



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ

ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΑΠΟΦΑΣΗ

135/ 2015

(Της διαδικασίας του άρθρου 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011)

ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την **23η Ιουνίου 2015, ημέρα Τρίτη και ώρα 10.00 πμ.**, και επί της οδού Κηφισίας 7 (5ος όροφος), όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (εφεξής Αρχή) 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 τη συνεδρίαση τα ακόλουθα:

- | | |
|-----------------------------------|----------------|
| 1. Δημήτριος Ραΐκος | (Πρόεδρος) |
| 2. Χριστίνα Μπουσουλέγκα | (Αντιπρόεδρος) |
| 3. Ευάγγελος Καραμανλής | (Μέλος) |
| 4. Ιωάννα Κουλούρη | (Μέλος) |
| 5. Δημήτριος Λουρίκας | (Μέλος) |
| 6. Δημήτριος Σταθακόπουλος | (Μέλος) |

Γραμματέας: Στυλιανή Τσιάβου

Εισηγητής: Χρήστος Κανελλόπουλος, Ε.Ε.Π. – Οικονομολόγος

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης παρέστη ο υπάλληλος του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων, κ. Χρήστος Κανελλόπουλος, ο οποίος αποδεσμεύτηκε πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

Ερώτημα: Το αριθμ. πρωτ. 2136/19-3-2015 έγγραφο του Γενικού Νοσοκομείου - Κ.Υ. Λήμνου, το οποίο παραλήφθηκε από την Αρχή στις 23-3-2015 (αριθμ. πρωτ. 1352), όπως αυτό συμπληρώθηκε με το αριθμ. πρωτ. 3550/25-5-2015 (αριθμ. πρωτ. 2430/2-6-2015 της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.), με το αριθμ. πρωτ. 4170/10-6-2015 (αριθμ. πρωτ. 2602/10-6-2015 της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.) και με το αριθμ. πρωτ. 4294/16-6-2015 (αριθμ. πρωτ. 2722/16-6-2015 της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.) έγγραφά του.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, περί προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης σύμφωνα με το άρθρο 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011 για την προμήθεια «Ιατροτεχνολογικού Εξοπλισμού με κωδικό MIS 379341 στο Επιχειρησιακό Πρόγραμμα Κρήτη & Νήσοι Αιγαίου, ΕΣΠΑ 2007 - 2013», για τις ανάγκες του Γενικού Νοσοκομείου - Κέντρου Υγείας Λήμνου, των Πολυδύναμων Περιφερειακών Ιατρείων και των Περιφερειακών Ιατρείων, συνολικού προϋπολογισμού € 80.100,00 με Φ.Π.Α. ή € 69.051,72 χωρίς Φ.Π.Α., σε συνέχεια ανοικτού επαναληπτικού διαγωνισμού, ο οποίος ήταν άγονος.

I. ΙΣΤΟΡΙΚΟ – ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΑ ΠΕΡΙΣΤΑΤΙΚΑ

1. Από τη μελέτη των στοιχείων και εγγράφων του φακέλου της υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα:

ΔΙΕΘΝΗΣ ΑΝΟΙΚΤΟΣ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΣ

1.1 Με την αριθμ. πρωτ. 2611/16-4-2013 Διακήρυξή του, το Γενικό Νοσοκομείο – Κέντρο Υγείας Λήμνου, διενήργησε διεθνή ανοικτό διαγωνισμό για την προμήθεια «Ιατροτεχνολογικού Εξοπλισμού με κωδικό MIS 379341 στο Επιχειρησιακό Πρόγραμμα Κρήτη & Νήσοι Αιγαίου, ΕΣΠΑ 2007 - 2013», για τις ανάγκες του Γενικού Νοσοκομείου - Κέντρου Υγείας Λήμνου, των Πολυδύναμων Περιφερειακών Ιατρείων και των Περιφερειακών Ιατρείων, συνολικού προϋπολογισμού € 392.450,00 με Φ.Π.Α. ή € 338.318,97 χωρίς Φ.Π.Α. με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή ανά είδος. Τα είδη του διαγωνισμού ήταν: **1.** Αναισθησιολογικό Μηχάνημα (ποσότητα 1) προϋπολογισθείσας δαπάνης € 45.000,00 με Φ.Π.Α., με CPV 33172000-6, **2.** Κολονοσκόπιο - Γαστροσκόπιο (ποσότητα 1) προϋπολογισθείσας δαπάνης € 43.000,00 με Φ.Π.Α., με CPV 33168100-6, **3.** Κλίβανος (ποσότητα 1) προϋπολογισθείσας δαπάνης € 130.000,00 με Φ.Π.Α., με CPV 33152000-0, **4.** Ακτινοσκοπικό Μηχάνημα τροχήλατο (ποσότητα 1) προϋπολογισθείσας δαπάνης € 30.000,00 με Φ.Π.Α., με CPV 33111400-5 **5.** Καταψύκτης πλάσματος (ποσότητα 1) προϋπολογισθείσας δαπάνης € 9.000,00 με Φ.Π.Α., με CPV 39711123-7, **6.** Κλιματιστικά Μηχανήματα (ποσότητα 13) προϋπολογισθείσας δαπάνης € 6.050,00 με Φ.Π.Α., με CPV 42512200-0, **7.** Φορείο Ασθενών διαβαθμιζόμενου ύψους (ποσότητα 2) προϋπολογισθείσας δαπάνης € 6.000,00 με Φ.Π.Α., με CPV 33192160-1, **8.** Αυτόματο Περίμετρο (ποσότητα 1) προϋπολογισθείσας δαπάνης € 30.000,00 με Φ.Π.Α., με CPV 33122000-1 **9.** Ακτινολογικό Μηχάνημα τροχήλατο (ποσότητα 1) προϋπολογισθείσας δαπάνης € 20.000,00 με Φ.Π.Α., με CPV 33111000-1 **10.** Κλασικό Ακτινολογικό Μηχάνημα (ποσότητα 1) προϋπολογισθείσας δαπάνης € 50.000,00 με Φ.Π.Α., με CPV 33111000-1, **11.** Τρικάναλοι Ηλεκτροκαρδιογράφοι

(ποσότητα 4) προϋπολογισθείσας δαπάνης € 5.600,00 με Φ.Π.Α., με CPV 33123230-9, **12.** Πιεσόμετρα τροχήλατα (ποσότητα 6) προϋπολογισθείσας δαπάνης € 9.750,00 με Φ.Π.Α., με CPV 33123100-9 και **13.** Αναρρόφηση τροχήλατη ηλεκτρική (ποσότητα 5) προϋπολογισθείσας δαπάνης € 8.050,00 με Φ.Π.Α., με CPV 33331962000-3.

1.2 Περίληψη της Διακήρυξης στάλθηκε με ηλεκτρονικά μέσα στην Επίσημη εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης την 16η Απριλίου 2013, η οποία και δημοσιεύτηκε την 20η Απριλίου 2013 (S 078-131168).

1.3 Περίληψη της Διακήρυξης δημοσιεύτηκε την 19η Απριλίου 2013 στις εφημερίδες «Τα Νέα της Λέσβου», «Ηχώ των Δημοπρασιών», «Δημοκράτης», & «Πανελλήνια Βορείου Ελλάδος» και την 24η Απριλίου 2013 στην εφημερίδα «Λήμνος».

1.4 Περίληψη της Διακήρυξης δημοσιεύτηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως την 26η Απριλίου 2013 (ΦΕΚ 252).

1.5 Με το αριθμ. 25/23-7-2013 Πρακτικό του, το Γενικό Νοσοκομείο – Κέντρο Υγείας Λήμνου διαπίστωσε ότι δεν υποβλήθηκαν προσφορές για τα είδη 4, 5, 6, 7, 8 και 13 και πρότεινε την επαναπροκήρυξη τους.

ΑΝΟΙΚΤΟΣ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΣ

1.6 Με το από 25-7-2013 Πρακτικό του, το Διοικητικό Συμβούλιο των διασυνδεδεμένων Νοσοκομείων «Γενικό Νοσοκομείο Μυτιλήνης “Βοστανειο” και Γενικό Νοσοκομείο – Κέντρο Υγείας Λήμνου» ενέκρινε το αριθμ. 25/23-7-2013 Πρακτικό του Διοικητικού Συμβουλίου του Γενικού Νοσοκομείου Λήμνου και αποφάσισε την επαναπροκήρυξη ανοικτού διαγωνισμού για την προμήθεια «Ιατροτεχνολογικού Εξοπλισμού» για τις ανάγκες του Γενικού Νοσοκομείου - Κέντρου Υγείας Λήμνου, των Πολυδύναμων Περιφερειακών Ιατρείων και των Περιφερειακών Ιατρείων, συνολικού προϋπολογισμού € 80.100,00 με Φ.Π.Α. ή € 69.051,72 χωρίς Φ.Π.Α.

1.7 Με την αριθμ. πρωτ. 5290/22-8-2013 Διακήρυξή του (ΑΔΑ: ΒΛΩ2469ΗΖΞ-ΖΨΜ), το Γενικό Νοσοκομείο – Κέντρο Υγείας Λήμνου διενήργησε ανοικτό διαγωνισμό για την προμήθεια «Ιατροτεχνολογικού Εξοπλισμού με κωδικό MIS 379341 στο Επιχειρησιακό Πρόγραμμα Κρήτη & Νήσοι Αιγαίου, ΕΣΠΑ 2007 - 2013», για τις ανάγκες του Γενικού Νοσοκομείου - Κέντρου Υγείας Λήμνου, των Πολυδύναμων Περιφερειακών Ιατρείων και των Περιφερειακών Ιατρείων, συνολικού προϋπολογισμού € 80.100,00 με Φ.Π.Α. ή € 69.051,72 χωρίς Φ.Π.Α., με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή ανά είδος. Τα είδη του διαγωνισμού ήταν: **1.** Ακτινοσκοπικό Μηχάνημα τροχήλατο (ποσότητα 1) προϋπολογισθείσας δαπάνης € 30.000,00 με Φ.Π.Α., **2.** Κλιματιστικά Μηχανήματα (ποσότητα 13) προϋπολογισθείσας δαπάνης € 6.050,00 με Φ.Π.Α., **3.** Φορείο Ασθενών διαβαθμιζόμενου ύψους (ποσότητα 2) προϋπολογισθείσας δαπάνης € 6.000,00 με Φ.Π.Α., **4.** Αυτόματο Περίμετρο (ποσότητα 1) προϋπολογισθείσας δαπάνης € 30.000,00 με Φ.Π.Α., και **5.** Αναρρόφηση τροχήλατη ηλεκτρική (ποσότητα 5) προϋπολογισθείσας δαπάνης € 8.050,00 με Φ.Π.Α. Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών ορίστηκε η 4η Οκτωβρίου 2013 και ώρα 15:00 και ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού ορίστηκε η 7η Οκτωβρίου 2013 και ώρα 12:00 πμ.

1.8 Περίληψη της Διακήρυξης (ΑΔΑ: ΒΛΩ2469ΗΖΞ-ΘΕΛ) δημοσιεύτηκε την 6η Σεπτεμβρίου 2013 στις εφημερίδες «Ηχώ των Δημοπρασιών», «Νέα της Λέσβου» & «Δημοκράτης» και την 7η Σεπτεμβρίου 2013 στην εφημερίδα «Πανελλήνια Βορείου Ελλάδος».

1.9 Περίληψη της Διακήρυξης δημοσιεύτηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβερνήσεως την 30η Αυγούστου 2013 (ΦΕΚ 543/2013).

1.10 Επιπρόσθετα, όλο το τεύχος της Διακήρυξης αναρτήθηκε στον διαδικτυακό τόπο www.limnoshospital.gr.

1.11 Με το από 28-11-2013 έγγραφό του, το Τμήμα προμηθειών του Γενικού Νοσοκομείου – Κ.Υ. Λήμνου διαπίστωσε ότι δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά και πρότεινε προς το Συμβούλιο Διοίκησης του Γενικού Νοσοκομείου – Κ.Υ. Λήμνου την προσφυγή στην διαπραγμάτευση σύμφωνα με το άρθρο 25, παράγραφος 1, εδάφιο α' του Ν. 60/2007 (άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ του Ν. 4013/2011) για τα τέσσερα (4) από τα πέντε (5) είδη Ιατροτεχνολογικού Εξοπλισμού: 1. Ακτινοσκοπικό Μηχάνημα τροχήλατο, 2. Κλιματιστικά Μηχανήματα, 3. Φορείο Ασθενών διαβαθμιζόμενου, και 4. Αναρρόφηση τροχήλατη ηλεκτρική, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης € 50.100,00 με Φ.Π.Α.

1.12 Με το αριθμ. 35/29-11-2013 Πρακτικό του, το Συμβούλιο Διοίκησης του Γενικού Νοσοκομείου – Κέντρου Υγείας Λήμνου έκανε αποδεκτή την εισήγηση του Τμήματος Προμηθειών του Γενικού Νοσοκομείου – Κ.Υ. Λήμνου και αποφάσισε την προσφυγή στην διαπραγμάτευση σύμφωνα με το άρθρο 25, παράγραφος 1, εδάφιο α' του Ν. 60/2007 (άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ του Ν. 4013/2011) για τα ανωτέρω τέσσερα (4) είδη Ιατροτεχνολογικού Εξοπλισμού.

1.13 Με την από 15-12-2014 Απόφασή του, το Διοικητικό Συμβούλιο των διασυνδεομένων νοσοκομείων «Γενικό Νοσοκομείο Μυτιλήνης “Βοστανειο” και Γενικό Νοσοκομείο – Κέντρο Υγείας Λήμνου» ενέκρινε την επαναπροκήρυξη ανοικτού διαγωνισμού για το Αυτόματο Περίμετρο προϋπολογισθείσας δαπάνης € 30.000,00 με Φ.Π.Α., της αριθμ. πρωτ. 5290/22-8-2013 Διακήρυξης (5ο είδος), καθώς και για τον Κλίβανο προϋπολογισθείσας δαπάνης € 130.000,00 με Φ.Π.Α., της αριθμ. πρωτ. 2611/16-4-2013 αρχικής Διακήρυξης, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης € 160.000,00 με Φ.Π.Α.

1.14 Με την από 17-2-2015 Απόφασή του που τροποποιεί την από 15-12-2014 Απόφασή του, το Διοικητικό Συμβούλιο των διασυνδεομένων νοσοκομείων «Γενικό Νοσοκομείο Μυτιλήνης “Βοστανειο” και Γενικό Νοσοκομείο – Κέντρο Υγείας Λήμνου» αποφάσισε την προσφυγή στην διαπραγμάτευση σύμφωνα με το άρθρο 25, παράγραφος 1, εδάφιο α' του Ν. 60/2007 (άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ του Ν. 4013/2011) για το Αυτόματο Περίμετρο και την προκήρυξη ανοικτού διαγωνισμού για τον Κλίβανο.

1.15 Με το αριθμ. πρωτ. 4170/10-6-2015 έγγραφό του, το Γενικό Νοσοκομείο – Κ.Υ. Λήμνου βεβαιώνει ότι δεν κατατέθηκαν Ενστάσεις / Προδικαστικές Προσφυγές / Ένδικα Μέσα σε κανένα στάδιο του διαγωνισμού, περιλαμβανομένης της αριθμ. 29/2-8-2013 Διακήρυξης.

1.16 Με το αριθμ. 4443/22-6-2015 έγγραφό του, το Γενικό Νοσοκομείο – Κ.Υ. Λήμνου αναφέρει ότι προκηρύχθηκε ανοικτός διαγωνισμός για την προμήθεια

Κλιβάνου, με χρήση ηλεκτρονικής πλατφόρμας, και καταληκτική ημερομηνία προσφορών την 14η Ιουλίου 2015.

1.17 Κατόπιν των ανωτέρω, το Γενικό Νοσοκομείο – Κέντρο Υγείας Λήμνου, με το προαναφερόμενο έγγραφό του, στο οποίο επισυνάπτεται σχέδιο Απόφασής του, ζητά την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. προκειμένου να προσφύγει στην διαδικασία της απευθείας ανάθεσης για την προμήθεια «ιατροτεχνολογικού Εξοπλισμού με κωδικό MIS 379341 στο Επιχειρησιακό Πρόγραμμα Κρήτη & Νήσοι Αιγαίου, ΕΣΠΑ 2007 – 2013», και για τα πέντε είδη της επαναληπτικής διακήρυξης: **1.** Ακτινοσκοπικό Μηχάνημα τροχήλατο, **2.** Κλιματιστικά Μηχανήματα, **3.** Φορείο Ασθενών διαβαθμιζόμενου ύψους, **4.** Αυτόματο Περίμετρο, και **5.** Αναρρόφηση τροχήλατη ηλεκτρική, για τις ανάγκες του Γενικού Νοσοκομείου – Κέντρο Υγείας Λήμνου, συνολικού προϋπολογισμού € 80.100,00 με Φ.Π.Α. ή € 69.051,72 άνευ Φ.Π.Α., χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, χωρίς τροποποίηση των όρων της Σύμβασης.

II. ΝΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ

2. Το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων, 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. [...]».

Το άρθρο 6, παράγραφος 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:

α) 137.000 ευρώ, για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών, εκτός αυτών που καλύπτονται από την περίπτωση β) στοιχείο iii), που συνάπτονται από τις αναθέτουσες αρχές οι οποίες είναι κεντρικές κυβερνητικές αρχές του Παραρτήματος IV. [...]

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, είτε ii) από τις αναθέτουσες αρχές που αναφέρονται στο Παράρτημα IV και οι οποίες δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, όταν οι συμβάσεις αφορούν προϊόντα τα οποία δεν καλύπτει το Παράρτημα V, είτε iii) από οποιαδήποτε αναθέτουσα αρχή και έχουν ως αντικείμενο υπηρεσίες της κατηγορίας 8 του Παραρτήματος II Α, υπηρεσίες τηλεπικοινωνιών της κατηγορίας 5 των οποίων οι θέσεις στο CPV είναι αντίστοιχες με τους αριθμούς αναφοράς CPC 7524, 7525 και 7526, ή/και υπηρεσίες που αναφέρονται στο Παράρτημα II Β.”

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με τον Κανονισμό (ΕΕ) αριθμ. 1336/2013 της Επιτροπής για την τροποποίηση των οδηγιών 2004/17/ΕΚ, 2004/18/ΕΚ και 2009/81/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, όσον αφορά τα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, τα ως άνω ποσά αναπροσαρμόστηκαν, από 1/1/2014 και για την διετία 2014-2015, στις 134.000 και 207.000 ευρώ αντίστοιχα.

3. Το άρθρο 8 παράγραφος 1, 3, 5 και 7 του Π.Δ. 60/2007 ορίζει ότι: «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 προαίρεσεως όσο και των τυχόν παρατάσεων της σύμβασης ... 3. Κανένα σχέδιο έργου και καμία σύμβαση προμήθειας ή υπηρεσιών δεν επιτρέπεται να κατατμηθεί, προκειμένου να αποφευχθεί η εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος διατάγματος. ...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. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να παρεκκλίνουν προκειμένου για τα τμήματα των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός Φ.Π.Α. είναι μικρότερη των ογδόντα χιλιάδων (80.000) ευρώ και υπό τον όρο ότι το συνολικό ποσό των συγκεκριμένων τμημάτων δεν υπερβαίνει το 20% της συνολικής αξίας όλων των τμημάτων. ...7. Όταν πρόκειται για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών ή υπηρεσιών που έχουν περιοδικό χαρακτήρα ή προβλέπεται να ανανεωθούν μέσα σε συγκεκριμένο χρονικό διάστημα, λαμβάνεται ως βάση για τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης α) είτε η συνολική πραγματική αξία των διαδοχικών συμβάσεων του ίδιου τύπου, οι οποίες συνήφθησαν κατά το προηγούμενο δωδεκάμηνο ή οικονομικό έτος, αναπροσαρμοσμένη, εφόσον τούτο είναι δυνατόν, προκειμένου να ληφθούν υπόψη ενδεχόμενες μεταβολές ως προς τις ποσότητες ή την αξία τους κατά τους δώδεκα (12) μήνες που έπονται της αρχικής σύμβασης. β) είτε η εκτιμώμενη συνολική αξία των διαδοχικών συμβάσεων που συνήφθησαν κατά το δωδεκάμηνο που έπεται της πρώτης παράδοσης ή κατά τη διάρκεια του οικονομικού έτους, εφόσον αυτό υπερβαίνει τους δώδεκα (12) μήνες. Η επιλογή της μεθόδου για τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας μιας δημόσιας σύμβασης δεν επιτρέπεται να γίνεται προς το σκοπό αποφυγής της εφαρμογής του παρόντος».

4. Το άρθρο 25 του Π.Δ. 60/2007 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: α) εάν, ύστερα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές δεν κρίνεται κατάλληλη, ή εάν δεν υπάρχει κανείς υποψήφιος, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή, ύστερα από αίτημά της, [...]».

III. ΝΟΜΙΚΗ ΕΚΤΙΜΗΣΗ

5. Το υπό εξέταση αίτημα του Γενικού Νοσοκομείου – Κ.Υ. Λήμνου αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας μέσω της διαδικασίας της διαπραγμάτευσης βάσει της παραγράφου 1, περίπτωση α' του άρθρου 25 του Π.Δ. 60/2007 περί προσαρμογής της ελληνικής νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ «Περί συντονισμού των Διαδικασιών Σύναψης Δημοσίων Συμβάσεων Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών».

6.

7. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας προϋπολογισθείσας δαπάνης € 69.051,72 χωρίς Φ.Π.Α., σε συνδυασμό με την προκηρυχθείσα συνολική προϋπολογισθείσα δαπάνη € 338.318,97 χωρίς Φ.Π.Α., συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή γνώμης σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 6 και 8 του Π.Δ. 60/2007 και του άρθρου 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας «Ιατροτεχνολογικού Εξοπλισμού με κωδικό MIS 379341 στο Επιχειρησιακό Πρόγραμμα Κρήτη & Νήσοι Αιγαίου, ΕΣΠΑ 2007 - 2013», για τις ανάγκες του Γενικού Νοσοκομείου - Κέντρου Υγείας Λήμνου, των Πολυδύναμων Περιφερειακών Ιατρείων και των Περιφερειακών Ιατρείων, κατόπιν του προηγηθέντος άγονου ανοικτού δημόσιου διαγωνισμού, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 του Π.Δ. 60/2007.

8. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση, έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25 Π.Δ. 60/2007) (βλ. σχετικώς ΔΕΕ, απόφαση της 8ης Απριλίου 2008, C 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56). Συναφώς επισημαίνεται ότι οι ανωτέρω διατάξεις στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που 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. Συγκεκριμένα, προκειμένου η Οδηγία 2004/18/ΕΚ να μην απολέσει την πρακτική αποτελεσματικότητά της, τα κράτη μέλη και οι αναθέτουσες αρχές τους δεν επιτρέπεται να προβλέπουν περιπτώσεις προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση που δεν προβλέπονται από την εν λόγω οδηγία ή να συνοδεύουν τις ρητώς προβλεπόμενες από την Οδηγία αυτή περιπτώσεις με νέους όρους που έχουν ως αποτέλεσμα να καθιστούν ευκολότερη την προσφυγή στην εν λόγω διαδικασία (βλ. ΔΕΕ, αποφάσεις της 18^{ης} Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28^{ης} Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13^{ης} Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).

9. Ειδικότερα, με τη διάταξη του άρθρου 25 παράγραφος 1, περίπτωση α' του Π.Δ. 60/2007 προκύπτει ότι οι Αναθέτουσες Αρχές μπορούν να προσφύγουν σε

διαδικασία διαπραγμάτευσης, αφού προηγηθεί δημοσίευση Διακήρυξης διαγωνισμού, με την προϋπόθεση:

α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία,

Με βάση τη σχετική νομολογία (βλ. Ελ. Συν. Αποφ. VI Τμ. 935/2013, 29, 290 600, 2654/2012, 466, 475, 476, 1249, 1647/2011, 3132, 3134, και 3149/2010) σχετικά με την προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας παγίως έχει κριθεί ότι η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή της παραγράφου 1, περίπτωση α' των άρθρων 24 και 25 του Π.Δ. 60/2007, συνέχεται άμεσα με τον προηγηθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία.

β) να έχουν υποβληθεί κατά την ανωτέρω νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές σύμφωνα με τις κείμενες διατάξεις και

γ) να μην τροποποιούνται ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση.

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

9.1 Κατά την έννοια των προπαρατεθεισών διατάξεων, 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.

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. Δεν αρκεί δε η απλή αναφορά στους λόγους που την οδήγησαν να προσφύγει στην εν λόγω διαδικασία, αλλά πρέπει να βεβαιώνεται αιτιολογημένα ότι οι ανωτέρω λόγοι (αρχικοί ή νέοι) συντρέχουν .

Από το σκοπό της προπαρατεθείσας διάταξης και για να μην καταστρατηγείται ο εξαιρετικός χαρακτήρας της εφαρμογής της διαδικασίας διαπραγμάτευσης, προκύπτει ότι το αίτημα προσφυγής σε αυτήν πρέπει να υποβάλλεται επικαίρως, ήτοι σε σχετική χρονική εγγύτητα προς την ανοικτή (ή κλειστή) διαδικασία η οποία απέβη άγονη. Σε διαφορετική περίπτωση, δηλαδή χρονικής απόστασης μεταξύ αυτών, θα ήταν εφικτή η διενέργεια ανοικτής διαδικασίας, ώστε να γίνει προσπάθεια ανάπτυξης ανταγωνισμού σε χρόνο όπου οι συνθήκες της αγοράς μπορεί να έχουν διαφοροποιηθεί.

Σύμφωνα, όμως, με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο ιστορικό της παρούσας, μέχρι την υποβολή του υπό εξέταση αιτήματος του Γενικού Νοσοκομείου - Κ.Υ. Λήμνου, παρήλθαν δεκαεφτά (17) μήνες από τη διενέργεια του διαγωνισμού, ήτοι την 4η

Οκτωβρίου 2013, μέχρι την έκδοση της Απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου των διασυνδεομένων νοσοκομείων «Γενικό Νοσοκομείο Μυτιλήνης “Βοστανειο” και Γενικό Νοσοκομείο – Κέντρο Υγείας Λήμνου» για προσφυγή στην διαπραγματεύση (17-2-2015).

9.2 Σε κάθε περίπτωση, από τον υποβληθέντα φάκελο της υπόθεσης και τα συνοδευτικά έγγραφα αυτού διαπιστώνονται ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες της Αναθέτουσας Αρχής κατά τη διαδικασία δημοσίευσης της διακήρυξης του διαγωνισμού της αριθμ. πρωτ. 5290/22-8-2013 Διακήρυξης. Ειδικότερα: Το Γενικό Νοσοκομείο – Κέντρο Υγείας Λήμνου, με την αριθμ. πρωτ. 2611/16-4-2013 Διακήρυξή του, διενήργησε διεθνή ανοικτό διαγωνισμό για την προμήθεια «Ιατροτεχνολογικού Εξοπλισμού», συνολικού προϋπολογισμού € € 338.318,97 χωρίς Φ.Π.Α., ο οποίος κηρύχθηκε εν μέρει άγονος για τα Τμήματα / είδη: **3.** Κλίβανος, **4.** Ακτινοσκοπικό Μηχάνημα τροχήλατο, **6.** Κλιματιστικά Μηχανήματα, **7.** Φορείο Ασθενών διαβαθμιζόμενου ύψους, **8.** Αυτόματο Περίμετρο και **13.** Αναρρόφηση τροχήλατη ηλεκτρική, ενώ κατακυρώθηκαν τα Τμήματα / είδη: **1.** Αναισθησιολογικό Μηχάνημα, **2.** Κολονοσκόπιο - Γαστροσκόπιο, **5.** Καταψύκτης πλάσματος, **9.** Ακτινολογικό Μηχάνημα τροχήλατο, **10.** Κλασικό Ακτινολογικό Μηχάνημα, **11.** Τρικάναλοι Ηλεκτροκαρδιογράφοι και **12.** Πιεσόμετρα τροχήλατα.

Εν συνεχεία, το Γενικό Νοσοκομείο – Κέντρο Υγείας Λήμνου, με την αριθμ. πρωτ. 5290/22-8-2013 Διακήρυξή του, διενήργησε ανοικτό διαγωνισμό για την προμήθεια «Ιατροτεχνολογικού Εξοπλισμού», συνολικού προϋπολογισμού € 69.051,72 χωρίς Φ.Π.Α., για τα εξής Τμήματα / είδη: **1.** Ακτινοσκοπικό Μηχάνημα τροχήλατο, **2.** Κλιματιστικά Μηχανήματα, **3.** Φορείο Ασθενών διαβαθμιζόμενου ύψους, **4.** Αυτόματο Περίμετρο, και **5.** Αναρρόφηση τροχήλατη ηλεκτρική. Στο εν λόγω διαγωνισμό δεν υποβλήθηκαν προσφορές και ως εκ τούτου, κηρύχθηκε άγονος.

Αναφορικά με τον επαναληπτικό διαγωνισμό διαπιστώνεται ότι, παρότι πρόκειται για ανάθεση τμήματος προμήθειας η συνολική αξία της οποίας εμπίπτει στα κατώτατα όρια της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ και των Κανονισμών 1251/2011 και 1336/2013 της Επιτροπής, σύμφωνα με τα άρθρα 6, 7 και 8 του π.δ. 60/2007, ωστόσο δεν τηρήθηκαν οι απαιτούμενες διατυπώσεις δημοσιότητας, δηλαδή η αποστολή του τυποποιημένου εντύπου στην Υπηρεσία Επισήμων Εκδόσεων της ΕΕ.

Η παράλειψη ή η πλημμελής τήρηση των διατυπώσεων δημοσιότητας συνιστά παράβαση ουσιώδους τύπου της διαδικασίας του διαγωνισμού, η οποία πλήττει τις αρχές του ανταγωνισμού, της πρόσβασης στις διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων και της διαφάνειας και καθιστά μη νόμιμη τη διενέργεια του (βλ. Πράξεις Ελ. Συν. VII Τμ. 82, 114, 165/2006, 28/2007, 115, 144, 242, 249/2008, 12, 233/2009, VI Τμ. 264/2011, 935/2013 κ.ά.).

Παγίως δε έχει κριθεί νομολογιακά ότι «...σε κάθε περίπτωση ο επαναληπτικός διαγωνισμός συνιστά νέο, αυτοτελή διαγωνισμό ως προς τον οποίο οφείλουν να τηρούνται όλες οι διατυπώσεις δημοσιότητας» (βλ. Ελ. Συν. Αποφ. VI Τμ. 29/2012, 466, 475, 476, 1249, 1647, 1780/2011, 3085, 3132, 3134/2010, 3556/2009). Περαιτέρω, η Αρχή με τις αριθμ. 51/20-2-2014 και 230/15-7-2014 Αποφάσεις της, έκρινε μεταξύ άλλων ότι συνιστά ουσιώδη νομική πλημμέλεια της διαγωνιστικής διαδικασίας του ανοικτού δημόσιου διαγωνισμού η μη αποστολή του τυποποιημένου εντύπου στην

Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης. Δεδομένων των ανωτέρω, η Αναθέτουσα αρχή κρίνεται ότι η αναθέτουσα αρχή όφειλε να αποστείλει προς δημοσίευση τη Διακήρυξη του ανοικτού δημόσιου διαγωνισμού, με αριθμ. πρωτ. 5290/22-8-2013, στην Ε.Ε.Ε.Ε.

10. Συνεπώς, από την υπαγωγή των πραγματικών περιστατικών στις προαναφερόμενες διατάξεις διαπιστώνεται ότι δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής της παραγράφου 1, εδαφίου α' του περ. α' του άρθρου 25 του Π.Δ. 60/2007, η οποία επιτρέπει την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγηθεί δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού. Επίσης, δεν προέκυψαν άλλα στοιχεία που να αποδεικνύουν και να αιτιολογούν ειδικά και με επαρκή τεκμηρίωση την συνδρομή περιστάσεων που επιτρέπουν την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις λοιπές διατάξεις των άρθρων 24 ή 25 του Π.Δ. 60/2007.**11.** Τέλος, προς το σκοπό της βελτίωσης των διαδικασιών διενέργειας των διαγωνισμών, σημειώνουμε τα εξής:

Το Συμβούλιο Διοίκησης του Γενικού Νοσοκομείου – Κ.Υ. Λήμνου αποφάσισε την προσφυγή στην διαπραγμάτευση σύμφωνα με το άρθρο 25, παράγραφος 1, εδάφιο α' του Ν. 60/2007 (άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ του Ν. 4013/2011) σύμφωνα με το από 28-11-2013 έγγραφο του Τμήματος Προμηθειών του Γενικού Νοσοκομείου – Κ.Υ. Λήμνου, το οποίο διαπίστωσε ότι δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά. Σύμφωνα όμως με τους όρους της υπό κρίση Διακήρυξης, πριν από το εν λόγω έγγραφο, θα έπρεπε να προηγείται η σύνταξη του σχετικού Πρακτικού από την Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού (Ε.Δ.Δ.).

Ειδικότερα, με το άρθρο 17, παράγραφος 4 της αριθμ. πρωτ. 5290/22-8-2013 Διακήρυξης ορίζεται ότι: *«Μετά την ολοκλήρωση και της ως άνω διαδικασίας, η Ε.Δ.Δ. του Γ. Ν. - Κ. Υ. Λήμνου υποβάλλει στο Γραφείο Προμηθειών, το πρακτικό και όλα τα στοιχεία του φακέλου της ανωτέρω παραγράφου 17.1 του προσφέροντος στον οποίο πρόκειται να γίνει η κατακύρωση, τις τυχόν προσφορές που χαρακτηρίζονται απορριπτέες κατά την παρ. 17.3 άνω, όπου αναλύονται για κάθε μία από αυτές οι ακριβείς λόγοι απόρριψης, καθώς και την πρόταση / εισήγηση της για τον υποψήφιο ανάδοχο (4ο Πρακτικό). Το Γραφείο Προμηθειών υποβάλλει το 3ο και το 4ο Πρακτικό στο Όργανο Λήψης Αποφάσεων για την έκδοση της απόφασης έγκρισής του. Το όργανο Λήψης Αποφάσεων (δηλ. το Διοικητικό Συμβούλιο των διασυνδεδεμένων ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΩΝ) αφού λάβει υπόψη τα σχετικά στοιχεία του φακέλου της προσφοράς του υποψηφίου αναδόχου και την εισήγηση / γνωμοδότηση της Ε.Δ.Δ. του Γ. Ν. - Κ. Υ. Λήμνου, αποφασίζει για την κατακύρωση και εκδίδει την απόφαση για την έγκριση της και την ανάθεση της προμήθειας, η οποία στην συνέχεια κοινοποιείται με αποδεικτικό παραλαβής στους συμμετέχοντες σε αυτή την φάση του διαγωνισμού, με την έννοια και την διευκρίνιση της πληροφορίας και όχι της σύναψης σύμβασης, για την τυχόν υποβολή προδικαστικών προσφυγών. [...]».*

IV. Συμπέρασμα

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του υποβληθέντος αιτήματος, αποφασίζουμε:

Τη μη παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος του Γενικού Νοσοκομείου – Κέντρο Υγείας Λήμνου, σύμφωνα με το άρθρο 2 παράγραφος 2, περίπτωση γ' υποπερίπτωση (δδ) του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση μέρους της προμήθειας «Ιατροτεχνολογικού Εξοπλισμού με κωδικό MIS 379341 στο Επιχειρησιακό Πρόγραμμα Κρήτη & Νήσοι Αιγαίου, ΕΣΠΑ 2007 - 2013», για τις ανάγκες του Γενικού Νοσοκομείου - Κέντρου Υγείας Λήμνου, των Πολυδύναμων Περιφερειακών Ιατρείων και των Περιφερειακών Ιατρείων, προϋπολογισμού € 69.051,72 χωρίς Φ.Π.Α., συνολικού προϋπολογισμού € 338.318,97 χωρίς ΦΠΑ, σύμφωνα με τις διατάξεις του Π.Δ. 60/2007, άρθρο 25 παράγραφος 1, εδάφιο α', χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, λόγω μη συνδρομής των, προς τούτο, τασσομένων, υπό του νόμου, προϋποθέσεων.

ΑΘΗΝΑ, 23/6/2015

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ ΡΑΪΚΟΣ