Ministry of Digital Governance
Digitally signed by Ministry of Digital Governance
Date: 2024.02.21 13:32:46 EET
Reason:
Location: Athens

ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑ ΑΤΤΙΚΗΣ
ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ
ΠΡΟΕΔΡΟΣ ΠΕΡΙΦ. ΕΠΙΤΡΟΠΗΣ
Δ/νση: Λ. Συγγρού 15 – 17
Τ.Κ.: 117 43 Αθήνα
Τηλ.: 213 20 63 822
213 20 63 776

ΑΝΑΡΤΗΤΕΑ ΣΤΟ ΔΙΑΔΙΚΤΥΟ

Συνεδρίαση 5η

Απόφαση υπ' αριθμ. 215/2024

Στην Αθήνα, σήμερα **20-2-2024**, ημέρα **Τρίτη** και ώρα **13:00΄**, στο κτίριο της Περιφέρειας Αττικής (Λ. Συγγρού 15-17), συνήλθε σε τακτική συνεδρίαση η **Περιφερειακή Επιτροπή**, ύστερα από την υπ' αριθ. πρωτ: **206234/15-2-2024** πρόσκληση του Προέδρου της, η οποία κοινοποιήθηκε νόμιμα στα μέλη της στις 15-2-2024.

Θέμα 1ο

Παρέμβαση ή μη ενώπιον του Εβδόμου Τμήματος του Ελεγκτικού Συνεδρίου υπέρ της με Α.Β.Δ. 121/2024 προσφυγής της εταιρείας «ΓΕΩΡΓΙΟΣ Ν ΚΥΡΙΤΣΗΣ ΚΑΙ ΣΙΑ Ε.Ε.» για την ανάκληση της υπ' αριθμ. 91/2023 Πράξης Προσυμβατικού Ελέγχου της Υπηρεσίας Επιτρόπου ΟΤΑ Ι Περιφέρειας Αττικής.

Στην συνεδρίαση συμμετέχουν:
Ο Πρόεδρος της Περιφερειακής Επιτροπής, κος Νικόλαος Χαρδαλιάς και
Τα τακτικά μέλη της Περιφερειακής Επιτροπής κκ.:
- Τουμαζάτου Μαριάννα
- Κωνσταντέλλου Αθηνά
- Σαργκάνης Νικόλαος (Νίκος)
- Παπασπύρου Αθανασία
- Βλάχου Γεωργία
- Μπαλάφας Γεώργιος
- Γεράκη Αικατερίνη

Τα αναπληρωματικά μέλη:
- Αγγέλης Σπυρίδων
- Μαγκανάρης Νικόλαος

Απόντες από την συνεδρίαση:
Τα τακτικά μέλη της Περιφερειακής Επιτροπής κ.κ:
- Βάρσου Μαργαρίτα
- Λογοθέτη Αικατερίνη
- Κατσικάρης Δημήτριος

Εκ των ανωτέρω απόντων τακτικών μελών τα δύο (2) έχουν αντικατασταθεί από τα αναπληρωματικά μέλη.
Χρέη Γραμματέα της Περιφερειακής Επιτροπής εκτελεί η υπάλληλος της Περιφέρειας Αττικής, κα Δέσποινα Βασάκη.

Αφού διαπιστώθηκε απαρτία καθώς στην συνεδρίαση συμμετέχουν 10 από τα 11 μέλη της Περιφερειακής Επιτροπής, ο πρόεδρος της Επιτροπής κ. Νικόλαος Χαρδαλιάς δίνει το λόγο στην κα. Βογιατζόγλου, η οποία ενημερώνει τα μέλη της Περιφερειακής Επιτροπής για τα εξής:

Την 24.01.2024 και με το υπ' αριθμ. 95657/24.01.2024 έγγραφο της Δ/νσης Διαχείρισης Μητροπολιτικών Υποδομών, απεστάλη στο Γραφείο Νομικής Υποστήριξης Περιφερειάρχη και Συλλογικών Οργάνων η με Α.Β.Δ. 121/2024 προσφυγή της εταιρείας «ΓΕΩΡΓΙΟΣ Ν ΚΥΡΙΤΣΗΣ ΚΑΙ ΣΙΑ Ε.Ε.» ενώπιον του Εβδόμου Τμήματος του Ελεγκτικού Συνεδρίου για την ανάκληση της ως άνω β' σχετικής Πράξης της Υπηρεσίας Επιτρόπου ΟΤΑ Ι Περιφέρειας Αττικής, με την οποία εκρίθη ότι κωλύεται η υπογραφή της σύμβασης για την παροχή της υπηρεσίας με τίτλο «ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ

ΑΝΤΛΙΟΣΤΑΣΙΩΝ ΥΠΟΓΕΙΩΝ ΔΙΑΒΑΣΕΩΝ ΑΡΜΟΔΙΟΤΗΤΑΣ ΔΙ.ΔΙ.Μ.Υ. για τα έτη 2023 - 2025»". Συνημμένα απεστάλησαν η υπόψη β' σχετική Πράξη, καθώς και η διακήρυξη της επίμαχης σύμβασης.

Με το υπ' αριθμ. 95657/24.01.2024 έγγραφο, η Διεύθυνση Διαχείρισης Μητροπολιτικών Υποδομών παρέθεσε τις απόψεις της σχετικά με την αναγκαιότητα υπογραφής της υπό κρίση σύμβασης, ως εξής: *«Σας ενημερώνουμε πως την παρούσα χρονική στιγμή, λόγοι Δημοσίου Συμφέροντος επιβάλλουν την άμεση υπογραφή νέας σύμβασης καθώς η προηγούμενη σύμβαση (μετά και τη σύναψη συμπληρωματικής) έληξε στις 12.01.2024, προκειμένου να μην τεθεί σε κίνδυνο η ομαλή λειτουργία του Πρωτεύοντος Αστικού Οδικού Δικτύου της Περιφέρειας Αττικής.*

Είναι αυτονόητο ότι, σε περίπτωση μη υπογραφής της σύμβασης με τον ανάδοχο οικονομικό φορέα, η Περιφέρεια Αττικής λόγω του κατεπείγοντος του θέματος, θα πρέπει να κινήσει άμεσα εκ νέου τη διαδικασία προκήρυξης διεθνούς ανοιχτού δημόσιου διαγωνισμού, με αποτέλεσμα η υπογραφή σύμβασης να λάβει χώρα μετά από πολλούς μήνες (τουλάχιστον 5). Το γεγονός αυτό συνεπάγεται τεράστιο κίνδυνο πρόκλησης ανωμαλίας στην ομαλή λειτουργία του οδικού δικτύου, αλλά και πιθανό δυσανάλογο κόστος αποκατάστασης βλαβών, μιας και οι ηλεκτρομηχανολογικές εγκαταστάσεις, που απαιτούν συνεχή συντήρηση, θα υποστούν φθορές και βλάβες, εάν αφεθούν μεγάλο χρονικό διάστημα χωρίς εξειδικευμένη τεχνική επιτήρηση».

Κατόπιν μελέτης των στοιχείων της υπόθεσης, Σας γνωρίζουμε τα ακόλουθα:

1. Με τη υπ' αριθμ. 91/2023 Πράξη της Υπηρεσίας Επιτρόπου ΟΤΑ Ι Περιφέρειας Αττικής του Ελεγκτικού Συνεδρίου εκρίθη ότι κωλύεται η υπογραφή του υποβληθέντος προς έλεγχο σχεδίου σύμβασης μεταξύ της Περιφέρειας Αττικής και της εταιρείας «ΓΕΩΡΓΙΟΣ Ν ΚΥΡΙΤΣΗΣ ΚΑΙ ΣΙΑ Ε.Ε.» για την εκτέλεση της υπηρεσίας με τίτλο: «Συντήρηση αντλιοστασίων υπόγειων διαβάσεων αρμοδιότητας ΔΙ.ΔΙ.Μ.Υ. για τα έτη 2023 - 2025», προϋπολογιζόμενης δαπάνης 806.451,61 ευρώ, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24% και συμβατικής δαπάνης 600.320,00 ευρώ, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%.

Στην κρίση αυτή κατέληξε η Επίτροπος ΟΤΑ Ι Περιφέρειας Αττικής, διότι θεώρησε ότι μη νομίμως είχε προβλεφθεί στη διακήρυξη μεταξύ των κριτηρίων ποιοτικής επιλογής των δυνάμενων να συμμετέχουν στον διαγωνισμό και ειδικότερα ως όρος τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας (παρ. 2.2.6 περ. Α) η εκτέλεση μίας σύμβασης στο αντικείμενο εργασιών συντήρησης ηλεκτρομηχανολογικών εγκαταστάσεων αντλιοστασίων αποκλειστικά υπόγειων διαβάσεων πεζών και οχημάτων. Και τούτο διότι, κατά τη γνώμη της, από κανένα στοιχείο του φακέλου δεν προέκυπτε ότι τα αντλιοστάσια υπόγειων διαβάσεων και οχημάτων προϋποθέτουν ειδική τεχνογνωσία για τη συντήρηση και καλή τους λειτουργία σε σχέση με τα υπόλοιπα αντλιοστάσια, ενώ στην προηγούμενη διακήρυξη είχε ζητηθεί εμπειρία σε εργασίες συντήρησης γενικά ηλεκτρομηχανολογικών εγκαταστάσεων αντλιοστασίων ή ηλεκτρολογικών εγκαταστάσεων ή ηλεκτρομηχανολογικών εγκαταστάσεων.

Επιπροσθέτως έκρινε ότι η συγκεκριμένη απαίτηση εμπόδισε τη δυνατότητα συμμετοχής στο διαγωνισμό σε οικονομικούς φορείς που διαθέτουν εμπειρία από αντίστοιχες συμβάσεις παροχής υπηρεσιών, γενικά συντήρησης ηλεκτρομηχανολογικών εγκαταστάσεων αντλιοστασίων ή ηλεκτρολογικών εγκαταστάσεων ή ηλεκτρομηχανολογικών εγκαταστάσεων, γεγονός το οποίο, σε συνδυασμό με την απόρριψη του αιτήματος της εταιρείας «ΒΙΟΛΙΑΠ ΑΤΕΒΕ» για παράταση της προσθεσμίας υποβολής προσφοράς κατά επτά (7) ημερολογιακές ημέρες λόγω βλάβης του δικτύου της, οδήγησε στη συμμετοχή μόνο ενός οικονομικού φορέα.

2. Κατά της ως άνω υπ' αριθμ. 91/2023 Πράξης, η ανάδοχος εταιρεία «ΓΕΩΡΓΙΟΣ Ν ΚΥΡΙΤΣΗΣ ΚΑΙ ΣΙΑ Ε.Ε.» άσκησε ενώπιον του Εβδόμου Τμήματος του Ελεγκτικού Συνεδρίου τη με Α.Β.Δ. 121/2024 προσφυγή ανάκλησης, η οποία επιδόθηκε στην Περιφέρεια Αττικής την 19.01.2024.

Με την υπόψη προσφυγή η ανάδοχος εταιρεία ζήτησε την ανάκληση της Πράξης προσυμβατικού ελέγχου, υποστηρίζοντας ότι η κρίση περί παρεμπόδισης της ανάπτυξης ανταγωνισμού ήταν εσφαλμένη.

Συγκεκριμένα υποστήριξε τα ακόλουθα:

«Β.1. Επί της πρώτης αιτίασης της προσβαλλόμενης απόφασης (…). Σε κάθε περίπτωση δημοπράτησης, η Διευθύνουσα Υπηρεσία συντάσσει την οικεία Μελέτη εξ αρχής. Κατά περίπτωση, σε

έργα ή υπηρεσίες όπου το ευρύτερο αντικείμενο μπορεί να περιγράφεται ομοίως, η οικεία Μελέτη συντάσσεται εκ νέου, διατηρώντας ίσως τους βασικούς άξονες αλλά και τροποποιώντας, προσθέτοντας ή αφαιρώντας νέες εργασίες ή παρεχόμενες υπηρεσίες, προκειμένου να καλύπτονται οι τρέχουσες ανάγκες, σύμφωνα και με την εμπειρία της Διευθύνουσας από την εκτέλεση παρόμοιων συμβάσεων, με σκοπό πάντοτε να επιτευχθεί το καλύτερο δυνατό αποτέλεσμα για την εξυπηρέτηση του δημοσίου συμφέροντος.

Εν προκειμένω, επέλεξε να συμπεριλάβει ως κριτήριο τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας την εκτέλεση μίας σύμβασης, συνολικού ποσού ίσου με 25% επί του προϋπολογισμού του έργου άνευ ΦΠΑ, στο αντικείμενο των εργασιών συντήρησης ηλεκτρομηχανολογικών εγκαταστάσεων αντλιοστασίων υπόγειων διαβάσεων πεζών και οχημάτων, όπου να προβλέπεται ρητώς η, από μέρος του αναδόχου, άμεση επέμβαση, οποιαδήποτε ημέρα και ώρα, για την αποκατάσταση βλαβών λόγω έκτακτων γεγονότων.

Αρχικά, θα πρέπει να επισημανθεί ότι το αντικείμενο της αναφερόμενης στην προσβαλλόμενη Πράξη σύμβασης «Συντήρηση αντλιοστασίων υπογείων διαβάσεων αρμοδιότητας Διεύθυνσης Διαχείρισης Μητροπολιτικών Υποδομών Περιφέρειας Αττικής (ΔΙ.ΔΙ.Μ.Υ) για τα έτη 2020-2022» δεν ταυτίζεται απολύτως με το αντικείμενο της ελεγχόμενης σύμβασης. Ενδεικτικά αναφέρουμε ότι στην ελεγχόμενη σύμβαση έχει προστεθεί το αντικείμενο της συντήρησης του ήδη εγκατεστημένου συστήματος απομακρυσμένου ελέγχου λειτουργίας αντλιοστασίων (scada), προκειμένου να καλυφθούν οι τρέχουσες ανάγκες συντήρησης.
Σύμφωνα δε με το άρθρο 2.2.6 της διακήρυξης, το οποίο και αναφέρεται στη σκέψη 5.5 της υπ' αριθμ. 91/2023 προσβαλλόμενης Πράξης:
«Οι εγκαταστάσεις των αντλιοστασίων υπόγειων διαβάσεων οχημάτων και πεζών ευρίσκονται και εντάσσονται λειτουργικά σε σημαντικές οδικές αρτηρίες, αποτελούν απαιτούμενο στοιχείο αυτών και η καλή λειτουργία τους εξασφαλίζει την ασφαλή λειτουργία των αρτηριών αυτών σε περίπτωση βροχόπτωσης ή πλημμύρας.
Οι εγκαταστάσεις των αντλιοστασίων υπογείων διαβάσεων πεζών και οχημάτων αποτελούν ένα ενιαίο και κρίσιμο για τους διερχόμενους πολίτες σύνολο υδραυλικού, κτιριακού και ηλεκτρομηχανολογικού εξοπλισμού, υπό δυσμενείς συνθήκες λειτουργίας. Πρέπει να είναι μονίμως επαρκώς συντηρημένες και ασφαλείς, ώστε να εξασφαλίζουν σε οχήματα και πεζούς ασφαλή διέλευση ημέρα και νύχτα, υπό οποιεσδήποτε καιρικές συνθήκες και φόρτο κυκλοφορίας και είναι πολύ σημαντική η δυνατότητα άμεσης επέμβασης του Παρόχου προς αποκατάσταση πολλών και διαφορετικών ειδών βλαβών, χωρίς να παρακωλύεται η κυκλοφορία των οχημάτων καθώς και η συνέχεια της διέλευσης των πεζών.
Ο Πάροχος, κατά την διάρκεια εκτέλεσης της παροχής υπηρεσιών της παρούσας σύμβασης, πρέπει να διαθέτει την απαραίτητη τεχνική ικανότητα, τεχνογνωσία, εμπειρία, προσωπικό και εξοπλισμό, ώστε να μπορεί, εκτός από τις συνηθισμένες ηλεκτρομηχανολογικές και οικοδομικές εργασίες, να εκτελεί - ενδεικτικά - και τις κάτωθι εργασίες αντιμετώπισης όλων των προβλημάτων και βλαβών :
α) Επισκευή και έλεγχο εξειδικευμένων ηλεκτρικών και αντλητικών/υδραυλικών εγκαταστάσεων
β) Επισκευή ή συντήρηση ηλεκτροπαραγωγών ζευγών (Η/Ζ)
γ) Έντεχνη, προσεκτική και γρήγορη αποκατάσταση βλαβών των αντλιών, αντικατάσταση κατεστραμμένου ή παλαιού ηλεκτρολογικού υλικού και εξαρτημάτων, βραχυκυκλωμάτων, αντικατάσταση κατεστραμμένων οργάνων πινάκων (ρελέ, ραγοδιακοπτών φορτίου, μικροαυτομάτων ράγας, αυτομάτων ασφαλειών κ.λπ.) με νέα, εργασίες που απαιτούν τεχνική ικανότητα, ώστε τα αντλιοστάσια να λειτουργούν σε μόνιμη βάση και σε περίπτωση έντονης βροχόπτωσης ή καταιγίδας να μπορούν να ανταποκριθούν επαρκώς για να μην πλημμυρίσουν οι οδικές αρτηρίες. Σε ορισμένες περιπτώσεις θα απαιτηθούν ειδικές γνώσεις και λύσεις για την μόνιμη και ασφαλή λειτουργία μέρους του εξοπλισμού και των εγκαταστάσεων αυτών.
δ) Συνεχή παρακολούθηση του Κεντρικού Συστήματος Ελέγχου Αντλιοστασίων και αποκατάσταση βλαβών στον ηλεκτρονικό εξοπλισμό αυτού, δυνατότητα προμήθειας και τοποθέτησης τοπικής μονάδας ελέγχου αντλιοστασίου ή τοπικής προγραμματιζόμενης μονάδας (PLC), προγραμματισμό αυτής, κλπ., εργασίες δηλαδή που απαιτούν καλή γνώση και εμπειρία στους ηλεκτρονικούς και ψηφιακούς εξοπλισμούς
ε) Άμεση επέμβαση επί 24ωρου βάσεως για αποκατάσταση κάθε είδους βλάβης στα αντλιοστάσια, καθώς και άμεση παρακολούθηση και επιφυλακή σε περίπτωση έντονης βροχόπτωσης ή πλημμύρας με διατήρηση συνεργείου σε ετοιμότητα προς άμεση επέμβαση».
*Το ως άνω εδάφιο **συνιστά από μόνο του επαρκή τεκμηρίωση για την απαίτηση εξειδικευμένης εμπειρίας σε εγκαταστάσεις αντλιοστασίων υπογείων διαβάσεων πεζών και οχημάτων**, οι οποίες αποτελούν ένα ενιαίο σύνολο υδραυλικού, κτιριακού και ηλεκτρομηχανολογικού εξοπλισμού, το οποίο*

δεν συναντάται σε οποιαδήποτε ηλεκτρομηχανολογική εγκατάσταση αντλιοστασίων ή βιομηχανική ηλεκτρομηχανολογική εγκατάσταση. Ειδικότερα, η ελεγχόμενη σύμβαση αφορά ένα ευρύτερο πλέγμα αρμοδιοτήτων που σχετίζονται πρωτίστως με την ασφάλεια διερχόμενων πεζών και οχημάτων και δεν δύναται να καλυφθεί μόνο από την εμπειρία που περιλήφθηκε σε προηγούμενη διακήρυξη, όπως διαλαμβάνεται στη σκέψη 7.1 της προσβαλλόμενης Πράξης.

Στην προσβαλλόμενη Πράξη αντιπαραβάλλεται η απαίτηση τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας προηγούμενης διακήρυξης, χωρίς να ληφθεί υπόψιν ότι η Αναθέτουσα Αρχή έχει κάθε δικαίωμα να τροποποιεί και να αναπροσαρμόζει τις απαιτήσεις της αναφορικά με την ζητούμενη τεχνική και επαγγελματική ικανότητα, χωρίς να δεσμεύεται αμετάκλητα από απαιτήσεις τυχόν προηγούμενων διαγωνιστικών διαδικασιών, εκτός εάν αυτές είχαν κριθεί μη νόμιμες είτε από την Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ.), είτε από τα αρμόδια Διοικητικά Δικαστήρια, είτε από το Δικαστήριό Σας κατά τον διενεργηθέντα προσυμβατικό έλεγχο νομιμότητας, γεγονός που δεν συντρέχει εν προκειμένω.

Επιπλέον, δεν ελήφθη υπόψιν ότι οι απαιτήσεις της συγκεκριμένης σύμβασης δεν δύναται να είναι στατικές, καθώς πρόκειται για ένα δυναμικό αντικείμενο που επηρεάζεται από πολλούς παράγοντες, όπως ενδεικτικά αναφέρουμε:

α) η εκτέλεση προηγούμενων συμβάσεων με όμοιο αντικείμενο μπορεί να εμφανίσει και να επισημάνει δυσκολίες κατά την εκτέλεση των εργασιών συντήρησης των υπογείων διαβάσεων που δεν είχαν ληφθεί υπόψη και για τις οποίες η ύπαρξη κατάλληλης εμπειρίας αποδεικνύεται κρίσιμη

β) η αλλαγή στη συχνότητα εμφάνισης και την ένταση ακραίων καιρικών φαινομένων λόγω κλιματικής αλλαγής κάνει επιτακτικότερη την ανάγκη για άμεση επέμβαση, καθώς τα αντλιοστάσια των υπογείων διαβάσεων της Περιφέρειας Αττικής αλλά και οι υποδομές τους είναι παλαιές, με αποτέλεσμα να εμφανίζονται συχνά δυσλειτουργίες που χρήζουν άμεσης αντιμετώπισης, δεδομένου ότι σχετίζονται με την ασφάλεια πεζών και οχημάτων

γ) η εκτέλεση μεγάλων έργων υποδομής, όπως είναι οι εργασίες Ανάπλασης του Φαληρικού Δέλτα, στην περιοχή του οποίου βρίσκονται πολλά από τα προς συντήρηση αντλιοστάσια, έχει τροποποιήσει τις λεκάνες απορροής της περιοχής, με αποτέλεσμα να μην είναι αρκετή η απλή εμπειρία σε συντήρηση ενός αντλιοστασίου, που αφορά μόνο τον μηχανολογικό και ηλεκτρολογικό εξοπλισμό εντός αυτού, αλλά να απαιτείται εξειδικευμένη εμπειρία σε αντλιοστάσια υπογείων διαβάσεων, τα οποία αποτελούν ένα ενιαίο σύνολο υδραυλικού, κτιριακού και ηλεκτρομηχανολογικού εξοπλισμού, ώστε να είναι δυνατή η πρόληψη και η αντιμετώπιση, εν τη γενέσει τους, προβλημάτων, με την εξεύρεση των καταλληλότερων λύση, όπως π.χ. τη διάνοιξη εναλλακτικών οδών απορροής κ.λπ.

Ακόμη, για την πλήρωση του κριτηρίου τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας απαιτείται να έχει εκτελεστεί σύμβαση συνολικού ποσού ίσου με 25% επί του προϋπολογισμού του έργου άνευ ΦΠΑ, ήτοι ποσού 201.612,90 €, το οποίο κρίνεται ιδιαίτερα χαμηλό και ουδόλως περιορίζει τον ανταγωνισμό, γεγονός που δεν έχει λάβει υπόψιν η προσβαλλόμενη.

Πλέον των ανωτέρω, επισημαίνεται ότι δεν ασκήθηκε καμία προδικαστική προσφυγή κατά των όρων της διακήρυξης και συγκεκριμένα του όρου που κρίθηκε μη νόμιμος με την προσβαλλόμενη, παρ' ότι πρόκειται για έναν διαγωνισμό της Περιφέρειας Αττικής, οι διαγωνισμοί της οποίας ενδιαφέρουν και παρακολουθούνται από μεγάλο αριθμό οικονομικών φορέων. Μάλιστα, δεδομένης της εμπειρίας μας από συμμετοχή σε διαγωνιστικές διαδικασίες της Περιφέρειας Αττικής, είναι πλέον σύνηθες να ασκείται προδικαστική προσφυγή κατά όρων διακήρυξης από οικονομικούς φορείς που επικαλούνται αδυναμία ή δυσχέρεια συμμετοχής λόγω αυτών. Συνεπώς, ένας καταφανώς μη νόμιμος όρος που θα έπληττε τον ανταγωνισμό θα είχε σίγουρα προσβληθεί από τουλάχιστον έναν οικονομικό φορέα που θα επιθυμούσε να συμμετάσχει.

Επιπροσθέτως, στην προσβαλλόμενη Πράξη δεν έχει ληφθεί υπόψιν το γεγονός ότι στην προηγούμενη διαγωνιστική διαδικασία με παρόμοιο αντικείμενο, η οποία κατά τα λοιπά αντιπαραβάλλεται, παρ' ότι δεν είχε συμπεριληφθεί η απαίτηση της τεχνικής και επαγγελματικής ικανότητας που κρίθηκε μη νόμιμη, είχε συμμετάσχει μόνο η εταιρεία μας. Συνεπώς, δεν προκύπτει περιορισμός του ανταγωνισμού εξαιτίας του συγκεκριμένου όρου, όπως πεπλανημένα έκρινε η Επίτροπος.

Μάλιστα, θα πρέπει να επισημανθεί ότι η εταιρεία μας στο πλαίσιο της ελεγχόμενης διαγωνιστικής διαδικασίας προσέφερε έκπτωση 25,56% (με τιμή προσφοράς 600.320,00€ πλέον ΦΠΑ 24%), ήτοι πολύ μεγαλύτερη από την έκπτωση που είχε προσφερθεί στην προηγούμενη διαγωνιστική διαδικασία που επικαλείται η προσβαλλόμενη, αλλά και γενικά μεγαλύτερη από εκπτώσεις που προσφέρονται πλέον από οικονομικούς φορείς σε συμβάσεις παρεμφερούς αντικειμένου. Ως εκ τούτου, είναι πολύ πιθανόν η εταιρεία μας να αναδεικνυόταν μειοδότης του εν λόγω διαγωνισμού, ακόμα κι αν είχαν συμμετάσχει και έτεροι οικονομικοί φορείς. Σε κάθε περίπτωση, με την προσφερόμενη από την εταιρεία μας έκπτωση εξυπηρετείται πλήρως το δημόσιο συμφέρον.

***Β.2.** Η προσβαλλόμενη αναφέρει επίσης ότι «Η περαιτέρω ανάπτυξη του ανταγωνισμού εμποδίστηκε εξάλλου και από τη μη ικανοποίηση του αιτήματος της εταιρείας «ΒΙΟΛΙΑΠ ΑΤΕΒΕ» για παράταση της*

προθεσμίας υποβολής προσφοράς κατά επτά (7) ημερολογιακές ημέρες λόγω βλάβης του δικτύου της (βλ. σκέψη 5.3). Απόρροια των προεκτεθέντων γεγονότων ήταν να μην αναπτυχθεί επαρκής ανταγωνισμός προς διασφάλιση του δημόσιου συμφέροντος και να υποβάλει τελικώς προσφορά μόνο ένας οικονομικός φορέας», ενώ στη σκέψη 5.3 αναφέρεται ότι «στις 28.09.2023 υποβλήθηκε μέσω της «επικοινωνίας» της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ αίτημα της εταιρείας με την επωνυμία «ΒΙΟΛΙΑΠ ΑΤΕΒΕ» για παράταση της προθεσμίας υποβολής προσφοράς στον ανωτέρω διαγωνισμό κατά επτά (7) ημερολογιακές ημέρες πλέον της προβλεπόμενης καταληκτικής ημερομηνίας (02.10.2023) διότι ο server του δικτύου της παρουσίασε πρόβλημα λειτουργίας και η αποκατάσταση του θα λάμβανε χώρα μετά τις 02.10.2023 (καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφοράς). Το ως άνω αίτημα δεν ικανοποιήθηκε από την αναθέτουσα αρχή η οποία διατήρησε ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών τη 02η.10.2023».

Αρχικώς, επισημαίνεται ότι δεν γνωρίζουμε το πλήρες περιεχόμενο του αναφερόμενου αιτήματος, καθώς δεν έχει κοινοποιηθεί στην εταιρεία μας. Ωστόσο, από την προσβαλλόμενη προκύπτει ότι η εταιρεία «ΒΙΟΛΙΑΠ ΑΤΕΒΕ» επικαλέστηκε πρόβλημα λειτουργίας του server του δικτύου της, προκειμένου να χορηγηθεί παράταση της προθεσμίας υποβολής προσφορών κατά επτά ημερολογιακές μέρες. Όμως, το ως άνω αίτημα κρίνεται πλήρως ανυπόστατο και δεν τεκμηριώνει την ανάγκη παράτασης της προθεσμίας. Ο server του δικτύου της εν λόγω εταιρείας, καθώς και η αποκατάσταση τυχόν προβλήματός του ανήκουν στη σφαίρα ευθύνης αποκλειστικά της ίδιας, η οποία θα έπρεπε να ενεργήσει καταλλήλως προκειμένου να δύναται να υποβάλει προσφορά στον υπόψη διαγωνισμό ή σε οποιονδήποτε άλλον επιθυμούσε. Είναι γνωστό τοις πάσι ότι προκειμένου να υποβληθεί προσφορά μέσω Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ. από οποιονδήποτε οικονομικό φορέα, το μόνο απολύτως απαραίτητο εργαλείο είναι ένας ηλεκτρονικός υπολογιστής. Συνεπώς, με τον ίδιο ακριβώς τρόπο που η εταιρεία «ΒΙΟΛΙΑΠ ΑΤΕΒΕ» απέστειλε μέσω της «επικοινωνίας» της ηλεκτρονικής πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ αίτημα για παράταση της προθεσμίας, μπορούσε να υποβάλει την ηλεκτρονική της προσφορά. Φρονούμε ότι αυτός είναι και ο λόγος που η αναθέτουσα αρχή δεν μετέθεσε την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών.

Άλλωστε, στο άρθρο 2.1.3 της διακήρυξης αναφέρονται περιοριστικά οι λόγοι για τους οποίους η αναθέτουσα αρχή υποχρεούται να παρατείνει την προθεσμία παραλαβής των προσφορών, ήτοι «α) όταν, για οποιονδήποτε λόγο, πρόσθετες πληροφορίες, αν και ζητήθηκαν από τον οικονομικό φορέα έγκαιρα, δεν έχουν παρασχεθεί το αργότερο έξι (6) ημέρες πριν από την προθεσμία που ορίζεται για την παραλαβή των προσφορών, β) όταν τα έγγραφα της σύμβασης υφίστανται σημαντικές αλλαγές. Η διάρκεια της παράτασης θα είναι ανάλογη με τη σπουδαιότητα των πληροφοριών ή των αλλαγών», πλην της περίπτωσης δυσλειτουργίας του συστήματος κατά την καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών, κατόπιν σχετικής ανακοίνωσης της Διεύθυνσης Διαχείρισης, Ανάπτυξης & Υποστήριξης Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ).

Συνεπώς, δεν προκύπτει ότι η εν λόγω εταιρεία δεν υπέβαλε προσφορά λόγω της μη παράτασης της προθεσμίας, αλλά επειδή προφανώς δεν το επιθυμούσε, παρ' ότι είχε τη δυνατότητα. Συγχρόνως, η αναθέτουσα αρχή διέθετε διακριτική ευχέρεια για την αποδοχή ή μη του εν λόγω αιτήματος, χωρίς η τυχόν απόρριψή του να ισοδυναμεί άνευ ετέρου με ενέργεια περιοριστική του ανταγωνισμού.

Σημειωτέον ότι το ενδιαφέρον που εκδήλωσε η εν λόγω εταιρεία για τη συμμετοχή της στο διαγωνισμό αποδεικνύει ότι η απαίτηση του άρθρου 2.2.6 παρ. Α) της διακήρυξης δεν απέτρεψε οικονομικούς φορείς να συμμετάσχουν, ενώ εάν η εν λόγω εταιρεία, που αποδεδειγμένα έλαβε γνώση των όρων και εξεδήλωσε ενδιαφέρον συμμετοχής, έκρινε ότι αδυνατεί ή δυσχεραίνεται να συμμετάσχει σε αυτόν λόγω της συμπερίληψης του ως άνω όρου, θα είχε ασκήσει προδικαστική προσφυγή προς αποκατάσταση της βλάβης της.

Γ. Συνδρομή λόγων δημοσίου συμφέροντος

Η εκτέλεση της υπόψη Σύμβασης, είναι απολύτου αναγκαιότητας για την ομαλή λειτουργία του Πρωτεύοντος Αστικού Οδικού Δικτύου, καθώς αφορά στην ομαλή και συνεχή λειτουργία των αντλιοστασίων που βρίσκονται σε κεντρικούς ανισόπεδους κόμβους τους οδικού δικτύου της Πρωτεύουσας.

Αντικείμενο της σύμβασης είναι η συντήρηση, η επισκευή βλαβών και ζημιών σε ηλεκτρομηχανολογικό και κτιριακό εξοπλισμό και η εξασφάλιση της καλής κατάστασης και λειτουργίας των είκοσι τεσσάρων (24) συνολικά αντλιοστασίων ομβρίων και υπογείων υδάτων που συντηρεί η Διεύθυνση Διαχείρισης Μητροπολιτικών Υποδομών, τα οποία βρίσκονται, τα μεν «πρωτεύοντα» σε υπόγειες διαβάσεις οχημάτων και τα δε «δευτερεύοντα» σε υπόγειες διαβάσεις πεζών, όλα σε οδούς του Πρωτεύοντος Αστικού Οδικού Δικτύου (Π.Α.Ο.Δ.).

Η παραμικρή βλάβη στο σύνολο των εγκαταστάσεων, που αποτελούν ένα ενιαίο και κρίσιμο για τους διερχόμενους πολίτες, εποχούμενους και πεζούς, σύνολο υδραυλικού, κτιριακού και

ηλεκτρομηχανολογικού εξοπλισμού, υπό δυσμενείς συνθήκες λειτουργίας, θα έχει σοβαρές επιπτώσεις στην ασφαλή και ομαλή κυκλοφοριακή λειτουργία του λεκανοπεδίου Αττικής.

Δεδομένης της παλαιότητας των εγκαταστάσεων, είναι πολύ συχνή η ανάγκη άμεσης επέμβασης εξειδικευμένων συνεργείων για την αποκατάσταση βλαβών, συνήθως εν μέσω έντονων καιρικών φαινομένων, για την διασφάλιση της οδικής ασφάλειας αλλά και της ομαλής κυκλοφοριακής ροής, καθώς η συσσώρευση υδάτων εντός των υπογείων διαβάσεων αποτελεί τον μεγαλύτερο παράγοντα κινδύνου πρόκλησης ατυχημάτων.

Την παρούσα χρονική στιγμή, λόγοι Δημοσίου Συμφέροντος επιβάλλουν την άμεση υπογραφή νέας σύμβασης, προκειμένου να μην τεθεί σε κίνδυνο η ομαλή λειτουργία του Πρωτεύοντος Αστικού Οδικού Δικτύου της Περιφέρειας Αττικής.

Είναι αυτονόητο ότι, σε περίπτωση μη υπογραφής της σύμβασης με την ανάδοχο εταιρεία μας, η Περιφέρεια Αττικής λόγω του κατεπείγοντος του θέματος, θα πρέπει να κινήσει άμεσα εκ νέου τη διαδικασία προκήρυξης διεθνούς ανοιχτού δημόσιου διαγωνισμού, με αποτέλεσμα η υπογραφή σύμβασης να λάβει χώρα μετά μακρό χρονικό διάστημα. Το γεγονός αυτό συνεπάγεται τεράστιο κίνδυνο πρόκλησης προβλημάτων στην ομαλή λειτουργία του οδικού δικτύου, αλλά και πιθανό δυσανάλογο κόστος αποκατάστασης βλαβών, μιας και οι ηλεκτρομηχανολογικές εγκαταστάσεις, που απαιτούν συνεχή συντήρηση, θα υποστούν φθορές και βλάβες, εάν αφεθούν μεγάλο χρονικό διάστημα χωρίς εξειδικευμένη τεχνική επιτήρηση.

Υπό την άμεση αυτή απειλή και τις τωρινές συνθήκες, εν μέσω χειμώνα, η Περιφέρεια Αττικής θα είναι εκ των πραγμάτων υποχρεωμένη να καταφύγει στην διαδικασία σύναψης σύμβασης με την διαδικασία που προβλέπεται στο άρθρο 32 του Ν. 4412/2016, δηλαδή την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση.

Είναι σαφές ότι η ανωτέρω διαδικασία, θα επιβαρύνει με μεγαλύτερο κόστος το Ελληνικό Δημόσιο, αφού συνήθως οδηγεί σε προσφερόμενη έκπτωση πολύ χαμηλότερη από την ήδη επιτευχθείσα.

Συνεπώς, είναι προς το Δημόσιο Συμφέρον η συνέχιση της διαδικασίας του υπόψη διαγωνισμού με την υπογραφή της σχετικής Σύμβασης».

3. Σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στο άρθρ. 328 παρ. 1 του ν. 4700/2020 (Α' 127) *«Ενιαίο κείμενο Δικονομίας για το Ελεγκτικό Συνέδριο, ολοκληρωμένο νομοθετικό πλαίσιο για τον προσυμβατικό έλεγχο, τροποποιήσεις στον Κώδικα Νόμων για το Ελεγκτικό Συνέδριο, διατάξεις για την αποτελεσματική απονομή της δικαιοσύνης και άλλες διατάξεις»*, κατά πράξης του Επιτρόπου του Ελεγκτικού Συνεδρίου, με την οποία κρίνεται ότι κωλύεται η υπογραφή ελεγχόμενης σύμβασης, μπορεί να ασκηθεί από όποιον έχει έννομο προς τούτο συμφέρον, προσφυγή ανάκλησης σε περίπτωση πλάνης περί τα πράγματα ή το νόμο. Η υπόψη προσφυγή υποβάλλεται στη γραμματεία του αρμόδιου Τμήματος, εντός δεκαπέντε (15) ημερών από την κοινοποίηση της πράξης του Επιτρόπου στον αρμόδιο φορέα.

Περαιτέρω, σύμφωνα με την παρ. 3 του ίδιου ως άνω άρθρου, όποιος έχει έννομο συμφέρον, μπορεί να ασκήσει εγγράφως ή προφορικώς παρέμβαση μέχρι τη συζήτηση της προσφυγής ανάκλησης στο ακροατήριο.

4. Στην προκειμένη περίπτωση, το Γραφείο Νομικής Υποστήριξης Περιφερειάρχη και Συλλογικών Οργάνων έλαβε το πρώτον γνώση της υπ' αριθμ. 91/2023 Πράξης προσυμβατικού ελέγχου την 24.01.2024, οπότε και μας κοινοποιήθηκε το υπ' αριθμ. πρωτ. 95657/24.01.2024 έγγραφο της Δ/νσης Διαχείρισης Μητροπολιτικών Υποδομών, ήτοι σε χρόνο στον οποίον είχε παρέλθει η δεκαπενθήμερη προθεσμία για τυχόν άσκηση προσφυγής ανάκλησης.

Ως εκ τούτου, η μόνη νομική δυνατότητα κατά τον παρόντα χρόνο είναι η παρέμβαση της Περιφέρειας Αττικής ενώπιον του Εβδόμου Τμήματος κατά τα προβλεπόμενα στην παρ. 3 του άρθρ. 328 του ν. 4700/2020.

5. Ενόψει των ανωτέρω και λαμβάνοντας υπόψη αφενός τους προβαλλόμενους λόγους της προσφυγής ανάκλησης της αναδόχου εταιρείας, αφετέρου τους λόγους δημοσίου συμφέροντος που επικαλείται η Δ/νση Διαχείρισης Μητροπολιτικών Υποδομών της Περιφέρειας Αττικής για την υπογραφή της σύμβασης, όπως αναπτύχθηκαν στο υπ' αριθμ. πρωτ. 95657/24.01.2024 έγγραφο, προκύπτει έννομο

συμφέρον της Περιφέρειας Αττικής να ασκήσει παρέμβαση ενώπιον του Εβδόμου Τμήματος και να ζητήσει την αποδοχή της προσφυγής ανάκλησης κατά τη δικάσιμο της 5ης.03.2024.

Για το λόγο αυτό, εισηγούμαστε, κατ' άρθρ 176 παρ. 1 περ. θ' του ν. 3852/2010, την παρέμβαση της Περιφέρειας Αττικής ενώπιον του Εβδόμου Τμήματος του Ελεγκτικού Συνεδρίου κατά τη δικάσιμο της 5ης.03.2024 υπέρ της με Α.Β.Δ. 121/2024 προσφυγής ανάκλησης της εταιρείας «ΓΕΩΡΓΙΟΣ Ν ΚΥΡΙΤΣΗΣ ΚΑΙ ΣΙΑ Ε.Ε.» και κατά της υπ' αριθμ. 91/2023 Πράξης της Υπηρεσίας Επιτρόπου ΟΤΑ Ι Περιφέρειας Αττικής του Ελεγκτικού Συνεδρίου.

Μετά από διαλογική συζήτηση μεταξύ των μελών της
η Περιφερειακή Επιτροπή
κατά πλειοψηφία αποφασίζει

Την παρέμβαση της Περιφέρειας Αττικής ενώπιον του Εβδόμου Τμήματος του Ελεγκτικού Συνεδρίου κατά τη δικάσιμο της 5ης.03.2024 υπέρ της με Α.Β.Δ. 121/2024 προσφυγής ανάκλησης της εταιρείας «ΓΕΩΡΓΙΟΣ Ν ΚΥΡΙΤΣΗΣ ΚΑΙ ΣΙΑ Ε.Ε.» και κατά της υπ' αριθμ. 91/2023 Πράξης της Υπηρεσίας Επιτρόπου ΟΤΑ Ι Περιφέρειας Αττικής του Ελεγκτικού Συνεδρίου.

- Το τακτικό μέλος της Περιφερειακής Επιτροπής κ. Μπαλάφας Γεώργιος και το αναπληρωματικό μέλος κ. Αγγέλης Σπυρίδων καταψηφίζουν την ως άνω απόφαση.
- Το αναπληρωματικό μέλος της Περιφερειακής Επιτροπής κ. Μαγκανάρης Νικόλαος καταψηφίζει την ως άνω απόφαση.
- Το τακτικό μέλος της Περιφερειακής Επιτροπής κ. Γεράκη Αικατερίνη καταψηφίζει την ως άνω απόφαση.

Ο Πρόεδρος	**Τα Μέλη**
	Τουμαζάτου Μαριάννα
	Κωνσταντέλλου Αθηνά
	Σαργκάνης Νικόλαος (Νίκος)
	Παπασπύρου Αθανασία
	Βλάχου Γεωργία
	Μπαλάφας Γεώργιος
	Γεράκη Αικατερίνη
	Αγγέλης Σπυρίδων
Νικόλαος Χαρδαλιάς	**Μαγκανάρης Νικόλαος**