



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΓΕΝΙΚΗ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Δ/ΝΣΗ ΝΟΜΙΚΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ

ΑΠΟΦΑΣΗ

39/2014

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα, την 12^η Φεβρουαρίου του έτους δύο χιλιάδες δέκα τέσσερα (2014), ημέρα Τετάρτη και ώρα 10.00 π.μ. και επί της οδού Λ. Κηφισίας 7 (5^{ος} όροφος), στους Αμπελοκήπους 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:** Ραΐκος Δημήτριος
2. **Αντιπρόεδρος:** Μπουσουλέγκα Χριστίνα
3. **Μέλη:** 1. Καραμανλής Ευάγγελος
2. Κουλούρη Ιωάννα
3. Σταθακόπουλος Δημήτριος
4. Λουρίκας Δημήτριος

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

Γραμματέας: Στυλιανή Τσιάβου

Εισηγητής: Γεώργιος Κυρίτσης, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Ερώτημα: Το με αριθμό πρωτ. 794/19-12-2013 αίτημα της ανώνυμης εταιρείας «Πελοπόννησος Α.Ε. Αναπτυξιακή Εταιρεία Ο.Τ.Α.», το οποίο παρελήφθη από την Αρχή με αριθμ. πρωτ. εισερχ. 5667/23-12-2013, όπως αυτό συμπληρώθηκε με το υπ' αριθ. πρωτ. 79/23-01-2014 έγγραφο (αριθμ. πρωτ. εισερχ. Αρχής 437/28-01-2014) και τα συνημμένα σε αυτό συμπληρωματικά υποβληθέντα έγγραφα.

Θέμα: Έγκριση προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών διαφημιστικής προβολής της Περιφέρειας Πελοποννήσου στο εξωτερικό με ειδικά διαφημιστικά εργαλεία, εκτιμώμενης συμβατικής αξίας 250.000,00 ευρώ χωρίς ΦΠΑ.

1. Με το υπ' αριθμ. πρωτ. 794 /19-12-2013 αίτημα της ανώνυμης εταιρείας «Πελοπόννησος Α.Ε. Αναπτυξιακή Εταιρεία Ο.Τ.Α.», το οποίο παρελήφθη από την Αρχή με αριθμ. πρωτ. εισερχ. 5667/23-12-2013, όπως αυτό συμπληρώθηκε με το υπ' αριθ. πρωτ. 79/23-01-2014 έγγραφο (αριθμ. πρωτ. εισερχ. Αρχής 437/28-01-2014) και τα συνημμένα σε αυτό συμπληρωματικά υποβληθέντα έγγραφα ζητείται η σύμφωνη γνώμη της Αρχής για την προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών διαφημιστικής προβολής της Περιφέρειας Πελοποννήσου στο εξωτερικό με ειδικά διαφημιστικά εργαλεία, εκτιμώμενης συμβατικής αξίας 250.000,00 ευρώ χωρίς ΦΠΑ, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 25 του Π.Δ. 60/2007, παρ. 1.β (για λόγους τεχνικούς, καλλιτεχνικούς ή σχετικούς με την προστασία αποκλειστικών δικαιωμάτων)

I. Ιστορικό-πραγματικά περιστατικά

2. Από τα αναφερόμενα στο κρινόμενο αίτημα και στα συνυποβληθέντα αρχικά και συμπληρωματικά έγγραφα και στοιχεία προκύπτουν τα ακόλουθα πραγματικά περιστατικά:

2.1 Η ανώνυμη εταιρεία με την επωνυμία «Πελοπόννησος Α.Ε.- Αναπτυξιακή Ανώνυμη Εταιρεία Οργανισμών Τοπικής Αυτοδιοίκησης» και με διακριτικό τίτλο «Πελοπόννησος Α.Ε.» αποτελεί αναπτυξιακή εταιρεία που συστάθηκε από Ο.Τ.Α. και φορείς Ο.Τ.Α. της Περιφέρειας Πελοποννήσου και η λειτουργία της οποίας διέπεται από τις διατάξεις των άρθρων 252, 254 του ν. 3463/2006, των άρθρων 107,194 και 197 του ν. 3852/2010, από τις διατάξεις του κ.ν., 2190/1920, όπως ισχύει, καθώς και από τις διατάξεις του καταστατικού αυτής, όπως αυτό ισχύει μετά την από 05-05-2011 απόφαση της Γενικής Συνέλευσης των Μετόχων-Ιδρυτών αυτής, ακριβές αντίγραφο του οποίου προσκομίστηκε από την αιτούσα.

2.2 Στους καταστατικούς σκοπούς της εταιρείας, όπως προκύπτει από το άρθρο 3^ο του καταστατικού της, μεταξύ άλλων συμπεριλαμβάνεται «και η εν γένει παροχή υπηρεσιών που αποβλέπουν στην αναβάθμιση της ποιότητας ζωής και στην προώθηση της οικονομικής, κοινωνικής, τουριστικής, επιστημονικής και γενικότερα βιώσιμης ανάπτυξης της ευρύτερης περιοχής της Περιφέρειας Πελοποννήσου, μέσα από τη βελτίωση των υποδομών,...την τουριστική ανάπτυξη,τη συμμετοχή σε αντίστοιχα προγράμματα και την εφαρμογή σχετικών πολιτικών».

2.3 Στο πλαίσιο αυτό, με σκοπό την τουριστική ανάπτυξη της Περιφέρειας Πελοποννήσου, δυνάμει της από 02-10-2013 Ορθής Επανάληψης της με αριθμ. πρωτ. 3985/28-08-2013 απόφασης της Ενδιάμεσης Διαχειριστικής Αρχής της Περιφέρειας Πελοποννήσου (ΑΔΑ: ΒΛΛ47/1-Θ) εντάχθηκε στο Επιχειρησιακό Πρόγραμμα του Ε.Σ.Π.Α. «Δυτική Ελλάδα- Πελοπόννησος- Ιόνιοι Νήσοι» και ειδικότερα στον Άξονα Προτεραιότητας «08-Αειφόρος ανάπτυξη και Ποιότητα Ζωής Πελοποννήσου» η Πράξη με τίτλο «Μυθική Πελοπόννησος-Συνδυασμένες Ενέργειες Τουριστικής Προβολής Περιφέρειας Πελοποννήσου», με συνολική δημόσια και επιλέξιμη δαπάνη 5.897.200,00 ευρώ, κωδικό πράξης 2013ΕΠ02680050 και δικαιούχο την αναπτυξιακή εταιρεία Ο.Τ.Α. «Πελοπόννησος Α.Ε.».

2.4 Το προτεινόμενο έργο στο πλαίσιο της ανωτέρω ενταχθείσας Πράξης αποτελείται, σύμφωνα με την απόφαση ένταξης «από ένα πλέγμα συνδυασμένων ενεργειών με σκοπό το σχεδιασμό, την οργανωμένη και αποτελεσματική προβολή του συνόλου του τουριστικού Κεφαλαίου της Πελοποννήσου» και ειδικότερα οργανώνεται σε εννέα (09) διακριτά υποέργα. Μεταξύ των εν λόγω υποέργων περιλαμβάνεται και το υποέργο 8 με τίτλο «Διαφημιστική Προβολή της Περιφέρειας στο εξωτερικό με ειδικά διαφημιστικά εργαλεία», το οποίο, σύμφωνα με την ίδια ως άνω απόφαση «θα υλοποιηθεί με τη διενέργεια διαγωνιστικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση».

2.5. Ο συνολικός προϋπολογισμός του ανωτέρω υποέργου 8, όπως προκύπτει από το τεχνικό δελτίο πράξης που προσκομίζεται, ανέρχεται στο ποσό των 639.600,00 ευρώ χωρίς Φ.Π.Α., ενώ ως παραδοτέο φυσικό αντικείμενο ορίζεται «καταχωρημένο διαφημιστικό υλικό σε μέσα ενημέρωσης του εξωτερικού»

3. Κατόπιν των ανωτέρω, με το υπ' αριθμ. πρωτ. 794/19-12-2013 αίτημα της ανώνυμης εταιρείας «Πελοπόννησος Α.Ε. Αναπτυξιακή Εταιρεία Ο.Τ.Α.», το οποίο παρελήφθη από την Αρχή με αριθμ. πρωτ. εισερχ. 5667/23-12-2013, όπως αυτό συμπληρώθηκε με το υπ' αριθ. πρωτ. 79/23-01-2014 έγγραφο (αριθμ. πρωτ. εισερχ. Αρχής 437/28-01-2014) και τα συνημμένα σε αυτό συμπληρωματικά υποβληθέντα έγγραφα ζητείται η σύμφωνη γνώμη της Αρχής για την προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης ως προς το ανωτέρω υποέργο 8 και ειδικότερα για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών διαφημιστικής προβολής της Περιφέρειας Πελοποννήσου στο εξωτερικό με ειδικά διαφημιστικά εργαλεία στην εταιρεία

«Travel Channel International», εκτιμώμενης συμβατικής αξίας 250.000,00 ευρώ χωρίς ΦΠΑ, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 25 του Π.Δ. 60/2007, παρ. 1.β (για λόγους τεχνικούς, καλλιτεχνικούς ή σχετικούς με την προστασία αποκλειστικών δικαιωμάτων)

II. Νομικό πλαίσιο

4. Το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ, υποπερίπτωση δδ) του ν. 4013/2011 ορίζει: “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 εμπíπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των ανωτέρω προεδρικών διαταγμάτων.”

5. Η διάταξη του άρθρου 2 παρ. 2 του π.δ. 60/2007 «Προσαρμογή της ελληνικής νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ...» ορίζει:

“...δ) Δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών είναι δημόσιες συμβάσεις, πλην των δημοσίων συμβάσεων έργων ή προμηθειών, οι οποίες έχουν ως αντικείμενο την παροχή των υπηρεσιών που αναφέρονται στο Παράρτημα II. Δημόσια σύμβαση, η οποία έχει ως αντικείμενο ταυτοχρόνως προϊόντα και υπηρεσίες που αναφέρονται στο Παράρτημα II, θεωρείται ως δημόσια σύμβαση υπηρεσιών, εφόσον η αξία των συγκεκριμένων υπηρεσιών υπερβαίνει την αξία των προϊόντων που περιλαμβάνονται στη σύμβαση.

Δημόσια σύμβαση, η οποία έχει ως αντικείμενο υπηρεσίες που αναφέρονται στο Παράρτημα II και η οποία δεν περιλαμβάνει δραστηριότητες που αναφέρονται στο Παράρτημα I παρά μόνο παρεμπιπτόντως σε σχέση με το κύριο αντικείμενο της σύμβασης, θεωρείται ως δημόσια σύμβαση υπηρεσιών”

6. 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 οςπείων 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/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.

7. Το άρθρο 25 παρ. 1 περ. β του π.δ./τος 60/2007 προβλέπει:

Άρθρο 25

Διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού
(άρθρο 31 οδηγίας 2004/18/ΕΚ)

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:

[...]β) εάν, για λόγους τεχνικούς, καλλιτεχνικούς ή σχετικούς με την προστασία αποκλειστικών δικαιωμάτων, η σύμβαση μπορεί να ανατεθεί μόνο σε συγκεκριμένο οικονομικό φορέα,

III. Νομική εκτίμηση

8. Εν προκειμένω, όπως προκύπτει από το αίτημα της αναθέτουσας αρχής, και από τα συμπληρωματικά υποβληθέντα έγγραφα η εκτιμώμενη αξία της υπό ανάθεση σύμβασης για την παροχή υπηρεσιών διαφημιστικής προβολής της Περιφέρειας Πελοποννήσου στο εξωτερικό με ειδικά διαφημιστικά εργαλεία, ανέρχεται στο ποσό των 250.000,00 € πλέον ΦΠΑ.

Ως εκ τούτου και δεδομένου ότι το υποβληθέν αίτημα αφορά προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος.

9. Όπως προκύπτει από τις προπαρατεθείσες, στην Ενότητα II της παρούσας διατάξεις, η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/EK περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25 π.δ./τος 60/2007) (βλ. σχετικώς ΔΕΕ, απόφαση της 8ης Απριλίου 2008, C-337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56).

10. 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 αναγνωριζόμενων 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/EK να μην απωλέσει 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 18ης Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28ης Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13ης Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).

11. Από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα:

Ως προς την εφαρμογή του άρθρου 25 παρ. 1 περ. β του π.δ. 60/2007

Στο πλαίσιο της ερμηνευόμενης διάταξης οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να προσφύγουν στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης όταν, εκτός των άλλων, για λόγους τεχνικούς (όπως η κατοχή αποκλειστικών τεχνικών μέσων, γνώσεων ή μεθόδων) ή σχετικούς με την προστασία αποκλειστικών δικαιωμάτων, καθίσταται απολύτως αναγκαίο να ανατεθεί η εκτέλεση της υπηρεσίας σε συγκεκριμένο οικονομικό φορέα, ο οποίος όμως **δεν αρκεί να είναι απλώς ικανός να εκτελέσει με τον πλέον αποτελεσματικό τρόπο τη ζητούμενη προμήθεια, αλλά απαιτείται να είναι και ο μοναδικός έναντι οιαδήποτε άλλου προμηθευτή** (ΔΕΚ 199/85 Επιτροπή κατά Ιταλίας, ΔΕΚ 296/92 Επιτροπή κατά Ιταλικής Δημοκρατίας, ΔΕΚ 57/94 Επιτροπή κατά Ιταλικής Δημοκρατίας). Συνεπώς, εφόσον συντρέχουν οι ανωτέρω προϋποθέσεις, οι αναθέτουσες αρχές δύναται να προβούν, ύστερα από διαπραγματεύσεις, σε απευθείας ανάθεση παροχής υπηρεσιών για λόγους τεχνικούς ή προστασίας δικαιωμάτων αποκλειστικότητας, χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης, έχοντας όμως προηγουμένως σταθμίσει όλες τις οικονομοτεχνικές παραμέτρους, που καθιστούν συμφερότερη την προσφυγή σε αυτήν την όλως εξαιρετική διαδικασία, με πλήρη και ειδική αιτιολογία που πρέπει να προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, για τους λόγους που επέβαλαν την απόφασή τους αυτή, διαφορετικά η διαδικασία της απευθείας ανάθεσης δεν είναι νόμιμη (βλ. Πράξεις 186, 187, 188, 189, 190, 191/2006, 263/2007, 77/2008, 3334/2009, VI Τμ Ελ.Συν.).

Ο λόγος που επικαλείται η αναθέτουσα αρχή, με το συμπληρωματικά υποβληθέν σχέδιο απόφασης του Δ.Σ. για προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή της εν λόγω διάταξης είναι ότι:

“για λόγους τεχνικούς, καλλιτεχνικούς ή σχετικούς με την προστασία αποκλειστικών δικαιωμάτων, η εκτέλεση των υπηρεσιών μπορεί να ανατεθεί μόνο σε συγκεκριμένο πρόσωπο, και θεωρούμενης ως δεδομένης της προϋπόθεσης ότι συντρέχουν στην περίπτωση της συνεργασίας με το *Travel Channel International* στοιχεία μοναδικότητας από τεχνικής άποψης (ήτοι η δυνατότητα στόχευσης πραγματικής ψηφιακής συμπεριφοράς σε κατηγορίες και υποκατηγορίες της θεματικής ενότητας «τουρισμός και ταξίδια», η δυνατότητα παραγωγής και προβολής ψηφιακών on-line διαφημιστικών μηνυμάτων, με ενσωμάτωση όλων των τεχνολογιών αιχμής, για τη δημιουργία αποτελεσματικής ψηφιακής εμπειρίας καθώς και η δυνατότητα προβολής στοχευμένων διαφημιστικών μηνυμάτων πλήρους οθόνης (full screen) χωρίς την προαπαίτηση διάδρασης του χρήστη).

Συνοψίζοντας, το *Travel Channel International* διαθέτει χαρακτηριστικά όπως είναι η μοναδικότητα από τεχνικής άποψης και η δυνατότητα στόχευσης πραγματικής ψηφιακής συμπεριφοράς σε κατηγορίες και υποκατηγορίες της θεματικής ενότητας «τουρισμός και ταξίδια», η δυνατότητα παραγωγής και προβολής ψηφιακών on-line διαφημιστικών μηνυμάτων, με ενσωμάτωση όλων των τεχνολογιών αιχμής, για τη δημιουργία αποτελεσματικής ψηφιακής εμπειρίας, η διεθνής αναγνωρισιμότητά του ως ψηφιακό μέσο προβολής», ενώ παράλληλα αποτελεί το μοναδικό κανάλι με εμβέλεια σε Ευρώπη, Μέση Ανατολή και Αφρική αφιερωμένο αποκλειστικά σε ταξίδια και θέματα τουρισμού, κατέχοντας την αποκλειστική τεχνική και καλλιτεχνική δυνατότητα ανάπτυξης ειδικών διαφημιστικών εργαλείων προσαρμοσμένων στις ιδιαιτερότητες της προβολής του τουρισμού πανευρωπαϊκά και αποτελεί την επιλογή δεκάδων χωρών και περιφερειών που επιθυμούν με δημιουργικότητα και αποτελεσματικότητα να προβληθούν ως εξαιρετικοί τουριστικοί προορισμοί (μεταξύ των οποίων η Ελλάδα, το Μαυροβούνιο, η Σερβία, η Κροατία, η Κύπρος κ.α.).

Πρέπει ακόμα να σημειωθεί ότι πολλές πόλεις/περιοχές επιλέγουν αυτή την προβολή, από τη στιγμή που πρόκειται για εξαιρετικά στοχευόμενη ενέργεια, που διασφαλίζει το λεγόμενο 'value for money' και αναφέρομε ως παράδειγμα την μοναδική τηλεοπτική προβολή του EOT στο *Travel Channel International* το 2012.

Τα παραπάνω χαρακτηριστικά παρέχουν επαρκώς τη δυνατότητα κάλυψης της προβολής του τουριστικού προϊόντος της Περιφέρειας Πελοποννήσου».

Από τα στοιχεία, ωστόσο, που προσκομίστηκαν τόσο με το αρχικό αίτημα όσο και συμπληρωματικά εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής, δεν τεκμηριώνονται επαρκώς οι επικαλούμενοι τεχνικοί λόγοι ή τα δικαιώματα αποκλειστικότητας που καθιστούν απολύτως αναγκαία την ανάθεση της εκτέλεσης της αιτούμενης υπηρεσίας διαφημιστικής προβολής της Περιφέρειας Πελοποννήσου στον συγκεκριμένο οικονομικό φορέα, ήτοι στην εταιρεία «*Travel Channel International*».

Ειδικότερα, δεν προσκομίστηκαν στοιχεία που να αποδεικνύουν με ασφάλεια την τεχνική μοναδικότητα ούτε και το γεγονός ότι το «*Travel Channel International*» αποτελεί το μοναδικό κανάλι με εμβέλεια σε Ευρώπη, Μέση Ανατολή και Αφρική αφιερωμένο αποκλειστικά σε ταξίδια και θέματα τουρισμού ή περαιτέρω στοιχεία που να θεμελιώνουν δικαιώματα αποκλειστικότητας της εν λόγω εταιρείας. Πέρα από τους επικαλούμενους, στα σχετικά έγγραφα, από την αναθέτουσα αρχή λόγους, δεν προσκομίστηκε κανένα άλλο στοιχείο που να αποδεικνύει με σαφήνεια και ασφάλεια ότι τις αιτούμενες υπηρεσίες διαφημιστικής προβολής δεν μπορεί να εκτελέσει άλλος ημεδαπός ή αλλοδαπός οικονομικός φορέας, που να δραστηριοποιείται στην παροχή τέτοιου είδους υπηρεσιών και να μπορεί να αναδειχτεί με διαγωνιστική διαδικασία (ανοικτή ή κλειστή), στο πλαίσιο της προστασίας των αρχών του ανταγωνισμού και της διαφάνειας, που αποτελούν θεμελιώδεις αρχές του δικαίου των δημοσίων συμβάσεων. Περαιτέρω, λαμβάνοντας μάλιστα υπόψη αφενός ότι οι υπηρεσίες διαφήμισης περιλαμβάνονται στο Παράρτημα II Α της Οδηγίας 2004/18 ΕΚ, ήτοι αποτελούν υπηρεσίες στις οποίες κατεξοχήν δύναται να αναπτυχθεί ανταγωνισμός και αφετέρου το γεγονός ότι πολλά άλλα κανάλια επίγεια ή διαδικτυακά εκπέμπουν σε παγκόσμια εμβέλεια και επίσης δραστηριοποιούνται στη στοχευμένη θεματική ενότητα «Τουρισμός –Ταξίδια» δεν στοιχειοθετούνται επαρκώς οι ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής περί ύπαρξης τεχνικών λόγων που να δικαιολογούν την ανάθεση της σύμβασης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης στο εν λόγω διεθνές τηλεοπτικό μέσο-οικονομικό φορέα, χωρίς προηγούμενη διαγωνιστική διαδικασία (ανοικτή ή κλειστή).

Ενόψει των ανωτέρω προκύπτει με σαφήνεια ότι δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής της επικαλούμενης εκ μέρους της αιτούσας διάταξης του άρθρου 25 παρ. 1 περ. β. του π.δ./τος 60/2007.

12. 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 επιτρέπουν την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις λοιπές διατάξεις του άρθρου 25 του π.δ./τος 60/2007 ή του άρθρου 24 του ίδιου π.δ./τος.

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 αποφασίζει:

Την απόρριψη του αιτήματος της ανώνυμης εταιρείας «Πελοπόννησος Α.Ε. Αναπτυξιακή Εταιρεία Ο.Τ.Α.», σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ (δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, και τη μη παροχή σύμφωνης γνώμης για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών διαφημιστικής προβολή της Περιφέρειας Πελοποννήσου στο εξωτερικό με ειδικά διαφημιστικά εργαλεία, εκτιμώμενης συμβατικής αξίας 250.000,00 ευρώ χωρίς ΦΠΑ, λόγω μη συνδρομής των τασσόμενων από το νόμο προϋποθέσεων.

Αθήνα, 12 Φεβρουαρίου 2014

**ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ
Ο Πρόεδρος**

Δημήτριος Ράϊκος