



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ

ΕΝΙΑΙΑ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΓΝΩΜΗ

Δ18 ΕΑΔΗΣΥ/2024

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

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, 9 Φεβρουαρίου 2024, ημέρα Παρασκευή και ώρα 10.30 π.μ., στα επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και Κορνά Τράκα γραφεία της, συνήλθε η ως άνω ΕΠΙΤΡΟΠΗ της ΕΝΙΑΙΑΣ ΑΡΧΗΣ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (εφεξής και «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 Θεοτοκάτου (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Σύμβουλος: Ευαγγελία Κουτούπα (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Μέλη: Χρυσάνθη Ζαράρη

Αδάμ Καραγλάνης

Βασιλική Σκαρτσούνη

Δημήτριος Σταθακόπουλος (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Ο Σύμβουλος Δημήτριος Χανής απουσίασε δικαιολογημένα.

Γραμματέας: Αθανάσιος Λαμπράκης, ΠΕ Διοικητικού Οικονομικού

Εισηγήτρια: Δήμητρα Παπασταματίου, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης παρέστησαν, η εισηγήτρια, η Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγμάτευσης, Μαρία Παναγοηλιοπούλου, καθώς και η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης

Ελέγχου της ΕΑΔΗΣΥ, Μαριλένα Σιδέρη, οι οποίες αποδεσμεύτηκαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας των Μελών της Επιτροπής και τη λήψη απόφασης.

ΘΕΜΑ: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή του Γ.Ν. Αθηνών «Γεώργιος Γεννηματάς» στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, σύμφωνα με το άρθρο 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών καθαριότητας, προς κάλυψη αναγκών του Νοσοκομείου και των δομών αρμοδιότητάς του, από 01/03/2024 και για χρονικό διάστημα τριών (3) μηνών με δικαίωμα προαίρεσης για χρονικό διάστημα έως τρεις (3) επιπλέον μήνες, προϋπολογισμού 1.488.757,24 € πλέον ΦΠΑ, συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης.

Με το αριθ. πρωτ. 32250/7.12.23 (αριθ. πρωτ. εισερχ. ΕΑΔΗΣΥ 5304/14.12.2023) έγγραφο - αίτημα όπως συμπληρώθηκε με μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου στις 27.12.23 (αριθ. πρωτ. εισερχ. ΕΑΔΗΣΥ 5427/27.12.2023) και στις 30.1.2024 (αριθ. πρωτ. εισερχ. ΕΑΔΗΣΥ 1053/30.01.2024), το Γ.Ν. Γεννηματάς, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, προκειμένου να προσφύγει στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, για τη σύναψη της εν θέματι σύμβασης.

I. Ιστορικό – Πραγματικά Περιστατικά

Στο κρινόμενο αίτημα το αιτούν εκθέτει τα ακόλουθα:

Το Γ.Ν. Αθηνών Γεώργιος Γεννηματάς διενήργησε (ημερομηνία δημοσίευσης 22.7.21 στην Ε.Ε.). Ηλεκτρονικό Ανοικτό Διαγωνισμό (αριθμό διακήρυξης 341/2020) άνω των ορίων, για την ανάδειξη αναδόχου παροχής υπηρεσιών καθαριότητας των χώρων του Νοσοκομείου και των Εξωτερικών Δομών Αρμοδιότητάς του, προϋπολογισθείσας δαπάνης 1.909.071,00€ πλέον ΦΠΑ.

Κατά της διακήρυξης του διαγωνισμού ο οικονομικός φορέας «ΦΑΣΜΑ Α.Ε.» άσκησε, στις 12.08.2021, προδικαστική προσφυγή, επί της οποίας δεν εκδόθηκε απόφαση εντός της προβλεπόμενης αποκλειστικής προθεσμίας των 60 ημερών, με συνέπεια να θεωρηθεί σιωπηρώς απορριφθείσα.

Κατά της τεκμαιρόμενης σιωπηρής απόρριψης ο οικονομικός φορέας "ΦΑΣΜΑ Α.Ε." άσκησε αίτηση ακύρωσης και αναστολής εκτέλεσης ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών, με αίτημα χορήγησης προσωρινής διαταγής, η οποία χορηγήθηκε στις 30/11/2021, ενώ στη συνέχεια η υπόθεση αναπέμφθηκε στην ΕΑΔΗΣΥ, προκειμένου να ασκήσει την αρμοδιότητά της. Με την από 12/04/2022 απόφαση της ΕΑΔΗΣΥ έγινε δεκτή η ασκηθείσα προδικαστική προσφυγή και ακυρώθηκε η αριθ. 341/2020 διακήρυξη του διαγωνισμού για λόγους που αφορούσαν τον προϋπολογισμό του διαγωνισμού. Στις 29.09.2022, το Διοικητικό Συμβούλιο του Νοσοκομείου, συμμορφούμενο με τις παραδοχές της απόφασης, ενέκρινε την ακύρωση του διαγωνισμού και την έναρξη διαδικασιών επαναπροκήρυξής του. Σε εκτέλεση της απόφασης του Διοικητικού Συμβουλίου, εκκίνησαν οι απαραίτητες ενέργειες για την επανάληψη της διαγωνιστικής διαδικασίας. Ενόψει της νέας αύξησης, εντός του 2023, του κατώτατου μισθού και του κατώτατου ημερομισθίου για τους υπαλλήλους και τους εργατοτεχνίτες όλης της χώρας, κρίθηκε ότι έπρεπε να επαναδιατυπωθούν οι όροι του διαγωνισμού και να διαμορφωθεί αναλόγως η προϋπολογισθείσα δαπάνη. Λαμβάνοντας υπόψη τα νέα δεδομένα η αρμόδια Διεύθυνση προέβη σε επανακοστολόγηση των προς παροχή υπηρεσιών, την οποία έθεσε

υπόψη (06/11/2023) υπόψη του Διοικητικού Συμβουλίου στις 06.11.2023. Στις 29/11/2023 το Δ.Σ. ενέκρινε, μεταξύ άλλων, τη διενέργεια του σχετικού ηλεκτρονικού διαγωνισμού, συνέταξε σχέδιο διακήρυξης και το έθεσε σε δημόσια διαβούλευση.

Επίκειται δε η αποστολή στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης του ηλεκτρονικού διαγωνισμού προς κάλυψη των αναγκών του Νοσοκομείου, με εκτιμώμενη αξία 2.977.514,47 € πλέον ΦΠΑ. για ένα (1) έτος, με δικαίωμα μονομερούς, εκ μέρους της αναθέτουσας, παράτασης / ανανέωσης έως ένα επιπλέον έτος μετά τη λήξη της αρχικής σύμβασης, ποσού ύψους 3.692.117,95 € συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

Λόγω αδυναμίας ολοκλήρωσης διαγωνισμού ή σύναψης ατομικών συμβάσεων εργασίας, το Νοσοκομείο καλύπτει την παροχή υπηρεσιών καθαριότητας των χώρων του (συμπεριλαμβανομένων των δομών αρμοδιότητάς του), με απευθείας αναθέσεις στον ανάδοχο του προηγούμενου διαγωνισμού, οικονομικό φορέα «ΦΑΣΜΑ Α.Ε.». Η τελευταία δε σύμβαση μέσω απευθείας ανάθεσης λήγει στο τέλος του τρέχοντος μηνός.

Ενόψει των ανωτέρω, η αναθέτουσα ζητεί την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, προκειμένου να προσφύγει στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με το άρθρο 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016, για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών καθαριότητας από 01.03.2024, για χρονικό διάστημα τριών (3) μηνών, με δικαίωμα προαίρεσης έως τρεις (3) επιπλέον μήνες, προκειμένου να διασφαλιστεί η καθαριότητα των χώρων του (συμπεριλαμβανομένων των δομών αρμοδιότητάς του) προϋπολογισμού 1.488.757,24 € πλέον ΦΠΑ, συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης.

II. Νομικό πλαίσιο

Στη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016, η οποία ενσωματώνει στο εθνικό δίκαιο την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, προβλέπεται ότι:

«2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών σε οποιαδήποτε από τις κατωτέρω περιπτώσεις: [...] γ) στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο, εάν λόγω κατεπείγουσας ανάγκης οφειλόμενης σε γεγονότα απρόβλεπτα για την αναθέτουσα αρχή, δεν είναι δυνατή η τήρηση των προθεσμιών που προβλέπονται για τις ανοικτές, κλειστές ή ανταγωνιστικές διαδικασίες με διαπραγμάτευση. 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

Το υπό εξέταση αίτημα του Γενικού Νοσοκομείου Αθηνών Γ. Γεννηματάς, το οποίο αποτελεί μη κεντρική αναθέτουσα αρχή κατά τις διατάξεις του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 3 του ν. 4412/2016, αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών κατά την έννοια των διατάξεων του άρθρου 2 παρ. 1 περ. (9) του ν. 4412/2016. Ειδικότερα, πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών καθαριότητας, προς κάλυψη αναγκών του Νοσοκομείου και των δομών αρμοδιότητάς του, από 01/03/2024 για χρονικό διάστημα τριών (3) μηνών και δικαίωμα προαίρεσης έως τρεις (3) επιπλέον μήνες, προϋπολογισμού 1.488.757,24 € πλέον ΦΠΑ, συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης. Δεδομένου ότι η συνολική εκτιμώμενη αξία της σκοπούμενης σύμβασης για χρονικό διάστημα 6 μηνών, ανερχόμενη στο ποσό των 1.488.757,24 € συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης, πλέον ΦΠΑ, υπερβαίνει το κατώτατο όριο του άρθρου 5 παρ. γ' του ν. 4412/2016, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα με το άρθρο 347 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. γδ' του ίδιου νόμου.

Η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 26 και 32 του ν. 4412/2016 περιπτώσεις, με τα οποία μεταφέρθηκαν στο εσωτερικό δίκαιο τα άρθρα 26 και 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, αντίστοιχα (βλ. ΔΕΕ, αποφάσεις της 11^{ης} Σεπτεμβρίου 2014, C-19/13, Ministero dell' Interno κατά Fastweb SpA και Telecom Italia SpA, EU:C:2014:2194, σκέψη 49, της 7ης Σεπτεμβρίου 2016, C -549/14, Finn Frogne A/S κατά Rigspolitiet ved Center for Beredskabskommunikation, EU:C:2016:634, σκέψη 35). 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 συσταλτικής ερμηνείας, το δε βάρος απόδειξης της συνδρομής των έκτακτων περιστάσεων που δικαιολογούν την απόκλιση το φέρει αυτός που τις επικαλείται (βλ. ΔΕΕ, αποφάσεις Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψεις 57-58, της 27ης Οκτωβρίου 2011, C - 601/10, Επιτροπή κατά Ελληνικής Δημοκρατίας, Συλλ. 2011, I-00163, σκέψη 32).

7. Ειδικότερα, για την εφαρμογή της επικαλούμενης νομικής βάσης θεμελίωσης του αιτήματος - κατεπείγουσα ανάγκη οφειλόμενη σε απρόβλεπτη κατάσταση- απαιτείται η σωρευτική συνδρομή των ακόλουθων προϋποθέσεων: α) η ύπαρξη απρόβλεπτης περίπτωσης μη απορρέουσας από ευθύνη της αναθέτουσας αρχής, β) η ύπαρξη κατεπείγοντος, μη συμβιβαζόμενου με την τήρηση των προθεσμιών διενέργειας διαγωνισμού και γ) η αιτιώδης συνάφεια μεταξύ της απρόβλεπτης περίπτωσης και του εξ αυτής απορρέοντος κατεπείγοντος.

Υπό τη συνδρομή των τριών αυτών προϋποθέσεων επιτρέπεται η προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση, μόνο στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο, όπως ρητά επιτάσσει η ανωτέρω διάταξη.

Ως απρόβλεπτες περιστάσεις νοούνται αιφνίδια πραγματικά γεγονότα, τα οποία δεν ήταν γνωστά στην αναθέτουσα αρχή, ούτε ανάγονται στη σφαίρα ευθύνης της και τα οποία κατέστησαν ανέφικτο τον έγκαιρο προγραμματισμό εκ μέρους της των ενεργειών που ήταν αναγκαίες για την αντιμετώπισή τους (Ελ. Συν. Απόφαση 1080/2022 σκ. 6).

Περαιτέρω, η επίκληση της κατεπείγουσας ανάγκης δικαιολογείται για την ανάθεση εκείνων μόνο των εργασιών που είναι απολύτως αναγκαίες και συνδέονται αιτιωδώς με τα απρόβλεπτα γεγονότα και όχι για την κάλυψη των τακτικών (πάγιων) αναγκών της αναθέτουσας αρχής, το δε βάρος απόδειξης της σωρευτικής συνδρομής των προϋποθέσεων προσφυγής στην ως άνω εξαιρετική διαδικασία, όπως ήδη προεκτέθηκε, το φέρει η αρχή που τις επικαλείται (βλ. ΔΕΚ της 2.10.2008, Επιτροπή κατά Ιταλικής Δημοκρατίας C-157/2006, σκ. 23 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία, ΣΕ 1987/2021, Ελ. Συν. VII Τμ. 733/2022, 1494/2022, 498, 1167, 1308, 1312/2021, VI Τμ. 1361/2020, 1542/2019, Τμ. Μειζ. Επτ. Συνθ. 707/2013, Γνώμες της Αρχής Δ127/2018, Δ75, Δ84/2019 κ.α).

Εν προκειμένω, σχετικά με τη συνδρομή των προϋποθέσεων εφαρμογής της επικαλούμενης ως άνω διάταξης, από τα στοιχεία του φακέλου προκύπτουν τα ακόλουθα:

(i) Ως προς την ύπαρξη απρόβλεπτης περίπτωσης

Η διαγωνιστική διαδικασία ανάθεσης υπηρεσιών καθαριότητας εκκίνησε με την 341/2020 διακήρυξη, με ημερομηνία δημοσίευσης 22.7.21 στην Ε.Ε. Η εν λόγω διακήρυξη ακυρώθηκε στις 12.4.2022 με απόφαση της ΕΑΔΗΣΥ, η οποία, κατά τα ανωτέρω, εκδόθηκε με σημαντική καθυστέρηση, μετά την αναπομπή της υπόθεσης από το αρμόδιο Δικαστήριο, επί της προδικαστικής προσφυγής του οικονομικού φορέα ΦΑΣΜΑ Α.Ε. Η διακήρυξη κρίθηκε ακυρωτέα για λόγους που σχετίζονταν με την

πλημμελή κατάρτιση της προϋπολογισθείσας δαπάνης. Στη συνέχεια, η αναθέτουσα αρχή συμμορφούμενη με την ακυρωτική απόφαση, εκκίνησε τις απαραίτητες ενέργειες για την επανάληψη της διαγωνιστικής διαδικασίας.

Κατά τον χρόνο ακύρωσης της προηγούμενης διακήρυξης, η αρμόδια υπηρεσία της αναθέτουσας είχε πλημμελή αντίληψη ως προς την υποχρεωτικότητα ή μη του παρατηρητηρίου τιμών σχετικά με την κοστολόγηση των υπηρεσιών καθαριότητας, με αποτέλεσμα την αδυναμία της να συντάξει ορθώς τον προϋπολογισμό της σύμβασης. Το γεγονός αυτό, σε συνδυασμό με τις διαδοχικές αυξήσεις του κατώτατου μισθού και του κατώτατου ημερομισθίου για τους υπαλλήλους και τους εργατοτεχνίτες όλης της χώρας, συνέτεινε στο να απαιτηθεί ικανός χρόνος για την κατάρτιση του προϋπολογισμού της νέας διαγωνιστικής διαδικασίας, με γνώμονα τη διασφάλιση της ακώλυτης ολοκλήρωσης του διαγωνισμού και τη ρεαλιστική κάλυψη των οικείων αναγκών του Νοσοκομείου. Ενόψει αυτών, προέβη σε νέα κοστολόγηση των προς παροχή υπηρεσιών, την οποία έθεσε υπόψη του Διοικητικού Συμβουλίου τον Νοέμβριο του 2023.

Ως εκ τούτου, με δεδομένη και την περιορισμένη δυναμική της διοικητικής στελέχωσης της αναθέτουσας, λόγω της πανδημίας Covid-19, η απρόβλεπτη περίσταση που δημιουργήθηκε και δεν επέτρεψε τον έγκαιρο προγραμματισμό της για την απρόσκοπτη κάλυψη των αναγκών της σε υπηρεσίες καθαριότητας, οι οποίες συνιστούν δημοσίου συμφέροντος αγαθό, αναγόμενο στην προστασία της ζωής και της υγείας πρωτίστως των ασθενών, αλλά και του ιατρικονοσηλευτικού προσωπικού και των εργαζομένων, δεν ανάγεται αποκλειστικά στη σφαίρα ευθύνης της.

Ειδικότερα, τόσο η ακύρωση της προηγούμενης διαγωνιστικής διαδικασίας, όσο και η νομοθετική μεταβολή ως προς το μισθολογικό κόστος, σε συνδυασμό με την καθυστέρηση, λόγω της διοικητικής εμπλοκής του πρώτου διαγωνισμού, συνιστούν απρόβλεπτα γεγονότα για τα οποία η αναθέτουσα δεν φέρει αποκλειστική ευθύνη, καθόσον αν και είχε προβεί σε ενέργειες για τη διασφάλιση της εκτέλεσης των οικείων υπηρεσιών, δεν μπορούσε εξ αρχής να προβλέψει την εν λόγω εξέλιξη.

(ii) Ως προς την ύπαρξη κατεπείγουσας ανάγκης που δεν συμβιβάζεται με τις προθεσμίες που επιτάσσουν άλλες διαδικασίες:

Η ανάγκη κάλυψης των υπηρεσιών καθαριότητας της αναθέτουσας, υπό τις παρούσες συνθήκες, παρίσταται κατεπείγουσα, καθώς η τρέχουσα σύμβαση λήγει στο τέλος Φεβρουαρίου 2024, η δε θεραπεία αυτής, στην οποία αυτή κατατείνει η σκοπούμενη σύμβαση δεν συμβιβάζεται με τις προθεσμίες που τάσσουν άλλες διαδικασίες δημοσίων συμβάσεων, της επισπευσμένης διαδικασίας περιλαμβανομένης. Σημειώνεται, ότι ο συντελεστής κάλυψης των κλινών του Νοσοκομείου (>700 κλινών) κυμαίνεται σχεδόν στο 100%, ενώ αρκετές φορές, κατά τη διάρκεια του έτους, ο συντελεστής κάλυψης υπερβαίνει το 100%. Περαιτέρω, η Επιτροπή Νοσοκομειακών Λοιμώξεων του Νοσοκομείου με έγγραφό της προς τη Διοίκηση, με τίτλο: «Καθαριότητα και Απολύμανση Χώρων Νοσοκομείου», ζητεί την αυστηρή Εφαρμογή και Τήρηση των Οδηγιών που αφορούν την Καθαριότητα και Απολύμανση του άψυχου περιβάλλοντος του Νοσοκομείου, αφενός λόγω Πολυανθεκτικών Μικροβίων και αφετέρου λόγω της πανδημίας Covid-19.

Η αδιάλειπτη παροχή υπηρεσιών καθαριότητας στους χώρους του Νοσοκομείου και των εξωτερικών δομών αρμοδιότητάς του, παρίσταται υποχρεωτική και σε εφαρμογή της Κοινής Υπουργικής Απόφασης 4698/22.07.2023 (ΦΕΚ 51920/Β' 22.07.2023), στην οποία αναφέρεται ότι: "...στις δημόσιες και ιδιωτικές δομές υγείας ανάλογα με τις δυνατότητες κάθε δομής, διατηρείται ένας αριθμός κλινών απομόνωσης όπου νοσηλεύονται ασθενείς με συμπτωματική νόσο COVID 19 και ανάγκη χορήγησης οξυγόνου. Στις δομές που υφίστανται Μονάδες Λοίμωξης αυτές χρησιμοποιούνται για τη νοσηλεία ασθενών με

συμπτωματική νόσο COVID-19...". Το Νοσοκομείο συνεχίζει να νοσηλεύει ασθενείς με συμπτωματική νόσο COVID-19, γεγονός που αποδεικνύεται από τις χαρακτηρισμένες κλίνες COVID-19 που δηλώνονται καθημερινά και αποστέλλονται στην 1^η Υγειονομική Περιφέρεια Αττικής.

iii) Ως προς την ύπαρξη αιτιώδους συνδέσμου μεταξύ της απρόβλεπτης περίπτωσης και της κατεπείγουσας ανάγκης:

Από τα ανωτέρω συνάγεται ότι η ανακύψασα κατεπείγουσα ανάγκη παροχής υπηρεσιών καθαριότητας στους χώρους που υπάγονται στην αρμοδιότητα της αναθέτουσας συνδέεται αιτιωδώς με τα προηγηθέντα διακλυτικά γεγονότα που οδήγησαν στην αδυναμία έγκαιρης ανάδειξης αναδόχου.

(iv) Ως προς την ανάθεση της σύμβασης στο απολύτως απαραίτητο μέτρο.

Το χρονικό διάστημα των 6 μηνών, συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης (3 μήνες αρχική διάρκεια σύμβασης και 3 μήνες δικαίωμα προαίρεσης) παρίσταται εύλογο, προκειμένου να ολοκληρωθεί η σχετική διαγωνιστική διαδικασία.

Σε κάθε περίπτωση, η τήρηση του αναγκαίου μέτρου διασφαλίζεται με την αναφορά που έχει περιληφθεί στο οικείο σχέδιο απόφασης της αναθέτουσας, ότι στη σύμβαση που θα προκύψει από τη διαπραγμάτευση θα τεθεί ρητή επιφύλαξη περί αυτοδίκαιης και αζημίως για την αναθέτουσα λύσης αυτής, εάν στο μεταξύ και δη σε προγενέστερο χρόνο ολοκληρωθεί ο ως άνω διαγωνισμός (πρβλ. ενδεικτικά Δ19/2023, Δ43/2023, Δ133/2023 γνώμες της Αρχής).

Με τα δεδομένα αυτά, συντρέχουν εν προκειμένω, οι προϋποθέσεις εφαρμογής της επικαλούμενης διάταξης του άρθρου 32 παρ.2 περ. γ' του ν. 4412/2016 και πρέπει να χορηγηθεί η αιτούμενη σύμφωνη γνώμη.

Μειοψήφησε το Μέλος της Αρχής Αδάμ Καραγλάνης, ο οποίος διατύπωσε την ακόλουθη γνώμη:

Σύμφωνα με το διδόμενο ιστορικό, η ακύρωση της προηγούμενης διακήρυξης, δυνάμει απόφασης της ΕΑΔΗΣΥ η οποία έκανε δεκτή προδικαστική προσφυγή οικονομικού φορέα κατά όρου της διακήρυξης, έλαβε χώρα τον Απρίλιο του 2022. Έως τη συζήτηση του υπό κρίση αιτήματος δεν έχει εκκινήσει η νέα διαγωνιστική διαδικασία, καθώς δεν έχει αποσταλεί -κατά δήλωση της αιτούσας- προκήρυξη προς δημοσίευση στην ΕΕΕΕ. Τούτο σημαίνει, ότι από τη λήξη της επικαλούμενης ως εμπλοκής έως την έναρξη νέας διαδικασίας έχει μεσολαβήσει διάστημα περί των 22 μηνών. Εντούτοις, η αναθέτουσα αρχή, η οποία φέρει και το βάρος απόδειξης ως προς τη σωρευτική συνδρομή των προϋποθέσεων της επικαλούμενης νομικής βάσης, δεν αιτιολογεί επαρκώς το ιδιαίτερος εκτενές αυτό διάστημα. Συγκεκριμένα, για το διάστημα από τον Απρίλιο του 2022, ότε ακυρώθηκε ο προηγούμενος διαγωνισμός, μέχρι τον Σεπτέμβριο του ίδιου έτους, ότε ματαίωσε τον διαγωνισμό, ουδέν αναφέρει. Για το δε διάστημα από τη ματαίωση έως και σήμερα επικαλείται αφηρημένα έλλειψη ενημέρωσης σχετικά με την ισχύ του παρατηρητηρίου τιμών. Ωστόσο, πέραν της αφηρημένης αναφοράς, επισημαίνεται ότι η επικαλούμενη από την αναθέτουσα αρχή μη γνώση περί του ισχύοντος νομικού πλαισίου δεν αποτελεί απρόβλεπτη περίπτωση κατά την έννοια του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016, ούτε δύναται να εξηγήσει το τόσο εκτενές του χρόνου που έχει απαιτηθεί για την επαναπροκήρυξη. Η γνώμη, όμως, αυτή δεν ίσχυσε.

ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ

Ενόψει των ανωτέρω, η Επιτροπή, κατά πλειοψηφία, αποφασίζει:

Την παροχή σύμφωνης γνώμης περί προσφυγής του Γενικού Νοσοκομείου Αθηνών «Γεώργιος Γεννηματάς» στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, σύμφωνα με το άρθρο 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών καθαριότητας, προς κάλυψη αναγκών του Νοσοκομείου και των δομών αρμοδιότητάς του, από 01/03/2024 και για χρονικό διάστημα τριών (3) μηνών, με δικαίωμα προαίρεσης για χρονικό διάστημα έως τρεις (3) επιπλέον μήνες, προϋπολογισμού 1.488.757,24 € πλέον ΦΠΑ, συμπεριλαμβανομένου του δικαιώματος προαίρεσης.

Αθήνα, 9 Φεβρουαρίου 2024

Η Πρόεδρος

Ανδρονίκη Θεοδοκάτου