



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΓΝΩΜΗ

Δ29 ΕΑΔΗΣΥ/2023

(του άρθρου 347, παρ. 2, περ. γ', υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016, όπως αντικαταστάθηκε με το άρθρο 4 του ν. 4912/2022)

Η ΕΠΙΤΡΟΠΗ

της παρ. 5 του άρθρου 353 του ν. 4412/2016, όπως αντικαταστάθηκε
με το άρθρο 10 του ν. 4912/2022

Στην Αθήνα σήμερα, 22 Μαρτίου 2023, ημέρα Τετάρτη και ώρα 10:00 π.μ., στα επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και Κομνά Τράκα γραφεία της, συνήλθε η ως άνω ΕΠΙΤΡΟΠΗ της ΕΝΙΑΙΑΣ ΑΡΧΗΣ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (εφεξής «Αρχή» ή «ΕΑΔΗΣΥ») σε συνεδρίαση, μετά από σχετική πρόσκληση της Προέδρου, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα Μέλη.

Τα προσκληθέντα Μέλη της Επιτροπής παρέστησαν κατά τη συνεδρίαση, ως εξής:

Πρόεδρος: Ανδρονίκη Θεοδοκάτου (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Σύμβουλοι: Ευαγγελία Κουτούπα (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Δημήτριος Χανής

Μέλη: Χρυσάνθη Ζαράρη

Αδάμ Καραγλάνης

Βασιλική Σκαρτσούνη (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Δημήτριος Σταθακόπουλος (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Γραμματέας: Αθανάσιος Λαμπράκης, ΠΕ Διοικητικού Οικονομικού.

Εισηγήτρια: Όλγα Αβαδέλου, Φαρμακοποιός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης, παρέστησαν, η εισηγήτρια, η Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης, Μαρία Παναγοηλιοπούλου και η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Ελέγχου της Ε.Α.ΔΗ.ΣΥ., Μαριλένα Σιδέρη, οι οποίες αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας των Μελών της Επιτροπής και τη λήψη απόφασης.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή του Γενικού Νοσοκομείου «Ασκληπιείο Βούλας» στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, για τη σύναψη σύμβασης δύο (2) τμημάτων, με αντικείμενο τη παροχή υπηρεσιών Συντήρησης και Επισκευής: (Τεχνική Υποστήριξη Παραγωγικής Λειτουργίας του Λογισμικού εφαρμογών “Διοικητικό - Οικονομικό Υποσύστημα SAP R/3” (α/α 3) και «Ιατρονοσηλευτικό υποσύστημα, Λογιστήριο Ασθενών και Εργαστηριακό υποσύστημα» (α/α 4), συνολικού προϋπολογισμού 220.000 ευρώ περιλαμβανομένου δικαιώματος παράτασης, χωρίς Φ.Π.Α, σε συνέχεια εν μέρει άγονου διαγωνισμού άνω των ορίων, λόγω μη υποβολής προσφορών για τα εν λόγω τμήματα.

Με το υπ' αρ. πρωτ. 18809/22.12.2022 έγγραφο (αρ. πρωτ. εισερχ. ΕΑΔΗΣΥ 6587/22.12.2022), όπως συμπληρώθηκε με τα υπ. αρ. πρωτ. εισερχ. 1135/3.3.2023, 1358/17.3.2023 και 1389/20.3.2023 έγγραφα, κατόπιν του υπ. αριθ. πρωτ. 6587π.ε/23.01.2023 εγγράφου της Αρχής περί παροχής συμπληρωματικών στοιχείων, το Γ.Ν. Ασκληπιείο Βούλας αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016, όπως ισχύει, προκειμένου να προσφύγει στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, κατά τη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για τη σύναψη σύμβασης δύο (2) τμημάτων (Τμήματα 3 και 4), με αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών Συντήρησης και Επισκευής: Τεχνική Υποστήριξη Παραγωγικής Λειτουργίας του Λογισμικού εφαρμογών “Διοικητικό - Οικονομικό Υποσύστημα SAP R/3” **(α/α 3)** και «Ιατρονοσηλευτικό υποσύστημα, Λογιστήριο Ασθενών και Εργαστηριακό υποσύστημα” **(α/α 4)**, συνολικού προϋπολογισμού 110.000,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ για ένα (1) έτος, με δικαίωμα παράτασης για 1 ακόμη έτος, **ήτοι συνολικού προϋπολογισμού και για τα 2 τμήματα 220.000 ευρώ περιλαμβανομένου δικαιώματος παράτασης χωρίς Φ.Π.Α**, σε συνέχεια εν μέρει άγονου διαγωνισμού άνω των ορίων, λόγω μη υποβολής προσφορών για τα εν λόγω τμήματα.

I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

1. Από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτουν τα ακόλουθα:

1.1. Με την υπ. αρ. πρωτ. 12/2022 διακήρυξη (ΑΔΑΜ:22PROC010312877/01.04.2022) προκηρύχθηκε ηλεκτρονικός ανοιχτός μειοδοτικός διαγωνισμός, άνω των ορίων, συνολικού προϋπολογισμού 139.032,26€ χωρίς ΦΠΑ για 1 έτος, με δικαίωμα παράτασης για 1 ακόμη έτος, ήτοι συνολικού προϋπολογισμού 278.064,51 ευρώ χωρίς ΦΠΑ (344.800,00€ περιλαμβανομένου ΦΠΑ) για την παροχή υπηρεσιών Συντήρησης και Επισκευής λογισμικού για τις ανάγκες του Γ.Ν. «Ασκληπιείο Βούλας».

1.2. Ειδικότερα, στο άρθρο 1.3 “*Συνοπτική περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικειμένου της σύμβασης*” της εν λόγω διακήρυξης ορίζονται τα εξής:

“Αντικείμενο της σύμβασης είναι η παροχή υπηρεσιών Συντήρησης και Επισκευής Λογισμικού, 1. Υπηρεσίες συντήρησης και επισκευής λογισμικού Αιμοδοσίας, 2. Συντήρηση – Υποστήριξη Ολοκληρωμένου Συστήματος Διαχείρισης Ανθρώπινου Δυναμικού του Νοσοκομείου, 3. Τεχνική Υποστήριξη παραγωγικής λειτουργίας του λογισμικού εφαρμογών (Διοικητικού – Οικονομικού Υποσυστήματος SAP R/3), 4. Τεχνική υποστήριξη παραγωγικής λειτουργίας του λογισμικού εφαρμογών (Ιατρονοσηλευτικού Υποσυστήματος, Λογιστηρίου Ασθενών και Εργαστηριακού Υποσυστήματος.

Οι παρεχόμενες υπηρεσίες κατατάσσονται στους ακόλουθους κωδικούς του Κοινού Λεξιλογίου δημοσίων συμβάσεων (CPV) : 72267000-4.

Η παρούσα σύμβαση υποδιαιρείται στα κάτωθι τέσσερα (4) τμήματα:

	ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΣΥΝΤΗΡΗΣΗΣ ΚΑΙ ΕΠΙΣΚΕΥΗΣ ΛΟΓΙΣΜΙΚΟΥ (72267000-4)	Προϋπολογισμός χωρίς Φ.Π.Α	Προϋπολογισμός Φ.Π.Α	Προϋπολογισμός περιλαμβανομένου Φ.Π.Α
1.	Υπηρεσίες συντήρησης και επισκευής λογισμικού Αιμοδοσίας (Προϋπολογισμός 12.000,00 €)	9.677,42€	2.322,58€	12.000,00€
2.	Συντήρηση -Υποστήριξη Ολοκληρωμένου Συστήματος Διαχείρισης Ανθρώπινου Δυναμικού του Νοσοκομείου (Προϋπολογισμός 24.000,00 €)	19.354,84€	4.645,16€	24.000,00€
3.	Τεχνική υποστήριξη παραγωγικής λειτουργίας του λογισμικού εφαρμογών (Διοικητικού - Οικονομικού Υποσυστήματος SAP R/3) (Προϋπολογισμός 68.200,00 €)	55.000,00€	13.200,00€	68.200,00€

4.	Τεχνική υποστήριξη παραγωγικής λειτουργίας του λογισμικού εφαρμογών (Ιατρονοσηλευτικού Υποσυστήματος, Λογιστηρίου Ασθενών και Εργαστηριακού Υποσυστήματος) (Προϋπολογισμός 68.200,00 €)	55.000,00€	13.200,00€	68.200,00€
----	--	------------	------------	------------

Προσφορές μπορεί να υποβάλλονται για υπηρεσίες συντήρησης και για μία μόνο κατηγορία, αλλά για το σύνολο των υπηρεσιών αυτής.

Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό των 139.032,26€ (προϋπολογισμός χωρίς ΦΠΑ) + ΦΠΑ 24% (ΦΠΑ: 33.367,74€) = 172.400,00€ (προϋπολογισμός συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ)

– Προϋπολογισμός παράτασης: 172.400,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

- Συνολικός προϋπολογισμός δαπάνης: 344.800,00 €

Η χρονική διάρκεια της σύμβασης ορίζεται για ένα (1) έτος, από έως με δικαίωμα το Νοσοκομείο να παρατείνει τη σύμβαση για διάστημα δύο (2) μηνών μονομερώς (με απόφαση του Νοσοκομείου) και επιπλέον για δέκα (10) μήνες με συμφωνία και των δύο (2) μερών.

Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει τιμής.”

➤ Στο άρθρο 1.5 της Διακήρυξης “Προθεσμία παραλαβής προσφορών” ορίζονται τα εξής:

«Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής των προσφορών στην διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr, του Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ, ορίζεται η **05-05-2022 ημέρα Πέμπτη και ώρα 10.00 π.μ.**

Η διαδικασία θα διενεργηθεί με χρήση του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημόσιων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) Προμήθειες και Υπηρεσίες του ΟΠΣ ΕΣΗΔΗΣ (Διαδικτυακή Πύλη www.promitheus.gov.gr), την 11-05-2022, ημέρα Τετάρτη και ώρα 10.00 π.μ..”

➤ Ως προς τα “Κριτήρια επιλογής”, στο άρθρο “2.2.4 Καταλληλότητα άσκησης επαγγελματικής δραστηριότητας”, προβλέπεται ότι Οι οικονομικοί φορείς που συμμετέχουν στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης απαιτείται να ασκούν δραστηριότητα συναφή με το αντικείμενο της σύμβασης [...]

2.2.5 Οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια. Όσον αφορά την οικονομική και χρηματοοικονομική επάρκεια για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται να έχουν ελάχιστο γενικό ετήσιο κύκλο εργασιών ίσο με την εκτιμώμενη αξία του είδους για το οποίο υποβάλλουν προσφορά, για τα έτη 2019, 2020, 2021. Σε περίπτωση που οι πληροφορίες σχετικά με τον κύκλο εργασιών (γενικό) δεν είναι διαθέσιμες για ολόκληρη την απαιτούμενη περίοδο, ο οικονομικός φορέας αναφέρει την ημερομηνία που

ιδρύθηκε ή άρχισε τις δραστηριότητές του.

2.2.6 Τεχνική και επαγγελματική ικανότητα. Όσον αφορά στην τεχνική και επαγγελματική ικανότητα για την παρούσα διαδικασία σύναψης σύμβασης, οι οικονομικοί φορείς απαιτείται:

α) Να καταθέσουν κατάλογο με τις κυριότερες συμβάσεις παροχής υπηρεσιών συντήρησης και επισκευής λογισμικού που έχουν εκτελέσει για τα έτη 2019, 2020, 2021 τουλάχιστον αντίστοιχου προϋπολογισμού δαπάνης.

β) Να καταθέσουν βεβαιώσεις καλής εκτέλεσης, συνεργασίας και περάτωσης αντίστοιχων συμβάσεων παροχής υπηρεσιών συντήρησης και επισκευής λογισμικού, από Δημόσιους ή ιδιωτικούς φορείς.

γ) Να διαθέτουν την απαιτούμενη τεχνογνωσία, εμπειρία για την εκτέλεση της σύμβασης.

δ) Να διαθέτουν οργάνωση, δομή και προσωπικό επαρκές σε πλήθος και δεξιότητες, με τα οποία να είναι ικανός να ανταπεξέλθει πλήρως, άρτια και ολοκληρωμένα, στις απαιτήσεις των υπό ανάθεση υπηρεσιών.

ε) Να περιγράφουν τον τεχνικό εξοπλισμό που διαθέτουν και τα μέτρα που λαμβάνουν για την εξασφάλιση της ποιότητας, καθώς και τα μέσα μελέτης και έρευνας έργου που θα παράσχει την υπηρεσία.

στ) Να περιγράφουν τους τίτλους σπουδών και επαγγελματικά προσόντα που διαθέτει η ομάδα.[...] Σύμφωνα με το άρθρο "2.2.2. Εγγύηση συμμετοχής" της ως άνω διακήρυξης, προβλέπεται ότι: 'Για την έγκυρη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, κατατίθεται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς (προσφέροντες), εγγυητική επιστολή συμμετοχής, που ανέρχεται στο 2% της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης εκτός ΦΠΑ, δηλαδή στο ποσό των δύο χιλιάδων επτακοσίων ογδόντα ευρώ και εξήντα πέντε λεπτών (2.780,65), ή 2% επί της προϋπολογισθείσας αξίας των προσφερομένων υπηρεσιών εκτός ΦΠΑ.

Στην περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, η εγγύηση συμμετοχής περιλαμβάνει και τον όρο ότι η εγγύηση καλύπτει τις υποχρεώσεις όλων των οικονομικών φορέων που συμμετέχουν στην ένωση.

Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς του άρθρου 2.4.5 της παρούσας, άλλως η προσφορά απορρίπτεται. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί, πριν τη λήξη της προσφοράς, να ζητά από τους προσφέροντες να παρατείνουν, πριν τη λήξη τους, τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς και της εγγύησης συμμετοχής [...]."

➤ Στο άρθρο "2.4.5 Χρόνος ισχύος των προσφορών", προβλέπεται ότι: 'Οι υποβαλλόμενες προσφορές ισχύουν και δεσμεύουν τους οικονομικούς φορείς για διάστημα δώδεκα (12) μηνών από την επόμενη της διενέργειας του διαγωνισμού. Προσφορά η οποία ορίζει χρόνο ισχύος μικρότερο από τον ανωτέρω προβλεπόμενο απορρίπτεται.[...]

1.3 Περίληψη της εν λόγω διακήρυξης, η οποία περιείχε τους ουσιώδεις όρους και στοιχεία της διακήρυξης του διαγωνισμού, απεστάλη ηλεκτρονικά στις 23/03/2022 στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε) και δημοσιεύτηκε στις 28/3/2022, με αριθμό αναφοράς 2022/S 061-160819. Καταχωρήθηκε δε στο Κεντρικό Ηλεκτρονικό Μητρώο Δημοσίων Συμβάσεων και στη διαδικτυακή πύλη του ΕΣΗΔΗΣ την 01/04/2022, όπου και έλαβε αριθμό συστήματος 157872.

Σύμφωνα με τους όρους της διακήρυξης, ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ορίστηκε η 01/04/2022 και ώρα 3:15μ.μ, καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 05/05/2022, ώρα 10:00π.μ και ημερομηνία αποσφράγισης η 11/5/2022 και ώρα 10:00π.μ. Περίληψη της διακήρυξης δημοσιεύτηκε στις εφημερίδες: "Γενική Δημοπρασιών", "Λόγος" και "Εφημερίς Δημοπρασιών και Πλειστηριασμών" την 01/04/2022.

2. Στις 11.05.2022 η Επιτροπή διενέργειας και αξιολόγησης των Διαγωνισμών, η οποία είχε συσταθεί με τη με αρ. Πρωτ. 514/18.04.2022 απόφαση του Διοικητή του Νοσοκομείου, προέβη στην αποσφράγιση των προσφορών του εν θέματι διαγωνισμού και σύμφωνα με το σχετικό πρακτικό της διαπίστωσε ότι :

" Κατατέθηκε μόνο μία προσφορά για το τμήμα (1) του διαγωνισμού που αφορά – Υπηρεσίες συντήρησης και επισκευής λογισμικού Αιμοδοσίας - από την εταιρεία «ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΚΗ ΕΛΛΑΔΟΣ ΕΠΕ.

*Για τα τμήματα (2) [Συντήρηση – Υποστήριξη Ολοκληρωμένου Συστήματος Διαχείρισης Ανθρωπίνου Δυναμικού του Νοσοκομείου], (3) [Τεχνική Υποστήριξη παραγωγικής λειτουργίας του λογισμικού εφαρμογών (Διοικητικού – Οικονομικού Υποσυστήματος SAP R/3)] & (4) [Τεχνική υποστήριξη παραγωγικής λειτουργίας του λογισμικού εφαρμογών (Ιατρονοσηλευτικού Υποσυστήματος, Λογιστηρίου Ασθενών και Εργαστηριακού Υποσυστήματος)] του διαγωνισμού, **δεν κατατέθηκε καμιά προσφορά.** [...].*

Ακολούθως, η Επιτροπή εισηγήθηκε προς το Δ.Σ του Νοσοκομείου τα κάτωθι:

"[...] 3. Την προσωρινή κατακύρωση του ανωτέρω Ηλεκτρονικού Διεθνούς Ανοικτού Διαγωνισμού για το τμήμα (1) του διαγωνισμού που αφορά - - Υπηρεσίες συντήρησης και επισκευής λογισμικού Αιμοδοσίας στην εταιρεία «ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΚΗ ΕΛΛΑΔΟΣ ΕΠΕ» αντί ποσού: 9.677,42 € + ΦΠΑ 24% (2.322,58 €) = 12.000,00 €

4. Την συνέχιση του ανωτέρω Ηλεκτρονικού Διεθνούς Ανοικτού Διαγωνισμού παροχής υπηρεσιών Συντήρησης και Επισκευής Λογισμικού (CPV 72267000-4), με την πρόσκληση υποβολής δικαιολογητικών κατακύρωσης, από τη μοναδική προσφέρουσα εταιρεία «ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΚΗ ΕΛΛΑΔΟΣ ΕΠΕ», για το τμήμα (1) του διαγωνισμού, που αφορά -Υπηρεσίες συντήρησης και επισκευής λογισμικού Αιμοδοσίας από την εταιρεία και

5. Για τα τμήματα (2), (3) & (4) που δεν κατατέθηκαν προσφορές προτείνεται η επανάληψη του διαγωνισμού σύμφωνα με το πρακτικό της επιτροπής."

2.1. Το Δ.Σ του Νοσοκομείου με την από 13.07.2022 Απόφασή του ενέκρινε ομόφωνα το ανωτέρω πρακτικό.

2.2. Στη συνέχεια, κατόπιν αποστολής του υπ' αριθμ. πρωτ. 6587/23.1.2023 εγγράφου της Αρχής περί παροχής συμπληρωματικών στοιχείων και διευκρινίσεων, το Δ.Σ του Νοσοκομείου με την από 26.01.2023 Απόφασή του σε Ο.Ε. (ΑΔΑ: ΡΓ3Ω4690ΩΑ-ZΚΗ), με την οποία τροποποίησε την προγενέστερη από 13.07.2022 όμοια, αποφάσισε ομόφωνα τα κάτωθι:

“[...]Η τροποποίηση της Απόφασης του Δ.Σ. κατά την υπ' αριθμ. 14ης/13-07-2022 Συνεδρίαση ως προς την επανάληψη των άγονων τμημάτων του ΗΔΑΔ με αριθ. Διακ. 12/2022, Αρ. Συστήματος Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.: 157872, για την παροχή υπηρεσιών Συντήρησης και Επισκευής Λογισμικού (CPV72267000-4) και προτείνεται:

A) η ματαίωση των άγονων τμημάτων : **(2)** [Συντήρηση – Υποστήριξη Ολοκληρωμένου Συστήματος Διαχείρισης Ανθρώπινου Δυναμικού του Νοσοκομείου], **(3)** [Τεχνική Υποστήριξη παραγωγικής λειτουργίας του λογισμικού εφαρμογών (Διοικητικού – Οικονομικού Υποσυστήματος SAP R/3)] & **(4)**[Τεχνική υποστήριξη παραγωγικής λειτουργίας του λογισμικού εφαρμογών (Ιατρονοσηλευτικού Υποσυστήματος, Λογιστηρίου Ασθενών και Εργαστηριακού Υποσυστήματος),] μετά και το σχετικό έγγραφο της ΕΑΑΔΗΣΥ για την παροχή διευκρινίσεων και συμπλήρωση φακέλου αιτήματος σχετικά με την παροχή σύμφωνης γνώμης της περί προσφυγής σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης για την ανάθεση υπηρεσιών σε συνέχεια εν μέρει άγονου διαγωνισμού άνω των ορίων, λόγω μη υποβολής προσφορών και

B) η προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού σύμφωνα με το αρ. 32 παρ. 2 α του ν. 4412/2016 για τα τμήματα **(3) [Τεχνική Υποστήριξη παραγωγικής λειτουργίας του λογισμικού εφαρμογών (Διοικητικού – Οικονομικού Υποσυστήματος SAP R/3)] και **(4)** [Τεχνική υποστήριξη παραγωγικής λειτουργίας του λογισμικού εφαρμογών “Ιατρονοσηλευτικού υποσυστήματος, Λογιστηρίου Ασθενών και Εργαστηριακού Υποσυστήματος).**

Σημειώνεται, ότι το άγονο τμήμα (2) του διαγωνισμού [Συντήρηση – Υποστήριξη Ολοκληρωμένου Συστήματος Διαχείρισης Ανθρώπινου Δυναμικού του Νοσοκομείου] δεν είναι αιτούμενο με το υπό εξέταση αίτημα, καθώς, όπως αναφέρει η αναθέτουσα αρχή, για το τμήμα αυτό έχει υπογραφεί και βρίσκεται σε ισχύ η υπ. αριθ. 069-2021 σύμβαση.

2.2. Με το υπ. αριθ. πρωτ. οικ. 18747/21.12.22 έγγραφο του Νοσοκομείου, βεβαιώνεται ότι δεν εκκρεμεί ουδεμία προδικαστική προσφυγή κατά της υπ. αριθ. 12/2022 διακήρυξης του διαγωνισμού.

3. Κατόπιν των ανωτέρω, το Γ.Ν. Ασκληπιείο Βούλας αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, προκειμένου να προσφύγει στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, κατά τη διάταξη του άρθρου 32 παρ.2 περ. α' του ν.4412/2016, για την ανάθεση των δύο τμημάτων, με α/α 3 και 4, του διενεργηθέντος διαγωνισμού, **συνολικού**

προϋπολογισμού 220.000,00€ συμπεριλαμβανομένων των παρατάσεων, χωρίς Φ.Π.Α, για τα οποία δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.

II. Νομικό πλαίσιο

4. Στη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, προβλέπεται ότι: *"2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών σε οποιαδήποτε από τις κατωτέρω περιπτώσεις:*

α) εάν, ύστερα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία είτε δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή αίτηση συμμετοχής είτε καμία από τις υποβληθείσες προσφορές ή αιτήσεις συμμετοχής δεν είναι κατάλληλη, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιαδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Επιτροπή μετά από αίτημά της

Μη κατάλληλη θεωρείται μία προσφορά όταν είναι άσχετη με τη σύμβαση και αδυνατεί προδήλως, χωρίς να τροποποιηθεί ουσιαστικά, να ανταποκριθεί στις ανάγκες και τις απαιτήσεις της αναθέτουσας αρχής, όπως προσδιορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης.

Μη κατάλληλη θεωρείται μία αίτηση συμμετοχής όταν στο πρόσωπο του οικονομικού φορέα συντρέχει υποχρεωτικός ή δυνατικός λόγος αποκλεισμού, σύμφωνα με το άρθρο 73 ή όταν αυτός δεν πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής που έχει θέσει η αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77 [...]"

III. Νομική Εκτίμηση

5. Το υπό εξέταση αίτημα του Γ.Ν. Ασκληπιείου Βούλας, το οποίο αποτελεί αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 1 περ. 1(α) του ν. 4412/2016, αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών κατά την έννοια της διάταξης του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 9 του ίδιου νόμου, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 9 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ.

Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών, προϋπολογισθείσας αξίας του αιτήματος 220.000 ευρώ περιλαμβανομένων παρατάσεων, χωρίς Φ.Π.Α, σε συνέχεια εν μέρει άγονου διαγωνισμού άνω των ορίων, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής, κατ' άρθρο 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ν. 4412/2016, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης.

6. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 24 και 25 του π.δ. 60/2007 και ήδη στα παρόμοιου περιεχομένου άρθρα 26 και 32 του ν. 4412/2016 (βλ. σχετικώς ΔΕΕ, απόφαση της 8ης Απριλίου 2008, C 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη

56). Οι ανωτέρω διατάξεις, στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις, οι οποίες 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 συστατικής ερμηνείας (βλ. ΔΕΕ, αποφάσεις της 18ης Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28ης Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13ης Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).

7. Εν προκειμένω, η αναθέτουσα αρχή επικαλείται τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016 για την ανάθεση της παροχής των υπηρεσιών που αντιστοιχούν στα δύο (2) τμήματα (3 και 4) του διενεργηθέντος ως άνω διαγωνισμού, για τα οποία δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.

8. Για την εφαρμογή της ανωτέρω διάταξης απαιτείται η συνδρομή των κάτωθι προϋποθέσεις:

α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία,

β) να μην έχει υποβληθεί κατά την 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 και

γ) κατά την προσφυγή στην οικεία διαδικασία να μην τροποποιούνται ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης

δ) Επιπλέον, σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να διαβιβάσει σε αυτή σχετική έκθεση.

Σχετικά δε με την ως άνω υπό α) προϋπόθεση, επισημαίνεται ότι η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης 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-Αποφ. VI Τμ. 466/2011, 1249/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

9. Στην υπό κρίση υπόθεση, ως προς τη συνδρομή των προϋποθέσεων εφαρμογής της επικαλούμενης διάταξης, από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου, προκύπτουν τα εξής:

Η υπό ανάθεση σύμβαση, την οποία προκήρυξε το Γ.Ν. Ασκληπιείο Βούλας με τη 12/2022 διακήρυξη, περιλάμβανε τέσσερα (4) τμήματα, για τα τρία (3) εκ των οποίων δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.

Η ως άνω διακήρυξη, δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στον οικείο διαγωνισμό, όπως προκύπτει από το προπαρατεθέν ιστορικό. Επιπλέον, από τα στοιχεία του υποβληθέντος φακέλου καθώς και τα στοιχεία της διαδικτυακής πύλης του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων, ως προς

την κατάρτιση των όρων της ως άνω διακήρυξης, την τήρηση των όρων δημοσιότητας και τη διενέργεια της διαδικασίας του διαγωνισμού, δεν διαπιστώθηκαν ουσιώδεις νομικές πλημμέλειες. Χρήζει, όμως, αναφοράς η κάτωθι παρατήρηση:

Η προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης πρέπει να ασκείται σε χρονική εγγύτητα από τον προηγούμενο ανοικτό διαγωνισμό. Άλλως, ήτοι σε περίπτωση σημαντικής χρονικής απόκλισης μεταξύ αυτών, κατά τη διάρκεια της οποίας θα ήταν εφικτή η διενέργεια ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, είναι δυνατόν να θεωρηθεί ότι υποκρύπτεται πρόθεση καταστρατήγησης του εν λόγω κανόνα, ως εξαιρετικού τρόπου επιλογής αναδόχου (πρβλ Γνώμες της Αρχής Δ13/2021, Δ19/2021, Δ38/2020, Δ54/2020, Δ56/2020, Δ20/2018).

Εν προκειμένω, ο χρόνος υποβολής τού υπό εξέταση αιτήματος φέρεται ότι απέχει σημαντικά από τη διενέργεια του προηγούμενου ανοικτού διαγωνισμού. Συγκεκριμένα, ο διαγωνισμός διενεργήθηκε στις 11/5/2022 (ήτοι 7,5 μήνες περίπου πριν την υποβολή τού υπό εξέταση αιτήματος), η Επιτροπή Διαγωνισμού συνεδρίασε και συνέταξε το ανωτέρω πρακτικό της στις 25/5/2022, το οποίο εγκρίθηκε από το ΔΣ της αιτούσας στις 13/7/2022, το δε αίτημα παροχής σύμφωνης γνώμης υποβλήθηκε στην Αρχή στις 22.12.2022. Δεδομένου, όμως, ότι κατόπιν αναζήτησης συμπληρωματικών στοιχείων και διευκρινίσεων εκ μέρους της Αρχής με το αριθμ. 6587/23.1.2023 έγγραφο, η ως άνω απόφαση του ΔΣ τροποποιήθηκε στις 26/01/2023, το δε αίτημα για σύμφωνη γνώμη της Αρχής επανυποβλήθηκε τροποποιημένο στις 17.3.2023, κατά την κρίση της Επιτροπής, η παρατηρηθείσα ως άνω χρονική απόκλιση δεν οφείλεται σε πρόθεση καταστρατήγησης των οικείων διατάξεων, αλλά σε σύγχυση της αναθέτουσας ως προς την ακολουθητέα διαδικασία.

Περαιτέρω, όπως ήδη προεκτέθηκε, στον διενεργηθέντα ως άνω ηλεκτρονικό ανοικτό διεθνή άνω των ορίων διαγωνισμό δεν υπεβλήθη καμία προσφορά για τα τμήματα με α/α3 και 4 και συνεπώς ο διαγωνισμός κηρύχθηκε άγονος ως προς τα αυτά.

Συναφώς, στο προσκομισθέν σχέδιο απόφασης αναφέρεται ότι, κατά τη διαδικασία προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, δεν θα τροποποιηθούν ουσιωδώς οι όροι που τέθηκαν με τη διακήρυξη του προηγούμενου ηλεκτρονικού ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού.

ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ

Ενόψει των ανωτέρω, η Επιτροπή **ομόφωνα αποφασίζει:**

Την **παροχή σύμφωνης γνώμης** για την προσφυγή του Γ.Ν. Ασκληπιείου Βούλας στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, για την ανάθεση δύο (2) τμημάτων, με αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών Συντήρησης και Επισκευής: (Τεχνική Υποστήριξη Παραγωγικής Λειτουργίας του Λογισμικού εφαρμογών “Διοικητικό - Οικονομικό Υποσύστημα SAP R/3” (α/α 3) και «Ιατρονοσηλευτικό υποσύστημα, Λογιστήριο Ασθενών και Εργαστηριακό υποσύστημα» (α/α 4), συνολικού προϋπολογισμού 220.000 ευρώ περιλαμβανομένου δικαιώματος παράτασης, χωρίς Φ.Π.Α, **για τα οποία δεν υποβλήθηκε**

καμία προσφορά στο πλαίσιο του διενεργηθέντος άνω των ορίων διαγωνισμού, λόγω συνδρομής των οικείων προϋποθέσεων.

Αθήνα, 22.03.2023

Η Πρόεδρος

Ανδρονίκη Θεοτοκάτου