



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**ΓΝΩΜΗ
Δ83/2021**

(Της διαδικασίας του άρθρου 2, παρ. 2, περ. γ(δδ) Ν. 4013/2011)

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 10^η Δεκεμβρίου του έτους δύο χιλιάδες είκοσι ένα (2021) ημέρα Παρασκευή και ώρα 09.30, και επί της οδού Κεφαλληνίας 45 & Κόμμα Τράκα, ΤΚ 11257 Αθήνα, όπου και τα γραφεία 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:

Προεδρεύων: **Αδαμ Καραγλάνης, Αντιπρόεδρος**

Μέλη: **Δημήτριος Σταθακόπουλος (μέσω τηλεδιάσκεψης)**

Ερωφίλη Χριστοβασίλη (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Κωνσταντίνος Βαρδακαστάνης (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Βασιλική Σκαρτσούνη (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Γραμματέας: Αικατερίνη Αλτιπαρμάκη, Δ.Ε. Διοικητικών Γραμματέων

Εισηγητής: Ιωάννης Φουντουκίδης, Οικονομολόγος, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν ο εισηγητής, Ιωάννης Φουντουκίδης (μέσω τηλεδιάσκεψης), η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Ελέγχου, Μαριλένα Σιδέρη (μέσω τηλεδιάσκεψης) και η Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης, Μαρία Παναγοηλιοπούλου, οι οποίοι αποδεσμεύτηκαν πριν την έναρξη της διαδικασίας της ψηφοφορίας των μελών του Συμβουλίου της Αρχής και τη λήψη της απόφασης.

Ερώτημα: Τα υπ' αριθ. πρωτ. 1268/29.10.2021 και 1270/29.10.2021 έγγραφα-αιτήματα της Πανεπιστημιακής Φοιτητικής Λέσχης Α.Π.Θ. και τα συνημμένα σε αυτά έγγραφα (αριθ. πρωτ. εισερχ. 6643/04.11.2021 και 6644/04.11.2021 αντίστοιχα), ως αυτά συμπληρώθηκαν με το υπ' αριθμ πρωτ, 1416/26.11.2021 (αρ. πρωτ. Αρχής 7140/29.11.2021) έγγραφό της και το με ημερομηνία 07.12.2021 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου (αρ. πρωτ. Αρχής 7351/08.12.2021).

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή της Πανεπιστημιακής Φοιτητικής Λέσχης Α.Π.Θ.:

α) στη διαδικασία διαπραγμάτευσης σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32, παρ. 2, περ. γ' του ν.4412/2016, για τη σύναψη σύμβασης με αντικείμενο την λειτουργία του φοιτητικού μαγειρείου-εστιατορίου της Φοιτητικής Λέσχης και τη σίτιση κατά μέγιστο 7.250 φοιτητών Α.Π.Θ., χρονικής διάρκειας οκτώ (8) μηνών, συνολικής εκτιμώμενης αξίας σύμβασης 2.222.400,00 € προ Φ.Π.Α.

β) στη διαδικασία διαπραγμάτευσης σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32, παρ. 2, περ. α' του ν.4412/2016, για τη σύναψη σύμβασης με αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών σίτισης των φοιτητών του τμήματος Σερρών της Σχολής Επιστήμης Φυσικής Αγωγής και Αθλητισμού του Α.Π.Θ. εκτιμώμενης αξίας 247.500,00 € προ Φ.Π.Α.

=====

1. Με τα υπ' αριθ. πρωτ. 1268/29.10.2021 και 1270/29.10.2021 έγγραφα-αιτήματα της Πανεπιστημιακής Φοιτητικής Λέσχης Α.Π.Θ. (εφεξής Φοιτητικής Λέσχης) και τα συνημμένα σε αυτά έγγραφα (αριθ. πρωτ. εισερχ. 6643/04.11.2021 και 6644/04.11.2021), ως αυτά συμπληρώθηκαν με το υπ' αριθμ πρωτ, 1416/26.11.2021 (αρ. πρωτ. Αρχής 7140/29.11.2021) έγγραφό της και το με ημερομηνία 07.12.2021 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου (αρ. πρωτ. Αρχής 7351/08.12.2021), η Φοιτητική Λέσχη αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις επικαλούμενες διατάξεις του άρθρου 32, παρ. 2, περ. α' και περ. γ' του ν. 4412/2016, για τη σύναψη σύμβασης με αντικείμενο: α) την λειτουργία του φοιτητικού μαγειρείου – εστιατορίου της Φοιτητικής Λέσχης και τη σίτιση κατά μέγιστο 7.250 φοιτητών Α.Π.Θ., χρονικής διάρκειας οκτώ (8) μηνών, συνολικής εκτιμώμενης αξίας σύμβασης 2.222.400,00€ προ Φ.Π.Α. β) την παροχή υπηρεσιών σίτισης των φοιτητών του τμήματος Σερρών της Σχολής Επιστήμης Φυσικής Αγωγής και Αθλητισμού του Α.Π.Θ. εκτιμώμενης αξίας 247.500,00€ προ Φ.Π.Α..

I. Ιστορικό - πραγματικά περιστατικά

2. Από το υποβληθέν αίτημα και το σύνολο των προσκομισθέντων στοιχείων του φακέλου, προκύπτουν τα ακόλουθα:

2.1. Με την υπ' αριθμ. 30 Σύμβαση της 20.12.2018 (Αρ. πρωτ. 578/20.12.2018. ΑΔΑΜ: 18SYMV004244842 2018-12-20) η Φοιτητική Λέσχη ανέθεσε στην κοινοπραξία: “Αμβροσία Catering Α.Ε. – Τοπ Κραφτ Α.Ε. – Γευσήνους ΑΒΕΕ – Χούτος Catering Υπηρεσίες Εστίασης Α.Π.Θ.” με το δ.τ. “Κ/Ξ CiTiCi” “[...] το έργο της εκμετάλλευσης του φοιτητικού μαγειρείου – εστιατορίου

(των χώρων παραγωγής και διανομής του φοιτητικού συσσιτίου) της Π.Φ. Λέσχης του Α.Π.Θ. και ειδικότερα την προμήθεια υλικών και την παρασκευή και παροχή στους φοιτητές του Α.Π.Θ. με το σύστημα της αυτοεξυπηρέτησης (self service) φαγητών, για το χρονικό διάστημα από 7.1.2019 έως 31.12.2020 [...]” έναντι του ποσού των έξι εκατομμυρίων διακοσίων τριανταπέντε χιλιάδων πεντακοσίων ευρώ (6.235.500,00€) πλέον Φ.Π.Α. 24%.

2.2. Το Διοικητικό Συμβούλιο της Φοιτητικής Λέσχης με την απόφαση που έλαβε κατά την υπ’ αριθ. 1197/12-06-2020 συνεδρίαση του αποφάσισε την προκήρυξη ανοικτού διαγωνισμού άνω των ορίων με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά, βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής, για: “[...] την εκμετάλλευση του φοιτητικού μαγειρείου - εστιατορίου της Π.Φ.Α. από 1.1.2021 και για δύο (2) έτη ή άλλως από την υπογραφή της σύμβασης και για δύο (2) έτη με δυνατότητα παράτασης για ένα (1) έτος ακόμη”.

2.3. Με την υπ’ αριθμ. 104/2020 διακήρυξη (αρ. πρωτ. 1663/03.08.2020 ΑΔΑΜ:20PROC007130710 2020-08-03) η Φοιτητική Λέσχη προκήρυξε ανοικτό διαγωνισμό άνω των ορίων για τη σύναψη σύμβασης υπηρεσιών με αντικείμενο την εκμετάλλευση του φοιτητικού μαγειρείου - εστιατορίου (των χώρων παραγωγής και διανομής του φοιτητικού συσσιτίου) της Πανεπιστημιακής Φοιτητικής Λέσχης, του Αριστοτέλειου Πανεπιστημίου Θεσσαλονίκης. Η διάρκεια της σύμβασης ορίστηκε στα δύο έτη από 01.01.2021 ή άλλως από την υπογραφή της σύμβασης έως 31.12.2022, με επιπλέον δυνατότητα παράτασης για ένα έτος έως 31.12.2023. Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ορίστηκε στο ποσό των 7.785.000,00€ χωρίς Φ.Π.Α. 13% (ήτοι στο ποσό των 8.797.050,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.). Ο προϋπολογισμός συμπεριλαμβανόμενης της παράτασης, ήτοι για 2+1 έτη συνολικά, ανήλθε στο ποσό των 11.677.500,00€ χωρίς Φ.Π.Α. 13% (ήτοι στο ποσό των 13.195.575,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.). Κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης ορίστηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας - τιμής. Σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης: *“Η σύμβαση δεν υποδιαιρείται σε τμήματα, λόγω της ειδικής φύσης των παρεχόμενων υπηρεσιών (καθημερινή σίτιση φοιτητών του Α.Π.Θ.) μέσω της εκμετάλλευσης φοιτητικού μαγειρείου – εστιατορίου. Κατά τη διάρκεια του διδακτικού έτους τα γεύματα θα παρασκευάζονται αποκλειστικά και μόνο μέσα στο χώρο του φοιτητικού μαγειρείου - εστιατορίου της Π.Φ. Λέσχης, το οποίο βρίσκεται επί της οδού 3ης Σεπτεμβρίου και Εγνατίας γωνία εντός της Πανεπιστημιούπολης Θεσσαλονίκης ή στο χώρο του αναδόχου στις Σέρρες, στην περίπτωση της σίτισης των φοιτητών του τμήματος ΤΕΦΑΑ Σερρών. Σε περίπτωση μετατροπής του δημοσίου χαρακτήρα της Π.Φ. Λέσχης ή οποιασδήποτε άλλης μεταβολής (π.χ. αδυναμία χρηματοδότησης της Υπηρεσίας, μεταβολή του τρόπου κάλυψης της σχετικής ανάγκης κ.λπ.) είναι δυνατή η διακοπή της σύμβασης πριν από τη λήξη της, χωρίς καμία αξίωση αποζημίωσης του αναδόχου από την Π.Φ. Λέσχη”.*

Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών ορίστηκε η 07.09.2020.

2.4. Προκήρυξη της εν λόγω διακήρυξης απεστάλη ηλεκτρονικά προς δημοσίευση στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ε.Ε. την 29.07.2020, όπου δημοσιεύθηκε την 03.08.2020, με αριθμό 2020/S 148-363446. Συνακόλουθα, η εν λόγω διακήρυξη αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ), περίληψη δε αυτής δημοσιεύτηκε στον εθνικό τύπο και αναρτήθηκε στη ΔΙΑΥΓΕΙΑ.

2.5. Με την με Γ.Α.Κ. 1198/31.08.2020 προδικαστική προσφυγή η οποία κατατέθηκε ενώπιον της ΑΕΠΠ η κοινοπραξία με την επωνυμία «Κοινοπραξία Αμβροσία Catering Α.Ε.- Τοπ Κραφτ Α.Ε. – Γευσήνους Α.Β.Ε.Ε. – Χούτος Catering Α.Ε. Υπηρεσίες Εστίασης Α.Π.Θ.» με δ.τ «Κ/Ξ CiTiCi» αιτήθηκε την ακύρωση της ανωτέρω διακηρύξεως και την αναστολή της προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας παραθέτοντας οχτώ (8) λόγους που αφορούσαν τους όρους της ανωτέρω διακηρύξεως.

2.6. Με την υπ' αριθμ. Α222/2020 απόφαση της 07.09.2020, η ΑΕΠΠ δέχτηκε το ανωτέρω αίτημα αναστολής και ανέστειλε προσωρινά την πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας μέχρι την έκδοση απόφασης επί της κρινόμενης προδικαστικής προσφυγής.

2.7. Με το υπ' αριθμ. πρωτ. 1795/07.09.2020 έγγραφό της η Φοιτητική Λέσχη κατέθεσε τις απόψεις της επί της ανωτέρω προσφυγής και αιτήθηκε όπως απορριφθεί ως απαράδεκτη, άλλως ως αβάσιμη.

2.8. Με την υπ' αριθμ. 1347/2020 απόφαση της 26.10.2020, η ΑΕΠΠ δέχτηκε εν μέρει την ανωτέρω προσφυγή και συγκεκριμένα δέχτηκε ως βάσιμους τους δύο (2) από τους οχτώ (8) λόγους της προσφυγής και ακύρωσε την προσβαλλόμενη υπ' αριθμ. 104/2020 διακήρυξη κατά το μέρος που αφορούσε τους δύο (2) λόγους που κρίθηκαν βάσιμοι, όπως αναλυτικά παρατίθενται στο σώμα της απόφασης.

2.9. Ακολούθως, την 05.11.2020 η κοινοπραξία με την επωνυμία «Κοινοπραξία Αμβροσία Catering Α.Ε.- Τοπ Κραφτ Α.Ε. – Γευσήνους Α.Β.Ε.Ε. – Χούτος Catering Α.Ε. Υπηρεσίες Εστίασης Α.Π.Θ.» με δ.τ «Κ/Ξ CiTiCi» κατέθεσε αίτηση αναστολής της ως άνω υπ' αριθμ. 1347/2020 απόφασης της ΑΕΠΠ ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Θεσσαλονίκης (ΔΕΦΘ). Η Δικαστής του Γ' Ακυρωτικού Τμήματος του ΔΕΦΘ όρισε ημερομηνία εκδίκασης της αίτησης την 03.12.2020. Με την υπ' αριθμ. 36/2021 απόφαση του Γ' Ακυρωτικού Τμήματος του ΔΕΦΘ που εκδόθηκε την 12.03.2021 κρίθηκε: "Δέχεται εν μέρει την αίτηση κατά το σκεπτικό και την απορρίπτει κατά τα λοιπά. Αναστέλλει την εκτέλεση της 1347/2020 απόφασης του 5ου κλιμακίου της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών, κατά το προσβαλλόμενο εν προκειμένω μέρος αυτής, καθώς και την πρόοδο του διαγωνισμού που προκηρύχθηκε με την 104/2020 διακήρυξη της Πανεπιστημιακής Φοιτητικής Λέσχης Α.Π.Θ.".

2.10. Με την απόφαση που έλαβε κατά την υπ' αριθμ. 1204/10.11.2020 συνεδρίασή του, το Διοικητικό Συμβούλιο της Φοιτητικής Λέσχης μεταξύ άλλων **ενέκρινε την αποστολή εγγράφου στην ΑΕΠΠ με το οποίο θα δηλώνει τη συμμόρφωση με την υπ' αριθμ. 1347/2020 απόφασή της, την ακύρωση του με αρ. Διακήρυξης 104/2020 διαγωνισμού και την επαναπροκήρυξή του μετά την έκδοση απόφασης για την υπ' αριθμ. ANM187/5.11.2020 αίτηση αναστολής που κατέθεσε το ΔΕΦΘ η κοινοπραξία με δ.τ. «Κ/Ξ CiTiCi».**

2.11. Με την υπ' αριθμ. 60 Παράταση Σύμβασης της 08.01.2021 (αρ. πρωτ. 36/08.01.2021, ΑΔΑΜ: 21SYMV007987934 2021-01-08) ενεργοποιήθηκε δικαίωμα προαίρεσης της υπ' αριθμ. 30 Σύμβασης της 20/12.2018 και παρατάθηκε η ισχύς τη σύμβασης μέχρι την 30.06.2021.

2.12. Ακολούθως, η κοινοπραξία με την επωνυμία «ΚΟΙΝΟΠΡΑΞΙΑ ΑΜΒΡΟΣΙΑ CATERING Α.Ε. – ΤΟΠ ΚΡΑΦΤ Α.Ε. – ΓΕΥΣΗΝΟΥΣ Α.Β.Ε.Ε. – ΧΟΥΤΟΣ CATERING Α.Ε. ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΕΣΤΙΑΣΗΣ Α.Π.Θ.» και δ.τ. «Κ/Ξ CiTiCi» κατέθεσε αίτηση ακύρωσης ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Θεσσαλονίκης την με αριθμό καταχώρησης ΑΚ82/28.03.2021. Μετά από δύο αναβολές δικάσιμος της υπόθεσης ορίστηκε η 21η Οκτωβρίου 2021.

2.13. Όπως προκύπτει από το υπ' αριθμ. πρωτ. 561/03.06.2021 έγγραφο της Φοιτητικής Λέσχης, το Διοικητικό της Συμβούλιο, με την απόφαση που έλαβε κατά την υπ' αριθμ. 1212/31.05.2021 συνεδρίασή του αποφάσισε: “[...] την προκήρυξη εκ νέου ανοικτού, δημόσιου, διεθνούς, ηλεκτρονικού διαγωνισμού με σφραγισμένες προσφορές και κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά, βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής, για την ανακήρυξη αναδόχου για τη σύναψη σύμβασης υπηρεσιών με αντικείμενο:

- τη λειτουργία του φοιτητικού μαγειρείου - εστιατορίου (των χώρων παραγωγής και διανομής του φοιτητικού συσσιτίου) της Πανεπιστημιακής Φοιτητικής Λέσχης του Α.Π.Θ για τη σίτιση κατά μέγιστο 7.250 φοιτητών Α.Π.Θ. στη Θεσσαλονίκη. Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται για δύο (2) έτη, από 1.1.2022 ή άλλως από την υπογραφή της σύμβασης έως 31.12.2023, με επιπλέον δυνατότητα παράτασης για ένα έτος έως 31.12.2024. Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης για δύο έτη ανέρχεται στο ποσό των 7.237.500,00€ πλέον Φ.Π.Α. 13%. Ο προϋπολογισμός συμπεριλαμβανόμενης της παράτασης, ήτοι για 2+1 έτη συνολικά, ανέρχεται στο ποσό των 10.856.250,00€ πλέον Φ.Π.Α. 13%.

-τη σίτιση κατά μέγιστο 250 φοιτητών του Α.Π.Θ. του τμήματος Σερρών της Σχολής Επιστήμης Φυσικής Αγωγής και Αθλητισμού. Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται για δύο (2) έτη, από 1.1.2022 ή άλλως από την υπογραφή της σύμβασης έως 31.12.2023, με επιπλέον δυνατότητα παράτασης για ένα έτος έως 31.12.2024. Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης για δύο έτη ανέρχεται στο ποσό των 247.500€ πλέον Φ.Π.Α. 13%. Ο προϋπολογισμός συμπεριλαμβανόμενης της παράτασης, ήτοι για 2+1 έτη συνολικά, ανέρχεται στο ποσό των 371.250,00€ πλέον Φ.Π.Α. 13% [...]”.

2.14. Με την υπ' αριθμ. 73 Παράταση Σύμβασης της 01.07.2021 (αρ. πρωτ. 690/01.07.2021, ΑΔΑΜ: 21SYMV008847897 2021-07-01) ενεργοποιήθηκε δικαίωμα προαίρεσης της υπ' αριθμ. 30 Σύμβασης της 20.12.2018 και παρατάθηκε η ισχύς της σύμβασης μέχρι την 23.12.2021.

2.15. Με την υπ' αριθμ. 106/2021 διακήρυξη (αρ. πρωτ. 805/22.07.2021 ΑΔΑΜ: 21PROC008966999 2021-07-22) η Φοιτητική Λέσχη προκήρυξε ανοικτό διαγωνισμό άνω των ορίων για τη σύναψη σύμβασης υπηρεσιών με αντικείμενο την ανακήρυξη αναδόχου που θα παρέχει υπηρεσίες σίτισης των φοιτητών του Αριστοτέλειου Πανεπιστημίου Θεσσαλονίκης. Κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης ορίστηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας - τιμής. Σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης: “Η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται στα κάτωθι τμήματα: ΤΜΗΜΑ 1 : «Λειτουργία του φοιτητικού μαγειρείου - εστιατορίου (των χώρων παραγωγής και διανομής του φοιτητικού συσσιτίου) της Πανεπιστημιακής Φοιτητικής Λέσχης του Α.Π.Θ για τη σίτιση κατά μέγιστο 7.250 φοιτητών Αριστοτέλειου Πανεπιστημίου Θεσσαλονίκης». Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε δύο έτη από 07.01.2022 ή άλλως από την υπογραφή της σύμβασης έως 31.12.2023, με επιπλέον δυνατότητα παράτασης για ένα έτος έως 31.12.2024. Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης για δύο έτη ανέρχεται στο ποσό των 7.237.500,00€ πλέον Φ.Π.Α. 13% (ήτοι 8.178.375,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 13%). Ο προϋπολογισμός συμπεριλαμβανόμενης της παράτασης, ήτοι για 2+1 έτη συνολικά,

ανέρχεται στο ποσό των 10.856.250,00€ χωρίς Φ.Π.Α. 13% (ήτοι στο ποσό των 12.267.562,50€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 13%) σε βάρος του Κ.Α.Ε. 2631 του προϋπολογισμού της Π.Φ. Λέσχης οικονομικών ετών 2022, 2023 και 2024. ΤΜΗΜΑ 2 : «Σίτιση κατά μέγιστο 250 φοιτητών του Α.Π.Θ. του τμήματος Σερρών της Σχολής Επιστήμης Φυσικής Αγωγής και Αθλητισμού». Η διάρκεια της σύμβασης ορίζεται σε δύο έτη από 07.01.2022 ή άλλως από την υπογραφή της σύμβασης έως 31.12.2023, με επιπλέον δυνατότητα παράτασης για ένα έτος έως 31.12.2024. Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης για δύο έτη ανέρχεται στο ποσό των 247.500,00€ πλέον Φ.Π.Α. 13% (ήτοι 279.675,00€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 13%). Ο προϋπολογισμός συμπεριλαμβανόμενης της παράτασης, ήτοι για 2+1 έτη συνολικά, ανέρχεται στο ποσό των 371.250,00€ χωρίς Φ.Π.Α. 13% (ήτοι στο ποσό των 419.512,50€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 13%) σε βάρος του Κ.Α.Ε. 2631 του προϋπολογισμού της Π.Φ. Λέσχης οικονομικών ετών 2022, 2023 και 2024. Οι παρεχόμενες υπηρεσίες κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV) : [55300000-3]-Υπηρεσίες εστιατορίου και παροχής φαγητού. Προσφορές υποβάλλονται για κάθε τμήμα ξεχωριστά. Οι οικονομικοί φορείς μπορούν να καταθέσουν προσφορά για ένα τμήμα ή και για τα δύο [...]"

Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής των προσφορών ορίστηκε η 22.07.2021 ενώ ως καταληκτική ημερομηνία ορίστηκε η 25.08.2021.

2.16. Προκήρυξη της εν λόγω διακήρυξης απεστάλη ηλεκτρονικά προς δημοσίευση στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ε.Ε. την 16.07.2021, όπου δημοσιεύθηκε την 21.07.2021, με αριθμό 2021/S 139-370220. Συνακόλουθα, την 22.07.2021 η εν λόγω διακήρυξη αναρτήθηκε στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ), περίληψη δε αυτής (υπ' αριθμ. πρωτ. 804/22.07.2021) δημοσιεύτηκε στον εθνικό τύπο και αναρτήθηκε την 22.07.2021 στη ΔΙΑΥΓΕΙΑ.

2.17. Συναφώς, αναρτήθηκαν στην ηλεκτρονική πλατφόρμα του ΕΣΗΔΗΣ δύο ηλεκτρονικοί διαγωνισμοί με α/α 1) 135754 για το ΤΜΗΜΑ 1 με εκτιμώμενη αξία 10.856.250,00€ χωρίς Φ.Π.Α. συμπεριλαμβανόμενης της παράτασης και 2) 135758 για το ΤΜΗΜΑ 2 με εκτιμώμενη αξία 371.250,00€ χωρίς Φ.Π.Α. συμπεριλαμβανόμενης της παράτασης.

2.18. Με το υπ' αριθμ. πρωτ. 911/25.08.2021 έγγραφο της Φοιτητικής Λέσχης γνωστοποιήθηκε η μετάθεση της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών από την 25.08.2021 και ώρα 15:00 στην 26.08.2021 και ώρα 23:59, λόγω ενημέρωσης του ΕΣΗΔΗΣ σχετικά με τεχνική αδυναμία λειτουργίας του Ολοκληρωμένου Πληροφοριακού Συστήματος (ΟΠΣ) ΕΣΗΔΗΣ. Το ανωτέρω έγγραφο αναρτήθηκε την 25.08.2021 στη ΔΙΑΥΓΕΙΑ (ΑΔΑ: 6221ΟΡΛΨ-Τ25) και δημοσιεύθηκε στον εθνικό τύπο. Συμπλήρωμα της προκήρυξης της εν λόγω διακήρυξης απεστάλη ηλεκτρονικά προς δημοσίευση στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ε.Ε. την 25.08.2021, όπου δημοσιεύθηκε την 30.08.2021, με αριθμό 2021/S 167-438452.

2.19. Με την απόφαση που έλαβε το Δ.Σ. της Φοιτητικής Λέσχης κατά την υπ' αριθ. 1213/29.06.2021 συνεδρίασή του, μετά την εισήγηση του αρμοδίου οργάνου, και δεδομένου ότι, αφενός, δεν είχε ξεκινήσει η διαγωνιστική διαδικασία και δημοσίευση του ανοικτού άνω των ορίων διαγωνισμού σίτισης, και αφετέρου, η σύμβαση σίτισης των φοιτητών του Α.Π.Θ. της Σχολής Επιστήμης Φυσικής Αγωγής & Αθλητισμού του τμήματος Σερρών για το ακαδημαϊκό έτος

2020-2021 έληξε στις 30.6.2021, κρίθηκε ότι συντρέχουν λόγοι δημοσίου συμφέροντος και αποφάσισε την προκήρυξη συνοπτικού διαγωνισμού με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομικής άποψης προσφορά, βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας-τιμής, για την ανακήρυξη αναδόχου που θα παρέχει υπηρεσίες σίτισης στους φοιτητές του Α.Π.Θ. του τμήματος Σερρών της Σχολής Επιστήμης Φυσικής Αγωγής και Αθλητισμού για το χρονικό διάστημα από 1.9.2021 μέχρι 23.12.2021 ή άλλως από την υπογραφή της σύμβασης μέχρι 23.12.2021, ενδεικτικού προϋπολογισμού ευρώ 57.969,00 συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. Ο εν λόγω διαγωνισμός αποφασίστηκε να διενεργηθεί κατά παρέκκλιση σύμφωνα με την παρ. 10 του άρθρου 6 του ν. 4412/2016 (Α'147). Η δαπάνη βαρύνει τον προϋπολογισμό της Π.Φ. Λέσχης του οικονομικού έτους 2021 σε βάρος του ΚΑΕ 2631 «Χορηγίες για τη λειτουργία φοιτητικών συσσιτίων».

2.20. Με την υπ' αριθ. 110/2021 διακήρυξη η Φοιτητική Λέσχη προκήρυξε συνοπτικό διαγωνισμό, με κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας-τιμής, για την ανακήρυξη αναδόχου που θα παρέχει υπηρεσίες σίτισης στους φοιτητές του Α.Π.Θ. του τμήματος Σερρών της Σχολής Επιστήμης Φυσικής Αγωγής και Αθλητισμού, για το χρονικό διάστημα από 01.09.2021 ή άλλως από την υπογραφή της σχετικής σύμβασης μέχρι 23.12.2021. Ο εν λόγω διαγωνισμός θα διενεργούνται κατά παρέκκλιση σύμφωνα με την παρ. 10 του άρθρου 6 του ν. 4412/2016 (Α'147). Ο αριθμός των σιτιζομένων φοιτητών στο Τμήμα Επιστήμης Φυσικής Αγωγής και Αθλητισμού Σερρών ανέρχεται κατά προσέγγιση στα διακόσια πενήντα (250) άτομα.

2.21. Με την απόφαση που έλαβε το Δ.Σ. της Φοιτητικής Λέσχης κατά την υπ' αριθμ. 1216/30.08.2021 συνεδρίασή του έκανε δεκτά τα πρακτικά της αρμόδιας Επιτροπής διαγωνισμού και αποφάσισε την οριστική κατακύρωση του συνοπτικού διαγωνισμού στην εταιρεία «ΤΟΠ-ΚΡΑΦΤ Α.Ε. ΕΙΣΑΓΩΓΗ –ΕΠΕΞΕΡΓΑΣΙΑ – ΕΜΠΟΡΙΑ ΤΡΟΦΙΜΩΝ ΚΑΙ ΕΚΜΕΤΑΛΛΕΥΣΗ ΕΣΤΙΑΤΟΡΙΩΝ» με δ.τ. «ΤΟΠ-ΚΡΑΦΤ Α.Ε.», καθώς κατέθεσε ως όφειλε εμπρόθεσμα και νομότυπα το σύνολο των απαιτούμενων δικαιολογητικών κατακύρωσης. Ακολούθως, υπογράφηκε η υπ' αριθ. 76 (αρ.πρωτ. 951/31.8.2021, ΑΔΑΜ: 21SYMV009134173 2021-08-31) σύμβαση για τη σίτιση των φοιτητών του Α.Π.Θ. της Σχολής Επιστήμης Φυσικής Αγωγής και Αθλητισμού στις Σέρρες για το χρονικό διάστημα από 01.09.2021 μέχρι 23.12.2021.

2.22. Κατά την ημερομηνία διενέργειας του ανοικτού διαγωνισμού που διενεργήθηκε σύμφωνα με την υπ' αριθμ. 106/2021 διακήρυξη, όπως προκύπτει από το υπ' αριθμ. πρωτ. 1054/24.09.2021 Πρακτικό της Επιτροπής Διενέργειας και Αξιολόγησης του διαγωνισμού, διαπιστώθηκε ότι κατατέθηκαν δύο προσφορές για το Τμήμα 1 της διακηρύξεως από: α) την ένωση εταιρειών με την επωνυμία "ΑΜΒΡΟΣΙΑ CATERING Α.Ε. – ΤΟΠ ΚΡΑΦΤ Α.Ε. – ΓΕΥΣΗΝΟΥΣ ΑΒΕΕ" και β) την εταιρεία με την επωνυμία "Α. Χούτος Επισιτιστικές Επιχειρήσεις Α.Ε.", ενώ διαπιστώθηκε ότι δεν κατατέθηκε καμία προσφορά για το Τμήμα 2 της διακηρύξεως και εισηγήθηκε την κήρυξη του διαγωνισμού για το τμήμα αυτό ως άγονου. Ακολούθως αξιολόγησε σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης τις δύο προσφορές που κατατέθηκαν στο Τμήμα 1 και εισηγήθηκε προς το Δ.Σ. της Φοιτητικής Λέσχης την επικύρωση της βαθμολογίας αυτών.

2.23. Με την απόφαση που έλαβε το Δ.Σ. της Φοιτητικής Λέσχης κατά την υπ' αριθμ. 1218/28.09.2021 Συνεδρίασή του (Θέμα 3ο) ενέκρινε τα ανωτέρω πρακτικό στο σύνολό του και μεταξύ άλλων, για το Τμήμα 2 ενέκρινε: *“ Την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση και χωρίς τροποποίηση των όρων της υπ' αρ. 106/2021 διακήρυξης για το συγκεκριμένο τμήμα, σύμφωνα με το άρθρο 26, παρ. 6 και 32 του Ν. 4412/2016 έπειτα από την παροχή της σύμφωνης γνώμης της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ).”*

2.24. Με το υπ' αριθ. πρωτ. 1117/07.10.2021 υπόμνημά της, η Επιτροπή Διενέργειας και Αξιολόγησης του διαγωνισμού, εισηγήθηκε τη διόρθωση πρόδηλου λάθους αναφορικά με το υπ' αριθμ. πρωτ. 1054/24.09.2021 Πρακτικό της. Συγκεκριμένα, για το ΤΜΗΜΑ 1 κατατέθηκε υπόψιν του Δ.Σ. νέα εισήγηση αξιολόγησης-βαθμολόγησης και για το ΤΜΗΜΑ 2 του διαγωνισμού προτάθηκε από την επιτροπή η κήρυξη ως άγονου του εν λόγω τμήματος του διαγωνισμού, καθώς δεν κατατέθηκε καμία προσφορά.

2.25. Το Δ.Σ. της Φοιτητικής Λέσχης με την απόφαση που έλαβε κατά την υπ' αριθ. 1219/07.10.2021 συνεδρίασή του, ανακάλεσε την υπ' αριθμ. 1218/28.09.2021 απόφασή του και αποδέχθηκε μερικώς το σκεπτικό και το αιτιολογικό που περιλαμβάνονται στα πρακτικά της επιτροπής αξιολόγησης αποτελεσμάτων υπ' αριθ. πρωτ. 1054/24.9.2021 και 1117/07.10.2021. Ως εκ τούτου εξέδωσε νέα βαθμολογία για το ΤΜΗΜΑ 1 του διαγωνισμού. Για το ΤΜΗΜΑ 2 του διαγωνισμού αποφάσισε: Α) Την κήρυξη ως άγονου του εν λόγω τμήματος του διαγωνισμού, καθώς δεν κατατέθηκε καμία προσφορά και Β) Την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση και χωρίς τροποποίηση των όρων της υπ' αριθ. 106/2021 διακήρυξης για το συγκεκριμένο τμήμα, σύμφωνα με το άρθρο 26, παρ. 6 και 32 του Ν. 4412/2016 έπειτα από την παροχή της σύμφωνης γνώμης της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ).

2.26. Με την υπ' αριθ. ΓΑΚ/ΑΕΠΠ 1929/12.10.2021 προδικαστική προσφυγή της, η ένωση εταιρειών «ΑΜΒΡΟΣΙΑ CATERING Α.Ε. – ΤΟΠ ΚΡΑΦΤ Α.Ε. – ΓΕΥΣΗΝΟΥΣ Α.Β.Ε.Ε.» στράφηκε κατά της απόφασης που έλαβε το Δ.Σ. της Φοιτητικής Λέσχης κατά την υπ' αριθ. 1218/28.09.2021 συνεδρίασή του, ζητώντας την ακύρωση της και την αναστολή της προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας. Με την υπ' αριθ. 2565/2021 πράξη της Προέδρου του 7ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ ορίστηκε ημερομηνία εξέτασης της ως άνω προδικαστικής προσφυγής η 19.11.2021.

2.27. Ακολούθως η ένωση εταιρειών «ΑΜΒΡΟΣΙΑ CATERING Α.Ε. – ΤΟΠ ΚΡΑΦΤ Α.Ε. – ΓΕΥΣΗΝΟΥΣ Α.Β.Ε.Ε.» άσκησε την υπ' αριθ. ΓΑΚ/ΑΕΠΠ 1965/19.10.2021 προδικαστική προσφυγή της κατά της υπ' αριθ. 1219/07.10.2021 απόφασης του Δ.Σ. της Φοιτητικής Λέσχης, ζητώντας την ακύρωση της και την αναστολή της προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας. Με την υπ' αριθ. 2614/2021 πράξη της Προέδρου του 7ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ ορίστηκε ημερομηνία εξέτασης της ως άνω προδικαστικής προσφυγής η 19.11.2021.

2.28. Ομοίως, ο οικονομικός φορέας «ΧΟΥΤΟΣ CATERING Α.Ε. – Α. ΧΟΥΤΟΣ – ΕΠΙΣΙΤΙΣΤΙΚΕΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΙΣ» άσκησε την υπ' αριθ. ΓΑΚ/ΑΕΠΠ 1966/19.10.2021 προδικαστική προσφυγή του κατά της υπ' αριθ. 1219/7.10.2021 απόφασης του Δ.Σ. της Φοιτητικής Λέσχης, ζητώντας την

ακύρωση της και την αναστολή της προόδου της διαγωνιστικής διαδικασίας. Με την υπ' αριθ. 2617/2021 πράξη της Προέδρου του 7ου Κλιμακίου της ΑΕΠΠ ορίστηκε ημερομηνία εξέτασης της ως άνω προδικαστικής προσφυγής η 19.11.2021.

2.29. Αναφορικά με τις ανωτέρω τρεις προδικαστικές προσφυγές, η Φοιτητική Λέσχη με τα υπ' αριθμ. πρωτ. 1263/29.10.2021, 1296/03.11.2021 και 1297/03.11.2021 έγγραφά της διαβίβασε τις απόψεις της στην ΑΕΠΠ.

2.30. Η αιτούσα με το υπ' αριθμ. πρωτ. 1269/29.10.2021 έγγραφό της, αναφορικά με τη διαγωνιστική διαδικασία της υπ' αριθμ. 106/2021 διακηρύξεως που αφορά το Τμήμα 2, γνωρίζει στην Αρχή ότι: “[...] δεν έχει κατατεθεί, ούτε έχει κοινοποιηθεί μέχρι σήμερα στην Π.Φ. Λέσχη του Α.Π.Θ. καμία προδικαστική προσφυγή, αίτηση ασφαλιστικών μέτρων ή άλλο τακτικό ή έκτακτο ένδικο βοήθημα ή μέσο, κατά των αποφάσεων που εκδόθηκαν από την Υπηρεσία μας”.

2.31. Η Φοιτητική Λέσχη με το υπ' αριθμ. 1415/26.11.2021 έγγραφό της γνωρίζει στην Αρχή: “[...] Εν προκειμένω, δικαιολογείται η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, προκειμένου να καλυφθεί η ανάγκη για παροχή υπηρεσιών σίτισης στους φοιτητές του ΑΠΘ, χρονικής διάρκειας οκτώ (8) μηνών, προϋπολογισθείσας δαπάνης 2.222.400,00€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 13%, λόγω κατεπείγουσας ανάγκης που ανέκυψε κατόπιν συνδρομής απρόβλεπτων περιστάσεων, χωρίς καμία δική μας ευθύνη [...] (i) Ως προς την ύπαρξη κατεπείγουσας ανάγκης που δεν συμβιβάζεται με τις προθεσμίες που επιτάσσουν άλλες διαδικασίες: Η κατεπείγουσα ανάγκη μη συμβιβαζόμενη με τις προθεσμίες που επιτάσσουν άλλες διαδικασίες συνίσταται στην επιτακτική ανάγκη να διασφαλιστεί η σίτιση των φοιτητών του ΑΠΘ για την επόμενη χρονιά (2022), καθώς η ισχύουσα σύμβαση λήγει κατόπιν προηγούμενης πλήρους εξάντλησης του προβλεπόμενου χρόνου συμβατικής παράτασής της δια ασκήσεως σχετικού δικαιώματος προαίρεσης την 23.12.2021 και η μη παροχή των εν λόγω υπηρεσιών στη συγκεκριμένη οικονομική και πανδημική συγκυρία θα δημιουργήσει μεγάλη αναστάτωση στην φοιτητική κοινότητα αλλά και ευρύτερο οικονομικό και κοινωνικό πρόβλημα σε χιλιάδες οικογένειες εκτός Θεσσαλονίκης με τέκνα που φοιτούν στο ΑΠΘ. Ιδιαίτερα επισημαίνεται ότι, τυχόν μη ύπαρξη ενεργούς σύμβασης σίτισης από τη λήξη της τρέχουσας, ήτοι από 23-12-2021 και δη για χρονικό διάστημα έως τη λήξη του τρέχοντος ακαδημαϊκού έτους (ότε και αναμένεται η ολοκλήρωση της κύριας διαγωνιστικής διαδικασίας, που άρχισε με την υπ' αριθμ. 106/2021 Διακήρυξη), ελλοχεύει σοβαρούς κινδύνους μετάδοσης και διασποράς του COVID-19, καθόσον οι φοιτητές μας θα στραφούν σε άλλους τρόπους σίτισής τους (σε ταχυφαγεία, εστιατόρια κ.λπ.), που, ανεξαρτήτως των δυσμενών οικονομικών συνεπειών, που αυτό συνεπάγεται για τους ίδιους και τις οικογένειές τους, θα λειτουργήσει, ως εν δυνάμει -μη αποδεκτό για την πανεπιστημιακή μας κοινότητα- τρόπο μετάδοσης του κορωνοϊού με απρόβλεπτες, πλην όμως, αυταπόδεικτες δυσμενείς συνέπειες και για τη λειτουργία του Πανεπιστημίου μας. Επισημαίνουμε ότι, καθημερινά στην Π.Φ. 2.222.400,00€ Λέσχη Α.Π.Θ. σιτίζονται περί τις 6.250 φοιτητές με ασφαλή τρόπο, γεγονός, που αποδεικνύεται από το ότι μέχρι σήμερα τα κρούσματα στους φοιτητές μας ήταν σχεδόν μηδενικά. Πέραν των ανωτέρω, η μη παροχή των εν λόγω υπηρεσιών ουσιαστικά καθιστά άνευ αντικειμένου τη βασική καταστατική και πραγματική λειτουργία της Π.Φ. Λέσχης ως αυτοτελούς νομικής οντότητας και επακόλουθα απολύτως αδύνατη την εύρυθμη λειτουργία της, οπότε κρίνεται

απολύτως αναγκαία και επιτακτικά επείγουσα η ανάγκη διασφάλισης της παροχής των εν λόγω υπηρεσιών μέσω των οποίων διασφαλίζεται η ασφαλής σίτιση των φοιτητών και η εύρυθμη λειτουργία της Π.Φ. Λέσχης. Ως γνωστόν, η Π.Φ. Λέσχη αναθέτει στο πλαίσιο της λειτουργίας της πάντα την παροχή υπηρεσιών σίτισης σε ανάδοχο κατόπιν διαγωνισμού, ο οποίος αναλαμβάνει την εκμετάλλευση του φοιτητικού μαγειρίου-εστιατορίου. Εκ των ανωτέρω προκύπτει ότι η ανάγκη ανάθεσης των εν λόγω υπηρεσιών σίτισης μέσω της εκμετάλλευσης του φοιτητικού μαγειρίου-εστιατορίου πράγματι είναι κατεπείγουσα και δεν συμβιβάζεται με τις προθεσμίες που επιτάσσουν άλλες διαδικασίες, καθώς η τρέχουσα σύμβαση παροχής υπηρεσιών σίτισης λήγει (μετά από την άσκηση του δικαιώματος προαίρεσης) την 23.12.2021. (ii) Ως προς την ύπαρξη απρόβλεπτης περίπτωσης: Ως απρόβλεπτη περίπτωση, γενεσιουργό της κατεπείγουσας ανάγκης, επισημαίνουμε την αντιμετώπιση των συνεπειών της πανδημίας αλλά και την απρόσμενη λόγω καθυστερήσεων άνευ ευθύνης μας δικαστική εμπλοκή της υπ' αριθ. 104/2020 διακήρυξης μας, όσο και της υπ' αριθ. 106/2021 διακήρυξης. Γενικά έχει πράγματι κριθεί ότι 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 (βλ. ενδεικτικά πράξεις Τμ. VI Ελ. Συν. 91/2007 και 205/2007 και Τμ. IV 160/2013, 182/2014). Ωστόσο στην προκειμένη περίπτωση, η απρόσμενη λόγω καθυστερήσεων άνευ ευθύνης μας διοικητική (ενώπιον της ΑΕΠΠ) και η δικαστική εμπλοκή (ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου) δεν αφορά μόνο έναν διαγωνισμό, αλλά δύο διαδοχικούς. Συγκεκριμένα στα πλαίσια της υπ' αριθ. 104/2020 διακήρυξης μας ασκήθηκε αρχικά προδικαστική προσφυγή από την ανάδοχο κοινοπραξία και αίτηση αναστολής, οι οποίες έγιναν εν μέρει δεκτές, κατόπιν όμως σοβαρών καθυστερήσεων στην έκδοση των σχετικών αποφάσεων, που υπερβαίνουν το σύνηθες μέτρο πρόβλεψης. Η απρόβλεπτη περίπτωση δεν συνίσταται μόνο στο γεγονός της καθυστερημένης έκδοσης αποφάσεων από την ΑΕΠΠ και το Διοικητικό Εφετείο κατά την διαδικασία των ασφαλιστικών μέτρων, αλλά επιπρόσθετα στο γεγονός ότι η εκδίκαση της κύριας υπόθεσης ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Θεσσαλονίκης αναβλήθηκε δύο φορές οικόθεν με αίτημα της Εισηγήτριας Πρόεδρου, προφανώς λόγω των εξαιρετικών συνθηκών πανδημίας που έχουν προκαλέσει φόρτο στις εκδικαζόμενες υποθέσεις και συνθήκες απρόβλεπτες αναφορικά με τον χρόνο εκδίκασης των υποθέσεων και τον χρόνο έκδοσης των σχετικών αποφάσεων. Επισημαίνεται προς πληρέστερη κατανόηση των απρόβλεπτων καθυστερήσεων ότι η αίτηση ακύρωσης υποβλήθηκε την 28.3.2021, ορίστηκε δικάσιμος αυτής αρχικά η 24.6.2021, κατόπιν αναβολής οικόθεν από την ορισθείσα εισηγήτρια [...] η 30.9.2021 και ομοίως κατόπιν νέας αναβολής οικόθεν από την ορισθείσα εισηγήτρια [...] η 21.10.2021, χωρίς μέχρι σήμερα να έχει εκδοθεί απόφαση. Αντίστοιχα, και η αίτηση αναστολής υποβλήθηκε την 3.11.2020, ορίστηκε δικάσιμος αυτής η 3.12.2020, ημερομηνία κατά την οποία συζητήθηκε και εξεδόθη επ' αυτής απόφαση την 12.3.2021, δηλαδή μετά από 3 ½ μήνες από την ίδια ως άνω Εισηγήτρια. Ομοίως, στα πλαίσια της υπ' αριθ. 106/2021 διακήρυξης μας ασκήθηκαν τρεις προδικαστικές προσφυγές, επί των οποίων δεν έχουν εκδοθεί αποφάσεις. Σε κάθε περίπτωση, οι επικαλούμενες εν προκειμένω περιστάσεις σε συνδυασμό με την πανδημία του κορονοϊού COVID-19 προκάλεσαν πρόσθετη μη εκτιμώμενη απρόσμενη και πέραν του συνηθούς μέτρου καθυστέρηση στην υπό εξέταση διαγωνιστική διαδικασία κι, ως εκ τούτου, θα μπορούσε να

συνεκτιμηθεί η αδυναμία προβλέψεως αυτών από την αναθέτουσα αρχή. (iii) Ως προς την ύπαρξη αιτιώδους συνδέσμου μεταξύ της απρόβλεπτης περίπτωσης και της κατεπείγουσας ανάγκης που ανακύπτει: Για τη συνδρομή των προϋποθέσεων εφαρμογής της εφαρμοστέας διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016, θα πρέπει η κατεπείγουσα ανάγκη που επικαλείται η αναθέτουσα αρχή να οφείλεται σε απρόβλεπτες περιστάσεις, με τις οποίες να τελεί σε αιτιώδη συνάφεια. Ως παρατέθηκε ανωτέρω, εκ των περιστάσεων, ως απρόβλεπτη, δύναται να θεωρηθεί ότι τελεί σε αιτιώδη συνάφεια η απρόσμενη άνευ ευθύνης μας λόγω καθυστερήσεων στην εκδίκαση των υποθέσεων και στην έκδοση αποφάσεων πέραν του συνήθους μέτρου λόγω των συνθηκών COVID δικαστική εμπλοκή με την αδυναμία της αναθέτουσας αρχής να καλύψει με άλλο τρόπο την ενεστώσα ανάγκη παροχής υπηρεσιών σίτισης, σε συνδυασμό με την πανδημική κρίση. (iv) Ως προς το ότι, οι περιστάσεις που επικαλούνται οι Αναθέτουσες Αρχές για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη: Οι υπηρεσίες σίτισης αποτελούν πάγια και διαρκή ανάγκη, επομένως δύναται να προγραμματιστούν σε ετήσια βάση έγκαιρα από την αναθέτουσα αρχή. Ο εκάστοτε φορέας, άλλωστε, οφείλει να προγραμματίζει τις ανάγκες του και να ξεκινά τις κατά περίπτωση νόμιμες διαδικασίες στον κατάλληλο χρόνο, ούτως ώστε να είναι σε θέση να τις περατώσει έγκαιρα (βλ. Πράξη 4/2013 Τμήμα IV Ελ. Συν.). Εν προκειμένω, η Π.Φ. Λέσχη ΑΠΘ ως αναθέτουσα αρχή προέβη έγκαιρα (αρχές 2020) σε προκήρυξη διαγωνισμού με την υπ' αριθ. 104/2020 διακήρυξη σημαντικό χρονικό διάστημα προ της λήξης του προβλεπόμενου συμβατικού χρόνου, συνυπολογιζομένου του χρόνου συμβατικής παράτασής της κατόπιν άσκησης του δικαιώματος προαίρεσης. Στόχος ήταν να συναφθεί σύμβαση που θα κάλυπτε τις ανάγκες της αναθέτουσας από το 2021 ως και το 2023. Συνεπώς δεν δύναται να θεωρηθεί ότι δεν κινήθηκε έγκαιρα η αναθέτουσα αρχή. (v) Ως προς την ανάθεση της σύμβασης στο απολύτως απαραίτητο μέτρο: Επισημαίνεται ότι στο πλαίσιο κρίσης της πλήρωσης της συγκεκριμένης περίπτωσης, θα πρέπει να προσδιορίζεται επακριβώς το αναγκαίο μέτρο ανάθεσης της σκοπούμενης σύμβασης. Ως προς τη συγκεκριμένη προϋπόθεση συνδρομής της επικαλούμενης διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016, σημειωτέον ότι, όπως έχει σχετικώς κριθεί (βλ. ενδεικτικά 1/2012, 24/2012, 348/2014, 56/2015 Δ75/2019 Γνώμες της Αρχής), λόγω του εξαιρετικού χαρακτήρα της διάταξης, η εφαρμογή της συγκεκριμένης εξαιρετικής διαδικασίας για την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων κατόπιν διαπραγματεύσεως χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης επιτρέπεται επί τη βάση της προσωρινής και άμεσης κάλυψης των επικαλούμενων κατεπείγουσών και επιτακτικών αναγκών και όχι του συνόλου των παγίων και διαρκών αναγκών της αναθέτουσας αρχής, ενώ για τις υπηρεσίες που είναι απαραίτητες μετά την περίοδο της προσωρινής κάλυψης της κατεπείγουσας ανάγκης η αναθέτουσα αρχή έχει τη δυνατότητα να προσφύγει σε ανοιχτή ή κλειστή διαδικασία σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις. Επομένως, το κατ' επίκληση της ανωτέρω διάταξης του ν. 4412/2016 αίτημα πρέπει να υποβάλλεται στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο και όχι να καλύπτει το σύνολο των αναγκών της αιτούσας αναθέτουσας αρχής, καθώς αυτές μπορούν να καλύπτονται με δημόσιες συμβάσεις που συνάπτονται με τις συνήθειες (ανοιχτή ή κλειστή) διαγωνιστικές διαδικασίες ανάθεσης (βλ. ενδεικτικά Δ127/2018, Δ75/2019 και Δ84/2019 Γνώμες της Αρχής). Εν προκειμένω, το υποβληθέν αίτημα αφορά σε σύμβαση παροχής υπηρεσιών σίτισης χρονικής διάρκειας οκτώ (8) μηνών, προϋπολογισθείσας δαπάνης 2.222.400,00€ μη

συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 13%, λόγω κατεπείγουσας ανάγκης, το οποίο επαρκεί προκειμένου να τελεσφορήσει η διαγωνιστική διαδικασία της υπ' αριθ. 106/2021 διακήρυξης”.

2.32. Κατόπιν των ανωτέρω, η Φοιτητική Λέσχη, με τα με αριθ. πρωτ. 1266/29.10.2021 και 1267/29.10.2021 έγγραφα-αιτήματά της, ως αυτά τροποποιήθηκαν αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής,

α) σύμφωνα με το άρθρο 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016, όπως ισχύει, για τη λειτουργία του φοιτητικού μαγειρείου – εστιατορίου της Φοιτητικής Λέσχης και τη σίτιση κατά μέγιστο 7.250 φοιτητών Α.Π.Θ., χρονικής διάρκειας οκτώ (8) μηνών, συνολικής εκτιμώμενης αξίας σύμβασης 2.222.400,00€ προ Φ.Π.Α. και

β) σύμφωνα με το άρθρο 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, όπως ισχύει, για το τμήμα 2 της υπ' αριθμ. 106/2021 διακήρυξης που αφορούσε τη σίτιση κατά μέγιστο 250 φοιτητών του Α.Π.Θ. του τμήματος Σερρών της Σχολής Επιστήμης Φυσικής Αγωγής και Αθλητισμού συνολικής εκτιμώμενης αξίας σύμβασης 247.500,00€ προ Φ.Π.Α.,

διαβιβάζοντας σχετικά σχέδια απόφασης του αρμοδίου οργάνου της αναθέτουσας αρχής περί προσφυγής στη διαδικασία.

II. Νομικό πλαίσιο

3. Το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης, ορίζει τα ακόλουθα: «δδ) 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 (Α147) 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 [...]».

4. Η διάταξη του άρθρου 1 παρ. 2 του ν.4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)» ορίζει: “Ο παρών νόμος θεσπίζει κανόνες: α) για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης δημοσίων συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου Ι (άρθρα 2 έως 221) [...]Οι διατάξεις του παρόντος εφαρμόζονται, με την επιφύλαξη των παραγράφων 3 έως 7, σε όλες τις συμβάσεις των περιπτώσεων α' και β', ανεξαρτήτως είδους και εκτιμώμενης αξίας αυτών, εκτός αν άλλως ορίζεται στις επιμέρους διατάξεις αυτού”.

5. Το άρθρο 3 παρ. 1 και 2 του ίδιου νόμου ορίζει τα παρακάτω: “1. Το παρόν Βιβλίο (άρθρα 3 έως 221) θεσπίζει κανόνες για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που πραγματοποιούνται από αναθέτουσες αρχές,

ανεξαρτήτως εκτιμώμενης αξίας αυτών, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στο παρόν άρθρο.2. Διαδικασία σύναψης σύμβασης ή σύμβαση κατά την έννοια του παρόντος Βιβλίου είναι η απόκτηση, μέσω δημόσιας σύμβασης, από μία ή περισσότερες αναθέτουσες αρχές, έργων, αγαθών ή υπηρεσιών από οικονομικούς φορείς που επιλέγονται από τις εν λόγω αναθέτουσες αρχές, ανεξαρτήτως του κατά πόσον τα έργα, τα αγαθά ή οι υπηρεσίες προορίζονται για την εξυπηρέτηση σκοπού δημοσίου συμφέροντος”.

6. Σύμφωνα με το άρθρο 5 του ιδίου νόμου: “Ως κατώτατα όρια, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός Φ.Π.Α., ορίζονται τα ακόλουθα: [...]δ) 750.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών που αφορούν κοινωνικές και άλλες ειδικές υπηρεσίες που περιλαμβάνονται στο Παράρτημα XIV του Προσαρτήματος Α’.

7. Στο άρθρο 6 παρ. 1, 3, 9 και 10 του ιδίου νόμου ορίζεται ότι: “Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς Φ.Π.Α., όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος προαίρεσης ή τυχόν παρατάσεων της σύμβασης, όπως ορίζουν ρητά τα έγγραφα της σύμβασης. [...] 3. Η επιλογή της χρησιμοποιούμενης μεθόδου για τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης δεν γίνεται με σκοπό την αποφυγή της εφαρμογής οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου. Η σύμβαση δεν κατατέμενεται κατά τρόπο ώστε να αποφεύγεται η εφαρμογή οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου, εκτός αν αυτό δικαιολογείται από αντικειμενικούς λόγους. [...] 9. Όταν ένα σχέδιο αγοράς για την απόκτηση ομοιογενών αγαθών μπορεί να οδηγήσει σε ανάθεση συμβάσεων υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων, λαμβάνεται υπόψη κατά την εφαρμογή του άρθρου 5 περιπτώσεις β' και γ' η συνολική εκτιμώμενη αξία όλων αυτών των τμημάτων. Όταν η συνολική αξία των τμημάτων ισούται ή υπερβαίνει το κατώτατο όριο που προβλέπεται στο άρθρο 5, το παρόν Βιβλίο εφαρμόζεται στην ανάθεση κάθε τμήματος. 10. Κατά παρέκκλιση από τα προβλεπόμενα στις παραγράφους 8 και 9, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αναθέτουν συμβάσεις για μεμονωμένα τμήματα κατά τις διατάξεις του παρόντος Βιβλίου, λαμβάνοντας υπόψη την εκτιμώμενη αξία μόνο του τμήματος, εφόσον αυτή, χωρίς Φ.Π.Α., είναι μικρότερη από 80.000 ευρώ για προμήθειες ή υπηρεσίες ή από 1.000.000 ευρώ για έργα. Πάντως, η συνολική αξία των τμημάτων που ανατίθενται με αυτόν τον τρόπο, δεν υπερβαίνει το 20 % της συνολικής αξίας όλων των τμημάτων στις οποίες έχει διαιρεθεί το προτεινόμενο έργο, η προτεινόμενη απόκτηση ομοιογενών αγαθών ή η προτεινόμενη παροχή υπηρεσιών. [...]”.

8. Η διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α του ν. 4412/2016, ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, και στην οποία ορίζεται: “2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και 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 ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Επιτροπή μετά από αίτημα της”.

9. 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”.

10. Στις διατάξεις του άρθρου 364 του ν. 4412/2016 προβλέπεται ότι: “Άρθρο 364 Ανασταλτικό αποτέλεσμα 1. Η προθεσμία για την άσκηση της προδικαστικής προσφυγής και η άσκησή της κωλύουν τη σύναψη της σύμβασης επί ποινή ακυρότητας, η οποία διαπιστώνεται με απόφαση της ΑΕΠΠ μετά από άσκηση προσφυγής, σύμφωνα με το άρθρο 368. Κατά τα λοιπά, η άσκηση της προδικαστικής προσφυγής δεν κωλύει την πρόοδο της διαγωνιστικής διαδικασίας, με την επιφύλαξη των παραγράφων 1 και 2 του άρθρου 366. 2. Η παράγραφος 1 δεν εφαρμόζεται στις ακόλουθες περιπτώσεις: α) όταν δεν απαιτείται προηγούμενη δημοσίευση της προκήρυξης, β) αν υποβλήθηκε μόνο μία (1) προσφορά και δεν υπάρχουν ενδιαφερόμενοι υποψήφιοι και γ) εφόσον πρόκειται για εκτελεστική σύμβαση συμφωνίας - πλαίσιο σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 39, ή για σύμβαση που συνάπτεται στο πλαίσιο Δυναμικού Συστήματος Αγορών, σύμφωνα με τα οριζόμενα στα άρθρα 33 και 270”.

11. Στις διατάξεις των παρ. 4 και 5 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016, ως ίσχυαν κατά την ημερομηνία προκήρυξης της υπό εξέταση διαγωνιστικής διαδικασίας, προβλέπεται ότι: “4. Με πράξη του προεδρεύοντος του κλιμακίου ορίζεται η ημέρα και η ώρα συζήτησης της προσφυγής, η οποία δεν μπορεί να απέχει περισσότερο από σαράντα (40) ημέρες από την ημερομηνία κατάθεσης της προσφυγής. Η πράξη αυτή κοινοποιείται το αργότερο δέκα (10) ημέρες πριν από τη συζήτηση της προσφυγής στον προσφεύγοντα, στην αναθέτουσα αρχή κατά της οποίας ασκείται η προσφυγή και σε εκείνους οι οποίοι έχουν ασκήσει παρέμβαση. 5. Το αργότερο είκοσι (20) ημέρες από την κατάθεση την προσφυγής, η ΑΕΠΠ ελέγχει τη συμμόρφωση της αναθέτουσας αρχής με την παρ. 1 (α). Εάν διαπιστώσει ότι η αναθέτουσα αρχή δεν εκπλήρωσε την υποχρέωση της παρ. 1(α), η κοινοποίηση γίνεται με μέριμνα της ΑΕΠΠ, έτσι ώστε οι ενδιαφερόμενοι να ασκήσουν παρέμβαση, σύμφωνα με την παρ. 3 του άρθρου 362”.

12. Στις διατάξεις του άρθρου 367 ν. 4412/2016 ως ίσχυε κατά την ημερομηνία προκήρυξης της υπό εξέταση διαγωνιστικής διαδικασίας προβλέπεται ότι: “Άρθρο 367 Διαδικασία λήψης απόφασης συνέπειες αποφάσεων ΑΕΕΠ 1. Η ΑΕΠΠ αποφαινεται αιτιολογημένα επί της βασιμότητας των προβαλλόμενων πραγματικών και νομικών ισχυρισμών της προσφυγής και των ισχυρισμών της αναθέτουσας αρχής και, σε περίπτωση παρέμβασης, των ισχυρισμών του παρεμβαίνοντος και δέχεται (εν όλω ή εν μέρει) ή απορρίπτει την προσφυγή με απόφαση της, η οποία εκδίδεται μέσα σε αποκλειστική προθεσμία είκοσι (20) ημερών από την ημέρα εξέτασης της προσφυγής. 2. Επί αποδοχής προσφυγής κατά πράξης ακυρώνεται ολικώς ή μερικώς η

προσβαλλόμενη πράξη, ενώ επί αποδοχής προσφυγής κατά παράλειψης, ακυρώνεται η παράλειψη και η υπόθεση αναπέμπεται στην αναθέτουσα αρχή για να προβεί αυτή στην οφειλόμενη ενέργεια. 3. Οι αναθέτουσες αρχές υποχρεούνται να συμμορφώνονται με τις αποφάσεις της ΑΕΠΠ. 4. Οι αποφάσεις της ΑΕΠΠ υπόκεινται αποκλειστικά στα ένδικα βοηθήματα που προβλέπονται στον Τίτλο 3 του παρόντος Βιβλίου”.

13. Στις διατάξεις του άρθρου 372 ν. 4412/2016 ως ίσχυε κατά την ημερομηνία προκήρυξης της υπό εξέταση διαγωνιστικής διαδικασίας προβλέπεται ότι: “Άρθρο 372 Δικαστική προστασία στο πεδίο που προηγείται της σύναψης της σύμβασης Όποιος έχει έννομο συμφέρον μπορεί να ζητήσει την αναστολή της εκτέλεσης της απόφασης της ΑΕΠΠ και την ακύρωσή της ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου της έδρας της αναθέτουσας αρχής, με τριμελή σύνθεση, το οποίο αποφαινεται αμετακλήτως. Δικαίωμα άσκησης των ίδιων ενδίκων βοηθημάτων έχει και η αναθέτουσα αρχή αν η ΑΕΠΠ κάνει δεκτή την προδικαστική προσφυγή. Με τα ένδικα βοηθήματα της αίτησης αναστολής και της αίτησης ακύρωσης λογίζονται ως συμπροσβαλλόμενες με την απόφαση της ΑΕΠΠ και όλες οι συναφείς προς την ανωτέρω απόφαση πράξεις ή παραλείψεις της αναθέτουσας αρχής, εφόσον έχουν εκδοθεί ή συντελεστεί αντιστοιχώς έως τη συζήτηση της αίτησης αναστολής ή την πρώτη συζήτηση της αίτησης ακύρωσης. Με την επιφύλαξη των διατάξεων του παρόντος νόμου, για την εκδίκαση των διαφορών αυτών εφαρμόζονται αναλόγως οι διατάξεις του π.δ. 18/1989 (Α΄ 8). 2. Αιτήσεις αναστολής του νόμου αυτού εκδικάζονται από τον Πρόεδρο Εφετών του οικείου Διοικητικού Εφετείου ή από τον Εφέτη που αυτός ορίζει. Σε περίπτωση ιδιαίτερης σπουδαιότητας της υπόθεσης, ο ανωτέρω Πρόεδρος ή Εφέτης μπορεί να εισάγουν την αίτηση σε τριμελές συμβούλιο του δικαστηρίου, στο οποίο προεδρεύει ο Πρόεδρος Εφετών και μετέχει ο Εφέτης Εισηγητής. [...] 4. Η άσκηση της αίτησης αναστολής δεν εξαρτάται από την προηγούμενη άσκηση της αίτησης ακύρωσης. Η αίτηση αναστολής κατατίθεται στο αρμόδιο δικαστήριο μέσα σε προθεσμία δέκα (10) ημερών από την κοινοποίηση ή την πλήρη γνώση της απόφασης επί της προδικαστικής προσφυγής και συζητείται το αργότερο εντός τριάντα (30) ημερών από την κατάθεσή της [...] Με την κατάθεση της αιτήσεως αναστολής η προθεσμία άσκησης της αίτησης ακύρωσης διακόπτεται και αρχίζει από την επίδοση της σχετικής απόφασης. Ο διάδικος που πέτυχε υπέρ αυτού την αναστολή της εκτέλεσης της προσβαλλόμενης πράξης, οφείλει μέσα σε προθεσμία δέκα (10) ημερών από την επίδοση της απόφασης αυτής, να ασκήσει την αίτηση ακύρωσης, διαφορετικά αίρεται αυτοδικαίως η ισχύς της αναστολής. Η δικάσιμος για την εκδίκαση της αίτησης ακύρωσης δεν πρέπει να απέχει πέραν του τριμήνου από την κατάθεση του δικογράφου. Κατά παρέκκλιση από τις διατάξεις της παρ. 6 του άρθρου 52 του π.δ. 18/1989 (Α΄ 8), η αίτηση αναστολής γίνεται δεκτή εφόσον πιθανολογείται σοβαρά η παράβαση κανόνα του δικαίου της Ευρωπαϊκής Ένωσης ή του εσωτερικού δικαίου και η αναστολή είναι αναγκαία για να αρθούν τα δυσμενή από την παράβαση αποτελέσματα ή να αποτραπεί η ζημία των συμφερόντων του αιτούντος. Η αίτηση όμως μπορεί να απορριφθεί αν, από τη στάθμιση της βλάβης του αιτούντος, των συμφερόντων τρίτων και επιτακτικών λόγων γενικού δημοσίου συμφέροντος, κρίνεται ότι οι αρνητικές συνέπειες από την αποδοχή θα είναι σοβαρότερες από την ωφέλεια του αιτούντος. Η απόφαση επί της αναστολής εκδίδεται μέσα σε προθεσμία είκοσι (20) ημερών από

την εκδίκαση της αίτησης. Το διατακτικό των αποφάσεων αυτών, υπογραφόμενο από τον Πρόεδρο, τα μέλη και τον Γραμματέα, εκδίδεται υποχρεωτικά μέσα σε προθεσμία επτά (7) ημερών από την εκδίκαση της αίτησης ή αν έχει χορηγηθεί προθεσμία στους διαδίκους για τη νομιμοποίησή τους ή για την υποβολή υπομνήματος από τη λήξη της προθεσμίας αυτής. Η προθεσμία προς τους διαδίκους δεν μπορεί πάντως να υπερβαίνει τις τρεις (3) ημέρες από την εκδίκαση. Η άσκηση αίτησης αναστολής κωλύει τη σύναψη της σύμβασης, εκτός εάν με την προσωρινή διαταγή ο αρμόδιος δικαστής αποφανθεί διαφορετικά. 5. Εάν η αίτηση αναστολής γίνει δεκτή, το όργανο το οποίο εξέδωσε την πράξη της οποίας η εκτέλεση αναστέλλεται με την απόφαση μπορεί να συμμορφωθεί προς το διατακτικό ή και το εν γένει περιεχόμενο της απόφασης και να ανακαλέσει ή να τροποποιήσει κατάλληλα την πράξη που προκάλεσε τη διαφορά. Στην περίπτωση αυτή, για το κύριο ένδικο βοήθημα που ασκήθηκε, εφαρμόζεται αναλόγως η παρ. 2 του άρθρου 32 του π.δ. 18/1989. 6. Αν ο ενδιαφερόμενος δεν άσκησε ή άσκησε ανεπιτυχώς την αίτηση αναστολής και η σύμβαση υπογράφηκε και ολοκληρώθηκε η εκτέλεσή της πριν από τη συζήτηση της αίτησης ακύρωσης, εφαρμόζεται αναλόγως η παρ. 2 του άρθρου 32 του π.δ. 18/1989. 7. Αν το δικαστήριο ακυρώσει πράξη ή παράλειψη της αναθέτουσας αρχής μετά τη σύναψη της σχετικής σύμβασης, η τελευταία δεν θίγεται, εκτός αν πριν από τη σύναψη αυτής είχε ανασταλεί η διαδικασία σύναψης της σύμβασης με απόφαση της ΑΕΠΠ ή με απόφαση επί αίτησης αναστολής ή με προσωρινή διαταγή. Στην περίπτωση αυτή, ο ενδιαφερόμενος δικαιούται να αξιώσει αποζημίωση, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο άρθρο 373”.

14. Τα οριζόμενα στον ν. 4782/2021 (Α’ 36/2021) «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» και ιδίως το άρθρο 142 « Έναρξη ισχύος Μέρους Α`», σύμφωνα με το οποίο :

“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, 55, 57, 58, 59, 60, 63, 64, 66 έως 79, 82 έως 86, 89 έως 93, 95 έως 98, 100, 131, 134 και 138,

γ) του άρθρου 108, κατά το μέρος που τροποποιεί την περ. α` της παρ. 11 του άρθρου 221 του ν. 4412/2016,

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.

2. Η ισχύς των άρθρων 3, 6 κατά το μέρος που τροποποιεί τις παρ. 1 και 5 του άρθρου 38 του ν. 4412/2016, 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.

3. Η ισχύς των υπολοίπων άρθρων του παρόντος αρχίζει από την 1η.6.2021, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στις επιμέρους διατάξεις του”.

III. Νομική Εκτίμηση

15. Η Πανεπιστημιακή Φοιτητική Λέσχη του Α.Π.Θ. αποτελεί Νομικό Πρόσωπο Δημοσίου Δικαίου εποπτευόμενο από το Υπουργείο Παιδείας και διοικούμενο από Διοικητικό Συμβούλιο, με Πρόεδρο τον εκάστοτε Πρύτανη και Μέλη τους Κοσμήτορες των Σχολών του ΑΠΘ. Λειτουργεί σήμερα βάσει των προεδρικών διαταγμάτων Π.Δ. 387/1983 (ΦΕΚ 141/Α/1983) και Π.Δ. 207/2005 (ΦΕΚ 251/Α/2005), όπως τροποποιήθηκαν και ισχύουν.¹

Το υπό εξέταση αίτημα της Πανεπιστημιακής Φοιτητικής Λέσχης Α.Π.Θ. αφορά στη σύναψη μεικτής δημόσιας σύμβασης με αντικείμενο ταυτοχρόνως την προμήθεια αγαθών (εν προκειμένω τροφίμων) και την παροχή κοινωνικών υπηρεσιών (βλ Ενότητα 1 Κοινωνικές και άλλες Ειδικές Υπηρεσίες του Τμήματος VI Ειδικά καθεστάτα συμβάσεων άρθρα 107 – 110) , κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 8 και 9 του ν. 4412/2016, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 8 και 9 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ.

Επιπρόσθετα, σύμφωνα με τη νομολογία: *“ο ορισμός μιας δημόσιας σύμβασης ως συμβάσεως έργου, προμηθειών και υπηρεσιών ανάγεται στο κοινοτικό δίκαιο και δεν εξαρτάται από το χαρακτηρισμό της ίδιας σύμβασης με βάση την εθνική νομοθεσία”* (βλ. ΔΕΚ, απόφαση της 18.7.2007, C-382/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, σκ. 30).

Στα σχετικά αιτήματα μνημονεύονται οι επί μέρους εκτιμώμενες αξίες ήτοι: α) λειτουργία του φοιτητικού μαγειρείου – εστιατορίου της Φοιτητικής Λέσχης και τη σίτιση κατά μέγιστο 7.250 φοιτητών Α.Π.Θ., χρονικής διάρκειας οκτώ (8) μηνών, εκτιμώμενης αξίας 2.222.400,00€ προ Φ.Π.Α. και β) παροχή υπηρεσιών σίτισης των φοιτητών του τμήματος Σερρών της Σχολής Επιστήμης Φυσικής Αγωγής και Αθλητισμού του Α.Π.Θ. εκτιμώμενης αξίας 247.500,00€ προ Φ.Π.Α. για το σύνολο των υπό ανάθεση συμβάσεων (προμήθειας και υπηρεσίας), χωρίς να προκύπτει με σαφήνεια το τμήμα της προϋπολογιζόμενης αξίας που αφορά την παροχή υπηρεσίας και την προμήθεια αγαθού αντίστοιχα. Από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτει ότι δεν υπάρχουν άμεσα διαθέσιμα στοιχεία που να ορίζουν επί μέρους το ύψος των υπό ανάθεση προμηθειών και υπηρεσιών. Δεδομένης της ρητής διάταξης της παρ. 2 του άρθρου 4 του ν.4412/2016 και λαμβάνοντας υπόψιν τα ανωτέρω, κρίνεται ότι δε δύναται με ασφάλεια να εκτιμηθεί η συνολική εκτιμώμενη αξία (ήτοι ενδεικτικός προϋπολογισμός χωρίς Φ.Π.Α.) των υπηρεσιών (εργασιών) για την παροχή υπηρεσιών σίτισης και ο αντίστοιχος της συνολικής εκτιμώμενης αξίας (ενδεικτικού προϋπολογισμού ποσού χωρίς Φ.Π.Α.) της προμήθειας των αγαθών ή του λοιπού εξοπλισμού που περιλαμβάνει η σύμβαση, προκειμένου να προκύψει με ασφάλεια το συμπέρασμα για το εάν οι εξεταζόμενες μεικτές δημόσιες σύμβασεις πρέπει να εξετασθούν με βάση τις εφαρμοστέες περί δημοσίων συμβάσεων προμηθειών ή υπηρεσιών διατάξεις.

Ως εκ των προεκτεθέντων και λόγω του ότι πρόκειται για διαδικασίες διαπραγμάτευσης για τη σύναψη μεικτών δημοσίων συμβάσεων με αντικείμενο ταυτοχρόνως την προμήθεια αγαθών και την παροχή υπηρεσιών, που αποτελούν τμήματα διαγωνιστικής διαδικασίας η εκτιμώμενη αξία της οποίας ορίστηκε στο ποσό των 7.237.500,00€ πλέον Φ.Π.Α., συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ' άρθρο 2 παράγραφος 2 περίπτωση γ` υποπερίπτωση δδ` του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης.

¹ Πηγή: <http://www.pfl.auth.gr> (ημερ. Προσπέλασης 08.12.2021)

16. Συναφώς επισημαίνεται ότι η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ και ήδη άρθρα 26 και 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007 και ήδη άρθρα 26 και 32 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 2014/24/ΕΚ να μην απωλέσει την πρακτική αποτελεσματικότητά της, τα κράτη μέλη και οι αναθέτουσες αρχές 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 διαδικασία (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).

17. Η εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α του ν.4412/2016 της οποίας γίνεται ρητά επίκληση από την αιτούσα για τη σύναψη σύμβασης για την ανάθεση του Τμήματος 2 της υπ' αριθμ. 106/2021 διακηρύξεως, και στη βάση της οποίας οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης προϋποθέτει: 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 ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση. Επιπλέον, προϋποθέτει ότι σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση προς αυτήν, σχετικής εκθέσεως. (ΕΑΑΔΗΣΥ-Αποφ. 121, 153, 346, 409, 498, 499/2013 και 5, 26, 44, 65, 79/2014, ΕΣ-Πράξη 215/2012-Ζ' Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 1249/2011, 466/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

18. Η εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ του ν.4412/2016 της οποίας γίνεται ρητά επίκληση από την αιτούσα για τη σύναψη σύμβασης για την ανάθεση της λειτουργίας του φοιτητικού μαγειρείου – εστιατορίου της Φοιτητικής Λέσχης και τη σίτιση κατά μέγιστο 7.250 φοιτητών Α.Π.Θ., χρονικής διάρκειας οκτώ (8) μηνών, συνολικής εκτιμώμενης αξίας σύμβασης 2.222.400,00€ προ Φ.Π.Α., εξαρτάται από τη συνδρομή πέντε σωρευτικών προϋποθέσεων.

α) Συγκεκριμένα, προϋποθέτει:

ι) την ύπαρξη κατεπείγουσας ανάγκης που δεν συμβιβάζεται με τις προθεσμίες που επιτάσσουν άλλες διαδικασίες,

ii) την ύπαρξη απρόβλεπτης περίπτωσης,

iii) την ύπαρξη αιτιώδους συνδέσμου μεταξύ της απρόβλεπτης περίπτωσης και της κατεπείγουσας ανάγκης που ανακύπτει,

iv) οι περιστάσεις που επικαλούνται οι Αναθέτουσες Αρχές για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη, και τέλος,

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

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

(γ) Γίνεται περαιτέρω δεκτό, σύμφωνα με τη νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας, ότι, κατά την έννοια της διάταξης της υποπερίπτωσης γ' της περίπτωσης 1 του άρθρου 25 του Π.Δ. 60/2007 και πλέον άρθρο 32, παράγραφος 2, περίπτωση γ' του Ν. 4412/2016, η Αναθέτουσα Αρχή έχει μεν ευχέρεια, κατ' απόκλιση από το γενικό κανόνα διενέργειας ανοικτού ή κλειστού διαγωνισμού, να συνάπτει δημόσια σύμβαση με προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση της σχετικής προκήρυξης, μόνον όμως εφόσον συντρέχουν οι προς τούτο νόμιμες προϋποθέσεις, ήτοι κατεπείγουσα ανάγκη οφειλόμενη σε γεγονότα απρόβλεπτα και δη μη απορρέοντα από δική της ευθύνη. Η σχετική απόφαση της Αναθέτουσας Αρχής πρέπει να φέρει πλήρη και ειδική αιτιολογία, αναφερόμενη στους λόγους για τους οποίους αποφασίζεται η προσφυγή στην εν λόγω εξαιρετική διαδικασία (βλ. χαρακτηριστικά ΣτΕ 1747/2011). Επιπλέον, 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 της Αναθέτουσας Αρχής (βλ. ενδεικτικά πράξεις ΕΣ 91, 105, 171, 191, 200, 205 και 214/2007, 15 και 74/2008).

19. Σύμφωνα με τη νομολογία του Δικαστηρίου της Ευρωπαϊκής Ένωσης αν 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).

20. Εν προκειμένω, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου των υπό εξέταση εγγράφων-αιτημάτων της Φοιτητικής Λέσχης:

20.1. Αναφορικά με την ανάθεση της σύμβασης για το Τμήμα 2 της υπ' αριθμ. 106/2021 διακηρύξεως για την παροχή υπηρεσιών σίτισης των φοιτητών του τμήματος Σερρών της Σχολής Επιστήμης Φυσικής Αγωγής και Αθλητισμού του Α.Π.Θ. εκτιμώμενης αξίας 247.500,00€ προ Φ.Π.Α. κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α του ν.4412/2016 προκύπτει ότι:

20.1.1. Ως προς την προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας:

Η Φοιτητική Λέσχη διενήργησε ανοικτό διαγωνισμό άνω των ορίων, ο οποίος περιλάμβανε δύο τμήματα ήτοι:

- ΤΜΗΜΑ 1 : «Λειτουργία του φοιτητικού μαγειρείου - εστιατορίου (των χώρων παραγωγής και διανομής του φοιτητικού συσσιτίου) της Πανεπιστημιακής Φοιτητικής Λέσχης του Α.Π.Θ για τη σίτιση κατά μέγιστο 7.250 φοιτητών Αριστοτέλειου Πανεπιστημίου Θεσσαλονίκης». Η διάρκεια της σύμβασης ορίστηκε σε δύο έτη από 07.01.2022 ή άλλως από την υπογραφή της σύμβασης έως 31.12.2023, με επιπλέον δυνατότητα παράτασης για ένα έτος έως 31.12.2024. Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης για δύο έτη ανήλθε στο ποσό των 7.237.500,00€ πλέον Φ.Π.Α. 13%. Ο προϋπολογισμός συμπεριλαμβανόμενης της παράτασης, ήτοι για 2+1 έτη συνολικά, ανήλθε στο ποσό των 10.856.250,00€ χωρίς Φ.Π.Α. 13%

- ΤΜΗΜΑ 2 : «Σίτιση κατά μέγιστο 250 φοιτητών του Α.Π.Θ. του τμήματος Σερρών της Σχολής Επιστήμης Φυσικής Αγωγής και Αθλητισμού». Η διάρκεια της σύμβασης ορίστηκε σε δύο έτη από 07.01.2022 ή άλλως από την υπογραφή της σύμβασης έως 31.12.2023, με επιπλέον δυνατότητα παράτασης για ένα έτος έως 31.12.2024. Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης για δύο έτη ανήλθε στο ποσό των 247.500,00€ πλέον Φ.Π.Α. 13%. Ο προϋπολογισμός συμπεριλαμβανόμενης της παράτασης, ήτοι για 2+1 έτη συνολικά, ανέρχεται στο ποσό των 371.250,00€ χωρίς Φ.Π.Α. 13%.

Όπως προκύπτει από το παρατεθέν ιστορικό, στον εν λόγω διαγωνισμό και αναφορικά με το Τμήμα 2 που αφορά τον έλεγχο της πλήρωσης των προϋποθέσεων της διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α του ν.4412/2016, τηρήθηκαν οι απαιτούμενες διατυπώσεις δημοσιότητας και δεν διαπιστώθηκαν όροι, που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στο σχετικό διαγωνισμό, ούτε διαπιστώθηκαν ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες.

20.1.2. Ως προς τη μη υποβολή προσφοράς, την μη ύπαρξη κατάλληλης προσφοράς:

Με την απόφαση που έλαβε το Δ.Σ. της Φοιτητικής Λέσχης κατά την υπ' αριθ. 1219/07.10.2021 συνεδρίασή του, ανακάλεσε την υπ' αριθμ. 1218/28.09.2021 απόφασή του και αποδέχθηκε μερικώς το σκεπτικό και το αιτιολογικό που περιλαμβάνονται στα πρακτικά της επιτροπής αξιολόγησης αποτελεσμάτων υπ' αριθ. πρωτ. 1054/24.9.2021 και 1117/07.10.2021. Ως εκ τούτου εξέδωσε νέα βαθμολογία για το ΤΜΗΜΑ 1 του διαγωνισμού. Για το ΤΜΗΜΑ 2 του διαγωνισμού αποφάσισε: Α) Την κήρυξη ως άγονου του εν λόγω τμήματος του διαγωνισμού, καθώς δεν κατατέθηκε καμία προσφορά και Β) Την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση και χωρίς τροποποίηση των όρων της υπ' αριθ. 106/2021 διακήρυξης για το συγκεκριμένο τμήμα, σύμφωνα με το άρθρο 26, παρ. 6 και 32 του Ν. 4412/2016 έπειτα από την παροχή της σύμφωνης γνώμης της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.).

20.1.3. Ως προς τη μη ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης:

Στο προσκομισθέν σχέδιο απόφασης της Φοιτητικής Λέσχης και στην την απόφαση που έλαβε το Δ.Σ. κατά την υπ' αριθ. 1219/07.10.2021 συνεδρίασή του, γίνεται ρητή αναφορά, στην προσφυγή

στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων και των τεχνικών προδιαγραφών του προηγηθέντος άγονου διαγωνισμού για το εν λόγω αιτούμενο Τμήμα της υπ' αριθ. 106/2021 διακήρυξης, έπειτα από τη σύμφωνη γνώμη της Αρχής.

20.2. Αναφορικά με την ανάθεση της σύμβασης για την λειτουργία του φοιτητικού μαγειρείου – εστιατορίου της Φοιτητικής Λέσχης και τη σίτιση κατά μέγιστο 7.250 φοιτητών Α.Π.Θ., χρονικής διάρκειας οκτώ (8) μηνών, συνολικής εκτιμώμενης αξίας σύμβασης 2.222.400,00€ προ Φ.Π.Α. κατ' εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ του ν.4412/2016 προκύπτει ότι:

20.2.1. Ως προς την ύπαρξη κατεπείγουσας ανάγκης που δεν συμβιβάζεται με τις προθεσμίες που επιτάσσουν άλλες διαδικασίες:

Η Φοιτητική Λέσχη επικαλείται ότι η ανάθεση της σύμβασης για την παροχή υπηρεσιών σίτισης των φοιτητών της Πανεπιστημιακής Φοιτητικής Λέσχης του Α.Π.Θ., καθίσταται αναγκαία διότι αφενός μεν η υφιστάμενη σύμβαση λήγει στο άμεσο χρονικό διάστημα ήτοι την 23.12.2021, μη δυνάμενη να παραταθεί περαιτέρω αφετέρου δε, η ήδη δεύτερη διενεργούμενη ανοικτή διαγωνιστική διαδικασία άνω των ορίων, που διενεργείται με την υπ' αριθμ. 106/2021 διακήρυξη, πιθανολογείται βασίμως όπως προκύπτει και από το παρατεθέν ιστορικό, ότι δεν θα έχει ολοκληρωθεί μέχρι την 07.01.2022 (ημερομηνία επαναλειτουργίας της Φοιτητικής Λέσχης μετά την περίοδο των εορτών) λόγω δικαστικής εμπλοκής. Η Φοιτητική Λέσχη ενισχύει την ανελαστικότητα της κάλυψης της συγκεκριμένης ανάγκης επισημαίνοντας ότι με την παρούσα υγειονομική και κατ' επέκταση οικονομική συγκυρία καθίσταται αναγκαία υποδομή η παροχής δωρεάν σίτισης στους φοιτητές και στις φοιτήτριες του πανεπιστημίου προκειμένου αυτοί να είναι σε θέση να ολοκληρώσουν τη φοίτηση τους χωρίς να προκληθεί ένα τεράστιο κοινωνικό πρόβλημα. Συγκεκριμένα αναφέρεται: *“Η κατεπείγουσα ανάγκη μη συμβιβαζόμενη με τις προθεσμίες που επιτάσσουν άλλες διαδικασίες συνίσταται στην επιτακτική ανάγκη να διασφαλιστεί η σίτιση των φοιτητών του ΑΠΘ για την επόμενη χρονιά (2022), καθώς η ισχύουσα σύμβαση λήγει κατόπιν προηγούμενης πλήρους εξάντλησης του προβλεπόμενου χρόνου συμβατικής παράτασής της δια ασκήσεως σχετικού δικαιώματος προαίρεσης την 23.12.2021 και η μη παροχή των εν λόγω υπηρεσιών στη συγκεκριμένη οικονομική και πανδημική συγκυρία θα δημιουργήσει μεγάλη αναστάτωση στην φοιτητική κοινότητα αλλά και ευρύτερο οικονομικό και κοινωνικό πρόβλημα σε χιλιάδες οικογένειες εκτός Θεσσαλονίκης με τέκνα που φοιτούν στο ΑΠΘ. Ιδιαίτερα επισημαίνεται ότι, τυχόν μη ύπαρξη ενεργούς σύμβασης σίτισης από τη λήξη της τρέχουσας, ήτοι από 23-12-2021 και δη για χρονικό διάστημα έως τη λήξη του τρέχοντος ακαδημαϊκού έτους (ότε και αναμένεται η ολοκλήρωση της κύριας διαγωνιστικής διαδικασίας, που άρχισε με την υπ' αριθμ. 106/2021 Διακήρυξη), ελλοχεύει σοβαρούς κινδύνους μετάδοσης και διασποράς του COVID-19, καθόσον οι φοιτητές μας θα στραφούν σε άλλους τρόπους σίτισής τους (σε ταχυφαγεία, εστιατόρια κ.λπ.), που, ανεξαρτήτως των δυσμενών οικονομικών συνεπειών, που αυτό συνεπάγεται για τους ίδιους και τις οικογένειές τους, θα λειτουργήσει, ως εν δυνάμει - μη αποδεκτό για την πανεπιστημιακή μας κοινότητα- τρόπο μετάδοσης του κορωνοϊού με απρόβλεπτες, πλην όμως, αυταπόδεικτες δυσμενείς συνέπειες και για τη λειτουργία του Πανεπιστημίου μας. Επισημαίνουμε ότι, καθημερινά στην Π.Φ. 2.222.400,00€ Λέσχη Α.Π.Θ.*

σιτίζονται περί τις 6.250 φοιτητές με ασφαλή τρόπο, γεγονός, που αποδεικνύεται από το ότι μέχρι σήμερα τα κρούσματα στους φοιτητές μας ήταν σχεδόν μηδενικά. Πέραν των ανωτέρω, η μη παροχή των εν λόγω υπηρεσιών ουσιαστικά καθιστά άνευ αντικειμένου τη βασική καταστατική και πραγματική λειτουργία της Π.Φ. Λέσχης ως αυτοτελούς νομικής οντότητας και επακόλουθα απολύτως αδύνατη την εύρυθμη λειτουργία της, οπότε κρίνεται απολύτως αναγκαία και επιτακτικά επείγουσα η ανάγκη διασφάλισης της παροχής των εν λόγω υπηρεσιών μέσω των οποίων διασφαλίζεται η ασφαλής σίτιση των φοιτητών και η εύρυθμη λειτουργία της Π.Φ. Λέσχης. Ως γνωστόν, η Π.Φ. Λέσχη αναθέτει στο πλαίσιο της λειτουργίας της πάντα την παροχή υπηρεσιών σίτισης σε ανάδοχο κατόπιν διαγωνισμού, ο οποίος αναλαμβάνει την εκμετάλλευση του φοιτητικού μαγειρείου-εστιατορίου. Εκ των ανωτέρω προκύπτει ότι η ανάγκη ανάθεσης των εν λόγω υπηρεσιών σίτισης μέσω της εκμετάλλευσης του φοιτητικού μαγειρείου-εστιατορίου πράγματι είναι κατεπείγουσα και δεν συμβιβάζεται με τις προθεσμίες που επιτάσσουν άλλες διαδικασίες, καθώς η τρέχουσα σύμβαση παροχής υπηρεσιών σίτισης λήγει (μετά από την άσκηση του δικαιώματος προαίρεσης) την 23.12.2021”.

Συνεπώς, και παρά το γεγονός ότι η κατεπείγουσα ανάγκη δεν υφίσταται κατά την εξέταση του υπόψιν αιτήματος, λαμβανομένων υπόψη των ως άνω δεδομένων, θεμελιώνεται ο κατεπείγων χαρακτήρας της κάλυψης των πάγιων και διαρκών αναγκών για την λειτουργία του φοιτητικού μαγειρείου – εστιατορίου της Φοιτητικής Λέσχης και την παροχή υπηρεσιών σίτισης, που πιθανολογείται βασίμως ότι θα προκύψουν στο άμεσο μέλλον της λειτουργίας της Φοιτητικής Λέσχης, ήτοι αμέσως μετά τις εορτές Χριστουγέννων-Πρωτοχρονιάς και το άνοιγμα του Πανεπιστημίου, και σε κάθε περίπτωση ουδόλως συμβιβάζεται με τις προθεσμίες που επιτάσσουν άλλες διαδικασίες.

20.2.2. Ως προς την ύπαρξη απρόβλεπτης περίπτωσης

Η αιτούσα επικαλείται την ύπαρξη απρόβλεπτης περίπτωσης, αναφέροντας ότι :“Ως απρόβλεπτη περίπτωση, γενεσιουργό της κατεπείγουσας ανάγκης, επισημαίνουμε την αντιμετώπιση των συνεπειών της πανδημίας αλλά και την απρόσμενη λόγω καθυστερήσεων άνευ ευθύνης μας δικαστική εμπλοκή της υπ’ αριθ. 104/2020 διακήρυξης μας, όσο και της υπ’ αριθ. 106/2021 διακήρυξης. Γενικά έχει πράγματι κριθεί ότι 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 (βλ. ενδεικτικά πράξεις Τμ. VI Ελ. Συν. 91/2007 και 205/2007 και Τμ. IV 160/2013, 182/2014). Ωστόσο στην προκειμένη περίπτωση, η απρόσμενη λόγω καθυστερήσεων άνευ ευθύνης μας διοικητική (ενώπιον της ΑΕΠΠ) και η δικαστική εμπλοκή (ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου) δεν αφορά μόνο έναν διαγωνισμό, αλλά δύο διαδοχικούς. Συγκεκριμένα στα πλαίσια της υπ’ αριθ. 104/2020 διακήρυξης μας ασκήθηκε αρχικά προδικαστική προσφυγή από την ανάδοχο κοινοπραξία και αίτηση αναστολής, οι οποίες έγιναν εν μέρει δεκτές, κατόπιν όμως σοβαρών καθυστερήσεων στην έκδοση των σχετικών αποφάσεων, που υπερβαίνουν το σύνηθες μέτρο πρόβλεψης. Η απρόβλεπτη περίπτωση δεν συνίσταται μόνο στο γεγονός της καθυστερημένης έκδοσης αποφάσεων από την ΑΕΠΠ και το Διοικητικό Εφετείο κατά την

διαδικασία των ασφαλιστικών μέτρων, αλλά επιπρόσθετα στο γεγονός ότι η εκδίκαση της κύριας υπόθεσης ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Θεσσαλονίκης αναβλήθηκε δύο φορές οικόθεν με αίτημα της Εισηγήτριας Πρόεδρου, προφανώς λόγω των εξαιρετικών συνθηκών πανδημίας που έχουν προκαλέσει φόρτο στις εκδικαζόμενες υποθέσεις και συνθήκες απρόβλεπτες αναφορικά με τον χρόνο εκδίκασης των υποθέσεων και τον χρόνο έκδοσης των σχετικών αποφάσεων. Επισημειώνεται προς πληρέστερη κατανόηση των απρόβλεπτων καθυστερήσεων ότι η αίτηση ακύρωσης υποβλήθηκε την 28.3.2021, ορίστηκε δικάσιμος αυτής αρχικά η 24.6.2021, κατόπιν αναβολής οικόθεν από την ορισθείσα εισηγήτρια [...] η 30.9.2021 και ομοίως κατόπιν νέας αναβολής οικόθεν από την ορισθείσα εισηγήτρια [...] η 21.10.2021, χωρίς μέχρι σήμερα να έχει εκδοθεί απόφαση. Αντίστοιχα, και η αίτηση αναστολής υποβλήθηκε την 3.11.2020, ορίστηκε δικάσιμος αυτής η 3.12.2020, ημερομηνία κατά την οποία συζητήθηκε και εξεδόθη επ' αυτής απόφαση την 12.3.2021, δηλαδή μετά από 3 ½ μήνες από την ίδια ως άνω Εισηγήτρια. Ομοίως, στα πλαίσια της υπ' αριθ. 106/2021 διακήρυξης μας ασκήθηκαν τρεις προδικαστικές προσφυγές, επί των οποίων δεν έχουν εκδοθεί αποφάσεις. Σε κάθε περίπτωση, οι επικαλούμενες εν προκειμένω περιστάσεις σε συνδυασμό με την πανδημία του κορονοϊού COVID-19 προκάλεσαν πρόσθετη μη εκτιμώμενη απρόσμενη και πέραν του συνήθους μέτρου καθυστέρηση στην υπό εξέταση διαγωνιστική διαδικασία κι, ως εκ τούτου, θα μπορούσε να συνεκτιμηθεί η αδυναμία προβλέψεως αυτών από την αναθέτουσα αρχή”.

Με βάση τα ανωτέρω, η Φοιτητική Λέσχη θεμελιώνει το αίτημα προσφυγής στην διαδικασία της διαπραγμάτευσης, καταρχάς στην επίκληση του απρόβλεπτου χαρακτήρα της αντιμετώπισης της πανδημικής κρίσης, ο οποίος αφενός μεν δεν αμφισβητείται, αφετέρου, ωστόσο, με την πάροδο ικανού χρόνου από την εμφάνιση της εν λόγω κρίσης και την σταδιακή άρση των περιοριστικών έκτακτων μέτρων, αποδυναμώνεται και η δυνατότητα επίκλησης αυτής, ως κατεξοχήν περίπτωσης εξαιρετικά επείγουσας και απρόβλεπτης ανάγκης, για τη συνέχιση της λήψης ή την παράταση ληφθέντων έκτακτων μέτρων ή την προσφυγή εξ αυτού μόνον του λόγου σε εξαιρετικές διαδικασίες, κατά παρέκκλιση της κείμενης νομοθεσίας περί δημοσίων συμβάσεων (βλ. σχετ. Γνώμη της Αρχής Α23/2020, καθώς και Δ22/2021 και Δ73/2021 κατά τις οποίες κρίθηκε ότι δεν είναι δυνατόν η επίκληση της πανδημίας ως απρόβλεπτης περιστασης να πραγματοποιείται στο πλαίσιο αιτιολόγησης καθυστερήσεων ως προς την εκπόνηση και ολοκλήρωση των διαδικασιών σύναψης των συμβάσεων κάλυψης παγίων αναγκών της αναθέτουσας αρχής, ήτοι ως αιτία «ανατροπής» του συνήθους προγραμματισμού της ως προς τις δημόσιες συμβάσεις που συνάπτει και όχι ως κατάσταση απροβλέπτου που αφορά *per se* στην αποφυγή διασποράς του ιού ή στην ανάγκη προστασίας από τον ιό). Πολύ περισσότερο μάλιστα που η στο ιστορικό περιγραφόμενη και αμέσως κατωτέρω αξιολογούμενη δικαστική εμπλοκή δεν εξελίσσεται σε χρόνο κατά τον οποίο υφίσταται αναστολή λειτουργίας των δικαστηρίων λόγω της πανδημίας covid19.

Κατά δεύτερον (και προεχόντως ωστόσο), η Φοιτητική Λέσχη θεμελιώνει το αίτημα προσφυγής στην διαδικασία της διαπραγμάτευσης στη δικαστική εμπλοκή τόσο του αρχικού ανοικτού διαγωνισμού που διενεργήθηκε με την υπ' αριθμ. 104/2020 διακήρυξη όσο και του εν εξελίξει ανοικτού διαγωνισμού που διενεργείται με την υπ' αριθμ. 106/2021 διακήρυξη. Συγκεκριμένα,

επικαλείται ότι δεν ήταν δυνατόν να προβλεφθεί η καθυστέρηση που προκλήθηκε από την άσκηση των προδικαστικών προσφυγών, την έκδοση των αποφάσεων επ' αυτών από την ΑΕΠΠ, την κατάθεση αίτησης αναστολής, την καθυστέρηση στην έκδοση απόφασης από το Διοικητικό Εφετείο και ακολούθως την κατάθεση αίτησης ακύρωσης και την καθυστέρηση στην έκδοση απόφασης από το Διοικητικό Εφετείο λόγω της πανδημίας. Επισημαίνει, μάλιστα, ότι η Φοιτητική Λέσχη απέστειλε προκήρυξη για τη διενέργεια του διαγωνισμού για την κάλυψη της συγκεκριμένης ανάγκης την 03.08.2020, ήτοι σε χρονικό σημείο περίπου δεκαεπτά (17) μηνών πριν από τη λήψη της υπ. αριθμ. 30 ισχύουσας σύμβασης.

Αρχικά, επισημαίνεται ότι στο πλαίσιο εξετάσεως της συνδρομής της κατεπείγουσας ανάγκης προσφυγής σε διαδικασία διαπραγμάτευσης, η οποία οφείλεται σε απρόβλεπτα γεγονότα, έχει κριθεί ότι 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 (βλ. ενδεικτικά πράξεις Τμ. VI Ελ. Συν. 91/2007 και 205/2007 και Τμ. IV 160/2013, 182/2014)). 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 *“κατά την έννοια της διατάξεως του άρθρου 25 του π.δ 60/2007, 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). Αντίστοιχη άποψη έχει υιοθετήσει και η Αρχή σε παλαιότερες αποφάσεις της (βλ. ενδεικτικά Αποφάσεις 1, 25, 30, 49, 73, 93/2014, 159 και 160/2016).

Στην υπό εξέταση περίπτωση εκ των διαλαμβανομένων στον υποβληθέντα φάκελο στοιχείων προκύπτουν τα κάτωθι:

Εν πρώτοις, αναφορικά με την επίκληση της απρόβλεπτης περίπτωσης που οφείλεται στις ασκηθείσες προδικαστικές προσφυγές, διαπιστώνεται, όπως προκύπτει από το παρατεθέν ιστορικό, ότι δεν παρατηρούνται καθυστερήσεις είτε ως προς τον ορισμό συζήτησής τους είτε ως προς την έκδοση αποφάσεων της ΑΕΠΠ.

Περαιτέρω, σχετικά με την αίτηση αναστολής ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου επί της υπ' αριθμ. 1347/2020 απόφασής της ΑΕΠΠ, δεν παρατηρείται επίσης κάποια ιδιαίτερη, πέραν των συνήθων ορίων συζητήσεως των συναφών υποθέσεων ή εκδόσεως των σχετικών αποφάσεων, χρονική καθυστέρηση, οιαδήποτε δε επίκληση απροβλέπτου καθυστερήσεως του Δικαστηρίου ως προς την έκδοση της συγκεκριμένης απόφασεως προβάλλεται επίπλεον και αβάσιμα, δεδομένου ότι, όπως έχει κριθεί, οι προθεσμίες που τίθενται από το νομοθέτη στο δικαστήριο για την έκδοση αποφάσεών του είναι απολύτως ενδεικτικές, υπό την έννοια ότι αποτελούν σύσταση ή ευχή του νομοθέτη για την ταχεία εκδίκαση τέτοιας φύσεως υποθέσεων και όχι, βεβαίως, δεσμευτική υποχρέωση του δικαστηρίου.

Εξ άλλου, όπως αναφέρεται στο ιστορικό (σημ. 2.10) κατά την υπ' αριθμ. 1204/10.11.2020 συνεδρίασή του, το Διοικητικό Συμβούλιο της Φοιτητικής Λέσχης μεταξύ άλλων **ενέκρινε την**

αποστολή εγγράφου στην ΑΕΠΠ με το οποίο θα δηλώνει τη συμμόρφωση με την υπ' αριθμ. 1347/2020 απόφασή της, την ακύρωση του με αρ. Διακήρυξης 104/2020 διαγωνισμού και την επαναπροκήρυξή του μετά την έκδοση απόφασης για την υπ' αριθμ. ANM187/5.11.2020 αίτηση αναστολής που κατέθεσε στο ΔΕΦΘ η κοινοπραξία με δ.τ. «Κ/Ξ CιTiCi». Με απόφασή της, εν προκειμένω, η αναθέτουσα αρχή δεσμεύεται να συμμορφωθεί προς την απόφαση της ΑΕΠΠ, αμέσως μετά την έκδοση της απόφασης του δικαστηρίου της αναστολής. Αυτονόητο είναι ότι η έννοια της αναμονής αυτής έγκειται στο ότι η αναθέτουσα αρχή θα συμμορφωθεί εντέλει με την κρίση του Δικαστηρίου ως προς τους λόγους που προβλήθηκαν με την αίτηση αναστολής και εξετάζονται ενώπιόν του. Σε κάθε περίπτωση, λοιπόν, η εν λόγω αναθέτουσα αρχή ώφειλε το αργότερο μετά την έκδοση της δικαστικής αποφάσεως επί της αιτήσεως αναστολής να συμμορφωθεί με την απόφαση του Δικαστηρίου ως προς τους λόγους που προβλήθηκαν ενώπιόν του, καθώς επίσης και με την απόφαση της ΑΕΠΠ ως προς τους λόγους που δεν εξετάστηκαν από αυτό. Συνεπώς, το αργότερο από την 12.3.2021 μπορούσε η αναθέτουσα αρχή να προκηρύξει νέο διαγωνισμό με διόρθωση των πλημμελειών που οδήγησαν στην ακύρωση της 104/2020 διακήρυξης. Άλλωστε, μετά την προκήρυξη του νέου διαγωνισμού, οιαδήποτε συνέχιση της δίκης επί της αιτήσεως ακυρώσεως καθίσταται αλυσιτελής και η αναθέτουσα αρχή ώφειλε να ενημερώσει αρμοδίως το δικαστήριο της αιτήσεως ακυρώσεως προκειμένου το τελευταίο να προβεί σε κατάργηση της δίκης αυτής.

Κατόπιν όλων των ανωτέρω, δεν παρίσταται βάσιμος ο ισχυρισμός της αναθέτουσας ότι συντρέχει απρόβλεπτη περίσταση συνιστάμενη στην πανδημία covid19, όπως αορίστως προβάλλει, είτε στην διοικητική και δικαστική εμπλοκή που ιστορεί στο εξεταζόμενο αίτημά της, προεχόντως εν όψει της προπαρατεθείσης ενωσιακής και εθνικής νομολογίας, 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 δικαστικής προστασίας ή η τήρηση χρονοβόρων, ενδεχομένως, διαδικασιών διενέργειας διαγωνισμών, εξαιτίας των δημοσιεύσεων ή της υποβολής ενστάσεων, προσφυγών και αιτήσεων ασφαλιστικών μέτρων από τους συμμετέχοντες.

20.2.3. Ως προς την ύπαρξη αιτιώδους συνδέσμου μεταξύ της απρόβλεπτης περιστασης και της επικαλούμενης από την αναθέτουσα αρχή κατεπείγουσας ανάγκης

Η εξέταση της εν λόγω προϋπόθεσης παρέλκει ως αλυσιτελής, δεδομένου ότι, όπως αμέσως ανωτέρω κρίθηκε, οι επικαλούμενες από την αναθέτουσα αρχή περιστάσεις δεν έχουν, εν προκειμένω, τον χαρακτήρα του απροβλέπτου.

20.2.4. Ως προς το ότι οι περιστάσεις που επικαλείται η αιτούσα αναθέτουσα αρχή για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική της ευθύνη

Ομοίως, η εξέταση της εν λόγω προϋπόθεσης, κατ' αρχήν, παρέλκει ως αλυσιτελής, δεδομένου ότι, όπως ανωτέρω υπό **σημ. 20.2.2** κρίθηκε, οι επικαλούμενες από την αναθέτουσα αρχή περιστάσεις δεν έχουν, εν προκειμένω, τον χαρακτήρα του απροβλέπτου.

Εν τούτοις, αξίζει εν προκειμένω να επισημανθεί ότι η αναθέτουσα αρχή φέρει την ευθύνη της πλημμελούς διενέργειας της αρχικής διαγωνιστικής διαδικασίας (104/2020), όπως έχει καταδειχθεί με την 1347/2020 απόφαση της ΑΕΠΠ και την 36/2021 απόφαση του Γ' Ακυρωτικού Τμήματος του ΔεφΘ.

20.2.5. Ως προς την ανάθεση της εξεταζόμενης σύμβασης στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο

Η έρευνα ως προς το ζήτημα της ανάθεσης κατά το αναγκαίο μέτρο επίσης παρέλκει, ως αλυσιτελής, αφού δεν συντρέχουν οι κατά τρόπο σωρευτικό απαιτούμενες ανωτέρω προϋποθέσεις για την εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2, περ. γ' του ν.4412/2016.

IV. Συμπέρασμα

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του τεθέντος ερωτήματος, η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. ομόφωνα αποφασίζει επί του αιτήματος της Πανεπιστημιακής Φοιτητικής Λέσχης του Α.Π.Θ., σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ (δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση, ως ακολούθως:

α) **Τη μη παροχή σύμφωνης γνώμης** για τη σύναψη σύμβασης με αντικείμενο την λειτουργία του φοιτητικού μαγειρείου – εστιατορίου της Φοιτητικής Λέσχης και τη σίτιση κατά μέγιστο 7.250 φοιτητών Α.Π.Θ., χρονικής διάρκειας οκτώ (8) μηνών, συνολικής εκτιμώμενης αξίας σύμβασης 2.222.400,00€ προ Φ.Π.Α. σύμφωνα με τις διατάξεις του ν.4412/2016, άρθρο 32, παρ. 2, περ. γ, λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσόμενων υπό του νόμου προϋποθέσεων,

β) **Την παροχή σύμφωνης γνώμης** για τη σύναψη σύμβασης με αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών σίτισης των φοιτητών του τμήματος Σερρών της Σχολής Επιστήμης Φυσικής Αγωγής και Αθλητισμού του Α.Π.Θ. εκτιμώμενης αξίας 247.500,00€ προ Φ.Π.Α. σύμφωνα με τους όρους του Τμήματος 2 της σχετικής υπ' αριθμ. 106/2021 διακήρυξης του προηγηθέντος διαγωνισμού, για το οποίο δεν κατατέθηκε καμία προσφορά σύμφωνα με τις διατάξεις του ν.4412/2016, άρθρο 32, παρ. 2, περ. α, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσόμενων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 10 Δεκεμβρίου 2021

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Αντιπρόεδρος

Αδάμ Καραγλάνης