



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΓΝΩΜΗ

Δ 122/2019

(του αρ. 2, παρ. 2, περ. γ', υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011)

Στην Αθήνα σήμερα την 3^η Δεκεμβρίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαεννέα (2019), ημέρα Τρίτη και ώρα 9:30 π.μ. και επί της οδού Κεφαλληνίας 45, στην Αθήνα, 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: Κωνσταντίνος Βαρδακαστάνης, Ερωφίλη Χριστοβασίλη, Δημήτριος Λουρίκας (μέσω τηλεδιάσκεψης)

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

Εισηγήτρια: Φιλία Κοντραφούρη, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν η εισηγήτρια Φιλία Κοντραφούρη καθώς και η Αν. Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης, Αικατερίνη Θεοδωροπούλου οι οποίες και αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη της Αρχής.

Θέμα: Διατύπωση σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης της Υπηρεσίας Ασύλου του Υπουργείου Προστασίας του Πολίτη, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης κατά τη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης υπηρεσιών φύλαξης και διαχείρισης πλήθους στις εγκαταστάσεις της **Υπηρεσίας Ασύλου** προϋπολογισθείσας δαπάνης 140.725,77 πλέον ΦΠΑ, σε συνέχεια εν μέρει άγονου διαγωνισμού συνολικού προϋπολογισμού 1.125.806,45€ πλέον ΦΠΑ για 3 έτη (2020, 2021, 2022).

Με το με αρ. πρωτ. 27158/06-11-2019 (αρ. πρωτ. εισερχ. 5825/07-11-2019) αίτημά της προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή), και το συμπληρωματικό έγγραφο που διαβιβάστηκε ηλεκτρονικά στην Αρχή στις 15/11/2019, η Υπηρεσία Ασύλου του Υπουργείου Προστασίας του Πολίτη αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, 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 χωρίς να μεταβάλει ουσιωδώς τους όρους της 15662/09-07-2019 διακήρυξης, κατά τη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν.4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών φύλαξης και διαχείρισης πλήθους στις εγκαταστάσεις της Υπηρεσίας Ασύλου, και συγκεκριμένα των κάτωθι τμημάτων:

- Τμήμα Ε: Περιφερειακό Γραφείο Ασύλου Ρόδου, εκ ποσού 46.908,59€

-Τμήμα Ζ: Περιφερειακό Γραφείο Ασύλου Σάμου, εκ ποσού 46.908,59€

-Τμήμα Η: Περιφερειακό Γραφείο Ασύλου Κρήτης (Ηράκλειο) εκ ποσού 46.908,59€

I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

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

1.1 Δυνάμει του πρωτογενούς αιτήματος με αρ. πρωτ. 11996/23.05.2019 (ΑΔΑΜ: 19REQ005117256 2019-06-14) για παροχή υπηρεσιών φύλαξης και διαχείρισης πλήθους στις εγκαταστάσεις της Υπηρεσίας Ασύλου, εξεδόθη η με αρ. 12587/31.05.2018 (ΑΔΑΜ: 19REQ005117446 2019-06-14, ΑΔΑ: Ψ5Λ5465ΧΘΕ-ΩΧΣ) έγκριση ανάληψης πολυετούς υποχρέωσης για τα έτη 2020, 2021 και 2022, ύψους ενός εκατομμυρίου τριακοσίων ενενήντα έξι χιλιάδων ευρώ #1.396.000,00€#, σε βάρος του ΑΛΕ 2420911001 «Εξοδα για υπηρεσίες φύλαξης», για παροχή υπηρεσιών φύλαξης και διαχείρισης πλήθους στις εγκαταστάσεις της Υπηρεσίας Ασύλου κατά τα έτη 2020, 2021 και 2022.

Εν συνεχεία, η Υπηρεσία Ασύλου του Υπουργείου Προστασίας του Πολίτη διενήργησε ανοικτό διαγωνισμό άνω των ορίων με τη χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) με τίτλο: «Παροχή υπηρεσιών φύλαξης και διαχείρισης πλήθους στις εγκαταστάσεις της Υπηρεσίας Ασύλου συνολικού προϋπολογισμού 1.125.806,45€ πλέον ΦΠΑ για 3 έτη (2020, 2021, 2022) με κωδικό CPV 79713000-5 «Υπηρεσίες φύλαξης» με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά.

Η σύμβαση υποδιαιρείτο σε 10 τμήματα ως εξής:

-Τμήμα Α: Κεντρική Υπηρεσία Ασύλου και Περιφερειακό Γραφείο Ασύλου Αττικής

-Τμήμα Β: Περιφερειακό Γραφείο Ασύλου Θεσσαλονίκης και Αυτοτελές Κλιμάκιο Ασύλου Αιτήσεων Διεθνούς Προστασίας Υπηκόων Αλβανίας και Γεωργίας

-Τμήμα Γ: Περιφερειακό Γραφείο Ασύλου Πειραιά

- Τμήμα Δ: Περιφερειακό Γραφείο Ασύλου Αλίμου

- Τμήμα Ε: Περιφερειακό Γραφείο Ασύλου Ρόδου

-Τμήμα ΣΤ: Περιφερειακό Γραφείο Ασύλου Δυτικής Ελλάδας (Πάτρα)

-Τμήμα Ζ: Περιφερειακό Γραφείο Ασύλου Σάμου

-Τμήμα Η: Περιφερειακό Γραφείο Ασύλου Κρήτης (Ηράκλειο)

-Τμήμα Θ: Περιφερειακό Γραφείο Ασύλου Θράκης (Αλεξανδρούπολη)

-Τμήμα Ι: Αυτοτελές Κλιμάκιο Ασύλου Ιωαννίνων.

Προσφορές υποβάλλονταν « για ένα ή περισσότερα Τμήματα ή και για το σύνολο των Τμημάτων της υπό ανάθεση υπηρεσίας και αφορούν το σύνολο των ετών 2020, 2021 και 2022.»

Η διάρκεια της σύμβασης ορίστηκε σε 3 έτη.

Για την έγκυρη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, απαιτείτο από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς (προσφέροντες), εγγυητική επιστολή συμμετοχής, της οποίας το ποσό θα πρέπει να καλύπτει σε ευρώ (€) ποσοστό 2% της προϋπολογισθείσας δαπάνης του κάθε Τμήματος, μη συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ.

Ειδικότερα στο άρθρο 2.1.5 «Εγγυήσεις» της διακήρυξης προβλέπονταν τα κάτωθι:
«Οι εγγυητικές επιστολές των παραγράφων 2.2.2 και 4.1 εκδίδονται από πιστωτικά ιδρύματα που λειτουργούν νόμιμα στα κράτη - μέλη της Ένωσης ή του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου ή στα κράτη μέρη της ΣΔΣ και έχουν, σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις, το δικαίωμα αυτό. Μπορούν, επίσης, να εκδίδονται από το Ε.Τ.Α.Α. - Τ.Μ.Ε.Δ.Ε. ή να παρέχονται με γραμμάτιο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων με παρακατάθεση σε αυτό του αντίστοιχου χρηματικού ποσού. Αν συσταθεί παρακαταθήκη με γραμμάτιο παρακατάθεσης χρεογράφων στο Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων, τα τοκομερίδια ή μερίσματα που λήγουν κατά τη διάρκεια της εγγύησης επιστρέφονται μετά τη λήξη τους στον υπέρ ου η εγγύηση οικονομικό φορέα.

Οι εγγυητικές επιστολές συντάσσονται σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 72 του ν.4412/2016 και εκδίδονται κατ' επιλογή των οικονομικών φορέων από έναν ή περισσότερους εκδότες της παραπάνω παραγράφου.»

1.3 Περίληψη της εν λόγω διακήρυξης, η οποία περιείχε τους ουσιώδεις όρους του διαγωνισμού, απεστάλη ηλεκτρονικά, κατά το οικείο τυποποιημένο έντυπο, προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) στις 04-07-2019 και δημοσιεύτηκε στις 08-07-2019 (2019/S 129-316636). Η διακήρυξη αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) επίσης στις 09-07-2019 και έλαβε αριθμό συστήματος 76810,1.

Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών στο ΕΣΗΔΗΣ ορίστηκε η 22-07-2019, ενώ ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών στο σύστημα ορίστηκε η 09-07-2019. Ως ημερομηνία ανοίγματος των προσφορών ορίστηκε η 26-07-2019.

Σημειωτέον ότι είχε αρχικά προβλεφθεί ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών στο ΕΣΗΔΗΣ η 19-07-2019 αλλά, με βάση τα στοιχεία του φακέλου, για λόγους που αφορούσαν τη λειτουργία του ΕΣΗΔΗΣ, με την από 15724/10.07.2019 Απόφαση του διευθυντή Ασύλου (ΑΔΑΜ:19PROC005257500 2019-07-10, ΑΔΑ:6ΣΧ9465ΧΘΕ-2ΗΦ) παρατάθηκε η καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών για την 22-07-2019. Η ως άνω παράταση απεστάλη στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης την 10.07.2019 μέσω του οικείου εντύπου για

τις γνωστοποιήσεις αλλαγές ή πρόσθετες πληροφορίες της διακήρυξης και δημοσιεύθηκε στις 12/07/2019 (ΕΕ/Σ S133 327969-2019-ΕΛ).

Η 15470/04.07.2019 προκήρυξη (ΑΔΑ: 9Π6Μ465ΧΘΕ-ΓΘΣ) και το πλήρες κείμενο της παρούσας διακήρυξης, όπως προβλέπεται στην περίπτωση 16 της παραγράφου 4 του άρθρου 2 του ν.3861/2010, αναρτήθηκε στο διαδίκτυο, στον ιστότοπο <http://et.diangeia.gov.gr/> του προγράμματος «ΔΙΑΥΓΕΙΑ».

Η διακήρυξη καταχωρήθηκε στο διαδίκτυο, στην ιστοσελίδα της αναθέτουσας αρχής, στη διεύθυνση (URL) <http://asylo.gov.gr> στην διαδρομή : Αρχική > Νέα & Ανακοινώσεις > Προκηρύξεις διαγωνισμών, την 09.07.2019.

2. Στο με αρ. 3/30-08-2019 Πρακτικό της η Επιτροπή διαγωνισμού της Υπηρεσίας Ασύλου διαπίστωσε ότι δεν κατατέθηκε καμία προσφορά για τα τμήματα Ε, Ζ και Η του διαγωνισμού. Κατόπιν τούτου, «η Επιτροπή εισηγείται την κήρυξη τους ως άγονων και την εκκίνηση της διαδικασίας του αρ. 32 του Ν. 4412/2016 για την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, χωρίς προηγούμενη δημοσίευση».

Με την υπ' αριθμ. 26628/31-10-2019 απόφαση του Γενικού Γραμματέα Μεταναστευτικής Πολιτικής και Ασύλου εγκρίθηκαν τα πρακτικά με αριθμό 1/26-07-2019, 2/26-08-2019, 3/30-08-2019 και 4/26-09-2019 της Επιτροπής του Διαγωνισμού. Η απόφαση αυτή κοινοποιήθηκε μέσω της λειτουργικότητας επικοινωνία του ΕΣΗΔΗΣ σε όλους τους συμμετέχοντες στο διαγωνισμό στις 31-10-2019.

Η προαναφερθείσα απόφαση αποφάσισε – μεταξύ άλλων - ως εξής:

«1. Την έγκριση του από 26.07.2019 1ου Πρακτικού, του από 26.08.2019 2ου Πρακτικού, του από 30.08.2019 3ου Πρακτικού και του από 26.09.2019 4ου Πρακτικού της Επιτροπής του διαγωνισμού.....

4. Την κήρυξη ως προσωρινών αναδόχων ανά Τμήμα του διαγωνισμού των κάτωθι:

ΠΙΝΑΚΑΣ ΠΡΟΣΩΡΙΝΩΝ ΑΝΑΔΟΧΩΝ			
Τμήμα	Α/Α ΕΣΗΔΗΣ	Επωνυμία προσφέροντος	Τίμημα σε ευρώ (χωρίς/με ΦΠΑ)
A	144401	MEGA SPRINT GUARD SERVICES ΙΕΠΥΑ ΑΕ	297.632,05/369.063,74
B	144872	ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ ΦΑΤΕΣΙΔΗΣ	156.492,00/194.050,08
Γ	144401	MEGA SPRINT GUARD SERVICES ΙΕΠΥΑ ΑΕ	170.075,47/210.893,58
Δ	144401	MEGA SPRINT GUARD SERVICES ΙΕΠΥΑ ΑΕ	127.556,60/158.170,18
Ε	-	-	-
ΣΤ	144401	MEGA SPRINT GUARD SERVICES ΙΕΠΥΑ ΑΕ	42.518,86/52.723,39
Ζ	-	-	-
Η	-	-	-
Θ	144401	MEGA SPRINT GUARD SERVICES ΙΕΠΥΑ ΑΕ	42.518,86/52.723,39
Ι	144401	MEGA SPRINT GUARD SERVICES ΙΕΠΥΑ ΑΕ	42.518,86/52.723,39

5. Την κήρυξη των Τμημάτων Ε, Ζ και Η ως άγονων και την εκκίνηση της διαδικασίας του άρθρου 32 του ν.4412/2016 «Προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση» για αυτά τα Τμήματα.....».

3. Κατόπιν των ανωτέρω, με το από 7-11-2019 αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. με αρ. Πρωτ. Εισερχ. 5825/07-11-2019 και το συμπληρωματικό έγγραφο (βεβαίωση περί μη ασκήσεως προσφυγών) που διαβιβάστηκε στην Αρχή στις 15/11/2019 μέσω της διαλειτουργικότητας «επικοινωνία» στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ, το Υπουργείο Προστασίας του Πολίτη αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 4412/2016, άρθρο 32 παρ.2α, για τα τρία (3) εκ των αρχικώς δέκα (10) δημοπρατηθέντων τμημάτων του εν θέματι διαγωνισμού και συγκεκριμένα για τα εξής τμήματα

- Τμήμα Ε: Περιφερειακό Γραφείο Ασύλου Ρόδου

-Τμήμα Ζ: Περιφερειακό Γραφείο Ασύλου Σάμου

-Τμήμα Η: Περιφερειακό Γραφείο Ασύλου Κρήτης (Ηράκλειο)

Επιπλέον, η αιτούσα Υπηρεσία Ασύλου του Υπουργείου Μεταναστευτικής Πολιτικής διαβίβασε μέσω της διαλειτουργικότητας «επικοινωνία» στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ το με αρ. πρωτ. 28259/15-11-2019 έγγραφο στο οποίο αναφέρεται ότι «Δεν ασκήθηκε προσφυγή κατά της εν θέματι διακήρυξης και ότι ... οι ασκηθείσες προδικαστικές προσφυγές δεν αφορούν τα κηρυχθέντα ως άγονα τμήματα του διαγωνισμού για τα οποία ζητήθηκε η σύμφωνη γνώμη της ΕΑΑΔΗΣΥ».

II. Νομικό πλαίσιο

4. Το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης, ορίζει τα ακόλουθα: «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 (Α147) 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 [...]».

5. 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”.

6. 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”.

7. Σύμφωνα με το άρθρο 5 του ίδιου νόμου: “Ως κατώτατα όρια, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ, ορίζονται τα ακόλουθα: [...]

δ) 750.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών που αφορούν κοινωνικές και άλλες ειδικές υπηρεσίες που περιλαμβάνονται στο Παράρτημα XIV του Προσαρτήματος Α’».

Επίσης, στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ XIV του Προσαρτήματος Α’ «ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΑΝΑΦΕΡΟΜΕΝΕΣ ΣΤΟ ΑΡΘΡΟ 107» αναφέρονται μεταξύ άλλων: «[...] Κωδικός: [797130000-5] Υπηρεσίες φύλαξης.

8. Στο άρθρο 6 παρ. 1, 3 και 9 του ίδιου νόμου ορίζεται ότι: “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 κατατέμνεται 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”.

9. Η διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α του ν. 4412/2016, ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, και στην οποία ορίζεται: “2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών σε οποιαδήποτε από τις κατωτέρω περιπτώσεις: α) εάν, ύστερα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία

είτε δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή αίτηση συμμετοχής είτε καμία από τις υποβληθείσες προσφορές ή αιτήσεις συμμετοχής δεν είναι κατάλληλη, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Επιτροπή μετά από αίτημα της”.

10. Το άρθρο 72 «Εγγυήσεις» του ίδιου ως άνω νόμου ορίζει μεταξύ άλλων:
«1. Οι αναθέτουσες αρχές ζητούν από τους προσφέροντες να παράσχουν, κατά περίπτωση, τα ακόλουθα είδη εγγυήσεων:

α) «Εγγύηση συμμετοχής», το ύψος της οποίας καθορίζεται στα έγγραφα της σύμβασης σε συγκεκριμένο χρηματικό ποσό, αριθμητικώς και ολογράφως σε ευρώ, και δεν μπορεί να υπερβαίνει το 2% της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης μη συνυπολογιζόμενων των δικαιωμάτων προαίρεσης και παράτασης της σύμβασης εκτός ΦΠΑ, με ανάλογη στρογγυλοποίηση.

Σε περίπτωση υποβολής προσφοράς για ένα ή περισσότερα τμήματα της σύμβασης, το ύψος της εγγύησης συμμετοχής υπολογίζεται επί της εκτιμώμενης αξίας, εκτός ΦΠΑ, του/των προσφερομένου/ων τμήματος/τμημάτων.

Στην περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, η εγγύηση συμμετοχής περιλαμβάνει και τον όρο ότι η εγγύηση καλύπτει τις υποχρεώσεις όλων των οικονομικών φορέων που συμμετέχουν στην ένωση.

Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς που καθορίζουν τα έγγραφα της σύμβασης. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί, πριν τη λήξη της προσφοράς, να ζητά από τον προσφέροντα να παρατείνει, πριν τη λήξη τους, τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς και της εγγύησης συμμετοχής.[...]

3. Οι εγγυήσεις των παραγράφων 1 και 2 εκδίδονται από πιστωτικά ή χρηματοδοτικά ιδρύματα ή ασφαλιστικές επιχειρήσεις κατά την έννοια των περιπτώσεων β' και γ' της παρ. 1 του άρθρου 14 του ν. 4364/ 2016 (Α'13) που λειτουργούν νόμιμα στα κράτη - μέλη της Ένωσης ή του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου ή στα κράτη-μέρη της ΣΔΣ και έχουν, σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις, το δικαίωμα αυτό. Μπορούν, επίσης, να εκδίδονται από το Ε.Τ.Α.Α. - Τ.Σ.Μ.Ε.Δ.Ε. ή να παρέχονται με γραμμάτιο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων με παρακατάθεση σε αυτό του αντίστοιχου χρηματικού ποσού. Αν συσταθεί παρακαταθήκη με γραμμάτιο παρακατάθεσης χρεογράφων στο Ταμείο Παρακαταθηκών και Δανείων, τα τοκομερίδια ή μερίσματα που λήγουν κατά τη διάρκεια της εγγύησης επιστρέφονται μετά τη λήξη τους στον υπέρ ου η εγγύηση οικονομικό φορέα.»

11. Άρθρο 107 «Ανάθεση συμβάσεων για κοινωνικές και άλλες ειδικές υπηρεσίες» (άρθρα 74 και 76 παράγραφος 1 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)

«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, 109 Α 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, 109 Α 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».

12. Άρθρο 108 Δημοσίευση προκηρύξεων και γνωστοποιήσεων (άρθρο 75 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)

«1. Οι αναθέτουσες αρχές που προτίθενται να αναθέσουν δημόσια σύμβαση για τις υπηρεσίες που αναφέρονται στο άρθρο 107 γνωστοποιούν την πρόθεσή τους αυτή με οποιονδήποτε από τους ακόλουθους τρόπους:

α) μέσω προκήρυξης σύμβασης, η οποία περιλαμβάνει τις πληροφορίες που αναφέρονται στο Μέρος Η' του Παραρτήματος V του Προσαρτήματος Α', σύμφωνα με τα τυποποιημένα έντυπα που αναφέρονται στο άρθρο 65 ή

β) μέσω προκαταρκτικής προκήρυξης, η οποία παραμένει δημοσιευμένη σε διαρκή βάση και περιλαμβάνει τις πληροφορίες που καθορίζονται στο Μέρος Θ' του Παραρτήματος V του Προσαρτήματος Α'. Η προκαταρκτική προκήρυξη αναφέρει συγκεκριμένα τα είδη των υπηρεσιών που θα αποτελέσουν το αντικείμενο των προς ανάθεση συμβάσεων. Αναφέρει ότι οι συμβάσεις θα ανατεθούν χωρίς περαιτέρω δημοσίευση και καλεί τους ενδιαφερόμενους οικονομικούς φορείς να εκδηλώσουν γραπτώς το ενδιαφέρον τους.

Το πρώτο εδάφιο δεν εφαρμόζεται σε περίπτωση που θα μπορούσε να έχει χρησιμοποιηθεί διαδικασία με διαπραγμάτευση, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32, χωρίς προηγούμενη δημοσίευση για την ανάθεση δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών.

2. Οι αναθέτουσες αρχές που έχουν αναθέσει δημόσια σύμβαση για τις υπηρεσίες που αναφέρονται στο άρθρο 107, γνωστοποιούν τα αποτελέσματα της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, μέσω γνωστοποίησης συναφθείσας σύμβασης, η οποία περιέχει τις πληροφορίες που αναφέρονται στο Μέρος Ι' του Παραρτήματος V του Προσαρτήματος Α', σύμφωνα με τα τυποποιημένα έντυπα που αναφέρονται στο άρθρο 65. Μπορούν, ωστόσο, να συγκεντρώνουν τις γνωστοποιήσεις αυτές σε τριμηνιαία βάση. Στην περίπτωση αυτή, αποστέλλουν τις γνωστοποιήσεις που συγκεντρώνουν το αργότερο τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη εκάστου τριμήνου.

3. Οι προκηρύξεις και οι γνωστοποιήσεις που αναφέρονται στο παρόν άρθρο δημοσιεύονται, σύμφωνα με το άρθρο 65».

13. Άρθρο 109Α Διαδικασία ανάθεσης

«1. Οι συμβάσεις με εκτιμώμενη αξία έως και εξήντα χιλιάδες (60.000) ευρώ ανατίθενται σύμφωνα με όσα αναφέρονται στις παραγράφους 1 έως 4 του άρθρου 118. Οι συμβάσεις άνω του ποσού των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ, ανατίθενται με μία από τις διαδικασίες που προβλέπονται στο άρθρο 26 του παρόντος.

2. Ιδίως, για συμβάσεις του δευτέρου εδαφίου της προηγούμενης παραγράφου ισχύουν τα κάτωθι:

α) αα) Για συμβάσεις με εκτιμώμενη αξία κάτω του ορίου της περίπτωσης δ' του άρθρου 5, η ελάχιστη προθεσμία παραλαβής προσφορών στις ανοιχτές διαδικασίες ανέρχεται σε δέκα (10) ημέρες από την ημερομηνία δημοσίευσης της διακήρυξης στο ΚΗΜΔΗΣ. Στην κλειστή διαδικασία, στην ανταγωνιστική διαδικασία με διαπραγμάτευση, στον ανταγωνιστικό διάλογο και στη σύμπραξη καινοτομίας η ελάχιστη προθεσμία παραλαβής των αιτήσεων συμμετοχής ανέρχεται σε οκτώ (8) ημέρες από την ημερομηνία δημοσίευσης της προκήρυξης της σύμβασης στο

ΚΗΜΔΗΣ. Στην κλειστή διαδικασία και στην ανταγωνιστική διαδικασία με διαπραγμάτευση ελάχιστη προθεσμία παραλαβής των προσφορών των οικονομικών φορέων που έχουν προεπιλεγεί για την υποβολή προσφοράς ανέρχεται σε οκτώ (8) ημέρες από την ημερομηνία αποστολής της πρόσκλησης υποβολής προσφοράς προς τους προεπιλεγέντες. Σε εξαιρετικές περιπτώσεις και εφόσον συντρέχουν επείγοντες λόγοι για την ανάθεση, με ειδικά αιτιολογημένη απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής μπορεί να καθορίζονται μικρότερες προθεσμίες για την παραλαβή των προσφορών και των αιτήσεων συμμετοχής.

ββ) Για συμβάσεις με εκτιμώμενη αξία άνω του ορίου της περίπτωσης δ' του άρθρου 5, η ελάχιστη προθεσμία παραλαβής προσφορών στις ανοιχτές διαδικασίες ανέρχεται σε δεκαπέντε (15) ημέρες από την ημερομηνία αποστολής στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ένωσης της προκήρυξης της σύμβασης ή εάν ως μέσο προκήρυξης του διαγωνισμού χρησιμοποιείται η προκαταρκτική προκήρυξη από την ημερομηνία αποστολής στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ένωσης της πρόσκλησης επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος. Στην κλειστή διαδικασία, στην ανταγωνιστική διαδικασία με διαπραγμάτευση, στον ανταγωνιστικό διάλογο και στη σύμπραξη καινοτομίας η ελάχιστη προθεσμία παραλαβής των αιτήσεων συμμετοχής ανέρχεται σε οκτώ (8) ημέρες από την ημερομηνία αποστολής στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ένωσης της προκήρυξης της σύμβασης ή εάν ως μέσο προκήρυξης του διαγωνισμού χρησιμοποιείται η προκαταρκτική προκήρυξη από την ημερομηνία αποστολής στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ένωσης της πρόσκλησης επιβεβαίωσης ενδιαφέροντος. Στην κλειστή διαδικασία και στην ανταγωνιστική διαδικασία με διαπραγμάτευση ελάχιστη προθεσμία παραλαβής των προσφορών των οικονομικών φορέων που έχουν προεπιλεγεί για την υποβολή προσφοράς ανέρχεται σε οκτώ (8) ημέρες από την ημερομηνία αποστολής της πρόσκλησης υποβολής προσφοράς προς τους προεπιλεγέντες. Σε εξαιρετικές περιπτώσεις και εφόσον συντρέχουν επείγοντες λόγοι για την ανάθεση, με ειδικά αιτιολογημένη απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής μπορεί να καθορίζονται μικρότερες προθεσμίες για την παραλαβή των προσφορών και των αιτήσεων συμμετοχής.

β) Οι λόγοι αποκλεισμού των παραγράφων 1 και 2 του άρθρου 73 εφαρμόζονται υποχρεωτικά, με τους όρους και τις προϋποθέσεις που προβλέπονται στο άρθρο 73.

γ) Τα κριτήρια επιλογής καθορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης και μπορούν να περιλαμβάνουν αυτά που παρατίθενται στο άρθρο 75, με τους όρους και τις προϋποθέσεις που προβλέπονται σε αυτό.

δ) Για την απόδειξη των περιπτώσεων β' και γ' εφαρμόζονται αναλογικά τα άρθρα 79, 79Α και 80 του παρόντος.

ε) Οι Αναθέτουσες Αρχές υποχρεούνται να χρησιμοποιούν το Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ., σύμφωνα με το άρθρο 36 του παρόντος.

στ) Για τις εγγυήσεις, ισχύουν τα προβλεπόμενα στο άρθρο 72 του παρόντος.

3. Οι συμβάσεις ποσού άνω των χιλίων (1.000) ευρώ αναρτώνται στο ΚΗΜΔΗΣ».

III. Νομική Εκτίμηση

14. Το υπό εξέταση αίτημα της Υπηρεσίας Ασύλου του Υπουργείου Προστασίας του Πολίτη αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών με την έννοια της διάταξης του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 9β 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 παροχής υπηρεσιών, προϋπολογισθείσας αξίας 140.725,77€ χωρίς Φ.Π.Α., που αποτελεί τμήμα σύμβασης προϋπολογισμού 1.125.806,45€ πλέον ΦΠΑ., 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 δεδομένου ότι, όπως προαναφέρθηκε στο άρθρο 5 περ. δ' του Ν. 4412/2016, η συνολική προϋπολογισθείσα αξία του διαγωνισμού είναι άνω του ποσού των 750.000 ευρώ, δηλαδή άνω των ορίων.

15. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση, έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007 και ήδη στα παρόμοιου περιεχομένου άρθρα 26 και 32 του ν. 4412/2016 (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, δηλαδή 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 (βλ. ΔΕΕ, αποφάσεις της 18ης Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28ης Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13ης Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).

16. Με τη διάταξη του άρθρου 32 παρ.2 περ. α' του ν. 4412/2016, παρέχεται η δυνατότητα στις αναθέτουσες αρχές να συνάπτουν συμβάσεις με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, με την προϋπόθεση:

α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία,

β) να μην έχει υποβληθεί κατά την ανωτέρω νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές να μην κρίνεται κατάλληλη ή να μην υπάρχει κανείς υποψήφιος και

γ) να μην τροποποιούνται ουσιαδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση.

Επιπλέον, προϋποθέτει ότι σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση προς αυτήν, σχετικής εκθέσεως. (ΕΑΑΔΗΣΥ-Αποφ. 121, 153, 346, 409, 498, 499/2013 και 5, 26, 44, 65, 79/2014, ΕΣ-Πράξη 215/2012-Ζ' Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

17. Ειδικότερα, δε σχετικά με την υπό σημείο α) προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, παγίως έχει κριθεί ότι η προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή παραγράφου 2,

εδάφιο α' του άρθρου 32, συνέχεται άμεσα με τον προηγθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία (ΕΣ-Πράξη 215/2012-Ζ'Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

18. Εν προκειμένω, από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου καθώς και από τον έλεγχο που έγινε στον ηλεκτρονικό τόπο του διαγωνισμού με αριθμό συστήματος 76810,1 στο ΕΣΗΔΗΣ σχετικά με την υπό κρίση υπόθεση, προκύπτουν τα εξής:

18.1 Ως προς την προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας:

Η Υπηρεσία Ασύλου του Υπουργείου Προστασίας του Πολίτη διενήργησε μέσω ΕΣΗΔΗΣ ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό άνω των ορίων του άρθρου 5 του ν. 4412/2016 με τίτλο: «Παροχή υπηρεσιών φύλαξης και διαχείρισης πλήθους στις εγκαταστάσεις της Υπηρεσίας Ασύλου συνολικού προϋπολογισμού 1.125.806,45€ πλέον ΦΠΑ για 3 έτη (2020, 2021, 2022)». Η σύμβαση υποδιαιρείτο σε δέκα (10) τμήματα ενώ για τρία (3) τμήματα από αυτά (τα Ε, Ζ και Η) δεν υποβλήθηκαν καθόλου προσφορές.

Η ως άνω Διακήρυξη, για την οποία τηρήθηκαν οι απαιτούμενες κατά το νόμο διατυπώσεις δημοσιότητας, δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στο σχετικό διαγωνισμό, όπως προκύπτει από το προπαρατεθέν ιστορικό και επιπλέον τηρήθηκαν οι απαιτούμενες διατυπώσεις δημοσιότητας.

Επισημαίνεται αναφορικά με τους τεθέντες όρους της διακήρυξης και ειδικότερα με τις εγγυήσεις ότι, αν και γίνεται παραπομπή στο άρθρο 72 του ν. 4412/2016 όσον αφορά στον τρόπο σύνταξης αυτών, δεν ελήφθη υπόψη το άρθρο 15 παρ.1 του Ν. 4541/2018 (ΦΕΚ 93 Α/31-05-2018) «Τροποποίηση του ν. 3190/1955 περί Εταιρειών Περιορισμένης Ευθύνης και άλλες διατάξεις» δυνάμει του οποίου «στην παρ. 3 του άρθρου 72 του ν. 4412/2016 μετά τις λέξεις «χρηματοδοτικά ιδρύματα» προστίθενται οι λέξεις «ή ασφαλιστικές επιχειρήσεις κατά την έννοια των περιπτώσεων β' και γ' της παρ. 1 του άρθρου 14 του ν. 4364/ 2016 (Α'13)». Ως εκ τούτου στο οικείο άρθρο της διακήρυξης περί εγγυήσεων προβλέφθηκε ότι: «Οι εγγυητικές επιστολές των παραγράφων 2.2.2 και 4.1 εκδίδονται από πιστωτικά ιδρύματα που λειτουργούν νόμιμα στα κράτη - μέλη της Ένωσης ή του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου ή στα κράτη μέρη της ΣΔΣ και έχουν, σύμφωνα με τις ισχύουσες διατάξεις, το δικαίωμα αυτό. Μπορούν, επίσης, να εκδίδονται από το Ε.Τ.Α.Α. - Τ.Μ.Ε.Δ.Ε. ή να παρέχονται με γραμμάτιο του Ταμείου Παρακαταθηκών και Δανείων με παρακατάθεση σε αυτό του αντίστοιχου χρηματικού ποσού.»

Στο σημείο αυτό σημειώνεται ότι οι αναθέτουσες αρχές οφείλουν να συμπεριλαμβάνουν στους όρους κάθε διαγωνισμού τις γενόμενες τροποποιήσεις στο δίκαιο των δημοσίων συμβάσεων ώστε να μην πλήττεται η αρχή της ελευθερίας του ανταγωνισμού (βλ. άρθρο 18 του ν. 4412/2016) και να μην αποκλείονται εκ του λόγου αυτού οικονομικοί φορείς οι οποίοι θα μπορούσαν να συμμετέχουν στη διαγωνιστική διαδικασία.

18.2. Ως προς τη μη υποβολή προσφοράς ή τη μη ύπαρξη κατάλληλης προσφοράς ή τη μη ύπαρξη υποψηφίου:

Στο με αρ. 3/30-08-2019 Πρακτικό της η Επιτροπή διαγωνισμού της Υπηρεσίας Ασύλου διαπίστωσε ότι δεν κατατέθηκε καμία προσφορά για τα τμήματα **Ε, Ζ και Η** του διαγωνισμού, συνολικού προϋπολογισμού 140.725,77€ πλέον ΦΠΑ. Κατόπιν τούτου, *«η Επιτροπή εισηγείται την κήρυξη τους ως άγονων και την εκκίνηση της διαδικασίας του αρ. 32 του Ν. 4412/2016 για την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, χωρίς προηγούμενη δημοσίευση».*

Με την υπ' αριθμ. 26628/31-10-2019 απόφαση του Γενικού Γραμματέα Μεταναστευτικής Πολιτικής και Ασύλου εγκρίθηκαν τα πρακτικά με αριθμό 1/26-07-2019, 2/26-08-2019, 3/30-08-2019 και 4/26-09-2019 της Επιτροπής του Διαγωνισμού, δηλαδή και το παραπάνω με αρ. 3/30-08-2019. Η απόφαση αυτή αναφέρει μεταξύ άλλων *«... 5. Την κήρυξη των Τμημάτων Ε, Ζ και Η ως άγονων και την εκκίνηση της διαδικασίας του άρθρου 32 του ν.4412/2016 «Προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση» για αυτά τα Τμήματα.....».*

18.3. Ως προς τη μη ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης:

Τόσο από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου της υπόθεσης όσο και από το υποβληθέν Σχέδιο Απόφασης της Υπηρεσίας Ασύλου του Υπουργείου Προστασίας του Πολίτη σχετικά με την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για την ανάθεση υπηρεσιών *«παροχής υπηρεσιών φύλαξης και διαχείρισης πλήθους στις εγκαταστάσεις της Υπηρεσίας Ασύλου»* προκύπτει ότι η προσφυγή στη διαπραγμάτευση θα γίνει χωρίς τροποποίηση των όρων της διακήρυξης του διαγωνισμού που προηγήθηκε.

Επιπροσθέτως, και στο ανωτέρω αναφερόμενο με αρ. πρωτ. 27158/06-11-2019 αίτημά της προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (αρ. Πρωτ. Εισερχ. 5825/07-11-2019), η Υπηρεσία Ασύλου του Υπουργείου Προστασίας του Πολίτη αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, 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 *“χωρίς να μεταβάλει ουσιωδώς τους όρους της 15662/09-07-2019 διακήρυξης, η οποία θα αποτελέσει το κανονιστικό πλαίσιο ...».*

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 παροχή σύμφωνης γνώμης, επί του αιτήματος της Υπηρεσίας Ασύλου του Υπουργείου Προστασίας του Πολίτη, 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 τις διατάξεις του ν. 4412/2016, άρθρο 32 παρ.2α, για τα τμήματα Ε, Ζ, Η του διαγωνισμού που δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά συνολικού προϋπολογισμού 140.725,77€ πλέον ΦΠΑ, χωρίς τροποποίηση των όρων της αρχικής Σύμβασης, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 3 Δεκεμβρίου 2019

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Αντιπρόεδρος

Αδάμ Καραγλάνης