



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΓΝΩΜΗ

Δ108 ΕΑΔΗΣΥ/2023

(άρθρο 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016 όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 4 του ν.4912/2022)

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, 4 Οκτωβρίου 2023, ημέρα Τετάρτη και ώρα 10:30 π.μ., στα επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και 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.

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

Πρόεδρος: Ανδρονίκη Θεοτοκάτου (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Σύμβουλοι: Ευαγγελία Κουτούπα (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Δημήτριος Χανής

Μέλη: Χρυσάνθη Ζαράρη

Αδάμ Καραγλάνης

Βασιλική Σκαρτσούνη

Δημήτριος Σταθακόπουλος (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Γραμματέας: Αθανάσιος Λαμπράκης, ΠΕ Διοικητικού Οικονομικού

Εισηγήτρια: Φιλία Κοντραφούρη, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης, παρέστησαν η εισηγήτρια, η Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης, Μαρία Παναγοηλιοπούλου, καθώς και η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης

Ελέγχου της ΕΑΔΗΣΥ, Μαριλένα Σιδέρη, οι οποίες αποδεσμεύτηκαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας των Μελών της Επιτροπής και τη λήψη απόφασης.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή της Επιτροπής Διαχείρισης της Επιχορήγησης του Πρωτοδικείου Αθηνών στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με το άρθρο 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών καθαριότητας των κτηρίων που στεγάζονται οι υπηρεσίες του Πρωτοδικείου Αθηνών, της Εισαγγελίας Πρωτοδικών Αθηνών και των Ειρηνοδικείων Αθηνών, Αμαρουσίου, Αχαρνών, Ελευσίνας, Ιλίου, Καλλιθέας, Κρωπίας, Λαυρίου, Μαραθώνα, Μεγάρων, Νέας Ιωνίας, Περιστερίου και Χαλανδρίου, χρονικής διάρκειας έξι (6) μηνών, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης διακοσίων εξήντα τεσσάρων χιλιάδων εξακοσίων εβδομήντα έξι ευρώ και τριάντα τεσσάρων λεπτών (264.676,34 €), πλέον ΦΠΑ, κατά τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016 (*κατεπίγουσα ανάγκη οφειλόμενη σε απρόβλεπτη περίπτωση*).

1. Με το α.π. 8081/22.09.2023 έγγραφο (αριθ. πρωτ. εισερχ. ΕΑΔΗΣΥ 4102/22.09.2023), όπως συμπληρώθηκε με το από 29.09.2023 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου, η Επιτροπή Διαχείρισης της Επιχορήγησης του Πρωτοδικείου Αθηνών (άρθρο 64 ν. 3900/2010) ζητεί την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016, προκειμένου να προσφύγει στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για την ανάθεση της ως άνω σύμβασης.

2. ΙΣΤΟΡΙΚΟ – ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΑ ΠΕΡΙΣΤΑΤΙΚΑ

2.1. Η Επιτροπή Διαχείρισης της Επιχορήγησης του Πρωτοδικείου Αθηνών, ως αναθέτουσα αρχή, δυνάμει της 166/04.01.2021 διακήρυξης με τις παρασχεθείσες 359/12.01.2021 και 1305/04.02.2021 διευκρινίσεις (ΑΔΑΜ 21PROC007978670 2021-01-05, CPV: 90910000-9, ΕΣΗΔΗΣ: 104870,1), προκήρυξε διεθνή ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό (εφεξής πρώτο διαγωνισμό), με αντικείμενο την καθαριότητα των κτηρίων του Πρωτοδικείου Αθηνών, της Εισαγγελίας Πρωτοδικών Αθηνών και των Ειρηνοδικείων Αθηνών, Αμαρουσίου, Αχαρνών, Ελευσίνας, Ιλίου, Καλλιθέας, Κρωπίας, Λαυρίου, Μαραθώνα, Μεγάρων, Ν. Ιωνίας, Περιστερίου και Χαλανδρίου, συνολικού προϋπολογισμού 595.906,78 ευρώ, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%, διάρκειας δώδεκα (12) μηνών από την ημερομηνία υπογραφής της σύμβασης, με δικαίωμα παράτασης ενός (1) επιπλέον έτους από τη λήξη της με τους αυτούς όρους και προϋποθέσεις χωρίς αύξηση του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης.

Στον διαγωνισμό συμμετείχαν οκτώ (8) οικονομικοί φορείς, ενώ έγιναν δεκτές οι προσφορές των τεσσάρων (4) εξ αυτών (1/24.02.2021 πρακτικό αξιολόγησης δικαιολογητικών συμμετοχής και τεχνικών προσφορών και 2/04.3.2021 πρακτικό της επιτροπής αξιολόγησης των αποτελεσμάτων). Προσωρινή ανάδοχος αναδείχθηκε η μειοδότηρια εταιρεία με τον δ.τ. "MY SECURITY AND FACILITY SYSTEMS A.E." δυνάμει της 2332/22.03.2021 απόφασης της αναθέτουσας αρχής περί έγκρισης των πρακτικών 1/24.02.2021 και 2/4.3.2021 (ΑΔΑ 9919ΟΡΛΜ-ΝΦ3).

Περαιτέρω, δυνάμει της 5012/15.06.2022 (ΑΔΑ 605ΛΟΡΛΜ-ΚΔ) απόφασης της αναθέτουσας αρχής, η οποία εκδόθηκε μετά τη δημοσίευση της τελευταίας κατά χρονική σειρά -με αριθμό 1205/14.06.2022- απόφασης του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών, ο διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος, λόγω απόρριψης του

συνόλου των υποβληθεισών προσφορών. Της τελικής έκβασης προηγήθηκε η έκδοση σειράς διαδοχικών αποφάσεων, τόσο δικαστικών, όσο και της πρώην ΑΕΠΠ και ήδη ΕΑΔΗΣΥ.

Λόγω της ακύρωσης της απόφασης ανάδειξης της εταιρείας «MY SECURITY AND FACILITY SYSTEMS A.E.» ως προσωρινής αναδόχου του διαγωνισμού, η τελευταία άσκησε ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών αίτηση ακύρωσης (Α.Κ. 1105/6-8-2021) κατά της 924/2021 απόφασης της Αρχής, επί της οποίας εκδόθηκε η 493/04.03.2022 απορριπτική απόφαση, δυνάμει της οποίας αποκλείστηκε οριστικά από τον επίμαχο διαγωνισμό. Ομοίως, η εταιρεία «SARP FACILITY MANAGEMENT A.E» στράφηκε μεταγενέστερα κατά της ανωτέρω απόφασης (924/2021) με αίτηση ακύρωσης (ΑΚ1274/17.09.2021) ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών, επί της οποίας εκδόθηκε η 1205/2022 απορριπτική απόφαση. Συναφώς, με την 595/18.03.2022 απόφαση του Δ.Εφ.Αθ. η δίκη που ανοίχτηκε με την αίτηση ακύρωσης της εταιρείας «ΦΑΣΜΑ Α.Ε.» κατά της ανωτέρω απόφασης της Αρχής και αφορούσε στον αποκλεισμό της από τον διαγωνισμό, κηρύχθηκε καταργηθείσα λόγω παραίτησής της από το οικείο δικόγραφο.

Κατόπιν των ανωτέρω, ήτοι του αποκλεισμού όλων των προσφερουσών εταιρειών από τη διαγωνιστική διαδικασία, ο οικείος διαγωνισμός ματαιώθηκε, σύμφωνα με το άρθρο 106 παρ. 1^ο του ν. 4412/2016, δυνάμει της προαναφερθείσας 5012/15.06.2022 (ΑΔΑ 6 Ο5ΛΟΡΛΜ-ΚΔ) απόφασης της αναθέτουσας αρχής.

Επισημαίνεται, ότι ήδη από 10.06.2022, δηλαδή πέντε ημέρες πριν από τη ματαίωση του πρώτου διαγωνισμού, είχε διακοπεί η παροχή των υπηρεσιών καθαριότητας τόσο στο Πρωτοδικείο Αθηνών, όσο και στα λοιπά δικαστικά καταστήματα της αρμοδιότητάς του, καθόσον δεν υπήρχε πλέον δυνατότητα σύναψης σύμβασης, μετά την εξάντληση όλων των παρατάσεων καθώς και του δικαιώματος της απευθείας ανάθεσης, ενώ ο πρώτος διαγωνισμός όδευε προς ματαίωση.

Ενόψει της ανωτέρω εμπλοκής, το ζήτημα της παροχής υπηρεσιών καθαριότητας στα δικαστικά καταστήματα αρμοδιότητας του Πρωτοδικείου Αθηνών ρυθμίστηκε για περιορισμένο χρονικό διάστημα νομοθετικά. Συγκεκριμένα, με την παρ. 2 του άρθρου 45 του ν. 4947/2022 (ΦΕΚ Α/23-6-2022), με τίτλο «Επείγουσες ρυθμίσεις για τη λειτουργία των δικαστηρίων- Τροποποίηση παρ. 4 άρθρου 56 ν. 4871/2021, ορίστηκαν τα εξής «2. Για λόγους επιτακτικού δημοσίου συμφέροντος, οι οποίοι συνδέονται με την κατεπείγουσα ανάγκη διασφάλισης της υγιεινής και της καθαριότητας των κτιρίων όπου στεγάζονται τα δικαστήρια της Περιφέρειας Αττικής, δύνανται να συνάπτονται έως την ανάδειξη αναδόχου της σχετικής διαγωνιστικής διαδικασίας και το αργότερο έως τις 31.12.2022, δημόσιες συμβάσεις για την παροχή υπηρεσιών καθαριότητας στα δικαστήρια της Περιφέρειας Αττικής, σε εφαρμογή της διαδικασίας της περ. γ' της παρ. 2 του άρθρου 32 του ν. 4412/2016 (Α'147), κατά παρέκκλιση των εθνικών διατάξεων περί δημοσίων συμβάσεων».

Στο πλαίσιο αυτό, η Επιτροπή Διαχείρισης της Επιχορήγησης του άρθρου 64 του ν. 3900/2010, με την 5376/24-06-2022 (22REQ010812424) πρόσκλησή της σε διαπραγμάτευση, κάλεσε τις προαναφερθείσες οκτώ (8) εταιρείες που συμμετείχαν στον πρώτο ανοιχτό διεθνή ηλεκτρονικό μειοδοτικό διαγωνισμό να συμμετάσχουν στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τα άρθρα 26.2.β, 32.2.γ' & 269 παρ. α', δ' του ν. 4412/2016 και του άρθρου 45 παρ. 2 του ν. 4947/2022 (ΦΕΚ Α/23-6-2022), υποβάλλοντας προσφορά για την παροχή υπηρεσιών καθαριότητας στα προεκτεθέντα κτήρια για χρονικό διάστημα

έξι (6) μηνών, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 240.284,99 € μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, υπό τους ίδιους όρους της προηγηθείσας σχετικής προκήρυξης. Με το 33/05.07.2022 Πρακτικό της αναθέτουσας αρχής και τη συνακόλουθη 5662/05.07.2022 (ΑΔΑ:9Γ7ΑΟΡΛΜ-37 & ΑΔΑΜ: 22ΑWRD010870086) απόφαση κατακύρωσης αυτής, ο οικείος διαγωνισμός κατακυρώθηκε στην εταιρεία «SARP FACILITY MANAGEMENT ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ» και υπεγράφη η Νο 7/08.07.2022 σύμβαση για το χρονικό διάστημα από 08.07.2022 έως 07.01.2023, έναντι ποσού 230.853,79€ πλέον ΦΠΑ 24%.

Ακολούθως, κατά τη διάρκεια ισχύος της ως άνω σύμβασης, προκηρύχθηκε από την αναθέτουσα, με την 8041/29.09.2022 (22PROC011338670) διακήρυξη, νέος (δεύτερος) ανοικτός διεθνής ηλεκτρονικός μειοδοτικός διαγωνισμός για την ετήσια καθαριότητα των ανωτέρω κτηρίων, συνολικού προϋπολογισμού 529.352,69 € πλέον ΦΠΑ. Στον διαγωνισμό συμμετείχαν πέντε οικονομικοί φορείς.

Με τη 10247/06.12.2022 απόφαση της αναθέτουσας αρχής εγκρίθηκε το 1/16.11.2022 πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού του διαγωνισμού, που αφορούσε το 1^ο και το 2^ο στάδιο αυτού και συγκεκριμένα την αποσφράγιση των υποφακέλων «Δικαιολογητικά Συμμετοχής- Τεχνική Προσφορά» & «Οικονομική Προσφορά» και: α) απορρίφθηκαν οι προσφορές των εταιρειών «3G FACILITIES SERVICES ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΕΠΙΧΕΙΡΗΜΑΤΙΚΩΝ ΚΑΙ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΤΙΚΩΝ ΣΥΜΒΟΥΛΩΝ ΔΙΑΘΕΣΗ ΑΝΘΡΩΠΙΝΟΥ ΔΥΝΑΜΙΚΟΥ», «ΑΝΑΞ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΕΜΠΟΡΙΟΥ ΚΑΙ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ» και «[...]», καθόσον κρίθηκε ότι τα δικαιολογητικά συμμετοχής τους δεν ήταν σύμφωνα με τους όρους της οικείας διακήρυξης, β) έγιναν αποδεκτά τα δικαιολογητικά συμμετοχής-τεχνικές προσφορές & οικονομικές προσφορές των εταιρειών «SARP FACILITY MANAGEMENT ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ» και «ΓΕΝ-ΚΑ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΟΛΟΚΛΗΡΩΜΕΝΗΣ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ ΚΤΗΡΙΑΚΩΝ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑ», γ) αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος η εταιρεία «SARP FACILITY MANAGEMENT ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ» και δ) επανυποβλήθηκε ο φάκελος του διαγωνισμού στην αρμόδια Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού για τη συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας.

Παράλληλα, δεδομένου ότι μέχρι τις 09.12.2022 ο ανωτέρω διαγωνισμός δεν είχε ολοκληρωθεί, καθόσον βρισκόταν στο στάδιο ανάδειξης προσωρινού αναδόχου- πρόσκλησης υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης και ενόψει της λήξης της προαναφερθείσας 7/08.07.2022 σύμβασης στις 07.01.2023, η αναθέτουσα αρχή, για σοβαρούς και επιτακτικούς λόγους διασφάλισης της δημόσιας υγείας, προσέφυγε εκ νέου, ήτοι για δεύτερη φορά, στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τα άρθρα 26.2.β', 32.2.γ' & 269 παρ. α', δ' του ν. 4412/2016 και του άρθρου 45 παρ. 2 του ν. 4947/2022 (ΦΕΚ Α/23-6-2022).

Ακολούθως, με το 91/19.12.2022 Πρακτικό και τη 10652/19.12.2022 (ΑΔΑ: 6ΠΥΩΟΡΛΜ-ZOP & ΑΔΑΜ: 22ΑWRD011850205) απόφαση κατακύρωσης της αναθέτουσας αρχής, ο οικείος διαγωνισμός κατακυρώθηκε στην προαναφερθείσα εταιρεία SARP ΑΕ και υπεγράφη η 12/22.12.2022 σύμβαση για χρονικό διάστημα τεσσάρων (4) μηνών, ήτοι από 09.01.2023 έως 08.05.2023, υπό τον όρο ότι σε περίπτωση που ο υπό εξέλιξη διεθνής ηλεκτρονικός μειοδοτικός διαγωνισμός είχε ολοκληρωθεί και αναδειχθεί ανάδοχος κατά τη διάρκεια της εν λόγω σύμβασης, θα υπήρξε αυτοδίκαιη λύση αυτής.

Περαιτέρω, με τη 232/11.01.2023 απόφαση της αναθέτουσας αρχής εγκρίθηκε το 2/21.12.2022 πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού για τον νέο διαγωνισμό (8041/29.09.2022), το οποίο αφορούσε στην αποσφράγιση του φακέλου «Δικαιολογητικά Κατακύρωσης» και κατακυρώθηκε, κατ' άρθρο 105 του ν. 4412/2016, το αποτέλεσμα του διαγωνισμού στην προαναφερθείσα εταιρεία «SARP FACILITY MANAGEMENT ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ», στο ποσό της προσφοράς της (470.100,00€ πλέον ΦΠΑ 24%, ήτοι συνολικό ποσό 582.924,00€).

Κατά της ως άνω 232/11.01.2023 απόφασης, στην οποία ενσωματώθηκε η 10247/06.12.2022 απόφαση της Επιτροπής Διαχείρισης της Επιχορήγησης, ασκήθηκαν ενώπιον της Αρχής οι 96/25.01.2023, 98/25.01.2023 & 102/25.01.2023 προδικαστικές προσφυγές των εταιρειών «SARP FACILITY MANAGEMENT ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ», «ΑΝΑΞ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΕΜΠΟΡΙΟΥ ΚΑΙ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ» και «ΓΕΝ ΚΑ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΟΛΟΚΛΗΡΩΜΕΝΗΣ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΗΣ ΚΤΗΡΙΑΚΩΝ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ ΑΝΩΝΥΜΟΣ ΕΤΑΙΡΕΙΑ», αντίστοιχα.

Επί των ανωτέρω προσφυγών εκδόθηκε, στις 13.03.2023, η 392, 393, 394/03.03.2023 απόφαση του βου Κλιμακίου, με την οποία: α) έγινε εν μέρει δεκτή η πρώτη προσφυγή (ΓΑΚ 96/25.01.2023 της εταιρείας «SARP FACILITY MANAGEMENT ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ») κατά το σκέλος της αποδοχής της προσφοράς του οικονομικού φορέα «ΓΕΝ-ΚΑ ΑΕ», με την αιτιολογία ότι δεν ζητήθηκαν οι απαιτούμενες διευκρινίσεις και αναπέμφθηκε η υπόθεση στην αναθέτουσα αρχή (Επιτροπή Διαχείρισης της Επιχορήγησης), προκειμένου να ζητήσει διευκρινίσεις, δυνάμει του άρθρου 102 του ν. 4412/2016 και του συναφούς όρου 3.1.2.5 της διακήρυξης, επί της τεχνικής προσφοράς της εταιρείας ΓΕΝ ΚΑ Α.Ε. και ειδικότερα, σχετικά με τα υλικά καθαριότητας που πράγματι θα χρησιμοποιηθούν και εάν αυτά καλύπτονται από τα πιστοποιητικά καταλληλότητας, ώστε να διαπιστωθεί εάν ορισμένα υλικά αναφέρονται εκ περισπού και τα προσφερόμενα καλύπτουν τις ελάχιστες απαιτήσεις της διακήρυξης (σκ. 37 της εν λόγω απόφασης, σελ. 39-40), β) έγινε εν μέρει δεκτή η παρέμβαση των οικονομικών φορέων «ΓΕΝ ΚΑ Α.Ε» και «ΑΝΑΞ ΑΕ», γ) απορρίφθηκε η δεύτερη προσφυγή (ΓΑΚ 98/25.01.2023 της εταιρείας «ΑΝΑΞ ΑΕ») και έγιναν εν μέρει δεκτές οι παρεμβάσεις των οικονομικών φορέων SARP Α.Ε. και ΓΕΝ ΚΑ Α.Ε. και δ) έγινε δεκτή η τρίτη προσφυγή (ΓΑΚ 102/25.01.2023 της εταιρείας «ΓΕΝ ΚΑ Α.Ε») και ακυρώθηκε η προσβληθείσα απόφαση κατά το σκέλος αυτής με το οποίο έγινε αποδεκτή η προσφορά του οικονομικού φορέα SARP Α.Ε., ενώ απορρίφθηκε η παρέμβαση του εν λόγω οικονομικού φορέα.

Στη συνέχεια, η αναθέτουσα αρχή υπέβαλε αίτημα παροχής σύμφωνης γνώμης στην Αρχή, δυνάμει των διατάξεων του αρ. 32 παρ.2 εδ.γ' ν.4412/2016, ήτοι της νομικής βάσης της κατεπείγουσας ανάγκης οφειλόμενης σε απρόβλεπτη περίπτωση. Επί του αιτήματος αυτού εκδόθηκε η υπ' αρ. Δ43/7-4-2023 Γνώμη, με την οποία κρίθηκε ότι συνέτρεχαν οι νόμιμες προϋποθέσεις προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού για την παροχή υπηρεσιών καθαριότητας στο Πρωτοδικείο Αθηνών και τα λοιπά δικαστικά καταστήματα αρμοδιότητάς του, χρονικής διάρκειας έξι (6) μηνών –και σε κάθε περίπτωση έως τη συμβασιοποίηση του δεύτερου διαγωνισμού, εάν αυτή λάμβανε χώρα νωρίτερα-, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 264.676,34 ευρώ, πλέον ΦΠΑ.

Δυνάμει της παραπάνω σύμφωνης γνώμης, η αναθέτουσα προσέφυγε στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης και υπεγράφη η υπ' αρ. 3/3-5-2023, ΑΔΑΜ: 23ΣΥΜΝ012598381 σύμβαση μεταξύ της αυτής και της εταιρείας ΓΕΝ ΚΑ ΑΕ, διάρκειας έξι (6) μηνών, ήτοι με χρονικό διάστημα ισχύος από 9-5-2023 έως 8-11-2023.

Εν τω μεταξύ, επί της αίτησης αναστολής-ακύρωσης που είχε ασκήσει η εταιρεία SARP FACILITY MANAGEMENT ΑΕ κατά της 392, 393, 394 απόφασης της Αρχής, εκδόθηκε η υπ' αρ. 1099/31-5-2023 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών, με την οποία κρίθηκε ότι η αιτούσα καλύπτει την απαίτηση της διακήρυξης για ασφαλιστική κάλυψη αστικής ευθύνης έναντι επαγγελματικών κινδύνων που απορρέουν από τα έργα καθαρισμού που έχει αναλάβει. Επίσης, κρίθηκε ότι δεν απαιτείται από τη διακήρυξη επιπρόσθετη κάλυψη για επαγγελματική αστική ευθύνη, η οποία εξάλλου αφορά ορισμένες κατηγορίες επαγγελματιών, όπως π.χ. δικηγόρους, γιατρούς, λογιστές και συναφή επαγγέλματα που δεν σχετίζονται με τη δραστηριότητα της αιτούσας ούτε και με το αντικείμενο της σύμβασης.

Ακολούθησε η υπ' αρ. 1/8-9-2023 Πράξη της Επιτρόπου του Ελεγκτικού Συνεδρίου στο Υπουργείο Δικαιοσύνης, με την οποία κρίθηκε ότι δεν κωλύεται η υπογραφή της σύμβασης με την εταιρεία SARP FACILITY MANAGEMENT ΑΕ.

2.2. Πριν την οριστικοποίηση της με αρ. 232/11-01-2023 πράξης κατακύρωσης, περιήλθαν σε γνώση της αναθέτουσας αρχής – κατά δήλωσή της μετά από ανώνυμη καταγγελία που έλαβε στις 11/09/2023 - στοιχεία που αφορούσαν στην επιχειρηματική συμπεριφορά της μειοδότης εταιρείας SARP FACILITY MANAGEMENT ΑΕ, κατόπιν αξιολόγησης των οποίων διαπιστώθηκε ότι, τόσο κατά την κατάθεση της προσφοράς της, ήτοι στις 10/11/2022, όσο και κατά την κατάθεση των δικαιολογητικών κατακύρωσης, ήτοι στις 15/12/2022, η εν λόγω εταιρεία γνώριζε ότι συνέτρεχαν στο πρόσωπό της λόγοι αποκλεισμού της από την οικεία διαγωνιστική διαδικασία, σύμφωνα με τις διατάξεις του αρ. 73 παρ. 4 περ. στ' και ζ' του ν.4412/2016.

Ακολούθως, η αιτούσα εξέδωσε την υπ' αρ. 8027/21-9-2023 (ΑΔΑ: 6ΖΒ3ΟΡΛΜ-ΟΨΤ) απόφαση ανάκλησης της αρ. πρωτ. 232/11-1-2023 απόφασης κατακύρωσης (σχετ. πρακτικό 43/21-9-2023) και απέκλεισε την εταιρεία SARP FACILITY MANAGEMENT Α.Ε. από τη διαγωνιστική διαδικασία. Διαβίβασε δε τον φάκελο του διαγωνισμού στη γνωμοδοτική επιτροπή για να συνεχίσει τη διαγωνιστική διαδικασία με τον κατά την κρίση της ενδεδειγμένο τρόπο.

Υπό τα νέα δεδομένα, παρά το γεγονός ότι η χρονική διάρκεια της ανατεθείσας 3/03.05.2023 σύμβασης καθορίστηκε με βάση την εύλογη πρόβλεψη της ολοκλήρωσης του υπό εξέλιξη (δεύτερου) διαγωνισμού έως τη λήξη της, στις 08.11.2023, αυτό δεν κατέστη εφικτό, με συνέπεια την ανατροπή του προγραμματισμού της αναθέτουσας και τον προφανή κίνδυνο για τη δημόσια υγεία από την έλλειψη υπηρεσιών καθαριότητας στα προαναφερθέντα δικαστικά καταστήματα, στα οποία, πέραν των απασχολούμενων δικαστικών λειτουργιών και υπαλλήλων, προσέρχονται καθημερινά χιλιάδες πολίτες.

Ενόψει των ανωτέρω, η αναθέτουσα, προς αποτροπή του κινδύνου διακοπής της παροχής υπηρεσιών καθαριότητας στα κτήρια των ως άνω δικαστηρίων, ζητεί την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής,

προκειμένου να προσφύγει στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για χρονικό διάστημα 6 μηνών –και σε κάθε περίπτωση έως τη συμβασιολογία του δεύτερου (8041/29-9-2022/22PROC011338670) διαγωνισμού (εάν αυτή επέλθει νωρίτερα).

III. ΝΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ

3. Στη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016, η οποία ενσωματώνει στο εθνικό δίκαιο την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, προβλέπεται ότι:

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

IV. ΝΟΜΙΚΗ ΕΚΤΙΜΗΣΗ

4. Το υπό εξέταση αίτημα υποβλήθηκε από την Επιτροπή Διαχείρισης της Επιχορήγησης του άρθρου 64 του ν. 3900/2010, η οποία αποτελεί μη κεντρική αναθέτουσα αρχή με κύρια δραστηριότητα τη διαχείριση της επιχορήγησης που διατίθεται για την κάλυψη της δαπάνης των υπηρεσιών καθαριότητας, στο Πρωτοδικείο Αθηνών από το Ταμείο Χρηματοδότησης Δικαστικών Κτιρίων (ΤΑ.Χ.ΔΙ.Κ.), που αποτελεί ν.π.δ.δ. εποπτευόμενο από το Υπουργείο Δικαιοσύνης.

Δεδομένου δε ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών, προϋπολογισθείσας αξίας 264.676,34€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, η οποία υπερβαίνει τα ενωσιακά όρια του άρθρου 5 του ν. 4412/2016, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής, κατ' άρθρο 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ίδιου νόμου, για την παροχή σύμφωνης γνώμης.

5. Το υπό εξέταση αίτημα στηρίζεται στη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016 (κατεπείγουσα ανάγκη, οφειλόμενη σε απρόβλεπτη περίπτωση).

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 (βλ. σχετικώς ΔΕΕ, αποφάσεις 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). Οι ανωτέρω διατάξεις, στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις οι οποίες 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 της συνδρομής των έκτακτων περιστάσεων που δικαιολογούν την απόκλιση το φέρει

αυτός που τις επικαλείται (βλ. ΔΕΕ, αποφάσεις 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).

Συναφώς, ως απρόβλεπτες περιστάσεις νοούνται τα αιφνίδια πραγματικά γεγονότα που δεν ήταν γνωστά στην αναθέτουσα αρχή, ούτε ανάγονται στη σφαίρα ευθύνης της και τα οποία κατέστησαν ανέφικτο τον έγκαιρο προγραμματισμό εκ μέρους της των ενεργειών που ήταν αναγκαίες για την αντιμετώπισή τους. Η απόφαση δε της αναθέτουσας αρχής περί προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, πρέπει να φέρει πλήρη και ειδική αιτιολογία, με την παράθεση των λόγων για τους οποίους προκρίνεται η προσφυγή στην εν λόγω εξαιρετική διαδικασία.

6. Εν προκειμένω, σχετικά με τη συνδρομή των προϋποθέσεων εφαρμογής της επικαλούμενης ως άνω διάταξης, από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτουν τα ακόλουθα:

Η αναθέτουσα αρχή επικαλείται ότι τα νέα στοιχεία που περιήλθαν σε γνώση της σχετικά με την οριστική ανάδοχο της διαγωνιστικής διαδικασίας εταιρεία SARP FACILITY MANAGEMENT A.E., οδήγησαν στην επανεξέταση της υποψηφιότητάς της και στην ανάκληση της πράξης κατακύρωσης, το γεγονός δε αυτό, σε συνδυασμό με την επικείμενη λήξη της 3/3-5-2023 σύμβασης στις 08/11/2023, καθιστά αναγκαία την άμεση αντιμετώπιση της κάλυψης του κενού διαστήματος που θα προκύψει στην παροχή των απαιτούμενων υπηρεσιών καθαριότητας στα δικαστικά καταστήματα.

Δεδομένου δε του προφανούς κινδύνου για τη δημόσια υγεία και την ομαλή λειτουργία των δικαστηρίων, προς βλάβη του δημοσίου συμφέροντος, η ανάγκη ανάθεσης των εν λόγω υπηρεσιών παρίσταται κατεπείγουσα, η δε θεραπεία αυτής, στην οποία κατατείνει η αιτούμενη σύμβαση, δεν συμβιβάζεται με τις προθεσμίες που τάσσουν άλλες διαδικασίες δημοσίων συμβάσεων, της επισπευσμένης διαδικασίας περιλαμβανομένης.

Περαιτέρω, η κατά τα άνω απρόβλεπτη περίπτωση, η οποία συνδέεται αιτιωδώς με την κατεπείγουσα ανάγκη διασφάλισης της υγιεινής και της καθαριότητας των δικαστικών κτηρίων της Περιφέρειας Αττικής, δεν ανάγεται στη σφαίρα ευθύνης της αναθέτουσας, καθόσον οφείλεται στην ανατροπή της ολοκλήρωσης της δεύτερης διαγωνιστικής διαδικασίας για λόγους που αφορούν το πρόσωπο της μειοδότης εταιρείας.

Όσον αφορά δε τη διάρκεια ισχύος της σκοπούμενης σύμβασης, το χρονικό διάστημα των έξι (6) μηνών από την υπογραφή της εμπίπτει στο απολύτως απαραίτητο μέτρο. Συναφώς, για την περαιτέρω διασφάλιση της τήρησης του αναγκαίου μέτρου, πρέπει στη σύμβαση που θα προκύψει από τη διαπραγμάτευση να περιληφθεί ρητή επιφύλαξη, περί αυτοδίκαιης και αζημίως για την αναθέτουσα αρχή, λύσης αυτής, εάν στο μεταξύ και δη σε προγενέστερο χρόνο ολοκληρωθεί ο ως άνω δεύτερος διαγωνισμός.

7. Με τα δεδομένα αυτά, εφόσον συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής της διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016, η εξέταση των λοιπών επικαλούμενων νομικών βάσεων του υποβληθέντος αιτήματος παρέλκει ως αλυσιτελής.

ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ

Ενόψει των προεκτεθέντων, η Επιτροπή ομόφωνα αποφασίζει :

Την παροχή σύμφωνης γνώμης περί προσφυγής της Επιτροπής Διαχείρισης της Επιχορήγησης του Πρωτοδικείου Αθηνών στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, βάσει του άρθρου 32 παρ.2 περ. γ' του ν.4412/16, για τη σύναψη σύμβασης παροχής υπηρεσιών καθαριότητας στα κτήρια που στεγάζονται οι υπηρεσίες του Πρωτοδικείου Αθηνών, της Εισαγγελίας Πρωτοδικών Αθηνών και των Ειρηνοδικείων Αθηνών, Αμαρουσίου, Αχαρνών, Ελευσίνας, Ιλίου, Καλλιθέας, Κρωπίας, Λαυρίου, Μαραθώνα, Μεγάρων, Νέας Ιωνίας, Περιστερίου και Χαλανδρίου, χρονικής διάρκειας έξι (6) μηνών, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης διακοσίων εξήντα τεσσάρων χιλιάδων εξακοσίων εβδομήντα έξι ευρώ και τριάντα τεσσάρων λεπτών (264.676,34 € πλέον ΦΠΑ).

Αθήνα, 4 Οκτωβρίου 2023
Η Πρόεδρος

Ανδρονίκη Θεοδοκάτου