



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΓΝΩΜΗ Δ 72/ 2022
(του αρ. 2, παρ. 2, περ. γ', υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011)

Στην Αθήνα σήμερα την 16^η Σεπτεμβρίου 2022, ημέρα Παρασκευή και ώρα 09:30 π.μ. στα επί της οδού Κεφαλληνίας 45 & Κομνά Τράκα 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 : Γεώργιος Καταπόδης
2. Αντιπρόεδρος: Αδάμ Καραγλάνης
3. Μέλη : Δημήτριος Σταθακόπουλος (μέσω τηλεδιάσκεψης)
: Μαρία Στυλιανίδη (μέσω τηλεδιάσκεψης)
: Κωνσταντίνος Βαρδακαστάνης (μέσω τηλεδιάσκεψης)
: Βασιλική Σκαρτσούνη

Γραμματέας: Αθηνά Σοφιανίδου.

Εισηγήτρια: Αβαδέλου Όλγα, Φαρμακοποιός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης, παρέστησαν, η εισηγήτρια, κα Αβαδέλου, η προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης της Διεύθυνσης Ελέγχου, κα Μ. Παναγοηλιοπούλου, καθώς και η προϊσταμένη της Διεύθυνσης Ελέγχου, κα Μ. Σιδέρη, οι οποίες αποδεσμεύτηκαν πριν την έναρξη της διαδικασίας της ψηφοφορίας των μελών του Συμβουλίου της Αρχής και τη λήψη της απόφασης.



Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση για τη προμήθεια δεκαοκτώ (18) τμημάτων που αφορά σε τρόφιμα για τις ανάγκες του Κ.Κ.Π.Π.Δ.Ε, συνολικού προϋπολογισμού 170.601,70€, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, σε συνέχεια εν μέρει άγονου ηλεκτρονικού άνω των ορίων διαγωνισμού με αντικείμενο “Προμήθεια τροφίμων για τις ανάγκες του Κέντρου Κοινωνικής Πρόνοιας Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας” για ένα έτος, συνολικού προϋπολογισμού 299.826,55€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

Με το υπ' αρ. πρωτ. 4834/23.08.2022 αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή), που παρελήφθη στις 24.08.2022 (αρ. Πρωτ. Εισερχ. 4438), όπως συμπληρώθηκε με το υπ' αριθ. πρωτ. 4695/09.09.2022 έγγραφο, το Κ.Κ.Π.Π.Δ.Ε 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, με επίκληση της διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν.4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας δεκαοκτώ (18) τμημάτων, που αφορά σε τρόφιμα για τις ανάγκες του, συνολικού προϋπολογισμού 170.601,70€, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, για ένα έτος, σε συνέχεια εν μέρει άγονου ηλεκτρονικού άνω των ορίων διαγωνισμού, συνολικού προϋπολογισμού 299.826,55€ 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. Με την υπ. αρ. πρωτ. διακήρυξη 6830/28-12-2021 Διακήρυξη (ΑΔΑΜ 22ROC009891762) το Κ.Κ.Π.Π.Δ.Ε διενήργησε ηλεκτρονικό ανοιχτό μειοδοτικό διαγωνισμό, άνω των ορίων, συνολικού προϋπολογισμού 299.826,55€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, για την προμήθεια με τίτλο: “Προμήθεια τροφίμων για τις ανάγκες του Κέντρου Κοινωνικής Πρόνοιας Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας για ένα έτος”.

1.2. Ειδικότερα, σύμφωνα με το άρθρο 1.3 “Συνοπτική περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης” της εν λόγω διακήρυξης ορίζονταν τα εξής:

“Αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια ειδών τροφίμων για τις ανάγκες των Παραρτημάτων του Κέντρου Κοινωνικής Πρόνοιας Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας, διάρκειας ενός (1) έτους και συνολικού προϋπολογισμού 340.345,46€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 13% και 24% (προϋπολογισμός χωρίς ΦΠΑ: 299.826,55€).”

“[...] Η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται σε τριάντα πέντε (35) τμήματα, τα κάτωθι:



ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ: ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΑΜΕΑ ΑΙΓΙΟΥ – ΑΙΓΙΟΥ:

- 1) **ΤΜΗΜΑ 1' : «ΑΡΤΟΠΟΙΕΙΟ»,** εκτιμώμενης αξίας **4.566,05€ πλέον ΦΠΑ 13%** , ήτοι συνολικής εκτιμώμενης αξίας: **5.159,64€ (συμπ. ΦΠΑ 13%),** με **CPV: 15811000-6** «Προϊόντα άρτου».
- 2) **ΤΜΗΜΑ 2' : «ΓΑΛΑΚΤΟΚΟΜΙΚΑ»,** εκτιμώμενης αξίας **10.501,10€ πλέον ΦΠΑ 13%,** ήτοι συνολικής εκτιμώμενης αξίας: **11.866,25€ (συμπ. ΦΠΑ 13%),** με **CPV: 15500000-3** «Γαλακτοκομικά προϊόντα».
- 3) **ΤΜΗΜΑ 3' : «ΤΥΡΟΚΟΜΙΚΑ»,** εκτιμώμενης αξίας **5.162,00€ πλέον ΦΠΑ 13%,** ήτοι συνολικής εκτιμώμενης αξίας: **5.833,06€ (συμπ. ΦΠΑ 13%),** με **CPV: 15540000-5** «Τυροκομικά προϊόντα».
- 4) **ΤΜΗΜΑ 4' : «ΟΠΩΡΟΠΩΛΕΙΟ»,** εκτιμώμενης αξίας **13.250,50€ πλέον ΦΠΑ 13%,** ήτοι συνολικής εκτιμώμενης αξίας: **14.973,09€ (συμπ. ΦΠΑ 13%),** με **CPV: 03221200-8** «Οπωροκηπευτικά».
- 5) **ΤΜΗΜΑ 5' : «ΚΡΕΟΠΩΛΕΙΟ»,** εκτιμώμενης αξίας **14.149,90€ πλέον ΦΠΑ 13%,** ήτοι συνολικής εκτιμώμενης αξίας: **15.989,39€ (συμπ. ΦΠΑ 13%),** με **CPV: 15119000-5** «Διάφορα κρέατα».
- 6) **ΤΜΗΜΑ 6' : «ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ»,** εκτιμώμενης αξίας **5.591,20€ πλέον ΦΠΑ 13%,** ήτοι συνολικής εκτιμώμενης αξίας: **6.318,06€ (συμπ. ΦΠΑ 13%),** με **CPV: 15896000-5** «Προϊόντα βαθείας καταψύξεως».
- 7) **ΤΜΗΜΑ 7' : «ΕΛΑΙΑ»,** εκτιμώμενης αξίας **3.500,00€ πλέον ΦΠΑ 13%,** ήτοι συνολικής εκτιμώμενης αξίας: **3.955,00€ (συμπ. ΦΠΑ 13%),** με **CPV: 15411100-3** «Φυτικά έλαια».
- 8) **ΤΜΗΜΑ 8' : «ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟ»,** εκτιμώμενης αξίας **20.865,95€ πλέον ΦΠΑ 13%** , ήτοι συνολικής εκτιμώμενης αξίας: **23.586,23€ (συμπ. ΦΠΑ 13%),** με **CPV: 15800000-6** «Διάφορα προϊόντα διατροφής».

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΑΜΕΑ ΛΕΧΑΙΝΩΝ (ΜΟΝΑΔΑ ΛΕΧΑΙΝΩΝ):

- 9) **ΤΜΗΜΑ 9' : «ΑΡΤΟΠΟΙΕΙΟ»,** εκτιμώμενης αξίας **2.100,00€ πλέον ΦΠΑ 13%,** ήτοι συνολικής εκτιμώμενης αξίας: **2.373,00€ (συμπ. ΦΠΑ 13%),** με **CPV: 15811100-7** «Ψωμί».
- 10) **ΤΜΗΜΑ 10' : «ΓΑΛΑΚΤΟΚΟΜΙΚΑ»,** εκτιμώμενης αξίας **18.215,00 € πλέον ΦΠΑ 13%,** ήτοι συνολικής εκτιμώμενης αξίας: **20.582,96.€ (συμπ. ΦΠΑ 13%),** με **CPV: 15500000-3** «Γαλακτοκομικά προϊόντα».
- 11) **ΤΜΗΜΑ 11': «ΤΥΡΟΚΟΜΙΚΑ»,** εκτιμώμενης αξίας **2.500,00€ πλέον ΦΠΑ 13%,** ήτοι συνολικής εκτιμώμενης αξίας: **2.825,00€ (συμπ. ΦΠΑ 13%),** με **CPV: 15540000-5** «Τυροκομικά προϊόντα».

12) **ΤΜΗΜΑ 12'** : «ΟΠΩΡΟΠΩΛΕΙΟ», εκτιμώμενης αξίας **14.505,10€ πλέον ΦΠΑ 13%**, ήτοι συνολικής εκτιμώμενης αξίας: **16.390,78€** (συμπ. ΦΠΑ 13%), με **CPV: 15300000-1** «Φρούτα, λαχανικά και συναφή προϊόντα».

13) **ΤΜΗΜΑ 13'** : «ΚΡΕΟΠΩΛΕΙΟ», εκτιμώμενης αξίας **25.008,00€ πλέον ΦΠΑ 13%**, ήτοι συνολικής εκτιμώμενης αξίας: **28.259,04€** (συμπ. ΦΠΑ 13%), με **CPV: 15100000-9** «Ζωικά προϊόντα, κρέας και προϊόντα κρέατος ».

14) **ΤΜΗΜΑ 14'** : «ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ ΨΑΡΙΑ», εκτιμώμενης αξίας **2.249,60€ πλέον ΦΠΑ 13%**, ήτοι συνολικής εκτιμώμενης αξίας: **2.542,04€** (συμπ. ΦΠΑ 13%), με **CPV: 15221000-3** «Κατεψυγμένα ψάρια».

15) **ΤΜΗΜΑ 15'** : «ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ ΛΑΧΑΝΙΚΑ», εκτιμώμενης αξίας **3.533,20€ πλέον ΦΠΑ 13%**, ήτοι συνολικής εκτιμώμενης αξίας: **3.992,51€** (συμπ. ΦΠΑ 13%), με **CPV: 15331170-9** «Κατεψυγμένα λαχανικά».

16) **ΤΜΗΜΑ 16'** : «ΕΛΑΙΑ», εκτιμώμενης αξίας **1.908,00€ πλέον ΦΠΑ 13%**, ήτοι συνολικής εκτιμώμενης αξίας: **2.156,04€** (συμπ. ΦΠΑ 13%), με **CPV: 15411110-6** «Ελαιόλαδο».

17) **ΤΜΗΜΑ 17'** : «ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟ», εκτιμώμενης αξίας **13.157,90€ πλέον ΦΠΑ 24%**, ήτοι συνολικής εκτιμώμενης αξίας **14.868,47€** (συμπ. ΦΠΑ 24%), με **CPV: 15800000-6** «Διάφορα προϊόντα διατροφής».

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΑΜΕΑ ΛΕΧΑΙΝΩΝ (ΜΟΝΑΔΑ ΠΥΡΓΟΥ)

18) **ΤΜΗΜΑ 18'** : «ΑΡΤΟΠΟΙΕΙΟ», εκτιμώμενης αξίας **3.533,10€ πλέον ΦΠΑ 13%**, ήτοι συνολικής εκτιμώμενης αξίας: **3.992,40€** (συμπ. ΦΠΑ 13%), με **CPV: 15811000-6** «Προϊόντα άρτου».

19) **ΤΜΗΜΑ 19'** : «ΓΑΛΑΚΤΟΚΟΜΙΚΑ», εκτιμώμενης αξίας **5.655,65€ πλέον ΦΠΑ 13%**, ήτοι συνολικής εκτιμώμενης αξίας: **6.390,88€** (συμπ. ΦΠΑ 13%), με **CPV: 15500000-3** «Γαλακτοκομικά προϊόντα».

20) **ΤΜΗΜΑ 20'** : «ΕΙΔΗ ΖΑΧΑΡΟΠΛΑΣΤΕΙΟΥ», εκτιμώμενης αξίας **1.787,50€ πλέον ΦΠΑ 13%**, ήτοι συνολικής εκτιμώμενης αξίας: **2.019,87€** (συμπ. ΦΠΑ 13%), με **CPV: 15842300-5** «Προϊόντα ζαχαροπλαστικής».

21) **ΤΜΗΜΑ 21'** : «ΟΠΩΡΟΠΩΛΕΙΟ», εκτιμώμενης αξίας **7.530,80€ πλέον ΦΠΑ 13%**, ήτοι συνολικής εκτιμώμενης αξίας: **8.509,84€** (συμπ. ΦΠΑ 13%), με **CPV: 03221200-8** «Οπωροκηπευτικά».

22) **ΤΜΗΜΑ 22'** : «ΚΡΕΟΠΩΛΕΙΟ», εκτιμώμενης αξίας **9.300,80€ πλέον ΦΠΑ 13%**, ήτοι συνολικής εκτιμώμενης αξίας: **10.509,91€** (συμπ. ΦΠΑ 13%), με **CPV: 15119000-5** «Διάφορα κρέατα»

23) ΤΜΗΜΑ 23' : «ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ», εκτιμώμενης αξίας **6.210,30€ πλέον ΦΠΑ 13%**, ήτοι συνολικής εκτιμώμενης αξίας: **7.017,64€** (συμπ. ΦΠΑ 13%), με **CPV: 15896000-5** «Προϊόντα βαθείας καταψύξεως».

24) ΤΜΗΜΑ 24' : «ΕΛΑΙΑ», εκτιμώμενης αξίας **2.786,00€ πλέον ΦΠΑ 13%**, ήτοι συνολικής εκτιμώμενης αξίας: **3.148,18€** (συμπ. ΦΠΑ 13%), με **CPV: 15411100-3** «Φυτικά έλαια».

25) ΤΜΗΜΑ 25' : «ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟ», εκτιμώμενης αξίας **12.712,13€ πλέον ΦΠΑ 13%**, ήτοι συνολικής εκτιμώμενης αξίας: **14.878,01€** (συμπ. ΦΠΑ 13% και 24%), με **CPV: 15800000-6** «Διάφορα προϊόντα διατροφής».

ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ ΠΑΙΔΙΟΥ ΑΧΑΙΑΣ-ΣΚΑΓΙΟΠΟΥΛΕΙΟ – ΠΑΤΡΑ

26) ΤΜΗΜΑ 26' : «ΑΡΤΟΠΟΙΕΙΟ», εκτιμώμενης αξίας **5.274,70€ πλέον ΦΠΑ 13% & 24%**, ήτοι συνολικής εκτιμώμενης αξίας: **6.247,70€** (συμπ. ΦΠΑ 13% και 24%), με **CPV: 15811000-6** «Προϊόντα άρτου».

27) ΤΜΗΜΑ 27' : «ΓΑΛΑΚΤΟΚΟΜΙΚΑ», εκτιμώμενης αξίας **2.675,00€ πλέον ΦΠΑ 13%**, ήτοι συνολικής εκτιμώμενης αξίας: **3.022,75€** (συμπ. ΦΠΑ 13%), με **CPV: 15500000-3** «Γαλακτοκομικά προϊόντα».

28) ΤΜΗΜΑ 28' : «ΤΥΡΟΚΟΜΙΚΑ», εκτιμώμενης αξίας **6.732,00€ πλέον ΦΠΑ 13%**, ήτοι συνολικής εκτιμώμενης αξίας: **7.607,16€** (συμπ. ΦΠΑ 13%), με **CPV: 15540000-5** «Τυροκομικά προϊόντα».

29) ΤΜΗΜΑ 29' : «ΟΠΩΡΟΠΩΛΕΙΟ», εκτιμώμενης αξίας **11.386,30€ πλέον ΦΠΑ 13%**, ήτοι συνολικής εκτιμώμενης αξίας: **12.866,55€** (συμπ. ΦΠΑ 13%), με **CPV: 03221200-8** «Οπωροκηπευτικά».

30) ΤΜΗΜΑ 30' : «ΚΡΕΟΠΩΛΕΙΟ», εκτιμώμενης αξίας **15.134,50€ πλέον ΦΠΑ 13%**, ήτοι συνολικής εκτιμώμενης αξίας: **17.101,99€** (συμπ. ΦΠΑ 13%), με **CPV: 15119000-5** «Διάφορα κρέατα».

31) ΤΜΗΜΑ 31' : «ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ», εκτιμώμενης αξίας **4.705,70€ πλέον ΦΠΑ 13% & 24%**, ήτοι συνολικής εκτιμώμενης αξίας: **5.388,39€** (συμπ. ΦΠΑ 13% & 24%), με **CPV: 15896000-5** «Προϊόντα βαθείας καταψύξεως».

32) ΤΜΗΜΑ 32' : «ΕΛΑΙΑ», εκτιμώμενης αξίας **9.560,00€ πλέον ΦΠΑ 13%**, ήτοι συνολικής εκτιμώμενης αξίας: **11.304,40€** (συμπ. ΦΠΑ 13% και 24%), με **CPV: 15411100-3** «Φυτικά έλαια».

33) ΤΜΗΜΑ 33' : «ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟ», εκτιμώμενης αξίας **25.714,47 € πλέον ΦΠΑ 13% & 24%**, ήτοι συνολικής εκτιμώμενης αξίας: **29.074,77€** (συμπ. ΦΠΑ 13% & 24%), με **CPV: 15800000-6** «Διάφορα προϊόντα διατροφής».

34) ΤΜΗΜΑ 34' : «ΕΙΔΗ ΖΑΧΑΡΟΠΛΑΣΤΕΙΟΥ», εκτιμώμενης αξίας **1.300,00€ πλέον ΦΠΑ 24%**, ήτοι συνολικής εκτιμώμενης αξίας: **1.612,00€** (συμπ. ΦΠΑ 24%), με **CPV: 15842300-5** «Προϊόντα ζαχαροπλαστικής».

35) ΤΜΗΜΑ 35' : «ΦΡΕΣΚΑ ΨΑΡΙΑ», εκτιμώμενης αξίας **7.064,10€ πλέον ΦΠΑ 13%**, ήτοι συνολικής εκτιμώμενης αξίας: **7.982,45€** (συμπ. ΦΠΑ 13%), με **CPV: 03311000-2** «Ψάρια».

Προσφορές υποβάλλονται για ένα ή περισσότερα τμήματα της προμήθειας, για τη συνολική ωστόσο προκηρυχθείσα ποσότητα του κάθε τμήματος.

Απόρριψη ενός ή περισσότερων ειδών ενός τμήματος επιφέρει αυτόματα την απόρριψη της προσφοράς ολόκληρου του τμήματος.

Η αναθέτουσα αρχή διατηρεί το δικαίωμα να αναθέσει ένα ή περισσότερα τμήματα σε έναν προσφέροντα εφόσον αυτός υποβάλλει την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει της τιμής, για κάθε τμήμα.

Η διάρκεια ισχύος των συμβάσεων ορίζεται σε **δώδεκα (12) μήνες** από την υπογραφή και ανάρτηση κάθε μιας στο ΚΗΜΔΗΣ ή μέχρι εξαντλήσεως των ποσοτήτων.

Η σύμβαση θα ανατεθεί με το **κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει της τιμής.**

Συγκεκριμένα :

α) με ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%) επί της εκάστοτε διαμορφούμενης και πιστοποιούμενης από την Περιφέρεια Δυτικής Ελλάδας – Τμήμα Εμπορίου Μέση Λιανική Τιμή πώλησης του είδους, κατά την ημέρα παράδοσης αυτού και που θα αντιστοιχεί σε κάθε χαρακτηριστικό γνώρισμα του είδους για τα εξής είδη: ελαιόλαδο, οπωροκηπευτικά, κατεψυγμένα λαχανικά, κρέατα, πουλερικά και ιχθύς (νωπά και κατεψυγμένα).

Το ποσοστό έκπτωσης επί τοις εκατό (%) θα είναι το ενιαίο για όλα τα είδη του κάθε τμήματος, όπως αυτά αναγράφονται παρακάτω.[...]

β) Με τιμές μονάδας (συμπλήρωση τιμολογίου) για τα υπόλοιπα είδη.

Για τα υπόλοιπα είδη τροφίμων, η ανάθεση θα γίνει σε προμηθευτή (ή προμηθευτές) που θα προσφέρει τη **χαμηλότερη τιμή στις τιμές του προϋπολογισμού της παρούσας και με την προϋπόθεση ότι τα προσφερόμενα από αυτόν τρόφιμα καλύπτουν τις τεχνικές προδιαγραφές της προμήθειας.**”

Σύμφωνα με το άρθρο 1.5 της Διακήρυξης «Προθεσμία παραλαβής προσφορών» ορίζονταν τα εξής: **“ Η καταληκτική ημερομηνία παραλαβής των προσφορών είναι η 07/02/2022 και ώρα 10:00πμ.**

Η διαδικασία θα διενεργηθεί με χρήση του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημόσιων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) Προμήθειες και Υπηρεσίες του ΟΠΣ ΕΣΗΔΗΣ (Διαδικτυακή Πύλη www.promitheus.gov.gr)”.

Επίσης, σύμφωνα με το άρθρο “2.2.2. Εγγύηση συμμετοχής” παρ. 2.2.2.1 της ως άνω διακήρυξης, προβλέπεται ότι: “Για την έγκυρη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, κατατίθεται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς (προσφέροντες), εγγυητική επιστολή συμμετοχής, που ανέρχεται σε ποσοστό 2% επί της συνολικής καθαρής (εκτός ΦΠΑ) προϋπολογισθείσας δαπάνης για το σύνολο των ειδών του κάθε τμήματος που συμμετέχει ο οικονομικός φορέας.

Στην περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, η εγγύηση συμμετοχής περιλαμβάνει και τον όρο ότι η εγγύηση καλύπτει τις υποχρεώσεις όλων των οικονομικών φορέων που συμμετέχουν στην ένωση.

Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς του άρθρου 2.4.5 της παρούσας, άλλως η προσφορά απορρίπτεται. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί, πριν από τη λήξη της προσφοράς, να ζητά από τους προσφέροντες να παρατείνουν, πριν τη λήξη τους, τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς και της εγγύησης συμμετοχής.

Οι πρωτότυπες εγγυήσεις συμμετοχής, πλην των εγγυήσεων που εκδίδονται ηλεκτρονικά, προσκομίζονται, σε κλειστό φάκελο με ευθύνη του οικονομικού φορέα, το αργότερο πριν την ημερομηνία και ώρα αποσφράγισης των προσφορών που ορίζεται στην παρ. 3.1 της παρούσας, άλλως η προσφορά απορρίπτεται ως απαράδεκτη, μετά από γνώμη της Επιτροπής Διαγωνισμού. [...]”

Στο άρθρο “2.4.5 Χρόνος ισχύος των προσφορών” δε, προβλέπεται ότι: “Οι υποβαλλόμενες προσφορές ισχύουν και δεσμεύουν τους οικονομικούς φορείς για διάστημα δώδεκα (12) μηνών από την επόμενη της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών. Προσφορά η οποία ορίζει χρόνο ισχύος μικρότερο από τον ανωτέρω προβλεπόμενο απορρίπτεται ως μη κανονική. [...]

1.3 Περίληψη της εν λόγω διακήρυξης, η οποία περιείχε τους ουσιώδεις όρους και στοιχεία της διακηρύξεως του διαγωνισμού, απεστάλη ηλεκτρονικά στις 30/12/2021 στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε), και δημοσιεύθηκε στις 04/01/2022. Περαιτέρω, καταχωρήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων στις 28/12/2021, στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ στις 30/12/2021, όπου και έλαβε Συστημικό Αύξοντα Αριθμό **151547**.

Σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης, ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ήταν η 04/01/2022 και ώρα 12:52μ.μ και καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 07/02/2022 και ώρα 10:00π.μ. Ως ημερομηνία αποσφράγισης προσφορών ορίστηκε η 08/02/2022 και ώρα 10.00π.μ.

Περίληψη της Διακήρυξης (ΑΔΑ: ΨΡΙΚΟΞΝΑ-35Α) δημοσιεύτηκε την 18-01-2022 στις εφημερίδες «ΠΕΛΟΠΟΝΝΗΣΟΣ ΠΑΤΡΩΝ» και «ΓΝΩΜΗ Μ. ΙΚΕ». Όλο το τεύχος της διακήρυξης αναρτήθηκε στην ιστοσελίδα του Κ.Κ.Π.Π.Δ.Ε.

2. Στη συνέχεια, η Επιτροπή διενέργειας και αξιολόγησης των προσφορών του διαγωνισμού προέβη στην αποσφράγιση των προσφορών του εν θέματι διαγωνισμού και, σύμφωνα με τα σχετικά πρακτικά της, αριθ. 775/8.2.2022, 1090/25.2.2022, 2190/14.4.2022 και 2053/8.4.2022 πρότεινε προς το Δ.Σ του Κ.Κ.Π.Π.Δ.Ε τα εξής:

A) Να εγκρίνει τις υποβληθείσες προσφορές για τα τμήματα 3,7,10,11,13,14,15,16,19,22,23,24,28,30,31,32,35.

B) Να ανακηρύξει ως **άγωνα** τα κάτωθι τμήματα:

❖ **Λόγω μη υποβολής προσφορών.**

- 1. ΤΜΗΜΑ 2:** «ΓΑΛΑΚΤΟΚΟΜΙΚΑ (Παράρτημα ΑΜΕΑ Αιγίου», εκτιμώμενης αξίας 10.501,10€ πλέον ΦΠΑ 13%.
- 2. ΤΜΗΜΑ 5:** «ΚΡΕΟΠΩΛΕΙΟ (Παράρτημα ΑΜΕΑ Αιγίου)», εκτιμώμενης αξίας 14.149,90€ πλέον ΦΠΑ 13%.
- 3. ΤΜΗΜΑ 9:** «ΑΡΤΟΠΟΙΕΙΟ (Παράρτημα ΑΜΕΑ Λεχαινών-Μονάδα Λεχαινών)», εκτιμώμενης αξίας 2.100,00€ πλέον ΦΠΑ 13%.
- 4. ΤΜΗΜΑ 12:** «ΟΠΩΡΟΠΩΛΕΙΟ (Παράρτημα ΑΜΕΑ Λεχαινών-Μονάδα Λεχαινών)», εκτιμώμενης αξίας 14.505,10€ πλέον ΦΠΑ 13%.
- 5. ΤΜΗΜΑ 18:** «ΑΡΤΟΠΟΙΕΙΟ (Παράρτημα ΑΜΕΑ Λεχαινών-Μονάδα Πύργου)», εκτιμώμενης αξίας 3.533,10€ πλέον ΦΠΑ 13%.
- 6. ΤΜΗΜΑ 20 :** «ΕΙΔΗ ΖΑΧΑΡΟΠΛΑΣΤΕΙΟΥ (Παράρτημα ΑΜΕΑ Λεχαινών – Μονάδα Πύργου)», εκτιμώμενης αξίας 1.787,50€ πλέον ΦΠΑ 13%.
- 7. ΤΜΗΜΑ 21:** «ΟΠΩΡΟΠΩΛΕΙΟ (Παράρτημα ΑΜΕΑ Λεχαινών – Μονάδα Πύργου)», εκτιμώμενης αξίας 7.530,80€ πλέον ΦΠΑ 13%.
- 8. ΤΜΗΜΑ 26:** «ΑΡΤΟΠΟΙΕΙΟ (Παράρτημα Προστασίας Παιδιού Αχαΐας – Σκαγιοπούλειο)», εκτιμώμενης αξίας 5.274,70€ πλέον ΦΠΑ 13% & 24%.
- 9. ΤΜΗΜΑ 27:** «ΓΑΛΑΚΤΟΚΟΜΙΚΑ (Παράρτημα Προστασίας Παιδιού Αχαΐας – Σκαγιοπούλειο)», εκτιμώμενης αξίας 2.675,00€ πλέον ΦΠΑ 13%.
- 10. ΤΜΗΜΑ 29:** «ΟΠΩΡΟΠΩΛΕΙΟ (Παράρτημα Προστασίας Παιδιού Αχαΐας – Σκαγιοπούλειο)», εκτιμώμενης αξίας 11.386,30€ πλέον ΦΠΑ 13%.
- 11. ΤΜΗΜΑ 34 :** «ΕΙΔΗ ΖΑΧΑΡΟΠΛΑΣΤΕΙΟΥ (Παράρτημα Προστασίας Παιδιού Αχαΐας – Σκαγιοπούλειο)», εκτιμώμενης αξίας 1.300,00€ πλέον ΦΠΑ 24%.

❖ **Λόγω μη προσφοράς όλων των ειδών του τμήματος, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης.**

12. ΤΜΗΜΑ 6 : «ΚΑΤΕΨΥΓΜΕΝΑ ((Παράρτημα ΑΜΕΑ Αιγίου)», εκτιμώμενης αξίας 5.591,20€ πλέον ΦΠΑ 13%,

13. ΤΜΗΜΑ 8: «ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟ (Παράρτημα ΑΜΕΑ Αιγίου)», εκτιμώμενης αξίας 20.865,95€ πλέον ΦΠΑ 13%.

14. ΤΜΗΜΑ 25 : «ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟ (Παντοπωλείο (Παράρτημα ΑΜΕΑ Λεχαινών – Μονάδα Πύργου)», εκτιμώμενης αξίας 12.712,13€ πλέον ΦΠΑ 13%.

15.ΤΜΗΜΑ 33: «ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟ (Παράρτημα Προστασίας Παιδιού Αχαΐας – Σκαγιοπούλειο)», εκτιμώμενης αξίας 25.714,47 € πλέον ΦΠΑ 13% & 24%.

❖ **Λόγω υπέρβασης του προϋπολογισμού του διαγωνισμού, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης.**

16. ΤΜΗΜΑ 1 : «ΑΡΤΟΠΟΙΕΙΟ (Παράρτημα ΑΜΕΑ Αιγίου)», εκτιμώμενης αξίας 4.566,05€ πλέον ΦΠΑ 13%.

17. ΤΜΗΜΑ 17 : «ΠΑΝΤΟΠΩΛΕΙΟ (Παράρτημα ΑΜΕΑ Λεχαινών – Μονάδα Λεχαινών)», εκτιμώμενης αξίας 13.157,90€ πλέον ΦΠΑ 24%.

❖ **Λόγω εκπρόθεσμης υποβολής προσφοράς.**

18. ΤΜΗΜΑ 4: «ΟΠΩΡΟΠΩΛΕΙΟ (Παράρτημα ΑΜΕΑ Αιγίου)», εκτιμώμενης αξίας 13.250,50€ πλέον ΦΠΑ 13%.

Συγκεκριμένα: *“[...] οι μειοδότες οι οποίοι έχουν καταθέσει μόνο ηλεκτρονικές προσφορές απορρίπτονται ως απαράδεκτες σύμφωνα με την 3.1.2.1.α παράγραφο της Διακήρυξης. Αναλυτικότερα, η ως άνω παράγραφος αναφέρει ότι η παράλειψη προσκόμισης είτε της εγγύησης συμμετοχής ηλεκτρονικής έκδοσης μέχρι την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, είτε του πρωτοτύπου της έντυπης εγγύησης συμμετοχής μέχρι την ημερομηνία και ώρα αποσφράγισης, αποτελεί λόγο απόρριψης της προσφοράς. Σας επισημαίνουμε ότι στις ηλεκτρονικές προσφορές υπήρχαν σκαναρισμένες εγγυητικές οι οποίες δεν είχαν εκδοθεί ηλεκτρονικά.[...]”*

2.1. Ακολούθως, ο οικονομικός φορέας, ο οποίος ήταν ο μοναδικός που είχε καταθέσει προσφορά για το ως άνω τμήμα 4, υπέβαλε Προδικαστική Προσφυγή κατά της απόφασης της αναθέτουσας αρχής που απέρριψε την προσφορά του.

2.2. Εν συνεχεία, η Επιτροπή διενέργειας και αξιολόγησης των προσφορών του διαγωνισμού ενημερώθηκε με την υπ. αριθ. 553/2022 απόφαση της Ενιαίας Αρχής Δημόσιων Συμβάσεων ότι, η υπό εξέταση Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα για το Τμήμα 4 του εν λόγω διαγωνισμού απορρίφθηκε και ως τούτου κρίνεται απαράδεκτη η προσφορά του και απορρίπτεται, λόγω εκπρόθεσμης υποβολής της εγγυητικής επιστολής συμμετοχής (πρβλ. άρθρο 72 παρ. 1 ν. 4412/2016). Συγκεκριμένα αναφέρεται στην ως άνω απόφαση: *“[...]Επειδή η έντυπη εγγυητική επιστολή του προσφεύγοντος δεν περιήλθε, ως ώφειλε, στην αναθέτουσα αρχή πριν την ορισθείσα ημερομηνία και ώρα αποσφράγισης των προσφορών, που ουδέποτε τροποποιήθηκε και ορίσθηκε για τις 8.02.2022 ώρα 10.00 π.μ με τη διακήρυξη, παρά μόνο μετά τη παρέλευση*



της εν λόγω προθεσμίας και ώρα 11.01π.μ, σύμφωνα με το αποδεικτικό που κατέθεσε ο προσφεύγων μετά την αποσφράγιση των προσφορών και μετά την ολοκλήρωση του οικείου σταδίου. Περαιτέρω, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου, απέστειλε μεν εμπροθέσμως την επίμαχη εγγυητική επιστολή, ωστόσο κατά τους σαφείς όρους της διακήρυξης ο κανόνας είναι η περιέλευση της στην αναθέτουσα αρχή εμπροθέσμως, σε αντίθετη περίπτωση απαιτείται η εμπρόθεσμη ανάρτηση στο σύστημα (επικοινωνία ΕΣΗΔΗΣ) της σχετικής απόδειξης αποστολής της, απορριπτομένων ως αβάσιμων των ισχυρισμών του προσφεύγοντος και γενόμενων δεκτών των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής. **Επομένως, δοθέντος ότι κατά τον κρίσιμο χρόνο ο προσφεύγων του οποίου η εγγυητική δεν είχε περιέλθει στην αναθέτουσα αρχή, όπως κατά κανόνα απαιτείται, αλλά και ότι ουδόλως ενημέρωσε ως ομοίως σαφώς και ρητά απαιτείται στη διακήρυξη, κρίνεται απορριπτέο το αίτημα προσφυγής.[...]**”.

2.3. Ακολούθως, το Δ.Σ του Κ.Κ.Π.Π.Δ.Ε με την υπ’ αριθ. 29/20-07-2022 απόφαση του ενέκρινε τα ανωτέρω πρακτικά και: **α)** ανακήρυξε ως προσωρινούς αναδόχους τους προμηθευτές για τα υπόλοιπα (ως άνω αναφερθέντα) τμήματα του διαγωνισμού, **β)** ανακήρυξε ως άγονα τα 18 από τα 35 τμήματα του διαγωνισμού και **γ)** εγκρίθηκε για τα άγονα τμήματα, η προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, χωρίς τροποποίηση των όρων της σύμβασης και χωρίς τη χρήση της ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.), λόγω της κατεπείγουσας προμήθειας τροφίμων για τις ανάγκες σίτισης των περιθαλπτομένων, σύμφωνα με την ειδική περίπτωση που προβλέπεται στην παράγραφο 2 περίπτωση ά του άρθρου 32 του Ν. 4412/2016. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας τροφίμων, προϋπολογισμού 170.601,70 χωρίς ΦΠΑ, σε συνέχεια ανοιχτού διαγωνισμού άνω των ορίων προϋπολογισθείσας δαπάνης 299.826,55€, συντρέχει η αρμοδιότητα της Ενιαίας Αρχής Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων, προκειμένου να δώσει τη σύμφωνη γνώμη, σύμφωνα με τα άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ, υποπερ. δδ του ν. 4013/2011.

Επισημαίνεται επίσης ότι: **“[...] Ο διαγωνισμός είχε ήδη ξεκινήσει από τον 12^ο του 2021. Η αναγκαία χρονοβόρα διαδικασία και η υποβολή ενστάσεων καθυστέρησε σημαντικά τη λήξη του διαγωνισμού.[...].**”

2.4. Στο υπ. αριθ. πρωτ. 4438/24.8.2022 έγγραφο του Κ.Κ.Π.Π.Δ.Ε βεβαιώνεται ότι: **“ Δεν ασκήθηκαν ενστάσεις ή προσφυγές στο στάδιο αυτό του διαγωνισμού, συμπεριλαμβανομένης της διακήρυξης. Ασκήθηκε προδικαστική προσφυγή στο στάδιο που ελέγχθησαν τα δικαιολογητικά συμμετοχής (εγγυήσεις συμμετοχής), από υποψήφιο ανάδοχο για το τμήμα 4 του διαγωνισμού. Το αίτημα της προσφυγής απορρίφθηκε με την υπ’ αριθμ. 553/2022 απόφαση του 2ου κλιμακίου της Ενιαίας Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων”.**

3. Κατόπιν των ανωτέρω, το Κ.Κ.Π.Π.Δ.Ε με το υπ' αρ. πρωτ. 4438/24.08.2022 έγγραφο – αίτημά του και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα, στα οποία συμπεριλαμβάνεται και το σχετικό σχέδιο απόφασης προσφυγής στη διαπραγμάτευση, 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 προηγούμενη δημοσίευση, κατά τη διάταξη του άρθρου 32, παρ.2 περ. α' του ν.4412/2016, για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας τροφίμων, **συνολικού προϋπολογισμού 170.601,70€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ**, και συγκεκριμένα για δεκαοκτώ (18) τμήματα σε συνέχεια εν μέρει άγονου ηλεκτρονικού άνω των ορίων διαγωνισμού.

II. Νομικό πλαίσιο

4. 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'47) 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 [...]».

5. 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”.

6. Το άρθρο 3 παρ. 1 και 2 του ιδίου 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”.

7. Τα όρια του άρθρου 5 του Ν. 4412/2016 , σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός Φ.Π.Α., όπως καθορίστηκαν από τον Κανονισμό (ΕΕ) 2021/1952 της Επιτροπής της 10ης Νοεμβρίου 2021 (Επίσημη Εφημερίδα της ΕΕ L398/23 της 11.11.2021) και τον Κανονισμό (ΕΕ) 2021/1953 της Επιτροπής της 10ης Νοεμβρίου 2021 (Επίσημη Εφημερίδα της ΕΕ L398/25 της 11.11.2021) που εφαρμόζονται για τη διετία 1.1.2022 – 31.12.2023 σύμφωνα με το άρθρο 6 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και ορίζονται: α) 140.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από κεντρικές κυβερνητικές αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές. και β) 215.000€ 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.

8. Το άρθρο 6 του ν. 4412/2016 “Μέθοδοι υπολογισμού της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης (άρθρο 5 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)” ορίζει ότι: “1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς Φ.Π.Α., 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, εκτός αν αυτό δικαιολογείται από αντικειμενικούς λόγους. [...]”.

9. 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. [...]”.

10. 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 ουσιωδώς 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 [...]”.

11. Οι διατάξεις του άρθρου 26 παρ. 2 περ. β', παρ. 3 και 4 του ν. 4412/2016 (Α' 147), οι οποίες ενσωματώνουν τις αντίστοιχες διατάξεις του άρθρου 26 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, προβλέπουν ότι:

“2. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να προσφεύγουν στην ανταγωνιστική διαδικασία με διαπραγμάτευση ή στον ανταγωνιστικό διάλογο, στις ακόλουθες περιπτώσεις:

[...] β) όσον αφορά έργα, αγαθά ή υπηρεσίες για τα οποία, έπειτα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, υποβάλλονται μόνο μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές. Στις περιπτώσεις αυτές, οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτείται να δημοσιεύουν προκήρυξη σύμβασης, εφόσον στη διαδικασία περιλαμβάνουν όλους τους προσφέροντες οι οποίοι πληρούν τα κριτήρια των άρθρων 73 έως 83 και οι οποίοι, κατά την προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, υπέβαλαν προσφορές σύμφωνες προς τις τυπικές απαιτήσεις της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, και μόνον αυτούς.

3. Μη κανονικές προσφορές θεωρούνται συγκεκριμένα:

- α) όσες δεν πληρούν τις προϋποθέσεις των εγγράφων της σύμβασης,
- β) όσες παρελήφθησαν εκπρόθεσμα,
- γ) όταν υπάρχουν αποδεικτικά στοιχεία αθέμιτης πρακτικής, όπως συμπαιγνίας ή διαφθοράς,
- δ) όσες κρίνονται από την αναθέτουσα αρχή ασυνήθιστα χαμηλές.

4. Απαράδεκτες προσφορές θεωρούνται συγκεκριμένα:

α) όσες υποβάλλονται από προσφέροντες οι οποίοι δεν διαθέτουν τα απαιτούμενα προσόντα και

β) όσων η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της αναθέτουσας αρχής, όπως καθορίστηκε και τεκμηριώθηκε πριν την έναρξη της διαδικασίας σύναψης σύμβασης”.

12α. Το άρθρο 66 παρ. 3 του ως άνω νόμου προβλέπει: «3. Οι προκηρύξεις και οι γνωστοποιήσεις που αναφέρονται στα άρθρα 62, 63 και 64, καθώς και οι πληροφορίες που περιέχονται σε αυτές δεν δημοσιεύονται σε εθνικό επίπεδο πριν από την ημερομηνία δημοσίευσης, σύμφωνα με το άρθρο 65. Ωστόσο, η δημοσίευση μπορεί να πραγματοποιείται σε κάθε περίπτωση σε εθνικό επίπεδο, όταν οι αναθέτουσες αρχές δεν έχουν ενημερωθεί σχετικά με τη δημοσίευση εντός 48 ωρών από τη βεβαίωση παραλαβής της προκήρυξης/ γνωστοποίησης, σύμφωνα με το άρθρο 65».

12β. Το άρθρο 72 παρ. 1 του ως άνω νόμου προβλέπει: «1. Οι αναθέτουσες αρχές ζητούν από τους προσφέροντες να παράσχουν «εγγύηση συμμετοχής», το ύψος της οποίας καθορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης σε συγκεκριμένο χρηματικό ποσό, αριθμητικώς και ολογράφως σε ευρώ, και δεν μπορεί να υπερβαίνει το δύο τοις εκατό (2%) της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης, μη συνυπολογιζόμενων των δικαιωμάτων προαίρεσης και παράτασης της σύμβασης, με στρογγυλοποίηση στο δεύτερο δεκαδικό ψηφίο. Σε περίπτωση υποβολής προσφοράς για ένα ή περισσότερα τμήματα της σύμβασης, το ύψος της εγγύησης συμμετοχής υπολογίζεται επί της εκτιμώμενης αξίας, του/των προσφερομένου/ων τμήματος/τμημάτων της σύμβασης. Στην περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, η εγγύηση συμμετοχής περιλαμβάνει και τον όρο ότι η εγγύηση καλύπτει τις υποχρεώσεις όλων των οικονομικών φορέων που συμμετέχουν στην ένωση. Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει για τριάντα (30) ημέρες τουλάχιστον μετά από τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς που καθορίζουν τα έγγραφα της σύμβασης. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί, πριν από τη λήξη της προσφοράς, να ζητά από τον προσφέροντα να παρατείνει, πριν από τη λήξη τους, τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς και της εγγύησης συμμετοχής. Στις διαδικασίες σύναψης δημόσιων συμβάσεων, οι οποίες διενεργούνται μέσω του ΕΣΗΔΗΣ, οι πρωτότυπες εγγυήσεις συμμετοχής, πλην των εγγυήσεων που εκδίδονται ηλεκτρονικά, προσκομίζονται, με ευθύνη του οικονομικού φορέα, το αργότερο πριν την ημερομηνία και ώρα αποσφράγισης των προσφορών που ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης, άλλως η προσφορά απορρίπτεται ως απαράδεκτη. Η προσφορά οικονομικού φορέα που παρέλειψε να προσκομίσει την απαιτούμενη από τα έγγραφα της σύμβασης εγγύηση συμμετοχής απορρίπτεται ως απαράδεκτη, μετά από γνώμη του αρμόδιου συλλογικού οργάνου. Η απόφαση απόρριψης της προσφοράς του προηγούμενου

εδαφίου εκδίδεται πριν από την έκδοση οποιασδήποτε άλλης απόφασης σχετικά με την αξιολόγηση των προσφορών της οικείας διαδικασίας ανάθεσης σύμβασης. [...]».

13. Τα οριζόμενα στον ν. 4782/2021 (Α' 36/2021) «Εκσυγχρονισμός, απλοποίηση και αναμόρφωση του ρυθμιστικού πλαισίου των δημοσίων συμβάσεων, ειδικότερες ρυθμίσεις προμηθειών στους τομείς της άμυνας και της ασφάλειας και άλλες διατάξεις για την ανάπτυξη, τις υποδομές και την υγεία.» και ιδίως το άρθρο 142 « Έναρξη ισχύος Μέρους Α` », όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει, σύμφωνα με το οποίο :

«Άρθρο 142 - Έναρξη ισχύος Μέρους Α`

1. Η ισχύς των διατάξεων:

α) του άρθρου 4, κατά το μέρος που τροποποιεί την παρ. 1 του άρθρου 36 του ν. 4412/2016,

β) των άρθρων 10, 20 παρ. 4, 34 κατά το μέρος που τροποποιεί την παρ. 2 του άρθρου 92 του ν. 4412/2016, 57, 58, 59, 60, 63, 64, 66 έως 79, 82 έως 86, 89 έως 93, 95 έως 98, 100, 131 και 138,

γ) [Καταργείται].

δ) του άρθρου 109, κατά το μέρος που τροποποιεί την παρ. 7 του άρθρου 258 του ν. 4412/2016, αρχίζει από την 1η.9.2021

ε) των άρθρων 55, 108 κατά το μέρος που τροποποιεί την περ. α` της παρ. 11 του άρθρου 221 του ν. 4412/2016, και 134 αρχίζει από την 1η.3.2022.

2. Η ισχύς των άρθρων 3, 6 κατά το μέρος που τροποποιεί τις παρ. 1 και 5 του άρθρου 38 του ν. 4412/2016 (Α` 147), 7, 8, 9, 11, 12, 13, 42, 49, 62, 65, 80, 81, 87, 88, 94, 99, 101, 108, εκτός της περ. α` της παρ. 11, 121 και 127 αρχίζει από τη δημοσίευση του παρόντος στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως. Το άρθρο 42, με το οποίο τροποποιήθηκε το άρθρο 102 του ν. 4412/2016, καταλαμβάνει και εφαρμόζεται και στις εκκρεμείς, κατά τον χρόνο έναρξης ισχύος του παρόντος, διαγωνιστικές διαδικασίες, εκτός εάν έχει χωρήσει οριστικός αποκλεισμός του οικονομικού φορέα ή έχει εκδοθεί απόφαση αρμοδίου δικαστηρίου, η οποία έχει κρίνει διαφορετικά.

3. Η ισχύς των υπολοίπων άρθρων του παρόντος αρχίζει από την 1η.6.2021, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στις επιμέρους διατάξεις του. Τα άρθρα 43 και 121 του ν. 4782/2021, με τα οποία τροποποιήθηκαν τα άρθρα 103 και 310, αντίστοιχα, του ν. 4412/2016, εφαρμόζονται και στις εκκρεμείς, κατά τον χρόνο έναρξης ισχύος τους (1η.6.2021), διαγωνιστικές διαδικασίες, εκτός εάν έχει χωρήσει οριστικός αποκλεισμός του οικονομικού φορέα ή έχει εκδοθεί απόφαση αρμοδίου δικαστηρίου, η οποία έχει κρίνει διαφορετικά».

14. Τα οριζόμενα στον ν. 4912/2022 (Α' 59/2022) «Ενιαία Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων και άλλες διατάξεις του Υπουργείου Δικαιοσύνης» και ιδίως τα άρθρα 17, παρ. 1 και 4 και 19 αυτού, όσον αφορά την αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή σύμφωνης γνώμης κατ' άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, σύμφωνα με τα οποία:



«Άρθρο 17

Μεταβατικές διατάξεις - Μεταφορά αρμοδιοτήτων από την Αρχή του ν. 4013/2011 στην Αρχή του ν. 4412/2016

1. Από την έκδοση της πράξης διορισμού Προέδρου και τουλάχιστον έξι (6) Συμβούλων της Ενιαίας Αρχής Δημόσιων Συμβάσεων του άρθρου 347 του ν. 4412/2016 (Α' 147), όπως το άρθρο αυτό αντικαθίσταται με το άρθρο 2 του παρόντος νόμου: (α) η Αρχή του ν. 4013/2011 (Α' 204) καταργείται και το σύνολο των δικαιωμάτων, υποχρεώσεων και εννόμων σχέσεων της, συμπεριλαμβανομένης της διαχείρισης του ειδικού τραπεζικού λογαριασμού της παρ. 3 του άρθρου 4 του ν. 4013/2011, περιέρχεται αυτοδικαίως και χωρίς άλλη διατύπωση στην Αρχή του ν. 4412/2016, (β) δίκες της Αρχής του ν. 4013/2011 συνεχίζονται χωρίς διακοπή από την Αρχή του ν. 4412/2016, η οποία λογίζεται ως καθολικός διάδοχος της Αρχής του ν. 4013/2011, (γ) όλα τα υφιστάμενα ταμειακά υπόλοιπα της Αρχής του ν. 4013/2011 μεταφέρονται στην Αρχή του ν. 4412/2016, η οποία συνεχίζει την εκτέλεση του τρέχοντος προϋπολογισμού. [...]

4. Μέχρι την έκδοση της πράξης διορισμού Προέδρου και τουλάχιστον έξι (6) Συμβούλων της Ενιαίας Αρχής Δημόσιων Συμβάσεων (ΕΑΔΗΣΥ) του άρθρου 347 του ν. 4412/2016, η καταργούμενη Αρχή του ν. 4013/2011 εξακολουθεί να λειτουργεί με τα όργανα διοίκησης της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΑΑΔΗΣΥ) που υπηρετούν κατά την έναρξη ισχύος του παρόντος. [...]

Άρθρο 19

Καταργούμενες διατάξεις

Από την έκδοση Πράξης Υπουργικού Συμβουλίου με την οποία διορίζονται ο Πρόεδρος και τουλάχιστον έξι (6) Σύμβουλοι της Αρχής, σύμφωνα με την παρ. 4 του άρθρου 348 του ν. 4412/2016 (Α' 147), καταργούνται: (α) τα άρθρα 1 έως 10 του ν. 4013/2011 (Α' 204) για την «Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων» («Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.» ή «Αρχή») και (β) το πρώτο και το δεύτερο εδάφιο της παρ. 1 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016.»

III. Νομική Εκτίμηση

15. Το Κ.Κ.Π.Π.Δ.Ε συνιστά αναθέτουσα αρχή κατά την έννοια των προπαρατεθεισών διατάξεων του άρθρου 2 παρ. 1 περ. (1α) του ν. 4412/2016 και συγκεκριμένα μη κεντρική κυβερνητική αρχή.

Το υπό εξέταση αίτημα του Κ.Κ.Π.Π.Δ.Ε 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 του αιτήματος 170.601,70€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., σε συνέχεια εν μέρει άγονου ηλεκτρονικού άνω των ορίων διαγωνισμού, συνολικού προϋπολογισμού 299.826,55€ μη συμπεριλαμβανομένου

ΦΠΑ, 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.

16. 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).

17. Η αναθέτουσα αρχή επικαλείται, με το υπό κρίση αίτημά της, επικαλείται ρητά ως νομική βάση θεμελίωσης του αιτήματός της τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016 ως προς δεκαοκτώ (18) Τμήματα του προηγηθέντος ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού: για έντεκα (11) εκ των οποίων δεν υπεβλήθησαν προσφορές, και συγκεκριμένα για τα **2,5,9,12,18,20,21,26,27,29,34**, ενώ για επτά (7) υπεβλήθησαν προσφορές οι οποίες, για μεν τα τμήματα **6,8,25,33** οι προσφορές που υποβλήθηκαν απορρίφθηκαν λόγω μη προσφοράς όλων των ειδών του τμήματος, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης, για δε τα τμήματα **1 και 17** οι προσφορές που υποβλήθηκαν απορρίφθηκαν, καθότι υπερέβαιναν τον αντίστοιχο προβλεπόμενο από τη Διακήρυξη προϋπολογισμό, ενώ για το τμήμα **4** η προσφορά απορρίφθηκε, λόγω εκπρόθεσμης υποβολής της εγγύησης συμμετοχής και απόρριψης της προδικαστικής προσφυγής οικονομικού φορέα που υποβλήθηκε στην Ενιαία Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων (παρ. 2.1).

Επισημαίνεται ότι, η διάταξη του άρθρου 32.2.α του ν. 4412/2016, προϋποθέτει τη μη υποβολή προσφοράς ή την υποβολή «ακατάλληλης» προσφοράς. Κατά τη ρητή διατύπωση του ως άνω άρθρου: «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.»

Με βάση το διδόμενο ιστορικό προκύπτει ότι, για επτά (7) εκ των ανωτέρω τμημάτων, αφενός υπεβλήθησαν προσφορές και αφετέρου οι υποβληθείσες προσφορές διαφαίνεται ότι δεν δύνανται να θεωρηθούν «μη κατάλληλες», ήτοι να εξομοιωθούν με μη υποβληθείσες.

Κατά την έννοια των ως άνω διατάξεων η μη καταλληλότητα προσφορών αφορά σε περιπτώσεις πλημμελειών ουσίας, ιδιαίτερα σοβαρών ελλείψεων των προσφορών, οι οποίες φανερώνουν ότι κατ' ουσίαν η αγορά δεν ανταποκρίθηκε στην προς ανάθεση σύμβαση, έτσι όπως αυτή προδιαγράφηκε στα τεύχη του διαγωνισμού από την αναθέτουσα αρχή. Συναφώς, επισημαίνεται ότι σύμφωνα με σχετική νομολογία (ΕΣ/Τμ. VI 3558/2009, 44/2007), μη κατάλληλες θεωρούνται γενικά οι προσφορές που δεν έχουν καμία σχέση με τη σύμβαση, δηλαδή το περιεχόμενο τους δεν εναρμονίζεται με τις απαιτήσεις της σύμβασης και είναι ασύμβατο με τις ανάγκες της αναθέτουσας αρχής και, ως εκ τούτου, δεν μπορούν να ικανοποιήσουν τις εν λόγω ανάγκες (πρβλ. Αποφάσεις 51/2015, 328/2014, 23/2017, Δ82/2018 Δ81/2019 Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.).

Σύμφωνα με τα ανωτέρω εκτεθέντα και από τα στοιχεία του φακέλου συνάγεται ότι, για μεν τα τμήματα 2,5,9,12,18,20,21,26,27,29,34, για τα οποία δεν υποβλήθηκαν προσφορές, τυγχάνει εφαρμογής η επικαλούμενη διάταξη του άρθρου 32.2.α του ν. 4412/2016 και εξετάζεται εν προκειμένω η συνδρομή των προϋποθέσεων του, για δε τα τμήματα 1,4,6,8,17,25,33 δεν τυγχάνει εφαρμογής η επικαλούμενη διάταξη του άρθρου 32.2.α του ν. 4412/2016, εξετάζεται όμως η συνδρομή των προϋποθέσεων εφαρμογής της διάταξης του άρθρου 26, παρ.2, περ. β' του ίδιου ως άνω νόμου. Η Αρχή έχει το δικαίωμα υπαγωγής εκάστου υποβληθέντος αιτήματος στην ορθή νομική βάση.

18. Ειδικότερα, με τις υπό εξέταση διατάξεις 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 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 ουσιαστικά οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση.

δ) Επιπλέον, προϋποθέτει ότι σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση προς αυτήν, σχετικής εκθέσεως.

Επισημαίνεται ότι σχετικά με την ως άνω α) προϋπόθεση, όπως παγίως έχει κριθεί, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή των προαναφερόμενων 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).

19. Ως προς τη συνδρομή της διάταξης του άρθρου 26, παρ.2, περ. β' του ν. 4412/2016, σημειώνεται ότι θα πρέπει να πληρούνται σωρευτικά οι εξής προϋποθέσεις, οι οποίες, στην υπό εξέταση υπόθεση, συντρέχουν, ήτοι:

- α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία καθώς και
- β) να έχουν υποβληθεί μη κανονικές ή अपαράδεκτες προσφορές.

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).

Σημειωτέον δε ότι, προκειμένου για την ανάθεση δημόσιας σύμβασης μέσω ανταγωνιστικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση κατά το άρθρο 26 παρ. 2 περ. β' ν. 4412/2016, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν, κατ' εξαίρεση, να μη δημοσιεύουν προκήρυξη σύμβασης στην περίπτωση κατά την οποία περιλαμβάνουν στη διαδικασία όλους τους προσφέροντες οι οποίοι πληρούν τα κριτήρια των άρθρων 73 έως 83 ν. 4412/2016 (περί κριτηρίων ποιοτικής επιλογής και κανόνων απόδειξης ποιοτικής επιλογής) και οι οποίοι, κατά την προηγηθείσα νομίμως διεξαχθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, υπέβαλαν προσφορές σύμφωνες προς τις τυπικές απαιτήσεις της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, και μόνον αυτούς.

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

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

Το Κ.Κ.Π.Π.Δ.Ε, με την υπ' αριθ. πρωτ. 6830/28.12.2021 Διακήρυξη διενήργησε δημόσιο διεθνή ηλεκτρονικό μειοδοτικό διαγωνισμό, άνω των ορίων, συνολικού προϋπολογισμού 299.826,55€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, για προμήθεια με τίτλο: "Προμήθεια τροφίμων για ένα έτος" για τις ανάγκες του, εκ των οποίων:

για έντεκα (11) τμήματα, συγκεκριμένα για τα τμήματα **2,5,9,12,18,20,21,26,27,29,34** **δεν υπεβλήθησαν προσφορές**, ενώ για επτά (7) υπεβλήθησαν προσφορές οι οποίες, για μεν τα τμήματα **6,8,25,33** οι προσφορές που υποβλήθηκαν **απορρίφθηκαν** λόγω μη προσφοράς όλων των ειδών του τμήματος, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης, για δε τα τμήματα **1 και 17** οι προσφορές που υποβλήθηκαν **απορρίφθηκαν** καθότι υπερέβαιναν τον αντίστοιχο προβλεπόμενο από τη Διακήρυξη προϋπολογισμό, ενώ για το τμήμα **4** η προσφορά **απορρίφθηκε**, λόγω εκπρόθεσμης υποβολής εγγύησης συμμετοχής

και απόρριψης της προδικαστικής προσφυγής που υποβλήθηκε, από την Ενιαία Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων.

Η ως άνω Διακήρυξη, δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στο σχετικό διαγωνισμό, όπως προκύπτει από το προπαρατεθέν Ιστορικό. Επιπλέον από τα στοιχεία του υποβληθέντος φακέλου, καθώς και τα στοιχεία της διαδικτυακής πύλης του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων, όσον αφορά τη νομιμότητα της προηγουμένως διεξαχθείσας ανοικτής διαδικασίας ως προς την κατάρτιση των όρων της ως άνω διακήρυξης, την τήρηση των όρων δημοσιότητας και την εν γένει διενέργεια της διαδικασίας του διαγωνισμού, διαπιστώθηκαν τα εξής:

Ως προς τις απαιτούμενες διατυπώσεις δημοσιότητας επισημαίνονται τα κάτωθι: Το άρθρο 66 παρ. 3 του ν. 4412/2016 προβλέπει ότι οι προκηρύξεις δεν δημοσιεύονται σε εθνικό επίπεδο πριν από την ημερομηνία δημοσίευσης των ουσιαστών όρων αυτών στο έντυπο της Ε.Ε.Ε.Ε., ωστόσο, η δημοσίευση μπορεί να πραγματοποιείται σε εθνικό επίπεδο, όταν οι αναθέτουσες αρχές δεν έχουν ενημερωθεί σχετικά με τη δημοσίευση εντός 48 ωρών από τη βεβαίωση παραλαβής της προκήρυξης.

Στην υπό εξέταση διαδικασία, η αναθέτουσα αρχή απέστειλε το έντυπο της περίληψης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης στις 30/12/2021, ενώ η δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε.Ε. πραγματοποιήθηκε στις 04/01/2022. Παράλληλα, η ανάρτηση των τευχών του διαγωνισμού στο ΚΗΜΔΗΣ πραγματοποιήθηκε στις 28/12/2021 (ήτοι πριν από την αποστολή της προκήρυξης στην Ε.Ε.Ε.Ε.), στο δε ΕΣΗΔΗΣ στις 30/12/2021 (ήτοι την ίδια ημέρα με την αποστολή της προκήρυξης στην Ε.Ε.Ε.Ε.) πριν την πάροδο 48ώρου από τη βεβαίωση παραλαβής της προκήρυξης και σε κάθε περίπτωση σε προγενέστερο χρόνο από τη δημοσίευση των στοιχείων στην Ε.Ε.Ε.Ε. Ως εκ τούτου, δεν τηρήθηκε η παρ. 3 του αρ. 66 του ν. 4412/2016. Η ως άνω πλημμέλεια δεν κρίνεται ικανή να έχει θέσει εμπόδια στη συμμετοχή στη διαγωνιστική διαδικασία και να έχει περιορίσει τον ανταγωνισμό, ως εκ τούτου να συνέχεται με το εν μέρει άγονο αποτέλεσμα αυτής, καθώς διαφαίνεται ότι στην υπό κρίση περίπτωση, ο σκοπός της ευρύτερης δημοσιότητας επετεύχθη με την υποβολή προσφορών σε πολλά τμήματα του διαγωνισμού. Συνιστάται, ωστόσο, στην αιτούσα αναθέτουσα αρχή, σε μελλοντική διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης που θα προκηρυχθεί, να τηρεί με επιμέλεια τις διατυπώσεις και τους κανόνες δημοσιότητας σε εθνικό επίπεδο, ως ανωτέρω αναφέρονται.

20.2. Ως προς τη μη υποβολή προσφορών ή την υποβολή ακατάλληλων προσφορών

Σύμφωνα με τα υπ. αριθ. πρωτ. 775/8.2.2022, 1090/25.2.2022, 2190/14.4.2022 και 2053/8.4.2022 πρακτικά της επιτροπής διενέργειας και αξιολόγησης του διαγωνισμού καθώς και την υπ' αριθ. 29/20-07-2022 απόφαση του Δ.Σ. του Κ.Κ.Π.Π.Δ.Ε, στον διενεργηθέντα ηλεκτρονικό ανοικτό διεθνή άνω των ορίων διαγωνισμό, ως προς τα έντεκα (11) Τμήματα του υπό εξέταση αιτήματος και συγκεκριμένα για τα:

2–Γαλακτοκομικά (Παράρτημα ΑΜΕΑ Αιγίου), 5-Κρεοπωλείο (Παράρτημα ΑΜΕΑ Αιγίου), 9-Αρτοποιείο (Παράρτημα ΑΜΕΑ Λεχαινών-Μονάδα Λεχαινών), 12–Οπωροπωλείο (Παράρτημα ΑΜΕΑ Λεχαινών-Μονάδα Λεχαινών), 18-Αρτοποιείο (Παράρτημα ΑΜΕΑ Λεχαινών-Μονάδα Πύργου), 20–Είδη Ζαχαροπλαστείου (Παράρτημα ΑΜΕΑ Λεχαινών – Μονάδα Πύργου), 21-Οπωροπωλείο (Παράρτημα ΑΜΕΑ Λεχαινών – Μονάδα Πύργου), 26-Αρτοποιείο (Παράρτημα Προστασίας Παιδιού Αχαΐας – Σκαγιοπούλειο), 27-Γαλακτοκομικά (Παράρτημα Προστασίας Παιδιού Αχαΐας – Σκαγιοπούλειο), 29-Οπωροπωλείο (Παράρτημα Προστασίας Παιδιού Αχαΐας – Σκαγιοπούλειο), 34- Είδη Ζαχαροπλαστείου (Παράρτημα Προστασίας Παιδιού Αχαΐας – Σκαγιοπούλειο), δεν υπεβλήθησαν προσφορές στα πλαίσια του διαγωνισμού και συνεπώς ο διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος ως προς τα ανωτέρω τμήματα.

20.3. Ως προς την υποβολή απαράδεκτων/ μη κανονικών προσφορών

Από το παρατεθέν ιστορικό και από τα προαναφερόμενα πρακτικά της παρ. 20.2 προκύπτει ότι για τα τμήματα του υπό εξέταση αιτήματος και συγκεκριμένα για:

α) τα τμήματα: 6–Κατεψυγμένα (Παράρτημα ΑΜΕΑ Αιγίου), 8–Παντοπωλείο (Παράρτημα ΑΜΕΑ Αιγίου), 25– Παντοπωλείο (Παράρτημα ΑΜΕΑ Λεχαινών – Μονάδα Πύργου) και 33- Παντοπωλείο (Παράρτημα Προστασίας Παιδιού Αχαΐας Σκαγιοπούλειο), οι προσφορές που υποβλήθηκαν απορρίφθηκαν λόγω μη προσφοράς όλων των ειδών του τμήματος, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης.

Συναφώς επισημαίνεται ότι στο βαθμό που οι απορριφθείσες προσφορές δεν πληρούν όρους και τις προϋποθέσεις που τίθενται από τα έγγραφα της σύμβασης, δύναται να θεωρηθούν **μη κανονικές προσφορές** (άρθρο 26 παρ. 2, περ. β και παρ. 3 περ. α' του ν. 4412/2016).

β) τα τμήματα: 1-Αρτοποιείο (Παράρτημα ΑΜΕΑ Αιγίου) και 17- Παντοπωλείο (Παράρτημα ΑΜΕΑ Λεχαινών – Μονάδα Λεχαινών) οι προκριθείσες προσφορές υπερέβαιναν την αντίστοιχη προϋπολογισθείσα δαπάνη από τη Διακήρυξη και συγκεκριμένα: για το τμήμα 1 (προσφορά 9.039,40€ αντί 4.556,05€) και για το τμήμα 17 (προσφορά 13.589,70€ με προβλεπόμενη δαπάνη 13.157,90 €).

Συνεπώς, εν όψει των ανωτέρω η αναθέτουσα αρχή δεν αποδέχτηκε ως νόμιμες τις προσφορές και τις απέρριψε. Συναφώς, επισημαίνεται ότι, στο βαθμό που οι

απορριφθείσες προσφορές υπερβαίνουν τον προϋπολογισμό που τίθεται στα έγγραφα της σύμβασης, δύνανται να θεωρηθούν **απαράδεκτες προσφορές** (άρθρο 26 παρ. 2, περ. β και παρ. 4 περ. β' του ιδίου ως άνω νόμου).

γ) το τμήμα 4 : «**Οπωροπωλείο (Παράρτημα ΑΜΕΑ Αιγίου)**» είχε κατατεθεί μόνο ηλεκτρονική προσφορά, η οποία απορρίφθηκε από την Επιτροπή Διαγωνισμού ως **απαράδεκτη**, λόγω εκπρόθεσμης υποβολής της πρωτότυπης έντυπης εγγύησης συμμετοχής, σύμφωνα με τα οριζόμενα στην 3.1.2.1.α παράγραφο της Διακήρυξης. Αναλυτικότερα, η ως άνω παράγραφος αναφέρει ότι: " [...] Η Επιτροπή Διαγωνισμού εξετάζει αρχικά την προσκόμιση της εγγύησης συμμετοχής, σύμφωνα με την παράγραφο 1 του άρθρου 72. Σε περίπτωση παράλειψης προσκόμισης, είτε της εγγύησης συμμετοχής ηλεκτρονικής έκδοσης, μέχρι την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, είτε του πρωτοτύπου της έντυπης εγγύησης συμμετοχής, μέχρι την ημερομηνία και ώρα αποσφράγισης, η Επιτροπή Διαγωνισμού συντάσσει πρακτικό στο οποίο εισηγείται την απόρριψη της προσφοράς ως **απαράδεκτης**[...].

Εν συνεχεία, ο οικονομικός φορέας άσκησε Προδικαστική Προσφυγή, η οποία απορρίφθηκε με την υπ. αριθ. 553/2022 απόφαση της Ενιαίας Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων.

Συνεπώς, εν όψει των ανωτέρω η αναθέτουσα αρχή δεν αποδέχτηκε ως νόμιμη την προσφορά και την απέρριψε ως **απαράδεκτη**.

Επισημαίνεται ότι, η **προσφορά απορρίπτεται ως απαράδεκτη**, βάσει του άρθ. 72 παρ. 1 του ν. 4412/2016, εφόσον η εγγυητική επιστολή συμμετοχής δεν προσκομίστηκε, με ευθύνη του οικονομικού φορέα, το αργότερο πριν την ημερομηνία και ώρα αποσφράγισης των προσφορών που ορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης.

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

Στο προσκομισθέν στην Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ σχέδιο απόφασης του Δ.Σ του Κ.Κ.Π.Π.Δ.Ε αναφέρεται ότι, κατά τη διαδικασία προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις του αρθ. 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, δεν θα τροποποιηθούν ουσιωδώς οι όροι και οι τεχνικές προδιαγραφές που τέθηκαν με τη διακήρυξη 6830/28.12.2021 του προηγθέντος δημόσιου ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού.

IV. Συμπέρασμα

Εν όψει των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνεύομενες διατάξεις, η Αρχή **ομόφωνα** αποφασίζει:

Την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος του Κέντρου Κοινωνικής Πρόνοιας Περιφέρειας Δυτικής Ελλάδας, κατ' άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ' υποπερ. (δδ) του ν. 4013/2011 για την προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης για την ανάθεση προμήθειας δεκαοκτώ (18) τμημάτων που αφορά σε τρόφιμα για τις ανάγκες του Κ.Κ.Π.Π.Δ.Ε, συνολικού προϋπολογισμού 170.601,70€, μη

συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, σε συνέχεια εν μέρει άγονου ηλεκτρονικού διαγωνισμού άνω των ορίων και συγκεκριμένα:



α) σύμφωνα με τη **διάταξη της περίπτωσης α΄ της παραγράφου 2 του άρθρου 32 του ν. 4412/2016**, για **έντεκα (11) τμήματα** για τα οποία **δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά**, ήτοι για τα τμήματα **2, 5, 9, 12, 18, 20, 21, 26, 27, 29 και 34**, συνολικής προεκτιμώμενης αξίας κατά με τα ειδικότερα οριζόμενα στην οικεία διακήρυξη του προηγηθέντος εν μέρει άγονου διαγωνισμού,

β) σύμφωνα με τη **διάταξη της περίπτωσης β΄ της παραγράφου 2 του άρθρου 26 του ν. 4412/2016**, για **επτά (7) τμήματα** για τα οποία **υπεβλήθησαν μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές**, ήτοι για τα τμήματα **1, 4, 6, 8, 17, 25, 33**, συνολικής προεκτιμώμενης αξίας κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στην οικεία διακήρυξη του προηγηθέντος εν μέρει άγονου διαγωνισμού,

λόγω συνδρομής των προς τούτων τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα 16 Σεπτεμβρίου 2022

Ο Πρόεδρος της Αρχής

Γεώργιος Καταπόδης