



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΓΝΩΜΗ

Δ56 ΕΑΔΗΣΥ/2023

του άρθρου 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, 17 Μαΐου 2023, ημέρα Τετάρτη και ώρα 10:30 π.μ. στα επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και Κορνά Τράκα γραφεία της, συνήλθε η ως άνω Επιτροπή της ΕΝΙΑΙΑΣ ΑΡΧΗΣ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (εφεξής 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 Θεοδοκάτου (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Σύμβουλοι: Ευαγγελία Κουτούπα (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Δημήτριος Χανής

Μέλη: Αδάμ Καραγλάνης (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Χρυσάνθη Ζαράρη

Βασιλική Σκαρτσούνη (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Δημήτριος Σταθακόπουλος (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Γραμματέας: Αθανάσιος Λαμπράκης, Π.Ε Διοικητικού Οικονομικού

Εισηγήτρια: Δήμητρα Παπασταματίου, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό ΕΑΔΗΣΥ.

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 αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα μέλη της Επιτροπής.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή του Δήμου Ηρακλείου σε διαδικασία διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με το άρθρο 32 παρ. 2 περ. γ' του ν.4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών καθαρισμού αθλητικών εγκαταστάσεων, προϋπολογιζόμενης αξίας 27.707,90 ευρώ, άνευ ΦΠΑ, για χρονικό διάστημα δέκα (10) εβδομάδων .

Με το υπ' αριθμ. πρωτ. 7801/18.04.2023 έγγραφο του Δήμου Ηρακλείου (αριθ. πρωτ. εισερχ. Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 1886 /18.04.2023), όπως συμπληρώθηκε με το από 05.05.2023 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου (αριθ. πρωτ. εισερχ. ΕΑΔΗΣΥ 2162/05.05.2023), ζητείται η παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής περί προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση σύμβασης υπηρεσιών καθαρισμού αθλητικών εγκαταστάσεων, προϋπολογιζόμενης αξίας 27.707,90 ευρώ, άνευ ΦΠΑ για χρονικό διάστημα δέκα (10) εβδομάδων.

II. ΙΣΤΟΡΙΚΟ – ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΑ ΠΕΡΙΣΤΑΤΙΚΑ

Από τη μελέτη των στοιχείων του φακέλου της υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα:

1.Την 1/3/2022 η Διεύθυνση Αθλητισμού Παιδείας του Δήμου Ηρακλείου συνέταξε μελέτη, με τίτλο «Υπηρεσίες καθαρισμού αθλητικών εγκαταστάσεων», για δύο (2) έτη, συνολικού ενδεικτικού προϋπολογισμού 307.857,22 €, άνευ ΦΠΑ, η οποία περιελάμβανε τέσσερις (4) Ομάδες ως εξής:

ΟΜΑΔΑ Α: Χρονικής διάρκειας ογδόντα τριών εβδομάδων (83) και εκτιμώμενης αξίας 246.934,62 €, άνευ ΦΠΑ.

ΟΜΑΔΑ Β: Χρονικής διάρκειας δέκα (10) εβδομάδων και εκτιμώμενης αξίας 24.369,04 €, άνευ ΦΠΑ.

ΟΜΑΔΑ Γ: Χρονικής διάρκειας δέκα (10) εβδομάδων και εκτιμώμενης αξίας 24.369,04 €, άνευ ΦΠΑ.

ΟΜΑΔΑ Δ: Χρονικής διάρκειας πέντε (5) εβδομάδων και εκτιμώμενης αξίας 12.184,52 €, άνευ ΦΠΑ.

Στις 17/5/2022 με την υπ' αριθμ. 103/2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, εγκρίθηκαν οι τεχνικές προδιαγραφές της ανωτέρω μελέτης, καθώς και ο τρόπος εκτέλεσης της υπηρεσίας ως εξής :

α) για το ποσό των 246.934,62 € άνευ ΦΠΑ, με τη διαδικασία του ανοιχτού διεθνούς ηλεκτρονικού διαγωνισμού, σύμφωνα με το άρθρο 27 του ν.4412/2016 και β) για το ποσό των 60.922,60 €, άνευ ΦΠΑ (συνολικό ποσό των ομάδων Β, Γ, Δ) με τη διαδικασία της παρέκκλισης σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 6 παρ.10 του ν.4412/16.

Στις 25-7-2022 με την υπ' αριθμ 160/25-7-2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, εγκρίθηκαν οι όροι διακήρυξης για την Ομάδα Α της σχετικής μελέτης, με προϋπολογισμό 246.934,62 €, άνευ ΦΠΑ, χρονικής διάρκειας ογδόντα τριών (83) εβδομάδων .

2.Στις 5/9/2022, με την υπ' αριθμ. 186/2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, εγκρίθηκε η ματαίωση της διαγωνιστικής διαδικασίας σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 106 του ν.4412/2016 και η επαναπροκήρυξη νέου ανοικτού διαγωνισμού άνω των ορίων, με βάση τις νέες κατώτατες αμοιβές (αναπροσαρμογή του κατώτατου μισθού και κατώτατου ημερομισθίου, για τους υπαλλήλους και τους εργατοτεχνίτες όλης της χώρας που δημοσιεύτηκε στις 21-4-2022 στο ΦΕΚ 2030/τ.Β.), σύμφωνα με το υπ' αριθμ. πρωτ. 18161/09-09-2022 πρακτικό της αρμόδιας επιτροπής διεξαγωγής του διαγωνισμού) .

Στις 5/10/2022 συντάχθηκε η υπ' αριθμ. ΔΠΑΠ 22/2022 νέα επικαιροποιημένη μελέτη (σύμφωνα με τις νέες αναπροσαρμογές του κατώτατου μισθού) από τη Διεύθυνση Αθλητισμού Παιδείας, με τίτλο, «Υπηρεσίες καθαρισμού αθλητικών εγκαταστάσεων για 200 εβδομάδες» συνολικού ενδεικτικού προϋπολογισμού 505.156,88 € άνευ ΦΠΑ, η οποία περιελάμβανε τις κάτωθι ομάδες ως εξής:

ΟΜΑΔΑ Α: Χρονικής διάρκειας εκατόν εξήντα εβδομάδες (160) και εκτιμώμενης αξίας 405.705,60 €, άνευ ΦΠΑ.

ΟΜΑΔΑ Β: Χρονικής διάρκειας δέκα (10) εβδομάδων και εκτιμώμενης αξίας 24.369,04 €, άνευ ΦΠΑ

ΟΜΑΔΑ Γ: Χρονικής διάρκειας δέκα (10) εβδομάδων και εκτιμώμενης αξίας 24.369,04 €, άνευ ΦΠΑ

ΟΜΑΔΑ Δ: Χρονικής διάρκειας δέκα (10) εβδομάδων και εκτιμώμενης αξίας 25.356,60 €, άνευ ΦΠΑ

ΟΜΑΔΑ Ε: Χρονικής διάρκειας δέκα (10) εβδομάδων και εκτιμώμενης αξίας 25.356,60 €, άνευ ΦΠΑ

Στις 31/10/2022 με την υπ' αριθμ. 246/2022 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, εγκρίθηκαν οι τεχνικές προδιαγραφές της ανωτέρω μελέτης, καθώς και ο τρόπος εκτέλεσης της υπηρεσίας ως εξής :

α) για το ποσό των 405.705,60 €, άνευ ΦΠΑ, με τη διαδικασία του ανοιχτού διεθνούς ηλεκτρονικού διαγωνισμού σύμφωνα με το άρθρο 27 του ν.4412/2016 και
β) για το ποσό των 99.451,28 €, άνευ ΦΠΑ (συνολικό ποσό των ομάδων Β, Γ, Δ και Ε) με τη διαδικασία της παρέκκλισης σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 6 παρ.10 του ν.4412/16.

Ο ηλεκτρονικός διαγωνισμός, άνω των ορίων, για την ανάθεση υπηρεσιών καθαρισμού αθλητικών εγκαταστάσεων διάρκειας εκατόν εξήντα (160) εβδομάδων, με ενδεικτικό προϋπολογισμό 405.705,60 €, άνευ ΦΠΑ (Ομάδα Α της προαναφερόμενης μελέτης) είχε καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών στις 9.01.2023.

Στις 4/1/2023 με την υπ' αριθμ. 1/2023 απόφαση της Οικονομικής Επιτροπής, εγκρίθηκε η παράταση της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής των προσφορών στον διαγωνισμό, λόγω αιτημάτων παροχής διευκρινίσεων που υποβλήθηκαν από

υποψήφιους οικονομικούς φορείς και ορίστηκε ως νέα καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 23^η/1/2023 και ως νέα ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης η 25^η/01/2023.

Στις 22/3/2023 η αρμόδια επιτροπή διεξαγωγής του διαγωνισμού, σύμφωνα με το υπ' αριθμ. οικ. 5936/22-3-2023 έγγραφό της προς το Αυτοτελές Γραφείο Νομικής Υπηρεσίας της αναθέτουσας αρχής, αναφέρει τα κάτωθι ως προς τις συμμετέχουσες εταιρείες στον εν λόγω διαγωνισμό :

Οι συμμετέχουσες εταιρείες ήταν οι εξής:

«SQS SERVICE QUALITY SYSTEMS A.E.»,

«.....»,

«ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ ΚΑΘΑΡΙΣΜΩΝ -ΕΠΙΣΚΕΥΩΝ ΚΑΙ ΣΥΝΤΗΡΗΣΗΣ με δ.τ. "MAGIC FRESH FACILITY LTD"»,

«3G FACILITIES- SERVICES ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΕΠΙΧΕΙΡΗΜΑΤΙΚΩΝ ΚΑΙ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΤΙΚΩΝ ΣΥΜΒΟΥΛΩΝ-ΔΙΑΘΕΣΗ ΑΝΘΡΩΠΙΝΟΥ ΔΥΝΑΜΙΚΟΥ ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ»

3. Από τον έλεγχο των υποβληθέντων δικαιολογητικών των υποψηφίων αναδόχων προέκυψαν, σύμφωνα με τη νομική υπηρεσία, τα εξής :

A. Σχετικά με τη συμμετοχή της εταιρείας «SQS SERVICE QUALITY SYSTEMS A.E.», από το ΕΕΕΣ που προσκόμισε προκύπτει ότι στο Μέρος III [Λόγοι αποκλεισμού] ενότητα Γ [Λόγοι που σχετίζονται με αφερεγγυότητα, σύγκρουση συμφερόντων ή επαγγελματικό παράπτωμα] στο χωρίο *«πρόωρη καταγγελία, αποζημιώσεις ή άλλες παρόμοιες κυρώσεις»* έχει δοθεί θετική απάντηση. Ο συγκεκριμένος λόγος συνιστά δυνητικό λόγο αποκλεισμού (αρ. 73 παρ. 4 περ. στ του ν.4412/2016) που έχει συμπεριληφθεί στη Διακήρυξη κι, ως εκ τούτου, συνιστά λόγο αποκλεισμού του οικονομικού φορέα σύμφωνα με τα ανωτέρω. Στην Υπεύθυνη Δήλωση που κατέθεσε η εταιρεία αναφέρει ότι: *«Δεν έχουμε υποστεί καταγγελία σύμβασης ή επιβολή αποζημίωσης. Για την περίπτωση που ήθελε θεωρηθεί ότι στην έννοια των παρόμοιων κυρώσεων του άρθρου 73 παρ. 4 περ. στ του ν.4412/2016*

περιλαμβάνεται κάθε επιβαλλόμενο πρόστιμο ή ποινική ρήτρα κατά την εκτέλεση δημόσιας σύμβασης - για το οποίο όμως επιφυλασσόμαστε - αναφέρουμε τις κάτωθι περιπτώσεις επιβολής προστίμων που έχουν κοινοποιηθεί στην εταιρεία μας.» Ο οικονομικός φορέας ανέφερε τα μέτρα που έχει λάβει προκειμένου να αποδείξει την αξιοπιστία του παρά την ύπαρξη σχετικού λόγου αποκλεισμού .

Β. Σχετικά με τη συμμετοχή της εταιρείας «.....», από το ΕΕΕΣ που προσκόμισε προκύπτει ότι στο Μέρος ΙΙΙ [Λόγοι αποκλεισμού] ενότητα Γ [Λόγοι που σχετίζονται με αφερεγγυότητα, σύγκρουση συμφερόντων ή επαγγελματικό παράπτωμα] στην περίπτωση «*Αθέτηση των υποχρεώσεων στον τομέα του εργατικού δικαίου*» έχει δοθεί θετική απάντηση. Ο συγκεκριμένος λόγος συνιστά δυνητικό λόγο αποκλεισμού (αρ. 73 παρ. 4 περ. α του ν.4412/2016) που έχει συμπεριληφθεί στη Διακήρυξη κι, ως εκ τούτου, συνιστά λόγο αποκλεισμού του οικονομικού φορέα σύμφωνα με τα ανωτέρω, ωστόσο στη σχετική δήλωση του οικονομικού φορέα αναφέρεται η λήψη μέτρων προκειμένου να αποδειχθεί η αξιοπιστία του, παρά την ύπαρξη σχετικού λόγου αποκλεισμού.

Γ. Σχετικά με τη συμμετοχή της «ΕΤΑΙΡΕΙΑΣ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ ΚΑΘΑΡΙΣΜΩΝ -ΕΠΙΣΚΕΥΩΝ ΚΑΙ ΣΥΝΤΗΡΗΣΗΣ με δ.τ. "MAGIC FRESH FACILITY LTD"», από το ΕΕΕΣ που προσκόμισε προκύπτει ότι στο Μέρος ΙΙΙ [Λόγοι αποκλεισμού] ενότητα Γ [Λόγοι που σχετίζονται με αφερεγγυότητα, σύγκρουση συμφερόντων ή επαγγελματικό παράπτωμα] στην περίπτωση «*Αθέτηση των υποχρεώσεων στον τομέα του εργατικού δικαίου*» έχει δοθεί θετική απάντηση. Ο συγκεκριμένος λόγος συνιστά δυνητικό λόγο αποκλεισμού (αρ. 73 παρ. 4 περ. θ του ν.4412/2016) που έχει συμπεριληφθεί στη Διακήρυξη κι, ως εκ τούτου, συνιστά λόγο αποκλεισμού του οικονομικού φορέα σύμφωνα με τα ανωτέρω, μολονότι πρέπει να ληφθεί υπόψη ότι δεν έχουν επιβληθεί πράξεις επιβολής προστίμου. Περαιτέρω, ο οικονομικός φορέας αναφέρει ότι έχει λάβει μέτρα αυτοκάθαρσης .

Δ. Σχετικά με τη συμμετοχή της εταιρείας με την επωνυμία «3G FACILITIES-SERVICES ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΕΠΙΧΕΙΡΗΜΑΤΙΚΩΝ ΚΑΙ ΔΙΑΧΕΙΡΙΣΤΙΚΩΝ ΣΥΜΒΟΥΛΩΝ-ΔΙΑΘΕΣΗ ΑΝΘΡΩΠΙΝΟΥ ΔΥΝΑΜΙΚΟΥ ΙΔΙΩΤΙΚΗ

ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ», από το ΕΕΕΣ που προσκόμισε προκύπτει ότι στο Μέρος ΙΙΙ [Λόγοι αποκλεισμού] ενότητα Γ [Λόγοι που σχετίζονται με αφερεγγυότητα, σύγκρουση συμφερόντων ή επαγγελματικό παράπτωμα] στην περίπτωση «πρώρη καταγγελία, αποζημιώσεις ή άλλες παρόμοιες κυρώσεις» έχει δοθεί θετική απάντηση.

Ο συγκεκριμένος λόγος συνιστά δυνητικό λόγο αποκλεισμού (αρ. 73 παρ. 4 περ. στ του ν.4412/2016) που έχει συμπεριληφθεί στη Διακήρυξη κι, ως εκ τούτου, συνιστά λόγο αποκλεισμού του οικονομικού φορέα σύμφωνα με τα ανωτέρω. Ωστόσο, ο παραπάνω οικονομικός φορέας προκειμένου να αποδείξει την αξιοπιστία του παρά την ύπαρξη σχετικού λόγου αποκλεισμού, αναφέρει στη σχετική δήλωσή του ότι έχει λάβει μέτρα .

Η αρμόδια επιτροπή διεξαγωγής του διαγωνισμού αναφέρει : *«Σε συνέχεια των ανωτέρω και σύμφωνα με την υπ' αριθμ. πρωτ. οικ. 7102/5-4-2023 γνωμοδότηση του Αυτοτελούς Γραφείου της Νομικής Υπηρεσίας του Δήμου προκύπτει ότι :*

Η αρμόδια Επιτροπή διεξαγωγής του διαγωνισμού οφείλει να αξιολογήσει αν τα επικαλούμενα από τους οικονομικούς φορείς ληφθέντα επανορθωτικά μέτρα είναι σαφή, συγκεκριμένα, αναλυτικά, αποδείξιμα και επαρκή κι αν αποδεικνύονται από αποδεικτικά έγγραφα. Στην περίπτωση που δεν αποδεικνύεται η αξιοπιστία του οικονομικού φορέα ή χρειάζονται πρόσθετες διευκρινίσεις αναφορικά με τα επανορθωτικά μέτρα που έλαβε πρέπει να ζητηθεί η προσκόμισή τους. Ακολούθως, η αναθέτουσα αρχή συντάσσει σχέδιο απόφασης το οποίο, αποστέλλει στην ειδική Επιτροπή της παρ. 9 του άρθρου 73 του Νόμου 4412/2016 (Επιτροπή τριετούς θητείας που συγκροτείται με απόφαση του Υπουργού Ανάπτυξης και Επενδύσεων). Σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 8 του Ν.4412/2016, όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει, η απόφαση της αναθέτουσας αρχής για τη διαπίστωση της επάρκειας ή μη των επανορθωτικών μέτρων εκδίδεται μετά από σύμφωνη γνώμη της άνω Επιτροπής της παρ. 9 του άρθρου 73 του Νόμου 4412/2016, που εκδίδεται εντός προθεσμίας 40 ημερών από την περιέλευση σ' αυτήν του σχεδίου απόφασης της αναθέτουσας αρχής, συνοδευόμενου από όλα τα σχετικά στοιχεία».

Στις 12/4/2023 το Τμήμα Αθλητισμού του Δήμου με το υπ' αριθμ. πρωτ. οικ. 7614/12-4-2023 έγγραφο προς το Τμήμα Προμηθειών, εκθέτει την αναγκαιότητα επείγουσας ανάθεσης για την καθαριότητα των αθλητικών χώρων του Δήμου για τη διασφάλιση της δημόσιας υγείας. Η τελευταία σύμβαση για την κάλυψη των σχετικών αναγκών έληξε στις 16.04.23.

Στις 12/4/2023 το Τμήμα Αθλητισμού του Δήμου συνέταξε την υπ' αριθμ. ΔΠΑΠ 11/2023 νέα μελέτη για την καθαριότητα των αθλητικών εγκαταστάσεων ενδεικτικού προϋπολογισμού 27.707,90 € χωρίς ΦΠΑ, με χρονική διάρκεια δέκα (10) εβδομάδων και με προσφυγή στη διαδικασία του άρθρου 32 του ν.4412/16.

4. Κατόπιν των ανωτέρω, ο Δήμος αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης για την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης - χωρίς προηγούμενη δημοσίευση - σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 γ' του ν.4412/16 για Υπηρεσίες καθαρισμού αθλητικών εγκαταστάσεων για δέκα (10) εβδομάδες» εκτιμώμενης αξίας 27.707,90 € χωρίς ΦΠΑ.

II. ΝΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ

5. Η 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.

III. ΝΟΜΙΚΗ ΕΚΤΙΜΗΣΗ

6. Για την προτεινόμενη, βάσει του εξεταζόμενου αιτήματος σύμβαση, προϋπολογισθείσας αξίας 27.707,90 € χωρίς ΦΠΑ, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ' άρθρο 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης, ενόψει της εν εξελίξει διαγωνιστικής διαδικασίας που έχει προκηρυχθεί για «Υπηρεσίες καθαρισμού αθλητικών εγκαταστάσεων», συνολικού ενδεικτικού προϋπολογισμού 405.705,60 € άνευ ΦΠΑ.

7. Από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, σχετικά με τη συνδρομή των προϋποθέσεων προσφυγής στην αιτούμενη διαδικασία, προκύπτουν τα ακόλουθα:

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

Η αιτούσα αναφέρει ότι *«Η καθαριότητα των Αθλητικών Εγκαταστάσεων, αποτελεί μείζον ζήτημα για την δημόσια υγεία, η προστασία της οποίας είναι επιβεβλημένη καθώς στους Αθλητικούς χώρους προσέρχονται καθημερινά εργαζόμενοι, αθλούμενοι πολίτες, ομάδες, σύλλογοι, σωματεία και τα μέλη των ΚΑΠΗ, ενώ τα δύο αθλητικά κέντρα, του κλειστού γυμναστηρίου «ΟΛΥΜΠΙΟΝΙΚΗΣ ΧΑΡΑ ΚΑΡΥΑΜΗ» και του ανοικτού γηπέδου ποδοσφαίρου-τένις, παραχωρούνται για προγραμματισμένες αθλητικές εκδηλώσεις. Ο Δήμος λόγω έλλειψης προσωπικού, αδυνατεί να ανταποκριθεί στην καθαριότητα των χώρων αυτών με ίδια μέσα. [...] Αδυναμία περαιτέρω προσφυγής στην διαδικασία της απευθείας ανάθεσης με την διαδικασία της παρέκκλισης σύμφωνα με τα διατάξεις του άρθρου 6 παρ. 10 του Ν.4412/16 καθόσον το ποσοστό 20%, που ορίζεται στο εν λόγω άρθρο, επί του συνόλου των διαδικασιών, έχει εξαντληθεί και η τελευταία σύμβαση βάσει της προαναφερόμενης διάταξης, έχει λήξει.»*

Εκ των ανωτέρω προκύπτει ότι η ανάγκη ανάθεσης των επίμαχων υπηρεσιών παρίσταται κατεπείγουσα, καθόσον η καθαριότητα των αθλητικών εγκαταστάσεων, τις οποίες χρησιμοποιεί καθημερινά μεγάλος αριθμός δημοτών

και επιπλέον διατίθενται για τη διεξαγωγή προγραμματισμένων αθλητικών εκδηλώσεων, είναι απολύτως αναγκαία για την προστασία της δημόσιας υγείας. Υπό τις παρούσες δε συνθήκες υφίσταται αδυναμία κάλυψης των υπηρεσιών αυτών με περαιτέρω προσφυγή στη διαδικασία της απευθείας ανάθεσης, σύμφωνα με την παρέκκλιση του άρθρου 6 παρ. 10 του ν. 4412/2016, εφόσον ήδη έχει εξαντληθεί η σχετική ευχέρεια, η δε ολοκλήρωση του εν εξελίξει διαγωνισμού δεν αναμένεται στο αμέσως χρονικό διάστημα και το προσωπικό του Δήμου δεν επαρκεί για την αντιμετώπιση της ανακύψασας ανάγκης.

(ii) Ως προς την ύπαρξη απρόβλεπτης περίπτωσης:

Η ματαίωση του πρώτου διαγωνισμού, λόγω της επελθούσας νομοθετικής μεταβολής ως προς τις κατώτατες αμοιβές του εργατικού δυναμικού, της αύξησης του φυσικού αντικειμένου με την προσθήκη νέων αθλητικών χώρων και συνακόλουθα του οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης, επέφερε μη αναμενόμενη καθυστέρηση που οδήγησε στην ανατροπή του προγραμματισμού της αναθέτουσας και στην αντικειμενική αδυναμία αυτής να καλύψει άμεσα τις, μη επιδεχόμενες αναβολής, ανάγκες καθαριότητας στις εγκαταστάσεις άθλησης του Δήμου, με συνέπεια τη διακινδύνευση του αγαθού της δημόσιας υγείας, η προστασία του οποίου αποτελεί μείζονα προτεραιότητα, ενόψει και της χρήσης των εγκαταστάσεων από ανηλίκους προσχολικών και σχολικών μονάδων.

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

Η εμπλοκή του αρχικά διενεργηθέντος και ματαιωθέντος διαγωνισμού, σε συνδυασμό με την ανάγκη αύξησης του συμβατικού (φυσικού και οικονομικού) αντικειμένου, τελεί, στην υπό κρίση περίπτωση, σε αιτιώδη συνάφεια με την αδυναμία της αναθέτουσας αρχής να καλύψει με άλλον τρόπο την ενεστώσα και άμεση ανάγκη παροχής των εν λόγω υπηρεσιών στις λειτουργούσες αθλητικές εγκαταστάσεις της.

Περαιτέρω, από την προσήκουσα εκτίμηση των στοιχείων του φακέλου, συνάγεται

ότι η ανακύψασα ως άνω απρόβλεπτη περίσταση, ως αιτιολογικός παράγων εφαρμογής της αιτούμενης διαδικασίας, δεν ανάγεται στη σφαίρα ευθύνης της αναθέτουσας. Τούτο δε, καθόσον η τελευταία εκκίνησε εγκαίρως τη σχετική διαγωνιστική διαδικασία και η μελέτη του αρχικώς ματαιωθέντος διαγωνισμού εκπονήθηκε τον Μάρτιο του 2022. Λόγω, όμως, της επελθούσας νομοθετικής μεταβολής στα ποσά των κατώτατων αποδοχών και της επέκτασης των αθλητικών εγκαταστάσεων, απαιτήθηκε αναπροσαρμογή του φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης, σύμφωνα με τις νέες προδιαγραφές που απέστειλε το αρμόδιο αθλητικό τμήμα του Δήμου. Τα ως άνω γεγονότα, συνεπεία των οποίων ανατράπηκε ο αρχικός προγραμματισμός της αναθέτουσας, εκφεύγουν της ευθύνης της, καθόσον η ίδια ενήργησε εντός του μέτρου της αξιούμενης επιμέλειας για την έγκαιρη κάλυψη των αναγκών της.

Συναφώς, επισημαίνεται ότι λόγω του εξαιρετικού χαρακτήρα της ανωτέρω διάταξης, η διαδικασία ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων κατόπιν διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης, επιτρέπεται για την προσωρινή και άμεση κάλυψη των επικαλούμενων κατεπειγουσών και επιτακτικών αναγκών και όχι του συνόλου των πάγιων και διαρκών αναγκών της αναθέτουσας αρχής, ενώ για τις υπηρεσίες που είναι απαραίτητες μετά την περίοδο της προσωρινής κάλυψης της κατεπείγουσας ανάγκης η αναθέτουσα έχει τη δυνατότητα να προσφύγει σε ανοιχτή ή κλειστή διαδικασία, σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις. Επομένως, το κατ' επίκληση της οικείας διάταξης αίτημα πρέπει να υποβάλλεται στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο (βλ. Δ127/2018, Δ75/2019, Δ84/2019, Δ 33/2021 Γνώμες της Αρχής).

Εν προκειμένω, η αιτούσα επικαλείται ότι ο ημερολογιακός προσδιορισμός του χρονικού διαστήματος της αιτούμενης σύμβασης τοποθετείται περί τα μέσα του προσεχούς Ιουλίου. Μετά το πέρας των 10 εβδομάδων οι αθλητικές εγκαταστάσεις θα κλείσουν για τη θερινή περίοδο και ως εκ τούτου αναμένεται να υπάρξει επαρκής χρόνος για την ολοκλήρωση της εν εξελίξει διαγωνιστικής διαδικασίας. Με τα δεδομένα αυτά, το διάστημα των δέκα (10) εβδομάδων παρίσταται εύλογο, για τη θεραπεία των αναγκών στις οποίες κατατείνει η υπό ανάθεση σύμβαση και

ειδικότερα για την εξυπηρέτηση της απρόσκοπτης λειτουργίας των αθλητικών εγκαταστάσεων και την προστασία της δημόσιας υγείας. Περαιτέρω, με δεδομένη τη διακοπή λειτουργίας των οικείων δομών κατά τη θερινή περίοδο, η ολοκλήρωση της εν εξελίξει διαγωνιστικής διαδικασίας καθίσταται χρονικά εφικτή.

ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ

Ενόψει των προεκτεθέντων, η Επιτροπή ομόφωνα αποφασίζει :

Την παροχή σύμφωνης γνώμης περί προσφυγής του Δήμου Ηρακλείου στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης, βάσει του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών καθαρισμού αθλητικών εγκαταστάσεων, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 27.707,90 ευρώ, άνευ ΦΠΑ, για χρονικό διάστημα δέκα (10) εβδομάδων, λόγω συνδρομής των οικείων προϋποθέσεων.

Αθήνα 17 Μαΐου 2023

Η Πρόεδρος

Ανδρονίκη Θεοτοκάτου