

Η

ΑΡΧΗ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ

1^ο ΚΛΙΜΑΚΙΟ

Συνήλθε στην έδρα της στις 8 Απριλίου 2020 με την εξής σύνθεση: Μιχαήλ Διαθεσόπουλος, Πρόεδρος και Εισηγητής, Αγγελική Πουλοπούλου και Εμμανουέλα Σωτηροπούλου, Μέλη.

Για να εξετάσει την από 11-3-2020 κατατεθείσα και με Γεν. Αρ. Κατ. Α.Ε.Π.Π. 299/12-3-2020 Προδικαστική Προσφυγή του οικονομικού φορέα με την επωνυμία «», νομίμως εκπροσωπούμενου.

Κατά του αναθέτοντος φορέα «», νομίμως εκπροσωπούμενου.

Ο προσφεύγων αιτείται την ακύρωση της υπ' αρ. 9091247/6-3-2020 Απόφασης Προέδρου Δ.Σ. και Διευθύνοντος Συμβούλου του αναθέτοντος για τη διενέργεια διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση με αντικείμενο την ανάθεση των υπηρεσιών καθαρισμού των στεγασμένων και υπαίθριων χώρων του Σιδηροδρομικού Δικτύου του για το χρονικό διάστημα 55 ημερών από 1-4-2020 έως 25-5-2020, εκτιμώμενης άνευ ΦΠΑ αξίας 424.916,00 ευρώ, περί της οποίας ο προσφεύγων δηλώνει γνώση την 11-3-2020.

Η συζήτηση άρχισε αφού άκουσε τον Εισηγητή.

Αφού μελέτησε τα σχετικά έγγραφα

Σκέφτηκε κατά το Νόμο

1. Επειδή, για την άσκηση της Προσφυγής κατεβλήθη το κατ' άρ. 5 ΠΔ 39/2017 και άρ. 363 Ν. 4412/2016 παράβολο με αρ. και ποσού

Αριθμός Απόφασης: 403/2020

2.125,00 ευρώ, πληρώθηκε δε δια του από 11-3-2020 εμβάσματος
.....

2. Επειδή, εμπροθέσμως και μετ' εννόμου συμφέροντος ασκείται η από 11-3-2020 νομίμως υπογεγραμμένη και κατατεθείσα μέσω ηλεκτρονικού ταχυδρομείου προς την ΑΕΠΠ, προσφυγή, δεδομένου ότι η προσβαλλομένη αφορά διαδικασία μη διενεργούμενη δια του ΕΣΗΔΗΣ, εμπίπτουσα λόγω εκτιμώμενης αξίας και χρόνου έκδοσης στην αρμοδιότητα της ΑΕΠΠ, στρεφόμενη δε κατά εκτελεστής πράξης απόφασης ανάθεσης δημόσιας σύμβασης με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, η οποία δεν κοινοποιήθηκε στον προσφεύγοντα, της οποίας ο προσφεύγων έλαβε γνώση την 11-3-2020, όπως δηλώνει, ήτοι την ίδια ημέρα με την άσκηση της προσφυγής. Ο δε προσφεύγων, σε κάθε περίπτωση είναι οικονομικός φορέας δραστηριοποιούμενος στον οικείο κλάδο, ο οποίος είχε εύλογη προσδοκία συμμετοχής σε διαδικασία ανάθεσης της σύμβασης αυτής, πλην όμως δεν κλήθηκε καν να υποβάλει προσφορά στην ως άνω διαδικασία και συνεπώς, απορριπτομένων των περί του αντιθέτου ισχυρισμών του αναθέτοντος, υφίσταται βλάβη από την προσβαλλομένη ασχέτως αν έλαβε ή όχι μέρος σε προηγούμενη διαδικασία διαπραγμάτευσης όπου κλήθηκε ή διαγωνισμό για το αντίστοιχο αντικείμενο. Με την προσφυγή του επικαλείται παρανομία της διαδικασίας λόγω μη πλήρωσης των προϋποθέσεων του άρ. 269 Ν. 4412/2016 περί διαδικασίας ανάθεσης με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, αλλά και λόγω διενέργειας της κατά κακή χρήση της διακριτικής ευχέρειας του αναθέτοντος, λόγω μη κλήσης και του ιδίου προς υποβολή προσφοράς, περαιτέρω δε και λόγω μη χρήσης του ηλεκτρονικού συστήματος ΕΣΗΔΗΣ, ενώ επιπλέον βάλλει κατά των κριτηρίων οικονομικής και χρηματοοικονομικής επάρκειας, διότι ισχυρίζεται ότι είναι λιγότερα αυστηρά από προηγούμενη διαδικασία διενεργηθείσα δια διαγωνισμού. Ο δε αναθέτων υπέβαλε τις με αρ. πρωτ./13-3-2020 Απόψεις του. Επομένως, η προσφυγή πρέπει να γίνει τυπικά δεκτή και να εξετασθεί περαιτέρω κατ' ουσία όσον αφορά την ως άνω πρώτη προσβαλλομένη, ενώ η εξέταση καταργείται ως προς τη δεύτερη προσβαλλομένη (πρβλ. Απόφαση ΑΕΠΠ 187/2017).

Αριθμός Απόφασης: 403/2020

3. Επειδή, κατ' άρ. 269 Ν. 4412/2016 ορίζεται ότι «Οι αναθέτοντες φορείς μπορούν να χρησιμοποιούν μια διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη προκήρυξη διαγωνισμού, στις ακόλουθες περιπτώσεις: α) εάν, ύστερα από διαδικασία με προηγούμενη προκήρυξη διαγωνισμού, δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές δεν είναι κατάλληλη ή καμία αίτηση συμμετοχής ή καμία από τις υποβληθείσες αιτήσεις δεν είναι κατάλληλη, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης.... β) εάν μια σύμβαση έχει αποκλειστικά ως στόχο έρευνα, δοκιμές, μελέτη ή ανάπτυξη και όχι την εξασφάλιση κέρδους ή την ανάκτηση των δαπανών έρευνας και ανάπτυξης και στον βαθμό που η ανάθεση μιας τέτοιας σύμβασης δεν θίγει την ανάθεση, με διαγωνιστική διαδικασία, επόμενων συμβάσεων, οι οποίες θα επιδιώκουν ιδίως αυτούς τους στόχους,... γ) εάν τα έργα, τα αγαθά ή οι υπηρεσίες μπορούν να παρασχεθούν μόνον από έναν συγκεκριμένο οικονομικό φορέα για οποιονδήποτε από τους κατωτέρω λόγους: αα) ο στόχος της σύμβασης είναι η δημιουργία ή απόκτηση μοναδικού έργου τέχνης ή καλλιτεχνικής εκδήλωσης, όπου η ταυτότητα του καλλιτέχνη συνδέεται άρρηκτα με τον μοναδικό χαρακτήρα και την αξία του έργου τέχνης, ββ) δεν υφίσταται ανταγωνισμός, επειδή υπάρχουν τεχνικοί λόγοι που εμποδίζουν την ανάπτυξή του, γγ) για λόγους προστασίας αποκλειστικών δικαιωμάτων, συμπεριλαμβανομένων των δικαιωμάτων διανοητικής ιδιοκτησίας. δ) στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο, εάν λόγω κατεπείγουσας ανάγκης οφειλόμενης σε γεγονότα απρόβλεπτα για τον αναθέτοντα φορέα, δεν είναι δυνατή η τήρηση των προθεσμιών που προβλέπονται για τις ανοικτές, κλειστές και τις διαδικασίες με διαπραγμάτευση με προηγούμενη προκήρυξη διαγωνισμού. Οι περιστάσεις που επικαλούνται οι αναθέτοντες φορείς για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη, ε) στην περίπτωση συμβάσεων προμηθειών για συμπληρωματικές παραδόσεις που πραγματοποιούνται από τον αρχικό προμηθευτή και προορίζονται είτε για τη μερική αντικατάσταση αγαθών ή εγκαταστάσεων είτε για επέκταση υφιστάμενων αγαθών ή εγκαταστάσεων, εφόσον η αλλαγή προμηθευτή θα υποχρέωνε τον αναθέτοντα φορέα να προμηθευτεί αγαθά με διαφορετικά τεχνικά χαρακτηριστικά τα οποία είναι

Αριθμός Απόφασης: 403/2020

ασυμβίβαστα ή προκαλούν δυσανάλογες τεχνικές δυσχέρειες ως προς τη χρήση και τη συντήρηση, στ) για νέα έργα ή υπηρεσίες που συνίστανται στην επανάληψη παρομοίων έργων ή υπηρεσιών που ανατέθηκαν στον ανάδοχο στον οποίο είχε ανατεθεί παλαιότερη σύμβαση από τους ίδιους αναθέτοντες φορείς, υπό την προϋπόθεση ότι αυτά τα έργα ή υπηρεσίες είναι, σύμφωνα με βασικό σχέδιο το οποίο αποτέλεσε αντικείμενο αρχικής σύμβασης η οποία έχει συναφθεί, σύμφωνα με διαδικασία που ορίζεται στην παρ. 2 του άρθρου 263. ... ζ) για αγαθά που είναι εισηγμένα και αγοράζονται σε χρηματιστήριο εμπορευμάτων, η) για τις αγορές ευκαιρίας, όταν, με την αξιοποίηση μιας ιδιαίτερα ευνοϊκής ευκαιρίας που παρουσιάζεται για πολύ σύντομο χρονικό διάστημα, μπορούν να αποκτηθούν αγαθά σε τιμή πολύ χαμηλότερη από τις τιμές που επικρατούν συνήθως στην αγορά, θ) για την αγορά αγαθών ή υπηρεσιών, υπό ιδιαίτερα ευνοϊκούς όρους είτε από έναν προμηθευτή που έπαυσε οριστικά τις εμπορικές του δραστηριότητες είτε από τον εκκαθαριστή σε διαδικασία αφερεγγυότητας, δικαστικού συμβιβασμού ή ανάλογης διαδικασίας που προβλέπεται σε διατάξεις νόμου, ι) όταν η σχετική σύμβαση υπηρεσιών έπεται διαγωνισμού μελετών που έχει διοργανωθεί, σύμφωνα με το παρόν Βιβλίο πρέπει, σύμφωνα με τους κανόνες που προβλέπει ο διαγωνισμός μελετών, να ανατεθεί στον νικητή ή σε έναν από τους νικητές του διαγωνισμού αυτού· στην τελευταία αυτή περίπτωση, όλοι οι νικητές του διαγωνισμού πρέπει να καλούνται να συμμετάσχουν στις διαπραγματεύσεις.». Επομένως, ο νόμος καθιερώνει κλειστό κύκλο περιπτώσεων που δικαιολογούν την ως άνω εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης άνευ προκήρυξης διαγωνισμού, ως απόκλιση από τον κανόνα των διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων (ανοικτή διαδικασία, κλειστή διαδικασία, διαδικασία με διαπραγμάτευση κατόπιν προκήρυξης διαγωνισμού, σύμπραξη καινοτομίας και ανταγωνιστικός διάλογος) του άρ. 263 του Βιβλίου ΙΙ Ν. 4412/2016, ευλόγως δε, αφού δια της εξαιρετικής αυτής διαδικασίας επέρχεται αυτονόητος περιορισμός του ελεύθερου ανταγωνισμού ως προς τη διεκδίκηση της οικείας σύμβασης. Μεταξύ αυτών συμπεριλαμβάνεται και η ως άνω περί κατεπείγοντος περ. δ', η οποία προϋποθέτει πρώτον, όλως κατεπείγουσα ανάγκη, δεύτερον, αυτή να οφείλεται σε απρόβλεπτα στον αναθέτοντα γεγονότα, τα οποία δεν απορρέουν από δική

Αριθμός Απόφασης: 403/2020

του ευθύνη, ακόμη και αμέλεια ή χρονοτριβή και τρίτον, η συνεπεία τούτων αδυναμία τήρησης των οικείων προθεσμιών για ανοικτές, κλειστές ή με διαπραγμάτευση κατόπιν προκήρυξης διαγωνισμού διαδικασίες. Εν προκειμένω, κατά την εισήγηση προς έκδοση της με αρ. πρωτ. 9091243/6-3-2020 απόφασης προς έκδοση της προσβαλλομένης πρόσκλησης, η οποία ελήφθη υπόψη (στοιχ. 7) προς έκδοση της τελευταίας, αποτελώντας ούτως την αιτιολογία της, ελήφθη υπόψη ότι «*Η σύμβαση/31.12.2019 μεταξύ του και της εταιρείας καθαρισμού «», ολοκληρώθηκε την 29/02/2020 και με την διαδικασία του άρθρου 337 του ν. 4412/2016 η ημερομηνία λήξης της τροποποιήθηκε από 29/02/2020 σε 31/03/2020. Για την κάλυψη των παραπάνω αναγκών καθαρισμού η προχώρησε στη σύνταξη τεύχους διακήρυξης με αριθμό το οποίο εγκρίθηκε με την υπ' αριθμόν/06-12-2019 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου. Η αποσφράγιση των κατατεθειμένων προσφορών (8 συνολικά) πραγματοποιήθηκε την 04/03/2020 και ακολουθεί η αξιολόγηση των διακαιολογητικών συμμετοχής και των τεχνικών προσφορών από την Επιτροπή Αποσφράγισης Ηλεκτρονικών Διαγωνισμών (ΕΑΗΔ). Παράλληλα με την ίδια απόφαση εγκρίθηκε η προσωρινή ανάθεση του έργου καθαρισμού (μέχρι την ολοκλήρωση των διαδικασιών του διαγωνισμού) με τη διαδικασία της «απευθείας ανάθεσης με διαπραγμάτευση (άρθρο 269, παράγραφος δ, ν. 4412/2016 όπως ισχύει και άρθρο 50 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ). Η, προκειμένου να συνεχισθεί (ανατεθεί) το έργο καθαρισμού για χρονικό διάστημα μετά την 31/03/2020 και μέχρι την ολοκλήρωση της διαγωνιστικής διαδικασίας, προτείνει, αυτό να ανατεθεί για χρονικό διάστημα πενήντα πέντε (55) ημερών, με απ' ευθείας ανάθεση με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση (άρθρο 269, παράγραφος δ, ν. 4412/2016 όπως ισχύει και άρθρο 50 της Οδηγίας 2014/25/ΕΕ).», ενώ ελήφθη υπόψη και το «γεγονός ότι λόγω κατεπείγουσας ανάγκης (λήξη της σύμβασης) ο μη καθαρισμός στεγασμένων και υπαίθριων χώρων των σταθμών του Σιδηροδρομικού Δικτύου του θα συνεπαγόταν απ' ενός μεν την υποβάθμιση των παρεχομένων υπηρεσιών προς το επιβατικό κοινό, απ' άλλου δε σοβαρές επιπτώσεις στην δημόσια υγεία ως π.χ. τούτο θα συμβεί στα WC των σιδηροδρομικών σταθμών και στους κάδους απορριμμάτων, η μη εκκένωση των οποίων θα επιβαρύνει με ρύπους το*

Αριθμός Απόφασης: 403/2020

περιβάλλον.». Εξάλλου, με τις Απόψεις του ο αναθέτων επικαλείται ότι «Το ανατεθησόμενο με τη διαδικασία του άρθρου 269 του ν. 4412/2016 έργο, αποτελεί συνέχεια του ίδιου έργου το οποίο είχε ανατεθεί με την ίδια διαδικασία του άρθρου 269 του ν. 4412/2016 και κάλυψε τις ανάγκες καθαρισμού του Σιδηροδρομικού Δικτύου τουκατά το χρονικό διάστημα από 01-01-2020 έως και 31-03-2020. Παράλληλα ο έχει δημοσιεύσει Διακήρυξη Ανοικτού Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού (αριθ. Διακ.) για την ανάθεση του έργου για χρονικό διάστημα δύο (2) ετών στον οποίο έχουν κατατεθεί οκτώ (8) προσφορές από ισάριθμους Οικονομικούς Φορείς, ο οποίος (διαγωνισμός) ευρίσκεται ήδη στο στάδιο αξιολόγησης των δικαιολογητικών συμμετοχής και των Τεχνικών Στοιχείων των προσφορών.». Εκ των ανωτέρω προκύπτει ότι ενώ η προηγούμενη σύμβαση έληγε την 29-2-2020 και ήδη παρατάθηκε έως και την 31-3-2020, ο αναθέτων προκήρυξε διαγωνισμό του οποίου οι προσφορές αποσφραγίσθηκαν μόλις την 4-3-2020 και η οποία εξάλλου δημοσιεύθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ με Μοναδικό ΑΔΑΜτην 16-1-2020, με καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών την 25-2-2020. Τούτο ενώ και η προηγούμενη ως άνω από 31-12-2019 και με αρ. σύμβαση είχε συναφθεί βάσει του άρ. 269 Ν. 4412/2016 όπως αναφέρει στο προοίμιο της (Μοναδικός ΑΔΑΜ). Σημειωτέον δε, ότι πριν την ως άνω σύμβαση, το συμβατικό αντικείμενο εκτελείτο βάσει της με αρ./16-6-2016 σύμβασης με έτερο ανάδοχο, κατόπιν επανειλημμένων τροποποιήσεων και δη παρατάσεων αυτής, οι οποίες είχαν ήδη εκκινήσει με την από 28-1-2019 και με αρ. πρωτ. Απόφαση Διευθύνοντος Συμβούλου του αναθέτοντος. Δηλαδή, ο αναθέτων επί ένα σχεδόν έτος δεν προέβη σε δημοπράτηση του έργου με τακτική διαδικασία, παρατείνοντας επανειλημμένα προηγούμενη σύμβαση, εν συνεχεία ανέθεσε το αντικείμενο με διαδικασία πάλι άνευ προηγούμενης δημοσίευσης, όταν μόλις την 16-1-2020 προκήρυξε διαγωνισμό και αποσφράγισε σε αυτόν τις προσφορές μόλις την 4-3-2020, δύο ημέρες πριν εκδώσει τη νυν προσβαλλομένη. Εξάλλου, τα ανωτέρω ήδη κρίθηκαν όσον αφορά το νυν αντικείμενο, αλλά στο πλαίσιο διαδικασίας πάλι διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση για έτερο χρονικό διάστημα δια της Απόφασης ΑΕΠΠ 385/2020. Δεδομένου του ανωτέρω ιστορικού, αλλά και του γεγονότος ότι

Αριθμός Απόφασης: 403/2020

ουδένα λόγο κατεπείγοντος αναγόμενου σε απρόβλεπτες αντικειμενικά περριστάσεις επικαλείται ο αναθέτων δια των Απόψεων του ούτε πάντως κατά τα ως άνω μπορεί να θεωρηθεί ότι υφίστανται τέτοιες περιστάσεις, προκύπτει ότι δεν υφίσταται κανένας τέτοιος λόγος που θα δικαιολογούσε εξαιρετικά και κατά πλήρωση των προϋποθέσεων της περ. δ' ή και οιασδήποτε άλλης περίπτωσης του άρ. 269 Ν. 4412/2016. Αντίθετα, προκύπτει ότι ο αναθέτων φορέας, ενώ ήδη γνώριζε προ διαστήματος άνω των 13 μηνών, διάστημα ιδιαίτερα μακρό ότι η προηγούμενη σύμβαση έληγε και ενώ δύνατο να διατηρήσει αυτή σε ισχύ για διάστημα πολύμηνο μετά παρατάσεων, διάστημα ομοίως ικανό και επαρκές για την ανάθεση του αντικειμένου με τακτική διαδικασία του άρ. 263 Ν. 4412/2016, αδράνησε άνευ οιασδήποτε μη αναγόμενου σε υπαιτιότητα του λόγου και έκτοτε αναθέτει το αντικείμενο κατά παρέκκλιση των κατ' άρ. 263 Ν. 4412/2016 διαδικασιών, με αποτέλεσμα κατεπείγων λόγος να μην προκύπτει, σε κάθε δε περίπτωση ο λόγος της μη ανάθεσης της σύμβασης με τέτοια διαδικασία να μην ανάγεται σε ουδεμία απρόβλεπτη περίσταση, πολλώ δε μάλλον μη αναγόμενη σε ευθύνη του αναθέτοντος. Αντίστροφα δε, η ευθύνη για τη μη ανάθεση της σύμβασης κατ' άρ. 263 Ν. 4412/2016 και δια τυπικής, εκεί προβλεπόμενης διαδικασίας, ανάγεται ενόψει του ως άνω ιστορικού αποκλειστικά στον αναθέτοντα. Περαιτέρω, ακριβώς επειδή, η ανάγκη ανάθεσης σύμβασης με διαδικασία του άρ. 263 παρ. 1 Ν. 4412/2016, ήτοι κανονική διαδικασία, ήταν γνωστή στον αναθέτοντα επί ιδιαίτερα μακρό χρονικό διάστημα, αυτός είχε ιδιαίτερα ευρύ χρονικό περιθώριο έως τουλάχιστον την προκήρυξη της νυν προσβαλλομένης διαδικασίας, ώστε να προγραμματίσει και να ολοκληρώσει εγκαίρως διαδικασία διενεργούμενη κατ' άρ. 263 Ν. 4412/2016. Εξάλλου ο αναθέτων προκήρυξε διαγωνισμό με ημερομηνία διενέργειας μόλις την 4-3-2020 και δημοσίευσης μόλις την 16-1-2020, ήτοι ένα έτος σχεδόν μετά τη λήξη της αρχικής διάρκειας της με αρ./16-6-2016 συμβάσεως, ενώ ούτως ή άλλως ήδη δια της συνάψεως της τελευταίας, ήτοι από το έτος 2016 γνώριζε και δύνατο να προγραμματίσει εγκαίρως διαδικασία που θα δύνατο να ολοκληρωθεί πριν τη λήξη της ως άνω σύμβασης ή έστω των παρατάσεων αυτής, με αποτέλεσμα να μην είναι δυνατόν να επικαλεσθεί ο αναθέτων απρόβλεπτη καθυστέρηση

Αριθμός Απόφασης: 403/2020

προόδου της νυν διενεργούμενης διαγωνιστικής διαδικασίας ως αιτία συγκρότησης της περ. δ' άρ. 269 Ν. 4412/2016. Συνεπώς, όπως ορθά ισχυρίζεται ο προσφεύγων, η διαδικασία μη νομίμως προκηρύχθηκε ως διαπραγμάτευση άνευ προηγούμενης προκήρυξης, ελλείπει οιοδήποτε ερείσματος στις αποκλειστικές προϋποθέσεις του άρ. 269 Ν. 4412/2016 και άρα, είναι εξαρχής και εν όλω ακυρωτέα, αφού τελεί σε παράνομη παρέκκλιση από το άρ. 263 παρ. 1 Ν. 4412/2016 και τους εκεί οριζόμενους εναλλακτικούς τύπους διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων του Βιβλίου ΙΙ. Κατά συνέπεια δε τούτου, ο ειδικότερος ισχυρισμός του προσφεύγοντος περί σε κάθε περίπτωση κακής χρήσης διακριτικής ευχέρειας του αναθέτοντος δια της μη προσκλήσεως και του ιδίου, παρέλκει μεν ως αλυσιτελής, αφού εν προκειμένω είναι παράνομη η ίδια η διαδικασία ανάθεσης με επιλογή αναδόχου χωρίς προηγούμενη προκήρυξη διαγωνισμού, ενώ επιπλέον ερείδεται επί μη νόμιμης προϋπόθεσης, αφού δεν γεννάται καν ζήτημα ευχέρειας του αναθέτοντος περί καλούμενων προς υποβολή προσφοράς οικονομικών φορέων στο πλαίσιο εξαρχής παράνομης διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση. Ούτε εξάλλου θα καθίστατο νόμιμη τυχόν η προκειμένη διαδικασία, δια μόνου του λόγου απεύθυνσης πρόσκλησης υποβολής προσφοράς σε περισσότερους του ενός οικονομικούς φορείς, στο πλαίσιο πάντα διαδικασίας διαπραγμάτευσης άνευ προηγούμενης δημοσίευσης. Αντίθετα, ελλείπει νομίμου ερείσματος για τέτοια εξαιρετική διαδικασία, όπως εν προκειμένω, ο αναθέτων είχε δεσμία αρμοδιότητα, όπως καλύψει τις οικείες ανάγκες του δια μίας εκ των διαδικασιών που ορίζονται στο άρ. 263 Ν. 4412/2016, η όποια δε περαιτέρω διακριτική του ευχέρεια περιορίζεται στο πλαίσιο που επιτρέπει η διάταξη αυτή και οι εκεί οριζόμενες μορφές διαδικασιών ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων. Εκ τούτου δε, απορριπτέοι ως αλυσιτελείς, αλλά και ως ερειδόμενοι επί εσφαλμένης νομικής προϋπόθεσης, τυχάνουν και όλοι οι υπόλοιποι ισχυρισμοί του προσφεύγοντος, ενώ επιπλέον τούτου, ούτως ή άλλως άνευ εννόμου συμφέροντος προσβάλλει τις χρηματοοικονομικές απαιτήσεις, αφενός διότι ουδόλως υφίσταται έννομο συμφέρον προσφεύγοντος να αιτείται την αυστηροποίηση αυτών, αφετέρου διότι ούτως ή άλλως δεν κλήθηκε ο προσφεύγων να μετάσχει στη διαδικασία και άρα, δεν υφίσταται αυτή καθαυτή

Αριθμός Απόφασης: 403/2020

βλάβη από τις απαιτήσεις της, ομοίως δε άνευ εννόμου συμφέροντος επικαλείται τη διενέργεια της διαδικασίας εκτός ΕΣΗΔΗΣ, αφού ούτως ή άλλως δεν μπορεί να υποβάλει προσφορά στη διαδικασία ως προκηρύχθηκε, ενώ ακόμη και αν καλείτο δεν προκύπτει ούτε επικαλείται συγκεκριμένη βλάβη του εξ αυτού του λόγου. Αυτό ενώ ούτως ή άλλως, η διενέργεια εκτός ΕΣΗΔΗΣ έχει ως έννομο κατ' άρ. 269^Α περ. δ' Ν. 4412/2016 έρεισμα της την προκήρυξη της διαδικασίας κατ' άρ. 32 παρ. 1 περ. δ' Ν. 4412/2016, η οποία ούτως ή άλλως είναι μη νόμιμη κατά τα ανωτέρω.

4. Επειδή, συνεπεία των ανωτέρω, πρέπει να γίνει δεκτή η Προδικαστική Προσφυγή. Να ακυρωθεί η προσβαλλομένη, ως και η διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη προκήρυξη διαγωνισμού, που δι' αυτής εκκίνησε.

5. Επειδή, ύστερα από την αμέσως προηγούμενη σκέψη πρέπει σε κάθε περίπτωση να επιστραφεί στον προσφεύγοντα το παράβολο με αρ. και ποσού 2.125,00 ευρώ.

ΓΙΑ ΤΟΥΣ ΛΟΓΟΥΣ ΑΥΤΟΥΣ

Δέχεται την Προδικαστική Προσφυγή.

Ακυρώνει την υπ' αρ. 9091247/6-3-2020 Απόφαση Προέδρου Δ.Σ. και Διευθύνοντος Συμβούλου του αναθέτοντος φορέα για τη διενέργεια διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση με αντικείμενο την ανάθεση των υπηρεσιών καθαρισμού των στεγασμένων και υπαίθριων χώρων του Σιδηροδρομικού Δικτύου του για το χρονικό διάστημα 55 ημερών από 1-4-2020 έως 25-5-2020, κατά το αιτιολογικό.

Ορίζει την επιστροφή στον προσφεύγοντα του παραβόλου με αρ. και ποσού 2.125,00 ευρώ.

Αριθμός Απόφασης: 403/2020

Κρίθηκε και αποφασίστηκε στις 8 Απριλίου 2020 και εκδόθηκε αυθημερόν στον Αγ. Ιωάννη Ρέντη.

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΔΙΑΘΕΣΟΠΟΥΛΟΣ ΜΙΧΑΗΛ

Η ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ

ΜΙΣΟΚΕΦΑΛΟΥ ΕΛΕΝΗ