



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΓΝΩΜΗ

Δ 31 ΕΑΔΗΣΥ/2023

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

Η ΕΠΙΤΡΟΠΗ

της παρ. 5 του άρθρου 353 του ν. 4412/2016, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 10 του ν. 4912/2022

Στην Αθήνα σήμερα, 29 Μαρτίου 2023, ημέρα Τετάρτη και ώρα 10:00 π.μ., στα επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και Κορνά Τράκα γραφεία της, συνήλθε σε συνεδρίαση η ως άνω ΕΠΙΤΡΟΠΗ της ΕΝΙΑΙΑΣ ΑΡΧΗΣ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (εφεξής «Αρχή» ή «ΕΑΔΗΣΥ»), μετά από σχετική πρόσκληση της Προέδρου, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα Μέλη.

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

Πρόεδρος: Ανδρονίκη Θεοδοκάτου (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Σύμβουλος: Δημήτριος Χανής

Μέλη: Χρυσάνθη Ζαράρη,

Αδάμ Καραγλάνης (μέσω τηλεδιάσκεψης),

Βασιλική Σκαρτσούνη

Δημήτριος Σταθακόπουλος (μέσω τηλεδιάσκεψης).

Η Σύμβουλος Ευαγγελία Κουτούπα απουσίασε αιτιολογημένα.

Γραμματέας: Αθανάσιος Λαμπράκης, ΠΕ Διοικητικού Οικονομικού.

Εισηγητής: Γεώργιος Ταρασίδης, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Διπλωματούχων Μηχανικών Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ, υπάλληλος Αυτοτελούς Γραφείου Θεσσαλονίκης.

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης παρέστησαν, ο Εισηγητής (μέσω τηλεδιάσκεψης) και η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Ελέγχου, Μαρία-Ελένη Σιδέρη, οι οποίοι αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας των Μελών της Επιτροπής και τη λήψη απόφασης.

ΘΕΜΑ: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή του Οργανισμού Προνοιακών Επιδομάτων & Κοινωνικής Αλληλεγγύης (ΟΠΕΚΑ), στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση προκήρυξης, βάσει του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών παρασκευής- συσκευασίας και διανομής ζεστών γευμάτων σε μαθητές πρωτοβάθμιας εκπαίδευσης, χρονικής διάρκειας από την ημερομηνία υπογραφής των συμβάσεων μέχρι τη λήξη του σχολικού έτους 2022-2023, προϋπολογισθείσας δαπάνης 1.508.573,22 €, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 13%.

1. Με το αρ. πρωτ. Ζ2/31/30-01-2023 έγγραφο, το οποίο παραλήφθηκε αυθημερόν (αρ. πρωτ. εισερχ. Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ. 541/30.01.2023), όπως συμπληρώθηκε με τα αρ. πρωτ. εισ. 1078/28.02.20223 και 1377/17.03.2023 έγγραφα, ο Οργανισμός Προνοιακών Επιδομάτων & Κοινωνικής Αλληλεγγύης, (στο εξής ΟΠΕΚΑ), ζητεί την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, περί προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με το άρθρο 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016, όπως ισχύει, για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών παρασκευής- συσκευασίας και διανομής ζεστών γευμάτων σε μαθητές πρωτοβάθμιας εκπαίδευσης για τα Τμήματα 1 (Δήμος Αβδηρών), 16 (Δήμος Βόλου), 41 (Δήμος Κομοτηνής), 53 (Δήμος Νεάπολης/ Συκεών), 75 (Δήμος Ωραιοκάστρου) και 43 (Δήμος Κορινθίων - Βέλου - Βόχας) της με αρ. 6/2021 διακήρυξης, χρονικής διάρκειας από την ημερομηνία υπογραφής των συμβάσεων μέχρι τη λήξη του σχολικού έτους 2022-2023, προϋπολογισθείσας δαπάνης 1.508.573,22 €, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 13%.

II. Ιστορικό – Πραγματικά περιστατικά

2. Από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, προκύπτουν τα ακόλουθα:

2.1 Με τον ν. 4520/2018 «Μετεξέλιξη του Οργανισμού Γεωργικών Ασφαλίσεων σε Οργανισμό Προνοιακών Επιδομάτων και Κοινωνικής Αλληλεγγύης (ΟΠΕΚΑ) και λοιπές διατάξεις», (Α'30), ο Οργανισμός Γεωργικών Ασφαλίσεων (ΟΓΑ) μετονομάστηκε σε Οργανισμό Προνοιακών Επιδομάτων και Κοινωνικής Αλληλεγγύης (εφεξής ΟΠΕΚΑ), ο οποίος συνιστά ενιαίο φορέα υλοποίησης πολιτικών που αναπτύσσονται στο πλαίσιο του Εθνικού Συστήματος Κοινωνικής Αλληλεγγύης του ν. 4387/2016 (Α'85) και καθίσταται οιονεί καθολικός διάδοχος του ΟΓΑ ως προς το σύνολο των αρμοδιοτήτων του. Στους σκοπούς του ΟΠΕΚΑ εντάσσεται και η χορήγηση χρηματοδοτούμενων από τον Κρατικό Προϋπολογισμό προνοιακών παροχών, επιδομάτων, οικονομικών ενισχύσεων, κοινωνικών υπηρεσιών, για την οικονομική στήριξη και κοινωνική ένταξη οικογενειών και ευπαθών ομάδων του πληθυσμού.

2.2 Στο πλαίσιο των ανωτέρω αρμοδιοτήτων, με τη 1662/4/1.4.2021 απόφασή του, το Διοικητικό Συμβούλιο του ΟΠΕΚΑ ενέκρινε τη διενέργεια ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού, με αντικείμενο την

«παροχή υπηρεσιών παρασκευής - συσκευασίας και διανομής ζεστών γευμάτων [(CPV): 55523100-3, Υπηρεσίες Σχολικών Γευμάτων], σε μαθητές Πρωτοβάθμιας εκπαίδευσης, για τα σχολικά έτη 2021-2022 και 2022-2023, με δυνατότητα παράτασης για το σχολικό έτος 2023-2024, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 224.335.075,50€ χωρίς ΦΠΑ 13% (149.556.717,00 €, χωρίς ΦΠΑ για τα σχολικά έτη 2021-2022 και 2022-2023, πλέον δικαιώματος προαίρεσης, ύψους 74.778.358,50 Ευρώ χωρίς ΦΠΑ, για το σχολικό έτος 2023-2024), με κριτήριο ανάθεσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής. Ακολούθως, με την 6/2021 Διακήρυξη (ΑΔΑΜ:21PROC008518148 2021-04-23, α/α ΕΣΗΔΗΣ: 110012), προκηρύχθηκε η ανωτέρω διαγωνιστική διαδικασία με καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών στις 12.05.2021.

2.3 Ειδικότερα, σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης, η σύμβαση υποδιαιρέθηκε σε εβδομήντα έξι (76) Τμήματα. Ο εκάστοτε οικονομικός φορέας μπορούσε να υποβάλει αυτοτελώς ή και ως μέλος ένωσης προσφορά για ένα ή για περισσότερα Τμήματα, με μέγιστο αριθμό τα 20 Τμήματα (άρθρο 1.3 της διακήρυξης). Η προϋπολογισθείσα δαπάνη ανά μερίδα γεύματος ορίστηκε στο ποσό των δύο ευρώ και είκοσι πέντε λεπτών (2,25€), χωρίς ΦΠΑ 13%.

2.4 Σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο εξεταζόμενο αίτημα, έχουν ήδη υπογραφεί και εκτελούνται συμβάσεις κοινωνικών υπηρεσιών σίτισης για τα 70 από τα συνολικά 76 Τμήματα της διακήρυξης. Τα υπόλοιπα έξι (6) Τμήματα και συγκεκριμένα τα Τμήματα της διακήρυξης 6/2021, 1- Δήμος Αβδήρων, 16 - Δήμος Βόλου, 41- Δήμος Κομοτηνής, 53 - Δήμος Νεάπολης/ Συκεών, 75 - Δήμος Ωραιοκάστρου και 43- Δήμος Κορινθίων — Βέλου –Βόχας, παραμένουν σε εκκρεμότητα.

Συγκεκριμένα:

Για το τμήμα 75 (ΔΗΜΟΣ: ΩΡΑΙΟΚΑΣΤΡΟΥ) υπέβαλαν προσφορές δύο (2) οικονομικοί φορείς και συγκεκριμένα η ένωση οικονομικών φορέων «HELLENIC CATERING A.E ΦΑΓΗΤΩΝ ΚΑΙ ΤΡΟΦΙΜΩΝ - OLYMPIC CATERING A.E - TZANETOS EMMANOYHΛ ANΩNYMH ETAIPEIA» και ο οικονομικός φορέας «ΕΥ ΣΙΤΙΖΕΙΝ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ ΕΠΙΣΤΙΤΙΣΤΙΚΕΣ ΕΡΓΑΣΙΕΣ».

Με τη 1672/3/9-7-2021 απόφαση του Δ.Σ. του ΟΠΕΚΑ, απορρίφθηκε η προσφορά του Οικονομικού Φορέα «ΕΥ ΣΙΤΙΖΕΙΝ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ ΕΠΙΣΤΙΤΙΣΤΙΚΕΣ ΕΡΓΑΣΙΕΣ», με την αιτιολογία ότι δεν πληρούσε τους όρους της παρ. 2.2.6 της διακήρυξης. Με την ίδια απόφαση, προσωρινός ανάδοχος για το εν λόγω τμήμα, αναδείχθηκε ο έτερος προσφέρων, δηλαδή η ένωση «HELLENIC CATERING A.E ΦΑΓΗΤΩΝ ΚΑΙ ΤΡΟΦΙΜΩΝ - OLYMPIC CATERING A.E - TZANETOS EMMANOYHΛ ANΩNYMH ETAIPEIA». Κατά της εν λόγω απόφασης ο οικονομικός φορέας «ΕΥ ΣΙΤΙΖΕΙΝ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΕΡΙΟΡΙΣΜΕΝΗΣ ΕΥΘΥΝΗΣ ΕΠΙΣΤΙΤΙΣΤΙΚΕΣ ΕΡΓΑΣΙΕΣ», άσκησε προδικαστική προσφυγή, πλήττοντας την απόρριψη της προσφοράς του και την αποδοχή της προσφοράς της ως άνω ανθυποψήφιας ένωσης.

Η πρώην Αρχή Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (Α.Ε.Π.Π.), με τη 1431/2021 απόφασή της, απέρριψε την προδικαστική προσφυγή στο σύνολό της.

Ακολούθως, ο προσφεύγων άσκησε την Ε2022/23-9-2021 αίτηση αναστολής και ακύρωσης ενώπιον του Δ΄ Τμήματος του Συμβουλίου της Επικρατείας (ΣτΕ), το οποίο με την 147/31.1.2022 απόφαση του, απέρριψε το αίτημα αναστολής, με την αιτιολογία ότι «δεν πιθανολογείται σοβαρά ότι είναι βάσιμοι οι λόγοι της κρινόμενης αίτησης που αφορούν τη συμμετοχή της ένωσης HELLENIC CATERING - OLYMPIC CATERING - TZANETOS στην επίμαχη διαγωνιστική διαδικασία, ως προς το Τμήμα 75 της προς ανάθεση σύμβασης, και πρέπει, κατά το μέρος τούτο, να απορριφθεί το αίτημα αναστολής». Κατά τα λοιπά, κρίθηκε ότι δεν κωλύεται η σύναψη σύμβασης και για το επίμαχο Τμήμα (75) και παραπέμφθηκε στην Ολομέλεια του Δικαστηρίου το ασκηθέν ένδικο βοήθημα «αίτηση αναστολής εκτέλεσης και ακύρωσης» προς επίλυση των προβληθέντων μείζονος σπουδαιότητας νομικών λόγων.

Ακολούθως, η ένωση «HELLENIC CATERING Α.Ε ΦΑΓΗΤΩΝ ΚΑΙ ΤΡΟΦΙΜΩΝ - OLYMPIC CATERING Α.Ε - TZANETOS ΕΜΜΑΝΟΥΗΛ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ», κλήθηκε από την αναθέτουσα αρχή να υποβάλει τα προβλεπόμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης, μεταξύ άλλων και για το τμήμα 75, τα οποία και υπέβαλε εμπρόθεσμα.

Με τη 1697/3/11-03-2022 απόφασή του, το Δ.Σ. του ΟΠΕΚΑ, κατόπιν γνωμοδότησης της αρμόδιας Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού, αποφάσισε την κατακύρωση του αποτελέσματος του διαγωνισμού και για το Τμήμα 75 της διακήρυξης, στην ένωση εταιρειών «HELLENIC CATERING Α.Ε ΦΑΓΗΤΩΝ ΚΑΙ ΤΡΟΦΙΜΩΝ - OLYMPIC CATERING Α.Ε - TZANETOS ΕΜΜΑΝΟΥΗΛ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ».

Με το 101/Ζ2/22-3-2022 έγγραφο του ΟΠΕΚΑ υποβλήθηκε στο Ελεγκτικό Συνέδριο για προσυμβατικό έλεγχο νομιμότητας ο σχετικός φάκελος και το σχέδιο σύμβασης μεταξύ του ΟΠΕΚΑ και της αναδόχου ένωσης εταιρειών.

Ωστόσο, κατά της ως άνω 1697/3/11-03-2022 απόφασης του Δ.Σ. του ΟΠΕΚΑ, ο οικονομικός φορέας, με την επωνυμία «ΕΥ ΣΙΤΙΖΕΙΝ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΕΠΕ» άσκησε εκ νέου προδικαστική προσφυγή, διώκοντας την ακύρωση αυτής, για τον λόγο ότι κατά τον χρόνο υποβολής του ΕΕΕΣ της, η εταιρεία «TZANETOS ΕΜΜΑΝΟΥΗΛ ΑΕ» δεν ενημέρωσε την αναθέτουσα αρχή ότι βρισκόταν σε διαδικασία ελέγχου από την Επιτροπή Ανταγωνισμού. Με την 605/26-4-2022 απόφαση του 3ου Κλιμακίου της ΕΑΔΗΣΥ, απορρίφθηκε η εν λόγω προσφυγή. Ακολούθως, η «ΕΥ ΣΙΤΙΖΕΙΝ ΜΟΝΟΠΡΟΣΩΠΗ ΕΠΕ» κατέθεσε αίτηση αναστολής- ακύρωσης, ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών, η οποία έγινε δεκτή με την Α2064/31-10-2022 απόφαση. Κατά της εν λόγω απόφασης ασκήθηκαν εφέσεις ενώπιον του Συμβουλίου της Επικρατείας, τόσο από την ένωση εταιρειών «HELLENIC CATERING Α.Ε ΦΑΓΗΤΩΝ ΚΑΙ ΤΡΟΦΙΜΩΝ - OLYMPIC CATERING Α.Ε - TZANETOS ΕΜΜΑΝΟΥΗΛ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ», όσο και από την αναθέτουσα αρχή, η απόφαση επί των οποίων εκκρεμεί.

Περαιτέρω, στις 12-1-2023 κοινοποιήθηκε στην αναθέτουσα αρχή, η 1018/2022 Πράξη του οικείου Κλιμακίου του Ελεγκτικού Συνεδρίου, με την οποία κρίθηκε ότι κωλύεται η υπογραφή σύμβασης, μεταξύ άλλων, και για το Τμήμα 75, λόγω απόκρυψης πληροφοριών κατά τη συμπλήρωση του ΕΕΕΣ από την εταιρεία «TZANETOS ΕΜΜΑΝΟΥΗΛ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ» και άρα συνδρομής υποχρεωτικού λόγου αποκλεισμού της από τη διαγωνιστική διαδικασία.

Για τα τμήματα: 1 «ΔΗΜΟΣ:ΑΒΔΗΡΩΝ», 16 «ΔΗΜΟΣ:ΒΟΛΟΥ», 41 «ΔΗΜΟΣ: ΚΟΜΟΤΗΝΗΣ» και 53 «ΔΗΜΟΣ: ΝΕΑΠΟΛΗΣ/ΣΥΚΕΩΝ», υποβλήθηκαν, ομοίως, δύο (2) προσφορές και συγκεκριμένα από τον οικονομικό φορέα, με την επωνυμία «Α. ΧΟΥΤΟΣ – ΕΠΙΣΤΙΤΙΣΤΙΚΕΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΙΣ Α.Ε» και τον διακριτικό τίτλο «ΧΟΥΤΟΣ CATERING Α.Ε» και την ένωση οικονομικών φορέων, με την επωνυμία «HELLENIC CATERING Α.Ε ΦΑΓΗΤΩΝ ΚΑΙ ΤΡΟΦΙΜΩΝ - OLYMPIC CATERING Α.Ε - ΤΖΑΝΕΤΟΣ ΕΜΜΑΝΟΥΗΛ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ». Το Δ.Σ. του ΟΠΕΚΑ με τη 1672/3/9-7-2021 απόφασή του, κατόπιν αποδοχής των οικείων πρακτικών της αρμόδιας Επιτροπής Διαγωνισμού, ανέδειξε προσωρινή ανάδοχο την εταιρεία «Α. ΧΟΥΤΟΣ ΑΕ» για το τμήμα 16 «ΔΗΜΟΣ:ΒΟΛΟΥ» και για τα τμήματα 1 «ΔΗΜΟΣ:ΑΒΔΗΡΩΝ», 41 «ΔΗΜΟΣ:ΚΟΜΟΤΗΝΗΣ» και 53 «ΔΗΜΟΣ: ΝΕΑΠΟΛΗΣ/ΣΥΚΕΩΝ», την ένωση εταιρειών «HELLENIC CATERING Α.Ε ΦΑΓΗΤΩΝ ΚΑΙ ΤΡΟΦΙΜΩΝ - OLYMPIC CATERING Α.Ε - ΤΖΑΝΕΤΟΣ ΕΜΜΑΝΟΥΗΛ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ» .

Κατά της εν λόγω απόφασης άσκησαν προδικαστικές προσφυγές αμφότεροι οι ως άνω οικονομικοί φορείς και συγκεκριμένα:

- Η εταιρεία «ΧΟΥΤΟΣ CATERING Α.Ε» για τα τμήματα: 1 «ΔΗΜΟΣ:ΑΒΔΗΡΩΝ», 41 «ΔΗΜΟΣ:ΚΟΜΟΤΗΝΗΣ» και 53 «ΔΗΜΟΣ: ΝΕΑΠΟΛΗΣ/ΣΥΚΕΩΝ», κατά το μέρος που έγινε αποδεκτή η προσφορά της ένωσης «HELLENIC CATERING Α.Ε ΦΑΓΗΤΩΝ ΚΑΙ ΤΡΟΦΙΜΩΝ-OLYMPIC CATERING Α.Ε - ΤΖΑΝΕΤΟΣ ΕΜΜ. ΚΑΙ ΣΙΑ Ε.Ε.» και

-η ως άνω ένωση εταιρειών, κατά το μέρος που αναδείχθηκε προσωρινή ανάδοχος η εταιρεία «ΧΟΥΤΟΣ CATERING Α.Ε» για το τμήμα 16 «ΔΗΜΟΣ:ΒΟΛΟΥ» και κατά το μέρος που αποδέχθηκε την προσφορά της για τα τμήματα 1, 41 και 53.

Με τη 1489/2021 απόφασή της, η ΑΕΠΠ, απέρριψε την προσφυγή της εταιρείας «ΧΟΥΤΟΣ CATERING Α.Ε» για τα τμήματα: 1, 41 και 53, ενώ με τη 1490/2021 απόφασή της, έκανε δεκτή την προσφυγή της ένωσης «HELLENIC CATERING Α.Ε ΦΑΓΗΤΩΝ ΚΑΙ ΤΡΟΦΙΜΩΝ - OLYMPIC CATERING Α.Ε - ΤΖΑΝΕΤΟΣ ΕΜΜΑΝΟΥΗΛ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ» κατά το μέρος της αποδοχής της προσφοράς της εταιρείας «ΧΟΥΤΟΣ CATERING Α.Ε» για τα τμήματα 1, 41, 53 και 16.

Κατά των ως άνω 1489 και 1490/2021 αποφάσεων της ΑΕΠΠ, η εταιρεία «ΧΟΥΤΟΣ CATERING Α.Ε», άσκησε, ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών, αιτήσεις αναστολής και ακύρωσης, οι οποίες απορρίφθηκαν με τις Α28/17-1-2022 και Α29/17-1-2022 αποφάσεις του του εν λόγω Δικαστηρίου.

Στη συνέχεια, με τη 1695/2/25-02-2022 απόφασή του, το Δ.Σ. του ΟΠΕΚΑ, κατόπιν γνωμοδότησης της αρμόδιας Επιτροπής Διενέργειας του Διαγωνισμού, αποφάσισε, μεταξύ άλλων, σε συμμόρφωση με τις ανωτέρω δικαστικές αποφάσεις, την απόρριψη της προσφοράς του οικονομικού φορέα «Α.ΧΟΥΤΟΣ ΕΠΙΣΤΙΤΙΣΤΙΚΕΣ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΕΙΣ Α.Ε» και κάλεσε την ένωση «HELLENIC CATERING Α.Ε ΦΑΓΗΤΩΝ ΚΑΙ ΤΡΟΦΙΜΩΝ - OLYMPIC CATERING Α.Ε - ΤΖΑΝΕΤΟΣ ΕΜΜΑΝΟΥΗΛ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ» να υποβάλει τα προβλεπόμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης. Ακολούθως, με τη 1697/3/11-03-2022 απόφαση του Δ.Σ. του ΟΠΕΚΑ, κατακυρώθηκαν τα Τμήματα 1, 16, 41 και 53 της 6/2021 διακήρυξης στην ένωση

εταιρειών «HELLENIC CATERING A.E ΦΑΓΗΤΩΝ ΚΑΙ ΤΡΟΦΙΜΩΝ - OLYMPIC CATERING A.E - ΤΖΑΝΕΤΟΣ ΕΜΜΑΝΟΥΗΛ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ».

Με το 101/Ζ2/22-3-2022 έγγραφο του ΟΠΕΚΑ υποβλήθηκαν για προσυμβατικό έλεγχο νομιμότητας στο Ελεγκτικό Συνέδριο ο σχετικός φάκελος και σχέδια σύμβασης μεταξύ του ΟΠΕΚΑ και της αναδειχθείσας αναδόχου για τα τμήματα 1, 16, 41 και 53.

Στις 12-1-2023 κοινοποιήθηκε στην αναθέτουσα αρχή η προαναφερόμενη 1018/2022 Πράξη του οικείου Κλιμακίου του Ελεγκτικού Συνεδρίου, με την οποία κρίθηκε ότι κωλύεται η υπογραφή σύμβασης, μεταξύ άλλων και για τα εν λόγω Τμήματα, με την ίδια ως άνω αιτιολογία της συνδρομής υποχρεωτικού λόγου αποκλεισμού της εταιρείας «ΤΖΑΝΕΤΟΣ ΕΜΜΑΝΟΥΗΛ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ» από τη διαγωνιστική διαδικασία.

Για το Τμήμα 43 (ΔΗΜΟΙ: ΚΟΡΙΝΘΙΩΝ - ΒΕΛΟΥ ΒΟΧΑΣ), υποβλήθηκαν δύο (2) προσφορές, από τις εταιρείες «ΑΜΑΛΘΕΙΑ ΑΕ» και «ΚΟΡΙΝΘΙΑΝ PALACE CATERING Α.Ε.», αντίστοιχα. Με τη 1672/3/9-7-2021 απόφαση του Δ.Σ. του ΟΠΕΚΑ, κατόπιν αποδοχής των σχετικών πρακτικών, αναδείχθηκε ως προσωρινή ανάδοχος, η πρώτη ως άνω εταιρεία. Κατά της εν λόγω απόφασης η αποκλεισθείσα εταιρεία «ΚΟΡΙΝΘΙΑΝ PALACE CATERING Α.Ε.» άσκησε προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΑΕΠΠ, διώκοντας την απόρριψη της προσφοράς της αναδειχθείσας προσωρινής αναδόχου εταιρείας «ΑΜΑΛΘΕΙΑ ΑΕ». Η προσφυγή έγινε δεκτή με τη 1438/2021 απόφαση της ΑΕΠΠ. Ακολούθως, η εταιρεία «ΑΜΑΛΘΕΙΑ ΑΕ» άσκησε αίτηση αναστολής και ακύρωσης ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών (ΑΚ 1222/13-9-2021), από το δικόγραφο της οποίας, όμως, παραιτήθηκε, στις 21-9-2021 (ΔΠ 7701/21-9-2021) και με την 2061/2021 απόφαση του Δικαστηρίου διαπιστώθηκε η κατάργηση της δίκης.

Με τη 1677/2/24-09-2021 απόφασή του, το Δ.Σ. του ΟΠΕΚΑ ανέδειξε ως «προσωρινή ανάδοχο» την εταιρεία «ΚΟΡΙΝΘΙΑΝ PALACE CATERING Α.Ε.» για το τμήμα 43 και με τη 1678/3/30-09-2021 όμοια, σε συνέχεια αποδοχής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, «οριστική ανάδοχο».

Κατόπιν άσκησης του προσυμβατικού ελέγχου νομιμότητας, το Ζ' Κλιμάκιο του Ελεγκτικού Συνεδρίου με την 177/2022 Πράξη του, έκρινε ότι κωλύεται η υπογραφή του σχεδίου σύμβασης και για το τμήμα 43 αυτής.

Ακολούθως, κατά της ανωτέρω απορριπτικής Πράξης, η «ΚΟΡΙΝΘΙΑΝ PALACE CATERING Α.Ε.» άσκησε την από 20-4-2022 προσφυγή ανάκλησης, ενώπιον του VII Τμήματος του Ελεγκτικού Συνεδρίου, το οποίο με την 963/2022 απόφασή του απέρριψε την ασκηθείσα προσφυγή, δεχόμενο ότι μη νόμιμα η αναθέτουσα αρχή, σε εκτέλεση της 1438/2021 απόφασης της ΑΕΠΠ, απέκλεισε την ανακηρυχθείσα για το τμήμα 43 του διαγωνισμού ως προσωρινή ανάδοχο εταιρεία «ΑΜΑΛΘΕΙΑ ΑΕ». Η προσφυγή αναθεώρησης που άσκησε η «ΚΟΡΙΝΘΙΑΝ PALACE CATERING Α.Ε.», κατά της ως άνω απορριπτικής απόφασης του Τμήματος, απορρίφθηκε με τη 1404/2022 απόφαση της Ελάσσονος Ολομέλειας του Ελεγκτικού Συνεδρίου.

Περαιτέρω, το Δ.Σ. του ΟΠΕΚΑ, με τη 1714/3/16-09-2022 απόφασή του, σε συμμόρφωση με τη 1404/2022 απόφαση του Ελεγκτικού Συνεδρίου, ανακάλεσε τις 1677/2/24-9-2021 και 1678/3/30-09-2021 αποφάσεις του και με τη 1716/1/4-10-2022 απόφασή του, ενέκρινε, μεταξύ άλλων, τη συνέχιση της διαγωνιστικής διαδικασίας, όσον αφορά το Τμήμα 43, για λόγους δημοσίου συμφέροντος, με την παράταση της ισχύος των προσφορών των οικονομικών φορέων, κατά τον όρο 2.4.5 της διακήρυξης και το άρθρο 97 του ν.4412/2016. Επίσης, με τη 1717/8/13-10-2022 απόφασή του, ενέκρινε την εκ νέου ανάδειξη της εταιρείας «ΑΜΑΛΘΕΙΑ ΑΕ», ως «προσωρινής αναδόχου» για το Τμήμα 43 της διακήρυξης και με τη 1719/6/3-11-2022 απόφασή του, κατόπιν αποδοχής των δικαιολογητικών κατακύρωσης, κατακύρωσε σε αυτή τη σύμβαση.

Ωστόσο, η εταιρεία «KORINTHIAN PALACE CATERING A.E.» άσκησε εκ νέου προδικαστική προσφυγή ενώπιον της ΕΑΔΗΣΥ, αιτούμενη την ακύρωση της ως άνω απόφασης, κατά το μέρος που ανέδειξε ως προσωρινή ανάδοχο την εταιρεία «ΑΜΑΛΘΕΙΑ ΑΕ», μεταξύ άλλων, λόγω μη εμπρόθεσμης ανανέωσης της προσφοράς της. Η προσφυγή έγινε δεκτή με την 24/2023 απόφαση της ΕΑΔΗΣΥ, κατά της οποίας δεν ασκήθηκε αίτηση αναστολής και ακύρωσης. Σημειώνεται ότι η προσφεύγουσα προσέβαλε, επίσης, τη νομιμότητα της ανάθεσης του Τμήματος 43 στην εταιρεία «ΑΜΑΛΘΕΙΑ ΑΕ», ισχυριζόμενη ότι υποκρύπτεται προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση διακήρυξης του άρθρου 32 του ν. 4412/2016. Ο εν λόγω ισχυρισμός, απορρίφθηκε, ως στηριζόμενος σε εσφαλμένη προϋπόθεση (βλ. σκ. 11 της 24/2023 Απόφασης ΕΑΔΗΣΥ).

2.5 Ακολούθως, με τη 13/2023 Πράξη του Ζ' Κλιμακίου του Ελεγκτικού Συνεδρίου, εγκρίθηκε, μεταξύ άλλων, η αύξηση του συμβατικού τιμήματος των συμβάσεων που υπεγράφησαν στο πλαίσιο της 6/2021 διακήρυξης του ΟΠΕΚΑ, κατά 12,5%.

2.6. Η σκοπούμενη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης θα λάβει χώρα χωρίς ουσιώδη τροποποίηση των όρων της 6/2021 διακήρυξης της αναθέτουσας αρχής, πλην της τιμής μονάδας του σχολικού γεύματος, η οποία θα διαμορφωθεί στο ποσό των 2,53 ευρώ από το αρχικό 2,25ευρώ, χωρίς ΦΠΑ, κατά τα ανωτέρω, η δε διάρκεια των αιτούμενων συμβάσεων εκτείνεται χρονικά από την ημερομηνία υπογραφής τους μέχρι τη λήξη του σχολικού έτους 2022-2023.

II. Νομικό Πλαίσιο

3. 1 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».

3.2 Στο άρθρο 107 «Ανάθεση συμβάσεων για κοινωνικές και άλλες ειδικές υπηρεσίες (άρθρα 74 και 76 παράγραφος 1 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)», του ίδιου ως άνω νόμου, προβλέπεται ότι: “1. Οι δημόσιες συμβάσεις άνω των ορίων, για κοινωνικές και άλλες ειδικές υπηρεσίες, που αναφέρονται στο Παράρτημα XIV του Προσαρτήματος Α΄, ανατίθενται, σύμφωνα την παρ. 3, τα άρθρα 108, 109, 109Α και 110, καθώς και τις ειδικότερες διατάξεις που καθορίζουν τους εφαρμοστέους διαδικαστικούς κανόνες και προβλέπονται στα έγγραφα της σύμβασης. 2. Οι δημόσιες συμβάσεις κάτω των ορίων, για κοινωνικές και άλλες ειδικές υπηρεσίες, που αναφέρονται στο Παράρτημα XIV του Προσαρτήματος Α΄, ανατίθενται, σύμφωνα με την παράγραφο 3, το άρθρο 122, τα άρθρα 109, 109Α και 110, καθώς και τις ειδικότερες διατάξεις που καθορίζουν τους εφαρμοστέους διαδικαστικούς κανόνες και προβλέπονται στα έγγραφα της σύμβασης. 3. Σε κάθε περίπτωση οι αναθέτουσες αρχές πρέπει να τηρούν τις αρχές της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων και οι διαδικαστικοί κανόνες των παραγράφων 1 και 2 πρέπει να επιτρέπουν στις αρμόδιες αρχές να λαμβάνουν υπόψη τα ιδιαίτερα χαρακτηριστικά των σχετικών υπηρεσιών”.

Επίσης, στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ XIV του Προσαρτήματος Α΄ «ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΑΝΑΦΕΡΟΜΕΝΕΣ ΣΤΟ ΑΡΘΡΟ 107» περιλαμβάνονται μεταξύ άλλων: «[...] Κωδικός: [...] 55523100-3, Περιγραφή: Υπηρεσίες σχολικών γευμάτων [...]”.

III. Νομική Εκτίμηση

4. Ο Οργανισμός Προνοιακών Επιδομάτων και Κοινωνικής Αλληλεγγύης (ΟΠΕΚΑ) είναι οιοιεί καθολικός διάδοχος του ΟΓΑ, σύμφωνα με το άρθρο 1 παρ. 3 του ν. 4520/2018 και περιλαμβάνεται στις “κεντρικές κυβερνητικές αρχές” του Παραρτήματος Ι της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ [βλ. και Παράρτημα Ι του Προσαρτήματος Α του ν. 4412/2016]. Επομένως, αποτελεί αναθέτουσα αρχή, κατά την έννοια του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 1 και 2 της Οδηγίας αυτής [βλ. και άρθρο 2 παρ. 1 περ. 1 και 2 του ν. 4412/2016] (βλ. ΕΑ ΣτΕ 203/2018, 204-7/2018) (βλ. Φορείς της Κεντρικής Κυβέρνησης του Παραρτήματος Α΄ του ν. 4412/2016 και ad hoc ΣτΕ 147/2022 σκ.5). Περαιτέρω, το υπό εξέταση αίτημα αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης, με αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών σίτισης και εστίασης στους μαθητές σχολείων πρωτοβάθμιας εκπαίδευσης, με κωδικό 55523100-3 (Υπηρεσίες σχολικών γευμάτων), δηλαδή στην παροχή κοινωνικών υπηρεσιών κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 9 του ν. 4412/2016, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 9 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και τα άρθρα 107-110 του Τμήματος IV «Ειδικά καθεστώτα συμβάσεων» Ενότητα Ι Κοινωνικές και άλλες Ειδικές Υπηρεσίες του ν. 4412/2016, που ενσωματώνουν τα άρθρ. 74 και 76 παράγραφος 1 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ.

Δεδομένου ότι το υπό εξέταση αίτημα αφορά σε διαδικασία διαπραγμάτευσης για την ανάθεση δημόσιας σύμβασης, συνολικής προϋπολογισθείσας αξίας άνω των ορίων εφαρμογής της Οδηγίας

2014/24/ΕΕ, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή σύμφωνης γνώμης, βάσει του άρθρου 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016, όπως ισχύει.

5. 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 εθνικό δίκαιο τα άρθρα 26 και 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, αντίστοιχα (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, ΕΥ:C:2009:246, σκέψεις 105-106, της 11ης Σεπτεμβρίου 2014, C-19/13, Ministero dell' Interno κατά Fastweb SpA και Telecom Italia SpA, ΕΥ:C:2014:2194, σκέψη 49, της 7ης Σεπτεμβρίου 2016, C -549/14, Finn Frogne A/S κατά Rigspolitiet ved Center for Beredskabskommunikation, ΕΥ:C:2016:634, σκέψη 35).

Οι ανωτέρω διατάξεις, στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις, οι οποίες συνιστούν παρέκκλιση από τη βασική ρύθμιση, δηλαδή από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζόμενων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συσταλτικής ερμηνείας (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). Η σχετική δε 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. μεταξύ άλλων ΣτΕ 1747/2011, 1987/2021, Ελ. Συν. VII Τμ. 733/2022, 1166/2021).

6. Ειδικότερα, για την εφαρμογή της επικαλούμενης από την αναθέτουσα αρχή νομικής βάσης θεμελίωσης του αιτήματος - κατεπείγουσα ανάγκη οφειλόμενη σε απρόβλεπτη κατάσταση, σύμφωνα με το άρθρο 32 παρ. 2 περ. γ του ν. 4412/2016, όπως ισχύει- απαιτείται η σωρευτική συνδρομή των ακόλουθων προϋποθέσεων:

α) η ύπαρξη απρόβλεπτης κατάστασης, β) η ύπαρξη κατεπείγοντος, μη συμβιβαζόμενου με την τήρηση των προθεσμιών διενέργειας διαγωνισμού και γ) η αιτιώδης συνάφεια μεταξύ της απρόβλεπτης κατάστασης και του εξ αυτής απορρέοντος κατεπείγοντος.

Ως απρόβλεπτες περιστάσεις νοούνται αιφνίδια πραγματικά γεγονότα, τα οποία δεν ήταν γνωστά στην αναθέτουσα αρχή, ούτε ανάγονται στη σφαίρα ευθύνης της και τα οποία κατέστησαν ανέφικτο τον έγκαιρο προγραμματισμό εκ μέρους της των ενεργειών που ήταν αναγκαίες για την αντιμετώπισή τους..

Περαιτέρω, η επίκληση της κατεπείγουσας ανάγκης δικαιολογείται για την ανάθεση εκείνων μόνο των εργασιών που είναι απολύτως αναγκαίες και συνδέονται αιτιωδώς με τα απρόβλεπτα γεγονότα και όχι για την κάλυψη των τακτικών (πάγιων) αναγκών της αναθέτουσας αρχής, το δε βάρος απόδειξης της σωρευτικής συνδρομής των προϋποθέσεων προσφυγής στην ως άνω εξαιρετική διαδικασία το φέρει η αρχή που τις επικαλείται (βλ. Ελ.Συν. Τμ. Μείζ. Επτ. Συνθ. 707/2013, VII Τμ. 498, 1167, 1308, 1312/2021, ΣτΕ 1987/2021, Γνώμες της Αρχής Δ127/2018, Δ75, Δ84/2019 κ.α).

7. Εν προκειμένω, από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, προκύπτουν τα εξής:

7.1. Ως προς την ύπαρξη απρόβλεπτου γεγονότος

Ως απρόβλεπτη περίπτωση, γενεσιουργό της κατεπείγουσας ανάγκης, η αναθέτουσα αρχή επικαλείται ιδίως το γεγονός ότι η διάρκεια της διοικητικής και δικαστικής εμπλοκής εν προκειμένω υπερέβη τον αναμενόμενο, κατά τη συνήθη πορεία των εν λόγω υποθέσεων, χρόνο, με συνέπεια την καταστρατήγηση του σκοπού της εφαρμογής ταχείας διαδικασίας στο πλαίσιο της έννομης προστασίας στις δημόσιες συμβάσεις, κατά τρόπο, μάλιστα που υπερβαίνει κατ' αποτέλεσμα ακόμη και τον προβλεπόμενο χρόνο διάρκειας των συμβάσεων, σε συνδυασμό με τις ανακύψασες απρόβλεπτες και εξαιρετικές συνθήκες αύξησης των τιμών και δυσχέρειας στην προμήθεια βασικών ειδών διατροφής για τις ασθενέστερες οικονομικά ομάδες, που προκλήθηκε από τη συνέχιση του πολέμου στην Ουκρανία, την αύξηση του κόστους προμήθειας ενέργειας, τα προβλήματα στην εφοδιαστική αλυσίδα.

Επισημαίνεται, ότι η τήρηση χρονοβόρων, ενδεχομένως, διαδικασιών διενέργειας διαγωνισμών, εξαιτίας των δημοσιεύσεων ή της υποβολής ενστάσεων, προσφυγών και λοιπών ένδικων βοηθημάτων από τους συμμετέχοντες, δεν συνιστά οπωσδήποτε απρόβλεπτη περίπτωση, συνδεόμενη αιτιωδώς με την κατεπείγουσα ανάγκη για απευθείας ανάθεση σύμβασης.

Στην υπό κρίση περίπτωση, όμως, η άσκηση αλληπάλληλων προδικαστικών προσφυγών, αιτήσεων αναστολής - ακύρωσης, καθώς και προσφυγών ανάκλησης και αναθεώρησης στο στάδιο του προσυμβατικού ελέγχου, προκάλεσαν σημαντική πρόσθετη καθυστέρηση στην υπό εξέλιξη διαγωνιστική διαδικασία για τα επίμαχα τμήματα, την οποία αντικειμενικά δεν μπορούσε να προβλέψει η αναθέτουσα αρχή (βλ. παρ. 2.4 της παρούσας).

Ειδικότερα, μετά την παρέλευση ήδη 23 μηνών από τη δημοσίευση της οικείας διακήρυξης τα αιτούμενα 6 Τμήματα παραμένουν σε εκκρεμότητα, για λόγους που αφορούν στην αλληλουχία των προεκτεθέντων νομικών γεγονότων, τα οποία προκάλεσαν μη προβλέψιμη, ακόμη και υπό συνθήκες άκρας επιμέλειας, καθυστέρηση στην εξέλιξη της διαγωνιστικής διαδικασίας.

Η εν λόγω καθυστέρηση δεν ανάγεται στη σφαίρα ευθύνης της αναθέτουσας αρχής, καθόσον η διακήρυξη, δημοσιεύτηκε τον Απρίλιο του 2021, ήτοι σε χρόνο κατάλληλο, κατ' αντικειμενική κρίση, ώστε να διενεργηθεί απρόσκοπτα η διαγωνιστική διαδικασία ανάθεσης της εν λόγω υπηρεσίας, στην οποία εφαρμόζονται λόγω του χαρακτήρα της (κοινωνικές υπηρεσίες) ακόμη συντομότερες προθεσμίες,

και σε χρόνο πρωθύστερο από τον χρόνο που συνήθως δημοσιευόταν η αντίστοιχη διακήρυξη τα προηγούμενα έτη [πχ η Διακήρυξη 4/2019 είχε δημοσιευθεί την 17-5-2019], όπως βασίμως ισχυρίζεται η αναθέτουσα.

Σημειώνεται, ότι η αναθέτουσα επέδειξε τη δέουσα επιμέλεια κατά τη συμμόρφωσή της με τις οικείες διοικητικές και δικαστικές αποφάσεις, σε εξαιρετικά σύντομο χρόνο από την κοινοποίησή τους, όπως προκύπτει από το προπαρατεθέν ιστορικό, η δε ανακάλυψα αδυναμία εκπλήρωσης του σκοπού της, ο οποίος συνίσταται στην εξυπηρέτηση του δημοσίου συμφέροντος, οφείλεται σε ενέργειες τρίτων εμπλεκόμενων φορέων και όχι στην έλλειψη έγκαιρου προγραμματισμού αυτής.

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

Προς αιτιολόγηση του κατεπείγοντος, η αναθέτουσα επικαλείται την «ανάγκη σίτισης 14.197 παιδιών, που διαβιούν σε περιοχές με αυξημένα κοινωνικά και οικονομικά προβλήματα, τα οποία έχουν στερηθεί την υπηρεσία σίτισης κατά το σχολικό έτος 2021- 2022 και αναμένεται να στερηθούν την υπηρεσία και για το σχολικό έτος 2022-2023».

Ειδικότερα, αναφέρει ότι «οι ανάγκες των παιδιών ηλικίας 6-12 ετών και η παροχή της κοινωνικής υπηρεσίας σίτισης με την εξασφάλιση ενός πλήρους και φρεσκομαγειρεμένου γεύματος σε 14.197 μαθητές της πρωτοβάθμιας εκπαίδευσης και δη σε Δήμους που εμφανίζουν αυξημένα ποσοστά κοινωνικά και οικονομικά ευπαθών ομάδων, είναι άμεσες και επιτακτικές..... υπό τις παρούσες συνθήκες, που λόγω διεθνών συγκυριών [εκτεταμένα και διαρκή προβλήματα στην ανεφοδιαστική αλυσίδα τροφίμων λόγω του συνεχιζόμενου πολέμου στην Ουκρανία, αύξηση κόστους ενέργειας, αύξηση μισθοδοτικού κόστους] το κόστος προμήθειας και εξασφάλισης βασικών διατροφικών ειδών έχει πολλαπλασιαστεί κατά τρόπο απαγορευτικό για τις οικονομικά ασθενέστερες τάξεις. Η συνδρομή των ειδικών και έκτακτων αυτών οικονομικών συνθηκών, που πλήττουν πρωτίστως τις κοινωνικά και οικονομικά ευπαθείς ομάδες του πληθυσμού, συνεπώς και τα παιδιά ηλικίας 6-12 ετών, αποδεικνύεται και από τη σειρά των ενισχυτικών και υποστηρικτικών μέτρων που έχουν ληφθεί από την ελληνική πολιτεία, προκειμένου να εξασφαλισθούν βασικά είδη καθημερινής διατροφής και διαβίωσης.»

Επίσης, ισχυρίζεται ότι, παρά το γεγονός της έγκαιρης έναρξης της διαγωνιστικής διαδικασίας για την κάλυψη των οικείων αναγκών από το σχολικό έτος 2021, δεν έχει μέχρι σήμερα, ήτοι μέχρι τα μέσα του δεύτερου σχολικού έτους, καταστεί εφικτή η συμβασιοποίηση 6 Τμημάτων [εκ του συνόλου των 76].

Από τα παραπάνω συνάγεται ότι η ανάγκη ανάθεσης των εν λόγω υπηρεσιών σίτισης 14.197 μαθητών, έως τη λήξη του σχολικού έτους 2022-2023, είναι κατεπείγουσα και δεν συμβιβάζεται με τις προθεσμίες που θέτουν άλλες τακτικές διαδικασίες δημοσίων συμβάσεων, περιλαμβανομένης της επισπευσμένης διαδικασίας (πρβλ. Δ.ΕΦ.ΑΘ. 1495/2022).

7.3. Ως προς την ύπαρξη αιτιώδους συνδέσμου μεταξύ της απρόβλεπτης περίπτωσης και της κατεπείγουσας ανάγκης:

Όπως προκύπτει από τα υποβληθέντα στοιχεία, η προεκτεθείσα διοικητική και δικαστική εμπλοκή συνδέεται αιτιωδώς με την αδυναμία της αναθέτουσας αρχής να καλύψει με άλλο τρόπο την ενεστώσα και κατεπείγουσα ανάγκη παρασκευής- συσκευασίας και διανομής ζεστών γευμάτων σε 14.197 μαθητές πρωτοβάθμιας εκπαίδευσης, στα επίμαχα Τμήματα 1 (Δήμος Αβδήρων), 16 (Δήμος Βόλου), 41 (Δήμος Κομοτηνής), 53 (Δήμος Νεάπολης/ Συκεών), 75 (Δήμος Ωραιοκάστρου) και 43 (Δήμος Κορινθίων - Βέλου - Βόχας).

7.4. Ως προς την ανάθεση της σύμβασης στο απολύτως απαραίτητο μέτρο.

Στο υποβληθέν αίτημα αναφέρεται ότι ο προβλεπόμενος χρόνος υλοποίησης περιορίζεται έως τη λήξη του σχολικού έτους 2022-2023, *«με πρόβλεψη περί αζημίως λύσης της σύμβασης σε περίπτωση τυχόν ολοκλήρωσης της διαγωνιστικής διαδικασίας στα πλαίσια της με αρ. 6/2021 Διακήρυξης.»*.

Ως εκ τούτου, το αίτημα της αναθέτουσας αρχής εναρμονίζεται με την προϋπόθεση της εφαρμοστέας διάταξης, σχετικά με την ανάθεση της σύμβασης στο απολύτως απαραίτητο μέτρο.

IV. ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ

Κατόπιν των ανωτέρω, η Επιτροπή

Αποφασίζει, ομόφωνα, την παροχή σύμφωνης γνώμης για την προσφυγή του Οργανισμού Προνοιακών Επιδομάτων και Κοινωνικής Αλληλεγγύης (ΟΠΕΚΑ), στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016, για τη σύναψη σύμβασης, με αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών παρασκευής- συσκευασίας και διανομής ζεστών γευμάτων σε μαθητές πρωτοβάθμιας εκπαίδευσης, στα Τμήματα 1 (Δήμος Αβδήρων), 16 (Δήμος Βόλου), 41 (Δήμος Κομοτηνής), 53 (Δήμος Νεάπολης/Συκεών), 75 (Δήμος Ωραιοκάστρου), 43 (Δήμος Κορινθίων - Βέλου - Βόχας), της 6/2021 διακήρυξης, χρονικής διάρκειας από την ημερομηνία υπογραφής των συμβάσεων μέχρι τη λήξη του σχολικού έτους 2022-2023, προϋπολογισθείσας δαπάνης έως το ποσό των 1.508.573,22 €, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 13%, λόγω συνδρομής των οικείων προϋποθέσεων.

Αθήνα, 29 Μαρτίου 2023

Η Πρόεδρος

Ανδρονίκη Θεοτοκιάτου