



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΑΠΟΦΑΣΗ

312/2014

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 09 Οκτωβρίου του έτους δύο χιλιάδες δεκατέσσερα (2014) ημέρα Πέμπτη και ώρα 10.30, και επί της οδού Λεωφόρος Κηφισίας 7, στην Αθήνα ΤΚ 11523 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:

Αντιπρόεδρος: Μπουσουλέγκα Χριστίνα

Μέλη: Καραμανλής Ευάγγελος

Κουλούρη Ιωάννα

Λουρίκας Δημήτριος

Σταθακόπουλος Δημήτριος

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

Γραμματέας: Τσιάβου Στυλιανή

Εισηγητές: Γεώργιος Ταρασίδης - Ιωάννης Φουντουκίδης, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α-
.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν μέσω τηλεδιάσκεψης και οι Εισηγητές κ. Ταρασίδης και κ. Φουντουκίδης, οι οποίοι αποδεσμεύτηκαν πριν την έναρξη της διαδικασίας της ψηφοφορίας των μελών του Διοικητικού Συμβουλίου της Αρχής και τη λήψη της απόφασης.

Ερώτημα: Το αρ. πρωτ. . 17854/09.09.2014 έγγραφο του Πανεπιστημιακού Γενικού Νοσοκομείου Πατρών «ΠΑΝΑΓΙΑ Η ΒΟΗΘΕΙΑ» προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. το οποίο παρελήφθη από την Αρχή την 10.09.2014 (αριθ. πρωτ. εισερχομένου της Αρχής 3691/10.09.2014).

Θέμα: Αίτηση θεραπείας Πανεπιστημιακού Γενικού Νοσοκομείου Πατρών «ΠΑΝΑΓΙΑ Η ΒΟΗΘΕΙΑ» για την ανάκληση της υπ' αριθμ. 271/2014 απόφασης της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων περί μη παροχής σύμφωνης γνώμης της Αρχής σε αίτημά του για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, για την σύναψη σύμβασης παροχής υπηρεσιών καθαριότητας, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 752.032,52€ πλέον Φ.Π.Α. (ήτοι 925.000,00€ συμπεριλαμβανομένου αναλογούντος Φ.Π.Α.) και διάρκειας έξι (6) μηνών, με δικαίωμα πρόωρης λύσης.

1. Με το υπ' αριθμ. πρωτ. 17854/09.09.2014 έγγραφό του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ (εφεξής Αρχή), το οποίο παρελήφθη από την Αρχή την 10.09.2014 (αριθ. πρωτ. εισερχομένου της Αρχής 3691/10.09.2014), το Πανεπιστημιακό Γενικό Νοσοκομείο Πατρών «ΠΑΝΑΓΙΑ Η ΒΟΗΘΕΙΑ» (εφεξής Π.Γ.Ν. Πατρών) αιτείται την ανάκληση της υπ' αριθ. 271/2014 Απόφασης της Αρχής με την οποία απορρίφθηκε το αίτημά του για παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, προκειμένου να προσφύγει σε διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, με σκοπό τη σύναψη σύμβασης για την ανάθεση υπηρεσιών καθαριότητας, διάρκειας έξι μηνών, συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 752.032,52€ πλέον Φ.Π.Α. (ήτοι 925.000,00€ συμπεριλαμβανομένου αναλογούντος Φ.Π.Α.) με δικαίωμα καταγγελίας της σύμβασης από πλευράς του Νοσοκομείου, σε περίπτωση που ολοκληρωθεί νωρίτερα ο διαγωνισμός που θα προκηρυχθεί.

1. Ιστορικό-πραγματικά περιστατικά

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

2.1. Με την υπ' αρ. 271/2014 Απόφαση της Αρχής, απορρίφθηκε το υπ' αρ. πρωτ. 13708/04.07.2014 αίτημα του Π.Γ.Ν. Πατρών στη βάση της διαδικασίας του άρθρου 2, παρ. 2, περ. γ (δδ) του Ν. 4013/2011, διότι σύμφωνα με το εν λόγω αίτημα σε συνδυασμό με τα προσκομισθέντα στοιχεία του φακέλου, προέκυψε ότι δεν πληρούνταν οι προϋποθέσεις του άρθρου 25 παρ. 1 εδ. γ. του Π.Δ 60/2007, τόσο σχετικά με την ύπαρξη του απρόβλεπτου γεγονότος όσο και με την έλλειψη υπαιτιότητας εκ μέρους της αναθέτουσας αρχής.

Ειδικότερα στην υπ' αριθμ 271/14 Απόφαση της Αρχής κρίθηκε ότι οι επικαλούμενοι, από το Νοσοκομείο, λόγοι ματαίωσης του διαγωνισμού εξαιτίας:

α) μη ύπαρξης επαρκών πιστώσεων του προϋπολογισμού του Νοσοκομείου στο σχετικό ΚΑΕ,

β) ύπαρξης μίας μόνο εναπομένουσας προσφοράς και

γ) μη ορισμού Διοικητικού Συμβουλίου κατά το χρονικό διάστημα από την 23.12.2013 μέχρι την 14.05.2014, δε συνιστούν απρόβλεπτες περιστάσεις, ήτοι έκτακτα και ασυνήθιστα γεγονότα που αντικειμενικά δεν ήταν δυνατό να προβλεφθούν σύμφωνα με τους κανόνες της ανθρώπινης πείρας και λογικής, αλλά εξελίξεις πιθανές κατά τη συνήθη πορεία των πραγμάτων, δεδομένου ότι οι υπηρεσίες καθαριότητας αποτελούν πάγια και διαρκή ανάγκη, επομένως δύναται να προγραμματιστούν σε ετήσια βάση έγκαιρα.

Επιπλέον προέκυψε ότι οι περιστάσεις που επικαλέστηκε η Αναθέτουσα Αρχή, άγονται στη σφαίρα ευθύνης της δεδομένου ότι:

«[...] ii) Ως προς την ύπαρξη απρόβλεπτου γεγονότος:

Η αναθέτουσα αρχή θεμελιώνει το αίτημα προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης στο γεγονός ότι:

α) Έχει μειωθεί η πίστωση του προϋπολογισμού του Νοσοκομείου στο σχετικό ΚΑΕ για το έτος 2014. Πιο συγκεκριμένα στο ΠΠΥΥ 2012 εγκρίθηκε η διενέργεια διεθνούς ανοικτού διαγωνισμού για την ανάθεση παροχής υπηρεσιών καθαριότητας προϋπολογισμού δαπάνης 2.782.357,71€. Το Νοσοκομείο όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου και από επικοινωνία με αρμόδια υπηρεσία του φορέα, σε εκτέλεση της υπ' αριθμ. πρωτ. 6881/03.10.2012 Υ.Α. αποφάσισε τη διενέργεια του διαγωνισμού με Πιστώσεις έτους 2013. Όπως βεβαιώνει ο φορέας με το υπ' αριθμ. πρωτ. 15881/05.08.2014 έγγραφό του, στο οικονομικό έτος 2012 είχαν εγκριθεί πιστώσεις 3.000.000,00€ στο σχετικό ΚΑΕ που αναγράφονται οι υπηρεσίες καθαριότητας, ενώ στο οικονομικό έτος 2013, στο πλαίσιο άσκησης δημοσιονομικής πολιτικής, εγκρίθηκαν πιστώσεις που ανέρχονται στο ποσό των 2.050.000,00€ και στο οικονομικό έτος 2014 εγκρίθηκαν πιστώσεις ύψους 1.182.000,00€ αρχικά και 1.946.000,00€ κατόπιν της 1^{ης} τροποποίησης. β) Στο σχετικό διαγωνισμό της 09.10.2013, ενώ κατατέθηκαν έξι προσφορές έγινε αποδεκτή μόνο μία προσφορά με αποτέλεσμα το Δ.Σ. του Νοσοκομείου να ματαιώσει το διαγωνισμό έπειτα από το στάδιο της τεχνικής αξιολόγησης των προσφορών χωρίς να προβεί όπως προκύπτει από το παρατεθέν ιστορικό σε αποσφράγιση και αξιολόγηση της οικονομικής προσφοράς του συμμετέχοντα που η προσφορά του κρίθηκε αποδεκτή κατά τα προηγούμενα στάδια του διαγωνισμού, παρά το γεγονός ότι ο σχετικός διαγωνισμός έχει διενεργηθεί και στο παρελθόν από το Νοσοκομείο καθώς αφορά πάγιες και διαρκείς ανάγκες αυτού και παρά το γεγονός ότι όπως προκύπτει από το υπ' αριθμ. 12636/20.06.2014 έγγραφο του Οικονομικού τμήματος, υπάρχουν συγκριτικά στοιχεία συμβάσεων καθαριότητας από άλλα Νοσοκομεία, αντίστοιχα του Π.Γ.Ν. Πατρών.

γ) η λήξη της υπάρχουσας σύμβασης είναι στις 30/06/2014

και δ) «η εκτέλεση των υπηρεσιών καθαριότητας δεν μπορεί να διακοπεί αφού σε αυτή τη περίπτωση τίθεται σε κίνδυνο η υγεία των ασθενών.»

Ωστόσο, τα ανωτέρω γεγονότα, δεν δικαιολογούν την προσφυγή στην διαδικασία της διαπραγμάτευσης, καθώς δε συνιστούν απρόβλεπτες περιστάσεις, ήτοι έκτακτα και ασυνήθιστα γεγονότα, που αντικειμενικά δεν ήταν δυνατό να προβλεφθούν σύμφωνα με τους κανόνες της ανθρώπινης πείρας και λογικής, αλλά εξελίξεις πιθανές κατά την συνήθη πορεία των πραγμάτων. Ειδικότερα, κατά πάγια νομολογία της Αρχής άλλα και του Ελεγκτικού Συνεδρίου, η τήρηση χρονοβόρων, ενδεχομένως, διαδικασιών διενέργειας διαγωνισμών, δεν συνιστά απρόβλεπτη περίπτωση, η οποία να συνδέεται αιτιωδώς με την κατεπείγουσα ανάγκη απευθείας ανάθεσης (βλ ενδεικτικά αποφάσεις ΕΑΑΔΗΣΥ 81/2013, 48, 30, 250/2014 πράξεις Ε.Σ. VI Τμήμα 91/2007, 205/2007).

Εξάλλου, οι υπηρεσίες καθαριότητας αποτελούν πάγια και διαρκή ανάγκη, επομένως δύναται να προγραμματιστούν σε ετήσια βάση έγκαιρα.

iii) Ως προς το 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.

Από το διδόμενο ιστορικό προκύπτει ότι ευθύνεται η Αναθέτουσα Αρχή για το γεγονός ότι η ανάγκη για υπηρεσίες καθαριότητας έχει καταστεί κατεπείγουσα.

Ειδικότερα όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου:

α) Σύμφωνα με την υπ' αριθμ. 6881/03.10.2012 Υ.Α. ο διαχωρισμός των πιστώσεων του Π.Π.Υ.Υ. 2012 ανά έτος θα γινόταν με ευθύνη των Διοικήσεων των Φορέων. Η Διοίκηση του Π.Γ.Ν. Πατρών όπως προκύπτει από το παρατεθέν ιστορικό επέλεξε τη διενέργεια του διαγωνισμού μέσα στο

2013 με πιστώσεις έτους 2013, ενώ είχε τη δυνατότητα να προκηρύξει το διαγωνισμό και να τον διενεργήσει με πιστώσεις έτους 2012.

β) Στις 14.3.2014, με το αριθ. 5626/14.3.2014 διαβιβαστικό έγγραφο το οικονομικό τμήμα του Νοσοκομείου διαβίβασε στο Δ.Σ. το από 17.12.2013 πρακτικό της Επιτροπής, ήτοι τρεις μήνες μετά την λήψη της απόφασης της Επιτροπής Διενέργειας του διαγωνισμού.

γ) Το Δ.Σ. στις 28.5.2014 (ήτοι δύο μήνες μετά) αποφάσισε με την αριθ. 3/28.5.2014 απόφασή του και αφού εν των μεταξύ μειώθηκε, κατά τα αναφερόμενα από την αναθέτουσα αρχή η πίστωση για την καθαριότητα στον προϋπολογισμό του Νοσοκομείου, τη ματαίωση των αποτελεσμάτων του διαγωνισμού παρά την ύπαρξη ενός εναπομείναντος υποψηφίου, η οικονομική προσφορά του οποίου προκύπτει ότι δεν αξιολογήθηκε.

Σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 21 του π.δ.118/2007, περ. η, σε περιπτώσεις διαγωνισμών με κριτήριο τη χαμηλότερη τιμή στους οποίους υποβάλλεται μία μόνο προσφορά ή τελικά γίνεται αποδεκτή μία μόνο προσφορά και εφόσον δεν υπάρχουν συγκριτικά στοιχεία τιμών είτε προηγούμενων διαγωνισμών είτε της αγοράς που να επιβεβαιώνονται με παραστατικά, ο διαγωνισμός ματαιώνεται και επαναλαμβάνεται υποχρεωτικά.

Εκ της ως άνω διατυπώσεως συνάγεται ότι η μοναδική υποβληθείσα προσφορά αποσφραγίζεται, αξιολογείται και εφόσον δεν υπάρχουν σχετικά συγκριτικά στοιχεία τιμών, τότε και μόνο ο διαγωνισμός ματαιώνεται και επαναλαμβάνεται υποχρεωτικά.

Όπως έχει κριθεί νομολογιακά, η αναθέτουσα αρχή έχει μεν την ευχέρεια να προβαίνει στη ματαίωση του αποτελέσματος του διαγωνισμού και την επαναπροκήρυξή του, εφ' όσον, όμως, συντρέχει νόμιμος λόγος, η δε απόφαση περί ματαίωσης του διαγωνισμού πρέπει να φέρει πλήρη και ειδική αιτιολογία, αναφερόμενη στους λόγους για τους οποίους αποφασίζεται η επανάληψη του διαγωνισμού. Νόμιμο λόγο ματαίωσης συνιστά, μεταξύ άλλων, η ανυπαρξία έστω και μιας παραδεκτής προσφοράς. Αντιθέτως, δεν αποτελεί νόμιμο αιτιολογικό έρεισμα της αποφάσεως περί ματαίωσης, το γεγονός ότι από τους συμμετέχοντες στο διαγωνισμό, αποκλείστηκαν όλοι, πλην ενός, με αποτέλεσμα να μην έχει εξασφαλισθεί επαρκής ανταγωνισμός κατά την αξιολόγηση της προσφοράς από οικονομική άποψη, αλλά απαιτείται στην περίπτωση αυτή να αιτιολογηθεί το ασύμφορο της μιας και μοναδικής αυτής προσφοράς [βλ. ΣτΕ 1803/2008, Ε.Α. 378/2009, 703/2009 (Ασφαλιστικά) 419/2007 Ε.Α.](βλ. Απόφ. ΕΑΑΔΗΣΥ 17/2014).

δ) Στις 20.6.2014 το Δ.Σ. έλαβε την αριθ. 7/20.6.2014 απόφαση με την οποία εγκρίθηκε εκ νέου η ματαίωση του διαγωνισμού, εμμένοντας ουσιαστικά στους λόγους της ματαίωσης, ήτοι στη μειωμένη πίστωση και στο ότι μετά την τεχνική αξιολόγηση απέμεινε μόνο μία υποψήφια εταιρία για την επόμενη φάση του διαγωνισμού, υπολαμβάνοντας εσφαλμένα ότι δεν μπορούσε με την ύπαρξη μόνο μιας οικονομικής προσφοράς να ολοκληρωθεί η διαδικασία ενώ παράλληλα ενέκρινε την τροποποίηση του προϋπολογισμού του Νοσοκομείου για τις πιστώσεις στο συγκεκριμένο ΚΑΕ που εγγράφονται οι υπηρεσίες καθαριότητας και την εγγραφή πιστώσεων από μεταφορά, το ύψος των οποίων ανήλθε τελικά στο ποσό των 1.946.000,00€ (από 1.182.000,00€ που ήταν αρχικά) καθιστώντας ανίσχυρο το επιχείρημα ότι η μειωμένη πίστωση του συγκεκριμένου ΚΑΕ για το οικονομικό έτος 2014 αποτελούσε ουσιώδη λόγο ματαίωσης του διαγωνισμού.

ε) Επιπροσθέτως, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 6 του ν. 3580/2007, η σύναψη συμβάσεων παροχής υπηρεσιών των φορέων του άρθρου 9 του ιδίου νόμου, ανήκει στην Ε.Π.Υ. Με την υπ' αριθμ. 5805/08.08.2012 Υ.Α. μεταξύ άλλων χορηγήθηκε εξουσιοδότηση στους Διοικητές των επτά (7) Υ.Πε να καθορίσουν τον φορέα διενέργειας για τις λοιπές προμήθειες – υπηρεσίες. Σε εκτέλεση των ανωτέρω ο διοικητής της 6ης Υ.Πε. με την υπ' αριθμ. 68/24.01.2013 απόφασή του όρισε, όπως προκύπτει από το παρατεθέν ιστορικό, το Π.Γ.Ν. Πατρών όπως, στο πλαίσιο υλοποίησης του Π.Π.Υ.Υ. 2012, διενεργήσει το σχετικό διεθνή διαγωνισμό για την

ανάθεση των υπηρεσιών καθαριότητας των χώρων ευθύνης του. Από τα παρατεθέντα προκύπτει ότι για το χρονικό διάστημα 23.12.2013 έως 14.05.2014 κατά το οποίο το Νοσοκομείο επικαλείται ότι δεν ήταν δυνατή η συνέχιση του διαγωνισμού διότι είχε λήξει η θητεία του Δ.Σ. του Νοσοκομείου και εκκρεμούσε η σύσταση νέου, όφειλε να γνωρίσει στον εκ του νόμου ορισμένο φορέα (Ε.Π.Υ.) την αδυναμία ολοκλήρωσης του διαγωνισμού για την παροχή υπηρεσιών καθαριότητας των χώρων του Νοσοκομείου, προκειμένου να προβεί σε δικές του ενέργειες, καθώς όπως σχετικά αναφέρει «...η εκτέλεση των υπηρεσιών καθαριότητας δεν μπορεί να διακοπεί αφού σε αυτή τη περίπτωση τίθεται σε κίνδυνο η υγεία των ασθενών.»

Εκ των ανωτέρω συνάγεται ότι δεν συντρέχει η κατά τη διάταξη του άρθρου 25 παρ. 1 περ. γ του Π.Δ 60/2007 προϋπόθεση, ως προς το 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 και σε κάθε περίπτωση δεν μπορούν να θεωρηθούν ανεξάρτητα της βούλησης της αναθέτουσας αρχής, τα ως άνω συντρέξαντα γεγονότα. Αντίθετα εν προκειμένω τα γεγονότα αυτά απορρέουν από έλλειψη προγραμματισμού και επιμέλειας της αναθέτουσας αρχής, μολονότι, μάλιστα, οι υπηρεσίες καθαριότητας αποτελούν πάγια και διαρκή ανάγκη, και επομένως δύναται να προγραμματιστούν σε ετήσια βάση έγκαιρα.»

2.2. Με την υπό κρίση αίτηση, το Π.Γ.Ν. Πατρών δεν επικαλείται νέο στοιχείο και μεταξύ άλλων αναφέρει: «Η ματαίωση του διαγωνισμού δεν έγινε αποκλειστικά για το λόγο ότι απέμεινε ένας μόνο μειοδότης και δεν επετεύχθη ανταγωνισμός, αλλά προέχοντας για λόγους που σχετίζονται με την αδυναμία πραγματοποίησης της ανάθεσης ελλείπει των απαιτούμενων προς τούτο πιστώσεων μετά την επιγενόμενη δραστική περικοπή των πιστώσεων από το Υπουργείο λόγω της οικονομικής κρίσης και της δημοσιονομικής συγκυρίας (δυνατότητα τροποποίησης όρων της διακήρυξης, άρθρο 21, παρ. δ του ΠΔ 118/07). Όσον αφορά το ποσό των 1.946.000 € που προέκυψε μετά την 1η τροποποίηση του προϋπολογισμού μας έτους 2014, σας γνωρίζουμε ότι με το ποσό αυτό εξασφαλίζεται η εξόφληση των δαπανών καθαριότητας και του πρώτου εξαμήνου 2014 που η μηνιαία δαπάνη της ισχύουσας σύμβασης ανέρχεται στις 169.930,92 €. Ως εκ τούτου για το 2ο εξάμηνο η μηνιαία πίστωση ανέρχεται στις 154.167 €-1.850.000 € ετησίως- ποσό που δικαιολογεί ακριβώς το λόγο ματαίωσης του διαγωνισμού λόγω έλλειψης πιστώσεων.»

Το Π.Γ.Ν. Πατρών επικαλείται και παραθέτει, προς επίρρωση των ισχυρισμών του, την με αρ. 158/2011 απόφαση του ΣτΕ και την με αρ. 283/2010 Γνωμοδότηση του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους.

Ακολούθως το Νοσοκομείο αναφέρει «Ήταν αντικειμενικά αδύνατη η προκήρυξη του διαγωνισμού με τις πιστώσεις έτους 2012, λόγω καθυστέρησης από το Υπουργείο και την 6η Υ.Πε των εγκρίσεων και τον ορισμό των φορέων εκτέλεσης των διαγωνισμών. Σας διαβιβάζουμε το αριθμ. 18997/8-11-12 έγγραφο της 6ης Υ.Πε. με το οποίο ζητούσε τον απαιτούμενο διαχωρισμό των πιστώσεων προκειμένου εκ των υστέρων να οριστούν οι φορείς διενέργειας των διαγωνισμών. Είναι προφανές ότι το Νοσοκομείο μας που έχει ενταγμένους εκατόν τριάντα περίπου διαγωνισμούς στο ΠΠΥΥ αδυνατούσε σε τόσο σύντομο χρονικό διάστημα να προβεί σε απαραίτητες ενέργειες και να πάρει τις απαραίτητες εγκρίσεις –ορισμό φορέων εκτέλεσης σύνταξη διακηρύξεων, ορισμό επιτροπών αξιολόγησης και ενστάσεων και έγκρισή τους από την 6η Υ.Πε κλπ-προκειμένου να προκηρύξει το διαγωνισμό μέχρι 31/12/12.

Αφού το Νοσοκομείο μας για το χρονικό διάστημα από 23-12-13 έως 14-5-14 δεν είχε Διοικητικό Συμβούλιο, είναι προφανές ότι το διαβιβαστικό του Οικονομικού Τμήματος (αριθ. 5626/14-3-14) προς ένα όργανο -το ΔΣ- που δεν υφίστατο, είναι άνευ ουσίας και δεν έχει καμία σημασία ο χρόνος διαβίβασής του. Επιπλέον η απόφαση του ΔΣ-δυόμιση μήνες μετά το διαβιβαστικό-

οφείλεται ακριβώς στην έλλειψη σύστασης του οργάνου από το Υπουργείο και όχι σε έλλειψη προγραμματισμού και επιμέλειας της αναθέτουσας αρχής.

Επίσης από καμία διάταξη Νόμου δεν προβλέπεται ότι έχει αποφασιστική αρμοδιότητα η Επιτροπή Προμηθειών Υγείας σχετικά με την ολοκλήρωση διαγωνισμών που φορέας εκτέλεσης έχει οριστεί το Νοσοκομείο. Σε αντίστοιχη περίπτωση που έχουμε ενημερώσει την άμεσα προϊστάμενη αρχή που είναι η 6η Υ.Πε για την αδυναμία προμήθειας ειδών λόγω έλλειψης ΔΣ, και ζητήσαμε έγκριση προμήθειας των ειδών, η 6η Υ.Πε. λόγω μη αρμοδιότητας μας επέστρεψε το σχετικό έγγραφο.»

II. Νομικό πλαίσιο

3. 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 εμπíπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των ανωτέρω προεδρικών διαταγμάτων. [...]».

4. Στο άρθρο 24 του Ν. 2690/1999 (ΦΕΚ 45Α), "Κύρωση του Κώδικα Διοικητικής Διαδικασίας και άλλες διατάξεις", για την άσκηση αίτησης θεραπείας και ιεραρχικής προσφυγής ορίζεται ότι «... ο ενδιαφερόμενος, για την αποκατάσταση υλικής ή ηθικής βλάβης των έννομων συμφερόντων του που προκαλείται από ατομική διοικητική πράξη μπορεί, για οποιοδήποτε λόγο να ζητήσει, την ακύρωσή της...» .

5. Στο άρθρο 25 του π.δ. 60/2007 Διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού (άρθρο 31 οδηγίας 2004/18/ΕΚ)» ορίζεται 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:

.....

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

6. Με την κρινόμενη αίτηση θεραπείας, ζητείται η επανεξέταση της προσβαλλόμενης απόφασης της Αρχής, με την οποία δεν παρασχέθηκε σύμφωνη γνώμη για την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1 περ. γ του π.δ. 60/2007, για την ανάθεση υπηρεσιών καθαριότητας των χώρων ευθύνης του Νοσοκομείου, προϋπολογιζόμενης δαπάνης 752.032,52€ πλέον Φ.Π.Α. (ήτοι 925.000,00€

συμπεριλαμβανομένου αναλογούντος Φ.Π.Α.) και διάρκειας έξι (6) μηνών, με δικαίωμα μονομερούς καταγγελίας της σύμβασης.

7. Με την κρινόμενη αίτηση θεραπείας, το Π.Γ.Ν. Πατρών δεν επικαλείται ουσιωδώς διάφορους ισχυρισμούς από τους ήδη αναφερθέντες και ληφθέντες υπόψη για το σχηματισμό κρίσης από την Αρχή, ούτε επικαλείται νέα στοιχεία ή περιστάσεις, ικανά να επιφέρουν τροποποίηση των ήδη κριθέντων. Ειδικότερα:

α) Αναφορικά με τον ισχυρισμό, ως αναφέρεται αναλυτικά στην παρ. 2.2 της παρούσης, ότι: «*Η ματαίωση του διαγωνισμού δεν έγινε αποκλειστικά για το λόγο ότι απέμεινε ένας μόνο μειοδότης και δεν επετεύχθη ανταγωνισμός, αλλά προέχοντας για λόγους που σχετίζονται με την αδυναμία πραγματοποίησης της ανάθεσης ελλείψει των απαιτούμενων προς τούτο πιστώσεων μετά την επιγενόμενη δραστική περικοπή των πιστώσεων από το Υπουργείο λόγω της οικονομικής κρίσης και της δημοσιονομικής συγκυρίας...*», κρίνεται ότι ο ισχυρισμός αυτός δεν είναι βάσιμος, καθώς όπως ήδη διαπιστώθηκε στην υπ' αριθμ. 271/2014 Απόφαση της Αρχής, οι υπηρεσίες καθαριότητας αποτελούν πάγια και διαρκή ανάγκη, επομένως δύναται να προγραμματιστούν από την αναθέτουσα αρχή σε ετήσια ή και πολυετή βάση έγκαιρα, με βάση τις εκάστοτε διαμορφούμενες ανάγκες και τις σχεδιαζόμενες χρηματοδοτικές συμβολές του Υπουργείου Υγείας.

Το γεγονός, ωστόσο, ότι ο διαγωνισμός ματαιώθηκε με πρωτοβουλία της αναθέτουσας αρχής, δεν συνιστά απρόβλεπτη περίπτωση, καθόσον το Νοσοκομείο, σύμφωνα με τους κανόνες επιμέλειας που πρέπει να διέπουν τις διαδικασίες διαγωνισμού, αφενός όφειλε να προβεί στις απαιτούμενες ενέργειες για τη διαμόρφωση (τροποποίηση) του οικονομικού προϋπολογισμού, σε χρόνο που προηγείται της διενέργειας-ματαίωσης του διαγωνισμού και αφετέρου όφειλε σύμφωνα με το άρθρο 21 του Π.Δ. 118/2007 να αιτιολογήσει το ασύμφορο της μίας και μοναδικής προσφοράς πριν ματαιώσει.

Αναφορικά με τις υπ' αριθμ. 158/2011 απόφαση του Σ.τ.Ε. και υπ' αριθμ. 283/2010 Γνωμοδότηση του Νομικού Συμβουλίου του Κράτους που αναφέρει η αναθέτουσα αρχή, προς επίρρωση των ισχυρισμών της, επισημαίνεται ότι αυτές κρίνουν επί συγκεκριμένων πραγματικών περιστατικών περί του αιτιολογημένου ή μη της ματαίωσης των επίδικων διαγωνισμών και όχι περί της προσφυγής στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης – απευθείας ανάθεσης.

β) Περαιτέρω, όπως ήδη διαπιστώθηκε ρητώς στην υπ' αριθμ. 271/2014 Απόφαση της Αρχής, προκύπτουν καθυστερήσεις της αναθέτουσας αρχής ως προς τη διενέργεια του σχετικού διαγωνισμού. Με την απόφαση που έλαβε το Δ.Σ. του Π.Γ.Ν. Πατρών κατά την 8^η/26.02.2013 συνεδρίασή του (Θέμα 16^ο), εγκρίθηκε η διενέργεια του Π.Π.Υ.Υ. 2012, στο οποίο, μεταξύ άλλων, περιλαμβάνεται και ο διεθνής ανοικτός διαγωνισμός για την ανάθεση των υπηρεσιών καθαρισμού κτιρίων, προϋπολογισμού δαπάνης 2.782.357,71€. Ωστόσο, σύμφωνα με τα στοιχεία του φακέλου, ο διαγωνισμός προκηρύχθηκε 4 μήνες μετά, ήτοι αρχικά την 28.06.2013 με προϋπολογισμό δαπάνης 2.782.357,71 €, (ενώ ήταν ήδη γνωστές οι σχετικές πιστώσεις του προϋπολογισμού του Νοσοκομείου για το έτος 2013, που ανερχόταν στο ποσό των 2.050.000,00€) και ακολούθως, την 31.07.2013, οπότε ο διαγωνισμός επαναπροκηρύχθηκε πλέον με προϋπολογισμό 2.050.000,00€ και ημερομηνία διενέργειας την 09.10.2013.

Οι ανωτέρω υπό α) και β) ενέργειες και παραλείψεις, οι οποίες ανάγονται στη σφαίρα ευθύνης της Αναθέτουσας Αρχής και στην αδυναμία της να προγραμματίσει, προϋπολογίσει και ολοκληρώσει έγκαιρα και σε κάθε περίπτωση πριν την λήξη των παρεχόμενων από την υφιστάμενη σύμβαση υπηρεσιών καθαριότητας, κρίθηκε με την υπ' αριθμ 271/2014 απόφαση της Αρχής, ότι συνετέλεσαν στο γεγονός να καταστούν οι επικαλούμενες από αυτή περιστάσεις

κατεπείγουσες δίχως με την αίτηση θεραπείας να γίνεται επίκληση πραγμάτων άλλων από αυτά που έχουν ήδη κριθεί.

γ) Αναφορικά με τον ισχυρισμό, ως αναφέρεται αναλυτικά στην παρ. 2.2 της παρούσης, ότι: «Αφού το Νοσοκομείο μας για το χρονικό διάστημα από 23-12-13 έως 14-5-14 δεν είχε Διοικητικό Συμβούλιο, είναι προφανές ότι το διαβιβαστικό του Οικονομικού Τμήματος (αριθ. 5626/14-3-14) προς ένα όργανο -το ΔΣ- που δεν υφίστατο, είναι άνευ ουσίας και δεν έχει καμία σημασία ο χρόνος διαβίβασής του. Επιπλέον η απόφαση του ΔΣ-δυσόμηση μήνες μετά το διαβιβαστικό-οφείλεται ακριβώς στην έλλειψη σύστασης του οργάνου από το Υπουργείο και όχι σε έλλειψη προγραμματισμού και επιμέλειας της αναθέτουσας αρχής.....», επισημαίνεται ότι, σε κάθε περίπτωση, ο μη ορισμός του Δ.Σ. δεν συνδέεται αιτιωδώς με την επικαλούμενη από το Νοσοκομείο κατεπείγουσα ανάγκη, καθόσον, σύμφωνα και με όσα έγιναν δεκτά ανωτέρω, ο διαγωνισμός τελικά ματαιώθηκε ούτως ή άλλως με επιλογή της αναθέτουσας Αρχής, ενώ οι σημαντικότερες καθυστερήσεις που διαπιστώθηκαν έλαβαν χώρα πριν από τη λήξη της θητείας του ΔΣ του Νοσοκομείου.

8. Επειδή, κατόπιν των ανωτέρω, με την κρινόμενη αίτηση θεραπείας η αναθέτουσα αρχή δεν προβάλλει νέους, διάφορους ισχυρισμούς από τους ήδη αναφερθέντες και ληφθέντες υπόψη κατά την έκδοση της υπ' αριθ. 271/2014 απόφασης της Αρχής και δεν γίνεται επίκληση κάποιου νέου στοιχείου ή περίπτωσης, επαρκώς αιτιολογημένων και ικανών να επιφέρουν τροποποίηση των ήδη κριθέντων.

9. Επειδή δεν προκύπτει η βασιμότητα των προβαλλόμενων λόγων με την υπό κρίση αίτηση θεραπείας και κατά συνέπεια δεν προκύπτει η συνδρομή προϋπόθεσης για την παροχή σύμφωνης γνώμης για την αιτούμενη υιοθέτηση της εξαιρετικής διαδικασίας διαπραγμάτευσης.

IV. ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, η κρινόμενη αίτηση θεραπείας πρέπει να απορριφθεί στο σύνολό της, αφού με αυτή δεν γίνεται επίκληση νέων στοιχείων και λόγων ικανών να οδηγήσουν σε διαφορετική κρίση, και η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. ομόφωνα αποφασίζει:

A. Την απόρριψη της με αριθμό πρωτ. 17854/09.09.2014 Αιτήσεως Θεραπείας του Πανεπιστημιακού Γενικού Νοσοκομείου Πατρών «ΠΑΝΑΓΙΑ Η ΒΟΗΘΕΙΑ», με την οποία ζητείται η ανάκληση της υπ' αρ. 271/2014 απόφασης της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων και

B. Εμμένει στην αρχική απόφαση περί μη παροχής σύμφωνης γνώμης στο Π.Γ.Ν Πατρών για την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, για τη σύναψη σύμβασης για την ανάθεση των υπηρεσιών καθαριότητας των χώρων ευθύνης του, λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα 9 Οκτωβρίου 2014

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Η Αντιπρόεδρος

Μπουσουλέγκα Χριστίνα

