



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΓΝΩΜΗ

Δ87 ΕΑΔΗΣΥ/2024

(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, 31/07/2024, ημέρα Τετάρτη και ώρα 10:30 π.μ., στα επί της οδού Δώρου 7-9 γραφεία της, συνήλθε η ως άνω ΕΠΙΤΡΟΠΗ της ΕΝΙΑΙΑΣ ΑΡΧΗΣ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ σε συνεδρίαση, μετά από σχετική πρόσκληση της Προέδρου, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα Μέλη της Επιτροπής.

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

Προεδρεύουσα: Ευαγγελία Κουτούπα (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Σύμβουλος: Δημήτριος Χανής

Μέλη: Χρυσάνθη Ζαράρη (μέσω τηλεδιάσκεψης)
Βασιλική Σκαρτσούνη (μέσω τηλεδιάσκεψης)
Νικολέτα Κοττά (μέσω τηλεδιάσκεψης)
Δημήτριος Σταθακόπουλος (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Η Πρόεδρος της Αρχής Ανδρονίκη Θεοδοκάτου, απουσίασε αιτιολογημένα.

Γραμματέας: Αθηνά Σοφινίδου, ΠΕ Διοικητικού-Οικονομικού

Εισηγητής: Ευάγγελος Ιατρού, ΕΕΠ διπλωματούχων μηχανικών, Α.Γ.Θ

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης, παρέστησαν, ο εισηγητής (μέσω τηλεδιάσκεψης), η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Ελέγχου της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ, Μαριλένα Σιδέρη, οι οποίοι αποδεσμεύτηκαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας των Μελών της Επιτροπής και τη λήψη απόφασης.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής κατ' άρθρο 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016, ως ισχύει, για την προσφυγή της Υπηρεσίας Πολιτικής Αεροπορίας σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης, κατ' επίκληση των διατάξεων του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης παροχής εξωτερικών υπηρεσιών προστασίας και πρόληψης (ΕΞΥΠΠ) για το προσωπικό της, προϋπολογισμού 137.419,35€ χωρίς ΦΠΑ για τα έτη 2024 και 2025, κατόπιν άγονου, άνω των ορίων, ανοικτού διαγωνισμού, διενεργηθέντος για τα έτη 2023, 2024 και 2025, συνολικού προϋπολογισμού 206.129,03€ χωρίς ΦΠΑ.

Με το με α.π. Κ.Γ./Δ11/Ε 6854/5.4.2024 (α.π. εισερχ. Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 4131/16.4.2024) αίτημα προς την Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ (εφεξής Αρχή), όπως συμπληρώθηκε και διευκρινίσθηκε με τα με α.π. Κ.Γ./Δ11/Ε 9985/21.5.2024 (α.π. εισερχ. Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 4793/21.5.2024) και Κ.Γ./Δ11/Ε 14312/18.7.2024 (α.π. εισερχ. Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 7415/18.7.2024) σε συνέχεια των με α.π. Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 4793/2.5.2024, 5633/30.5.2024 και 6140/17.6.2024 μηνυμάτων ηλεκτρονικού ταχυδρομείου για την παροχή διευκρινίσεων της Αρχής, η Υπηρεσία Πολιτικής Αεροπορίας (εφεξής και Υ.Π.Α) αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 347, παρ. 2 περ. γ υποπερ. γδ ν. 4412/2016 όπως ισχύει, προκειμένου να προσφύγει στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για την ανάθεση της εν θέματι σύμβασης.

I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

Από τον φάκελο της υπόθεσης προκύπτουν τα εξής:

1. Η αρμόδια Διεύθυνση Τεχνικών Υπηρεσιών (ΔΤΥ) της αιτούσας ενέκρινε τη διαδικασία σύναψης δημόσιας σύμβασης για την παροχή Εξωτερικών Υπηρεσιών Προστασίας και Πρόληψης – ΕΞΥΠΠ, ήτοι Τεχνικού Ασφαλείας (ΤΑ) και Ιατρού Εργασίας (ΙΕ), για όλο το προσωπικό της Υ.Π.Α., προβλεπόμενης συμβατικής διάρκειας 36 (τριάντα έξι) μηνών, με ανάληψη πολυετούς υποχρέωσης σε βάρος του τακτικού προϋπολογισμού εξόδων της ΥΠΑ ετών 2023, 2024 και 2025, ως πρωτογενές αίτημα με α.π. Κ.Γ./ΔΤΥ/Α/12311/16.05.2022 (ΑΔΑΜ: 22REQ010557989).

2. Με τη με α.π. Κ.Γ./Δ11/Ε/31217/22.12.2022 και υπ' αριθμ. 58/2022 διακήρυξη προκηρύχθηκε ανοιχτός, άνω των ορίων, ηλεκτρονικός διαγωνισμός (α/α ΕΣΗΔΗΣ 179124) για την «Παροχή Εξωτερικών Υπηρεσιών Προστασίας και Πρόληψης – ΕΞΥΠΠ, ήτοι Τεχνικού Ασφαλείας (ΤΑ) και Ιατρού Εργασίας (ΙΕ), για όλο το προσωπικό της Υπηρεσίας Πολιτικής Αεροπορίας (ΥΠΑ) για τα έτη 2023, 2024 και 2025», συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 206.129,03€ χωρίς ΦΠΑ, με ημερομηνία αποστολής με ηλεκτρονικά μέσα της οικείας προκήρυξης σύμβασης στην Επίσημη Εφημερίδα της ΕΕ την 15η.12.2022, ορισθείσα καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 20η.01.2023 και ώρα 15:00 και κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά με βάση αποκλειστικά την χαμηλότερη τιμή.

3. Στον ανωτέρω διαγωνισμό υπεβλήθη μία μόνο προσφορά, και συγκεκριμένα η προσφορά της εταιρείας με την επωνυμία «OMSSE Ε.Π.Ε. ΕΞΩΤΕΡΙΚΗ ΥΠΗΡΕΣΙΑ ΠΡΟΣΤΑΣΙΑΣ & ΠΡΟΛΗΨΗΣ», η οποία απερρίφθη από την αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με το πρακτικό γνωμοδότησης της αρμόδιας επιτροπής διενέργειας του διαγωνισμού, με τη με α.π. Κ.Γ./Δ11/Ε/6761/30.03.2023 απόφαση του Διοικητή της αιτούσας λόγω έλλειψης ασφαλιστικής κάλυψης επαγγελματικής αστικής ευθύνης, όπως απαιτούνταν από τη διακήρυξη του εν λόγω διαγωνισμού και τις Τεχνικές Προδιαγραφές των προς ανάθεση υπηρεσιών (βλ. πίνακα δικαιολογητικών συμμετοχής στον πίνακα συμμόρφωσης του Παραρτήματος Α (Τεχνικές προδιαγραφές) της υπ' αριθμ. 58/2022 διακήρυξης), ενώ με την ίδια ως άνω απόφαση της αιτούσας ματαιώθηκαν τα αποτελέσματα του εν λόγω διαγωνισμού και εγκρίθηκε η επανάληψή του με τους ίδιους όρους και Τεχνικές Προδιαγραφές.

4. Στη συνέχεια, με την υπ' αριθμ. 12/2023 και α.π. Κ.Γ./Δ11/Ε18100/01.09.2023 διακήρυξη υπό ΑΔΑΜ 23PROC013339878/01.09.2023 προκηρύχθηκε επαναληπτικός ανοιχτός ηλεκτρονικός

διαγωνισμός (α/α ΕΣΗΔΗΣ 196900) άνω των ορίων για την παροχή των εν λόγω υπηρεσιών υπό τις ίδιες τεχνικές προδιαγραφές, συνολικού προϋπολογισμού 206.129,03€ χωρίς ΦΠΑ για προβλεπόμενη χρονική διάρκεια σύμβασης τα έτη 2023, 2024 και 2025 (ήτοι τυπικά από 01.01.2023 – 31.12.2025, πλην όμως με πραγματική ημερομηνία έναρξης εκτέλεσης της σύμβασης την ημερομηνία υπογραφής της, κατά το ρητό όρο του άρθρου 6.2.1 ως άνω διακήρυξης).

5. Προκήρυξη σύμβασης συντεταγμένη σύμφωνα με το οικείο τυποποιημένο έντυπο της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ απεστάλη από την αιτούσα με ηλεκτρονικά μέσα στην Επίσημη Εφημερίδα της ΕΕ της 28η.08.2023 και δημοσιεύθηκε στο φύλλο 2023/S 168-527747 της 01.09.2023, ενώ τα έγγραφα της σύμβασης, ήτοι η ως άνω διακήρυξη μετά των παραρτημάτων της: Τεχνικές Προδιαγραφές των παρεχομένων υπηρεσιών, ΕΕΕΣ, υποδείγματα εγγυητικών επιστολών (συμμετοχής στο διαγωνισμό και καλής εκτέλεσης σύμβασης), υπόδειγμα σύμβασης και υπόδειγμα οικονομικής προσφοράς, καταχωρήθηκαν στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του διαγωνισμού στο ΕΣΗΔΗΣ στις 05.09.2023, η οποία αποτέλεσε και την ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών στο εν λόγω σύστημα. Καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίσθηκε η 02.10.2023 και ώρα 15:00.

6. Τέλος, η ως άνω προκήρυξη σύμβασης καταχωρήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ στις 01.09.2023, όπως και η ως άνω διακήρυξη, η οποία καταχωρήθηκε επιπρόσθετα και στην ιστοσελίδα της αιτούσας αναθέτουσας αρχής στις 05.09.2023. Περίληψη αυτής αναρτήθηκε στη Διαύγεια και δημοσιεύθηκε στον Ελληνικό Τύπο και συγκεκριμένα στις εφημερίδες: «Ο Παλμός της Γλυφάδας» την 09.09.2023 και «Κοινωνική» την 05.09.2023.

7. Στο άρθρο 1.3 «Συνοπτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης» ορίζεται ότι:

Αντικείμενο της σύμβασης είναι η παροχή Εξωτερικών Υπηρεσιών Προστασίας και Πρόληψης – ΕΞΥΠΠ, ήτοι Τεχνικού Ασφαλείας (ΤΑ) και Ιατρού Εργασίας (ΙΕ), για όλο το προσωπικό της Υπηρεσίας Πολιτικής Αεροπορίας (ΥΠΑ) για τα έτη 2023, 2024 και 2025. Οι παρεχόμενες υπηρεσίες κατατάσσονται στον ακόλουθο κωδικό του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV) 71317200-5 (Υπηρεσίες Υγείας και Ασφάλειας). Η παρούσα σύμβαση δεν υποδιαιρείται σε τμήματα.

Η συνολική εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των διακοσίων πενήντα πέντε χιλιάδων εξακοσίων ευρώ (€ 255.600,00) συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% (προϋπολογισμός χωρίς ΦΠΑ: € 206.129,04, ΦΠΑ : €49.470,96).

Αναλυτική περιγραφή του αντικείμενου της σύμβασης δίδεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Α' της παρούσας διακήρυξης.

Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει της τιμής.

➤ Ως προς τα “Κριτήρια Επιλογής” προβλέπονται τα εξής:

«2.2.4 Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας

Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται να ασκούν επαγγελματική δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της σύμβασης.

Οι οικονομικοί φορείς που είναι εγκατεστημένοι σε κράτος μέλος της Ευρωπαϊκής Ένωσης απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε ένα από τα επαγγελματικά μητρώα που τηρούνται στο κράτος εγκατάστασής τους ή να ικανοποιούν οποιαδήποτε άλλη απαίτηση ορίζεται στο Παράρτημα XI του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016. Εφόσον οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να διαθέτουν ειδική έγκριση ή να είναι μέλη συγκεκριμένου οργανισμού για να μπορούν να παράσχουν τη σχετική υπηρεσία στη χώρα καταγωγής τους, η αναθέτουσα αρχή μπορεί να τους ζητεί να αποδείξουν ότι διαθέτουν την έγκριση αυτή ή ότι είναι μέλη του εν λόγω οργανισμού ή να τους καλέσει να προβούν σε ένορκη δήλωση ενώπιον συμβολαιογράφου σχετικά με την άσκηση του συγκεκριμένου επαγγέλματος.

Στην περίπτωση οικονομικών φορέων εγκατεστημένων σε κράτος μέλους του Ευρωπαϊκού Οικονομικού Χώρου (Ε.Ο.Χ) ή σε τρίτες χώρες που προσχωρήσει στη ΣΔΣ, ή σε τρίτες χώρες που δεν εμπίπτουν στην προηγούμενη περίπτωση και έχουν συνάψει διμερείς ή πολυμερείς συμφωνίες με την Ένωση σε θέματα διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων, απαιτείται να είναι εγγεγραμμένοι σε αντίστοιχα επαγγελματικά μητρώα.

Οι εγκατεστημένοι στην Ελλάδα οικονομικοί φορείς θα πρέπει να είναι εγγεγραμμένοι στο οικείο επαγγελματικό μητρώο, εφόσον κατά την κείμενη νομοθεσία, απαιτείται η εγγραφή τους για την υπό ανάθεση υπηρεσία.

2.2.5 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα

Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να πληρούν τις σχετικές απαιτήσεις όπως αυτές διατυπώνονται στο Παράρτημα Α' Τεχνικές Προδιαγραφές .

2.2.6 Πρότυπα διασφάλισης ποιότητας και πρότυπα περιβαλλοντικής διαχείρισης

Ισχύουν τα αναφερόμενα στο άρθρο 82 του ν. 4412/2016.

2.2.7 Στήριξη στην ικανότητα τρίτων – Υπεργολαβία

2.2.7.1. Στήριξη στην ικανότητα τρίτων

Οι οικονομικοί φορείς μπορούν, όσον αφορά τα κριτήρια τα σχετικά με την τεχνική και επαγγελματική ικανότητα (της παραγράφου 2.2.5), να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, ασχέτως της νομικής φύσης των δεσμών τους με αυτούς. Στην περίπτωση αυτή, αποδεικνύουν ότι θα έχουν στη διάθεσή τους τους αναγκαίους πόρους, με την προσκόμιση της σχετικής δέσμευσης των φορέων στην ικανότητα των οποίων στηρίζονται.

Ειδικά, όσον αφορά στα κριτήρια επαγγελματικής ικανότητας που σχετίζονται με τους τίτλους σπουδών και τα επαγγελματικά προσόντα που ορίζονται στην περίπτωση στ' του Μέρους II του

Παραρτήματος XII του Προσαρτήματος Α' του ν. 4412/2016 ή με την σχετική επαγγελματική εμπειρία, οι οικονομικοί φορείς, μπορούν να στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων, μόνο, εάν οι τελευταίοι θα εκτελέσουν τις εργασίες ή τις υπηρεσίες για τις οποίες απαιτούνται οι συγκεκριμένες ικανότητες.

Όταν οι οικονομικοί φορείς στηρίζονται στις ικανότητες άλλων φορέων όσον αφορά τα κριτήρια που σχετίζονται με την απαιτούμενη με τη διακήρυξη οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια, οι εν λόγω οικονομικοί φορείς και αυτοί στους οποίους στηρίζονται είναι από κοινού υπεύθυνοι για την εκτέλεση της σύμβασης.

Υπό τους ίδιους όρους οι ενώσεις οικονομικών φορέων μπορούν να στηρίζονται στις ικανότητες των συμμετεχόντων στην ένωση ή άλλων φορέων. [...]

2.2.7.2. Υπεργολαβία

Ο οικονομικός φορέας αναφέρει στην προσφορά του το τμήμα της σύμβασης που προτίθεται να αναθέσει υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους, καθώς και τους υπεργολάβους που προτείνει. Στην περίπτωση που ο προσφέρων αναφέρει στην προσφορά του ότι προτίθεται να αναθέσει τμήμα(τα) της σύμβασης υπό μορφή υπεργολαβίας σε τρίτους σε ποσοστό που υπερβαίνει το τριάντα τοις εκατό (30%) της συνολικής αξίας της σύμβασης, η αναθέτουσα αρχή ελέγχει ότι δεν συντρέχουν οι λόγοι αποκλεισμού της παραγράφου 2.2.3 της παρούσας. Ο οικονομικός φορέας υποχρεούται να αντικαταστήσει έναν υπεργολάβο, εφόσον συντρέχουν στο πρόσωπό του λόγοι αποκλεισμού της ως άνω παραγράφου 2.2.3».

Σημειώνεται, ότι στην οικεία διακήρυξη δεν προβλέπονται κριτήρια οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας, τα οποία πρέπει να πληρούν οι προσφέροντες.

8. Η επιτροπή διενέργειας του διαγωνισμού διαπίστωσε ότι απέβη άγονος, καθώς δεν υπεβλήθη καμία προσφορά και εισηγήθηκε προς το αποφαινόμενο όργανο τη ματαίωσή του και την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης με τις ίδιες Τεχνικές Προδιαγραφές. Στη συνέχεια, ο Διοικητής της Υ.Π.Α με την με α.π. Κ.Γ./Δ11/Ε/11/03.01.2024 και υπό ΑΔΑ 6Υ5Ι465ΧΘΞ-ΙΣ3 απόφαση του ενέκρινε α) το πρακτικό αποσφράγισης - αξιολόγησης προσφορών του επαναληπτικού ανοιχτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού, β) την ματαίωση των αποτελεσμάτων του διαγωνισμού και γ) την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, σύμφωνα με το άρθρο 32, παρ. 2, περ. α του ν.4412/2016, εφόσον δοθεί η σύμφωνη γνώμη της ΕΑΔΗΣΥ.

9. Σύμφωνα με όσα βεβαιώνει η αιτούσα δεν έχει υποβληθεί προδικαστική προσφυγή στο πλαίσιο του υπό εξέταση διαγωνισμού.

II. Νομικό πλαίσιο

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

"2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών σε οποιαδήποτε από τις κατωτέρω περιπτώσεις:

α) εάν, ύστερα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία είτε δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή αίτηση συμμετοχής είτε καμία από τις υποβληθείσες προσφορές ή αιτήσεις συμμετοχής δεν είναι κατάλληλη, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιαδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Επιτροπή μετά από αίτημά της.

Μη κατάλληλη θεωρείται μία προσφορά όταν είναι άσχετη με τη σύμβαση και αδυνατεί προδήλως, χωρίς να τροποποιηθεί ουσιαστικά, να ανταποκριθεί στις ανάγκες και τις απαιτήσεις της αναθέτουσας αρχής, όπως προσδιορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης.

Μη κατάλληλη θεωρείται μία αίτηση συμμετοχής όταν στο πρόσωπο του οικονομικού φορέα συντρέχει υποχρεωτικός ή δυνητικός λόγος αποκλεισμού, σύμφωνα με το άρθρο 73 ή όταν αυτός δεν πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής που έχει θέσει η αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77 [...]"

III. Νομική Εκτίμηση

11. Το υπό εξέταση αίτημα της Υπηρεσίας Πολιτικής Αεροπορίας, η οποία σύμφωνα με το άρθρο 10 π.δ. 123/2017 αποτελεί αυτοτελή δημόσια υπηρεσία του Υπουργείου Υποδομών και Μεταφορών, αφορά στη σύναψη με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 2 παρ. 1 περ. (9) του ν.4412/2016, η οποία εμπίπτει στις διατάξεις του Βιβλίου Ι (άρθρα 3 έως 221) ν. 4412/2016, λαμβανομένου υπόψη ότι οι προς ανάθεση υπηρεσίες αφορούν στο προσωπικό της αιτούσας και δεν συνδέονται λειτουργικώς με την εμπύπτουσα στην Οδηγία 2014/25/ΕΕ δραστηριότητα της εκμετάλλευσης γεωγραφικής περιοχής με σκοπό τη διάθεση αερολιμένων σε φορείς που πραγματοποιούν αεροπορικές μεταφορές κατ' άρθρο 232 ν. 4412/2016 (ήτοι άρθρο 12 της εν λόγω Οδηγίας), την οποία ασκεί η αιτούσα, όπως βασίμως προβάλλει κατά το εξεταζόμενο αίτημα (πρβλ. γνώμη Δ47ΕΑΔΗΣΥ/3.4.2024 της Αρχής).

Δεδομένου ότι πρόκειται για αίτημα προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών, κατόπιν προηγηθέντος άγονου, ανοικτού διαγωνισμού άνω των ορίων, συνολικού προϋπολογισμού 206.129,03€ χωρίς ΦΠΑ, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή γνώμης, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 347, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση γδ' του Ν. 4412/2016, όπως ισχύει.

12. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 26 και 32 του ν. 4412/2016 περιπτώσεις με τα οποία μεταφέρθηκαν στο εσωτερικό δίκαιο τα άρθρα 26 και 32 της οδηγίας 2014/24/ΕΕ, αντίστοιχα (πρβλ. άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007 και άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ, αντίστοιχα, και βλ. σχετικώς ΔΕΚ - ΔΕΕ, αποφάσεις της 8ης Απριλίου 2008, C 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56, της 23ης Απριλίου 2009, C-292/07, Επιτροπή κατά

Βελγίου, EU:C:2009:246, σκέψεις 105-106, της 11ης Σεπτεμβρίου 2014, C-19/13, Ministero dell' Interno κατά Fastweb SpA και Telecom Italia SpA, EU:C:2014:2194, σκέψη 49, της 7ης Σεπτεμβρίου 2016, C -549/14, Finn Frogne A/S κατά Rigspolitiet ved Center for Beredskabskommunikation, EU:C:2016:634, σκέψη 35). Συναφώς επισημαίνεται ότι οι ανωτέρω διατάξεις στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από τη βασική ρύθμιση, δηλαδή από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζομένων 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 αποδείξεως περί του ότι συντρέχουν όντως οι έκτακτες περιστάσεις που δικαιολογούν την απόκλιση το φέρει αυτός που τις επικαλείται (βλ. υπό το πνεύμα αυτό ΔΕΚ - ΔΕΕ, αποφάσεις της 10ης Μαρτίου 1987, C-199/85, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1987, σ. 1039, σκέψη 14, της 18ης Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28ης Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, της 10ης Απριλίου 2003, C-20/01 και C-28/01, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 2003, I-360, σκέψη 58, της 14ης Σεπτεμβρίου 2004, C-385/02, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2004, σ. I-8121, σκέψη 19, της 14ης Οκτωβρίου 2004, C-340/02, Επιτροπή κατά Γαλλίας, Συλλ. 2004, I-9845, σκέψη 38, και της 2ας Ιουνίου 2005, C-394/02, Επιτροπή κατά Ελλάδας, Συλλ. 2005, I-4713, σκέψη 33, της 8ης Απριλίου 2008, C-337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψεις 57-58, της 27ης Οκτωβρίου 2011, C - 601/10, Επιτροπή κατά Ελληνικής Δημοκρατίας, Συλλ. 2011, I-00163, σκέψη 32).

13. Για την εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' ν. 4412/2016, βάσει της οποίας οι αναθέτουσες αρχές μπορούν, κατ' εξαίρεση, να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, απαιτείται η συνδρομή των ακόλουθων προϋποθέσεων: α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, β) να μην έχει υποβληθεί, κατά την ανωτέρω νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, καμία προσφορά ή αίτηση συμμετοχής είτε καμία από τις υποβληθείσες προσφορές ή αιτήσεις συμμετοχής να μην κρίνεται κατάλληλη και γ) να μην τροποποιούνται ουσιαστικά οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή της αναθέτουσας αρχής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση. Σε περίπτωση δε σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η αναθέτουσα αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση σχετικής έκθεσης.

Επισημαίνεται ότι η προσφυγή μιας αναθέτουσας αρχής σε διαδικασία διαπραγμάτευσης κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016 συνέχεται άμεσα με τον προηγηθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια οι τυχόν ουσιαστικές πλημμέλειες της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να επιδρούν και στη νομιμότητα της συγκεκριμένης σκοπούμενης διαδικασίας.

14. Ως προς την προϋπόθεση προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου, προκύπτει ότι η εν θέματι σύμβαση η οποία αφορά στην παροχή των υπόψη υπηρεσιών σε πενήντα (50) εγκαταστάσεις της αιτούσας, μεταξύ των οποίων περιλαμβάνονται επτά (7) μονάδες της εντός Αττικής και σαράντα τρεις (43) αερολιμένες (κρατικοί και παραχωρημένοι), δημοτικοί αεροσταθμοί, ραδιοβοηθήματα και τηλεπικοινωνιακοί

σταθμοί ανά τη χώρα, σύμφωνα και με το σχετικό ρητό όρο 1.3 της διακήρυξης, δεν υποδιαίρεθηκε σε τμήματα, χωρίς ωστόσο η αιτούσα να αναφέρει στα έγγραφα της σύμβασης τους βασικούς λόγους της απόφασης της για την μη υποδιαίρεση, όπως προβλέπεται στην παρ.1 του άρθ. 59 του ν.4412/2016 (άρθρο 46 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) όπου ορίζεται ότι *” Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αποφασίζουν να αναθέτουν μια σύμβαση υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων και μπορούν να προσδιορίζουν το μέγεθος και το αντικείμενο των τμημάτων αυτών. Εξαιρουμένων των συμβάσεων οι οποίες έχουν διαιρεθεί υποχρεωτικά, σύμφωνα με την παρ. 4, οι αναθέτουσες αρχές αναφέρουν τους βασικούς λόγους της απόφασής τους να μην διαιρέσουν μία σύμβαση σε τμήματα, στοιχείο που περιλαμβάνεται στα έγγραφα της σύμβασης ή στην ειδική έκθεση του άρθρου 341.”*[...]

Η Υπηρεσία Πολιτικής Αεροπορίας σε απάντηση του με αρ. α.π. 5633/30.5.2024 σχετικού διευκρινιστικού ερωτήματος (μέσω email) αναφορικά με τους λόγους της επιλογής μη υποδιαίρεσης της ανωτέρω σύμβασης σε τμήματα, εξέθεσε διά του με α.π. Κ.Γ./Δ11/Ε 14312/18.7.2024 (α.π. εισερχ. Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 7415/18.7.2024) εγγράφου της τα εξής: *«Οι τεχνικές προδιαγραφές που έχει εκπονήσει μέχρι σήμερα η Διεύθυνση Τεχνικών Υπηρεσιών (ΔΤΥ) της ΥΠΑ αφορούν υπηρεσίες Τεχνικού Ασφαλείας και Ιατρού Εργασίας για το σύνολο του προσωπικού της ΥΠΑ και δικαίωμα συμμετοχής στους εκάστοτε διαγωνισμούς έχουν όσες επιχειρήσεις έχουν άδεια (ή άδειες σε περίπτωση κοινοπραξίας) σύστασης και λειτουργίας ΕΞΥΠΠ. Ουδέποτε έχει ζητηθεί η υποδιαίρεση σε τμήματα (π.χ. ανά εγκατάσταση) της σύμβασης με ΕΞΥΠΠ, όπως και δεν έχει ζητηθεί η παροχή υπηρεσιών από μεμονωμένους Τεχνικούς Ασφαλείας ή Ιατρούς Εργασίας, εξωτερικούς συνεργάτες.*

Οι ΕΞΥΠΠ είναι αδειοδοτημένες από το Υπουργείο Εργασίας επιχειρήσεις, οι οποίες διαθέτουν επιστημονικούς υπεύθυνους, καταρτισμένο προσωπικό και όλο τον απαραίτητο εξοπλισμό που απαιτείται για την παροχή υπηρεσιών Τεχνικού Ασφαλείας και Ιατρού Εργασίας. Επιπρόσθετα, έχουν το απαραίτητο προσωπικό και την τεχνογνωσία ώστε να υποστηρίζουν τους πελάτες τους σε όλες τις διοικητικές διεργασίες (υποβολή προγραμμάτων, αναφορές ατυχημάτων κλπ.). Επομένως, η ΥΠΑ απευθύνεται σε ΕΞΥΠΠ για να διασφαλίζει την βέλτιστη ποιότητα των παρεχόμενων υπηρεσιών.

Είναι επομένως απαραίτητο να αναζητηθεί μία ΕΞΥΠΠ που να μπορεί να καλύπτει με προσωπικό το σύνολο των εγκαταστάσεων και να μην αναζητηθούν διαφορετικές ΕΞΥΠΠ ή μεμονωμένοι Τεχνικοί Ασφαλείας & Ιατροί Εργασίας για επιμέρους εγκαταστάσεις, γιατί αυτό ενέχει τον κίνδυνο να μην καλυφθούν κάποιες οργανικές μονάδες (λόγω έλλειψης ενδιαφέροντος/συμμετοχών στον διαγωνισμό) και η Υπηρεσία μας να μην είναι σε θέση να καλύψει τις υποχρεώσεις της που απορρέουν από την ισχύουσα νομοθεσία για την εργασιακή ασφάλεια και υγεία».

Πράγματι, σύμφωνα με την παρ. 6 του Παραρτήματος Α' (Τεχνικές Προδιαγραφές) της υπ' αριθμ. 12/23 διακήρυξης, η αιτούσα προέβλεψε ως προς τους δικαιούμενους συμμετοχής τον όρο ότι: *«στο διαγωνισμό έχει δικαίωμα συμμετοχής κάθε ενδιαφερόμενο νομικό πρόσωπο ή ατομική επιχείρηση που έχει σε ισχύ άδεια παροχής Εξωτερικών Υπηρεσιών Προστασίας & Πρόληψης σύμφωνα με το Π.Δ 95/1999, καθώς και υπό σύσταση κοινοπραξίες των παραπάνω επιχειρήσεων», στο δε άρθρο 2.2.1 της οικείας διακήρυξης περί των δικαιούμενων συμμετοχής στο διαγωνισμό προβλεπόταν, μεταξύ άλλων, ότι οικονομικός φορέας (φυσικό ή νομικό πρόσωπο εγκατεστημένο στις χώρες των*

περιπτώσεων (α) – (δ) του άρθρου 25 ν. 4412/2016) συμμετέχει στο διαγωνισμό είτε μεμονωμένα είτε ως μέλος ένωσης.

Ανεξαρτήτως της αντιφατικότητας των παραπάνω όρων, όπου αφενός δικαίωμα συμμετοχής έχει και φυσικό πρόσωπο, αφετέρου μόνο νομικό και τη συμμόρφωση της παρ. 6 του Παραρτήματος Α' της διακήρυξης με το άρθρο 19 παρ. 1 του ν. 4412/2016, επιπλέον δεν γίνεται επίκληση συγκεκριμένων πραγματικών περιστατικών και δικαιολογητικών λόγων από τα οποία να επαληθεύεται ότι όλες οι παρεχόμενες υπηρεσίες στο σύνολο των εγκαταστάσεων πρέπει τελικώς να εκτελεσθούν από μία ΕΞΥΠ. Η αόριστη και γενικόλογη επίκληση εκ μέρους της αιτούσας, ότι η αναζήτηση διαφορετικών ΕΞΥΠ ενέχει τον κίνδυνο να μην καλυφθούν κάποιες οργανικές μονάδες, ουδόλως αιτιολογεί την ανάγκη για την ενιαία δημοπράτηση του αντικείμενου της σύμβασης, αλλά λειτουργεί ως αντεπιχείρημα υπέρ της ορθότητας της αντίθετης εκδοχής. Τούτο, δε διότι δεν δικαιολογείται με συγκεκριμένα στοιχεία με ποιο τρόπο διακινδυνεύεται η ορθή και προσήκουσα εκτέλεση της σύμβασης στην περίπτωση υποδιαίρεσης αυτής και ενδεχόμενης ανάδειξης διαφορετικών αναδόχων για κάθε τμήμα.

Η ενδεχόμενη υποδιαίρεση της υπόψη σύμβασης σε τμήματα (πχ. ανάλογα με τον τόπο παροχής των προς ανάθεση υπηρεσιών), συναφώς δε και εξασφάλιση στους ενδιαφερόμενους της δυνατότητας να υποβάλουν προσφορά για ένα ή/και περισσότερα ή/και όλα τα τμήματα, αντί της υποχρέωσης να υποβάλουν προσφορά για το σύνολο της σύμβασης, όπως ορίσθηκε κατά την υπό εξέταση διακήρυξη, προφανώς θα διευκόλυνε τη συμμετοχή στον διαγωνισμό μικρομεσαίων επιχειρήσεων που δραστηριοποιούνται σε ορισμένους μόνο από τους τόπους παροχής των προς ανάθεση υπηρεσιών, μεταξύ των οποίων περιλαμβάνονται περιφερειακές μονάδες και μικρά αεροδρόμια σε νησιά (πρβλ. και σχετική σύσταση της Αρχής υπό σελ. 12 - 13 της Κατευθυντήριας Οδηγίας 27, όπου, μεταξύ άλλων, αναφέρεται ότι «η υποδιαίρεση μπορεί να γίνεται είτε σε ποσοτική βάση, ώστε το μέγεθος των επιμέρους συμβάσεων να αντιστοιχεί καλύτερα στις δυνατότητες των Μικρομεσαίων Επιχειρήσεων (ΜΜΕ), είτε σε ποιοτική βάση, αναλόγως του είδους και των διαθέσιμων εξειδικεύσεων, ώστε να προσαρμόζεται καλύτερα το περιεχόμενο των επιμέρους συμβάσεων στους εξειδικευμένους τομείς των ΜΜΕ, είτε σε γεωγραφική βάση).

Και τούτο δε ενόψει του γεγονότος ότι το κόστος μετάβασης και παραμονής / διαμονής του τεχνικού ασφαλείας και ιατρού εργασίας στις εγκαταστάσεις της ΥΠΑ, και ειδικά στις περιφερειακές μονάδες και τα μικρά αεροδρόμια σε νησιά, αποτελεί το μεγαλύτερο κόστος στο πλαίσιο εκτέλεσης της σύμβασης για έναν οικονομικό φορέα πάροχο ο οποίος θα επιθυμούσε να συμμετάσχει στην υπό εξέταση διαγωνιστική διαδικασία, όπως ρητώς βεβαιώνει η αιτούσα στο με α.π. Κ.Γ./Δ11/Ε9985/21.5.2024 (α.π. εισερχ. Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 4793/21.5.2024) συμπληρωματικό της έγγραφο, όπου συγκεκριμένα αναφέρεται, μεταξύ άλλων, ότι: «*Η Υπηρεσία Πολιτικής Αεροπορίας έχει την ιδιαιτερότητα ότι έχει πολλές μονάδες – εγκαταστάσεις και αεροδρόμια, σαράντα (40) στον αριθμό. Γίνεται αντιληπτό ότι το κόστος μετάβασης του Τεχνικού Ασφαλείας ή του Ιατρού Εργασίας σε όλες τις εγκαταστάσεις της ΥΠΑ και ειδικά στις περιφερειακές μονάδες και τα μικρά αεροδρόμια σε νησιά, όπως η Κάσος, η Κάλυμνος, το Καστελόριζο κ.λ.π., αποτελεί το μεγαλύτερο κόστος για μια εταιρεία ΕΞΥΠΠ η οποία επιθυμεί να συμμετάσχει στον εν λόγω διαγωνισμό. Δεν αποτελούν λοιπόν οι ώρες*

απασχόλησης ανά εγκατάσταση βάση του αριθμού εργαζομένων σε αυτή το κριτήριο για την σύνταξη και υποβολή της προσφοράς ενός οικονομικού φορέα, αλλά τα κόστη μετάβασης και παραμονής / διαμονής, τα οποία έχουν ληφθεί υπόψη στον προϋπολογισμό της ανωτέρω διακήρυξης». Εν προκειμένω, επισημαίνεται ότι, η αναθέτουσα αρχή δύναται να προβλέψει την ανάθεση των ζητούμενων υπηρεσιών μικρών αεροδρομίων σε απομακρυσμένα νησιά σε συνδυασμό με μεγαλύτερων νησιών, ομαδοποιώντας τα και μειώνοντας τον κίνδυνο μη υποβολής προσφοράς για τα εν λόγω αεροδρόμια.

Συνεπώς, ενόψει των ανωτέρω, και ως εκ του άγονου αποτελέσματος του υπό κρίση διαγωνισμού, στον οποίο δεν υπεβλήθη προσφορά, συνδυαστικώς δε λαμβανομένου υπόψη και του αποτελέσματος του αμέσως προηγούμενου και υπό τους ίδιους όρους διεξαχθέντος δυνάμει της υπ' αριθμ. 58/22 διακήρυξης διαγωνισμού, στον οποίο υπεβλήθη μόνο μία προσφορά, γεγονός που αποτελεί ένδειξη μη ανάπτυξης επαρκούς ανταγωνισμού, όπως επίσης λαμβανομένης υπόψη και της παρεχόμενης προς την Αρχή κατά τα ανωτέρω αιτιολογίας της αιτούσας για τη μη υποδιαίρεση της σύμβασης σε τμήματα, η οποία παρίσταται ως προδήλως αβάσιμη, προκύπτει ότι η κατά τα ως άνω, ενιαία δημοπράτηση της σύμβασης, παρεμποδίζει κατά τρόπο δυσανάλογο τη συμμετοχή των ενδιαφερομένων οικονομικών φορέων, συνιστώντας τοιουτοτρόπως ουσιώδη νομική πλημμέλεια των όρων της οικείας διακήρυξης με επιπτώσεις στην ανάπτυξη ανταγωνισμού (πρβλ. απόφαση 1008/2022 Έβδομου Τμήματος Ελ.Συν., σκ. 12 και 13).

Επομένως, κρίνεται εν προκειμένω, ότι η προαναφερόμενη νομική πλημμέλεια είναι ουσιώδης και συνδέεται εν δυνάμει με το άγονο αποτέλεσμα του διαγωνισμού, καθόσον αφενός εισήγαγε στην υπό εξέταση διαγωνιστική διαδικασία αθέμιτο περιορισμό του ανταγωνισμού δια του αποκλεισμού εκείνων των οικονομικών φορέων που είτε θα επιθυμούσαν να υποβάλουν προσφορά μόνο για ένα από τα τμήματα της σύμβασης είτε δεν θα είχαν τη δυνατότητα να ανταπεξέλθουν στο σύνολο της σύμβασης, αφετέρου εν τοις πράγμασι δεν αναπτύχθηκε ανταγωνισμός, αφού δεν κατατέθηκε καμία προσφορά, με αποτέλεσμα να καθίσταται παρακολουθηματικά μη νόμιμη και η αιτούμενη προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης. Κατά συνέπεια, παρέλκει ως αλυσιτελής η εξέταση των λοιπών σωρευτικά απαιτούμενων προϋποθέσεων εφαρμογής του άρ. 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016.

15. Ωστόσο κρίνεται σκόπιμο για την βελτίωση των διαγωνιστικών διαδικασιών όπως σημειωθούν και οι κάτωθι παρατηρήσεις:

α) Στον υπό εξέταση διαγωνισμό, η ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ ορίστηκε στις 05.09.2023 (ημερομηνία καταχώρησης των εγγράφων της σύμβασης σε αυτήν) με καταληκτική ημερομηνία υποβολής στις 02.10.2023, μολονότι τα έγγραφα της σύμβασης ήταν διαθέσιμα για την πλήρη, άμεση και δωρεάν ηλεκτρονική πρόσβαση των ενδιαφερομένων στο ΚΗΜΔΗΣ από τις 01.09.2023, ημερομηνία δημοσίευσης της οικείας προκήρυξης σύμβασης στην Επίσημη Εφημερίδα της ΕΕ. Το χρονικό διάστημα της περιόδου οριστικής υποβολής προσφορών στην εφαρμογή ηλεκτρονικού διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. δεν θα πρέπει να περιορίζεται σε χρονικό διάστημα μικρότερο της προβλεπόμενης ελάχιστης προθεσμίας παραλαβής προσφορών. Κρίνεται ορθότερο (πρβλ. ενδεικτικά γνώμες Δ1, Δ7, Δ20, Δ31/2021, Δ25,

Δ45, Δ53, Δ86, Δ88, Δ93/2020, Δ4, Δ7, Δ45, Δ87, Δ91, Δ105, Δ108, Δ117, Δ124, Δ126, Δ127/2019, Δ1, Δ18, Δ34, Δ35, Δ37, Δ69, Δ87, Δ103/2018, 11, 15, 28,49,121/2017) η έναρξη υποβολής προσφορών να ταυτίζεται με τη δημοσιοποίηση της διακήρυξης του διαγωνισμού και επομένως να υπάρχει η δυνατότητα υποβολής προσφορών καθ' όλο το διάστημα που διανύεται μεταξύ της ημερομηνίας δημοσιοποίησης της διακήρυξης και της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών (πρβλ. σχετικώς Κατευθυντήρια Οδηγία 27/2021 της Αρχής, ΑΔΑ: Ψ8Σ4ΟΞΤΒ-ΨΔ3, σελ. 6-7).

β) Η αναθέτουσα αρχή οφείλει να επιδεικνύει ιδιαίτερη επιμέλεια ώστε οι της διακήρυξης να διατυπώνονται με σαφήνεια, ακρίβεια και χωρίς αμφισημίες στη διακήρυξη, προκειμένου να παρέχεται στον μέσο διαγωνιζόμενο με την αντίστοιχη εμπειρία και τη συνήθη επιμέλεια, η δυνατότητα ακριβούς κατανόησης του περιεχομένου τους και ομοιόμορφης ερμηνείας τους (πρβλ. ΔΕΕ απόφαση της 29ης Απριλίου 2004, Επιτροπή κατά CAS Succhi di Frutta, σκ. 111, κ.α., ΕΛΣυν Τμ. Μειζ. Επτ. Συν. 119/2020, σκ. 9, 1354/2018, VI Τμ.526/2020, 1766/2019, ΑΕΠΠ 540/2019, σκ. 30).

Εν προκειμένω, ο όρος του άρθρου 2.2.6 της οικείας διακήρυξης περί των προτύπων διασφάλισης ποιότητας και προτύπων περιβαλλοντικής διαχείρισης περιλαμβάνει απλή γενικόλογη αναφορά στο άρθρο 82 ν. 4412/2016 (βλ. ειδικότερα: «Ισχύουν τα αναφερόμενα στο άρθρο 82 του ν. 4412/2016») και δεν ορίζει με σαφή και συγκεκριμένο τρόπο τα ζητούμενα πρότυπα τα οποία πρέπει να αποδείξουν ότι διαθέτουν οι διαγωνιζόμενοι για την παραδεκτή συμμετοχή τους στον υπό κρίση διαγωνισμό.

Ακολούθως, ο όρος του άρθρου 2.2.5 της οικείας διακήρυξης σχετικά με το τεθέν κριτήριο τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας των προσφερόντων, ο οποίος προβλέπει ότι οι προσφέροντες οικονομικοί φορείς απαιτείται (προκειμένου για την παραδεκτή συμμετοχή τους στο διαγωνισμό) να πληρούν τις απαιτήσεις του πίνακα τεχνικών προδιαγραφών των προς ανάθεση υπηρεσιών υπό Παράρτημα Α' της υπόψη διακήρυξης, ενόψει του ότι μεταξύ των υπόψη τεχνικών προδιαγραφών περιλαμβάνονται και τα καθήκοντα των τεχνικών ασφαλείας και ιατρών εργασίας οι οποίοι θα παρέχουν ως φυσικά πρόσωπα τις εν λόγω υπηρεσίες κατά το στάδιο εκτέλεσης της σύμβασης (βλ. υπό παρ. 4 «Περιγραφή υπηρεσιών» του εν λόγω πίνακα υπό Παράρτημα της παρούσας), δύναται να δημιουργήσει σύγχυση στους ενδιαφερόμενους ως προς το ποια πρόσωπα μπορούν να υποβάλουν προσφορά και συγκεκριμένα εάν μεταξύ των προσώπων αυτών περιλαμβάνονται και οι ανωτέρω τεχνικοί ασφαλείας και ιατροί εργασίας ως μεμονωμένα φυσικά πρόσωπα (πρβλ. και προπαρατεθέν όρο της παρ. 6 του Παραρτήματος Α' (Τεχνικές Προδιαγραφές) της υπ' αριθμ. 12/23 διακήρυξης, βάσει του οποίου δικαιούμενοι συμμετοχής στο διαγωνισμό είναι επιχειρήσεις ΕΞΥΠΠ, μεμονωμένα ή/και υπό μορφή κοινοπραξίας).

Τέλος, η αναφορά του άρθρου 2.2.7.1 (υπό τον τίτλο «Στήριξη στην ικανότητα τρίτων») στη δυνατότητα των προσφερόντων για στήριξη σε τρίτους ως προς την πλήρωση του κριτηρίου οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας με δεδομένο ότι στην οικεία διακήρυξη δεν τέθηκε τέτοιο κριτήριο, παρίσταται ασαφής και μπορεί να δημιουργήσει σύγχυση.

ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ

Κατόπιν των ανωτέρω, η Επιτροπή **ομόφωνα αποφασίζει:**

Την μη παροχή σύμφωνης γνώμης για την προσφυγή της Υπηρεσίας Πολιτικής Αεροπορίας σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης, κατ' επίκληση των διατάξεων του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης παροχής και εξωτερικών υπηρεσιών προστασίας πρόληψης (ΕΞΥΠΠ) για το προσωπικό της, προϋπολογισμού 137.419,35€ χωρίς ΦΠΑ για τα έτη 2024 και 2025, κατόπιν άγονου, άνω των ορίων, ανοικτού διαγωνισμού, διενεργηθέντος για τα έτη 2023, 2024 και 2025, συνολικού προϋπολογισμού 206.129,03€ χωρίς ΦΠΑ, λόγω μη συνδρομής των οικείων προϋποθέσεων.

Αθήνα, 31 Ιουλίου 2024

Η Προεδρεύουσα Σύμβουλος

Ευαγγελία Κουτούπα