

Η ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

5<sup>ο</sup> ΚΛΙΜΑΚΙΟ

ΔΙΑΔΙΚΑΣΙΑ ΠΡΟΣΩΡΙΝΗΣ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ

Συνήλθε στην έδρα της, στις 21.03.2018 με την εξής σύνθεση:  
Κωνσταντίνος Κορομπέλης, Πρόεδρος, Ελισάβετ Αλαγιαλόγλου -Εισηγήτρια-  
και Μαρία Μανδράκη, Μέλη.

Για να εξετάσει το αίτημα αναστολής το οποίο σωρεύεται στην  
ενώπιον της Α.Ε.Π.Π. από 13.03.2018 Προδικαστική Προσφυγή με Γενικό  
Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) - Αρχή Εξετασης Προδικαστικών Προσφυγών  
(ΑΕΠΠ) 238/13.03.2018 της προσφεύγουσας εταιρίας με την επωνυμία  
και το δ.τ.

..» νομίμως εκπροσωπούμενης.

Κατά των όρων της με αριθ. Διακήρυξης για τη  
διενέργεια διεθνούς, ηλεκτρονικού, ανοικτού, δημόσιου διαγωνισμού με  
αντικείμενο τη «

», συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας 7.525.000,00 ευρώ  
συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. και με κριτήριο ανάθεσης την πλέον  
συμφέρουσα προσφορά βάσει κριτηρίων.

Με την Προδικαστική Προσφυγή της η Προσφεύγουσα επιδιώκει  
την ακύρωση της ανωτέρω προσβαλλόμενης Διακήρυξης κατά το μέρος που  
αυτή εμπεριέχει όρους αόριστους, ασαφείς και αντίθετους με τις αρχές της  
διαφάνειας, της αναλογικότητας και της ανάπτυξης υγιούς ανταγωνισμού των  
διαγωνιζομένων, θίγοντας ως εκ τούτου το δικαίωμα συμμετοχής της στον εν  
λόγω διαγωνισμό.

Ετέρωθεν, η Προσφεύγουσα αιτείται όπως διαταχθεί η αναστολή  
εκτέλεσης της προσβαλλόμενης Διακήρυξης έως την έκδοση απόφασης επί<sup>1</sup>  
της υπόψη Προδικαστικής Προσφυγής.

Η συζήτηση άρχισε, αφού άκουσε την Εισηγήτρια

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέψη κατά το Νόμο

1. Επειδή, το με την υπ' αριθ.

Διακήρυξη προκήρυξε ανοικτό, ηλεκτρονικό, δημόσιο διαγωνισμό άνω των ορίων με αντικείμενο

με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει κριτηρίων, συνολικού προϋπολογισμού 7.525.000,00 ευρώ, συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α 24%. Ο εν λόγω διαγωνισμός χωρίζεται σε δύο (2) Τμήματα (συστημικούς διαγωνισμούς)

ειδικότερα στο Τμήμα 1 †

εκτιμώμενης αξίας 3.218.524,10 ευρώ, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% και στο Τμήμα 2 με αντικείμενο †

εκτιμώμενης αξίας 4.306.475,90 ευρώ, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%, με Συστημικό Αριθμό στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. α/α για το Τμήμα Α και Συστημικό Αριθμό στο Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. α/α για το Τμήμα Β.

2. Επειδή, έχει κατατεθεί το νόμιμο παράβολο κατά το άρθρο 363 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και άρθρο 5 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017 (ηλεκτρονικό παράβολο με κωδικό ποσού 15.000,00€, το οποίο συνιστά το ανώτατο κατά το νόμο ποσό παραβόλου, ενώ επισυνάπτεται αντίγραφο ηλεκτρονικής πληρωμής του ποσού σε Τράπεζα με την ένδειξη «Δεσμευμένο».

3. Επειδή, έχει γίνει χρήση του τυποποιημένου εντύπου σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 362 παρ. 2 του Ν. 4412/2016 και 8 παρ. 2 του Π.Δ. 39/2017.

4. Επειδή, ο επίδικος διαγωνισμός ενόψει του αντικειμένου του (υπηρεσία) και της προϋπολογισθείσας δαπάνης του ύψους 7.525.000,00€,

συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ, ήτοι ανώτερης αξίας των 60.000 €, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του Ν. 4412/2016, σύμφωνα με το άρθρο 345 παρ. 1 αυτού και συνεπώς παραδεκτώς κατά τούτο ασκείται η εν λόγω Προδικαστική Προσφυγή ενώπιον της Α.Ε.Π.Π.

4. Επειδή, η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή έχει κατατεθεί εμπροθέσμως σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 361 παρ. 1 του Ν. 4412/2016 και 4 παρ. 1 του Π.Δ. 39/2017, όπου προβλέπεται ότι «1. σε περίπτωση προσφυγής κατά πράξης της αναθέτουσας αρχής, η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής είναι: (α) ... (β) ... (γ) δέκα (10) ημέρες από την πλήρη, πραγματική ή τεκμαιρόμενη, γνώση της πράξης που βλάπτει τα συμφέροντα του ενδιαφερόμενου οικονομικού φορέα. Ειδικά για την άσκηση προσφυγής κατά προκήρυξης, η πλήρης γνώση αυτής τεκμαίρεται μετά την πάροδο δεκαπέντε (15) ημερών από τη δημοσίευση στο ΚΗΜΔΗΣ», αφού η πλήρης γνώση της προσβαλλόμενης πράξης τεκμαίρεται κατά δήλωση της προσφεύγουσας κατά το χρόνο δημοσίευσης της διακήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ την 02.02.2018, οπότε και εκκινεί η δεκαήμερη προθεσμία για την άσκηση Προσφυγής, και η Προδικαστική Προσφυγή κατατέθηκε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) στις 12.03.2018.

5. Επειδή, με την υπό κρίση προσφυγή της, η προσφεύγουσα επικαλείται ότι ο όρος της διακήρυξης με τον οποίο καθορίζεται η αμοιβή του αναδόχου ως ίση με το μέγιστο αριθμό των μερίδων που προσφέρθηκαν σε ένα από τα τρία γεύματα (πρωινό – μεσημεριανό – βραδινό) κάθε ημέρας υποχρεωτικής λειτουργίας του εστιατορίου επί του ποσού των 1,80 ευρώ, στο οποίο έχει καθοριστεί η τιμή του ημερήσιου σιτηρεσίου των φοιτητών της τριτοβάθμιας εκπαίδευσης, ενώ περαιτέρω προβλέπεται ότι εάν το ποσό αυτό δεν υπερβαίνει το 20% των δικαιούμενων δωρεάν σίτισης φοιτητών, τότε ο ανάδοχος θα πληρώνεται με βάσει το 20% του αριθμού των δικαιούμενων δωρεάν σίτισης σπουδαστών της συγκεκριμένης ημέρας, είναι εντελώς αυθαίρετος, ασαφής κατά το περιεχόμενό του και τίθεται κατά παράβαση των αρχών της διαφάνειας, της αναλογικότητας, της ανάπτυξης υγιούς ανταγωνισμού όπως και των γενικών αρχών του διοικητικού δικαίου. Και τούτο διότι ο προσβαλλόμενος κατά τα ανωτέρω όρος αποκλίνει ουσιωδώς από την

ισχύουσα κανονιστική ρύθμιση σύμφωνα με την οποία η αμοιβή του αναδόχου καθορίζεται βάσει του γινομένου του αριθμού των δικαιούμενων δωρεάν σίτισης σπουδαστών, οι οποίοι κατέχουν ειδική ταυτότητα προς τούτο, επί του ποσού των 1,80 ευρώ, στο οποίο ανέρχεται βάσει κανονιστικής ρύθμισης η τιμή του ημερήσιου σιτηρεσίου. Ειδικότερα, η προσφεύγουσα ισχυρίζεται ότι ο όρος της διαικήρυξης με τον οποίο αυθαίρετα και εντελώς αόριστα τίθεται ως βάση υπολογισμού του αντιτίμου που θα λαμβάνει ο ανάδοχος ο μέγιστος αριθμός μερίδων που θα προσφερθούν σε ένα από τα τρία γεύματα κάθε ημέρας υποχρεωτικής λειτουργίας του εστιατορίου, χωρίς να προσδιορίζεται ούτε κατά προσέγγιση ο αριθμός αυτός, και με ελάχιστο αριθμό σιτηρεσίων το 20% του αριθμού των δικαιούμενων δωρεάν σίτισης σπουδαστών της συγκεκριμένης ημέρας, καθιστά ανέφικτο τον υπολογισμό έστω και κατά προσέγγιση του ποσού στο οποίο πρόκειται να ανέλθει η συμβατική αμοιβή του αναδόχου, μεταβάλλοντας το οικονομικό αντικείμενο της σύμβασης, αλλά και το φυσικό της αντικείμενο, καθιστώντας εξίσου ασαφή και αόριστη την ποσότητα των υπηρεσιών που πρόκειται να παρασχεθούν.

6. Επειδή, κατά τις διατάξεις του άρθρου 366 του Ν. 4412/2016 (ΦΕΚ Α' 147/08.08.2016) ορίζεται ότι: «1. Η ΑΕΠΠ, μπορεί, ύστερα από αίτημα του προσφεύγοντος ή αυτεπαγγέλτως και μετά από κλήση της αναθέτουσας αρχής προ τριών (3) ημερών, να εκδώσει πράξη αναστολής εκτέλεσης της προσβαλλόμενης πράξης και να ορίσει τα κατάλληλα μέτρα έως ότου αποφανθεί για την προσφυγή και, πάντως όχι πέραν της προθεσμίας που ορίζεται στην παράγραφο 1 του άρθρου 367 για την έκδοση απόφασής της. 2. Με την απόφαση της προηγούμενης παραγράφου μπορεί να διατάσσονται προσωρινά μέτρα για να επανορθωθεί η εικαζόμενη παράβαση ή να αποτραπεί η ζημία των θιγόμενων συμφερόντων, στα οποία συμπεριλαμβάνονται μέτρα που αναστέλλουν τη διαδικασία ανάθεσης δημόσιας σύμβασης ή την εκτέλεση οποιασδήποτε απόφασης λαμβάνει η αναθέτουσα αρχή. 3. Η ΑΕΠΠ μπορεί να αποφασίσει να μη χορηγηθούν τα προσωρινά μέτρα της προηγούμενης παραγράφου αν κρίνει ότι, ύστερα από στάθμιση όλων των συμφερόντων που ενδέχεται να ζημιωθούν, καθώς και του δημόσιου συμφέροντος, οι πιθανές αρνητικές συνέπειες από τη χορήγηση των

προσωρινών μέτρων είναι περισσότερες από τα οφέλη ...». Ομοίως δε ορίζεται και στις διατάξεις του άρθρου 15 του Π.Δ. 39/2017 (ΦΕΚ Α' 64/04.05.2017).

7. Επειδή, σύμφωνα με την αιτιολογική έκθεση του Ν.4412/2016, επί του άρθρου 366 αυτού, αναφέρεται ότι: «*Δίδεται η δυνατότητα στην ΑΕΠΠ να διατάξει προσωρινά μέτρα προκειμένου να μην καταστεί αλυσιτελής η αποδοχή της προδικαστικής προσφυγής λόγω της προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας*».

8. Επειδή, συνακόλουθα, η απόφαση επί του αιτήματος αναστολής – λήψης προσωρινών μέτρων, σκοπεί να αποτρέψει τη δημιουργία ανεπανόρθωτων καταστάσεων ή δύσκολα αναστρέψιμων λόγω της προόδου του διαγωνισμού. Ετέρωθεν, δεν θα πρέπει και η ίδια η απόφαση να δημιουργεί τέτοιες καταστάσεις, οδηγώντας σε πλήρη ικανοποίηση του ασφαλιστέου δικαιώματος, αφού η ισχύς της είναι προσωρινή και δεν θα πρέπει να επηρεάζει κατά τούτο την απόφαση επί της προδικαστικής προσφυγής. Στο πλαίσιο αυτό, σκοπός της απόφασης επί αιτήματος αναστολής – λήψης προσωρινών μέτρων είναι η διασφάλιση των αμφισβητούμενων δικαιωμάτων των προσφευγόντων μέχρι την οριστική κρίση της διαφοράς, και ειδικότερα η ρύθμιση μέχρι τότε μιας κατάστασης προς αποτροπή επικείμενου κινδύνου ή ανεπανόρθωτης βλάβης ή ζημίας.

9. Επειδή, παρέπεται ότι προϋποθέσεις που πρέπει να πληρούνται για την ικανοποίηση του αιτήματος αναστολής – ορισμού προσωρινών μέτρων αποτελούν α) ως προς το παραδεκτό του αιτήματος αναστολής – προσωρινών μέτρων, το προδήλως παραδεκτό της υπό κρίση προδικαστικής προσφυγής, β) ως προς το βάσιμο του αιτήματος αναστολής – προσωρινών μέτρων, η πιθανολόγηση παραβίασης κανόνα του ενωσιακού ή εθνικού δικαίου για τις δημόσιες συμβάσεις και την ανάγκη λήψης προσωρινών μέτρων για την άρση δυσμενών από την παράβαση αυτή αποτελεσμάτων ή για την αποτροπή της ζημίας των συμφερόντων του αιτούντος (βλ. Ράικο, Δίκαιο Δημοσίων Συμβάσεων, 2014, σελ. 766 επομ.).

10. Επειδή, η προσφεύγουσα στοιχειοθετεί το έννομο συμφέρον

της στο γεγονός ότι η ίδια συνιστά εταιρία που δραστηριοποιείται επί πολλά συναπτά έτη στον τομέα της εκμετάλλευσης εστιατορίων και κυλικείων

έχοντας αναλάβει την εκτέλεση πολλών δημόσιων διαγωνισμών με αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών σίτισης σε φορείς του δημόσιου και ευρύτερου δημόσιου τομέα, με αποτέλεσμα να έχει ενεργό ενδιαφέρον για την υποβολή προσφοράς στον υπόψη διαγωνισμό, όπως και δικαίωμα συμμετοχής σε αυτόν, δικαίωμα το οποίο κωλύεται εκ του ως άνω προσβαλλόμενου όρου, στο μέτρο που δεν προσδιορίζεται σαφώς και επαρκώς το φυσικό και οικονομικό αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης.

11. Επειδή, όπως έχει κριθεί κατά πάγια νομολογία, στο στάδιο εξέτασης του αιτήματος αναστολής – προσωρινών μέτρων, η επικαλούμενη εκ μέρους του προσφεύγοντος βλάβη, δέον να συνισταται όχι απλώς στην επίκληση παρανομίας ή στη κατά γενικό τρόπο επίκληση παραβάσεως διαφόρων διατάξεων οποιουδήποτε επιπτέδου, αλλά σε μία νομική και πραγματική κατάσταση, η οποία ανάγεται σε πραγματικά περιστατικά, συγκεκριμένα και αρκούντως εξειδικευμένα, βάσει των οποίων είτε αποκλείεται είτε καθίσταται υπερβολικά δυσχερής η συμμετοχή στο διαγωνισμό, είτε προδιαγράφεται άμεσα ή έμμεσα το αποτέλεσμα λόγω αδυναμίας του προσφεύγοντος να εκπληρώσει τις απαιτούμενες προϋποθέσεις, με αποτέλεσμα να δημιουργείται μια προσωρινά προστατευτέα κατάσταση που να δικαιολογεί τη χορήγηση προσωρινού μέτρου (ΣτΕ ΕΑ 147/2016, 1140, 1137, 977/2010, 1149/2009, 14/2006).

12. Επειδή, κατ'ακολουθίαν των ανωτέρω, η προσφεύγουσα προσδιορίζει τη βλάβη της στο γεγονός ότι, αν και προτίθεται να συμμετάσχει στον υπόψη διαγωνισμό, υποβάλλοντας σχετική προσφορά για τις υπό ανάθεση υπηρεσίες, σε περίπτωση διατήρησης της ισχύος του προσβαλλόμενου με την υπόψη διακήρυξη όρου, καθίσταται ιδιαιτέρως δυσχερής ο υπολογισμός του κόστους των ζητούμενων υπηρεσιών και το τυχόν περιθώριο κέρδους της, με αποτέλεσμα να αδυνατεί να εκτιμήσει το συμφέρον από τη συμμετοχή της στον υπόψη διαγωνισμό και να διαμορφώσει αναλόγως την προσφορά της. Ως εκ τούτου, αιτείται την

προσωρινή διασφάλιση του ως άνω δικαιώματός της έως την έκδοση απόφασης επί της προδικαστικής προσφυγής της, ήτοι της δυνατότητάς της να συμμετάσχει εν τέλει στον υπόψη διαγωνισμό, αφού ακυρωθούν οι προσβαλλόμενοι όροι της διακήρυξης, θεμελιώνοντας την ύπαρξη προσωπικού, άμεσου και ενεστώτος έννομου συμφέροντος της για την προσβολή της επίμαχης εκτελεστής διοικητικής πράξης και την εξ' αυτής βλάβη της.

13. Επειδή, στην παράγραφο 1.4 της υπόψη διακήρυξης ορίζεται ότι: «Ο ενδεικτικός προϋπολογισμός για το σύνολο (Τμήμα 1 και 2) των ζητουμένων προμηθειών ανέρχεται στο ποσό των επτά εκατομμυρίων πεντακοσίων είκοσι πέντε χιλιάδων ευρώ (7.525.000,00€), συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α 24%, μέσω του Τακτικού Προϋπολογισμού του σε βάρος του Ι, ο οποίος αναλύεται ως εξής: Έτος 2018 (από 8.5.2018 έως 31.12.2018) : 963.709,68 ευρώ χωρίς ΦΠΑ, 1.195.000,00 ευρώ με ΦΠΑ, Έτος 2019 : 1.701.612,90 ευρώ χωρίς ΦΠΑ, 2.110.000,00 ευρώ με ΦΠΑ, Έτος 2020 : 1.701.612,90 ευρώ χωρίς ΦΠΑ, 2.110.000,00 ευρώ με ΦΠΑ, Έτος 2021 : 1.701.612,90 ευρώ χωρίς ΦΠΑ, 2.110.000,00 ευρώ με ΦΠΑ, Σύνολο 6.068.548,38 ευρώ χωρίς ΦΠΑ και 7.525.000,00 ευρώ με ΦΠΑ, βάσει της υπ' αριθμ. πρωτ. 154861/B2/18.9.2017 απόφασης του ΥΠ.Π.Ε.Θ. για την έγκριση ανάληψης υποχρέωσης σε βάρος των πιστώσεων του Κ.Α.Εξόδων από το Ο ας άνω ενδεικτικός προϋπολογισμός αναφέρεται στο μέγιστο (3.320) αριθμό δικαιουμένων δωρεάν σίτισης (Απόφαση 120/3.10.2017). Για την πληρωμή του αναδόχου το πλήθος των σιτηρεσίων θα υπολογίζεται ως ίσο με το μέγιστο αριθμό των μερίδων που προσφέρθηκαν σε ένα από τα τρία γεύματα (πρωινό – μεσημεριανό – βραδινό) κάθε ημέρας υποχρεωτικής λειτουργίας του εσπατορίου. Εάν αυτό το ποσό δεν υπερβαίνει το 20% των δικαιούμενων δωρεάν σίτισης φοιτητών, τότε για την κάλυψη παγίων και απρόβλεπτων εξόδων, ο ελάχιστος ημερήσιος αριθμός σιτηρεσίων, για τα οποία θα πρέπει να πληρωθεί ο ανάδοχος, θα είναι το 20% του αριθμού των δικαιουμένων δωρεάν σίτισης σπουδαστών της

συγκεκριμένης ημέρας. Συγκεκριμένα, η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται σε 2 διακριτά τμήματα, στα οποία ομαδοποιούνται οι 5 πόλεις όπου εδρεύουν

τα διατάξιμα πλήθη παιδιών και συγκεκριμένα: α) Τμήμα 1:

β) Τμήμα 2: Η κατανομή

προϋπολογισμού ανά τμήμα της σύμβασης γίνεται σύμφωνα με την ακόλουθη ενδεικτική κατανομή δωρεάν σπιζομένων φοιτητών ανά τμήμα της σύμβασης, όπως αυτή καθορίστηκε με την υπ' αριθμ. 120/3-10-2017, Θέμα 6 και 8 της Συγκλήτου: α) Τμήμα 1: 1.420 άτομα (και συγκεκριμένα 1.050 ( ) 170 ( ) και 200 ( )) β) Τμήμα 2: 1.900 άτομα (και συγκεκριμένα 1.650 ( ) και 250 ( ))

14. Επειδή, με τη διάταξη του άρθρου 14 παρ. 6 α) του Ν. 2817/2000 ορίζεται ότι : «Για την κάλυψη της δαπάνης σίτισης προπτυχιακών φοιτητών και σπουδαστών εγγράφεται κάθε χρόνο στον προϋπολογισμό του Υπουργείου Εθνικής Παιδείας και Θρησκευμάτων ειδική πίστωση, από την οποία, με απόφαση του Υπουργού Εθνικής Παιδείας και Θρησκευμάτων, επιχορηγούνται το Εθνικό Ίδρυμα Νεότητος (Ε.Ι.Ν.), τα Πανεπιστήμια, τα Τ.Ε.Ι., οι φοιτητικές ή σπουδαστικές λέσχες τους, καθώς και η λέσχη της Α.Σ.Π.Α.Ι.Τ.Ε.. Η πίστωση διατίθεται στο μεν Ε.Ι.Ν. για τη σίτιση των φοιτητών και σπουδαστών που διαμένουν ως οικότροφοι σε φοιτητικές ή σπουδαστικές εστίες Πανεπιστημίων ή Τ.Ε.Ι., οι οποίες βρίσκονται κατά την έναρξη ισχύος του νόμου αυτού στη χρήση του Ε.Ι.Ν. ή λειτουργούν με δική του ευθύνη και δικό του προσωπικό, στους δε άλλους φορείς για τη σίτιση των λοιπών φοιτητών και σπουδαστών. Μετά από αίτηση του Ε.Ι.Ν. ή των άλλων φορέων και σύμφωνη γνώμη των άλλων φορέων ή του Ε.Ι.Ν. αντίστοιχα η πίστωση μπορεί να διατίθεται στο μεν Ε.Ι.Ν. και για τη σίτιση των λοιπών φοιτητών και σπουδαστών, στους δε άλλους φορείς και για τη σίτιση των στεγαζόμενων ως οικοτρόφων φοιτητών και σπουδαστών». Περαιτέρω, με τη διάταξη του άρθρου 53 παρ. 1β του Ν. 4009/2011 ορίζεται ότι : «Με κοινή απόφαση των Υπουργών Οικονομικών και Παιδείας, Δια Βίου Μάθησης και Θρησκευμάτων, που δημοσιεύεται στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, καθορίζονται οι όροι, οι προϋποθέσεις και η διαδικασία για τη δωρεάν σίτιση και στέγαση των προπτυχιακών και μεταπτυχιακών φοιτητών και των υποψήφιων διδακτόρων,

με βάση την ατομική και οικογενειακή οικονομική τους κατάσταση και την εντοπίστητά τους, καθώς και την έδρα του ιδρύματος και τις ειδικές συνθήκες που επικρατούν σε αυτό». Κατ' εξουσιοδότηση της ανωτέρω διάταξης εκδόθηκε η με αριθ. Φ5/68535/B3 (ΦΕΚ Β' 1965/18.06.2012) κοινή απόφαση των Υπουργών Οικονομικών, Παιδείας, Δια Βίου Μάθησης και Θρησκευμάτων, η οποία στο άρθρο 1 προσδιορίζει τις κατηγορίες των δικαιούχων δωρεάν σίτισης φοιτητών και στο άρθρο 2 ορίζει ότι : «1. Το συσσίτιο παρέχεται καθημερινά στο εστιατόριο της Λέσχης ή του Ιδρύματος, εάν σε αυτό δεν λειτουργεί Λέσχη, με την επίδειξη της ειδικής ταυτότητας με την οποία εφοδιάζεται ο δικαιούχος φοιτητής κατά τις διατάξεις του άρθρου 6 της παρούσης. Το συσσίτιο περιλαμβάνει πρωινό, γεύμα και δείπνο, η σύσταση των οποίων προκύπτει από το εβδομαδιαίο πρόγραμμα που καταρτίζεται από ειδική για τον σκοπό αυτό υποεπιτροπή, που συγκροτείται από το Δ.Σ. της Λέσχης, στην οποία οι φοιτητές εκπροσωπούνται κατά το ήμισυ τουλάχιστον των μελών της. Το εβδομαδιαίο πρόγραμμα σίτισης εγκρίνεται και ανακοινώνεται στους φοιτητές από την Επιτροπή Οικονομικών Υποθέσεων και Προγραμματισμού της Λέσχης. Εάν στο Ίδρυμα δεν υφίσταται Λέσχη το εβδομαδιαίο πρόγραμμα καταρτίζεται από την Επιτροπή Φοιτητικού Εστιατορίου. Η ανωτέρω επιτροπή είναι πενταμελής και απαρτίζεται από έναν καθηγητή του Ιδρύματος, τον προϊστάμενο της Διεύθυνσης Φοιτητικής Μέριμνας, το γραμματέα του Ιδρύματος και δύο εκπρόσωπους των φοιτητών, οι οποίοι κάθε ακαδημαϊκό έτος υποδεικνύονται, με τους αναπληρωτές τους, εκ περιπτωτής από τον φοιτητικό σύλλογο έκαστης σχολής του Ιδρύματος. Η πράξη συγκρότησης της επιτροπής εκδίδεται από τον πρύτανη - πρόεδρο του οικείου Ιδρύματος πριν την λήξη έκαστου ακαδημαϊκού έτους και ισχύει για το επόμενο ακαδημαϊκό έτος. 2. Αρμόδια για τη λειτουργία του φοιτητικού εστιατορίου είναι η Λέσχη του Ιδρύματος ή το ίδιο το Ίδρυμα, αν σε αυτό δεν λειτουργεί Λέσχη. Το Ίδρυμα ή η Λέσχη του δύναται να αναθέτει τη λειτουργία του φοιτητικού εστιατορίου σε ανάδοχο. Η διαδικασία κατάρτισης συμβάσεως με την αναθέτουσα Αρχή διέπεται από τις κείμενες διατάξεις περί σύναψης δημοσίων συμβάσεων υπηρεσιών» ενώ στο άρθρο 4 της εν λόγω ΥΑ ορίζεται ότι : «η δωρεάν σίτιση των φοιτητών αρχίζει από την ημέρα χορήγησης σε

αυτούς της ειδικής ταυτότητας». Τέλος, με την υπ'αριθ. Φ547452/B3 (ΦΕΚ Β'836/30.05.2007) κοινή απόφαση των Υπουργών Οικονομίας και Οικονομικών, Εθνικής Παιδείας και Θρησκευμάτων αυξήθηκε η τιμή του ημερήσιου σιτηρεσίου των προπτυχιακών φοιτητών της Τριτοβάθμιας Εκπαίδευσης από 1,64 ευρώ σε 1,80 ευρώ.

15. Επειδή, από το συνδυασμό των ανωτέρω διατάξεων συνάγεται ότι το ύψος της δαπάνης για την παροχή δωρεάν σίτισης στους φοιτητές της τριτοβάθμιας εκπαίδευσης αποτελεί συνάρτηση δύο παραγόντων, αφενός του αριθμού των δικαιούχων δωρεάν σίτισης, όπως ο αριθμός αυτός προσδιορίζεται κάθε φορά κατ' εφαρμογή των όρων, κριτηρίων και προϋποθέσεων του τίθενται με την ως άνω με αριθ. Φ5/68535/B3 (ΦΕΚ Β' 1965/18.06.2012) κοινή απόφαση των Υπουργών Οικονομικών, Παιδείας, Δια Βίου Μάθησης και Θρησκευμάτων και αφετέρου της ισχύουσας δυνάμει της με αριθ.Φ547452/B3 (ΦΕΚ Β'836/30.05.2007) κοινής απόφασης των Υπουργών Οικονομίας και Οικονομικών, Εθνικής Παιδείας και Θρησκευμάτων τιμής του ημερήσιου σιτηρεσίου ποσού 1,80 ευρώ. Ήτοι, η συνολική προϋπολογισθείσα αξία της υπό ανάθεση σύμβασης ανάγεται στον υπολογισμό του γινομένου του αριθμού των δικαιούχων δωρεάν σίτιση φοιτητών επί της τιμής του ημερήσιου σιτηρεσίου ποσού 1,80 ευρώ για καθέναν από αυτούς.

16. Επειδή, η διαδικασία ανάθεσης των δημοσίων συμβάσεων, οι οποίες εμπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24 ΕΕ διέπεται από την αρχή της διαφάνειας, η οποία, προς διασφάλιση της ίσης μεταχείρισης των διαγωνιζομένων, επιβάλλει η αναθέτουσα αρχή να περιγράφει με σαφήνεια τους όρους της διακήρυξης, όπως και να περιγράφει κατά τρόπο απολύτως σαφή και ακριβή στη διακήρυξη και στα λοιπά συμβατικά τεύχη που τη συνοδεύουν, τις πραγματικές συνθήκες, υπό τις οποίες θα κληθεί να υποβάλλει προσφορά ο υποψήφιος ανάδοχος, ώστε κάθε ενδιαφερόμενος αφενός μεν να διαθέτει όλες τις πληροφορίες που του είναι απαραίτητες για να αποφασίσει εάν θα μετάσχει ή μη στον προκηρυχθέντα διαγωνισμό, αφετέρου δε να έχει, σε περίπτωση συμμετοχής του στο διαγωνισμό, τις αυτές ακριβώς με τους λοιπούς διαγωνιζομένους ευκαιρίες κατά το στάδιο προετοιμασίας και υποβολής της προσφοράς του (ΔΕΚ C-

31/87, Beenjies, C-87/94 Επιτροπή κατά Βελγίου, C-19/00 SIAC Construction, C-448/01, EVN AG, Wienstrom GmbH).

17. Επειδή, λαμβάνοντας υπόψη ότι, ως εκτίθεται ως άνω, ο συνολικός προϋπολογισμός των συμβάσεων σίτισης φοιτητών καταρτίζεται με βάσει των κατ' εκτίμηση της αναθέτουσας αρχής αριθμό των δικαιούχων δωρεάν σίτισης φοιτητών επί της τιμής του ημερήσιου σιτηρεσίου 1,80 ευρώ για το συνολικό χρονικό διάστημα διάρκειας αυτής, κατ' ανάλογο τρόπο δέον να υπολογίζεται και η ημερήσια αποζημίωση των υποψηφίων αναδόχων, ήτοι επί τη βάσει του κατ'εκτίμηση αριθμού των δικαιούχων δωρεάν σίτιση φοιτητών επί της ισχύουσας τιμής του ημερήσιου σιτηρεσίου. Εν προκειμένω, λαμβάνοντας υπόψη ότι, η υπό ανάθεση σύμβαση υποδιαιρείται σε 2 διακριτά τμήματα, στα οποία ομαδοποιούνται οι όπου εδρεύουν τα και συγκεκριμένα : α) Τμήμα 1: β) Τμήμα 2 : Η κατανομή του προϋπολογισμού ανά τμήμα της σύμβασης γίνεται σύμφωνα με την ενδεικτική της σύμβασης, ήτοι αναφορικά με το Τμήμα 1 για

ενώ αναφορικά με το Τμήμα 2 για Κατ' ακολουθία, η ημερήσια αποζημίωση του/των υποψηφίων αναδόχων θα έπρεπε να υπολογίζεται με την ίδια μέθοδο, ήτοι με κριτήριο τον ως άνω εκτιμούμενο αριθμό δικαιούχων δωρεάν σίτισης φοιτητών ανά τμήμα και ανά πόλη κάθε τμήματος, και όχι ως ορίζεται με τον προσβαλλόμενο όρο, ήτοι σύμφωνα με το μέγιστο αριθμό μερίδων που προσφέρθηκαν σε ένα από τα τρία γεύματα κάθε ημέρας υποχρεωτικής λειτουργίας του εστιατορίου με ελάχιστο όριο αμοιβής το 20% του αριθμού των δικαιούμενων δωρεάν σίτιση ημερησίως. Σε κάθε περίπτωση, λαμβάνοντας υπόψη ότι ο υποψήφιος ανάδοχος δεσμεύεται να παρέχει υπηρεσίες σίτισης για το σύνολο των δικαιούμενων δωρεάν σίτιση φοιτητών αινά πόλη, δε δύναται η αμοιβή του να διασφαλίζεται μόνο για το 20% του αριθμού των δικαιούμενων δωρεάν σίτιση φοιτητών, και πέραν του πασσού αυτού, να αυξάνεται αναλόγως με το μέγιστο

αριθμό μερίδων που προσφέρθηκαν σε ένα από τα τρία γεύματα, με ανώτατο δριο την κάλυψη της σίτισης του συνόλου των δικαιούχων, μέθοδος υπολογισμού η οποία κατατείνει στη διακύμανση της αμοιβής του υποψήφιου αναδόχου με μεγάλα όρια απόκλισης, και η οποία δεν τελεί σε αιτιώδη συνάφεια με το οικονομικό αντικείμενο της υπό ανάθεση σύμβασης, ούτε είναι ανάλογη με τις υπηρεσίες που απότελούν το φυσικό αντικείμενο αυτής.

18. Επειδή, ως εκ τούτου, οι ισχυρισμοί της προσφεύγουσας αναφορικά με την παραβίαση των κανόνων περί δημοσίων συμβάσεων, όπως αυτή συντελείται δια του ως άνω προσβαλλόμενου όρου της υπόψη διακήρυξης, κρίνονται ως προδήλως βάσιμοι.

19. Επειδή, κατόπιν τούτων, νομίμως εικάζεται ότι πληρούνται οι προϋποθέσεις που απαιτούνται για την ικανοποίηση του αιτήματος αναστολής – ορισμού προσωρινών μέτρων, θα πρέπει να ανασταλεί η περαιτέρω πρόοδος της υπόψη διαγωνιστικής διαδικασίας, λαμβάνοντας δε υπόψη ότι, σύμφωνα με τους όρους της υπόψη διακήρυξης, έχει οριστεί ως καταληκτική ημεροχρονολογία υποβολής των προσφορών η 10.04.2018, δέον ο χρόνος τούτος να παραταθεί για εύλογο χρονικό διάστημα, προκειμένου να εξεταστεί η υπό κρίση Προδικαστική Προσφυγή και να εκδοθεί η οικεία απόφαση.

20. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, το κρινόμενο αίτημα αναστολής πρέπει να γίνει δεκτό.

### Για τους λόγους αυτούς

Δέχεται το αίτημα αναστολής της προσφεύγουσας.

Αναστέλλει την πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας που προκηρύχθηκε με τη με αριθ.. Διακήρυξη ανοικτού, ηλεκτρονικού, δημόσιου διαγωνισμού άνω των ορίων με αντικείμενο

με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει κριτηρίων, συνολικού προϋπολογισμού 7.525.000,00 ευρώ, συμπεριλαμβανομένου του Φ.Π.Α 24%.

Αριθμός αποφάσης Α.137/2018

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη, στις 21 Μαρτίου 2018, συντάχθηκε την ίδια ημέρα από την Εισηγήτρια και εκδόθηκε αυθημερόν.

Ο Πρόεδρος

Ο Γραμματέας

Κωνσταντίνος Ηολ. Κορομπέλης

Νεκτάριος Α. Μερτινός

