



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΑΠΟΦΑΣΗ

30/2014

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 5 Φεβρουαρίου του έτους δύο χιλιάδες δεκατρία (2014) ημέρα Τετάρτη και ώρα 11.30 π.μ., και επί της οδού Κηφισιάς 7 στους Αμπελοκήπους, 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:

Αναπληρωτής Πρόεδρος: Δετσαρίδης Χρήστος

Μέλη: Καραμανλής Ευάγγελος

Σταθακόπουλος Δημήτριος

Λουρίκας Δημήτριος

Κουλούρη Ιωάννα

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

Γραμματέας: Στυλιανή Τσιάβου

Εισηγητής: Καλλιόπη Καϊάφα

Ερώτημα: Το με αρ. πρωτ. 7313/3-9-2013 έγγραφο-αίτημα του ΓΝ Αγίου Νικολάου προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., που παρελήφθη από την Αρχή στις 16-09-2013 με αριθμό πρωτ. 4180, όπως συμπληρώθηκε με το με αριθμ πρωτ 1242/10-10-2013 έγγραφο που παρελήφθη από την Αρχή στις 14-10-2013 με αριθμ. πρωτ. 4657 και με το με αριθμ. πρωτ 11371/31-12-2013 έγγραφο που παρελήφθη από την Αρχή στις 21-01-2014 με αριθμ. πρωτ. 285

Θέμα: Διατύπωση σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή του ΓΝ Αγίου Νικολάου στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, για την παροχή υπηρεσιών καθαριότητας προϋπολογιζόμενης δαπάνης € 97.560,97 μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α , για το χρονικό διάστημα έξι (6) μηνών.

1. Με το με αρ. πρωτ. 7313/3-9-2013 έγγραφο-αίτημα του ΓΝ Αγίου Νικολάου προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., που παρελήφθη από την Αρχή στις 16-09-2013 με αριθμό πρωτ. 4180, όπως συμπληρώθηκε με το με αριθμ πρωτ 1242/10-10-2013 που παρελήφθη από την Αρχή στις 14-10-2013 με αριθμ. πρωτ. 4657 και με το με αριθμ. πρωτ 11371/31-12-2013 έγγραφο που παρελήφθη από την Αρχή στις 21-01-2014 με αριθμ. πρωτ. 285, ζητείται η σύμφωνη γνώμη της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. για την προσφυγή της ΥΠΑ στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, για την παροχή υπηρεσιών καθαριότητας, προϋπολογιζόμενης δαπάνης € 97.560,97 μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α , για το χρονικό διάστημα έξι (6) μηνών.

I. Ιστορικό-πραγματικό πλαίσιο

2. Από τα αναφερόμενα στο κρινόμενο αίτημα και στα συνυποβληθέντα έγγραφα και στοιχεία προκύπτει ότι το ΓΝ Αγίου Νικολάου επιθυμεί να προβεί σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 25 παρ. 1 περ. γ του π.δ/τος 60/2007 [κατεπίγον],την οποία δεν επικαλείται ρητά στο αρχικό του αίτημα, αλλά συνάγεται ερμηνευτικά από το διδόμενο ιστορικό.

Ειδικότερα προκύπτουν τα ακόλουθα πραγματικά περιστατικά :

Με την υπ αριθμ. 3805/08-04-2012 απόφαση της ΕΠΠΥ εγκρίθηκαν οι τροποποιήσεις του ΠΠΥ2011 για τα Νοσοκομεία της 7ης Υγειονομικής Περιφέρειας. Με την υπ αριθμ 449/14-6-2012 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου των Διασυνδεδεμένων Νοσοκομείων Νομού Λασιθίου εγκρίθηκε η προκήρυξη ανοιχτού διεθνή διαγωνισμού με αριθμ πρωτ 6475/9-7-2012, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 243.902,44€ άνευ ΦΠΑ, για χρονικό διάστημα ενός έτους (με δυνατότητα περαιτέρω παράτασης για ενάμισι έτος) και κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά. Στο πλαίσιο του εν λόγω διαγωνισμού ολοκληρώθηκε ο έλεγχος των δικαιολογητικών συμμετοχής των υποψηφίων, όπως προκύπτει από την προσκομιζόμενη υπ' αριθμ. 690/28-9-2012 απόφαση ΔΣ που εγκρίνει το από 10-9-2012 πρακτικό της αρμόδια επιτροπής, σύμφωνα με την οποία υποβλήθηκαν συνολικά τρεις (3) προσφορές και έγιναν όλες αποδεκτές. Ακολούθως, εκδόθηκε η υπ αριθμ 881/9-11-2012 απόφαση του ΔΣ με την οποία εγκρίθηκε το από 8-11-2012 πρακτικό της επιτροπής αξιολόγησης όπου κρίθηκαν ως τεχνικά αποδεκτές και βαθμολογήθηκαν οι τεχνικές προσφορές των τριών συμμετεχουσών εταιρειών. Στη συνέχεια με την υπ. αριθμ 945/23-11-2012 απόφαση του ΔΣ που ενέκρινε το από 22-11-2012 πρακτικό της επιτροπής, απορρίφθηκε η οικονομική προσφορά της εταιρείας CANDIA ΕΠΕ (λόγω μη συμμόρφωσης με τις επιταγές του Ν. 3863/2010 και μη προσκόμισης φωτοαντιγράφου της σχετικής νομοθεσίας, όπως απαιτούνταν από την προκήρυξη) και αναδείχθηκε ως συμφερότερη προσφορά αυτή της εταιρείας ΚΡΟΜΜΥΔΑΚΗ Μ. ΑΡΙΑΔΝΗ με μηνιαίο τίμημα 18.518,50 άνευ ΦΠΑ και συνολικό τίμημα 222.222,00 άνευ ΦΠΑ. Κατά της προαναφερθείσας απόφασης, ασκήθηκαν η από 10-12-2012 προδικαστική προσφυγή εκ μέρους της εταιρείας ΤΖΟΥΑΝΑΚΗΣ ΑΕ και η από 07-12-2012 προδικαστική προσφυγή εκ μέρους της εταιρείας CANDIA ΕΠΕ, οι οποίες απορρίφθηκαν σύμφωνα με την υπ αριθμ 1050/20-12-2012 απόφαση ΔΣ, η οποία αποδέχτηκε την υπ αριθμ 1201/20-12-2012 γνωμοδότηση της σχετικής επιτροπής. Ακολούθως, η εταιρεία ΤΖΟΥΑΝΑΚΗΣ ΑΕ άσκησε και την με αριθμό κατάθεσης 1/4-1-2013 αίτηση ασφαλιστικών μέτρων ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Χανίων, η οποία εκδικάστηκε στις 22/2/2013 και εκδόθηκε η υπ αριθμ 14/2013 απόφαση με την οποία έγινε δεκτή η σχετική αίτηση, ανεστάλη η εκτέλεση της υπ αριθμ 1050/20-12-2012 απόφασης ΔΣ μέχρι την έκδοση οριστικής απόφασης του Δικαστηρίου επί της αίτησης ακύρωσης και διατάχθηκε η μη υπογραφή της σχετικής σύμβασης. Κατόπιν τούτου, εκδόθηκε η υπ. αριθμ. 343/25-4-2013 απόφαση ΔΣ με την οποία εγκρίθηκε το από 23-4-2013 πρακτικό της Επιτροπής Ενστάσεων-Προσφυγών σύμφωνα με το οποίο απορρίφθηκε εκ νέου η οικονομική προσφορά της εταιρείας ΤΖΟΥΑΝΑΚΗΣ ΑΕ. Κατά της ανωτέρω απόφασης ασκήθηκε η από 13-5-2013 προδικαστική προσφυγή εκ μέρους της εταιρείας ΤΖΟΥΑΝΑΚΗΣ ΑΕ, η οποία απορρίφθηκε σιωπηρώς. Ακολούθως η ίδια εταιρεία άσκησε την με αριθμ κατάθεσης 20/6-6-2013 αίτηση ασφαλιστικών μέτρων, η οποία εκδικάστηκε στις 27-6-2013 και εκδόθηκε η υπ αριθμ 41/2013 απόφαση του Διοικητικού Εφετείου Αθηνών σύμφωνα με την οποία απορρίφθηκε ως απαράδεκτη.

Τέλος, ασκήθηκε η υπ. αριθμ 44/2013 αίτηση ακυρώσεως της της εταιρείας ΤΖΟΥΑΝΑΚΗΣ ΑΕ ενώπιον του Διοικητικού Εφετείου Χανίων, η οποία εκδικάστηκε στις 26-09-2013 και μέχρι σήμερα αναμένεται η έκδοση της σχετικής απόφασης.

Τέλος, με την υπ αριθμ 690/29-08-2013 απόφαση, το ΔΣ αποφασίζει να ζητήσει από τη Αρχή την έγκριση διενέργειας διαπραγμάτευσης για ανάθεση υπηρεσιών καθαριότητας του ΓΝ Άγιος Νικόλαος.

Επισημαίνεται ότι από τις 25-9-2011 όπου έληξε η προηγούμενη σύμβαση καθαριότητας μέχρι σήμερα, οι ανάγκες καθαριότητας των εν λόγω χώρων καλύπτονται είτε με παρατάσεις είτε με συμβάσεις απευθείας ανάθεσης, οι οποίες κατά το χρονικό διάστημα 25-9-2012 μέχρι 16-9-2013 ανέρχονται στο ποσό των 330.215,91 ευρώ άνευ ΦΠΑ.

3. Κατόπιν των ανωτέρω, το ΓΝ Άγιος Νικόλαος, με το με αριθμ. πρωτ. 7313/3-9-2013 **έγγραφο-αίτημα του**, αιτείται τη σύμφωνη γνώμη της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, για την παροχή υπηρεσιών καθαριότητας για χρονικό διάστημα έξι (6) μηνών.

II. Νομικό πλαίσιο

4. Το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ, υποπερίπτωση δδ) του ν. 4013/2011 ορίζει: *“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.”*

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 i) 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 30ής Νοεμβρίου 2011 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, το ως άνω ποσό αναπροσαρμόστηκε 207.000 ευρώ.

6. Η διάταξη του άρθρου 8 παρ 7 του ίδιου ΠΔ ορίζει:

“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”.

7. Επίσης στο ίδιο π.δ. και ειδικότερα στο άρθρο 25 με τίτλο “Διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού (άρθρο 31 οδηγίας 2004/18/ΕΚ)” προβλέπεται 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: [...]»* 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

8. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης και η συνολική αξία της υπό ανάθεση σύμβασης ανέρχεται στο συνολικό ποσό των 249.902,00 ευρώ χωρίς ΦΠΑ, ήτοι υπερβαίνει το κατώτατο όριο των 207.000,00 ευρώ χωρίς ΦΠΑ, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ’ άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ’ υποπερ. δδ` του Ν. 4013/2011 για την παροχή σύμφωνης γνώμης. Εξάλλου, από το συνδυασμό των διατάξεων των άρθρων 6 και 8 του ΠΔ 60/2007,

όπως εκτέθηκαν ανωτέρω στο Κεφάλαιο II της παρούσας, εν προκειμένω ως συμβατική αξία, προκειμένου για την εφαρμογή του ΠΔ 60/2007 και συνακόλουθα για την επιπλέον θεμελίωση της αρμοδιότητας της Αρχής, λογίζεται η συνολική πραγματική αξία των διαδοχικών συμβάσεων παροχής υπηρεσιών καθαριότητας, οι οποίες συνήφθησαν κατά το προηγούμενο δωδεκάμηνο από την υποβολή του αιτήματος. Και τούτο διότι σε διαφορετική περίπτωση η κατάτμηση του συνολικού ποσού για την παρεχόμενη υπηρεσία που επιχειρείται εν προκειμένω με την πρόθεση της αναθέτουσας αρχής για σύναψη σύμβασης καθαριότητας, ύψους € 97.560,97 μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α, θα ήταν ανεπίτρεπτη εφόσον οδηγούσε σε αποφυγή εφαρμογής των διατάξεων του ως άνω πδ και συνακόλουθα και του αρ. 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011. Ακολουθως, 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, σε συνδυασμό με τη διάταξη του άρθρου 8 παρ. 7 του π.δ. 60/2007 .

9. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικές απαριθμούμενες στα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007) περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ).

Συναφώς επισημαίνεται ότι η ανωτέρω διάταξη, στο μέτρο που εισάγει εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από την βασική ρύθμιση, ήτοι από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αρχής της διαφάνειας, του ελεύθερου ανταγωνισμού, της αποφυγής των διακρίσεων και της ίσης μεταχείρισης στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να ερμηνεύεται στενά.

10. Ειδικότερα, ως προς την εφαρμογή του άρθρου 25 περ. 1 υποπερ. γ' του ως άνω π.δ/τος και μάλιστα για την εξαίρεση του κατεπείγοντος, η εφαρμογή της τελευταίας εξαρτάται από τη συνδρομή τριών σωρευτικών προϋποθέσεων.

(α) Συγκεκριμένα, προϋποθέτει:

(i) την ύπαρξη απροβλέπτου 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) Επιπλέον, οι περιστάσεις που επικαλούνται οι αναθέτουσες αρχές για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη.

(β) 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.

(γ) Γίνεται περαιτέρω δεκτό, σύμφωνα με τη νομολογία του Συμβουλίου της Επικρατείας, ότι, κατά την έννοια της διάταξης της υποπερίπτωσης γ' της περίπτωσης 1 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. χαρακτηριστικά ΣτΕ 1747/2011). Επιπλέον, αντίστοιχη άποψη έχει υιοθετήσει και το *Ελεγκτικό Συνέδριο (ΕΣ)*, 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. ενδεικτικά πράξεις ΕΣ 91, 105, 171, 191, 200, 205 και 214/2007, 15 και 74/2008).

11. Από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα:

α) Ως προς την ύπαρξη κατεπείγουσας ανάγκης

Σύμφωνα με τα προσκομιζόμενα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, οι ανάγκες που επικαλείται το Γ.Ν Αγίου Νικολάου είναι κατεπείγουσες, καθώς αφορούν στην καθαριότητα χώρων, οι οποίοι είναι ανοιχτοί στο ευρύ

κοινό και η μη διασφάλιση των κανόνων υγιεινής θέτει σε κίνδυνο την υγεία των εργαζομένων, των ασθενών, αλλά και τη δημόσια υγεία, γενικότερα.

β) Ως προς την ύπαρξη απρόβλεπτης περίπτωσης

Ο λόγος που προβάλλει η αναθέτουσα αρχή για την προσφυγή της στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης ως προς την ανάθεση των υπηρεσιών καθαριότητας είναι το γεγονός ότι ο σχετικός ανοικτός διεθνής διαγωνισμός δεν έχει ακόμη ολοκληρωθεί “λόγω δικαστικών εμπλοκών”. Ειδικότερα, όσον αφορά το στάδιο εξέλιξης του διαγωνισμού, επισημαίνεται ότι έχει ολοκληρωθεί ο έλεγχος των οικονομικών προσφορών και εκκρεμεί ο έλεγχος των δικαιολογητικών κατακύρωσης.

Το γεγονός ωστόσο της καθυστέρησης υλοποίησης και μη ολοκλήρωσης μέχρι σήμερα του σχετικού ως άνω διαγωνισμού εξαιτίας της άσκησης προδικαστικών προσφυγών και ασφαλιστικών μέτρων, αλλά και της αίτησης ακυρώσεως δε δικαιολογεί την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, καθώς **δε συνιστούν απρόβλεπτες περιστάσεις**, ήτοι έκτακτα και ασυνήθιστα γεγονότα, που αντικειμενικά δεν ήταν δυνατόν να προβλεφθούν σύμφωνα με τους κανόνες της ανθρώπινης πείρας και λογικής κατά τον προγραμματισμό της σχετικής σύμβασης, αλλά εξέλιξη πιθανή και συνήθη. Ειδικότερα, κατά πάγια νομολογία του Ελεγκτικού Συνεδρίου η τήρηση χρονοβόρων, ενδεχομένως, διαδικασιών διενέργειας διαγωνισμών, εξαιτίας των δημοσιεύσεων ή της υποβολής ενστάσεων, προσφυγών και αιτήσεων ασφαλιστικών μέτρων από τους συμμετέχοντες, δεν συνιστά απρόβλεπτη περίπτωση η οποία να συνδέεται αιτιωδώς με την κατεπείγουσα ανάγκη απευθείας ανάθεσης της σχετικής προμήθειας (βλ. ενδεικτικά πράξεις VI Τμ. Ελ. Συν. 91/2007 και 205/2007). Εξάλλου, η Αναθέτουσα Αρχή γνώριζε από καιρού, ότι η μέχρι 24-9-2011 ενεργή σύμβαση καθαριότητας κάλυπτε μόνιμες και διαρκείς και σε καμία περίπτωση έκτακτες και απρόβλεπτες ανάγκες, τις οποίες ωστόσο καλύπτει μέχρι σήμερα με συμβάσεις οι οποίες συνάπτονται με την εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης-απευθείας ανάθεσης.

γ) Ως προς την ύπαρξη αιτιώδους συνδέσμου μεταξύ του απροβλέπτου γεγονότος και της κατεπείγουσας ανάγκης που ανακύπτει.

Για τη συνδρομή των προϋποθέσεων εφαρμογής της επικαλούμενης διάταξης του άρθρου 25 παρ. 1 περ. γ, θα πρέπει οι κατεπείγουσες ανάγκες που επικαλείται το ΓΝ Αγίου Νικολάου να οφείλονται σε αυταπόδεικτα απρόβλεπτες περιστάσεις, με τις οποίες να τελούν σε αιτιώδη συνάφεια. Στην κρινόμενη υπόθεση, ωστόσο, σύμφωνα με όσα αναλυτικά εκτέθηκαν στη σκέψη υπό στοιχείο (α) του παρόντος Κεφαλαίου, δεν υπάρχουν απρόβλεπτες περιστάσεις και επομένως εκλείπει η πλέον βασική προϋπόθεση για την εφαρμογή της επικαλούμενης διάταξης. Κατά συνέπεια, παρέλκει η εξέταση εν προκειμένω της αιτιώδους συνάφειας μεταξύ απρόβλεπτης περίπτωσης (αιτίου) και κατεπείγουσας ανάγκης (αιτιατού), καθώς απουσιάζει παντελώς το αίτιο ήτοι η απρόβλεπτη περίπτωση, η οποία να προκαλεί την κατεπείγουσα ανάγκη και να τελεί σε αιτιώδη σύνδεσμο με αυτή κατά την έννοια της ανωτέρω διάταξης.

δ) Οι περιστάσεις που επικαλούνται οι αναθέτουσες αρχές για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη.

Από το διδόμενο ιστορικό, προκύπτει ότι υπάρχουν καθυστερήσεις στην υλοποίηση του διεθνούς ανοικτού διαγωνισμού. Σημειώνεται, ότι η ανάληψη υποχρέωσης για τη διενέργεια του νέου διαγωνισμού έγινε στις 08-04-2012, δηλαδή σχεδόν έξι μήνες μετά την λήξη της προηγούμενης σύμβασης (24-9-2011). Κατά συνέπεια, η έλλειψη ορθού και έγκαιρου προγραμματισμού της ανάθεσης μέσω διαγωνιστικής διαδικασίας της εν λόγω σύμβασης ενδέχεται να έχει συμβάλει στην δημιουργία των περιστάσεων που επικαλείται η Αναθέτουσα Αρχή.

12. Επιπλέον, στο πλαίσιο της αρχής της ενότητας της Διοίκησης, σύμφωνα με την οποία η Διοίκηση πρέπει να αντιμετωπίζεται ενιαία, παρά την εσωτερική της διάρθρωση, κατά τρόπο ώστε οι πράξεις κάθε διοικητικού οργάνου, ατομικού ή συλλογικού να αποτελούν πράξεις μίας ενιαίας διοίκησης (ΣτΕ Ολ 677/2005), το ΓΝ Αγίου Νικολάου δεν μπορεί να επικαλεστεί τυχόν ευθύνες των άλλων φορέων-εγκριτικών αρχών για την καθυστέρηση υλοποίησης των σχετικών διαγωνισμών και τη μη ολοκλήρωση αυτών και κατά συνέπεια να στοιχειοθετήσει για το λόγο αυτό απρόβλεπτη περίπτωση που να τελεί σε αιτιώδη συνάφεια με την απευθείας ανάθεση των αιτούμενων υπό προμήθεια ειδών.

13. Κατά συνέπεια από την υπαγωγή των πραγματικών περιστατικών στην προαναφερόμενη διάταξη δε συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρου 25 περ. 1 υποπερ. γ', ήτοι απρόβλεπτη περίπτωση που να τελεί σε αιτιώδη συνάφεια με τις κατεπείγουσες ανάγκες που επικαλείται το ΓΝ Αγίου Νικολάου προκειμένου να προσφύγει σε διαδικασία διαπραγμάτευσης με την επίκληση της εν λόγω διάταξης.

14. Περαιτέρω, από τη μελέτη του φακέλου της υπόθεσης δεν προέκυψαν άλλα στοιχεία που να αποδεικνύουν και να αιτιολογούν ειδικά και με επαρκή τεκμηρίωση τη συνδρομή περιστάσεων που επιτρέπουν την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις λοιπές διατάξεις του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007 ή του άρθρου 24 του ίδιου π.δ.

IV. Συμπέρασμα

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του τεθέντος ερωτήματος,

ΑΠΟΦΑΣΙΖΟΥΜΕ

Την απόρριψη του αιτήματος του Γενικού Νοσοκομείου Αγίου Νικολάου και την μη παροχή σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. γ περ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση, **λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.**

Αθήνα 5 Φεβρουαρίου 2014

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Αναπληρωτής Πρόεδρος

Δετσαρίδης Χρήστος