



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΑΠΟΦΑΣΗ
260/2014

(Της διαδικασίας του άρθρου 2, παρ. 2, περ. γ (δδ) Ν. 4013/2011)
Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 6η Αυγούστου του έτους δύο χιλιάδες δεκατέσσερα (2014) ημέρα Τετάρτη και ώρα 10.00 και επί της οδού Λ.Κηφισίας 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. Αναπληρωτής Πρόεδρος:** Χρήστος Δετσαρίδης
- 2. Αναπληρωτής Αντιπρόεδρος:** Κωνσταντίνος Βαρδακαστάνης
- 3. Μέλη:** Καραμανλής Ευάγγελος

Κουλούρη Ιωάννα

Σταθακόπουλος Δημήτριος

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

Γραμματέας: Τσιάβου Στυλιανή

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

Κατά την διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν η Εισηγήτρια κ. Αβαδέλου και η Προϊσταμένη του Τμήματος Γνωδοτήσεων κ. Καζιρή, οι οποίες και αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

Ερώτημα: Το με αρ. Πρωτ. 25802/27-7-2014 έγγραφο αίτημα του Γ.Ν.Θ.Α “Η ΣΩΤΗΡΙΑ” προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., το οποίο παρελήφθη από την Αρχή στις 31.7.14 και έλαβε αριθμό πρωτ. 3248.

Θέμα: Έγκριση παροχής σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή του Γ.Ν.Θ.Α “Η ΣΩΤΗΡΙΑ” στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, για την ανάθεση υπηρεσιών σίτισης για χρονικό διάστημα επτά (7) μηνών, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 455.000,00 ευρώ (συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α), σύμφωνα με την παρ. 1 περ. γ του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007.

Με το υπ’ αριθμ. πρωτ. έγγραφο- αίτημα 25802/27.7.2014, το οποίο παρελήφθη από την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. στις 31.7.14 (αρ. Πρωτ. 3248/31.7.2014), το Γ.Ν.Θ.Α “Η ΣΩΤΗΡΙΑ” αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ’ υποπερ. δδ’ του Ν.4013/2011 ως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, κατ’ άρθρο 25 παρ. 1 εδ. γ’ του Π.Δ. 60/2007, για τη σύναψη σύμβασης παροχής υπηρεσιών Γευμάτων ποσού € 455.000,00 για χρονικό διάστημα επτά (7) μηνών.

I. Ιστορικό-πραγματικά περιστατικά

1. Από τα συνημμένα στην κρινόμενη αίτηση έγγραφα, προκύπτει το ακόλουθο πραγματικό.

α) Με την υπ' αριθμ. 23677/27.10.2011 εγκύκλιο της 1ης ΥΠΕ Αττικής ανατέθηκε η διενέργεια του Ενιαίου Διαγωνισμού Π.Π.ΥΥ 2011, για τις υπηρεσίες εστίασης των Νοσοκομείων που υπάγονται στην αρμοδιότητά της, στο Γεν. Νοσοκομείο “Ελενα Βενιζέλου”.

β) Ο εν λόγω διαγωνισμός δεν προκηρύχθηκε δεδομένου ότι χορηγήθηκε εξουσιοδότηση σε όλα τα Νοσοκομεία από την 1η Υγειονομική Περιφέρεια Αττικής, με την 1769/20.01.2014 Απόφαση (ορθή επανακοινοποίηση 13-02-2014), για τη διενέργεια διαγωνισμού από το Π.Π.ΥΥ 2012 για την κάλυψη των αναγκών τους.

γ) Με την 22206/10.09.2013 (αριθ. πρωτ. Νοσ. 25465/17.09.2013) Απόφαση του Διοικητή της 1ης Υγειονομικής Περιφέρειας Αττικής ορίζεται το Γ.Ν.Θ.Α “Η ΣΩΤΗΡΙΑ” ως φορέας διενέργειας του Διεθνούς Δημόσιου διαγωνισμού του Π.Π.ΥΥ. 2012 για την ανάθεση των υπηρεσιών Σίτισης (C.P.V. 5532000-9), ετήσιας δαπάνης 780.000,000 €, συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. Ο διαγωνισμός διενεργείται στις 31.07.2014.

δ) Η εταιρεία ΑΡΙΑΝΘΗ ΗΛΙΑ Ε.Π.Ε παρέχει έως και σήμερα στο Νοσοκομείο τις ανωτέρω υπηρεσίες εστίασης, σύμφωνα με τους όρους της από 18.04.2011 σύμβασης, έναντι μηνιαίας δαπάνης 74.205,18 € συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α και με προσαρμογή των ωρών εργασίας του απασχολούμενου προσωπικού.

2. Το Δ.Σ του Γ.Ν.Ν.Θ.Α. “Η ΣΩΤΗΡΙΑ” ενέκρινε, με την 14/09.07.2014 Απόφασή του (ΑΔΑ:ΩΑ2569069-ΟΤΝ):

i. την προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης για την ανάθεση των Υπηρεσιών Παροχής Γευμάτων για χρονικό διάστημα επτά (7) μηνών και όχι πέραν της ολοκλήρωσης του διαγωνισμού του Π.Π.ΥΥ. 2012, συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 455.000,00 €, συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή.

ii. τη συνέχιση της παροχής των υπηρεσιών Εστίασης για την κάλυψη των αναγκών του από την εταιρεία ΑΡΙΑΝΘΗ ΗΛΙΑ Ε.Π.Ε, έως την ολοκλήρωση της ανωτέρω διαδικασίας διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των υπηρεσιών για χρονικό διάστημα επτά (7) μηνών.

II. Νομικό πλαίσιο

3. 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. [...]».

4. Η διάταξη του άρθρου 6 παρ. 1 του π.δ. 60/2007 «Προσαρμογή της ελληνικής νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ...» 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:

α) 137.000 ευρώ, για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών, εκτός αυτών που καλύπτονται από την περίπτωση β) στοιχείο iii), που συνάπτονται από τις αναθέτουσες αρχές οι οποίες είναι κεντρικές κυβερνητικές αρχές του Παραρτήματος IV. [...]

β) 211.000 ευρώ, προκειμένου για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που συνάπτονται είτε i) από αναθέτουσες αρχές άλλες από εκείνες που αναφέρονται στο Παράρτημα IV, είτε ii) από τις αναθέτουσες αρχές που αναφέρονται στο Παράρτημα IV και οι οποίες δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, όταν οι συμβάσεις αφορούν προϊόντα τα οποία δεν καλύπτει το Παράρτημα V, είτε iii) από οποιαδήποτε αναθέτουσα αρχή και έχουν ως αντικείμενο υπηρεσίες της κατηγορίας 8 του Παραρτήματος II Α, υπηρεσίες τηλεπικοινωνιών της κατηγορίας 5 των οποίων οι θέσεις στο CPV είναι αντίστοιχες με τους αριθμούς αναφοράς CPC 7524, 7525 και 7526, ή/και υπηρεσίες που αναφέρονται στο Παράρτημα II Β.”

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με το άρθρο 2 του αριθ. 1336/2013 Κανονισμού της Επιτροπής της 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 τα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, το ως άνω ποσό αναπροσαρμόστηκε στις 134.000 και 207.000 ευρώ αντίστοιχα.

5. Το άρθρο 20 του π.δ. 60/2007 ορίζει ότι: *«Η σύναψη των συμβάσεων που έχουν ως αντικείμενο υπηρεσίες οι οποίες περιλαμβάνονται στο Παράρτημα II Β, ρυθμίζεται από το άρθρο 53 και το άρθρο 29 παρ.4. Κατά τα λοιπά εφαρμόζονται οι διατάξεις της κείμενης Νομοθεσίας».*

III. Νομική Εκτίμηση

6. Το υπό εξέταση αίτημα του Γ.Ν.Θ.Α “Η ΣΩΤΗΡΙΑ” αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών, με την έννοια της περ. δ της παρ. 2 του άρθρου 2 του π.δ. 60/2007, περί προσαρμογής της Ελληνικής Νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας

2004/18/ΕΚ «περί συντονισμού των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών». Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών, δέον όπως διερευνηθεί, εάν 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.

7. Από τις προαναφερόμενες διατάξεις συνάγεται σαφώς ότι η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ επιλαμβάνεται των περιπτώσεων προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων, σύμφωνα με το άρθρο 25 παρ. 3 του π.δ. 59/2007 και τα άρθρα 24 και 25 του π.δ. 60/2007, εφόσον οι συμβάσεις αυτές εμπίπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας και του αντικειμένου τους, στο πεδίο εφαρμογής των ανωτέρω προεδρικών διαταγμάτων.

8. Η παροχή υπηρεσιών παροχής γευμάτων εμπίπτει στις υπηρεσίες του Παραρτήματος ΙΙΒ του π.δ. 60/2007 και της Οδηγίας 18/04, όπως το Παράρτημα αυτό τροποποιήθηκε με τον Κανονισμό 213/2008 της Επιτροπής (κατηγορία 17 «υπηρεσίες ξενοδοχείων και εστιατορίων», CPV 55000000-0 και ειδικά υπηρεσίες παροχής γευμάτων CPV 55320000-9, υπηρεσίες προετοιμασίας γευμάτων CPV 55321000-6 και υπηρεσίες παρασκευής γευμάτων CPV 55322000-3) και διέπεται από τις διατάξεις των άρθρων 20, 29 παρ. 4 και 53 του π.δ. 60/2007.

9. Όπως γίνεται δεκτό, οι μη κύριες συμβάσεις του Παραρτήματος ΙΙΒ διέπονται και από τις γενικές αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας (ΔΕΚ 27.11.2005, C-234/03), εφόσον παρουσιάζουν βέβαιο διασυνοριακό ενδιαφέρον, γεγονός που συντρέχει και όταν έχει δημοσιευτεί οικειοθελώς σχετική πρόσκληση προς εκδήλωση ενδιαφέροντος στην ΕΕΕΚ. Εξάλλου, από την αρχή της αναλογικότητας, που αποτελεί γενική αρχή του κοινοτικού δικαίου συνάγεται ότι τα κράτη μέλη ή οι αναθέτουσες αρχές έχουν ορισμένο περιθώριο εκτιμήσεως για την λήψη μέτρων, που αποσκοπούν στην διασφάλιση των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας και διέπουν την διαδικασία συνάψεως δημοσίων συμβάσεων, θέτοντας σχετικούς όρους και προϋποθέσεις συμμετοχής σε αυτούς, τα μέτρα όμως αυτά δεν πρέπει να βαίνουν πέραν του αναγκαίου για την επίτευξη του επιδιωκόμενου σκοπού (βλ C-213/07, Μηχανική, σκέψεις 48 και 61, και C-538/07 Assitur, σκέψεις 21 και 23).

10. Λαμβανομένων υπόψη των ανωτέρω, για την υπό εξέταση σύμβαση παροχής υπηρεσιών σίτισης του Γενικού Νοσοκομείου Νοσημάτων Θώρακος Αθηνών “Η ΣΩΤΗΡΙΑ”, δεν τυγχάνουν εφαρμογής οι διατάξεις των άρθρων 24 και 25 του π.δ. 60/2007 και για το λόγο αυτό δεν συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για τη διατύπωση σύμφωνης γνώμης για την αιτούμενη ανάθεση σύμβασης, η δε πραγματοποίησή της εναπόκειται στην αποκλειστική ευθύνη της αναθέτουσας αρχής.

IV. Συμπέρασμα

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το δεδομένο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις εφαρμοστέες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του τεθέντος ερωτήματος η Αρχή ομόφωνα διαπιστώνει την έλλειψη αρμοδιότητας και απέχει από την παροχή γνώμης στο ανωτέρω αίτημα.

Αθήνα, 6 Αυγούστου 2014

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Αναπληρωτής Πρόεδρος

Χρήστος Δετσαρίδης