



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ**  
**ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ**  
**ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**  
**ΓΕΝ. Δ/ΝΣΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**  
**Δ/ΝΣΗ ΝΟΜΙΚΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ**  
**ΤΜΗΜΑ ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΕΩΝ**

**ΑΠΟΦΑΣΗ**  
**187/2014**

(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 10<sup>η</sup> Ιουνίου του έτους δύο χιλιάδες δεκατέσσερα (2014) ημέρα Τρίτη και ώρα 10:00 π.μ. και επί της οδού Λ.Κηφισίας 7, 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:** Δημήτριος Ράικος
- 2. Αντιπρόεδρος:** Χριστίνα Μπουσουλέγκα
- 3. Μέλη:** Ευάγγελος Καραμανλής  
Ιωάννα Κουλούρη  
Δημήτριος Σταθακόπουλος

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

**Γραμματέας:** Τσιάβου Στυλιανή

**Εισηγήτρια:** Αικατερίνη Θεοδωροπούλου, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

**Θέμα:** Διατύπωση σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή της Ελληνικής Εταιρείας Επενδύσεων και Εξωτερικού Εμπορίου Α.Ε. (Enterprise Greece) στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1, περ. α' του Π.Δ 60/2007, για "σχεδιασμό, την κατασκευή, τον εξοπλισμό, τη διακόσμηση και αποξήλωση των περιπτέρων στη Διεθνή Έκθεση Τροφίμων – Ποτών *SUMMERE FANCY FOOD SHOW 2014, ΝΕΑ ΥΟΡΚΗ-ΗΠΑ (29.06.-01.07.2014)*" με προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, προϋπολογισθείσας δαπάνης 230.000,00 ευρώ, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

### **I. Ιστορικό-πραγματικό πλαίσιο**

Από τα αναφερόμενα στο κρινόμενο αίτημα και στα συνυποβληθέντα έγγραφα και στοιχεία, προκύπτουν τα ακόλουθα πραγματικά περιστατικά:

1. Με την υπ' αριθμ. πρωτ. 7523/2014 (ΑΔΑ: ΒΙΗΤ46ΨΧ6Σ-5Μ3) απόφαση (απόσπασμα πρακτικού της υπ' αριθμ. 263 συνεδρίασης) του Διοικητικού Συμβουλίου της Ελληνικής Εταιρείας Επενδύσεων και Εξωτερικού Εμπορίου Α.Ε. (με διακριτικό τίτλο στην αγγλική γλώσσα Enterprise Greece) [εφεξής Ε.Ε.Ε.Ε.] εγκρίθηκαν α) η διενέργεια διεθνούς ανοικτού διαγωνισμού για την επιλογή αναδόχου για τον σχεδιασμό, την κατασκευή, τον εξοπλισμό, τη διακόσμηση και αποξήλωση των περιπτέρων στη Διεθνή Έκθεση Τροφίμων – Ποτών SUMMERE FANCY FOOD SHOW 2014, ΝΕΑ ΥΟΡΚΗ-ΗΠΑ (29.06.-01.07.2014), προϋπολογισθείσας δαπάνης 230.000,00 ευρώ, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, καθώς και β) οι όροι της διακήρυξης του εν λόγω διαγωνισμού.

2. Ακολούθως με την από 09.04.2014 διακήρυξη, το Διοικητικό Συμβούλιο της Ε.Ε.Ε.Ε. προκήρυξε διεθνή ανοικτό διαγωνισμό για την επιλογή αναδόχου για τον σχεδιασμό, την κατασκευή, τον εξοπλισμό, τη διακόσμηση και αποξήλωση των περιπτέρων στη Διεθνή Έκθεση Τροφίμων – Ποτών SUMMERE FANCY FOOD SHOW 2014, ΝΕΑ ΥΟΡΚΗ-ΗΠΑ (29.06.-01.07.2014) προϋπολογισθείσας δαπάνης 230.000,00 ευρώ, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ορίσθηκε η 21.05.2014 και ώρα 14.00μ.μ. ενώ καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίσθηκε η ίδια ως άνω ημέρα και ώρα 13.30.

Κριτήριο κατακύρωσης ορίσθηκε η πλέον συμφέρουσα από «*τεχνοοικονομική άποψη προσφορά*».

3. Σύμφωνα με το άρθρο 3 της διακήρυξης, στο διαγωνισμό μπορούσαν να συμμετάσχουν όλα τα φυσικά πρόσωπα– υπήκοοι των κρατών μελών της Ε.Ε. ή χωρών του Ε.Ο.Χ., νομικά πρόσωπα – ενώσεις που είχαν συσταθεί σύμφωνα με τη νομοθεσία ενός κράτους – μέλους της Ε.Ε. καθώς και οι κοινοπραξίες ή συμπράξεις παρεχόντων υπηρεσίες, των οποίων τα μέλη ασκούσαν συναφείς με το προκηρυχθέν έργο δραστηριότητες, ενώ και στο άρθρο 4 αυτής (ΣΥΝΤΑΞΗ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ) καθορίσθηκαν λεπτομέρειες σύνταξης των προσφορών.

4. Στο άρθρο 5 (ΑΝΑΛΥΤΙΚΗ ΠΕΡΙΓΡΑΦΗ ΕΡΓΟΥ) της διακήρυξης του εν λόγω διαγωνισμού συμπεριελήφθη η περιγραφή του αντικειμένου της υπό ανάθεση σύμβασης ήτοι ο σχεδιασμός, η κατασκευή, ο εξοπλισμός, η διακόσμηση του ελληνικού περίπτερου στη Διεθνή Έκθεση Τροφίμων – Ποτών SUMMERE FANCY FOOD SHOW 2014, στη Νέα Υόρκη κατά το χρονικό διάστημα από 29.06.2014 έως και 01.07.2014, στην οποία θα συμμετέχει η Ε.Ε.Ε.Ε. και 37 περίπου εκθέτες συνολικά. Το ελληνικό περίπτερο, έκτασης 475τ.μ. ή 51 booths, προέβλεπε γραφείο Ε.Ε.Ε.Ε., περίπτερο υποστήριξης εκθετών, αποθήκες, επένδυση δαπέδου, φωτισμό, ηλεκτρολογική εγκατάσταση, σήμανση περιπτέρου, διακοσμητικά στοιχεία και γραφικά και τον περιγραφόμενο εξοπλισμό για κάθε ατομικό booth. Η υπό ανάθεση σύμβαση περιλαμβάνει, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στην προκήρυξη που εστάλη στην Ε.Ε.Ε.Ε. (Τμήμα ΙΙ, πεδίο 1.6. Κοινό λεξιλόγιο για τις δημόσιες συμβάσεις CPV) τόσο την παροχή αρχιτεκτονικών υπηρεσιών και υπηρεσιών επίβλεψης κτιρίων (κωδικός CPV 71251000 -Παράρτημα ΙΙ του Π.Δ. 60/2007 ως ισχύει-) καθώς και την κατασκευή τουριστικών περιπτέρων (CPV 39154100) με την προμήθεια του αντιστοίχως περιγραφόμενου εξοπλισμού.

5. Περαιτέρω στο άρθρο 9 (ΤΡΟΠΟΣ ΑΞΙΟΛΟΓΗΣΗΣ ΤΕΧΝΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΟΡΩΝ) ορίσθηκε ο τρόπος αξιολόγησης των προσφορών. Ειδικότερα δε αναφορικά με την τεχνική αξιολόγηση καθορίστηκε συντελεστής βαρύτητας 70% καθώς επίσης ότι η τεχνική προσφορά κρίνεται από τα ακόλουθα: 1) Οικονομική Κατάσταση Υποψηφίου ( όπως αναφέρεται στο σχετικό φάκελο), 2) Τριετής εμπειρία σε ανάλογα έργα 3) Ομάδα έργου, 4) Αισθητική εμφάνιση των περιπτέρων βαθμός ελκυστικότητάς του, ευρηματικότητα και πρωτοτυπία της όλης σύλληψης από αισθητική άποψη, 5) Λειτουργικότητα της μελέτης, 6) Ποιότητα των υλικών κατασκευής και Τεχνικό μέρος της κατασκευής (φινιρίσματα και τελειώματα εργασιών, στερεότητα, ποιότητα και απόδοση φωτισμού), 7) Γραφικά στοιχεία καθώς και διακοσμητικά που θα πλαισιώνουν την μελέτη και 8) Ευρηματικότητα και πρωτοτυπία των λύσεων που αφορούν την υπογράμμιση της ταυτότητας των περιπτέρων.

Ειδικότερα στο ως άνω άρθρο της διακήρυξης αποτυπώθηκε ο πίνακας των κριτηρίων και των αντίστοιχων βαθμών τους, βάσει των οποίων η αρμόδια Επιτροπή θα προέβαινε σε βαθμολόγηση των κριτηρίων, ως κάτωθι:

<b>A/A</b>	<b>Κατηγορία κριτηρίου</b>	<b>ΒΑΘΜΟΙ</b>
1	Οικονομική Κατάσταση Υποψηφίου	10
2	Εμπειρία σε ανάλογα έργα	15
3	Ομάδα έργου	5
4	Αισθητική εμφάνιση του περιπτέρου	25
5	Λειτουργικότητα της μελέτης	15
6	Ποιότητα των υλικών κατασκευής	10
7	Γραφικά και διακοσμητικά	5
8	Ευρηματικότητα και πρωτοτυπία των λύσεων	15

6. Την 09.04.2014 η προκήρυξη εστάλη για δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε.Ε. Περαιτέρω με αριθμ. πρωτ. 7540/10.04.2014 περιλήψη της Διακήρυξης δημοσιεύτηκε στις εφημερίδες «ΚΑΘΗΜΕΡΙΝΗ» (11.04.2014), «ΕΛΕΥΘΕΡΟΣ ΤΥΠΟΣ» (11.04.2014) και «ΕΛΕΥΘΕΡΟΤΥΠΙΑ» (11.04.2014), αναρτήθηκε δε την 10.04.2014 στην ιστοσελίδα της Ε.Ε.Ε.Ε., όπως προκύπτει από την από 30.05.2014 Βεβαίωση της Προϊσταμένης Τμήματος Επικοινωνίας της Ε.Ε.Ε.Ε. Αναρτήθηκε δε την 09.04.2014 στο Κεντρικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ).

7. Σύμφωνα με το συνταχθέν την 21.05.2014 Πρακτικό της επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού, διαπιστώθηκε η μη υποβολή προσφοράς. Κατόπιν τούτου η επιτροπή εισηγήθηκε αφενός την κήρυξη του διαγωνισμού ως αγόνου και αφετέρου την υποβολή αιτήματος προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. προκειμένου να παρασχεθεί η σύμφωνη γνώμη της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση της σύμβασης. Το ως άνω Πρακτικό της Επιτροπής ενεκρίθη ομόφωνα από το Διοικητικό Συμβούλιο της Ε.Ε.Ε.Ε., σύμφωνα με την υπ' αριθμ. πρωτ. 7705/2014 (ΑΔΑ ΒΙΙ746ΨΧ6Σ-ΛΓΖ) απόφασή του (απόσπασμα πρακτικού της υπ' αριθμ. 267 συνεδρίασής του), ο εν θέματι διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος και αποφασίσθηκε η υποβολή αιτήματος στην Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. προκειμένου να παρασχεθεί σύμφωνη γνώμη για την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, για την ανάθεση της σύμβασης του σχεδιασμού, της κατασκευής, του εξοπλισμού, της διακόσμησης και αποξήλωσης των περιπτέρων στη Διεθνή Έκθεση Τροφίμων – Ποτών SUMMERE FANCY FOOD SHOW 2014, ΝΕΑ ΥΟΡΚΗ-ΗΠΑ (29.06.-01.07.2014), προϋπολογισθείσας δαπάνης 230.000,00 ευρώ, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

8. Κατόπιν των ανωτέρω, η Ε.Ε.Ε.Ε. με το υπ' αριθμ. πρωτ. 7698/14/23.05.2014 έγγραφο της, όπως αυτό συμπληρώθηκε την 02.06.2014, ζήτησε την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την ανάθεση της σύμβασης για τον σχεδιασμό, την κατασκευή, τον εξοπλισμό, τη διακόσμηση και αποξήλωση των περιπτέρων στη Διεθνή Έκθεση Τροφίμων – Ποτών SUMMERE FANCY FOOD SHOW 2014, ΝΕΑ ΥΟΡΚΗ-ΗΠΑ (29.06.-01.07.2014) με προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, προϋπολογισθείσας δαπάνης 230.000,00 ευρώ, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων της αρχικής διακήρυξης, υποβάλλοντας το φάκελο με τα στοιχεία της υπόθεσης στην Αρχή και σχέδιο απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου.

## **II. Νομικό πλαίσιο**

9. Το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, ορίζει τα ακόλουθα:

*«δδ) Οι αποφάσεις των αναθετουσών Αρχών που αφορούν προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημόσιων συμβάσεων, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 3 του Π.Δ. 59/2007 και των άρθρων 24 και 25 του Π.Δ. 60/2007, εξαιρουμένων των περιπτώσεων ανωτέρας βίας, εκδίδονται μετά από σύμφωνη γνώμη της Αρχής, εφόσον οι συμβάσεις αυτές εμπίπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των ανωτέρω προεδρικών διαταγμάτων. [...]»*

**10.** Περαιτέρω, η διάταξη του άρθρου 2 παρ. 9 του Π.Δ. 60/2007 ορίζει:

*“[...]9. «Αναθέτουσες αρχές» είναι το κράτος, οι αρχές τοπικής αυτοδιοίκησης, οι οργανισμοί δημοσίου δικαίου και οι ενώσεις μίας ή περισσότερων από αυτές τις αρχές ή ενός ή περισσότερων από αυτούς τους οργανισμούς δημοσίου δικαίου.*

*Ως «οργανισμός δημοσίου δικαίου», νοείται κάθε οργανισμός:*

*α) ο οποίος έχει συσταθεί με συγκεκριμένο σκοπό την κάλυψη αναγκών γενικού συμφέροντος που δεν εμπίπτουν στον βιομηχανικό ή εμπορικό τομέα.*

*β) ο οποίος έχει νομική προσωπικότητα, και*

*γ) η δραστηριότητα του οποίου χρηματοδοτείται κατά το μεγαλύτερο μέρος από το κράτος, τις αρχές τοπικής αυτοδιοίκησης ή άλλους οργανισμούς δημοσίου δικαίου, ή η διαχείριση του οποίου υπόκειται σε έλεγχο ασκούμενο από τους οργανισμούς αυτούς, ή του οποίου περισσότερο από το ήμισυ των μελών του διοικητικού, του διευθυντικού ή του εποπτικού συμβουλίου, διορίζεται από το κράτος, τις αρχές τοπικής αυτοδιοίκησης ή από άλλους οργανισμούς δημοσίου δικαίου.*

*Οι οργανισμοί και οι κατηγορίες οργανισμών δημοσίου δικαίου που πληρούν τα κριτήρια τα οποία απαριθμούνται στο δεύτερο εδάφιο σημεία α), β) και γ), παρατίθενται στο Παράρτημα ΙΙΙ. Οι σχετικοί πίνακες μπορούν να εμπλουτίζονται με την προσθήκη και άλλων οργανισμών ή κατηγοριών οργανισμών δημοσίου δικαίου.[...]”*

**11.** Περαιτέρω, η διάταξη του άρθρου 6 παρ. 1 του Π.Δ. 60/2007 ορίζει:

*“Το παρόν εφαρμόζεται στις δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών που δεν εξαιρούνται, δυνάμει των εξαιρέσεων που προβλέπονται στα άρθρα 16, 17 και 9 έως 15, και των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός φόρου προστιθέμενης αξίας (ΦΠΑ) είναι ίση προς ή ανώτερη από τα ακόλουθα κατώτατα όρια:*

*β) 211.000 ευρώ, προκειμένου για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που συνάπτονται είτε ι) από αναθέτουσες αρχές άλλες από εκείνες που αναφέρονται στο Παράρτημα ΙV [...]”*

*Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με το άρθρο 2 του αριθ. 1251/2011 Κανονισμού της Επιτροπής της 30ής Νοεμβρίου 2011 για την τροποποίηση των οδηγιών 2004/17/ΕΚ, 2004/18/ΕΚ και 2009/81/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, όσον αφορά τα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, το ως άνω ποσό αναπροσαρμόστηκε στις 130.000 και 200.000 ευρώ αντίστοιχα.*

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

**12.** Επίσης το άρθρο 45 (Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια) του Π.Δ. 60/2007 ορίζει:

*1. Η οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια του οικονομικού φορέα αποδεικνύεται με ένα ή περισσότερα από τα ακόλουθα δικαιολογητικά:*

*α) Κατάλληλες τραπεζικές βεβαιώσεις ή πιστοποιητικό ασφαλιστικής κάλυψης επαγγελματικών κινδύνων.*

*β) Ισολογισμούς ή αποσπάσματα ισολογισμών, στην περίπτωση που η δημοσίευση των ισολογισμών απαιτείται από τη νομοθεσία της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο οικονομικός φορέας.*

*γ) Δήλωση περί του συνολικού ύψους του κύκλου εργασιών και, ενδεχομένως, του κύκλου εργασιών στον τομέα δραστηριοτήτων που αποτελεί το αντικείμενο της σύμβασης, για τις τρεις (3) τελευταίες οικονομικές χρήσεις κατ’ ανώτατο όριο, σε συνάρτηση προς την ημερομηνία δημιουργίας του οικονομικού φορέα ή την έναρξη των δραστηριοτήτων του, εφόσον είναι διαθέσιμες οι πληροφορίες για τον εν λόγω κύκλο εργασιών.*

*2. Ένας οικονομικός φορέας μπορεί, εφόσον παραστεί ανάγκη και για συγκεκριμένη σύμβαση, να στηρίζεται στις δυνατότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών του με αυτές. Στην περίπτωση αυτή, πρέπει να αποδεικνύει στην αναθέτουσα αρχή ότι θα έχει στη διάθεσή του τους αναγκαίους πόρους, παραδείγματος χάριν, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων αυτών. Τα ειδικότερα αποδεικτικά έγγραφα ορίζονται με την προκήρυξη του διαγωνισμού.*

*3. Υπό τις ίδιες συνθήκες, μια κοινοπραξία οικονομικών φορέων από τις αναφερόμενες στο άρθρο 39 μπορεί να στηρίζεται στις δυνατότητες των μετεχόντων στην κοινοπραξία ή άλλων φορέων.*

4. Οι αναθέτουσες αρχές υποδεικνύουν, στην προκήρυξη διαγωνισμού ή στην πρόσκληση υποβολής προσφορών, ποιο ή ποια από τα αναφερόμενα στην παράγραφο 1 δικαιολογητικά επέλεξαν καθώς και ποια άλλα δικαιολογητικά πρέπει να προσκομισθούν.

5. Αν ο οικονομικός φορέας, για σοβαρό λόγο, δεν είναι σε θέση να προσκομίσει τα δικαιολογητικά που ζητεί η αναθέτουσα αρχή, μπορεί να αποδεικνύει την οικονομική και χρηματοοικονομική του επάρκεια με οποιοδήποτε άλλο στοιχείο, το οποίο η αναθέτουσα αρχή κρίνει αιτιολογημένα ως πρόσφορο”

**13.** Το άρθρο 46 (Τεχνικές ή/και επαγγελματικές ικανότητες) του Π.Δ. 60/2007 ορίζει:

“1. Οι τεχνικές ή/και επαγγελματικές ικανότητες των οικονομικών φορέων αξιολογούνται και ελέγχονται σύμφωνα με τις παραγράφους 2 και 3.

2. Οι τεχνικές ικανότητες των οικονομικών φορέων αποδεικνύονται με έναν ή περισσότερους από τους ακόλουθους τρόπους, ανάλογα με τη φύση, την ποσότητα ή τη σπουδαιότητα και τη χρήση των έργων, των προμηθειών, ή των υπηρεσιών:

α) i) υποβολή καταλόγου των εργασιών που έχουν εκτελεσθεί κατά την προηγούμενη πενταετία, συνοδευόμενο από πιστοποιητικά ορθής εκτέλεσης των σημαντικότερων εργασιών. Τα πιστοποιητικά αυτά αναφέρουν το ποσό, τον χρόνο και τον τόπο εκτέλεσης των εργασιών και προσδιορίζουν εάν πραγματοποιήθηκαν σύμφωνα με τους κανόνες της τέχνης και εάν περατώθηκαν κανονικά. Η αρμόδια αρχή μπορεί να διαβιβάζει τα πιστοποιητικά αυτά απευθείας στην αναθέτουσα αρχή,

α) ii) υποβολή καταλόγου των κυριότερων παραδόσεων ή υπηρεσιών που πραγματοποιήθηκαν κατά την προηγούμενη τριετία, με αναφορά του αντίστοιχου ποσού, της ημερομηνίας και του δημόσιου ή ιδιωτικού παραλήπτη. Οι παραδόσεις και οι παροχές υπηρεσιών αποδεικνύονται εάν μεν ο αποδέκτης είναι αναθέτουσα αρχή, με πιστοποιητικά που έχουν εκδοθεί ή θεωρηθεί από την αρμόδια αρχή, εάν δε (ο αποδέκτης) είναι ιδιωτικός φορέας, με βεβαίωση του αγοραστή ή, εφόσον τούτο δεν είναι δυνατόν, με απλή δήλωση του οικονομικού φορέα

β) αναφορά του τεχνικού προσωπικού ή των τεχνικών υπηρεσιών, είτε ανήκουν απευθείας στην επιχείρηση του οικονομικού φορέα είτε όχι, ιδίως των υπευθύνων για τον έλεγχο της ποιότητας και, όταν πρόκειται για δημόσιες συμβάσεις έργων, εκείνων που θα έχει στη διάθεσή του ο εργολήπτης για την εκτέλεση του έρ-γου) περιγραφή του τεχνικού εξοπλισμού, των μέτρων που λαμβάνει ο προμηθευτής ή ο πάροχος υπηρεσιών για την εξασφάλιση της ποιότητας και του εξοπλισμού μελέτης και έρευνας της επιχείρησής του

δ) εάν τα προϊόντα ή οι υπηρεσίες που παρέχονται είναι σύνθετα ή, κατ’ εξαίρεση, πρέπει να ανταποκρίνονται σε κάποιον ιδιαίτερο σκοπό, απαιτείται έλεγχος διενεργούμενος από την αναθέτουσα αρχή ή, εξ ονόματός της, από αρμόδιο επίσημο οργανισμό της χώρας όπου είναι εγκατεστημένος ο προμηθευτής ή ο πάροχος υπηρεσιών, με την επιφύλαξη της συναίνεσης του οργανισμού αυτού. Ο έλεγχος αυτός αφορά το παραγωγικό δυναμικό του προμηθευτή ή τις τεχνικές ικανότητες του παρόχου υπηρεσιών και, εφόσον κρίνεται αναγκαίο, τα μέσα μελέτης και έρευνας που αυτός διαθέτει καθώς και τα μέτρα που λαμβάνει για τον έλεγχο της ποιότητας

ε) αναφορά τίτλων σπουδών και επαγγελματικών προσόντων του παρόχου υπηρεσιών ή/και των διευθυντικών στελεχών της επιχείρησης, ιδίως δε του ή των υπευθύνων για την παροχή των υπηρεσιών, ή την εκτέλεση των εργασιών

στ) προκειμένου για τις δημόσιες συμβάσεις έργων και υπηρεσιών και μόνο στις ενδεδειγμένες περιπτώσεις, αναφορά των μέτρων περιβαλλοντικής διαχείρισης που μπορεί να εφαρμόζει ο οικονομικός φορέας κατά την εκτέλεση της σύμβασης

ζ) δήλωση σχετικά με το μέσο ετήσιο εργατοϋπαλληλικό δυναμικό του παρόχου υπηρεσιών ή του εργολήπτη και τον αριθμό των στελεχών της επιχείρησης κατά την τελευταία τριετία

η) δήλωση σχετικά με τα μηχανήματα, τις εγκαταστάσεις και τον τεχνικό εξοπλισμό που διαθέτει ο πάροχος υπηρεσιών ή ο εργολήπτης για την εκτέλεση της σύμβασης

θ) αναφορά του τμήματος της σύμβασης, το οποίο ο πάροχος υπηρεσιών προτίθεται, ενδεχομένως, να αναθέσει σε τρίτους υπό μορφή υπεργολαβίας

ι) όσον αφορά στα προϊόντα που παρέχονται:

i) δείγματα, περιγραφή ή/και φωτογραφίες, η αυθεντικότητα των οποίων πρέπει να μπορεί να βεβαιώνεται κατόπιν αιτήσεως της αναθέτουσας αρχής,

ii) πιστοποιητικά εκδιδόμενα από επίσημα ινστιτούτα ή επίσημες υπηρεσίες ελέγχου της ποιότητας, που έχουν σχετική αρμοδιότητα, με τα οποία βεβαιώνεται η καταλληλότητα των προϊόντων, επαληθευόμενη με παραπομπές σε ορισμένες προδιαγραφές ή πρότυπα.

3. Ένας οικονομικός φορέας μπορεί, εφόσον παραστεί ανάγκη και για μια συγκεκριμένη σύμβαση, να στηρίζεται στις δυνατότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών του με αυτούς. Στην περίπτωση αυτή, πρέπει να αποδεικνύει στην αναθέτουσα αρχή ότι, για την εκτέλεση της σύμβασης, θα έχει στη διάθεσή του τους αναγκαίους πόρους, παραδείγματος χάριν με την προσκόμιση της δέσμευσης των φορέων αυτών να θέσουν στη διάθεση του οικονομικού φορέα τους αναγκαίους πόρους.

4. Υπό τις ίδιες συνθήκες, μια κοινοπραξία οικονομικών φορέων από τις αναφερόμενες στο άρθρο 39, μπορεί να στηρίζεται στις δυνατότητες των μετεχόντων στην κοινοπραξία ή άλλων φορέων.

5. Στο πλαίσιο των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων που έχουν ως αντικείμενο προμήθειες, για τις οποίες απαιτούνται εργασίες τοποθέτησης ή εγκατάστασης, ή την παροχή υπηρεσιών ή και την εκτέλεση έργων, η ικανότητα των οικονομικών φορέων να παράσχουν αυτή την υπηρεσία ή να εκτελέσουν την εγκατάσταση μπορεί να αξιολογείται ιδίως βάσει της τεχνογνωσίας, της αποτελεσματικότητας, της πείρας και της αξιοπιστίας τους.

6. Η αναθέτουσα αρχή διευκρινίζει στην προκήρυξη ή στην πρόσκληση υποβολής προσφορών ποια δικαιολογητικά από τα αναφερόμενα στην παράγραφο 2 πρέπει να προσκομισθούν.”

**14.** Τέλος το άρθρο 51 (Κριτήρια ανάθεσης των συμβάσεων) του Π.Δ. 60/2007 ορίζει:

“1. Με την επιφύλαξη των κείμενων διατάξεων περί ελάχιστων ορίων αμοιβής ορισμένων υπηρεσιών, τα κριτήρια βάσει των οποίων οι αναθέτουσες αρχές αναθέτουν τις δημόσιες συμβάσεις, είναι είτε:

α) όταν η σύμβαση ανατίθεται στην πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά κατά την κρίση της αναθέτουσας αρχής, κριτήρια συνδεδεμένα με το αντικείμενο της συγκεκριμένης δημόσιας σύμβασης, ιδίως η ποιότητα, η τιμή, η τεχνική αξία, τα αισθητικά και λειτουργικά χαρακτηριστικά, τα περιβαλλοντικά χαρακτηριστικά, το κόστος λειτουργίας, η αποδοτικότητα, η εξυπηρέτηση μετά την πώληση και η τεχνική συνδρομή, η ημερομηνία παράδοσης και η προθεσμία παράδοσης ή εκτέλεσης, είτε

β) αποκλειστικά η χαμηλότερη τιμή.

2. Με την επιφύλαξη του τρίτου εδαφίου της παρούσης παραγράφου, στην προβλεπόμενη στην παράγραφο 1 σημείο α) περίπτωση, η αναθέτουσα αρχή προβλέπει στην προκήρυξη διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, ή στο περιγραφικό έγγραφο στην περίπτωση του ανταγωνιστικού διαλόγου, τη βαρύτητα (σχετική στάθμιση) που προσδίδει σε καθένα από τα επιλεγέντα κριτήρια για τον προσδιορισμό της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς. Η στάθμιση αυτή μπορεί να εκφράζεται με τον καθορισμό μιας διακύμανσης («ψαλίδας») με κατάλληλο εύρος. Όταν, κατά τη γνώμη της αναθέτουσας αρχής, δεν είναι δυνατή η στάθμιση για λόγους που μπορούν να αποδειχθούν, η αναθέτουσα αρχή καθορίζει, στην προκήρυξη διαγωνισμού ή στη συγγραφή υποχρεώσεων, ή στο περιγραφικό έγγραφο, στην περίπτωση του ανταγωνιστικού διαλόγου, τη φθίνουσα σειρά σπουδαιότητας των κριτηρίων αυτών.”

**15.** Στο άρθρο 1 του ν. 4242/2014 (Ενιαίος Φορέας Εξωστρέφειας και άλλες διατάξεις) όπου αναφέρεται το καταστατικό της Ελληνικής Εταιρείας Επενδύσεων και Εξωτερικού Εμπορίου Α.Ε. (Enterprise Greece) ορίζεται, μεταξύ άλλων:

“Η ανώνυμη εταιρεία “Επενδύστε στην Ελλάδα” μετονομάζεται σε “Ελληνικής Εταιρείας Επενδύσεων και Εξωτερικού Εμπορίου Α.Ε.”

[...] 1. Σκοπός της «Ελληνικής Εταιρείας Επενδύσεων και Εξωτερικού Εμπορίου Α.Ε.» είναι η προσέλκυση, η υποδοχή, η προώθηση, η υποστήριξη και η διατήρηση επενδύσεων στην Ελλάδα, η συμβολή στη διαρκή βελτίωση του θεσμικού πλαισίου τους, η υποστήριξη των διεθνών επενδυτικών συνεργασιών, η προώθηση της χώρας ως επενδυτικού προορισμού, μέσω ανάπτυξης θεσμικών συνεργασιών με διεθνείς φορείς, η προώθηση και ανάπτυξη κάθε είδους εξαγωγών αγαθών και υπηρεσιών, η παροχή ενημέρωσης μέσω της λειτουργίας ενιαίας εθνικής ηλεκτρονικής πύλης για την εξωστρεφή επιχειρηματικότητα και η παροχή πληροφόρησης, συμβουλευτικής βοήθειας και κάθε άλλης υποστηρικτικής υπηρεσίας προς τις ελληνικές επιχειρήσεις με στόχο τη διευκόλυνση επιχειρηματικών επαφών και τη στήριξη των ελληνικών εξαγωγών και της ελληνικής επιχειρηματικότητας στις διεθνείς αγορές.

[...]Το μετοχικό κεφάλαιο της εταιρείας [...] καλύπτεται ολόκληρο από το Ελληνικό Δημόσιο.”

### III. Νομική Εκτίμηση

**16.** Το υπό εξέταση αίτημα αφορά στην ανάθεση σύμβασης για τον “*σχεδιασμό, την κατασκευή, τον εξοπλισμό, τη διακόσμηση και αποξήλωση των περιπτέρων στη Διεθνή Έκθεση Τροφίμων – Ποτών SUMMERE FANCY FOOD SHOW 2014, ΝΕΑ ΥΟΡΚΗ-ΗΠΑ (29.06.-01.07.2014)*”, το φυσικό αντικείμενο του οποίου, όπως προκύπτει και από τη δημοσιευθείσα στην Ε.Ε.Ε.Ε. προκήρυξη σύμβασης, περιλαμβάνει τόσο την παροχή αρχιτεκτονικών υπηρεσιών και υπηρεσιών επίβλεψης κτιρίων (κωδικός CPV 71251000 -Παράρτημα II του Π.Δ. 60/2007 ως ισχύει-) καθώς και την κατασκευή τουριστικών περιπτέρων (CPV 39154100) με την προμήθεια του αντιστοίχως περιγραφόμενου εξοπλισμού, νομίμως δε υποβάλλεται στην Αρχή από την αιτούσα, η οποία συνιστά αναθέτουσα αρχή, κατά το άρθρο 2, παρ. 9 του Π.Δ. 60/2007, σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθρου 2 του Ν.4242/2014, όπως εκτέθηκαν ανωτέρω στο Κεφάλαιο II της παρούσας.

Επιπροσθέτως, δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών με αντικείμενο ταυτοχρόνως την προμήθεια εξοπλισμού, η εκτιμώμενη αξία της οποία ανέρχεται σε 230.000,00€, 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.

**17.** Η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25 Π.Δ. 60/2007) (βλ. σχετικώς ΔΕΕ, απόφαση της 8ης Απριλίου 2008, C-337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56).

**18.** Συναφώς επισημαίνεται ότι, οι ανωτέρω διατάξεις στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από την βασική ρύθμιση, ήτοι από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζομένων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.-Ε.) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συστατικής ερμηνείας. Συγκεκριμένα, προκειμένου η οδηγία 2004/18/ΕΚ να μην απολέσει την πρακτική αποτελεσματικότητά της, τα κράτη μέλη και οι αναθέτουσες αρχές τους δεν επιτρέπεται να προβλέπουν περιπτώσεις προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση που δεν προβλέπονται από την εν λόγω οδηγία ή να συνοδεύουν τις ρητώς προβλεπόμενες από την οδηγία αυτή περιπτώσεις με νέους όρους που έχουν ως αποτέλεσμα να καθιστούν ευκολότερη την προσφυγή στην εν λόγω διαδικασία (βλ. ΔΕΕ, αποφάσεις της 18<sup>ης</sup> Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28<sup>ης</sup> Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13<sup>ης</sup> Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).15.

**19.** Στην προκειμένη περίπτωση τυγχάνει εφαρμογής η διάταξη του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α’ του Π.Δ. 60/2007 καθ’ όσον δεν υπεβλήθη προσφορά κατά την διενέργεια του προηγηθέντος ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού. Από την ανωτέρω διάταξη συνάγεται, μεταξύ άλλων, ότι μία αναθέτουσα αρχή υποχρεούται να συνάπτει τις συμβάσεις υπηρεσιών και προμηθειών κατά κανόνα με τη διαδικασία του ανοικτού ή κλειστού διαγωνισμού και μόνο κατ’ εξαίρεση με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης. Οι περιπτώσεις της κατ’ εξαίρεση δυνατότητας σύναψης των συμβάσεων προμηθειών με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, χωρίς προηγούμενη δημοσίευση σχετικής προκήρυξης διαγωνισμού, παρατίθενται στο άρθρο 25 του Π.Δ.60/2007.

**20.** Στα πλαίσια αυτό, με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ.1 περ. α’ του Π.Δ. 60/2007, παρέχεται η δυνατότητα στις αναθέτουσες αρχές να χρησιμοποιούν τη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, όταν πληρούνται σωρευτικά οι ακόλουθες προϋποθέσεις: α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, β) να μην έχει υποβληθεί, κατά την υπό σημείο α’ ανωτέρω νομίμως διεξαχθείσα διαδικασία καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες να μην κρίνεται κατάλληλη, γ) μη ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης και επιπλέον, δ) προϋποθέτει ότι σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση προς αυτήν, σχετικής εκθέσεως.

Ειδικότερα δε, σχετικά με την προϋπόθεση της νομίμως διεξαχθείσας προηγηθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, παγίως έχει κριθεί ότι η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ’ εφαρμογή της περ. α της παρ. 1 του άρθρου 25 και της περ. α της παρ. 1 του άρθρου 24 του Π.Δ. 60/2007, συνέχεται άμεσα με τον προηγηθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστι-

κής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία (ΕΣ-Πράξη 215/2012-Ζ' Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

**21.** Στην υπό εξέταση περίπτωση, η αναθέτουσα αρχή προσέφυγε σε διεθνή ανοικτό διαγωνισμό για τον σχεδιασμό, την κατασκευή, τον εξοπλισμό, τη διακόσμηση και αποξήλωση των περιπτέρων στη Διεθνή Έκθεση Τροφίμων – Ποτών SUMMERE FANCY FOOD SHOW 2014, ΝΕΑ ΥΟΡΚΗ-ΗΠΑ (29.06.-01.07.2014) στον οποίο δεν κατατέθηκε καμία προσφορά.

Εν προκειμένω, από τα στοιχεία του φακέλου του υπό κρίση αιτήματος προκύπτουν τα κάτωθι:

Η Ε.Ε.Ε.Ε. προέβη αρχικά σε διεθνή ανοικτό διαγωνισμό για τον σχεδιασμό, την κατασκευή, τον εξοπλισμό, τη διακόσμηση και αποξήλωση των περιπτέρων στη Διεθνή Έκθεση Τροφίμων – Ποτών SUMMERE FANCY FOOD SHOW 2014, ΝΕΑ ΥΟΡΚΗ-ΗΠΑ (29.06.-01.07.2014 ) με κριτήριο την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά.

Τόσο στο κείμενο της διακήρυξης όσο και στην περίληψη αυτής, όπως δημοσιεύθηκε στην ΕΕΕΕ, ορίζονται τα κριτήρια ανάθεσης καθώς και η βαρύτητα αυτών (σχετική στάθμιση με ορισμό της βαθμολόγησης αυτών). Ειδικότερα δε ορίζονται και βαθμολογούνται, μεταξύ όλων των άλλων και η οικονομική κατάσταση του υποψηφίου, η εμπειρία σε ανάλογα έργα και η ομάδα έργου με 10, 15 και 5 βαθμούς αντίστοιχα, τα οποία ήδη προβλέπονται στο άρθρο 4, Κεφ. Α, στοιχ. 3 της διακήρυξης και ως στοιχεία της τεκμηρίωσης της γενικής ικανότητας του συμμετέχοντος.

Όπως γίνεται παγίως δεκτό από τη νομολογία, όταν η ανάθεση της συμβάσεως γίνεται βάσει του κριτηρίου της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς καταλείπεται στην αναθέτουσα αρχή ευρεία διακριτική ευχέρεια να θέσει η ίδια τα κριτήρια επιλογής που προτίθεται να εφαρμόσει, αυτά, όμως, πρέπει να συνδέονται στενά με το αντικείμενο της υπό ανάθεση υπηρεσίας, να είναι δεκτικά αντικειμενικής και συγκεκριμένης αιτιολόγησης και να εξασφαλίζουν ισότιμη πρόσβαση στους ενδιαφερόμενους, χωρίς να ευνοούν ορισμένες επιχειρήσεις, ούτε να συνεπάγονται αδικαιολόγητους φραγμούς στην ελεύθερη ανάπτυξη ανταγωνισμού.

Με βάση τα αναφερόμενα στο Κεφ. ΙΙ της παρούσης και από το συνδυασμό των διατάξεων των άρθρων 42 και 51 του π.δ 60/2007, συνάγεται ότι το στάδιο του ελέγχου της καταλληλότητας των διαγωνιζομένων είναι διακριτό από εκείνο της ανάθεσης της σύμβασης, αφού αποτελούν δύο αυτοτελείς διαδικασίες και διέπονται από διαφορετικούς κανόνες, ακόμα και στις περιπτώσεις που κατά την κείμενη νομοθεσία πραγματοποιούνται ταυτόχρονα. Ειδικότερα, ο έλεγχος της καταλληλότητας των διαγωνιζομένων, που λογικά και χρονικά προηγείται της ανάθεσης της σύμβασης και συνδέεται με την αποδοχή ως υποψηφίων διαγωνιζομένων μόνον όσων πληρούν ένα ελάχιστο επίπεδο οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας και τεχνικών ή και επαγγελματικών ικανοτήτων, γίνεται από την αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με τα κριτήρια οικονομικής, χρηματοδοτικής και τεχνικής ικανότητας (κριτήρια ποιοτικής επιλογής, που αναφέρονται στα άρθρα 45 έως 50 του Π.Δ. 60/2007), για την αξιολόγηση των οποίων προσκομίζονται αντίστοιχα δικαιολογητικά. Η ανάθεση της σύμβασης γίνεται αφού ελεγχθεί η καταλληλότητα του διαγωνιζομένου, κατά τα ως άνω, και περαιτέρω η σύμβαση ανατίθεται μετά από την αξιολόγηση των τεχνικών προσφορών, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρ. 51 του Π.Δ. 60/2007 κριτήρια ανάθεσης (ΕΣ Τμ. VI 467/2011).

Όταν η ανάθεση της συμβάσεως γίνεται βάσει του κριτηρίου της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, καταλείπεται στην αναθέτουσα αρχή περιθώριο επιλογής ως προς τον καθορισμό των επιμέρους κριτηρίων, τα οποία λαμβάνονται υπ' όψιν για την ανάδειξη του αναδόχου, όμως, η επιλογή αυτή αφορά αποκλειστικά τα κριτήρια βάσει των οποίων θα καθορισθεί η πλέον συμφέρουσα από οικονομικής απόψεως προσφορά και μόνον. Ως εκ τούτου, δεν δύνανται να ανάγονται σε κριτήρια ανάθεσης, τα στοιχεία βάσει των οποίων πιστοποιείται η τεχνική και επαγγελματική επάρκεια των διαγωνιζομένων, προκειμένου να τους επιτραπεί η συμμετοχή στο διαγωνισμό (δηλαδή τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής), τα οποία μόνον στο πλαίσιο του ελέγχου της συνδρομής των τυπικών προϋποθέσεων συμμετοχής στο διαγωνισμό μπορούν να εκτιμηθούν (ΔΕΚ απόφαση της 20.9.1988, C-31/1987, σκέψεις 17 έως 20 και 24, απόφαση της 19.6.2003, C-315/2001 , σκέψεις 59 έως 67, απόφαση της 24.1.2008, C-532/2006 σκέψεις 26 έως 32, απόφαση της 12.11.2009, C-199/2007 Επιτροπή κατά Ελληνικής Δημοκρατίας, σκέψεις 50 έως 58, ΣΤΕ 2229/2010, 1128/2009, ΣΤΕ ΕΑ 1318/2009, 1148/2009, 101/2009).

Σύμφωνα δε και με τα οριζόμενα στην Πράξη υπ' αριθμ. 103/2009 ΕΣ Κλ. "κριτήρια όπως η εμπειρία των υποψηφίων από ανάλογες προμήθειες, ή από τη χρήση ομοίων προς τα υπό προμήθεια προϊόντων ή το



πελατολόγιο αφορούν την καταλληλότητα των διαγωνιζομένων να εκτελέσουν τη σύμβαση, επομένως δεν επιτρέπεται να χρησιμοποιούνται ως κριτήρια αξιολόγησης της πλέον συμφέρουσας από οικονομικής άποψης προσφοράς και αναθέσεως της συμβάσεως (ΔΕΚ, Απόφαση της 24ης Ιανουαρίου 2006, C 532/06, Λιανάκης ΑΕ κ.λπ., Απόφαση της 19ης Ιουνίου 2003, C- 315/2001, Gat, ΕΣ Πράξη 38/2009 VI Τμ., 26/2009 Στ' Κλ.).”

Κατά συνέπεια, τα ως άνω υποκριτήρια που αφορούν στην καταλληλότητα των διαγωνιζομένων να εκτελέσουν την υπό ανάθεση σύμβαση ετέθησαν στην διακήρυξη του εν λόγω διαγωνισμού μη νομίμως, ήτοι κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 42 παρ. 1, 2, 46 παρ. 1, 2 και 6 και 51 παρ.1 α και 2 του Π.Δ. 60/2007, καθ' όσον αυτά ετέθησαν από τη διακήρυξη ως στοιχεία αξιολόγησης των προσφορών και ανάθεσης της σύμβασης ενώ αποτελούν στοιχεία ποιοτικής επιλογής των υποψηφίων. Εν προκειμένω, η εντοπισθείσα νομική πλημμέλεια με βάση και τη σχετική νομολογία (βλ. 215/2012 Ελ. Συν. Ζ' Κλιμάκιο) καθιστά μη νόμιμη την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης καθ' όσον «η προσφυγή στη διαδικασία των διαπραγματεύσεων με την αιτιολογία της κηρύξεως αγónου του διαγωνισμού είναι μη νόμιμη, δοθέντος ότι στην περίπτωση αυτή η διαδικασία της διαπραγματεύσεως συνεχεται άμεσα με τον προηγηθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά για τους ανωτέρω λόγους παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία».

**22.** Τέλος, από τη μελέτη του φακέλου της υπόθεσης δεν προέκυψαν άλλα στοιχεία που να αποδεικνύουν και να αιτιολογούν ειδικά και με επαρκή τεκμηρίωση τη συνδρομή περιστάσεων που να επιτρέπουν την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις λοιπές διατάξεις των άρθρων 24 και 25 του Π.Δ. 60/2007.

#### **IV. Συμπέρασμα**

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του τεθέντος ερωτήματος, ομόφωνα αποφασίζουμε: Την απόρριψη του αιτήματος της Ελληνικής Εταιρείας Επενδύσεων και Εξωτερικού Εμπορίου Α.Ε. (με διακριτικό τίτλο στην αγγλική γλώσσα Enterprise Greece) και την μη παροχή σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ' (δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 25 παρ. 1 περ. α' του Π.Δ. 60/2007, για την ανάθεση σύμβασης για τον σχεδιασμό, την κατασκευή, τον εξοπλισμό, τη διακόσμηση και αποξήλωση των περιπτέρων στη Διεθνή Έκθεση Τροφίμων – Ποτών SUMMERE FANCY FOOD SHOW 2014, ΝΕΑ ΥΟΡΚΗ-ΗΠΑ (29.06.-01.07.2014), προϋπολογισθείσας δαπάνης 230.000,00 ευρώ, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσόμενων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

**Αμπελόκηποι, 10.06.2014**

**ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ**

**Ο Πρόεδρος**

**Δημήτριος Ράικος**