



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ  
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΓΝΩΜΗ

Δ75/2021

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 4<sup>η</sup> Νοεμβρίου του έτους δύο χιλιάδες είκοσι ένα (2021), ημέρα Πέμπτη και ώρα 09.30 π.μ. και επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και Κομνά Τράκα, όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η **ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** (εφεξής και Αρχή) 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:

**Προεδρεύων:** Αδάμ Καραγλάνης, Αντιπρόεδρος

**Μέλη:** Δημήτριος Σταθακόπουλος (μέσω τηλεδιάσκεψης)  
Ερωφίλη Χριστοβασίλη  
Κωνσταντίνος Βαρδακαστάνης

**Γραμματέας:** Αθανάσιος Λαμπράκης, Π.Ε. Διοικητικού – Οικονομικού.

**Εισηγήτρια:** Παναγιώτα Αλεξίου, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης παρέστη η εισηγήτρια, Παναγιώτα Αλεξίου, καθώς και η Προϊσταμένη Διεύθυνσης Ελέγχου Μαριλένα Σιδέρη, οι οποίες αποδεσμεύτηκαν πριν την έναρξη της διαδικασίας της ψηφοφορίας των Μελών της Αρχής και τη λήψη της απόφασης.

**ΘΕΜΑ:** Αίτημα παροχής σύμφωνης γνώμης της εταιρείας με την επωνυμία **ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΣΙΔΗΡΟΔΡΟΜΩΝ ΕΛΛΑΔΟΣ ΑΕ**, κατ' άρθρο 2, παρ. 2 περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, προκειμένου να προσφύγει στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, κατ' άρθρο 269 (δ) ν. 4412/2016, για λόγους που άπτονται κατεπείγουσας ανάγκης, προς τον σκοπό ανάθεσης σύμβασης με αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών φύλαξης, εκτιμώμενης αξίας ευρώ 1.350.000 πλέον ΦΠΑ, με δικαίωμα προαίρεσης ποσού 270.000 πλέον ΦΠΑ.

.....

1. Η εταιρεία με την επωνυμία ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΣΙΔΗΡΟΔΡΟΜΩΝ ΕΛΛΑΔΟΣ ΑΕ (εφεξής ΟΣΕ), με το με Α.Π. 9160167/24.08.2021 έγγραφο αίτημά της (Α.Π. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 4969/25.08.2021), όπως συμπληρώθηκε δια των με Α.Π. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 5899/05.10.2021 και 6017/08.10.2021 μηνυμάτων ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, μετά των συνημμένων στοιχείων και πληροφοριών, σε συνέχεια των με Α.Π. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 6175/14.10.2021 (με το οποίο ζητήθηκε ολιγοήμερη αναβολή για υποβολή πρόσθετων συμπληρωματικών στοιχείων), 6566/2.11.2021 (δήλωση πρόθεσης ανάκλησης αιτήματος), 6598/03.11.2021 (δήλωση μη ανάκλησης αιτήματος) μηνυμάτων ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, αιτήθηκε την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ (εφεξής και Αρχή), κατ' άρθρο 2, παρ. 2 περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, προκειμένου να προσφύγει στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, κατ' άρθρο 269 (δ) ν. 4412/2016, για λόγους που άπτονται κατεπείγουσας ανάγκης, προς τον σκοπό ανάθεσης σύμβασης με αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών φύλαξης, εκτιμώμενης αξίας ευρώ 1.350.000 πλέον ΦΠΑ, με δικαίωμα προαίρεσης ποσού 270.000 πλέον ΦΠΑ.

## **I. ΙΣΤΟΡΙΚΟ – ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΑ ΠΕΡΙΣΤΑΤΙΚΑ**

2. Από τη μελέτη των στοιχείων και εγγράφων του φακέλου της υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα:

2.1 Από τη μελέτη των στοιχείων και εγγράφων του φακέλου της υπόθεσης, προκύπτουν τα ακόλουθα:

Κατά πρώτον, στον φάκελο του αρχικώς υποβληθέντος αιτήματος, ο ΟΣΕ αναφέρει, ως προς τα πραγματικά περιστατικά της υπόθεσης τα κάτωθι παρατιθέμενα:

*«1. Με την υπ' αριθμ. 5799/21.02.2020 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του ΟΣΕ εγκρίθηκε η διενέργεια ηλεκτρονικού δημόσιου ανοικτού διαγωνισμού (αρ. ΕΣΗΔΗΣ 91470) για την ανάδειξη αναδόχου του έργου «παροχή υπηρεσιών φύλαξης εγκαταστάσεων του ΟΣΕ με ανθρώπινο δυναμικό» καθώς και το τεύχος της διακήρυξης 20001, προϋπολογιζόμενη αξίας #10.628.299,032# € πλέον ΦΠΑ, για τον οποίο τηρήθηκαν όλοι οι κανόνες δημοσιότητας (δημοσίευση στην Ε.Ε., ΚΗΜΔΗΣ, ΔΙΑΥΓΕΙΑ και ΕΣΗΔΗΣ).*

*2 Στον παραπάνω ηλεκτρονικό δημόσιο ανοικτό διαγωνισμό (αρ. ΕΣΗΔΗΣ 91470) με αριθμό διακήρυξη (20001), εκδήλωσαν ενδιαφέρον, αναρτώντας σ' αυτόν προσφορές, οι παρακάτω εταιρείες :*

2.1 *ESA SECURITY SOLUTIONS ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΙΑ 173820/17.09.2020*

2.2 *G4S ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΠΑΡΟΧΗΣ ΕΠΑΝΔΡΩΜΕΝΩΝ ΤΕΧΝΙΚΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΙΑ 172779/16.09.2020*

2.3 *MEGA SPRINT GUARD SERVICES ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙ ΕΤΑΙΡΙΑ 174176/17.09.2020*

2.4 *OCEANIC SECURITY ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΙΑ 174284/16.09.2020*

2.5 *ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΑΝΑΣΤΑΣΑΚΗΣ ΕΤΑΙΡΙΑ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ 187095/26.08.2020*

Παράλληλα κατέθεσαν τα δικαιολογητικά συμμετοχής και τις τεχνικές προσφορές εγγράφως εντός σφραγισμένου φακέλου οι εταιρείες "ESA SECURITY SOLUTIONS A.E.", "MEGA SPRINT GUARD A.E.", "G4S A.E." και "OCEANIC SECURITY A.E.".

Η εταιρεία "ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΑΝΑΣΤΑΣΑΚΗΣ Ε.Π.Ε." δεν κατέθεσε έντυπη προσφορά και απορρίφθηκε από τη διαγωνιστική διαδικασία.

3. Με την υπ' αριθμ. 5889/21.01.2021 απόφαση του Δ.Σ. του ΟΣΕ εγκρίθηκε το αποτέλεσμα του πρώτου (1ου) σταδίου του ηλεκτρονικού δημόσιου ανοικτού διαγωνισμού (αρ. ΕΣΗΔΗΣ 91470) με αριθμό διακήρυξης 20001/24.09.2020 της αποσφράγισης των δικαιολογητικών συμμετοχής και της τεχνικής αξιολόγησης, ως εξής:

3.1.α. Η απόρριψη της προσφοράς της εταιρείας "ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΑΝΑΣΤΑΣΑΚΗΣ Ε.Π.Ε." επειδή δεν κατέθεσε έντυπη προσφορά.

3.1.β. Η απόρριψη της προσφοράς της εταιρείας "ESA SECURITY SOLUTIONS A.E." επειδή δεν διαθέτει πιστοληπτική ικανότητα, σύμφωνα με την απαίτηση της παραγράφου 2.2.5 «οι Οικονομικοί Φορείς απαιτείται υποχρεωτικά να διαθέτουν οικονομική και χρηματοδοτική ικανότητα» της Διακήρυξης. Επιπροσθέτως, η εν λόγω εταιρεία δεν έχει δηλώσει στο Παράρτημα VI του ΕΕΕΣ την πιστοληπτική του ικανότητα, σύμφωνα με το υπ' αριθμ. 08Α/4.12.2020 Πρακτικό της ΕΑΗΔ.

3.1.γ. Το υπ' αριθμ. 08Α/04.12.2020 συνημμένο Πρακτικό της Επιτροπής Αξιολόγησης Ηλεκτρονικών Διαγωνισμών (ΕΑΗΔ) του αποτελέσματος ελέγχου των δικαιολογητικών συμμετοχής και της τεχνικής αξιολόγησης του ηλεκτρονικού δημόσιου ανοικτού διαγωνισμού (αρ. ΕΣΗΔΗΣ 91470) με αριθμό διακήρυξης 20001/24.09.2020 που αφορά το έργο «παροχή υπηρεσιών φύλαξης εγκαταστάσεων του ΟΣΕ με ανθρώπινο δυναμικό»

3.2. Η αποσφράγιση (άνοιγμα) των οικονομικών προσφορών, των εναπομεινασών συμμετεχουσών εταιρειών ("MEGA SPRINT GUARD SERVICES A.E.", "G4S A.E." και "OCEANIC SECURITY A.E."), σε ημερομηνία που θα προσδιορισθεί από την Διεύθυνση Προμηθειών και Εφοδιασμού (ΔΙΠΕΦ).

3.3. Η παραπάνω απόφαση (5889/21.01.2021) του Δ.Σ. του ΟΣΕ την 26/01/2021 αναρτήθηκε στην πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ και απεστάλη μέσω αυτής στους συμμετέχοντες φορείς.

4. Ο οικονομικός φορέας "ESA SECURITY SOLUTIONS A.E." την 05/02/2021 (αρ. πρωτ/λου 9134353/08.02.2021/ΔΙΠΕΦ) κατέθεσε εμπρόθεσμα προδικαστική προσφυγή κατά της παραπάνω απόφασης (5889/21.01.2021) προς την Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) ζητώντας την ακύρωση αυτής και ειδικότερα την ακύρωση του υπ' αριθμού 08Α/04.12.2020 Πρακτικού της Επιτροπής Αξιολόγησης Ηλεκτρονικών Διαγωνισμών (ΕΑΗΔ) κατά το σκέλος αυτής που απόρριψε την προσφορά αυτής, καθώς και αίτημα αναστολής-προσωρινών μέτρων.

Ο Πρόεδρος του 1ου κλιμακίου της ΑΕΠΠ με την 1087/2020/13.07.2020 Πράξη όρισε ημερομηνία εξέτασης της Προδικαστικής Προσφυγής με ΓΑΚ285/08.02.2021 του οικονομικού φορέα "ESA SECURITY SOLUTIONS A.E." την 12/03/2021 και ζήτησε από τον ΟΣΕ την κοινοποίηση της Προδικαστικής Προσφυγής προς τους ενδιαφερόμενους μέσω του ΕΣΗΔΗΣ και συνάμα τις απόψεις του ως προς αυτήν.

Ο ΟΣΕ κοινοποίησε την Προδικαστική Προσφυγή στους ενδιαφερόμενους και απέστειλε με το υπ' αριθμόν 9135781/18.02.2021 τις απόψεις του.

Ο Πρόεδρος του 1ου κλιμακίου της ΑΕΠΠ, μας ενημέρωσε ότι ο παραπάνω οικονομικός φορέας "ESA SECURITY SOLUTIONS A.E." την 11/03/2021 παραιτήθηκε από την διαδικασία εξέτασης της παραπάνω Προδικαστικής Προσφυγής με ΓΑΚ285/08.02.2021 και με το από 20/03/2021 έγγραφό του μας απέστειλε το υπ' αριθμόν 78/2021 Πρακτικό περί της παρατάσεως του εν λόγω Οικονομικού Φορέα.

5. Ο οικονομικός φορέας "MEGA SPRINT GUARD SERVICES A.E." την 05/02/2021 (αρ. πρωτ/λου 9134352/08.02.2021/ΔΙΠΕΦ) κατέθεσε εμπρόθεσμα προδικαστική προσφυγή κατά της παραπάνω απόφασης (5889/21.01.2021) προς την Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) ζητώντας την ακύρωση αυτής και ειδικότερα την ακύρωση του υπ' αριθμού 08Α/04.12.2020 Πρακτικού της Επιτροπής Αξιολόγησης Ηλεκτρονικών Διαγωνισμών (ΕΑΗΔ) κατά το σκέλος αυτής που έκανε αποδεκτές τις προσφορές των εταιρειών ("G4S A.E." και "OCEANIC SECURITY A.E."), καθώς και αίτημα αναστολής-προσωρινών μέτρων.

Ο Πρόεδρος του 1ου κλιμακίου της ΑΕΠΠ με την 344/2021/14.02.2021 Πράξη όρισε ημερομηνία εξέτασης της Προδικαστικής Προσφυγής με ΓΑΚ284/08.02.2021 του οικονομικού φορέα "MEGA SPRINT GUARD SERVICES A.E." την 12/03/2021 και ζήτησε από τον ΟΣΕ την κοινοποίηση της Προδικαστικής Προσφυγής προς τους ενδιαφερόμενους μέσω του ΕΣΗΔΗΣ και συνάμα τις απόψεις του.

Ο ΟΣΕ κοινοποίησε την Προδικαστική Προσφυγή στους ενδιαφερόμενους και απέστειλε με το υπ' αριθμόν 9135728/18.02.2021 τις απόψεις του.

Οι οικονομικοί φορείς ("G4S A.E." και "OCEANIC SECURITY A.E.") την 08/03/2021 κατέθεσαν παρέμβαση κατά της Προδικαστικής Προσφυγής του οικονομικού φορέα "MEGA SPRINT GUARD SERVICES A.E." προς την Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ) ζητώντας την ανάκληση αυτής.

Η ΑΕΠΠ με την αριθμόν 603/2021/01.04.2021 Απόφαση του 1ου κλιμακίου της, αποδέχεται την Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα "MEGA SPRINT GUARD SERVICES A.E.", αποδέχεται την παρέμβαση του οικονομικού φορέα "OCEANIC SECURITY A.E.", απορρίπτει την παρέμβαση του οικονομικού φορέα "G4S A.E." και ακυρώνει την υπ' αριθμόν 5889/21.01.2021 απόφαση του Δ.Σ. του ΟΣΕ, καθ' ο μέρος έκρινε αποδεκτή την προσφορά του οικονομικού φορέα "G4S A.E." και με το από 05/04/2021 (αριθμ. πρωτ/λου 9141597/05.04.2021/ΔΙΠΕΦ), έγγραφό της, μας ενημέρωσε ότι θα πρέπει να συμμορφωθούμε με την υπ' αριθμ. 603/2021 Απόφασή της.

Η Διεύθυνση Προμηθειών και Εφοδιασμού έθεσε υπόψη της Επιτροπής Αξιολόγησης Ηλεκτρονικών Διαγωνισμών (ΕΑΗΔ) τα παραπάνω προκειμένου αυτά να αξιολογηθούν.

Στη συνέχεια η Επιτροπή συνεδρίασε και αφού έλαβε υπόψη της, την υπ' αριθμόν 603/2021/01.04.2021 Απόφαση του 1ου κλιμακίου της ΑΕΠΠ αποφασίζει την απόρριψη του οικονομικού φορέα "G4S A.E.", την συνέχιση των διαδικασιών του Διαγωνισμού 20001/2020, με την συμμετοχή των οικονομικών φορέων ("MEGA SPRINT GUARD SERVICES A.E." και "OCEANIC SECURITY A.E."), σε συμμόρφωση της παραπάνω Απόφασης (603) της ΑΕΠΠ, σύμφωνα με το υπ' αριθμ. 08Α1/12.04.2021 Πρακτικό.

6. Με την υπ' αριθμ. 5925/28.04.2021 απόφαση του Δ.Σ. του ΟΣΕ εγκρίθηκαν τα εξής :

6.1. Το υπ' αριθμ. 08Α1/12.04.2021 συνημμένο Πρακτικό της Επιτροπής Αξιολόγησης Ηλεκτρονικών Διαγωνισμών (ΕΑΗΔ) περί συμμόρφωσης της Απόφασης του 1ου κλιμακίου της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), ως εξής :

6.1.α. Η ακύρωση της υπ' αριθμόν 5889/21.01.2021 Απόφασης του ΔΣ του ΟΣΕ εν μέρει αυτής περί έγκρισης του 08Α/04.12.2020 Πρακτικού της Επιτροπής Αξιολόγησης Ηλεκτρονικών Διαγωνισμών (ΕΑΗΔ) που αφορά την αποδοχή των προσφορών των οικονομικών φορέων ("MEGA SPRINT GUARD SERVICES A.E.", "G4S A.E." και "OCEANIC SECURITY A.E.").

6.1.β. Η απόρριψη της προσφοράς του οικονομικού φορέα "G4S A.E." επειδή δεν καλύπτει τις απαιτήσεις της διακήρυξης σύμφωνα με την υπ' αριθμόν 603/2021/01.04.2021 Απόφαση του 1ου κλιμακίου της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ).

6.1.γ. Η συνέχιση των διαδικασιών του διαγωνισμού 20001/2020 εξέτασης των οικονομικών προσφορών των οικονομικών φορέων ("MEGA SPRINT GUARD SERVICES A.E." και "OCEANIC SECURITY A.E.") από την Επιτροπή Αξιολόγησης Ηλεκτρονικών Διαγωνισμών (ΕΑΗΔ).

7. Ο οικονομικός Φορέας "MEGA SPRINT GUARD SERVICES A.E." κατέθεσε αίτηση αναστολής με αριθμ. κατάθεσης EN124/15.04.2021 στο ΣτΕ κατά της υπ' αριθμ. 603/2021 Απόφαση της ΑΕΠΠ ζητώντας την εν μέρει ακύρωσή της ως προς την αποδοχή της παρέμβασης του Οικονομικού Φορέα "OCEANIC SECURITY A.E.". Το ΣτΕ εκδίκασε την Αίτηση Αναστολής την 17/05/2021 και εξέδωσε την υπ' αριθμ. 111/2021 Απόφασή του με την οποία γίνεται δεκτό το αίτημα του Οικονομικού Φορέα.

Τέλος ο εν λόγω Φορέας έχει ήδη καταθέσει από 28/06/2021 Αίτηση Ακύρωσης της Απόφασης της ΑΕΠΠ, η εκδίκαση της οποίας αναμένεται.

8. Το Δ.Σ. του ΟΣΕ με την υπ' αριθμόν 5949/29.07.2021 (αρ. πρωτ/λου 7.000417) Απόφασή του αποφάσισε τα εξής :

8.1. Την ανάθεση του έργου «Παροχή Υπηρεσιών Φύλαξης Εγκαταστάσεων του Δικτύου ΟΣΕ, με ανθρώπινο δυναμικό», με χρήση της διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση σύμφωνα με το άρθρο 269, § δ' - ν. 4412/2016 (ΦΕΚ147Α/8.8.2016) και το άρθρο 2 § 2γ, δδ του Ν.4013/2011 (σύμφωνη γνώμη της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων - ΕΑΑΔΗΣΥ).

8.2. Την συνημμένη πρόσκληση υποβολής προσφοράς προς τις εταιρείες φύλαξης «"MEGA GUARD SERVICES A.E." (πρώην "MEGA SPRINT GUARD SERVICES A.E.") και "OCEANIC SECURITY A.E."», για την κάλυψη χρονικού διαστήματος κατά μέγιστο τεσσάρων (4) μηνών, προϋπολογισμένης αξίας #1.350.000,00# πλέον ΦΠΑ.

Ο ΟΣΕ διατηρεί το μονομερές δικαίωμα αύξησης του έργου της σύμβασης μέχρι ποσοστού 20% (ήτοι 270.000,00 €) κατ' ανώτατο επί του οικονομικού κόστους της τελευταίας.

8.3. Την εξουσιοδότηση των στελεχών της ΔΙΠΕΦ, [.....] (Πρ/νου ΔΙΠΕΦ), [.....] (Πρ/νου ΔΙΠΕΦ/ΤΔΙΣΥ) και [.....] (Πρ/νου ΚΑΥΛ) να προβούν στις απαραίτητες διαδικασίες διαπραγμάτευσης και να συντάξουν το σχετικό πρακτικό.

Επισημαίνεται ότι η έγκριση της όλης διαδικασίας τελεί υπό την αίρεση της μη παράτασης στα οριζόμενα από τον ν. 4812/30.06.2021 (ΦΕΚ110Α/30.06.2021), άρθρο 56ο, περί ρυθμίσεων για την αντιμετώπιση της πανδημίας του Covid-19 καθώς και της μη εισέτι τελεσφόρησης των αποτελεσμάτων του Διαγωνισμού υπ' αριθμ. 20001/24.09.2020, άλλως τα τελευταία θα κατισχύσουν της υπό έγκριση ανωτέρω περιγραφείσας διαδικασίας, οιοδήποτε εξ' αυτών ήθελε συμβεί πρώτο.

Η ανωτέρω δαπάνη θα βαρύνει τον Τακτικό Προϋπολογισμό του ΟΣΕ.

Από το παραπάνω αναπτυχθέν Ιστορικό, καθίστανται φανερά τα κάτωθι:

1. Ο Διαγωνισμός με αριθμό Διακήρυξης 20001/30.09.2020, ενώ προκηρύχθηκε και διεξήχθη μέχρι σήμερα απολύτως κατά Νόμον και με την εφαρμογή όλων των προβλεπομένων νομίμων διαδικασιών, εξακολουθεί να χρονίζει λόγω των περιγραφεισών αλληπαλλήλων δικαστικών εμπλοκών, την έκταση των οποίων, ως είναι εύκολα αντιληπτό, δεν ήταν δυνατόν να προβλέψει ένας επιμελής Αναθέτων Φορέας, όπως ο ΟΣΕ Α.Ε., όπως ήταν αδύνατον να προβλέψει και τις συνεχείς αναβολές εκδίκασης των προσφυγών λόγω της εκδήλωσης της πανδημίας COVID-19.

2. Ήδη ο Διαγωνισμός ευρίσκεται στο τελευταίο του στάδιο και, με την εκδίκαση της αίτησης ακύρωσης του Οικονομικού Φορέα «"MEGA GUARD SERVICES A.E." (πρώην "MEGA SPRINT GUARD SERVICES A.E.")», θα οδεύσει ταχύτατα προς το Ελεγκτικό Συνέδριο για την εκτέλεση του προσυμβατικού ελέγχου.

3. Το υπό ανάθεση έργο, το οποίο εκτελείται σήμερα με σύμβαση στο πλαίσιο της Νομοθεσίας που έχει θεσπισθεί για την αποτροπή των επιπτώσεων της μετάδοσης του COVID-19, είναι απολύτως απαραίτητο για λόγους ασφαλείας κυκλοφορίας των συρμών και προστασίας της Σιδηροδρομικής Υποδομής και της Δημόσιας περιουσίας.

4. Δεν απομένει στον Αναθέτοντα Φορέα – με δεδομένο και το προϋπολογισθέν κόστος του υπό ανάθεση έργου – καμμία άλλη επιλογή παρά η προσφυγή στην διαδικασία που προβλέπει το άρθρο 269, & δ, του ν. 4412/2026, οι προϋποθέσεις για την εφαρμογή του οποίου πληρούνται απολύτως στην συγκεκριμένη περίπτωση.

Κατόπιν αυτών, και σύμφωνα με το άρθρο 2 § 2γ, δδ του Ν.4013/2011 προσφεύγουμε στην ΕΑΑΔΗΣΥ αιτούμενοι την σύμφωνη γνώμη για προσφυγή με χρήση της διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση σύμφωνα με το άρθρο 269, § δ' - ν. 4412/2016 (ΦΕΚ147Α/8.8.2016), για χρονικό διάστημα τεσσάρων (4) μηνών.

Στην διαπραγμάτευση θα κληθούν να συμμετέχουν οι δύο (2) μοναδικοί κατάλληλοι, βάσει των αποτελεσμάτων του Διαγωνισμού, Οικονομικοί Φορείς ("MEGA GUARD SERVICES A.E."(πρώην "MEGA SPRINT GUARD SERVICES A.E.") και "OCEANIC SECURITY A.E.") και ο Αναθέτων Φορέας (ΟΣΕ), θα προβεί στις κατά νόμο ενέργειες τηρουμένων όλων των προϋποθέσεων νόμιμης διεξαγωγής της διαδικασίας.

**2.2. Εν συνεχεία, δια του με Α.Π. 4969/21.09.2021 εγγράφου, η Αρχή απέστειλε έγγραφο αίτημα παροχής συμπληρωματικών στοιχείων και πληροφοριών. Ειδικότερα, ζητήθηκαν τα ακόλουθα στοιχεία τεκμηρίωσης του υπό εξέταση αιτήματος:**

«[...] Δεδομένου του ότι η αναφορά των στοιχείων σχετικά με τον προγραμματισμό της κάλυψης των αναγκών σας σε υπηρεσίες φύλαξης εκκινεί χρονικά από την έγκριση της διενέργειας της υπ' αριθμ. 20001/2020 διαγωνιστικής διαδικασίας, καλείσθε όπως αποστείλετε στοιχεία και πληροφορίες σχετικά με τις ενεργές κατά το χρονικό σημείο της ως άνω έγκρισης (21.02.2020) συμβάσεις παροχής υπηρεσιών φύλαξης, από τα οποία να προκύπτει σε κάθε περίπτωση το χρονικό σημείο λήξης αυτών (καθώς και τυχόν δικαιώματα προαίρεσης και στοιχεία σχετικά με τυχόν άσκηση αυτών).

[...] Όπως προκύπτει από το αίτημά σας, «το υπό ανάθεση έργο [...] εκτελείται σήμερα με σύμβαση στο πλαίσιο της Νομοθεσίας που έχει θεσπισθεί για την αποτροπή των επιπτώσεων της μετάδοσης του COVID – 19». Σε συνέχεια της ως άνω αναφοράς, καλείσθε όπως αποστείλετε στοιχεία και πληροφορίες σχετικά με την εν λόγω σύμβαση (ιδίως έναρξη σύμβασης, ανάδοχος/οι, συμβατική αξία).

[...] Σε συνέχεια των αναφερομένων στο σημείο 3 ανωτέρω, σχετικά με τη στοιχειοθέτηση της απροβλέπτου περιστάσεως κατά τη νομολογία, καλείσθε όπως τεκμηριώσετε τυχόν επιπρόσθετους λόγους, πλέον των αναφερομένων στο αίτημά σας καθυστερήσεων που άπτονται προδικαστικών προσφυγών ή/ και ενδίκων βοηθημάτων, οι οποίοι δύνανται να στοιχειοθετήσουν απρόβλεπτη κατάσταση.

[...] Δεδομένου ότι σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο αίτημά σας, «η έγκριση της όλης διαδικασίας τελεί υπό την αίρεση της μη παράτασης στα οριζόμενα από τον ν. 4812/30.06.2021 [...] άρθρο 56<sup>α</sup>, περί ρυθμίσεων για την αντιμετώπιση της πανδημίας του Covid- 19 [...]», καλείσθε όπως διευκρινίσετε εάν το αίτημά σας υποβάλλεται υπό αναβλητική αίρεση. [...]

**2.3. Σε απάντηση του ως άνω, από 21.09.2021 εγγράφου της Αρχής, ο ΟΣΕ υπέβαλε το αναφερόμενο στο σημείο 1 της παρούσας μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, μετά και συμπληρωματικών στοιχείων και πληροφοριών.**

Σύμφωνα με το ως άνω ηλεκτρονικό μήνυμα:

«Σε συνέχεια των εν θέματι διαλαμβανομένων, σας αποστέλλουμε :

- 1) Την Σύμβαση 7837/19.02.2020, σε απάντηση της παραγράφου 4.1 του δικού σας σχετικού.
- 2) Τις Συμβάσεις 8102/06.09.2021, 8103/06.09.2021, 8115/30.09.2021 και 8116/30.09.2021, σε απάντηση της παραγράφου 4.2 του δικού σας σχετικού.
- 3) Σε απάντηση της παραγράφου 4.3 του δικού σας σχετικού, αναγράφουμε ότι οι Προδικαστικές Προσφυγές και η άσκηση Ενδίκων Μέσων εκ μέρους των εμπλεκόμενων Οικονομικών Φορέων με τις αλληλοδιάδοχες αναβολές εκδίκασης στο πλαίσιο των μέτρων για την αποφυγή της διάδοσης του COVID-19, αποτελούν τον μοναδικό λόγο της μη εισέτι ολοκλήρωσης της υφισταμένης διαγωνιστικής διαδικασίας και συνιστούν, ως προς τα καθ' ημάς, σαφώς απρόβλεπτες περιστάσεις, αφού υπερβαίνουν κατά πολύ τους προβλεφθέντες από εμάς χρόνους διεκπεραίωσής τους.
- 4) Σε απάντηση, τέλος, της παραγράφου 4.4 του δικού σας σχετικού, αναγράφουμε ότι το αίτημά μας, εφόσον τύχει της εγκρίσεώς σας,, θα ασκηθεί από εμάς πέραν της 1ης Ιανουαρίου 2022, οπότε, με τα σημερινά δεδομένα, δεν τίθεται θέμα αναβλητικής αίρεσης σε αυτό.»

**2.4. Σε συνέχεια της ως άνω απάντησης καθώς και των στοιχείων που περιελήφθησαν στον σχετικό μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, η Αρχή απέστειλε, ομοίως δια ηλεκτρονικής αλληλογραφίας και για λόγους επίσπευσης της διαδικασίας, νέο αίτημα παροχής διευκρινίσεων επί των εν λόγω εγγράφων (Α.Π. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 6004/08.10.2021) Ειδικότερα ζητήθηκε όπως αποσαφηνιστούν τα ακόλουθα:**

*«1. Δεδομένης της απάντησής σας στο σημείο 4.1. του ως άνω εγγράφου της Αρχής και της υποβολής της υπ' αριθμ. 7837/19.02.2020 σύμβασης συναφώς, σε συνδυασμό με το γεγονός ότι η εν λόγω σύμβαση είχε χρόνο έναρξης την 21.02.2020 και λήξης την 09.04.2020, ως εκ τούτου έληγε σε χρόνο προ της ημερομηνίας καταληκτικής υποβολής προσφορών στο πλαίσιο της υπ' αριθμ. 20001/2020 διαγωνιστικής διαδικασίας (η οποία, σύμφωνα με την υποβληθείσα διακήρυξη, ήταν η 08.06.2020 και από τα διαλαμβανόμενα στον φάκελο του αιτήματος, η 17.09.2020), θα πρέπει να προσκομισθούν στοιχεία σχετικά με τον τρόπο με τον οποίο είχατε προβλέψει να καλύψετε τις ανάγκες σας σε φύλαξη, από την 10.04.2020 εντεύθεν, ήτοι έως την ευδοκίμηση της ως άνω διαγωνιστικής διαδικασίας.*

*Περαιτέρω, σε απάντηση του σημείου 4.2. του από 21.09.2021 της Αρχής σχετικά με τις συμβάσεις που έχετε συνάψει στο πλαίσιο της νομοθεσίας που έχει θεσπιστεί για την αποτροπή των επιπτώσεων της μετάδοσης του κορονοϊού, αποστείλατε τέσσερις συμβάσεις, εκ των οποίων οι πρώτες δυο, διάρκειας είκοσι πέντε (25) ημερών εκάστη, συνήφθησαν την 06.09.2021 και οι λοιπές δυο, διάρκειας ενός (1) μήνα, την 30.09.2021. Υπό το φως αυτό καλείσθε να διευκρινίσετε καθώς και να αποστείλετε σχετικά στοιχεία τεκμηρίωσης, ως προς τον τρόπο με τον οποίο καλύψατε πράγματι τις ανάγκες σας σε φύλαξη κατά το χρονικό διάστημα από την 10.04.2020 έως την 05.09.2021.*

*Σχετικώς και δεδομένης της αναφοράς στο κείμενο της υπ' αριθμ. 7837 συμβάσεως του ότι ο ανάδοχος "αναλαμβάνει την εκτέλεση του έργου με τους παραπάνω όρους, σύμφωνα με τους όρους της σύμβασης 7205/03.03.2016 και συμφωνίες [...]", καλείσθε όπως διευκρινίσετε το νομικό πλαίσιο σύναψης της υπ' αριθμ. 7837/2020 σύμβασης (άσκηση προβλεφθέντος κατά τη διακήρυξη δικαιώματος προαίρεσης / τροποποίηση της 7205/03.03.2016 σύμβασης και σχετικός προσυμβατικός έλεγχος του Ελεγκτικού Συνεδρίου στην τελευταία περίπτωση).*

*2. Τους λόγους για τους οποίους παρόλο που η έγκριση της προκήρυξης της υπ' αριθμ. επικαλούμενης 20001/2020 διαγωνιστικής διαδικασίας έλαβε χώρα την 21.02.2020, η καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών παρατέθηκε έως την 17.09.2020, δεδομένου ότι δεν προκύπτει από τον φάκελο του αιτήματός σας άσκηση προδικαστικής προσφυγής κατά των όρων της σχετικής διακήρυξης.»*

**2.5. Σε απάντηση του ανωτέρω αιτήματος παροχής διευκρινίσεων της Αρχής, ο ΟΣΕ απέστειλε το από 08.10.2021 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, μετά συνημμένων εγγράφων και στοιχείων, στο οποίο αναφέρονται τα κάτωθι:**

*«Σε απάντηση τεθέντων ερωτημάτων σας, σας γνωρίζουμε τα ακόλουθα :*

*1α) Έγινε χρήση όλων των νομοθετικών ρυθμίσεων για τον περιορισμό της μετάδοσης του COVID-19, ήτοι διαδοχικά :*

*α) Της ΠΝΠ, ΦΕΚ 68Α/20.03.2020, Άρθρο 60ό και του ν.4863/2020 που την κύρωσε*

*β) Του ν.4682/2020, Άρθρο 3ο, άρθρο 26ο*



γ) Του ν.4722/2020, Άρθρο 58ο

δ) Του ν.4771/2021, ΚΕΦ. Ζ', Άρθρο 34ο

ε) Του ν.4790/2021, Άρθρο 88ο, παράγραφος 2

στ) Του ν.4812/2021, Άρθρο 56ο

με τις οποίες (ρυθμίσεις) έχουν καλυφθεί οι ανάγκες μας έως και τις 31/10/2021.

1β) Σας αποστέλλουμε Αποφάσεις - Συμβάσεις που συνήφθησαν από τις 10.04.2020 έως και 05.09.21 για γνώση σας.

1γ) Η Σύμβαση 7837/2020 συνήφθη ως αποτέλεσμα της χρήσης της Διαδικασίας που προβλέπεται στο Άρθρο 269 του ν.4412/2016 (διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση), για σύναψη Σύμβασης κάτω των ορίων.

2) Η παράταση της καταληκτικής ημερομηνίας κατάθεσης προσφορών έλαβε χώρα, καθόσον:

α) Ασκήθηκε η με ΓΑΚ ΑΕΠΠ 640/28.05.2020 Προδικαστική Προσφυγή του Οικονομικού Φορέα "MEGA SPRINT GUARD SERVICES S.A." κατά του ΟΣΕ, επί στοιχείων της Διακήρυξης του Διαγωνισμού.

β) Εκδόθηκε η υπ' αριθμόν 733/2020 Απόφαση της ΑΕΠΠ επί της ανωτέρω Προσφυγής.

γ) Ασκήθηκε η υπ' αριθμόν EN 150 / 09.07.2020 Αίτηση Αναστολής της Εταιρείας "ESA SECURITY SOLUTIONS S.A." ενώπιον του ΣτΕ, κατά της παραπάνω Απόφασης της ΑΕΠΠ.

δ) Εκδόθηκε η υπ' αριθμόν 171/2020 Απόφαση του ΣτΕ επί της ανωτέρω Αίτησης με ημερομηνία δημοσίευσης την 12η Αυγούστου 2020.»

**Σε συνέχεια των ως άνω αναφερομένων και ιδίως των υποβληθέντων στοιχείων, σημειώνονται τα ακόλουθα:**

- i. Με την υπ' αριθμ. 7837/19.02.2020 σύμβαση με τίτλο «Παροχή Υπηρεσιών Φύλαξης Εγκαταστάσεων του ΟΣΕ, με ανθρώπινο δυναμικό» ανατέθηκαν οι υπηρεσίες θέματος, για χρονικό διάστημα 50 ημερών, από 20/02/2020 μέχρι και την 09/04/2020, συμβατικής αξίας 571.393,50 πλέον ΦΠΑ. Σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο κείμενο της σύμβασης, οι υπηρεσίες προβλέφθηκε να παρασχεθούν «σύμφωνα με τους όρους της σύμβασης 7205/03.03.3016».
- ii. Με την υπ' αριθμ. 9094032/03.04.2020 απόφαση του Προέδρου ΔΣ του ΟΣΕ, αποφασίστηκε η τροποποίηση του χρόνου λήξης της υπ' αριθμ. 7837/19.02.2020 σύμβασης με τίτλο παροχή υπηρεσιών φύλαξης εγκαταστάσεων του ΟΣΕ με ανθρώπινο δυναμικό», για χρονικό διάστημα 50 ημερών (από 09.04.2020 έως 29.05.2020) και για ποσό ευρώ 571.393,50 πλέον ΦΠΑ,
- iii. Με την από 9096930/08.05.2020 απόφαση του Προέδρου ΔΣ, αποφασίστηκε η παράταση της ως άνω συμβάσεως, για χρονικό διάστημα 40 ημερών (από 29.05.2020 έως 07.07.2020) και συνολικό (εντάχθηκαν και οι υπηρεσίες φύλαξης των σταθμών, στάσεων και σηράγγων της Νέας Σιδηροδρομικής Γραμμής Κιάτου – Αιγίου, ποσού ευρώ 94.438,39 ευρώ πλέον ΦΠΑ) ποσό ευρώ 551.553,19 πλέον ΦΠΑ. Σε συνέχεια της ως άνω απόφασης, την 22.05.2020 υπεγράφη σύμβαση

- τροποποίησης της υπ' αριθμ. 7837/19.02.2020 σύμβασης, για χρονικό διάστημα 40 ημερών (από 29.05.2020 έως 07.07.2020) και για ποσό ευρώ 551.553,19 πλέον ΦΠΑ,
- iv. Με την από 07.07.2020 σύμβαση, ποσού ευρώ 551.553,19 πλέον ΦΠΑ και διάρκειας 40 ημερών (από 08.07.2020 έως 15.08.2020), παρατάθηκε εκ νέου η υπ' αριθμ. 7837 σύμβαση
- v. Με την από 10.08.2020 σύμβαση, ποσού ευρώ 551.553,19 πλέον ΦΠΑ παρατάθηκε η υπ' αριθμ. 7837 σύμβαση για χρονικό διάστημα 40 ημερών (από 16.08.2020 έως 24.09.2020),
- vi. Με την από 24.09.2020 σύμβαση, ποσού ευρώ 206.832,44 πλέον ΦΠΑ παρατάθηκε η υπ' αριθμ. 7837 σύμβαση για χρονικό διάστημα 15 ημερών (από 25.09.2020 – 09.10.2020).

**Περαιτέρω, από τα διαλαμβανόμενα στον φάκελο του αιτήματος, προκύπτει ότι συνήφθησαν οι κάτωθι συμβάσεις για την ανάθεση των υπηρεσιών θέματος:**

- vii. Η υπ' αριθμ. 7923/ 09.10.2020 σύμβαση ανάθεσης των υπηρεσιών θέματος, ποσού ευρώ 96.521,80 πλέον ΦΠΑ και χρονικής διάρκειας 7 ημερών (από 10.10.2020 έως 16.10.2020),
- viii. Η υπ' αριθμ. 7932/16.10.2020 σύμβαση ανάθεσης των υπηρεσιών θέματος, ποσού ευρώ 413.664,90 πλέον ΦΠΑ και χρονικής διάρκειας 30 ημερών (από 17.10.2020 έως 15.11.2020).
- ix. Η υπ' αριθμ. 7940/13.11.2020 σύμβαση, ποσού ευρώ 206.832,45 πλέον ΦΠΑ και χρονικής διάρκειας 15 ημερών (από 16.11.2020 έως 30.11.2020),
- x. Η υπ' αριθμ. 7948/30.11.2020 σύμβαση, ποσού ευρώ 206.832,45 πλέον ΦΠΑ και χρονικής διάρκειας 15 ημερών (από 01.12.2020 έως 15.12.2020),
- xi. Η υπ' αριθμ. 7963/15.12.2020 σύμβαση, ποσού ευρώ 220.621,28 πλέον ΦΠΑ και χρονικής διάρκειας 16 ημερών (από 16.12.2020 έως 31.12.2020)
- xii. Η υπ' αριθμ. 7974/31.12.2020 σύμβαση, ποσού ευρώ 419.410,25 πλέον ΦΠΑ και χρονικής διάρκειας 1 μήνα (από 01.01.2021 έως 31.01.2021),
- xiii. Η από 29.01.2021 σύμβαση παράτασης της ως άνω υπ' αριθμ. 7974 συμβάσεως, ποσού ευρώ 206.832,44 πλέον ΦΠΑ και χρονικής διάρκειας 15 ημερών (από 01.02.2021 έως 15.02.2021), με αναφορά στο ότι η παράταση λαμβάνει χώρα στο πλαίσιο του άρθρου 337 ν. 4412/2016,
- xiv. Η από 18.02.2021 σύμβαση, ποσού ευρώ 579.130,86 πλέον ΦΠΑ και χρονικής διάρκειας 42 ημερών (από 18.02.2021 έως 31.03.2021), με αναφορά στο άρθρο 34 ν. 4771/2021, σύμφωνα με το οποίο οι συμβάσεις που είχαν συναφθεί στο πλαίσιο του άρθρου 26 της ΠΝΠ 64<sup>Α</sup>/14.03.2020 και των οποίων η ισχύς έληξε την 31.12.2020, παρατείνονται αυτοδικαίως από τη λήξη τους έως 31.03.2021.
- xv. Η υπ' αριθμ. 8025/31.03.2021 σύμβαση, ποσού ευρώ 55.155,32 πλέον ΦΠΑ και χρονικής διάρκειας 4 ημερών (από 01.04.2021 έως 04.04.2021),
- xvi. Η υπ' αριθμ. 8031/02.04.2021 σύμβαση ανάθεσης υπηρεσιών θέματος, ποσού ευρώ 55.155,32 πλέον ΦΠΑ και χρονικής διάρκειας 4 ημερών (από 05.04.2021 έως 08.04.2021),
- xvii. Η από 08.04.2021 σύμβαση παράτασης της ως άνω υπ' αριθμ. 7974/31.12.2020 σύμβασης ανάθεσης υπηρεσιών θέματος, ποσού ευρώ 1.144.472,89 και χρονικής διάρκειας 83 ημερών (από 09.04.2021 έως 30.06.2021), βάσει του άρθρου 88 παρ. 2 ν. 4790/2021, με το οποίο παρατάθηκαν αυτοδικαίως έως 30.06.2021 οι συμβάσεις που είχαν συναφθεί στο πλαίσιο του άρθρου 26 της από 14.03.2020 σχετικής ΠΝΠ.
- xviii. Η υπ' αριθμ. 8075/30.06.2021 σύμβαση ανάθεσης των υπηρεσιών θέματος, ποσού ευρώ 615.721,18 πλέον ΦΠΑ και χρονικής διάρκειας 2 μηνών (από 01.07.2021 έως 31.08.2021),
- xix. Η υπ' αριθμ. 8099/31.08.2021 σύμβαση ανάθεσης θέματος, ποσού ευρώ 50.607,22 πλέον ΦΠΑ και χρονικής διάρκειας 5 ημερών (από 01.09.2021 έως 05.09.2021),

- xx. Την 06.09.2021 συνήφθησαν οι υπ' αριθμ. 8102 και 8103 συμβάσεις ανάθεσης υπηρεσιών θέματος, συμβατικής αξίας 191.227,45 και 61.808,65 πλέον ΦΠΑ αντίστοιχα και χρονικής διάρκειας 25 ημερών (από 06.09.2021 έως 30.09.2021),
- xxi. Την 30.09.2021 συνήφθησαν οι υπ' αριθμ. 8115 και 8116 συμβάσεις ανάθεσης υπηρεσιών θέματος, συμβατικής αξίας 232.660,06 και 75.200,65 ευρώ πλέον ΦΠΑ αντίστοιχα και χρονικής διάρκειας 1 μήνα (από 01.10.2021 έως 31.10.2021).

2.6. Σημειώνεται ότι με το με Α.Π. εισερχ. 6175/14.10.2021 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, ο ΟΣΕ αιτήθηκε ολιγοήμερη αναβολή προκειμένου να υποβάλει πρόσθετα συμπληρωματικά στοιχεία. Εν συνεχεία, με το με Α.Π. εισερχ. 6566/02.11.2021 όμοιο μήνυμα ο ΟΣΕ ενημέρωσε την Αρχή σχετικά με το ότι την Πέμπτη 04.11.2021 το Διοικητικό Συμβούλιο του φορέα επρόκειτο να εξετάσει την περίπτωση ανάκλησης του αιτήματος. Εν τέλει την 03.11.2021 ο ΟΣΕ, με το με Α.Π. εισερχ. 6598/03.11.2021 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου ενημέρωσε την Αρχή πως το αίτημα «*παραμένει ισχυρό*» και ζήτησε την εξέτασή του.

## II. ΝΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ

3. Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 21 παρ. 2 περ. α' και β' του ν. 4441/2016, 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, 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/EK και 2014/25/EK, 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. Η εν λόγω αρμοδιότητα ασκείται μέσα σε προθεσμία είκοσι (20) εργασίμων ημερών από την περιέλευση του σχεδίου απόφασης στην Αρχή, συνοδευόμενου από όλα τα στοιχεία στα οποία θεμελιώνεται, κατά περίπτωση, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, με μέριμνα της αναθέτουσας αρχής.

4. Σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 «Ορισμοί» ν. 4412/2016 :

*«1. Για τους σκοπούς του παρόντος εφαρμόζονται οι ακόλουθοι ορισμοί:*

*1) α) ως «αναθέτουσες αρχές» νοούνται το κράτος, οι αρχές τοπικής αυτοδιοίκησης, οι οργανισμοί δημοσίου δικαίου ή οι ενώσεις μιας ή περισσότερων από αυτές τις αρχές ή ενός ή περισσότερων από αυτούς τους οργανισμούς δημοσίου δικαίου και οι αναθέτουσες αρχές κατά την έννοια του άρθρου 223 [...]*

*3) ως «μη κεντρικές αναθέτουσες αρχές» νοούνται όλες οι αναθέτουσες αρχές που δεν είναι κεντρικές κυβερνητικές αρχές [...]*

*5) ως «δημόσιες συμβάσεις» και ως «συμβάσεις έργων, υπηρεσιών και προμηθειών» νοούνται οι συμβάσεις εξ επαχθούς αιτίας οι οποίες συνάπτονται γραπτώς μεταξύ ενός ή περισσότερων οικονομικών φορέων και μιας ή ενός ή περισσότερων αναθετουσών αρχών/ αναθετόντων φορέων, αντίστοιχα, και έχουν ως αντικείμενο την εκτέλεση έργων, την προμήθεια αγαθών ή την παροχή υπηρεσιών [...]*

28) ως «δημόσιες συμβάσεις άνω των ορίων» και ως «συμβάσεις άνω των ορίων» νοούνται οι δημόσιες συμβάσεις και οι συμβάσεις κατά την έννοια της διάταξης της περίπτωσης 5 της παρούσας παραγράφου που δεν εξαιρούνται, δυνάμει των εξαιρέσεων που προβλέπονται στα άρθρα 7 έως 17 και 237 έως 252, και των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός φόρου προστιθέμενης αξίας (ΦΠΑ) είναι ίση προς ή ανώτερη από τα όρια της διάταξης των άρθρων 5 και 235, αντίστοιχα, όπως ισχύουν κάθε φορά [...]

5. Το άρθρο 224 «Αναθέτοντες Φορείς» ν. 4412/2016 (άρθρο 4 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ), σύμφωνα με το οποίο:

«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·

β) αν δεν είναι αναθέτουσες αρχές ή δημόσιες επιχειρήσεις, ασκούν, μεταξύ των δραστηριοτήτων τους, κάποια από τις δραστηριότητες που αναφέρονται στα άρθρα 228 έως 234 ή συνδυασμό τέτοιων δραστηριοτήτων και λειτουργούν επί τη βάση ειδικών ή αποκλειστικών δικαιωμάτων τα οποία εκχωρεί αρμόδια αρχή της Ελλάδας.

2. Ως «δημόσια επιχείρηση» νοείται κάθε επιχείρηση στην οποία οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να ασκούν, άμεσα ή έμμεσα, δεσπύζουσα επιρροή λόγω κυριότητας, χρηματοδοτικής συμμετοχής ή των κανόνων που τη διέπουν. Η δεσπύζουσα επιρροή εκ μέρους των αναθετουσών αρχών τεκμαίρεται σε οποιαδήποτε από τις ακόλουθες περιπτώσεις στις οποίες οι εν λόγω αρχές, άμεσα ή έμμεσα:

α) κατέχουν την πλειοψηφία του εγγεγραμμένου κεφαλαίου της επιχείρησης ή

β) ελέγχουν την πλειοψηφία των ψήφων που συνδέονται με τις μετοχές που εκδίδει η επιχείρηση ή γ) μπορούν να διορίζουν περισσότερα από τα μισά μέλη του διοικητικού, διευθυντικού ή εποπτικού οργάνου της επιχείρησης.

3. Για τους σκοπούς του παρόντος άρθρου, «ειδικά ή αποκλειστικά δικαιώματα» νοούνται τα δικαιώματα που εκχωρούνται από αρμόδια αρχή της Ελλάδας μέσω οιασδήποτε διάταξης νόμου ή διοικητικής πράξης που έχει ως αποτέλεσμα να περιορίζει την άσκηση των δραστηριοτήτων οι οποίες ορίζονται στα άρθρα 228 έως 234 σε έναν ή περισσότερους φορείς, και η οποία επηρεάζει ουσιωδώς την ικανότητα άλλων φορέων να ασκούν τέτοιου είδους δραστηριότητα.

Τα δικαιώματα που έχουν εκχωρηθεί μέσω διαδικασίας στην οποία έχει διασφαλιστεί επαρκής δημοσιότητα και στην περίπτωση που η εκχώρηση των εν λόγω δικαιωμάτων βασίστηκε σε αντικειμενικά κριτήρια δεν συνιστούν ειδικά ή αποκλειστικά δικαιώματα κατά την έννοια του πρώτου εδαφίου. Οι διαδικασίες αυτές περιλαμβάνουν:

α) διαδικασίες σύναψης δημοσίων συμβάσεων με προηγούμενη προκήρυξη διαγωνισμού, σύμφωνα με το Βιβλίο Ι (άρθρα 3 έως 221), το ν. 3978/2011, τις διατάξεις με τις οποίες εναρμονίζεται η νομοθεσία στην Οδηγία 2014/23/ΕΕ ή το παρόν Βιβλίο (άρθρα 222 έως 338)·

*β) διαδικασίες, σύμφωνα με άλλες νομοθετικές πράξεις της Ένωσης, που περιλαμβάνονται στο Παράρτημα II του Προσαρτήματος Β', οι οποίες διασφαλίζουν ικανοποιητική εκ των προτέρων διαφάνεια για τη χορήγηση αδειών με βάση αντικειμενικά κριτήρια.»*

**6.** Τα οριζόμενα στο άρθρο 231 «Υπηρεσίες μεταφορών» ν. 4412/2016 (άρθρο 11 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ):

*« 1. Οι διατάξεις του παρόντος Βιβλίου (άρθρα 222 έως 338) εφαρμόζονται στις δραστηριότητες που αποσκοπούν στην παροχή ή τη λειτουργία δικτύων που παρέχουν υπηρεσίες στο κοινό στους τομείς των μεταφορών με σιδηρόδρομο, αυτόματα συστήματα, τραμ, τρόλεϊ, λεωφορεία ή καλώδιο.*

*Όσον αφορά τις υπηρεσίες μεταφορών, θεωρείται ότι υφίσταται δίκτυο όταν η υπηρεσία παρέχεται με όρους που ορίζονται από την αρμόδια εποπτική αρχή, όπως όροι που αφορούν τα δρομολόγια, τη διαθέσιμη μεταφορική ικανότητα ή τη συχνότητα παροχής της υπηρεσίας.*

*2. Το παρόν Βιβλίο δεν εφαρμόζεται στις συμβάσεις υπηρεσιών για την παροχή δημόσιων επιβατικών μεταφορικών υπηρεσιών με σιδηρόδρομο ή μετρό, η ανάθεση των σποίων διέπεται από τις διατάξεις του Κανονισμού (ΕΚ) 1370/2007 του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου.»*

**7.** Όπως προκύπτει από το Άρθρο 235 περ. γ ν. 4412/2016 «Κατώτατα όρια» (άρθρο 15 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ, τα κατώτατα όρια των συμβάσεων κοινωνικών και άλλων ειδικών υπηρεσιών, στις οποίες εμπύπτουν και οι υπηρεσίες φύλαξης, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, ως ισχύουν, ορίζουν ως κατώτατο όριο αυτών των συμβάσεων, το ποσό του 1.000.000 € πλέον ΦΠΑ.

**8.** Το Άρθρο 236 ν. 4412/2016 «Μέθοδοι υπολογισμού της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης» (άρθρο 16 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ) ορίζει ότι «1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς ΦΠΑ, όπως εκτιμάται από τον αναθέτοντα φορέα, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος προαίρεσης ή τυχόν παρατάσεων της σύμβασης, όπως αυτά προβλέπονται ρητά στα 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 δικαιολογείται από αντικειμενικούς λόγους. 4. Η εκτιμώμενη αξία ισχύει τη στιγμή της αποστολής της προκήρυξης διαγωνισμού ή, στις περιπτώσεις που δεν προβλέπεται τέτοια προκήρυξη, τη στιγμή που ο αναθέτων φορέας εκκινεί τη διαδικασία σύναψης της σύμβασης, για παράδειγμα, ερχόμενος σε επαφή με οικονομικούς φορείς για τους σκοπούς σύναψης σύμβασης, όπου ενδείκνυται κατά τα ειδικότερα προβλεπόμενα στο άρθρο 290. 8. Όταν προτεινόμενο έργο ή προτεινόμενη παροχή υπηρεσιών μπορεί να οδηγήσει σε ανάθεση συμβάσεων υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων, λαμβάνεται υπόψη η συνολική εκτιμώμενη αξία όλων αυτών των τμημάτων. Όταν η συνολική αξία των τμημάτων ισούται ή υπερβαίνει το κατώτατο όριο που προβλέπεται στο άρθρο 235, το παρόν Βιβλίο (άρθρα 222 έως 338) εφαρμόζεται στην ανάθεση κάθε τμήματος.»*

**9.** Το Άρθρο 263 Ν. 4412/2016 «Επιλογή των διαδικασιών» (άρθρο 44 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ) ορίζει ότι «3. στις ειδικές περιπτώσεις και περιστάσεις που αναφέρονται ρητά στο άρθρο 269, οι αναθέτοντες φορείς δύνανται να προσφεύγουν στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη προκήρυξη διαγωνισμού.»

**10.** Σύμφωνα με το άρθρο 269 ν. 4412/2016 «Προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση» (άρθρο 50 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ): «1. Στις ειδικές περιπτώσεις και περιστάσεις που προβλέπονται στις παραγράφους 2 έως 6, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αναθέτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση. 2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών σε οποιαδήποτε από τις κατωτέρω 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 [...]

**11.** Τα προβλεπόμενα στο άρθρο 269Α ν. 4412/2016:

«Εξαιρούνται της υποχρεωτικής εφαρμογής των άρθρων 79 παράγραφοι 1 έως 4, 258 παράγραφος 1 και 302 παράγραφος 1 περίπτωση α', οι ακόλουθες περιπτώσεις του άρθρου 269: [...]

β) λόγω του επείγοντος χαρακτήρα της ανάθεσης σύμφωνα με τις περιπτώσεις δ' και η' της παραγράφου 1 και

Στις περιπτώσεις α' και β' η διαδικασία διεξάγεται σύμφωνα με τα οριζόμενα στους όρους της πρόσκλησης και η αξιολόγηση των προσφορών μπορεί να γίνεται σε ενιαίο στάδιο με την ανάθεση της σύμβασης. Στην περίπτωση γ' δεν απαιτείται προηγούμενη πρόσκληση και η διαδικασία διεξάγεται με βάση τα ιδιαίτερα χαρακτηριστικά της συναλλαγής.»

**12.** Το Άρθρο 261 Ονοματολογίες (άρθρο 41 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ) ορίζει ότι «οποιοσδήποτε αναφορές σε ονοματολογίες στο πλαίσιο διαδικασιών σύναψης συμβάσεων γίνονται με τη χρήση του «Κοινού λεξιλογίου για τις δημόσιες συμβάσεις (CPV)» όπως υιοθετήθηκε 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.»

**13.** Σύμφωνα με το άρθρο 290 «Έναρξη διαδικασίας σύναψης σύμβασης» ν. 4412/2016:

«1. Ως χρόνος έναρξης της ανοικτής διαδικασίας, της κλειστής διαδικασίας, της διαδικασίας διαπραγμάτευσης με δημοσίευση προκήρυξης, του ανταγωνιστικού διαλόγου και της σύμπραξης καινοτομίας, νοείται η ημερομηνία αποστολής της σχετικής προκήρυξης σύμβασης στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή της περιοδικής ενδεικτικής προκήρυξης, όταν η τελευταία χρησιμοποιείται ως μέσο προκήρυξης του διαγωνισμού.

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 ημερομηνία έναρξης ενός διαγωνισμού μελετών νοείται η ημερομηνία αποστολής της σχετικής προκήρυξης διαγωνισμού μελετών στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης.»

14. Το άρθρο 376 ν. 4412/2016 ορίζει ότι: «1. Οι διατάξεις του παρόντος νόμου εφαρμόζονται σε όλες τις δημόσιες συμβάσεις, καθώς και σε όλους τους διαγωνισμούς μελετών που emπίπτουν στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου Ι (άρθρα 3 έως 221), [...] και η έναρξη της διαδικασίας σύναψης των οποίων, σύμφωνα με τα άρθρα 61, 120, 290 και 330 αντίστοιχα, λαμβάνει χώρα μετά την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου [...]».

15. Το άρθρο 379 ν. 4412/2016, ως ισχύει, ορίζει ότι: «1. Η ισχύς των διατάξεων του παρόντος αρχίζει από τη δημοσίευση του παρόντος στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στις επιμέρους διατάξεις του [...]».

16. Τα οριζόμενα στο άρθρο 142 ν. 4782/2021 (ΦΕΚ Α ), όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 57 ν. 4825/2021 (ΦΕΚ Α 157/04.09.2021):

«Έναρξη ισχύος Μέρους Α`

1. Η ισχύς των διατάξεων:

α) του άρθρου 4, κατά το μέρος που τροποποιεί την παρ. 1 του άρθρου 36 του ν. 4412/2016,

β) των άρθρων 10, 20 παρ. 4, 34 κατά το μέρος που τροποποιεί την παρ. 2 του άρθρου 92 του ν. 4412/2016, 57, 58, 59, 60, 63, 64, 66 έως 79, 82 έως 86, 89 έως 93, 95 έως 98, 100, 131 και 138,

γ) [Καταργείται].

δ) του άρθρου 109, κατά το μέρος που τροποποιεί την παρ. 7 του άρθρου 258 του ν. 4412/2016, αρχίζει από την 1η.9.2021

ε) των άρθρων 55, 108 κατά το μέρος που τροποποιεί την περ. α` της παρ. 11 του άρθρου 221 του ν. 4412/2016, και 134 αρχίζει από την 1η.3.2022.

2. Η ισχύς των άρθρων 3, 6 κατά το μέρος που τροποποιεί τις παρ. 1 και 5 του άρθρου 38 του ν. 4412/2016, 7, 8, 9, 11, 12, 13, 42, 49, 62, 65, 80, 81, 87, 88, 94, 99, 101, 108, εκτός της περ. α` της παρ. 11, 121 και 127 αρχίζει από τη δημοσίευση του παρόντος στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως.

3. Η ισχύς των υπολοίπων άρθρων του παρόντος αρχίζει από την 1η.6.2021, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στις επιμέρους διατάξεις του».

17. Τη σχετική με τη σύναψη συμβάσεων φύλαξης νομοθεσία στο πλαίσιο αποτροπής της εξάπλωσης της πανδημίας του κορωνοϊού:

i. **ν. 4682/2020:** Κύρωση ΠΝΠ (μέτρα σχ.με κορωνοϊό), σχετ. τροποποιήσεις, λαϊκές αγορές, παρατάξεις κλπ.

**Άρθρο 3 «Κύρωση της από 14.3.2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου «Κατεπείγοντα μέτρα αντιμετώπισης της ανάγκης περιορισμού της διασποράς του κορωνοϊού COVID-19»**

Κυρώνεται και έχει ισχύ νόμου από τη δημοσίευσή της στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως, η από 14.3.2020 Πράξη Νομοθετικού Περιεχομένου «Κατεπείγοντα μέτρα αντιμετώπισης της ανάγκης

περιορισμού της διασποράς του κορωνοϊού COVID-19», που δημοσιεύθηκε στο υπ` αριθμ. 64 Φύλλο της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως (τ.Α') και έχει ως εξής:

Άρθρο εικοστό έκτο

Υπηρεσίες καθαριότητας, απολύμανσης και φύλαξης

Εφόσον εξακολουθεί να υφίσταται άμεσος κίνδυνος εμφάνισης και διασποράς του κορωνοϊού COVID-19, η έλλειψη του οποίου βεβαιώνεται με απόφαση του Υπουργού Υγείας, και πάντως για χρονικό διάστημα που δεν μπορεί να υπερβαίνει τους έξι (6) μήνες από την έναρξη ισχύος της παρούσας, οποιαδήποτε αναθέτουσα αρχή δύναται, κατά παρέκκλιση κάθε σχετικής διάταξης της κείμενης εθνικής νομοθεσίας περί δημοσίων συμβάσεων, να προβαίνει στη διαδικασία της απευθείας ανάθεσης για την παροχή υπηρεσιών καθαριότητας, απολύμανσης και φύλαξης των κτιρίων που υπάγονται στην αρμοδιότητά της, η χρονική διάρκεια των οποίων δεν μπορεί να υπερβαίνει τους έξι (6) μήνες.»

**ii. άρθρο 58 ν.4722/2020, ΦΕΚ Α 177/15.9.2020:**

«Η ισχύς της παρ. 8 του άρθρου δεύτερου, καθώς και των άρθρων εικοστού έκτου, εικοστού έβδομου και εικοστού ογδόου της από 14.3.2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου (Α' 64), η οποία κυρώθηκε με το άρθρο 3 του ν. 4682/2020 (Α' 76), παρατείνεται έως τις 31.12.2020.»

**iii. άρθρο τριακοστό τέταρτο ν.4771/2021, ΦΕΚ Α` 16:**

«Συμβάσεις υπηρεσιών καθαριότητας, απολύμανσης και φύλαξης, οι οποίες έχουν συναφθεί στο πλαίσιο του άρθρου εικοστού έκτου της από 14.3.2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου (Α' 64), η οποία κυρώθηκε με το άρθρο 3 του ν. 4682/2020 (Α' 76), και των οποίων η ισχύς έληξε την 31.12.2020, παρατείνονται αυτοδικαίως από τη λήξη τους έως και την 31.3.2021.»

**iv. άρθρο 88 παρ.2 ν.4790/2021,ΦΕΚ Α 48/31.3.2021:**

«Συμβάσεις υπηρεσιών καθαριότητας, απολύμανσης και φύλαξης, οι οποίες έχουν συναφθεί στο πλαίσιο του άρθρου εικοστού έκτου της από 14.3.2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου (Α' 64), η οποία κυρώθηκε με το άρθρο 3 του ν. 4682/2020 (Α' 76), παρατείνονται αυτοδικαίως από τη λήξη τους έως και την 30η.6.2021.»

**v. άρθρο πενήτηκοστό έκτο ν.4812/2021, ΦΕΚ Α` 110/30.06.2021:**

«Η ισχύς του άρθρου εικοστού έκτου της από 14.3.2020 Πράξης Νομοθετικού Περιεχομένου (Α' 64) η οποία κυρώθηκε με το άρθρο 3 του ν. 4682/2020 (Α' 76) ως προς τις υπηρεσίες καθαριότητας, απολύμανσης και φύλαξης, παρατείνεται από τη λήξη της έως την 30ή.9.2021.»

**vi. ν. 4683/2020 (ΦΕΚ Α' 83/10.04.2020) Κύρωση της από 20.3.2020 Π.Ν.Π. «Κατεπείγοντα μέτρα για την αντιμετώπιση των συνεπειών του κινδύνου διασποράς του κορωνοϊού COVID-19, τη στήριξη της κοινωνίας και της επιχειρηματικότητας και τη διασφάλιση της ομαλής λειτουργίας της αγοράς και της δημόσιας διοίκησης» (Α' 68) και άλλες διατάξεις.**

Άρθρο εξηκοστό Ζητήματα δημοσίων συμβάσεων



1. Εφόσον εξακολουθεί να υφίσταται άμεσος κίνδυνος εμφάνισης και διασποράς του κορωνοϊού COVID-19, η έλλειψη του οποίου βεβαιώνεται με απόφαση του Υπουργού Υγείας, και πάντως για χρονικό διάστημα που δεν μπορεί να υπερβαίνει τους έξι (6) μήνες από την έναρξη ισχύος της παρούσας, με απόφαση του κατά περίπτωση αρμόδιου Υπουργού ή του αρμόδιου οργάνου, είναι δυνατή: α) η αναβολή διενέργειας δημόσιων διαγωνισμών, β) η παράταση της ημερομηνίας υποβολής αιτήσεων συμμετοχής ή προσφορών, στις περιπτώσεις που έχει ήδη δημοσιευθεί προκήρυξη κατά την έναρξη ισχύος της παρούσας, γ) η αναστολή κάθε προθεσμίας που αφορά δημόσιες συμβάσεις, ανεξάρτητα από το στάδιο ανάθεσης ή εκτέλεσης αυτών και δ) η χορήγηση παράτασης κάθε είδους συμβατικών προθεσμιών, για χρονικό διάστημα που θα καθορίζεται με την οικεία απόφαση.

2. Οι διατάξεις των από 25.2.2020, 11.3.2020 και 14.3.2020 Πράξεων Νομοθετικού Περιεχομένου, καθώς και της παρούσας που αναφέρονται σε αναθέτουσες αρχές μπορούν να εφαρμοστούν αναλογικά και από τους αναθέτοντες φορείς, κατά την έννοια του άρθρου 224 του ν. 4412/2016.»

### III. ΝΟΜΙΚΗ ΕΚΤΙΜΗΣΗ

18. Το υπό εξέταση αίτημα του ΟΣΕ αφορά στη σύναψη σύμβασης υπηρεσιών κατά την έννοια του άρθρου 2 παρ. 1 περ. (9) ν. 4412/2016. Ειδικότερα, το υπό εξέταση αίτημα αφορά σε προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, προς τον σκοπό σύναψης σύμβασης παροχής υπηρεσιών φύλαξης των εγκαταστάσεων του ΟΣΕ για χρονικό διάστημα τεσσάρων (4) μηνών, εκτιμώμενης αξίας 1.350.000 ευρώ πλέον ΦΠΑ, με δικαίωμα μονομερούς αύξησης μέχρι ποσοστού 20%, ήτοι 270.000 ευρώ πλέον ΦΠΑ κατ' ανώτατο. Επισημαίνεται ότι οι υπηρεσίες φύλαξης εντάσσονται στις κοινωνικές και άλλες ειδικές υπηρεσίες (άρθρα 318 -321 και Παράρτημα XVII του Προσαρτήματος Β ν. 4412/2016), για τις οποίες ως κατώτατο όριο, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ, έχει ορισθεί το ποσό των ευρώ 1.000.000 πλέον ΦΠΑ.

19. Σύμφωνα με το άρθρο 3 ν. 3891/2010, ο ΟΣΕ<sup>1</sup> ασκεί καθήκοντα διαχειριστή της Εθνικής Σιδηροδρομικής Υποδομής όπως αυτή ορίζεται στην περίπτωση 16 του άρθρου 2 του π.δ. 41/2005 (ΦΕΚ 60 Α'), ως ισχύει. Ως διαχειριστής της Σιδηροδρομικής Υποδομής, ο ΟΣΕ ασκεί τη διαχείριση και εκμετάλλευση της Εθνικής Σιδηροδρομικής Υποδομής και έχει ιδίως την ευθύνη κατασκευής νέας υποδομής, συντήρησης και λειτουργίας της υφιστάμενης υποδομής, διαχείρισης των συστημάτων ρύθμισης και ασφάλειας της σιδηροδρομικής κυκλοφορίας, καθώς και όσων αρμοδιοτήτων προβλέπονται από την εθνική και κοινοτική νομοθεσία για το διαχειριστή Σιδηροδρομικής Υποδομής.

Σύμφωνα με την παράγραφο 1 του άρθρου 231 ν. 4412/2016, οι διατάξεις του Βιβλίου II εφαρμόζονται στις δραστηριότητες που αποσκοπούν στην παροχή ή τη λειτουργία δικτύων που παρέχουν υπηρεσίες στο κοινό στους τομείς των μεταφορών με σιδηρόδρομο, αυτόματα συστήματα, τραμ, τρόλεϊ, λεωφορεία ή καλώδιο. Όπως αναφέρεται στην Κατευθυντήρια Οδηγία 26/2021 της Αρχής,<sup>2</sup> η παροχή δικτύου νοείται ως διάθεση του δικτύου, η οποία με τη σειρά της έχει αποσαφηνισθεί από το Δικαστήριο της Ένωσης ως αφορώσα στη διαχείριση δικτύου μεταφορών εν γένει.<sup>3</sup>

<sup>1</sup> Ως προς τη νομική μορφή του ΟΣΕ ΑΕ, βλ. ΕλΣυν 937/2015 Τμήμα Ι, Στ.Ε.1270/2008, ΑΠ 214/2004.

<sup>2</sup> Κατευθυντήρια Οδηγία 26/2021 «Πεδίο Εφαρμογής και Ειδικά Ζητήματα Βιβλίου II ν. 4412/2016», ΑΔΑ: ΩΣΨ10ΞΤΒ-ΚΦΦ, βλ. ιδίως σελ. 20-21.

<sup>3</sup> Πρβλ. C-388/2017, σκ. 53.

Ως εκ τούτου ο ΟΣΕ ασκεί την κατ' άρθρο 231 δραστηριότητα "Υπηρεσίες Μεταφορών", οι δε συμβάσεις παροχής υπηρεσιών φύλαξης θέματος, έχει κριθεί από το Δικαστήριο της Ένωσης ότι τελούν σε συνάφεια προς την άσκηση της ως άνω δραστηριότητας και ανατίθενται προς το σκοπό εξυπηρέτησης αυτής.<sup>4</sup>

Σε συνέχεια των ανωτέρω προκύπτει ότι ο ΟΣΕ αποτελεί αναθέτοντα φορέα, κατ' άρθρο 224 ν. 4412/2016, και τούτο διότι αποτελεί δημόσια επιχείρηση κατ' άρθρο 224 ν. 4412/2016, ασκούσα την κατ' άρθρο 231 δραστηριότητα "Υπηρεσίες Μεταφορών", οι δε συμβάσεις παροχής υπηρεσιών φύλαξης θέματος, τελούν σε συνάφεια προς την άσκηση της ως άνω δραστηριότητας και ανατίθενται προς το σκοπό εξυπηρέτησης αυτής.<sup>5</sup>

Κατόπιν των ανωτέρω, προκύπτει ότι συντρέχει περίπτωση αρμοδιότητας της Αρχής προς έκδοση σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011.

**20.** Ως προς τη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, επισημαίνεται ότι η εν λόγω διαδικασία έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 26 και 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και στο άρθρο 50 Οδηγίας 2014/25/ΕΕ, περιπτώσεις, όπως ενσωματώθηκαν με τα άρθρα 26, 32 και 269 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 2014/25/ΕΕ να μην απωλέσει την πρακτική αποτελεσματικότητά της, τα κράτη μέλη και οι αναθέτοντες φορείς 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.<sup>6</sup>

**21.** Σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στον φάκελο του αιτήματος, ως συμπληρώθηκε, ο ΟΣΕ θεμελιώνει τη δυνατότητά του να προσφύγει στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, στη ρητώς επικαλούμενη νομική βάση του άρθρου 269 (δ) ν. 4412/2016.

Ειδικότερα, ως προς την εφαρμογή του άρθρου 269 περ. (δ) ν. 4412/2016, πρέπει να συντρέχουν σωρευτικά οι κάτωθι προϋποθέσεις :

- i) ύπαρξη κατεπείγουσας ανάγκης που δεν συμβιβάζεται με τις προθεσμίες που επιτάσσουν άλλες διαδικασίες,
- ii) ύπαρξη απρόβλεπτης περιστασης,

---

<sup>4</sup> Πρβλ. C-152/2017, βλ. επίσης Ελεγκτικό Συνέδριο, Σύμβαση Μείζονος 804/2018, εν προκειμένω για την ανάθεση συμβάσεων φύλαξης ισόπεδων διαβάσεων.

<sup>5</sup> ΣτΕ 629/2017, πρβλ. ΕΑ 187/2013, 75/2013, 20/2013, 224/2012, 534/2011, 325/2011.

<sup>6</sup> . 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.

iii) ύπαρξη αιτιώδους συνδέσμου μεταξύ της απρόβλεπτης περίπτωσης και της κατεπείγουσας ανάγκης που ανακύπτει,

iv) οι περιστάσεις που επικαλούνται οι αναθέτουσες αρχές για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη και

v) ανάθεση της εν λόγω σύμβασης στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο.

**22.** Ως προς την εξέταση των επιμέρους ανωτέρω προϋποθέσεων προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, δυνάμει του άρθρου 269 (δ) ν. 4412/2016, από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου της υπό κρίση υπόθεσης, προκύπτουν τα ακόλουθα:

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

Ως προς την τεκμηρίωση της υπό εξέταση περίπτωσης αναφορικά με την πρώτη σκοπούμενη σύμβαση, στον φάκελο του αιτήματος, ο ΟΣΕ αναφέρει ότι *«το υπό ανάθεση έργο, το οποίο εκτελείται σήμερα με σύμβαση στο πλαίσιο της Νομοθεσίας που έχει θεσπιστεί για την αποστρόφι των επιπτώσεων της μετάδοσης του COVID -19 είναι απολύτως απαραίτητο για λόγους ασφαλείας κυκλοφορίας των συρμών και προστασίας της Σιδηροδρομικής Υποδομής και της δημόσιας περιουσίας».*

Σύμφωνα με τα ανωτέρω καθώς και το σύνολο των διαλαμβανομένων στον φάκελο του αιτήματος, προκύπτει ότι ο ΟΣΕ επικαλείται επιτακτική ανάγκη κάλυψης των αναγκών του σε υπηρεσίες φύλαξης των εγκαταστάσεών του, προς τον σκοπό προστασίας της ασφάλειας της υποδομής του δικτύου μεταφορών του οποίου αποτελεί διαχειριστή.

Σημειώνεται ότι δεν υφίσταται τεκμηρίωση στα στοιχεία του φακέλου σχετικά με το ότι η επικαλούμενη κατεπείγουσα ανάγκη δεν συμβιβάζεται με τις προθεσμίες που τίθενται από άλλες διαδικασίες, της επισπευσμένης διαδικασίας του άρθρου 264 παρ. 3 συμπεριλαμβανομένης.

Περαιτέρω, επισημαίνονται τα ακόλουθα:

Στο αρχικώς υποβληθέν αίτημα ο ΟΣΕ αναφέρει ότι *«η έγκριση της όλης διαδικασίας τελεί υπό την αίρεση της μη παράτασης στα οριζόμενα από τον ν. 4812/30.06.2021 [...] άρθρο 56, περί ρυθμίσεων για την αντιμετώπιση της πανδημίας του Covid -19 καθώς και της μη εισέτι τελεσφόρησης των αποτελεσμάτων του Διαγωνισμού υπ' αριθμ. 20001/2020, άλλως τα τελευταία θα κατισχύσουν της υπό έγκριση ανωτέρω περιγραφείσας διαδικασίας, οιοδήποτε εξ αυτών ήθελε συμβεί πρώτο.»*

Ως αναλυτικά παρατίθεται στο ιστορικό της παρούσας, στο πλαίσιο του πρώτου, από 21.09.2021 αιτήματος παροχής συμπληρωματικών στοιχείων, η Αρχή αιτήθηκε, μεταξύ άλλων, διευκρίνιση αναφορικά με το εάν τα ανωτέρω αναφερόμενα, ως προς την έγκριση της διαδικασίας σύναψης σύμβασης κατ' άρθρο 269 ν. 4412/2016 σε συνέχεια σύμφωνης γνώμης της Αρχής, τελούν υπό την αναβλητική αίρεση της (μη) παράτασης της περί συνάψεων συμβάσεων στο πλαίσιο της νομοθεσίας που αφορά στην πανδημία.

Σε απάντηση του εν λόγω ερωτήματος, ο ΟΣΕ απάντησε την 05.10.2021 ότι *«σε απάντηση [...] αναγράφουμε ότι το αίτημά μας, εφόσον τύχει της εκκρίσεως σας, θα ασκηθεί από εμάς πέραν της 1<sup>ης</sup> Ιανουαρίου 2022, οπότε, με τα σημερινά δεδομένα, δεν τίθεται θέμα αναβλητικής αίρεσης σε αυτό.»*

Υπό το φως της ως άνω απάντησης του ΟΣΕ, σύμφωνα με την οποία η προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης κατ' άρθρο 269 περ. (δ) ν. 4412/2016 θα λάβει χώρα μετά τον Ιανουάριο 2022, σε συνδυασμό με το γεγονός ότι το υπό εξέταση αίτημα υπεβλήθη στην Αρχή αρχικώς την 24.08.2021, θα πρέπει να επισημανθεί ότι δεν προκύπτει κατεπείγουσα ανάγκη η οποία δεν συμβιβάζεται με τις προθεσμίες που θέτουν άλλες διαδικασίες.

Επιπροσθέτως, επισημαίνεται ότι η Αρχή είχε αρχικά προγραμματίσει τη συζήτηση της υπό κρίση υπόθεσης την 14<sup>η</sup> Οκτωβρίου 2021, ότε και έλαβε το με Α.Π. εισερχ. 6175/14.10.2021 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, με το οποίο ο ΟΣΕ αιτήθηκε ολιγοήμερη αναβολή προκειμένου να υποβάλει πρόσθετα συμπληρωματικά στοιχεία. Εν συνεχεία, με το με Α.Π. εισερχ. 6566/02.11.2021 όμοιο μήνυμα ο ΟΣΕ ενημέρωσε την Αρχή σχετικά με το ότι την Πέμπτη 04.11.2021 το Διοικητικό Συμβούλιο του φορέα επρόκειτο να εξετάσει την περίπτωση ανάκλησης του αιτήματος και εν τέλει την 03.11.2021 ο ΟΣΕ, με το με Α.Π. εισερχ. 6598/03.11.2021 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου ενημέρωσε την Αρχή πως το αίτημα «παραμένει ισχυρό» και ζήτησε την εξέτασή του, χωρίς, εν τω μεταξύ, να έχει υποβάλει οποιοδήποτε πρόσθετο συμπληρωματικό στοιχείο. Η ανατιολόγητη δε καθυστέρηση της διαδικασίας με την παρέλευση τριών εβδομάδων, η οποία οφείλεται αποκλειστικά στον αιτούντα φορέα, ενισχύει την κρίση της Αρχής ότι δεν προκύπτει κατεπείγουσα ανάγκη η οποία δεν συμβιβάζεται με τις προθεσμίες που θέτουν άλλες διαδικασίες.

**ii) Ως προς την ύπαρξη απρόβλεπτης περίπτωσης και του αιτιώδους συνδέσμου μεταξύ αυτής και της ανακύψασας κατεπείγουσας ανάγκης:**

1. Επισημαίνεται ότι ως απρόβλεπτες περιστάσεις νοούνται γεγονότα που υπερβαίνουν κατά πολύ τον συνήθη ρου του οικονομικού και κοινωνικού βίου. Γίνεται περαιτέρω δεκτό, σύμφωνα με τη νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας, ότι οι αναθέτουσες αρχές και αναθέτοντες φορείς της χώρας διαθέτουν μεν ευχέρεια, κατ' απόκλιση από το γενικό κανόνα διενέργειας ανοικτού ή κλειστού διαγωνισμού, να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις / συμβάσεις 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. Οι σχετικές αποφάσεις πρέπει να φέρουν πλήρη και ειδική αιτιολογία, αναφερόμενη στους λόγους για τους οποίους αποφασίζεται η προσφυγή στην εν λόγω εξαιρετική διαδικασία<sup>7</sup>.

Αντίστοιχη άποψη έχει υιοθετήσει και το Ελεγκτικό Συνέδριο, 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 αυτής.<sup>8</sup> Σημειώνεται περαιτέρω η κρίση του Ελεγκτικού Συνεδρίου ότι γεγονότα, όπως η προσεχής λήξη ισχύος των συμβάσεων υπηρεσιών, ή η ανάγκη παροχής των σχετικών υπηρεσιών για την εύρυθμη λειτουργία του φορέα δεν μπορούν να χαρακτηριστούν απρόβλεπτες περιστάσεις,<sup>9</sup> ενώ η τήρηση χρονοβόρων, ενδεχομένως, διαδικασιών διενέργειας διαγωνισμών, εξαιτίας των δημοσιεύσεων ή της υποβολής ενστάσεων, προσφυγών και

<sup>7</sup> βλ. ΣτΕ 1747/2011.

<sup>8</sup> βλ. ενδεικτικά πράξεις ΕΣ 91, 105, 171, 191, 200, 205 και 214/2007, 15 και 74/2008.

<sup>9</sup> βλ. ενδεικτικά ΕΣ Τμ. VI 93/2011, 91/2007, Κλ. Ζ 264/2010, Κλ. ΣΤ 205/2007, Τμ. VI 58/2005, 91/2007, 19/2009.

αιτήσεων ασφαλιστικών μέτρων από τους συμμετέχοντες, δεν συνιστά απρόβλεπτη περίσταση η οποία να συνδέεται αιτιωδώς με την κατεπείγουσα ανάγκη απευθείας ανάθεσης της σχετικής προμήθειας.<sup>10</sup> 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 “[...] 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).

Σύμφωνα με τη νομολογία του προκατόχου του Δικαστηρίου της Ένωσης, 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.<sup>11</sup>

Υπογραμμίζεται ότι, εάν δεν πληρούνται 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).

**2.** Κατόπιν των ανωτέρω, οι ισχυρισμοί του ΟΣΕ σχετικά με την πλήρωση της προϋπόθεσης περί ύπαρξης απροβλέπτου περιστασης, κρίνονται υπό το πρίσμα του κατά πόσον τα επικαλούμενα αποτελούν έκτακτα και ασυνήθιστα γεγονότα, τα οποία αντικειμενικά δεν ήταν σε θέση να προβλεφθούν, από μια επιμελή αναθέτουσα αρχή/ αναθέτοντα φορέα, σύμφωνα με τους κανόνες της ανθρώπινης εμπειρίας και λογικής.

Στο πλαίσιο αυτό θα πρέπει επιπροσθέτως να σημειωθεί ότι σύμφωνα με τη νομολογία, η προϋπόθεση περί απροβλέπτου περιστασεως άπτεται της εξέτασης του κατά πόσον η εκάστοτε αναθέτουσα αρχή /ο εκάστοτε αναθέτων φορέας όφειλε, αντικειμενικά και με βάση τα διδάγματα της κοινής λογικής και πείρας, να είχε προβλέψει ένα γεγονός και όχι εάν το προέβλεψε πραγματικά.<sup>12</sup> Ως εκ τούτου, προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης δεν είναι επιτρεπτή εάν υφίστατο δυνατότητα πρόβλεψης των αναγκών σε υπηρεσίες, προμήθειες ή έργα και κατά συνέπεια δυνατότητα ενέργειας προς κάλυψη των αναγκών,<sup>13</sup> με έγκαιρο προγραμματισμό και τήρηση των συνήθων διαδικασιών σύναψης σύμβασης.

Συναφώς, ο αιτών ΟΣΕ, ως παρατίθεται στο ιστορικό της παρούσας, αναφέρει αναλυτικώς την πορεία έκβασης της διαγωνιστικής διαδικασίας υπ’ αριθμ. 20001/2020 έως σήμερα. Από τα διαλαμβανόμενα στο εν λόγω κείμενο, προκύπτει ότι η διαγωνιστική αυτή διαδικασία εκκίνησε την 12.02.2020, ημερομηνία κατά την οποία αποφασίστηκε η προκήρυξή της. Σύμφωνα με τον φάκελο του αιτήματος, η εν λόγω ανοικτή διεθνής (άρθρο 264 ν. 4412/2016) διαδικασία απεστάλη για δημοσίευση την 23.04.2020 στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ευρωπαϊκής Ένωσης, με καταληκτική ημερομηνία παραλαβής των προσφορών την

<sup>10</sup> βλ. ενδεικτικά πράξεις VIΤμ. Ελ. Συν. 91/2007, 205/2007 και Τμ. IV160/2013, 182/2014.

<sup>11</sup> βλ. ΔΕΚ 2005, C-394/02 Επιτροπή κατά Ελληνικής Δημοκρατίας σκέψεις 43 και 44.

<sup>12</sup> βλ. συναφώς Ράϊκος, Βλάχου, Σαββίδη «Δημόσιες Συμβάσεις ν. 4412/2016 Ερμηνεία κατ’ άρθρο», Εκδόσεις Σάκκουλα, 2018, 337.

<sup>13</sup> Πρβλ. ΔΕΚ C-107/92.

8/06/2020. Εν συνεχεία, λόγω ασκήσεως προδικαστικής προσφυγής και αίτησης αναστολής επί των όρων της διακήρυξης, καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών ορίστηκε η 17.09.2020, κατόπιν διαδοχικών παρατάσεων.

Περαιτέρω, ο αιτών αναφέρει ότι :

Κατά της απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου του (21.01.2021) ασκήθηκαν δυο προδικαστικές προσφυγές (05.02.2021), μια εκ των οποίων,<sup>14</sup> εξετασθείσα την 12.03.2021 ενώπιον της Ανεξάρτητης Αρχής Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ), έγινε δεκτή (ημερομηνία απόφασης 01.04.2021) και οδήγησε στην ακύρωση της από 21.01.2021 απόφασης του ΟΣΕ, κατά το μέρος που έκανε δεκτή μια ορισμένη προσφορά.

Εν συνεχεία, ο ΟΣΕ αποφάσισε την 28.04.2021 τη συμμόρφωσή του με την απόφαση της ΑΕΠΠ και την ακύρωση της από 21.01.2021 αποφάσεώς του, καθ' ο μέρος είχε κριθεί από την ΑΕΠΠ ως ακυρωτέο και τη συνέχιση του διαγωνισμού με τους λοιπούς (δυο) προσφέροντες. Όπως προκύπτει από το αρχικώς υποβληθέν αίτημα, την 15.04.2021 εις εκ των δυο εναπομεινάντων προσφερόντων στη διαδικασία είχε ασκήσει αίτηση αναστολής ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας, η οποία δικάστηκε την 17.05.2021 και έγινε δεκτή δια της υπ' αριθμ. 111/2021 απόφασης του εν λόγω Δικαστηρίου (ημερομηνία έκδοσης απόφασης 31.05.2021 και δημοσίευσης 07.06.2021). Επιπροσθέτως, έχει ασκηθεί (28.06.2021) αίτηση ακύρωσης κατά της απόφασης της ΑΕΠΠ από τον ίδιο προσφέροντα, η εκδίκαση της οποίας εκκρεμεί.

Σημειώνεται ότι η Αρχή, στο από 21.09.2021 αίτημα παροχής συμπληρωματικών στοιχείων, ανέφερε στον αιτούντα τη συναφή με τις καθυστερήσεις που άπτονται προδικαστικών προσφυγών ή/ και ενδίκων βοηθημάτων νομολογία, σύμφωνα με την οποία αυτές δεν στοιχειοθετούν καταρχάς απρόβλεπτη περίσταση και αιτήθηκε διευκρίνιση και τεκμηρίωση σχετικά με την ύπαρξη τυχόν επιπρόσθετων λόγων, οι οποίοι δύνανται να στοιχειοθετήσουν απρόβλεπτη περίσταση, πλέον των αναφερομένων στο αίτημα καθυστερήσεων. Ο ΟΣΕ απάντησε ότι *«οι Προδικαστικές Προσφυγές και η άσκηση Ενδίκων Μέσων εκ μέρους των εμπλεκόμενων Οικονομικών Φορέων με τις αλληλοδιάδοχες αναβολές εκδίκασης στο πλαίσιο των μέτρων για την αποφυγή της διάδοσης του COVID-19, αποτελούν τον μοναδικό λόγο της μη εισέτι ολοκλήρωσης της υφισταμένης διαγωνιστικής διαδικασίας και συνιστούν, ως προς τα καθ' ημάς, σαφώς απρόβλεπτες περιστάσεις, αφού υπερβαίνουν κατά πολύ τους προβλεφθέντες από εμάς χρόνους διεκπεραίωσής τους.»*

Σε συνέχεια της ως άνω απάντησης του ΟΣΕ, θα πρέπει να επισημανθεί ότι από τα στοιχεία του φακέλου, ως εν συνόψει παρατίθενται ανωτέρω ως προς τα χρονολογικά τους στοιχεία, δεν προκύπτει η ύπαρξη καθυστερήσεων κατά τον ορισμό ημερομηνίας εξέτασης ή/ και την κατ' ουσίαν εξέταση της προδικαστικής προσφυγής που επικαλείται ο προσφεύγων, ενώ το αυτό ισχύει και για την έκδοση της απόφασης της ΑΕΠΠ και τον ορισμό δικασίμου και έκδοσης απόφασης από το Συμβούλιο της Επικρατείας. Ως εκ τούτου, από τα στοιχεία του φακέλου δεν τεκμηριώνεται ο ισχυρισμός περί καθυστερήσεων που άπτονται αναβολών εκδίκασης *«στο πλαίσιο των μέτρων για την αποφυγή της διάδοσης του COVID-19»*.

Περαιτέρω, υπογραμμίζεται η αναφερομένη στο σημείο 1 της παρούσας περίπτωσης νομολογία, σύμφωνα με την οποία η τήρηση χρονοβόρων, ενδεχομένως, διαδικασιών διενέργειας διαγωνισμών, εξαιτίας των

---

<sup>14</sup> Η έτερη προδικαστική προσφυγή, ημερομηνία εξέτασης της οποίας είχε ορισθεί ομοίως η 12.02.2021, δεν έτυχε εξέτασης καθώς ο προσφεύγων παραιτήθηκε από τη διαδικασία την 11.03.2021.

δημοσιεύσεων ή της υποβολής ενστάσεων, προσφυγών και αιτήσεων ασφαλιστικών μέτρων από τους συμμετέχοντες, δεν συνιστά απρόβλεπτη περίπτωση.

Συνεπώς, εκ των ως άνω διαλαμβανομένων, κρίνεται ότι τα επικαλούμενα γεγονότα δεν συνιστούν απρόβλεπτες περιστάσεις και, ως εκ τούτου, η εξέταση της ύπαρξη αιτιώδους συνδέσμου μεταξύ των προβαλλομένων ως απροβλέπτων περιστάσεων και της ανακύψασας ανάγκης ανάθεσης των υπηρεσιών της υπό κρίση σύμβασης, καθίσταται άνευ αντικειμένου, καθώς τελεί υπό την αίρεση της κρίσης των πρώτων ως εμπιπτουσών στην έννοια της απρόβλεπτης περίπτωσης κατά τα ανωτέρω κριθέντα στη νομολογία. Κατόπιν τούτων, κρίνεται ότι δεν συντρέχει η υπό εξέταση προϋπόθεσης εφαρμογής της επικαλούμενης νομικής βάσης του άρθρου 269 (δ) ν. 4412/2016.

**iii) ως προς το ότι οι περιστάσεις που επικαλούνται οι αναθέτουσες αρχές για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη**

Σημειώνεται ότι, ως αναφέρεται και στο ιστορικό της παρούσας, ο ΟΣΕ επικαλείται, ως προς το γεγονός ότι δεν υπέχει υπαιτιότητα ως προς την ανακύψασα ανάγκη φύλαξης των εγκαταστάσεών του, ότι «[ο] Διαγωνισμός με αριθμό Διακήρυξης 20001/30.09.2020, ενώ προκηρύχθηκε και διεξήχθη μέχρι σήμερα απολύτως κατά Νόμον και με την εφαρμογή όλων των προβλεπομένων νομίμων διαδικασιών, εξακολουθεί να χρονίζει λόγω των περιγραφεισών αλληπαλλήλων δικαστικών εμπλοκών, την έκταση των οποίων, ως είναι εύκολα αντιληπτό, δεν ήταν δυνατόν να προβλέψει ένας επιμελής Αναθέτων Φορέας, όπως ο ΟΣΕ Α.Ε., όπως ήταν αδύνατον να προβλέψει και τις συνεχείς αναβολές εκδίκασης των προσφυγών λόγω της εκδήλωσης της πανδημίας COVID-19.»

Επίσης, στο ιστορικό της παρούσας παρατίθεται αποδελτίωση των υποβληθέντων στοιχείων, ιδίως κατόπιν των από 21.09.2021 και 08.10.2021 αιτημάτων παροχής συμπληρωματικών στοιχείων της Αρχής, από τα οποία προκύπτουν τα ακόλουθα:

Κατά τον χρόνο προκήρυξης της υπ' αριθμ. 20001/2020 επικαλούμενης διαγωνιστικής διαδικασίας, ο ΟΣΕ κάλυπτε τις ανάγκες θέματος, ως αναφέρεται στο ιστορικό της παρούσας, δια της υπ' αριθμ. 7837/19.02.2020 σύμβασης, η οποία «συνήφθη ως αποτέλεσμα της χρήσης της Διαδικασίας που προβλέπεται στο Άρθρο 269 του ν.4412/2016 (διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση), για σύναψη Σύμβασης κάτω των ορίων.»

Επισημαίνεται ότι η εν λόγω σύμβαση είχε συμβατική αξία 571.393,50 ευρώ και διάρκεια 2 μηνών, έως αρχές Απριλίου 2020, πλην όμως έλαβε μια τροποποίηση και πέντε (5) διαδοχικές παρατάσεις, δια των οποίων η διάρκειά της παρατάθηκε εν τέλει έως τον Οκτώβριο 2020 ενώ το συνολικό ποσό της σύμβασης, κατόπιν των παρατάσεων υπερέβη κατά πολύ το όριο του 1.000.000 ευρώ που αποτελεί κατά το άρθρο 235 το κατώτατο όριο για τις κοινωνικές και άλλες ειδικές υπηρεσίες που ανατίθενται στο πλαίσιο του Βιβλίου ΙΙ ν. 4412/2016. Σημειώνεται ότι η εν λόγω υπ' αριθμ. 7837/19.02.2020 σύμβαση υπηρεσιών φύλαξης δεν ανετέθη στο πλαίσιο των μετά της 14.03.2020 ΠΝΠ, ως κυρώθηκε και παρατάθηκε η ισχύς της έως 30.09.2020, νομοθεσίας σχετικά με την αποτροπή της εξάπλωσης της πανδημίας αλλά προγενέστερα και δια «διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση διαγωνισμού κάτω των ορίων», της οποίας η συμβατική διάρκεια παρατάθηκε δυνάμει του άρθρου 60<sup>ου</sup> της ΠΝΠ 20.03.2020, ως

κυρώθηκε από τον ν. 4683/2020. Υπό το φως αυτό δέον όπως επισημανθούν τα αναφερόμενα στην Α14/2020 Γνώμη της Αρχής συναφώς με τις προβλέψεις του άρθρου 60 της ΠΝΠ 20.03.2020.<sup>15</sup>

Εν συνεχεία, από τον Οκτώβριο 2020, ως προκύπτει από τα διαλαμβανόμενα στον φάκελο του αιτήματος και αναφέρεται αναλυτικά στο ιστορικό της παρούσας, ανετέθησαν συνολικά τουλάχιστον δεκατέσσερις (14) συμβάσεις, ορισμένες ως παράταση ήδη συναφθεισών συμβάσεων, ενώ στο κείμενο αυτών, ορισμένες εκ των οποίων έχουν διάρκεια ολίγων ημερών, γίνεται αναφορά στην περί κορονοϊού νομοθεσία.<sup>16</sup>

Κατόπιν των ανωτέρω προκύπτει ότι καθ' όλο το χρονικό διάστημα των επικαλούμενων καθυστερήσεων ως προς την ολοκλήρωση της υπ' αριθμ. 20001/2020 διαγωνιστικής διαδικασίας, το οποίο ανέρχεται πλέον σε ενάμισι έτος, ο ΟΣΕ έχει κάνει χρήση, ως άλλωστε ρητώς αναφέρει και στο αίτημά του, όλων των συναφών με την πανδημική κρίση διατάξεων της νομοθεσίας, ενώ σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στον φάκελο του αιτήματος, το σύνολο, πλην δυο, των προαναφερομένων είκοσι τεσσάρων (24) υποβληθεισών συμβάσεων, έχει ανατεθεί στον ίδιο οικονομικό φορέα – ανάδοχο.

Σε κάθε περίπτωση, υπογραμμίζεται ότι οι υπηρεσίες φύλαξης αποτελούν πάγιες και διαρκείς ανάγκες των αναθετουσών αρχών/ αναθετόντων φορέων, οι οποίες οφείλουν να προγραμματίζουν έγκαιρα τις προπαρασκευαστικές των διαδικασιών ανάθεσης αυτών ενέργειες, συνεκτιμώντας τυχόν καθυστερήσεις. Στο πλαίσιο αυτό επισημαίνεται ότι ο ορθός προγραμματισμός των συμβάσεων αφορά τόσο στην έγκαιρη εκκίνηση των διαδικασιών σύναψης, όσο και στην επιλογή των κατάλληλων εργαλείων και μέσων/ διαδικασιών που παρέχονται από το δίκαιο των δημοσίων συμβάσεων προς επίτευξη του επιδιωκόμενου στόχου.

Κατά συνέπεια προκύπτει ότι η εν λόγω τακτική της εταιρείας δεν αποτελεί καλή πρακτική και δε συνάδει με τον ορθό προγραμματισμό των παγίων και διαρκών αναγκών της.

**23.** Εν κατακλείδι, από το συνδυασμό των ως άνω προαναφερομένων, κρίνεται ότι δεν συντρέχουν σωρευτικά οι ανωτέρω προϋποθέσεις εφαρμογής της εξαιρετικής διάταξης της περίπτωσης δ' του άρθρου 269 του ν.4412/2016 και ως εκ τούτου παρέλκει η εξέταση της συνδρομής του στοιχείου του αναγκαίου μέτρου.

#### **IV. ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ**

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:

---

<sup>15</sup> «ενέχει τον κίνδυνο να εκληφθεί από τις αναθέτουσες αρχές ως μία οριζόντια ρύθμιση για αναβολή προκήρυξης νέων διαγωνισμών και αναστολή όλων των εκκρεμών διαδικασιών ανάθεσης και εκτέλεσης συμβάσεων, ακόμη και αν υφίσταται πραγματική δυνατότητα προκήρυξης, συνέχισης και ολοκλήρωσης των σχετικών διαδικασιών ή/και συμβάσεων, με δυσμενείς προεκτάσεις στον προγραμματισμό [...] και έχουσα ως δευτερεύουσα συνέπεια την ανάγκη κάλυψης και αυτών των αναγκών με εξαιρετικές διαδικασίες, όταν θα λήξει η έκτακτη περίοδος της πανδημικής κρίσης. Με τον τρόπο αυτόν, δε, επιτείνεται το φλέγον ζήτημα της διαφάνειας στην ανάθεση των δημοσίων συμβάσεων, και μια όλως εξαιρετική διαδικασία (διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης) καθίσταται ο κανόνας.», σελ. 50 Α14/2020 Γνώμης της Αρχής.

<sup>16</sup> Βλ. νομικό πλαίσιο της παρούσας.



**Τη μη παροχή σύμφωνης γνώμης** επί του αιτήματος της εταιρείας με την επωνυμία **ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΣΙΔΗΡΟΔΡΟΜΩΝ ΕΛΛΑΔΟΣ ΑΕ**, κατ' άρθρο 2, παρ. 2 περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, προκειμένου να προσφύγει στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, για την ανάθεση σύμβασης με αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών φύλαξης, εκτιμώμενης αξίας ευρώ 1.350.000 πλέον ΦΠΑ, με δικαίωμα προαίρεσης ποσού 270.000 πλέον ΦΠΑ, κατ' άρθρο 269 (δ) ν. 4412/2016, λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

**Αθήνα, 4 Νοεμβρίου 2021**

**ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ**

**Ο Αντιπρόεδρος**

**Αδάμ Καραγλάνης**