



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΓΝΩΜΗ

Δ 107/2019

(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 24^η Οκτωβρίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαεννέα (2019) ημέρα Πέμπτη και ώρα 12:00 και επί της οδού Κεφαλληνίας 45, 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. Προεδρεύων: Αδάμ Καραγλάνης, Αντιπρόεδρος

2. Μέλη: Βαρδακαστάνης Κωνσταντίνος

Λουρίκας Δημήτριος (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Σταθακόπουλος Δημήτριος

Χριστοβασίλη Ερωφίλη

Γραμματέας: Αντωνοπούλου Μαρία, Π.Ε. Διοικητικού - Οικονομικού

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

Κατά την διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν η εισηγήτρια Θεοδωρακοπούλου Αναστασία, καθώς και η προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης Θεοδωροπούλου Αικατερίνη, 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 για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών σίτισης για τις ανάγκες των δικαιούχων φοιτητών στη Φοιτητική Εστία της Πάτρας, συνολικού προϋπολογισμού 604.800,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. λόγω κατεπείγουσας ανάγκης

Με το από 10-09-2019 έγγραφο-αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή), που παρελήφθη από την Αρχή την 10-09-2019 (αρ. πρωτ. εισερχ. 4706), όπως αυτό συμπληρώθηκε, με το με αρ.

πρωτ. 604/319/36819/27-09-2019 όμοιο έγγραφο (αριθμ. πρωτ. εισερχ. 5106/27-09-2019) και τα συνημμένα σε αυτά έγγραφα, το Ίδρυμα Νεολαίας και Δια Βίου Μάθησης (Ι.ΝΕ.ΔΙ.ΒΙ.Μ.) 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, για την ανάθεση σύμβασης με αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών σίτισης για τις ανάγκες των δικαιούχων φοιτητών στη Φοιτητική Εστία της Πάτρας, συνολικού προϋπολογισμού 604.800,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για το χρονικό διάστημα από 01-10-2019 έως 23-12-2019 – ήτοι ογδόντα τεσσάρων (84) ημερών σίτισης, λόγω κατεπείγουσας ανάγκης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2. γ' του ν. 4412/2016.

I. Ιστορικό - πραγματικά περιστατικά

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

1. Με την με αρ. πρωτ. 621/4/2019 (ΑΔΑΜ: 19PROC004334240 2019-01-15) διακήρυξη το Ίδρυμα Νεολαίας και Δια Βίου Μάθησης προκήρυξε Δημόσιο Ανοιχτό Ηλεκτρονικό Διαγωνισμό, με κριτήριο κατακύρωσης τη συμφερότερη οικονομική προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας/τιμής, προϋπολογισθείσας αξίας 1.972.800,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για την επιλογή αναδόχου παροχής γευμάτων για τη σίτιση των δικαιούχων στη Φοιτητική Εστία Πάτρας (CPV: 55300000-3) για χρονική διάρκεια δώδεκα (12) μηνών, ήτοι για το διάστημα από 6/5/2019 έως και 5/5/2020.

Η εν λόγω διακήρυξη αναρτήθηκε στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. με αριθμό συστήματος 69441,1 και απεστάλη προς δημοσίευση στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης την 14-01-2019, όπου δημοσιεύθηκε την 15-01-2019, με αριθμό 2019-006819 και καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 18-02-2019 και ώρα 17:00.

2. Με το με αρ. πρωτ. 604/27/2320/22.01.2019 έγγραφό του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. το Ι.ΝΕ.ΔΙ.ΒΙ.Μ. αιτήθηκε την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση συμβάσεων με αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών σίτισης για τις ανάγκες των φοιτητικών και σπουδαστικών εστιών του Ιδρύματος, συνολικού προϋπολογισμού 1.386.317,20€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α, μεταξύ των οποίων περιλαμβάνονταν οι ανάγκες της φοιτητικής εστίας Πατρών με προϋπολογισμό 871.200,00 € μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., λόγω κατεπείγουσας ανάγκης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2. γ' του ν. 4412/2016.

Με την με αριθ. Δ12/21-02-2019 Γνώμη της, η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. απέρριψε το ως άνω αίτημα, ομόφωνα ως προς τις ανάγκες των φοιτητικών και σπουδαστικών εστιών στην Αθήνα, Θεσσαλονίκη, Ξάνθη, Κομοτηνή, Ιωάννινα καθώς και στην Α.Σ.ΠΑΙ.Τ.Ε. και κατά πλειοψηφία ως προς την παροχή υπηρεσιών σίτισης για τις ανάγκες της φοιτητικής εστίας Πατρών.

3. Κατά της με αριθ. 621/4/2019 διακήρυξης ασκήθηκε νόμιμα την 28.1.2019 η προσφυγή της εταιρείας “ΚΟΜΠΑΤΣΙΑΡΗ Α.Ε. – ΕΚΜΕΤΑΛΕΥΣΕΙΣ – ΕΣΤΙΑΣΤΟΡΙΑ – ΤΟΥΡΙΣΤΙΚΕΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΙΣ”

ενώπιον της Α.Ε.Π.Π., η οποία, κατόπιν εξέτασης του σχετικού ενσωματωμένου αιτήματος αναστολής, εξέδωσε την υπ' αριθμ. Α55/7.2.2019 απόφασή της, σύμφωνα με την οποία αυτό έγινε αποδεκτό.

Ακολουθως, επί της ανωτέρω προσφυγής, εκδόθηκε η με αριθ. 335/7-3-2019 απόφαση της Α.Ε.Π.Π. η οποία έκανε δεκτή την προσφυγή της εταιρείας "ΚΟΜΠΑΤΣΙΑΡΗ Α.Ε." και ακύρωσε την υπ' αριθμ. 621/04/2019 διακήρυξη του Ιδρύματος για τη σίτιση των δικαιούχων στη Φοιτητική Εστία Πάτρας.

3. 1. Ειδικότερα, με την ως άνω με αρ. 335/7-3-2019 απόφασή του, το 8^ο Κλιμάκιο της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ως προς την προδικαστική προσφυγή κατά της 621/04/2019 διακήρυξης του Ι.ΝΕ.ΔΙ.ΒΙ.Μ. απεφάνθη ως εξής:

"[...] 32. Επειδή σύμφωνα με τους όρους 2.4.4, 2.3.1, 2.3.2 της διακήρυξης, η προσφερόμενη τιμή σιτηρεσίου αποτελεί ένα από τους καθοριστικούς παράγοντες της αξίας της προσφοράς και μάλιστα διαμορφώνει την σκοπούμενη μειοδοσία, ήτοι όσο χαμηλότερη είναι η προσφερόμενη τιμή σιτηρεσίου, τόσο χαμηλότερος είναι ο λόγος της προσφερόμενης τιμής προς την σταθμισμένη βαθμολογία των ποιοτικών κριτηρίων, ο οποίος χαμηλότερος λόγος συνιστά και το κριτήριο της κατακύρωσης του υπό εξέταση διαγωνισμού (σκέψη 10). Ειδικότερα, κατά την διακήρυξη, η τιμή του προσφερόμενου ημερήσιου σιτηρεσίου δεν μπορεί να υπερβεί το ποσόν των 1,80 ευρώ, ενώ σαφώς μπορεί να υπολείπεται απεριόριστα τούτου, διότι δεν προβλέπεται κατώτατη αλλά μόνο ανώτατη τιμή. Κατά τα λοιπά το κριτήριο κατακύρωσης της προμήθειας συνδυάζει τα τεθέντα ποιοτικά κριτήρια —τα οποία δεν αμφισβητούνται- με την προσφερόμενη τιμή η οποία ποσοστωμένη κατά 30% (ήτοι πολλαπλασιαζόμενη με 0,3) τίθεται και αυτή ως κριτήριο διαμόρφωσης της οικονομικής προσφοράς. Συγκεκριμένα η προσφερόμενη τιμή σιτηρεσίου, με δυνατότητα περιθωρίου διακύμανσης από 0 ευρώ μέχρι 1,80 ευρώ, πολλαπλασιαζόμενη επί 0,3 τίθεται ως αριθμητής στο σχετικό αριθμητικό τύπο, ο παρανομαστής του οποίου προκύπτει από την βαθμολογία που συγκέντρωσε η προσφορά κατόπιν αξιολόγησης των ποιοτικών κριτηρίων. Δεδομένου ότι όσο μεγαλύτερος είναι ο αριθμητής ενός κλάσματος τόσο μεγαλύτερη είναι η αξία του κλάσματος, ήτοι ο λόγος του αριθμητή προς τον παρονομαστή, και δεδομένου ότι —κατά την διακήρυξη- η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά είναι εκείνη που παρουσιάζει τον μικρότερο λόγο της προσφερόμενης τιμής προς την βαθμολογία της προκύπτει σαφώς ότι το κριτήριο ανάθεσης επί ομώνυμων κλασμάτων, θα είναι ο μικρότερος αριθμητής ήτοι η ποσοστωμένη επί 30% χαμηλότερη προσφερόμενη τιμή σιτηρεσίου. Συναφώς, ο μόνος λόγος της προσφυγής στρέφεται κατά των πλησσομένων όρων της διακήρυξης επειδή ακριβώς κατά την διακήρυξη, η προσφορά τιμής σιτηρεσίου κάτω των 1,80 ευρώ επιδρά καθοριστικά στην ανάδειξη αναδόχου καθόσον ρυθμίζει —ως αριθμητής- τον λόγο ήτοι την αξία του σχετικού κλάσματος ανάδειξης αναδόχου. [...].

33. Επειδή σύμφωνα με το άρθρ. 86 του ν. 4412/2016 (σκέψη 20) η διαμόρφωση των κριτηρίων για την ανάδειξη της πλέον συμφέρουσας προσφοράς μπορεί να γίνεται μόνο με την επιφύλαξη των εθνικών διατάξεων νόμου ή διοικητικών πράξεων σχετικά με την τιμή ορισμένων αγαθών ή την αμοιβή ορισμένων υπηρεσιών. Συνεπώς σε κάθε περίπτωση, προτάσσεται η ισχύουσα κανονιστική ρύθμιση τιμών, υπό την έννοια ότι δεν μπορεί με όρο της διακήρυξης να τίθενται

κριτήρια διαμόρφωσης οικονομικής προσφοράς που να αγνοούν ή να δίδουν την ευχέρεια διαφοροποίησης των προσφορών εν σχέσει με τις κανονιστικώς ρυθμισμένες τιμές. [...].

[...] Τα κριτήρια ανάθεσης δεν θα πρέπει [...] να θίγουν την εφαρμογή εθνικών διατάξεων που καθορίζουν τις αμοιβές για ορισμένες υπηρεσίες ή σταθερές τιμές για ορισμένα αγαθά. Συνεπώς ρητώς και σαφώς κατά την έννοια του ενωσιακού και του εθνικού νόμου τα κριτήρια ανάθεσης — και εν προκειμένω το επίμαχο κριτήριο τιμής ημερήσιου σιτηρεσίου από 0 ευρώ μέχρι 1,80 ευρώ— δεν μπορεί να θίγει την εφαρμογή εθνικών διατάξεων που καθορίζουν τις αμοιβές για ορισμένες υπηρεσίες ή σταθερές τιμές για ορισμένα αγαθά (βλ. και ΔΕΕ C-546/2016 Monte SL κατά Musikene σκέψη 11). Επομένως, εάν η τιμή ημερήσιου σιτηρεσίου ποσού 1,80 ευρώ αποτελεί κανονιστικά ρυθμισμένη σταθερή τιμή, βάσει συγκεκριμένης διάταξης —ως ισχυρίζεται η προσφεύγουσα— τότε η αναθέτουσα αρχή δεν μπορεί παραδεκτά να θέτει κριτήριο διαμόρφωσης οικονομικής προσφοράς που να επιτρέπει και ακόμη περισσότερο να προκρίνει οικονομική προσφορά διαμορφούμενη επί τη βάση τιμής σιτηρεσίου κατώτερης της σταθερής τιμής των 1 ευρώ, αλλά κατά δέσμια αρμοδιότητα πρέπει να θέσει κριτήρια που να αποκλείουν τυχόν τέτοια προσφορά, και σε κάθε περίπτωση κριτήρια που να μην επιτρέπουν την υποβολή προσφοράς με δυνατότητα προσφοράς τιμής σιτηρεσίου κάτω της σταθερής τιμής των 1,80 ευρώ (βλ. έννοια δέσμιας αρμοδιότητας σκέψεις 30, 31).

34. Επειδή σύμφωνα με το άρθρο μόνο της ισχύουσας ΥΑ Φ 547452/Β3 ΦΕΚ Β 836/2007 αυξήθηκε ρητά η τιμή του ημερήσιου σιτηρεσίου των φοιτητών από 1,64 ευρώ σε 1,80 ευρώ και καταργήθηκε ρητά οποιαδήποτε άλλη απόφαση που ρυθμίζει διαφορετικά την τιμή αυτή. Η ισχύς και δεσμευτικότητα και ιδία η κατά εξουσιοδότηση αρμοδίως και παραδεκτώς τεθείσα επίμαχη διάταξη προκύπτει από το σχετικό θεσμικό πλαίσιο (σκέψεις 21 , 22, 23, 24, 25) το οποίο επικαλείται η προσφεύγουσα και δεν αμφισβητεί η αναθέτουσα αρχή, η οποία όμως ερμηνεύει την επίμαχη διάταξη κατά την έννοια ότι έχει θέσει ανώτατη τιμή σιτηρεσίου επιτρεπομένης πάντως και προσφοράς κατώτερης τιμής. Ωστόσο αβασίμως η αναθέτουσα αρχή εκλαμβάνει ότι η επίμαχη διάταξη δεν έχει ρυθμίσει συγκεκριμένη και σταθερή αλλά ανώτατη τιμή σιτηρεσίου, επιτρεπομένης και προσφοράς κατώτερης τιμής [...].

[...] εν προκειμένω οι πλησσόμενοι όροι απαραδέκτως όχι μόνο βασίζονται αλλά και προκρίνουν την ανάθεση της σύμβασης σε τιμή που επιτρεπτά κατά την διακήρυξη (σκέψη 32), αλλά παρά τον νόμο, μπορεί να υπολείπεται της κανονιστικής ανελαστικής και σταθερής τιμής ημερήσιου σιτηρεσίου 1,80 ευρώ (σκέψεις 26, και παρούσα σκέψη παραπάνω), και επομένως οι πλησσόμενοι όροι είναι ακυρωτέοι σύμφωνα με τις αρχές της νομιμότητας, της διαφάνειας, και του υγιούς ανταγωνισμού. [...].

Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Ακυρώνει την με αριθ. 621/04/2019 διακήρυξη της αναθέτουσας αρχής με την οποία προκηρύχθηκε Δημόσιος Ηλεκτρονικός Ανοικτός Διαγωνισμός για την «προετοιμασία - παρασκευή και παροχή γευμάτων για τη σίτιση δικαιούχων στη Φοιτητική Εστία Πάτρας που εδρεύει στην Πανεπιστημιούπολη του Ρίο στην Πάτρα», με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από

οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας τιμής, και Ιδία με το κριτήριο του μικρότερου λόγου της προσφερόμενης τιμής ημερήσιου σιτηρεσίου η οποία μπορεί να υπολείπεται του ποσού των 1,80 ευρώ, προς το σύνολο της σταθμισμένης βαθμολογίας των ποιοτικών κριτηρίων της προσφοράς. [...]”.

3.2. Με την με αριθ. 6135/364/03-04-2019 απόφασή του, το Διοικητικό Συμβούλιο του Ιδρύματος Νεολαίας και Δια Βίου Μάθησης, σε συμμόρφωση με την με αρ. 335/2019 απόφαση της Α.Ε.Π.Π. προχώρησε στην ακύρωση του ανοικτού διαγωνισμού με αριθ. διακήρυξης 621/04/2019 για την προετοιμασία - παρασκευή και παροχή γευμάτων για τη σίτιση των δικαιούχων στη Φοιτητική Εστία Πάτρας.

4. Στη συνέχεια, η αναθέτουσα αρχή με την με αριθ. πρωτ. 621/20/2019 (ΑΔΑΜ: 19PROC005092048 06-11-2019) διακήρυξη προκήρυξε εκ νέου δημόσιο ανοιχτό διαγωνισμό, με κριτήριο κατακύρωσης τη συμφερότερη οικονομική προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας/τιμής, προϋπολογισθείσας αξίας 1.479.600,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για την επιλογή αναδόχου παροχής γευμάτων για τη σίτιση των δικαιούχων στη Φοιτητική Εστία Πάτρας (CPV: 55300000-3), για χρονικό διάστημα δέκα (10) μηνών, ήτοι από 01-09-2019 έως 30-06-2020, με εξαίρεση τα χρονικά διαστήματα από 24/12/2019 έως 06/01/2020 (Διακοπές Χριστουγέννων) και από 11/04/2020 έως 26/04/2020 (Διακοπές Πάσχα).

Η εν λόγω διακήρυξη αναρτήθηκε στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. με αριθμό συστήματος 75595 και καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 15-07-2019 και ώρα 17:00.

5. Κατά της άνω διακήρυξης ασκήθηκε νόμιμα την 24-06/2019 η προσφυγή της εταιρείας με την επωνυμία “ΚΟΜΠΑΤΣΙΑΡΗ Α.Ε. – ΕΚΜΕΤΑΛΛΕΥΣΕΙΣ – ΕΣΤΙΑΣΤΟΡΙΑ – ΤΟΥΡΙΣΤΙΚΕΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΙΣ” ενώπιον της Α.Ε.Π.Π., επί της οποίας, η Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών, κατόπιν εξέτασής της, εξέδωσε την υπ' αριθμ. 930/2019 απόφασή της, σύμφωνα με την οποία έκανε δεκτή την ως άνω προσφυγή και ακύρωσε την υπ' αριθμ. 621/20/2019 διακήρυξη του Ιδρύματος για τη σίτιση των δικαιούχων στη Φοιτητική Εστία Πάτρας.

5.1. Ειδικότερα, με την ως άνω με αριθ. 930/2-8-2019 απόφασή του, το 6^ο Κλιμάκιο της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών ως προς την προδικαστική προσφυγή κατά της 621/20/2019 διακήρυξης του Ι.ΝΕ.ΔΙ.ΒΙ.Μ. απεφάνθη ως εξής:

“[...] 42. Επειδή σύμφωνα με τους όρους της Διακήρυξης και ιδία στο Παράρτημα II αρ. 13, ο ανάδοχος υποχρεούται να παρέχει ημερήσια σίτιση και στους έχοντες φοιτητική ιδιότητα αλλά μη δικαιούχους δωρεάν σίτισης έναντι του ποσού των τριών ευρώ.

43. Επειδή βάσει του ως άνω όρου της Διακήρυξης που περιλαμβάνεται στο Παράρτημα II, το οποίο αποτελεί αναπόσπαστο μέρος αυτής, προκύπτει πράγματι υποχρέωση του αναδόχου παροχής σίτισης και στους έχοντες εν γένει φοιτητική ιδιότητα οι οποίοι δεν δικαιούνται δωρεάν σίτισης, ήτοι ενός απροσδιόριστου αριθμού ατόμων, χωρίς να αναφέρεται ούτε ο ακριβής αριθμός τους ούτε έτερα στοιχεία που θα εδύνατο να χρησιμοποιηθούν για τον κατά προσέγγιση προσδιορισμό τους ούτε κατ' ανώτατο όριο ο αριθμός τους προκειμένου να διαμορφωθεί αναλόγως η προσφορά των συμμετεχόντων, όπως βασίμως υποστηρίζει η προσφεύγουσα.

44. Επειδή ο ως άνω όρος της Διακήρυξης, ως έχει κριθεί, ενέχει αοριστία η οποία δύναται να

επηρεάσει τους ενδιαφερόμενους να μετάσχουν στον διαγωνισμό κατά τη διαμόρφωση της προσφοράς τους και οι υποβαλλόμενες οικονομικές προσφορές παρίστανται μη συγκρίσιμες μεταξύ τους διότι δεν εξάγονται με βάση κοινούς υπολογισμούς για κρίσιμα μεγέθη, όπως ο συνολικός αριθμός των προς σίτιση φοιτητών, που δύναται να επηρεάσουν τη διαμόρφωση των όρων της οικονομικής προσφοράς (ΣτΕ 923/2016, σκ. 7, ΕΑ ΣτΕ 123/2015, σκ. 5-6, ad hoc ΣτΕ 4100/2010, σκ. 11, ΔΕφίωανν 10/2013, σκ. 10). Επομένως, πρέπει να ακυρωθεί η πληττόμενη Διακήρυξη κατά το μέρος που παραλείπει να προβλέψει όρους επαρκώς συγκεκριμένους για τον συνολικό αριθμό ατόμων που υποχρεούται να σιτίσει ο ανάδοχος και το δεύτερο σκέλος του πρώτου λόγου της προσφυγής πρέπει να γίνει δεκτό ως βάσιμο.

45. Επειδή οι ισχυρισμοί της αναθέτουσας αρχής περί αναφοράς των μη δικαιούχων δωρεάν σίτισης στο έγγραφο που επισυνάπτει με τις απόψεις της προβάλλονται αλυσιτελώς δοθέντος του ότι το εν λόγω έγγραφο δεν αποτελεί μέρος του κανονιστικού πλαισίου του διαγωνισμού, ως βασίμως υποστηρίζει η προσφεύγουσα. Περαιτέρω, απαραδέκτως η αναθέτουσα αρχή προβάλλει ότι η προσφεύγουσα δεν πρόεβαλε το συγκεκριμένο λόγο ακύρωσης στην προδικαστική προσφυγή της κατά της προηγούμενης ακυρωθείσας Διακήρυξης διότι, ως έχει παγίως κριθεί, η νεότερη και ήδη προσβαλλόμενη Διακήρυξη είναι αυτοτελώς προσβλητή με προδικαστική προσφυγή και με τη δυνατότητα προβολής αιτιάσεων κατά των όρων αυτής έστω και αν αποτελούν επανάληψη των μη τροποποιηθέντων όρων της προηγούμενης Διακήρυξης καθώς πρόκειται για νέο, αυτοτελή διαγωνισμό, ως βασίμως υποστηρίζει η προσφεύγουσα (βλ. ΕΑ ΣτΕ 343/2009, ΔΕφΑθ 296/2013, σκ.4). [...].

52. Επειδή τέλος, ενόψει των αρχών της ίσης μεταχείρισης των προμηθευτών και της διαφάνειας των διαδικασιών σύναψης συμβάσεων δημόσιας προμήθειας, σε περίπτωση ακύρωσης μίας ή περισσότερων διατάξεων της Διακήρυξης που ρυθμίζουν τις προϋποθέσεις παραδεκτού των προσφορών ή τα κριτήρια υπολογισμού της πλέον συμφέρουσας προσφοράς, όπως στην υπό κρίση Διακήρυξη λόγω της ασάφειάς τους, πρέπει να ακυρωθεί η Διακήρυξη στο σύνολό της (βλ. ΣτΕ 1135/2010, ΣτΕ ΕΑ 1089/2009, ΣτΕ 2951-52/2004, ΔΕΕ, Απόφαση της 4.12.2003, Υπόθεση C-448/2001, ENVAG Wienstrom GmbH κ.λ.π, σκέψεις 92-95). Συνεπώς, καθόσον είναι ασαφής ουσιώδεις όροι της επίμαχης Διακήρυξης, σύμφωνα με τα ως άνω προεκτεθέντα, πρέπει να ακυρωθεί στο σύνολό της.

53. Επειδή η ακυρότητα της Διακήρυξης λόγω ασάφειας ουσιωδών όρων της επάγεται ακυρότητα και της βάσει αυτής διενεργηθείσας διαδικασίας.

54. Επειδή γίνεται δεκτή εν συνόλω η εισήγηση.

55. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω η υπό εξέταση προδικαστική προσφυγή πρέπει να γίνει δεκτή. [...].”

5.2. Με την με αριθ. 6389/389/27-09-2019 (ΑΔΑ: Ω4ΓΧ46ΨΖΣΠ-33Δ) απόφασή του, το Διοικητικό Συμβούλιο του Ι.ΝΕ.ΔΙ.ΒΙ.Μ., σε συμμόρφωση με την με αριθ. 930/2019 απόφαση της Α.Ε.Π.Π. προχώρησε στην ακύρωση του δημόσιου ανοικτού διαγωνισμού με αριθ. διακήρυξης 621/20/2019 για την προετοιμασία - παρασκευή και παροχή γευμάτων για τη σίτιση δικαιούχων στη Φοιτητική Εστία Πάτρας.

6. Κατόπιν των ανωτέρω, το Ίδρυμα Νεολαίας και Δια Βίου Μάθησης με το από 10-09-2019 έγγραφο-αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., που παρελήφθη από την Αρχή την 10-09-2019 (αρ. πρωτ. εισερχ. 4706) 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, για την ανάθεση σύμβασης με αντικείμενο με αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών σίτισης για τις ανάγκες των δικαιούχων φοιτητών στη Φοιτητική Εστία της Πάτρας, συνολικού προϋπολογισμού 604.800,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., λόγω κατεπείγουσας ανάγκης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2. γ' του ν. 4412/2016, επικαλούμενο τα εξής:

“[...] Ως κύριος σκοπός δράσης του Ι.ΝΕ.ΔΙ.ΒΙ.Μ. είναι η διαχείριση θεμάτων που σχετίζονται με τη Φοιτητική Μέριμνα (άρθρο 2γ' ν. 4115/2013). Μέρος του σκοπού της Φοιτητικής Μέριμνας είναι η ευθύνη λειτουργίας των Φοιτητικών Εστιών και κατ' επέκταση των υπηρεσιών που διασφαλίζουν την ομαλή διαβίωση των δικαιούχων στέγασης φοιτητών.

Η υπηρεσία σίτισης στους οικοτρόφους φοιτητές που διαμένουν στις Φοιτητικές – Σπουδαστικές Εστίες είναι μία εκ των βασικών παροχών που καλείται να εκτελέσει το Ι.ΝΕ.ΔΙ.ΒΙ.Μ.. Έως σήμερα η υπηρεσία παρεχόταν με τη μορφή ενίσχυσης του προσωπικού μαγειρείου και την προμήθεια τροφίμων, δηλαδή το Ι.ΝΕ.ΔΙ.ΒΙ.Μ. εφαρμόζε ξεχωριστές διαδικασίες για το προσωπικό (μάγειρες – εργάτες) και την προμήθεια πρώτων υλών (τρόφιμα περίπου 250 διαφορετικοί κωδικοί).

Συνέπεια των παραπάνω είναι οι χρονοβόρες διαδικασίες, η πανσπερμία δαπανών και προμηθευτών, το αυξημένο διοικητικό και οικονομικό κόστος.

Το Διοικητικό Συμβούλιο του Ι.ΝΕ.ΔΙ.ΒΙ.Μ. με την υπ' αριθμ. Απόφαση 5985/351/21-12-2018 (ΑΔΑ: 6ΒΔ146ΨΖΣΠ-Χ52) ενέκρινε την διενέργεια διαγωνισμού “ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΣΙΤΙΣΗΣ ΤΩΝ ΔΙΚΑΙΟΥΧΩΝ ΦΟΙΤΗΤΩΝ ΤΗΣ ΦΟΙΤΗΤΙΚΗΣ ΕΣΤΙΑΣ ΠΑΤΡΑΣ”.

Ο ανάδοχος θα έχει την ευθύνη της ολοκληρωμένης παροχής της διαδικασίας δηλαδή την προμήθεια πρώτων υλών, την προετοιμασία – παρασκευή – σερβίρισμα, τις δαπάνες συντήρησης και αναπλήρωσης ελαφρού και βαρέως εξοπλισμού κ.α. καθ' όλη την διάρκεια του διδακτικού έτους.

Το ΙΝΕΔΙΒΙΜ προκήρυξε την κάτωθι διαγωνιστική διαδικασία :

ΥΠΗΡΕΣΙΑ	Π/Υ ΣΥΜΒΑΣΗΣ ΠΛΕΟΝ Φ.Π.Α.	CPV	ΔΙΑΡΚΕΙΑ ΣΥΜΒΑΣΗΣ
ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΣΙΤΙΣΗΣ ΣΤΗ ΦΟΙΤΗΤΙΚΗ ΕΣΤΙΑ ΠΑΤΡΑΣ (621/04/2019)	1.972.800,00	55300000-3	06/05/2019 έως 05/05/2020

Με την υπ' αριθμ. 335/2019 Απόφαση της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών 8ο Κλιμάκιο, ακυρώθηκε η υπ' αριθμ. 621/04/2019 Διακήρυξη για την διενέργεια δημόσιου ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού του Ιδρύματος Νεολαίας και Δια Βίου Μάθησης με αντικείμενο “ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΣΙΤΙΣΗΣ ΤΩΝ ΔΙΚΑΙΟΥΧΩΝ ΦΟΙΤΗΤΩΝ ΤΗΣ ΦΟΙΤΗΤΙΚΗΣ ΕΣΤΙΑΣ ΠΑΤΡΑΣ”.

Το ΙΝΕΔΙΒΙΜ με την υπ' αριθμ. 6135/364/3-4-2019 (ΑΔΑ: Ω24146ΨΖΣΠ-7ΦΡ) Απόφαση ΔΣ/ΙΝΕΔΙΒΙΜ ακύρωσης, σε συμμόρφωση της υπ' αριθμ. 335/2019 Απόφαση της ΕΑΠΠ, τον δημόσιο

ανοιχτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό με αντικείμενο “ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΣΙΤΙΣΗΣ ΤΩΝ ΔΙΚΑΙΟΥΧΩΝ ΦΟΙΤΗΤΩΝ ΤΗΣ ΦΟΙΤΗΤΙΚΗΣ ΕΣΤΙΑΣ ΠΑΤΡΑΣ”.

Με την υπ’ αριθμ. 6191/370/16-5-2019 (ΑΔΑ: 9ΔΖΙ46ΨΖΣΠ-ΚΒΑ) Απόφαση ΔΣ/ ΙΝΕΔΙΒΙΜ ενέκρινε εκ νέου την διενέργεια δημόσιου ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού με αντικείμενο “ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΣΙΤΙΣΗΣ ΤΩΝ ΔΙΚΑΙΟΥΧΩΝ ΦΟΙΤΗΤΩΝ ΤΗΣ ΦΟΙΤΗΤΙΚΗΣ ΕΣΤΙΑΣ ΠΑΤΡΑΣ”.

Το ΙΝΕΔΙΒΙΜ προκήρυξε την κάτωθι διαγωνιστική διαδικασία :

ΥΠΗΡΕΣΙΑ	Π/Υ ΣΥΜΒΑΣΗΣ ΠΛΕΟΝ Φ.Π.Α.	CPV	ΔΙΑΡΚΕΙΑ ΣΥΜΒΑΣΗΣ
ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΣΙΤΙΣΗΣ ΣΤΗ ΦΟΙΤΗΤΙΚΗ ΕΣΤΙΑ ΠΑΤΡΑΣ (621/20/2019)	1.479.600,00	55300000-3	01/09/2019 έως 30/06/2020

Με την υπ’ αριθμ. 930/2019 Απόφαση της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών 6ο Κλιμάκιο, ακυρώθηκε η υπ’ αριθμ. 621/20/2019 Διακήρυξη για την διενέργεια δημόσιου ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού του Ιδρύματος Νεολαίας και Δια Βίου Μάθησης με αντικείμενο “ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΣΙΤΙΣΗΣ ΤΩΝ ΔΙΚΑΙΟΥΧΩΝ ΦΟΙΤΗΤΩΝ ΤΗΣ ΦΟΙΤΗΤΙΚΗΣ ΕΣΤΙΑΣ ΠΑΤΡΑΣ”.

Δεδομένου ότι το ΙΝΕΔΙΒΙΜ θα προκηρύξει εκ νέου την ανωτέρω διαγωνιστική διαδικασία ενσωματώνοντας τις παρατηρήσεις της Απόφασης της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών, αιτούμαστε την έγκριση της υπηρεσίας σας προκειμένου να προσφύγουμε στη χρήση του άρθρου 32 του ν. 4412/2016, για τη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, στην μονάδα διαχείρισης που περιγράφεται στον παρακάτω πίνακα.

ΥΠΗΡΕΣΙΑ	Π/Υ ΔΙΑΠΡΑΓΜΑΤΕΥΣΗΣ ΠΛΕΟΝ Φ.Π.Α.	CPV	ΔΙΑΡΚΕΙΑ ΣΥΜΒΑΣΗΣ
ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΣΙΤΙΣΗΣ ΣΤΗ ΦΟΙΤΗΤΙΚΗ ΕΣΤΙΑ ΠΑΤΡΑΣ	604.000,00	55300000-3	01/10/2019 έως 23/12/2019

7. Σημειώνεται δε ότι, κατόπιν σχετικού αιτήματος της Αρχής το ως άνω αίτημα συμπληρώθηκε με το με αριθ. πρωτ. 604/319/36819/27-09-2019 (αριθμ. πρωτ. εισερχ. 5106/27-09-2019) όμοιο έγγραφο του Ι.ΝΕ.ΔΙ.ΒΙ.Μ., με συνημμένο σχέδιο απόφασης προσφυγής στη διαπραγμάτευση, σύμφωνα με τα οποία η αναθέτουσα αρχή υποστηρίζει, μεταξύ άλλων τα κάτωθι:

“[...] Επισημαίνουμε ότι το ποσό του αιτήματος περί Έγκρισης της διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση για το χρονικό διάστημα από 01.10.2019 έως 23.12.2019 ανέρχεται στο ποσό των 604.800,00€ μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α. (1,80€ μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α. x 84 ημέρες σίτισης x 4.000 δικαιούχοι φοιτητές) (εκ παραδρομής αναγράφηκε στο αίτημα το ποσό των 604.000,00€ μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α.). [...].

[...] σας ενημερώνουμε ότι το Ίδρυμα Νεολαίας και Δια Βίου Μάθησης (ΙΝΕΔΙΒΙΜ) μέχρι και τον 12/2018 εφήρμοζε το σύστημα της απευθείας αγοράς τροφίμων για την Φοιτητική Εστία Πάτρας, και υπήρχε συνεργείο ενίσχυσης προσωπικού μαγειρείου. Το Σώμα Επιθεωρητών – Ελεγκτών

Δημόσιας Διοίκησης με την υπ' αριθμ. 167/Α/2017 έκρινε ότι πρέπει να τροποποιηθεί η πρακτική της απευθείας αγοράς των τροφίμων.

Για τον λόγο αυτό, και επειδή υπήρχε άμεσος κίνδυνος να μην μπορούν να σιτιστούν οι δικαιούχοι της φοιτητικής εστίας Πάτρας, το Ίδρυμα υπέβαλε προς την Ενιαία Ανεξάρτητη Δημοσίων Συμβάσεων το από 22.1.2019 Αίτημα για διενέργεια διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, όπως ορίζεται στο άρθρο 32 του Ν. 4412/2016. [...].

Η Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων συνήλθε την 21.2.2019 προκειμένου να εξετάσει το ως άνω αίτημα του Ιδρύματος. Ακολούθως εξέδωσε την υπ' αριθμ. Δ12/2019 Γνώμη της, με την οποία αποφάσισε ομόφωνα την απόρριψη του αιτήματός μας και τη μη παροχή σύμφωνης γνώμης σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ γ (δδ) του Ν. 4013/2011 για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση. [...].

[...] μετά από συνεχείς αναβολές λόγω των προσφυγών που έγιναν δεκτές, οι δικαιούχοι σίτισης στην Φοιτητική Εστία Πάτρας κινδύνευαν να μην μπορούν να λάβουν τις υπηρεσίες σίτισης, και με τον τρόπο αυτό θα προκαλείτο ανεπανόρθωτη βλάβη στους συγκεκριμένους δικαιούχους.

Για τον λόγο δε αυτό το Ίδρυμα, προκειμένου να ανταποκριθεί στον κοινωνικό ρόλο που του έχει ανατεθεί, και επειδή υφίστατο ανωτέρα βία που εμπόδιζε προς στιγμή τη σίτιση των δικαιούχων, και επειδή υπήρχε επείγον χαρακτήρα καθώς κινδύνευε η ματαίωση της σίτισης των δικαιούχων, ανέλαβε πρωτοβουλία και προσέφυγε σε διαπραγμάτευση με σκοπό την ανάθεση της παροχής των υπηρεσιών σίτισης για τους δικαιούχους στη Φοιτητική Εστία Πάτρας.

Η δε πράξη αυτή είναι σύννομη, καθώς στηρίζεται στο συνδυασμό των διατάξεων των άρθρων 269 και 269Α του Ν. 4412/2016, όπου επιτρέπεται κατ' εξαίρεση η χρήση της διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση (άρθρο 50 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ) λόγω του επείγοντος χαρακτήρα της ανάθεσης.

Σας επισυνάπτουμε σχέδιο Απόφασης Διοικητικού Συμβουλίου περί προσφυγής στην διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση. [...].”

8. Επίσης, με το από 09-10-2019 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου το Ι.ΝΕ.ΔΙ.ΒΙ.Μ. απέστειλε στην Αρχή τις κάτωθι αποφάσεις του Διοικητικού Συμβουλίου του Ιδρύματος σχετικά με την σύναψη συμβάσεων με προσφυγή στην διαδικασία της διαπραγμάτευσης ως προς τις αιτούμενες υπηρεσίες:

I. Την με αριθ. 6221Α/373/30.05.2019 (ΑΔΑΜ: 19REQ005256227) απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Ιδρύματος Νεολαίας και Δια Βίου Μάθησης, με θέμα: “Έγκριση Σύναψης Σύμβασης με τη Διαδικασία της Διαπραγμάτευσης χωρίς Προηγούμενη Δημοσίευση για ‘ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΣΙΤΙΣΗΣ ΤΩΝ ΔΙΚΑΙΟΥΧΩΝ ΦΟΙΤΗΤΩΝ ΤΗΣ ΦΟΙΤΗΤΙΚΗΣ ΕΣΤΙΑΣ ΠΑΤΡΑΣ’ με προϋπολογισθείσα αξία 162.000,00€ μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α. για τον μήνα Ιούνιο 2019”.

II. Την με αριθ. 6346/382/30.08.2019 (ΑΔΑΜ: 19REQ005511851 και ΑΔΑ: Ω9ΕΠ46ΨΖΣΠ-6Χ1) απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Ιδρύματος Νεολαίας και Δια Βίου Μάθησης, με θέμα: “Έγκριση Σύναψης Σύμβασης μέσω της Διαδικασίας Διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση

προκήρυξης για «ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΣΙΤΙΣΗΣ ΤΩΝ ΔΙΚΑΙΟΥΧΩΝ ΦΟΙΤΗΤΩΝ ΤΗΣ ΦΟΙΤΗΤΙΚΗΣ ΕΣΤΙΑΣ ΠΑΤΡΑΣ» για το χρονικό διάστημα 05/09/2019 έως και 04/10/2019 συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας 216.000,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., με Τιμή Ημερήσιου Σιτηρεσίου ανά Δικαιούχο (έως 1,80€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.), σύμφωνα με τον Ν. 4412/2016 ΑΡΘΡΟ 32 ΠΑΡ. 2 ΣΗΜΕΙΟ Γ”.

III. (i) Την με αριθ. 6419/392/03.10.2019 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου Ι.ΝΕ.ΔΙ.ΒΙ.Μ., με θέμα: “Έγκριση Σύναψης Σύμβασης με τη Διαδικασία της Διαπραγμάτευσης χωρίς Προηγούμενη Δημοσίευση για ‘ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΣΙΤΙΣΗΣ ΤΩΝ ΔΙΚΑΙΟΥΧΩΝ ΦΟΙΤΗΤΩΝ ΤΗΣ ΦΟΙΤΗΤΙΚΗΣ ΕΣΤΙΑΣ ΠΑΤΡΑΣ’ με προϋπολογισθείσα αξία 216.000,00€ μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α. για το χρονικό διάστημα από 05/10/2019 έως και 03/11/2019”.

(ii) Την με αριθ. 6425/393/07.10.2019 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου Ι.ΝΕ.ΔΙ.ΒΙ.Μ., με θέμα: “α) Έγκριση Πρακτικού Επιτροπής διενέργειας διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς Προηγούμενη Δημοσίευση για ‘ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΣΙΤΙΣΗΣ ΤΩΝ ΔΙΚΑΙΟΥΧΩΝ ΦΟΙΤΗΤΩΝ ΤΗΣ ΦΟΙΤΗΤΙΚΗΣ ΕΣΤΙΑΣ ΠΑΤΡΑΣ’ με προϋπολογισθείσα αξία 216.000,00€ μη συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α. για το χρονικό διάστημα 30 ημερών ήτοι 07.10.2019 έως 05.11.2019,

β) Ανάδειξη σε οριστική ανάδοχο της σύμβασης της προσφέρουσας «BUFFET (ΜΠΟΥΦΕ)» ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΤΡΟΦΟΔΟΣΙΑΣ ΕΠΕ”.

9. Περαιτέρω, με το από 09-10-2019 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου το Ι.ΝΕ.ΔΙ.ΒΙ.Μ. απέστειλε στην Αρχή την με αριθ. πρωτ. 621/32/2019 (ΑΔΑΜ: 19PROC005650851 2019-10-03) διακήρυξη, με την οποία το Ίδρυμα προκήρυξε δημόσιο ανοιχτό διαγωνισμό άνω των ορίων, με κριτήριο κατακύρωσης τη συμφερότερη οικονομική προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας/τιμής, προϋπολογισθείσας αξίας 1.980.000,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για την επιλογή αναδόχου παροχής γευμάτων για τη σίτιση των δικαιούχων στη Φοιτητική Εστία Πάτρας (κωδικός υπηρεσιών CPV: 55300000-3) με χρονική διάρκεια δώδεκα (12) μηνών, ήτοι για το διάστημα από 07/01/2020 έως 23/12/2020.

Η εν λόγω διακήρυξη απεστάλη προς δημοσίευση στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης την 30-09-2019, όπου δημοσιεύθηκε την 01-10-2019, με αριθμό 2019/S 189-460042 και καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 04-11-2019 και ώρα 17:00.

II. Νομικό πλαίσιο

10. 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 την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημόσιων συμβάσεων, σύμφωνα με την περίπτωση β’ της παρ. 2 του άρθρου 26 και τα άρθρα 32 και 269 του Ν. 4412/2016 (Α’147) 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 Οδηγιών 2014/24/ΕΚ και 2014/25/ΕΚ, οι οποίες ενσωματώθηκαν στην ελληνική έννομη τάξη με το Ν. 4412/2016. Κατά την άσκηση της εν λόγω αρμοδιότητας η

Αρχή λαμβάνει υπόψη της τις γενικές αρχές του ενωσιακού και εθνικού δικαίου [...]”.

11. Η διάταξη του άρθρου 2 παρ. 2 του ν.4412/2016 “Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)” ορίζει:

“Ο παρών νόμος θεσπίζει κανόνες: α) για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης δημοσίων συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου Ι (άρθρα 2 έως 221) [...] Οι διατάξεις του παρόντος εφαρμόζονται, με την επιφύλαξη των παραγράφων 3 έως 7, σε όλες τις συμβάσεις των περιπτώσεων α’ και β’, ανεξαρτήτως είδους και εκτιμώμενης αξίας αυτών, εκτός αν άλλως ορίζεται στις επιμέρους διατάξεις αυτού”.

12. Το άρθρο 3 παρ. 1 και 2 του ίδιου νόμου ορίζει τα παρακάτω: “1. Το παρόν Βιβλίο (άρθρα 3 έως 221) θεσπίζει κανόνες για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που πραγματοποιούνται από αναθέτουσες αρχές, ανεξαρτήτως εκτιμώμενης αξίας αυτών, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στο παρόν άρθρο. 2. Διαδικασία σύναψης σύμβασης ή σύμβαση κατά την έννοια του παρόντος Βιβλίου είναι η απόκτηση, μέσω δημόσιας σύμβασης, από μία ή περισσότερες αναθέτουσες αρχές, έργων, αγαθών ή υπηρεσιών από οικονομικούς φορείς που επιλέγονται από τις εν λόγω αναθέτουσες αρχές, ανεξαρτήτως του κατά πόσον τα έργα, τα αγαθά ή οι υπηρεσίες προορίζονται για την εξυπηρέτηση σκοπού δημοσίου συμφέροντος”.

13. Στο άρθρο 5 “Κατώτατα όρια (άρθρο 4 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και Κανονισμός (ΕΕ) 2015/2170)” του ν. 4412/2016 (Α' 147) προβλέπεται ότι:

“Ως κατώτατα όρια, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ, ορίζονται τα ακόλουθα:

α) 5.548.000 ευρώ για τις δημόσιες συμβάσεις έργων,

β) 144.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από κεντρικές κυβερνητικές αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές. Αν οι δημόσιες συμβάσεις προμηθειών ανατίθενται από τις αναθέτουσες αρχές που δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, το εν λόγω κατώτατο όριο ισχύει μόνο για τις συμβάσεις που αφορούν τα οριζόμενα στο Παράρτημα ΙΙΙ του Προσαρτήματος Α' προϊόντα,

γ) 221.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από μη κεντρικές αναθέτουσες αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές. Το κατώτατο όριο αυτό εφαρμόζεται επίσης στις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών που ανατίθενται από κεντρικές κυβερνητικές αρχές οι οποίες δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, όταν οι συμβάσεις αυτές αφορούν προϊόντα που δεν εμπίπτουν στο Παράρτημα ΙΙΙ του Προσαρτήματος Α',

δ) 750.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών που αφορούν κοινωνικές και άλλες ειδικές υπηρεσίες που περιλαμβάνονται στο Παράρτημα ΙΙΙΙ του Προσαρτήματος Α'”.

14. Οι διατάξεις του άρθρου 6 “Μέθοδοι υπολογισμού της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης (άρθρο 5 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)” παρ. 1, 3 και 9 του ίδιου νόμου ορίζουν:

“Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς ΦΠΑ, όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος προαίρεσης ή τυχόν παρατάσεων της σύμβασης, όπως ορίζουν ρητά τα έγγραφα της σύμβασης. [...] 3. Η επιλογή της χρησιμοποιούμενης μεθόδου για τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης δεν γίνεται με σκοπό την αποφυγή της εφαρμογής οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου. Η σύμβαση δεν κατατέμενται κατά τρόπο ώστε να αποφεύγεται η εφαρμογή οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου, εκτός αν αυτό δικαιολογείται από αντικειμενικούς λόγους. [...] 9. Όταν ένα σχέδιο αγοράς για την απόκτηση ομοιογενών αγαθών μπορεί να οδηγήσει σε ανάθεση συμβάσεων υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων, λαμβάνεται υπόψη κατά την εφαρμογή του άρθρου 5 περιπτώσεις β ' και γ' η συνολική εκτιμώμενη αξία όλων αυτών των τμημάτων. Όταν η συνολική αξία των τμημάτων ισούται ή υπερβαίνει το κατώτατο όριο που προβλέπεται στο άρθρο 5, το παρόν Βιβλίο εφαρμόζεται στην ανάθεση κάθε τμήματος”.

15. Στη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016 (Α' 147), η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, προβλέπεται ότι:

“2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών σε οποιαδήποτε από τις κατωτέρω περιπτώσεις: [...] γ) στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο, εάν λόγω κατεπείγουσας ανάγκης οφειλόμενης σε γεγονότα απρόβλεπτα για την αναθέτουσα αρχή, δεν είναι δυνατή η τήρηση των προθεσμιών που προβλέπονται για τις ανοικτές, κλειστές ή ανταγωνιστικές διαδικασίες με διαπραγμάτευση. Οι περιστάσεις που επικαλούνται οι αναθέτουσες αρχές για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη”.

16. Το άρθρο 61 του ίδιου νόμου ορίζει:

“1. Για συμβάσεις άνω των ορίων, ως χρόνος έναρξης της ανοικτής διαδικασίας, της κλειστής διαδικασίας, της ανταγωνιστικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση, του ανταγωνιστικού διαλόγου και της σύμπραξης καινοτομίας, νοείται η ημερομηνία αποστολής της σχετικής προκήρυξης σύμβασης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ένωσης ή της προκαταρκτικής προκήρυξης, όταν η τελευταία χρησιμοποιείται ως μέσο προκήρυξης διαγωνισμού, σύμφωνα με την παρ. 5 του άρθρου 26.

2. Ως χρόνος έναρξης της διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, νοείται η ημερομηνία αποστολής προς τους οικονομικούς φορείς της πρώτης πρόσκλησης συμμετοχής σε διαπραγμάτευση.

3. Ως χρόνος έναρξης ενός διαγωνισμού μελετών, νοείται η ημερομηνία αποστολής της σχετικής προκήρυξης διαγωνισμού μελετών στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης.

4. Για συμβάσεις κάτω των ορίων αντί των παραγράφων 1 έως 3, εφαρμόζονται οι διατάξεις του άρθρου 120.”

17. Στο άρθρο 107 “Ανάθεση συμβάσεων για κοινωνικές και άλλες ειδικές υπηρεσίες” (άρθρα 74 και 76 παράγραφος 1 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) του ίδιου νόμου ορίζονται τα κάτωθι:

“1. Οι δημόσιες συμβάσεις άνω των ορίων, για κοινωνικές και άλλες ειδικές υπηρεσίες, που

αναφέρονται στο Παράρτημα XIV του Προσαρτήματος Α', ανατίθενται, σύμφωνα την παρ. 3, τα άρθρα 108, 109 και 110, καθώς και τις ειδικότερες διατάξεις που καθορίζουν τους εφαρμοστέους διαδικαστικούς κανόνες και προβλέπονται στα έγγραφα της σύμβασης.

2. Οι δημόσιες συμβάσεις κάτω των ορίων, για κοινωνικές και άλλες ειδικές υπηρεσίες, που αναφέρονται στο Παράρτημα XIV του Προσαρτήματος Α', ανατίθενται, σύμφωνα με την παράγραφο 3, το άρθρο 122, τα άρθρα 109 και 110, καθώς και τις ειδικότερες διατάξεις που καθορίζουν τους εφαρμοστέους διαδικαστικούς κανόνες και προβλέπονται στα έγγραφα της σύμβασης.

3. Σε κάθε περίπτωση οι αναθέτουσες αρχές πρέπει να τηρούν τις αρχές της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων και οι διαδικαστικοί κανόνες των παραγράφων 1 και 2 πρέπει να επιτρέπουν στις αρμόδιες αρχές να λαμβάνουν υπόψη τα ιδιαίτερα χαρακτηριστικά των σχετικών υπηρεσιών”.

Επίσης, στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ XIV του Προσαρτήματος Α' “ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΑΝΑΦΕΡΟΜΕΝΕΣ ΣΤΟ ΑΡΘΡΟ 107” αναφέρονται μεταξύ άλλων:

“[...] Κωδικός: [...] 55100000-1 έως 55410000-7, Περιγραφή: Υπηρεσίες ξενοδοχείων και εστιατορίων [...]”.

18. Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 20 “Γνώμη – Πρόταση” παρ. 1 και 2 του ν. 2690/1999 (ΦΕΚ Α' 45/9.3.1999) “Κύρωση του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας και άλλες διατάξεις” προβλέπεται ότι:

“1. Όπου ο νόμος, για την έκδοση διοικητικής πράξης, προβλέπει προηγούμενη γνώμη (απλή ή σύμφωνη) ή πρόταση άλλου οργάνου, η μεν γνώμη διατυπώνεται ύστερα από ερώτημα του οργάνου που έχει την αποφασιστική αρμοδιότητα, η δε πρόταση υποβάλλεται με πρωτοβουλία του προτείνοντος οργάνου. Η γνώμη ή η πρόταση, πρέπει να είναι έγγραφη, αιτιολογημένη και επίκαιρη κατά το περιεχόμενό της.

2. Το όργανο που έχει την αποφασιστική αρμοδιότητα δεν μπορεί να εκδώσει πράξη με περιεχόμενο διαφορετικό από αυτό της σύμφωνης γνώμης ή της πρότασης. Η μη αποδοχή της θετικής σύμφωνης γνώμης ή της πρότασης, καθώς και η απόκλιση από την απλή γνώμη, πρέπει να αιτιολογούνται ειδικώς. [...]”.

III. Νομική Εκτίμηση

19. Το υπό εξέταση αίτημα του Ιδρύματος Νεολαίας και Δια Βίου Μάθησης αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών, με την έννοια της διάταξης του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 9 του ν. 4412/2016, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 9 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών που αφορούν κοινωνικές και άλλες ειδικές υπηρεσίες που περιλαμβάνονται στο Παράρτημα XIV του Προσαρτήματος Α', προϋπολογισμού 604.800,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., με cpn 55300000-3, της οποίας προηγήθηκε εντός του ίδιου έτους η διενέργεια δύο (2) ανοικτών διαγωνισμών για την παροχή όμοιων υπηρεσιών προϋπολογισθείσας αξίας 1.972.800,00€ και 1.479.600,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

(Ιστορικό υπο 1 και 4), προκύπτει ότι συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή γνώμης.

20. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση, έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007) (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 τη βασική ρύθμιση, ήτοι από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζομένων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων 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 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 18^{ης} Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28^{ης} Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13^{ης} Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48). Εξάλλου, το βάρος αποδείξεως περί του ότι συντρέχουν όντως οι έκτακτες περιστάσεις που δικαιολογούν την απόκλιση το φέρει ο προτιθέμενος να κάνει χρήση των διατάξεων αυτών (βλ. υπό το πνεύμα αυτό ΔΕΕ, αποφάσεις της 10^{ης} Μαρτίου 1987, C-199/85, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1987, σ. 1039, σκέψη 14, της 18^{ης} Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28^{ης} Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, της 10^{ης} Απριλίου 2003, C-20/01 και C-28/01, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 2003, I-360, σκέψη 58, της 14^{ης} Σεπτεμβρίου 2004, C-385/02, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2004, σ. I-8121, σκέψη 19, της 14^{ης} Οκτωβρίου 2004, C-340/02, Επιτροπή κατά Γαλλίας, Συλλ. 2004, I-9845, σκέψη 38, και της 2^{ης} Ιουνίου 2005, C-394/02, Επιτροπή κατά Ελλάδας, Συλλ. 2005, I-4713, σκέψη 33).

21. Επισημαίνεται ότι, η τήρηση της προαναφερθείσας διαδικασίας του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ' υποπ. δδ' του ν. 4013/2011, περί σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με την οποία *“η εν λόγω αρμοδιότητα ασκείται μέσα προθεσμία είκοσι (20) εργασίμων ημερών από την περιέλευση του σχεδίου απόφασης στην Αρχή, συνοδευόμενου από όλα τα στοιχεία στα οποία θεμελιώνεται, κατά περίπτωση, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, με μέριμνα της αναθέτουσας αρχής”*, συνιστά ουσιώδη τύπο της διαδικασίας εκδόσεως της σχετικής διοικητικής πράξης περί προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης και η μη τήρησή του συνεπάγεται ακυρότητα της πράξεως (βλ ΕΣ VI 3630/2013, 3631/2013), ενώ δεν χωρεί εκ των υστέρων έγκριση (βλ. Αποφάσεις Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 38/2013, 369/2013, 80/2012, 159/2016, 160/2016, Δ15/2018 και Δ102/2018).

22. Περαιτέρω, στο άρθρο 20 παρ. 1 και 2 του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας (ν. 2690/1999) ορίζεται ρητώς ότι: *“Όπου ο νόμος, για την έκδοση διοικητικής πράξης, προβλέπει προηγούμενη*

γνώμη (απλή ή σύμφωνη) [...] Η γνώμη [...] πρέπει να είναι έγγραφη, αιτιολογημένη και επίκαιρη κατά το περιεχόμενό της. Το όργανο που έχει την αποφασιστική αρμοδιότητα δεν μπορεί να εκδώσει πράξη με περιεχόμενο διαφορετικό από αυτό της σύμφωνης γνώμης της πρότασης [...]" (Νομικό πλαίσιο υπό 18).

23. Όπως προκύπτει ρητώς από τις ανωτέρω διατάξεις, η γνώμη πρέπει να προηγείται της έκδοσης της διοικητικής πράξης (εν προκειμένω της απόφασης διενέργειας της διαπραγμάτευσης), η δε σύμφωνη γνώμη δεσμεύει τον αποδέκτη της, δηλαδή το όργανο που ασκεί την αποφασιστική αρμοδιότητα, το οποίο υποχρεούται να εφαρμόσει το νόμο και να ενεργήσει κατά τον τρόπο που υποδεικνύει το όργανο που γνωμοδοτεί. Εάν διαφωνεί, δεν δικαιούται να ενεργήσει αντίθετα προς την υπόδειξη της σύμφωνης γνώμης, δικαιούται, όμως, να απόσχει από κάθε ενέργεια, εφόσον έχει προς τούτο διακριτική ευχέρεια. Η τήρηση της διαδικασίας αυτής συνιστά ουσιώδη τύπο της διαδικασίας εκδόσεως της σχετικής διοικητικής πράξης και η μη τήρησή του συνεπάγεται ακυρότητα της πράξεως της διοίκησης (βλ και ΝΣΚ 262/2008).

24. Συνεπώς, η έκδοση σύμφωνης γνώμης από την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. προϋποθέτει ότι, κατά το χρόνο υποβολής και εξέτασης του σχετικού αιτήματος, η αναθέτουσα αρχή δεν έχει προβεί στη λήψη σχετικής απόφασης διενέργειας διαπραγμάτευσης (βλ. σχετικά υπ' αριθμ. 1 κατευθυντήρια Οδηγία 1/2013 της Αρχής με ΑΔΑ ΒΙ6ΜΟΞΤΒ-ΔΚΦ με θέμα: "Διαδικασία έκδοσης απόφασης της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων επί αιτημάτων αναθετουσών αρχών/αναθετόντων φορέων περί παροχής σύμφωνης γνώμης για την προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης του αρ. 2 παρ. 2 περ. (γ) υποπερ. (δδ) Ν.4013/2011").

25. Ωστόσο, το Ι.ΝΕ.ΔΙ.ΒΙ.Μ., όπως προκύπτει από το προεκτεθέν ιστορικό (υπό 8) με τις υπ' αριθμ. 6346/382/30.08.2019, 6419/392/03.10.2019 και 6425/393/07.10.2019 αποφάσεις του Διοικητικού Συμβουλίου του Ιδρύματος, έχει ήδη εγκρίνει τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση και έχει προβεί στην ανάθεση τμήματος των αιτουμένων τη σύμφωνη γνώμη της Αρχής υπηρεσιών και συγκεκριμένα εκείνων του χρονικού διαστήματος από 01-10-2019 έως 05-11-2019, ήτοι τριάντα έξι (36) ημερών σίτισης.

26. Κατόπιν των ανωτέρω, διαπιστώνεται ότι δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρου 2 παράγραφος 2 περίπτωση γ' υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, το οποίο επιτάσσει την υποβολή και εξέταση του σχετικού αιτήματος πριν η αναθέτουσα αρχή προβεί στη λήψη σχετικής απόφασης διενέργειας της διαπραγμάτευσης, ως προς το αίτημα του φορέα για την προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη σύμβασης παροχής των αιτουμένων υπηρεσιών κατά το χρονικό διάστημα από 01-10-2019 έως 05-11-2019.

27. Ως εκ τούτου, δέον όπως διερευνηθεί εάν πληρούνται οι προϋποθέσεις εφαρμογής του επικαλούμενου στο αίτημα της αναθέτουσας αρχής άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016 ως προς τις αιτούμενες υπηρεσίες κατά το χρονικό διάστημα 06-11-2019 έως 23-12-2019, ήτοι τις λοιπές σαράντα οκτώ (48) εκ των συνολικά αιτηθέντων ογδόντα τεσσάρων (84) ημερών σίτισης.

Ειδικότερα, ως προς την εφαρμογή του εν λόγω άρθρου 32 περ. 2 υποπερ. γ' του ν. 4412/2016 και μάλιστα για την εξαίρεση του κατεπείγοντος, η εφαρμογή της τελευταίας εξαρτάται από τη

συνδρομή πέντε σωρευτικών προϋποθέσεων.

(α) Συγκεκριμένα, προϋποθέτει:

i) την ύπαρξη κατεπείγουσας ανάγκης που δεν συμβιβάζεται με τις προθεσμίες που επιτάσσουν άλλες διαδικασίες,

ii) την ύπαρξη απρόβλεπτης περίπτωσης,

iii) την ύπαρξη αιτιώδους συνδέσμου μεταξύ της απρόβλεπτης περίπτωσης και της κατεπείγουσας ανάγκης που ανακύπτει,

iv) οι περιστάσεις που επικαλούνται οι αναθέτουσες αρχές για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη, και τέλος,

v) την ανάθεση της εν λόγω σύμβασης στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο.

(β) Ως απρόβλεπτες περιστάσεις νοούνται γεγονότα που υπερβαίνουν κατά πολύ τον συνήθη ρου του οικονομικού και κοινωνικού βίου, όπως λ.χ. οι θεομηνίες (πλημμύρες, σεισμοί κλπ.), οι οποίες καθιστούν κατεπειγόντως απαραίτητη την παράδοση διαφόρων προμηθειών στους πληγέντες.

(γ) 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/τος 60/2007 και πλέον άρθρο 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016, 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 πληρούνται 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).

28. Εν προκειμένω, το Ι.ΝΕ.ΔΙ.ΒΙ.Μ. αιτείται την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την παροχή υπηρεσιών σίτισης των δικαιούχων φοιτητών στη Φοιτητική Εστία της Πάτρας, συνολικού προϋπολογισμού 604.800,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για το χρονικό διάστημα από 01-10-2019 έως 23-12-2019 – ήτοι ογδόντα τεσσάρων (84) ημερών σίτισης, έως τη

σύναψη των συμβάσεων της διαγωνιστικής διαδικασίας που προκηρύχθηκε στις 03-10-2019, η οποία βρίσκεται στο στάδιο υποβολής προσφορών, λόγω κατεπείγουσας ανάγκης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016, όπως ρητώς μνημονεύεται στο σχετικό αίτημα.

Όπως αναπτύχθηκε ανωτέρω, στην προκειμένη περίπτωση θα διερευνηθεί εάν πληρούνται οι προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016 ως προς τις αιτούμενες υπηρεσίες κατά το χρονικό διάστημα από 06-11-2019 έως 23-12-2019, ήτοι ως προς τις σαράντα οκτώ (48) ημέρες σίτισης, δεδομένου ότι για την περίοδο από 01-10-2019 έως 05-11-2019, ήτοι τις λοιπές τριάντα έξι (36) ημέρες σίτισης, δε συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρου 2 παράγραφος 2 περίπτωση γ' υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011.

29. Από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης και αξιολογώντας τη συνδρομή των προϋποθέσεων εφαρμογής των ανωτέρω διατάξεων, προκύπτουν τα ακόλουθα:

(i) Ως προς την ύπαρξη κατεπείγουσας ανάγκης που δεν συμβιβάζεται με τις προθεσμίες που επιτάσσουν άλλες διαδικασίες

Σύμφωνα με το από 10-09-2019 αίτημά του προς την Αρχή το Ίδρυμα Νεολαίας και Δια Βίου Μάθησης αναφέρει τα εξής:

“[...] Ως κύριος σκοπός δράσης του Ι.ΝΕ.ΔΙ.ΒΙ.Μ. είναι η διαχείριση θεμάτων που σχετίζονται με τη Φοιτητική Μέριμνα (άρθρο 2γ' ν. 4115/2013). Μέρος του σκοπού της Φοιτητικής Μέριμνας είναι η ευθύνη λειτουργίας των Φοιτητικών Εστιών και κατ' επέκταση των υπηρεσιών που διασφαλίζουν την ομαλή διαβίωση των δικαιούχων στέγασης φοιτητών.

Η υπηρεσία σίτισης στους οικοτρόφους φοιτητές που διαμένουν στις Φοιτητικές – Σπουδαστικές Εστίες είναι μία εκ των βασικών παροχών που καλείται να εκτελέσει το Ι.ΝΕ.ΔΙ.ΒΙ.Μ. [...]

“[...] μετά από συνεχείς αναβολές λόγω των προσφυγών που έγιναν δεκτές, οι δικαιούχοι σίτισης στην Φοιτητική Εστία Πάτρας κινδύνευαν να μην μπορούν να λάβουν τις υπηρεσίες σίτισης, και με τον τρόπο αυτό θα προκαλείτο ανεπανόρθωτη βλάβη στους συγκεκριμένους δικαιούχους. [...]” (Ιστορικό υπό 7).

Ειδικότερα, επισημαίνεται ότι σε εκτέλεση της με αρ. 930/2-8-2019 απόφαση της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών το Διοικητικό Συμβούλιο του Ι.ΝΕ.ΔΙ.ΒΙ.Μ. με την με αριθ. 6389/389/27-09-2019 απόφασή του, ακύρωσε τον δημόσιο ανοικτό διαγωνισμό με αριθ. διακήρυξης 621/20/2019 που βρισκόταν σε εξέλιξη και επρόκειτο να καλύψει τις ανάγκες δικαιούχων στη Φοιτητική Εστία Πάτρας ως προς την προετοιμασία - παρασκευή και παροχή γευμάτων για τη σίτιση κατά το χρονικό διάστημα 01-09-2019 έως 30-06-2020 (Ιστορικό υπό 4, 5.1 και 5.2).

(ii) Ως προς την ύπαρξη απρόβλεπτης περίπτωσης

Σύμφωνα με το προαναφερθέν έγγραφο-αίτημά του, το Ι.ΝΕ.ΔΙ.ΒΙ.Μ. θεμελιώνει το αίτημα προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγματεύσεως στις εξής περιστάσεις:

“[...] Το Διοικητικό Συμβούλιο του Ι.ΝΕ.ΔΙ.ΒΙ.Μ. με την υπ' αριθμ. Απόφαση 5985/351/21-12-2018

(ΑΔΑ: 6ΒΔ146ΨΖΣΠ-Χ52) ενέκρινε την διενέργεια διαγωνισμού “ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΣΙΤΙΣΗΣ ΤΩΝ ΔΙΚΑΙΟΥΧΩΝ ΦΟΙΤΗΤΩΝ ΤΗΣ ΦΟΙΤΗΤΙΚΗΣ ΕΣΤΙΑΣ ΠΑΤΡΑΣ”.

Ο ανάδοχος θα έχει την ευθύνη της ολοκληρωμένης παροχής της διαδικασίας δηλαδή την προμήθεια πρώτων υλών, την προετοιμασία – παρασκευή – σερβίρισμα, τις δαπάνες συντήρησης και αναπλήρωσης ελαφρού και βαρέως εξοπλισμού κ.α. καθ’ όλη την διάρκεια του διδακτικού έτους.

Το ΙΝΕΔΙΒΙΜ προκήρυξε την κάτωθι διαγωνιστική διαδικασία :

ΥΠΗΡΕΣΙΑ	Π/Υ ΣΥΜΒΑΣΗΣ ΠΛΕΟΝ Φ.Π.Α.	CPV	ΔΙΑΡΚΕΙΑ ΣΥΜΒΑΣΗΣ
ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΣΙΤΙΣΗΣ ΣΤΗ ΦΟΙΤΗΤΙΚΗ ΕΣΤΙΑ ΠΑΤΡΑΣ (621/04/2019)	1.972.800,00	55300000-3	06/05/2019 έως 05/05/2020

Με την υπ’ αριθμ. 335/2019 Απόφαση της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών 8ο Κλιμάκιο, ακυρώθηκε η υπ’ αριθμ. 621/04/2019 Διακήρυξη για την διενέργεια δημόσιου ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού του Ιδρύματος Νεολαίας και Δια Βίου Μάθησης με αντικείμενο “ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΣΙΤΙΣΗΣ ΤΩΝ ΔΙΚΑΙΟΥΧΩΝ ΦΟΙΤΗΤΩΝ ΤΗΣ ΦΟΙΤΗΤΙΚΗΣ ΕΣΤΙΑΣ ΠΑΤΡΑΣ”.

Το ΙΝΕΔΙΒΙΜ με την υπ’ αριθμ. 6135/364/3-4-2019 (ΑΔΑ: Ω24146ΨΖΣΠ-7ΦΡ) Απόφαση ΔΣ/ΙΝΕΔΙΒΙΜ ακύρωσης, σε συμμόρφωση της υπ’ αριθμ. 335/2019 Απόφαση της ΕΑΠΠ, τον δημόσιο ανοιχτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό με αντικείμενο “ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΣΙΤΙΣΗΣ ΤΩΝ ΔΙΚΑΙΟΥΧΩΝ ΦΟΙΤΗΤΩΝ ΤΗΣ ΦΟΙΤΗΤΙΚΗΣ ΕΣΤΙΑΣ ΠΑΤΡΑΣ”.

Με την υπ’ αριθμ. 6191/370/16-5-2019 (ΑΔΑ: 9ΔΖΙ46ΨΖΣΠ-ΚΒΑ) Απόφαση ΔΣ/ΙΝΕΔΙΒΙΜ ενέκρινε εκ νέου την διενέργεια δημόσιου ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού με αντικείμενο “ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΣΙΤΙΣΗΣ ΤΩΝ ΔΙΚΑΙΟΥΧΩΝ ΦΟΙΤΗΤΩΝ ΤΗΣ ΦΟΙΤΗΤΙΚΗΣ ΕΣΤΙΑΣ ΠΑΤΡΑΣ”.

Το ΙΝΕΔΙΒΙΜ προκήρυξε την κάτωθι διαγωνιστική διαδικασία :

ΥΠΗΡΕΣΙΑ	Π/Υ ΣΥΜΒΑΣΗΣ ΠΛΕΟΝ Φ.Π.Α.	CPV	ΔΙΑΡΚΕΙΑ ΣΥΜΒΑΣΗΣ
ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΣΙΤΙΣΗΣ ΣΤΗ ΦΟΙΤΗΤΙΚΗ ΕΣΤΙΑ ΠΑΤΡΑΣ (621/20/2019)	1.479.600,00	55300000-3	01/09/2019 έως 30/06/2020

Με την υπ’ αριθμ. 930/2019 Απόφαση της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών 6ο Κλιμάκιο, ακυρώθηκε η υπ’ αριθμ. 621/20/2019 Διακήρυξη για την διενέργεια δημόσιου ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού του Ιδρύματος Νεολαίας και Δια Βίου Μάθησης με αντικείμενο “ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΣΙΤΙΣΗΣ ΤΩΝ ΔΙΚΑΙΟΥΧΩΝ ΦΟΙΤΗΤΩΝ ΤΗΣ ΦΟΙΤΗΤΙΚΗΣ ΕΣΤΙΑΣ ΠΑΤΡΑΣ”. [...]

(iii) Ως προς την ύπαρξη αιτιώδους συνδέσμου μεταξύ της απρόβλεπτης περίπτωσης και της κατεπείγουσας ανάγκης που ανακύπτει

Από το προεκτεθέν ιστορικό προκύπτει ότι οι διαγωνιστικές διαδικασίες του Ι.ΝΕ.ΔΙ.ΒΙ.Μ. για τη σίτιση των δικαιούχων στη Φοιτητική Εστία Πάτρας για το χρονικό διάστημα από 6/5/2019 έως και 5/5/2020 εκκίνησαν αρχικά με την με αρ. 621/4/15-01-2019 διακήρυξη, ακυρώθηκαν με την με αριθ.

6135/364/03-04-2019 απόφαση του Ιδρύματος, κατ'εφαρμογή της με αρ. 335/07-03/2019 απόφαση της Α.Ε.Π.Π., επαναπροκηρύχθηκαν με την με αρ. 621/20/11-06-2019 διακήρυξη ως προς το διάστημα από 01-09-2019 έως 30-06-2020 και ακυρώθηκαν εκ νέου με την με αριθ. 6389/389/27-09-2019 απόφαση του Ι.ΝΕ.ΔΙ.ΒΙ.Μ., σε συμμόρφωση με την με αρ. 930/02-08/2019 απόφαση της Α.Ε.Π.Π. (αναλυτικά Ιστορικό υπό 1, 3.1, 3.2, 4, 5.1 και 5.2).

Σημειώνεται σχετικά ότι, για τη συνδρομή των προϋποθέσεων εφαρμογής της εφαρμοστέας διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ του ν. 4412/2016, θα πρέπει οι κατεπείγουσες ανάγκες που επικαλείται η αναθέτουσα αρχή να οφείλονται σε αυταπόδεικτα απρόβλεπτες περιστάσεις, με τις οποίες να τελούν σε αιτιώδη συνάφεια. Στην κρινόμενη υπόθεση, ωστόσο, σύμφωνα με τα ως άνω δεν υπάρχουν απρόβλεπτες περιστάσεις και επομένως εκλείπει η πλέον βασική προϋπόθεση για την εφαρμογή της εν λόγω διάταξης. Κατά συνέπεια, παρέλκει η εξέταση της συνδρομής αιτιώδους συνάφειας μεταξύ απρόβλεπτης περίπτωσης (αιτίου) και κατεπείγουσας ανάγκης (αιτιατού), καθώς απουσιάζει παντελώς το αίτιο.

(iv) Ως προς το 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

Στο σημείο αυτό επισημαίνεται ότι όταν πρόκειται για πάγιες και διαρκείς ανάγκες, όπως στην προκειμένη περίπτωση, η αναθέτουσα αρχή οφείλει να προγραμματίζει έγκαιρα τις προπαρασκευαστικές του διαγωνισμού ενέργειες, συνεκτιμώντας τυχόν καθυστερήσεις συμπεριλαμβανομένων και των διαδικασιών διενέργειας διαγωνισμών καθώς της άσκησης ενδίκων μέσων κατά των όρων της διακήρυξης και της διενέργειας του διαγωνισμού.

Από το διδόμενο ιστορικό προκύπτουν καθυστερήσεις στην έγκαιρη εκκίνηση και ολοκλήρωση της παροχής των αιτουμένων υπηρεσιών μέσω διαγωνιστικής διαδικασίας καθώς με βάση τα επικαλούμενα έγγραφα μεσολάβησε διάστημα πέντε (5) μηνών από την απόφαση της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών για τη ματαίωση του διαγωνισμού ως την επαναπροκήρυξη του από το Ι.ΝΕ.ΔΙ.ΒΙ.Μ. - αθροιστικά τρεις (3) μήνες στην πρώτη επαναπροκήρυξη και δύο (2) μήνες στη δεύτερη. Ήτοι διαπιστώνεται ότι η αναθέτουσα συμμορφώθηκε με την από 07-03-2019 απόφαση της Α.Ε.Π.Π. στις 03-04-2019 και με την από 02-08-2019 απόφαση στις 27-09-2019 και προέβη στις εν νέου προκηρύξεις των υπηρεσιών στις 11-06-2019 και 03-10-2019 αντίστοιχα.

Αναφορικά δε με την άσκηση των προδικαστικών προσφυγών στις ανωτέρω διαγωνιστικές διαδικασίες που οδήγησαν στην ακύρωση αρχικά της υπ' αριθ. 621/4/15-01-2019 διακήρυξης και ακολούθως, της υπ. αριθ. 621/20/11-06-2019 διακήρυξης, οι οποίες κατ'επίκληση της αναθέτουσας αρχής αποτελούν απρόβλεπτα γεγονότα, επισημαίνονται τα εξής: Κατά τη νομολογία του Ελεγκτικού Συνεδρίου η τήρηση χρονοβόρων, ενδεχομένως, διαδικασιών διενέργειας διαγωνισμών, εξαιτίας των δημοσιεύσεων ή της υποβολής ενστάσεων, προσφυγών και αιτήσεων ασφαλιστικών μέτρων από τους συμμετέχοντες, δεν συνιστά απρόβλεπτη περίπτωση η οποία να συνδέεται αιτιωδώς με την κατεπείγουσα ανάγκη απευθείας ανάθεσης της σχετικής προμήθειας (βλ. ενδεικτικά πράξεις VI Τμ. Ελ. Συν. 91/2007, 20512007 και Τμ. IV 160/2013, 182/2014). Η ανωτέρω παρατεθείσα πάγια νομολογία, περί μη συνδρομής απρόβλεπτου γεγονότος, συνάδει και με την με αρ. 1747/2011 Απόφαση του Συμβουλίου της Επικρατείας, σύμφωνα με την οποία "κατά την έννοια της διατάξεως του άρθρου 25 του πδ 60/2007, δεν

συνιστά απρόβλεπτο γεγονός που θα δικαιολογούσε κατ' εξαίρεση, την επιλογή από τη Διοίκηση της διαδικασίας με διαπραγμάτευση το γεγονός της άσκησης των προβλεπόμενων εκ του νόμου ένδικων μέσων παροχής προσωρινής δικαστικής προστασίας" (σκέψη 7). Με την ανωτέρω νομολογία η Αρχή παγίως συμμορφώνεται ήδη και με παλαιότερες αποφάσεις της (βλ. ενδ. 1, 25, 30, 49, 73, 93/2014, 159, 160/2016 και Δ13/2019).

Περαιτέρω, από τα στοιχεία του φακέλου δεν προκύπτουν οι λόγοι για τους οποίους η αναθέτουσα αρχή δεν έκανε χρήση της δυνατότητας άσκησης της συντετμημένης προθεσμίας σε ανοικτή διαδικασία του άρθρου 27 παρ. 3 του 4412/2016, υπό την προϋπόθεση της σχετικής εκ μέρους της τεκμηρίωσης κατεπείγουσας ανάγκης.

Στο πλαίσιο δε αυτό σημειώνεται ότι, τα ανωτέρω έχουν επισημανθεί κατά το παρελθόν στην αναθέτουσα αρχή με την με αρ. Δ12/21-02-2019 Γνώμη της Αρχής, που εκδόθηκε κατόπιν αιτήματος του Ι.ΝΕ.ΔΙ.ΒΙ.Μ. για την παροχή σύμφωνης γνώμης προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης ως προς την ανάθεση συμβάσεων παροχής υπηρεσιών σίτισης λόγω κατεπείγουσας ανάγκης, σύμφωνα με την οποία απερρίφθη το σχετικό αίτημα του Ιδρύματος (Ιστορικό υπό 2).

(ν) ως προς την ανάθεση της σύμβασης στο απολύτως απαραίτητο μέτρο

Σύμφωνα με το υποβληθέν έγγραφο του Ι.ΝΕ.ΔΙ.ΒΙ.Μ. αιτείται την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης ως προς το χρονικό διάστημα από 01-10-2019 έως 23-12-2019 – ήτοι ογδόντα τέσσερις (84) ημέρες σίτισης, εκ των οποίων εν προκειμένω εξετάζεται η προϋπόθεση του αναγκαίου μέτρου για το διάστημα από 06-11-2019 έως 23-12-2019, ήτοι σαράντα οκτώ (48) ημέρες σίτισης λόγω παράβασης ουσιώδους τύπου ως προς το προηγούμενο αιτούμενο χρονικό διάστημα από 01-10-2019 έως 05-11-2019.

Σημειώνεται σχετικά ότι η προκηρυχθείσα ανοικτή διαγωνιστική διαδικασία που βρίσκεται σε εξέλιξη, σύμφωνα με την με αρ. 621/32/03-10-2019 διακήρυξη, αφορά στις ανάγκες σίτισης για την περίοδο 07-01-2020 έως 23-12-2020 και βρίσκεται στο στάδιο υποβολής των προσφορών έως την 04-11-2019 (Ιστορικό υπό 9).

30. Κατόπιν των ανωτέρω, από την υπαγωγή των πραγματικών περιστατικών στις προαναφερόμενες διατάξεις, διαπιστώνεται ότι ως προς το αίτημα του φορέα για την προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη σύμβασης παροχής υπηρεσιών σίτισης για το μεν χρονικό διάστημα από 01-10-2019 έως 05-11-2019 δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρου 2 παράγραφος 2 περίπτωση γ' υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, το οποίο επιτάσσει την υποβολή και εξέταση του σχετικού αιτήματος πριν η αναθέτουσα αρχή προβεί στη λήψη σχετικής απόφασης διενέργειας της διαπραγμάτευσης, για το δε χρονικό διάστημα από 06-11-2019 έως 23-12-2019 δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής των διατάξεων του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016 για την ανάθεση της αιτούμενης σύμβασης.

IV. Συμπέρασμα

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το δίδόμενο 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 του Ιδρύματος Νεολαίας και Δια Βίου Μάθησης και τη μη παροχή σύμφωνης γνώμης για προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών σίτισης για τις ανάγκες των δικαιούχων φοιτητών στη Φοιτητική Εστία της Πάτρας, συνολικού προϋπολογισμού 604.800,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για το χρονικό διάστημα από 01-10-2019 έως 23-12-2019 – ήτοι ογδόντα τεσσάρων (84) ημερών σίτισης, λόγω κατεπείγουσας ανάγκης, λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσόμενων υπό του νόμου προϋποθέσεων, ήτοι ως προς το χρονικό διάστημα από 01-10-2019 έως 05-11-2019 (τριάντα έξι ημερών σίτισης) λόγω παραβίασης του άρθρου 2 παράγραφος 2 περίπτωση γ' υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011 και ως προς το χρονικό διάστημα από 06-11-2019 έως 23-12-2019 (σαράντα οκτώ ημερών σίτισης) λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2. γ' του ν. 4412/2016.

Αθήνα, 24 Οκτωβρίου 2019

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Αντιπρόεδρος

Αδάμ Καραγλάνης