



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΓΝΩΜΗ

Δ 130/2018

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 11^η Δεκεμβρίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαοκτώ (2018) ημέρα Τρίτη και ώρα 9:30 μ.μ. και επί της οδού Κεφαλληνίας 45 & Κόμμα Τράκα, στους Αμπελόκηπους, 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:

- 1. Πρόεδρος:** Καταπόδης Γεώργιος
- 2. Αντιπρόεδρος:** Μπουσουλέγκα Χριστίνα
- 3. Μέλη:** Βαρδακαστάνης Κωνσταντίνος
Σταθακόπουλος Δημήτριος
Στυλιανίδου Μαρία
Χριστοβασίλη Ερωφίλη

Τα λοιπά τακτικά και αναπληρωματικά μέλη, καίτοι προσκληθέντα, δεν προσήλθαν.

Γραμματέας: Αντωνοπούλου Μαρία, Π.Ε. Διοικητικού - Οικονομικού

Εισηγήτρια: Θεοδωρακοπούλου Αναστασία, Οικονομολόγος, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά την διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν η εισηγήτρια Θεοδωρακοπούλου Αναστασία, καθώς και η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Νομικών Υπηρεσιών Μίνα Καλογρίδου, οι οποίες αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης κατά τις διατάξεις του άρθρου 32, παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση παροχής υπηρεσιών παρασκευής - συσκευασίας και διανομής ζεστών γευμάτων σε

μαθητές πρωτοβάθμιας εκπαίδευσης, προϋπολογισμού 362.299,50€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

Με το υπ' αρ. πρωτ. 628/Ζ2/13-11-2018 αίτημα του Οργανισμού Προνοιακών Επιδομάτων & Κοινωνικής Αλληλεγγύης προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή) που παρελήφθη στις 14-11-2018 (αρ. πρωτ. εισερχ. 5962), όπως αυτό συμπληρώθηκε με το από 27-11-2018 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου (αρ. πρωτ. εισερχ. 6184/27-11-2018) και τα συνημμένα σε αυτά έγγραφα, ο Ο.Π.Ε.Κ.Α. αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' (δδ) ν.4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών παρασκευής - συσκευασίας και διανομής ζεστών γευμάτων σε μαθητές πρωτοβάθμιας εκπαίδευσης κατά τη σχολική χρονιά 2018-2019, προϋπολογισμού 362.299,50€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., κατά τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, κατόπιν διενεργηθέντος ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων του αρθ. 5 του ν. 4412/2016, στα πλαίσια του οποίου για ένα (1) εκ των εξήντα ένα (61) τμημάτων (Τμήμα 46 – Δήμος Κεφαλλονιάς) δεν υπεβλήθησαν προσφορές.

I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

1. Από το φάκελο της υπόθεσης και τα περιεχόμενα σε αυτόν στοιχεία και σχετικά έγγραφα προκύπτουν τα ακόλουθα:

1. Σύμφωνα με την αριθ. 1547/3/23-3-2018 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Οργανισμού Προνοιακών Επιδομάτων & Κοινωνικής Αλληλεγγύης, εγκρίθηκε η σύναψη έγγραφης συμφωνίας μεταξύ του Ο.Π.Ε.Κ.Α. και του Υπουργείου Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης ως προς την από κοινού υλοποίηση των διαδικασιών σύναψης σύμβασης με αντικείμενο την «*Παροχή υπηρεσιών παρασκευής – συσκευασίας και διανομής ζεστών γευμάτων, σε μαθητές Πρωτοβάθμιας εκπαίδευσης, κατά τη σχολική χρονιά 2018-2019*», κατά τις διατάξεις του άρθρου 42 του ν.4412/2016, σύμφωνα με το με αριθ. πρωτ. Δ14/οικ.16138/350/15-3-2018 έγγραφο του Γεν. Γραμματέα Κοινωνικής Αλληλεγγύης, στα πλαίσια της οποίας συμφωνήθηκε να διενεργηθεί η διαγωνιστική διαδικασία από τον Ο.Π.Ε.Κ.Α., ενώ το Υπουργείο Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης να διατηρήσει την ευθύνη διαχείρισης του Προγράμματος «*Σχολικά Γεύματα*».

2. Σε εκτέλεση των ανωτέρω, με την με αριθ. 1547/4/23-3-2018 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Ο.Π.Ε.Κ.Α. εγκρίθηκε η διενέργεια ανοιχτού διαγωνισμού με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, αποκλειστικά βάσει της τιμής, με αντικείμενο την «*παροχή υπηρεσιών παρασκευής - συσκευασίας και διανομής ζεστών γευμάτων (Σχολικά Γεύματα), σε μαθητές Πρωτοβάθμιας εκπαίδευσης, κατά τη σχολική χρονιά 2018-2019*», συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης σαράντα εκατομμυρίων (40.000.000) ευρώ, συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α., με συντετημημένη προθεσμία παραλαβής προσφορών, ήτοι δεκαπέντε (15) ημερών από την ημερομηνία αποστολής της προκήρυξης στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης.

3. Ακολούθως, με την με αριθμ. Δ14/οικ.21446/488/18 (ΦΕΚ 1299 Β/12-4-2018) απόφασή της με θέμα: “Ανάθεση της διαχείρισης του προγράμματος με τίτλο «Παροχή Υπηρεσιών παρασκευής συσκευασίας και διανομής ζεστών γευμάτων (Σχολικά Γεύματα) σε μαθητές πρωτοβάθμιας εκπαίδευσης» στον Οργανισμό Προνοιακών Επιδομάτων και Κοινωνικής Αλληλεγγύης (ΟΠΕΚΑ)”, η Αναπληρώτρια Υπουργός Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης & Κοινωνικής Αλληλεγγύης, έχοντας υπόψη “την ανάγκη επιτάχυνσης της υλοποίησης του έργου με τίτλο «Παροχή Υπηρεσιών παρασκευής-συσκευασίας και διανομής ζεστών γευμάτων (Σχολικά Γεύματα) σε μαθητές πρωτοβάθμιας εκπαίδευσης» και την αποτελεσματικότερη εφαρμογή του για το σχολικό έτος 2018 -2019 κι εφεξής”, απεφάνθη ως εξής:

“[...] Άρθρο 1

Το Υπουργείο Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης αναθέτει την υλοποίηση, εκτέλεση και διαχείριση του προγράμματος με τίτλο «Παροχή Υπηρεσιών παρασκευής- συσκευασίας και διανομής ζεστών γευμάτων (Σχολικά Γεύματα) σε μαθητές πρωτοβάθμιας εκπαίδευσης» στον Οργανισμό Προνοιακών Επιδομάτων και Κοινωνικής Αλληλεγγύης (ΟΠΕΚΑ), ως Φορέα υλοποίησης, εκτέλεσης και διαχείρισης (εφεξής Φορέας).

Άρθρο 2

Ο ΟΠΕΚΑ, ως Φορέας του προγράμματος:

α) μεριμνά για την εξασφάλιση των αναγκών πιστώσεων του τακτικού προϋπολογισμού για τις ανάγκες χρηματοδότησης του προγράμματος,

β) αναλαμβάνει την υλοποίηση όλων των σταδίων σχεδιασμού, προκήρυξης και διενέργειας διαγωνισμών επιλογής αναδόχων για τα σχολεία των συμμετεχόντων δήμων, σύμφωνα με τους όρους και διαδικασίες που προβλέπονται στην εθνική και ενωσιακή νομοθεσία περί Προμηθειών Δημοσίου, [...]

Άρθρο 3

Ο ΟΠΕΚΑ ενεργεί ως εντολοδόχος του Υπουργείου Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Κοινωνικής Αλληλεγγύης [...].”

4. Στη συνέχεια, με την με αριθ. 1549/5/20-4-2018 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Ο.Π.Ε.Κ.Α. εγκρίθηκε εκ νέου η διενέργεια δημόσιου ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού, άνω των ορίων, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της τιμής, με αντικείμενο την «παροχή υπηρεσιών παρασκευής — συσκευασίας και διανομής ζεστών γευμάτων (Σχολικά Γεύματα),σε μαθητές Πρωτοβάθμιας εκπαίδευσης, κατά τη σχολική χρονιά 2018-2019», συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης τριάντα εννέα εκατομμυρίων εξακοσίων εβδομήντα τριών χιλιάδων εξακοσίων σαράντα τριών ευρώ και εβδομήντα έξι λεπτών (39.673.643,76€) συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, με συντετμημένες προθεσμίες παραλαβής των προσφορών, ήτοι δεκαπέντε (15) ημερών από την ημερομηνία αποστολής της προκήρυξης στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης.

5. Με την με αρ. πρωτ. 180/Ζ2/27-04-2018 διακήρυξη (αρ. 1/2018 με ΑΔΑΜ: 18PROC003026858 2018-05-02) προκηρύχθηκε ανοικτός διαγωνισμός άνω των ορίων, προϋπολογισμού

31.994.874,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., μέσω της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής ανά τμήμα, για την ανάδειξη αναδόχου για την παροχή υπηρεσιών παρασκευής-συσσκευασίας και διανομής ζεστών γευμάτων σε μαθητές πρωτοβάθμιας εκπαίδευσης κατά τη σχολική χρονιά 2018-2019, με διάρκεια σύμβασης ενενήντα τέσσερις (94) σχολικές ημέρες, σε εξήντα ένα (61) τμήματα.

Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίσθηκε η 15^η Μαΐου 2018 και ως ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών η 21^η Μαΐου 2018.

5.1. Σύμφωνα με το άρθρο **“1.3 Συνοπτική Περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης”** της με αριθ. 180/Ζ2/27-04-2018 διακήρυξης ορίζονται τα εξής:

“[...] Η Σύμβαση υποδιαιρείται σε εξήντα ένα (61) συνολικά Τμήματα (Δήμοι), όπως αυτά αναλυτικά παρουσιάζονται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ 1 της παρούσας Διακήρυξης. [...].

Προσφορές υποβάλλονται για κάθε Τμήμα χωριστά από τον οικονομικό φορέα. Ο οικονομικός φορέας μπορεί να υποβάλει προσφορά για ένα Τμήμα, για περισσότερα ή για όλα τα Τμήματα. Η κατακύρωση θα πραγματοποιηθεί ανά Τμήμα. [...].”

Ακολουθως, στο **“ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ 1 - Αναλυτική Περιγραφή Φυσικού και Οικονομικού Αντικείμενου της Σύμβασης”, “1.1 ΠΙΝΑΚΕΣ ΚΑΤΑΝΟΜΗΣ ΤΜΗΜΑΤΩΝ”** αναφέρονται τα κάτωθι:

	ΤΜΗΜΑ	ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΚΗ ΕΝΟΤΗΤΑ	ΔΗΜΟΣ	ΑΡΙΘΜΟΣ ΓΕΥΜΑΤΩΝ (ημερησίως)	ΠΡΟΫΠΟΛΟΓΙΣΘΕΙΣΑ ΑΞΙΑ ΤΜΗΜΑΤΟΣ (σε € χωρίς ΦΠΑ για χρονικό διάστημα 94 ημερών) (Προϋπολογισθείσα δαπάνη ανά γεύμα προ ΦΠΑ ευρώ 2,25)
ΟΜΑΔΑ 1	1	ΕΒΡΟΥ	Διδυμοτείχου	924	195.426,00
	2	ΚΑΒΑΛΑΣ	Καβάλας	1.512	319.788,00
	3	ΞΑΝΘΗΣ	Αβδήρων	1.115	235.822,50
	4	ΞΑΝΘΗΣ	Ξάνθης	2.561	541.651,50
	5	ΡΟΔΟΠΗΣ	Κομοτηνής	1.610	340.515,00
ΟΜΑΔΑ 2	6	ΒΟΡΕΙΟΥ ΤΟΜΕΑ ΑΘΗΝΩΝ	Νέας Ιωνίας*	3.513	742.999,50
	*Περιλαμβάνονται επιπρόσθετα τρεις (3) σχολικές μονάδες στο Δήμο Χαλανδρίου				
	7	ΚΕΝΤΡΙΚΟΥ ΤΟΜΕΑ ΑΘΗΝΩΝ	Ν. Φιλαδέλφειας – Ν. Χαλκηδόνας	1.870	395.505,00
	8	ΔΥΤΙΚΟΥ ΤΟΜΕΑ ΑΘΗΝΩΝ	Αγίας Βαρβάρας	1.306	276.219,00
	9	ΔΥΤΙΚΟΥ ΤΟΜΕΑ ΑΘΗΝΩΝ	Αγίων Αναργύρων - Καματερού	2.472	522.828,00

	10	ΔΥΤΙΚΟΥ ΤΟΜΕΑ ΑΘΗΝΩΝ	Αιγάλεω	1.478	312.597,00
	11	ΔΥΤΙΚΟΥ ΤΟΜΕΑ ΑΘΗΝΩΝ	Περιστέρι	1.512	319.788,00
	12	ΔΥΤΙΚΗΣ ΑΤΤΙΚΗΣ	Ασπροπύργου	2.596	549.054,00
	13	ΔΥΤΙΚΗΣ ΑΤΤΙΚΗΣ	Ελευσίνας	2.262	478.413,00
	14	ΔΥΤΙΚΗΣ ΑΤΤΙΚΗΣ	Μεγαρέων	2.392	505.908,00
	15	ΔΥΤΙΚΗΣ ΑΤΤΙΚΗΣ	Φυλής	4.058	858.267,00
	16	ΔΥΤΙΚΗΣ ΑΤΤΙΚΗΣ	Μάνδρας	1.120	236.880,00
	17	ΑΝΑΤΟΛΙΚΗΣ ΑΤΤΙΚΗΣ	Αχαρνών	2.354	497.871,00
ΟΜΑΔΑ 3	18	ΦΘΙΩΤΙΔΑΣ	Λαμιέων	1.936	409.464,00
	19	ΝΟΤΙΟΥ ΤΟΜΕΑ ΑΘΗΝΩΝ	Καλλιθέας	2.168	458.532,00
	20	ΝΗΣΩΝ ΑΤΤΙΚΗΣ	Σαλαμίνας	2.051	433.786,50
	21	ΠΕΙΡΑΙΑ	Κερατσινίου - Δραπετσώνας	2.997	633.865,50
	22	ΠΕΙΡΑΙΑ	Νίκαιας - Αγίου Ιωάννη Ρέντη	2.993	633.019,50
	23	ΠΕΙΡΑΙΑ	Κορυδαλλού	1.000	211.500,00
	24	ΠΕΙΡΑΙΑ	Περάματος	1.448	306.252,00
	25	ΠΕΙΡΑΙΑ	Πειραιά	3.627	767.110,50
ΟΜΑΔΑ 4	26	ΚΕΝΤΡΙΚΟΥ ΤΟΜΕΑ ΑΘΗΝΩΝ	Αθηναίων 1°, 5°, 6°, 7° ΔΗΜ. ΔΙΑΜΕΡΙΣΜΑ	8.942	1.891.233,00
	27	ΚΕΝΤΡΙΚΟΥ ΤΟΜΕΑ ΑΘΗΝΩΝ	Αθηναίων 2°, 3°, 4° ΔΗΜ. ΔΙΑΜΕΡΙΣΜΑ	7.897	1.670.215,50
ΟΜΑΔΑ 5	28	ΑΙΤΩΛΟΑΚΑΡΝΑΝΙΑΣ	Αγρινίου	2.995	633.442,50
	29	ΑΙΤΩΛΟΑΚΑΡΝΑΝΙΑΣ	Ιεράς Πόλης Μεσολογγίου	2.167	458.320,50
	30	ΑΙΤΩΛΟΑΚΑΡΝΑΝΙΑΣ	Ναυπακτίας	801	169.411,50
ΟΜΑΔΑ 6	31	ΑΧΑΪΑΣ	Αιγιαλείας	1.333	281.929,50
	32	ΑΧΑΪΑΣ	Πατρέων	3.430	725.445,00
	33	ΗΛΕΙΑΣ	Ήλιδας	1.873	396.139,50
	34	ΗΛΕΙΑΣ	Πύργου	1.912	404.388,00
	35	ΑΡΚΑΔΙΑΣ	Τρίπολης	1.519	321.268,50
	36	ΚΟΡΙΝΘΙΑΣ	Κορινθίων	1.853	391.909,50
	37	ΜΕΣΣΗΝΙΑΣ	Καλαμάτας	2.002	423.423,00

ΟΜΑΔΑ 7	38	ΚΑΣΤΟΡΙΑΣ	Καστοριάς	1.667	352.570,50
	39	ΑΡΤΑΣ	Αρταίων	1.499	317.038,50
	40	ΘΕΣΠΡΩΤΙΑΣ	Ηγουμενίτσας	866	183.159,00
	41	ΙΩΑΝΝΙΝΩΝ	Ιωαννιτών	2.675	565.762,50
ΟΜΑΔΑ 8	42	ΚΑΡΔΙΤΣΑΣ	Καρδίτσας	1.994	421.731,00
	43	ΚΑΡΔΙΤΣΑΣ	Σοφάδων	1.042	220.383,00
	44	ΜΑΓΝΗΣΙΑΣ	Βόλου	3.325	703.237,50
	45	ΤΡΙΚΑΛΩΝ	Τρικκαίων	1.223	258.664,50
ΟΜΑΔΑ 9	46	ΚΕΦΑΛΛΗΝΙΑΣ	Κεφαλλονιάς	1.713	362.299,50
ΟΜΑΔΑ 10	47	ΗΜΑΘΙΑΣ	Βέροιας	2.000	423.000,00
	48	ΠΙΕΡΙΑΣ	Κατερίνης	2.911	615.676,50
	49	ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ	Λαγκαδά	2.401	507.811,50
	50	ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ	Νεάπολης-Συκεών	4.700	994.050,00
	51	ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ	Χαλκηδόνας	1.909	403.753,50
	52	ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ	Ωραιοκάστρου	1.239	262.048,50
	53	ΣΕΡΡΩΝ	Σερρών	769	162.643,50
ΟΜΑΔΑ 11	54	ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ	Βόλβης	829	175.333,50
	55	ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ	Δέλτα	3.352	708.948,00
	56	ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ	Θερμαϊκού	1.191	251.896,50
	57	ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ	Θεσσαλονίκης	4.000	846.000,00
ΟΜΑΔΑ 12	58	ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ	Αμπελοκήπων - Μενεμένης	2.770	585.855,00
	59	ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ	Παύλου Μελά	6.874	1.453.851,00

ΟΜΑΔΑ 13	60	ΘΕΣΣΑΛΟΝΙΚΗΣ	Κορδελιού - Ευόσμου	7.724	1.633.626,00
ΟΜΑΔΑ	61	ΗΡΑΚΛΕΙΟΥ	Ηρακλείου Κρήτης	3.004	635.346,00
ΣΥΝΟΛΑ				151.276	31.994.874,00

5.2. Επίσης, στο άρθρο **“1.5 Προθεσμία παραλαβής προσφορών και διενέργεια διαγωνισμού”** ορίζονται τα εξής:

“[...] Γίνεται χρήση συντετμημένων προθεσμιών, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ.3 του άρθρου 27 του ν.4412/16, βάσει της αριθ. 1549/5/20-4-2018 απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου της Αναθέτουσας Αρχής, λόγω της σπουδαιότητας της Σύμβασης που υπακούει σε σημαντικό εθνικό σχεδιασμό, με στόχο η έναρξη διανομής των γευμάτων στις σχολικές μονάδες να συμπέσει με την έναρξη της σχολικής χρονιάς 2018-2019”.

5.3. Περαιτέρω, στο άρθρο **“2.2 Δικαίωμα Συμμετοχής - Κριτήρια Ποιοτικής Επιλογής”, “Κριτήρια Επιλογής”** της εν θέματι διακήρυξης προβλέπονται τα κάτωθι:

“[...] 2.2.5 Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια

Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, ο προσφέρων οικονομικός φορέας απαιτείται να διαθέτει:

α) γενικό ετήσιο κύκλο εργασιών των τριών (3) τελευταίων διαχειριστικών χρήσεων (2015-2017), μεγαλύτερο από το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της Σύμβασης χωρίς ΦΠΑ.

β) ειδικό ετήσιο κύκλο εργασιών, στον τομέα δραστηριοτήτων που καλύπτεται από την παρούσα Σύμβαση, των τριών (3) τελευταίων διαχειριστικών χρήσεων (2015-2017), ίσο ή μεγαλύτερο από το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της Σύμβασης, χωρίς ΦΠΑ.

Σε περίπτωση υποβολής προσφοράς για περισσότερα από ένα Τμήμα, το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της Σύμβασης προκύπτει από το άθροισμα της αξίας των επιμέρους Τμημάτων.

Σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, συμπεριλαμβανομένων και των προσωρινών συμπράξεων, η συγκεκριμένη ελάχιστη προϋπόθεση μπορεί να καλύπτεται αθροιστικά από όλα τα μέλη της ένωσης.

2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα

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

α) να διαθέτουν εμπειρία επιτυχούς εκτέλεσης συμβάσεων παροχής υπηρεσιών του συγκεκριμένου τύπου (παρασκευή, συσκευασία και διανομή ζεστών γευμάτων) κατά τη διάρκεια των τριών τελευταίων ετών (2015-2017), ύψους για κάθε έτος τουλάχιστον ίσο με το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της Σύμβασης και του αντίστοιχου αριθμού ζεστών γευμάτων.

Σε περίπτωση υποβολής προσφοράς για περισσότερα από ένα Τμήμα, το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της Σύμβασης και του αριθμού γευμάτων, προκύπτει από το άθροισμα της αξίας και του αριθμού γευμάτων αντίστοιχα, των επιμέρους Τμημάτων.

β) να διαθέτουν άδεια λειτουργίας της παραγωγικής μονάδας όπου θα παρασκευάζονται τα γεύματα, με κωδικό αριθμός έγκρισης (IMP). [...].”

5.4. Περαιτέρω, στο άρθρο **“2.2.9 Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής”** αναφέρονται μεταξύ άλλων τα εξής:

“2.2.9.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών”:

“[...] Οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν επίσης κατά την υποβολή της προσφοράς τους, ως δικαιολογητικό συμμετοχής, τα δικαιολογητικά της Παραγράφου 2.2.9.2.εδ.Β4 & Β5 της παρούσας”.

“2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα”:

“[...] Β.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν με τη Τεχνική τους Προσφορά:

α) αναλυτικό κατάλογο, στον οποίο να αναφέρονται οι κυριότερες συμβάσεις υπηρεσιών του συγκεκριμένου τύπου των τριών (3) τελευταίων ετών, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παράγραφο 2.2.6 της παρούσας.

Στον ανωτέρω κατάλογο γίνεται ειδική μνεία :

- περιγραφή της προσφερόμενης υπηρεσίας και του αντικειμένου της σύμβασης
- του αποδέκτη της προσφερόμενης υπηρεσίας
- του συμβατικού χρονικού διαστήματος
- του εκάστοτε συμβατικού ποσού και του προϋπολογισμού του έργου

Οι παρεχόμενες υπηρεσίες αποδεικνύονται με βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης που έχουν εκδοθεί ή θεωρηθεί από την αρμόδια Αρχή, σε περίπτωση δημόσιας Αναθέτουσας Αρχής ή βεβαίωση-δήλωση του αποδέκτη, σε περίπτωση ιδιωτικού φορέα.

β) Τη σχετική άδεια εργαστηρίου παραγωγής γευμάτων όπου αναγράφεται η μέγιστη ημερήσια παραγωγική ικανότητα των προσφερόντων σε μερίδες (σε περίπτωση που η άδεια αναγράφει κιλά θα πρέπει να γίνεται αναγωγή σε μερίδες γευμάτων) με κωδικό αριθμός έγκρισης (IMP).

Σε περίπτωση όπου η άδεια λειτουργίας δεν αναγράφει την ημερήσια παραγωγική δυνατότητα, αυτό μπορεί να καλύπτεται με Υπεύθυνη Δήλωση η οποία θα αναφέρει την ημερήσια παραγωγική δυνατότητα σε μερίδες, αρμοδίως υπογεγραμμένη.

γ) Υπεύθυνη δήλωση για το χρονικό διάστημα που θα εκτελείται η σύμβαση, στην οποία θα δηλώνεται ο αριθμός μερίδων που είναι δεσμευμένος σε άλλες συμβάσεις με το Δημόσιο ή με ιδιώτες καθώς και ο αριθμός των υπολειπόμενων διατεθειμένων μερίδων.

B.5. Για την απόδειξη της συμμόρφωσής τους με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης και τις λοιπές απαιτήσεις της παραγράφου 2.2.7 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν με τη Τεχνική τους Προσφορά:

α) Αντίγραφο του πιστοποιητικού ISO 22000

β) Αντίγραφο πιστοποιητικού OHSAS 18001:2007/ΕΛΟΤ 1801:2008 ή ισοδύναμα αυτών

γ) Υπεύθυνη δήλωση ότι: «Το προσωπικό που θα απασχοληθεί για την προετοιμασία των γευμάτων θα έχει πιστοποιητικά υγείας σύμφωνα με την Υγειονομική Διάταξη Υ1γ/ΓΠ/οικ. 35797/2012 (ΦΕΚ Β' 1199/114-2012)». [...]"

Τέλος, στο άρθρο "2.4 Κατάρτιση - Περιεχόμενο Προσφορών", "2.4.3 Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά»" ορίζονται τα κάτωθι:

"2.4.3.1 Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν:

α) τα αποδεικτικά μέσα των **εδαφίων B4 και B5** της Παραγράφου **2.2.9.2** της παρούσας.

β) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.), όπως προβλέπεται στην παρ. 1 και 3 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016. [...]"

γ) την εγγύηση συμμετοχής, όπως προβλέπεται στο άρθρο 72 του Ν.4412/2016 και τα άρθρα 2.1.5 και 2.2.2 αντίστοιχα, της παρούσας Διακήρυξης. [...]"

6. Περίληψη της εν λόγω διακήρυξης απεστάλη ηλεκτρονικά προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) στις 27-04-2018, ενώ δημοσιεύτηκε στις 02-05-2018 με κωδικό 2018/S 084-189938. Συνακόλουθα, η με ΑΔΑΜ 18PROC003026858 2018-05-02 διακήρυξη αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη <http://www.promitheus.gov.gr> του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) την 02-05-2018 και ώρα 14:44 με αριθμό συστήματος 57431 και στην ιστοσελίδα της αναθέτουσας αρχής: www.opeka.gr. Περίληψη δε αυτής δημοσιεύθηκε στο πρόγραμμα ΔΙΑΥΓΕΙΑ (ΑΔΑ: 7ΖΘΛ46Μ9ΗΓ-ΩΣΥ).

7. Ακολούθως, κατά των ανωτέρω παρατεθέντων (αναλυτικά υπό 5) όρων των άρθρων 2.2.5 και 2.2.6 της εν θέματι διακήρυξης, κατατέθηκε η Γεν. Αριθ. Κατ. ΑΕΠΠ 424/10.05.2018 προδικαστική προσφυγή από την εταιρεία «ΠΑΝΤΕΛΗΣ Α. ΠΕΤΡΟΠΟΥΛΟΣ ΚΑΙ ΣΙΑ ΟΕ», σύμφωνα με την οποία η προσφεύγουσα αιτήθηκε την ακύρωση των εν λόγω όρων, τη λήψη ασφαλιστικών μέτρων και την αναστολή της ισχύος αυτών ως προς το Τμήμα 16 (Δήμος Μάνδρας, Δυτ. Αττική) προκειμένου καταστεί δυνατή η συμμετοχή της στο διαγωνισμό.

8. Στη συνέχεια, σύμφωνα με την με αριθ. 193/15-05-2018 απόφασή του (ΑΔΑ: 9ΩΧΗ46Μ9ΗΓ-Τ5Ξ), ο Διοικητής του Ο.Π.Ε.Κ.Α, απεφάνθη ως εξής:

"Α. Την τροποποίηση των όρων των παραγράφων 2.2.5 και 2.2.6 της αριθ. 1/2018 Διακήρυξης ως εξής:

2.2.5 Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια (σελ. 19)

Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, ο προσφέρων οικονομικός φορέας απαιτείται να διαθέτει γενικό ετήσιο κύκλο εργασιών των τριών (3) τελευταίων διαχειριστικών χρήσεων (2015-2017), μεγαλύτερο από το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της Σύμβασης χωρίς ΦΠΑ.

Σε περίπτωση υποβολής προσφοράς για περισσότερα από ένα Τμήμα, το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της Σύμβασης, προκύπτει από το άθροισμα της αξίας των επιμέρους Τμημάτων.

Σε περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, συμπεριλαμβανομένων και των προσωρινών συμπράξεων, η συγκεκριμένη ελάχιστη προϋπόθεση μπορεί να καλύπτεται αθροιστικά από όλα τα μέλη της ένωσης.

2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα (σελ. 19)

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

α) να διαθέτουν εμπειρία επιτυχούς εκτέλεσης συμβάσεων παροχής υπηρεσιών ζεστών γευμάτων κατά τη διάρκεια των ετών 2015-2017, ύψους για κάθε έτος τουλάχιστον ίσου με το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της Σύμβασης.

Σε περίπτωση υποβολής προσφοράς για περισσότερα από ένα Τμήμα, το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της Σύμβασης, προκύπτει από το άθροισμα της αξίας των επιμέρους Τμημάτων.

β) να διαθέτουν άδεια λειτουργίας της παραγωγικής μονάδας όπου θα παρασκευάζονται τα γεύματα, με κωδικό αριθμός έγκρισης (IMP).

B. Την ισόχρονη με την αρχική, παράταση της προθεσμίας υποβολής προσφορών και τη μετάθεση της ημερομηνίας διενέργειας του διαγωνισμού, με τροποποίηση των αντίστοιχων άρθρων της Διακήρυξης, ως εξής:

1.5 Προθεσμία παραλαβής προσφορών και διενέργεια διαγωνισμού (σελ. 7)

Η καταληκτική ημερομηνία παραλαβής των προσφορών είναι η 4^η Ιουνίου 2018, ημέρα Δευτέρα και ώρα 15:00.

Η διαδικασία θα διενεργηθεί με χρήση της πλατφόρμας του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ.), μέσω της Διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr του ως άνω συστήματος, την 8^η Ιουνίου 2018, ημέρα Παρασκευή και ώρα 13:00.

Γίνεται χρήση συντετμημένων προθεσμιών, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ.3 του άρθρου 27 του ν.4412/16, βάσει της αριθ. 1549/5/20-4-2018 απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου της Αναθέτουσας Αρχής, λόγω της σπουδαιότητας της Σύμβασης που υπακούει σε σημαντικό εθνικό σχεδιασμό, με στόχο η έναρξη διανομής των γευμάτων στις σχολικές μονάδες να συμπέσει με την έναρξη της σχολικής χρονιάς 2018-2019.

3.1 Αποσφράγιση και αξιολόγηση προσφορών (σελ. 30)

3.1.1 Ηλεκτρονική αποσφράγιση προσφορών

Το πιστοποιημένο στο ΕΣΗΔΗΣ, για την αποσφράγιση των προσφορών αρμόδιο όργανο του ΟΠΕΚΑ (Επιτροπή Διαγωνισμού), προβαίνει στην έναρξη της διαδικασίας ηλεκτρονικής αποσφράγισης των φακέλων των προσφορών, κατά το άρθρο 100 του ν. 4412/2016, ακολουθώντας τα εξής στάδια:

- Ηλεκτρονική Αποσφράγιση του (υπό)φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής-Τεχνική Προσφορά» την Παρασκευή, 8 Ιουνίου και ώρα 13:00
- Ηλεκτρονική Αποσφράγιση του (υπό)φακέλου «Οικονομική Προσφορά», κατά την ημερομηνία και ώρα που θα οριστεί από τον ΟΠΕΚΑ

Με την αποσφράγιση των ως άνω φακέλων, σύμφωνα με τα ειδικότερα προβλεπόμενα στο άρθρο 3.1.2 της παρούσας, κάθε προσφέρων αποκτά πρόσβαση στις λοιπές προσφορές και τα υποβληθέντα δικαιολογητικά τους, με την επιφύλαξη των πτυχών εκείνων της κάθε προσφοράς που έχουν χαρακτηριστεί ως εμπιστευτικές.

Ο ΟΠΕΚΑ μπορεί να καλέσει τους οικονομικούς φορείς να συμπληρώσουν ή να διευκρινίσουν τα έγγραφα ή δικαιολογητικά που έχουν υποβληθεί, ή να διευκρινίσουν το περιεχόμενο της τεχνικής ή οικονομικής προσφοράς τους, σύμφωνα με το άρθρο 102 του ν. 4412/2016.

Οποιαδήποτε αναφορά στην αριθ. 1/2018 Διακήρυξη σε προθεσμίες, νοείται με βάση τα παραπάνω.

Οι οικονομικοί φορείς οι οποίοι μέχρι δημοσίευσης της παρούσας έχουν ήδη υποβάλει προσφορά στον ηλεκτρονικό χώρο του διαγωνισμού, πρέπει να ζητήσουν την απόσυρσή της, πριν την νέα καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, με έγγραφο αίτημα τους προς την Αναθέτουσα Αρχή, σε μορφή ηλεκτρονικού αρχείου Portable Document Format (PDF) που φέρει εγκεκριμένη προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή ή προηγμένη ηλεκτρονική υπογραφή με χρήση εγκεκριμένων πιστοποιητικών σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 8, μέσω της λειτουργικότητας «Επικοινωνία» του Συστήματος, με σκοπό τη διόρθωση των τυπικών και ουσιαστικών στοιχείων αυτής. Μετά την αποδοχή του αιτήματος και την απόρριψη της προσφοράς εκ μέρους της Αναθέτουσας Αρχής, ο οικονομικός φορέας δύναται να υποβάλει εκ νέου προσφορά μέσω του Συστήματος, έως την νέα καταληκτική ημερομηνία υποβολής.

Κατόπιν των ανωτέρω, δεν υπάρχει υποχρέωση από τους οικονομικούς φορείς συμπλήρωσης του εδαφίου: «Ειδικός ετήσιος κύκλος εργασιών», της παραγράφου Β του Μέρους IV του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Προμήθειας (ΕΕΕΠ).

Βάσει της παρούσας απόφασης, να σταλεί προς δημοσίευση διορθωτική προκήρυξη στο Συμπλήρωμα της Επίσημης Εφημερίδας της Ευρωπαϊκής Ένωσης”.

Σε εκτέλεση της ως άνω απόφασης απεστάλη έντυπο γνωστοποίησης αλλαγών προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) στις 15-05-2018, ενώ δημοσιεύτηκε στις 16-05-2018 με κωδικό 2018/S 092-209551. Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 4^η Ιουνίου 2018 και ως ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών η 8^η Ιουνίου 2018.

9. Με το από 04-06-2018 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, η εταιρεία "ΠΑΝΤΕΛΙΟΣ Α ΚΑΙ ΣΙΑ ΟΕ" ενημέρωσε την αναθέτουσα αρχή ότι παρά τις προσπάθειες που κατέβαλε προκειμένου να υποβάλλει προσφορά στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. στον με αριθ. 57431 διαγωνισμό, αυτό δεν κατέστη δυνατό λόγω αδυναμίας του συστήματος.

Κατόπιν σχετικής επικοινωνίας της αναθέτουσας αρχής με την αρμόδια υπηρεσία της Γενικής Γραμματείας Εμπορίου ως προς το ανωτέρω ζήτημα, η Γενική Διεύθυνση Δημοσίων Συμβάσεων του Υπουργείου Οικονομίας και Ανάπτυξης, απέστειλε το με αρ. πρωτ. 61078/07-06-2018 έγγραφο στο οποίο αναφέρει τα εξής:

"[...] Όπως προκύπτει από τα συνημμένα στοιχεία καταγραφής του συστήματος, η εταιρεία «ΠΑΝΤΕΛΙΟΣ Α ΚΑΙ ΣΙΑ ΟΕ» κατά το χρονικό διάστημα μέχρι την καταληκτική ώρα υποβολής προσφορών που είχε οριστεί από την αναθέτουσα αρχή στις 4/06/2018 ώρα 15:00, επιχείρησε με τριάντα τρεις (33) συνολικά ανεπιτυχείς προσπάθειες να υποβάλει την ηλεκτρονική της προσφορά, εκ των οποίων οι πέντε τελευταίες ήταν και εκπρόθεσμες, (Πίνακας «Χρόνοι προσπάθειας υποβολής προσφοράς»). Σε κάθε μία από αυτές τις προσπάθειες, το σύστημα προειδοποιούσε την εταιρεία με μηνύματα σφαλμάτων (Πίνακας: «Σφάλματα ανά προσπάθεια»). Διευκρινίζεται ότι στην οθόνη του χειριστή της εταιρείας παρουσιάζονται μόνο τα μηνύματα με ελληνικούς χαρακτήρες και την ένδειξη «FINAL RESULT». Τα μηνύματα αυτά δεν οφείλονται σε δυσλειτουργίες του συστήματος, αλλά είναι αποτέλεσμα των ελέγχων που πραγματοποιεί το σύστημα μετά από κάθε προσπάθεια υποβολής της προσφοράς και παρουσιάζονται μόνο στην περίπτωση που έχουν εντοπισθεί σφάλματα σε αυτήν.

Ειδικότερα στην 1η έως και την 5η προσπάθεια υποβολής της προσφοράς, (Πίνακας «Χρόνοι προσπάθειας υποβολής προσφοράς», γραμμή 1 έως και 5), το σύστημα προειδοποίησε την εταιρεία με το μήνυμα σφάλματος «FINAL_RESULT: Δεν βρέθηκε έγκυρη Τεχνική Προσφορά σύμφωνα με την λήψη της εκτύπωσης της ή δεν έχει οριστεί σωστή κατηγορία» (Πίνακας «Σφάλματα ανά προσπάθεια», γραμμές με α/α 408256,408265/408270/408273,408281). Αυτό σημαίνει ότι το αρχείο της εκτύπωσης της τεχνικής προσφοράς που η εταιρεία εξήγαγε από το σύστημα, υπέγραψε ψηφιακά και επισύναψε στην προσφορά της, δεν ήταν σύμφωνο με τις προϋποθέσεις ώστε να γίνει αποδεκτό από το σύστημα. Στο σημείο αυτό επισημαίνεται ότι σε όλες τις προσπάθειες υποβολής της προσφοράς από την 1η προσπάθεια έως και την 5η παρατηρούμε ότι το σύστημα δεν έβρισκε σύμφωνο ούτε το αρχείο της εκτύπωσης της οικονομικής προσφοράς που η εταιρεία είχε εξάγει από το σύστημα, υπέγραψε ψηφιακά και επισύναψε στην προσφορά. Συγκεκριμένα, το σύστημα κατά τη διάρκεια των ελέγχων σε κάθε προσπάθεια από την 1η έως και την 5η έβρισκε ότι και το αρχείο της οικονομικής προσφοράς «Attachment <ΟΙΚΟΝΟΜΙΚΗ ΠΡΟΣΦΟΡΑ> has been parsed and does not comply with approval conditions, Encryption indication: false», (πίνακας «Σφάλματα ανά προσπάθεια»). Οι ανωτέρω διαπιστώσεις, μας οδήγησαν στο συμπέρασμα ότι πιθανά ο τρόπος με τον οποίο η εταιρεία υπέγραφε τις εξαγχθείσες από το σύστημα εκτυπώσεις δεν ήταν ο ενδεδειγμένος. Αυτό επιβεβαιώθηκε μετά από έλεγχο των αντιγράφων των ψηφιακά υπογεγραμμένων εκτυπώσεων της τεχνικής και προσφοράς του συστήματος (που εξήχθησαν στις 13:38:13 & 13:37:51 που μας απέστειλε η εταιρεία. Στα εν λόγω αντίγραφα διαπιστώσαμε ότι ο τρόπος με τον οποίο η εταιρεία

υπέγραφε τα σχετικά αρχεία μορφής .pdf δεν ήταν ο ενδεδειγμένος αφού η εταιρεία με τον τρόπο που υπέγραφε τροποποιούσε τον «συντάκτη» του αρχείου από «Orade ...» σε «PDFium». Το γεγονός αυτό είχε ως αποτέλεσμα το σύστημα να μην αναγνωρίζει κατά την διάρκεια των ελέγχων τα σχετικά αρχεία ως τα αρχεία που είχαν δημιουργηθεί από το ίδιο και να παρουσιάζει το μήνυμα «FINAL RESULT: Δεν βρέθηκε έγκυρη Τεχνική Προσφορά σύμφωνα με την λήψη της εκτύπωσής της ή δεν έχει οριστεί σωστή κατηγορία» ή το μήνυμα «FINAL_RESULT: Δεν βρέθηκε έγκυρη Τεχνική Προσφορά σύμφωνα με την λήψη της εκτύπωσής της ή δεν έχει οριστεί σωστή κατηγορία» σε επόμενες προσπάθειες στις οποίες τελευταίο επισυναπτόμενο στην προσφορά ήταν η εκτύπωση της οικονομικής προσφοράς.

Πέραν των ανωτέρω επισημαίνεται ότι, στις 4/06/2018, σύμφωνα με τα συνημμένα στοιχεία καταγραφής του συστήματος (Πίνακας: «Υποβολές κατά την καταληκτική Ημερομηνία»), στο σύστημα υπεβλήθησαν χωρίς πρόβλημα ενενήντα τρεις (93) προσφορές σε διάφορους διαγωνισμούς. Ειδικά δε στον εν θέματι διαγωνισμό υποβλήθηκαν επιτυχώς είκοσι δύο (22) ηλεκτρονικές προσφορές (Πίνακας: αποβολές κατά την καταληκτική Ημερομηνία» με α/α 8,9,14,18,24,31,33,34,40,44,49,53,54,55,57,58,61,63,68,72,73 & 75).

Κατά συνέπεια στις 4/06/2018 δεν υπήρξε καμία τεχνική αδυναμία λειτουργίας του συστήματος, η οποία να απέτρεπε την ομαλή κατάρτιση και υποβολή ηλεκτρονικών προσφορών από οικονομικούς φορείς.

Από το σύνολο των ανωτέρω στοιχείων επιβεβαιώνεται κατά την άποψή μας ότι η μη επιτυχής υποβολή της υπ. αριθ.99468 ηλεκτρονικής προσφοράς από την εταιρεία «ΠΑΝΤΕΛΙΟΣ Α ΚΑΙ ΣΙΑ ΟΕ» δεν οφείλεται σε τεχνική αδυναμία λειτουργίας του συστήματος, αλλά σε μη ενδεδειγμένους χειρισμούς από την πλευρά της εταιρείας κατά την κατάρτιση και υποβολή της ηλεκτρονικής προσφοράς της”.

10.1. Στις 08-06-2018, η αρμόδια Επιτροπή διενέργειας των διαδικασιών σύναψης της σύμβασης “Σχολικά Γεύματα”, η οποία είχε συγκροτηθεί με την με αριθ. 1549/3/20-04-2018 απόφαση του Διοικητή του Ο.Π.Ε.Κ.Α. με το από την ως άνω ημερομηνία σχετικό πρακτικό (1ο) διαπίστωσε ότι στο διαγωνισμό υπέβαλλαν προσφορά οι κάτωθι εταιρείες:

1. BEST NEW CATERING ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΙΑ
2. DAILY TASTE ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ
3. HELLENIC CATERING ΑΕ
4. SALAS INTER GROUP ΕΚΔΗΛΩΣΕΙΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ
5. SPECIAL ΣΠΕΣΙΑΛ ΕΔΕΣΜΑΤΑ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΕΚΔΗΛΩΣΕΩΝ ΚΑΙ ΕΣΤΙΑΣΗΣ
6. Α. ΧΟΥΤΟΣ ΕΠΙΣΙΤΙΣΤΙΚΕΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΙΣ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΙΑ
7. ΑΔΑΜΑΝΤΑΣ CATERING ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΚΕΦΑΛΑΙΟΥΧΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ
8. ΑΜΒΡΟΣΙΑ ΕΠΙΣΙΤΙΣΤΙΚΕΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΙΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ
9. ΑΝΟΣΤΡΟ ΕΚΜΕΤΑΛΛΕΥΣΗ ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΑΚΩΝ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΩΝ ΑΝΩΝΥΜΗ ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΑΚΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΙΑ

10. ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΑΡΑΓΩΓΗΣ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΑΣ ΕΤΟΙΜΩΝ ΓΕΥΜΑΤΩΝ
11. ΑΦΟΙ ΚΟΜΠΑΤΣΙΑΡΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΕΚΜΕΤΑΛΕΥΣΕΩΝ ΕΣΤΙΑΤΟΡΙΑ ΤΟΥΡΙΣΤΙΚΕΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΙΣ
12. Β. ΓΙΑΝΚΑΣ ΚΑΙ ΣΙΑ Ο Ε
13. Γ.ΑΠΟΣΤΟΛΟΠΟΥΛΟΣ - Π.ΡΑΚΟΠΟΥΛΟΥ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΣΙΤΙΣΗΣ ΕΣΤΙΑΣΗΣ ΔΙΟΡΓΑΝΩΣΗΣ ΕΚΔΗΛΩΣΕΩΝ CATERING ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΕΡΙΟΡ. ΕΥΘΥΝΗΣ
14. ΓΕΥΣΗΝΟΥΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ
15. ΓΕΥΣΗΝΟΥΣ ΕΠΕ
16. ΓΙΑΝΝΙΤΣΗΣ LOGISTICS ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ
17. ΓΚΕΓΚΑ ΛΑΜΠΡΙΝΗ ΚΑΙ ΣΙΑ ΕΕ
18. Ε. ΛΟΗΣ ΚΑΙ ΣΙΑ ΟΕ
19. ΕΝ ΕΛΛΑΔΙ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΕΣΤΙΑΣΗΣ ΤΟΥΡΙΣΜΟΥ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΟΥ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ
20. ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΙΣ ΕΣΤΙΑΣΗΣ ΤΟ ΒΥΖΑΝΤΙΟ ΑΦΟΙ ΜΠΟΥΝΤΡΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ
21. ΚΟΙΝΩΝΙΑ ΚΛΗΡΟΝΟΜΩΝ ΑΔΑΜ'ΑΝΤΙΟΥ ΖΑΦΕΙΡΑΚΟΓΛΟΥ
22. ΜΕΣΟΓΕΙΑΚΕΣ ΓΕΥΣΕΙΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ
23. ΠΑΝΤΕΛΗΣ Α. ΠΕΤΡΟΠΟΥΛΟΣ ΚΑΙ ΣΙΑ ΟΕ
24. ΠΑΠΑΔΟΠΟΥΛΟΣ, ΣΑΒΒΑΣ, ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ
25. ΠΑΧΟΥΜΗΣ ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΝΙΚΟΛΑΟΣ
26. ΠΙΕΤΡΗΣ ΒΙΟΤΕΧΝΙΑ ΕΙΔΩΝ ΔΙΑΤΡΟΦΗΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ
27. ΠΟΤ ΚΑΙ ΠΑΝ ΦΟΥΝΤΣΕΡΒΙΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΑΡΑΓΩΓΗΣ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΑΣ ΓΕΥΜΑΤΩΝ
28. ΣΜΑΡΝΑΚΗΣ, ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ ΕΥΘΥΜΙΟΣ, ΜΑΡΙΝΟΣ
29. ΤΟΠ ΚΡΑΦΤ ΑΕ ΕΙΣΑΓΩΓΗ ΕΠΕΞΕΡΓΑΣΙΑ ΕΜΠΟΡΙΑ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΚΑΙ ΕΚΜΕΤΑΛΛΕΥΣΗ ΕΣΤΙΑΤΟΡΙΩΝ
30. Χ. ΤΟΨΙΔΗΣ, Α. ΣΙΑΝΤΙΔΟΥ ΟΕ

10.2. Ακολούθως, με το από 27-07-2018 πρακτικό της (2^ο) η Επιτροπή διενέργειας ολοκλήρωσε τον έλεγχο των δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών που υπεβλήθησαν στο διαγωνισμό και γνωμοδότησε ως εξής:

“1. Τη ματαίωση της διαδικασίας για το Τμήμα 46 (Περ/κη Ενότητα Κεφαλληνίας, Δήμος Κεφαλλονιάς) της Σύμβασης, για το οποίο δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά και - τη προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, του άρθρου 32 του Ν.4412/2016 (άρθρο 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), για το Τμήμα αυτό, καθώς πληρούνται οι όροι και οι προϋποθέσεις του εν λόγω άρθρου.

2. Την αποδοχή των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών των παρακάτω αναφερόμενων επιχειρήσεων:

1	BEST NEW CATERING ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΙΑ	99005
2	DAILY TASTE ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ	98932
3	HELLENIC CATERING ΑΕ	98866
4	SALAS INTER GROUP ΕΚΔΗΛΩΣΕΙΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ	98565
5	SPECIAL ΣΠΕΣΙΑΛ ΕΔΕΣΜΑΤΑ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΕΚΔΗΛΩΣΕΩΝ ΚΑΙ ΕΣΤΙΑΣΗΣ	97694
6	Α ΧΟΥΤΟΣ ΕΠΙΣΙΤΙΣΤΙΚΕΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΙΣ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΙΑ	98581
7	ΑΔΑΜΑΝΤΑΣ CATERING ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΚΕΦΑΛΑΙΟΥΧΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ	99220
8	ΑΜΒΡΟΣΙΑ ΕΠΙΣΙΤΙΣΤΙΚΕΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΙΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ	98533
9	ΑΝΟΣΤΡΟ ΕΚΜΕΤΑΛΛΕΥΣΗ ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΑΚΩΝ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΩΝ ΑΝΩΝΥΜΗ ΞΕΝΟΔΟΧΕΙΑΚΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΙΑ	98684
10	ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΑΡΑΓΩΓΗΣ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΑΣ ΕΤΟΙΜΩΝ ΓΕΥΜΑΤΩΝ	99246
11	ΑΦΟΙ ΚΟΜΠΑΤΣΙΑΡΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΕΚΜΕΤΑΛΕΥΣΕΩΝ ΕΣΤΙΑΤΟΡΙΑ ΤΟΥΡΙΣΤΙΚΕΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΙΣ	98540
12	Β ΓΙΑΝΚΑΣ ΚΑΙ ΣΙΑ Ο Ε	98624
13	Γ.ΑΠΟΣΤΟΛΟΠΟΥΛΟΣ - Π.ΡΑΚΟΠΟΥΛΟΥ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΣΙΤΙΣΗΣ ΕΣΤΙΑΣΗΣ ΔΙΟΡΓΑΝΩΣΗΣ ΕΚΔΗΛΩΣΕΩΝ CATERING ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΕΡΙΟΡ. ΕΥΘΥΝΗΣ	98536
15	ΓΕΥΣΗΝΟΥΣ ΕΠΕ	98542
16	ΓΙΑΝΝΙΤΣΗΣ LOGISTICS ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ	98580
17	ΕΝ ΕΛΛΑΔΙ ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΕΣΤΙΑΣΗΣ ΤΟΥΡΙΣΜΟΥ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΟΥ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ	97772
18	ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΙΣ ΕΣΤΙΑΣΗΣ ΤΟ ΒΥΖΑΝΤΙΟ ΑΦΟΙ ΜΠΟΥΝΤΡΗ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ	98773
19	ΜΕΣΟΓΕΙΑΚΕΣ ΓΕΥΣΕΙΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ	98662
20	ΠΑΠΑΔΟΠΟΥΛΟΣ, ΣΑΒΒΑΣ, ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ	98811
21	ΠΑΧΟΥΜΗΣ, ΓΕΩΡΓΙΟΣ, ΝΙΚΟΛΑΟΣ	99313
22	ΠΙΕΤΡΗΣ ΒΙΟΤΕΧΝΙΑ ΕΙΔΩΝ ΔΙΑΤΡΟΦΗΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ	99350
23	ΠΟΤ ΚΑΙ ΠΑΝ ΦΟΥΝΤΣΕΡΒΙΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΑΡΑΓΩΓΗΣ ΚΑΙ ΕΜΠΟΡΙΑΣ ΓΕΥΜΑΤΩΝ	98539

24	ΤΟΠ ΚΡΑΦΤ ΑΕ ΕΙΣΑΓΩΓΗ ΕΠΕΞΕΡΓΑΣΙΑ ΕΜΠΟΡΙΑ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΚΑΙ ΕΚΜΕΤΑΛΛΕΥΣΗ ΕΣΤΙΑΤΟΡΙΩΝ	98534
25	Χ. ΤΟΨΙΔΗΣ, Α. ΣΙΑΝΤΙΔΟΥ ΟΕ	99307

γιατί πληρούν τους όρους της Διακήρυξης και του ν.4412/2016.

2) Την απόρριψη των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών των παρακάτω αναφερόμενων επιχειρήσεων σκεφτόμενη ως εξής:

α) "ΓΚΕΚΑ ΛΑΜΠΡΙΝΗ & ΣΙΑ Ε.Ε." (Αρ. Προσφοράς: 98700) η οποία έχει υποβάλει προσφορά για τα Τμήματα 40 (Περιφερειακή Ενότητα Θεσπρωτίας, Δήμος Ηγουμενίτσας) και 41 (Περιφερειακή Ενότητα Ιωαννίνων, Δήμος Ιωαννιτών) [...] λόγω μη πλήρωσης του κριτηρίου της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.6 της ανωτέρω Διακήρυξης, διότι δεν διαθέτει εμπειρία επιτυχούς εκτέλεσης συμβάσεων παροχής υπηρεσιών ζεστών γευμάτων κατά τη διάρκεια των ετών 2015, 2016 και 2017, ύψους, για κάθε έτος, τουλάχιστον ίσου με το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της σύμβασης των Τμημάτων 40 και 41, για τα οποία υποβάλλει προσφορά, [...].

β) "Ε. ΛΟΗΣ & ΣΙΑ Ε.Ε." (Αρ. Προσφοράς: 99200) η οποία έχει υποβάλει προσφορά για το Τμήμα 30 (Περιφερειακή Ενότητα Αιτωλοακαρνανίας, Δήμος Ναυπακτίας) [...] λόγω μη πλήρωσης των κριτηρίων της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας, καθώς και της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, σύμφωνα με τις παραγράφους 2.2.5 και 2.2.6 της ανωτέρω Διακήρυξης διότι:

i) δεν διαθέτει γενικό ετήσιο κύκλο εργασιών της διαχειριστικής χρήσης 2017 μεγαλύτερο από το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της Σύμβασης του Τμήματος για το οποίο υποβάλει προσφορά, [...]

ii) δεν διαθέτει εμπειρία επιτυχούς εκτέλεσης συμβάσεων παροχής υπηρεσιών ζεστών γευμάτων κατά τη διάρκεια των ετών 2015, 2016 και 2017, ύψους, για κάθε έτος, τουλάχιστον ίσου με το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της Σύμβασης του ανωτέρω Τμήματος για το οποίο υποβάλει προσφορά, [...].

γ) "ΚΟΙΝΩΝΙΑ ΚΛΗΡΟΝΟΜΩΝ ΑΔΑΜΑΝΤΙΟΥ ΖΑΦΕΙΡΑΚΟΓΛΟΥ" (Αρ. Προσφοράς: 98434) η οποία έχει υποβάλει προσφορά για το Τμήμα 51 (Περιφερειακή Ενότητα Θεσσαλονίκης, Δήμος Χαλκηδόνας) [...] λόγω μη πλήρωσης του κριτηρίου της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.6 της ανωτέρω αριθμ.01/2018 Διακήρυξης, όπως αυτή τροποποιήθηκε και ισχύει, διότι δεν διαθέτει εμπειρία επιτυχούς εκτέλεσης συμβάσεων παροχής υπηρεσιών ζεστών γευμάτων για τα έτη 2015 και 2017, ύψους τουλάχιστον ίσου με το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της Σύμβασης του ανωτέρω Τμήματος για το οποίο υποβάλλει προσφορά, [...].

δ) "ΠΑΝΤΕΛΗΣ Α. ΠΕΤΡΟΠΟΥΛΟΣ & ΣΙΑ ΟΕ" - (Αρ. Προσφοράς: 99027) η οποία έχει υποβάλει προσφορά για το Τμήμα 16 (Περιφερειακή Ενότητα Δυτικής Αττικής, Δήμος Μάνδρας) [...] λόγω μη πλήρωσης των κριτηρίων της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας καθώς και της

τεχνικής επαγγελματικής ικανότητας, σύμφωνα με τις παραγράφους 2.2.5 και 2.2.6 της ανωτέρω Διακήρυξης, διότι:

i) δεν διαθέτει γενικό ετήσιο κύκλο εργασιών της διαχειριστικής χρήσης 2015, μεγαλύτερο από το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της Σύμβασης του Τμήματος για το οποίο υποβάλλει προσφορά[...].

ii) δεν διαθέτει εμπειρία επιτυχούς εκτέλεσης συμβάσεων παροχής υπηρεσιών ζεστών γευμάτων κατά τη διάρκεια του έτους 2015, ύψους τουλάχιστον ίσου με το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της Σύμβασης του ανωτέρω Τμήματος για το οποίο υποβάλλει προσφορά, [...].

ε) "ΣΜΑΡΝΑΚΗΣ ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ - ΕΥΘΥΜΙΟΣ" - (Αρ. Προσφοράς: 99388) η οποία έχει υποβάλει προσφορά για το Τμήμα 34 (Περιφερειακή Ενότητα Ηλείας, Δήμος Πύργου) [...] λόγω μη πλήρωσης των κριτηρίων της οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας καθώς και της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας, σύμφωνα με τις παραγράφους 2.2.5 και 2.2.6 διότι:

i) δεν διαθέτει γενικό ετήσιο κύκλο εργασιών της διαχειριστικής χρήσης 2017, μεγαλύτερο από το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της Σύμβασης του Τμήματος για το οποίο υποβάλλει προσφορά, [...].

ii) δεν διαθέτει εμπειρία επιτυχούς εκτέλεσης συμβάσεων παροχής υπηρεσιών ζεστών γευμάτων κατά τη διάρκεια του έτους 2017, ύψους τουλάχιστον ίσου με το 100% της προϋπολογισθείσας αξίας της Σύμβασης του ανωτέρω Τμήματος για το οποίο υποβάλλει προσφορά, [...].

Επίσης, δεν διαθέτει, σύμφωνα με την παράγραφο 2.2.9.2, εδάφιο Β4β της ανωτέρω Διακήρυξης, σχετική άδεια εργαστηρίου παραγωγής γευμάτων όπου αναγράφεται η μέγιστη παραγωγική ικανότητα σε μερίδες με κωδικό αριθμό έγκρισης IMP.

Η άδεια με αρ. πρωτ. 9003/2006 του Δημάρχου Πύργου, αφορά σε ίδρυση και λειτουργία καταστήματος "Καφετέρια — Εστιατόριο" [...].

10.3. Στη συνέχεια, με το από 01-08-2018 πρακτικό της (3^ο), η επιτροπή αποδέχθηκε το σύνολο των οικονομικών προσφορών που υπέβαλλαν οι ως άνω είκοσι πέντε (25) οικονομικοί φορείς.

11. Με την αριθ. 468/19-06-2018 απόφαση του 5^{ου} Κλιμακίου της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), έγινε εν μέρει δεκτή η με αριθ. 424/10.05.2018 προδικαστική προσφυγή της εταιρείας «ΠΑΝΤΕΛΗΣ Α. ΠΕΤΡΟΠΟΥΛΟΣ ΚΑΙ ΣΙΑ ΟΕ» (Ιστορικό υπό 7), ήτοι ως προς τους όρους που δεν τροποποιήθηκαν με την ως άνω αριθ. 193/15-5-2018 απόφαση του Διοικητή του Ο.Π.Ε.Κ.Α. (Ιστορικό υπό 8) και ακύρωσε αυτούς.

12. Ακολούθως, ο Ο.Π.Ε.Κ.Α. υπέβαλλε την με αριθ. Β173/28-6-2018 αίτηση προς την Επιτροπή Αναστολών του Συμβουλίου της Επικρατείας (ΕΑ ΣτΕ), με την οποία ζήτησε την αναστολή εκτέλεσης της με αριθ. 468/2018 απόφασης της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών, κατά τις διατάξεις του άρθρου 372 του ν.4412/2016, η οποία έγινε δεκτή με την με αριθ. 203/23-07-2018 απόφαση της Ε.Α. του ΣτΕ, οπότε και ανεστάλη η εκτέλεση της ανωτέρω απόφασης της Α.Ε.Π.Π.

Στη συνέχεια, με την με αριθ. Σ3/23-08-2018 απόφασή της, η Α.Ε.Π.Π. συμμορφώθηκε με την ως άνω υπ' αριθ. 203/2018 απόφαση του ΣτΕ, ανακάλεσε την 468/2018 απόφασή της και απέρριψε την προδικαστική προσφυγή της επιχείρησης «ΠΑΝΤΕΛΗΣ Α. ΠΕΤΡΟΠΟΥΛΟΣ ΚΑΙ ΣΙΑ ΟΕ».

13. Με την αριθ. 1561/2/02-08-2018 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Ο.Π.Ε.Κ.Α. έγιναν αποδεκτές οι ομόφωνες γνωμοδοτήσεις της αρμόδιας Επιτροπής, όπως αυτές διατυπώθηκαν στα αριθ. 2/27-072018 και 3/01-08-2018 πρακτικά της, ματαιώθηκε η διαδικασία ως προς το τμήμα 46 (Δήμος Κεφαλλονιάς) της σύμβασης, για το οποίο δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά και εγκρίθηκε η υποβολή αιτήματος ως προς αυτό προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. περί παροχής σύμφωνης γνώμης για την προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, κατά τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν.4412/2016.

Η ως άνω απόφαση κοινοποιήθηκε στους ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς μέσω του πεδίου "Επικοινωνία" του Εθνικού Συστήματος Δημοσίων Συμβάσεων την 03/08/2018.

14. Σε εκτέλεση των ανωτέρω, υποβλήθηκαν προς έλεγχο στο Ελεγκτικό Συνέδριο τα σχέδια σύμβασης μεταξύ των μειοδοτών και του Ο.Π.Ε.Κ.Α. το οποίο με τις ακόλουθες Πράξεις του Ζ' Κλιμακίου, απεφάνθη ως εξής:

(i) Σύμφωνα με την Πράξη 349/08-10-2018:

"[...] 6. Περίληψη της διακήρυξης απεστάλη προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης στις 27.4.2018 (2018/S084-189938) και, περαιτέρω, τηρήθηκαν όλες οι προβλεπόμενες από τη νομοθεσία διατυπώσεις δημοσιότητας. Σημειωτέον ότι, κατά παρέκκλιση του κανόνα του άρθρου 27 παρ. 4 του ν. 4412/2016 (τριακονθήμερη προθεσμία επί ηλεκτρονικού διαγωνισμού), επιλέχθηκε η σύντμηση της προθεσμίας υποβολής προσφορών σε 15 ημέρες (15.5.2018), μολονότι δεν τεκμηριώνεται δεόντως από την αναθέτουσα αρχή, όπως απαιτείται από το άρθρο 27 παρ. 3 του ως άνω νόμου. Εντούτοις κρίνεται εύλογη ενόψει της (τότε) επικείμενης έναρξης του σχολικού έτους 2018-2019 και δοθέντος ότι από τη συντετμημένη προθεσμία δεν επλήγη ο ανταγωνισμός. [...]."

Δεν κωλύεται η υπογραφή των σχεδίων συμβάσεων που αφορούν στα Τμήματα 2, 3, 4, 5, 6, 8, 12, 13, 15, 16, 17, 19, 20, 21, 22, 23, 25, 26, 27, 28, 29, 30, 31, 32, 33, 34, 35, 37, 38, 39, 41, 42, 43, 44, 45, 47, 48, 49, 50, 51, 52, 53, 54, 55, 56, 57, 58, 59, 60 και 61, με την επισήμανση που αναφέρεται στη σκέψη 13.α της παρούσας.

Το υπόδειγμα του σχεδίου σύμβασης και ο φάκελος της διαδικασίας, για τα Τμήματα 1, 9 και 36, παραδέκτως εισήχθη ενώπιον του παρόντος Κλιμακίου, σύμφωνα με όσα ειδικότερα αναφέρονται στο σκεπτικό της παρούσας Πράξης.

Αναβάλλει την έκδοση οριστικής κρίσης, ως προς τη νομιμότητα του υποδείγματος του σχεδίου σύμβασης που αφορά στα Τμήματα 7, 10, 11, 14, 18 και 24".

(ii) Σύμφωνα με την Πράξη 414/19-11-2018:

"Δεν κωλύεται η υπογραφή των υποβληθέντων σχεδίων συμβάσεων (Τμήματα 1 και 40 της οικείας διακήρυξης), με την επισήμανση που αναφέρεται στη σκέψη 14 της παρούσας."

15. Ακολούθως, ο Οργανισμός Προνοιακών Επιδομάτων & Κοινωνικής Αλληλεγγύης με το υπ' αρ. πρωτ. 628/Ζ2/13-11-2018 έγγραφο-αίτημά του (αρ. πρωτ. εισερχ. 5962/14-11-2018), όπως αυτό συμπληρώθηκε με το από 27-11-2018 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου (αρ. πρωτ. εισερχ. 6184/27-11-2018) και τα συνημμένα σε αυτά έγγραφα, υπέβαλε στην Αρχή σχέδιο απόφασης προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, με το οποίο αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ (δδ) ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών παρασκευής - συσκευασίας και διανομής ζεστών γευμάτων σε μαθητές πρωτοβάθμιας εκπαίδευσης κατά τη σχολική χρονιά 2018-2019, προϋπολογισμού 362.299,50€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., κατά τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, κατόπιν διενεργηθέντος ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων του αρθ. 5 του ν. 4412/2016, στα πλαίσια του οποίου για ένα (1) εκ των εξήντα ένα (61) τμημάτων (Τμήμα 46 – Δήμος Κεφαλονιάς) δεν υπεβλήθησαν προσφορές.

Στο ως άνω έγγραφο-αίτημά της η αναθέτουσα αρχή, μεταξύ άλλων, επικαλείται τα εξής:

“[...] Β. ΕΠΙ ΤΗΣ ΜΗ ΚΑΤΑΘΕΣΗΣ ΠΡΟΣΦΟΡΑΣ ΓΙΑ ΤΟ ΤΜΗΜΑ 46 (ΔΗΜΟΣ ΚΕΦΑΛΛΟΝΙΑΣ) ΤΗΣ ΣΥΜΒΑΣΗΣ

Κατά την πρώτη περίοδο υποβολής προσφορών, η οποία εξέπνεε την 15η Μαΐου 2018, για το Τμήμα 46 (Δήμος Κεφαλονιάς), κατατέθηκε μία προσφορά (αριθ. ΕΣΗΔΗΣ 97553) από την εταιρεία «ΠΑΝΤΕΛΙΟΣ Α. ΚΑΙ ΣΙΑ Ο.Ε.».

Με την αριθ. 201/25-5-2018 απόφαση Διοικητή ΟΠΕΚΑ, η προσφορά της παραπάνω εταιρείας, ακυρώθηκε κατόπιν αιτήματός της, όπως και όλων των υπολοίπων οικονομικών φορέων που μέχρι την 15η Μαΐου 2018 είχαν υποβάλει προσφορά, λόγω τροποποίησης των όρων της Διακήρυξης και μετάθεσης της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών, μέχρι την 4η Ιουνίου 2018, δυνάμει, της αριθ. 193/15-5-2018 απόφασης Διοικητή ΟΠΕΚΑ.

Κατά την επανυποβολή της προσφοράς της, η εν λόγω εταιρεία, επιχείρησε 33 ανεπιτυχείς προσπάθειες και τελικά δεν κατάφερε να υποβάλει αποδεκτή από το Σύστημα προσφορά. Η αποτυχία των προσπαθειών της οφείλεται, κατά τον Διευθυντή της Δ/σης Διαχείρισης, Ανάπτυξης & Υποστήριξης ΕΣΗΔΗΣ, σε δικές της λαθεμένες ενέργειες και όχι σε δυσλειτουργία του ΕΣΗΔΗΣ (βλ. σχετική αλληλογραφία και το αριθ. Πρωτ. 61078-07/06/2018 έγγραφο της παραπάνω Διεύθυνσης).

Κατόπιν των ανωτέρω, παρακαλούμε όπως έχουμε τη σύμφωνη γνώμη της Αρχής σας για προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, του άρθρου 32, παρ. 2, περ. α' του Ν. 4412/2016, για το Τμήμα 46 (Δήμος Κεφαλονιάς) της Σύμβασης, για το οποίο δεν κατατέθηκε προσφορά στο πλαίσιο του διαγωνισμού για την «παροχή υπηρεσιών παρασκευής-συσκευασίας και διανομής ζεστών γευμάτων σε μαθητές πρωτοβάθμιας εκπαίδευσης κατά τη σχολική χρονιά 2018-2019» (αριθ. Δ/ξης ΟΠΕΚΑ 1/2018), προϋπολογισμένης δαπάνης 362.299,50 €, πλέον ΦΠΑ.

Η διαδικασία θα λάβει χώρα χωρίς καμία τροποποίηση των όρων της αριθ. 1/2018 Διακήρυξης ΟΠΕΚΑ.

Επίσης, βεβαιώνουμε ότι δεν εκκρεμεί προδικαστική προσφυγή ή άλλο ένδικο βοήθημα για το συγκεκριμένο Τμήμα της Σύμβασης. [...]”.

II. Νομικό πλαίσιο

16. Το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης, ορίζει τα ακόλουθα: «δδ) Οι αποφάσεις των αναθέτουσών Αρχών που αφορούν την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημόσιων συμβάσεων, σύμφωνα με την περίπτωση β' της παρ. 2 του άρθρου 26 και τα άρθρα 32 και 269 του Ν. 4412/2016 (Α'147) 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 Οδηγιών 2014/24/EK και 2014/25/EK, οι οποίες ενσωματώθηκαν στην ελληνική έννομη τάξη με το Ν. 4412/2016. Κατά την άσκηση της εν λόγω αρμοδιότητας η Αρχή λαμβάνει υπόψη της τις γενικές αρχές του ενωσιακού και εθνικού δικαίου [...]».

17. Η διάταξη του άρθρου 1 παρ. 2 του ν. 4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)» ορίζει: “Ο παρών νόμος θεσπίζει κανόνες: α) για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης δημοσίων συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου Ι (άρθρα 2 έως 221) [...]. Οι διατάξεις του παρόντος εφαρμόζονται, με την επιφύλαξη των παραγράφων 3 έως 7, σε όλες τις συμβάσεις των περιπτώσεων α' και β', ανεξαρτήτως είδους και εκτιμώμενης αξίας αυτών, εκτός αν άλλως ορίζεται στις επιμέρους διατάξεις αυτού”.

18. Το άρθρο 3 παρ. 1 και 2 του ίδιου νόμου ορίζει τα παρακάτω: “1. Το παρόν Βιβλίο (άρθρα 3 έως 221) θεσπίζει κανόνες για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που πραγματοποιούνται από αναθέτουσες αρχές, ανεξαρτήτως εκτιμώμενης αξίας αυτών, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στο παρόν άρθρο. 2. Διαδικασία σύναψης σύμβασης ή σύμβαση κατά την έννοια του παρόντος Βιβλίου είναι η απόκτηση, μέσω δημόσιας σύμβασης, από μία ή περισσότερες αναθέτουσες αρχές, έργων, αγαθών ή υπηρεσιών από οικονομικούς φορείς που επιλέγονται από τις εν λόγω αναθέτουσες αρχές, ανεξαρτήτως του κατά πόσον τα έργα, τα αγαθά ή οι υπηρεσίες προορίζονται για την εξυπηρέτηση σκοπού δημοσίου συμφέροντος”.

19. Σύμφωνα με το άρθρο 5 του ίδιου νόμου:

“Ως κατώτατα όρια, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ, ορίζονται τα ακόλουθα:

α) 5.548.000 ευρώ για τις δημόσιες συμβάσεις έργων,

β) 144.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από κεντρικές κυβερνητικές αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές. Αν οι δημόσιες συμβάσεις προμηθειών ανατίθενται από τις αναθέτουσες αρχές που δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, το εν λόγω κατώτατο όριο ισχύει μόνο για τις συμβάσεις που αφορούν τα οριζόμενα στο Παράρτημα ΙΙΙ του Προσαρτήματος Α' προϊόντα,

γ) 221.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από μη κεντρικές αναθέτουσες αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές. Το κατώτατο όριο αυτό εφαρμόζεται επίσης στις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών που ανατίθενται από κεντρικές κυβερνητικές αρχές οι οποίες δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, όταν οι συμβάσεις αυτές αφορούν προϊόντα που δεν εμπίπτουν στο Παράρτημα ΙΙΙ του Προσαρτήματος Α΄,

δ) 750.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών που αφορούν κοινωνικές και άλλες ειδικές υπηρεσίες που περιλαμβάνονται στο Παράρτημα ΧΙΥ του Προσαρτήματος Α΄”.

20. Στο άρθρο 6 παρ. 1, 3 και 9 του ίδιου νόμου ορίζεται ότι: “Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς ΦΠΑ, όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος προαίρεσης ή τυχόν παρατάσεων της σύμβασης, όπως ορίζουν ρητά τα έγγραφα της σύμβασης. [...] 3. Η επιλογή της χρησιμοποιούμενης μεθόδου για τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης δεν γίνεται με σκοπό την αποφυγή της εφαρμογής οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου. Η σύμβαση δεν κατατέμενεται κατά τρόπο ώστε να αποφεύγεται η εφαρμογή οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου, εκτός αν αυτό δικαιολογείται από αντικειμενικούς λόγους. [...] 9. Όταν ένα σχέδιο αγοράς για την απόκτηση ομοιογενών αγαθών μπορεί να οδηγήσει σε ανάθεση συμβάσεων υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων, λαμβάνεται υπόψη κατά την εφαρμογή του άρθρου 5 περιπτώσεις β΄ και γ΄ η συνολική εκτιμώμενη αξία όλων αυτών των τμημάτων. Όταν η συνολική αξία των τμημάτων ισούται ή υπερβαίνει το κατώτατο όριο που προβλέπεται στο άρθρο 5, το παρόν Βιβλίο εφαρμόζεται στην ανάθεση κάθε τμήματος”.

21. Το άρθρο 27 “Ανοικτή διαδικασία (άρθρο 27 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)” ορίζει ότι:

“1. Στις ανοικτές διαδικασίες, κάθε ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας μπορεί να υποβάλλει προσφορά στο πλαίσιο προκήρυξης διαγωνισμού. Η ελάχιστη προθεσμία παραλαβής των προσφορών ανέρχεται σε 35 ημέρες από την ημερομηνία αποστολής στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ένωσης της προκήρυξης σύμβασης, υπό την επιφύλαξη της παρ. 2 του άρθρου 60 και του τελευταίου εδαφίου της παραγράφου 1 του άρθρου 67. Η προσφορά συνοδεύεται από τις πληροφορίες για την ποιοτική επιλογή που ζητούνται από την αναθέτουσα αρχή. [...]

3. Σε περίπτωση που επείγουσα κατάσταση δεόντως τεκμηριωμένη από την αναθέτουσα αρχή καθιστά αδύνατη την τήρηση της ελάχιστης προθεσμίας που προβλέπεται στο δεύτερο εδάφιο της παραγράφου 1, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να ορίζουν ελάχιστη προθεσμία που δεν είναι μικρότερη των 15 ημερών από την ημερομηνία αποστολής της προκήρυξης της σύμβασης.

4. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να συντμήσει κατά πέντε ημέρες την προθεσμία παραλαβής των προσφορών που ορίζεται στο δεύτερο εδάφιο της παραγράφου 1 όταν αποδέχεται την υποβολή προσφορών με ηλεκτρονικά μέσα, σύμφωνα με το πρώτο εδάφιο της παραγράφου 1 και την παράγραφο 5 του άρθρου 22 και το άρθρο 37. [...]”.

22. Στη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α΄ του ίδιου νόμου, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α΄ της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, προβλέπεται ότι:

"2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών σε οποιαδήποτε από τις κατωτέρω περιπτώσεις:

α) εάν, ύστερα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία είτε δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή αίτηση συμμετοχής είτε καμία από τις υποβληθείσες προσφορές ή αιτήσεις συμμετοχής δεν είναι κατάλληλη, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιασώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Επιτροπή μετά από αίτημά της

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

Μη κατάλληλη θεωρείται μία αίτηση συμμετοχής όταν στο πρόσωπο του οικονομικού φορέα συντρέχει υποχρεωτικός ή δυνητικός λόγος αποκλεισμού, σύμφωνα με το άρθρο 73 ή όταν αυτός δεν πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής που έχει θέσει η αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77 [...]"

23. Με τις διατάξεις των παρ. 1, 3 και 5 του άρθρου 79 "Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης" (άρθρο 59 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) της Ενότητας 5 "Κανόνες Απόδειξης Ποιοτικής Επιλογής" του ν. 4412/2016 ορίζεται ότι:

"1. Κατά την υποβολή αιτήσεων συμμετοχής ή κατά την υποβολή προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων άνω των ορίων, οι αναθέτουσες αρχές δέχονται το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (ΕΕΕΣ), το οποίο αποτελείται από ενημερωμένη υπεύθυνη δήλωση, με τις συνέπειες του ν. 1599/1986 (Α' 75), ως προκαταρκτική απόδειξη προς αντικατάσταση των πιστοποιητικών που εκδίδουν δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη, επιβεβαιώνοντας ότι ο εν λόγω οικονομικός φορέας πληροί τις ακόλουθες προϋποθέσεις:

α) δεν βρίσκεται σε μία από τις καταστάσεις των άρθρων 73 και 74 για τις οποίες οι οικονομικοί φορείς αποκλείονται ή μπορούν να αποκλεισθούν,

β) πληροί τα σχετικά κριτήρια επιλογής τα οποία έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77

γ) κατά περίπτωση, τηρεί τους αντικειμενικούς κανόνες και κριτήρια που έχουν καθοριστεί, σύμφωνα με το άρθρο 84.

Όταν ο οικονομικός φορέας στηρίζεται στις ικανότητες άλλων φορέων, σύμφωνα με το άρθρο 78, το ΕΕΕΣ περιέχει επίσης τις ως άνω πληροφορίες όσον αφορά τους φορείς αυτούς. Το ΕΕΕΣ αποτελείται από επίσημη δήλωση του οικονομικού φορέα ότι ο σχετικός λόγος αποκλεισμού δεν ισχύει και/ή ότι πληρούνται το σχετικό κριτήριο επιλογής και παρέχει τις κατάλληλες πληροφορίες, όπως απαιτείται από την αναθέτουσα αρχή. Το ΕΕΕΣ προσδιορίζει τη δημόσια αρχή ή το τρίτο μέρος που είναι υπεύθυνο για την έκδοση των σχετικών δικαιολογητικών και περιλαμβάνει επίσημη δήλωση ότι ο οικονομικός φορέας θα είναι σε θέση, εφόσον του ζητηθεί και χωρίς καθυστέρηση, να προσκομίσει τα εν λόγω δικαιολογητικά. [...]

3. Για τις συμβάσεις άνω των ορίων, το ΕΕΕΣ καταρτίζεται βάσει του τυποποιημένου εντύπου του Παραρτήματος 2 του Κανονισμού (ΕΕ) 2016/7 της Επιτροπής της 5ης Ιανουαρίου 2016, και παρέχεται αποκλειστικά σε ηλεκτρονική μορφή. [...]

5. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να ζητεί από προσφέροντες και υποψήφιους, σε οποιοδήποτε χρονικό σημείο κατά τη διάρκεια της διαδικασίας, να υποβάλλουν όλα ή ορισμένα δικαιολογητικά, όταν αυτό απαιτείται για την ορθή διεξαγωγή της διαδικασίας. [...]

24. Στο άρθρο “93 Περιεχόμενο φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής»” του ίδιου νόμου ορίζεται ότι:

“Ο ξεχωριστός σφραγισμένος φάκελος, με την ένδειξη «Δικαιολογητικά Συμμετοχής» περιέχει:

α) στις διαδικασίες σύναψης δημόσιας σύμβασης άνω των ορίων, το ΕΕΕΣ του άρθρου 79 και την εγγύηση συμμετοχής, κατά τα προβλεπόμενα στο άρθρο 72 [...]

25. Στο άρθρο “103 Πρόσκληση για υποβολή δικαιολογητικών”, παρ. 1, του ίδιου νόμου αναφέρονται τα κάτωθι:

“Πέραν των οριζόμενων στις παραγράφους 3 και 4 του άρθρου 79 και στο άρθρο 93, ισχύουν και τα ακόλουθα:

1. Μετά την αξιολόγηση των προσφορών, η αναθέτουσα αρχή ειδοποιεί εγγράφως τον προσφέροντα, στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση («προσωρινό ανάδοχο»), να υποβάλει εντός προθεσμίας, που καθορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης και δεν μπορεί να είναι μικρότερη των δέκα (10) ούτε μεγαλύτερη των είκοσι (20) ημερών από την κοινοποίηση της σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν, τα αποδεικτικά έγγραφα νομιμοποίησης και τα πρωτότυπα ή αντίγραφα που εκδίδονται, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 1 του ν. 4250/2014 (Α΄ 74) όλων των δικαιολογητικών του άρθρου 80, όπως καθορίζονται ειδικότερα στα έγγραφα της σύμβασης, ως αποδεικτικά στοιχεία για τη μη συνδρομή των λόγων αποκλεισμού των άρθρων 73 και 74, καθώς και για την πλήρωση των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των άρθρων 75 έως 78. Τα δικαιολογητικά υποβάλλονται στην αναθέτουσα αρχή σε σφραγισμένο φάκελο, ο οποίος παραδίδεται στο αρμόδιο όργανο αξιολόγησης. 2. Αν δεν προσκομισθούν τα παραπάνω δικαιολογητικά ή υπάρχουν ελλείψεις σε αυτά που υποβλήθηκαν, παρέχεται προθεσμία στον προσωρινό ανάδοχο να τα προσκομίσει ή να τα συμπληρώσει εντός πέντε (5) ημερών από την κοινοποίηση σχετικής έγγραφης ειδοποίησης σε αυτόν. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να παρατείνει την ως άνω προθεσμία, εφόσον αιτιολογείται αυτό επαρκώς και κατ’ ανώτατο όριο για δεκαπέντε (15) επιπλέον ημέρες”.

III. Νομική Εκτίμηση

26. Το υπό εξέταση αίτημα του Οργανισμού Προνοιακών Επιδομάτων & Κοινωνικής Αλληλεγγύης αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών με την έννοια της διάταξης του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 9 του ν. 4412/2016, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 9 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών, προϋπολογισθείσας

αξίας 362.299,50€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ως τμήμα προηγηθέντος διαγωνισμού συνολικού προϋπολογισμού 31.994.874,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., στο πλαίσιο του οποίου για ένα τμήμα (Δήμος Κεφαλλονιάς) δεν υπεβλήθησαν προσφορές, προκύπτει ότι συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ' άρθρο 2 παράγραφος 2 περίπτωση γ' υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης.

27. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση, έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007 και ήδη στα παρόμοιου περιεχομένου άρθρα 26 και 32 του ν. 4412/2016 (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 αναγνωριζόμενων 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 (βλ. ΔΕΕ, αποφάσεις της 18ης Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28ης Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13ης Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).

28. Η αναθέτουσα αρχή επικαλείται, με το υπό κρίση αίτημά της, τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, σύμφωνα με τις οποίες παρέχεται η δυνατότητα στις αναθέτουσες αρχές να συνάπτουν συμβάσεις με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, με τις κάτωθι 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 ουσιασώς 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.

Επισημαίνεται ότι σχετικά με την ως άνω α) προϋπόθεση, όπως παγίως έχει κριθεί, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή των προαναφερομένων διατάξεων, 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. 466/2011, 1249/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

29. Εν προκειμένω, από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου της υπό κρίση υπόθεσης και αξιολογώντας τη συνδρομή των προϋποθέσεων εφαρμογής των ανωτέρω διατάξεων, προκύπτουν τα ακόλουθα:

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

Ο Οργανισμός Προνοιακών Επιδομάτων & Κοινωνικής Αλληλεγγύης, με την με αρ. πρωτ. 180/Ζ2/27-04-2018 διακήρυξη διενήργησε δημόσιο ανοικτό διαγωνισμό άνω των ορίων για την ανάδειξη αναδόχου για την παροχή υπηρεσιών παρασκευής - συσκευασίας και διανομής ζεστών γευμάτων σε μαθητές πρωτοβάθμιας εκπαίδευσης συνολικού προϋπολογισμού 31.994.874,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., σε εξήντα ένα (61) τμήματα, στα πλαίσια του οποίου για ένα (1) τμήμα δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

Ι. Ως προς την ορθή κατάρτιση των όρων της με αριθ. πρωτ. 180/Ζ2/27-04-2018 διακήρυξης διαπιστώθηκε ότι αναφορικά με τον τρόπο απόδειξης των ελάχιστων απαιτήσεων τεχνικής-επαγγελματικής ικανότητας και συμμόρφωσης με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας, στα άρθρα 2.2.9 και 2.4.3 ορίζονται τα κάτωθι:

Στο άρθρο **“2.2.9 Κανόνες απόδειξης ποιοτικής επιλογής”** αναφέρονται μεταξύ άλλων τα εξής:

“2.2.9.1 Προκαταρκτική απόδειξη κατά την υποβολή προσφορών”:

“[...] Οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς προσκομίζουν επίσης κατά την υποβολή της προσφοράς τους, ως δικαιολογητικό συμμετοχής, τα δικαιολογητικά της Παραγράφου 2.2.9.2.εδ.Β4 & Β5 της παρούσας”.

“2.2.9.2 Αποδεικτικά μέσα”:

“[...] Β.4. Για την απόδειξη της τεχνικής ικανότητας της παραγράφου 2.2.6 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν με τη Τεχνική τους Προσφορά:

α) αναλυτικό κατάλογο, στον οποίο να αναφέρονται οι κυριότερες συμβάσεις υπηρεσιών του συγκεκριμένου τύπου των τριών (3) τελευταίων ετών, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην παράγραφο 2.2.6 της παρούσας. [...].

Οι παρεχόμενες υπηρεσίες αποδεικνύονται με βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης που έχουν εκδοθεί ή θεωρηθεί από την αρμόδια Αρχή, σε περίπτωση δημόσιας Αναθέτουσας Αρχής ή βεβαίωση-δήλωση του αποδέκτη, σε περίπτωση ιδιωτικού φορέα.

β) Τη σχετική άδεια εργαστηρίου παραγωγής γευμάτων όπου αναγράφεται η μέγιστη ημερήσια παραγωγική ικανότητα των προσφερόντων σε μερίδες (σε περίπτωση που η άδεια αναγράφει κιλά θα πρέπει να γίνεται αναγωγή σε μερίδες γευμάτων) με κωδικό αριθμός έγκρισης (IMP). [...].

γ) Υπεύθυνη δήλωση για το χρονικό διάστημα που θα εκτελείται η σύμβαση, στην οποία θα δηλώνεται ο αριθμός μερίδων που είναι δεσμευμένος σε άλλες συμβάσεις με το Δημόσιο ή με ιδιώτες καθώς και ο αριθμός των υπολειπόμενων διατεθειμένων μερίδων.

Β.5. Για την απόδειξη της συμμόρφωσής τους με πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης και τις λοιπές απαιτήσεις της παραγράφου 2.2.7 οι οικονομικοί φορείς προσκομίζουν με τη Τεχνική τους Προσφορά:

α) Αντίγραφο του πιστοποιητικού ISO 22000

β) Αντίγραφο πιστοποιητικού OHSAS 18001:207/ΕΛΟΤ 1801:2008 ή ισοδύναμα αυτών

γ) Υπεύθυνη δήλωση ότι: «Το προσωπικό που θα απασχοληθεί για την προετοιμασία των γευμάτων θα έχει πιστοποιητικά υγείας σύμφωνα με την Υγειονομική Διάταξη Υ1γ/ΓΠ/οικ. 35797/2012 (ΦΕΚ Β' 1199/114-2012)». [...]».

Τέλος, στο άρθρο “**2.4 Κατάρτιση - Περιεχόμενο Προσφορών**”, “**2.4.3 Περιεχόμενα Φακέλου «Δικαιολογητικά Συμμετοχής - Τεχνική Προσφορά»**” ορίζονται τα κάτωθι:

“2.4.3.1 Τα στοιχεία και δικαιολογητικά για την συμμετοχή των προσφερόντων στη διαγωνιστική διαδικασία περιλαμβάνουν:

α) τα αποδεικτικά μέσα των **εδαφίων Β4 και Β5** της Παραγράφου **2.2.9.2** της παρούσας.

β) το Ευρωπαϊκό Ενιαίο Έγγραφο Σύμβασης (Ε.Ε.Ε.Σ.), όπως προβλέπεται στην παρ. 1 και 3 του άρθρου 79 του ν. 4412/2016. [...]

γ) την εγγύηση συμμετοχής, όπως προβλέπεται στο άρθρο 72 του Ν.4412/2016 και τα άρθρα 2.1.5 και 2.2.2 αντίστοιχα, της παρούσας Διακήρυξης. [...]” (αναλυτικά Ιστορικό υπό 5.4).

Ως προς την ανωτέρω απαίτηση της διακήρυξης για κατάθεση των αποδεικτικών μέσων τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας και των πιστοποιητικών διασφάλισης ποιότητας από τους οικονομικούς φορείς κατά την υποβολή της προσφοράς, επισημαίνονται τα εξής:

Σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 79 και 93 του ν.4412/2016 προβλέπεται ρητώς ότι κατά την κατάθεση προσφορών στις διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων άνω των ορίων απαιτείται από τους συμμετέχοντες μόνο η υποβολή του Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης (ΕΕΕΣ) και της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής (Νομικό πλαίσιο υπό 23 και 24), καθώς το ΕΕΕΣ αποτελεί προκαταρκτική απόδειξη ότι ο οικονομικός φορέας πληροί τις απαιτούμενες προϋποθέσεις, αντικαθιστώντας τα σχετικά πιστοποιητικά που εκδίδονται από τις δημόσιες αρχές ή τρίτα μέρη (Κατευθυντήρια Οδηγία 15/2016 Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. με ΑΔΑ: ΩΧΟΓΟΞΤΒ-ΑΚΗ).

Ακολουθως, σύμφωνα με τη διάταξη της παρ. 1 του αρ. 103 του ν. 4412/2016, τα δικαιολογητικά του άρθρου 80 υποβάλλονται από τον προσωρινό ανάδοχο στο στάδιο της κατακύρωσης (Νομικό πλαίσιο υπό 25).

II. Ως προς την τήρηση των διατυπώσεων δημοσιότητας του εν θέματι διαγωνισμού σημειώνεται ότι ο Ο.Π.Ε.Κ.Α. επέλεξε την σύντμηση υποβολής προσφορών σε 15 ημέρες από την ημερομηνία αποστολής στην Ε.Ε.Ε.Ε., κατά τη διάταξη της παρ. 3 του άρθ. 27 του ν. 4412/16, επικαλούμενος σύμφωνα με το άρθρο 1.5 της με αριθ. πρωτ. 180/Ζ2/27-04-2018 διακήρυξης τα εξής:

“[...] Γίνεται χρήση συντετμημένων προθεσμιών, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ.3 του άρθρου 27 του ν.4412/16, βάσει της αριθ. 1549/5/20-4-2018 απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου της Αναθέτουσας Αρχής, λόγω της σπουδαιότητας της Σύμβασης που υπακούει σε σημαντικό εθνικό σχεδιασμό, με στόχο η έναρξη διανομής των γευμάτων στις σχολικές μονάδες να συμπέσει με την έναρξη της σχολικής χρονιάς 2018-2019.” (Ιστορικό υπό 5.2).

Επισημαίνεται σχετικά ότι, η αναθέτουσα αρχή δεν τεκμηριώνει δεόντως την επείγουσα κατάσταση που απαιτεί η εφαρμογή της εν θέματι διάταξης. Ωστόσο, έχοντας υπόψη την ανάθεση εξολοκλήρου στον Ο.Π.Ε.Κ.Α. της υλοποίησης, εκτέλεσης και διαχείρισης του Προγράμματος “Σχολικά Γεύματα”, εξαιτίας της *ανάγκης επιτάχυνσης της υλοποίησης του έργου [...] και την αποτελεσματικότερη εφαρμογή του για το σχολικό έτος 2018 -2019 κι εφεξής*”, σύμφωνα με την οποία ελήφθη η με αριθ. Δ14/οικ.21446/488/18 Υπουργική Απόφαση (Ιστορικό υπό 3), την επικείμενη έναρξη του σχολικού έτους 2018-2019 κατά τον χρόνο σύνταξης της οικείας διακήρυξης, καθώς και το γεγονός ότι στη διαγωνιστική διαδικασία υπεβλήθησαν προσφορές από 30 υποψηφίους, με μόνο το αιτούμενο τμήμα (46^ο) να παραμένει άγονο, μπορεί βασίμως να υποστηριχθεί ότι η εφαρμογή της κατά παρέκκλιση διαδικασίας δεν αποτέλεσε εμπόδιο στην ανάπτυξη ανταγωνισμού. Άλλωστε, ομοίως, το Ελεγκτικό Συνέδριο, με τις αριθ. 349/08-10-2018 και 414/19-11-2018 Πράξεις του Ζ’ Κλιμακίου που διενήργησαν τον προσυμβατικό έλεγχο ως προς τα σχέδια συμβάσεων των μειοδοτών των λοιπών τμημάτων του διαγωνισμού, έκρινε ότι η παρέκκλιση από τον κανόνα της τριακονθήμερης προθεσμίας του άρθρου 27 εν προκειμένω δεν έπληξε ουσιωδώς τον ανταγωνισμό (αναλυτικά Ιστορικό υπό 14).

Από τα λοιπά στοιχεία του υποβληθέντος φακέλου καθώς και τα στοιχεία της διαδικτυακής πύλης www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων, ως προς την τήρηση των όρων δημοσιότητας και τη διενέργεια της διαδικασίας του διαγωνισμού με αριθμό συστήματος 57431, δεν διαπιστώθηκαν ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες.

29.2. Ως προς τη μη υποβολή προσφορών ή την υποβολή μη κατάλληλων προσφορών

Σύμφωνα με το με αρ. 2/27-07-2018 πρακτικό της Επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού καθώς και με την με αρ. 1561/2/02-08-2018 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Ο.Π.Ε.Κ.Α. δεν υπεβλήθη καμία προσφορά για το 46^ο τμήμα του διενεργηθέντος διαγωνισμού (Δήμος Κεφαλλονιάς) οπότε ο διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος ως προς αυτό (Ιστορικό υπό 10.2 και 13).

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

Στο προσκομισθέν στην Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. σχέδιο απόφασης του Διοικητή του Ο.Π.Ε.Κ.Α., ρητώς αναφέρεται ότι κατά τη διαδικασία προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση της σύμβασης, σύμφωνα με τις διατάξεις του αρθ. 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, δεν θα τροποποιηθούν ουσιωδώς οι όροι που τέθηκαν με τη με αρ. πρωτ. 180/Ζ2/27-04-2018 διακήρυξη του προηγηθέντος ηλεκτρονικού ανοικτού διαγωνισμού.

30. Εν όψει των ανωτέρω εκτεθέντων, διαπιστώνεται ότι συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής των διατάξεων του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016 για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών παρασκευής - συσκευασίας και διανομής ζεστών γευμάτων σε μαθητές πρωτοβάθμιας εκπαίδευσης, προϋπολογισμού 362.299,50€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., του διενεργηθέντος ανοικτού διαγωνισμού άνω των ορίων του Οργανισμού Προνοιακών Επιδομάτων & Κοινωνικής Αλληλεγγύης, στα πλαίσια του οποίου για ένα (1) εκ των εξήντα ένα (61) τμημάτων (Τμήμα 46 – Δήμος Κεφαλλονιάς) δεν υπεβλήθη καμία προσφορά.

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, η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. **ομόφωνα** αποφασίζει:

Την παροχή σύμφωνης γνώμης, επί του αιτήματος του Ο.Π.Ε.Κ.Α., 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 με αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών παρασκευής - συσκευασίας και διανομής ζεστών γευμάτων σε μαθητές πρωτοβάθμιας εκπαίδευσης κατά τη σχολική χρονιά 2018-2019, προϋπολογισμού 362.299,50€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ως προς τις οποίες ο προηγηθείς ηλεκτρονικός διαγωνισμός απέβη άγονος, κατά τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' και με τον όρο της μη ουσιώδους τροποποίησης των όρων της διακήρυξης του διαγωνισμού που προηγήθηκε, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 11 Δεκεμβρίου 2018

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Πρόεδρος

Καταπόδης Γεώργιος