



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΑΠΟΦΑΣΗ

66/2014

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 28^η Φεβρουαρίου του έτους δύο χιλιάδες δεκατέσσερα (2014) ημέρα Παρασκευή και ώρα 10:00 και επί της οδού Λ. Κηφισίας 7 στην 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:

Πρόεδρος: Ράικος Δημήτριος

Αντιπρόεδρος: Μπουσουλέγκα Χριστίνα

Μέλη: Καραμανλής Ευάγγελος

Λουρίκας Δημήτριος

Σταθακόπουλος Δημήτριος

Τα λοιπά τακτικά και αναπληρωματικά μέλη, καίτοι προσκληθέντα, δεν προσήλθαν.

Γραμματέας: Στυλιανή Τσιάβου

Εισηγητής: Φωτεινή Τοπάλη, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Ερώτημα: Το υπ' αριθμ. πρωτ. 20465/18.11.2013 έγγραφο - αίτημα του Γενικού Νοσοκομείου Ιωαννίνων "Γ. ΧΑΤΖΗΚΩΣΤΑ", το οποίο παρελήφθη από την Αρχή στις 26.11.2013 (αριθ. πρωτ. 5271), όπως αυτό συμπληρώθηκε με τα υπ'αρ.πρ.: 20465/18.11.2013 (αρ. πρ. Αρχής 5271/26.11.2013), 446/10.01.2013 (αρ.πρ. Αρχής 111/10.01.2013) και 2206/05.02.2014 (αρ. πρ. Αρχής 731/13.02.2014) έγγραφα.

Θέμα: Διατύπωση σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή του Γενικού Νοσοκομείου Ιωαννίνων "Γ. ΧΑΤΖΗΚΩΣΤΑ" στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, για την προμήθεια υλικών αγγειοπλαστικής, διάρκειας τεσσάρων (4) μηνών και προϋπολογισθείσας δαπάνης €160.000,00, συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

Με το υπ' αριθμ. πρωτ. 20465/18.11.2013 έγγραφο - αίτημα του Γενικού Νοσοκομείου Ιωαννίνων "Γ. ΧΑΤΖΗΚΩΣΤΑ", το οποίο παρελήφθη από την Αρχή στις 26.11.2013 (αριθ. πρωτ. 5271), όπως αυτό συμπληρώθηκε με τα υπ'αρ.πρ.: 446/10.01.2014 (αρ.πρ. Αρχής 111/10.01.2014) και 2206/05.02.2014 (αρ. πρ. Αρχής 731/13.02.2014) έγγραφα, ζητείται η

σύμφωνη γνώμη της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. για την προμήθεια υλικών αγγειοπλαστικής, για το Αιμοδυναμικό τμήμα του Νοσοκομείου, προϋπολογιζόμενης δαπάνης €160.000,00, συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. και διάρκειας τεσσάρων (4) μηνών, με δικαίωμα μονομερούς καταγγελίας από την πλευρά του Νοσοκομείου, σε περίπτωση υπογραφής σύμβασης με τον ανάδοχο που θα προκύψει από τον διαγωνισμό, που πρόκειται να προκηρυχθεί άμεσα από το Νοσοκομείο.

I. Ιστορικό-πραγματικό πλαίσιο

Από τα αναφερόμενα στο κρινόμενο αίτημα και στα συνυποβληθέντα, αρχικά και συμπληρωματικά, έγγραφα και στοιχεία, προκύπτουν τα ακόλουθα πραγματικά περιστατικά:

1. Με την Κοινή Υπουργική Απόφαση 3567/09.05.12 (ΦΕΚ 1585B/10.05.12), εγκρίθηκε το Πρόγραμμα Προμηθειών Υπηρεσιών και Φαρμάκων των Μονάδων Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης έτους 2012.

2. Στη συνέχεια, δυνάμει της υπ'αρ. 5805/08.08.2012 (ΦΕΚ 2309/08.08.2012) απόφασης του Υπουργού Υγείας, ορίσθηκαν οι φορείς διενέργειας για την υλοποίηση των διαγωνισμών του Π.Π.Υ. 2012. Με την ως άνω απόφαση, πέραν των ειδών για τα οποία αρμόδιος φορέας διενέργειας ορίσθηκε η Επιτροπή Προμηθειών Υγείας (Ε.Π.Υ.), εξουσιοδοτήθηκαν οι Διοικητές των επτά Υγειονομικών Περιφερειών, προκειμένου να καθορίσουν τον φορέα διενέργειας για τις λοιπές προμήθειες υλικών, υπηρεσιών και φαρμάκων του Π.Π.Υ. 2012, για λογαριασμό των Φορέων Υγείας αρμοδιότητάς τους. Επί του προκειμένου, σημειώνεται ότι η απόφαση αυτή τροποποιήθηκε, στη συνέχεια, με τις υπ'αρ. 8238/10.12.2012, 1825/26.03.2013 και 3481/20.06.2013 υπουργικές αποφάσεις, με τις οποίες προσετέθησαν συγκεκριμένα είδη στους διαγωνισμούς αρμοδιότητας της Ε.Π.Υ., χωρίς ωστόσο, σε καμία από αυτές να συμπεριληφθούν τα Υλικά Αγγειοπλαστικής.

3. Κατ' εφαρμογή της προαναφερθείσας εξουσιοδότησης, εξεδόθη η υπ'αρ. πρωτ. 68/07.02.2013 (ορθή επανάληψη) απόφαση του Διοικητή της 6^{ης} Υ.Πε. Πελοποννήσου, Ιονίων Νήσων, Ηπείρου και Δυτικής Ελλάδας, με την οποία ορίσθηκαν τα Νοσοκομεία αρμοδιότητας της, ως φορείς υλοποίησης-αναθέτουσες αρχές, για τη διενέργεια ενιαίων διαγωνισμών του Π.Π.Υ. 2012. Σύμφωνα με την ως άνω απόφαση, αρμόδιο για τη διενέργεια του σχετικού διαγωνισμού προμήθειας Υλικών Αγγειοπλαστικής (CPV 33111730), ορίσθηκε το Π.Γ.Ν. Πατρών.

4. Εν συνεχεία, με την έκδοση της υπ'αρ.πρ. 595/30.05.2013 απόφασης του Διοικητή της 6^{ης} Υ.Πε., ανακλήθηκε, μεταξύ άλλων, η χορηγηθείσα, κατά τα ανωτέρω (απόφαση υπ'αρ.πρ. 68/07.02.2013), εξουσιοδότηση προς τα νοσοκομεία αρμοδιότητάς της, μεταξύ των οποίων και το Γ.Ν. Πατρών και ορίσθηκε ότι οι διαγωνισμοί αυτοί θα διενεργηθούν, ενιαία, από την Ε.Π.Υ.

5. Κατόπιν των ανωτέρω, το Γενικό Νοσοκομείο Ιωαννίνων «Γ. ΧΑΤΖΗΚΩΣΤΑ» απευθύνθηκε, με το υπ'αρ. πρ. 20465/18.11.2013 έγγραφό του, στην Αρχή, αιτούμενο τη σύμφωνη γνώμη της, προκειμένου να προβεί στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, κατ' εφαρμογή του άρθρου 25 του π.δ.60/2007, για την προμήθεια υλικών αγγειοπλαστικής, προϋπολογισμού ύψους €450.000,00, συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για χρονικό διάστημα ενός έτους, με δικαίωμα μονομερούς καταγγελίας από την πλευρά του Νοσοκομείου σε περίπτωση κατακύρωσης αποτελεσμάτων από το δημόσιο ενιαίο διαγωνισμό που επρόκειτο να διενεργήσει η Ε.Π.Υ.

6. Στο πλαίσιο ανταπόκρισης του Νοσοκομείου στο υπ'αρ.πρ. 5271/11.12.2013 σχετικό αίτημα της Αρχής για την υποβολή συμπληρωματικών στοιχείων και την παροχή διευκρινίσεων, το Νοσοκομείο απέστειλε το υπ'αρ.πρ. 22779/27.12.2013 έγγραφο, στο οποίο αναφέρεται ότι, μετά από τηλεφωνική επικοινωνία του Νοσοκομείου με την Ε.Π.Υ., με αφορμή το αίτημα της Αρχής για την παροχή διευκρινίσεων, διαπιστώθηκε ότι στο είδος «ενδοστεφανιαίες προθέσεις

και μπαλόνια αγγειοπλαστικής», το οποίο, με την υπ'αρ. 1825/26.03.2013 απόφαση του Υπουργού Υγείας, προσετέθη στην αρμοδιότητα διενέργειας ενιαίων διαγωνισμών της Ε.Π.Υ., δεν περιλαμβάνονται, τελικώς, τα είδη "υλικά αγγειοπλαστικής".

7. Ακολουθως, κατά τα αναφερόμενα στο ως άνω έγγραφο του Νοσοκομείου, εξεδόθη το υπ'αρ.πρ. 22831/18.12.2013 έγγραφο του Διοικητή της 6^{ης} Υ.Πε., με το οποίο ενημερώνονται τα νοσοκομεία αρμοδιότητάς της ότι *"η προμήθεια των υλικών που δεν συμπεριλαμβάνονται στους ενιαίους διαγωνισμούς που διενεργεί η Ε.Π.Υ., βάσει των σχετικών Υ.Α., και δεν συμπεριλαμβάνονται ούτε στους ενιαίους διαγωνισμούς που διενεργούν νοσοκομεία της 6^{ης} περιφέρειας, ακόμη κι αν είχαν προϋπολογισθεί στους κωδικούς αυτούς, θα πραγματοποιείται από το κάθε Νοσοκομείο"*.

8. Συνεπεία των ανωτέρω, το Γενικό Νοσοκομείο Ιωαννίνων «Γ. ΧΑΤΖΗΚΩΣΤΑ», απέστειλε στην Αρχή το υπ'αρ.πρ.446/10.01.2014 (αρ.πρ. Αρχής 111/10.01.2014) έγγραφο, με το οποίο αιτήθηκε την αναβολή εξέτασης του υποβληθέντος αιτήματός του, έως την προσκόμιση στην Αρχή νέων σχετικών στοιχείων τεκμηρίωσης του αιτήματός του.

9. Σημειώνεται ότι, με βάση τα στοιχεία που υποβλήθηκαν στην Αρχή, το Γενικό Νοσοκομείο Ιωαννίνων «Γ. ΧΑΤΖΗΚΩΣΤΑ» για την κάλυψη των αναγκών του σε υλικά αγγειοπλαστικής, κατά το έτος 2013, είχε συνάψει ήδη από 10.09.2012 σχετικές συμβάσεις με προμηθευτές, οι οποίοι αναδείχθηκαν από τη διαγωνιστική διαδικασία ανοιχτού διαγωνισμού, ο οποίος διενεργήθηκε στο πλαίσιο υλοποίησης του Π.Π.Υ.Υ. 2010 (διακήρυξη υπ' αρ. 05/18.04.2011). Η συμβατική διάρκεια των συμβάσεων αυτών έληξε στις 10.09.2013, ενώ, στο πλαίσιο άσκησης του δικαιώματος μονομερούς παράτασής τους για δύο (2) μήνες, το οποίο και είχε ήδη προβλεφθεί κατά την αρχική σύμβαση, με τ υπ'αρ. 16/30-08-2013 πρακτικό του Δ.Σ. του Νοσοκομείου, αυτές παρατάθηκαν έως 10.11.2013.

10. Η Αρχή, με το υπ'αρ.πρ. έγγραφό της αιτήθηκε, εκ νέου, την αποστολή επιπλέον συμπληρωματικών στοιχείων, τα οποία παρότι είχαν συμπεριληφθεί στο υπ'αρ.πρ. 5271/11.12.2013 αρχικό αίτημα παροχής συμπληρωματικών στοιχείων, δεν απεστάλησαν, καθώς και την παροχή περαιτέρω διευκρινίσεων, αναφορικά με το υπ'αρ.πρ. 22831/18.12.2013 προσκομισθέν έγγραφο του Διοικητή της 6^{ης} Υ.Πε.

11. Με το υπ'αρ.πρ. 2206/05.02.2014 (αρ. πρ. Αρχής 731/13.02.2014) έγγραφό του, το Νοσοκομείο, απέστειλε στην Αρχή τα ως άνω συμπληρωματικά στοιχεία. Στα στοιχεία αυτά περιλαμβάνεται, μεταξύ άλλων, έγγραφη επικοινωνία του Νοσοκομείου με την Ε.Π.Υ., σχετικής με το υπόψην θέμα. Συγκεκριμένα, επί υποβληθέντος ερωτήματος του νοσοκομείου προς την Ε.Π.Υ., αναφορικά με το αν θα συμπεριληφθούν ή όχι τα υλικά αγγειοπλαστικής στον διαγωνισμό που πρόκειται να διεξαχθεί από την Ε.Π.Υ., προκειμένου τα νοσοκομεία να προβούν στην προμήθειά τους με δικές τους διαγωνιστικές διαδικασίες, η Ε.Π.Υ. απέστειλε σχετικό πίνακα των προς προμήθεια ειδών, με βάση τις εκδοθείσες σχετικές Υπουργικές Αποφάσεις και τα ΦΕΚ στα οποία αυτές δημοσιεύθηκαν. Στον επισυναπτόμενο πίνακα επαναλαμβάνεται το είδος «ενδοστεφανιαίες προθέσεις και μπαλόνια αγγειοπλαστικής», στο οποίο, όπως προαναφέρθη, δεν συμπεριλαμβάνονται τα υλικά αγγειοπλαστικής. Περαιτέρω, η Ε.Π.Υ. διευκρίνισε ότι *"περισσότερα στοιχεία, καθώς και τα είδη ανά διαγωνισμό, θα μπορούμε να σας τα γνωστοποιήσουμε μετά την κατάθεσή τους στην υπηρεσία μας από τις επιτροπές σύνταξης των τεχνικών προδιαγραφών"*.

12. Τέλος, με το υπ'αρ.πρ. 2494/10.02.2014 αίτημά του, το νοσοκομείο αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, έως την ολοκλήρωση από αυτό της διενέργειας ανοιχτού διεθνούς διαγωνισμού, επαναδιατυπώνοντας το αίτημά του, ως προς τον προϋπολογισμό και τον χρόνο διάρκειας της σύμβασης που θα προκύψει από την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, ορίζοντας ως διάρκεια τους τέσσερις μήνες (αντί της αρχικής, ετήσιας) και ως προϋπολογισθείσα δαπάνη το ποσό των εκατόν εξήντα χιλιάδων 160.000,00 ευρώ (αντί της αρχικής, ύψους 450.000,00).

Ως λόγο προσφυγής στην εν λόγω διαδικασία, το νοσοκομείο προβάλλει, δεδομένης της λήξης των σχετικών συμβάσεων, την κατεπείγουσα ανάγκη πραγματοποίησης της εν λόγω προμήθειας, ως άκρως απαραίτητης για τη λειτουργία του Αιμοδυναμικού Εργαστηρίου, καθώς σε αυτό πραγματοποιούνται περίπου 600 στεφανιογραφίες και 250 διαδερμικές στεφανιαίες επεμβάσεις ετησίως. Ως εκ τούτου, η έλλειψη των ανωτέρω υλικών συνιστά άμεση απειλή για τη ζωή των ασθενών που διακομίζονται στο τμήμα επειγόντων περιστατικών του νοσοκομείου. Σημειώνεται ότι προς τον σκοπό τεκμηρίωσης της ως άνω κατεπείγουσας ανάγκης, έχει προσκομισθεί σχετικό έγγραφο της καρδιολογικής κλινικής του νοσοκομείου (αρ. πρ.: 22803/30-12-2013).

II. Νομικό πλαίσιο

13. Το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, ορίζει τα ακόλουθα:

«δδ) Οι αποφάσεις των αναθέτουσών Αρχών που αφορούν προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημόσιων συμβάσεων, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 3 του π.δ. 59/2007 και των άρθρων 24 και 25 του π.δ. 60/2007, εξαιρουμένων των περιπτώσεων ανωτέρας βίας, εκδίδονται μετά από σύμφωνη γνώμη της Αρχής, εφόσον οι συμβάσεις αυτές εμπίπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των ανωτέρω προεδρικών διαταγμάτων. [...]»

14. Η διάταξη του άρθρου 6 παρ. 1 του π.δ. 60/2007 «Προσαρμογή της ελληνικής νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ...» ορίζει:

“Το παρόν εφαρμόζεται στις δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών που δεν εξαιρούνται, δυνάμει των εξαιρέσεων που προβλέπονται στα άρθρα 16, 17 και 9 έως 15, και των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός φόρου προστιθέμενης αξίας (ΦΠΑ) είναι ίση προς ή ανώτερη από τα ακόλουθα κατώτατα όρια: β) 211.000 ευρώ, προκειμένου για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που συνάπτονται είτε i) από αναθέτουσες αρχές άλλες από εκείνες που αναφέρονται στο Παράρτημα IV [...]”

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με το άρθρο 2 του αριθ. 1336/2013 Κανονισμού της Επιτροπής της 13ης Δεκεμβρίου 2013 για την τροποποίηση των οδηγιών 2004/17/ΕΚ, 2004/18/ΕΚ και 2009/81/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, όσον αφορά στα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, το ως άνω ποσό αναπροσαρμόστηκε στις 134.000 και 207.000 ευρώ αντίστοιχα.

15. Το άρθρο 8 παρ. 1, 2, 3,5 και 9 του ίδιου π.δ. ορίζει τα ακόλουθα:

“1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας δημόσιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, εκτός ΦΠΑ, όπως προσδιορίζεται από την αναθέτουσα αρχή. Στον υπολογισμό αυτό, λαμβάνεται υπόψη το εκτιμώμενο συνολικό ποσό, συμπεριλαμβανομένων τόσο του τυχόν προβλεπόμενου δικαιώματος προαίρεσως όσο και των τυχόν παρατάσεων της σύμβασης [...]

2. Η αποτίμηση πρέπει να ισχύει κατά το χρόνο αποστολής της προκήρυξης διαγωνισμού, όπως προβλέπεται στο άρθρο 29 παράγραφος 2 ή, στις περιπτώσεις όπου δεν απαιτείται μια τέτοια προκήρυξη, κατά το χρονικό σημείο έναρξης της διαδικασίας ανάθεσης της σύμβασης.

5. [...] β) Όταν η προμήθεια ομοειδών προϊόντων μπορεί να οδηγήσει σε ταυτόχρονη σύναψη χωριστών συμβάσεων κατά τμήματα, λαμβάνεται υπόψη η εκτιμώμενη συνολική αξία αυτών των τμημάτων κατά την εφαρμογή του άρθρου 6 σημεία α) και β). Όταν η συνολική αξία των τμημάτων είναι ίση με ή υπερβαίνει την αξία που καθορίζεται στο άρθρο 6, το παρόν εφαρμόζεται στη σύναψη κάθε τμήματος.

3. Κανένα σχέδιο έργου και καμία σύμβαση προμήθειας ή υπηρεσιών δεν επιτρέπεται να καταμνησθεί, προκειμένου να αποφευχθεί η εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος διατάγματος.

[...]

16. Περαιτέρω το άρθρο 25 παρ. 1 περ. γ του ως άνω π.δ. ορίζει ότι:

«Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν τις δημόσιες συμβάσεις τους προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, στις ακόλουθες περιπτώσεις:

1) Προκειμένου για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών:

[...]

γ) στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο, εάν λόγω κατεπείγουσας ανάγκης, οφειλόμενης σε γεγονότα απρόβλεπτα για τις ενδιαφερόμενες αναθέτουσες αρχές, δεν είναι δυνατή η τήρηση των προθεσμιών που προβλέπονται για τις ανοικτές, κλειστές ή με διαπραγμάτευση διαδικασίες με δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού που αναφέρονται στο άρθρο 24. Οι περιστάσεις που επικαλούνται οι αναθέτουσες αρχές για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη.»

III. Νομική Εκτίμηση

17. Το υπό εξέταση αίτημα του Γενικού Νοσοκομείου Ιωαννίνων “Γ. Χατζηκώστα” αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας υλικών αγγειοπλαστικής για την λειτουργία του αιμοδυναμικού εργαστηρίου του, μέσω της διαδικασίας της διαπραγμάτευσης, βάσει της παρ. 1 περ. γ του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007 περί προσαρμογής της ελληνικής νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ.

Η ως άνω προμήθεια, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο υπό εξέταση αίτημα, προορίζεται να καλύψει τις κατεπείγουσες ανάγκες του Νοσοκομείου για διάστημα τεσσάρων (4) μηνών, ήτοι μέχρι την ολοκλήρωση από το νοσοκομείο της διενέργειας ανοιχτού διεθνούς διαγωνισμού, καθόσον, για λόγους επείγουσας ανάγκης που οφείλεται σε απρόβλεπτες περιστάσεις, δεν είναι δυνατόν να τηρηθούν οι προθεσμίες που προβλέπονται από τους διαγωνισμούς προμηθειών.

Σημειώνεται ότι η εν λόγω προμήθεια αφορά σε τμήμα μιας μεγαλύτερης σε ποσότητα και δαπάνη (προϋπολογισμού ύψους €450.000,00, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ) προμήθειας των ιδίων ειδών, η οποία πρόκειται, κατά το ιστορικό, να ανατεθεί κατόπιν διεθνούς διαγωνισμού που θα διενεργηθεί από το ίδιο το νοσοκομείο, βάσει του υπ'αρ.πρ. 22831/18.12.2013 εγγράφου του Διοικητή της 6ης Υ.Π.Ε. Συνεπώς, εν προκειμένω, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος, σύμφωνα με την προαναφερόμενη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ, υποπερίπτωση δδ) του Ν. 4013/2011, σε συνδυασμό με τις διατάξεις του άρθρου 8 του Π.Δ. 60/2007.

18. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007 περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ). Συναφώς επισημαίνεται ότι οι ανωτέρω 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, της αποφυγής των διακρίσεων και της ίσης μεταχείρισης στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συσταλτικής ερμηνείας.

Το βάρος απόδειξης περί του ότι συντρέχουν όντως οι έκτακτες περιστάσεις που δικαιολογούν την απόκλιση από τις συνήθεις διαγωνιστικές διαδικασίες φέρει η αναθέτουσα αρχή, η οποία προτίθεται να κάνει χρήση της εξαιρετικής αυτής διαδικασίας.

α) Ειδικότερα, η εφαρμογή της παρ. 1 περ. γ του άρθρου 25 ως άνω π.δ/τος και συγκεκριμένα η εξαίρεση λόγω κατεπείγοντος, εξαρτάται από την συνδρομή, σωρευτικώς, των κάτωθι προϋποθέσεων.

(i) την ύπαρξη απρόβλεπτου γεγονότος

(ii) την ύπαρξη κατεπείγουσας ανάγκης που δεν συμβιβάζεται με τις προθεσμίες που επιτάσσουν άλλες διαδικασίες και, τέλος,

(iii) την ύπαρξη αιτιώδους συνδέσμου μεταξύ του απροβλέπτου γεγονότος και της κατεπείγουσας ανάγκης που ανακύπτει.

iv) 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.

Σύμφωνα με τη νομολογία του Δικαστηρίου της Ευρωπαϊκής Ένωσης, αν δεν πληρούται 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.

β) Ως απρόβλεπτες περιστάσεις πρέπει να 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 κατεπείγοντως 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 παρ. 1 περ. γ του άρθρου 25 του π.δ/τος 60/2007, 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. 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. πράξεις ΕΣ 91, 105, 171, 191, 200, 205 και 214/2007, 15 και 74/2008).

δ) Περαιτέρω, 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.

ε) Εξάλλου, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, δικαιολογείται μόνο ως προς την προμήθεια των ειδών και των ποσοτήτων εκείνων που είναι πράγματι αναγκαία για την άμεση αντιμετώπιση της έκτακτης περίπτωσης, αν λάβει κανείς υπόψη τις προθεσμίες που ισχύουν, βάσει των διατάξεων για τις ταχείες διαδικασίες (βλ. και ΔΕΕ, απόφαση της 2ας Αυγούστου 1993, C-107/92, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1993, I-4655).

19. Εν προκειμένω, το Γενικό Νοσοκομείο Ιωαννίνων “Γ. ΧΑΤΖΗΚΩΣΤΑ” αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης για προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, προκειμένου να καλυφθούν επείγουσες ανάγκες του Αιμοδυναμικού εργαστηρίου του νοσοκομείου σε υλικά αγγειοπλαστικής, για διάστημα τεσσάρων (4) μηνών, με τον όρο διακοπής της σύμβασης ή των συμβάσεων που θα προκύψουν από την κατακύρωση του διαγωνισμού που θα διενεργηθεί από το ίδιο το νοσοκομείο. Στο σχετικό αίτημά του, το Νοσοκομείο επικαλείται ως κατεπείγουσα ανάγκη, το γεγονός ότι, χωρίς τα ανωτέρω υλικά δεν μπορεί να λειτουργήσει το αιμοδυναμικό εργαστήριο, με συνέπεια να μην μπορούν να πραγματοποιηθούν οι απαραίτητες στεφανιογραφίες και διαδερμικές στεφανιαίες επεμβάσεις. Επιπροσθέτως, το νοσοκομείο επικαλείται την έλλειψη ευθύνης του για την μη εισέτι διεξαγωγή του διαγωνισμού, καθώς, μόλις στις 18/12/2013, εδόθη η έγκριση από την 6η Υ.Π.Ε., της διενέργειας της προμήθειας από το ίδιο το

νοσοκομείο. Συγκεκριμένα, η 6η Υ.Π.Ε., με το έγγραφο υπ'αρ. πρ. 22831/18-12-2013, ενημέρωσε τα νοσοκομεία αρμοδιότητάς της ότι *“η προμήθεια των υλικών που δεν συμπεριλαμβάνονται στους ενιαίους διαγωνισμούς που διενεργεί η Ε.Π.Υ., βάσει των σχετικών Υ.Α., και δεν συμπεριλαμβάνονται ούτε στους ενιαίους διαγωνισμούς που διενεργούν νοσοκομεία της 6^{ης} περιφέρειας, ακόμη κι αν είχαν προϋπολογισθεί στους κωδικούς αυτούς, θα πραγματοποιείται από το κάθε Νοσοκομείο”*.

20. Ως προς την εξέταση της συνδρομής των σωρευτικών προϋποθέσεων της περ. γ της παρ. 1 του π.δ. 60/2007 παρατηρούνται τα ακόλουθα:

i) Ως προς ύπαρξη κατεπείγουσας ανάγκης:

Κατά τα αναφερόμενα στο σχετικό αίτημα της αναθέτουσας αρχής, η συμβατική διάρκεια όλων των προηγούμενων συμβάσεων, που είχαν συναφθεί στο πλαίσιο υλοποίησης του Π.Π.Π.Υ. 2010 (διακήρυξη υπ'αρ. 05/2011), έχει λήξει, ήδη από 10.09.2013, ενώ, από 10.11.2013, έχει λήξει και η δίμηνη παράτασή τους, η οποία και είχε προβλεφθεί τόσο στη διακήρυξη, όσο και στις αρχικές συμβάσεις. Συνεπεία τούτου, η Μονάδα του αιμοδυναμικού εργαστηρίου που λειτουργεί στο Καρδιολογικό Τμήμα του νοσοκομείου δεν μπορεί να προσφέρει στους ασθενείς που εισάγονται επειγόντως στο νοσοκομείο, με οξεία στεφανιαία σύνδρομα, την κατάλληλη θεραπευτική αντιμετώπιση, με την πραγματοποίηση στεφανιογραφιών και διαδερμικών στεφανιαίων επεμβάσεων. Από το διδόμενο ιστορικό και τη φύση των προς προμήθεια ειδών, προκύπτει τόσο η αναγκαιότητα προμήθειάς τους, όσο και ο κατεπείγων χαρακτήρας της.

ii) Ως προς την ύπαρξη απρόβλεπτου γεγονότος:

Σύμφωνα με το υποβληθέν αίτημα, τα επικαλούμενα από το νοσοκομείο γεγονότα, προς στοιχειοθέτηση της ύπαρξης απρόβλεπτου γεγονότος, αφορούν στον ορισμό, από την 6^η Υ.Π.Ε., του νοσοκομείου, ως αναθέτουσας αρχής, για τις διαδικασίες ανάθεσης της προμήθειας Υλικών Αγγειοπλαστικής, μόλις στις 18.12.2013.

Από το παρατεθέν (ανωτέρω, κεφάλαιο Ι) ιστορικό και τα εκτεθέντα σε αυτό πραγματικά περιστατικά, προκύπτει ότι, αρχικώς, αρμόδιο για την διενέργεια του διαγωνισμού για την εν λόγω προμήθεια, είχε ορισθεί στις 07.02.2013, το Π.Γ.Ν. Πατρών. Στη συνέχεια, στις 30.05.2013, ανακλήθηκε η χορηγηθείσα εξουσιοδότηση και ορίσθηκε ότι η προμήθεια των ειδών αυτών, θα πραγματοποιηθεί μέσω διενέργειας ενιαίου διαγωνισμού, από την Ε.Π.Υ. Στο διάστημα που ακολούθησε, το νοσοκομείο ενημέρωνε, επανειλημμένως, τηλεφωνικώς την Ε.Π.Υ. για την αναγκαιότητα άμεσης προμήθειας των ειδών αγγειοπλαστικής, εν' όψη της επικείμενης λήξης των εκτελούμενων συμβάσεων, αιτούμενο την επίσπευση των σχετικών διαδικασιών ανάθεσης. Κατά τη διάρκεια μιας εκ των ως άνω τηλεφωνικών επαφών, διαπιστώθηκε ότι τα υλικά αγγειοπλαστικής, παρά τη σχετική ρητή πρόβλεψη, δεν είχαν συμπεριληφθεί στα είδη για τα οποία επρόκειτο να διενεργηθεί ο ενιαίος διαγωνισμός από την Ε.Π.Υ., γεγονός που αποτελεί αιφνιδιαστική, όσο και μη ομαλή εξέλιξη της συνήθους διαδικασίας διενέργειας των διαγωνισμών από την Ε.Π.Υ. Ενδεικτικό της, ως άνω, απρόβλεπτης εξέλιξης, αποτελεί το γεγονός ότι η διαπίστωση της μη ένταξης των συγκεκριμένων ειδών στον ενιαίο διαγωνισμό της Ε.Π.Υ., προκάλεσε την έκδοση της υπ'αρ.πρ. 22831/18.12.2013 απόφασης της 6^{ης} Υ.Π.Ε., με την οποία εξουσιοδοτούνται τα νοσοκομεία της περιφέρειάς τους, να προμηθευτούν τα ίδια «τα υλικά που δεν συμπεριλαμβάνονται στους ενιαίους διαγωνισμούς που διενεργεί η Ε.Π.Υ.».

Τα ανωτέρω δικαιολογούν την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, καθώς συνιστούν απρόβλεπτη κατάσταση, ήτοι έκτακτα πραγματικά γεγονότα, τα οποία, αφενός μεν δεν ήταν δυνατών να προβλεφθούν, σύμφωνα με τους κανόνες της ανθρώπινης πείρας και λογικής, αφετέρου δε, δεν αποδίδονται σε παραλείψεις ή έλλειψη προγραμματισμού και επιμέλειας της αναθέτουσας αρχής (Ε.Σ., Τμήμα VI, Πράξη 88/2007).

iii) Ως προς την ύπαρξη αιτιώδους συνδέσμου μεταξύ του απρόβλεπτου γεγονότος και της κατεπείγουσας ανάγκης που ανακύπτει:

Για τη συνδρομή των προϋποθέσεων εφαρμογής της επικαλούμενης διάταξης του άρθρου 25 παρ. 1 περ. γ, θα πρέπει οι κατεπείγουσες ανάγκες, που επικαλείται το αιτούν νοσοκομείο, να οφείλονται σε αυταπόδεικτα απρόβλεπτες περιστάσεις, με τις οποίες να τελούν σε αιτιώδη συνάφεια. Εν προκειμένω, σύμφωνα με όσα. Αναλυτικά. εξετέθησαν ανωτέρω, η επικληθείσα επείγουσα ανάγκη συνδέεται αιτιωδώς με το απρόβλεπτο γεγονός της παράλειψης ένταξης των υλικών αγγειοπλαστικής στον ενιαίο διαγωνισμό του Π.Π.Υ.Υ. 2012 της Ε.Π.Υ. και της ανάθεσης διενέργειας του διαγωνισμού στο Γενικό Νοσοκομείο Ιωαννίνων "Γ. ΧΑΤΖΗΚΩΣΤΑ", μόλις στις 18.12.2013.

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.

Από τα στοιχεία του φακέλου της υπό κρίση υπόθεσης, προκύπτει ότι, για το διάστημα από τον ορισμό της Ε.Π.Υ. ως αρμοδίου φορέα διενέργειας του ενιαίου διαγωνισμού, ήτοι από τον Μάιο του 2013, έως την διαπίστωση της μη ένταξης των ειδών στον εν λόγω ενιαίο διαγωνισμό, τον Δεκέμβριο του 2013, το νοσοκομείο τελούσε υπό την δικαιολογημένη πεποίθηση, ότι η προμήθεια των υλικών αγγειοπλαστικής θα πραγματοποιηθεί μέσω του ενιαίου διαγωνισμού της Ε.Π.Υ., ενώ, εκ παραλλήλου, ενημέρωνε την Ε.Π.Υ. για την αναγκαιότητα επίσπευσης των σχετικών διαδικασιών. Σημειώνεται, επί του προκειμένου ότι, το αρχικό αίτημα του νοσοκομείου προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. για παροχή σύμφωνης γνώμης προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για την προμήθεια των εν λόγω ειδών, είχε υποβληθεί ήδη από 18.11.2013.

Περαιτέρω, δεδομένου ότι το νοσοκομείο εξουσιοδοτήθηκε από την 6^η Υ.Π.Ε. όπως διενεργήσει, ως αναθέτουσα αρχή, τον σχετικό διαγωνισμό, στις 18.12.2013, αιτείται την σύμφωνη γνώμη της Αρχής για προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, προκειμένου να συνάψει σύμβαση προμήθειας των ειδών, προϋπολογισμού ύψους €160.000,00 και για διάστημα τεσσάρων μηνών, προκειμένου να έχει τον χρόνο να προβεί στις αναγκαίες ενέργειες διενέργειας του σχετικού διαγωνισμού. Συνεπώς, το αίτημά του περιορίζεται στο απολύτως απαραίτητο μέτρο, κατά ποσότητα, διάρκεια και προϋπολογισθείσα δαπάνη.

Από το διδόμενο ιστορικό και τα σχετικώς προεκτεθέντα προκύπτει ότι οι περιστάσεις που επικαλείται η αναθέτουσα αρχή για την στοιχειοθέτηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν απορρέουν από ευθύνη της αναθέτουσας αρχής.

21. Κατά συνέπεια, από την υπαγωγή των πραγματικών περιστατικών στις προαναφερθείσες διατάξεις, προκύπτει η συνδρομή, σωρευτικώς, των προϋποθέσεων εφαρμογής του άρθρου 25 παρ. 1, περ. γ, ήτοι απρόβλεπτη περίσταση που να τελεί σε αιτιώδη συνάφεια με τις κατεπείγουσες ανάγκες που επικαλείται το Γενικό Νοσοκομείο Ιωαννίνων "Γ. ΧΑΤΖΗΚΩΣΤΑ" και η οποία να μην απορρέει από δική του ευθύνη, προκειμένου, με την επίκληση της εν λόγω διάταξης, να προσφύγει σε διαδικασία διαπραγμάτευσης.

Μειοψήφισε η Αντιπρόεδρος Χ. Μπουσουλέγκα και το μέλος Ε. Καραμανλής.

Κατά την άποψή τους, ενώ η αναθέτουσα αρχή γνώριζε ότι οι ισχύουσες συμβάσεις έληγαν στις 10.11.2013, δεν έλαβε εγκαίρως τα αναγκαία μέτρα, προκειμένου να έχει συνάψει νέα σύμβαση κατά την ανωτέρω ημερομηνία. Ειδικότερα, δεν προέβη στην άσκηση του δικαιώματος που παρέχει η διάταξη της παραγράφου 7, του άρθρου 6 του Ν. 3580/2007 στα νοσοκομεία να ζητούν άδεια από την Ε.Π.Υ., προκειμένου να διενεργήσουν τα ίδια τις διαδικασίες ανάθεσης που τα αφορούν.

IV. Συμπέρασμα

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες διατάξεις, επί του τεθέντος ζητήματος, η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., κατά πλειοψηφία αποφασίζει:

Την παροχή σύμφωνης γνώμης, επί του αιτήματος του Γενικού Νοσοκομείου Ιωαννίνων “Γ. ΧΑΤΖΗΚΩΣΤΑ”, κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ (δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την ανάθεση της προμήθειας υλικών αγγειοπλαστικής με την διαδικασία της διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, προϋπολογισμού ύψους €160.000,00, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ και για διάστημα τεσσάρων μηνών, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 1 περ. γ του άρθρου 25 του πδ. 60/2007, προκειμένου να καλυφθούν οι ανάγκες του αιμοδυναμικού εργαστηρίου του νοσοκομείου, λόγω συνδρομής των προς τούτο τασσομένων νόμιμων προϋποθέσεων.

Αθήνα, 28 Φεβρουαρίου 2014

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Πρόεδρος

Δημήτριος Ράϊκος