



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ**  
**ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ**  
**ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**ΑΠΟΦΑΣΗ**

**387/2014**

(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 22<sup>η</sup> Δεκεμβρίου του έτους δύο χιλιάδες δεκατέσσερα (2014) ημέρα Δευτέρα και ώρα 10:30 π.μ. και επί της οδού Λ. Κηφισίας 7, στην Αθήνα, 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** : Ράϊκος Δημήτριος
- 2. Αντιπρόεδρος** : Μπουσουλέγκα Χριστίνα
- 3. Μέλη** : Καραμανλής Ευάγγελος  
Κουλούρη Ιωάννα  
Σταθακόπουλος Δημήτριος  
Λουρίκας Δημήτριος (μέσω τηλεδιάσκεψης)

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

**Γραμματέας:** Τσιάβου Στυλιανή

**Εισηγήτρια:** Θεοδωρακοπούλου Αναστασία, Οικονομολόγος, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά την διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν η εισηγήτρια Θεοδωρακοπούλου Αναστασία, καθώς και η προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων Χριστίνα Καξιρή, οι οποίες αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

**Θέμα:** Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, με δημοσίευση προκήρυξης, για τη σύναψη σύμβασης παροχής υπηρεσιών εστίασης, για τις ανάγκες του Γενικού Νοσοκομείου Αττικής “Σισμανόγλειο – Αμαλία Φλέμιγκ”, μηνιαίου προϋπολογισμού 13.994,24€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ήτοι 17.212,91€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για χρονικό διάστημα τριών (3) μηνών με δικαίωμα τρίμηνης παράτασης.

Με το με αρ. πρωτ. 32552/08-12-2014 αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή), που παρελήφθη από την Αρχή στις 09-12-2014 (αρ. πρωτ. εισερχ. 5180), και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα, το Γενικό Νοσοκομείο Αττικής “Σισμανόγλειο – Αμαλία Φλέμιγκ” αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα

με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, με δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, για την ανάθεση σύμβασης με αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών εστίασης για την κάλυψη άμεσων και επιτακτικών αναγκών του, μηνιαίου προϋπολογισμού 13.994,24€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ήτοι 17.212,91€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για χρονικό διάστημα τριών (3) μηνών με δικαίωμα τρίμηνης παράτασης.

### **I. Ιστορικό - πραγματικά περιστατικά**

Από το φάκελο της υπόθεσης και τα περιεχόμενα σε αυτόν στοιχεία και έγγραφα προκύπτουν τα ακόλουθα:

1. Με την υπ' αριθμ. 23677/27.10.2011 εγκύκλιο της 1ης Υγειονομικής Περιφέρειας Αττικής (Υ.ΠΕ.), η διενέργεια του ενιαίου διαγωνισμού για υπηρεσίες εστίασης, του Προγράμματος Προμηθειών και Υπηρεσιών Υγείας (Π.Π.Υ.Υ.) 2011 των Φορέων Παροχής Υπηρεσιών Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης (ΦΠΥΥΚΑ), που υπάγονται στην αρμοδιότητά της, ανατέθηκε στο Γενικό Νοσοκομείο – Μαιευτήριο “Ελενα Βενιζέλου”.

2. Ο εν λόγω διαγωνισμός δεν προκηρύχθηκε και με την με αριθ. με την 1769/20.01.2014 Απόφαση της Διοίκησης της 1ης Υ.ΠΕ. Αττικής χορηγήθηκε εξουσιοδότηση σε όλα τα Νοσοκομεία, για τη διενέργεια διαγωνισμών από το Π.Π.Υ.Υ. 2012 για την κάλυψη των αναγκών τους, μεταξύ των οποίων και οι υπηρεσίες σίτισης.

3. Με την με αριθ. 10/04.06.2014 Απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Νοσοκομείου (ΑΔΑ: Β2ΟΤ4690Ω5-ΒΕΝ) εγκρίθηκε η διενέργεια διεθνούς διαγωνισμού από το Π.Π.Υ.Υ. 2012, για την παροχή υπηρεσιών γευμάτων (CPV 55320000-9) προϋπολογισμού δαπάνης 984.459,21€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, με κριτήριο κατακύρωσης τη συμφερότερη προσφορά.

4. Ακολούθως, το Διοικητικό Συμβούλιο του Νοσοκομείου με τη με αριθ.13/19.06.2014 Απόφαση, ενέκρινε τη διόρθωση της προϋπολογισθείσας δαπάνης του διαγωνισμού για υπηρεσίες παροχής γευμάτων, σύμφωνα με τις οδηγίες του Παρατηρητηρίου Τιμών Υπηρεσιών ΕΠΥ, διαμορφώνοντας την ετήσια δαπάνη στο ποσό των 214.243€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

5. Στη συνέχεια, με τη με αριθ. 31/15.10.2014 Απόφαση του ΔΣ του Νοσοκομείου εγκρίθηκαν οι τεχνικές προδιαγραφές για “Υπηρεσίες Παροχής Γευμάτων” (CPV 55320000-9), οι οποίες εστάλησαν στο ΕΚΑΠΤΥ με το με αριθ. πρωτ. 27827/31.10.2014 έγγραφο του Τμήματος Προμηθειών προς έγκριση, προκειμένου να προκηρυχθεί ο διαγωνισμός και αναμένεται η σχετική απάντηση.

6. Παράλληλα, προκειμένου να καλυφθούν οι άμεσες και επιτακτικές ανάγκες και να μη δημιουργηθούν προβλήματα στην εύρυθμη λειτουργία του, το Νοσοκομείο προέβη σε διαδικασία διαπραγμάτευσης και με τη με αριθ. 09/28.05.2014 Απόφαση του ΔΣ, ανέδειξε ανάδοχο της σύμβασης παροχής υπηρεσιών γευμάτων, τη μειοδότηρια εταιρεία JCB SECURITY AND FACILITY, της οποίας η παράταση της σύμβασης λήγει στις 14.12.2014.

7. Ακολούθως, το Διοικητικό Συμβούλιο του Νοσοκομείου με τη με αριθ. 35/12.11.2014 Απόφαση (ΑΔΑ: 733Μ4690Ω5-ΝΓΝ), ενέκρινε: (α) τη διενέργεια διαπραγμάτευσης με δημοσίευση προκήρυξης για την ανάδειξη αναδόχου, για την παροχή υπηρεσιών εστίασης, για χρονικό διάστημα τριών (3) μηνών με δικαίωμα τρίμηνης παράτασης, με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή και μηνιαία δαπάνη ύψους 17.212,91€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, (β) την παύση της σύμβασης σε περίπτωση που ολοκληρωθεί ο ενιαίος διαγωνισμός του Π.Π.Υ.Υ. 2011 που διενεργείται από το Γενικό Νοσοκομείο “Ελενα Βενιζέλου”, (γ) την αποστολή της απόφασης έγκρισης διενέργειας της διαπραγμάτευσης προς έγκριση στην Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

8. Κατόπιν των ανωτέρω, το Γενικό Νοσοκομείο Αττικής “Σισμανόγλειο – Αμαλία Φλέμιγκ”, με το με αρ. πρωτ. 32552/08-12-2014 αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., που παρελήφθη από την Αρχή στις 09-12-2014 (αρ. πρωτ. εισερχ. 5180) και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προσκομίζοντας την ληφθείσα απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας

διαπραγμάτευσης, με δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, για την ανάθεση σύμβασης με αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών γευμάτων για τις ανάγκες του, μηνιαίου προϋπολογισμού 13.994,24€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ήτοι 17.212,91€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για χρονικό διάστημα τριών (3) μηνών με δικαίωμα τρίμηνης παράτασης.

## II. Νομικό πλαίσιο

**9.** Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προβλέπεται ότι: «[...] 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.** Οι διατάξεις του άρθρου 6 παρ. 1 του π.δ. 60/2007 προβλέπουν ότι:

«1. 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) 137.000,00 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 Κανονισμού (ΕΕ) αριθ. 1336/2013 της Επιτροπής της 13<sup>ης</sup> Δεκεμβρίου 2013 «για την τροποποίηση των οδηγιών του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου 2004/17/ΕΚ, 2004/18/ΕΚ και 2009/81/ΕΚ όσον αφορά τα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων», τα ως άνω ποσά αναπροσαρμόστηκαν στις 134.000 ευρώ και 207.000 ευρώ, αντίστοιχα.

**11.** Στο άρθρο 20 του π.δ. 60/2007 “Προσαρμογή της Ελληνικής Νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ περί συντονισμού των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών”, ορίζεται 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, παράγραφος 4. Κατά τα λοιπά εφαρμόζονται οι διατάξεις της κείμενης Νομοθεσίας”.

Ειδικότερα, η ίδια η Οδηγία 18/04, στο άρθρο 21, ορίζει ότι: “Η σύναψη των συμβάσεων που έχουν ως αντικείμενο υπηρεσίες, οι οποίες περιλαμβάνονται στο Παράρτημα IIB υπόκεινται αποκλειστικά στο άρθρο 23 και στο άρθρο 35 παρ. 4”.

## III. Νομική Εκτίμηση

**12.** Το υπό εξέταση αίτημα του Γενικού Νοσοκομείου “Σισμανόγλειο – Αμαλία Φλέμιγκ”, αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας, με την έννοια της περίπτωσης δ της παραγράφου 2 του άρθρου

2 του π.δ. 60/2007. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης 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.

**13.** 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 εμπíπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας και του αντικειμένου τους, στο πεδίο εφαρμογής των ανωτέρω προεδρικών διαταγμάτων.

**14.** Οι υπηρεσίες παροχής γευμάτων εμπíπτουν στις υπηρεσίες του Παραρτήματος ΙΙΒ του π.δ. 60/2007, 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.

**15.** 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 διασυννοριακό ενδιαφέρον, γεγονός που συντρέχει και όταν έχει δημοσιευτεί οικειοθελώς σχετική πρόσκληση προς εκδήλωση ενδιαφέροντος στην ΕΕΕΕ. 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).

**16.** Λαμβανομένων υπόψη των ανωτέρω, για την υπό εξέταση σύμβαση παροχής υπηρεσιών εστίασης του Γενικού Νοσοκομείου “Σισμανόγλειο – Αμαλία Φλέμιγκ”, 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, η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. ομόφωνα διαπιστώνει **την έλλειψη αρμοδιότητας της Αρχής και απέχει από την παροχή γνώμης** στο ανωτέρω αίτημα.

**Αθήνα, 22 Δεκεμβρίου 2014**

**ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ**

**Ο Πρόεδρος**

**Δημήτριος Ράϊκος**