



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**ΑΠΟΦΑΣΗ
101/2016**

(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 23η Ιουνίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαπέντε (2016) ημέρα Πέμπτη και ώρα 10:00 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 Αναπληρωτή 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. Αντιπρόεδρος: Μπουσουλέγκα Χριστίνα

2. Μέλη: Καραμανλής Ευάγγελος
Λουρίκας Δημήτριος
Σταθακόπουλος Δημήτριος

Γραμματέας: Οικονόμου Κατερίνα

Εισηγήτρια: Ηρακλεία Σχοινά, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν η Προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων και η εισηγήτρια Ηρακλεία Σχοινά, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., οι οποίες αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής. Από το φορέα παρέστησαν η κα. Νικολοπούλου Βασιλική, Γενική Διευθύντρια Οικονομικών Υπηρεσιών του Υπουργείου Δικαιοσύνης, ο κ. Παπαδάκης Νικόλαος, Διευθύνων Σύμβουλος της εταιρείας “ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ ΑΕ”, η κα. Ντότσικα Μαρία, Προϊσταμένη Νομικών Υπηρεσιών της εταιρείας “ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ ΑΕ”, ο κ. Σκαρίπας Δημήτριος, Νομικός Σύμβουλος της εταιρείας “ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ ΑΕ” και ο κ. Κυριαζόπουλος Θεόδωρος, Διευθυντής του Τμήματος Σχεδιασμού και Διενέργειας Προμηθειών της εταιρείας “ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ ΑΕ”, οι οποίοι αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

Θέμα: Διατύπωση σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή της εταιρείας “ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ ΑΕ” στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης κατά τη διάταξη του άρθρου 25 παρ. 1 εδ. γ' του π.δ. 60/2007, για την ανάθεση σύμβασης “Παραλαβή, μεταφορά και διάθεση με ευθύνη του αναδόχου των επεξεργασμένων λυμάτων από τον Βιολογικό Καθαρισμό του Γενικού Κέντρου Κράτησης Μαλανδρινού στους Βιολογικούς Καθαρισμούς Δήμου Δελφών, για το διάστημα από τον Ιούλιο 2016 έως και τον Ιανουάριο 2017, μεγίστου συνολικού προϋπολογισμού 372.400,00 ΕΥΡΩ, πλέον ΦΠΑ 24% και μεγίστου κόστους μεταφοράς 7€/τόνο πλέον ΦΠΑ 24%”.

Με το υπ' αρ. πρωτ. 7042/16-5-2016 έγγραφο αίτημα, το οποίο παρελήφθη από την Αρχή την 17-5-2016

με αρ. πρωτ. 2315, όπως συμπληρώθηκε με το υπ' αρ. πρωτ. 8605/08-6-2016 (αρ. πρωτ. εισερχ. 2653/8-6-2016) έγγραφο, η εταιρεία ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ Α.Ε. (ΚΤΥΠ Α.Ε.) αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ(δδ) Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, κατ' επίκληση του άρθρου 25 παρ. 1γ του π.δ. 60/2007, για την ανάθεση Υπηρεσιών για την "Παραλαβή, μεταφορά και διάθεση με ευθύνη του αναδόχου των επεξεργασμένων λυμάτων από τον Βιολογικό Καθαρισμό του Γενικού Κέντρου Κράτησης Μαλανδρίνου στους Βιολογικούς Καθαρισμούς Δήμου Δελφών, για το διάστημα από τον Ιούλιο 2016 έως και τον Ιανουάριο 2017, μεγίστου συνολικού προϋπολογισμού 372.400,00 ΕΥΡΩ, πλέον ΦΠΑ 24% και μεγίστου κόστους μεταφοράς 7€/τόνο πλέον ΦΠΑ 24%"

I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

Από όλα τα στοιχεία του φακέλου προκύπτουν τα ακόλουθα στοιχεία:

1. Με την υπ' αριθμ. 2875/17-7-2002 (ΦΕΚ 935 Β'/23-7-2002) απόφαση του Υπουργού Δικαιοσύνης ανατέθηκε στην εταιρεία "ΘΕΜΙΣ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ Α.Ε." το έργο: "Μεταφορά λυμάτων του Γενικού Καταστήματος Κράτησης Μαλανδρίνου με βυτιοφόρα κατά το σύστημα της αυτεπιστασίας". Κατά τους ισχυρισμούς του φορέα, στο πλαίσιο αυτής της ανάθεσης συνήφθησαν κατά καιρούς συμβάσεις μεταξύ της εταιρείας "ΘΕΜΙΣ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΑΕ" και κατάλληλων μεταφορέων με τη σχετική δαπάνη να καλύπτεται από χρηματοδότηση του ΤΑΧΔΙΚ προς τη "ΘΕΜΙΣ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ". Η από 27-5-2014 είναι η τελευταία σχετική εν ισχύ σύμβαση. Ειδικότερα, σε σχέση μ' αυτή επισημαίνονται τα ακόλουθα:

2. Με την υπ' αρ. 395/18-7-2013 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της "ΘΕΜΙΣ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ Α.Ε." εγκρίθηκαν: 1) ο προϋπολογισμός του έργου "Παραλαβή, μεταφορά & διάθεση, με ευθύνη του αναδόχου, των επεξεργασμένων λυμάτων από τον Βιολογικό Καθαρισμό του Γενικού Καταστήματος Κράτησης Μαλανδρίνου στους Βιολογικούς Καθαρισμούς του Δήμου Δελφών & των στερεών καταλοίπων σε αδειοδοτημένους αποδέκτες, συνολικού προϋπολογισμού 1.360.000,00 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 23%", 2) η διάθεση της απαιτούμενης δαπάνης από τις εγκεκριμένες πιστώσεις του έργου "Μεταφορά Λυμάτων του Γενικού Καταστήματος Κράτησης Μαλανδρίνου με Βυτιοφόρα κατά το Σύστημα της Αυτεπιστασίας" που χρηματοδοτείται από το ΤΑΧΔΙΚ με τις πληρωμές να ακολουθούν τη ροή χρηματοδότησής του και 3) η δημοπράτηση του έργου με Διεθνή Ανοικτό Δημόσιο Μειοδοτικό Διαγωνισμό, με κριτήριο τη χαμηλότερη τιμή για την παροχή υπηρεσιών.

Ακολούθως, με την αρ. πρωτ. 72525/09/09/2013 διακήρυξη προκηρύχθηκε ανοικτός, δημόσιος διεθνής διαγωνισμός για το έργο "Παραλαβή, μεταφορά & διάθεση, με ευθύνη του αναδόχου, των επεξεργασμένων λυμάτων από τον Βιολογικό Καθαρισμό του Γενικού Καταστήματος Κράτησης Μαλανδρίνου στους Βιολογικούς Καθαρισμούς του Δήμου Δελφών & των στερεών καταλοίπων σε αδειοδοτημένους αποδέκτες, συνολικού προϋπολογισμού 1.360.000,00 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, χρονικής διάρκειας 24 μηνών". Με την αρ. 411/29-4-2014 απόφαση Δ.Σ. της "ΘΕΜΙΣ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ Α.Ε." αποφασίστηκε η κατακύρωση του διαγωνισμού στην εταιρεία "ΚΑΦΣΙΣ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ ΚΑΙ ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΗ Α.Ε.". Ο φάκελος του διαγωνισμού μαζί με σχέδιο σύμβασης υπεβλήθησαν προς συμβατικό έλεγχο στο Ελεγκτικό Συνέδριο και με τις Πράξεις 18/2014 και 99/2014 του Ζ' Κλιμακίου εγκρίθηκε η υπογραφή της σχετικής σύμβασης. Ακολούθως, στις 27-5-2014 υπεγράφη σύμβαση μεταξύ της εταιρείας "ΘΕΜΙΣ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ Α.Ε." με τον ανάδοχο "ΚΑΦΣΙΣ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ & ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΗ Α.Ε.", συνολικής δαπάνης 1.360.000,00 ΕΥΡΩ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 23%, που προκύπτει από την τιμή προσφοράς 7 ΕΥΡΩ /τόνο πλέον ΦΠΑ 23%.

2.1. Ειδικότερα, αντικείμενο της σύμβασης ήταν η ανάθεση υπηρεσιών τμηματικής φόρτωσης, μεταφοράς, εκφόρτωσης και διάθεσης των επεξεργασμένων λυμάτων από τον Βιολογικό Καθαρισμό (ΒΙΟ.ΚΑ.) του Γενικού Καταστήματος Κράτησης Μαλανδρίνου στους Βιολογικούς Καθαρισμούς (ΒΙΟ.ΚΑ.) του Δήμου Δελφών και των στερεών καταλοίπων σε αδειοδοτημένους αποδέκτες (για τα στερεά κατάλοιπα). Η διάρκεια της σύμβασης ορίστηκε σε 24 ημερολογιακούς μήνες, ενώ συμφωνήθηκε ρητά πως η έναρξη παροχής των εν λόγω υπηρεσιών θα γίνει μετά από έγγραφη ειδοποίηση της αναθέτουσας αρχής προς τον ανάδοχο. Με την υπ' αρ. 77419/07-7-2014 έγγραφη ειδοποίηση της "ΘΕΜΙΣ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ Α.Ε." προς την ανάδοχο εταιρεία "ΚΑΦΣΙΣ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ & ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΗ Α.Ε." ως ημερομηνία έναρξης παροχής των συμβατικών υπηρεσιών ορίστηκε η 11.7.2014 και επομένως ως λήξη αυτής η 11.7.2016. Περαιτέρω, ορί-

στηκε ότι είναι δυνατή η χρονική παράταση της σύμβασης, χωρίς αύξηση του οικονομικού αντικειμένου αυτής για αντικειμενικούς λόγους (ενδεικτικά λόγοι εργασιών, δυσμενείς καιρικές συνθήκες κλπ.).

3. Η εταιρεία “ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ ΑΕ” συστάθηκε με το άρθρο 132 του ν. 4199/2013 (ΦΕΚ Α' 216-11-10-2013) και προήλθε από τη συγχώνευση των εταιρειών ΔΕΠΑΝΟΜ Α.Ε., ΘΕΜΙΣ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ και ΟΣΚ Α.Ε. Ειδικότερα, στις διατάξεις της παρ. 1 του άρθρου 132 του ν. 4199/2013 (ΦΕΚ Α' 216-11-10-2013), ορίζεται ότι: “1. Συγχώνευση με σύσταση νέας ανώνυμης εταιρίας.

1.1. Οι εταιρίες: (α) ανώνυμη εταιρία με την επωνυμία «Δημόσια Επιχείρηση Ανέγερσης Νοσηλευτικών Μονάδων Ανώνυμη Εταιρεία», το διακριτικό τίτλο «Δ.ΕΠ.Α.ΝΟ.Μ. Α.Ε.» και αριθμό Μ.Α.Ε. 46490/01/Β/00/ 417, (β) ανώνυμη εταιρία με την επωνυμία «ΘΕΜΙΣ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ Α.Ε.» και αριθμό Μ.Α.Ε. 38231/108/ Β/97/01 και (γ) ανώνυμη εταιρία με την επωνυμία «Οργανισμός Σχολικών Κτιρίων Ανώνυμη Εταιρία», το διακριτικό τίτλο «Ο.Σ.Κ. Α.Ε.» και αριθμό Μ.Α.Ε. 42017/01/ Β/98/19, συγχωνεύονται σε νέα εταιρία που συνιστάται με τον παρόντα νόμο, με έδρα την Αθήνα. Η νέα εταιρία με την επωνυμία «ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΙΑ» και διακριτικό τίτλο «ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ Α.Ε.» είναι εταιρία Κοινής Ωφέλειας (ΔΕΚΟ) και λειτουργεί σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 3429/2005 περί ΔΕΚΟ, όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει.

1.2. [...].

1.3. Η συγχώνευση του παρόντος άρθρου πραγματοποιείται, ολοκληρώνεται και τα αποτελέσματά της επέρχονται αυτοδικαίως από την καταχώρηση στο Μητρώο Ανωνύμων Εταιριών της διαπιστωτικής πράξης περί συγχώνευσης, κατά τα αναφερόμενα στην παράγραφο 4 του παρόντος άρθρου, με εξαίρεση τη δεύτερη συγχωνευόμενη εταιρεία, η οποία συνεχίζει να διατηρεί τη νομική προσωπικότητά της και να εκπληρώνει τους σκοπούς της μέχρι τις 31.7.2015, από την επομένη της οποίας επέρχονται γι' αυτήν, αυτοδικαίως, τα αποτελέσματα της συγχώνευσης.

1.4. Από την επέλευση των αποτελεσμάτων της συγχώνευσης και εφεξής, οι σκοποί των συγχωνευόμενων εταιριών (ΔΕΠΑΝΟΜ ΑΕ, ΘΕΜΙΣ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΑΕ, ΟΣΚ ΑΕ) θα εκπληρώνονται από τη νέα εταιρία «ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ Α.Ε.», υπό την επιφύλαξη της παραγράφου 1.3 του παρόντος άρθρου. [...].

2.2. Για την εκπλήρωση των σκοπών της, η εταιρία μπορεί ιδίως:

(α) Να επιχορηγείται από τον τακτικό προϋπολογισμό ή το Πρόγραμμα Δημοσίων Επενδύσεων και εν γένει να δέχεται εθνικούς ή κοινοτικούς πόρους, να δανειζεται και να εξευρίσκει κεφάλαια, συμπεριλαμβανομένης και της έκδοσης ομολογιών, υποσχετικών και άλλων τίτλων ή εγγράφων που ενσωματώνουν οφειλή χρέους (χρεόγραφα), καθώς επίσης και να συνάπτει συμβάσεις σε σχέση με τα προαναφερόμενα.

(β) Να προβαίνει σε πρόσκτηση, αγορά, ανταλλαγή και με οποιονδήποτε τρόπο απόκτηση, διάθεση ή πώληση κάθε είδους ακινήτων, αστικών ή μη, σύμφωνα με τις οικείες διατάξεις νόμου.

(γ) Να προβαίνει στη χρηματοδοτική μίσθωση ακινήτων και κινητών πραγμάτων.

(δ) Να διενεργεί κάθε άλλη δραστηριότητα που σχετίζεται άμεσα ή έμμεσα με τους παραπάνω σκοπούς της εταιρίας.

2.3. (α) Το μετοχικό κεφάλαιο της νέας εταιρίας «ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ Α.Ε.» αυξάνεται λόγω της συγχώνευσης και ανέρχεται στο άθροισμα: (αα) του υφιστάμενου μετοχικού κεφαλαίου της εκ των συγχωνευόμενων εταιριών ΔΕΠΑΝΟΜ ΑΕ, πλέον, (ββ) του υφιστάμενου μετοχικού κεφαλαίου της εκ των συγχωνευόμενων εταιριών ΘΕΜΙΣ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΑΕ και (γγ) του υφιστάμενου μετοχικού κεφαλαίου της εκ των συγχωνευόμενων εταιριών Ο.Σ.Κ. Α.Ε.. Μέχρι τις 31.7.2015 το μετοχικό κεφάλαιο της εταιρίας αποτελείται από το άθροισμα των μετοχικών κεφαλαίων της ΔΕΠΑΝΟΜ ΑΕ και της Ο.Σ.Κ. Α.Ε..

(β) Το μετοχικό κεφάλαιο της νέας εταιρίας «ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ Α.Ε.» ενσωματώνεται σε μία (1) μετοχή, κυριότητας του Ελληνικού Δημοσίου.

3. Όροι και συνέπειες της συγχώνευσης.

3.1. Με την καταχώρηση στο Μητρώο Ανωνύμων Εταιριών της διαπιστωτικής πράξης της παραγράφου 4 του παρόντος άρθρου, υπό την επιφύλαξη της παραγράφου 1.3 του παρόντος, οι συγχωνευόμενες εταιρίες λύνονται, χωρίς να εκκαθαρίζονται, οι μετοχές τους ακυρώνονται, το δε σύνολο της περιουσίας τους (ενεργητικό και παθητικό) μεταβιβάζεται στη νέα εταιρία, η οποία εφεξής υποκαθίσταται λόγω οιονεί καθολικής διαδοχής σε όλα τα δικαιώματα, απαιτήσεις και υποχρεώσεις των συγχωνευόμενων εταιριών, κατά τα λοιπά δε εφαρμόζονται οι όροι και επέρχονται οι συνέπειες της παρούσας παραγράφου 3.

3.2. Υπό την επιφύλαξη της παραγράφου 1.3 του παρόντος, οι μετοχές της συγχωνευόμενης εταιρίας ΘΕΜΙΣ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΑΕ που ανήκουν στο ΤΑ.Χ.ΔΙ.Κ. και εκπροσωπούν (κατά προσέγγιση χιλιοστού της μονάδας) ποσοστό 0,198% του μετοχικού κεφαλαίου της ανωτέρω εταιρίας, δεν ανταλλάσσονται με νέες μετοχές της νέας εταιρίας «ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ ΑΕ». Μέσα σε προθεσμία δύο (2) μηνών από την

επέλευση των αποτελεσμάτων της συγχώνευσης (31.7.2015), η νέα εταιρία «ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ ΑΕ» αποζημιώνει το ΤΑ.Χ.ΔΙ.Κ. για τις ακυρωθείσες μετοχές του βάσει της πραγματικής αξίας των μετοχών αυτών, η οποία υπολογίζεται σύμφωνα με το άρθρο 13 παρ. 2 του ν. 2238/1994 και η οποία δεν θα είναι μικρότερη της ονομαστικής αξίας των μετοχών που ακυρώνονται.

[...].

3.4. (α) Όλες οι πράξεις που έχουν διενεργηθεί από τις συγχωνευόμενες εταιρίες μετά τις 31.8.2011 θεωρούνται ως διενεργηθείσες για λογαριασμό της νέας εταιρίας και τα ποσά αυτών μεταφέρονται με συγκεκριμένη εγγραφή στα βιβλία της από και δια της καταχώρησης της διαπιστωτικής πράξης περί συγχώνευσης της παραγράφου 4 του παρόντος άρθρου στο Μητρώο Ανωνύμων Εταιριών, υπό την επιφύλαξη της παραγράφου 1.3 του παρόντος.

(β) Εφόσον, μεταξύ των στοιχείων του παθητικού των Συγχωνευόμενων Εταιριών υφίσταται υπόλοιπο ζημιών τρέχουσας ή προηγούμενων χρήσεων, τούτο εμφανίζεται σε ιδιαίτερο λογαριασμό στον ισολογισμό τους και στον ισολογισμό της νέας εταιρίας. Κατά παρέκκλιση κάθε άλλης διάταξης, η ζημία αυτή μεταφέρεται για να συμψηφιστεί διαδοχικά στα πέντε (5) επόμενα οικονομικά έτη από τη νέα εταιρία κατά το υπόλοιπο που απομένει κάθε φορά.

3.5. (α) Με την επιφύλαξη του άρθρου 112 παρ. 1 του ν. 4055/2012, όλα τα περιουσιακά στοιχεία και δικαιώματα, ενοχικά και εμπράγματα, των συγχωνευόμενων εταιριών, μεταβιβάζονται αυτοδικαίως και χωρίς την τήρηση οποιασδήποτε άλλης διατύπωσης, με την ολοκλήρωση της συγχώνευσης, υπό την επιφύλαξη της παραγράφου 1.3 του παρόντος, στην νέα εταιρεία, ακόμη και αν δεν περιγράφονται επακριβώς στη διαπιστωτική πράξη περί συγχώνευσης της παραγράφου 4 του παρόντος άρθρου.

[...]

3.9. Από την ολοκλήρωση της συγχώνευσης και κατά τη διάρκεια της μεταβατικής περιόδου λειτουργίας της κατά την παράγραφο 6.1 του παρόντος, η νέα εταιρία εποπτεύεται από κοινού από τον Υπουργό Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων, τον Υπουργό Υγείας, τον Υπουργό Δικαιοσύνης, Διαφάνειας και Ανθρωπίνων Δικαιωμάτων και τον Υπουργό Παιδείας και Θρησκευμάτων. Μετά την πάροδο της ως άνω μεταβατικής περιόδου λειτουργίας της κατά την παράγραφο 6.1 του παρόντος, η νέα εταιρία εποπτεύεται από τον Υπουργό Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων.

[...].

4. Διαπιστωτική πράξη περί συγχώνευσης

4.1. Εντός αποκλειστικής προθεσμίας ενός μηνός από την έναρξη ισχύος του παρόντος, εκδίδεται διαπιστωτική πράξη των Υπουργών Οικονομικών, Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων, Υγείας, Δικαιοσύνης, Διαφάνειας και Ανθρωπίνων Δικαιωμάτων και Παιδείας και Θρησκευμάτων, περί συγχώνευσης, η οποία έχει το περιεχόμενο της παρ. 2 του άρθρου 69 του κ.ν. 2190/1920, και συμπεριλαμβάνει επιπροσθέτως και το κωδικοποιημένο κείμενο του καταστατικού της νέας εταιρίας.

4.2. Με την ως άνω διαπιστωτική πράξη περί συγχώνευσης μπορεί να ρυθμίζεται κάθε αναγκαία λεπτομέρεια της συγχώνευσης και κάθε άλλο θέμα που αφορά την πραγματοποίηση της παρούσας συγχώνευσης, ως και της εν γένει λειτουργίας της νέας εταιρίας.

4.3. Η ως άνω διαπιστωτική πράξη περί συγχώνευσης καταχωρίζεται αμελλητί στο οικείο Μητρώο Ανωνύμων Εταιρειών για κάθε συγχωνευόμενη εταιρία και δημοσιεύεται νόμιμα, χωρίς να απαιτείται άλλη εγκριτική πράξη της εποπτεύουσας ή άλλης αρμόδιας αρχής.

[...].

4.6. Από την καταχώρηση στο Μητρώο Ανωνύμων Εταιριών της διαπιστωτικής πράξης περί συγχώνευσης της παραγράφου 4.1 του παρόντος άρθρου, υπό την επιφύλαξη της παραγράφου 1.3 του παρόντος, επέρχονται αυτοδίκαια και ταυτόχρονα χωρίς καμία άλλη διατύπωση, τόσο για τις συγχωνευόμενες εταιρίες όσο και έναντι τρίτων, τα αποτελέσματα των παραγράφων 1 και 2 του άρθρου 75 του κ.ν. 2190/1920 και τα αποτελέσματα του παρόντος άρθρου.

[...].

6.4. Διατηρείται από τα Υπουργεία: (α) Υποδομών, Μεταφορών και Δικτύων, (β) Υγείας, (γ) Δικαιοσύνης, Διαφάνειας και Ανθρωπίνων Δικαιωμάτων και (δ) Παιδείας και Θρησκευμάτων, αντίστοιχα, η αρμοδιότητα ανάθεσης υλοποίησης έργων και συνεποπτείας της λειτουργίας των τριών κλάδων της νέας εταιρίας, κατά τη διάρκεια της ως άνω περιόδου μεταβατικής λειτουργίας”.

4. Ακολούθως, με το άρθρο τέταρτο του ν. 4379/12-4-2016 (ΦΕΚ Α' 63/12-4-2016) προστέθηκε, μεταξύ άλλων, υποπερίπτωση (αα) στην παρ. 2.2. του άρθρου 132 του ν. 4199/2013, στην οποία ορίζεται ότι: “2.2 Για την εκπλήρωση των σκοπών της, η εταιρεία μπορεί ιδίως: (α) [...]. **(αα) Να επιχορηγείται και από**

το Ταμείο Χρηματοδότησεως Δικαστικών Κτιρίων «ΤΑ.Χ.ΔΙ.Κ.» για την κατασκευή, συντήρηση – επισκευή κτιρίων και εξοπλισμό αυτών που καλύπτουν αποκλειστικά τις υπηρεσίες αρμοδιότητας του Υπουργείου Δικαιοσύνης, Διαφάνειας και Ανθρωπίνων Δικαιωμάτων. Η επιχορήγηση πραγματοποιείται με βάση τον προϋπολογισμό μελέτης έργου, που εκπονεί η εταιρεία «ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ ΑΕ» και συνοδεύεται από πρόγραμμα χρηματορροών, που περιλαμβάνει το ποσό της προκαταβολής και τις τμηματικές καταβολές μέχρι και την εξόφληση του συμβατικού τιμήματος και τυχόν αδιάθετο ποσό της επιχορήγησης αποδίδεται στο «ΤΑ.Χ.ΔΙ.Κ.»».

Επίσης, με το ίδιο άρθρο προστέθηκε νέα παράγραφος 6.6. στην παράγραφο 6 του άρθρου 132 του ν. 4199/2013, ως εξής: “6.6. Υπόλοιπα των επιχορηγήσεων του «ΤΑ.Χ.ΔΙ.Κ.» προς τη «ΘΕΜΙΣ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΑΕ», που περιήλθαν στην «ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ ΑΕ» μετά τη συγχώνευσή της με αυτή [σ.σ. μετά τις 31.7.2015], τα οποία έμειναν αδιάθετα μέχρι τη δημοσίευση του παρόντος, παραμένουν σε αυτή για να χρησιμοποιηθούν για την κάλυψη αναγκών των υπηρεσιών αρμοδιότητας του Υπουργείου Δικαιοσύνης, Διαφάνειας και Ανθρωπίνων Δικαιωμάτων, είναι δε νόμιμη η πραγματοποιηθείσα χρήση τους για τον ίδιο σκοπό”.

5. Σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο υποβληθέν αίτημα, ο φορέας ισχυρίζεται ότι, σε εκτέλεση της από 27-5-2014 σύμβασης μεταφοράς λυμάτων (βλ. ως άνω παρ. 2): “Έως την 31.07.2015 το συνολικό πόσο της καταβληθείσας αμοιβής στην ανάδοχο «KAFSIS ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ & ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΗ Α.Ε.» ανήλθε στο συνολικό ποσό των 761.162,35 € (396.000 + 365.162,35) καλύπτοντας μέρος των ανελαστικών δαπανών των συμβατικών υποχρεώσεων της ΘΕΜΙΣ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΑΕ έναντι του αναδόχου για τις παρασχεθείσες υπηρεσίες.

Με το υπ’ αριθ. 82807/27.7.2015 έγγραφό της η «ΘΕΜΙΣ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ Α.Ε.» αιτήθηκε την εκταμίευση του υπολοίπου ποσού 314.837,65 € για την κάλυψη των παρασχεθεισών υπηρεσιών ποσό, που οφείλετο να καταβληθεί με βάση τα στοιχεία επιμέτρησης των μεταφερθέντων ποσοτήτων λυμάτων.

Μετά την συγχώνευση της «ΘΕΜΙΣ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ Α.Ε.» με την εταιρεία «ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ Α.Ε.», το διαθέσιμο υπόλοιπο που υπήρχε για την υπηρεσία αυτή, και μεταφέρθηκε στην «ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ ΑΕ» κατά την συγχώνευση των εταιριών την 1.8.2015, ήταν μόλις 31.701,86€. Οι ανεξόφλητες υποχρεώσεις της εταιρείας προς την ανάδοχο έως και 01/2016 ανήλθαν στο ποσό των 398.606,41€ (συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.) με βάση τις παρασχεθείσες υπηρεσίες.

Η εξόφληση αυτού του πόσου πραγματοποιήθηκε από την «ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ ΑΕ» από τα αδιάθετα ποσά χρηματοδότησης άλλων έργων της «ΘΕΜΙΣ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΑΕ» χρηματοδοτούμενων από το ΤΑΧΔΙΚ, αφού όλα τα αδιάθετα ποσά των χρηματοδοτήσεων του ΤΑΧΔΙΚ, είχαν περιέλθει στην «ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ ΑΕ», ως καθολικής διαδόχου της «ΘΕΜΙΣ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΑΕ» .

Σημειώνεται ότι την 23.10.2015 και 1.2.2016 η ανάδοχος όχλησε για διακοπή της μεταφοράς των λυμάτων, λόγω της μη εξόφλησης των λογαριασμών που είχε εκδώσει γεγονός που εάν συνέβαινε θα δημιουργούσε μείζον πρόβλημα για τη ομαλή λειτουργία του Γενικού Καταστήματος Κράτησης Μαλανδρίνου.

6. Περαιτέρω, αναφορικά με την εναπόθεση των επεξεργασμένων λυμάτων και την υποδοχή των λυμάτων από τον Δήμο Γαλαξιδίου (νυν Καλλικρατικός Δήμος Δελφών), επισημαίνεται ότι στην παρ 2 στ. του άρθρου 11 του Κανονισμού Αποχέτευσης του Δήμου Δελφών ορίζεται ότι, “στην περίπτωση που οποιοδήποτε φυσικό ή νομικό πρόσωπο επιθυμεί να διαθέσει λύματα στους βιολογικούς καθαρισμούς του Δήμου, θα επιτρέπεται με τη σύμφωνη γνώμη και τους όρους που θα καθορίσει η αρμόδια υπηρεσία και τέλος που υπολογίζεται ανά κυβικό μέτρο το ύψος του οποίου καθορίζεται με απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου”. Αυτό το συμβατικό τίμημα/τέλος ορίστηκε στο ποσό του ενός (1) ευρώ ανά κυβικό μέτρο με την υπ αριθμ. 190/2012 και την αριθμ. 49/18.02.2015 αποφάσεις του Δημοτικού Συμβουλίου Δελφών. Κατά τον φορέα: “Το παραπάνω κόστος διάθεσης των λυμάτων λογίζεται ως “τέλος” που βαρύνει οποιοδήποτε φυσικό ή νομικό πρόσωπο επιθυμεί να διαθέσει λύματα στους βιολογικούς καθαρισμούς του Δήμου Δελφών”.

6.1. Στο πλαίσιο αυτό, με την υπ’ αριθ. 253/25.10.2006 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της εταιρείας «ΘΕΜΙΣ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ Α.Ε.» εγκρίθηκε η υπογραφή του σχεδίου σύμβασης με το Δήμο Γαλαξιδίου που αφορούσε στην προσωρινή διάθεση των επεξεργασμένων λυμάτων του βιολογικού καθαρισμού του Γ.Κ.Κ. Μαλανδρίνου, στις αντίστοιχες εγκαταστάσεις του ΒΙΟ.ΚΑ. του Δήμου Ιτέας με τίμημα 1,00 €/ m³ πλέον Φ.Π.Α. Η εν λόγω σύμβαση έληξε στις 25.7.2011 και ανανεώθηκε με διαδοχικές

συμβάσεις έως τις 31.12.2015. Μετά την ημερομηνία αυτή, δεν προκύπτει με βάση τα στοιχεία του φακέλου ανανέωση της σύμβασης ή σύναψη νέας σχετικής σύμβασης.

6.2. Σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο αίτημα του φορέα, “για το διάστημα 11.07.2014 έως και 31.05.2015 η εταιρεία “ΘΕΜΙΣ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΑΕ” κατέβαλε στο Δήμο Δελφών το συνολικό ποσό των 117.649,50 € (συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 23%) για την εναπόθεση των λυμάτων στους ΒΙΟ.ΚΑ. Κατά το χρονικό διάστημα 01.06.2015 μέχρι 31.12.2015 μεταφέρθηκαν από το Γ.Κ.Κ. Μαλανδρινού στους ΒΙΟ.ΚΑ. του Δήμου Δελφών 43.701,22 τόνοι λυμάτων, διαμορφώνοντας τη συνολική οφειλή έναντι του Δήμου Δελφών σε 43.701,22 €. Μετά την συγχώνευση της εταιρείας “ΘΕΜΙΣ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΑΕ” την 31.7.2015 με την “ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ ΑΕ”, η τελευταία κατέβαλε το διαθέσιμο πόσο των 31.271,36€, ενώ εκκρεμεί η πληρωμή ποσού 12.429,86€”.

7. Όπως ισχυρίζεται ο φορέας: “Μετά την συγχώνευση της εταιρείας “ΘΕΜΙΣ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΑΕ” με την “ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ ΑΕ” δεν υπήρχε πρόβλεψη για τη συνέχιση της χρηματοδότησης των έργων υποδομών του Υπουργείου Δικαιοσύνης Διαφάνειας και Ανθρωπίνων Δικαιωμάτων από το ΤΑΧΔΙΚ προς τις “ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ Α.Ε.” Με σκοπό την ομαλή λειτουργία του έργου, η εταιρεία “ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ Α.Ε.” ενημέρωσε για το πρόβλημα χρηματοδότησης τόσο του συγκεκριμένου έργου όσο και λοιπών έργων, που χρηματοδοτούνται από το ΤΑΧΔΙΚ, με σειρά εγγράφων προς τους Γενικούς Γραμματείς του ΤΑΧΔΙΚ και του Υπουργείου Δικαιοσύνης, Διαφάνειας και Ανθρωπίνων Δικαιωμάτων [...]” (τα υπ' αρ. πρωτ. Δ3/Τ3.2/13880/01.10.2015, Δ9/2035/12.02.2016, 2909/01.03.2016, 6230/26.04.2016, 8124/01.06.2016 και 35927/02.06.2016 έγγραφα, τα οποία υπεβλήθησαν στην ΕΑΑΔΗΣΥ).

7.1. Σύμφωνα με τους ισχυρισμούς του φορέα, “Λόγω της κατεπείγουσας ανάγκης να μην διακοπεί η μεταφορά των λυμάτων, η εταιρεία “ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ ΑΕ” προχώρησε στην πληρωμή των οφειλομένων δαπανών μεταφοράς, που είχε τιμολογήσει η ανάδοχος από τα αδιάθετα ποσά των χρηματοδοτήσεων του ΤΑΧΔΙΚ προς την ΘΕΜΙΣ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΑΕ και εξέθεσε την αδυναμία της να προσχωρήσει σε διαγωνιστική διαδικασία επόμενης σύμβασης μετά τη λήξη της παρούσας λόγω έλλειψης εγκεκριμένων πιστώσεων.

Για την αντιμετώπιση του προβλήματος της χρηματοδότησης του συγκεκριμένου έργου πραγματοποιήθηκαν πέντε συσκέψεις στις 26.01.2016, 12.02.2016, 02.03.2016, 04.03.2016 και 01.04.2016. Στις δύο τελευταίες συσκέψεις, πέραν των στελεχών της Κτύπ Α.Ε. και των ΓΓ Δικαιοσύνης, ΓΓ Αντεγκληματικής Πολιτικής και στελεχών του ΤΑ.Χ.ΔΙ.Κ., παρίσταντο και οι Υπουργοί Δικαιοσύνης, Διαφάνειας & Ανθρωπίνων Δικαιωμάτων και Υποδομών, Μεταφορών & Δικτύων. Κατά τις τρεις πρώτες συναντήσεις τέθηκε το θέμα της αδυναμίας χρηματοδότησης της Κτύπ Α.Ε. από το ΤΑ.Χ.ΔΙ.Κ. με βάση το υφιστάμενο νομικό πλαίσιο ενώ παράλληλα αναφέρθηκε προς εμάς και η εξ αυτού του λόγου, υποχρέωση επιστροφής των αντίστοιχων ταμειακών διαθεσίμων που είχαν περιέλθει από την «ΘΕΜΙΣ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ Α.Ε.» στην Κτύπ Α.Ε. Το γεγονός αυτό θα σήμαινε την άμεση διακοπή όλων των έργων, συντηρήσεων και λοιπών υπηρεσιών που εκτελούσε η Κτύπ Α.Ε. ως οιονεί διάδοχος της «ΘΕΜΙΣ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ Α.Ε.», για τις υποδομές του Υπουργείου Δικαιοσύνης Διαφάνειας και Ανθρωπίνων Δικαιωμάτων, μεταξύ των οποίων και η μεταφορά και διάθεση των λυμάτων του ΓΚΚ Μαλανδρινού.

Για την αντιμετώπιση αυτού του οικονομικού και νομικού προβλήματος κατατέθηκε από πλευράς μας πρόταση νομοθετικής ρύθμισης για τη χρηματοδότηση των έργων υποδομών του Υπ.Δ.Δ. & Α.Δ. από το ΤΑΧΔΙΚ προς την Κτύπ Α.Ε.. Η πρόταση αυτή κατατέθηκε και στο ΥΠΥΜΕΔΙ αφού συζητήθηκε εκτενώς με τη διοίκηση του ΤΑ.Χ.ΔΙ.Κ. και τον ΓΓ Δικαιοσύνης και έλαβε τις εγκρίσεις των αρμοδίων Υπουργών κατά τις δύο τελευταίες συσκέψεις.

Στις δύο αυτές συσκέψεις, και εκ του λόγου ότι δεν ήταν δυνατή η απρόσκοπτη συνέχιση της μεταφοράς των λυμάτων μετά το πέρας της τρέχουσας σύμβασης λόγω του απαιτούμενου χρόνου των διαγωνιστικών διαδικασιών, έγινε προσπάθεια ανεύρεσης λύσης εκτός συμμετοχής Κτύπ Α.Ε. με πιθανότητα συνεργασίας της ΕΥΔΑΠ Α.Ε. η οποία όμως δεν κατέστη δυνατή σε πρώτο χρόνο και παρέμεινε να επανεξεταστεί σε επόμενη χρονική στιγμή. Ως εκ τούτου, στην τελευταία σύσκεψη, προτάθηκε από πλευράς Υπουργείου Υποδομών η συνέχιση της διαδικασίας μεταφοράς από την Κτύπ Α.Ε. εξαντλώντας κάθε νομική δυνατότητα για την ανάθεσή της χωρίς διακοπή του έργου της μεταφοράς.

8. Στο συμπληρωματικώς υποβληθέν έγγραφό του ο φορέας ενημερώνει ότι, το πρόβλημα της χρηματοδότησης της ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ ΑΕ από το ΤΑΧΔΙΚ για τα έργα υποδομών του Υπουργείου Δικαιοσύνης

Διαφάνειας και Ανθρωπίνων Δικαιωμάτων αντιμετωπίστηκε, εν τέλει, νομοθετικά με το άρθρο τέταρτο του Ν.4379/2016 (ΦΕΚ 63 Α'/12.04.2016) «ρυθμίσεις σχετικά με την χρηματοδότηση της ΚτΥπ Α.Ε. από το ΤΑ.Χ.Δι.Κ.», “επομένως από την ημερομηνία αυτή ήταν δυνατή η προκήρυξη διαγωνισμού για τη μεταφορά λυμάτων από το Γενικό Κατάστημα Κράτησης Μαλανδρίνου και εναπόθεσης αυτών στον ΒΙΟ.ΚΑ του Δήμου Δελφών”.

8.1. Με την απόφαση του Δ.Σ. της εταιρείας «ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ Α.Ε.», στη συνεδρίασή του της 26^{ης} Απριλίου 2016, εγκρίθηκε η προκήρυξη Ηλεκτρονικού Ανοικτού Διεθνούς Μειοδοτικού Διαγωνισμού για το έργο «Παραλαβή, μεταφορά και διάθεση, με ευθύνη του αναδόχου, των επεξεργασμένων λυμάτων από τον Βιολογικό Καθαρισμό του Γενικού Καταστήματος Κράτησης Μαλανδρίνου στους Βιολογικούς Καθαρισμούς του Δήμου Δελφών», προϋπολογισμού 638.400,00 Ευρώ (πλέον Φ.Π.Α. 23%), για σύμβαση 12μηνιαίας διάρκειας με δυνατότητα 6μηνιαίας παράτασης και αζημίως πρόωρη λύση αυτής με προειδοποίηση από την Αναθέτουσα Υπηρεσία.

Σύμφωνα με τους ισχυρισμούς του φορέα, “η ως άνω δυνατότητα πρόωρης λύσης της σύμβασης προβλέφθηκε, διότι βρίσκονται σε εξέλιξη οι διαδικασίες Περιβαλλοντολογικής αδειοδότησης και ανακατασκευής των εγκαταστάσεων του Βιολογικού Καθαρισμού του Γενικού Καταστήματος Κράτησης Μαλανδρίνου, μετά την ολοκλήρωση των οποίων θα γίνεται διάθεση σε παρακείμενο χώρο και δεν θα απαιτείται μεταφορά”.

Επίσης, ο φορέας αναφέρει ότι, “Περίληψη της διακήρυξης του παραπάνω διαγωνισμού δημοσιεύθηκε την 20.05.2016 στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης και στις 23.05.2016 στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων (ΚΗΜΔΗΣ) και στον Ελληνικό τύπο. Ο Διαγωνισμός ορίστηκε να διενεργηθεί την 29.06.2016 (λήξη υποβολής προσφορών) με ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών την 05.07.2016 και λαμβάνοντας υπόψη τη διαδικασία που προβλέπεται στο ΠΔ 118/2007 (άνοιγμα προσφορών, σύνταξη πρακτικών και έγκρισή τους από το αρμόδιο όργανο, χρόνοι αναμονής για υποβολή ενστάσεων ή/και προδικαστικές διαδικασίες προστασίας, ανάδειξη προσωρινού αναδόχου, κατακύρωση και ανάδειξη οριστικού αναδόχου, πρόσκληση για υπογραφή σύμβασης κτλ), η σύμβαση εκτιμάται ότι θα υπογραφεί εντός του Δεκεμβρίου 2016”.

8.2. Περαιτέρω, αναφέρεται ότι “η από 27-5-2014 σύμβαση μεταφοράς λυμάτων είναι πιθανόν να καλύψει οριακά την ανάγκη μεταφοράς λυμάτων μέχρι την 11.7.2016, οπότε και λήγει, αφού, με βάση τα οικονομικά στοιχεία της αρμοδίας υπηρεσίας της εταιρείας η μέση μηνιαία δαπάνη μεταφοράς λυμάτων ανέρχεται, το τελευταίο χρονικό διάστημα, σε 25.000 ΕΥΡΩ περίπου και το διαθέσιμο πόσο του συμβατικού τιμήματος μετά την 31.3.2016 ανέρχεται σε 85.168,44 ΕΥΡΩ, ενώ με βάση τους όρους της δεν υπάρχει δυνατότητα οικονομικής επέκτασής της. Επομένως, προκύπτει αντικειμενική αδυναμία μεταφοράς λυμάτων από τον Ιούλιο 2016 έως τον Δεκέμβριο του 2016 στο πλαίσιο της ισχύουσας σύμβασης και αυτής που πρόκειται να συναφθεί με τον ήδη προκηρυχθέντα διαγωνισμό”.

9. Κατόπιν των ανωτέρω, η εταιρεία “ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ Α.Ε.” με το αρ. πρωτ. 7042/16-5-2016 έγγραφο αίτημα, το οποίο παρελήφθη από την Αρχή την 17-5-2016 με αρ. πρωτ. 2315, όπως συμπληρώθηκε, κατόπιν αιτήματος της Αρχής, το οποίο συνοδεύεται και από σχέδιο απόφασης, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, κατ’ άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ’ υποπερ. δδ’ του Ν. 4013/2011, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγματεύσεως, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, κατ’ επίκληση του άρθρου 25 παρ. 1γ του π.δ. 60/2007, για την ανάθεση Υπηρεσιών για την “Παραλαβή, μεταφορά και διάθεση με ευθύνη του αναδόχου των επεξεργασμένων λυμάτων από τον Βιολογικό Καθαρισμό του Γενικού Κέντρου Κράτησης Μαλανδρίνου στους Βιολογικούς Καθαρισμούς Δήμου Δελφών, για το διάστημα από τον Ιούλιο 2016 έως και τον Ιανουάριο 2017, μεγίστου συνολικού προϋπολογισμού 372.400,00 ΕΥΡΩ, πλέον ΦΠΑ 24% και μεγίστου κόστους μεταφοράς 7€/τόνο πλέον ΦΠΑ 24%”.

9.1. Ο φορέας υποβάλλει συνημμένως την απάντηση του Γραφείου του Γενικού Γραμματέα του Υπουργείου Δικαιοσύνης (υπ' αρ. πρωτ. 35927/2-6-2016 έγγραφο) προς την εταιρεία “ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ Α.Ε.”, που διαβιβάστηκε στην ΕΑΑΔΗΣΥ, σε συνέχεια σχετικού ερωτήματος της Αρχής προς τον φορέα, σύμφωνα με την οποία: “το πρόβλημα της έγκρισης των σχετικών πιστώσεων, για την διενέργεια διαγωνισμού για την παραλαβή, μεταφορά και διάθεση με ευθύνη του αναδόχου των επεξεργασμένων λυμάτων από τον Βιολογικό Καθαρισμό του Γ.Κ.Κ. Μαλανδρίνου στον Βιολογικό Καθαρισμό Δήμου Δελφών,

δεν αντιμετωπίστηκε νωρίτερα (ήτοι πριν την ψήφιση του ν. 4379/2016), διότι από την ισχύουσα νομοθεσία δεν προβλεπόταν η χρηματοδότηση της ΚτΥπ από το ΤΑ.Χ.ΔΙ.Κ.»

II. Νομικό πλαίσιο

10. Σύμφωνα με τις διατάξεις της υποπερ. δδ της περ. γ της παραγρ. 2 του άρθρου 2 του Ν. 4013/2011 όπως ισχύει, «...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 εμπíπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των ανωτέρω προεδρικών διαταγμάτων. Η εν λόγω αρμοδιότητα ασκείται μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) εργάσιμων 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. [...]».

11. Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 6 παρ. 1 του π.δ. 60/2007 «Προσαρμογή της ελληνικής νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ...», το εν λόγω π.δ. «εφαρμόζεται στις δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών που δεν εξαιρούνται, δυνάμει των εξαιρέσεων που προβλέπονται στα άρθρα 16, 17 και 9 έως 15, και των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός φόρου προστιθέμενης αξίας (ΦΠΑ) είναι ίση προς ή ανώτερη από τα ακόλουθα κατώτατα όρια: α) 137.000 ευρώ, για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών, εκτός αυτών που καλύπτονται από την περίπτωση β) στοιχείο iii), που συνάπτονται από τις αναθέτουσες αρχές οι οποίες είναι κεντρικές κυβερνητικές αρχές του Παραρτήματος IV. [...] β) 211.000 ευρώ, προκειμένου για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που συνάπτονται είτε i) από αναθέτουσες αρχές άλλες από εκείνες που αναφέρονται στο Παράρτημα IV, είτε ii) από τις αναθέτουσες αρχές που αναφέρονται στο Παράρτημα IV και οι οποίες δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, όταν οι συμβάσεις αφορούν προϊόντα τα οποία δεν καλύπτει το Παράρτημα V, είτε iii) από οποιαδήποτε αναθέτουσα αρχή και έχουν ως αντικείμενο υπηρεσίες της κατηγορίας 8 του Παραρτήματος II A, υπηρεσίες τηλεπικοινωνιών της κατηγορίας 5 των 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 αριθ. 2015/2342 Κανονισμού της Επιτροπής της 15ης Δεκεμβρίου 2015 για την τροποποίηση της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ και 2009/81/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, όσον αφορά στα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, τα ως άνω ποσά αναπροσαρμόστηκαν στις 135.000 ευρώ και 209.000 ευρώ αντίστοιχα.

12. Στη διάταξη του άρθρου 25 παρ. 1 περ. γ' του π.δ. 60/2007 ορίζεται ότι: «Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν τις δημόσιες συμβάσεις τους προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, στις ακόλουθες περιπτώσεις:

1) Προκειμένου για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών: [...] γ) στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο, εάν λόγω κατεπείγουσας ανάγκης, οφειλόμενης σε γεγονότα απρόβλεπτα για τις ενδιαφερόμενες αναθέτουσες αρχές, δεν είναι δυνατή η τήρηση των προθεσμιών που προβλέπονται για τις ανοικτές, κλειστές ή με διαπραγμάτευση διαδικασίες με δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού που αναφέρονται στο άρθρο 24. Οι περιστάσεις που επικαλούνται οι αναθέτουσες αρχές για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη.»

III. Νομική Εκτίμηση

13. Το υπό εξέταση αίτημα της εταιρείας «ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ Α.Ε.» αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών, με την έννοια της περ. δ της παρ. 2 του άρθρου 2 του π.δ. 60/2007. Δεδομένου ότι, σύμφωνα και με το υποβληθέν σχέδιο απόφασης, πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών σε συνδυασμό με το συνολικό προϋπολογισμό του αιτήματος (372.400,00 ΕΥΡΩ, πλέον ΦΠΑ 24%), 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.

14. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 24 και 25 του π.δ. 60/2007 περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ) και στο άρθρο 25 παρ. 3 του π.δ. 59/2007 (άρθρο 40 της

Οδηγίας 2004/17/ΕΚ) (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 την 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 συστατικής 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. ενδεικτικά Δ.Ε.Ε., αποφάσεις της 18ης Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28ης Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13ης Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48). 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 Δ.Ε.Ε., αποφάσεις της 10ης Μαρτίου 1987, C-199/85, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1987, σ. 1039, σκέψη 14, προαναφερθείσα C-57/94, σκέψη 23, προαναφερθείσα C-318/94, σκέψη 14, της 10ης Απριλίου 2003, C-20/01 και C-28/01, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 2003, I-360, σκέψη 58, της 14ης Σεπτεμβρίου 2004, C-385/02, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2004, σ. I-8121, σκέψη 19, της 14ης Οκτωβρίου 2004, C-340/02, Επιτροπή κατά Γαλλίας, Συλλ. 2004, I-9845, σκέψη 38, και της 2ας Ιουνίου 2005, C-394/02, Επιτροπή κατά Ελλάδας, Συλλ. 2005, I-4713, σκέψη 33).

Ειδικότερα, η εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 25 παρ. 1 γ του π.δ. 60/2007 και μάλιστα για την εξείρεση του κατεπείγοντος, η εφαρμογή της τελευταίας εξαρτάται από τη συνδρομή πέντε σωρευτικών προϋποθέσεων.

Συγκεκριμένα, προϋποθέτει:

- i) την ύπαρξη κατεπείγουσας ανάγκης που δεν συμβιβάζεται με τις προθεσμίες που επιτάσσουν άλλες διαδικασίες,
- ii) την ύπαρξη απροβλέπτου γεγονότος,
- iii) την ύπαρξη αιτιώδους συνδέσμου μεταξύ του απροβλέπτου γεγονότος 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.

Ως απρόβλεπτες περιστάσεις πρέπει να 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 κατεπείγοντως απαραίτητη την παράδοση διαφόρων προμηθειών στους πληγέντες.

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, 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 έχουν υιοθετήσει η Αρχή και το Ελεγκτικό Συνέδριο (ΕΣ) και δέχονται 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 αποφάσεις Ε.Α.Α.Δ.Η.Σ.Υ

6, 9, 31, 81, 236, 254, 408, 435/2013 και 30, 31, 48, 66, 92/2014 και 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 της διάταξης της περ. γ. της παρ.1, του άρθρου 25, του Π.Δ 60/2007, 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.)

15. Εν προκειμένω, από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, προκύπτουν τα ακόλουθα:

(α) Ως προς την ύπαρξη κατεπείγουσας ανάγκης

Με βάση τα στοιχεία του φακέλου, οι υπηρεσίες “Παραλαβής, μεταφοράς & διάθεσης, με ευθύνη του αναδόχου, των επεξεργασμένων λυμάτων από τον Βιολογικό Καθαρισμό του Γενικού Καταστήματος Κράτησης Μαλανδρινού στους Βιολογικούς Καθαρισμούς του Δήμου Δελφών” παρέχονται σε εκτέλεση της από 27-5-2014 σύμβασης, η οποία συνήφθη κατόπιν διενέργειας δημόσιου ανοικτού διαγωνισμού, μεταξύ της εταιρείας “ΘΕΜΙΣ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ Α.Ε.” και του αναδόχου “ΚΑΦΣΙΣ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ & ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΗ Α.Ε.”, από τις 11-7-2014 (ημερομηνία έναρξης παροχής των υπηρεσιών, σύμφωνα με την υπ’ αρ. 77419/07-7-2014 έγγραφη ειδοποίηση της “ΘΕΜΙΣ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ Α.Ε.” προς την ανάδοχο εταιρεία “ΚΑΦΣΙΣ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ & ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΗ Α.Ε.”) έως και τις 11.7.2016 (λήξη της ορισθείσας στη σύμβαση διάρκειας των 24 μηνών), η οποία σύμβαση δεν προβλέπει επέκταση του οικονομικού αντικειμένου αυτής (βλ. ανωτέρω ιστορικό παρ. 2 και 2.1.).

Στο υπό εξέταση αίτημά της, η “ΚΤΥΠ Α.Ε.” επικαλείται ότι: “[...] Η από 27-5-2014 σύμβαση μεταφοράς λυμάτων είναι πιθανόν να καλύψει οριακά την ανάγκη μεταφοράς λυμάτων μέχρι την 11.7.2016, οπότε και λήγει, αφού, με βάση τα οικονομικά στοιχεία της αρμοδίας υπηρεσίας της εταιρείας η μέση μηνιαία δαπάνη μεταφοράς λυμάτων ανέρχεται, το τελευταίο χρονικό διάστημα, σε 25.000 ΕΥΡΩ περίπου και το διαθέσιμο πόσο του συμβατικού τιμήματος μετά την 31.3.2016 ανέρχεται σε 85.168,44 ΕΥΡΩ, ενώ με βάση τους όρους της δεν υπάρχει δυνατότητα οικονομικής επέκτασής της’.

Συντρέχει, επομένως, κατεπείγουσα ανάγκη για την ανάθεση με διαπραγμάτευση και χωρίς προηγούμενη προκήρυξη διαγωνισμού της σύμβασης παροχής κατεπειγουσών υπηρεσιών «Παραλαβή, μεταφορά και διάθεση, με ευθύνη του αναδόχου, των επεξεργασμένων λυμάτων από τον Βιολογικό Καθαρισμό του Γενικού Καταστήματος Κράτησης Μαλανδρινού στους Βιολογικούς Καθαρισμούς του Δήμου Δελφών» αποκλειστικά και μόνον για το χρονικό διάστημα από την λήξη της ισχύος της υφιστάμενης συμβάσεως έως και την υπογραφή της σύμβασης με τον ανάδοχο, ο οποίος θα προκύψει από την εν εξελίξει διαγωνιστική διαδικασία.

Η ως άνω κατεπείγουσα ανάγκη και η διάρκεια αυτής προκύπτει από τις προθεσμίες που επιτάσσουν οι διαδικασίες ανάδειξης αναδόχου σύμφωνα με την εθνική και κοινοτική νομοθεσία, για την ολοκλήρωση του διαγωνισμού, που προκηρύχθηκε με την απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου της 81^{ης} συνεδρίασης της 26^{ης} Απριλίου 2016 (θέμα 31^ο).

Συνεπώς, σύμφωνα με τους ισχυρισμούς του αιτούντος φορέα και με βάση το διδόμενο ιστορικό και τη φύση του αντικειμένου της προς ανάθεση σύμβασης, συνάγεται η αναγκαιότητα παροχής των ζητούμενων υπηρεσιών και ο κατεπείγων χαρακτήρας αυτής, καθόσον η εν ισχύ σύμβαση πρόκειται να λήξει την 11.07.2016, ενώ δεν είναι δυνατή η ολοκλήρωση της ανοικτής με δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού διαδικασίας που έχει ήδη εκκινήσει.

β) Ως προς την ύπαρξη απρόβλεπτης περίπτωσης η οποία δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέει από ευθύνη της αναθέτουσας αρχής.

Τα γεγονότα που επικαλείται στο αίτημά της η εταιρεία “ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ Α.Ε.” ως απρόβλεπτες περιστάσεις είναι τα ακόλουθα: “Η δημοπράτηση του διαγωνισμού, που βρίσκεται σε εξέλιξη, δεν ήταν δυνατό να έχει γίνει νωρίτερα, ώστε ο μειοδότης να αναδειχθεί πριν την 11.7.2016, που λήγει η ισχύουσα σύμβαση και τούτο οφείλεται στους ακόλουθους λόγους:

Στις 27.05.2014 υπογράφηκε η σύμβαση μεταξύ «ΘΕΜΙΣ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ Α.Ε.» και «ΚΑΦΣΙΣ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΚΗ & ΕΝΕΡΓΕΙΑΚΗ Α.Ε.» ποσού 8,61€/τόνο (συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.) και διάρκειας 24 ημερολογια-

κών μηνών, με έναρξη την 11.07.2014 και λήξη 10.07.2016 [...].
Η χρηματοδότηση προβλέπεται από το ΤΑ.Χ.ΔΙ.Κ.

Στις 01.08.2015 ολοκληρώθηκε η συγχώνευση της «ΘΕΜΙΣ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ Α.Ε.» με την «ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ Α.Ε.» σύμφωνα με το άρθρο 113 του Ν.4199/2013 χωρίς πρόβλεψη για την συνέχιση της χρηματοδότησης των έργων υποδομών του Υπουργείου Δικαιοσύνης Διαφάνειας και Ανθρωπίνων Δικαιωμάτων από το ΤΑΧΔΙΚ προς την ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ ΑΕ γεγονός που δεν επέτρεπε στην ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ ΑΕ να προγραμματίσει την προκήρυξη διαγωνισμού για την μεταφορά λυμάτων από το Κέντρο Κράτησης Μαλανδρίνου στους Βιολογικούς Καθαρισμούς Δήμου Δελφών λόγω έλλειψης των αναγκαίων πιστώσεων. Για την αντιμετώπιση του προβλήματος της χρηματοδότησης η ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ ΑΕ απευθύνθηκε στο Υπουργείο Δικαιοσύνης και ΤΑΧΔΙΚ και διεξήχθη η ακόλουθη αλληλογραφία: [...].

Το πρόβλημα της χρηματοδότησης της ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ ΑΕ από το ΤΑΧΔΙΚ για τα έργα υποδομών του Υπουργείου Δικαιοσύνης Διαφάνειας και Ανθρωπίνων Δικαιωμάτων αντιμετωπίστηκε νομοθετικά με το άρθρο τέταρτο του Ν.4379/2016 (ΦΕΚ 63 Α'/12.04.2016) «ρυθμίσεις σχετικά με την χρηματοδότηση της ΚτΥπ Α.Ε. από το ΤΑ.Χ.ΔΙ.Κ.» Συνεπώς μετά την 12.04.2016 ήταν δυνατή η προκήρυξη διαγωνισμού για την μεταφορά λυμάτων από το Γενικού Καταστήματος Κράτησης Μαλανδρίνου και εναπόθεσης αυτών στο ΒΙΟ.ΚΑ. Δήμου Δελφών.

Περαιτέρω, ο φορέας ισχυρίζεται ότι: “Από τα προηγούμενα, και, ιδίως εκ του γεγονότος, ότι για την επίλυση του ζητήματος της έλλειψης διάθεσης των απαιτούμενων για τη διενέργεια της διαγωνιστικής διαδικασίας, αναγκαίων πιστώσεων απαιτήθηκε νομοθετική ρύθμιση, με τη ψήφιση του άρθρου τέταρτου του ν. 4379/2016 (ΦΕΚ Α'63/12-4-2016), καταδεικνύεται, πλήρως, η ακόλουθη αλληλουχία γεγονότων:

- (α) Η πλήρης αδυναμία της ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ Α.Ε. να «αντιμετωπίσει» με ίδιους πόρους στο πλαίσιο του εγκεκριμένου προϋπολογισμού της το θέμα της χρηματοδότησης της υπηρεσίας μεταφοράς λυμάτων, γεγονός που επιτεύχθηκε με την προαναφερθείσα νομοθετική ρύθμιση .
- (β) Το πρόβλημα της έλλειψης πιστώσεων ανέκυψε κατόπιν της επιλογής του νομοθέτη για την συγχώνευση των φορέων, που συνδέουν την ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ Α.Ε. και συγκεκριμένα με την εκ του νόμου απορρόφηση της ΘΕΜΙΣ ΚΑΤΑΣΚΕΥΑΣΤΙΚΗ ΑΕ την 31.7.2015 και την έλλειψη νομοθετικής πρόβλεψης για την χρηματοδότηση της ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ Α.Ε. για έργα υποδομών του Υπουργείου Δικαιοσύνης Διαφάνειας και Ανθρωπίνων Δικαιωμάτων μέσω του ΤΑΧΔΙΚ, που επιλύθηκε με την προαναφερθείσα νομοθετική ρύθμιση .
- (γ) Η προαναφερθείσα κατάσταση δεν μπορούσε να αντιμετωπιστεί από την ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ Α.Ε. στο πλαίσιο των αρμοδιοτήτων της ο δε τρόπος και χρόνος της κάλυψης του νομικού κενού της χρηματοδότησης της ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ Α.Ε. από το ΤΑΧΔΙΚ ήταν φύσει απρόβλεπτος από την ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ Α.Ε., ενώ ούτε στη σφαίρα επιρροής της αναγόταν η επίλυσή της, (βλ. ΕΣ Τμ IV 35/2008, και υπ' αριθμ. 17/2010 Γνμ ΝΣΚ).
- (δ) Η ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ Α.Ε. ανέλαβε ταχύτατα όλες τις απαιτούμενες για την εκκίνηση της διαγωνιστικής διαδικασίας ενέργειες, μετά την εξασφάλιση των σχετικών πιστώσεων.
- (ε) Είναι αδύνατον να έχει ολοκληρωθεί κατά χρόνο επίκαιρο με την λήξη της υπάρχουσας σύμβασης την 11.7.2016 η ανάθεση των αιτούμενων υπηρεσιών με την προκηρυχθείσα διαγωνιστική διαδικασία. Από τα παραπάνω προκύπτει ότι, η επείγουσα ανάγκη μεταφοράς των λυμάτων από το Κέντρο Κράτησης Μαλανδρίνου στους Βιολογικούς Καθαρισμούς Δήμου Δελφών οφείλεται στη απρόβλεπτη αδυναμία χρηματοδότησης της ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ Α.Ε., που αντιμετωπίστηκε νομοθετικά και δεν συμβιβάζεται με τις προθεσμίες που επιτάσσουν οι διαδικασίες ανάδειξης αναδόχου με την αρξάμενη διαγωνιστική διαδικασία”.

Από το ανωτέρω ιστορικό προκύπτει όντως η αδυναμία εκκίνησης νέας διαγωνιστικής διαδικασίας από την αναθέτουσα αρχή πριν την 12.4.2016, ήτοι πριν τη ψήφιση του άρθρου τέταρτου του ν. 4379/2016 (ΦΕΚ Α'63/12-4-2016).

Σύμφωνα δε με τα διαλαμβανόμενα στο αίτημα, η Διοίκηση της ΚΤΥΠ απέστειλε σειρά εγγράφων προς το ΤΑΧΔΙΚ με κοινοποίηση στους Γενικούς Γραμματείς των Υπουργείων Δικαιοσύνης και Υποδομών (τα υπ'

αρ. πρωτ. Δ3/Τ3.2/13880/01.10.2015, Δ9/2035/12.02.2016 και 2909/01.03.2016 έγγραφα, τα οποία προσκομίστηκαν στην Αρχή), ενημερώνοντας τους για το πρόβλημα χρηματοδότησης της “ΚΤΥΠ Α.Ε.” τόσο του έργου αυτού όσο και άλλων έργων αρμοδιότητας του Υπουργείου Δικαιοσύνης, ενώ πραγματοποιήθηκε σειρά συσκέψεων μεταξύ τους από τον Ιανουάριο 2016 έως και τον Απρίλιο 2016 με σκοπό την εξεύρεση λύσης στο θέμα της έγκρισης των πιστώσεων από το ΤΑΧΔΙΚ προς την “ΚΤΥΠ Α.Ε.”

Το Υπουργείο Υποδομών ακολουθώντας έχοντας τη νομοθετική πρωτοβουλία για τη συγχώνευση των ως άνω φορέων και την έγκριση του προϋπολογισμού της “ΚΤΥΠ Α.Ε.” προέβει στην κατάθεση νομοθετικής ρύθμισης για την εξεύρεση λύσης στο θέμα της έγκρισης πιστώσεων από το ΤΑΧΔΙΚ προς την “ΚΤΥΠ Α.Ε.” για τα έργα του Υπουργείου Δικαιοσύνης.

Σε κάθε περίπτωση, επισημαίνεται ότι η καθυστέρηση στην εκκίνηση της διαδικασίας της διά διαγωνισμού αναθέσεως, που οφείλεται σε μεταβολή του νομοθετικού πλαισίου προκειμένου να είναι δυνατή η χρηματοδότηση της ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ Α.Ε. από το ΤΑΧΔΙΚ, θα πρέπει να θεωρηθεί, εν προκειμένω, ως επαρκής λόγος για την τεκμηρίωση της ύπαρξης απρόβλεπτης περίπτωσης, η οποία θα πρέπει να μην απορρέει από ευθύνη της αναθέτουσας αρχής.

Περαιτέρω, για τη συνδρομή των προϋποθέσεων εφαρμογής της διάταξης του άρθρου 25 παρ. 1 περ. γ, θα πρέπει οι κατεπείγουσες ανάγκες που επικαλείται η αναθέτουσα αρχή “ΚΤΥΠ ΑΕ” να οφείλονται σε αυταπόδεικτα απρόβλεπτες περιστάσεις, με τις οποίες να τελούν σε αιτιώδη συνάφεια. Στην κρινόμενη υπόθεση, σύμφωνα με όσα εξετέθησαν ανωτέρω, η επικληθείσα επείγουσα ανάγκη για την κάλυψη των αναγκών μεταφοράς και διάθεσης των επεξεργασμένων λυμάτων από τον Βιολογικό Καθαρισμό του Γενικού Κέντρου Κράτησης Μαλανδρινού στους Βιολογικούς Καθαρισμούς Δήμου Δελφών, συνδέεται αιτιωδώς με το απρόβλεπτο γεγονός της καθυστέρησης προκήρυξης του ανοικτού διαγωνισμού και της μη έγκαιρης ολοκλήρωσης του εκ μέρους της αιτούσας, λόγω της μεταβολής του νομοθετικού πλαισίου της χρηματοδότησης της ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ Α.Ε. από το ΤΑΧΔΙΚ για την κάλυψη ανάλογων έργων αρμοδιότητας του Υπουργείου Δικαιοσύνης.

Επιπλέον, από το διδόμενο ιστορικό προκύπτει ότι, μετά την θέση σε ισχύ της αναγκαίας νομοθετικής ρύθμισης, ήτοι μετά με την ψήφιση του άρθρου τέταρτου του ν. 4379/2016 (ΦΕΚ Α’63/12-4-2016) η αναθέτουσα προέβει άμεσα σε προκήρυξη ανοικτής διαγωνιστικής διαδικασίας. Ειδικότερα, με την απόφαση του Δ.Σ. της εταιρείας «ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ Α.Ε.», στη συνεδρίασή του της 26^{ης} Απριλίου 2016, εγκρίθηκε η προκήρυξη Ηλεκτρονικού Ανοικτού Διεθνούς Μειοδοτικού Διαγωνισμού για το έργο «Παραλαβή, μεταφορά και διάθεση, με ευθύνη του αναδόχου, των επεξεργασμένων λυμάτων από τον Βιολογικό Καθαρισμό του Γενικού Καταστήματος Κράτησης Μαλανδρινού στους Βιολογικούς Καθαρισμούς του Δήμου Δελφών», προϋπολογισμού 638.400,00 Ευρώ (πλέον Φ.Π.Α. 23%), για σύμβαση 12μηνιαίας διάρκειας με δυνατότητα 6μηνιαίας παράτασης.

(γ) Ως προς την τήρηση του αναγκαίου μέτρου κατά την ανάθεση της υπό κρίση σύμβασης.

Το αίτημα αφορά την ανάθεση υπηρεσιών μεταφοράς και διάθεσης των επεξεργασμένων λυμάτων από τον Βιολογικό Καθαρισμό του Γενικού Κέντρου Κράτησης Μαλανδρινού στους Βιολογικούς Καθαρισμούς Δήμου Δελφών, ποσού 372.400,00ευρώ, πλέον Φ.Π.Α., για χρονικό διάστημα επτά (7) μηνών. Δεδομένου όμως ότι ο ανοικτός διαγωνισμός έχει ήδη εκκινήσει και πρόκειται να διενεργηθεί την 29.06.2016 (λήξη υποβολής προσφορών), με ημερομηνία αποσφράγισης των προσφορών την 05.07.2016, είναι δε απολύτως αναγκαία η επίστευσή του, η Αρχή θεωρεί τον προσδιορισμό του αντικειμένου της εμπόλιμης σύμβασης έως το τετράμηνο, ικανό διάστημα για την ολοκλήρωση του διαγωνισμού και εντός του απολύτως αναγκαίου μέτρου.

16. Κατόπιν των ανωτέρω, από την υπαγωγή των πραγματικών περιστατικών στις προαναφερόμενες διατάξεις συνάγεται ότι συντρέχουν σωρευτικά οι προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρου 25 παρ. 1 περ. γ’ του π.δ. 60/2007, ήτοι η ύπαρξη απρόβλεπτης περίπτωσης που να τελεί σε αιτιώδη συνάφεια με την κατεπείγουσα ανάγκη οφειλόμενη σε γεγονότα μη απορρέοντα από ευθύνη της αναθέτουσας αρχής, που επικαλείται η εταιρεία “ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ Α.Ε.” προκειμένου να προσφύγει σε διαδικασία διαπραγμάτευσης με την επίκληση της εν λόγω διάταξης.

IV. Συμπέρασμα

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του τεθέντος ερωτήματος, η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. ομόφωνα αποφασίζει:

Την εν μέρει αποδοχή του αιτήματος και την παροχή εν μέρει σύμφωνης γνώμης, επί του αιτήματος της εταιρείας “ΚΤΙΡΙΑΚΕΣ ΥΠΟΔΟΜΕΣ Α.Ε.”, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 25 παρ. 1 περ. γ του π.δ. 60/2007, για την ανάθεση της σύμβασης “Παραλαβή, μεταφορά και διάθεση με ευθύνη του αναδόχου των επεξεργασμένων λυμάτων από τον Βιολογικό Καθαρισμό του Γενικού Κέντρου Κράτησης Μαλανδρίνου στους Βιολογικούς Καθαρισμούς Δήμου Δελφών, για χρονικό διάστημα έως τεσσάρων μηνών και έως του ποσού των (4/7) του αιτηθέντος, ήτοι 212.800 ΕΥΡΩ, πλέον ΦΠΑ.

Αθήνα, 23 Ιουνίου 2016

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Συντάξας

Η Αντιπρόεδρος

Ευάγγελος Καραμανλής

Χριστίνα Μπουσουλέγκα