



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΑΠΟΦΑΣΗ

52/2017

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

Στην Αθήνα σήμερα 23 Ιουνίου 2017, ημέρα Παρασκευή και ώρα 09:00 π.μ. και επί της οδού Κεφαλληνίας 45, στην Αθήνα, 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:
Σταθακόπουλος Δημήτριος
Στυλιανίδου Μαρία
Χριστοβασίλη Ερωφίλη

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

Γραμματέας: Αντωνοπούλου Μαρία, Π.Ε. Διοικητικού Οικονομικού

Εισηγήτρια: Γούναρη Ελένη, Τοπογράφος Μηχανικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν η εισηγήτρια κ. Γούναρη καθώς και η κα Καξιρή Χριστίνα, Προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων της Διεύθυνσης Νομικών Υπηρεσιών της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.,

οι οποίες και αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

Θέμα: Διατύπωση σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης κατά τη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας φρέσκων ψαριών (λαυράκι) για τις ανάγκες του Ν.Π.Δ.Δ. Κοινωνικής Προστασίας και Αλληλεγγύης (ΚΟΙ.Π.Α.) προϋπολογισμού 12.165,00 € πλέον ΦΠΑ 13%, σε συνέχεια εν μέρει άγονου διεθνούς διαγωνισμού συνολικού προϋπολογισμού 401.258,00 € μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

Με το υπ' αρ. Πρωτ. 3619925-05-2017 αίτημα του Δήμου Αγρινίου προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή) που παρελήφθη στις 26-05-2017 (αρ. Πρωτ. Εισερχ. 3389), ο Δήμος Αγρινίου 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, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, κατά τη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν.4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας φρέσκων ψαριών (λαυράκι) για τις ανάγκες του Ν.Π.Δ.Δ. (ΚΟΙ.Π.Α.), συνολικού προϋπολογισμού 12.165,00 € μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

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

1.1 Στις 18-10-2016 θεωρήθηκε η υπ' αρ. 158 Μελέτη με τίτλο: “Προμήθεια ειδών σίτισης για την κάλυψη των αναγκών των Υπηρεσιών του Δήμου Αγρινίου και των Νομικών του Προσώπων” συνολικού ενδεικτικού προϋπολογισμού 522.384,52 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Η εν λόγω μελέτη συντάχθηκε από τη Δ/ση Οικονομικών Υπηρεσιών/Τμ. Προμηθειών Υλικών/ Εξοπλισμού/ Υπηρεσιών του οικείου Δήμου.

1.2 Με την υπ' αρ. 315/21-11-2016 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου του Δήμου Αγρινίου αποφασίστηκε η “Έγκριση διενέργειας προμήθειας ειδών σίτισης για την κάλυψη των αναγκών των Υπηρεσιών του Δήμου και του ΝΠΔΔ ΚΟΙΠΑ Δήμου Αγρινίου”. Η εν λόγω απόφαση επικυρώθηκε με την υπ' αρ. 227715/01-12-2016 απόφαση του Γενικού Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης Πελοποννήσου, Δυτικής Ελλάδας και Ιονίου.

1.3 Με την υπ' αρ. 17/30-01-2017 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Αγρινίου αποφασίστηκαν τα κάτωθι: α) εγκρίθηκε η υπ' αρ. 158/2016 μελέτη, β) εγκρίθηκε η διενέργεια ανοικτού, διεθνή, ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την κάλυψη των αναγκών των υπηρεσιών του Δήμου και το ΝΠΔΔ ΚΟΙΠΑ αυτού με σύντμηση της προθεσμίας υποβολής προσφορών, σύμφωνα με το άρθρο 27, παρ. 3, 4 του ν. 4412/2016, συνολικού προϋπολογισμού 457.539,65 € με ΦΠΑ που αφορά τις ομάδες 1, 3 και 5 της υπ' αρ. 158/2016 μελέτης και γ) καταρτίστηκαν οι όροι του εν λόγω διαγωνισμού. Η εν λόγω απόφαση επικυρώθηκε με την υπ' αρ. 30142/17-02-2017

απόφαση του Γενικού Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης Πελοποννήσου, Δυτικής Ελλάδας και Ιονίου.

1.4 Στην υπ' αρ. 7098/02-02-2017 (ΑΔΑΜ 17PROC005757993 2017-02-02) διακήρυξη που αφορά το διαγωνισμό με θέμα: “Προμήθεια ειδών σίτισης για τις ανάγκες του Δήμου και του Ν.Π.Δ.Δ. ΚΟΙ.Π.Α. Δήμου Αγρινίου”, προϋπολογισμού 401.258,00 € μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ως κριτήριο για την τελική επιλογή προμηθευτή είναι: '... η πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά, αποκλειστικά βάσει τιμής, η οποία εκφράζεται ως εξής: *A. ως τη χαμηλότερη τιμή για το σύνολο των ειδών των Τμημάτων που αφορούν : είδη παντοπωλείου- είδη αρτοποιείου –γαλακτοκομικά και τυροκομικά είδη - ποτά, αναψυκτικά ,φρουτοχυμοί) και B. το μεγαλύτερο ποσοστό έκπτωσης (σε ακέραιες μονάδες) επί τοις εκατό (%) , για το σύνολο των ειδών των Τμημάτων που αφορούν :έλαια –είδη κρεοπωλείου-είδη οπωροπωλείου –φρέσκα ψάρια - κατεψυγμένα ψάρια –κατεψυγμένα λαχανικά) , στη τιμή που προκύπτει από το εκδιδόμενο δελτίο πιστοποίησης τιμών του Τμήματος Εμπορίου της Περιφερειακής Ενότητας Αιτωλοακαρνανίαςκατά την ημέρα παράδοσής τους'.*

1.5 Ο διαγωνισμός αφορά στην προμήθεια: α) ειδών σίτισης (είδη παντοπωλείου-έλαια – είδη κρεοπωλείου-είδη οπωροπωλείου- είδη αρτοποιείου –γαλακτοκομικά και τυροκομικά είδη – ποτά, αναψυκτικά ,φρουτοχυμοί – φρέσκα και κατεψυγμένα ψάρια –κατεψυγμένα λαχανικά) για τις ανάγκες του Ν.Π.Δ.Δ. ΚΟΙΠΑ Δήμου Αγρινίου, β) ειδών σίτισης (είδη παντοπωλείου –είδη κρεοπωλείου) για το Κοινωνικό Παντοπωλείο και γ) πρόσθετων παροχών σε είδος (χορήγηση γάλακτος) για τους εργαζομένους του Δήμου. Η προμήθεια χωρίζεται στις παρακάτω ομάδες και τμήματα, ως εξής:

ΟΜΑΔΑ 1: ΕΙΔΗ ΣΙΤΙΣΗΣ ΓΙΑ ΤΙΣ ΑΝΑΓΚΕΣ ΤΟΥ ΝΠΔΔ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ ΚΑΙ ΑΛΛΗΛΕΓΓΥΗΣ (ΚΟΙ.Π.Α.)	
ΤΜΗΜΑΤΑ	ΑΞΙΑ (χωρίς ΦΠΑ)
<u>ΤΜΗΜΑ 1:</u> Είδη παντοπωλείου για τμήμα παιδικής προστασίας και προσχολικής αγωγής	59.943,40
<u>ΤΜΗΜΑ 2:</u> Είδη παντοπωλείου για το τμήμα προστασίας τρίτης ηλικίας (ΚΑΠΗ)	6.720,10
<u>ΤΜΗΜΑ 3:</u> Έλαια	15.279,60
<u>ΤΜΗΜΑ 4:</u> Γαλακτοκομικά – τυροκομικά είδη για τμήμα παιδικής προστασίας και προσχολικής αγωγής	23.103,00
<u>ΤΜΗΜΑ 5:</u> Φρέσκα ψάρια	12.165,00
<u>ΤΜΗΜΑ 6:</u> Κατεψυγμένα ψάρια και λαχανικά	1.883,70
<u>ΤΜΗΜΑ 7:</u> Είδη κρεοπωλείου	24.913,00

ΤΜΗΜΑ 8: Είδη αρτοποιείου	31.407,60
ΤΜΗΜΑ 9: Ποτά – αναψυκτικά - φρουτοχυμοί	2.390,76
ΤΜΗΜΑ 10: Είδη οπωροπωλείου (φρούτα και λαχανικά)	19.193,84
ΟΜΑΔΑ 3: ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΕΙΔΩΝ ΣΙΤΙΣΗΣ ΓΙΑ ΤΟ ΚΟΙΝΩΝΙΚΟ ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟ ΔΗΜΟΥ ΑΓΡΙΝΙΟΥ	
ΤΜΗΜΑ 2: Είδη παντοπωλείου όσπρια	11.640,00
ΤΜΗΜΑ 3: Λοιπά είδη παντοπωλείου	13.500,00
ΤΜΗΜΑ 4: Γαλακτοκομικά προϊόντα	5.160,00
ΤΜΗΜΑ 5: Είδη κρεοπωλείου - κοτόπουλο	13.200,00
ΤΜΗΜΑ 7: Είδη κρεοπωλείου – νωπό κρέας αρνί	43.798,00
ΟΜΑΔΑ 5: ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ ΠΡΟΣΘΕΤΩΝ ΠΑΡΟΧΩΝ ΣΕ ΕΙΔΟΣ (ΓΑΛΑ ΕΒΑΠΟΡΕ) ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΕΡΓΑΖΟΜΕΝΟΥΣ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ	
ΤΜΗΜΑ 1: Γαλακτοκομικά προϊόντα	116.960,00
ΣΥΝΟΛΟ:	401.258,00

Σύμφωνα πάντα με την οικεία διακήρυξη, '*...προσφορές υποβάλλονται για ένα ή περισσότερα τμήματα ή ομάδες....*'.

Επίσης, στο άρθρο 4 της διακήρυξης με τίτλο: '*Δικαίωμα προαίρεσης*' αναφέρονται μεταξύ άλλων, τα κάτωθι: '*...Είναι δυνατή η παράταση της σύμβασης με τους ίδιους όρους της αρχικής, ύστερα από συμφωνία των συμβαλλομένων μερών, μέχρι την ανάδειξη νέου προμηθευτή και την υπογραφή της νέας σύμβασης, για χρονικό διάστημα όχι μεγαλύτερο των τεσσάρων (4) μηνών, στο μέτρο που δεν θα υπάρξει, κατά το χρόνο της παράτασης, υπέρβαση του ποσού της σύμβασης ως και περαιτέρω οικονομική επιβάρυνση του Δήμου . Ο Δήμος Αγρινίου διατηρεί το δικαίωμα να κατακυρώσει μικρότερη ποσότητα σε όλα τα είδη της προμήθειας σε ποσοστό ως και 50% κατά το στάδιο της κατακύρωσης της σύμβασης, ύστερα από αιτιολογημένη εισήγηση της αρμόδιας επιτροπής διαγωνισμού*'.

Επιπλέον, στο άρθρο 5 αυτής: '*Διαδικασία διαγωνισμού*' ορίζεται πως: '*....Ο διαγωνισμός θα διεξαχθεί με την ανοικτή διαδικασία του άρθρου 27 του ν. 4412/16. Γίνεται χρήση επισευσμένης διαδικασίας , σύμφωνα με το άρθρο 27 αρ. 3 , 4 του ν. 4412/2016, με σύντμηση της προθεσμίας των 35 ημερών σε 25 ημέρες από την*

αποστολή για δημοσίευση στην Ε.Ε., καθώς τα προς προμήθεια είδη σίτισης προορίζονται:

Α. για τις δομές του Ν.Π.Δ.Δ ΚΟΙΠΑ Δήμου Αγρινίου (παιδικοί σταθμοί) οι οποίες πρέπει να λειτουργούν απρόσκοπτα .

Β. για την κάλυψη των αναγκών του Κοινωνικού Παντοπωλείου

Γ . για τη χορήγηση γάλακτος για τους εργαζόμενους του Δήμου, η οποία εντάσσεται στη χορήγηση μέσων ατομικής προστασίας και οι προηγούμενες συμβάσεις για τα τρόφιμα λήγουν το Φεβρουάριο με δυνατότητα μόνο τρίμηνης παράτασης και μέχρι εξάντλησης του συμβατικού ποσού.....'.

Σύμφωνα με το άρθρο 36 της διακήρυξης: '*...Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε ένα χρόνο από την υπογραφή της. Είναι δυνατή η παράταση της σύμβασης με τους ίδιους όρους της αρχικής, ύστερα από συμφωνία των συμβαλλομένων μερών, μέχρι την ανάδειξη νέου προμηθευτή και την υπογραφή της νέας σύμβασης, και για χρονικό διάστημα όχι μεγαλύτερο των τεσσάρων μηνών στο μέτρο που δεν θα υπάρξει, κατά το χρόνο της παράτασης, υπέρβαση των ποσοτήτων που καθορίζονται στη διακήρυξη, ως και περαιτέρω οικονομική επιβάρυνση του Δήμου και του ΝΠΔΔ ΚΟΙΠΑ ΔΗΜΟΥ ΑΓΡΙΝΙΟΥ....'*

Επίσης, βάσει του άρθρου 18 της διακήρυξης: '*...Κάθε προσφορά συνοδεύεται από εγγύηση συμμετοχής στο διαγωνισμό,για ποσό που αντιστοιχεί σε ποσοστό 1% της συνολικής προϋπολογισθείσης δαπάνης, μη συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ. Σε περίπτωση υποβολής προσφοράς για ένα ή περισσότερα τμήματα ή ομάδες της σύμβασης, το ύψος της εγγύησης συμμετοχής υπολογίζεται επί της εκτιμώμενης αξίας, εκτός ΦΠΑ, του/των προσφερομένου/ων τμήματος/τμημάτων...'*

'....Για την υπογραφή της σύμβασης απαιτείται η παροχή εγγύησης καλής εκτέλεσης,το ύψος της οποίας ανέρχεται σε ποσοστό 5% επί της αξίας της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ....'

1.6 Περίληψη της εν λόγω διακήρυξης η οποία περιείχε τους ουσιώδεις όρους και στοιχεία της διακήρυξης του διαγωνισμού, απεστάλη ηλεκτρονικά προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) στις 02-02-2017. Συνακόλουθα, η περίληψη της διακήρυξης(αρ. πρωτ 7098/02-02-2017), αναρτήθηκε στη 'ΔΙΑΥΓΕΙΑ' την 02-02-2017 με ΑΔΑ: 65Π2Ω65-ΞΙΘ, ενώ δημοσιεύτηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβέρνησης (ΦΕΚ 35/10-02-2017) και στις εφημερίδες: α) 'ΠΑΛΜΟΣ' & 'ΣΥΝΕΙΔΗΣΗ της ΑΙΤΩΛΙΑΣ & ΑΚΑΡΝΑΝΙΑΣ' (ημερ. Δημ. 04-02-2017) και β) 'ΝΑΥΤΕΜΠΟΡΙΚΗ', 'ΤΑ ΝΕΑ της ΑΙΤΩΛΟΑΚΑΡΝΑΝΙΑΣ' & 'ΗΜΕΡΗΣΙΑ' (ημερ. Δημ. 07-02-2017). Περαιτέρω, η διακήρυξη καταχωρήθηκε στην ιστοσελίδα του Δήμου Αγρινίου www.cityofagrinio.gr στις 02-02-2017 και στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) την 03-02-2017. Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών στο ΕΣΗΔΗΣ ορίστηκε η 28-02-2017 και ώρα 17:00:00, ενώ ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών στο σύστημα ορίστηκε η 03-02-2017 και ώρα 17:00:00. Ως ημερομηνία ανοίγματος των προσφορών ορίστηκε η 06-03-2017. Η περίληψη επίσης τοιχοκολλήθηκε (με

αποδεικτικό τοιχοκόλλησης) σε ειδικούς χώρους της αναθέτουσας αρχής (δημοτικά καταστήματα του Δήμου Αγρινίου στις 06-02-2017 και 07-02-2017), ενώ κοινοποιήθηκε τόσο στο Επιμελητήριο Αιτωλοακαρνανίας όσο και στον Εμπορικό Σύλλογο Αγρινίου στις 03-02-2017.

2. Στις 06-03-2017 η Επιτροπή Διαγωνισμού προέβη στην ηλεκτρονική αποσφράγιση των προσφορών και διαπίστωσε ότι υπήρξαν έντεκα (11) ενδιαφερόμενοι ήτοι οι: ('ΑΝΑΣΤΑΣΙΑΔΗΣ ΚΡΥΣΤΑΛΛΗΣ', 'ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ ΒΑΣΙΛΟΠΟΥΛΟΣ & ΣΙΑ ΟΕ', 'ΒΑΤΣΙΟΣ ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ', 'ΒΛΑΧΟΥ ΜΑΡΙΑ', 'Γ. ΦΩΛΙΑΣ Ν. ΜΠΑΛΑΣΚΑΣ ΟΕ', 'ΓΑΛΑΖΟΥΛΑ ΜΑΡΙΑ', 'ΖΟΥΜΠΟΥΛΑΚΗΣ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑΣ ΑΕ', 'ΚΑΚΑΒΟΣ ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ', 'ΚΑΤΣΙΜΑΡΔΟΣ ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ', 'ΠΑΠΑΘΑΝΑΣΗΣ ΒΑΣΙΛΕΙΟΣ' και 'ΤΣΙΛΙΜΠΩΚΟΣ ΑΛΕΞΑΝΔΡΟΣ'). Εν συνεχεία, προχώρησε σε έλεγχο του περιεχομένου του ηλεκτρονικού φακέλου «Δικαιολογητικά συμμετοχής – Τεχνική προσφορά» διαπιστώνοντας ότι: *'...όλοι οι συμμετέχοντες υπέβαλαν προσηκόντως το σύνολο των δικαιολογητικών συμμετοχής...'* πλην των εξής: {α) 'ΤΣΙΛΙΜΠΩΚΟΣ ΑΛΕΞΑΝΔΡΟΣ' ο οποίος υπέβαλε Εγγυητική Επιστολή με ημερομηνία λήξης στις 21/5/17 (ισχύς 81 ημέρες) ενώ βάσει της διακήρυξης η ισχύς ορίζεται σε 180 ημέρες , β) 'ΒΛΑΧΟΥ ΜΑΡΙΑ' η οποία υπέβαλλε ελλιπές ΕΕΕΣ και ελλιπή την Τεχνική Περιγραφή και γ) 'ΒΑΤΣΙΟ ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟ' που υπέβαλε ηλεκτρονικά χωρίς να έχει συμπληρώσει το ΕΕΕΣ}. Εν συνεχεία, προέβη στην αποσφράγιση των φακέλων που κατατέθηκαν στο πρωτόκολλο της υπηρεσίας, διαπιστώνοντας πως: *'..... τα δικαιολογητικά που υπέβαλαν οι διαγωνιζόμενοι με ενσφράγιστο φάκελο, είναι τα προβλεπόμενα από τη διακήρυξη έκτος από την 'ΒΛΑΧΟΥ ΜΑΡΙΑ' η οποία υπέβαλε ελλιπή τεχνική προσφορά και την Οικονομική Προσφορά μαζί με τα δικαιολογητικά συμμετοχής και όχι σε σφραγισμένο ξεχωριστό υποφάκελο σύμφωνα με το άρθρο 8 της διακήρυξης.....'*. Στη συνέχεια η Επιτροπή και προκειμένου να αξιολογήσει τις τεχνικές προσφορές, ζήτησε συμπληρωματικά από τους συμμετέχοντες δείγματα των προσφερόμενων ειδών και διέκοψε τη συνεδρίαση για τις 13-03-2017.

Την 13-03-2017 και αφού παρέλαβε τα δείγματα και αξιολόγησε τις τεχνικές προσφορές διαπίστωσε ότι οι δέκα (10) εκ των έντεκα (11) είναι: *'.....σύμφωνες με τους όρους της διακήρυξης και της αριθμ. 158/2016 μελέτης της προμήθειας...'* και μόνο ότι η προσφορά της 'ΒΛΑΧΟΥ ΜΑΡΙΑ' είναι: *'....ελλιπής....'* καθόσον: *'.....παραπέμπει, ως προς τις τεχνικές προδιαγραφές, σε αρχείο το οποίο δεν κατατέθηκε στο διαγωνισμό.....'*

Κατόπιν των ανωτέρω, η Επιτροπή διαγωνισμού εισηγήθηκε προς την Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Αγρινίου: α) την απόρριψη των προσφορών των: ('ΤΣΙΛΙΜΠΩΚΟΣ ΑΛΕΞΑΝΔΡΟΣ', 'ΒΛΑΧΟΥ ΜΑΡΙΑ' και 'ΒΑΤΣΙΟΣ ΚΩΝΣΤΑΝΤΙΝΟΣ') για τους λόγους που αναφέρονται στο παρόν 1 Πρακτικό και β) Την αποδοχή των προσφορών που υπέβαλαν οι κατωτέρω οχτώ (8) διαγωνιζόμενοι, καθώς είναι σύμφωνες με τους όρους της διακήρυξης και τις τεχνικές προδιαγραφές, όπως προκύπτει από όσα αναφέρθηκαν παραπάνω:

α) Την προσφορά του **'Αναστασιάδη Κρυστάλλη'** για το Τμήμα 4 της ΟΜΑΔΑΣ 3 και το Τμήμα 1 της ΟΜΑΔΑΣ 5, β) Την προσφορά της **'Βασίλειος Βασιλόπουλος & ΣΙΑ Ο.Ε.'** για τα Τμήματα 2, 3 & 4 της ΟΜΑΔΑΣ 3, γ) Την προσφορά της **'Γ. Φωλιάς – Ν. Μπαλάσκας Ο.Ε.'** για τα Τμήματα 5 & 7 της ΟΜΑΔΑΣ 3, δ) Την προσφορά της **'Γαλαζούλα Μαρίας'** για τα Τμήματα 2 & 9 της ΟΜΑΔΑΣ 1, ε) Την

προσφορά της **'Ζουμπουλάκης ΠΡΟΜΗΘΕΙΕΣ Α.Ε.'** για το Τμήμα 1 της ΟΜΑΔΑΣ 5, στ) Την προσφορά του **'Κάκαβου Δημητρίου'** για τα Τμήματα 2, 3 & 4 της ΟΜΑΔΑΣ 3 και το Τμήμα 1 της ΟΜΑΔΑΣ 5, ζ) Την προσφορά του **'Κατσιμάρδου Δημητρίου'** για το Τμήμα 8 της ΟΜΑΔΑΣ 1, η) Την προσφορά του **'Παπαθανάση Βασιλείου'** για τα Τμήματα 1,2,3,4,6,7,9 & 10 της ΟΜΑΔΑΣ 1 , τα Τμήματα 2,3,4,5 & 7 της ΟΜΑΔΑΣ 3 και το Τμήμα 1 της ΟΜΑΔΑΣ 5.

2.1 Στις 15-03-2017 η Επιτροπή Διαγωνισμού προέβη στην ηλεκτρονική αποσφράγιση και αξιολόγηση των οικονομικών προσφορών των οχτώ (8) εναπομειναντων, μετά τη σύνταξη του 1 Πρακτικού, οικονομικών φορέων. Στη συνεδρίαση διαπιστώθηκε ότι για τα παρακάτω τμήματα κατατέθηκαν μοναδικές προσφορές :

1. Από τον οικονομικό φορέα **'Παπαθανάση Βασίλειο'** για τα Τμήματα 1, 3 ,4, 6, 7 & 10 της ΟΜΑΔΑΣ 1 και 2. Από τον οικονομικό φορέα **'Κατσιμάρδο Δημήτριο'** για το Τμήμα 8 της ΟΜΑΔΑΣ 1 . Οι προσφορές κρίνονται συμφέρουσες για το Δήμο καθώς είναι εντός του προϋπολογισμού της μελέτης , δεν παρουσιάζουν αποκλίσεις από τις τιμές της αγοράς και πρέπει να γίνουν αποδεκτές. Ενώ για το Τμήμα 5: Φρέσκα ψάρια της ΟΜΑΔΑΣ 1: ΕΙΔΗ ΣΙΤΙΣΗΣ ΓΙΑ ΤΙΣ ΑΝΑΓΚΕΣ ΤΟΥ ΝΠΔΔ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ ΚΑΙ ΑΛΛΗΛΕΓΓΥΗΣ (ΚΟΙ.Π.Α) δεν κατατέθηκε καμία προσφορά και ο διαγωνισμός κρίνεται άγονος. Με βάση τα παραπάνω , η Επιτροπή εισηγείται στην Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Αγρινίου τα εξής:

A) Να γίνουν αποδεκτές όλες οι υποβληθείσες οικονομικές προσφορές καθώς είναι σύμφωνες με τους όρους της διακήρυξης, Β) να οριστούν προσωρινοί ανάδοχοι οι παρακάτω οικονομικοί φορείς για τα αντίστοιχα Τμήματα με τις τιμές της προσφοράς τους , καθώς η προσφορά τους είναι πλήρης, σύμφωνη με τους όρους της διακήρυξης και τις τεχνικές προδιαγραφές και προσφέρουν τη χαμηλότερη τιμή ανά Τμήμα , ως εξής:

1. Ο **'Παπαθανάσης Βασίλειος'** για τα παρακάτω Τμήματα: {(ΟΜΑΔΑ 1: και για τα τμήματα (1, 3, 4, 6, 7, 10) και (ΟΜΑΔΑ 3: και για το τμήμα 7)}

2. Ο **'Βασίλειος Βασιλόπουλος & ΣΙΑ Ο.Ε.'** για τα παρακάτω Τμήματα: {ΟΜΑΔΑ 3: και για το τμήμα 2}

3. Ο **'Κάκαβος Δημήτριος'** για τα παρακάτω Τμήματα: {ΟΜΑΔΑ 3: και για το τμήμα 3}

4. Ο **'Αναστασιάδης Κρυστάλλης'** για τα παρακάτω Τμήματα: {(ΟΜΑΔΑ 3: και για το τμήμα 4) και (ΟΜΑΔΑ 5: και για το τμήμα 1)}

5. Ο **'Γ. Φωλιάς – Ν. Μπαλάσκας Ο.Ε.'** για τα παρακάτω Τμήματα: {ΟΜΑΔΑ 3: και για το τμήμα 5}

6. Ο **Κατσιμάρδος Δημήτριος'** για τα παρακάτω Τμήματα: {ΟΜΑΔΑ 1: και για το τμήμα 8}

7. Η **'Γαλαζούλα Μαρία'** για τα παρακάτω Τμήματα: {ΟΜΑΔΑ 1: και για τα τμήματα 2 και 9}

Γ) Για το Τμήμα 5: Φρέσκα ψάρια της ΟΜΑΔΑΣ 1: ΕΙΔΗ ΣΙΤΙΣΗΣ ΓΙΑ ΤΙΣ ΑΝΑΓΚΕΣ ΤΟΥ ΝΠΔΔ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ ΚΑΙ ΑΛΛΗΛΕΓΓΥΗΣ (ΚΟΙ.Π.Α) δεν κατατέθηκε καμία προσφορά, ο διαγωνισμός κρίνεται άγονος και

προτείνεται η προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, σύμφωνα με το άρθρο 32 του 4412/2016.

Μετά την ολοκλήρωση της σύνταξης του Πρακτικού 2, η Επιτροπή ολοκλήρωσε το έργο της παραπέμποντας και τα δύο Πρακτικά (1 & 2) για τη λήψη σχετικής απόφασης στην Οικονομική Επιτροπή.

2.2 Με την υπ'αρ. 45/21-03-2017 απόφαση η οικονομική Επιτροπή του Δήμου Αγρινίου αποφάσισε α) την έγκριση των υπ' αρ. 1 & 2 Πρακτικών της Επιτροπής διαγωνισμού ως συντάχθηκαν και β) τη ματαίωση του διαγωνισμού για το τμήμα **5: 'Φρέσκα ψάρια'** της Ομάδας 1: 'ΕΙΔΗ ΣΙΤΙΣΗΣ ΓΙΑ ΤΙΣ ΑΝΑΓΚΕΣ ΤΟΥ ΝΠΔΔ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ ΚΑΙ ΑΛΛΗΛΕΓΓΥΗΣ (ΚΟΙ.Π.Α.)' καθώς δεν κατατέθηκε καμία προσφορά και την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση προκήρυξης σύμφωνα με το άρθρο 32 του ν. 4412/2016. Η εν λόγω απόφαση επικυρώθηκε με την υπ' αρ. 70343/25-04-2017 απόφαση του Γενικού Γραμματέα Αποκεντρωμένης Διοίκησης Πελοποννήσου, Δυτικής Ελλάδας και Ιονίου.

3. Η αναθέτουσα αρχή με την από 08-06-2017 Βεβαίωση βεβαιώνει πως: *'...στο πλαίσιο των διαδικασιών του διεθνή ανοικτού διαγωνισμού....., δεν εκκρεμούν, κατά των όρων της διακήρυξης και των αποφάσεων Οικονομικής Επιτροπής που ενέκριναν τα μέχρι σήμερα εκδοθέντα Πρακτικά της Επιτροπής διαγωνισμού, ενστάσεις, προδικαστικές προσφυγές, ασφαλιστικά μέτρα και λοιπά ένδικα βοηθήματα ή μέσα καθώς και τυχόν εκδοθείσες επ' αυτών αποφάσεις...'*

4. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Αγρινίου με το υπ' αρ. Πρωτ. 35199/25-05-2017 έγγραφο – αίτημά της και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα υπέβαλε στην Αρχή σχέδιο απόφασης προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης και αιτείται τη σύμφωνη γνώμη της Αρχής για προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 4412/2016, άρθρο 32 παρ.2α για το τμήμα 5: **'Ψάρια φρέσκα (Λαυράκι)'** της Ομάδας 1: 'ΕΙΔΗ ΣΙΤΙΣΗΣ ΓΙΑ ΤΙΣ ΑΝΑΓΚΕΣ ΤΟΥ ΝΠΔΔ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ ΚΑΙ ΑΛΛΗΛΕΓΓΥΗΣ (ΚΟΙ.Π.Α.)' , προϋπολογιζόμενης αξίας 12.165,00 € πλέον ΦΠΑ. Στο σχέδιο απόφασης που συνοδεύει το εν λόγω αίτημα πως η προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης θα πραγματοποιηθεί μετά από τη σύμφωνη γνώμη της Αρχής, χωρίς τροποποίηση των όρων της υπ' αρ. 7098/02-02-2017 διακήρυξης του διαγωνισμού που προηγήθηκε.

II. Νομικό πλαίσιο

5. 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 αναθετουσών 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 (Α147) 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/ΕΚ και 2014/25/ΕΚ, 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 [...]».

6. Η διάταξη του άρθρου 2 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”.

7. 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”.

8. Σύμφωνα με το άρθρο 5 του ίδιου νόμου: “Ως κατώτατα όρια, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ, ορίζονται τα ακόλουθα: [...] γ) 209.000 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”.

9. 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 προαιρέσεως 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 κατατέμνεται 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”.

10. Η διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α του ν. 4412/2016, ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, και στην οποία ορίζεται: “2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και 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 ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Επιτροπή μετά από αίτημα της”.

11. Το άρθρο 61 του ν. 4412/2016 ορίζει: “1. Για συμβάσεις άνω των ορίων, ως χρόνος έναρξης της ανοικτής διαδικασίας, της κλειστής διαδικασίας, της ανταγωνιστικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση, του ανταγωνιστικού διαλόγου και της σύμπραξης καινοτομίας, νοείται η ημερομηνία αποστολής της σχετικής προκήρυξης σύμβασης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ένωσης ή της προκαταρκτικής προκήρυξης, όταν η τελευταία χρησιμοποιείται ως μέσο προκήρυξης διαγωνισμού, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 26. 2. Ως χρόνος έναρξης της διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, νοείται η ημερομηνία αποστολής προς τους οικονομικούς φορείς της πρώτης πρόσκλησης συμμετοχής σε διαπραγμάτευση. 3. Ως χρόνος έναρξης ενός διαγωνισμού μελετών, νοείται η ημερομηνία αποστολής της σχετικής προκήρυξης διαγωνισμού μελετών στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης. 4. Για συμβάσεις κάτω των ορίων αντί των παραγράφων 1 έως 3, εφαρμόζονται οι διατάξεις του άρθρου 120”.

12. Το άρθρο 379 παρ. 1 & 2 του ως άνω νόμου προβλέπει: “1. Η ισχύς των διατάξεων του παρόντος αρχίζει από τη δημοσίευση του παρόντος, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στις επιμέρους διατάξεις του. 2. Η ισχύς των άρθρων 22, 36, 37 της παραγράφου 2, του άρθρου 79, 258 και 259 αρχίζει, ως προς τους διαγωνισμούς μελετών, τις συμβάσεις έργων, μελετών και παροχής τεχνικών και λοιπών συναφών επιστημονικών υπηρεσιών την 18η Απριλίου 2017, εκτός από τις περιπτώσεις όπου είναι υποχρεωτική η χρήση ηλεκτρονικών μέσων, σύμφωνα με τα άρθρα 33, 34 ή 35, την παράγραφο 3 του άρθρου 40, την παράγραφο 2 του άρθρου 65 ή το άρθρο 67 και των άρθρων 270, 271, 272, της παραγράφου 3 του άρθρου 274, της παραγράφου 2 του άρθρου 295 ή το άρθρο 297”.

Εξάλλου, στην αιτιολογική έκθεση του ως άνω νόμου, στην τελευταία παράγραφο αυτής ορίζεται ότι: «κάθε αναφορά διατάξεων νόμου ή διοικητικών πράξεων σε διατάξεις των ν. 2286/1995, ν. 3669/2008, ν. 3316/2005, ν. 3886/2010, , π.δ. 59/2007, π.δ. 60/2007, π.δ. 118/2007 και της υπουργικής απόφασης 11389/1993, ισχύει ως αναφορά στις διατάξεις του παρόντος νόμου, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά από αυτές».

III. Νομική Εκτίμηση

13. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Αγρινίου, αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας με την έννοια της διάταξης του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 8 του ν. 4412/2016, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 8 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών, προϋπολογισθείσας αξίας 12.165,00 € € χωρίς Φ.Π.Α., που αποτελεί τμήμα σύμβασης προϋπολογισμού 401.258,00 € πλέον ΦΠΑ., 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.

14. 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 αναγνωριζομένων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συστατικής 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).

15. Με τη διάταξη του άρθρου 32 παρ.2 περ. α' του ν. 4412/2016, 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 ουσιωδώς 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. (ΕΑΑΔΗΣΥ-Αποφ. 121, 153, 346, 409, 498, 499/2013 και 5, 26, 44, 65, 79/2014, ΕΣ-Πράξη 215/2012-Ζ'Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

16. Στην προκείμενη περίπτωση, ο Δήμος Αγρινίου επικαλείται ρητά ως νομική βάση θεμελίωσης του αιτήματός της τις διατάξεις περιλαμβάνει του άρθρου 32, παράγραφος 2 εδάφιο α' του Ν. 4412/2016.

Σημειώνεται, ότι οι ουσιαστικές προϋποθέσεις εφαρμογής των προαναφερθέντων διατάξεων, προκειμένου να προσφύγει μία Αναθέτουσα Αρχή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, ήτοι στην εξεταζόμενη περίπτωση,

είναι: 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 ουσιωδώς 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. (ΕΑΑΔΗΣΥ-Αποφ. 121, 153, 346, 409, 498, 499/2013 και 5, 26, 44, 65, 79/2014, ΕΣ-Πράξη 215/2012-Ζ'Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

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

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

Ο Δήμος Αγρινίου με την υπ' αρ. 7098/02-02-2017 διακήρυξη διενήργησε διεθνή ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό, συνολικού προϋπολογισμού 401.258,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας ειδών σίτισης για την κάλυψη των αναγκών των Υπηρεσιών του Δήμου και του ΝΠΔΔ (ΚΟΙ.Π.Α.) αυτού. Ο διαγωνισμός αφορούσε σε τρεις (3) Ομάδες οι οποίες συμπεριελάμβαναν συνολικά δεκαέξι (16) τμήματα. Για τα δεκαπέντε εξ' αυτών υπήρξαν προσωρινοί ανάδοχοι ενώ για ένα μόνο τμήμα (τμήμα 5 της Ομάδας 1) που αφορά την προμήθεια φρέσκων ψαριών (λαυράκια) δεν υπήρξε προσφορά.

Η ως άνω Διακήρυξη δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στο σχετικό διαγωνισμό, όπως προκύπτει από το προπαρατεθέν Ιστορικό. Ιδιαίτερα όμως όσον αφορά τη διαγωνιστική διαδικασία και τους κανόνες δημοσιότητας σημειώνονται τα κάτωθι:

-Σύμφωνα με το άρθρο 27, παρ. 1 του ν. 4412/2016: '...ελάχιστη προθεσμία παραλαβής των προσφορών ανέρχεται σε 35 ημέρες από την ημερομηνία αποστολής στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ένωσης της προκήρυξης σύμβασης...'. Επιπλέον, στην παρ. 3 του ως άνω άρθρου αναφέρεται πως: '...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...'

Εν προκειμένω, η αναθέτουσα αρχή έκανε χρήση επισπευσμένης διαδικασίας με σύντμηση της προθεσμίας των 35 ημερών σε 26 ημέρες από την αποστολή για δημοσίευση στην Ε.Ε.(02-02-2017), έως και την τελική ημερομηνία υποβολής προσφορών στο ΕΣΗΔΗΣ (28-02-2017).

Σύμφωνα με τα οριζόμενα από το Δήμο Αγρινίου (βλ. άρθρο 5 της οικείας διακήρυξης και σημείο 1.5 του ιστορικού):

'.....γίνεται χρήση επισευσμένης διαδικασίας, σύμφωνα με το άρθρο 27 αρ. 3, 4 του ν. 4412/2016, με σύντμηση της προθεσμίας των 35 ημερών σε 25 ημέρες από την αποστολή για δημοσίευση στην Ε.Ε., καθώς τα προς προμήθεια είδη σίτισης προορίζονται:

A. για τις δομές του Ν.Π.Δ.Δ ΚΟΙΠΑ Δήμου Αγρινίου (παιδικοί σταθμοί) οι οποίες πρέπει να λειτουργούν απρόσκοπτα .

B. για την κάλυψη των αναγκών του Κοινωνικού Παντοπωλείου

Γ . για τη χορήγηση γάλακτος για τους εργαζόμενους του Δήμου, η οποία εντάσσεται στη χορήγηση μέσω ατομικής προστασίας και οι προηγούμενες συμβάσεις για τα τρόφιμα λήγουν το Φεβρουάριο με δυνατότητα μόνο τρίμηνης παράτασης και μέχρι εξάντλησης του συμβατικού ποσού.....'.

Επισημαίνεται ότι αν και υπήρξε σύντμηση της προαναφερθείσας διαδικασίας κατατέθηκαν προσφορές από έντεκα (11) ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς ενώ από τα δεκαέξι προσφερόμενα προς προμήθεια τμήματα, κατακυρώθηκαν μέσω της διαγωνιστικής διαδικασίας τα δεκαπέντε εξ' αυτών.

17.2. Ως προς τη μη υποβολή προσφοράς ή τη μη ύπαρξη κατάλληλης προσφοράς ή τη μη ύπαρξη υποψηφίου:

Στο Πρακτικό 1 η σύνταξη του οποίου ολοκληρώθηκε στις 13-03-2017 και εγκρίθηκε με την υπ' αρ. 45/21-03-2017 απόφαση της οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Αγρινίου αναφέρεται ρητά ότι: *'....για το Τμήμα 5: Φρέσκα ψάρια της ΟΜΑΔΑΣ 1: ΕΙΔΗ ΣΙΤΙΣΗΣ ΓΙΑ ΤΙΣ ΑΝΑΓΚΕΣ ΤΟΥ ΝΠΔΔ ΚΟΙΝΩΝΙΚΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ ΚΑΙ ΑΛΛΗΛΕΓΓΥΗΣ (ΚΟΙ.Π.Α) δεν κατατέθηκε καμία προσφορά και ο διαγωνισμός κρίνεται άγονος.....'.*

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

Από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου της υπόθεσης, ήτοι από το υποβληθέν αίτημα της αναθέτουσας αρχής καθώς και από το υποβληθέν σχέδιο απόφασης του Δήμου Αγρινίου, αναφέρεται σαφώς ότι η προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης θα γίνει σύμφωνα με τους όρους της υπ' αρ. 7098/02-02-2017 (ΑΔΑΜ 17PROC005757993 2017-02-02) διακήρυξης του προηγθέντος, εν μέρει άγονου, διεθνούς διαγωνισμού.

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, τα μέλη της Αρχής αποφασίζουν ομόφωνα:

Την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος του του Δήμου Αγρινίου, για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης κατά τη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας φρέσκων ψαριών (λαυράκι) για τις ανάγκες του Ν.Π.Δ.Δ. Κοινωνικής Προστασίας και Αλληλεγγύης (ΚΟΙ.Π.Α.)

προϋπολογισμού 12.165,00 € πλέον ΦΠΑ 13%, σε συνέχεια εν μέρει άγονου διεθνούς διαγωνισμού συνολικού προϋπολογισμού 401.258,00 € μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 23 Ιουνίου 2017

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

Γεώργιος Καταπόδης