



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΓΝΩΜΗ

Δ12 ΕΑΔΗΣΥ/2022

(του άρθρου 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016)

Η ΕΠΙΤΡΟΠΗ

της παρ. 5 του άρθρου 353 του ν. 4412/2016, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 10 του ν. 4912/2022

Στην Αθήνα σήμερα, 27 Οκτωβρίου 2022, ημέρα Πέμπτη και ώρα 09:30 π.μ., στα επί της οδού Κεφαλληνίας 45 & Κομνά Τράκα γραφεία της, συνήλθε η ως άνω ΕΠΙΤΡΟΠΗ της ΕΝΙΑΙΑΣ ΑΡΧΗΣ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (εφεξής και «Αρχή» ή «ΕΑΔΗΣΥ») σε συνεδρίαση, μετά από σχετική πρόσκληση της Προέδρου, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα Μέλη της Επιτροπής.

Τα προσκληθέντα Μέλη της Επιτροπής παρέστησαν κατά τη συνεδρίαση, ως εξής:

Πρόεδρος: Ανδρονίκη Θεοτοκάτου, Πρόεδρος της Αρχής (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Μέλη: Ευαγγελία Κουτούπα, Σύμβουλος της Αρχής (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Δημήτριος Χανής, Σύμβουλος της Αρχής

Χρυσάνθη Ζαράρη, Μέλος της Αρχής

Αδάμ Καραγλάνης, Μέλος της Αρχής (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Βασιλική Σκαρτσούνη, Μέλος της Αρχής

Δημήτριος Σταθακόπουλος, Μέλος της Αρχής (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Γραμματέας: Αθανάσιος Λαμπράκης, ΠΕ Διοικητικού Οικονομικού.

Εισηγήτρια: Ηλιάνα Κανταρτζή, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό ΕΑΔΗΣΥ (Αυτοτελές Γραφείο Θεσσαλονίκης)

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης παρέστησαν, η εισηγήτρια, Η. Κανταρτζή (μέσω τηλεδιάσκεψης), καθώς και η Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης της Διεύθυνσης Ελέγχου, Μ. Παναγοηλιοπούλου, οι οποίες αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας των Μελών της Επιτροπής και τη λήψη απόφασης.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση του Κέντρου Κοινωνικής Πρόνοιας Περιφέρειας Αττικής, κατ' άρθρο 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών καθαριότητας για χρονικό διάστημα τρεισήμισι (3,5) μηνών, ποσού 190.114,93€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

1. Με το με α.π. 24960/06-10-2022 έγγραφο του Προέδρου του Δ.Σ. του Κέντρου Κοινωνικής Πρόνοιας Περιφέρειας Αττικής (στο εξής και «Κ.Κ.Π.Π.Α») (α.π. εισ. ΕΑΔΗΣΥ 5175/06-10-2022), μετά του συνημμένου σε αυτό φακέλου, όπως συμπληρώθηκε με το από 25-10-2022 ηλεκτρονικό μήνυμα της αναθέτουσας αρχής (αρ. εισ. ΕΑΔΗΣΥ 5510/25-10-2022), **ζητείται** από τον ως άνω φορέα η **παροχή σύμφωνης γνώμης** της Αρχής περί προσφυγής σε διαδικασία διαπραγμάτευσης σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011 (Α' 204), και πλέον **σύμφωνα με το άρθρο 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016 (Α' 147)**, όπως αυτό αντικαταστάθηκε με το άρθρο 4 του ν. 4912/2022 (Α' 59)¹, **για την ανάθεση δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών καθαριότητας της Κεντρικής Υπηρεσίας, των Παραρτημάτων και των Δομών του Κ.Κ.Π.Π.Α. για χρονικό διάστημα τρεισήμισι (3,5) μηνών εκτιμώμενης αξίας 190.114,93€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, κατ' άρθρο 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016 (κατεπίγουσα ανάγκη οφειλόμενη σε απρόβλεπτη περίπτωση).**

I. ΙΣΤΟΡΙΚΟ – ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΑ ΠΕΡΙΣΤΑΤΙΚΑ

2. Από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτουν τα ακόλουθα:

2.1 Σύμφωνα με την υπ' αριθ. 17^η / 13^{ης} Συν. / 30-04-2020 απόφαση Δ.Σ./Κ.Κ.Π.Π.Α εγκρίθηκε η προκήρυξη διαγωνισμού υπηρεσιών καθαριότητας. Με την υπ' αριθ. 16^η / 20^{ης} Συν. / 24-06-2020 απόφαση Δ.Σ./Κ.Κ.Π.Π.Α αναδιαρθρώθηκε ο προϋπολογισμός του διαγωνισμού και εγκρίθηκαν οι τεχνικές προδιαγραφές. Κατόπιν των υπ' αριθ. 40569/1296/24-09-2019 & 22605/589/17-06-2020 ΥΑ εγκρίσεων ανάληψης υποχρέωσης προκηρύχθηκε, με την υπ' αριθ. 2/2020 (ΟΙΚ.6290/15-09-2020) διακήρυξη, διαγωνισμός υπηρεσιών καθαριότητας προϋπολογισμού 911.829,19 € χωρίς ΦΠΑ (1.130.668,20€ με ΦΠΑ) για 14 μήνες με προθεσμία παραλαβής προσφορών τουλάχιστον τριάντα (30) ημερών από την ημερομηνία (15-09-2020) αποστολής περίληψης για δημοσίευση στην ΕΕ (αριθμός αναφοράς 2020-121122). Η προκήρυξη δημοσιεύθηκε σύμφωνα με τις διατάξεις του ν. 4412/2016, στις 18-09-

¹ Τα άρθρα 1-10 του ν. 4013/2011 (Α' 204) καταργήθηκαν δυνάμει του άρθρου 19 του ν. 4912/2022 (Α' 59) από το χρονικό σημείο έκδοσης της Πράξης Υπουργικού Συμβουλίου υπ' αριθ. 29/2022 (ΥΟΔΔ 908/30-09-2022) με την οποία διορίστηκαν η Πρόεδρος και οκτώ Σύμβουλοι της ΕΑΔΗΣΥ. Οι σχετικές αρμοδιότητες της (καταργηθείσας/συγχωνευθείσας) Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων ή ΕΑΑΔΗΣΥ ασκούνται, εφεξής, από την Ενιαία Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων ή ΕΑΔΗΣΥ του ν. 4412/2016 (Α' 147), σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 347 επ., όπως αυτές τροποποιήθηκαν με τον ν. 4912/2022. Όπου στην κείμενη νομοθεσία γίνεται αναφορά σε «Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων» ή «ΕΑΑΔΗΣΥ», νοείται η «Ενιαία Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων» ή «ΕΑΔΗΣΥ» του άρθρου 347 του ν. 4412/2016.

2020 στον ημερήσιο τύπο, στις 17-09-2020 στο πρόγραμμα διαύγεια (ΑΔΑ: 6Ρ8ΒΟΞΧ1-ΜΞ8), στο Κ.Η.Μ.ΔΗ.Σ. (ΑΔΑΜ: 20PROC007330095), στη διαδικτυακή πύλη του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. με αριθ. συστήματος 99185 καθώς και στην ιστοσελίδα του Κ.Κ.Π.Α. με ημερομηνία λήξης υποβολής προσφορών στις 16-10-2020 (ώρα 20.00) και ημερομηνία αποσφράγισης στις 20-10-2020 και ώρα 10.00.

- 2.2** Σύμφωνα με την υπ' αριθ. 26ο Θέμα / 6ης Συν. / 04-02-2021 απόφαση ΔΣ και κατόπιν της αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής, των τεχνικών και των οικονομικών προσφορών αναδείχθηκε ως μειοδότης η εταιρεία ΑΝΟΔΙΚΗ ΕΠΕ. Κατά της ως άνω απόφασης ασκήθηκε η υπ' αριθ. ΓΑΚ 408/23-02-2021 (α.π. ΚΚΠΠΑ 2216/23-02-2021) προδικαστική προσφυγή του άρθρου 360 ν. 4412/2016 από την εταιρεία MYSECURITY ενώπιον της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (νυν ΕΑΔΗΣΥ).
- 2.3** Η ΑΕΠΠ με την υπ' αριθ. 735/2021 απόφασή της απέρριψε την ασκηθείσα προσφυγή. Ακολούθως, η εταιρεία MYSECURITY άσκησε την ΑΝΜ270/05-05-2021 αίτηση αναστολής κατά της ως άνω απορριπτικής απόφασης της ΑΕΠΠ ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών, η εκδίκαση της οποίας ορίστηκε για τις 23-06-2021 και μετ' αναβολή για τις 03-09-2021. Η αίτηση αυτή έγινε δεκτή με την 365/21-09-2021 απόφαση του ανωτέρω δικαστηρίου και ανεστάλη η εκτέλεση τόσο της υπ' αριθ. 735/2021 απόφασης της ΑΕΠΠ, όσο και της υπ' αριθ. 26° Θέμα/6^{ης} Συν./04-02-2021 απόφασης ΔΣ. Κατόπιν αυτών, η εταιρεία MYSECURITY άσκησε την υπ' αριθ. ΑΚ1383/27-09-2021 αίτηση ακύρωσης κατά της υπ' αριθ. 735/2021 απόφασης της ΑΕΠΠ και της υπ' αριθ. 26° Θέμα/6^{ης} Συν./04-02-2021 απόφασης ΔΣ, η συζήτηση της οποίας ορίστηκε αρχικά για τη δικάσιμο της 10-12-2021. Ωστόσο, σύμφωνα με την ΓΠ11219/11.04.2022 βεβαίωση του ΔΕΦΑΘ, χορηγήθηκαν αυτεπάγγελτα τέσσερις (4) αναβολές (14-01-2022, 11-02-2022, 11-03-2022 και 08-04-2022), οπότε τελικά η συζήτηση προσδιορίστηκε για τις 10-06-2022.
- 2.4** Το ΚΚΠΠΑ στις 13-12-2021, με σκοπό να καλύψει τις ανάγκες που προέκυψαν από τη λήξη της τότε υφιστάμενης 19/2021 σύμβασης στις 31-01-2022 και τη μη ολοκλήρωση του 2/2020 διαγωνισμού λόγω των συνεχόμενων αναβολών, αποφάσισε κατά την 45η Συνεδρίαση / 1ο Θέμα ΕΗΔ/13-12-2021 την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς τη δημοσίευση προκήρυξης σύμφωνα με τα άρθρα 32 παρ. 2 περ. γ' και 32α του ν. 4412/2016, για την ανάθεση των υπηρεσιών καθαριότητας των παραρτημάτων στην εταιρεία MYSERVICES ΑΕ προϋπολογισμού έως του ποσού των 99.584,00 € χωρίς ΦΠΑ (123.484,16€ με ΦΠΑ) και για διάστημα δύο (2) μηνών, από 01-02-2022 έως 31-03-2022. Η σχετική 2/2022 σύμβαση συνήφθη την 01-02-2022, δηλαδή πριν λάβουν χώρα τρεις διαδοχικές και ανά μήνα αναβολές (11-02-2022, 11-03-2022, και 08-04-2022).
- 2.5** Λόγω του ότι μετά την αναβολή της 11-02-2022 και στο διάστημα από 01-02-2022 έως 31-03-2022 χορηγήθηκε άλλη μια αναβολή (στις 11-03-2022 για 08-04-2022) το ΔΣ, με την υπ' αριθ. 8^η Συνεδρίαση/8° Θέμα.11-03-2022 απόφασή του, παρέτεινε με τροποποίηση του χρόνου ισχύος την υπ' αριθ. 2/2022 σύμβαση από 01-04-2022 έως 31-05-2022 με προϋπολογισμό 99.584,00 € χωρίς ΦΠΑ (123.484,16€ με ΦΠΑ) «με βάση το αρ. 32 ν. 4412/2016» σύμφωνα με την αναθέτουσα αρχή. Στο διάστημα ισχύος της εν λόγω σύμβασης αναβλήθηκε εκ νέου η εκδίκαση της αίτησης ακύρωσης κατά τη δικάσιμο της 08-04-2022, προκειμένου να συζητηθεί στις 10-06-2022.
- 2.6** Λόγω της επικείμενης λήξης της ισχύος της τότε υφιστάμενης σύμβασης στις 15-06-2022 και για την περαιτέρω προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης βάσει των άρθρων 32 & 32α του ν. 4412/2016, το ΚΚΠΠΑ, κατόπιν της υπ' αριθ. 13η Συνεδρίαση/17ο Θέμα/14-4-2022 απόφασης ΔΣ, υπέβαλε το υπ' αριθ. 10028/20-04-2022

αίτημα για την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (ήδη ΕΑΔΗΣΥ).

2.7 Η Αρχή με την υπ' αριθ. Δ37/18-05-2022 απόφασή της παρείχε τη σύμφωνη γνώμη της για την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης βάσει του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016 έως έξι (6) μήνες προϋπολογισμού 298.752,00 € χωρίς Φ.Π.Α (370.452,48 € με ΦΠΑ).

2.8 Κατόπιν της υπ' αριθ. Δ37/2022 απόφασης της Αρχής, το ΚΚΠΠΑ κάλεσε τον υφιστάμενο ανάδοχο MYSERVICES ΑΕ με το υπ' αριθ. 14544/08-06-2022 έγγραφο σε διαπραγμάτευση και συνήφθη η υπ' αριθ. 30/2022 σύμβαση υπηρεσιών καθαριότητας με προϋπολογισμό 298.752,00 € χωρίς ΦΠΑ (370.452,48 € με ΦΠΑ) και ισχύ από 16-06-2022 έως 30-11-2022.

2.9 Μετά τη σύναψη της ανωτέρω σύμβασης κοινοποιήθηκε στις 05-07-2022 στο ΚΚΠΠΑ η υπ' αριθ. 17148/05-07-2022 Πράξη αναχρέωσης του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών, με την οποία αναχρεώθηκε η υπόθεση ΑΚ1383/27-09-2021 σε νέο εισηγητή και αναβλήθηκε εκ νέου η εκδίκαση της υπόθεσης από τις 10-06-2022 για τις 19-09-2022, οπότε και εκδικάστηκε χωρίς, ωστόσο, να έχει εισέτι εκδοθεί απόφαση ή έστω το διατακτικό αυτής, όπως βεβαιώνεται με το υπ' αριθ. πρωτ. 27518/25-10-2022 (αριθ. πρωτ. εισερχ. ΕΑΔΗΣΥ 5510/25-10-2022) έγγραφο της αναθέτουσας αρχής.

3. Κατόπιν των ανωτέρω, το Κ.Κ.Π.Α. με το υπ' αριθ. πρωτ 24960/06-10-2022 (αριθ. πρωτ. εισερχ. ΕΑΔΗΣΥ 5175/06-10-2022) έγγραφο – αίτημα του Προέδρου του Δ.Σ., με τα συνημμένα σε αυτό στοιχεία, αιτείται τη σύμφωνη γνώμη της Αρχής για προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών καθαριότητας του ΚΚΠΠΑ σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016 «*με την επιπρόσθετη παράταση με τους ίδιους όρους της υπ' αριθ. 30/2022 υφιστάμενης σύμβασης υπηρεσιών καθαριότητας*» για χρονικό διάστημα τρεισήμισι (3,5) μηνών από την υπογραφή της σύμβασης, συνολικού προϋπολογισμού 190.114,93 € μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

II. ΝΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ

4. Με βάση τα ανωτέρω πραγματικά περιστατικά, αναφορικά με το υπό εξέταση αίτημα τυγχάνουν εφαρμογής ιδίως οι κάτωθι διατάξεις του **ν. 4412/2016**:

4.1. Η διάταξη του άρθρου 1 παρ. 2, κατά την οποία: «*Ο παρών νόμος θεσπίζει κανόνες: α) για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης δημοσίων συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου Ι (άρθρα 2 έως 221) [...]. Οι διατάξεις του παρόντος εφαρμόζονται, με την επιφύλαξη των παραγράφων 3 έως 7, σε όλες τις συμβάσεις των περιπτώσεων α' και β', ανεξαρτήτως είδους και εκτιμώμενης αξίας αυτών, εκτός αν άλλως ορίζεται στις επιμέρους διατάξεις αυτού*».

4.2. Οι διατάξεις του άρθρου 3 παρ. 1 και 2, κατά τις οποίες: «*1. Το παρόν Βιβλίο (άρθρα 3 έως 221) θεσπίζει κανόνες για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που πραγματοποιούνται από αναθέτουσες αρχές, ανεξαρτήτως εκτιμώμενης αξίας αυτών, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στο παρόν άρθρο. 2. Διαδικασία σύναψης σύμβασης ή σύμβαση κατά την έννοια του παρόντος Βιβλίου είναι η απόκτηση, μέσω δημόσιας σύμβασης, από μία ή περισσότερες αναθέτουσες αρχές, έργων, αγαθών ή υπηρεσιών*

από οικονομικούς φορείς που επιλέγονται από τις εν λόγω αναθέτουσες αρχές, ανεξαρτήτως του κατά πόσον τα έργα, τα αγαθά ή οι υπηρεσίες προορίζονται για την εξυπηρέτηση σκοπού δημοσίου συμφέροντος».

4.3. Οι διατάξεις του άρθρου 5 σχετικά με τα κατώτατα όρια, σε συνάρτηση προς τον Κανονισμό (ΕΕ) 2021/1952 της Επιτροπής της 10^{ης} Νοεμβρίου 2021 (Επίσημη Εφημερίδα της ΕΕ L398/23 της 11.11.2021) και τον Κανονισμό (ΕΕ) 2021/1953 της Επιτροπής της 10^{ης} Νοεμβρίου 2021 (Επίσημη Εφημερίδα της ΕΕ L398/25 της 11.11.2021) που εφαρμόζονται για τη διετία 01.01.2022 – 31.12.2023, σύμφωνα με το άρθρο 6 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ. Τα όρια αυτά ορίζονται ως εξής: «α) 140.000 € για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από κεντρικές κυβερνητικές αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές. β) 215.000 € για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από μη κεντρικές αναθέτουσες αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές. γ) 750.000 € για δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών που αφορούν κοινωνικές & άλλες ειδικές υπηρεσίες που αναφέρονται στο Παράρτημα XIV του Προσαρτήματος Α, τόσο για Κεντρικές Κυβερνητικές Αρχές (ΚΚΑ), όπως η αιτούσα, όσο και για Μη Κεντρικές Αναθέτουσες Αρχές (Μη ΚΑΑ)».

4.4. Οι διατάξεις του άρθρου 6 «Μέθοδοι υπολογισμού της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης (άρθρο 5 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)», κατά τις οποίες: «1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς Φ.Π.Α., όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος προαίρεσης ή τυχόν παρατάσεων της σύμβασης, όπως ορίζουν ρητά τα έγγραφα της σύμβασης. [...]. 3. Η επιλογή της χρησιμοποιούμενης μεθόδου για τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης δεν γίνεται με σκοπό την αποφυγή της εφαρμογής οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου, εκτός αν αυτό δικαιολογείται από αντικειμενικούς λόγους. [...]. 9. Όταν ένα σχέδιο αγοράς για την απόκτηση ομοιογενών αγαθών μπορεί να οδηγήσει σε ανάθεση συμβάσεων υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων, λαμβάνεται υπόψη κατά την εφαρμογή του άρθρου 5 περιπτώσεις β' και γ' η συνολική εκτιμώμενη αξία όλων αυτών των τμημάτων. Όταν η συνολική αξία των τμημάτων ισούται ή υπερβαίνει το κατώτατο όριο που προβλέπεται στο άρθρο 5, το παρόν Βιβλίο εφαρμόζεται στην ανάθεση κάθε τμήματος».

4.5. Οι διατάξεις του άρθρου 32 «Προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση (άρθρο 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)» και δη της παρ. 2 περ. γ', κατά την οποία: «2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών σε οποιαδήποτε από τις κατωτέρω περιπτώσεις: [...] γ) στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο, εάν λόγω κατεπείγουσας ανάγκης οφειλόμενης σε γεγονότα απρόβλεπτα για την αναθέτουσα αρχή, δεν είναι δυνατή η τήρηση των προθεσμιών που προβλέπονται για τις ανοικτές, κλειστές ή ανταγωνιστικές διαδικασίες με διαπραγμάτευση. Οι περιστάσεις που επικαλούνται οι αναθέτουσες αρχές για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη».

III. ΝΟΜΙΚΗ ΕΚΤΙΜΗΣΗ

5. Το υπό εξέταση αίτημα του Κέντρου Κοινωνικής Πρόνοιας Περιφέρειας Αττικής – Ν.Π.Δ.Δ., το οποίο αποτελεί μη Κεντρική Αναθέτουσα Αρχή, αφορά σε προσφυγή της εν λόγω αναθέτουσας αρχής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης

διαγωνισμού για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 9 του ν. 4412/2016. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών, προϋπολογισθείσας αξίας 190.114,93 € μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, η οποία αθροιζόμενη με τις συναφθείσες συμβάσεις ομοιογενών υπηρεσιών του φορέα μέχρι την ολοκλήρωση του υπ' αριθ. 2/2020 διαγωνισμού υπερβαίνει τα ενωσιακά όρια του άρθρου 5 του ν. 4412/2016 (βλ. ανωτέρω Ιστορικό παρ. 2.4, 2.5 και 2.7), συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ' άρθρο 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ιδίου νόμου, για την παροχή σύμφωνης γνώμης.

6. Εν προκειμένω, η νομική βάση για την υποβολή του αιτήματος της αναθέτουσας αρχής είναι η διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016 (κατεπείγουσα ανάγκη οφειλόμενη σε απρόβλεπτη περίπτωση), καθώς αυτήν επικαλείται ρητά ο φορέας.

7. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 26 και 32 του ν. 4412/2016 περιπτώσεις με τα οποία μεταφέρθηκαν στο εσωτερικό δίκαιο τα άρθρα 26 και 32 της οδηγίας 2014/24/ΕΕ, αντίστοιχα (πρβλ. άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007 και άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ, αντίστοιχα, και βλ. σχετικώς ΔΕΚ - ΔΕΕ, αποφάσεις της 8ης Απριλίου 2008, C 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56, της 23ης Απριλίου 2009, C-292/07, Επιτροπή κατά Βελγίου, EU:C:2009:246, σκέψεις 105-106, της 11ης Σεπτεμβρίου 2014, C-19/13, Ministero dell' Interno κατά Fastweb SpA και Telecom Italia SpA, EU:C:2014:2194, σκέψη 49, της 7ης Σεπτεμβρίου 2016, C-549/14, Finn Frogne A/S κατά Rigspolitiet ved Center for Beredskabskommunikation, EU:C:2016:634, σκέψη 35). Συναφώς επισημαίνεται ότι οι ανωτέρω διατάξεις στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από τη βασική ρύθμιση, δηλαδή από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζόμενων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συσταλτικής ερμηνείας, το δε βάρος απόδειξης περί της συνδρομής των έκτακτων περιστάσεων που δικαιολογούν την απόκλιση το φέρει αυτός που τις επικαλείται (βλ. υπό το πνεύμα αυτό ΔΕΚ - ΔΕΕ, αποφάσεις της 10ης Μαρτίου 1987, C-199/85, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1987, σ. 1039, σκέψη 14, 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, της 10ης Απριλίου 2003, C-20/01 και C-28/01, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 2003, I-360, σκέψη 58, της 14ης Σεπτεμβρίου 2004, C-385/02, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2004, σ. I-8121, σκέψη 19, της 14ης Οκτωβρίου 2004, C-340/02, Επιτροπή κατά Γαλλίας, Συλλ. 2004, I-9845, σκέψη 38, και της 2ας Ιουνίου 2005, C-394/02, Επιτροπή κατά Ελλάδας, Συλλ. 2005, I-4713, σκέψη 33, της 8ης Απριλίου 2008, C-337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψεις 57-58, της 27ης Οκτωβρίου 2011, C-601/10, Επιτροπή κατά Ελληνικής Δημοκρατίας, Συλλ. 2011, I-00163, σκέψη 32).

8. Ειδικότερα, η εφαρμογή της εν λόγω διάταξης συνέχεται με τη συνδρομή πέντε σωρευτικών προϋποθέσεων.

9. (α) Συγκεκριμένα:

i) την ύπαρξη κατεπείγουσας 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 κατεπείγουσας ανάγκης που ανακύπτει,

iv) οι περιστάσεις που επικαλούνται οι Αναθέτουσες Αρχές για την αιτιολόγηση της

κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη και τέλος,

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

(β) Ως απρόβλεπτες περιστάσεις νοούνται γεγονότα που υπερβαίνουν κατά πολύ τον συνήθη ρου του οικονομικού και κοινωνικού βίου, όπως λ.χ. οι θεομηνίες (πλημμύρες, σεισμοί κλπ.), οι οποίες καθιστούν κατεπείγοντως απαραίτητη την παράδοση διαφόρων προμηθειών στους πληγέντες.

(γ) Κατά την έννοια της διάταξης της υποπερ. γ' της περ. 1 του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007 και πλέον του άρθρο 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016, η Αναθέτουσα Αρχή έχει μεν ευχέρεια, κατ' απόκλιση από τον 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, δηλαδή γεγονότα που δεν μπορούν αντικειμενικά με βάση τα διδάγματα της κοινής πείρας και λογικής να προβλεφθούν και δη μη απορρέοντα από δική της ευθύνη. Η σχετική απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής πρέπει να φέρει πλήρη και ειδική αιτιολογία, σχετικά με τους λόγους για τους οποίους αποφασίζεται η προσφυγή στην εν λόγω εξαιρετική διαδικασία (βλ. ΣτΕ 1747/2011).

10. Σε περίπτωση που 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).

11. Εν προκειμένω, το Κέντρο Κοινωνικής Πρόνοιας Περιφέρειας Αττικής – Ν.Π.Δ.Δ. αιτείται την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, προκειμένου να καλυφθεί η ανάγκη για παροχή υπηρεσιών καθαριότητας στους χώρους των παραρτημάτων και των δομών του ΚΚΠΠΑ, χρονικής διάρκειας τρεισήμισι (3,5) μηνών, προϋπολογισθείσας δαπάνης 190.114,93€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%, λόγω κατεπείγουσας ανάγκης, όπως ρητώς μνημονεύεται στο σχετικό αίτημα.

12. Από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα ως προς τη συνδρομή των προϋποθέσεων εφαρμογής των ανωτέρω διατάξεων:

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

Η αναθέτουσα αρχή επικαλείται ότι συντρέχει κατεπείγουσα ανάγκη σύναψης σύμβασης καθαριότητας για τις δομές και τους χώρους της, δεδομένου ότι η υφιστάμενη σύμβαση λήγει στις 30-11-2022 και δεν έχει εκδοθεί ακόμη απόφαση στην αίτηση ακύρωσης, η οποία εκδικάστηκε στις 19-09-2022. Ως εκ τούτου, σύμφωνα με το αίτημα της αναθέτουσας αρχής «[...] προκύπτουν και λόγοι δημόσιου συμφέροντος, αφού το Κ.Κ.Π.Π.Α., στην αρμοδιότητα του οποίου βρίσκονται όλες οι ΜΚΦ της Περιφέρειας Αττικής και γενικά η κοινωνική φροντίδα όλης της Περιφέρειας Αττικής, δεν διαθέτει δική του υπηρεσία καθαριότητας από μόνιμους υπαλλήλους, και η παροχή υπηρεσιών καθαριότητας είναι απολύτως απαραίτητη για την διαφύλαξη της υγείας και εν δυνάμει της ζωής των 215 περίπου περιθαλπομένων ΑμεΑ με πολλούς από αυτούς να είναι ηλικιωμένοι, και των 225 περίπου παιδιών (μεταξύ των οποίων και πολλά παιδιά ΑμεΑ) που προστατεύονται και φροντίζονται, αφού πρόκειται για πληθυσμούς που φροντίζονται σε κλειστούς χώρους και πλείστοι εξ αυτών με προβλήματα τόσο σωματικά και διάφορες

συννοσηρότητες όσο και διανοητικά με αποτέλεσμα την μεγαλύτερη του συνηθισμένου διασπορά μολυσματικών παραγόντων, όπως και του κορωνοϊού, και συνεπώς πρόκειται για πληθυσμούς με ιδιαίτερη υγειονομική επιβάρυνση οι οποίοι παραμένουν ιδιαίτερα ευάλωτοι, παρά την όποια ύφεση παρατηρείται στα κρούσματα και στους θανάτους, οπότε και δεν θα μπορούσε να υπάρχει διακοπή της καθαριότητας, καθώς αυτό θα ισοδυναμούσε με μη παροχή της κατάλληλης φροντίδας, δηλαδή εν μέρει σε μη εκπλήρωση της αποστολής, δεδομένου ότι με την προσφυγή στην απευθείας διαπραγμάτευση δεν καταστρατηγούνται οι διατάξεις των δημοσίων συμβάσεων αφού το ΚΚΠΠΑ έχει σε εξέλιξη διαγωνισμό από 15/9/20 και η προσφυγή διενεργείται με σκοπό αποκλειστικά την διαφύλαξη της υγείας και της ζωής».

Ειδικότερα, σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στο αίτημα του φορέα, «η υφιστάμενη σύμβαση θα λήξει στις 30/11/2022 και λαμβάνοντας υπόψη ότι, εφόσον στην ουσία αναβλήθηκε εκ νέου (6^η αναβολή από 10/12/21) η εκδίκαση της υπόθεσης της αίτησης ακύρωσης για την 19/9/22, και υπολογίζοντας τις τασσόμενες από τον νόμο προθεσμίες, που θα πρέπει να τηρηθούν από 19/9/22 έως 30/11/22 (η προθεσμία για έκδοση διατακτικού είναι 15 ημέρες (παρ.4 αρ. 372 ν.4412/2016), η προθεσμία για κατάθεση των δικαιολογητικών μειοδότη είναι 10 ημέρες (παρ.1 αρ. 130 ν.4412/16), η προθεσμία για κατάθεση προσφυγής είναι 10 ημέρες (παρ.1 αρ.361 ν.4412/16) και η προθεσμία για την ολοκλήρωση του προσυμβατικού ελέγχου είναι 30 ημέρες, (παρ.1 αρ.326 ν.4700/20)) η ολοκλήρωση όλων των άλλων σταδίων της διαδικασίας (όπως η κλήση της επιτροπής και η συνεδρίαση αυτής για τον έλεγχο των δικαιολογητικών, η υποβολή του πρακτικού της επιτροπής προς έγκριση και η έκδοση απόφασης από το ΔΣ και η κοινοποίηση της προς τους συμμετέχοντες) είναι αντικειμενικά αδύνατον να λάβει χώρα μέσα σε διάστημα μόνο περίπου 7 ημερολογιακών ημερών οι οποίες απομένουν, αφού αφαιρεθούν από το διάστημα 19/9/22 έως 30/11/22 (72 ημέρες) οι ανωτέρω προθεσμίες (συνολικά 65 ημέρες) που τάσσονται εκ του νόμου, οπότε και προκύπτει επείγουσα ανάγκη, η οποία δεν μπορεί να συμβιβαστεί με προθεσμίες που θέτουν άλλες τακτικές διαδικασίες δημοσίων συμβάσεων έστω και με σύντμηση προθεσμιών».

Επισημαίνεται, ότι σύμφωνα με το συμπληρωματικά υποβληθέν υπ' αριθ. πρωτ. 27518/25.10.2022 (αριθ. πρωτ. εισερχ. ΕΑΔΗΣΥ 5510/25.10.2022) έγγραφο της αναθέτουσας αρχής δεν έχει εκδοθεί απόφαση ή έστω το διατακτικό αυτής και, ως εκ τούτου, οι ως άνω παρατεθείσες από την αναθέτουσα αρχή προθεσμίες πρέπει υποχρεωτικά να εκκινήσουν σε μεταγενέστερο χρόνο.

Εκ των ανωτέρω προκύπτει ότι η ανάγκη ανάθεσης των εν λόγω υπηρεσιών καθαριότητας πράγματι είναι κατεπείγουσα, καθώς η υφιστάμενη σύμβαση καθαριότητας με την εταιρεία MYSERVICES λήγει την 30-11-2022 χωρίς να έχει ολοκληρωθεί η διαγωνιστική διαδικασία της υπ' αριθ. 2/2020 διακήρυξης, ενώ στο παρόν χρονικό σημείο δεν συμβιβάζεται με τις προθεσμίες που θέτουν άλλες τακτικές διαδικασίες δημοσίων συμβάσεων, έστω και με χρήση συντετμημένων προθεσμιών.

(ii) Ως προς την ύπαρξη απρόβλεπτης περίπτωσης:

Ως απρόβλεπτη περίπτωση, γενεσιουργό της κατεπείγουσας ανάγκης, η αναθέτουσα αρχή με το αίτημά της προβάλλει τον λόγο ότι: «[...] οι συνεχείς αναβολές της συζήτησης της ΑΚ1383/27-09-2021 αίτησης ακύρωσης, πολύ πιο πέραν του τριμήνου από την κατάθεση του δικογράφου, με αποτέλεσμα κώλυμα στην ολοκλήρωση του 2/2022 διαγωνισμού, έχουν προκαλέσει πρόσθετη μη εκτιμώμενη καθυστέρηση (Γνώμη Δ33/2021 ΕΑΑΔΗΣΥ & Γνώμη Δ62/2018 ΕΑΑΔΗΣΥ), η οποία δεν θα μπορούσε να προβλεφθεί (Γνώμη Δ62/2018 & Γνώμη Δ98/2020 ΕΑΑΔΗΣΥ), αφού αφενός η καθυστέρηση υπερβαίνει κατά πολύ τις προθεσμίες που τίθενται από τον νόμο (υπέρβαση κατά

τουλάχιστον 280 ημέρες από την 10/12/2021 ημέρα ορισμού αρχικής συζήτησης της αίτησης ακύρωσης μετά τις αναβολές) και η δικαστική αυτή εμπλοκή μπορεί να συνιστά εξαιρετική περίπτωση, δεδομένου ότι οι αναβολές δίδονταν αυτεπάγγελτα από το ΔΕφΑθ, αφετέρου η δικαστική αυτή εμπλοκή ούτε εκ των προτέρων γνωστή θα μπορούσε να είναι στο ΚΚΠΠΑ, ούτε ανάγεται στην σφαίρα δράσης του (ΕλΣυν IV Τμήμα Πράξη 35/2008), οπότε και με την πράξη αναχρέωσης του ΔΕφΑθ με την οποία στην ουσία αναβλήθηκε η συζήτηση της αίτησης ακύρωσης για την 19/9/22, εξακολουθούν να ισχύουν τα όσα αναφέρονται στην Δ37/2022 γνώμη της ΕΑΑΔΗΣΥ και έχουν γίνει δεκτά».

Στο πλαίσιο εξέτασης της συνδρομής της κατεπείγουσας ανάγκης προσφυγής σε διαδικασία διαπραγμάτευσης, η οποία οφείλεται σε απρόβλεπτα γεγονότα, η τήρηση χρονοβόρων, ενδεχομένως, διαδικασιών διενέργειας διαγωνισμών, εξαιτίας των δημοσιεύσεων ή της υποβολής ενστάσεων, προσφυγών και αιτήσεων ασφαλιστικών μέτρων από τους συμμετέχοντες, δεν συνιστά οπωσδήποτε απρόβλεπτη περίπτωση συνδεόμενη άνευ ετέρου αιτιωδώς με την κατεπείγουσα ανάγκη απευθείας ανάθεσης της σχετικής προμήθειας (πρβλ. ΣτΕ 1747/2011, Τμ. VI Ελ.Συν. 91/2007 και 205/2007, Τμ. IV 160/2013, 182/2014, αποφάσεις της Αρχής 1, 25, 30, 49, 73, 93/2014, 159 και 160/2016).

Ως εκ τούτου, οι ισχυρισμοί της αιτούσας σχετικά με την πλήρωση της προϋπόθεσης περί ύπαρξης απρόβλεπτης περίπτωσης, πρέπει να κριθούν υπό το πρίσμα τού κατά πόσον τα επικαλούμενα αποτελούν έκτακτα και ασυνήθιστα γεγονότα, τα οποία αντικειμενικά δεν ήταν σε θέση να προβλεφθούν σύμφωνα με τους κανόνες της ανθρώπινης εμπειρίας και λογικής.

Ως απρόβλεπτη περίπτωση, γενεσιουργό της κατεπείγουσας ανάγκης, η αναθέτουσα αρχή με το αίτημά της προβάλλει την επικαλούμενη υπέρμετρη καθυστέρηση στην τελεσφόρηση του προκηρυχθέντος από 15-09-2020 υπ' αριθ. 2/2020 διαγωνισμού, οφειλόμενη στην καθυστέρηση που έχει προκύψει **λόγω της μετέπειτα δικαστικής εμπλοκής** και ειδικότερα της εκδίκασης της υπ' αριθ. ΑΚ1383/27-09-2021 αίτησης ακύρωσης, η οποία έγινε αποδεκτή ως απρόβλεπτη περίπτωση από την Αρχή με την Δ37/2022 Γνώμη της, σε συνδυασμό με την καθυστέρηση που προέκυψε λόγω της υπ' αριθ. 17148/05-07-2022 Πράξης αναχρέωσης του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών με την οποία αναχρεώθηκε η υπόθεση ΑΚ1383/27-09-2021 και αναβλήθηκε εκ νέου η εκδίκαση της υπόθεσης για την 19-09-2022.

Ειδικότερα, με την υπ' αριθ. Δ37/2022 Γνώμη της Αρχής έγινε δεκτό ότι οι επικαλούμενες από την αναθέτουσα αρχή περιστάσεις της υπέρμετρης δικαστικής εμπλοκής συνιστούν περιστάσεις που μπορεί να θεωρηθεί ότι προκάλεσαν πρόσθετη μη εκτιμώμενη καθυστέρηση στην ολοκλήρωση της υπ' αριθ. 2/2020 διαγωνιστικής διαδικασίας και ότι ως εκ τούτου θα μπορούσε να συνεκτιμηθεί η αδυναμία πρόβλεψης αυτών από την αναθέτουσα αρχή (πρβλ. ΕλΣ Τμήμα 35/2008, ΝΣΚ 17/2010 καθώς και Δ 62/2018, Δ 98/2020, Δ 33/2021 σύμφωνες γνώμες της Αρχής). Σε κάθε περίπτωση, όμως, όταν **η αναθέτουσα αρχή προσφεύγει για δεύτερη φορά στην εξαιρετική διαδικασία του 32 παρ. 2 περ. γ', δεν αρκεί η αναφορά στους λόγους που την οδήγησαν να προσφύγει για πρώτη φορά, αλλά πρέπει να βεβαιώνεται αιτιολογημένα ότι οι ανωτέρω λόγοι (αρχικοί ή νέοι) συντρέχουν και για την εκ νέου προσφυγή στην εν λόγω διαδικασία** (ΣτΕ 1747/2011 σκ. 5, ΔΕΦ Πειρ 156/2022 (Ακυρωτικός Σχηματισμός) σκ. 12).

Εν προκειμένω, η αναθέτουσα αρχή **επικαλείται ως νέα απρόβλεπτη περίπτωση την περαιτέρω δικαστική εμπλοκή**, η οποία προκλήθηκε συνεπεία της υπ' αριθ. 17148/05-07-2022 Πράξης αναχρέωσης του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών, με την οποία αναχρεώθηκε η υπόθεση ΑΚ1383/27-09-2021 και **αναβλήθηκε εκ νέου η εκδίκασή της** για τις 19-09-2022, καθώς και το γεγονός ότι **δεν έχει ακόμη εκδοθεί απόφαση ή έστω το διατακτικό επ' αυτής** (βλ. ανωτέρω Ιστορικό παρ. 2.9). Συνεπώς, εκτιμώντας ότι η αναθέτουσα αρχή δεν επικαλείται ως απρόβλεπτη

περίσταση τη δικαστική εμπλοκή ως ίσχυε κατά τον χρόνο έκδοσης της υπ' αριθ. Δ37/2022 απόφασης της Αρχής αλλά γεγονότα νέα, τα οποία έλαβαν χώρα μετά την έκδοση της ως άνω απόφασης της Αρχής και επιτείνουν την υπέρμετρη, κατά τα ανωτέρω, δικαστική εμπλοκή, **συνάγεται ότι στην κρινόμενη υπόθεση συντρέχει η υπό εξέταση προϋπόθεση για την εφαρμογή της εξαιρετικής διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016.**

(iii) Ως προς την ύπαρξη αιτιώδους συνδέσμου μεταξύ της απρόβλεπτης περιστασης και της κατεπείγουσας ανάγκης που ανακύπτει:

Για τη συνδρομή των προϋποθέσεων εφαρμογής της διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016, πρέπει η κατεπείγουσα ανάγκη που επικαλείται η αναθέτουσα αρχή να τελεί σε αιτιώδη συνάφεια με τις απρόβλεπτες περιστάσεις.

Όπως προκύπτει από τα υποβληθέντα στοιχεία, η περαιτέρω δικαστική εμπλοκή του διενεργηθέντος διαγωνισμού, όπως συσχετίζεται ανωτέρω, συνδυαζόμενη με τις αλληπάλληλες αναβολές συζήτησης της υπόθεσης της αιτησης ακύρωσης της εταιρείας MYSECURTY και τη συνεπαγόμενη καθυστέρηση στην έκδοση απόφασης, **τελεί σε αιτιώδη συνάφεια με την αδυναμία της αναθέτουσας αρχής να καλύψει με άλλο τρόπο την κατεπείγουσα, ενεστώσα, άμεση και διαρκή ανάγκη παροχής υπηρεσιών καθαριότητας.**

(iv) 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:

Αναφορικά με την εν λόγω προϋπόθεση, από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτουν τα εξής:

Όπως ήδη προεκτέθηκε, η αναθέτουσα αρχή επικαλείται ως απρόβλεπτη περίσταση, γενεσιουργό της κατεπείγουσας ανάγκης την περαιτέρω δικαστική εμπλοκή του διενεργηθέντος με την υπ' αριθ. 2/2020 διακήρυξη διαγωνισμού, η οποία προέκυψε με την Πράξη αναχρέωσης του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών.

Από το εξεταζόμενο ιστορικό συνάγεται ότι η πέραν του αναμενόμενου καθυστέρηση συνεπεία της (διπλής) δικαστικής εμπλοκής δεν ήταν δυνατό να εκτιμηθεί χρονικά από την αναθέτουσα αρχή, ούτε μπορεί να αποδοθεί σε ευθύνη της, ιδίως δε ενόψει του γεγονότος ότι οι αναβολές χορηγήθηκαν οίκοθεν, ενώ περαιτέρω, μετά τις αλληπάλληλες αναβολές, επήλθε και η μη δυνάμενη να προβλεφθεί αναχρέωση της υπόθεσης σε νέο εισηγητή (βλ. σχετικά και Γνώμη Δ37/2022).

Συνεπώς, συντρέχει η υπό εξέταση προϋπόθεση, καθώς η επικαλούμενη περίσταση για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν δύναται να θεωρηθεί ότι απορρέει από ευθύνη της αναθέτουσας αρχής.

(v) Ως προς την ανάθεση της σύμβασης στο απολύτως απαραίτητο μέτρο:

Επισημαίνεται ότι στο πλαίσιο κρίσης της πλήρωσης της συγκεκριμένης προϋπόθεσης, πρέπει να προσδιορίζεται επακριβώς το αναγκαίο μέτρο ανάθεσης της σκοπούμενης σύμβασης. Ενόψει του εξαιρετικού χαρακτήρα της διάταξης, η εφαρμογή της συγκεκριμένης εξαιρετικής διαδικασίας για την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων κατόπιν διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης **επιτρέπεται για την προσωρινή και άμεση κάλυψη των επικαλούμενων κατεπειγουσών και επιτακτικών αναγκών και όχι του συνόλου των πάγιων και διαρκών**

αναγκών της αναθέτουσας αρχής, ενώ για τις υπηρεσίες που είναι απαραίτητες μετά την περίοδο της προσωρινής κάλυψης της κατεπείγουσας ανάγκης η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να προσφύγει σε ανοιχτή ή κλειστή διαδικασία, σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις. Επομένως, το κατ' επίκληση της ανωτέρω διάταξης του ν. 4412/2016 αίτημα πρέπει να υποβάλλεται στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο και όχι να καλύπτει το σύνολο των αναγκών της αιτούσας αναθέτουσας αρχής, καθώς αυτές μπορούν να καλύπτονται με δημόσιες συμβάσεις που συνάπτονται με τις συνήθειες (ανοιχτή ή κλειστή) διαγωνιστικές διαδικασίες ανάθεσης (βλ. ενδεικτικά Δ127/2018, Δ75/2019, Δ84/2019, Δ 33/2021 Γνώμες της Αρχής).

Εν προκειμένω, το υποβληθέν αίτημα **αφορά σε σύμβαση παροχής υπηρεσιών καθαριότητας χρονικής διάρκειας τρεισήμισι (3,5) μηνών προϋπολογισθείσας δαπάνης 190.114,93 €** μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%. Ειδικότερα, η αναθέτουσα αρχή αναφέρει ότι αιτείται, με το ανωτέρω αιτιολογικό και την υπό εξέταση νομική βάση, την παροχή της σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού για την ανάθεση υπηρεσιών καθαριότητας, καθώς η υφιστάμενη σύμβαση έχει ισχύ έως 30-11-2022 και δεν έχει εκδοθεί ακόμη απόφαση στην ασκηθείσα αίτηση ακύρωσης, η οποία εκδικάστηκε στις 19-09-2022.

Περαιτέρω, η αναθέτουσα αρχή με τα συμπληρωματικά στοιχεία που απέστειλε με το από 25-10-2022 ηλεκτρονικό μήνυμά της (αριθμός εισερχομένου ΕΑΔΗΣΥ 5510/25-10-2022), αναφορικά τόσο με τη διάρκεια της αιτούμενης σύμβασης, όσο και με τη διάρκεια της υπ' αριθ. 30/2022 σύμβασης που συνήφθη κατόπιν της υπ' αριθ. Δ37/2022 απόφασης της Αρχής, δηλώνει τα κάτωθι: «[...] το προηγούμενο αίτημά μας (σύμφωνα με το οποίο εκδόθηκε η υπ' αριθμ. Δ37/2022 σύμφωνη γνώμη της ΕΑΑΔΗΣΥ) υποβλήθηκε με το υπ' αριθμ. 10028/20-04-2022 έγγραφό μας, δηλαδή υποβλήθηκε πριν την έκδοση της υπ' αριθμ. 38866/21-04-2022 ΥΑ (ΦΕΚ Β' 2030) με την οποία επερχόταν αύξηση κατά 7,54% περίπου στον κατώτατο μισθό. Έτσι στον προϋπολογισμό του υπ' αριθμ. 10028/20-04-2022 αιτήματός μας δεν συμπεριλήφθηκε η αύξηση του κατώτατου μισθού, καθώς αυτή αποφασίστηκε μετά το αίτημά μας, οπότε και δεν θα μπορούσε να ήταν γνωστή. Για τον λόγο αυτό η σύμβαση που προέκυψε, κατόπιν της υπ' αριθμ. Δ37/2022 σύμφωνης γνώμης της ΕΑΑΔΗΣΥ, δεν μπορούσε να επαρκέσει για 6 ολόκληρους μήνες, αλλά για 5,5 μήνες. Βέβαια η διαφορά των 15 ημερών δεν θα εμπόδιζε ουσιαστικά την ολοκλήρωση της διαδικασίας αν η υπόθεση είχε συζητηθεί ενώπιον του ΔΕφΑθ την 10/06/2022 (σύμφωνα με την υπ' αριθμ. ΓΠ11219/11-04-2022 βεβαίωση του ΔΕφΑθ) και δεν είχε δοθεί στην ουσία νέα αναβολή με την υπ' αριθμ. 17148/05-07-2022 Πράξη Αναχρέωσης του ΔΕφΑθ, οπότε και συζητήθηκε την 19/9/2021. Εξάλλου στο υπ' αριθμ. 24960/06-10-2022 αίτημά μας ζητείται η προσφυγή στην διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού για διάστημα 3,5 μηνών, δηλαδή για το ισόποσο διάστημα (ως τάξη μεγέθους) το οποίο μεσολάβησε από 10/06/2022 (ημερομηνία τελευταίας αναβολής) έως 19/9/2021 ημερομηνία κατά την οποία τελικά συζητήθηκε η υπόθεση στο ΔΕφ Αθηνών».

Με βάση τα προεκτεθέντα, **το αίτημα της αναθέτουσας αρχής συμπίπτει χρονικά με την καθυστέρηση που επήλθε από την πράξη αναχρέωσης του Διοικητικού Εφετείου και την εκ νέου αναβολή της εκδίκασης της αίτησης ακύρωσης, ήτοι από 10-06-2022 έως 19-09-2022**, και ως εκ τούτου εξικνείται στο απολύτως απαραίτητο μέτρο για την ολοκλήρωση της διαγωνιστικής διαδικασίας της υπ' αριθ. 2/2020 διακήρυξης της αιτούσας. Σημειώνεται, ότι η σύμβαση που θα συναφθεί με την ανωτέρω διαδικασία λύεται αυτοδικαίως στην περίπτωση ολοκλήρωσης της εκκρεμούς διαγωνιστικής διαδικασίας πριν από την πάροδο του συμβατικού χρόνου των 3,5 μηνών.

IV. ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ

Κατόπιν των ανωτέρω, η Επιτροπή, ασκούσα την κατά το άρθρο 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016 αρμοδιότητά της:

Αποφασίζει ομόφωνα την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του εξεταζόμενου αιτήματος του Κέντρου Κοινωνικής Πρόνοιας της Περιφέρειας Αττικής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, κατ' άρθρο 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών καθαριότητας για χρονικό διάστημα τρεισήμισι (3,5) μηνών, ποσού 190.114,93€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, λόγω συνδρομής των οικείων προϋποθέσεων.

Αθήνα, 27 Οκτωβρίου 2022

Η Πρόεδρος

Ανδρονίκη Θεοτοκάτου