



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ  
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ  
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ  
ΓΕΝ. Δ/ΝΣΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ  
Δ/ΝΣΗ ΝΟΜΙΚΩΝ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ  
ΤΜΗΜΑ ΓΝΩΜΟΔΟΤΗΣΕΩΝ

**ΑΠΟΦΑΣΗ  
34/2015**

(της διαδικασίας του άρθρου 2 παρ. 2, περ. γ', υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει)

**Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

Στην Αθήνα σήμερα την 12 Φεβρουαρίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαπέντε (2015) ημέρα Πέμπτη και ώρα 10:30 π.μ. και επί της οδού Λ.Κηφισίας 7, στους Αμπελόκηπους, 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.Αντιπρόεδρος:** Χριστίνα Μπουσουλέγκα  
**2.Μέλη:** Ευάγγελος Καραμανλής  
Δημήτριος Λουρίκας  
Δημήτριος Σταθακόπουλος

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

**Γραμματέας:** Τσιάβου Στυλιανή

**Εισηγήτρια:** Αικατερίνη Θεοδωροπούλου, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά την διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστη η εισηγήτρια Αικατερίνη Θεοδωροπούλου, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., η οποία αποχώρησε πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

**Ερώτημα:** Το υπ' αριθμ. πρωτ. έγγραφο - αίτημα 21168/26.11.2014 του Γ.Ν.Α. "ΙΠΠΟΚΡΑΤΕΙΟ", το οποίο παρελήφθη από την Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων την 27.11.2014 (αρ. πρωτ. 5018) όπως συμπληρώθηκε την 22.01.2015, 06.02.2015 και 09.02.2015 (υπ' αριθ. πρωτ. της Αρχής 268, 576 και 626 αντίστοιχα) και με το αριθμ. πρωτ. 578/06.02.2015 έγγραφο της Επιτροπής Προμηθειών Υγείας.

**Θέμα:** Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας ενδοστεφανιαίων προθέσεων (stents) και μπαλονιών, προϋπολογισμού 188.640,00 πλέον Φ.Π.Α. για επτά (7) μήνες.

Με το υπ' αριθμ. πρωτ. 21168/26.11.2014 έγγραφο – αίτημα του Γενικού Νοσοκομείου Αθηνών “ΙΠΠΟΚΡΑΤΕΙΟ” (εφεξής Νοσοκομείο), προς την Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων (εφεξής Αρχή), το οποίο παρελήφθη στις 27.11.2014 και έλαβε αριθμ. εισερχ. 5018, όπως αυτό συμπληρώθηκε, κατόπιν σχετικού αιτήματος της Αρχής, την 22.01.2015, 06.02.2015 και 09.02.2015 (υπ' αριθ. πρωτ. της Αρχής 268, 576 και 626 αντίστοιχα) και με το αριθμ. πρωτ. 578/06.02.2015 έγγραφο της Επιτροπής Προμηθειών Υγείας, το Νοσοκομείο αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 25 παρ. 1, περ. γ' του π.δ. 60/6007, για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας ενδοστεφανιαίων προθέσεων (stents) και μπαλονιών, προϋπολογισμού 188.640,00 πλέον Φ.Π.Α. για επτά (7) μήνες, ήτοι 231.413,50€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

### **I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά**

Από τα αναφερόμενα στο κρινόμενο αίτημα και στα συνυποβληθέντα, αρχικά και συμπληρωματικά έγγραφα και στοιχεία, προκύπτουν τα ακόλουθα πραγματικά περιστατικά:

1. Το αιτούν Νοσοκομείο απέστειλε με το υπ' αριθμ. 21168/26.11.2014 έγγραφο το εξεταζόμενο αίτημά του και συνυπέβαλε απόσπασμα πρακτικών από την υπ' αριθμ. 39/13.11.2014 Συνεδρίαση του Διοικητικού Συμβουλίου, κατά την οποία, μεταξύ άλλων ελήφθη η απόφαση για προσφυγή στην διαπραγμάτευση για χρονικό διάστημα επτά (7) μηνών για την προμήθεια ενδοστεφανιαίων προθέσεων (stents) και μπαλονιών, προϋπολογισμού 188.640,00 πλέον Φ.Π.Α. για επτά (7) μήνες, ήτοι 231.413,50€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. και την αποστολή της ληφθείσης απόφασης στην Αρχή για την “έγκριση εξουσιοδότησης από την Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων”. Αποφασίστηκε επίσης ότι “σε περίπτωση ολοκλήρωσης ενιαίου διαγωνισμού που υλοποιεί η ΕΠΥ (Π.Π.Υ.2012), η εν ισχύ σύμβαση θα διακοπεί σύμφωνα με την 14313/31.05.2013 απόφαση Διοικητή της 1ης ΥΠΕ”.

2. Στα πλαίσια εφαρμογής του ΠΠΥΥ 2010, μετά την υπ' αριθμ. 8/2010 διακήρυξη της Επιτροπής Προμηθειών Υγείας για τη διενέργεια Συμφωνίας Πλαίσιο για την προμήθεια “απλών ενδοστεφανιαίων προθέσεων(BMS), ενδοστεφανιαίων προθέσεων εκλύουσες φάρμακο (DES), και μπαλόνια αγγειοπλαστικής στεφανιαίων αρτηριών”, της με αριθμ. 8\_2010\_-B3\_2011 σύμβασης συμφωνίας-πλαίσιο μεταξύ της Ε.Π.Υ. και του Αναδόχου και του γενόμενου mini μειοδοτικού διαγωνισμού (4ο call-off) υπεγράφη η από 08.11.2013 (ΑΔΑ: ΒΛ1Υ4690ΩΣ-158) σύμβαση προμήθειας των ως άνω ειδών, συνολικής αξίας 258.100,00 ευρώ πλέον ΦΠΑ, με διάρκεια της σύμβασης 6 μήνες (ήτοι από 08.11.2013 έως 08.05.2014) ή μέχρι εξαντλήσεως των αποθεμάτων.

3. Το Νοσοκομείο με το υπ' αριθμ. 5736/01.04.2014 έγγραφό του ενημέρωσε την Διοίκηση της 1ης Υ.Πε. ότι η υπογεγραμμένη σύμβασή του “λήγει την 8η Μαΐου τ.ε. και η υπολειπόμενη ποσότητα σε συνδυασμό με την αύξηση των προσερχομένων ασθενών καθιστά αναγκαίο και άμεσο προγραμματισμό προμήθειας ενδοστεφανιαίων προθέσεων με αύξηση της ποσότητας” και περαιτέρω ζήτησε την έγκριση, κατ' εξαίρεση, της ευθύνης διενέργειας διαπραγμάτευσης με συλλογή προσφορών για την προμήθεια του εν θέματι είδους.

Στη συνέχεια το Νοσοκομείο προέβη σε έγγραφη όχληση (έγγραφο υπ' αριθμ. 7383/24.04.2014) προς την ΕΠΥ, μνημονεύοντας ότι οι συμβάσεις έχουν λήξει, η δε δημόσια διαβούλευση τεχνικών προδιαγραφών από την ΕΠΥ έχει λήξει επίσης από την 05.03.2014 και δεν είχε προκηρυχθεί

σχετικός διαγωνισμός και καταληκτικά υπεβλήθη αίτημα έγκρισης της κατ' εξαίρεση "ανάθεση στο φορέα μας της διενέργειας διαπραγμάτευσης με συλλογή προσφορών σύμφωνα με το άρ. 25 παρ. γ π.δ. 60/2007 για την προμήθεια ενδοστεφανιαίων προθέσεων, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 192.190,00€ συμπ/νου ΦΠΑ για την κάλυψη των άμεσων αναγκών του Νοσοκομείου μας".

4. Το Νοσοκομείο επικαλείται την υπ' αριθμ. πρωτ. 2053/25.04.2014 εγκύκλιο της ΕΠΥ, η οποία απεστάλη μετά την υποβολή των ως άνω αιτημάτων, με θέμα «Εγκύκλιος για την προμήθεια υλικών, υπηρεσιών και φαρμάκων μέχρι την ολοκλήρωση των διαγωνισμών του ΠΠΥΦΥ 2013», βάσει της οποίας η ΕΠΥ σε εφαρμογή της με αριθμ. 29/21.03.2014 απόφασης της Ολομέλειάς της (θέμα 1ο), με την οποία μεταξύ άλλων γνώρισε στο Νοσοκομείο ότι «...η προμήθεια υλικών, υπηρεσιών και φαρμάκων για τα οποία δεν υπάρχει σύμβαση σε ισχύ, και για το μεσοδιάστημα μέχρι την ολοκλήρωση των διαγωνισμών του ΠΠΥΦΥ 2013, θα πρέπει να γίνεται με τιμές σύμφωνα με το Παρατηρητήριο Τιμών (άρθρο 13 Ν. 3918/2011, όπως τροποποιήθηκε με την παράγραφο 7 του άρθρου 14 του Ν. 4052/2013, και με τους παρακάτω τρόπους:

-Α) .....

-Β) Με τη διαδικασία της Διαπραγμάτευσης για προμήθειες προϋπολογισμού ως 207.000,00€ για συγκεκριμένες ποσότητες (όπως προβλέπονται στο Π.Π.Υ.Φ.Υ. 2013) και για ανώτατο χρονικό διάστημα 7 μηνών, εντός του οποίου θα ολοκληρωθούν οι διαγωνισμοί.

- Με την έγκριση της διαδικασίας της Διαπραγμάτευσης από την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. για προμήθειες προϋπολογισμού άνω των 207.000,00€ σύμφωνα με τον Ν. 4013/2011 όπως τροποποιήθηκε και ισχύει και την κατευθυντήρια οδηγία 1/2013 τα Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (ΑΔΑ:ΒΙ6ΜΟΞΤΒ-ΔΚΦ)».

5. Κατόπιν τούτων το Νοσοκομείο προέβη σε διενέργεια διαπραγμάτευσης και την 05.08.2014, όπως εμφανίζεται από το απόσπασμα πρακτικών της υπ' αριθμ. 24ης συνεδρίασης διοικητικού συμβουλίου του Νοσοκομείου (θέμα 9ο, ΑΔΑ: 7ΛΙ14690ΩΣ-ΤΤΙ), αποφασίστηκε: α) η έγκριση του υπ' αριθμ. 14225/31.07.2014 πρακτικού δικαιολογητικών κατακύρωσης της διαπραγμάτευσης για την προμήθεια ενδοστεφανιαίων προθέσεων και β) η οριστική κατακύρωση των υπό προμήθεια ειδών στην εταιρεία MEDTRONIC HELLAS A.E.E. (ήδη ανάδοχο του Νοσοκομείου με βάση την κατά τα ως άνω υπογραφείσα σύμβαση). Σε συνέχεια του ως άνω πρακτικού, στις 08.08.2014, υπεγράφη σύμβαση προμήθειας των ως άνω ειδών, συνολικής αξίας 140.000,00 ευρώ πλέον ΦΠΑ, με διάρκεια της σύμβασης 5 μήνες και μέχρι εξαντλήσεως των αποθεμάτων, χωρίς να ζητηθεί η σύμφωνη γνώμη της Αρχής.

6. Με την υπ' αριθμ. 3567/09.05.2012 (ΦΕΚ 1585/Β'/10.05.2012) Κ.Υ.Α. εγκρίθηκε το Π.Π.Υ.Υ. 2012 και με την υπ' αριθμ. 5805/08.08.2012 Υ.Α. (ΦΕΚ 2309/Β/08.08.2012), μεταξύ άλλων, ανατέθηκε στην Ε.Π.Υ. η διενέργεια ανοικτού διεθνούς μειοδοτικού ηλεκτρονικού διαγωνισμού με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή για την προμήθεια ορισμένων ειδών, στα οποία, με την έκδοση της υπ' αριθμ. 1825/26.03.2013 (ΦΕΚ 772/03.2013) Απόφαση του Υπουργού Υγείας, προστέθηκαν και τα είδη "ενδοστεφανιαίες προθέσεις και μπαλόνια αγγειοπλαστικής". Στη συνέχεια με την υπ' αριθμ. 1904/14.04.2014 (ΦΕΚ Β' 2809/2014) Απόφαση του Υπουργού Υγείας τροποποιήθηκε η ως άνω απόφαση περί ορισμού φορέων διενέργειας διαγωνισμών κατά το μέρος που αφορούσε στην επιλογή της διαγωνιστικής διαδικασίας και συγκεκριμένα δόθηκε η δυνατότητα διενέργειας των διαγωνισμών με τη διαδικασία Συμφωνίας Πλαίσιο.

Πριν την προκήρυξη του σχετικού διαγωνισμού από την ΕΠΥ, με βάση τα υποβληθέντα την 06.02.2015 και 09.02.2015 έγγραφα του Νοσοκομείου προκύπτει ότι με το υπ' αριθμ. 22028/27.11.2012 έγγραφό του προς τη Διοίκηση της 1ης Υ.πε. κοινοποιήθηκε η υπ' αριθμ. 35/14.11.2012 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου σχετικά με την έγκριση των τροποποιήσεων επί του ΠΠΥΥ 2012, ενώ με το υπ' αριθμ. 11311/24.06.2014 έγγραφό του απεστάλη σχετικός

επικαιροποιημένος πίνακας στοιχείων για την προμήθεια των ενδοστεφανιαίων προθέσεων ενόψει της επικείμενης προκήρυξης του διαγωνισμού από την ΕΠΥ στα πλαίσια του ΠΠΥΥ 2012. Πέραν των ως άνω εγγράφων, δεν υπεβλήθησαν άλλα στοιχεία σχετικά με τις ενέργειες του Νοσοκομείου για τον έγκαιρο προγραμματισμό της προμήθειας των αιτουμένων ειδών.

Στο πλαίσιο αυτό η ΕΠΥ εξέδωσε την υπ' αριθμ. 3468/09.07.2014 διακήρυξη ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού με τη διαδικασία Συμφωνίας Πλαίσιο για δύο έτη, με τρεις (3) οικονομικούς φορείς με γραπτές σφραγισμένες προσφορές και με τη χρήση ηλεκτρονικού πλειστηριασμού για την προμήθεια ενδοστεφανιαίων προθέσεων και μπαλονιών αγγειοπλαστικής, με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή ανά τεμάχιο (CPV 33184500, 33111730-7, 33111710-1, 33141200-2, 33141210-5, 33184200-5), προϋπολογισμού 19.524.605,56€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ για ένα έτος και συνολικό προϋπολογισμό 39.049.211,12€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ για τα δύο έτη της συμφωνίας πλαισίου. Ημερομηνία διενέργειας ορίσθηκε η 30.09.2014 και, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο από 20.01.2015 έγγραφο του αιτούντος Νοσοκομείου, σήμερα ο διαγωνισμός βρίσκεται στο στάδιο της τεχνικής αξιολόγησης. Το Νοσοκομείο απηύθυνε στην ΕΠΥ το α.π. 23078/23.12.2014 έγγραφό του ώστε να ενημερωθεί για την πορεία του εν εξελίξει διαγωνισμού. Η ΕΠΥ, σε συνέχεια του ως άνω εγγράφου του Νοσοκομείου, απέστειλε στην Αρχή το με αριθμ. πρωτ. εισ. της Αρχής 578/06.02.2015 έγγραφό της, με βάση το οποίο προκύπτει ότι α) κατατέθηκαν εμπρόθεσμα προσφορές από 13 οικονομικούς φορείς, β) η Επιτροπή αξιολόγησης του διαγωνισμού την 30.09.2014 προέβη στην αποσφράγιση των τεχνικών προσφορών και γ) την 02.02.2015 υπεβλήθησαν προς έγκριση στην ΕΠΥ τα με αριθμ. πρωτ. 452 πρακτικά ελέγχου δικαιολογητικών συμμετοχής και αξιολόγησης των τεχνικών προσφορών. Ως εκ τούτου, εκκρεμούν τα επόμενα στάδια διενέργειας του εν λόγω διαγωνισμού, όπως ενδεικτικά: αποσφράγιση οικονομικών προσφορών, αξιολόγηση προσφορών και υποβολή σχετικού πρακτικού, εξέταση τυχόν ενστάσεων και έκδοση απόφασης για τη σύναψη της σύμβασης-συμφωνίας πλαισίου και εν συνεχεία, διενέργεια των επιμέρους διαδικασιών (call offs) για τη σύναψη των σχετικών εκτελεστικών συμβάσεων.

7. Επιπροσθέτως, σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στα υποβληθέντα έγγραφα τα είδη “ενδοστεφανιαίες προθέσεις (stents)” και “μπαλόνια” με CPV 33111730 (υλικά αγγειοπλαστικής) έχουν ενταχθεί στο ΠΠΥΥ 2013 με συνολική προϋπολογισθείσα δαπάνη 2.480,582,34 € συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, ωστόσο, με βάση επίσης τα αναφερόμενα στο από 20.01.2015 έγγραφο του Νοσοκομείου, δεν εκκρεμεί άλλος διαγωνισμός για τα συγκεκριμένα είδη στο πλαίσιο του ΠΠΥΥ του 2013 ή άλλου ΠΠΥΥ.

8. Κατόπιν των ανωτέρω, το Νοσοκομείο αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. για τη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας των ειδών ενδοστεφανιαίων προθέσεων (stents) και μπαλονιών ποσού 188.640,00 πλέον Φ.Π.Ας, ήτοι 231.413,50 ευρώ, συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για χρονικό διάστημα επτά (7) μηνών. Το Νοσοκομείο, επικαλείται ρητά στο αίτημά του τη διάταξη του άρθρου 25 παρ. 1 περ. γ του π.δ/τος 60/2007 καθώς “υπάρχει σημαντική έλλειψη των ειδών στο Νοσοκομείο και η ανάγκη προμήθειας τους κρίνεται επιτακτική” .

## **II. Νομικό πλαίσιο**

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

10. 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 ι) 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 13ης Δεκεμβρίου 2013 για την τροποποίηση των οδηγιών 2004/17/ΕΚ, 2004/18/ΕΚ και 2009/81/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου, όσον αφορά στα κατώτατα όρια εφαρμογής τους κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, το ως άνω ποσό αναπροσαρμόστηκε στις 134.000 και 207.000 ευρώ αντίστοιχα.

11. Το άρθρο 25 παρ. 1 περ. γ του ως άνω Π.Δ. ορίζει 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.»

12. Τα άρθρο 6 παρ 1 περ α και β και παρ.7 και το άρθρο 9 παρ. 1 του Ν. 3580/2007, όπως ισχύει, ορίζουν τα ακόλουθα:

Άρθρο 6

[...]

7. Η Επιτροπή Προμηθειών Υγείας με αιτιολογημένη απόφασή της, κατόπιν εγκρίσεως του Υπουργού Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης, δύναται να διενεργεί διαγωνισμούς, που έχουν εγκριθεί από το Πρόγραμμα Προμηθειών Υπηρεσιών Υγείας, με ενιαίες προδιαγραφές για τις ανάγκες των φορέων ευθύνης του Υπουργείου Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης ή να αναθέτει κατ' εξαίρεση την υλοποίηση ενιαίων διαγωνισμών του Προγράμματος Προμηθειών Υπηρεσιών Υγείας στις Υ.Πε., για τις ανάγκες των φορέων ευθύνης τους, κατόπιν σχετικής εισήγησης της αρμόδιας Υ.Πε.

Άρθρο 9

1. Στις διατάξεις του παρόντος νόμου υπάγονται οι προμήθειες και οι υπηρεσίες, όπως ειδικότερα ορίζονται στο επόμενο άρθρο για την κάλυψη των αναγκών όλων των δημόσιων νομικών προ-

σώπων και υπηρεσιών, που λειτουργούν με τη μορφή Ν.Π.Δ.Δ. ή Ν.Π.Ι.Δ. και εποπτεύονται από το Υπουργείο Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης.

### III. Νομική Εκτίμηση

13. Το υπό εξέταση αίτημα του Γ.Ν.Α. "ΙΠΠΟΚΡΑΤΕΙΟ" αφορά στην προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας για τα είδη ενδοστεφανιαίες προθέσεις (stents) και μπαλόνια ποσού 188.640,00€ ευρώ, πλέον Φ.Π.Α., για χρονικό διάστημα επτά (7) μηνών, η οποία, αφενός λόγω του αντικειμένου της και, αφετέρου, λόγω της εκτιμώμενης αξίας της, όπως προκύπτει από τη συνολική αξία του διαγωνισμού Π.Π.Υ.Φ.Υ έτους 2012, εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του πδ/τος 60/2007. Εξ' αυτού του λόγου συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του εν λόγω αιτήματος, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει.

14. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007 περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ). Συναφώς επισημαίνεται ότι οι εν λόγω διατάξεις, στο μέτρο που εισάγουν 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 αποτελούν αντικείμενο συστατικής ερμηνείας. Συγκεκριμένα, προκειμένου η οδηγία 2004/18/ΕΚ να μην απολέσει την πρακτική αποτελεσματικότητά της, τα κράτη μέλη και οι αναθέτουσες αρχές τους δεν επιτρέπεται να προβλέπουν περιπτώσεις προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση που δεν προβλέπονται από την εν λόγω οδηγία ή να συνοδεύουν τις ρητώς προβλεπόμενες από την οδηγία αυτή περιπτώσεις με νέους όρους που έχουν ως αποτέλεσμα να καθιστούν ευκολότερη την προσφυγή στην εν λόγω διαδικασία (βλ. ΔΕΕ, αποφάσεις της 18ης Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28ης Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13ης Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).

Ειδικότερα, η εφαρμογή της διάταξης του άρθρου 25 περ. 1 υποπερ. γ' του ως άνω π.δ/τος 60/2007 εξαρτάται από τη συνδρομή τεσσάρων σωρευτικών προϋποθέσεων.

Συγκεκριμένα, προϋποθέτει:

- i) την ύπαρξη κατεπείγουσας ανάγκης που δεν συμβιβάζεται με τις προθεσμίες που επιτάσσουν άλλες διαδικασίες,
- ii) την ύπαρξη απροβλέπτου γεγονότος,
- iii) την ύπαρξη αιτιώδους συνδέσμου μεταξύ του απροβλέπτου γεγονότος και της κατεπείγουσας ανάγκης που ανακύπτει,
- iv) 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 τέλος,
- v) την ανάθεση της εν λόγω σύμβασης στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο.

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).

Επιπροσθέτως, σύμφωνα με τη νομολογία του Δικαστηρίου της Ευρωπαϊκής Ένωσης αν δεν πληρούται μία από τις προαναφερθείσες προϋποθέσεις της διάταξης της περ. γ. της παρ.1, του άρθρου 25, του Π.Δ 60/2007, δεν δικαιολογείται η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης (βλ. αποφάσεις ΔΕΕ της 2ας Αυγούστου 1993, C-107/92, Επιτροπή κατά Ιταλίας, σκέψη 12, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, σκέψη 14.)

15. Εν προκειμένω, το Γ.Ν.Α. "ΙΠΠΟΚΡΑΤΕΙΟ" αιτείται την προσφυγή στην διαδικασία της διαπραγμάτευσης, προκειμένου να καλυφθεί η ανάγκη προμήθειας ενδοστεφανιαίων προθέσεων (stents) και μπαλονιών ποσού 188.640,00€ ευρώ, πλέον Φ.Π.Α., για χρονικό διάστημα επτά (7) μηνών,

16. Ως προς την εξέταση της συνδρομής των προϋποθέσεων της εφαρμοστέας διάταξης, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, ισχύουν τα ακόλουθα:

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

Κατά τα αναφερόμενα στο σχετικό αίτημα της αναθέτουσας αρχής, η συμβατική διάρκεια της προηγούμενης σύμβασης, που είχε συναφθεί στο πλαίσιο υλοποίησης του Π.Π.Π.Υ. 2010, έληξε ήδη από τον μήνα Μάιο του έτους 2014, ενώ ήδη το Νοσοκομείο την 08.08.2014 προέβη σε υπογραφή εκ νέου σύμβασης, κατόπιν διενέργειας διαπραγμάτευσης, καθ' υπόδειξη της εγκυκλίου της ΕΠΥ (βλ. παραπάνω σκέψη 4) για την προμήθεια των αιτουμένων ειδών, συμβατικής διάρκειας 5 μηνών, η οποία έχει επίσης ήδη λήξει.

Το Νοσοκομείο επικαλείται ότι "η ανάγκη προμήθειας ενδοστεφανιαίων προθέσεων από το Νοσοκομείο, μέχρι την ολοκλήρωση του Ενιαίου Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού της ΕΠΥ, κρίνεται επιτακτική για λόγους δημόσιας υγείας" καθώς επίσης και ότι "τα συγκεκριμένα υλικά είναι άμεσης ανάγκης για την αποκατάσταση της υγείας των ασθενών του Αιμοδυναμικού Εργαστηρίου".

Από το διδόμενο ιστορικό και την φύση του αντικειμένου του προς εξέταση αιτήματος, προκύπτει η αναγκαιότητα προμήθειας των ενδοστεφανιαίων προθέσεων και των μπαλονιών και ο κατεπείγων χαρακτήρας της, καθώς ήδη από την 08.01.2015 έχει λήξει και η ισχύς της από 08.08.2014 υπογραφείσας σύμβασης.

**ii) Ως προς την ύπαρξη απρόβλεπτου γεγονότων, τα οποία δεν απορρέουν από ευθύνη της αναθέτουσας αρχής και τελούν σε αιτιώδη συνάφεια με την επικαλούμενη κατεπείγουσα ανάγκη:**

Ο λόγος που προβάλλει η αναθέτουσα αρχή για την προσφυγή της στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης είναι το γεγονός ότι ο ενιαίος διαγωνισμός του Π.Π.Υ.Φ.Υ. 2012 με φορέα διενέργειας την ΕΠΥ, στον οποίο συμπεριλαμβάνεται η προμήθεια των ενδοστεφανιαίων προθέσεων και των μπαλονιών αερίων και για το αιτούν Νοσοκομείο δεν έχει έως σήμερα ολοκληρωθεί.

Ειδικότερα το Νοσοκομείο ισχυρίζεται ότι "η μη ύπαρξη σύμβασης από ενιαίο ετήσιο διαγωνισμό, δεν απορρέει από ευθύνη του Νοσοκομείου, δεδομένου ότι φορέας διενέργειας είναι η ΕΠΥ".

Από το παρατεθέν (ανωτέρω, κεφάλαιο Ι) ιστορικό και τα εκτεθέντα σε αυτό πραγματικά περιστατικά, προκύπτει ότι αρμόδια στο πλαίσιο υλοποίησης του ΠΠΥΥ 2012 για τη διενέργεια του διαγωνισμού για την εν λόγω προμήθεια είχε ορισθεί η ΕΠΥ, η οποία και τελικώς προκήρυξε τη διαγωνιστική διαδικασία την 09.07.2014, επομένως κατά το χρόνο λήξεως των συμβάσεων προμήθειας των αιτουμένων ειδών (Μάιος 2014) το αιτούν Νοσοκομείο τελούσε υπό την δικαιολογημένη πεποίθηση ότι η εξασφάλιση αναδόχου για την προμήθεια ενδοστεφανιαίων προθέσεων και μπαλονιών θα πραγματοποιείτο μέσω του ενιαίου διαγωνισμού που θα διενεργείτο από την ΕΠΥ. Επιπλέον, από τα προαναφερόμενα πραγματικά περιστατικά προκύπτει ότι, πριν λήξει η εν λόγω σύμβαση του Νοσοκομείου το Νοσοκομείο όχλησε την 1η Υ.Πε και την ΕΠΥ για την επίτευξη του διαγωνισμού.

Πράγματι, παρά το ότι από τη φύση των προς ανάθεση αγαθών (ενδοστεφανιαίες προθέσεις και μπαλόνια) προκύπτει ότι η ανάγκη σύναψης σχετικών συμβάσεων είναι πάγια, διαρκής και επαναλαμβανόμενη, η αναθέτουσα αρχή δεσμεύεται ως προς τις ενέργειές της από το πλαίσιο ανάθεσης του ν. 3580/2007 και συμπράττει με άλλους φορείς (Υ.Πε., εκάστοτε φορείς διενέργειας ενιαίων διαγωνισμών, Υπουργείο Υγείας, Ε.Π.Υ.) με σκοπό την κάλυψη των αναγκών της. Στο πλαίσιο αυτό, η αρχή της ενότητας της Διοίκησης, σύμφωνα με την οποία η Διοίκηση πρέπει να αντιμετωπίζεται ενιαία, κατά τρόπο ώστε οι πράξεις κάθε διοικητικού οργάνου, ατομικού ή συλλογικού, να αποτελούν πράξεις μίας ενιαίας διοίκησης (πρβλ. ΟλΣτΕ 677/2005), δεν εξικνείται μέχρι του σημείου να αναιρεί την πιθανότητα ύπαρξης απροβλέπτου κατά την ανωτέρω έννοια ερειδόμενου στις πράξεις, παραλείψεις ή καθυστερήσεις των λοιπών συμπραττόντων φορέων (Σχετικές οι αποφάσεις 333 και 336/2014 της Αρχής) .

Περαιτέρω, η τήρηση χρονοβόρων ενδεχομένως διαγωνιστικών διαδικασιών, να μην δεν συνιστά κατ' αρχήν απρόβλεπτη περίπτωση, η οποία να συνδέεται αιτιωδώς με την κατεπείγουσα ανάγκη απευθείας ανάθεσης (βλ. ενδεικτικά αποφάσεις ΕΑΑΔΗΣΥ 81/2013, 48, 30, 250/2014, Ε.Σ. VI Τμήμα 91/2007, 205/2007), όμως δύναται να αποτελέσει τέτοια όταν υπερβαίνει το μέτρο των κανόνων της ανθρώπινης πείρας και λογικής για τη διενέργεια των διαγωνισμών.

Από το παρατεθέν ιστορικό (στοιχ. 3) προκύπτει ότι το Νοσοκομείο ενημέρωσε την Διοίκηση της 1ης Υ.Πε. και την ΕΠΥ, μνημονεύοντας ότι οι συμβάσεις έχουν λήξει, ενώ (στοιχ. 6 του κεφ. Ι) πριν την προκήρυξη του σχετικού διαγωνισμού από την ΕΠΥ, κοινοποιήθηκε η σχετική απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου σχετικά με την έγκριση των τροποποιήσεων επί του ΠΠΥΥ 2012, και απεστάλη σχετικός επικαιροποιημένος πίνακας στοιχείων για την προμήθεια των ενδοστεφανιαίων προθέσεων ενόψει της επικείμενης προκήρυξης του διαγωνισμού από την ΕΠΥ στα πλαίσια του ΠΠΥΥ 2012.

Εν προκειμένω, σύμφωνα με όσα εξετάθησαν ανωτέρω, η επικληθείσα επείγουσα ανάγκη του Νοσοκομείου συνδέεται αιτιωδώς με το απρόβλεπτο γεγονός της καθυστέρησης εκκίνησης της διαγωνιστικής διαδικασίας και της μη έγκαιρης ολοκλήρωσης της εκ μέρους της ΕΠΥ.

17. Κατά συνέπεια, από την υπαγωγή των πραγματικών περιστατικών στην προαναφερόμενη διάταξη, προκύπτει η συνδρομή των προϋποθέσεων εφαρμογής του άρθρου 25 περ. 1 υποπερ. γ', ήτοι η ύπαρξη απρόβλεπτης περίπτωσης που να τελεί σε αιτιώδη συνάφεια με την κατεπείγουσα ανάγκη οφειλόμενη σε γεγονότα μη απορρέοντα από ευθύνη της αναθέτουσας αρχής, που επικαλείται το αιτούν Νοσοκομείο προκειμένου να προσφύγει σε διαδικασία διαπραγμάτευσης με την επίκληση της εν λόγω διάταξης.



Κατά τη γνώμη, όμως, του μέλους Ε. Καραμανλή, δεν συντρέχουν οι προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρου 25 παρ. 1 γ' του π.δ. 60/2007, καθώς το αιτούν Νοσοκομείο ενώ γνώριζε ότι οι ισχύουσες συμβάσεις έληγαν, τον μήνα Μάιο του έτους 2014 η πρώτη και τον μήνα Ιανουάριο του 2015 η δεύτερη, δεν έλαβε εγκαίρως τα αναγκαία μέτρα, προκειμένου να έχει συνάψει νέα σύμβαση μετά από ανοικτή διαδικασία. Ειδικότερα δεν προέβη στην άσκηση του δικαιώματος που παρέχει η διάταξη της παραγράφου 7, του άρθρου 6 του Ν. 3580/2007 στα νοσοκομεία να ζητούν άδεια από την Ε.Π.Υ., προκειμένου να διενεργήσουν τα ίδια τις διαδικασίες ανάθεσης που τα αφορούν με διαφανείς διαδικασίες.

#### **IV. Συμπέρασμα**

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις εφαρμοστέες και ερμηνευόμενες διατάξεις και με την επιφύλαξη της άσκησης των λοιπών αρμοδιοτήτων της, η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. κατά πλειοψηφία αποφασίζει:

Την παροχή σύμφωνης γνώμης επί του αιτήματος του του Γ.Ν.Α. "ΙΠΠΟΚΡΑΤΕΙΟ", κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ (δδ) του Ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για τη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας ενδοστεφανιαίων προθέσεων (stents) και μπαλονιών, προϋπολογισμού 188.640,00 πλέον Φ.Π.Α. για χρονικό διάστημα επτά (7) μηνών, σύμφωνα με τις διατάξεις της παρ. 1 περ. γ του άρθρου 25 του Π.Δ. 60/2007, προκειμένου να καλυφθούν οι ανάγκες του στα ως άνω είδη.

**Αθήνα, 12.02.2014**

**ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ**

**Η Αντιπρόεδρος**

**Χριστίνα Μπουσουλέγκα**