Σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης (άρθρο 2), αναφορικά με τις κατηγορίες τροφίμων του Νομικού Προσώπου «Κέντρο Κοινωνικής Προστασίας και Αλληλεγγύης», *«κάθε διαγωνιζόμενος μπορεί να συμμετέχει στο διαγωνισμό υποβάλλοντας προσφορά είτε ανά Δημοτική Ενότητα είτε για όλες τις Δημοτικές Ενότητες, όπως ορίζονται ανωτέρω (υπό 6Α). Επίσης, κάθε διαγωνιζόμενος μπορεί να συμμετέχει στο διαγωνισμό υποβάλλοντας προσφορά μόνο για το σύνολο κάθε είδους τροφίμων είτε αυτό αναφέρεται σε Δημοτική Ενότητα είτε για όλες τις Δημοτικές Ενότητες»*. Επίσης, αναφορικά με τις κατηγορίες τροφίμων της Εταιρείας Τουριστικής Ανάπτυξης Δήμου Νάουσας-Ανώνυμη Εταιρεία ΟΤΑ «ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΟ ΒΕΡΜΙΟΝ Α.Ε. ΟΤΑ» προβλέπεται ότι, *«κάθε διαγωνιζόμενος μπορεί να συμμετέχει είτε για μία ή για περισσότερες ομάδες των προς προμήθεια ειδών, όπως αυτές αναλύονται ανωτέρω (υπό 6Β)»*.

Ωστόσο, διαπιστώνονται νομικές πλημμέλειες κατά τη σύνταξη της σχετικής διακήρυξης και συγκεκριμένα ως προς τους κατωτέρω όρους των τεχνικών προδιαγραφών των τροφίμων και ποτών των δύο Νομικών Προσώπων. Ειδικότερα:

Στην αριθμ. 86/2013 (ΑΔΑ: ΒΛΛΚΟΚΟΟ-ΚΘΠ) Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του «Κέντρου Κοινωνικής Προστασίας και Αλληλεγγύης» του Δήμου Νάουσας, με την οποία ορίζονται τα είδη και οι τεχνικές προδιαγραφές των τροφίμων για τις ανάγκες της λειτουργίας των Παιδικών Σταθμών του Δήμου Νάουσας, βάσει της αριθμ. 5/2013 τεχνικής μελέτης, η οποία αποτελεί αναπόσπαστο τμήμα της διακήρυξης, προβλέπεται ρητώς τα 'είδη παντοπωλείου' (το μέλι, τα αυγά, το αλεύρι, τα ζυμαρικά, τα δημητριακά, τα όσπρια, η πραλίνα φουντουκιού και το αραβοσιτέλαιο), ομοίως και το 'ελαιόλαδο' «να

παράγονται και να συσκευάζονται στην Ελλάδα» και τα 'είδη οπωρολαχανοπωλείου «να παράγονται στην Ελλάδα».

Επιπρόσθετα, στην αριθμ. 9/2013 Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της Εταιρείας Τουριστικής Ανάπτυξης Δήμου Νάουσας «ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΟ ΒΕΡΜΙΟΝ Α.Ε. Ο.Τ.Α.», με την οποία ορίζονται τα είδη και οι τεχνικές προδιαγραφές των τροφίμων και ποτών για τις ανάγκες της λειτουργίας του Ξενοδοχείου, προβλέπονται προϊόντα με το εμπορικό τους σήμα/ονομασία. Ειδικότερα 1) στα 'αναψυκτικά και νερά': (αναφέρονται ενδεικτικά «Coca Cola ή Pepsi Cola, Σπράιτ ή 7UP, Fanta ή Ήβη, γκαζόζα Νάουσα»), στα 'είδη καφεπωλείου': («καφές φίλτρου Douwe Egberts»), στα 'είδη παντοπωλείου': («βιτάμ, κρέμα Torreí, γιαούρτι στραγγιστό Real Fast, Γιώτης Κορν Φλάουερ, Γιώτης Κάστερ Πάουντερ, Γιώτης Μπέικιν Πάουντερ, μπισκότα Μιράντα Παπαδοπούλου, μπισκότα Πτι-Μπερ Παπαδοπούλου, φρυγανιές Elite, κρουασάν βουτύρου ΜΙΔΑ, σκουμπρί ΕΥΓΕ, αντσούγιες τιμή φιλέτο ΕΥΓΕ, τσίρος λαδιού τιμή ΕΥΓΕ, τόνος λακέρδα λαδιού τιμή ΕΥΓΕ, ταραμοσαλάτα ΕΥΓΕ, ρωσική ΕΥΓΕ, μελιτζανοσαλάτα ΕΥΓΕ, πάπρικα ΕΥΓΕ, μαγιονέζα ΕΥΓΕ»), στα 'ακοιλούχα ποτά οίνοι-ρετσίνες, μπίρες – οινοπνευματώδη': (αναφέρονται ενδεικτικά «Μύθος, Κάιζερ, Χάινεκεν, Μπάκλερ, Φιξ, Νάουσα Διαμαντάκου, Νάουσα Μελιτσάνη, ούζο Τσάνταλη, Dewars, Cutty Sark, J & B, Ballantines, Famous Grouse, Captain Morgan red,, Canadian Club, Absolut, Gordon's Space, Glennfidich κλπ.»).

Αναφορικά με το υποβληθέν αίτημα του Δήμου Νάουσας για προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγματεύσεως, επισημαίνεται ότι οι ανωτέρω όροι των τεχνικών προδιαγραφών περιέχονται σε επτά από τα συνολικά δεκαπέντε τμήματα του αιτήματος της αναθέτουσας αρχής. Ειδικότερα, οι προδιαγραφές των τροφίμων που προβλέπουν τα προϊόντα «να παράγονται και να συσκευάζονται στην Ελλάδα» περιέχονται σε δύο από τις τρεις κατηγορίες τροφίμων, ήτοι σε έξι από τα οκτώ αιτούμενα τμήματα του Νομικού Προσώπου «Κέντρο Κοινωνικής Προστασίας και Αλληλεγγύης», τα οποία είναι: 1) είδη παντοπωλείου των Π.Σ. της Δ.Ε. Νάουσας, 2) είδη παντοπωλείου των Π.Σ. της Δ.Ε. Ειρηνούπολης, 3) είδη παντοπωλείου των Π.Σ. της Δ.Ε. Ανθεμίων, 4) ελαιόλαδο των Π.Σ. της Δ.Ε. Νάουσας, 5) ελαιόλαδο των Π.Σ. της Δ.Ε. Ειρηνούπολης και 6) ελαιόλαδο των Π.Σ. της Δ.Ε. Ανθεμίων, καθώς και σε ένα από τα επτά αιτούμενα τμήματα/κατηγορίες τροφίμων της Εταιρείας Τουριστικής Ανάπτυξης Δήμου Νάουσας «ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΟ ΒΕΡΜΙΟΝ Α.Ε. Ο.Τ.Α.», ήτοι στα 'είδη παντοπωλείου' (αναφέρονται ενδεικτικά «βιτάμ, κρέμα Torreí, γιαούρτι στραγγιστό Real Fast, Γιώτης Κορν Φλάουερ, Γιώτης Κάστερ Πάουντερ, Γιώτης Μπέικιν Πάουντερ, μπισκότα Μιράντα Παπαδοπούλου, μπισκότα Πτι-Μπερ Παπαδοπούλου, φρυγανιές Elite, κρουασάν βουτύρου ΜΙΔΑ, σκουμπρί ΕΥΓΕ, αντσούγιες τιμή φιλέτο ΕΥΓΕ, τσίρος λαδιού τιμή ΕΥΓΕ, τόνος λακέρδα λαδιού τιμή ΕΥΓΕ, ταραμοσαλάτα ΕΥΓΕ, ρωσική ΕΥΓΕ, μελιτζανοσαλάτα ΕΥΓΕ, πάπρικα ΕΥΓΕ, μαγιονέζα ΕΥΓΕ»).

Οι τεχνικές προδιαγραφές είναι οι τεχνικές απαιτήσεις που καθορίζουν τα ελάχιστα αναγκαία χαρακτηριστικά του υπό προμήθεια υλικού, προκειμένου αυτό να προσδιορισθεί αντικειμενικά με τρόπο που να ανταποκρίνεται στη χρήση, για την οποία προορίζεται από τον φορέα. Επισυνάπτονται στη διακήρυξη και σύμβαση και πρέπει να είναι σαφώς διατυπωμένες και πλήρως κατανοητές από όλους τους ενδιαφερομένους προκειμένου να εξασφαλίζεται η μεγαλύτερη δυνατή ευρύτητα συμμετοχής στον διαγωνισμό και να μη δημιουργούνται αδικαιολόγητα εμπόδια στον ανταγωνισμό (ΣΤΕ ΕΑ 951/2010, 74/2010).

Έχει κριθεί νομολογιακά ότι «η αναθέτουσα αρχή είναι κατ' αρχήν ελεύθερη να διαμορφώνει κατά την κρίση της τους όρους της διακήρυξης ως προς τα υπό προμήθεια είδη, η δε θέσπιση με τη διακήρυξη όρων περί προτίμησης ορισμένων ειδών που η αναθέτουσα αρχή κρίνει καταλληλότερα για την καλύτερη εξυπηρέτηση των αναγκών της, δεν παραβιάζει τους κανόνες του ανταγωνισμού εκ μόνου του λόγου ότι δυσχεραίνει τη συμμετοχή σ' αυτόν των προμηθευτών των οποίων τα είδη δεν πληρούν τους όρους αυτούς» (ΣΤΕ ΑΣΦ 2/2011, 691/2009, ΣΤΕ 2004/2011).

Από τις διατάξεις των άρθρων 53 παρ. 2 και 8 του π.δ. 60/2007, 4 παρ. 2 του Ν. 2286/1995 και 4 παρ. 3 της αριθμ. 11389/93 ΥΑ (ΕΚΠΟΤΑ) προκύπτει ότι οι τεχνικές προδιαγραφές, εκτός εάν αυτό δικαιολογείται από το αντικείμενο της σύμβασης, δεν μπορούν να κάνουν μνεία συγκεκριμένης κατασκευής ή προέλευσης ή ιδιαίτερων μεθόδων κατασκευής ούτε να κάνουν αναφορά σε σήμα, δίπλωμα ευρεσιτεχνίας ή τύπο καθώς και σε συγκεκριμένη καταγωγή ή παραγωγή, που θα είχε ως αποτέλεσμα να

ευνοούνται ή να αποκλείονται ορισμένες επιχειρήσεις ή ορισμένα προϊόντα. Η εν λόγω μνεία ή παραπομπή επιτρέπεται, κατ' εξαίρεση, όταν δεν είναι δυνατόν να γίνεται αρκούτως ακριβής και κατανοητή περιγραφή του αντικειμένου της σύμβασης. Η μνεία ή η παραπομπή αυτή πρέπει να συνοδεύονται από τους όρους 'ή ισοδύναμο'».

Τα ανωτέρω έχουν κριθεί από την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. με τις αριθμ. 52/2014 και 57/2014 Αποφάσεις της. Επίσης, έχουν κριθεί νομολογιακά σε κοινοτικό επίπεδο (αποφάσεις ΔΕΚ της 28ης Οκτωβρίου 1999, C -328/96, Επιτροπή κατά Αυστρίας, σκέψη 69, ΔΕΚ της 24 Ιανουαρίου 1995, C -359/93, Επιτροπή κατά Βασιλείου Κάτω Χωρών, ΔΕΚ της 22 Σεπτεμβρίου 1988, C 45/87 Επιτροπή κατά Ιρλανδίας, ΔΕΚ της 3ης Δεκεμβρίου 2001, C -59/00) και σε εθνικό επίπεδο [Ελ. Συν. Τμ. IV Πράξη 178/03: "Από τις ανωτέρω διατάξεις προκύπτει ότι οι όροι της διακήρυξης προμήθειας υλικού (στους οποίους περιλαμβάνονται και οι αντίστοιχοι των συνημμένων στη διακήρυξη τεχνικών προδιαγραφών) πρέπει να είναι σαφείς, ορισμένοι και διατυπωμένοι κατά τέτοιο τρόπο, ώστε όχι μόνο τα προς προμήθεια υλικά να εκπληρώνουν το σκοπό για τον οποίο προορίζονται, αλλά και να εξασφαλίζεται η κατά το δυνατό ευρύτερη συμμετοχή των υποψηφίων προμηθευτών, η οποία αποτελεί και τον αντικειμενικό σκοπό του προκηρυσσόμενου μειοδοτικού διαγωνισμού και συμβάλλει στη διασφάλιση των συμφερόντων του Δημοσίου ή των νομικών προσώπων δημοσίου δικαίου. Επομένως, δεν επιτρέπεται η αναγραφή στη διακήρυξη ή στις τεχνικές προδιαγραφές όρων που προσδιορίζουν προϊόντα ορισμένης κατασκευής, παραγωγής και προελεύσεως ή η αναφορά τύπων ορισμένης προέλευσης ή παραγωγής, αφού αυτό έχει ως αποτέλεσμα να ευνοούνται ή αντίθετα να αποκλείονται ορισμένες επιχειρήσεις ή προϊόντα και να αποτρέπονται άμεσα ή έμμεσα οι υποψήφιοι προμηθευτές, οι οποίοι θα μπορούσαν να υποβάλουν προσφορές, αλλά θεώρησαν ότι τα υλικά ή προϊόντα που διαθέτουν δεν πληρούν ακριβώς τις ζητούμενες προδιαγραφές, πράγμα που οδηγεί σε νόθευση των αρχών περί ανταγωνισμού και στη μη επίτευξη του προμνησθέντος σκοπού του διαγωνισμού, που είναι η ευρύτερη συμμετοχή (πρβλ. και απόφαση Δ.Ε.Κ 24ης/1/1995, υπόθεση C-359/93), ιδίως μάλιστα στην περίπτωση που για την αξιολόγηση των προσφορών κριτήριο είναι μόνο η χαμηλότερη τιμή, οπότε λαμβάνεται υπόψη μεταξύ άλλων και ο ανταγωνισμός που αναπτύχθηκε (άρθρο 20 παρ. 2α περ. 2 του π.δ/τος 394/1996). Στις περιπτώσεις αυτές, καθίσταται νομικά πλημμελής η διαδικασία του διαγωνισμού, καθώς και η καταληκτική αυτής πράξη κατακύρωσης της προμήθειας του υλικού και η εν συνεχεία υπογραφή σύμβαση".

Κατόπιν των ανωτέρω συνάγεται ότι οι τεθέντες όροι στις τεχνικές προδιαγραφές, οι οποίοι προβλέπουν στα 'είδη παντοπωλείου', στο 'ελαιόλαδο' και στα 'είδη οπωρολαχανοπωλείου' του Ν.Π. «Κέντρο Κοινωνικής Προστασίας και Αλληλεγγύης» τα σχετικά προϊόντα «να παράγονται και να συσκευάζονται στην Ελλάδα», καθώς επίσης και στα 'είδη παντοπωλείου' του Ν.Π. «ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΟ ΒΕΡΜΙΟΝ Α.Ε. Ο.Τ.Α.» προβλέπουν προϊόντα με το εμπορικό τους σήμα/ονομασία (ενδεικτικά αναφέρονται για τα είδη παντοπωλείου «βιτάμ, κρέμα Torrei, γιαούρτι στραγγιστό Real Fast, Γιώτης Κορν Φλάουερ, Γιώτης Κάστερ Πάουντερ, Γιώτης Μπέικον Πάουντερ, μπισκότα Μιράντα Παπαδοπούλου, μπισκότα Πτι-Μπερ Παπαδοπούλου, φρυγανιές Elite, κρουασάν βουτύρου ΜΙΔΑ, σκουμπρί ΕΥΓΕ, αντσούγιες τιμή φιλέτο ΕΥΓΕ, τσίρος λαδιού τιμή ΕΥΓΕ, τόνος λακέρδα λαδιού τιμή ΕΥΓΕ, ταραμοσαλάτα ΕΥΓΕ, ρωσική ΕΥΓΕ, μελιτζανοσαλάτα ΕΥΓΕ, πάπρικα ΕΥΓΕ, μαγιονέζα ΕΥΓΕ») στο βαθμό που η σχετική πρόβλεψη δεν αιτιολογείται επαρκώς τόσο από τα στοιχεία του φακέλου όσο και από τις υποβληθείσες από την αναθέτουσα αρχή διευκρινίσεις, ούτε δύναται να συναχθεί ευχερώς από το αντικείμενο της σύμβασης, και η σχετική αναφορά των εμπορικών ονομασιών των προϊόντων δεν συνοδεύεται από τη μνεία «ή ισοδύναμο», είναι μη νόμιμοι, καθόσον παραβιάζουν τις διατάξεις των άρθρων 53 παρ. 2 και 8 του π.δ. 60/2007, 4 παρ. 2 του Ν. 2286/1995 και 4 παρ. 3 της αριθμ. 11389/93 Υ.Α. (ΕΚΠΟΤΑ) και αντίκεινται στις αρχές της απαγόρευσης των διακρίσεων και της αναλογικότητας, πλημμέλειες οι οποίες συνιστούν παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας του διαγωνισμού, η οποία πλήττει τις αρχές του ανταγωνισμού, της πρόσβασης στις διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων και της διαφάνειας και καθιστούν μη νόμιμη τη διενέργειά του.

Ως εκ τούτου, ως προς τα ανωτέρω τμήματα του Ν.Π. «Κέντρο Κοινωνικής Προστασίας και Αλληλεγγύης»:

- 1) είδη παντοπωλείου των Π.Σ. της Δ.Ε. Νάουσας,
- 2) είδη παντοπωλείου των Π.Σ. της Δ.Ε. Ειρηνούπολης,
- 3) είδη παντοπωλείου των Π.Σ. της Δ.Ε. Ανθεμίων,
- 4) ελαιόλαδο των Π.Σ. της Δ.Ε. Νάουσας,
- 5) ελαιόλαδο

των Π.Σ. της Δ.Ε. Ειρηνούπολης και 6) ελαιόλαδο των Π.Σ. της Δ.Ε. Ανθεμίων και ως προς το τμήμα του Ν.Π. «ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΟ ΒΕΡΜΙΟΝ Α.Ε. ΟΤΑ» 7) 'είδη παντοπωλείου' δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρου 25 παρ. 1^α, λόγω της μη νομίμως διεξαχθείσας προηγηθείσας διαδικασίας, επομένως για τα τμήματα αυτά παρέλκει η εξέταση των λοιπών προϋποθέσεων εφαρμογής των άρθρων 25 παρ. 1^α και 24 παρ. 1^α.

Αντίθετα, συντρέχουν οι προϋποθέσεις εξέτασης εφαρμογής του ίδιου άρθρου για τα λοιπά τμήματα για το Ν.Π. «Κέντρο Κοινωνικής Προστασίας και Αλληλεγγύης»: 1) 'είδη άρτου και ζαχαροπλαστικής' των Π.Σ. της Δ.Ε. Ειρηνούπολης, 2) 'είδη άρτου και ζαχαροπλαστικής' των Π.Σ. της Δ.Ε. Ανθεμίων και για το Ν.Π. «ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΟ ΒΕΡΜΙΟΝ Α.Ε. ΟΤΑ»: 3) 'άρτος-αρτοσκευάσματα', 4) 'κοτόπουλα', 5) 'είδη ιχθυοπωλείου νωπά και κατεψυγμένα', 6) 'ξηροί καρποί' και 7) 'ελαιόλαδο'.

β1) Ως προς την προϋπόθεση της μη υποβολής προσφοράς ή την μη ύπαρξη υποψηφίου (προϋπόθεση που απαιτείται για την εφαρμογή της διάταξης της περ. α' της παρ. 1 του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007 - εν προκειμένω για την προμήθεια όλων των τροφίμων και των δύο Ν.Π. πλην των 'οπωρολαχανικών' του Ν.Π. «ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΟ ΒΕΡΜΙΟΝ Α.Ε. Ο.Τ.Α.»).

Σύμφωνα με το αριθμ. 42.238/16-12-2013 πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμού, κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού (16-12-2013) και το άνοιγμα του φακέλου δικαιολογητικών συμμετοχής, διαπιστώθηκε ότι για το Ν.Π. «Κέντρο Κοινωνικής Προστασίας και Αλληλεγγύης» για τα κάτωθι τμήματα: 1) τα 'είδη άρτου και ζαχαροπλαστικής' των Π.Σ. της Δ.Ε. Ειρηνούπολης, 2) τα 'είδη άρτου και ζαχαροπλαστικής' των Π.Σ. της Δ.Ε. Ανθεμίων, καθώς επίσης για το Ν.Π. «ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΟ ΒΕΡΜΙΟΝ Α.Ε. ΟΤΑ» για τα είδη: 3) 'άρτος-αρτοσκευάσματα', 4) 'κοτόπουλα', 5) 'είδη ιχθυοπωλείου νωπά και κατεψυγμένα', 6) 'ξηροί καρποί', και 7) 'ελαιόλαδο' δεν υπεβλήθησαν προσφορές, κι επομένως ως προς αυτά συντρέχει η εν λόγω προϋπόθεση για την εφαρμογή της διάταξης της περ. α' της παρ. 1 του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007.

β2) Ως προς την υποβολή απαράδεκτης ή μη κανονικής προσφοράς (προϋπόθεση που απαιτείται για την εφαρμογή της διάταξης της περ. α' της παρ. 1 του άρθρου 24 του π.δ. 60/2007 - εν προκειμένω για την προμήθεια 'οπωρολαχανικών' του Ν.Π. «ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΟ ΒΕΡΜΙΟΝ Α.Ε. Ο.Τ.Α.»).

Σύμφωνα με το αριθμ. 42.238/16-12-2013 πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας Διαγωνισμού, κατά την ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού (16-12-2013) και το άνοιγμα του φακέλου δικαιολογητικών συμμετοχής, απερρίφθη η προσφορά της εταιρείας «ΑΝΑΣΤΑΣΙΟΣ Π. ΚΑΡΑΜΙΧΟΣ» για το τμήμα 'οπωρολαχανικά' του Ν.Π. «ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΟ ΒΕΡΜΙΟΝ Α.Ε. ΟΤΑ», διότι δεν κατέθεσε εγγυητική επιστολή συμμετοχής, αλλά υπεύθυνη δήλωση, στην οποία δήλωσε ότι πρέπει να συμψηφισθεί η οφειλή της εταιρείας προς αυτόν με την εγγυητική επιστολή που οφείλει να καταθέσει.

Κατά συνέπεια, στην εξεταζόμενη περίπτωση πρόκειται ουσιαστικά για «απαράδεκτη» προσφορά, ήτοι για προσφορά που δεν πληρούσε τιθεμένη εκ της διακήρυξης προϋπόθεση, καθώς, σύμφωνα με τα προεκτεθέντα, απερρίφθη η προσφορά της εταιρείας «ΑΝΑΣΤΑΣΙΟΣ Π. ΚΑΡΑΜΙΧΟΣ» για το τμήμα 'οπωρολαχανικά' του Ν.Π. «ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΟ ΒΕΡΜΙΟΝ Α.Ε. ΟΤΑ», διότι δεν κατέθεσε εγγυητική επιστολή συμμετοχής, αλλά υπεύθυνη δήλωση, στην οποία δήλωσε ότι πρέπει να συμψηφισθεί η οφειλή της εταιρείας προς αυτόν με την εγγυητική επιστολή που οφείλει να καταθέσει.

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 τμήμα 'οπωρολαχανικών' του Ν.Π. «ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΟ ΒΕΡΜΙΟΝ Α.Ε. ΟΤΑ».

γ) Ως προς την προϋπόθεση της μη ουσιώδους τροποποίησης των όρων της αρχικής σύμβασης

Στο υπό εξέταση υποβληθέν αίτημα του Δήμου Νάουσας, αλλά και στη συνημμένη αριθμ. 496/2013 Απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου ορίζεται σαφώς ότι «δεν θα τροποποιηθούν ουσιωδώς οι αρχικοί όροι και οι προδιαγραφές της υπ' αριθμ. 38069/8-11-2013 διακήρυξης». Επισημαίνεται ότι η εν λόγω απαίτηση αποτελεί βασική προϋπόθεση για την εφαρμογή των ερμηνευόμενων εν προκειμένω διατάξεων τόσο του άρθρου 24 παρ. 1 περ. α όσο και του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α, την οποία η αναθέτουσα αρχή οφείλει να τηρήσει απαρέγκλιτα κατά τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης.

Συνεπεία των ανωτέρω συνάγεται ότι για τα τμήματα, αφενός μεν για το Ν.Π. «Κέντρο Κοινωνικής Προστασίας και Αλληλεγγύης»: 1) 'είδη άρτου και ζαχαροπλαστικής' των Π.Σ. της Δ.Ε. Ειρηνούπολης, 2) 'είδη άρτου και ζαχαροπλαστικής' των Π.Σ. της Δ.Ε. Ανθεμίων αφετέρου δε για το Ν.Π. «ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΟ ΒΕΡΜΙΟΝ Α.Ε. ΟΤΑ»: 3) 'άρτος-αρτοσκευάσματα', 4) 'κοτόπουλα', 5) 'είδη ιχθυοπωλείου νωπά και κατεψυγμένα', 6) 'ξηροί καρποί' και 7) 'ελαιόλαδο' συντρέχουν οι προϋποθέσεις προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α (λόγω μη υποβολής προσφορών), ενώ για το τμήμα 'οπωρολαχανικά' του Ν.Π. «ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΟΝ ΒΕΡΜΙΟΝ Α.Ε. ΟΤΑ» συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής της προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης με δημοσίευση προκήρυξης, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 24 παρ. 1 περ. α (λόγω υποβολής απαράδεκτης προσφοράς). Και στις δύο, ωστόσο περιπτώσεις, προκειμένου να είναι σύννομη η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, η αναθέτουσα αρχή οφείλει να τηρήσει απαρέγκλιτα, κατά τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, τον όρο της μη ουσιώδους τροποποίησης των όρων της διακήρυξης.

Αντιθέτως, δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής της προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, αφενός μεν για το Ν.Π. «Κέντρο Κοινωνικής Προστασίας και Αλληλεγγύης» για τα τμήματα: 1) είδη παντοπωλείου των Π.Σ. της Δ.Ε. Νάουσας, 2) είδη παντοπωλείου των Π.Σ. της Δ.Ε. Ειρηνούπολης, 3) είδη παντοπωλείου των Π.Σ. της Δ.Ε. Ανθεμίων, 4) ελαιόλαδο των Π.Σ. της Δ.Ε. Νάουσας, 5) ελαιόλαδο των Π.Σ. της Δ.Ε. Ειρηνούπολης και 6) ελαιόλαδο των Π.Σ. της Δ.Ε. Ανθεμίων αφετέρου δε για το Ν.Π. «ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΟΝ ΒΕΡΜΙΟΝ Α.Ε. ΟΤΑ» για το τμήμα 7) 'είδη παντοπωλείου' για τους λόγους που αναφέρονται ανωτέρω (υπό 33α).

Ως προς τα ανωτέρω τμήματα, από τη μελέτη του φακέλου της υπόθεσης δεν προέκυψαν άλλα στοιχεία που να αποδεικνύουν και να αιτιολογούν ειδικά και με επαρκή τεκμηρίωση τη συνδρομή περιστάσεων που επιτρέπουν την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις λουπές διατάξεις του άρθρου 25 ή του άρθρου 24 του π.δ. 60/2007.

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:

α) Την παροχή σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ υποπερ. (δδ) του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση **σύμφωνα με το άρθρο 25 παρ. 1 περ. α' χωρίς δημοσίευση προκήρυξης** για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας τροφίμων για τα κάτωθι τμήματα: (i) για το Ν.Π. «Κέντρο Κοινωνικής Προστασίας και Αλληλεγγύης»: 1) 'είδη άρτου και ζαχαροπλαστικής' των Π.Σ. της Δ.Ε. Ειρηνούπολης, 2) 'είδη άρτου και ζαχαροπλαστικής' των Π.Σ. της Δ.Ε. Ανθεμίων και (ii) για το Ν.Π. «ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΟ ΒΕΡΜΙΟΝ Α.Ε. ΟΤΑ»: 3) 'άρτος-αρτοσκευάσματα', 4) 'κοτόπουλα', 5) 'είδη ιχθυοπωλείου νωπά και κατεψυγμένα', 6) 'ξηροί καρποί' και 7) 'ελαιόλαδο', προϋπολογισθείσας δαπάνης 36.564,30 € πλέον ΦΠΑ και **σύμφωνα με το άρθρο 24 παρ. 1 περ. α' του π.δ. 60/2007 με δημοσίευση προκήρυξης** για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας 'οπωρολαχανικών' για το Ν.Π. «ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΟ ΒΕΡΜΙΟΝ Α.Ε. ΟΤΑ» προϋπολογισθείσας δαπάνης 25.000,00 € πλέον ΦΠΑ, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσόμενων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Επισημαίνεται ότι και στις δύο ως άνω περιπτώσεις δεν θα πρέπει να τροποποιούνται ουσιωδώς οι όροι της αρχικής σύμβασης, ήτοι της αριθμ. 38069/08-11-2013 διακήρυξης τόσο ως προς τον προϋπολογισμό και τη διάρκεια των συμβάσεων όσο και ως προς τους υπόλοιπους όρους των τεχνικών προδιαγραφών.

β) Τη μη παροχή σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ υποπερ. (δδ) του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας τροφίμων για τα κάτωθι τμήματα: για (i) το Ν.Π. «Κέντρο Κοινωνικής Προστασίας και Αλληλεγγύης» για τα τμήματα: 1) είδη παντοπωλείου των Π.Σ. της Δ.Ε. Νάουσας, 2) είδη παντοπωλείου των Π.Σ. της Δ.Ε. Ειρηνούπολης, 3) είδη παντοπωλείου των Π.Σ. της Δ.Ε. Ανθεμίων, 4) ελαιόλαδο των Π.Σ. της Δ.Ε. Νάουσας, 5) ελαιόλαδο των Π.Σ. της Δ.Ε. Ειρηνούπολης και 6) ελαιόλαδο των Π.Σ. της Δ.Ε. Ανθεμίων και (ii) για το Ν.Π. «ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΟΝ ΒΕΡΜΙΟΝ Α.Ε. ΟΤΑ» για το τμήμα 7) 'είδη παντοπωλείου', προϋπολογισθείσας δαπάνης 114.614,47 € πλέον ΦΠΑ, λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 6 Μαρτίου 2014

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Η Αντιπρόεδρος

Χριστίνα Μπουσουλέγκα