



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ  
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΓΝΩΜΗ

Δ61/2019

(Της διαδικασίας του άρθρου 2, παρ. 2, περ. γ' (δδ) Ν. 4013/2011)

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα, την 27η Ιουνίου του έτους δύο χιλιάδες δέκα εννιά (2019) ημέρα Πέμπτη και ώρα 9.30 π.μ. και επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και Κομνά Τράκα, 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 Λουρίκας

Δημήτριος Σταθακόπουλος

Ερωφίλη Χριστοβασίλη

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

**Εισηγήτρια:** Ηλιάνα Κανταρτζή, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν ο Αναπληρωτής Προϊστάμενος της Διεύθυνσης Ελέγχου Ευάγγελος Καραμανλής, η Αναπληρώτρια Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγματεύσεων Αικατερίνη Θεοδωροπούλου, η εισηγήτρια Ηλιάνα Κανταρτζή (μέσω τηλεδιάσκεψης) καθώς και εκπρόσωποι της Υπηρεσίας Πολιτικής Αεροπορίας οι οποίοι αποδεσμεύτηκαν πριν την έναρξη της διαδικασίας της ψηφοφορίας των μελών της Αρχής και τη λήψη της απόφασης.

**Θέμα:** Παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., κατ' άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ' υποπερ. (δδ) του ν. 4013/2011, για προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης κατ' άρθρο 32, παρ. 2, περ. γ' του ν.4412/2016 για τη σύναψη σύμβασης **παροχής υπηρεσιών ασφάλειας μεταφορών του Κρατικού Αερολιμένα Ηρακλείου** για χρονικό διάστημα έξι (6) μηνών αρχής γενομένης από 01.07.2019, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 1.491.199,04€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24%.

1. Με το υπ' αριθμ. πρωτ. Δ11/Ε 20711/07.06.2019 (αρ. πρωτ. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 3125/07.06.2019) έγγραφο - αίτημα της Υπηρεσίας Πολιτικής Αεροπορίας (εφεξής Υ.Π.Α.) προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., όπως αυτό συμπληρώθηκε με τα υπ' αριθμ. πρωτ. Δ11/Ε 22112/14.06.2019 και Δ11/Ε 23694/26.06.2019 (αριθμ. πρωτ. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 3285/07.06.2019 και 3456/26.06.2019 αντίστοιχα) έγγραφα της ίδιας Υπηρεσίας, η Υ.Π.Α. αιτείται τη σύμφωνη

γνώμη της Αρχής για προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, για τη σύναψη σύμβασης παροχής υπηρεσιών ασφαλείας μεταφορών του Κρατικού Αερολιμένα Ηρακλείου, για χρονικό διάστημα έξι (6) μηνών, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 1.491.199,04€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24% σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016 (κατεπίγον).

## **I. Ιστορικό-πραγματικό πλαίσιο**

2. Από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, προκύπτουν τα ακόλουθα:

2.1 Η Υ.Π.Α. προέβη στις πιο κάτω προπαρασκευαστικές ενέργειες για την προκήρυξη ανοικτής διαδικασίας για την ανάθεση σύμβασης υπηρεσιών ασφαλείας – φύλαξης του Κρατικού Αερολιμένα Ηρακλείου, διάρκειας 44 μηνών και συνολικού ποσού 12.807.175,99 €, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, σύμφωνα και με το άρθρο 67 του ν. 4270/2014, δεδομένου ότι το συμβατικό τίμημα της υπό ανάθεση σύμβασης επρόκειτο να βαρύνει τα επόμενα οικονομικά έτη 2019-2021 και λαμβανομένου υπόψη ότι το ποσό των 10.226.960,00 € του έτους 2018 καλυπτόταν ήδη από την υπ' αριθμ. 2/19035/27-03-2017 απόφαση του Υπουργού Οικονομικών.

Με την υπ' αριθμ. πρωτ. Δ15/Δ/5726/531/19-3-2018 απόφαση του Διοικητή της ΥΠΑ εγκρίθηκαν οι τεχνικές προδιαγραφές για την επιλογή αναδόχου για την παροχή υπηρεσιών ασφαλείας αερομεταφορών στον Κρατικό Αερολιμένα Ηρακλείου διάρκειας τριάντα έξι μηνών με δυνατότητα παράτασης μέχρι δώδεκα μήνες (με τη χειρόγραφη σημείωση ότι θα χρησιμοποιηθούν οι ίδιες για τα έτη 2019-2021).

Στις 29/3/2018 η ΥΠΑ απέστειλε στον Υπουργό Υποδομών και Μεταφορών εισηγητικό σημείωμα για την ανάληψη πολυετούς υποχρέωσης συνολικού ποσού 10.226.960,00€ για την προαναφερθείσα παροχή υπηρεσιών.

Στις 30/3/2018 η ΥΠΑ απέστειλε το με αριθμ. πρωτ. Δ11/Α/7036/3209/30-3-2018 έγγραφο στη ΓΔΟΥ με το οποίο αιτήθηκε τη χορήγηση βεβαίωσης για προέγκριση ανάληψης πολυετούς υποχρέωσης (ότι δε σημειώνεται υπέρβαση των ανώτατων ορίων των δεσμευτικών στόχων και των επιδιωκόμενων αποτελεσμάτων του εκάστοτε ισχύοντος Μ.Π.Δ.Σ.).

Με το υπ' αριθμ. πρωτ. 26906/1219/13-4-2018 έγγραφο ΓΔΟΥ ΥΠΥΜΕ εγκρίθηκε η βεβαίωση για την ανάληψη πολυετούς υποχρέωσης για την εν λόγω δαπάνη.

Με την υπ' αριθμ. πρωτ. Δ15/Δ/7831/735/16-4-2018 απόφαση του Υπουργού Υποδομών και Μεταφορών εγκρίθηκε το πρωτογενές αίτημα για τη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών ασφαλείας αερομεταφορών στο Κρατικό Αερολιμένα Ηρακλείου για την περίοδο από 01/05/2018 έως 31/12/2021 ποσού 12.807.176 με δέσμευση πίστωσης σε βάρος του τακτικού προϋπολογισμού εξόδων της ΥΠΑ έτους 2018 και ανάληψη πολυετούς υποχρέωσης για τα έτη 2019, 2020 και 2021. Με την υπ' αριθμ. πρωτ. 2/37427/9-7-2018 απόφαση του Υπουργού Οικονομικών εγκρίθηκε η ανάληψη υποχρέωσης ποσού 10.226.960 για τα έτη 2019, 2020 και 2021 « προκειμένου να καταστεί δυνατή η διενέργεια διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχου για την παροχή υπηρεσιών ασφαλείας στον Κρατικό Αερολιμένα Ηρακλείου υπό την προϋπόθεση ότι το Υπουργείου Υποδομών και Μεταφορών θα μεριμνήσει για την εγγραφή των σχετικών πιστώσεων στον προϋπολογισμό των επόμενων οικονομικών ετών, χωρίς να γίνεται υπέρβαση των δεσμευτικών ορίων του ΜΠΔΣ».

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με τους ισχυρισμούς της αναθέτουσας αρχής, όπως αποτυπώνονται στο με αριθμ. πρωτ. Δ11/Α/9816/4905/9-5-2018 έγγραφό της, το αίτημα προέγκρισης ανάληψης πολυετούς υποχρέωσης «διαβιβάστηκε στις 9/5/2018 (αυθημερόν) στο ΓΛΚ, το οποίο θα ήταν δυνατό να εκδώσει τη σχετική προέγκριση αμέσως μετά την ολοκλήρωση της ψήφισης του ΜΠΔΣ 2019-2022». Σύμφωνα πάντα με τους ισχυρισμούς του φορέα «Μετά την έκδοση του Ν. 4549/2018 (ΦΕΚ Β' 105/14-6-2018) «Διατάξεις για την ολοκλήρωση της Συμφωνίας Δημοσιονομικών Στόχων και Διαρθρωτικών Μεταρρυθμίσεων Μεσοπρόθεσμο Πλαίσιο Δημοσιονομικής Στρατηγικής 2019-2022 και λοιπές διατάξεις», το ΓΛΚ αιτήθηκε από τον ΓΔΟΥ ΥΠΥΜΕ

την έκδοσης νέας βεβαίωσης, σε αντικατάσταση της υπ' αριθμ. 26906/1219/13/4/2018 βεβαίωσης που να μνημονεύει ότι από την πραγματοποίηση της δαπάνης δε θα σημειωθεί υπέρβαση των δεσμευτικών ορίων του ισχύοντος ΜΠΔΣ 2019-2022».

Στη συνέχεια, με το με αριθμ. πρωτ. ΓΔΟΥ/850/4-7-2018 έγγραφο της ΓΔΟΥ ΥΠΥΜΕ προς το ΓΛΚ επανεκδόθηκε η σχετική βεβαίωση με τη σημείωση ότι δεν θα σημειωθεί υπέρβαση των δεσμευτικών ορίων του ισχύοντος ΜΠΔΣ 2019-2022.

Με την με αριθμό πρωτ 2/37427/9-7-2018 απόφαση του Υπουργού Οικονομικών εγκρίθηκε τελικώς η ανάληψη υποχρέωσης συνολικού ποσού 10.226.960 €, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, (για τα έτη 2019-2021) σημειώνοντας ότι «Η παραπάνω έγκριση παρέχεται προκειμένου να καταστεί δυνατή η διενέργεια διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχου για την παροχή υπηρεσιών ασφάλειας στον Κρατικό Αερολιμένα Ηρακλείου υπό την προϋπόθεση ότι Υπουργείο Υποδομών και Μεταφορών θα μεριμνήσει για την εγγραφή των σχετικών πιστώσεων στον προϋπολογισμό των επόμενων οικονομικών ετών, χωρίς να γίνεται υπέρβαση των ορίων του ΜΠΔΣ».

Με το από 18-07-2018 Εισηγητικό Σημείωμα της Υπηρεσίας διαβιβάσθηκε προς τον Υπουργό Υποδομών και Μεταφορών το σχέδιο της σχετικής διακήρυξης.

**2.2** Σε συνέχεια της ανωτέρω απόφασης έγκρισης των πιστώσεων προκηρύχθηκε με τη Διακήρυξη 18/2018 διεθνής ηλεκτρονικός ανοικτός διαγωνισμός (ΑΔΑΜ: 18PROC0035393306 2018-08-07) με καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 04.09.2018. με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας-τιμής για την ανάδειξη αναδόχου παροχής ασφάλειας αερομεταφορών στον Κρατικό Αερολιμένα Ηρακλείου για χρονικό διάστημα τριών (3) ετών, συνολικής ενδεικτικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 10.226.960,00 ευρώ συμπεριλαμβανομένου του ΦΠΑ 24%.

**2.3** Με την με αριθμ πρωτ Δ11/Ε/25539/11703/17-10-2018 απόφαση του Υπουργού Υποδομών και Μεταφορών εγκρίθηκαν τα πρακτικά Νο 1 και 2 αποσφράγισης προσφορών και αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών της αρμόδιας επιτροπής, σύμφωνα με τα οποία έγιναν αποδεκτές και οι τρεις υποβληθείσες προσφορές των εταιρειών ICTS, G4S και ESA.

**2.4** Με την ΓΑΚ 1110/29-10-2019 προδικαστική προσφυγή της, η εκ των διαγωνιζομένων εταιρειών, ESA, προσέφυγε στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών κατά της παραπάνω Υπουργικής Απόφασης, και ζήτησε την ακύρωση αυτής κατά το μέρος με το οποίο έκανε αποδεκτή την προσφορά της εταιρείας ICTS. Στο μεταξύ, με την υπ' αριθμ. πρωτ. Δ11/Ε/32366/14624/03-12-2018 απόφαση του Υπουργού Υποδομών και Μεταφορών εγκρίθηκε το από 29-10-2018 πρακτικό αποσφράγισης και αξιολόγησης οικονομικών προσφορών της αρμόδιας επιτροπής, σύμφωνα με το οποίο προκύπτει ως πλέον συμφέρουσα προσφορά αυτή της εταιρείας ICTS.

Με την ΓΑΚ 1349/18-12-2019 προδικαστική προσφυγή της, η εκ των διαγωνιζομένων εταιρειών ESA προσέφυγε εκ νέου στην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών κατά της παραπάνω Υπουργικής Απόφασης.

Στο μεταξύ, με την υπ' αριθμ. 1130/2018 απόφασή της η ΑΕΠΠ έκανε δεκτή την πρώτη προσφυγή κατά του σταδίου αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής-τεχνικών προσφορών και απέρριψε την προσφυγή της ICTS. Σε συμμόρφωση με την ανωτέρω απόφαση, εκδόθηκε η με αριθμ πρωτ Δ11/Ε/1183/361/15-01-2019 απόφαση του Υπουργού Υποδομών και Μεταφορών με την οποία ανακλήθηκε μερικώς η προηγούμενη απόφασή του και απορρίφθηκε η προσφορά της εταιρείας ICTS. Ακολούθως, με το υπ' αριθμ. 8/2018 πρακτικό της, η ΑΕΠΠ έθεσε στο αρχείο την προαναφερθείσα δεύτερη προδικαστική προσφυγή της εταιρείας ESA, μετά από την από 18.01.2019 δήλωση παραίτησης της τελευταίας.

**2.5** Με τις με αριθμ. καταθ. EN398/31-12-2018 και EN400/31-12-2018 αιτήσεις αναστολής των εταιριών ESA και

ICTS αντίστοιχα, οι εν λόγω εταιρείες αιτήθηκαν ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας –το οποίο κατά τις ως άνω αιτήσεις φέρεται να είναι αρμόδιο για την ένδικη σύμβαση, η οποία υπερβαίνει τα κατώτατα όρια της περ. γ' του άρθρου 15 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ (1.000.000 €)- και για τους λόγους που αναλυτικά αναφέρονται στις ως άνω αιτήσεις, να ανασταλεί η ισχύς της υπ' αριθμ. 1130/2018 απόφασης της ΑΕΠΠ (ημερομηνία συζήτησης 28-01-2019).

**2.6** Με το υπ' αριθμ. πρωτ. Δ11/Ε/5671/2029/27-2-2019 (αρ. πρωτ. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 1190/27.02.2019) έγγραφο - αίτημα της ΥΠΑ προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., όπως αυτό συμπληρώθηκε με τα υπ' αριθμ. πρωτ. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 1501/15.03.2019, 1623/21.03.2019, 1692/27.03.2019, 1760/29-03-2019 και 1817/02-04-2019 έγγραφα της ίδιας Υπηρεσίας και τα συνημμένα σε αυτά έγγραφα, η Υ.Π.Α. αιτήθηκε τη σύμφωνη γνώμη της Αρχής για προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, για τη σύναψη σύμβασης παροχής υπηρεσιών ασφάλειας μεταφορών του Κρατικού Αερολιμένα Ηρακλείου, για χρονικό διάστημα τριών (3) μηνών, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 844.425,80 € μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24% σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016. Επί του εν λόγω αιτήματος εκδόθηκε η υπ' αριθμ. Δ26/2019 σύμφωνη γνώμη της Αρχής.

**2.7** Επί των ανωτέρω αιτήσεων αναστολής εκδόθηκαν οι υπ' αριθμ. 27/2019 και 28/2019 αποφάσεις της Επιτροπής Αναστολών του Δ' Τμήματος του Συμβουλίου της Επικρατείας σύμφωνα με τις οποίες: α) απορρίπτεται η παρέμβαση της εταιρείας ESA SECURITY SOLUTIONS A.E., β) αναστέλλεται η εκτέλεση της υπ' αριθ. 1130/2018 απόφασης της ΑΕΠΠ, γ) αναστέλλεται η εκτέλεση της υπ' αριθ. Δ11/Ε/1183/361/15-01-2019 Υπουργικής απόφασης και δ) αναστέλλεται η πρόοδος του διαγωνισμού.

**2.8** Στις 12.04.2019 η εταιρεία ICTS ΕΛΛΑΣ Α.Ε. κατέθεσε ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας την υπ' αριθ. 1258/2019 αίτηση ακύρωσης κατά: α) της υπ' αριθ. 1130/2018 απόφασης του 5<sup>ου</sup> κλιμακίου της ΑΕΠΠ, β) της υπ' αριθ. Δ11/Ε/1183/361/15-01-2019 Υπουργικής απόφασης και γ) κάθε άλλης συναφούς πράξης ή παράλειψης. Ημερομηνία εκδίκασης της αίτησης ακύρωσης ορίστηκε αρχικά η 11.06.2019 και μετ' αναβολής η 17.09.2019.

**3.** Κατόπιν των ανωτέρω, με το υπ' αριθμ. πρωτ. Δ11/Ε 20711/07.06.2019 (αρ. πρωτ. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 3125/07.06.2019) έγγραφο – αίτημά της, όπως αυτό συμπληρώθηκε με τα υπ' αριθμ. πρωτ. Δ11/Ε 22112/14.06.2019 και Δ11/Ε 23694/26.06.2019 (αριθμ. πρωτ. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 3285/07.06.2019 και 3456/26.06.2019 αντίστοιχα) έγγραφα, η Υπηρεσία Πολιτική Αεροπορία αιτείται τη σύμφωνη γνώμη της Αρχής για προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, για τη σύναψη σύμβασης παροχής υπηρεσιών ασφάλειας μεταφορών του Κρατικού Αερολιμένα Ηρακλείου για χρονικό διάστημα έξι (6) μηνών, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 1.491.199,04€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24% σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016 (κατεπίγον).

## **II. Νομικό πλαίσιο**

**4.** 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 (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.** Στο άρθρο 222 του ως άνω νόμου αναφέρει: «1. Το παρόν Βιβλίο (άρθρα 222 έως 338) θεσπίζει κανόνες για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης που πραγματοποιούνται από αναθέτοντες φορείς για συμβάσεις και διαγωνισμούς μελετών, ανεξαρτήτως της εκτιμώμενης αξίας αυτών, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στα επιμέρους άρθρα του παρόντος Βιβλίου. 2. Διαδικασία σύναψης σύμβασης κατά την έννοια

του παρόντος Βιβλίου, είναι η διαδικασία για την απόκτηση έργων, προμηθειών ή υπηρεσιών από οικονομικούς φορείς που επιλέγονται από έναν ή περισσότερους αναθέτοντες φορείς, εφόσον τα εν λόγω έργα, προμήθειες ή υπηρεσίες προορίζονται για την εκτέλεση μιας εκ των δραστηριοτήτων που αναφέρονται στα άρθρα 228 έως 234».

6. Στο άρθρο 224 του ως άνω νόμου με τίτλο: «Αναθέτοντες φορείς (άρθρο 4 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ)» αναφέρει: “1. Για τους σκοπούς του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 222 έως 338) αναθέτοντες φορείς είναι εκείνοι οι οποίοι: α) είναι αναθέτουσες αρχές ή δημόσιες επιχειρήσεις, οι οποίες ασκούν μία από τις δραστηριότητες που αναφέρονται στα άρθρα 228 έως 234 [...]».

7. Ακολούθως στο άρθρο 232 αναφέρει: «Οι διατάξεις του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 222 έως 338) εφαρμόζονται στις δραστηριότητες που αφορούν την εκμετάλλευση μιας γεωγραφικής περιοχής με σκοπό τη διάθεση αερολιμένων, θαλάσσιων λιμένων ή λιμένων εσωτερικής ναυσιπλοΐας ή άλλων τερματικών σταθμών σε φορείς που πραγματοποιούν αεροπορικές, θαλάσσιες ή εσωτερικές πλωτές μεταφορές».

8. Το άρθρο 235 με τίτλο: «Κατώτατα όρια (άρθρο 15 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ)» ορίζει: “Ως κατώτατα όρια, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ, ορίζονται τα ακόλουθα: [...] γ) 1.000.000 ευρώ για συμβάσεις υπηρεσιών που αφορούν κοινωνικές και άλλες ειδικές υπηρεσίες που περιέχονται στον κατάλογο του Παραρτήματος XVII του Προσαρτήματος Β’».

9. Ακολούθως στο άρθρο 269 αναφέρει: «Οι αναθέτοντες φορείς μπορούν να χρησιμοποιούν μια διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη προκήρυξη διαγωνισμού, στις ακόλουθες περιπτώσεις: [...] δ) στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο, εάν λόγω κατεπείγουσας ανάγκης οφειλόμενης σε γεγονότα απρόβλεπτα για τον αναθέτοντα φορέα, δεν είναι δυνατή η τήρηση των προθεσμιών που προβλέπονται για τις ανοικτές, κλειστές και τις διαδικασίες με διαπραγμάτευση με προηγούμενη προκήρυξη διαγωνισμού. Οι περιστάσεις που επικαλούνται οι αναθέτοντες φορείς για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη [...]».

10. Στο άρθρο 318 “Ανάθεση συμβάσεων για κοινωνικές και άλλες ειδικές υπηρεσίες (άρθρο 91 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ)” ορίζεται ότι: “1. Οι συμβάσεις για κοινωνικές και άλλες ειδικές υπηρεσίες, που αναφέρονται στο Παράρτημα XVII του Προσαρτήματος Β’, ανατίθενται, σύμφωνα με την παρ. 3, τα άρθρα 319 έως 321, καθώς και τις ειδικότερες διατάξεις που καθορίζουν τους εφαρμοστέους διαδικαστικούς κανόνες και προβλέπονται στα έγγραφα της σύμβασης” και στο Παράρτημα XVII του Προσαρτήματος Β’ ορίζονται τα κάτωθι:

#### ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ XVII

##### ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΑΝΑΦΕΡΟΜΕΝΕΣ ΣΤΟ ΑΡΘΡΟ 378 ΤΗΣ ΟΔΗΓΙΑΣ

Κωδικός	Περιγραφή
79700000-1 έως 79721000-4 (Υπηρεσίες ερευνών και ασφάλειας, Υπηρεσίες ασφάλειας, [...] Υπηρεσίες φύλαξης [...])	Υπηρεσίες ερευνών και ασφάλειας

### III. Νομική Εκτίμηση

11. Το υπό εξέταση αίτημα της Υπηρεσίας Πολιτικής Αεροπορίας αφορά στην προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για σύναψη δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών φύλαξης και ασφάλειας ποσού 1.491.199,04€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24% (CPV 79710000-4) που αφορούν σε κοινωνικές και άλλες ειδικές υπηρεσίες που περιλαμβάνονται τόσο στο Παράρτημα XIV του Προσαρτήματος Α’, όσο και Παράρτημα XVII του Προσαρτήματος Β’ του ν. 4412/2016. Λαμβανομένου υπόψη του συνολικού προϋπολογισμού της

εκκρεμούς ανοικτής διαδικασίας ποσού 10.226.960,00 ευρώ, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, της οποίας η εκτιμώμενη αξία υπερβαίνει τα κατώτατα όρια τόσο της περ. δ' του άρθρου 5 Κατώτατα όρια (άρθρο 4 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και Κανονισμός (ΕΕ) 2015/2170), όσο και της περ. γ' του άρθρου 235 Κατώτατα όρια (άρθρο 15 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ) του ως άνω νόμου, προκύπτει ότι συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή γνώμης.

**12.** Εν προκειμένω, η ΥΠΑ επικαλείται ρητά ως νομική βάση για την υποβολή του αιτήματός της τη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016 (κατεπίγον). Ωστόσο στην προκειμένη περίπτωση διαφαίνεται ότι οι ζητούμενες υπηρεσίες τελούν σε άμεση σχέση με την άσκηση, εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής, της δραστηριότητας του άρθρου 232 Λιμένες και αερολιμένες (άρθρο 12 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ) του ως άνω νόμου (Βιβλίου ΙΙ) (πρβλ. αριθμ. 18, 19/2018, 339/2017 Ε.Α. ΣτΕ, την αναφερόμενη στις αιτήσεις αναστολών νομολογία 354/2014, 308/2011, 309/2011, 24/2011, 255/2008 - καθώς και την αντιθ. αριθμ. 866/2018 απόφαση του ΕΣ (Τμήμα Μείζονος-Επταμελούς Σύθεσης).

Στα ανωτέρω συνηγορεί και το διατακτικό (βλ. ανωτέρω, Ιστορικό, παρ. 2.6) των σχετικών αποφάσεων του Συμβουλίου της Επικρατείας, το οποίο ανέστειλε την πρόοδο του επίδικου διαγωνισμού κρίνοντας ότι είναι αρμόδιο για την εκδίκαση των κρινόμενων αιτήσεων αναστολής που επικαλέστηκαν, ως προς το παραδεκτό τους, την περ. γ' του άρθρου 15 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ και αντίστοιχη περ. δ' του άρθρου 235 του ν. 4412/2016 (Βιβλίο ΙΙ).

Επομένως, δέον όπως διερευνηθεί εάν πληρούνται οι προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρου 269 περ. δ' του ν. 4412/2016 (άρθρο 50 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ), αντίστοιχου περιεχομένου με αυτές άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' του ίδιου νόμου.

**13.** Συναφώς επισημαίνεται ότι η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ και ήδη άρθρα 26 και 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007 και ήδη άρθρα 26 και 32 του Ν. 4412/2016). Περαιτέρω επισημαίνεται ότι οι εν λόγω διατάξεις, στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από την βασική ρύθμιση, ήτοι από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αρχής της διαφάνειας, του ελεύθερου ανταγωνισμού, της αποφυγής των διακρίσεων και της ίσης μεταχείρισης στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συστατικής ερμηνείας. Συγκεκριμένα, προκειμένου η οδηγία 2014/24/ΕΚ να μην απωλέσει την πρακτική αποτελεσματικότητά της, τα κράτη μέλη και οι αναθέτουσες αρχές τους δεν επιτρέπεται να προβλέπουν περιπτώσεις προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση που δεν προβλέπονται από την εν λόγω οδηγία ή να συνοδεύουν τις ρητώς προβλεπόμενες από την οδηγία αυτή περιπτώσεις με νέους όρους που έχουν ως αποτέλεσμα να καθιστούν ευκολότερη την προσφυγή στην εν λόγω διαδικασία (βλ. ΔΕΕ, αποφάσεις της 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).

**14.** Ειδικότερα, η εφαρμογή της ανωτέρω διάταξης του άρθρου 269 περ. δ' του ν. 4412/2016 (άρθρο 50 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ), αντίστοιχου περιεχομένου με αυτή του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' του ίδιου νόμου εξαρτάται από τη συνδρομή πέντε σωρευτικών προϋποθέσεων.

Συγκεκριμένα, προϋποθέτει:

- i) την ύπαρξη κατεπίγουσας ανάγκης που δεν συμβιβάζεται με τις προθεσμίες που επιτάσσουν άλλες διαδικασίες,
- ii) την ύπαρξη απρόβλεπτης περίπτωσης,
- iii) την ύπαρξη αιτιώδους συνδέσμου μεταξύ της απρόβλεπτης περίπτωσης και της κατεπίγουσας 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.

Γίνεται περαιτέρω δεκτό, σύμφωνα με τη νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας, ότι, κατά την έννοια της διάταξης της υποπερίπτωσης γ' της περίπτωσης 1 του άρθρου 25 του π.δ/τος 60/2007 και πλέον άρθρο 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016, η αναθέτουσα αρχή έχει μεν ευχέρεια, κατ' απόκλιση από το γενικό κανόνα διενέργειας ανοικτού ή κλειστού διαγωνισμού, να συνάπτει δημόσια σύμβαση με προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση της σχετικής προκήρυξης, μόνον όμως εφόσον συντρέχουν οι προς τούτο νόμιμες προϋποθέσεις, ήτοι κατεπείγουσα ανάγκη οφειλόμενη σε γεγονότα απρόβλεπτα και δη μη απορρέοντα από δική της ευθύνη. Η σχετική απόφαση της αναθέτουσας αρχής πρέπει να φέρει πλήρη και ειδική αιτιολογία, αναφερόμενη στους λόγους για τους οποίους αποφασίζεται η προσφυγή στην εν λόγω εξαιρετική διαδικασία (βλ. χαρακτηριστικά ΣτΕ 1747/2011). Επιπλέον, αντίστοιχη άποψη έχει υιοθετήσει και το Ελεγκτικό Συνέδριο (ΕΣ), το οποίο δέχεται ότι απρόβλεπτες περιστάσεις είναι τα γεγονότα που δεν μπορούν αντικειμενικά με βάση τα διδάγματα της ανθρώπινης πείρας και λογικής να προβλεφθούν, είναι δε ανεξάρτητα της βούλησης της αναθέτουσας αρχής και δεν πρέπει να απορρέουν από έλλειψη προγραμματισμού και επιμέλειας της αναθέτουσας αρχής (βλ. ενδεικτικά πράξεις ΕΣ 91, 105, 171, 191, 200, 205 και 214/2007, 15 και 74/2008).

Σύμφωνα με τη νομολογία του Δικαστηρίου της Ευρωπαϊκής Ένωσης αν δεν πληρούται μία από τις προαναφερθείσες προϋποθέσεις ως προς το κατεπείγον, δεν δικαιολογείται η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης (βλ. αποφάσεις ΔΕΕ της 2ας Αυγούστου 1993, C-107/92, Επιτροπή κατά Ιταλίας, σκέψη 12, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, σκέψη 14).

15. Εν προκειμένω, η Υπηρεσία Πολιτικής Αεροπορίας αιτείται την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, προκειμένου να καλυφθούν οι επείγουσες ανάγκες υπηρεσιών ασφαλείας αερομεταφορών, οι οποίες αποτελούν το αντικείμενο της εν εξελίξει διαγωνιστικής διαδικασίας.

Ως προς την εξέταση της συνδρομής των προϋποθέσεων της εφαρμοστέας διάταξης, από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα:

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

Σύμφωνα με τους ισχυρισμούς του φορέα: «1. Η ισχύουσα σύμβαση για την παροχή των ανωτέρω υπηρεσιών στον Κρατικό Αερολιμένα Ηρακλείου (Σύμβαση 50/2019), για την οποία έχει εκδοθεί η από 02-04-2019 σύμφωνη Γνώμη Δ 26/2019, λήγει στις 30 Ιουνίου 2019 και δεν αναμένεται να έχει ολοκληρωθεί η διαγωνιστική διαδικασία, χωρίς υπαιτιότητα της ΥΠΑ. 2. Το γεγονός ότι η προς έκδοση απόφαση κατακύρωσης τελεί υπό την προϋπόθεση έγκρισης από τον προληπτικό έλεγχο νομιμότητας του Ελεγκτικού Συνεδρίου (Ν.4254/2014) και ως εκ τούτου αναμένεται η διαβίβαση του σχετικού φακέλου και του σχεδίου σύμβασης στο Ελεγκτικό Συνέδριο, μετά την έκδοση της σχετικής απόφασης από το Συμβούλιο της Επικρατείας επί της αίτησης ακύρωσης της εταιρείας ICTS ΕΛΛΑΣ Α.Ε. 3. **Η διαρκής άσκηση των ανωτέρω παρεχομένων υπηρεσιών ασφαλείας, απαιτείται από την διεθνή, Ευρωπαϊκή και εθνική νομοθεσία με τις οποίες υποχρεούται να συμμορφώνεται η Ελλάδα** {Annex 17 Σύμβασης Σικάγου (Ν. 211/47 άρθρα 37 & 38), και κυρίως τους Κανονισμούς της Ευρωπαϊκής Ένωσης Ε.Κ. 300/08 (Κανονισμός του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου για τη θέσπιση κοινών κανόνων στο πεδίο της ασφαλείας της Πολιτικής Αεροπορίας) & Ε.Κ. 185/10 (Κανονισμός της Επιτροπής της Ε.Ε. για τον καθορισμό μέτρων για την εφαρμογή των κοινών βασικών προτύπων ασφαλείας των αερομεταφορών, καθώς και το Εθνικό Πρόγραμμα Ασφάλειας Πολιτικής Αεροπορίας (ΕΚΑΠΑ ΦΕΚ/1485/Β/17-06-11 και σχετικές Τεχνικές Οδηγίες Ασφάλειας), όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν}. 4. Ωστόσο, ούτε υπάρχει εκπαιδευμένο προσωπικό της ΥΠΑ για να εκτελέσει τις εν λόγω υπηρεσίες, ούτε η ΕΛ.ΑΣ. διαθέτει στην παρούσα φάση ικανό αριθμό αστυνομικού προσωπικού για την

εκτέλεση των υπηρεσιών αυτών στον εν λόγω αερολιμένα. **Η διασφάλιση της συνέχισης της παροχής των συγκεκριμένων υπηρεσιών είναι υπέρτατου δημοσίου συμφέροντος, το οποίο αφορά τη δημόσια ασφάλεια.** 5. Είναι άκρως επιβεβλημένη η συνεχής και απρόσκοπτη παροχή υπηρεσιών ασφάλειας αερομεταφορών, καθόσον δεν νοείται εκτέλεση πτήσεων και επομένως λειτουργία αερολιμένα, χωρίς την πραγματοποίηση των απαιτούμενων από την εθνική, διεθνή και ευρωπαϊκή νομοθεσία ελέγχων ασφαλείας. **Υπάρχει επομένως σοβαρός κίνδυνος να τεθεί εκτός λειτουργίας ο κρατικός αερολιμένας Ηρακλείου».**

Εκ των ανωτέρω, συνάγεται ότι, εν προκειμένω, υφίσταται κατεπείγουσα ανάγκη για την παροχή υπηρεσιών ασφάλειας αερομεταφορών του Κρατικού Αερολιμένα Ηρακλείου, δεδομένου ότι η ισχύουσα τρίμηνης χρονικής διάρκειας σύμβαση για την παροχή των εν λόγω υπηρεσιών, η οποία συνάφθηκε κατόπιν της έκδοσης της υπ' αριθμ. Δ26/2019 σύμφωνης γνώμης της Αρχής, λήγει την 30.06.2019 χωρίς να έχει ολοκληρωθεί η εν εξελίξει διαγωνιστική διαδικασία για την ανάδειξη αναδόχου για τις αιτούμενες υπηρεσίες.

**(iii) Ως προς την ύπαρξη απρόβλεπτης περιστασης:**

Η ΥΠΑ, προκειμένου να θεμελιώσει την ύπαρξη απρόβλεπτης περιστασης, επικαλείται στο αρχικώς υποβληθέν αίτημά της τα εξής: «Αναφορικά με την έγκριση προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, προβάλλουμε τους ακόλουθους ισχυρισμούς: [...] 2. Το γεγονός ότι η προς έκδοση απόφαση κατακύρωσης τελεί υπό την προϋπόθεση έγκρισης από τον προληπτικό έλεγχο νομιμότητας του Ελεγκτικού Συνεδρίου (Ν.4254/2014) και ως εκ τούτου αναμένεται η διαβίβαση του σχετικού φακέλου και του σχεδίου σύμβασης στο Ελεγκτικό Συνέδριο, μετά την έκδοση της σχετικής απόφασης από το Συμβούλιο της Επικρατείας επί της αίτησης ακύρωσης της εταιρείας ICTS ΕΛΛΑΣ Α.Ε.».

Περαιτέρω, στο υπ' αριθμ. πρωτ. Δ11/Ε 23694/26.06.2019 (αριθμ. πρωτ. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 3456/26.06.2019) συμπληρωματικώς υποβληθέν έγγραφό της η ΥΠΑ προβάλλει ως απρόβλεπτη περίσταση την καθυστέρηση ολοκλήρωσης της εγκριτικής διαδικασίας ανάληψης πολυετούς υποχρέωσης, λόγω της ψήφισης του ν. 4549/2018, η οποία αφορούσε στην εν εξελίξει διαγωνιστική διαδικασία.

Κατά συνέπεια, από την επεξεργασία των προσκομισθέντων εγγράφων προκύπτει ότι η Υ.Π.Α. θεμελιώνει το αίτημα προσφυγής στην διαδικασία της διαπραγμάτευσης αφενός στη δικαστική εμπλοκή του προηγηθέντος διεθνούς διαγωνισμού, σε συνδυασμό και με την καθυστέρηση λόγω της απαιτούμενης κατά το νόμο διαδικασίας προληπτικού ελέγχου νομιμότητας από το Ελεγκτικό Συνέδριο κι αφετέρου στην καθυστέρηση ολοκλήρωσης της εγκριτικής διαδικασίας ανάληψης πολυετούς υποχρέωσης, λόγω της ψήφισης του ν. 4549/2018, η οποία αφορούσε στην εν εξελίξει διαγωνιστική διαδικασία.

Επισημαίνεται, ότι κατά τη νομολογία του Ελεγκτικού Συνεδρίου η τήρηση χρονοβόρων, ενδεχομένως, διαδικασιών διενέργειας διαγωνισμών, εξαιτίας των δημοσιεύσεων ή της υποβολής ενστάσεων, προσφυγών και αιτήσεων ασφαλιστικών μέτρων από τους συμμετέχοντες, δεν συνιστά απρόβλεπτη περίσταση η οποία να συνδέεται αιτιωδώς με την κατεπείγουσα ανάγκη απευθείας ανάθεσης της σχετικής προμήθειας (βλ. ενδεικτικά πράξεις VI Τμ. Ελ. Συν. 91/2007, 205/2007 και Τμ. IV 160/2013, 182/2014). Η ανωτέρω παρατεθείσα πάγια νομολογία, περί μη συνδρομής απρόβλεπτου γεγονότος, συνάδει και με την με αρ. 1747/2011 Απόφαση του Συμβουλίου της Επικρατείας, σύμφωνα με την οποία “κατά την έννοια της διατάξεως του άρθρου 25 του π.δ 60/2007, δεν συνιστά απρόβλεπτο γεγονός που θα δικαιολογούσε κατ' εξαίρεση, την επιλογή από τη Διοίκηση της διαδικασίας με διαπραγμάτευση το γεγονός της άσκησης των προβλεπόμενων εκ του νόμου ένδικων μέσων παροχής προσωρινής δικαστικής προστασίας” (σκέψη 7). Αντίστοιχη άποψη έχει υιοθετήσει και η Αρχή σε παλαιότερες αποφάσεις της (βλ. ενδεικτικά γνώμες 1, 25, 30, 49, 73, 93/2014, 159 και 160/2016, βλ. όμως και υπ' αριθμόν Δ 62/2018 και Δ 88/2018 γνώμες).

Επίσης, στο πλαίσιο εξετάσεως της συνδρομής της κατεπείγουσας ανάγκης προσφυγής σε διαδικασία διαπραγμάτευσης, η οποία οφείλεται σε απρόβλεπτα γεγονότα, έχει κριθεί ότι, τόσο η ενδεχόμενη πρόβλεψη προϋποθέσεων και εσωτερικών προθεσμιών και διαδικασιών από την ίδια τη Διοίκηση, όσο και η καθυστέρηση εκκίνησης των διαδικασιών αναθέσεως, σε περίπτωση που τέτοιες εγκριτικές διαδικασίες και



προθεσμίες προβλέπονται, δε θα μπορούσαν να θεωρηθούν επαρκής λόγος για την τεκμηρίωση του κατεπείγοντος οφειλόμενου σε απρόβλεπτα γεγονότα (βλ. ΔΕΚ, απόφαση της 2ας Ιουνίου 2005, C-394/02 Επιτροπή κατά Ελληνικής Δημοκρατίας σκέψεις 43 και 44).

Ειδικά δε με την επικαλούμενη από την Υ.Π.Α. καθυστέρηση στην ολοκλήρωση της εγκριτικής διαδικασίας ανάληψης πολυετούς υποχρέωσης, επισημαίνεται ότι η αναθέτουσα αρχή επικαλείται για δεύτερη φορά την τρίμηνη αυτή καθυστέρηση, η οποία προκλήθηκε λόγω της ψήφισης του ν.4549/2018, γεγονός που έχει ελεγχθεί και αξιολογηθεί σε προηγούμενο αίτημά της επί του οποίου εκδόθηκε η με αριθμό Δ26/2019 Γνώμη (βλ. Ιστορικό 2.6). Περαιτέρω, όπως αναφέρεται ανωτέρω, γίνεται δεκτό ότι όταν η αναθέτουσα αρχή προσφεύγει για δεύτερη φορά στην εξαιρετική διαδικασία, τότε **δεν αρκεί η αναφορά στους λόγους που την οδήγησαν να προσφύγει για πρώτη φορά στη διαδικασία αλλά πρέπει να βεβαιώνεται αιτιολογημένα ότι οι ανωτέρω λόγοι (αρχικοί ή νέοι) συντρέχουν και για τη εκ δευτέρου προσφυγή στη διαδικασία** (ΣΤΕ 1747/2011). Συνεπώς, εκτιμώντας ότι η αναθέτουσα αρχή δεν επικαλείται νέα γεγονότα, τα οποία συνιστούν, κατά τα ανωτέρω, απρόβλεπτες περιστάσεις, καθώς και ότι η αναθέτουσα αρχή έχει ήδη προβεί, κατόπιν της ως άνω σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σε σύναψη σύμβασης παροχής των αιτούμενων υπηρεσιών για χρονικό διάστημα τριών (3) μηνών, όσο εν προκειμένω και της επικαλούμενης καθυστέρησης, κρίνεται ότι στην κρινόμενη υπόθεση δεν συντρέχει η υπό εξέταση προϋπόθεση για την εφαρμογή της εξαιρετικής αυτής διάταξης.

Κατόπιν των ανωτέρω, λαμβάνοντας υπόψη ότι για την εφαρμογή της εξαιρετικής διάταξης της περίπτωσης δ' του άρθρου 269 του ν. 4412/2016 πρέπει να συντρέχουν σωρευτικά οι ως άνω προϋποθέσεις, εφόσον εκλείπει η βασική προϋπόθεση της ύπαρξης απρόβλεπτης περιστάσης παρέλκει η εξέταση της συνδρομής των λοιπών προϋποθέσεων εφαρμογής της.

#### **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 απόρριψη του αιτήματος του** της Υπηρεσίας Πολιτικής Αεροπορίας **και την μη παροχή σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ (δδ) του ν. 4013/2011,** για προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη σύμβασης παροχής υπηρεσιών ασφάλειας μεταφορών του Κρατικού Αερολιμένα Ηρακλείου για χρονικό διάστημα έξι (6) μηνών αρχής γενομένης από 01.07.2019, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 1.491.199,04€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 24%, κατ' άρθρο 269 περ. δ' του ν.4412/2016, λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

**Αθήνα, 27 Ιουνίου 2019**

**ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ**

**Ο Αντιπρόεδρος**

**Αδάμ Καραγλάνης**