



t

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΑΠΟΦΑΣΗ

356/2014

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 24^η Νοεμβρίου του έτους δύο χιλιάδες δεκατέσσερα (2014) ημέρα Δευτέρα 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** : Ράικος Δημήτριος
2. Μέλη : Μπουσουλέγκα Χριστίνα
Καραμανλής Ευάγγελος
Κουλούρη Ιωάννα
Λουρίκας Δημήτριος (μέσω τηλεδιάσκεψης)
Σταθακόπουλος Δημήτριος

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

Εισηγήτρια: Φωτεινή Τοπάλη, Νομικός, Ε.Ε.Π.

Γραμματέας: Αλεξάνδρα Γιαμά

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστη και η εισηγήτρια Φωτεινή Τοπάλη, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ, η οποία αποδεσμεύτηκε πριν την έναρξη της διαδικασίας της ψηφοφορίας των μελών του Συμβουλίου της Αρχής και τη λήψη της απόφασης.

ΘΕΜΑ: Με το υπ' αριθμ. Πρωτ. 11824/30.09,2014 (αρ.πρ. Αρχής 4039/30.09.2014) αίτημα του Κέντρου Υποδοχής και Αλληλεγγύης Δήμου Αθηναίων (Κ.Υ.Α.Δ.Α.), όπως συμπληρώθηκε με τα υπ'αρ.πρ. Αρχής 4214/09.10.2014, 4721/11.11.2014 και 4722/11.11.2014 έγγραφα, το Κ.Υ.Α.Δ.Α. αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, προκειμένου να προβεί στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, λόγω κατεπείγουσας ανάγκης *“για την σύναψη νέας, συμπληρωματικής της ισχύουσας, σύμβασης με τον αρχικό προμηθευτή, με τους ίδιους όρους, τιμές και προϋποθέσεις (αντικείμενο της αρχικής σύμβασης) και με τον πρόσθετο όρο διακοπής της, μόλις ολοκληρωθεί ο ανοικτός διεθνής δημόσιος μειοδοτικός διαγωνισμός, ο οποίος πρόκειται να διενεργηθεί από τον Δήμο Αθηναίων”*. Η προμήθεια αφορά σε *“Παρασκευασμένα ατομικά εδέσματα για τις*

ανάγκες της μεσημεριανής και βραδινής σίτισης των αστέγων του Δήμου Αθηναίων, κατά τα Σαββατοκύριακα, τις αργίες και εν γένει κατά τις ημέρες που το Δημοτικό Βρεφοκομείο Αθηνών δεν θα παρέχει τις μερίδες για τη σίτιση των αστέγων”. Η συνολική προϋπολογισθείσα δαπάνη της, υπό ανάθεση, σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 231.363,00 ευρώ, συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 13%, ήτοι 204.746,02 ευρώ, πλέον Φ.Π.Α.

I. Ιστορικό-πραγματικά περιστατικά

Από τον φάκελο της υπόθεσης και τα περιεχόμενα σε αυτόν στοιχεία και σχετικά έγγραφα, προκύπτουν τα ακόλουθα:

1. Στο άρθρο 10 του Κανονισμού Σίτισης Κ.Υ.Α.Δ.Α. προβλέπεται ότι *“1. Το συσσίτιο που διανέμεται στο ΚΥΑΔΑ κατά τις εργάσιμες ημέρες και παρασκευάζεται από τα μαγειρεία του Δημοτικού Βρεφοκομείου Αθηνών, μεταφέρεται σε ειδικά μαγειρικά σκεύη που κλείνουν και ασφαλίζονται και τοποθετούνται στο ειδικά διαμορφωμένο όχημα του ΚΥΑΔΑ δύο φορές ημερησίως 2. Κατά τα Σαββατοκύριακα, το μήνα Αύγουστο, τις αργίες και τις ημέρες που το Δημοτικό Βρεφοκομείο δεν παρασκευάζει φαγητό, διανέμονται παρασκευασμένα εδέσματα από ανάδοχο εταιρία παρασκευής και διανομής μαγειρεμένων εδεσμάτων (catering). Η συσκευασία και το περιεχόμενο των μερίδων φαγητού που διανέμονται από την ανάδοχο εταιρία διέπονται από τους κανόνες των σχετικών συμβάσεων με τον ανάδοχο”.*

Βάσει των ανωτέρω, το Διοικητικό Συμβούλιο του Δημοτικού Βρεφοκομείου Αθηνών (Δ.Β.Α.), ανταποκρινόμενο στο υπ'αρ. πρ. 27110/03-12-2013 αίτημα του Κ.Υ.Α.Δ.Α., ενέκρινε με την υπ'αρ. 245 πράξη του *“τη συνέχιση της τροφοδοσίας του Κέντρου Υποδοχής και Αλληλεγγύης Δήμου Αθηναίων, από 01.01.2014 έως 31.12.2014”*, προκειμένου να καλυφθούν οι ανάγκες σίτισης των αστέγων, των αστέγων βρεφών τους και των ανηλίκων τέκνων τους. Στην ως άνω απόφαση προβλέπεται, επιπλέον, ότι *“εξαιρούνται τα Σάββατα, οι αργίες, οι ημέρες των Χριστουγέννων και του Πάσχα, ο μήνας Αύγουστος και ημέρες που για απρόβλεπτους λόγους το Δημοτικό Βρεφοκομείο δεν μπορεί να σιτίσει”*. Σημειώνεται ότι με τον ίδιο τρόπο καλύπτονταν οι σχετικές ανάγκες του Κ.Υ.Α.Δ.Α. και κατά τα προηγούμενα έτη, σύμφωνα με προσκομισθείσες αντίστοιχες αποφάσεις του Δ.Σ. του Δημοτικού Βρεφοκομείου.

2. Κατά τα Σαββατοκύριακα, τις Αργίες και εν γένει κατά τις ημέρες που το Δημοτικό Βρεφοκομείο Αθηνών δεν παρέχει τις μερίδες για τη σίτιση των αστέγων (Αύγουστος, 15νθήμερα Χριστουγέννων-Πρωτοχρονιάς, Πάσχα), το κοινωνικό πρόγραμμα παροχής σίτισης (μεσημεριανή & βραδινή) των αστέγων του Δήμου Αθηναίων, καλύπτεται με την υπ' αρ. 4806/28.12.2012 σύμβαση προμήθειας παρασκευασμένων ατομικών εδεσμάτων, με την ανάδοχο εταιρία ΠΙΕΤΡΗΣ ΒΙΟΤΕΧΝΙΑ ΕΙΔΩΝ ΔΙΑΤΡΟΦΗΣ Α.Ε. Η σύμβαση, η λήξη της οποίας υπολογιζόταν ότι θα επέλθει στις 7 Ιουνίου 2015, προέκυψε μετά από τη διενέργεια από το Κ.Υ.Α.Δ.Α. στις 19.01.2012, διεθνούς ανοικτού τακτικού διαγωνισμού ποσού 771.210,00 ευρώ, συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

3. Περαιτέρω, στην από 9 Οκτωβρίου 2014 έγγραφη απάντηση του Δήμου Αθηναίων επί ερωτήματος του Κ.Υ.Α.Δ.Α. σχετικά με την εξέλιξη ενιαίου διαγωνισμού προμήθειας τροφίμων που διενεργείται από τον Δήμο Αθηναίων, αναφέρονται: *“με την από 12/12/2012 Π.Ν.Π., η οποία κυρώθηκε με το άρθρο 48 του Ν. 4111/2013 και τις σχετικές εκδοθείσες εγκυκλίους (αρ. πρ. 11543/26.03.2013, 1821/29.03.2013 και 18064/23.05.2013) του ΥΠΕΣ, προβλέπεται πλέον κοινή διαδικασία ανάδειξης χορηγητών προμηθευτών για τους Δήμους και τα Νομικά τους Πρόσωπα, όσον αφορά σε τρόφιμα, καύσιμα, φάρμακα, αναλώσιμο υγειονομικό υλικό και λοιπά αναλώσιμα*

είδη παντοπωλείου. Σε συνέχεια των ανωτέρω, με την υπ'αρ.πρ. 132196/12.06.2013 εγκύκλιο της Διεύθυνσης Προμηθειών και Αποθηκών του Δήμου, ενημερώθηκαν όλοι οι εμπλεκόμενοι, μεταξύ άλλων, για την προετοιμασία ενιαίου διαγωνισμού τροφίμων για τις ανάγκες της περιόδου 01.05.2014 έως και τις 31.12.2015. Με μεταγενέστερη εγκύκλιο υπ'αρ. πρ. 269487/02.12.2013 της Δ/σης Προμηθειών...τέθηκε προθεσμία για την υποβολή των αιτημάτων τους, των αποφάσεων, καθώς και των λοιπών διοικητικών πράξεων στη Διεύθυνση Προμηθειών. Τα επιμέρους αιτήματα των εμπλεκόμενων Υπηρεσιών και Νομικών Προσώπων υποβλήθηκαν στη Διεύθυνση Προμηθειών του Δήμου τον μήνα Φεβρουάριο 2014". Με την απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου υπ'αρ. 143/13.02.2014, εγκρίθηκε η διενέργεια διαγωνισμού προμήθειας τροφίμων, συνολικού προϋπολογισμού 3.586.494,00€ για τις παιδικές εξοχές του Δήμου, το Δημοτικό Βρεφοκομείο, τον ΟΠΑΝΔΑ και το ΚΥΑΔΑ. Ο εν λόγω διαγωνισμός διενεργήθηκε από τον Δήμο Αθηναίων στις 29.04.2014.

4. Εν τω μεταξύ, το Δημοτικό Βρεφοκομείο Αθηνών (Δ.Β.Α.) με το από 29.8.2014 έγγραφό του ενημέρωσε το Κ.Υ.Α.Δ.Α. για την αδυναμία αποστολής φαγητού για άγνωστο χρονικό διάστημα, αρχής γενομένης από 1^η Σεπτέμβρη, λόγω μη ολοκλήρωσης της προαναφερθείσας εκκρεμούσας διαγωνιστικής διαδικασίας προμήθειας τροφίμων (ενιαίος διαγωνισμός από Δ/ση Προμηθειών του Δήμου Αθηναίων). Σημειώνεται σχετικώς ότι η σύμβαση, βάσει της οποίας το Βρεφοκομείο προμηθευόταν έως τότε τα τρόφιμα για την παρασκευή των γευμάτων, έληγε στις 30.09.2014.

5. Σύμφωνα με το Κ.Υ.Α.Δ.Α. "Η απρόβλεπτη προαναφερθείσα αδυναμία του Δ.Β.Α. προκαλεί σοβαρή χρονική επιβάρυνση στην τρέχουσα (με αρ. 4806/28.12.2012) σύμβαση του Κ.Υ.Α.Δ.Α., καθώς, με την χρήση πλέον αυτής, για την κάλυψη των αναγκών καθημερινής σίτισης, κάθε πλήρης μήνας αποδυναμώνει τη σύμβαση κατά δύο περίπου μήνες σίτισης Σ/Κ και Αργιών".

Σημειώνεται ότι ο χρόνος ολοκλήρωσης της προαναφερθείσας ενιαίας διαγωνιστικής διαδικασίας αρχικώς εκτιμήθηκε από το Γραφείο Προμηθειών του Δήμου ότι σε καμιά περίπτωση δεν μπορεί να είναι πριν τα μέσα Οκτωβρίου (σχετ: η από 1.9.2014 ηλεκτρονική αλληλογραφία μεταξύ του Γραφείου Προμηθειών Κ.Υ.Α.Δ.Α. και της Δ/σης Προμηθειών του Δήμου Αθηναίων). Σύμφωνα δε με νεώτερη επιστολή του Τμήματος Προμηθειών και αποθηκών του Δήμου Αθηναίων (09.10.2014), "Στη συνεδρίαση της Πέμπτης 2 Οκτωβρίου 2014, μετά από γνωμοδότηση της Επιτροπής Διαγωνισμού...εγκρίθηκε το άνοιγμα των οικονομικών προσφορών των συμμετεχουσών εταιριών. Ως σήμερα η Επιτροπή Αξιολόγησης επεξεργάζεται τις οικονομικές προσφορές, προκειμένου να καταλήξει στη σύνταξη της σχετικής γνωμοδότησης".

Περαιτέρω, σύμφωνα με την πλέον πρόσφατη (27.10.2014) επιστολή του Τμήματος Προμηθειών του Δήμου Αθηναίων: α) στις 13.10.2014 κατατέθηκε στο Διοικητικό Εφετείο αίτηση ασφαλιστικών μέτρων από την εταιρία "ΤΡΟΦΟΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΠΕ" και β) στις 22.10.2014 συνεδρίασε η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου, προκειμένου να λάβει απόφαση "περί έγκρισης ή μη της γνωμοδότησης της Επιτροπής Αξιολόγησης, επί των υποβληθεισών οικονομικών προσφορών...Η σχετική απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής δεν έχει ακόμη αναρτηθεί και δεν γνωρίζουμε το τελικό και ακριβές περιεχόμενό της".

Τέλος, ως προς την εξέλιξη του ως άνω διαγωνισμού, έχει τεθεί υπόψη της Αρχής, στο πλαίσιο του υπ'αρ.πρ. 430177/05.11.2014 υποβληθέντος από τον Δήμο Αθηναίων αιτήματος παροχής σύμφωνης γνώμης της Αρχής, η υπ'αρ. 2282/22-10-2014 Πράξη της Οικονομικής Επιτροπής του Δήμου Αθηναίων, σύμφωνα με την οποία μέρος της ως άνω προμήθειας κατακυρώθηκε, ένα άλλο ματαιώθηκε, ενώ αποφασίστηκε η προσφυγή του Δήμου στην διαδικασία διαπραγμάτευσης, για

την ανάθεση τμήματος προϋπολογισμού ύψους 1.206.892,41 ευρώ, για το οποίο ο διενεργηθείς διαγωνισμός απέβη άγονος.

Επισημαίνεται ότι, κατά τους υπολογισμούς του Κ.Υ.Α.Δ.Α., σε περίπτωση που ο χρόνος ολοκλήρωσης της εκκρεμούσας διαγωνιστικής διαδικασίας προμήθειας τροφίμων επεκταθεί και στον μήνα Νοέμβριο, τότε η τρέχουσα σύμβαση με την ανάδοχο εταιρία ΠΙΕΤΡΗΣ ΒΙΟΤΕΧΝΙΑ ΕΙΔΩΝ ΔΙΑΤΡΟΦΗΣ Α.Ε. εκτιμήθηκε ότι θα λήξει την 29^η Δεκεμβρίου 2014, ήτοι θα αποδυναμωθεί χρονικά κατά 5,5 μήνες.

6. Περαιτέρω, το Κ.Υ.Α.Δ.Α., κατά τα αναφερόμενα στο υποβληθέν σχέδιο απόφασης της Εκτελεστικής Επιτροπής του, *“σε εφαρμογή του νέου πλαισίου διαδικασιών ενιαίων διαγωνισμών από τη Δ/νση Προμηθειών του Δήμου Αθηναίων, προνοώντας και υπολογίζοντας τους χρόνους υλοποίησης ενός διεθνούς διαγωνισμού (με ομαλές διαδικασίες 7 μήνες) προέβη σε κάθε απαιτούμενη ενέργεια (προεγκρίσεις κεντρικού Φορέα επί όρων διακήρυξης, τεχνικών προδιαγραφών) έναρξης διαδικασιών υλοποίησης ανοικτού διεθνούς δημόσιου μειοδοτικού διαγωνισμού για την προμήθεια «ΠΑΡΑΣΚΕΥΑΣΜΕΝΑ ΑΤΟΜΙΚΑ ΕΔΕΣΜΑΤΑ ΓΙΑ ΤΙΣ ΑΝΑΓΚΕΣ ΤΗΣ ΚΑΘΗΜΕΡΙΝΗΣ ΜΕΣΗΜΕΡΙΑΝΗΣ & ΒΡΑΔΙΝΗΣ ΣΙΤΙΣΗΣ ΤΩΝ ΑΣΤΕΓΩΝ ΤΟΥ ΔΗΜΟΥ ΑΘΗΝΑΙΩΝ, ΓΙΑ ΤΑ ΕΤΗ 2015 - 2017» αρχής γενομένης από 19.6.2014 (1 έτος προ της αρχικά αναμενόμενης λήξης της τρέχουσας σύμβασης) τις οποίες και ολοκλήρωσε 28.8.2014 με την έκδοση των απαιτούμενων προπαρασκευαστικών πράξεων των συλλογικών οργάνων του Κ.Υ.Α.Δ.Α.*

Τέλος, *“Την 10.9.2014, ήτοι 9 μήνες προ της αρχικά αναμενόμενης λήξης της τρέχουσας σύμβασης εστάλη το απαιτούμενο αίτημα διενέργειας του νέου διεθνούς διαγωνισμού σίτισης στη Δ/νση Προμηθειών του Δήμου Αθηναίων με όλα τα απαιτούμενα έγγραφα”.* Στο σημείο αυτό σημειώνεται ότι ο διαγωνισμός αυτός, προϋπολογισθείσας δαπάνης €911.761,25, δεν έχει εισέτι προκηρυχθεί.

7. Αναφορικά με την εφεξής συμμετοχή του Δημοτικού Βρεφοκομείου στην κάλυψη των αναγκών σίτισης των αστέγων από το Κ.Υ.Α.Δ.Α., στις 03.10.2014 υπεγράφη η υπ'αρ. 11952 Προγραμματική Σύμβαση μεταξύ του Δήμου Αθηναίων, του Δημοτικού Βρεφοκομείου Αθηνών και του Κ.Υ.Α.Δ.Α. με το Υπουργείο Εργασίας, Κοινωνικής Ασφάλισης και Πρόνοιας. Σύμφωνα με αυτήν, το Υπουργείο αναλαμβάνει την ενίσχυση των προγραμμάτων σίτισης που εφαρμόζουν ο Κ.Υ.Α.Δ.Α. και το Δημοτικό Βρεφοκομείο Αθηνών, με το ποσό των 480.000,00 ευρώ, εκ των οποίων ποσό ύψους €350,000,00 προορίζεται για την υλοποίηση του έργου που θα υλοποιήσει το Δημοτικό Βρεφοκομείο, ενώ, αντίστοιχα, ποσό ύψους 130.000,00 ευρώ προορίζεται για το έργο που θα υλοποιήσει το Κ.Υ.Α.Δ.Α.

Ειδικότερα, σύμφωνα με το άρθρο 3 της σύμβασης, στο περιεχόμενο των υπηρεσιών, περιλαμβάνεται μεταξύ άλλων και η προμήθεια, παρασκευή και διανομή γευμάτων σε αστέγους. Στο άρθρο 5 της σύμβασης, οι υπηρεσίες αυτές εξειδικεύονται περαιτέρω, προβλέποντας ότι το Κ.Υ.Α.Δ.Α. *“παραλαμβάνει από το Δημοτικό Βρεφοκομείο 1.400 μερίδες φαγητού ημερησίως, τα οποία και διαθέτει στους σιτιζόμενους αστέγους. Κατά τις ημέρες που δεν λειτουργεί το μαγειρείο του Δημοτικού Βρεφοκομείου, προμηθεύεται και διαθέτει έως και 2.000 μερίδες φαγητού ημερησίως”.* Αντιστοίχως, στις υποχρεώσεις του Δημοτικού Βρεφοκομείου Αθηνών, προβλέπεται, μεταξύ άλλων, ότι αυτό *“παρασκευάζει στα μαγειρεία που λειτουργεί 2.700 γεύματα ημερησίως κατά τις ημέρες λειτουργίας του, ήτοι καθ' όλη τη διάρκεια υλοποίησης της παρούσας, πλην του μηνός Αυγούστου και εκτός των σχολικών αργιών και διαθέτει τα γεύματα αυτά σε αστέγους ενηλίκους και σε μαθητές σε σχολεία που προέρχονται από άστεγες*

οικογένειες με πλήρη διακριτικότητα και σεβασμό στην ιδιωτικότητα και την αξιοπρέπειά τους”. Η ως άνω σύμβαση, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 2 αυτής, έχει διάρκεια έως τις 31.12.2015.

8. Κατόπιν των ανωτέρω, το Κέντρο Υποδοχής και Αλληλεγγύης Δήμου Αθηναίων (Κ.Υ.Α.Δ.Α.), με το υπ’ αριθμ. πρωτ. 11824/30.09.2014 έγγραφο αίτημα του, απευθύνθηκε προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. αιτούμενο, σύμφωνα και με το προσκομισθέν σχέδιο απόφασης της Εκτελεστικής Επιτροπής του, την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής προκειμένου “να προσφύγει στην εξαιρετική διαδικασία της απευθείας ανάθεσης για τη σύναψη νέας σύμβασης με τον αρχικό προμηθευτή ΠΙΕΤΡΗΣ ΒΙΟΤΕΧΝΙΑ ΕΙΔΩΝ ΔΙΑΤΡΟΦΗΣ Α.Ε., ήτοι συμπληρωματικής κατά 30% της με αρ . 4806/28.12.8012 αρχικής, εν ισχύ σύμβασης, βάσει των διατάξεων του άρθρου 25 του Π.Δ. 60/2007, του άρθρου 2 του Ν. 2286/1995 και του άρθρου 3 της υπ’αρ. 11389/93 Υπ.Απ. ΕΚΠΟΤΑ, με τους ίδιους όρους, τιμές και προϋποθέσεις (αντικείμενο της αρχικής σύμβασης) και με τον πρόσθετο όρο διακοπής της προκύπτουσας σύμβασης εφόσον ολοκληρωθεί ο ανοικτός διεθνής δημόσιος μειοδοτικός διαγωνισμός προ της λήξης της, λόγω κατεπείγουσας ανάγκης για τους λόγους που αναφέρονται στο σχέδιο απόφασης της Εκτελεστικής Επιτροπής του Κ.Υ.Α.Δ.Α.”. Διευκρινίζεται ότι εν προκειμένω πρόκειται για τον διαγωνισμό που αναμένεται να προκηρυχθεί από τον Δήμο Αθηναίων (ανωτέρω, παρ. 6).

Το αντικείμενο της προμήθειας αφορά σε “παρασκευασμένα ατομικά εδέσματα για τις ανάγκες της μεσημεριανής και βραδινής σίτισης των αστέγων του Δήμου Αθηναίων, κατά τα Σαββατοκύριακα, τις αργίες και εν γένει κατά τις ημέρες που το Δημοτικό Βρεφοκομείο Αθηνών δεν θα παρέχει τις μερίδες για τη σίτιση των αστέγων”. Η συνολική προϋπολογισθείσα δαπάνη της υπό ανάθεση σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 231.363,00 ευρώ, συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 13%, ήτοι 204.746,02 ευρώ, πλέον Φ.Π.Α. Σύμφωνα δε με την υπ’αρ.πρ. 14043/06-11-2014 επιστολή του Κ.Υ.Α.Δ.Α. (αρ. πρ. Αρχής: 4721/11.11.2014), το αιτούμενο ποσό των 204.746,02 ευρώ, καλύπτει τις ανάγκες σίτισης των αστέγων για χρονικό διάστημα έξι (6) μηνών, αρχής γενομένης από 14.12.2014.

II. Νομικό πλαίσιο

9. Το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ’, υποπερίπτωση δδ’ του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης, ορίζει τα ακόλουθα: «δδ) Οι αποφάσεις των αναθετουσών Αρχών που αφορούν 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. 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 (Φ.Π.Α.) 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. 1251/2011 Κανονισμού της Επιτροπής της 30ης 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 και ακολούθως σύμφωνα με το άρθρο 2 του αριθ. 1336/2013 Κανονισμού της Επιτροπής της 13ης Δεκεμβρίου 2013 το ως άνω ποσό αναπροσαρμόστηκε πλέον στις 134.000 και 207.000 ευρώ αντίστοιχα. Στο Π.Δ. 60/2007 και συγκεκριμένα στο άρθρο 22 αυτού ορίζεται ότι «Οι αναθέτουσες αρχές συνάπτουν τις δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας στην ανοικτή διαδικασία ή στην κλειστή διαδικασία. ... Στις ειδικές περιπτώσεις και περιστάσεις που προβλέπονται στα άρθρα 24 και 25, μπορούν να προσφεύγουν στη διαδικασία με διαπραγμάτευση, με ή χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού».

11. Περαιτέρω, στο άρθρο 25 του ως άνω Π.Δ. (Διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού) προβλέπεται ότι: «Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν τις δημόσιες συμβάσεις τους προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, στις ακόλουθες περιπτώσεις: 1) Προκειμένου για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών: [...] γ) στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο, εάν λόγω κατεπείγουσας ανάγκης, οφειλόμενης σε γεγονότα απρόβλεπτα για τις ενδιαφερόμενες αναθέτουσες αρχές, δεν είναι δυνατή η τήρηση των προθεσμιών που προβλέπονται για τις ανοικτές, κλειστές ή με διαπραγμάτευση διαδικασίες με δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού που αναφέρονται στο άρθρο 24. Οι περιστάσεις που επικαλούνται οι αναθέτουσες αρχές για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη ...”

12. Στη διάταξη του άρθρου 209 του Ν. 3463/2006 (ΦΕΚ 114/Α), όπως ισχύει, προβλέπεται: «1. Οι προμήθειες των Δήμων...διενεργούνται σύμφωνα με τις διατάξεις του Ενιαίου Κανονισμού Προμηθειών των Ο.Τ.Α. (Ε.Κ.Π.Ο.Τ.Α.) όπως ισχύει, με την επιφύλαξη των ειδικών ρυθμίσεων.....».

13. Στις διατάξεις του άρθρου 3 παρ. 3γ και του άρθρου 23 της αριθμ. 11389/93 Υπουργικής Απόφασης με τίτλο « Ενιαίος Κανονισμός Προμηθειών Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (ΕΚ-ΠΟΤΑ)» (ΦΕΚ 185/Β) προβλέπεται ότι: «.....Άρθρο 3γ. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν επίσης να συνάπτουν τις συμβάσεις προμηθειών προσφεύγοντας στη διαδικασία των διαπραγματεύσεων χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, στις ακόλουθες περιπτώσεις: 1. όταν δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά μετά από πρόσκληση σε ανοικτό ή κλειστό διαγωνισμό, στο μέτρο που οι αρχικοί όροι της σύμβασης δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς και εφόσον διαβιβάζεται στο νομάρχη, μαζί με τη σχετική απόφαση αιτιολογημένη έκθεση [...]. Άρθρο 23.... Διαδικασία με διαπραγμάτευση η απευθείας ανάθεση-πρόχειρος διαγωνισμός 1. Προμήθεια με «διαδικασία μέσω διαπραγμάτευσης» ή «απευθείας ανάθεση» μπορεί να γίνει εάν συντρέχει μία από τις περιπτώσεις που προβλέπονται στις περιπτώσεις των εδαφίων β και γ της παραγράφου 3 του άρθρου 3 του παρόντος κανονισμού» [...]

14. Στις 12-12-2012 δημοσιεύθηκε Πράξη Νομοθετικού Περιεχομένου (ΦΕΑ Α 240), η οποία κυρώθηκε με το Ν. 4111/2013 (ΦΕΚ Α 18) και η οποία στο άρθρο 4 προβλέπει: «....Η διαδικασία

ανάδειξης προμηθευτών-χορηγητών για προμήθειες α. τροφίμων, β. λοιπών αναλώσιμων ειδών παντοπωλείου καθώς και παρόχων των σχετικών υπηρεσιών, γ. πετρελαιοειδών και δ. φαρμάκων και αναλώσιμου υγειονομικού υλικού για τις ανάγκες των Δήμων, των Ιδρυμάτων και όλων των νομικών τους προσώπων, πραγματοποιείται εφεξής από τους οικείους Δήμους. Κάθε γενική ή ειδική διάταξη που αντιτίθεται στο παρόν, καταργείται. 2. Οι ανωτέρω προμήθειες πραγματοποιούνται σύμφωνα με τη διαδικασία που προβλέπεται στον Ενιαίο Κανονισμό Προμηθειών των Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης (ΕΚΠΟΤΑ), όπως αυτός ισχύει κάθε φορά....».

III. Νομική Εκτίμηση

15. Το υπό εξέταση αίτημα του Κέντρου Υποδοχής και Αλληλεγγύης Δήμου Αθηναίων (Κ.Υ.Α.Δ.Α.) αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών, με την έννοια της περίπτωσης (γ) της παραγράφου 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».

Ο συνολικός προϋπολογισμός του αιτήματος ανέρχεται στο καθαρό ποσό των €204.746,02, πλέον Φ.Π.Α., ποσό το οποίο αντιστοιχεί σε μέρος των συνολικών ετησίων αναγκών του. Συγκεκριμένα το ποσό αυτό έχει προϋπολογισθεί από το Κ.Υ.Α.Δ.Α. ότι επαρκεί για την κάλυψη των αναγκών του περίπου για ένα εξάμηνο. Επιπροσθέτως, επισημαίνεται ότι το τίμημα της υπ'αρ. πρ. 4806/28.12.2012 τρέχουσας σύμβασης, διάρκειας 36 μηνών, ανέρχεται σε €682.486,73, πλέον Φ.Π.Α. Συνεπώς, μετά από αναγωγή σε ετήσια βάση, προκύπτει ότι οι ετήσιες σχετικές ανάγκες του Κ.Υ.Α.Δ.Α. ανέρχονται σε €272.994,69, πλέον Φ.Π.Α. Από το γεγονός αυτό, σε συνδυασμό με το γεγονός ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών, προκύπτει ότι συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος, σύμφωνα με την προαναφερόμενη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ, υποπερίπτωση δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, σε συνδυασμό με τη διάταξη του άρθρου 8 του Π.Δ. 60/2007 για τη μέθοδο υπολογισμού της αξίας σύμβασης.

16. Ο Κ.Υ.Α.Δ.Α. αποτελεί αναθέτουσα αρχή, κατά τα σχετικώς οριζόμενα στην παράγραφο 9 του άρθρου 2 του Π.Δ.60/2007. Περαιτέρω, σύμφωνα με την από 12.12.2012 (ΦΕΚ Α'240) Πράξη Νομοθετικού Περιεχομένου, που κυρώθηκε με τον Ν.4111/2013 (ΦΕΚ Α'18) και την με αρ. 3/26.03.2013 σχετική εγκύκλιο του ΥΠ.ΕΣ "Ανάδειξη προμηθευτών-χορηγητών προμηθειών των Δήμων, των Ιδρυμάτων και όλων των νομικών τους προσώπων, των Περιφερειών, των Ιδρυμάτων και των νομικών του προσώπων, καθώς και των συνδέσμων ΟΤΑ α'και β' βαθμού" και συγκεκριμένα στο εδάφιο Α "Διευκρινίσεις επί της νομοθετικής ρύθμισης", παράγραφος 6: "η έννοια της παραγράφου 5 είναι πως η διαδικασία ανάδειξης προμηθευτών-χορηγητών στις περιπτώσεις, για τις οποίες έχει δημοσιευθεί διακήρυξη ή έχει υπογραφεί σύμβαση κατόπιν διαγωνισμού ή άλλου νόμιμου τρόπου, ή έχει χορηγηθεί σχετική εξουσιοδότηση προς διενέργεια των ανωτέρω, πριν την ισχύ του παρόντος, συνεχίζεται κανονικά με ευθύνη του οργάνου που την προκήρυξε ή υπέγραψε".

17. Από την συνολική διατύπωση του υποβληθέντος αιτήματος προκύπτει ότι η αναθέτουσα αρχή έχει βασίσει το αίτημά της τόσο στη νομική βάση του άρθρου 25, παρ.1, περ.γ, όσο και σε εκείνη της παραγράφου 2, περ. β του ιδίου άρθρου. Θα πρέπει, εν προκειμένω, να σημειωθεί ότι, τόσο στο τεύχος διακήρυξης του διαγωνισμού, όσο και στην υπογραφείσα τρέχουσα σύμβαση είχε συμπεριληφθεί η πρόβλεψη ότι η σύμβαση "μπορεί να παραταθεί με τις ίδιες τιμές ανά είδος, τους ίδιους όρους και τις ίδιες προϋποθέσεις που διέπουν την παρούσα, για χρονικό

διάστημα έως 35% του χρονικού διαστήματος της αρχικής σύμβασης, μετά από συμφωνία των δύο συμβαλλομένων μερών, ύστερα από γνωμοδότηση του αρμοδίου οργάνου”.

Ο ως άνω όρος αποτέλεσε και τον λόγο επίκλησης εκ μέρους του Κ.Υ.Α.Δ.Α. της διάταξης της παραγράφου 2, περ. β του άρθρου 25 του Π.Δ. 60/2007, περί συμπληρωματικών παραδόσεων.

Σχετικώς σημειώνεται ότι με την υπ'αρ. 177/2012 πράξη του ΣΤ' Κλιμακίου του Ε.Σ., έχει κριθεί ότι *“ο προβλεπόμενος όρος της διακήρυξης περί δυνατότητας παράτασης της ισχύος της σύμβασης για χρονικό διάστημα έως 35% του χρονικού διαστήματος της αρχικής σύμβασης είναι νόμιμος στο μέτρο που δεν θα υπάρξει υπέρβαση των πιστώσεων της προϋπολογισθείσας δαπάνης, κατά τα οριζόμενα στη σχετική διακήρυξη”* και, συνεπώς, δεν πρόκειται περί ενεργοποίησης νομίμου δικαιώματος προαίρεσης.

Τούτου δοθέντος, η υπό εξέταση περίπτωση δεν δύναται να υπαχθεί στην διάταξη της παρ. 2, περ. β του άρθρου 25 του Π.Δ. 60/2007, δεδομένου ότι αυτή προϋποθέτει ότι *“η αλλαγή προμηθευτή θα υποχρέωνε την αναθέτουσα αρχή να προμηθευτεί υλικά με διαφορετικά τεχνικά χαρακτηριστικά, τα οποία είναι ασυμβίβαστα ή προκαλούν δυσανάλογες τεχνικές δυσχέρειες ως προς την χρήση και συντήρηση”*, περιστάσεις οι οποίες εν προκειμένω δεν συντρέχουν. Ωστόσο, στο προσκομισθέν σχέδιο απόφασης της Εκτελεστική Επιτροπής του Κ.Υ.Α.Δ.Α., γίνεται αναφορά σε *“κατεπείγουσα ανάγκη που οφείλεται αποκλειστικά και απρόβλεπτες περιστάσεις”*. και τα προεξάρχοντα στοιχεία του υπό κρίση αιτήματος είναι το απρόβλεπτο γεγονός και η εξ' αυτού προκύψασα κατεπείγουσα ανάγκη.

Βάσει των προεκτεθέντων, η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., έχουσα το δικαίωμα υπαγωγής εκάστου υποβληθέντος αιτήματος στη σωστή διάταξη νόμου, εν προκειμένω, με βάση τα πραγματικά περιστατικά που επικαλείται στο αίτημά της η αναθέτουσα αρχή, κρίνει ότι τυγχάνει εξέτασης η εφαρμογή η διάταξη του άρθρου 25 παρ. 1 περ. γ του Π.Δ. 60/2007.

18. Κατά πάγια άποψη της νομολογίας, η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 24 και 25 Π.Δ. 60/2007 περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ) (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 την βασική ρύθμιση, ήτοι από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αρχής της διαφάνειας, της αποφυγής των διακρίσεων και της ίσης μεταχείρισης στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συσταλτικής ερμηνείας. Συγκεκριμένα, προκειμένου η οδηγία 2004/18/ΕΚ να μην απολέσει την πρακτική αποτελεσματικότητά της, τα κράτη μέλη και οι αναθέτουσες αρχές 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 18ης Μαΐου 1995, C- 57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ.Ι-1249, σκέψη 23, της 28ης Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, συλλ. 1996, σ. Ι- 1949, σκέψη 13 και της 13ης Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).

19. Εξάλλου, το βάρος απόδειξης περί του ότι συντρέχουν όντως οι έκτακτες περιστάσεις που δικαιολογούν την απόκλιση από τις συνήθεις διαγωνιστικές διαδικασίες φέρει η αναθέτουσα αρχή, η οποία προτίθεται να κάνει χρήση της εξαιρετικής αυτής διαδικασίας.

20. Ειδικότερα, ως προς την εφαρμογή του άρθρου 25 περ. 1 υποπερ. γ' του ως άνω Π.Δ 60/2007 και μάλιστα για την εξαίρεση του κατεπείγοντος, η εφαρμογή της τελευταίας εξαρτάται από τη συνδρομή των κάτωθι σωρευτικών προϋποθέσεων.

Συγκεκριμένα, προϋποθέτει:

- (i) την ύπαρξη κατεπείγουσας ανάγκης που δεν συμβιβάζεται με τις προθεσμίες που επιτάσσουν άλλες διαδικασίες
- (ii) την ύπαρξη απρόβλεπτου γεγονότος και, τέλος,
- (iii) την ύπαρξη αιτιώδους συνδέσμου μεταξύ του απροβλέπτου γεγονότος και της κατεπείγουσας ανάγκης που ανακύπτει.
- iv) Ότι οι περιστάσεις που επικαλούνται οι αναθέτουσες αρχές για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη.
- v) την ανάθεση της εν λόγω σύμβασης στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο.

Γίνεται περαιτέρω δεκτό, σύμφωνα με τη νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας, ότι, κατά την έννοια της διάταξης της υποπερίπτωσης γ' της περίπτωσης 1 του άρθρου 25 του Π.Δ. 60/2007, η αναθέτουσα αρχή έχει μεν ευχέρεια, κατ' απόκλιση από το γενικό κανόνα διενέργειας ανοικτού ή κλειστού διαγωνισμού, να συνάπτει δημόσια σύμβαση με προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση της σχετικής προκήρυξης, μόνον όμως εφόσον συντρέχουν οι προς τούτο νόμιμες προϋποθέσεις, ήτοι κατεπείγουσα ανάγκη οφειλόμενη σε γεγονότα απρόβλεπτα και δη μη απορρέοντα από δική της ευθύνη. Η σχετική απόφαση της αναθέτουσας αρχής πρέπει να φέρει πλήρη και ειδική αιτιολογία, αναφερόμενη στους λόγους για τους οποίους αποφασίζεται η προσφυγή στην εν λόγω εξαιρετική διαδικασία (βλ. χαρακτηριστικά ΣτΕ 1747/2011). Επιπλέον, αντίστοιχη άποψη έχει υιοθετήσει και το Ελεγκτικό Συνέδριο (ΕΣ), το οποίο δέχεται ότι απρόβλεπτες περιστάσεις είναι τα γεγονότα που δεν μπορούν αντικειμενικά με βάση τα διδάγματα της ανθρώπινης πείρας και λογικής να προβλεφθούν, είναι δε ανεξάρτητα της βούλησης της αναθέτουσας αρχής και δεν πρέπει να απορρέουν από έλλειψη προγραμματισμού και επιμέλειας της αναθέτουσας αρχής (βλ. ενδεικτικά πράξεις ΕΣ 91, 105, 171, 191, 200, 205 και 214/2007, 15 και 74/2008).

Σύμφωνα με τη νομολογία του Δικαστηρίου της Ευρωπαϊκής Ένωσης αν δεν πληρούται μία από τις προαναφερθείσες προϋποθέσεις ως προς το κατεπείγον, δεν δικαιολογείται η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης (βλ. αποφάσεις ΔΕΕ της 2ας Αυγούστου 1993, C-107/92, Επιτροπή κατά Ιταλίας, σκέψη 12, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, σκέψη 14).

21. Εν προκειμένω, το Κέντρο Υποδοχής και Αλληλεγγύης Δήμου Αθηναίων (Κ.Υ.Α.Δ.Α.) αιτείται την προσφυγή στην διαδικασία της διαπραγμάτευσης, προκειμένου να καλυφθεί η επικαλούμενη επείγουσα ανάγκη για την προμήθεια παρασκευασμένων ατομικών εδεσμάτων για τις ανάγκες της μεσημεριανής και βραδινής σίτισης των αστέγων του Δήμου Αθηναίων, κατά τα Σαββατοκύριακα, τις αργίες και εν γένει κατά τις ημέρες που το Δημοτικό Βρεφοκομείο Αθηνών δεν θα παρέχει τις μερίδες για τη σίτιση των αστέγων, προϋπολογισμού €204.746,02, πλέον Φ.Π.Α., με την αιτιολογία ότι η εν λόγω προμήθεια αποτελεί επείγουσα και επιτακτική ανάγκη για την συνέχιση σίτισης των αστέγων του Δήμου Αθηναίων.

22. Ως προς την εξέταση της συνδρομής των προϋποθέσεων της εφαρμοστέας διάταξης, από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, προκύπτουν τα κάτωθι:

- i) Ως προς την ύπαρξη κατεπείγουσας ανάγκης:

Το Κέντρο Υποδοχής και Αλληλεγγύης Δήμου Αθηναίων (Κ.Υ.Α.Δ.Α.) επικαλείται ότι η ανάθεση

της σύμβασης καθίσταται αναγκαία διότι *“δεν είναι δυνατόν να δημιουργηθεί κενό στο χρονικό διάστημα ανάμεσα σε δύο συμβάσεις σίτισης των αστέγων, διότι αυτό θα έχει ως αποτέλεσμα τη διακοπή ενός κοινωνικού και δη ανθρωπιστικού χαρακτήρα προγράμματος - σίτιση αστέγων του Δήμου Αθηναίων - και εν τέλει τη μη κάλυψη μίας άκρως σημαντικής κοινωνικής ανάγκης που απειλεί τη δυνατότητα επιβίωσης πάρα πολλών ανθρώπων”*.

Από το διδόμενο ιστορικό, αλλά και τη φύση του αντικειμένου του προς εξέταση αιτήματος, προκύπτουν τόσο η αναγκαιότητα αδιάλειπτης σίτισης των αστέγων, όσο και ο κατεπείγων χαρακτήρας αυτής, καθόσον αναμένεται η εξάντληση του ποσού της τρέχουσας σύμβασης το αργότερο εντός του Δεκεμβρίου 2014, ενώ ο σχετικός διαγωνισμός για την κάλυψη του συνόλου των αναγκών (καθημερινές και αργίες) του Κ.Υ.Α.Δ.Α. για τη σίτιση αστέγων, δεν έχει ακόμη προκηρυχθεί.

ii) Ως προς την ύπαρξη απρόβλεπτων γεγονότων, τα οποία δεν απορρέουν από ευθύνη της αναθέτουσας αρχής και τελούν σε αιτιώδη συνάφεια με την επικαλούμενη κατεπείγουσα ανάγκη:

Σύμφωνα με το υποβληθέν αίτημα, τα επικαλούμενα από το Κ.Υ.Α.Δ.Α. γεγονότα, προς στοιχειοθέτηση της ύπαρξης απρόβλεπτου γεγονότος, αφορούν στην αιφνίδια διακοπή εκ μέρους του Δημοτικού Βρεφοκομείου Αθηνών της παροχής γευμάτων για την καθημερινή σίτιση των ανέργων στου Δήμου Αθηναίων από 01.09.2014.

Από το παρατεθέν (ανωτέρω, κεφάλαιο Ι) ιστορικό και τα εκτεθέντα σε αυτό πραγματικά περιστατικά, προκύπτουν τα ακόλουθα:

Για το διάστημα από 10.12.2013, οπότε και εξεδόθη η πράξη του Διοικητικού Συμβουλίου του Δημοτικού Βρεφοκομείου Αθηνών (Δ.Β.Α.), με την οποία εγκρίθηκε η συνέχιση τροφοδοσίας του Κ.Υ.Α.Δ.Α., και καθ' όλη τη διάρκεια του έτους 2014 έως την διακοπή της εν λόγω τροφοδοσίας στις 01.09.2014, το Κ.Υ.Α.Δ.Α. τελούσε υπό την δικαιολογημένη πεποίθηση ότι η καθημερινή σίτιση των αστέγων του Δήμου Αθηναίων θα πραγματοποιείτο έως τις 31.12.2014 από το Δημοτικό Βρεφοκομείο Αθηνών και, συνεπώς, η υπ'αρ. 4806/28.12.2012 σύμβαση προμήθειας παρασκευασμένων ατομικών εδεσμάτων, θα επαρκούσε για την κάλυψη σίτισης των αστέγων τα Σαββατοκύριακα και τις αργίες έως τις 07.06.2014, όπως είχε εξαρχής σχεδιαστεί.

Η δε αδυναμία του Δημοτικού Βρεφοκομείου να συνεχίσει τη σίτιση των αστέγων του Κ.Υ.Α.Δ.Α., η οποία αναμένεται να επιφέρει την εξάντληση του ποσού της τρέχουσας σύμβασης το αργότερο εντός του Δεκεμβρίου 2014, και ανεξαρτήτως της αιτίας που την προκάλεσε, δεν ανάγεται στη σφαίρα ευθύνης του Κ.Υ.Α.Δ.Α.. Επιπροσθέτως, το Κ.Υ.Α.Δ.Α. δικαιολογημένα μπορούσε να εκτιμήσει ότι θα είχε προκύψει νέος ανάδοχος με την ολοκλήρωση του ήδη από 29.04.2014 διενεργηθέντος ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού. Σημειώνεται ότι ο διαγωνισμός προκηρύχθηκε και διενεργήθηκε από τον Δήμο Αθηναίων, για την ανάδειξη προμηθευτή ειδών τροφίμων του Δήμου και των νομικών του προσώπων, μεταξύ των οποίων και του Δημοτικού Βρεφοκομείου, για το διάστημα από την υπογραφή της σύμβασης έως την 31 Δεκεμβρίου 2015.

Περαιτέρω, μετά τη γνωστοποίηση με το από 29.8.2014 έγγραφο της διακοπής παροχής σίτισης από το Δημοτικό Βρεφοκομείο, το ΚΥΑΔΑ απευθύνθηκε άμεσα και χωρίς καθυστέρηση στο Δήμο Αθηναίων με τα από 01.09.2014 και 09.10.2014 έγγραφά του, ζητώντας να ενημερωθεί σχετικά με την πορεία της εν εξελίξει κεντρικής διαγωνιστικής διαδικασίας, καθώς και το εκτιμώμενο διάστημα που θα απαιτηθεί για την υπογραφή της σχετικής σύμβασης. Σύμφωνα με τα

υποβληθέντα προς την Αρχή σχετικά στοιχεία (ανωτέρω παρ. 5), ο Κ.Υ.Α.Δ.Α. βρίσκεται σε διαρκή σχετική επικοινωνία με τον Δήμο Αθηναίων.

Σημειώνεται, επιπροσθέτως, ότι το ΚΥΑΔΑ προχώρησε σε ενέργειες έγκαιρου προγραμματισμού για την κάλυψη των σχετικών αναγκών του, σε εφαρμογή του νέου πλαισίου διαδικασιών ενιαίων διαγωνισμών. Ήδη από 19.6.2014, ήτοι ένα έτος προ της αρχικώς αναμενόμενης λήξης της τρέχουσας σύμβασης σίτισης, προέβη σε κάθε απαιτούμενη ενέργεια (προεγκρίσεις κεντρικού Φορέα επί όρων διακήρυξης, τεχνικών προδιαγραφών) έναρξης διαδικασιών υλοποίησης ανοικτού διεθνούς δημόσιου μειοδοτικού διαγωνισμού για την προμήθεια με τίτλο *“Παρασκευασμένα ατομικά εδέσματα για τις ανάγκες της καθημερινής μεσημεριανής και βραδινής σίτισης των αστέγων του Δήμου Αθηναίων, για τα έτη 2015-2017»*, τις οποίες και ολοκλήρωσε στις 28.8.2014 με την έκδοση των απαιτούμενων προπαρασκευαστικών πράξεων των συλλογικών οργάνων του (έγκριση διάθεσης πιστώσεων, τεχνικών προδιαγραφών-ενδεικτικών προϋπολογισμών της προμήθειας κ.λ.π.). Η προμήθεια αφορά στην κάλυψη των αναγκών του Κ.Υ.Α.Δ.Α. για τη χρονική περίοδο από τη λήξη της τρέχουσας σύμβασης, ήτοι (με τις αρχικές προβλέψεις) από τον Ιούνιο 2015 έως 31.05.2017. Από

την αλληλογραφία του με τον Δήμο Αθηναίων προκύπτει ότι οι δύο φορείς, ήδη από τον Ιούλιο του 2014, βρίσκονται σε διαρκή επικοινωνία, προκειμένου να επεξεργαστούν και οριστικοποιήσουν τους όρους και τις τεχνικές προδιαγραφές των τευχών διακήρυξης.

Τέλος, το αίτημα υποβάλλεται στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο, καθώς το χρονικό διάστημα των έξι μηνών εκτιμάται, κατά τα διδάγματα της κοινής πείρας, ως εύλογος χρόνος για την ολοκλήρωση των σχετικών διαγωνιστικών διαδικασιών και τελικώς για την εξυπηρέτηση της προαναφερθείσας επείγουσας ανάγκης σίτισης των αστέγων μέχρι την ολοκλήρωση αυτή. Σε κάθε περίπτωση, εφόσον η ολοκλήρωση της διαγωνιστικής διαδικασίας και η υπογραφή σχετικής σύμβασης χωρήσουν νωρίτερα, δηλώνεται από την αιτούσα ότι η ως άνω σύμβαση θα διακοπεί.

Τα ανωτέρω δικαιολογούν την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, καθώς η αιφνίδια διακοπή της τροφοδοσίας του Κ.Υ.Α.Δ.Α. από το Δημοτικό Βρεφοκομείο, συνιστά απρόβλεπτη περίσταση, ήτοι έκτακτο πραγματικό γεγονός, το οποίο, αφενός μεν δεν ήταν δυνατόν να προβλεφθεί, σύμφωνα με τους κανόνες της ανθρώπινης πείρας και λογικής, αφετέρου δε, δεν αποδίδεται σε παραλείψεις ή έλλειψη προγραμματισμού και επιμέλειας της αναθέτουσας αρχής..

23. Κατά συνέπεια, από την υπαγωγή των πραγματικών περιστατικών στην προαναφερόμενη διάταξη, προκύπτει η συνδρομή των προϋποθέσεων εφαρμογής του άρθρου 25 παρ. 1 περ. γ ήτοι η ύπαρξη απρόβλεπτης περιστασης που να τελεί σε αιτιώδη συνάφεια με την κατεπείγουσα ανάγκη οφειλόμενη σε γεγονότα μη απορρέοντα από ευθύνη της αναθέτουσας αρχής, που επικαλείται το Κ.Υ.Α.Δ.Α., προκειμένου να προσφύγει σε διαδικασία διαπραγμάτευσης με την επίκληση της εν λόγω διάταξης.

Κατά την άποψη, όμως, των μελών Ε. Καραμανλή, Ι. Κουλούρη και Δ. Λουρίκα, δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρου 25 παρ. 1 γ' του π.δ. 60/2007, πρωτίστως καθώς κατά τα διδάγματα της κοινής πείρας θα μπορούσε να είχε εκτιμηθεί από την αναθέτουσα αρχή ότι θα προέκυπτε πρόβλημα στην κάλυψη των αναγκών της σε τρόφιμα τα Σαββατοκύριακα από τη διαχείριση της τροφοδοσίας από το Δημοτικό Βρεφοκομείο κατά τις καθημερινές (Δευτ-Παρ). Εξάλλου, η κάλυψη σε τρόφιμα από το Δημοτικό Βρεφοκομείο κατά τις καθημερινές γινόταν

βάσει σύμβασης μεταξύ των δύο φορέων, την υλοποίηση της οποίας όφειλε να παρακολουθεί η αιτούσα, ώστε να προβεί στις απαιτούμενες ενέργειες α) για να καλυφθούν οι συγκεκριμένες, ειδικές ανάγκες μέσω διαγωνιστικής διαδικασίας από το Δήμο, εφόσον διέβλεπε (πχ από την πορεία του ενιαίου διαγωνισμού που προκηρύχθηκε στις 29.04.2014) ότι το Δημοτικό Βρεφοκομείο δεν θα ήταν σε θέση να εκπληρώσει τις υποχρεώσεις του για σίτιση τις καθημερινές από την 01.09.2014 μέχρι την 31.12.2014, αλλά και β) για να επισπευσθεί ο ανοιχτός διαγωνισμός για τα Σαβ/κα εκ μέρους του Δήμου, εφόσον διέβλεπε ότι οι ποσότητες της υφιστάμενης σύμβασης με τον ανάδοχο θα αναλώνονταν το Δεκέμβριο 2014 αντί του Μαΐου 2015.

IV. Συμπέρασμα

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις εφαρμοστέες διατάξεις, η Αρχή κατά πλειοψηφία αποφασίζει:

Την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος του Κέντρου Υποδοχής και Αλληλεγγύης Δήμου Αθηναίων (Κ.Υ.Α.Δ.Α.) κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ (δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για την σύναψη σύμβασης της προμήθειας “Παρασκευασμένα ατομικά εδέσματα για τις ανάγκες της μεσημεριανής και βραδινής σίτισης των αστέγων του Δήμου Αθηναίων, κατά τα Σαββατοκύριακα, τις αργίες και εν γένει κατά τις ημέρες που το Δημοτικό Βρεφοκομείο Αθηνών δεν θα παρέχει τις μερίδες για τη σίτιση των αστέγων”, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 231.363,00 ευρώ, συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 13%, ήτοι 204.746,02 ευρώ, πλέον Φ.Π.Α., για χρονικό διάστημα έξι μηνών ή μέχρι να ολοκληρωθεί ο διαγωνισμός που πρόκειται να διενεργηθεί από τον Δήμο Αθηναίων, εφόσον αυτό γίνει πριν την πάροδο του εξαμήνου.

Αθήνα, 24 Νοεμβρίου 2014

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ ΡΑΪΚΟΣ

Η Συντάκτρια

Ιωάννα Κουλούρη