



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΑΠΟΦΑΣΗ

266/2014

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 07^η Αυγούστου του έτους δύο χιλιάδες δεκατέσσερα (2014) ημέρα Πέμπτη και ώρα 10:00 και επί της οδού Λ. Κηφισίας 7 στην Αθήνα, όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η **ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ** σε συνεδρίαση μετά από σχετική πρόσκληση του προέδρου της, η οποία γνωστοποιήθηκε νομίμως σε όλα τα μέλη της Αρχής.

Από τα προσκληθέντα μέλη της Αρχής παρέστησαν κατά την συνεδρίαση τα ακόλουθα:

- 1. Αναπληρωτής Πρόεδρος:** Δετσαρίδης Χρήστος
- 2. Αναπληρωτής Αντιπρόεδρος:** Βαρδακαστάνης Κωνσταντίνος
- 3. Μέλη:** Καραμανλής Ευάγγελος
Κουλούρη Ιωάννα
Σταθακόπουλος Δημήτριος

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

Γραμματέας: Στυλιανή Τσιάβου

Εισηγητής: Βασιλεία Τριανταφύλλου, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

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

Θέμα: Διατύπωση σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, για την σύναψη σύμβασης παροχής υπηρεσιών ασφάλειας του Γεν. Νοσοκομείου Αθηνών «Γ. ΓΕΝΝΗΜΑΤΑΣ», προϋπολογισμού 223.064,31€ πλέον Φ.Π.Α. για χρονικό διάστημα τριών (3) μηνών.

1. Με το υπ' αρ. πρωτ. 18769/16-07-2014 αίτημα του Γεν. Νοσοκομείου Αθηνών «Γ. ΓΕΝΝΗΜΑΤΑΣ» προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. το οποίο παρελήφθη στις 23-07-2014 (αρ. πρωτ. εισερχ. 3112), το Νοσοκομείο αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ (δδ) Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, λόγω κατεπείγουσας ανάγκης οφειλόμενης σε γεγονότα απρόβλεπτα, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1. γ. του π.δ. 60/2007, για την σύναψη σύμβασης παροχής υπηρεσιών ασφάλειας του Νοσοκομείου και των Κέντρων Υγείας αρμοδιότητάς του, ήτοι Κ.Υ. Μαρκοπούλου, Κορωπίου και Λαυρίου, προϋπολογισμού 223.064,31€ πλέον Φ.Π.Α. για χρονικό διάστημα τριών (3) μηνών.

I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

2. Από το φάκελο της υπόθεσης και τα περιεχόμενα σε αυτόν στοιχεία και σχετικά έγγραφα προκύπτουν τα ακόλουθα:

2.1. Με το υπ'αρ. πρ. 18769/16-07-2014 έγγραφο-αίτημά του το Γενικό Νοσοκομείο Αθηνών "Γ. ΓΕΝΝΗΜΑΤΑΣ" συνυποβάλλει εισηγητικό σημείωμα- ιστορικό, στο οποίο μνημονεύεται ότι με την υπ' αριθμ. πρωτ. 1769/20-01-2014 απόφαση του Διοικητή της 1ης Υ.ΠΕ. Αττικής, εξουσιοδοτήθηκαν τα Νοσοκομεία προκειμένου να διενεργήσουν διαγωνισμούς του Π.Π.Υ.Υ. 2012, για την κάλυψη των αναγκών τους αναφορικά με τις υπηρεσίες ασφάλειας και σίτισης, των οποίων, αρχικώς, φορέας διενέργειας, ενιαίου διαγωνισμού, είχε ορισθεί το νοσοκομείο "ΕΛΕΝΑ ΒΕΝΙΖΕΛΟΥ". Σε εφαρμογή της ως άνω απόφασης του Διοικητή της 1ης Υ.ΠΕ., το Γενικό Νοσοκομείο Αθηνών "Γ. ΓΕΝΝΗΜΑΤΑΣ" προκήρυξε τον σχετικό διαγωνισμό, ημερομηνία διενέργειας του οποίου ορίσθηκε η 1η Σεπτεμβρίου 2014.

2.2. Το Γενικό Νοσοκομείο Αθηνών "Γ. ΓΕΝΝΗΜΑΤΑΣ", προκειμένου να καλύψει τις σχετικές ανάγκες του έως την ολοκλήρωση του ως άνω διαγωνισμού αιτείται την σύμφωνη γνώμη της Αρχής, καθώς, σύμφωνα με τους ισχυρισμούς του, η ξαφνική αλλαγή της Αναθέτουσας Αρχής-Φορέα Υλοποίησης του διαγωνισμού ήταν απρόβλεπτη και συνιστά έκτακτο γεγονός, το οποίο δεν ήταν δυνατόν να προβλεφθεί. Περαιτέρω, ισχυρίζεται ότι είναι αντικειμενικά αδύνατη η τήρηση των τασσομένων στο νόμο προθεσμιών για τη διενέργεια του προκηρυχθέντος ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού με δημοσίευση σχετικής προκήρυξης. Βάσει των ανωτέρω, το Νοσοκομείο επικαλείται τη συνδρομή κατεπείγουσας ανάγκης οφειλόμενης σε γεγονότα απρόβλεπτα, για την ασφάλεια των χώρων του νοσοκομείου και των Κέντρων Υγείας αρμοδιότητάς του.

II. Νομικό Πλαίσιο.

3. Το άρθρο 20 του π.δ. 60/2007 ορίζει ότι «*Η σύναψη των συμβάσεων που έχουν ως αντικείμενο υπηρεσίες οι οποίες περιλαμβάνονται στο Παράρτημα ΙΙΒ, ρυθμίζεται από το άρθρο 53 και το άρθρο 29 παρ. 4. Κατά τα λοιπά εφαρμόζονται οι διατάξεις της κείμενης Νομοθεσίας*».

Ειδικότερα η ίδια η Οδηγία 18/2004/ΕΚ, στο άρθρο 21 ορίζει ότι: «*Η σύναψη των συμβάσεων που έχουν ως αντικείμενο υπηρεσίες, οι οποίες περιλαμβάνονται στο Παράρτημα ΙΙΒ υπόκεινται αποκλειστικά στο άρθρο 23 και στο άρθρο 35 παρ. 4*».

III. Νομική Εκτίμηση.

4. Όπως γίνεται δεκτό οι μη κύριες συμβάσεις του Παραρτήματος ΙΙΒ διέπονται και από τις γενικές αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας (ΔΕΚ 27.11.2005, C-234/03), εφόσον παρουσιάζουν βέβαιο διασυνοριακό ενδιαφέρον, γεγονός που συντρέχει και όταν έχει δημοσιευτεί οικειοθελώς σχετική πρόσκληση προς εκδήλωση ενδιαφέροντος στην ΕΕΕΚ.

Εξάλλου, από την αρχή της αναλογικότητας, που αποτελεί γενική αρχή του κοινοτικού δικαίου συνάγεται ότι τα κράτη μέλη ή οι αναθέτουσες αρχές έχουν ορισμένο περιθώριο εκτιμήσεως για την λήψη μέτρων, που αποσκοπούν στην διασφάλιση των αρχών της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας και διέπουν την διαδικασία συνάψεως δημοσίων συμβάσεων, θέτοντας σχετικούς όρους και προϋποθέσεις συμμετοχής σε αυτούς, τα μέτρα όμως αυτά δεν πρέπει να βαίνουν πέραν του αναγκαίου για την επίτευξη του επιδιωκόμενου σκοπού (βλ C-213/07, Μηχανική, σκέψεις 48 και 61, και C -538/07 Assitur, σκέψεις 21 και 23).

5. Η παροχή υπηρεσιών ασφάλειας εμπίπτει στις υπηρεσίες του Παραρτήματος IIB του π.δ. 60/2007, όπως το Παράρτημα αυτό και το αντίστοιχο της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ τροποποιήθηκαν με το Κανονισμό 213/2008 της Επιτροπής (κατηγορία 23, υπηρεσίες έρευνας και ασφάλειας, CPV: 79700000-1 και ειδικά υπηρεσίες φύλαξης CPV) και διέπεται από τις διατάξεις των άρθρων 20, 29 παρ. 4 και 53 του π.δ. 60/2007.

6. Σύμφωνα με την παράγραφο 2 περ. γ', υποπερίπτωση δδ', του άρθρου 2 του ν. 4013/2011 ορίζεται ότι «δδ) Οι αποφάσεις των αναθετουσών αρχών που αφορούν προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημοσίων συμβάσεων, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 3 του π.δ. 59/2007 (άρθρο 40 παρ. 3 της Οδηγίας 2004/17/ΕΚ) και των άρθρων 24 και 25 του π.δ. 60/2007 (άρθρα 30 ή 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ αντίστοιχα), εξαιρούμενων των περιπτώσεων ανωτέρας βίας, εκδίδονται μετά τη σύμφωνα γνώμη της Αρχής....».

7. Λόγω των ανωτέρω διατάξεων για την σύμβαση παροχής υπηρεσιών ασφάλειας του Γεν. Νοσοκομείου Αθηνών «Γ. ΓΕΝΝΗΜΑΤΑΣ» και των Κέντρων Υγείας αρμοδιότητάς του, ήτοι Κ.Υ. Μαρκοπούλου, Κορωπίου και Λαυρίου, δεν τυγχάνουν εφαρμογής εν προκειμένω οι διατάξεις των άρθρων 24 και 25 του π.δ. 60/2007 και για το λόγο αυτό η Αρχή απέχει από τη παροχή γνώμης λόγω έλλειψης αρμοδιότητας.

Συμπέρασμα

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις εφαρμοστέες διατάξεις, αποφασίζουμε **την αποχή από την παροχή γνώμης στο ανωτέρω αίτημα, λόγω έλλειψης αρμοδιότητας.**

Αθήνα 7 Αυγούστου 2014

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Αναπληρωτής Πρόεδρος

Χρήστος Δετσαρίδης