



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΑΠΟΦΑΣΗ

343/2014

(Της διαδικασίας του άρθρου 2, παρ. 2, περ. γ(δδ) Ν. 4013/2011)
Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 06η Νοεμβρίου του έτους δύο χιλιάδες δέκα τέσσερα (2014) ημέρα Πέμπτη και ώρα 11.00, 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:

1. Αναπληρωτής Πρόεδρος: Χρήστος Δετσαρίδης

Μέλη: 2. Καραμανλής Ευάγγελος

3. Κουλούρη Ιωάννα

4. Σταθακόπουλος Δημήτριος

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

Γραμματέας: Στυλιανή τσιάβου

Εισηγήτρια: Παναγιώτα Μπαράκου, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά την διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν η Εισηγήτρια κ. Μπαράκου, καθώς και η Προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων κ. Καξιρή, οι οποίες και αποχώρησαν, πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη της Αρχής.

Ερώτημα: Το με αρ. πρωτ. 14058/09.09.2014 αίτημα του ΓΕΝΙΚΟΥ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ “ΑΣΚΛΗΠΕΙΟΥ ΒΟΥΛΑΣ”, (εφεξής Νοσοκομείο), προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή), που παραλήφθηκε στις 11.09.2014 και έλαβε αριθμ. πρωτ. 3720, όπως αυτό συμπληρώθηκε, κατόπιν σχετικού αιτήματος της Αρχής, με το με αρ. πρωτ. 16085/17.10.2014 έγγραφο, που παραλήφθηκε στις 17.10.2014 και έλαβε αρ. πρωτ. εισερχ. 4342.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη σύμβασης με αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών καθαρισμού κτηρίων και περιβάλλοντος χώρου στο ΓΕΝΙΚΟ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟ “ΑΣΚΛΗΠΕΙΟ ΒΟΥΛΑΣ”, συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 726.317,33€ (συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.), διάρκειας μέχρι ολοκλήρωσης των διαδικασιών του νέου διαγωνισμού.

1. Με το με αρ. πρωτ. 14058/09.09.2014 αίτημα του ΓΕΝΙΚΟΥ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ “ΑΣΚΛΗΠΕΙΟΥ ΒΟΥΛΑΣ”, (εφεξής Νοσοκομείο), προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή), που παραλήφθηκε στις 11.09.2014 και έλαβε αριθμ. πρωτ. 3720, όπως αυτό συμπληρώθηκε, κατόπιν σχετικού αιτήματος της Αρχής, με το με αρ. πρωτ. 16085/17.10.2014 έγγραφο, που παραλήφθηκε στις 17.10.2014 και έλαβε αρ. πρωτ. εισερχ. 4342, το Νοσοκομείο αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης για τη

σύναψη σύμβασης με αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών καθαρισμού κτηρίων και περιβάλλοντος χώρου στο ΓΕΝΙΚΟ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟ “ΑΣΚΛΗΠΕΙΟ ΒΟΥΛΑΣ”, συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 726.317,33€ (συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.), *“διάρκειας μέχρι ολοκλήρωσης των διαδικασιών του νέου διαγωνισμού, καθώς η διαδικασία του υπάρχοντος διαγωνισμού κατέστη άγονη και δεν υπήρξε κατάθεση προσφορών συμμετοχής”*.

I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

2. Από το σύνολο των προσκομισθέντων στοιχείων του φακέλου προκύπτουν τα ακόλουθα:

2.1. Το ΠΠΥΥ 2012 της 2ης Υ.ΠΕ. Πειραιώς και Αιγαίου, το οποίο εγκρίθηκε δυνάμει της αριθμ. 3567/09.05.2012 απόφασης των συναρμοδίων υπουργών (ΦΕΚ 1585/Β/10.05.2012), όσον αφορά στο Γ. Ν. “ΑΣΚΛΗΠΕΙΟ” ΒΟΥΛΑΣ περιελάμβανε, μεταξύ άλλων, “Υπηρεσίες καθαρισμού κτηρίων” (CPV 90911200-8), προϋπολογισμού 1.116.977,20€, με Διεθνή Διαγωνισμό και κριτήριο τη συμφερότερη προσφορά.

Η Επιτροπή διαγωνισμού (η οποία είχε οριστεί με την υπ’αριθμ. 1543/23.11.2011 απόφαση του Νοσοκομείου), με το αριθμ. πρωτ. 8522/10.07.2012 έγγραφο της, διαβίβασε στο Νοσοκομείο τις τεχνικές προδιαγραφές για την προμήθεια υπηρεσιών καθαρισμού κτηρίων (καθαριότητα). Εν συνεχεία, και μετά τον ορισμό επιτροπής επικαιροποίησης τεχνικών προδιαγραφών (με το αρ.πρωτ. 932/08.08.2013 έγγραφο του Νοσοκομείου), διαβιβάστηκαν εκ νέου, με το αριθμ. πρωτ. 11811/17.09.2013 έγγραφο της Επιτροπής διαγωνισμού, οι τεχνικές προδιαγραφές για την προμήθεια των εν λόγω υπηρεσιών.

Το Διοικητικό Συμβούλιο του Νοσοκομείου, με την υπ’αριθμ. 15/19.09.2013 (Θέμα: 28) απόφασή του, ενέκρινε τις ως άνω τεχνικές προδιαγραφές, καθώς και τη διενέργεια Δημόσιου Ανοικτού Διαγωνισμού *“για την παροχή υπηρεσιών καθαρισμού κτηρίων σε ετήσια βάση, με κριτήριο κατακύρωσης τη συμφερότερη προσφορά, προϋπολογισμού δαπάνης 1.116.977,20€ περ/νου ΦΠΑ για τις ανάγκες του Νοσοκομείου ΠΠΥΥ2012”*, καθώς και την αποστολή των τεχνικών προδιαγραφών προς το Εθνικό Κέντρο Αξιολόγησης της Ποιότητας & Τεχνολογίας στην Υγεία (ΕΚΑΠΤΥ) Α.Ε., με κοινοποίησή τους στη 2η Υ.ΠΕ για περαιτέρω έγκριση. Το ΕΚΑΠΤΥ, με το αρ.πρωτ. 39071/15.11.2013 έγγραφό του προς την Ε.Π.Υ., εισηγήθηκε *“τη διενέργεια των διαγωνιστικών διαδικασιών με βάση τις προτεινόμενες από το φορέα τεχνικές προδιαγραφές”*.

Με το αρ. πρωτ. 28873/09.12.2013 έγγραφο της 2ης Υ.ΠΕ. Πειραιώς και Αιγαίου διαβιβάστηκε στο Νοσοκομείο το απόσπασμα του πρακτικού της υπ’αριθμ. 15/21.11.2013 Συνεδρίασης της Ε.Π.Υ. που αφορά στην έγκριση τεχνικών προδιαγραφών για τις ανάγκες των Φορέων Υγείας ΠΠΥΥ 2012.

2.2. Το Νοσοκομείο εξέδωσε την αριθμ. 49/13 (με ημ/νία 28.11.2013) Διακήρυξη που αφορά στο *“Διεθνή Δημόσιο Ανοικτό Διαγωνισμό για την παροχή υπηρεσιών καθαρισμού κτηρίων του Γ.Ν. ΑΣΚΛΗΠΕΙΟ ΒΟΥΛΑΣ με κριτήριο κατακύρωσης τη συμφερότερη προσφορά”*, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης ποσού 1.116.977,20€ (συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.), διάρκειας ενός (1) έτους, και ημερομηνία διενέργειας της 29.01.2014.

Οι όροι και οι πληροφορίες της διακήρυξης απεστάλησαν για δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε) στις 28.11.2013, η δε με αριθμ. πρωτ. 17561/17.12.2013 Περίληψη της Διακήρυξης (ΑΔΑ: ΒΛΓΞ4690ΩΑ- Η7Χ) δημοσιεύτηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβέρνησης και στον Ελληνικό τύπο, στις εφημερίδες «ΝΑΥΤΕΜΠΟΡΙΚΗ» (20.12.2013), «ΗΜΕΡΗΣΙΑ» (20.12.2013) και «ΧΡΗΜΑΤΙΣΤΗΡΙΟ» (20.12.2013).

Στη συνέχεια, το Διοικητικό Συμβούλιο του Νοσοκομείου, με την υπ’αριθμ. 1/24.01.2014 (Θέμα: 4) απόφασή του (ΑΔΑ: ΒΙΨΕ4690ΩΑ-ΔΡΠ), που αφορά στην *“υποβολή πρακτικού επιτροπής ενστάσεων για τον ΔΑΔ παροχής υπηρεσιών καθαρισμού κτηρίων...”*, αποφάσισε, σε συνέχεια του αριθμ. 1260/22.01.2014 Πρακτικού Ενστάσεων (αναφορικά με την εξέταση της προσφυγής της εταιρίας AZIENDA NETTA MON/ΠΗ ΕΠΕ, καθώς και τα έγγραφα των εταιριών ISS και ΦΑΣΜΑ Α.Ε.), *“τη μετάθεση της ημερομηνίας διενέργειας του*

διαγωνισμού [...] με τροποποίηση των όρων της διακήρυξης που θα καλύπτονται από τον προϋπολογισμό του διαγωνισμού και ο οποίος θα ανέρχεται στα όρια των εγκεκριμένων πιστώσεων του προϋπολογισμού 2014.... Η τροποποίηση των όρων της διακήρυξης θα πρέπει να γίνει άμεσα ώστε να αποσταλούν προς έγκριση στην ΕΠΥ και στο ΕΚΑΠΤΥ μέσα στους προβλέπομενους χρόνους, όπως αυτοί προβλέπονται στο άρθρο 4 του πδ 118/07”.

2.3. Η Επιτροπή διαγωνισμού (η οποία είχε οριστεί με την υπ'αριθμ. 1627/29.01.2014 απόφαση του Νοσοκομείου), με το αριθμ. πρωτ. 2874/17.02.2014 έγγραφό της, διαβίβασε στο Νοσοκομείο τις τεχνικές προδιαγραφές για την προμήθεια υπηρεσιών καθαρισμού κτηρίων, επισημαίνοντας ότι “το σύνολο των καθαριστριών που υπολογίστηκε βάσει του εγκεκριμένου προϋπολογισμού δεν επαρκεί για να καλύψει τις ανάγκες του Νοσοκομείου μας λόγω του μεγάλου αριθμού διάσπαρτων κτιρίων και της έκτασής του”.

Εν συνεχεία, το Διοικητικό Συμβούλιο του Νοσοκομείου, με την υπ'αριθμ. 3/21.02.2014 (Θέμα: 3) απόφασή του, ενέκρινε τις ως άνω τεχνικές προδιαγραφές, καθώς και τη διενέργεια Δημόσιου Ανοικτού Διαγωνισμού “για την παροχή υπηρεσιών καθαρισμού κτηρίων σε ετήσια βάση, με κριτήριο κατακύρωσης τη συμφερότερη προσφορά, προϋπολογισμού δαπάνης 726.317,33€ περ/νου ΦΠΑ για τις ανάγκες του Νοσοκομείου ΠΠΥΥ 2012”, καθώς και την αποστολή των τεχνικών προδιαγραφών προς το ΕΚΑΠΤΥ, με κοινοποίησή τους στη 2η Υ.ΠΕ για περαιτέρω έγκριση. Το ΕΚΑΠΤΥ, με το αρ.πρωτ. 40445/24.05.2014 έγγραφό του προς την Ε.Π.Υ., εισηγήθηκε “τη διενέργεια των διαγωνιστικών διαδικασιών με βάση τις προτεινόμενες από το φορέα τεχνικές προδιαγραφές”.

2.4. Κατόπιν των ανωτέρω, το Νοσοκομείο εξέδωσε την αριθμ. 26/14 (με ημ/νία 15.05.2014) Διακήρυξη που αφορά στο “Διεθνή Δημόσιο Ανοικτό Διαγωνισμό για την παροχή υπηρεσιών καθαρισμού κτηρίων του Γ.Ν. ΑΣΚΛΗΠΕΙΟ ΒΟΥΛΑΣ με κριτήριο κατακύρωσης τη συμφερότερη προσφορά”, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης ποσού 726.317,33€ (συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.), διάρκειας ενός (1) έτους, και ημερομηνία διενέργειας την 23.07.2014.

Οι όροι και οι πληροφορίες της διακήρυξης απεστάλησαν για δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε) στις 15.05.2014 η δε με αριθμ. πρωτ. 8989/04.06.2014 Περίληψη της Διακήρυξης δημοσιεύτηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβέρνησης 385/06.06.2014, και στον Ελληνικό τύπο, στις εφημερίδες «ΝΑΥΤΕΜΠΟΡΙΚΗ» (06.06.2013), «ΗΜΕΡΗΣΙΑ» (06-08.06.2014) και «ΗΧΩ ΤΩΝ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ» (06.06.2014).

2.5. Από τα προσκομισθέντα στην Αρχή έγγραφα προκύπτει ότι υπεβλήθησαν κατά της διακήρυξης η με αρ. πρωτ. 9900/20.06.2014 Προσφυγή της εταιρίας “AZIENDA NETTA MON/ΠΗ Ε.Π.Ε.”, η με αρ. πρωτ. 9886/20.06.2014 Προσφυγή της εταιρίας “MUR ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΥ ΕΠΕ”, η με αρ. πρωτ. 9843/20.06.2014 προσφυγή της εταιρίας “ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΚΑΘΑΡΙΣΜΟΥ ΚΤΙΡΙΩΝ ΚΑΙ ΣΥΝΑΦΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ Α.Ε.”, η με αρ. πρωτ. 9899/20.06.2014 Προσφυγή της εταιρίας “ΦΑΣΜΑ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΙΑ ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ – ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ – ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ ΚΤΙΡΙΩΝ”, καθώς και η από 11.07.2014 Αίτηση Ασφαλιστικών Μέτρων ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Πειραιά της εταιρίας “ΦΑΣΜΑ ΑΝΩΝΥΜΗ ΕΤΑΙΡΙΑ ΙΔΙΩΤΙΚΗ ΕΠΙΧΕΙΡΗΣΗ ΠΑΡΟΧΗΣ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΚΑΘΑΡΙΟΤΗΤΑΣ – ΑΣΦΑΛΕΙΑΣ – ΥΠΟΣΤΗΡΙΞΗΣ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ ΚΤΙΡΙΩΝ”. Σε συνέχεια των ανωτέρω, η Επιτροπή Ενστάσεων, με το από 15.07.2014 πρακτικό της, εισηγήθηκε “την αποδοχή των προσφυγών και την ακύρωση – επαναπροκήρυξη του διαγωνισμού λαμβάνοντας υπόψη τις επιμέρους παρατηρήσεις”.

Περαιτέρω, με την αριθμ. 818/18.07.2014 Απόφαση του Διοικητή του Νοσοκομείου αποφασίστηκε η “μετάθεση διενέργειας του διαγωνισμού ...λόγω προδικαστικών προσφυγών και ασφαλιστικών μέτρων. Η νέα ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού και καθορισθεί με νέα απόφαση του Διοικητή”.

Τέλος, το Διοικητικό Συμβούλιο του Νοσοκομείου, με την υπ'αριθμ. 17/22.07.2014 (Θέμα: 2) απόφασή του, που αφορά στην “υποβολή πρακτικού επιτροπής ενστάσεων για τον ΔΑΔ παροχής υπηρεσιών καθαρισμού κτηρίων (CPV 90911200-8) σε ετήσια βάση, με κριτήριο κατακύρωσης την συμφερότερη προσφορά, προϋπολογισμού δαπάνης 726.317,33€ για τις ανάγκες του νοσοκομείου μας (αρ. διακ. 26/14 ΠΠΥΥ2012)”,

αποφάσισε, σε συνέχεια του από 15.07.2014 Πρακτικού Ενστάσεων “την ακύρωση και επαναπροκήρυξη του Διαγωνισμού με το ΠΠΥΥ 2013 και την αποστολή επιστολής στην Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΑΑΔΗΣΥ) για την έγκριση διαδικασίας διαπραγμάτευσης, έως την τελεσφόρηση του νέου διαγωνισμού και την υπογραφή της σύμβασης”.

3. Το ΓΕΝΙΚΟ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟ “ΑΣΚΛΗΠΕΙΟ ΒΟΥΛΑΣ” απέστειλε στην Αρχή το υπ’ αριθμ. πρωτ. 14058/09.09.2014 αίτημά του, όπως συμπληρώθηκε, με το οποίο ζητεί τη σύμφωνη γνώμη της προκειμένου να προβεί στη “διαδικασία της διαπραγμάτευσης μέσω δημοσιεύσεως για παροχή υπηρεσιών καθαρισμού κτιρίων και περιβάλλοντος χώρου (CPV 90911200-8), σε ετήσια βάση, με κριτήριο κατακύρωσης τη συμφερότερη προσφορά, προϋπολογισμού δαπάνης 726.317,33€ για τις ανάγκες του Νοσοκομείου, διάρκειας μέχρι ολοκλήρωσης των διαδικασιών του νέου διαγωνισμού, καθώς η διαδικασία του υπάρχοντος διαγωνισμού κατέστη άγονη και δεν υπήρξε κατάθεση προσφορών συμμετοχής”, χωρίς επίκληση συγκεκριμένης διάταξης του π.δ. 60/2007.

Επισημαίνεται ότι δεν προσκομίσθηκε, αν και ζητήθηκε εγγράφως από την Αρχή, το απαιτούμενο, βάσει του άρθρου 2 παρ 2 περίπτωση γ' υποπερ. δδ' του Ν. 4013/2011, σχέδιο απόφασης του αρμοδίου οργάνου για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, στο οποίο θα πρέπει, ρητώς, να αναφέρονται η νομική βάση του αιτήματος, όλα τα στοιχεία της υπό ανάθεση σύμβασης (διάρκεια, προϋπολογισθείσα δαπάνη, με και χωρίς Φ.Π.Α.), καθώς και ειδική αιτιολόγηση για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης. Περαιτέρω, δεν δόθηκαν, αν και επίσης ζητήθηκαν από την Αρχή, έγγραφα διευκρινίσεις αναφορικά με το πώς εξυπηρετούνται επί του παρόντος οι ανάγκες του Νοσοκομείου για τον καθαρισμό κτηρίων και περιβάλλοντος χώρου, καθώς και αν το Νοσοκομείο έχει προβεί στην επαναπροκήρυξη του διαγωνισμού, ούτε προσκομίσθηκαν σχετικά προς τούτο έγγραφα. Σε κάθε περίπτωση, πέραν των ως άνω κανένα άλλο στοιχείο δεν απεστάλη στην Αρχή από την αναθέτουσα προς απόδειξη των ισχυρισμών της και τεκμηρίωση της συνδρομής των όρων και των προϋποθέσεων προσφυγής στην διαπραγμάτευση για την αιτούμενη προμήθεια.

II. Νομικό πλαίσιο

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

«δδ) Οι αποφάσεις των αναθετουσών 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. [...]»

5. 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 ι) 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.

6. Το άρθρο 25 παρ. 1 περ. α και γ του ως άνω Π.Δ. ορίζει ότι :

«...1. 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 ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Ευρωπαϊκή Επιτροπή, ύστερα από αίτημα της,
[...]

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

7. Το υπό εξέταση αίτημα του Νοσοκομείου αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών καθαριότητας στους χώρους του Γενικού Νοσοκομείου “ΑΣΚΛΗΠΕΙΟΥ ΒΟΥΛΑΣ”, “διάρκειας μέχρι ολοκλήρωσης των διαδικασιών του νέου διαγωνισμού” και προϋπολογισθείσας δαπάνης 726.317,33€, συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. (ήτοι 590.501,89€, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.), “σε ετήσια βάση”. 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.

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, ως προς την επικαλούμενη απο το Νοσοκομείο “άγωνα” διαδικασία, η εφαρμογή του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α του Π.Δ 60/2007, που δεν επικαλείται ρητά το Νοσοκομείο, στη βάση της οποίας οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, προϋποθέτει:

α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία,

Μάλιστα, η προσφυγή στη διαδικασία των διαπραγματεύσεων, κατ’ εφαρμογή της περ. α της παρ. 1 του άρθρου 25 του ως άνω Π.Δ 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 (ΕΣ-Πράξη 215/2012-Ζ’Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 1249, 466/2011, 29/2012).

β) να μην έχει υποβληθεί, κατά την υπό σημείο (α) ανωτέρω νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές να μην κρίνεται κατάλληλη, ή να μην υπάρχει κανείς υποψήφιος,

γ) τη μη ουσιώδη τροποποίηση των αρχικών όρων της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση.

δ) Επιπλέον, προϋποθέτει ότι σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση προς αυτήν, σχετικής εκθέσεως.

10. Εν προκειμένω, από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, προκύπτει ότι ο εν λόγω διαγωνισμός είχε ημερομηνία διενέργειας την 23.07.2014, οι προαναφερόμενες προσφυγές υπεβλήθησαν κατά της διακήρυξης στις 20.06.2014, ήτοι ένα μήνα πριν την ημερομηνία διενέργειας, η δε Αναθέτουσα Αρχή προέβη αρχικά, στις 18.07.2014, στη μετάθεση της ημερομηνίας διενέργειας και, εν συνεχεία, στις 22.07.2014, στη ματαίωσή του. Ως εκ τούτου δεν τυγχάνει εφαρμογής η διάταξη του άρθρου 25 παρ. 1 περ. α του Π.Δ 60/2007, λόγω μη συνδρομής του όρου της μη υποβολής προσφοράς ή της μη ύπαρξη υποψηφίου, καθόσον ο διαγωνισμός ματαιώθηκε πριν την ημερομηνία διενέργειάς του.

11. Περαιτέρω, 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. Ειδικότερα, η εφαρμογή της παρ. 1 περ. γ του άρθρου 25 ως άνω Π.Δ/τος και συγκεκριμένα η εξαίρεση λόγω κατεπείγοντος, εξαρτάται από τη 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.

Επισημαίνεται ότι 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. Σύμφωνα με τη νομολογία του Δικαστηρίου της Ευρωπαϊκής Ένωσης, αν δεν πληρούνται 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).

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.

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).

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.

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).

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

Από το διδόμενο ιστορικό και τα προσκομισθέντα έγγραφα δεν προκύπτει ο τρόπος με τον οποίο καλύπτονται οι παρούσες ανάγκες του Νοσοκομείου ως προς την παροχή υπηρεσιών καθαρισμού των χώρων του. Περαιτέρω, το Νοσοκομείο δεν επικαλείται ούτε με οποιοδήποτε τρόπο τεκμηριώνει την ύπαρξη κατεπείγουσας ανάγκης, ώστε να προκύπτει τόσο η αναγκαιότητα παροχής υπηρεσιών καθαριότητας των χώρων του Νοσοκομείου, όσο και ο κατεπείγων χαρακτήρας αυτής. Ομοίως δεν γίνεται καμία αναφορά, πολλώ δε μάλλον πλήρως και ειδικώς αιτιολογημένη τεκμηρίωση της Αναθέτουσας Αρχής ως προς την ύπαρξη απρόβλεπτου γεγονότος, το οποίο να μην απορρέει από δική της ευθύνη.

Σε κάθε περίπτωση, πιθανολογείται ότι οι λόγοι που αφορούν στις τεχνικές προδιαγραφές, τους οποίους επικαλείται το Νοσοκομείο για τη ματαίωση του διαγωνισμού καθαριότητας, ακόμα και αν υποτεθούν βάσιμοι, εξακολουθούν να συντρέχουν και ως προς την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την αιτούμενη προμήθεια.

Τέλος, επισημαίνεται ότι, εξ αιτίας του ελλιπούς φακέλου, δεν υπάρχουν επαρκή στοιχεία βάσει των οποίων θα μπορούσαν να τεκμηριωθούν οι λόγοι του απροβλέπτου και της έλλειψης ευθύνης της αναθέτουσας σχετικώς με την πρόκληση της κατεπείγουσας ανάγκης, ώστε να δύναται να συναχθεί περαιτέρω ότι συντρέχουν οι προϋποθέσεις για την υιοθέτηση της εξαιρετικής διαδικασίας της διαπραγμάτευσης (βλ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 307/2014).

11. Κατόπιν των ανωτέρω και από τη μελέτη του οικείου φακέλου, δεν προκύπτει η συνδρομή των προϋποθέσεων για την υιοθέτηση της εξαιρετικής διαδικασίας διαπραγμάτευσης εκ μέρους του Νοσοκομείου για το υποβληθέν αίτημα, κατ' εφαρμογή των διατάξεων των άρθρων 24 ή 25 του π.δ. 60/2007.

IV. Συμπέρασμα

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες διατάξεις, επί του τεθέντος ζητήματος, ομόφωνα αποφασίζει:

Τη **μη παροχή σύμφωνης γνώμης**, επί του αιτήματος του Γενικού Νοσοκομείου "ΑΣΚΛΗΠΕΙΟΥ ΒΟΥΛΑΣ", κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ (δδ) του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την ανάθεση των υπηρεσιών καθαρισμού κτηρίων και περιβάλλοντος χώρου του Νοσοκομείου, συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 726.317,33€ (συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.), διάρκειας μέχρι ολοκλήρωσης των διαδικασιών του νέου διαγωνισμού, λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσομένων νομίμων προϋποθέσεων.

Αθήνα, 06 Νοεμβρίου 2014

Ο Συντάκτης	ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ Ο Αναπληρωτής Πρόεδρος
Ευάγγελος Καραμανλής	Χρήστος Δετσαρίδης

