



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΑΠΟΦΑΣΗ 278/2014

(Της διαδικασίας του άρθρου 2, παρ. 2, περ. γ(δδ) Ν. 4013/2011, όπως ισχύει)

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα, την 10η Σεπτεμβρίου του έτους δύο χιλιάδες δεκατέσσερα (2014) ημέρα Τετάρτη και ώρα 10.30 π.μ., και επί της οδού Κηφισιάς 7, 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 Ραΐκος
- 2. Μέλη:** Καραμανλής Ευάγγελος
Κουλούρη Ιωάννα
Σταθακόπουλος Δημήτριος
Λουρίκας Δημήτριος

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

Γραμματέας: Αλεξάνδρα Γιαμά

Εισηγητής: Καλλιόπη Καϊάφα, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστη η Εισηγήτρια Καλλιόπη Καϊάφα Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. η οποία αποχώρησε πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

Ερώτημα: Το υπ' αριθ. πρωτ. Β8194/26.08.2014 έγγραφο αίτημα του Δημοκρίτειου Πανεπιστημίου Θράκης προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., το οποίο παρελήφθη από την Αρχή στις 27.08.2014 και έλαβε αριθμό πρωτ. 3473.

ΘΕΜΑ: Διατύπωση σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για την σύναψη σύμβασης με αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών σίτισης στις πόλεις: (Α) Ομάδα: Κομοτηνής και Ξάνθης και (Β) Ομάδα: Αλεξανδρούπολης και Ορεστιάδας για τη σίτιση των δικαιούμενων φοιτητών του Δημοκρίτειου Πανεπιστημίου Θράκης, συνολικού προϋπολογισμού 673.170,73€ χωρίς ΦΠΑ.

I. Ιστορικό- πραγματικό πλαίσιο

2. Από το φάκελο της υπόθεσης και τα σχετικά έγγραφα που συνοδεύουν το αίτημα του Δημοκριτείου Πανεπιστημίου Θράκης, προκύπτουν τα ακόλουθα:

2.1. Με την υπ' αριθ. 539/18-2-2014 διακήρυξη, το Τμήμα Προμηθειών του Δημοκριτείου Πανεπιστημίου Θράκης προκήρυξε διεθνή ανοικτό διαγωνισμό για την παροχή υπηρεσιών σίτισης (CPV:55530000) στις πόλεις: (Α) Ομάδα: Κομοτηνής και Ξάνθης και (Β) Ομάδα: Αλεξανδρούπολης και Ορεστιάδας για τη σίτιση των δικαιούμενων φοιτητών του Δημοκριτείου Πανεπιστημίου Θράκης με κριτήριο αξιολόγησης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά, συνολικού προϋπολογισμού 3.663.716,82€ χωρίς ΦΠΑ. Συγκεκριμένα ο προϋπολογισμός για την Α' Ομάδα ήταν 2.212.389,38€ χωρίς ΦΠΑ και για την Β' Ομάδα 1.451.327,43 χωρίς ΦΠΑ. Ο χρόνος διάρκειας της σύμβασης ορίστηκε σε δύο (2) χρόνια από την ημερομηνία υπογραφής της με δικαίωμα προαίρεσης για ένα έτος. Ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ορίστηκε η 8/4/2014.

2.2. Με την υπ' αριθ. 523/04.08.2014 απόφαση του Πρύτανη εγκρίθηκε η κατακύρωση του εν λόγω διαγωνισμού και συγκεκριμένα για την ΟΜΑΔΑ Α' στην υπό σύσταση κοινοπραξία "ΑΣΤΡΑΙΑ" και για την Ομάδα Β' στην ένωση εταιριών "ISS FACILITY SERVICES AE-KORINTHIAN PALACE CATERING AE". Επισημαίνεται ότι κατά τη διάρκεια της διαδικασίας του διαγωνισμού υποβλήθηκαν επτά (7) προδικαστικές προσφυγές, ενώ κατατέθηκαν και τρεις (3) αιτήσεις ασφαλιστικών μέτρων, οι οποίες θα συνεκδικαστούν στις 23-9-2014.

3. Κατόπιν των ανωτέρω και δεδομένου ότι η προηγούμενη σύμβαση σίτισης έληξε στις 31-8-2014, με το με αριθ. πρωτ. Β8194/26.08.2014 έγγραφο αίτημα του, το οποίο παρελήφθη από την Αρχή στις 27.08.2014 και το υποβληθέν σχέδιο απόφασης, το Δημοκρίτειο Πανεπιστήμιο Θράκης αιτείται τη σύμφωνη γνώμη της Αρχής για την προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης για την απευθείας ανάθεση σύμβασης με αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών σίτισης στις πόλεις: (Α) Ομάδα: Κομοτηνής και Ξάνθης και (Β) Ομάδα: Αλεξανδρούπολης και Ορεστιάδας για τη σίτιση των δικαιούμενων φοιτητών του Δημοκριτείου Πανεπιστημίου Θράκης, συνολικού προϋπολογισμού 673.170,73€ χωρίς ΦΠΑ.

II. Νομικό πλαίσιο

4. 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. [...]».

5. 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 A, 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 B.”

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/EK, 2004/18/EK και 2009/81/EK 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.

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

III. Νομική εκτίμηση

7. Το υπό εξέταση αίτημα του Δημοκριτείου Πανεπιστημίου Θράκης 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/EK «περί συντονισμού των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών». Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών, πρέπει να 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.

8. 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 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 του ανωτέρω προεδρικού διατάγματος.

9. Η παροχή υπηρεσιών παροχής γευμάτων εμπίπτει στις υπηρεσίες του Παραρτήματος IIB 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 έως 55524000-9 και ειδικά 555300000-3 υπηρεσίες εστιατορίου και παροχής φαγητού) και διέπεται από τις διατάξεις των άρθρων 20, 29 παρ. 4 και 53 του π.δ. 60/2007.

10. Όπως γίνεται δεκτό, οι μη κύριες συμβάσεις του Παραρτήματος IIB διέπονται και από τις γενικές αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας (ΔΕΚ 27.11.2005, C-234/03), εφόσον παρουσιάζουν βέβαιο διασυννοριακό 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 εκτίμησης για την λήψη μέτρων, που αποσκοπούν στην διασφάλιση των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας και διέπουν την διαδικασία σύναψης 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).

11. Λαμβανομένων υπόψη των ανωτέρω, για την υπό εξέταση σύμβαση παροχής υπηρεσιών σίτισης του Δημοκριτείου Πανεπιστημίου Θράκης, 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 διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του τεθέντος ερωτήματος,

ΑΠΟΦΑΣΙΖΟΥΜΕ

τη διαπίστωση της έλλειψης αρμοδιότητας της Αρχής, λόγω της φύσης των παρεχόμενων υπηρεσιών και την αποχή από την παροχή γνώμης στο ανωτέρω αίτημα.

Αθήνα, 10 Σεπτεμβρίου 2014

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Πρόεδρος

Δημήτριος Ράϊκος