



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**ΓΝΩΜΗ Δ 32/22
(του αρ. 2, παρ. 2, περ. γ', υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011)**

Στην Αθήνα, σήμερα, 28 Απριλίου 2022, ημέρα Πέμπτη και ώρα 9.30 π.μ. και επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και Κορνά Τράκα, όπου και η έδρα της, συνήλθε η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ σε συνεδρίαση μετά από σχετική πρόσκληση του Προέδρου της, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα μέλη της Αρχής.

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

1. Πρόεδρος : Καταπόδης Γεώργιος
2. Μέλη : Μιχαήλ Εκατομμάτης
: Κωνσταντίνος Βαρδακαστάνης
: Βασιλική Σκαρτσούνη

Γραμματέας: Αθανάσιος Λαμπράκης ΠΕ Διοικητικού Οικονομικού.

Εισηγήτρια: Καλλιόπη Μήτκα, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ, Υπάλληλος Αυτοτελούς Γραφείου Θεσ/νίκης.

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης, παρέστησαν, η εισηγήτρια, Καλλιόπη Μήτκα (μέσω τηλεδιάσκεψης), καθώς και η Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης, Μαρία Παναγοηλιοπούλου, οι οποίες και αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη της Αρχής.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών φύλαξης εγκαταστάσεων του ΟΣΕ με ανθρώπινο δυναμικό, με διαχωρισμό του έργου σε τέσσερα (4) γεωγραφικά διαμερίσματα, για το χρονικό διάστημα των έξι (6) μηνών με δικαίωμα προαίρεσης για δύο (2)



ακόμη μήνες, συνολικής προϋπολογιζόμενης αξίας 2.795.604,06€ και επιπλέον 931.868,02€ ήτοι συνολικής εκτιμώμενης αξίας 3.727.472,08€ (κατεπείγουσα ανάγκη).

I. Η εταιρεία με την επωνυμία ΟΡΓΑΝΙΣΜΟΣ ΣΙΔΗΡΟΔΡΟΜΩΝ ΕΛΛΑΔΟΣ ΑΕ (εφεξής ΟΣΕ), με το με Α.Π. 9008274/22.02.2022 έγγραφο αίτημά της (Α.Π. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 1133/24.2.2022), όπως συμπληρώθηκε δια του (με Α.Π. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 1854/04/04/22) μηνύματος ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, μετά των συνημμένων στοιχείων και πληροφοριών), 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 2.795.604,06€ πλέον ΦΠΑ, με δικαίωμα προαίρεσης ποσού 931.868,02€ πλέον ΦΠΑ, για το χρονικό διάστημα έξι (6) μηνών με δικαίωμα παράτασης δύο (2) μηνών.

II. ΙΣΤΟΡΙΚΟ – ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΑ ΠΕΡΙΣΤΑΤΙΚΑ

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 παρακάτω:

«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 ΕΤΑΡΕΙΑ 172779/16.09.2020

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



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

2.5 ΓΕΩΡΓΙΟΣ ΑΝΑΣΤΑΣΑΚΗΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑ 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 ΕΝ124/15.04.2021 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.

9. Ο ΟΣΕ με το υπ' αριθμ.9160167/24.08.2021/ΔΙΠΕΦ σχετικό του, αιτήθηκε από την ΕΑΑΔΗΣΥ την σύμφωνη γνώμη της για προσφυγή στην διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, σύμφωνα με το άρθρο 269 παρ. δ του Ν.4412/2016, για να καλύψει τις ανάγκες του σε παροχή υπηρεσιών φύλαξης των εγκαταστάσεων του για χρονικό διάστημα τεσσάρων (4) μηνών.

10. Η ΕΑΑΔΗΣΥ, με την υπ' αριθμ. Δ75/04.11.2021 Γνώμη της αποφάσισε την μη παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος του ΟΣΕ, λόγω μη σωρευτικής συνδρομής των απαιτούμενων από το νόμο προς τούτο προϋποθέσεων, κατά τα αναλυτικώς εκτεθέντα στην ανωτέρω γνώμη.

11. Το ΣτΕ, με την υπ' αριθμ.2095/2021 Απόφασή του (επισυνάπτεται στο υποβληθέν αίτημα) εκδίκασε την από 28.06.2021 αίτηση ακύρωσης της εταιρείας «MEGA GUARD SERVICES ΑΕ» και αποφάσισε αφ' ενός μεν να δεχθεί την αίτηση, αφ' ετέρου δε να αναπέμψει την υπόθεση στον ΟΣΕ για να ενεργήσει τα νόμιμα, ήτοι να απευθυνθεί προς τον Οικονομικό Φορέα «OCEANIC SECURITY ΑΕ» και να του γνωρίσει την υποχρέωσή του να αντικαταστήσει τον δάνειο Οικονομικό Φορέα στην χρηματοοικονομική επάρκεια του οποίου στηρίχθηκε, σύμφωνα με τα αναγραφόμενα στο άρθρο 2.2.9.2.Α της Διακήρυξης του Διαγωνισμού.

12. Ο Οικονομικός Φορέας «OCEANIC SECURITY AE» προέβη στην αντικατάσταση του δάνειου Οικονομικού Φορέα, στην χρηματοοικονομική επάρκεια του οποίου στηρίχθηκε, η όλη δε τεκμηρίωση ευρίσκεται εις χείρας της Επιτροπής Αξιολόγησης του Διαγωνισμού για εξέταση και έκδοση του σχετικού Πρακτικού.

13. Το Διοικητικό Συμβούλιο του ΟΣΕ, με τις υπ' αριθμ. 5994/13.01.2022 και 5996/20.01.2022 Αποφάσεις του (επισυνάπτονται στο υποβληθέν αίτημα) ενέκριναν την ενδεχόμενη ανάθεση του έργου της Φύλαξης των εγκαταστάσεων του ΟΣΕ με διαχωρισμό του έργου σε τέσσερα (4) γεωγραφικά διαμερίσματα, με χρήση του άρθρου 269 παρ. δ του Ν.4412/2016 κατόπιν της παροχής της σύμφωνης γνώμης της ΕΑΑΔΗΣΥ, για το χρονικό διάστημα των έξι (6) μηνών με δικαίωμα προαίρεσης για δύο (2) ακόμη μήνες, συνολικής προϋπολογιζόμενης αξίας 2.795.604,06€ και επιπλέον 931.868,02€ για το ενδεχόμενο άσκησης προαίρεσης, ήτοι συνολικής εκτιμώμενης αξίας 3.727,472,08€, για το χρονικό διάστημα των έξι (6) μηνών με δικαίωμα προαίρεσης για δύο (2) ακόμη μήνες ήτοι για το συνολικό χρονικό διάστημα των οκτώ (8) μηνών.

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. Ο Διαγωνισμός ευρίσκετο 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 όδευε ταχύτατα προς το Ελεγκτικό Συνέδριο για την εκτέλεση του προσυμβατικού ελέγχου. **Εν τούτοις, η Απόφαση υπ' αριθμ. 2095/2021 του ΣΤΕ ανέπεμψε τον Διαγωνισμό στο πρώιμο στάδιο της αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών των συμμετεχόντων Οικονομικών Φορέων, πράγμα που ανοίγει ενδεχομένως νέο κύκλο προσφυγών και που, σε κάθε περίπτωση, συνεπάγεται την καθυστέρηση της ολοκλήρωσης των διαγωνιστικών διαδικασιών κατά έξι (6) τουλάχιστον μήνες.***
- 3. Το υπό ανάθεση έργο, 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 – καμία άλλη επιλογή παρά η προσφυγή στην διαδικασία που προβλέπει το άρθρο 269, & δ, του ν. 4412/2016, οι προϋποθέσεις για την εφαρμογή του οποίου πληρούνται απολύτως στην συγκεκριμένη περίπτωση, καθόσον το χρονικό διάστημα που καλείται να καλύψει η αιτούμενη διαδικασία προέκυψε απρόβλεπτα και άνευ ευθύνης του Οργανισμού.*

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 έξι (6) μηνών με δικαίωμα προαίρεσης για δύο (2) επιπλέον μήνες.

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.

[...]

2.1. Εν συνεχεία, δια του με Α.Π. 1133/17.03.2022 εγγράφου, η Αρχή απέστειλε έγγραφο αίτημα παροχής συμπληρωματικών στοιχείων και πληροφοριών. Ειδικότερα, ζητήθηκαν τα ακόλουθα στοιχεία τεκμηρίωσης του υπό εξέταση αιτήματος:

«[...]Από το ως άνω, με αριθμ. πρωτ. 9008274/22.02.2022 έγγραφό σας, με το οποίο αιτείσθε την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για λόγους κατεπείγουσας ανάγκης και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα, δεν προκύπτει το καθεστώς των συμβάσεων με τον οποίο καλύπτονται οι ανάγκες φύλαξης του Οργανισμού, για το χρονικό διάστημα από την έκδοση της υπ'αριθμ. Δ75/2021 γνώμης της Αρχής (04.11.2021) μέχρι και την ημέρα υποβολής του αιτήματος, ήτοι την 24.02.2022. Για το λόγο αυτό παρακαλείσθε όπως μας ενημερώσετε εγγράφως για τα ως άνω και όπως αποστείλετε κάθε σχετικό έγγραφο [...]».

2.2. Σε απάντηση του ως άνω, από 17.03.2022 εγγράφου της Αρχής, ο ΟΣΕ με το υπ' αριθμ. 9014944/29.3.2022 έγγραφο του, το οποίο κοινοποιήθηκε στην Αρχή με ηλεκτρονικό ταχυδρομείο την 04.04.2022 (αριθμ. πρωτ. εισερχομένου Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ 1854/04/04/22) έθεσε υπόψη της Αρχής τα παρακάτω:

«Η διαδικασία με την οποία καλύπτονται οι μεγάλες και άμεσες ανάγκες Φύλαξης του Οργανισμού, οι οποίες, εκτός της οικονομικής διάστασης, άπτονται και της ασφάλειας του Επιβατικού κοινού και της Κυκλοφορίας και για το χρονικό διάστημα από της έκδοσης της Γνώμης υπ' αριθμόν Δ75/2021 (04.11.2021) μέχρι και σήμερα είναι οι διαδοχικές απ' ευθείας αναθέσεις βραχυχρόνιου χαρακτήρα κατ' άρθρο 318 του ν.4412/2016 (καθόσον οι υπηρεσίες Φύλαξης εντάσσονται στις Κοινωνικές Υπηρεσίες του Παραρτήματος XIV του Προσαρτήματος Α' του Νόμου) στους δύο (2) Οικονομικούς Φορείς που έχουν κριθεί τεχνικά κατάλληλοι στο πλαίσιο του ηλεκτρονικού Διαγωνισμού με αριθμό Διακήρυξης 20001/2020 για το συνολικό έργο της Φύλαξης του ΟΣΕ με ανθρώπινο δυναμικό, τις Συμβάσεις των οποίων (αναθέσεων) σας επισυνάπτουμε.

Είναι σαφές ότι η υπ' αριθμόν 2095/2022 [αντί του ορθού 21] Απόφαση του ΣτΕ έχει αναπέμψει τον ως άνω Διαγωνισμό στο στάδιο της επανεξέτασης των δικαιολογητικών συμμετοχής ενός εκ των δύο εναπομεινάντων Οικονομικών Φορέων, όταν και για λόγους αδήριτης ανάγκης διαφύλαξης της δημόσιας περιουσίας του Οργανισμού καταφεύγουμε στην διαδικασία για την οποία αιτούμεθα να τύχουμε της θετικής σας γνωμοδότησης για το χρονικό διάστημα που έχουμε εκτιμήσει».

Στο ως άνω έγγραφο επισυνάπτονται και οι αναφερόμενες σε αυτό τριάντα εννέα (39) συμβάσεις που αφορούν στη φύλαξη των εγκαταστάσεων του ΟΣΕ με ανθρώπινο δυναμικό και συγκεκριμένα:

- i. Η υπ' αριθμ. 8120/15.10.2021 σύμβαση με την εταιρεία "MEGA GUARD SERVICES ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ" που αφορά το έργο «παροχή υπηρεσιών φύλαξης εγκαταστάσεων του Θριασίου ΙΙ (ΕΣΣΣΔΙ), με ανθρώπινο δυναμικό», συνολικής αξίας #40.900,44# € χωρίς ΦΠΑ και #50.716,55# € με ΦΠΑ 24% , χρονικής διάρκειας από την 16/10/2021 έως και την 15/11/2021.
- ii. Η υπ' αριθμ. 8121/15.10.2021 σύμβαση με την εταιρεία "MEGA GUARD SERVICES ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ" που αφορά το έργο «παροχή υπηρεσιών φύλαξης εγκαταστάσεων του ΟΣΕ, με ανθρώπινο δυναμικό», συνολικής αξίας #57.750,00# € χωρίς ΦΠΑ και #71.610,00# € με ΦΠΑ 24%, χρονικής διάρκειας από την 16/10/2021 εως 15/11/2021.
- iii. Η υπ' αριθμ. 8126/29.10.2021 σύμβαση με την εταιρεία "ΣΤΑΡΓΚΑΡΝΤ ΕΠΕ" που αφορά το έργο «παροχή υπηρεσιών φύλαξης εγκαταστάσεων του ΟΣΕ (μια (1) 24ωρη φύλαξη στο μουσείο του ΜΠΡ & μια (1) 24ωρη φύλαξη στο μουσείο της Θεσσαλονίκης), με ανθρώπινο δυναμικό», συνολικής αξίας #22.258,80# € χωρίς ΦΠΑ και #27.600,91# € με ΦΠΑ 24%, χρονικής διάρκειας από την 01/11/2021 ώρα 06:01 μέχρι και την 01/01/2022 ώρα 06:00.
- iv. Η υπ' αριθμόν 8133/15.11.2021 σύμβαση με την εταιρεία "MEGA GUARD SERVICES Α.Ε." που αφορά «Παροχή Υπηρεσιών Φύλαξης Εγκαταστάσεων του ΟΣΕ, με ανθρώπινο δυναμικό», συνολικής αξίας #51.013,42# € χωρίς ΦΠΑ και #63.256,64# € με ΦΠΑ 24%, χρονικής διάρκειας επτά (7) ημερών από 16/11/2021 έως και την 22/11/2021.
- v. Η υπ' αριθμόν 8134/15.11.2021 σύμβαση με την εταιρεία "OCEANIC SECURITY ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ" που αφορά το έργο «Παροχή Υπηρεσιών Φύλαξης Εγκαταστάσεων του ΟΣΕ, με ανθρώπινο δυναμικό», συνολικής αξίας #15.291,67# € χωρίς ΦΠΑ και #18.961,67# € με ΦΠΑ 24%, χρονικής διάρκειας επτά (7) ημερών από 16/11/2021 έως και την 22/11/2021.
- vi. Η υπ' αριθμόν 8135/15.11.2021 σύμβαση με την εταιρεία "MEGA GUARD SERVICES ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ" που αφορά το έργο «παροχή υπηρεσιών φύλαξης εγκαταστάσεων του ΟΣΕ, με ανθρώπινο δυναμικό», συνολικής αξίας #13.290,42# € χωρίς ΦΠΑ και #16.480,12# € με ΦΠΑ 24%, χρονικής διάρκειας επτά (7) ημερών από την 16/11/2021 έως και την 22/11/2021.
- vii. Η υπ' αριθμόν 8136/15.11.2021 σύμβαση με την εταιρεία "MEGA GUARD SERVICES ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ" που αφορά το έργο «παροχή υπηρεσιών φύλαξης εγκαταστάσεων του Θριασίου ΙΙ (ΕΣΣΣΔΙ), με ανθρώπινο δυναμικό», συνολικής αξίας #10.198,11# € χωρίς ΦΠΑ και #12.645,66# € με ΦΠΑ 24%, από την 16/11/2021 έως και την 22/11/2021.
- viii. Η υπ' αριθμόν 8140/22.11.2021 σύμβαση με την εταιρεία "MEGA GUARD SERVICES ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ" που αφορά το έργο «παροχή υπηρεσιών φύλαξης εγκαταστάσεων του Θριασίου ΙΙ (ΕΣΣΣΔΙ), με ανθρώπινο δυναμικό», συνολικής αξίας #18.807,87# € χωρίς ΦΠΑ και #23.321,76# € με ΦΠΑ 24%, χρονικής διάρκειας δώδεκα (12) ημερών με έναρξη την 23/11/2021 έως και την 04/12/2021.
- ix. Η υπ' αριθμόν 8141/15.11.2021 σύμβαση με την εταιρεία "MEGA GUARD SERVICES Α.Ε." που αφορά «Παροχή Υπηρεσιών Φύλαξης Εγκαταστάσεων του ΟΣΕ, των Γεωγραφικών Περιοχών Κεντρικής και Νότιας Ελλάδος», συνολικής αξίας #58.766,68# € χωρίς ΦΠΑ και #72.870,68# € με ΦΠΑ 24% χρονικής διάρκειας δώδεκα (12) ημερών από 23/11/2021 έως και την 04/12/2021.
- x. Η υπ' αριθμόν 8142/22.11.2021 σύμβαση με την εταιρεία "MEGA GUARD SERVICES Α.Ε." που αφορά «Παροχή Υπηρεσιών Φύλαξης Εγκαταστάσεων του ΟΣΕ, των Γεωγραφικών Περιοχών Κεντρικής και Βόρειας Ελλάδος», συνολικής αξίας #58.134,52# € χωρίς ΦΠΑ και #72.086,80# € με ΦΠΑ 24% χρονικής διάρκειας της σύμβασης δώδεκα (12) ημερών από 23/11/2021 έως και την 04/12/2021.

- xi. Η υπ' αριθμόν 8143/22.11.2021 σύμβαση με την εταιρεία "OCEANIC SECURITY ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ" που αφορά το έργο «Παροχή Υπηρεσιών Φύλαξης Εγκαταστάσεων του ΟΣΕ, με ανθρώπινο δυναμικό», συνολικής αξίας #32.037,32# € χωρίς ΦΠΑ και #39.726,28# € με ΦΠΑ 24, χρονικής διάρκειας δώδεκα (12) ημερών από την 23/11/2021 έως και την 04/12/2021.
- xii. Η υπ' αριθμόν 8152/03.12.2021 σύμβαση με την εταιρεία "OCEANIC SECURITY ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ" που αφορά το έργο «Παροχή Υπηρεσιών Φύλαξης Εγκαταστάσεων του ΟΣΕ, με ανθρώπινο δυναμικό», συνολικής αξίας #32.037,32# € χωρίς ΦΠΑ και #39.726,28# € με ΦΠΑ 24% με χρονική δώδεκα (12) ημερών από την 05/12/2021 έως και την 16/12/2021.
- xiii. Η υπ' αριθμόν 8153/03.12.2021 σύμβαση με την εταιρεία "MEGA GUARD SERVICES ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ" που αφορά το έργο «παροχή υπηρεσιών φύλαξης εγκαταστάσεων του Θριασίου ΙΙ (ΕΣΣΣΔΙ), με ανθρώπινο δυναμικό», συνολικής αξίας #18.807,87# € χωρίς ΦΠΑ και #23.321,76# € με ΦΠΑ 24%, με χρονική διάρκεια δώδεκα (12) ημερών από την 05/12/2021 έως και την 16/12/2021.
- xiv. Η υπ' αριθμόν 8154/03.12.2021 σύμβαση με την εταιρεία "MEGA GUARD SERVICES Α.Ε." που αφορά «Παροχή Υπηρεσιών Φύλαξης Εγκαταστάσεων του ΟΣΕ, των Γεωγραφικών Περιοχών Κεντρικής και Βόρειας Ελλάδος», συνολικής αξίας #59.077,63# € χωρίς ΦΠΑ και #73.256,26# € με ΦΠΑ 24%, χρονικής διάρκειας δώδεκα (12) ημερών από 05/12/2021 έως και την 16/12/2021.
- xv. Η υπ' αριθμόν 8155/03.12.2021 σύμβαση με την εταιρεία MEGA GUARD SERVICES Α.Ε." που αφορά «Παροχή Υπηρεσιών Φύλαξης Εγκαταστάσεων του ΟΣΕ, των Γεωγραφικών Περιοχών Κεντρικής και Νότιας Ελλάδος», συνολικής αξίας #59.594,20# € χωρίς ΦΠΑ και #73.896,81# € με ΦΠΑ 24% χρονικής διάρκειας δώδεκα (12) ημερών από 05/12/2021 έως και την 16/12/2021.
- xvi. Η υπ' αριθμόν 8166/16.12.2021 σύμβαση με την εταιρεία OCEANIC SECURITY ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ' που αφορά το έργο «Παροχή Υπηρεσιών Φύλαξης Εγκαταστάσεων του ΟΣΕ, με ανθρώπινο δυναμικό», συνολικής αξίας #40.046,65# € χωρίς ΦΠΑ και #49.657,85# € με ΦΠΑ 24%, χρονικής διάρκειας δέκα πέντε (15) ημερών από την 17/12/2021 έως και την 31/12/2021.
- xvii. Η υπ' αριθμόν 8167/16.12.2021 σύμβαση με την εταιρεία "MEGA GUARD SERVICES Α.Ε." που αφορά «Παροχή Υπηρεσιών Φύλαξης Εγκαταστάσεων του ΟΣΕ, των Γεωγραφικών Περιοχών Κεντρικής και Νότιας Ελλάδος», συνολικής αξίας #39.729,47# € χωρίς ΦΠΑ και #49.264,54# € με ΦΠΑ 24%, χρονικής διάρκειας (8) ημερών από 17/12/2021 έως και την 24/12/2021.
- xviii. Η υπ' αριθμόν 8168/16.12.2021 σύμβαση με την εταιρεία "MEGA GUARD SERVICES Α.Ε." που αφορά «Παροχή Υπηρεσιών Φύλαξης Εγκαταστάσεων του ΟΣΕ, των Γεωγραφικών Περιοχών Κεντρικής και Βόρειας Ελλάδος», συνολικής αξίας #39.385,09# € χωρίς ΦΠΑ και #48.837,51# € με ΦΠΑ 24%, χρονικής διάρκειας οκτώ (8) ημερών από 17/12/2021 έως και την 24/12/2021.
- xix. Η υπ' αριθμόν 8175/24.12.2021 σύμβαση με την εταιρεία "MEGA GUARD SERVICES Α.Ε." που αφορά «Παροχή Υπηρεσιών Φύλαξης Εγκαταστάσεων του ΟΣΕ, των Γεωγραφικών Περιοχών Κεντρικής και Βόρειας Ελλάδος», συνολικής αξίας #39.385,09# € χωρίς ΦΠΑ και #48.837,51# € με ΦΠΑ 24%, χρονικής διάρκειας επτά (7) ημερών από 25/12/2021 έως και την 31/12/2021.
- xx. Η υπ' αριθμόν 8176/24.12.2021 σύμβαση με την εταιρεία "MEGA GUARD SERVICES Α.Ε." που αφορά «Παροχή Υπηρεσιών Φύλαξης Εγκαταστάσεων του ΟΣΕ, των Γεωγραφικών Περιοχών Κεντρικής και Νότιας Ελλάδος», συνολικής αξίας #34.763,28# € χωρίς ΦΠΑ και #43.106,47# € με ΦΠΑ 24%, χρονικής διάρκειας επτά (7) ημερών από 25/12/2021 έως και την 31/12/2021.
- xxi. Η υπ' αριθμόν 8184/31.12.2021 σύμβαση με την εταιρεία "MEGA GUARD SERVICES ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ" που αφορά το έργο «παροχή υπηρεσιών φύλαξης εγκαταστάσεων του Θριασίου ΙΙ (ΕΣΣΣΔΙ), με ανθρώπινο δυναμικό», συνολικής αξίας #23.509,84# € χωρίς ΦΠΑ και #29.152,20# € με ΦΠΑ 24%, χρονικής διάρκειας δεκαπέντε (15) ημερών, χρονικής διάρκειας από την 01/01/2022 έως και την 15/01/2022.

- xxii. Η υπ' αριθμόν 8185/31.12.2021 σύμβαση με την εταιρεία "OCEANIC SECURITY ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ" που αφορά το έργο «Παροχή Υπηρεσιών Φύλαξης Εγκαταστάσεων του ΟΣΕ, με ανθρώπινο δυναμικό», συνολικής αξίας #40.046,65# € χωρίς ΦΠΑ και #49.657,85# € με ΦΠΑ 24% χρονικής διάρκειας δέκα πέντε (15) ημερών από την 01/01/2022 έως και την 15/01/2022.
- xxiii. Η υπ' αριθμ. 8187/31.12.2021 σύμβαση με την εταιρεία "MEGA GUARD SERVICES A.E " Υπηρεσιών Φύλαξης Εγκαταστάσεων του ΟΣΕ, των Γεωγραφικών Περιοχών Α' Δίκτυο Προαστιακού, με ανθρώπινο δυναμικό», συνολικής αξίας #59.313,17# € χωρίς ΦΠΑ και #73.548,33# € με ΦΠΑ 24 /ο χρονικής διάρκειας δώδεκα (12) ημερών από 01/01/2022 έως και την 12/01/2022.
- xxiv. Η υπ' αριθμόν 8188/31.12.2021 σύμβαση με την εταιρεία "MEGA GUARD SERVICES A.E." που αφορά «Παροχή Υπηρεσιών Φύλαξης Εγκαταστάσεων του ΟΣΕ, των Γεωγραφικών Περιοχών Β ' Κεντρικής και Βόρειας Ελλάδος», συνολικής αξίας #59.688,32# € χωρίς ΦΠΑ και #74.013,52# € με ΦΠΑ 24%, χρονικής διάρκειας δώδεκα (12) ημερών από 01/01/2022 έως και την 12/01/2022.
- xxv. Η υπ' αριθμόν 8196/12.01.2022 σύμβαση με την εταιρεία "MEGA GUARD SERVICES A.E." που αφορά «Παροχή Υπηρεσιών Φύλαξης Εγκαταστάσεων του ΟΣΕ, των Γεωγραφικών Περιοχών Α' Δίκτυο Προαστιακού, με ανθρώπινο δυναμικό», συνολικής αξίας #59.313,17# € χωρίς ΦΠΑ και #73.548,33# € με ΦΠΑ 24%, χρονικής διάρκειας της σύμβασης δώδεκα (12) ημερών από 13/01/2022 έως και την 24/01/2022.
- xxvi. Η υπ' αριθμόν 8197/12.01.2022 σύμβαση με την εταιρεία "MEGA GUARD SERVICES A.E." που αφορά «Παροχή Υπηρεσιών Φύλαξης Εγκαταστάσεων του ΟΣΕ, των Γεωγραφικών Περιοχών Β' Κεντρικής και Βόρειας Ελλάδος», συνολικής αξίας #59.688,32# € χωρίς ΦΠΑ και #74.013,52# € με ΦΠΑ 24%, χρονικής διάρκειας δώδεκα (12) ημερών από 13/01/2022 έως και την 24/01/2022.
- xxvii. Η υπ' αριθμόν 8198/14.01.2022 σύμβαση με την εταιρεία "MEGA GUARD SERVICES ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ" που αφορά το έργο «παροχή υπηρεσιών φύλαξης εγκαταστάσεων του Θριασίου ΙΙ (ΕΣΣΣΔΙ), με ανθρώπινο δυναμικό», συνολικής αξίας #25.077,16# € χωρίς ΦΠΑ και #31.095,68# € με ΦΠΑ 24%, χρονικής διάρκειας της σύμβασης δέκα έξι (16) ημερών από την 16/01/2022 έως και την 31/01/2022.
- xxviii. Η υπ' αριθμόν 8200/14.01.2022 σύμβαση με την εταιρεία "OCEANIC SECURITY ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ" που αφορά το έργο «Παροχή Υπηρεσιών Φύλαξης Εγκαταστάσεων του ΟΣΕ, με ανθρώπινο δυναμικό», συνολικής αξίας #42.716,44# € χωρίς ΦΠΑ και #52.968,38# € με ΦΠΑ 24, χρονικής διάρκειας δέκα έξι (16) ημερών από την 16/01/2022 έως και την 31/01/2022.
- xxix. Η υπ' αριθμόν 8206/24.01.2022 σύμβαση με την εταιρεία "MEGA GUARD SERVICES A.E." που αφορά «Παροχή Υπηρεσιών Φύλαξης Εγκαταστάσεων του ΟΣΕ, των Γεωγραφικών Περιοχών Α' Δίκτυο Προαστιακού, με ανθρώπινο δυναμικό», συνολικής αξίας #59.313,17# € χωρίς ΦΠΑ και #73.548,33# € με ΦΠΑ 24 χρονικής διάρκειας δώδεκα (12) ημερών από 25/01/2022 έως και την 05/02/2022.
- xxx. Η υπ' αριθμόν 8207/24.01.2022 σύμβαση με την εταιρεία "MEGA GUARD SERVICES A.E." που αφορά «Παροχή Υπηρεσιών Φύλαξης Εγκαταστάσεων του ΟΣΕ, των Γεωγραφικών Περιοχών Β' Κεντρικής και Βόρειας Ελλάδος», συνολικής αξίας #59.688,32# € χωρίς ΦΠΑ και #74.013,52# € με ΦΠΑ 24%, χρονικής διάρκειας δώδεκα (12) ημερών από 25/01/2022 έως και την 05/02/2022.
- xxxi. Η υπ' αριθμόν 8213/31.01.2022 σύμβαση με την εταιρεία "OCEANIC SECURITY ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ" που αφορά το έργο «Παροχή Υπηρεσιών Φύλαξης Εγκαταστάσεων του ΟΣΕ, με ανθρώπινο δυναμικό», συνολικής αξίας #40.046,55# € χωρίς ΦΠΑ και #49.657,85# € με ΦΠΑ 24%, χρονικής διάρκειας δέκα πέντε (15) ημερών από την 01/02/2022 έως και την 15/02/2022.

- xxxii. Η υπ' αριθμόν 8214/31.01.2022 σύμβαση με την εταιρεία "MEGA GUARD SERVICES ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ" που αφορά το έργο «παροχή υπηρεσιών φύλαξης εγκαταστάσεων του Θριασίου ΙΙ (ΕΣΣΣΔΙ), με ανθρώπινο δυναμικό», συνολικής αξίας #23.509,84# € χωρίς ΦΠΑ και #29.152,20# € με ΦΠΑ 24%, δέκα πέντε (15) ημερών από την 01/02/2022 έως και την 15/02/2022.
- xxxiii. Η υπ' αριθμόν 8218/04.02.2022 σύμβαση με την εταιρεία "MEGA GUARD SERVICES Α.Ε." που αφορά «Παροχή Υπηρεσιών Φύλαξης Εγκαταστάσεων του ΟΣΕ, των Γεωγραφικών Περιοχών Α' Δίκτυο Προαστιακού, με ανθρώπινο δυναμικό», συνολικής αξίας #59.313,17# € χωρίς ΦΠΑ και #73.548,33# € με ΦΠΑ 24%, χρονικής διάρκειας από 06/02/2022 έως και την 17/02/2022.
- xxxiv. Η υπ' αριθμόν 8219/04.02.2022 σύμβαση με την εταιρεία "MEGA GUARD SERVICES Α.Ε." που αφορά «Παροχή Υπηρεσιών Φύλαξης Εγκαταστάσεων του ΟΣΕ, των Γεωγραφικών Περιοχών Β' Κεντρικής και Βόρειας Ελλάδος», συνολικής αξίας #59.688,32# € χωρίς ΦΠΑ και #74.013,52# € με ΦΠΑ 24%, χρονικής διάρκειας δώδεκα (12) ημερών από 06/02/2022 έως και την 17/02/2022.
- xxxv. Η υπ' αριθμόν 8223/15.02.2022 σύμβαση με την εταιρεία "MEGA GUARD SERVICES ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ" που αφορά το έργο «παροχή υπηρεσιών φύλαξης εγκαταστάσεων του Θριασίου ΙΙ (ΕΣΣΣΔΙ), με ανθρώπινο δυναμικό», συνολικής αξίας #20.376,05# € χωρίς ΦΠΑ και #25.266,30# € με ΦΠΑ 24%, χρονικής διάρκειας δέκα τριών (13) ημερών από την 16/02/2022 έως και την 28/02/2022.
- xxxvi. Η υπ' αριθμόν 8224/17.02.2022 σύμβαση με την εταιρεία "MEGA GUARD SERVICES Α.Ε." που αφορά «Παροχή Υπηρεσιών Φύλαξης Εγκαταστάσεων του ΟΣΕ, των Γεωγραφικών Περιοχών Α' Δίκτυο Προαστιακού, με ανθρώπινο δυναμικό», συνολικής αξίας #59.313,17# € χωρίς ΦΠΑ και #73.548,33# € με ΦΠΑ 24%, χρονικής διάρκειας δώδεκα (12) ημερών από 18/02/2022 έως και την 01/03/2022.
- xxxvii. Η υπ' αριθμόν 8225/17.02.2022 σύμβαση με την εταιρεία "MEGA GUARD SERVICES Α.Ε. ' που αφορά «Παροχή Υπηρεσιών Φύλαξης Εγκαταστάσεων του ΟΣΕ, των Γεωγραφικών Περιοχών Β' Κεντρικής και Βόρειας Ελλάδος», συνολικής αξίας #59.688,32# € χωρίς ΦΠΑ και #74.013,52# € με ΦΠΑ 24%, χρονικής διάρκειας χρονικής διάρκειας δώδεκα (12) ημερών από 18/02/2022 έως και την 01/03/2022.
- xxxviii. Η υπ' αριθμόν 8226/15.02.2022 σύμβαση με την εταιρεία "OCEANIC SECURITY ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ" που αφορά το έργο «Παροχή Υπηρεσιών Φύλαξης Εγκαταστάσεων του ΟΣΕ, με ανθρώπινο δυναμικό», συνολικής αξίας #34.707,10# € χωρίς ΦΠΑ και #43.036,80# € με ΦΠΑ 24%, χρονικής διάρκειας δέκα τριών (13) ημερών από την 16/02/2022 έως και την 28/02/2022.

III. 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 εμπíπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των Οδηγιών 2014/24/ΕΚ και 2014/25/ΕΚ, οι οποίες ενσωματώθηκαν στην ελληνική έννομη τάξη με το ν. 4412/2016. Κατά την άσκηση της εν λόγω αρμοδιότητας η Αρχή λαμβάνει υπόψη της τις γενικές αρχές του ενωσιακού και εθνικού δικαίου. Η εν λόγω αρμοδιότητα ασκείται μέσα σε προθεσμία είκοσι (20) εργάσιμων 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, μελετών, 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 ή αναθετόντων φορέων, αντίστοιχα, και έχουν ως αντικείμενο την εκτέλεση έργων, την εκπόνηση μελετών, 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, δεσπόζουσα επιρροή λόγω κυριότητας, χρηματοδοτικής συμμετοχής ή των κανόνων που τη διέπουν. Η δεσπόζουσα 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 ΙΙ 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 οποίων 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 εμπίπτουν 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 κατατέμεται 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. Σύμφωνα με το άρθρο 318 «Ανάθεση συμβάσεων για κοινωνικές και άλλες ειδικές υπηρεσίες».

“1. Οι συμβάσεις για κοινωνικές και άλλες ειδικές υπηρεσίες, που αναφέρονται στο Παράρτημα XVII του Προσαρτήματος Β', ανατίθενται, σύμφωνα με την παρ. 3, τα άρθρα 319 έως 321, καθώς και τις ειδικότερες διατάξεις που καθορίζουν τους εφαρμοστέους διαδικαστικούς κανόνες και προβλέπονται στα έγγραφα της σύμβασης.
2. Οι συμβάσεις κάτω των ορίων για κοινωνικές και άλλες ειδικές υπηρεσίες που αναφέρονται στο Παράρτημα XVII του Προσαρτήματος Β', ανατίθενται, σύμφωνα με την παρ. 3, τα άρθρα 295, 320, 109 Α 321 και 332, καθώς και τις ειδικότερες διατάξεις που καθορίζουν τους εφαρμοστέους διαδικαστικούς κανόνες και προβλέπονται στα έγγραφα της σύμβασης.
3. Σε κάθε περίπτωση οι αναθέτοντες φορείς πρέπει να τηρούν τις αρχές της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων και οι διαδικαστικοί κανόνες των παραγράφων 1 και 2 πρέπει να επιτρέπουν στις αρμόδιες αρχές να λαμβάνουν υπ' όψιν τα ιδιαίτερα χαρακτηριστικά των σχετικών υπηρεσιών”.

15. Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 320Α «Διαδικασία ανάθεσης».

«1. Οι συμβάσεις με εκτιμώμενη αξία έως και εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ ανατίθενται σύμφωνα με όσα αναφέρονται στο άρθρο 328. Οι συμβάσεις άνω του ποσού των εξήντα χιλιάδων (60.000) ευρώ, ανατίθενται με μία από τις διαδικασίες που προβλέπονται στο άρθρο 263....»

16. 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 εμπίπτουν 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 [...]».

17. 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 [...]».

18. Στο άρθρ. 142 του ν. 4782/2021 (Α' 36/2021), με τίτλο, «Εκσυγχρονισμός, απλοποίηση και αναμόρφωση του ρυθμιστικού πλαισίου των δημοσίων συμβάσεων, ειδικότερες ρυθμίσεις προμηθειών στους τομείς της άμυνας και της ασφάλειας και άλλες διατάξεις για την ανάπτυξη, τις υποδομές και την υγεία» ορίζονται τα παρακάτω:

«Άρθρο 142 - 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 (Α` 147), 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. Το άρθρο 42, με το οποίο τροποποιήθηκε το άρθρο 102 του ν. 4412/2016, καταλαμβάνει και εφαρμόζεται και στις εκκρεμείς, κατά τον χρόνο έναρξης ισχύος του παρόντος, διαγωνιστικές διαδικασίες, εκτός εάν έχει χωρήσει οριστικός αποκλεισμός του οικονομικού φορέα ή έχει εκδοθεί απόφαση αρμοδίου δικαστηρίου, η οποία έχει κρίνει διαφορετικά.

3. Η ισχύς των υπολοίπων άρθρων του παρόντος αρχίζει από την 1η.6.2021, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στις επιμέρους διατάξεις του. Τα άρθρα 43 και 121 του ν. 4782/2021, με τα οποία τροποποιήθηκαν τα άρθρα 103 και 310, αντίστοιχα, του ν. 4412/2016, εφαρμόζονται και στις εκκρεμείς, κατά τον χρόνο έναρξης ισχύος τους (1η.6.2021), διαγωνιστικές διαδικασίες, εκτός εάν έχει χωρήσει οριστικός αποκλεισμός του οικονομικού φορέα ή έχει εκδοθεί απόφαση αρμοδίου δικαστηρίου, η οποία έχει κρίνει διαφορετικά».

19. Στον ν. 4912/2022 (Α' 59/2022), με τίτλο, «Ενιαία Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων και άλλες διατάξεις του Υπουργείου Δικαιοσύνης» και ιδίως στα άρθρα 17, παρ. 1 και 4 και 19 αυτού, όσον αφορά την αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή σύμφωνης γνώμης κατ' άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ` του ν. 4013/2011, ορίζεται ότι:

«Άρθρο 17

Μεταβατικές διατάξεις - Μεταφορά αρμοδιοτήτων από την Αρχή του ν. 4013/2011 στην Αρχή του ν. 4412/2016

1. Από την έκδοση της πράξης διορισμού Προέδρου και τουλάχιστον έξι (6) Συμβούλων της Ενιαίας Αρχής Δημόσιων Συμβάσεων του άρθρου 347 του ν. 4412/2016 (Α' 147), όπως το άρθρο αυτό αντικαθίσταται με το άρθρο 2 του παρόντος νόμου: (α) η Αρχή του ν. 4013/2011 (Α' 204) καταργείται και το σύνολο των δικαιωμάτων, υποχρεώσεων και εννόμων σχέσεών της, συμπεριλαμβανομένης της διαχείρισης του ειδικού τραπεζικού λογαριασμού της παρ. 3 του άρθρου 4 του ν. 4013/2011, περιέρχεται αυτοδικαίως και χωρίς άλλη διατύπωση στην Αρχή του ν. 4412/2016, (β) δίκες της Αρχής του ν. 4013/2011 συνεχίζονται χωρίς διακοπή από την Αρχή του ν. 4412/2016, η οποία λογίζεται ως καθολικός διάδοχος της Αρχής του ν. 4013/2011, (γ) όλα τα υφιστάμενα ταμειακά υπόλοιπα της Αρχής του ν. 4013/2011 μεταφέρονται στην Αρχή του ν. 4412/2016, η οποία συνεχίζει την εκτέλεση του τρέχοντος προϋπολογισμού. [...]

4. Μέχρι την έκδοση της πράξης διορισμού Προέδρου και τουλάχιστον έξι (6) Συμβούλων της Ενιαίας Αρχής Δημόσιων Συμβάσεων (ΕΑΔΗΣΥ) του άρθρου 347 του ν. 4412/2016, η καταργούμενη Αρχή του ν. 4013/2011 εξακολουθεί να λειτουργεί με τα όργανα διοίκησης της

Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΑΑΔΗΣΥ) που υπηρετούν κατά την έναρξη ισχύος του παρόντος. [...]

Άρθρο 19

Καταργούμενες διατάξεις

Από την έκδοση Πράξης Υπουργικού Συμβουλίου με την οποία διορίζονται ο Πρόεδρος και τουλάχιστον έξι (6) Σύμβουλοι της Αρχής, σύμφωνα με την παρ. 4 του άρθρου 348 του ν. 4412/2016 (Α' 147), καταργούνται: (α) τα άρθρα 1 έως 10 του ν. 4013/2011 (Α' 204) για την «Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων» («Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.» ή «Αρχή») και (β) το πρώτο και το δεύτερο εδάφιο της παρ. 1 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016.».

IV. ΝΟΜΙΚΗ ΕΚΤΙΜΗΣΗ

20. 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 έξι (6) μηνών, εκτιμώμενης αξίας **2.795.604,06** ευρώ πλέον ΦΠΑ, με δικαίωμα προαίρεσης για δύο (2) μήνες αξίας **931.868,02** ευρώ πλέον ΦΠΑ, ήτοι συνολικής εκτιμώμενης αξίας **3.727,472,08€**, για το συνολικό αιτούμενο χρονικό διάστημα των οκτώ (8) μηνών. 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.

21. Σύμφωνα με το άρθρο 3 ν. 3891/2010, ο ΟΣΕ¹ 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 ΙI 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 Αρχής², η παροχή δικτύου νοείται ως διάθεση του δικτύου, η οποία με τη σειρά της

¹ Ως προς τη νομική μορφή του ΟΣΕ ΑΕ, βλ. ΕλΣυν 937/2015 Τμήμα Ι, Στ.Ε.1270/2008, ΑΠ 214/2004. Βλ. σχετικώς και την υπ' αριθμ. Δ75/2021 της Αρχής στην οποία έγινε υπαγωγή του ΟΣΕ στην έννοια του αναθέτοντος φορέα.

² Κατευθυντήρια Οδηγία 26/2021 «Πεδίο Εφαρμογής και Ειδικά Ζητήματα Βιβλίου ΙI ν. 4412/2016», ΑΔΑ: ΩΣΨ1ΟΞΤΒ-ΚΦΦ, βλ. ιδίως σελ. 20-21.

έχει αποσαφηνισθεί από το Δικαστήριο της Ένωσης ως αφορώσα στη διαχείριση δικτύου μεταφορών εν γένει³.

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 αυτής⁴.

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 αυτής⁵.

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.

22. 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 συσταλτικής 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 διαδικασία⁶.

23. 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.

³ Πρβλ. C-388/2017, σκ. 53.

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

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

⁶ . 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.

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 περίπτωσης,
- 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.

24. 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, είναι απολύτως απαραίτητο για λόγους ασφαλείας κυκλοφορίας των συρμών και προστασίας της Σιδηροδρομικής Υποδομής της Δημόσιας περιουσίας...Είναι σαφές ότι η υπ' αριθμόν 2095/2022 [ορθό 2095/2021] Απόφαση του ΣτΕ έχει αναπέμψει τον ως άνω Διαγωνισμό στο στάδιο της επανεξέτασης των δικαιολογητικών συμμετοχής ενός εκ των δύο εναπομεινάντων Οικονομικών Φορέων, όθεν και για λόγους αδήριτης ανάγκης διαφύλαξης της δημόσιας περιουσίας του Οργανισμού».*

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.

Περαιτέρω από τα στοιχεία που έχουν υποβληθεί συμπληρωματικά με το υπ' αριθμ. 9014944/29.3.2022 έγγραφο του αιτούντος αναθέτοντος φορέα προκύπτει ότι οι ανάγκες φύλαξης καλύπτονται με *«...διαδοχικές απ' ευθείας αναθέσεις βραχυχρόνιου χαρακτήρα κατ' άρθρο 318 του ν.4412/2016 (καθόσον οι υπηρεσίες Φύλαξης εντάσσονται στις Κοινωνικές Υπηρεσίες του Παραρτήματος XIV του Προσαρτήματος Α' του Νόμου) στους δύο (2) Οικονομικούς Φορείς που έχουν κριθεί τεχνικά κατάλληλοι στο πλαίσιο του ηλεκτρονικού Διαγωνισμού με αριθμό Διακήρυξης 20001/2020 για το συνολικό έργο της Φύλαξης του ΟΣΕ με ανθρώπινο δυναμικό».*

Σημειώνεται βέβαια 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 επιστευσμένης διαδικασίας του άρθρου 264 παρ. 3 και παρ. 4 συμπεριλαμβανομένης (Βλ. και Γνώμη Δ75/2021 της Αρχής υπό 22. Ι)).

Σημειώνεται εν τέλει ότι η απάντηση του φορέα στο από 17.3.2022 αίτημά μας για την παροχή συμπληρωματικών στοιχείων εστάλη μόλις την 4.4.2022, δηλαδή μετά την πάροδο 17 ημερών από την αποστολή του εγγράφου αναζήτησης συμπληρωματικών στοιχείων, η δε μη άμεση ανταπόκριση του φορέα δεν συνάδει με την επικαλούμενη από αυτόν κατεπείγουσα ανάγκη που δεν συμβιβάζεται με τις προθεσμίες που τάσσουν άλλες διαδικασίες.

Το ίδιο ισχύει και σε ό,τι αφορά την παρακολούθηση της εξέλιξης της διαδικασίας του διαγωνισμού, όπως αυτή προκύπτει τόσο από την ηλεκτρονική πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ όσο και από τα επιμέρους έγγραφα που αναφέρονται στο ΠΡΑΚΤΙΚΟ Νο 08-2Α της Επιτροπής Αξιολόγησης Διαγωνισμών του ΟΣΕ, η οποία γίνεται αντιληπτό ότι δεν βαίνει με ιδιαίτερα γοργούς ρυθμούς (που να συνηγορούν υπέρ της ύπαρξης της επικαλούμενης κατεπείγουσας ανάγκης). Συγκεκριμένα η υπ' αριθμ. 2095/2021 απόφαση του ΣτΕ έγινε γνωστή στον φορέα την 2.12.2021 ενώ με το υπ' αριθμ. 9177876/13-12-2021 έγγραφο ΟΣΕ/ΔΙΠΕΦ που αναρτήθηκε στο ΕΣΗΔΗΣ την 13/12/2021 απευθύνθηκε η πρόσκληση προς την εταιρεία «OCEANIC SECURITY A.E.», προκειμένου αυτή να προσκομίσει τα απαραίτητα δικαιολογητικά σύμφωνα με το διατακτικό της ως άνω αποφάσεως. Η εν λόγω εταιρεία απάντησε με την από 30-12-2021 επιστολή της, ενώ μόλις την 04.02.2022, δηλαδή μετά την πάροδο ενός και πλέον μηνός, η Επιτροπή ζήτησε διευκρινίσεις σχετικά με τα υποβληθέντα στοιχεία, οι οποίες δόθηκαν την 15,16 και 17.2.2022. Τέλος, μόλις την 29.3.2022 το ΔΣ του φορέα ενέκρινε το ΠΡΑΚΤΙΚΟ 08-2Α/14.03.2022 της Επιτροπής Αξιολόγησης Ηλεκτρονικών Διαγωνισμών (ΕΑΗΔ), του αποτελέσματος της δεύτερης (2ης) αποσφράγισης των δικαιολογητικών συμμετοχής και αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών «...με το οποίο προτείνει τα εξής: 1. Την απόρριψη της προσφοράς του Οικονομικού Φορέα «OCEANIC SECURITY AE» επειδή δεν υπέβαλε νέο ΕΕΕΣ στο οποίο θα έπρεπε να αναγράφονται οι δύο νέες εταιρείες ("ΜΟΥΤΣΑΦΕΡΗΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΣΥΣΤΗΜΑΤΩΝ ΕΛΕΓΧΟΥ" και "ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΑ ΕΙΔΙΚΩΝ ΚΑΤΑΣΚΕΥΩΝ Α. ΚΑΟΥΣΗΣ ΑΜΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑ" από τις οποίες δανείζεται πιστοληπτική ικανότητα. Στο αρχικό ΕΕΕΣ του Οικονομικού Φορέα «OCEANIC SECURITY AE» δηλώνεται ότι την δάνεια εμπειρία την παρέχει η εταιρεία "ΡΕΖΟΣ". 2. Την συνέχιση των διαδικασιών 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», με τον εναπομείναντα συμμετέχοντα Οικονομικό Φορέα "MEGA GUARD SERVICES A.E." (πρώην "MEGA SPRINT GUARD SERVICES A.E.")».

Έν κατακλείδι, και με βάση τα ως άνω σημειωθέντα, δύναται να ειπωθεί ότι η ως άνω επιδειχθείσα συμπεριφορά εκ μέρους του αιτούντος φορέα ενισχύει το επιχείρημα περί μη στοιχειοθέτησης κατεπείγουσας ανάγκης 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 διαδικασία⁷.

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.⁸ 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,⁹ ενώ η τήρηση χρονοβόρων, ενδεχομένως, διαδικασιών διενέργειας διαγωνισμών, εξαιτίας των δημοσιεύσεων ή της υποβολής ενστάσεων, προσφυγών και αιτήσεων ασφαλιστικών μέτρων από τους συμμετέχοντες, δεν συνιστά απρόβλεπτη περίπτωση η οποία να συνδέεται αιτιωδώς με την κατεπείγουσα ανάγκη απευθείας ανάθεσης της σχετικής προμήθειας.¹⁰ 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 ανάθεσης, 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.¹¹

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).

⁷ βλ. ΣτΕ 1747/2011.

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

⁹ 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.

¹⁰ βλ. ενδεικτικά πράξεις VITμ. Ελ. Συν. 91/2007, 205/2007 και Τμ. IV160/2013, 182/2014.

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

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.¹² Ως εκ τούτου, προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία διαπραγματεύσεως 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,¹³ με έγκαιρο προγραμματισμό και τήρηση των συνήθων διαδικασιών σύναψης σύμβασης.

Συναφώς, ο αιτών ΟΣΕ, ως παρατίθεται στο ιστορικό της παρούσας και στην προγενέστερη-σχετική με το εν λόγω αίτημα- υπ' αριθμ. **Δ75/2021** Γνώμη της Αρχής, 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 21.02.2020, 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 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,¹⁴ εξετασθείσα την 12.03.2021 ενώπιον της Αρχής Εξέτασης 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 τόσο από προγενέστερο αίτημα επί του οποίου εκδόθηκε η υπ' αριθμ. Δ 75/03.11.2021

¹² Βλ. συναφώς *Ράϊκου, Βλάχου, Σαββίδη* «Δημόσιες Συμβάσεις ν. 4412/2016 Ερμηνεία κατ' άρθρο», Εκδόσεις Σάκκουλα, 2018, 337.

¹³ Πρβλ. ΔΕΚ C-107/92.

¹⁴ 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.

Γνώμη όσο και από το υπό εξέταση αίτημα την 15.04.2021 ο ένας από τους δύο εναπομείναντες στη διαδικασία προσφέροντες 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). Στη συνέχεια ασκήθηκε (28.06.2021) αίτηση ακύρωσης κατά της απόφασης της ΑΕΠΠ από τον ίδιο προσφέροντα.

Ως νέο στοιχείο σε σχέση με το προγενέστερο αίτημα του ΟΣΕ επί του οποίου εκδόθηκε η υπ' αριθμ. Δ 75/03.11.2021 αρνητική Γνώμη της Αρχής και το οποίο επικαλείται στο υπό εξέταση νέο αίτημά του ο φορέας εισφέρεται το γεγονός της έκδοσης της υπ' αριθμ. 2095/2021 απόφασης του ΣτΕ επί της ως άνω αιτήσεως ακυρώσεως την 24.11.2021, αντίγραφο της οποίας εκδόθηκε για τον αιτούντα την 2.12.2021, όπως προκύπτει από το σώμα της απόφασης. Σύμφωνα με το διατακτικό της εν λόγω απόφασης «.....δεν αιτιολογείται νομίμως η προσβαλλόμενη απόφαση του αναθέτοντος φορέα, καθ' ο μέρος έκρινε ότιΓια το λόγο αυτό βασίμως προβαλλόμενο, οι προσβαλλόμενες πράξεις πρέπει να ακυρωθούν. Δεδομένου δε ότι σύμφωνα με το άρθρο 2.2.9.2.Α. της διακήρυξης, ο οικονομικός φορέας υποχρεούται να αντικαταστήσει τον φορέα στην ικανότητα του οποίου στηρίζεται εφ' όσον δεν πληροί κριτήριο επιλογής, η υπόθεση πρέπει να αναπεμφθεί στον αναθέτοντα φορέα για την τήρηση της σχετικής διαδικασίας».

Κατόπιν τούτου, όπως προκύπτει και από σχετική έρευνα της Αρχής στο Εθνικό Σύστημα Ηλεκτρονικών Δημόσιων Διαγωνισμών (ΕΣΗΔΗΣ) ήδη από 2/12/2021 και σε συμμόρφωση με την υπ' αριθμ. 2095/2021 απόφαση του ΣτΕ η διαδικασία του διαγωνισμού βρίσκεται σε εξέλιξη. Όπως ήδη αναφέρθηκε ανωτέρω, σύμφωνα με την υπ' αριθμ. 6017/2022 απόφαση του ΔΣ του φορέα εγκρίθηκε το «*υπ' αριθμ. 08-2Α/14.03.2022 Πρακτικό της Επιτροπής Αξιολόγησης Ηλεκτρονικών Διαγωνισμών (ΕΑΗΔ), του αποτελέσματος της δεύτερης (2ης) αποσφράγισης των δικαιολογητικών συμμετοχής και αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών 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», το οποίο συνετάγη εις συμμόρφωση προς την Απόφαση (2095/02.02.2021) του ΣτΕ, [ορθό 2095/24.11.2021] το οποίο προτείνει τα εξής: 1. Την απόρριψη της προσφοράς του Οικονομικού Φορέα «OCEANIC SECURITY ΑΕ» επειδή δεν υπέβαλε νέο ΕΕΕΣ στο οποίο θα έπρεπε να αναγράφονται οι δύο νέες εταιρείες ("ΜΟΥΤΣΑΦΕΡΗΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΜΠΟΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΣΥΣΤΗΜΑΤΩΝ ΕΛΕΓΧΟΥ" και "ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΑ ΕΙΔΙΚΩΝ ΚΑΤΑΣΚΕΥΩΝ Α. ΚΑΟΥΣΗΣ ΑΜΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑ" από τις οποίες δανείζεται πιστοληπτική ικανότητα. Στο αρχικό ΕΕΕΣ του Οικονομικού Φορέα «OCEANIC SECURITY ΑΕ» δηλώνεται ότι την δάνεια εμπειρία την παρέχει η εταιρεία "ΡΕΖΟΣ". 2. Την συνέχιση των διαδικασιών 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», με τον εναπομείναντα συμμετέχοντα Οικονομικό Φορέα "MEGA GUARD SERVICES A.E." (πρώην "MEGA SPRINT GUARD SERVICES A.E.")».*

Συνοψίζοντας, όπως είχε ήδη επισημανθεί και στο σκεπτικό της Δ75/2021 γνώμης της Αρχής (σελ. 22), «δεν τεκμηριώνεται ο ισχυρισμός περί καθυστερήσεων που άπτονται αναβολών εκδίκασης στο πλαίσιο των μέτρων για την αποφυγή της διάδοσης του COVID-19», ενώ μετά την έκδοση της απόφασης του ΣτΕ, σύμφωνα με την οποία «οι προσβαλλόμενες πράξεις πρέπει να ακυρωθούν»,

το συγκεκριμένο στάδιο του διαγωνισμού (επανα)διενεργείται από τα όργανα του αναθέτοντος φορέα.

Περαιτέρω, υπογραμμίζεται η αναφερομένη στο σημείο 1 της παρούσας περίπτωσης νομολογία, σύμφωνα με την οποία η τήρηση χρονοβόρων, ενδεχομένως, διαδικασιών διενέργειας διαγωνισμών, εξαιτίας των δημοσιεύσεων ή της υποβολής ενστάσεων, προσφυγών και αιτήσεων ασφαλιστικών μέτρων από τους συμμετέχοντες, δεν συνιστά απρόβλεπτη κατάσταση.

Σε κάθε περίπτωση, η ύπαρξη αιτιώδους συνδέσμου μεταξύ των προβαλλομένων ως απροβλέπτων περιστάσεων λόγων και της ανακύψασας ανάγκης ανάθεσης των υπηρεσιών της σκοπούμενης σύμβασης, τελεί υπό την αίρεση της κρίσης των πρώτων ως εμπιπτουσών την έννοια της απρόβλεπτης κατάστασης κατά τα ανωτέρω κριθέντα στη νομολογία.

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

Όπως έχει ήδη επισημανθεί στην υπ' αριθμ. Δ 75/2021 Γνώμη της Αρχής, όπου εξετάστηκε το ίδιο πραγματικό σε προγενέστερο στάδιο, ήτοι μέχρι την κατάθεση της αιτήσεως ακυρώσεως της Ανώνυμης Εταιρείας (Βλ. αναλυτικά υπό III iii), «..... 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».

Σημειώνεται ότι, ως αναφέρεται και στο ιστορικό της παρούσας αλλά και στο ιστορικό της Δ 75/2021 Γνώμης της Αρχής, 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.»

Περαιτέρω επικαλείται ότι: «Ο Διαγωνισμός ευρίσκετο 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 όδευε ταχύτατα προς το Ελεγκτικό Συνέδριο για την εκτέλεση του προσυμβατικού ελέγχου. Εν τούτοις, η Απόφαση υπ' αριθμ.2095/2021 του ΣτΕ ανέπεμψε τον Διαγωνισμό στο πρώιμο στάδιο της αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών των συμμετεχόντων Οικονομικών Φορέων, πράγμα που ανοίγει ενδεχομένως νέο κύκλο προσφυγών και που, σε κάθε περίπτωση, συνεπάγεται την καθυστέρηση της ολοκλήρωσης των διαγωνιστικών διαδικασιών κατά έξι (6) τουλάχιστον μήνες» «Δεν απομένει στον Αναθέτοντα Φορέα-καμία άλλη επιλογή-....καθόσον το χρονικό διάστημα που καλείται να καλύψει η αιτούμενη διαδικασία προέκυψε απρόβλεπτα και άνευ ευθύνης του Οργανισμού».

Πράγματι, κατόπιν έκδοσης της υπ'αριθμ. 2095/2021 απόφασης του ΣτΕ, με την οποία συμμορφώθηκε μεν ο Φορέας, παρατείνεται η διαδικασία διενέργειας του εν λόγω διαγωνισμού, η οποία, όπως επικαλείται ο φορέας «ευρίσκετο στο τελευταίο του στάδιο και με την εκδίκαση της αίτησης ακύρωσης του Οικονομικού Φορέα «MEGA GUARD SERVICES A.E.»... θα όδευε ταχύτατα προς το Ελεγκτικό Συνέδριο για την εκτέλεση του προσυμβατικού ελέγχου», ωστόσο σύμφωνα με το διατακτικό της απόφασης αυτής «...δεν αιτιολογείται νομίμως η προσβαλλόμενη απόφαση του αναθέτοντος φορέα...». Ως εκ τούτου η επίκληση του λόγου ότι η υπό τον παρόντα χρόνο διαδικασία του διαγωνισμού «προέκυψε απρόβλεπτα και άνευ ευθύνης του Οργανισμού» δεν συνάδει με τα όσα έχουν γίνει δεκτά από το Δικαστήριο και συνεπώς δεν ευσταθεί εν προκειμένω.

Περαιτέρω, από τα διαλαμβανόμενα στον φάκελο και συγκεκριμένα από τα στοιχεία που συμπληρωματικώς προσκόμισε ο αναθέτων φορέας στην Αρχή (αριθμ. εισερχ. 1154/4/4/2022) κατόπιν γραπτού αιτήματός μας (αριθμ. πρωτ. 1133/17.3.2022) και που αφορούν στις συμβάσεις με τις οποίες ο αιτών καλύπτει τις ανάγκες φύλαξης των εγκαταστάσεων του κατά το χρονικό διάστημα από 4.11.2021 (ημερομηνία έκδοσης της αρνητικής Γνώμης Δ75/2021) έως την 24.2.2022 (ημερομηνία υποβολής του αιτήματος), προκύπτει ότι με συνεχείς συμβάσεις απευθείας αναθέσεως η αξία των οποίων είναι κατώτερη των 60.000 ευρώ και η διάρκεια των οποίων κυμαίνεται από επτά (7) ημέρες έως ένας (1) μήνας επιχειρείται η κατάτμηση μιας -υπό άλλες συνθήκες- ενιαίας συμβάσεως υπηρεσιών φύλαξης αξίας ανώτερης του 1.000.000 ευρώ. Σημειώνεται ότι, όπως αναφέρεται και στην υπ' αριθμ. 25/2020 Κατευθυντήρια Οδηγία της Αρχής, σημαντικές ενδείξεις για την ύπαρξη ενιαίου έργου/προμήθειας/υπηρεσίας και, κατ' επέκταση, της υποχρέωσης συνυπολογισμού της αξίας τους για την προκήρυξη είτε ενιαίου διαγωνισμού είτε περισσότερων αυτοτελών διαγωνισμών, με βάση τη συνολική εκτιμώμενη αξία τους, αποτελούν η ομοιότητα των προκηρύξεων, η ταυτόχρονη έναρξη της διαδικασίας των επίμαχων συμβάσεων, η οικονομική και τεχνική λειτουργία του αποτελέσματος των εργασιών, οι εργασίες εξυπηρέτησης παρόμοιου σκοπού, οι εργασίες που διεξάγονται εντός καθορισμένου

χρονικού πλαισίου και η ενότητα του γεωγραφικού πλαισίου εντός του οποίου κινήθηκαν οι διαδικασίες των συμβάσεων.¹⁵

Επαναλαμβάνεται, όπως αναφέρθηκε ανωτέρω κατά την εξέταση της συνδρομής της προϋπόθεσης της κατεπείγουσας ανάγκης, ότι ο αιτών επικαλείται «κατεπείγουσα ανάγκη φύλαξης», ενώ καθυστέρησε σχεδόν είκοσι (20) ημέρες για να απαντήσει στο διευκρινιστικό έγγραφο της Αρχής για το καθεστώς με βάση το οποίο ανατέθηκαν οι ως άνω συμβάσεις, η δε επανάληψη της διαδικασίας του διαγωνισμού από το στάδιο που διέταξε η υπ' αριθμ. 2095/2021 απόφαση του ΣτΕ έχει καταστεί ιδιαίτερα χρονοβόρα, λαμβανομένων υπόψη, σε κάθε περίπτωση, και όσων προαναφέρθηκαν για τους ρυθμούς/την ταχύτητα εξέλιξής της.

25. 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:

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 2.795.604,06€ πλέον ΦΠΑ, με δικαίωμα προαίρεσης ποσού 931.868,02€ πλέον ΦΠΑ, για το χρονικό διάστημα έξι (6) μηνών με δικαίωμα παράτασης δύο (2) μηνών, κατ' άρθρο 269 (δ) ν. 4412/2016, λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Αθήνα, 28 Απριλίου 2022

Ο Πρόεδρος

Γεώργιος Καταπόδης

¹⁵ Πρβλ. Κατευθυντήρια Οδηγία 25/2020 (ΑΔΑ) σελ. 10 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία.

