



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

**ΑΠΟΦΑΣΗ**

**19/2015**

(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 21<sup>η</sup> Ιανουαρίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαπέντε (2015) ημέρα Τετάρτη και ώρα 10:30 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. Αντιπρόεδρος** : Μπουσουλέγκα Χριστίνα
- 3. Μέλη** : Καραμανλής Ευάγγελος  
Κουλούρη Ιωάννα  
Λουρίκας Δημήτριος (μέσω τηλεδιάσκεψης)  
Σταθακόπουλος Δημήτριος

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

**Γραμματέας:** Λεμπούση Παρασκευή

**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 Καζιρή, 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, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, για λόγους κατεπείγουσας ανάγκης, για τη σύναψη σύμβασης παροχής υπηρεσιών σίτισης των υπηκόων τρίτων χωρών που κρατούνται στα Προαναχωρησιακά Κέντρα Κράτησης (Π.ΚΕ.Κ.) Αλλοδαπών, συνολικού προϋπολογισμού 3.067.747,90€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ήτοι 3.773.329,92€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για χρονικό διάστημα έξι (6) μηνών.

Με το με αρ. πρωτ. 8000/21/4-ξβ'/31-12-2014 αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή), που παρελήφθη από την Αρχή στις 02-01-2015 (αρ. πρωτ. εισερχ. 1), και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα, το

Αρχηγείο Ελληνικής Αστυνομίας, 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, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, για την ανάθεση σύμβασης με αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών σίτισης συνολικού προϋπολογισμού 3.067.747,90€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ήτοι 3.773.329,92€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για χρονικό διάστημα έξι (6) μηνών.

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

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

**1.** Με την από 31.08.2013 σύμβαση, η Διεύθυνση Αλλοδαπών Αττικής του Αρχηγείου Ελληνικής Αστυνομίας, προκειμένου να καλυφθούν οι άμεσες και επείγουσες ανάγκες σίτισης των υπηκόων τρίτων χωρών που κρατούνται στο Προαναχωρησιακό Κέντρο Κράτησης Αλλοδαπών Αμυγδαλέζας, ανέθεσε την παροχή υπηρεσιών πλήρους διατροφής σε δύο ανάδοχες εταιρείες, κατά ποσοστό 70% και 30% αντίστοιχα, κατά το χρονικό διάστημα από 01.09.2013 έως την έναρξη παροχής των ίδιων υπηρεσιών από τον ανάδοχο που αναμένεται να αναδειχθεί κατόπιν διαγωνισμού.

**2.** Μεταγενέστερα, με την από 05.11.2013 σύμβαση, η Διεύθυνση Αλλοδαπών Αττικής του Αρχηγείου Ελληνικής Αστυνομίας ανέθεσε την παροχή υπηρεσιών πλήρους διατροφής των υπηκόων τρίτων χωρών που κρατούνται στο Προαναχωρησιακό Κέντρο Κράτησης Αλλοδαπών Αμυγδαλέζας σε τρίτη ανάδοχο εταιρεία, για την κάλυψη των αναγκών ποσοστού 33,3%, για όσο χρονικό διάστημα και για όσα άτομα ήθελε απαιτηθεί από την αναθέτουσα Υπηρεσία.

**3.** Στη συνέχεια, το Αρχηγείο Ελληνικής Αστυνομίας εξέδωσε την με αριθ. 13/14.11.2013 προκήρυξη δημόσιου ανοικτού διαγωνισμού για την παροχή υπηρεσιών σίτισης/διατροφής (CPV 55520000-1 "Υπηρεσίες Τροφοδοσίας") των Προαναχωρησιακών Κέντρων Κράτησης Αλλοδαπών: α) Κορίνθου, β) Αμυγδαλέζας, γ) Παρανεστίου Δράμας, δ) Φυλακίου Ορεστιάδας, ε) Κομοτηνής και στ) Ξάνθης, για ένα έτος με δικαίωμα παράτασης για τέσσερις επιπλέον μήνες, συνολικού προϋπολογισμού 14.585.400,00 ευρώ συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α., συγχρηματοδοτούμενου από το Ευρωπαϊκό Ταμείο Επιστροφής και αρχική ημερομηνία διενέργειας την 15η Ιανουαρίου 2014. Κατόπιν τροποποίησης των όρων της προκήρυξης, η ημερομηνία του διαγωνισμού μετατέθηκε για τις 24.02.2014, οπότε και έλαβε χώρα χωρίς μέχρι σήμερα να έχει κατακυρωθεί το αποτέλεσμα του.

**4.** Ακολούθως, η Διεύθυνση Δίωξης Παράνομης Μετανάστευσης του Κλάδου Αλλοδαπών και Προστασίας Συνόρων, με το με αριθ. πρωτ. 6634/1-433067/29-12-2014 έγγραφο και το από 31-12-2014 Ενημερωτικό Σημείωμα, αιτείται προς τη Διεύθυνση Οικονομικών του Αρχηγείου Ελληνικής Αστυνομίας, την άμεση κάλυψη των αναγκών πλήρους διατροφής των υπηκόων τρίτων χωρών, που κρατούνται στα Προαναχωρησιακά Κέντρα Κράτησης Αλλοδαπών: α) Αμυγδαλέζας, β) Ξάνθης, γ) Δράμας (Παρανεστίου), δ) Κορίνθου, ε) Ορεστιάδας (Φυλάκιο) και στ) Λέσβου, λόγω επείγουσας ανάγκης, για χρονική διάρκεια έξι μηνών.

**5.** Κατόπιν των ανωτέρω, το Αρχηγείο Ελληνικής Αστυνομίας, με το με αρ. πρωτ. 8000/21/4-ξβ'/31-12-2014 αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., που παρελήφθη από την Αρχή στις 02-01-2015 (αρ. πρωτ. εισερχ. 1) 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 σχέδιο απόφασης, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, για λόγους κατεπείγουσας ανάγκης, για την ανάθεση σύμβασης με αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών σίτισης συνολικού προϋπολογισμού 3.067.747,90€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., ήτοι 3.773.329,92€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για χρονικό διάστημα έξι (6) μηνών.

### **II. Νομικό πλαίσιο**

**6.** 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 αναθέτουσών 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. [...]».

**7.** 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.

**8.** 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 II B, 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 II B υπόκεινται αποκλειστικά στο άρθρο 23 και στο άρθρο 35 παρ. 4”.

### **III. Νομική Εκτίμηση**

**9.** Το υπό εξέταση αίτημα του Αρχηγείου Ελληνικής Αστυνομίας, 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.

**10.** 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.

**11.** Οι υπηρεσίες σίτισης/τροφοδοσίας εμπίπτουν 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 τροφοδοσίας CPV 55520000-1) και διέπεται από τις διατάξεις των άρθρων 20, 29 παρ. 4 και 53 του π.δ. 60/2007.

**12.** 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).

**13.** Λαμβανομένων υπόψη των ανωτέρω, για την υπό εξέταση σύμβαση παροχής υπηρεσιών σίτισης του Αρχηγείου Ελληνικής Αστυνομίας, 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, 21 Ιανουαρίου 2015**

**ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ**

**Ο Πρόεδρος**

**Δημήτριος Ράϊκος**