



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΑΠΟΦΑΣΗ 287/ 2015

(Της διαδικασίας του άρθρου 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011)

ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την **16η Δεκεμβρίου 2015, ημέρα Τετάρτη και ώρα 10:00 πμ.**, και επί της οδού Κηφισίας 7 (5ος όροφος), όπου και τα γραφεία της, συνήλθε η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ (εφεξής Αρχή) 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 τη συνεδρίαση τα ακόλουθα:

- | | |
|-----------------------------------|----------------|
| 1. Δημήτριος Ράικος | (Πρόεδρος) |
| 2. Χριστίνα Μποσουλέγκα | (Αντιπρόεδρος) |
| 3. Ιωάννα Κουλούρη | (Μέλος) |
| 4. Δημήτριος Λουρίκας | (Μέλος) |
| 5. Δημήτριος Σταθακόπουλος | (Μέλος) |

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

Γραμματέας: Αθανάσιος Λαμπράκης

Εισηγητής: Χρήστος Κανελλόπουλος, Ε.Ε.Π. – Οικονομολόγος

Κατά τη διάρκεια της συνεδρίασης παρέστη ο υπάλληλος του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων, κ. Χρήστος Κανελλόπουλος, ο οποίος αποδεσμεύτηκε πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

Ερώτημα: Το αριθμ. πρωτ. 43800/30-11-2015 έγγραφο της Διοίκησης 1ης Υ.Π.Ε. Αττικής το οποίο παραλήφθηκε από την Αρχή στις 9-12-2015 (αριθμ. πρωτ. 5469).

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, περί προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης σύμφωνα με το άρθρο 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011 για την παροχή «Υπηρεσιών φύλαξης των Μονάδων Υγείας /

Κέντρων Υγείας του Π.Ε.Δ.Υ.», συνολικού προϋπολογισμού € 850.000,00 με Φ.Π.Α. ή € 691.056,91 χωρίς Φ.Π.Α., χρονικής διάρκειας ενός (1) έτους.

I. ΙΣΤΟΡΙΚΟ – ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΑ ΠΕΡΙΣΤΑΤΙΚΑ

1. Από τη μελέτη των στοιχείων και εγγράφων του φακέλου της υπόθεσης προκύπτουν τα ακόλουθα:

1.1 Με την αριθμ. 5804/4-12-2014 Κοινή Υπουργική Απόφαση εγκρίθηκε το Π.Π.Υ.Υ. 2014, μεταξύ άλλων και της 1ης Υγειονομικής Περιφέρειας Αττικής.

1.2 Με το άρθρο 2 του Ν. 4238/2014, τα Κέντρα Υγείας και οι λοιπές Μονάδες παροχής υπηρεσιών Πρωτοβάθμιας Φροντίδας Υγείας των Δ.Υ.Π.Ε. αποτελούν δημόσιες δομές παροχής υπηρεσιών Πρωτοβάθμιας Φροντίδας Υγείας του Π.Ε.Δ.Υ. Επιπρόσθετα, με το άρθρο 21 του προαναφερόμενου Νόμου οι οικείες Υγειονομικές Περιφέρειες αναλαμβάνουν, από 1-1-2015, της πάσης φύσεως λειτουργικές δαπάνες των Κέντρων Υγείας και Περιφερειακών Ιατρείων αυτών, καθώς και των Μονάδων Παροχής Υπηρεσιών της Π.Φ.Υ.

1.3 Με την αριθμ. 9538/10-3-2015 Απόφασή (ΑΔΑ: 7ΡΕΨ469Η26-ΓΗ1) του, ο Διοικητής της Διοίκησης της 1ης Υ.Π.Ε. Αττικής αποφάσισε την ανάθεση παροχής Υπηρεσιών Φύλαξης των Μονάδων – Κέντρων Υγείας και των εν λειτουργία κτιρίων που τους ανήκουν, στις εταιρείες οι οποίες κάλυπταν τις έως τότε ανάγκες αυτών με το ίδιο μηνιαίο τίμημα και τους ίδιους όρους για χρονικό διάστημα από 1-1-2015 έως 31-7-2015, σύμφωνα με τις Συμβάσεις που είχαν υπογράψει α) το ΙΚΑ και ο ΕΟΠΥΥ για τις Μονάδες Υγείας και β) τα Νοσοκομεία για τα Κέντρα Υγείας, με τις αντίστοιχες εταιρείες.

1.4 Με την αριθμ. 9944/12-3-2015 Απόφαση (ΑΔΑ:ΨΟΦΟ469Η26-Η6Τ) του, ο Διοικητής της Διοίκησης της 1ης Υ.Π.Ε. Αττικής όρισε το «Γ.Ν.Α. Κοργιαλένιο Μπενάκειο – Ε.Ε.Σ» ως φορέα διενέργειας του ενιαίου διαγωνισμού του Π.Π.Υ.Υ. 2014, προϋπολογισμού € 7.447.592,89 με Φ.Π.Α., για την κάλυψη όλων των αναγκών που υπάγονται στην 1η Υ.Π.Ε. Αττικής, μεταξύ αυτών και των Μονάδων Υγείας και Κέντρων Υγείας του Π.Ε.Δ.Υ.

1.5 Με το αριθμ. 28146/17-7-2015 έγγραφό της, η Διοίκηση 1ης Υ.Π.Ε. Αττικής ζήτησε από τις εταιρείες φύλαξης των Μονάδων Υγείας όπως προσφέρουν έκπτωση για τις εν λόγω υπηρεσίες για το χρονικό διάστημα από 1-8-2015 έως 31-10-2015.

1.6 Με τις αριθμ. 29168/24-7-2015 (ΑΔΑ: ΩΝΒΗ469Η2ΣΦΜ) και 30064/31-7-2015 (ΑΔΑ:71ΓΡ469Η26-Σ77) Αποφάσεις της, η Υποδιοικήτρια παρέτεινε την διάρκεια των ισχυουσών συμβάσεων των Μονάδων Υγείας και των Κέντρων Υγείας έως την 31-10-2015.

1.7 Με την αριθμ. 39720/27-10-2015 (ΑΔΑ:640Τ469Η26-97Υ) Απόφασή της, η Υποδιοικήτρια παρέτεινε την διάρκεια των ισχυουσών συμβάσεων των Μονάδων Υγείας και των Κέντρων Υγείας έως την 31-12-2015.

1.8 Με την αριθμ. 43449/26-11-2015 (ΑΔΑ:Ω548469Η26-1ΙΔ) Απόφασή του, ο Διοικητής της εν λόγω ΥΠΕ, αποφάσισε την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, με δημοσίευση προκήρυξης, για τις Υπηρεσίες Φύλαξης των Μονάδων Υγείας / Κέντρων Υγείας του ΠΕΔΥ της 1ης ΥΠΕ Αττικής,

προϋπολογισθείσας δαπάνης € 850.000,00 με Φ.Π.Α. ύστερα από την σύμφωνη γνώμη της Αρχής.

1.9 Κατόπιν των ανωτέρω, η Διοίκηση 1ης ΥΠΕ Αττικής με την προαναφερόμενη Απόφασή της, ζητά την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. προκειμένου να προσφύγει στην διαδικασία διαπραγμάτευσης για την παροχή «Υπηρεσιών Φύλαξης των Μονάδων Υγείας / Κέντρων Υγείας του Π.Ε.Δ.Υ.» συνολικού προϋπολογισμού € 850.000,00 με Φ.Π.Α. ή € 691.056,91, χρονικής διάρκειας ενός έτους, χωρίς όμως να κάνει ρητή αναφορά σε κάποια νομική βάση του Π.Δ. 60/2007, παρά μόνο αναφέρει ότι λόγω δημοσίου συμφέροντος και της εύρυθμης λειτουργίας του Πρωτοβάθμιου Εθνικού Δικτύου Υγείας η εν λόγω προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης είναι η μόνη δόκιμη λύση για την ανάδειξη αναδόχου Υπηρεσιών Φύλαξης.

II. ΝΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ

2. Το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων, ορίζει τα ακόλουθα: «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. [...]».

3. Το άρθρο 6, παράγραφος 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:

α) 137.000 ευρώ, για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών, εκτός αυτών που καλύπτονται από την περίπτωση β) στοιχείο iii), που συνάπτονται από τις αναθέτουσες αρχές οι οποίες είναι κεντρικές κυβερνητικές αρχές του Παραρτήματος IV. [...]

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, είτε ii) από τις αναθέτουσες αρχές που αναφέρονται στο Παράρτημα IV και οι οποίες δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, όταν οι συμβάσεις αφορούν προϊόντα τα οποία δεν καλύπτει το Παράρτημα V, είτε iii) από οποιαδήποτε αναθέτουσα αρχή και έχουν ως αντικείμενο υπηρεσίες της κατηγορίας 8 του Παραρτήματος II Α, υπηρεσίες τηλεπικοινωνιών της κατηγορίας 5 των οποίων οι θέσεις στο CPV είναι αντίστοιχες με τους αριθμούς αναφοράς CPC 7524, 7525 και 7526, ή/και υπηρεσίες που αναφέρονται στο Παράρτημα II Β.”

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με τον Κανονισμό (ΕΕ) αριθμ. 1336/2013 της Επιτροπής 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, τα ως άνω ποσά

αναπροσαρμόστηκαν, από 1/1/2014 και για την διετία 2014-2015, στις 134.000 και 207.000 ευρώ αντίστοιχα..

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

III. ΝΟΜΙΚΗ ΕΚΤΙΜΗΣΗ

5. Το υπό εξέταση αίτημα της 1ης ΥΠΕ Αττικής αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης υπηρεσιών μέσω της διαδικασίας της διαπραγμάτευσης βάσει του άρθρου 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει.

6. Από τις προαναφερόμενες διατάξεις συνάγεται σαφώς ότι η Αρχή επιλαμβάνεται των περιπτώσεων προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για την ανάθεση δημοσίων συμβάσεων, σύμφωνα με τα άρθρα 24 και 25 του Π.Δ. 60/2007, εφόσον οι συμβάσεις αυτές εμπίπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας και του αντικειμένου τους, στο πεδίο εφαρμογής των ανωτέρω προεδρικών διαταγμάτων.

7. Η παροχή υπηρεσιών φύλαξης εμπίπτει στις υπηρεσίες του Παραρτήματος ΙΒ του Π.Δ. 60/2007, όπως το Παράρτημα αυτό και το αντίστοιχο της Οδηγίας τροποποιήθηκαν με το Κανονισμό 213/2008 της Επιτροπής (κατηγορία 23, υπηρεσίες έρευνας και ασφάλειας, CPV: 79700000 και ειδικά υπηρεσίες φύλαξης CPV: 79713000-5) και διέπεται από τις διατάξεις των άρθρων 20, 29 παράγραφος 4 και 53 του Π.Δ. 60/2007.

8. Όπως γίνεται δεκτό, οι μη κύριες συμβάσεις του Παραρτήματος ΙΒ διέπονται και από τις γενικές αρχές της ίσης μεταχείρισης και της διαφάνειας (ΔΕΚ 27.11.2005, C-234/03), εφόσον παρουσιάζουν βέβαιο διασυννοριακό 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) εκδήλωση.

9. Κατόπιν των ανωτέρω διαπιστώνεται ότι δεν τυγχάνουν εφαρμογής οι διατάξεις των άρθρων 24 και 25 του Π.Δ. 60/2007 και για το λόγο αυτό δεν συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για τη διατύπωση σύμφωνης γνώμης για την αιτούμενη ανάθεση σύμβασης, η δε πραγματοποίησή της εναπόκειται στην αποκλειστική ευθύνη της Αναθέτουσας Αρχής (Αποφ. ΕΑΑΔΗΣΥ 87, 128 και 154/2013, 192/2015, 273/2015).

IV. Συμπέρασμα

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του υποβληθέντος αιτήματος, διαπιστώνουμε:

Την έλλειψη αρμοδιότητας της Αρχής, λόγω της φύσης της παρεχόμενης υπηρεσίας και εισηγούμαι την αποχή από την παροχή γνώμης στο ανωτέρω αίτημα.

Αθήνα 16.12.2015

Ο ΠΡΟΕΔΡΟΣ

ΔΗΜΗΤΡΙΟΣ ΡΑΪΚΟΣ