



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΓΝΩΜΗ

Δ60/2019

(της διαδικασίας του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει)

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 27^η Ιουνίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαεννέα (2019) ημέρα Πέμπτη και ώρα 9:30 π.μ. και επί της οδού Κεφαλληνίας 45, όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η **ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** σε συνεδρίαση μετά από σχετική πρόσκληση του Προέδρου της, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα μέλη της Αρχής.

Από τα προσκληθέντα μέλη της Αρχής παρέστησαν κατά την συνεδρίαση τα ακόλουθα:

1. Προεδρεύων: Αδάμ Καραγλάνης, **Αντιπρόεδρος**

2. Μέλη: Κωνσταντίνος Βαρδακαστάνης

Δημήτριος Σταθακόπουλος

Ερωφίλη Χριστοβασίλη

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

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

Κατά την διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν η εισηγήτρια κ. Θεοδωρακοπούλου, η Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης, κ. Αικατερίνη Θεοδωροπούλου καθώς και ο Αν. Προϊστάμενος της Διεύθυνσης Ελέγχου, κ. Ευάγγελος Καραμανλής, οι οποίοι αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών φύλαξης χώρων του Δήμου Αμπελοκήπων-Μενεμένης, συνολικού προϋπολογισμού 16.241,25€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. λόγω κατεπείγουσας ανάγκης.

Με το με αρ. πρωτ. 10626/06-06-2019 αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή), που παρελήφθη από την Αρχή την 07-06-2019 (αρ. πρωτ. εισερχ. 3112), όπως αυτό συμπληρώθηκε με το με αρ. πρωτ. 10891/11-06-2019 έγγραφο (αριθμ. πρωτ. εισερχ. 3254/13-06-2019) και τα

συνημμένα σε αυτά έγγραφα, ο Δήμος Αμπελοκήπων - Μενεμένης αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση σύμβασης με αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών φύλαξης του 6^{ου} Δημοτικού Σχολείου Μενεμένης, συνολικού προϋπολογισμού 16.241,25€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., λόγω κατεπείγουσας ανάγκης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2. γ' του ν. 4412/2016.

I. Ιστορικό - πραγματικά περιστατικά

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

1. Με την με αρ. 1918/23-11-2017 (ΑΔΑΜ: 17PROC002290179 2017-11-23) διακήρυξη ο Δήμος Αμπελοκήπων-Μενεμένης προκήρυξε δημόσιο ανοικτό διαγωνισμό, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα οικονομική προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής για την ανάδειξη αναδόχου παροχής υπηρεσιών φύλαξης των χώρων του Δήμου, με διάρκεια σύμβασης ένα (1) έτος, συνολικού προϋπολογισμού 258.137,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. και δικαιώματος προαίρεσης, σε δύο (2) τμήματα, ως εξής: τμήμα 1: Φύλαξη σχολικών μονάδων (Μενεμένη: 2^ο Νηπιαγωγείο, 3^ο και 5^ο Δημοτικό Σχολείο, 3^ο Γυμνάσιο και 2^ο Ενιαίο Λύκειο) και τμήμα 2: Φύλαξη χώρων (Στρατόπεδο «Μέγας Αλέξανδρος» και αμαξοστάσιο της υπηρεσίας καθαριότητας).

2. Με την με αρ. πρωτ. 15087/09-07-2018 σύμβαση (ΑΔΑΜ: 18SYMV003394201 2018-07-09) του Δήμου Αμπελοκήπων-Μενεμένης ανετέθησαν στην εταιρεία MEGA SPRINT GUARD SERVICES A.E. οι υπηρεσίες φύλαξης των χώρων του Δήμου που είχαν προκηρυχθεί με την ως ανω με αρ. 1918/23-11-2017 διακήρυξη για χρονικό διάστημα ενός (1) έτους από την υπογραφή της με δυνατότητα παράτασης ενός (1) μήνα και συνολικό ποσό ανάθεσης 213.045,02€, συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης.

3. Με την με αρ. 03/27-02-2018 (ΑΔΑΜ: 18PROC002721389 2018-02-27) διακήρυξη ο Δήμος Αμπελοκήπων-Μενεμένης προκήρυξε συνοπτικό διαγωνισμό, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα οικονομική προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής για την ανάδειξη αναδόχου παροχής υπηρεσιών φύλαξης του 6^{ου} Δημοτικού Σχολείου Μενεμένης, με διάρκεια σύμβασης ένα (1) έτος, συνολικού προϋπολογισμού 67.783,98€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. και δικαιώματος προαίρεσης.

4. Με την με αρ. πρωτ. 183/08-05-2018 σύμβαση της Σχολικής Επιτροπής Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης του Δήμου ανετέθησαν στην εταιρεία MEGA SPRINT GUARD SERVICES A.E. οι υπηρεσίες φύλαξης του 6^{ου} Δημοτικού Σχολείου Μενεμένης που είχαν προκηρυχθεί με την ως ανω με αρ. 03/27-02-2018 διακήρυξη για χρονικό διάστημα ενός (1) έτους από την υπογραφή της με δυνατότητα παράτασης ενός (1) μήνα και συνολικό ποσό ανάθεσης 60.759,094€, συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης.

5. Με την με αρ. 050/2019 απόφασή της (απόσπασμα της από 08-03-2019 Συνεδρίασης με ΑΔΑ: ΨΦ4ΠΩΨΕ-ΦΛ9), η Οικονομική Επιτροπή του Δήμου Αμπελοκήπων-Μενεμένης αποφάσισε τη

διενέργεια ανοικτού διαγωνισμού για την ανάθεση των υπηρεσιών «Φύλαξης χώρων του δήμου Αμπελοκήπων Μενεμένης» για χρονικό διάστημα ενός (1) έτους, ενέκρινε τις τεχνικές προδιαγραφές και καθόρισε τους όρους διακήρυξης για την ανάθεση των εν θέματι υπηρεσιών.

6. Με την με αρ. 533/13-03-2019 (ΑΔΑΜ: 19PROC004622830 2019-03-15) διακήρυξη ο Δήμος Αμπελοκήπων-Μενεμένης προκήρυξε δημόσιο ανοικτό διαγωνισμό, με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα οικονομική προσφορά αποκλειστικά βάσει τιμής, για την ανάδειξη αναδόχου παροχής υπηρεσιών φύλαξης των χώρων του Δήμου, με διάρκεια σύμβασης ένα (1) έτος, συνολικού προϋπολογισμού 308.850,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., σε δύο (2) τμήματα, ως εξής: τμήμα 1: Φύλαξη σχολικών μονάδων (Μενεμένη: 2^ο Νηπιαγωγείο, 3^ο, 5^ο και 6^ο Δημοτικό Σχολείο, 3^ο Γυμνάσιο και 2^ο Ενιαίο Λύκειο), με εκτιμώμενη αξία 223.650,00€ άνευ Φ.Π.Α. και τμήμα 2: Φύλαξη χώρων (Στρατόπεδο «Μέγας Αλέξανδρος» και αμαξοστάσιο της υπηρεσίας καθαριότητας), με εκτιμώμενη αξία 85.200,00 άνευ Φ.Π.Α. Σύμφωνα με την εν θέματι διακήρυξη, οι ζητούμενες υπηρεσίες υπάχθηκαν στον κωδικό CPV 79713000-5 “Υπηρεσίες Φύλαξης” βάσει του Καταλόγου Κοινής Ονοματολογίας Προϊόντων και Υπηρεσιών της Ε.Ε. (Common Procurement Vocabulary codes-CPV). Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής των προσφορών ορίσθηκε η 18^η Μαρτίου 2019 και ως καταληκτική ημερομηνία η 17^η Απριλίου 2019.

7. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος Αμπελοκήπων-Μενεμένης με το με αρ. πρωτ. 10626/06-06-2019 αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., που παρελήφθη από την Αρχή την 07-06-2019 (αρ. πρωτ. εισερχ. 3112) και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση σύμβασης με αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών φύλαξης του 6^{ου} Δημοτικού Σχολείου Μενεμένης, συνολικού προϋπολογισμού 16.241,25€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., λόγω κατεπείγουσας ανάγκης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2. γ' του ν. 4412/2016, επικαλούμενος μεταξύ άλλων τα εξής:

“[...] Με το παρόν έγγραφο, ο δήμος ζητεί να προσφύγει στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, σύμφωνα με την περ. γ παρ. 2 του άρθρου 32 του ν.4412/16, για την ανάθεση των υπηρεσιών φύλαξης για το 60 Δημοτικό Σχολείο Μενεμένης μέχρι την ολοκλήρωση του νέου διαγωνισμού δεδομένου ότι η χρονική διάρκεια του σύμβασης που έχει υπογραφεί μεταξύ της Σχολικής Επιτροπής της Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης και του αναδόχου λήγει νωρίτερα από ότι αυτή του δήμου. Η ανάθεση αφορά ποσό: 9.150 ώρες για το 60 σχολείο x 7,10€ = 64.965,00€ ετήσια και για χρονικό διάστημα 3 μηνών ήτοι 16.241,25€ πλέον ΦΠΑ 24% ήτοι συνολικό ποσό 20.139,15€.

Για την εφαρμογή του άρθρου 32 του ν.4412/16 θα πρέπει να συντρέχουν λόγοι κατεπείγουσας ανάγκης και να μην οφείλονται σε γεγονότα που δεν ήταν δυνατόν να προβλεφθούν από μια επιμελή αναθέτουσα αρχή.

Ως προς το πρώτο, την αναγκαιότητα φύλαξης του Δημοτικού Σχολείου Μενεμένης, σύμφωνα και με τα στοιχεία από την Σχολική Επιτροπή ισχύουν τα ακόλουθα:

Το σχολείο βρίσκεται στην περιοχή του Δενδροποτάμου Μενεμένης, μια περιοχή με υψηλά

ποσοστά παραβατικότητας, παρανομίας και συχνών περιστατικών κλοπών και καταπάτησης (βανδαλισμοί, επιθέσεις κλπ).

Το σχολείο το οποίο ανεγέρθηκε εντός σύντομου χρονικού διαστήματος και παραδόθηκε μόλις την 8η Ιανουαρίου 2018 αποτελεί δε κόσμημα αρχιτεκτονικής για τη Δυτική Θεσσαλονίκη Πρόκειται για σχολικό κτίριο με φυτεμένο δώμα, με ανεστραμμένη θερμομόνωση στην οροφή, με αερισμό του μέσω αρχιτεκτονικών καμινάδων και με φωτισμό του μέσω ηλιακών φωτοσωλήνων. Όμως, εξαιτίας της περιοχής όπου βρίσκεται (επί της οδού Γ. Μουτάφη 4, πλησίον της οδού Μοναστηρίου και του συνοικισμού του Δενδροποτάμου), είναι απόλυτα σίγουρο ότι θα λεηλατηθεί και θα καταστραφεί, γεγονός που ήδη συνέβαινε και κατά τη διάρκεια της ανεγέρσεώς του (επισυνάπτεται το με αριθμ.πρωτ.16577/02-08-18 έγγραφο από τον επιβλέπων μηχανικό του έργου).

Συνεπώς, θα απαιτεί συνεχείς επιδιορθωτικές παρεμβάσεις του Δήμου, με αποτέλεσμα την βαριά οικονομική του επιβάρυνσή, η οποία μπορεί να αποφευχθεί μέσω των υπηρεσιών φύλαξης. Η φύλαξη είναι μεν επίσης ένα οικονομικό βάρος για τον Δήμο, αλλά είναι προγραμματισμένη δαπάνη από πριν, ενώ οι δαπάνες των βανδαλισμών είναι απρόβλεπτες. [...].

Ως προς τον δεύτερο λόγο,

α) Ο δήμος συμπεριέλαβε την φύλαξη του νέου σχολείου στον νέο του διαγωνισμό από τις αρχές του 2019. Ωστόσο, λόγω έναρξης του νέου οικονομικού έτους και σύμφωνα με το Π.Δ.80/16 (Α' 145) "Ανάληψη υποχρεώσεων από τους Διατάκτες", για την ανάληψη οποιασδήποτε δαπάνης θα πρέπει να εκδοθεί Απόφαση Ανάληψης Υποχρέωσης, εφόσον όμως καλυφθούν πρώτα οι πολυτελείς υποχρεώσεις ανάληψης του προηγούμενου έτους. Αυτό σήμαινε λόγω και του υψηλού προϋπολογισμού του νέου διαγωνισμού, να δεσμευτούν οι πιστώσεις Κ.Α του προηγούμενου διαγωνισμού, να αποδεσμευτούν ποσά από άλλες δαπάνες προκειμένου να εκδοθούν τελικά οι με αριθμ.πρωτ. 4608, 4610/07-03-19 Αποφάσεις Ανάληψης Υποχρέωσης (ΑΔΑ: Ψ8ΧΩΩΨΕΑΕΝ, 7Ν9ΣΩΨΕ-ΥΙΠ), με τις οποίες αποφασίστηκε η έγκριση της δαπάνης και η διάθεση των εγγεγραμμένων πιστώσεων στον προϋπολογισμό έτους 2019 και του 2020 αντίστοιχα.

Αυτό έγινε όμως μετά την αναμόρφωση του προϋπολογισμού του δήμου που έγινε με τις με αριθμ. 033/20-02-19 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής (ΑΔΑ: 6ΧΔΝΩΨΕ-6Γ5) και την με αριθμ. 065/25-02-19 απόφαση του Δημοτικού Συμβουλίου (ΑΔΑ: ΩΘΡΤΩΨΕ-ΟΒΗ). Αμέσως μετά εκδόθηκε η με αριθμ. 050/08-03-19 απόφαση Οικονομικής Επιτροπής (ΑΔΑ: ΨΦ4ΠΩΨΕ-ΦΛ9) με την οποία εγκρίθηκε η διενέργεια ανοικτού διαγωνισμού, η τεχνική έκθεση και καθορίστηκαν οι όροι διακήρυξης. Στην συνέχεια εκδόθηκε η με αριθμό διακήρυξης 533/19, η οποία δημοσιεύθηκε νομίμως και αναρτήθηκε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημόσιων Συμβάσεων, λαμβάνοντας ΑΔΑΜ: 19PROC004622830/15-03-19. Η προκήρυξη του διαγωνισμού είχε δημοσιευθεί στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης με ημερομηνία αποστολής 13-03-19, αριθμό εσωτερικής αναφοράς 2019-037643 και αριθμό δημοσίευσης 2019/S 052-119843/14-03-19.

Με βάση τα παραπάνω, προκύπτει ότι δεν υπήρχε καθυστέρηση για την έναρξη των διαδικασιών του νέου διαγωνισμού παρά μόνο αυτή που οφείλονταν σε λόγους έναρξης του νέου οικονομικού έτους.

Σημειώνεται ότι μεσολαβεί διάστημα τουλάχιστον έξι (6) μηνών από την έναρξη των διαδικασιών έως την λήξη της με αριθμ. πρωτ.15087/09-07-18 σύμβασης ήτοι 08-08-19 του δήμου Αμπελοκήπων Μενεμένης και τεσσάρων (4) μηνών από την λήξη της με αριθμ. πρωτ 183/08-05-2018 σύμβασης ήτοι 07-06-19 της Σχολικής Επιτροπής Πρωτοβάθμιας Εκπαίδευσης.

β) Για τον νέο διαγωνισμό της με αριθμ. διακήρυξης 533/19 του δήμου, έχει εκδοθεί η με αριθμ.112/28-05-19 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής (ΑΔΑ: ΩΟΚΝΩΨΕ-7ΒΥ) με την οποία έγινε η προσωρινή κατακύρωση ενώ η απόφαση αυτή έχει κοινοποιηθεί μέσω ΕΣΗΔΗΣ στις 29-05-19 στους συμμετέχοντες. [...]"

8. Σημειώνεται δε ότι, κατόπιν σχετικού αιτήματος της Αρχής, το ως άνω αίτημα συμπληρώθηκε με το με αρ. πρωτ. 10891/11-06-2019 έγγραφο του Δήμου Αμπελοκήπων-Μενεμένης (αριθμ. πρωτ. εισερχ. 3254/13-06-2019), σύμφωνα με το οποίο η αναθέτουσα αρχή διευκρινίζει τα κάτωθι:

"Βεβαιώνουμε ότι για το έτος 2019, δεν έχει γίνει άλλη ανάθεση για υπηρεσίες φύλαξης με CPV: 79713000-5 εκτός από τον ανοικτό διαγωνισμό άνω των ορίων μέσω ΕΣΗΔΗΣ για την «Φύλαξης χώρων του δήμου Αμπελοκήπων Μενεμένης» με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφοράς, μόνο βάσει τιμής (ανά ώρα και ανά άτομο) και εκτιμώμενη αξία 382.974,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% (προϋπολογισμός χωρίς ΦΠΑ: 308.850,00€, ΦΠΑ: 74.124,00€)".

II. Νομικό πλαίσιο

9. Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προβλέπεται ότι: «[...] δδ) Οι αποφάσεις των αναθετουσών Αρχών που αφορούν την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημόσιων συμβάσεων, σύμφωνα με την περίπτωση β' της παρ. 2 του άρθρου 26 και τα άρθρα 32 και 269 του Ν. 4412/2016 (Α'147) εξαιρουμένων των περιπτώσεων ανωτέρας βίας, εκδίδονται μετά από σύμφωνη γνώμη της Αρχής, εφόσον οι συμβάσεις αυτές εμπίπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των Οδηγιών 2014/24/ΕΚ και 2014/25/ΕΚ, οι οποίες ενσωματώθηκαν στην ελληνική έννομη τάξη με το Ν. 4412/2016. Κατά την άσκηση της εν λόγω αρμοδιότητας η Αρχή λαμβάνει υπόψη της τις γενικές αρχές του ενωσιακού και εθνικού δικαίου [...]».

10. 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".

11. 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”.

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

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

α) 5.548.000 ευρώ για τις δημόσιες συμβάσεις έργων,

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

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

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

13. Το Παράρτημα ΧΙV του Προσαρτήματος Α “Υπηρεσίες αναφερόμενες στο άρθρο 107” περιλαμβάνει, μεταξύ άλλων, τους κωδικούς CPV της κατηγορίας “Υπηρεσίες ερευνών και ασφαλείας”: 79700000-1 έως 79721000-4, στους οποίους συμπεριλαμβάνεται ο κωδικός CPV 79713000-5 “Υπηρεσίες φύλαξης”.

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

“Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς ΦΠΑ, όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος προαιρέσεως 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 κατατέμενεται 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 [...]. 11. Όταν πρόκειται για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών ή υπηρεσιών οι οποίες έχουν περιοδικό χαρακτήρα ή οι οποίες προβλέπεται να ανανεωθούν μέσα σε συγκεκριμένο χρονικό διάστημα, λαμβάνεται ως βάση για τον υπολογισμό της εκτιμώμενης της σύμβασης:

α) είτε η συνολική πραγματική αξία των διαδοχικών συμβάσεων του ίδιου τύπου οι οποίες συνήφθησαν κατά το προηγούμενο δωδεκάμηνο ή οικονομικό έτος, αναπροσαρμοσμένη, ει δυνατόν, προκειμένου να ληφθούν υπόψη ενδεχόμενες μεταβολές ως προς τις ποσότητες ή την αξία τους κατά τους δώδεκα μήνες που έπονται της αρχικής σύμβασης

β) είτε η εκτιμώμενη συνολική αξία των διαδοχικών συμβάσεων που συνήφθησαν κατά το δωδεκάμηνο που έπεται της πρώτης παράδοσης ή κατά τη διάρκεια του οικονομικού έτους, εφόσον αυτό υπερβαίνει τους δώδεκα μήνες [...].

15. Το άρθρο 23 “Ονοματολογίες” (άρθρο 23 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) ορίζει ότι: “οποιοσδήποτε αναφορές σε ονοματολογίες στο πλαίσιο διαδικασιών σύναψης δημόσιων συμβάσεων γίνονται με τη χρήση του “Κοινού λεξιλογίου για τις δημόσιες συμβάσεις (cpv)”, όπως εγκρίθηκε με τον Κανονισμό (ΕΚ) αριθμ. 2195/2002 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 5ης Νοεμβρίου 2002, για το κοινό λεξιλόγιο για τις δημόσιες συμβάσεις (L 340) ”.

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

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

17. Το άρθρο 61 του ίδιου νόμου ορίζει:

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

2. Ως χρόνος έναρξης της διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης,

νοείται η ημερομηνία αποστολής προς τους οικονομικούς φορείς της πρώτης πρόσκλησης συμμετοχής σε διαπραγμάτευση.

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

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

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

“1. Οι δημόσιες συμβάσεις άνω των ορίων, για κοινωνικές και άλλες ειδικές υπηρεσίες, που αναφέρονται στο Παράρτημα XIV του Προσαρτήματος Α’, ανατίθενται, σύμφωνα την παρ. 3, τα άρθρα 108, 109 και 110, καθώς και τις ειδικότερες διατάξεις που καθορίζουν τους εφαρμοστέους διαδικαστικούς κανόνες και προβλέπονται στα έγγραφα της σύμβασης.

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

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

III. Νομική Εκτίμηση

19. Το υπό εξέταση αίτημα του Δήμου Αμπελοκήπων – Μενεμένης αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών, με την έννοια της διάταξης του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 9 του ν. 4412/2016, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 9 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ. Ειδικότερα αφορά σε υπηρεσίες φύλαξης των χώρων του 6^{ου} Δημοτικού Σχολείου Μενεμένης, προϋπολογισθείσας αξίας 16.241,25€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. μέσω της διαδικασίας της διαπραγμάτευσης βάσει της 2 περ. γ’ του άρθρου 32 του ν.4412/2016, ήτοι για λόγους κατεπείγουσας ανάγκης, της οποίας προηγήθηκε εντός του ίδιου έτους προκήρυξη ανοικτού διαγωνισμού άνω των ορίων με το ίδιο αντικείμενο, συνολικής αξίας 308.850,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. για χρονική διάρκεια ενός έτους (Ιστορικό υπό 6). Ως προς την υπαγωγή της σύμβασης στην αρμοδιότητα της Αρχής, σημειώνεται ότι το αντικείμενο της υπό σύναψης σύμβασης κατά το Κοινό Λεξιλόγιο για τις Δημόσιες Συμβάσεις (CPV) υπάγεται στον κωδικό αριθμό αναφοράς 79713000-5 “Υπηρεσίες Φύλαξης”, της κατηγορίας “Υπηρεσίες ερευνών και ασφαλείας”: 79700000-1 έως 79721000-4, που εμπίπτουν στις υπηρεσίες του Παραρτήματος XIV, Προσάρτημα Α' του νόμου 4412/2016 και ως εκ τούτου υπάγεται στις αναφερόμενες στο άρθρο 107 του ίδιου ως άνω νόμου συμβάσεις για κοινωνικές και άλλες υπηρεσίες.

20. Επισημαίνεται σχετικά ότι οι δημόσιες συμβάσεις άνω των ορίων, για κοινωνικές και άλλες ειδικές υπηρεσίες, που αναφέρονται στο Παράρτημα XIV του Προσαρτήματος Α', ανατίθενται σύμφωνα με το "απλοποιημένο καθεστώς" που περιγράφεται στην παρ. 3 του άρθρου 107, τα άρθρα 108, 109 και 110 του ως άνω νόμου, καθώς και τις ειδικότερες διατάξεις που καθορίζουν τους εφαρμοστέους διαδικαστικούς κανόνες και προβλέπονται στα έγγραφα της σύμβασης, ενώ οι ως άνω συμβάσεις για κοινωνικές και άλλες ειδικές υπηρεσίες κάτω των ορίων που αναφέρονται στο ίδιο Παράρτημα, ανατίθενται σύμφωνα με την παράγραφο 3, το άρθρο 122, τα άρθρα 109 και 110 του ως άνω νόμου.

21. Όπως ήδη αναφέρθηκε, το συμφώνως προς την περ. δ του άρθρου 5 του ν. 4412/2016, κατώτατο όριο σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία των συμβάσεων για κοινωνικές και άλλες υπηρεσίες, άνω του οποίου τυγχάνουν εφαρμογής οι παράγραφοι 1 και 3 του άρθρου 107 "Ανάθεση συμβάσεων για κοινωνικές και άλλες ειδικές υπηρεσίες (άρθρα 74 και 76 παράγραφος 1 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)" του ως άνω νόμου και για το οποίο, συνακόλουθα, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για παροχή σύμφωνης γνώμης, κατ' άρθρο 2, παραγρ. 2, περιπτ. γ', υποπεριπτ. δδ' ν. 4013/2011 ανέρχεται στο ποσό των 750.000,00 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

Σύμφωνα με την με αρ. 533/2019 προκήρυξη του ανοικτού διαγωνισμού, η προϋπολογισθείσα αξία για το σύνολο των αναγκών του Δήμου ως προς τις υπηρεσίες φύλαξης για τα σχολεία (περιλαμβανομένου του νεοϊδρυθέντος 6^{ου} Δημοτικού σχολείου) καθώς και τους λοιπούς χώρους του Δήμου, ανέρχεται συνολικά σε 308.850,00€ άνευ Φ.Π.Α., για χρονική διάρκεια ενός (1) έτους (Ιστορικό υπό 6). Σύμφωνα δε με τις διακηρύξεις με αρ. 1918/23-11-2017 και αρ. 03/27-02-2018 ως προς τις αντίστοιχες ανάγκες του προηγούμενου έτους, η αξία των υπό σύμβαση προκηρυσσομένων υπηρεσιών ανήλθε στις 258.137,00€ συμπ. Φ.Π.Α. (για τα σχολεία: 2^ο Νηπιαγωγείο, 3^ο και 5^ο Δημοτικό Σχολείο, 3^ο Γυμνάσιο και 2^ο Ενιαίο Λύκειο και τον χώρο του στρατοπέδου) και στις 67.783,98€ συμπ. Φ.Π.Α. (για το 6^ο Δημοτικό Σχολείο), αντίστοιχα (Ιστορικό υπό 1 και 3).

Συνεπώς, από τα στοιχεία του φακέλου της εν θέματι υπόθεσης διαπιστώνεται ότι το συνολικό ποσό της προϋπολογισθείσας δαπάνης που αφορούν σε υπηρεσίες φύλαξης (cpn 79713000-5) για τους χώρους του Δήμου, τόσο για το έτος 2019, όσο και για το έτος 2018 υπολείπονται του προβλεπομένου από το ν. 4412/2016 κατώτατου χρηματικού ορίου των 750.000,00 ευρώ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, που ισχύει για τις κοινωνικές και άλλες ειδικές υπηρεσίες.

Επίσης, με το με αρ. πρωτ. 10891/11-06-2019 έγγραφό της η αναθέτουσα αρχή βεβαιώνει ότι: "[...] για το έτος 2019, δεν έχει γίνει άλλη ανάθεση για υπηρεσίες φύλαξης με CPV: 79713000-5 εκτός από τον ανοικτό διαγωνισμό άνω των ορίων μέσω ΕΣΗΔΗΣ για την «Φύλαξης χώρων του δήμου Αμπελοκήπων Μενεμένης» με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφοράς, μόνο βάσει τιμής (ανά ώρα και ανά άτομο) και εκτιμώμενη αξία 382.974,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% (προϋπολογισμός χωρίς ΦΠΑ: 308.850,00€, ΦΠΑ: 74.124,00€)." (Ιστορικό υπό 8).

Εν όψει των ανωτέρω εκτεθέντων, διαπιστώνεται ότι η υπό εξέταση σύμβαση δεν εμπίπτει, λόγω της εκτιμώμενης αξίας της, στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ ούτε, συνακόλουθα, στη

γνωμοδοτική αρμοδιότητα της Αρχής (βλ σχετικά αριθμ. 13, 136/2017 και Δ17/2019 αποφάσεις της Αρχής).

IV. Συμπέρασμα

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του τεθέντος ερωτήματος, **η Αρχή ομόφωνα αποφασίζει ότι δεν συντρέχει αρμοδιότητά της για παροχή σύμφωνης γνώμης, λόγω ποσού, κατ' άρθρο 2 παράγραφος 2 περίπτωση γ' υποπερίπτωση δδ' ν.4013/2011, σε συνδυασμό με το άρθρο 5 περίπτωση δ' ν.4412/2016.**

Αθήνα, 27 Ιουνίου 2019

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Αντιπρόεδρος

Αδάμ Καραγλάνης