



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

ΑΠΟΦΑΣΗ
56/2015

(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 Μαρτίου 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. Πρόεδρος:** Δημήτριος Ράικος
2.Μέλη: Ευάγγελος Καραμανλής
Ιωάννα Κουλούρη
Δημήτριος Λουρίκας
Δημήτριος Σταθακόπουλος

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

Γραμματέας: Πλουμιστός Δημήτριος

Εισηγήτριες: Αικατερίνη Θεοδωροπούλου, Αναστασία Θεοδωρακοπούλου, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά την διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν οι εισηγήτριες Αικατερίνη Θεοδωροπούλου, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. και Αναστασία Θεοδωρακοπούλου, Οικονομολόγος, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., οι οποίες αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

Ερώτημα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας οξυγόνου, για τις ανάγκες του Πανεπιστημιακού Γενικού Νοσοκομείου “Αττικών”, συνολικού προϋπολογισμού 736.597,64€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για 1 έτος.

Με το με αρ. πρωτ. 45434/11-12-2014 αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή), που παρελήφθη από την Αρχή στις 19-12-2014 (αρ. πρωτ. εισερχ. 5375), και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα, το Πανεπιστημιακό Γενικό Νοσοκομείο “Αττικών” αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, με τους ήδη αναδόχους των συμβάσεων που συμπεριλαμβάνονταν σε πίνακα ο οποίος ήταν ενσωματωμένος στο εν λόγω αίτημα καθώς και στο από 29-10-2014 απόσπασμα πρακτικού του Διοικητικού Συμβουλίου του Νοσοκομείου.

Συγκεκριμένα υπεβλήθη αίτημα για προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για τις ακόλουθες συμβάσεις: α) υπηρεσίες διαχείρισης των επικίνδυνων ιατρικών αποβλήτων, β) υπηρεσίες συντήρησης και τεχνικής υποστήριξης των ηλεκτρομηχανολογικών εγκαταστάσεων, γ) υπηρεσίες φύλαξης των κτιριακών εγκαταστάσεων και του περιβάλλοντος χώρου, δ) υπηρεσίες σίτισης ασθενών και του εφημερεύοντος προσωπικού, ε) προμήθεια οξυγόνου, στ) υπηρεσίες συντήρησης και τεχνικής υποστήριξης ακτινοθεραπευτικών συστημάτων του κατασκευαστικού οίκου VARIAN και ζ) υπηρεσίες συντήρησης των ακτινοδιαγνωστικών μηχανημάτων του β' εργαστηρίου ακτινοβολίας του Νοσοκομείου. Με το υπ' αριθμ. 5375/12.01.2015 έγγραφο της Αρχής ζητήθηκαν διευκρινήσεις και συμπληρωματικά στοιχεία για τις ως άνω συμβάσεις και σε συνέχεια αυτού με το υπ' αριθμ. 5752/24-02-2015 (αριθμ. πρωτ. εισερχ. 881/24-02-2015) συμπληρωματικό έγγραφο του Νοσοκομείου παρασχέθηκαν στοιχεία που αφορούν στη σύναψη σύμβασης προμήθειας οξυγόνου, για την κάλυψη άμεσων και επιτακτικών αναγκών του Νοσοκομείου, συνολικού προϋπολογισμού 736.597,64€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για χρονικό διάστημα από 01.01.2015 έως 30.09.2015.

I. Ιστορικό - πραγματικά περιστατικά

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

1. Το αιτούν Νοσοκομείο απέστειλε με το υπ' αριθμ. 45434/11.12.2014 έγγραφο το εξεταζόμενο αίτημά του και συνυπέβαλε απόσπασμα από την υπ' αριθμ. 18/29.10.2014 Συνεδρίαση του Διοικητικού Συμβουλίου, κατά την οποία, μεταξύ άλλων ελήφθη η απόφαση για “την ανανέωση κατόπιν διαπραγμάτευσης για το χρονικό διάστημα από 01.10.2014 έως και 30.09.2015 με τους υφιστάμενους αναδόχους των συμβάσεων παροχής υπηρεσιών για όσες από τις υπηρεσίες αυτές δεν έχει ολοκληρωθεί η σχετική διαγωνιστική διαδικασία”, μεταξύ δε των συμπεριλαμβανομένων στον ενσωματωμένο στο εν λόγω απόσπασμα πρακτικού πίνακα είναι και η ζητούμενη σύμβαση προμήθειας οξυγόνου. Σε συνέχεια αυτού, με το ως άνω από 11.12.2014 έγγραφο του Νοσοκομείου υπεβλήθη το αίτημα για την παροχή σύμφωνης γνώμης για τη σύναψη σύμβασης προμήθειας οξυγόνου, συνολικού προϋπολογισμού 736.597,64€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.. Συγκεκριμένα, με το αρχικά υποβληθέν έγγραφο το Νοσοκομείο είχε αιτηθεί την σύναψη της εν λόγω σύμβασης για χρονική διάρκεια ενός έτους, ενώ με το συμπληρωματικά υποβληθέν έγγραφο αιτείται την σύναψη αυτών από την 01.01.2015 έως την 30.09.2015, χωρίς ωστόσο να τροποποιείται το ποσό του ζητούμενου προϋπολογισμού.

2. Με την από 17-05-2011 σύμβαση το Νοσοκομείο “Αττικών” κατόπιν διενέργειας ανοικτού δημόσιου διαγωνισμού, σύμφωνα με την με αριθ. 35/2010 διακήρυξη με κωδικό αριθμό του Προγράμματος Προμηθειών και Υπηρεσιών Υγείας έτους 2010: 0602-60000 και με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή ανέθεσε την προμήθεια οξυγόνου συνολικού προϋπολογισμού 477.104,50€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. στην εταιρία “SOL HELLAS A.E.” για χρονικό διάστημα ενός (1) έτους και συγκεκριμένα από 13-05-2011 έως 12-05-2012, με δυνατότητα μονομερούς παράτασης ενός ακόμη (1) έτους.

3. Ακολούθως, με τις με αριθ. 7/15-05-2012, 13/19-07-2012, 18/27-09-2012, 23/11-12-2012, 8/26-03-2013, 18/11-07-2013 αποφάσεις του Διοικητικού Συμβουλίου του Νοσοκομείου εγκρίθηκαν οι παρατάσεις της προαναφερθείσας σύμβασης κατά τα κάτωθι χρονικά διαστήματα: από 13-05-2012 έως 13-08-2012, από 13-08-2012 έως 30-09-2012, από 01-10-2012 έως 31-12-2012, από 01-01-2013 έως 31-03-2013, από 01-04-2013 έως 30-06-2013 και από 01-07-2013 έως 30-09-2013 αντίστοιχα. Περαιτέρω, με την ανωτέρω υπ. αριθ. 18/11-07-2013 απόφαση του Δ.Σ. του Νοσοκομείου εγκρίθηκε και η ανανέωση της εν λόγω σύμβασης για το χρονικό διάστημα από 01-10-2013 έως 31-12-2013 κατόπιν διαπραγμάτευσης. Στη συνέχεια εστάλη το υπ' αριθμ. 37855/25.11.2013 έγγραφο αίτημα του Νοσοκομείου προς την Αρχή για παροχή σύμφωνης γνώμης για την ανάθεση των εκεί αναφερομένων συμβάσεων, μεταξύ των οποίων και η προμήθεια οξυγόνου με τις ήδη αναδόχους εταιρείες, επί του οποίου εκδόθηκε η υπ' αριθμ. 551/2013 Απόφαση της Αρχής, με την οποία διαπιστώθηκε παράβαση της διαδικασίας του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ, υποπ. δδ του Ν. 4013/2011, για το σύνολο των σχετικών συμβάσεων, οι οποίες αναφέρονταν στα συνοδευτικά έγγραφα του υποβληθέντος φακέλου, και απέρριψε το αίτημα παροχής σύμφωνης γνώμης λόγω μη συνδρομής των τασσόμενων εκ του νόμου προϋποθέσεων.

4. Ακολούθως, με τη με αριθ. 2/08-04-2014 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου, παρά την απόρριψη του σχετικού αιτήματος από την Αρχή, εγκρίθηκε η ανανέωση της σύμβασης από 01-01-2014 έως 31-03-2014 και αντιστοίχως υπεγράφη η σχετική σύμβαση. Κατόπιν, με τη με αριθ. 11/10-07-2014 απόφαση του Δ.Σ. (ΑΔΑ ΒΑΕ04690ΩΔ-ΩΟΑ) εγκρίθηκε το αποτέλεσμα διαδικασίας διαπραγμάτευσης και η παροχή έκπτωσης από τη συμβαλλόμενη εταιρία “SOL HELLAS A.E.” αναφορικά με την σύμβαση για το χρονικό διάστημα από 01-04-2014 έως 30-06-2014 και ακολούθως υπεγράφη η σχετική σύμβαση. Σε συνέχεια αυτού, με τη με αριθ. 12/29-07-2014 (ΑΔΑ: 6ΔΝΝ4690ΩΔ-ΠΣΟ) απόφαση εγκρίθηκε εκ νέου αποτέλεσμα άλλης διαδικασίας διαπραγμάτευσης και η γενόμενη παροχή έκπτωσης από τη συμβαλλόμενη εταιρία για το χρονικό διάστημα από 01-07-2014 έως 30-09-2014. Τέλος, με τη με αριθ. 18/29-10-2014 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Νοσοκομείου (ΑΔΑ: Ω1ΣΙ4690ΩΔ-Ι15), εγκρίθηκε μεταξύ και άλλων συμβάσεων παροχής υπηρεσιών και προμήθειας αγαθών και η ανανέωση της εν λόγω σύμβασης προμήθειας οξυγόνου για το χρονικό διάστημα από 01-10-2014 έως 30-09-2015 λόγω της “σπουδαιότητας των συμβάσεων για τη λειτουργία του Νοσοκομείου”.

5. Με τη με αριθμ. 6588/21-07-2011 απόφαση του Αναπληρωτή Υπουργού Οικονομικών και του Υφυπουργού Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης (ΦΕΚ 1650/25-072011) εγκρίθηκε το “Πρόγραμμα Προμηθειών, Υπηρεσιών και Φαρμάκων των Μονάδων Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης έτους 2011 με χρηματοδότηση από τον Τακτικό Προϋπολογισμό, το Πρόγραμμα Δημοσίων Επενδύσεων, τις λοιπές πηγές και τα Επιχειρησιακά Προγράμματα του Εθνικού Στρατηγικού Πλαισίου Αναφοράς (ΕΣΠΑ) 2007 – 2013”. Στα πλαίσια εφαρμογής του Π.Π.Υ.Υ. 2011, με βάση το με αριθ. πρωτ. 5752/24-02-2015 έγγραφο του Νοσοκομείου “Αττικών”, προκύπτει ότι ορίστηκε το «Γενικό Νοσοκομείο Νίκαιας – Πειραιά “Άγιος Παντελεήμων” ως φορέας διενέργειας ενιαίου ανοικτού διαγωνισμού για την προμήθεια οξυγόνου για την κάλυψη των αναγκών των Φορέων Παροχής Υπηρεσιών Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης που υπάγονται στην διοίκηση

της 2^{ης} Υ.Π.Ε., συμπεριλαμβανομένου και του Π.Γ.Ν. «ΑΤΤΙΚΟΝ». Ωστόσο, με τη με αριθ. 2/27-03-2013 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Γενικού Νοσοκομείου Νίκαιας – Πειραιά “Άγιος Παντελεήμων” εγκρίθηκε η ματαίωση των τριών ενιαίων διαγωνισμών της 2ης Υ.Π.Ε. Πειραιώς και Αιγαίου, ευθύνης του εν λόγω νοσοκομείου στο πλαίσιο του Π.Π.Υ.Υ. έτους 2011, για την προμήθεια ειδών, μεταξύ των οποίων και του οξυγόνου, για την κάλυψη των αναγκών του Νοσοκομείου “Αττικόν”, προκειμένου αυτοί να επαναπροκηρυχθούν στα πλαίσια του Π.Π.Υ.Υ. 2012.

6. Με τη με αριθ. 3567/09-05-2012 απόφαση των Υπουργών Οικονομικών – Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης (ΦΕΚ 1585/Β'/10-05-2012) εγκρίθηκε το “*Πρόγραμμα Προμηθειών, Υπηρεσιών και Φαρμάκων των Μονάδων Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης, έτους 2012, με χρηματοδότηση από τον τακτικό προϋπολογισμό, το Πρόγραμμα Δημοσίων Επενδύσεων, τις λουπές πηγές*”. Στη συνέχεια, δυνάμει της υπ’αρ. 5805/08.08.2012 (ΦΕΚ 2309/08.08.2012) απόφασης του Υπουργού Υγείας, ορίσθηκαν οι φορείς διενέργειας για την υλοποίηση των διαγωνισμών του Π.Π.Υ.Υ. 2012. Με την ως άνω απόφαση, πέραν των ειδών για τα οποία αρμόδιος φορέας διενέργειας ορίσθηκε η Επιτροπή Προμηθειών Υγείας (Ε.Π.Υ.), εξουσιοδοτήθηκαν οι Διοικητές των επτά Υγειονομικών Περιφερειών, προκειμένου να καθορίσουν τον φορέα διενέργειας για τις λουπές προμήθειες υλικών, υπηρεσιών και φαρμάκων του Π.Π.Υ.Υ. 2012, για λογαριασμό των Φορέων Υγείας αρμοδιότητάς τους. Επί του προκειμένου, σημειώνεται ότι η απόφαση αυτή τροποποιήθηκε στη συνέχεια με τις υπ’ αρ. 8238/10.12.2012, 1825/26.03.2013 και 3481/20.06.2013 υπουργικές αποφάσεις, με τις οποίες προσετέθησαν συγκεκριμένα είδη στους διαγωνισμούς αρμοδιότητας της Ε.Π.Υ.

7. Ακολούθως, εκδόθηκε η με αριθ. 5572/24.10.2013 απόφαση του Υπουργού Υγείας “*Παράταση του Προγράμματος Προμηθειών και Υπηρεσιών Υγείας (Π.Π.Υ.Υ.) των ετών 2011 και 2012*” (ΦΕΚ 2809/05-11-2013), η οποία όρισε: “[...] 2. Την προκήρυξη μέχρι 30.6.2014, όλων των διαγωνισμών που εκκρεμούν από το Π.Π.Υ.Υ. 2012 [...]. Σε αντίθετη περίπτωση, οι σχετικές προμήθειες ακυρώνονται και προγραμματίζονται σε επόμενο Πρόγραμμα Προμηθειών, Υπηρεσιών και Φαρμάκων Υγείας. [...] 4. Την παράταση του Π.Π.Υ.Υ. 2012, μέχρι 30.6.2015, ως προς την ολοκλήρωση των διαδικασιών σύναψης των συμβάσεων που εκκρεμούν [...]”.

8. Κατ’ εφαρμογή της προαναφερθείσας εξουσιοδότησης (ως άνω στοιχ. 6), με το υπ’ αριθ. 8442/28-03-2013 έγγραφο της Διοίκησης 2ης Υγειονομικής Περιφέρειας Πειραιώς & Αιγαίου, ορίσθηκε ως φορέας υλοποίησης για τη διενέργεια διαγωνισμών προμηθειών οξυγόνου (cρν 24111900-4), ιατρικών αερίων (cρν 24111500-0) και αερίων (cρν 24100000-5) που περιλαμβάνονται στο εγκεκριμένο Π.Π.Υ.Υ. έτους 2012 ο κάθε φορέας σύμφωνα με τον προγραμματισμό του και εξουσιοδοτήθηκαν οι Διοικήσεις των Νοσοκομείων για τη συγκρότηση των επιτροπών διενέργειας και ενστάσεων των διαγωνισμών.

9. Επιπλέον, έχουν υποβληθεί από το Νοσοκομείο: α) η υπ’ αριθ. 8/12-06-2014 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Νοσοκομείου με θέμα: “*Πρόγραμμα Προμηθειών και Υπηρεσιών Υγείας έτους 2012 – τροποποίηση*”, σε πίνακα της οποίας περιλαμβάνεται η καταχώριση ανοικτής διαγωνιστικής διαδικασίας για την προμήθεια οξυγόνου (cρν 24111900-4), με συνολικό προϋπολογισμό 668.000,00€ και κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή και β) το υπ’ αριθμ. 3868/30-07-2014 έγγραφο του Υπουργείου Υγείας, με το οποίο διαβιβάστηκε στο Νοσοκομείο “Αττικόν”, απόσπασμα του πρακτικού της με αριθ. 37/23-06-2014 Συνεδρίασης της Επιτροπής Προμηθειών Υγείας, με το οποίο εγκρίθηκε η ανωτέρω τροποποίηση του Προγράμματος Προμηθειών και Υπηρεσιών Υγείας έτους 2012, με την προϋπόθεση ότι ο σχετικός διαγωνισμός θα προκηρυχθεί έως τις 30.06.2014. Ωστόσο, από τα ως άνω έγγραφα καθώς και από τα λοιπά προσκομισθέντα έγγραφα του φακέλου δεν προκύπτουν οι τροποποιήσεις του ΠΠΥΥ σχετικώς με

την ένταξη, τον προϋπολογισμό, και τη διαδικασία διαγωνισμού για τις σε αυτό συμπεριλαμβανόμενες προμήθειες και υπηρεσίες.

10. Σύμφωνα με τα αναφερόμενα στο με αριθ. πρωτ. 882/24.02.2015 έγγραφο αίτημα του, το Νοσοκομείο με το υπ' αριθμ. 23153/25.06.204 έγγραφο της Διοικητού αυτού προέβη σε δημοσίευση της περίληψης προκήρυξης των διαγωνιστικών διαδικασιών του Προγράμματος Προμηθειών και Υπηρεσιών Υγείας έτους 2012, για τις οποίες έχει ορισθεί ως φορέας διενέργειας δυνάμει των υπερκείμενων αρχών αυτού, χωρίς ωστόσο να προσδιορίζει περαιτέρω τα υπό προμήθεια είδη και υπηρεσίες, το αντικείμενο των προκηρυσσομένων ειδών, τις ποσότητες αυτών, την προϋπολογισθείσα δαπάνη, τη διάρκεια των υπό ανάθεση συμβάσεων, τους αριθμούς αναφοράς ονοματολογίας (cpv) και τα λοιπά απαιτούμενα στοιχεία έκαστης διαγωνιστικής διαδικασίας. Ορίσθηκε δε, ως ημερομηνία λήξης υποβολής των προσφορών η 01.09.2014 και ως ημερομηνία διενέργειας του διαγωνισμού η 02.09.2014. Η σχετική ανακοίνωση δημοσιεύθηκε στο Τεύχος Διακηρύξεων Δημοσίων Συμβάσεων της Εφημερίδας της Κυβέρνησης (ΦΕΚ 435/26-06-2014) και, σύμφωνα με τα αναφερόμενα στα έγγραφα του υποβληθέντος φακέλου, στις εφημερίδες "ΗΜΕΡΗΣΙΑ", "ΝΑΥΤΕΜΠΟΡΙΚΗ", "ΧΡΗΜΑΤΙΣΤΗΡΙΟ", "ΕΛΕΥΘΕΡΟΣ ΤΥΠΟΣ", "ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ & ΠΛΕΙΣΤΗΡΙΑΣΜΩΝ", "ΓΕΝΙΚΗ ΤΩΝ ΔΗΜΟΠΡΑΣΙΩΝ" και εστάλη στην Υπηρεσία Επισήμων Εκδόσεων των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων την 26-06-2014 με το ίδιο ως άνω περιεχόμενο, στο τυποποιημένο έντυπο της "προκαταρκτικής προκήρυξης".

11. Ακολούθως, με τη με αριθ. 4839/01-12-2014 απόφαση της Διοικητού του Νοσοκομείου ορίσθηκε η σύσταση της πενταμελούς επιτροπής σύνταξης των τεχνικών προδιαγραφών για τη διενέργεια του νέου δημόσιου ανοικτού διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχου για την προμήθεια οξυγόνου του Νοσοκομείου, στα πλαίσια υλοποίησης του Π.Π.Υ.Υ. έτους 2012.

12. Κατόπιν των ανωτέρω, το Πανεπιστημιακό Γενικό Νοσοκομείο "Αττικών" με το με αρ. πρωτ. 45.434/11-12-2014 αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., που παρελήφθη από την Αρχή στις 19-12-2014 (αρ. πρωτ. εισερχ. 5375), και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα, όπως αυτό συμπληρώθηκε, κατόπιν σχετικού αιτήματος της Αρχής, με το αριθμ. πρωτ. 5752/24-02-2015 όμοιο έγγραφο (αριθμ. πρωτ. εισερχ. 881/24-02-2015) και τα συνημμένα σε αυτά έγγραφα, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προσκομίζοντας την ληφθείσα απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου, χωρίς ωστόσο να προσκομίζει το απαιτούμενο από το νόμο σχέδιο απόφασης, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας οξυγόνου, συνολικού προϋπολογισμού 736.597,64€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για 1 έτος. Για την ανάθεση της ζητούμενης σύμβασης επικαλείται δε ρητά "τις διατάξεις του άρθρου 83 παρ. 3 εδ. στ του Ν. 2362/1995 σύμφωνα με τις οποίες: (Επιτρέπεται με έγκριση του αρμόδιου οργάνου η σύναψη σύμβασης παροχής υπηρεσιών με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση σχετικής προκήρυξης: [...] στ.) στην περίπτωση νέων υπηρεσιών που συνιστούν επανάληψη παρόμοιων υπηρεσιών που είχαν ανατεθεί με τακτικό διαγωνισμό στον αρχικό ανάδοχο και αποτελούν συνέχεια ή συμπλήρωση της αρχικής σύμβασης, με την προϋπόθεση ότι δεν έχει παρέλθει τριετία από αυτή...".

Αναφορικά δε με την αναγκαιότητα της εν θέματι σύμβασης ισχυρίζεται τα εξής:

"Το Νοσοκομείο εντάχθηκε σε καθεστώς ολοήμερης (24ωρης) εφημερίας κατόπιν εντολής των υπερκείμενων αρχών (υπ' αριθ. πρωτ. 75/10873/18-04-2011 έγγραφο της Διοίκησης της 2ης Υγειονομικής Περιφέρειας Πειραιώς και Αιγαίου, σελ. 2, του οποίου αναφέρεται ότι από 03-04-

2011 το Νοσοκομείο εντάχθηκε στην ολόημερη (24ωρη) εφημερία, με αποτέλεσμα την ολοένα αυξανόμενη προσέλευση επειγόντων περιστατικών και τη νοσηλεία ασθενών.

Το γεγονός ότι το Π.Γ.Ν. «ΑΤΤΙΚΟΝ» έχει οριστεί Νοσοκομείο αναφοράς ύποπτων κρουσμάτων και περίθαλψης ατόμων που νοσούν με άκρως μολυσματικές ασθένειες διαθέτοντας Μονάδα Ειδικών Λοιμώξεων και Μονάδα Εντατικής Θεραπείας.

Το γεγονός ότι η προμήθεια οξυγόνου εξυπηρετεί όλο το Νοσοκομείο και σχετίζεται με την ασφαλή και ομαλή λειτουργία αυτού από πλευράς δημόσιας υγείας. Σε περίπτωση δε παύσης προμήθειας αυτού δεν είναι δυνατή η λειτουργία του Νοσοκομείου”.

Τέλος, το Νοσοκομείο ισχυρίζεται ότι “τα αρμόδια όργανα προέβησαν σε όλες τις νόμιμες ενέργειες για τη διεξαγωγή διαγωνιστικής διαδικασίας και την ανάδειξη αναδόχου της υπηρεσίας “Προμήθεια οξυγόνου”.

II. Νομικό πλαίσιο

13. Στο άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερ. δδ του ν. 4013/2011 (ΦΕΚ 204/Α), όπως ισχύει (μετά την τροποποίηση της σχετικής προθεσμίας), ορίζεται ότι : «Η Αρχή έχει τις ακόλουθες αρμοδιότητες... 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 εμπύπτουν, λόγω της εκτιμώμενης αξίας τους, στο πεδίο εφαρμογής των ανωτέρω προεδρικών διαταγμάτων. [...]».

14. Η διάταξη του άρθρου 25 παρ. 1 περ. γ' του π.δ. 60/2007 «Προσαρμογή της ελληνικής νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ...», 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».

15. Στο άρθρο 25 (άρθρο 31 οδηγίας 2004/18/ΕΚ”) του π.δ. 60/2007 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 [...]

4) Προκειμένου για δημόσιες συμβάσεις έργων και υπηρεσιών: ...β) όταν έχουν ως αντικείμενο νέα έργα ή υπηρεσίες που συνίστανται στην επανάληψη παρόμοιων έργων ή υπηρεσιών που ανατέθηκαν στον οικονομικό φορέα ανάδοχο της αρχικής σύμβασης από τις ίδιες αναθέτουσες αρχές, υπό την προϋπόθεση ότι αυτά τα έργα ή οι υπηρεσίες είναι σύμφωνες με μία βασική μελέτη που αποτέλεσε αντικείμενο αρχικής σύμβασης και η οποία έχει συναφθεί σύμφωνα με την ανοικτή ή την κλειστή διαδικασία.

Η δυνατότητα προσφυγής στη διαδικασία αυτή πρέπει να επισημαίνεται ήδη κατά την αρχική προκήρυξη διαγωνισμού, και το συνολικό προβλεπόμενο ποσό για τη συνέχιση των εργασιών ή υπηρεσιών λαμβάνεται υπόψη από τις αναθέτουσες αρχές κατά την εφαρμογή του άρθρου 6. Προσφυγή στη διαδικασία αυτή επιτρέπεται μόνο επί μία τριετία μετά τη σύναψη της αρχικής σύμβασης».

16. Η ταυτόσημου περιεχομένου διάταξη της παρ. 1, περ. γ' του άρθρου 51 του Ν. 4281/14 (160 Α): “Μέτρα στήριξης και ανάπτυξης της ελληνικής οικονομίας, οργανωτικά θέματα Υπουργείου Οικονομικών και άλλες διατάξεις” 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 του άρθρου 50 του παρόντος νόμου. Οι περιστάσεις που επικαλούνται οι αναθέτουσες αρχές για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη».

17. Η ταυτόσημου περιεχομένου διάταξη της παρ. 4, περ.β' του άρθρου 51 του Ν. 4281/2014 (160 Α) : “Μέτρα στήριξης και ανάπτυξης της ελληνικής οικονομίας, οργανωτικά θέματα Υπουργείου Οικονομικών και άλλες διατάξεις” 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 [...]

4) Προκειμένου για δημόσιες συμβάσεις έργων και υπηρεσιών: ...β) όταν έχουν ως αντικείμενο νέα έργα ή υπηρεσίες που συνίστανται στην επανάληψη παρόμοιων έργων ή υπηρεσιών που ανατέθηκαν στον οικονομικό φορέα-ανάδοχο της αρχικής σύμβασης από τις ίδιες αναθέτουσες αρχές, υπό την προϋπόθεση ότι αυτά τα έργα ή οι υπηρεσίες είναι σύμφωνες με μία βασική μελέτη που αποτέλεσε αντικείμενο αρχικής σύμβασης και η οποία έχει συναφθεί σύμφωνα με την ανοικτή ή την κλειστή διαδικασία.

Η δυνατότητα προσφυγής στη διαδικασία αυτή πρέπει να επισημαίνεται ήδη κατά την αρχική προκήρυξη διαγωνισμού, και το συνολικό προβλεπόμενο ποσό για τη συνέχιση των εργασιών ή υπηρεσιών λαμβάνεται υπόψη από τις αναθέτουσες αρχές κατά την εφαρμογή του άρθρου 23 του παρόντος νόμου. Προσφυγή στη διαδικασία αυτή επιτρέπεται μόνο επί μία τριετία μετά τη σύναψη της αρχικής σύμβασης».

18. Η διάταξη της παρ. 1 του άρθρου 199 “Καταργούμενες και διατηρούμενες διατάξεις” του ίδιου νόμου προβλέπει ότι :

1. Από την έναρξη ισχύος του παρόντος νόμου:

Α. Καταργούνται οι διατάξεις, όπως αυτές ισχύουν κατά το χρόνο έναρξης ισχύος του παρόντος νόμου:[...]

(53) του π.δ. 59/2007 (Α' 63),

(54) του π.δ. 60/2007 (Α' 64)..”

3. Κάθε αναφορά διατάξεων νομοθετικής, κανονιστικής ή διοικητικής ισχύος σε διατάξεις που αντικαθίστανται από διατάξεις του παρόντος νόμου, ισχύει ως αναφορά στις τελευταίες, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά από αυτές.”

19. Η διάταξη της παρ. 1 του άρθρου 201 “Έναρξη ισχύος” του ίδιου νόμου ορίζει ότι:
“1. Η ισχύς των διατάξεων του παρόντος Μέρους Β΄ αρχίζει από την 1η Μαρτίου 2015, εκτός αν ορίζεται άλλως στις επιμέρους διατάξεις αυτού.”

III. Νομική Εκτίμηση

20. Το υπό εξέταση αίτημα, αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών, με την έννοια της περίπτωσης γ' της παραγράφου 2 του άρθρου 15 “Ορισμοί (άρθρο 1 Οδηγίας 2004/18/ΕΚ, άρθρο 1 Οδηγίας 2004/17/ΕΚ)” του ν. 4281/2014 (160 Α) : “Μέτρα στήριξης και ανάπτυξης της ελληνικής οικονομίας, οργανωτικά θέματα Υπουργείου Οικονομικών και άλλες διατάξεις”. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών, σε συνδυασμό με το συνολικό προϋπολογισμό του αιτήματος, 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, όπως ισχύει. Με το αρχικά υποβληθέν αίτημά του το Π.Γ.Ν. «ΑΤΤΙΚΟΝ» την 19.12.2014 είχε αιτηθεί την σύναψη σύμβασης προμήθειας οξυγόνου για τις ανάγκες του Νοσοκομείου διάρκειας ενός έτους, ήτοι από 01.10.2014 έως και 30.09.2015 και συνολικού προϋπολογισμού 736.597,64€ (συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ), ενώ με το συμπληρωματικά υποβληθέν την 24.02.2015 έγγραφο αιτείται την σύμφωνη γνώμη της Αρχής για τη σύναψη αυτών από την 01.01.015 έως την 30.09.2015, χωρίς να τροποποιείται το ποσό του αιτούμενου προϋπολογισμού.

21. Επισημαίνεται ότι η τήρηση της διαδικασίας του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ υποπ. δδ του Ν. 4013/2011 ως ισχύει, περί σύμφωνης γνώμης της Αρχής, συνιστά ουσιώδη τύπο της διαδικασίας εκδόσεως της σχετικής διοικητικής πράξης περί προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης (ΕΣ IV 3630/2013, 3631/2013) και δεν χωρεί εκ των υστέρων έγκριση (βλ. 38/2013, 369/2013, 80/2012 ΕΑΑΔΗΣΥ), ενώ η υποβολή του αιτήματος πρέπει να προηγείται από την έναρξη του χρονικού διαστήματος, για το οποίο η αναθέτουσα αιτείται την ανάθεση της σύμβασης. Λαμβανομένου υπ' όψιν ότι πρόκειται για σύμβαση προμήθειας αγαθών, δε δύναται να εγκριθεί εκ των υστέρων το αίτημα για το διάστημα που αφορά στην προμήθεια από την 01.01.2015 έως και την ημέρα εξέτασης του αιτήματος και έκδοσης της παρούσας απόφασης. Τούτο διότι η έκδοση σύμφωνης γνώμης από την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. προϋποθέτει ότι κατά το χρόνο υποβολής και εξέτασης του σχετικού αιτήματος η αναθέτουσα αρχή δεν έχει προβεί στη λήψη σχετικής απόφασης διενέργειας διαπραγμάτευσης. Τα ανωτέρω αναλυτικά επισημάνθηκαν στο Νοσοκομείο με την 551/2013 Απόφαση της Αρχής (ιδία δε στοιχ. 15-18 του Κεφ. ΙΙΙ). Ωστόσο, στην προκειμένη περίπτωση, αν και ζητήθηκαν από την Αρχή, δεν έχουν προσκομισθεί στοιχεία για τυχόν έναρξη διαδικασίας διαπραγμάτευσης. Κατόπιν τούτων η Αρχή προβαίνει στην εξέταση των προϋποθέσεων εφαρμογής της προσφυγής σε διαδικασία διαπραγμάτευσης για το εφεξής χρονικό διάστημα.

22. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 24 και 25 του π.δ. 60/2007 περιπτώσεις και τις ταυτόσημες κατά περιεχόμενο διατάξεις των άρθρων 50 και 51 του Ν. 4281/2014 (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 συσταλτικής ερμηνείας. Συγκεκριμένα,

προκειμένου η οδηγία 2004/18/EK 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 καθώς και της ταυτόσημης κατά περιεχόμενο διάταξης του άρθρου 51 παρ. 1 περ. γ' του Ν. 4281/2014 (160 Α) εξαρτάται από τη συνδρομή πέντε 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.

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.

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 καθώς και της ταυτόσημης κατά περιεχόμενο διάταξης του άρθρου 51 παρ. 1 περ. γ' του Ν. 4281/2014 (160 Α), 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 έχουν υιοθετήσει η Αρχή και το Ελεγκτικό Συνέδριο (ΕΣ) και δέχονται 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 αποφάσεις Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ 6, 9, 31, 81, 236, 254, 408, 435/2013 και 30, 31, 48, 66, 92/2014 και πράξεις ΕΣ 91, 105, 171, 191, 200, 205 και 214/2007, 15 και 74/2008).

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.)

23. Εν προκειμένω, το Π.Γ.Ν. «ΑΤΤΙΚΟΝ» αιτείται την προσφυγή στην διαδικασία της διαπραγμάτευσης, προκειμένου να καλυφθεί η ανάγκη προμήθειας οξυγόνου ποσού 736.597,64€ ευρώ, συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για χρονικό διάστημα ενός (1) έτους.

24. 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 διάρκεια της προηγούμενης σύμβασης, που είχε συναφθεί στο πλαίσιο υλοποίησης του Π.Π.Π.Υ. 2010, έληξε ήδη από 12.05.2012, ενώ στην συνέχεια το Νοσοκομείο ενέκρινε με απευθείας αναθέσεις την προμήθεια οξυγόνου χρονικής διάρκειας ολίγων μηνών κάθε φορά στην ανάδοχο εταιρεία της αρχικής σύμβασης ΣΟΛ Α.Ε., για να καλύψει τις ανάγκες του σε οξυγόνο. Η δε τελευταία σχετική σύμβαση έχει ημερομηνία έναρξης την 01.07.2014 και λήξης την 30.09.2014. Περαιτέρω δεν παρέχονται από το Νοσοκομείο στοιχεία σχετικά με το πώς καλύπτονται οι ανάγκες του αναφορικά με την συγκεκριμένη προμήθεια από το μήνα Οκτώβριο 2014 έως και σήμερα.

Από το διδόμενο ιστορικό και τη φύση του αντικειμένου του προς εξέταση αιτήματος προκύπτει η αναγκαιότητα προμήθειας οξυγόνου, καθόσον η ισχύουσα σύμβαση έχει λήξει από τις 12.05.2012, ενώ στην συνέχεια η προμήθεια αυτή καλύπτεται με ανανέωση των ισχυουσών συμβάσεων αφενός και διαδικασίες διαπραγμάτευσης αφετέρου, εκ των οποίων η τελευταία, ανεξαρτήτως της νομιμότητάς της, έχει λήξει από τις 30.09.2014.

(ii) Ως προς την ύπαρξη απρόβλεπτου γεγονότος :

Το Νοσοκομείο δεν επικαλείται ρητά απρόβλεπτους λόγους και γεγονότα μη απορρέοντα από δική του ευθύνη, τα οποία ενδεχομένως αποτέλεσαν το γενεσιουργό λόγο της επικαλούμενης από αυτό ως κατεπείγουσας ανάγκης.

Από το σύνολο των στοιχείων του φακέλου και τους εν γένει ισχυρισμούς του Νοσοκομείου συνάγονται ως λόγοι που συνετέλεσαν στο να καταστούν οι ανάγκες του κατεπείγουσες: α) ότι ο διαγωνισμός που προκηρύχθηκε για την εν λόγω προμήθεια στα πλαίσια υλοποίησης του ΠΠΥΥ 2011 ματαιώθηκε, β) ότι από την 03.04.2011 το Νοσοκομείο έχει ενταχθεί σε καθεστώς ολοήμερης εφημερίας και γ) ότι η προμήθεια εντάχθηκε στο ΠΠΥΥ 2012, το οποίο, σύμφωνα με τους ισχυρισμούς του, εγκρίθηκε στις 23.06.2014. Προσκομίζεται δε σχετικός φάκελος με την έγκριση του ΠΠΥΥ έτους 2012 και τις τροποποιήσεις αυτού καθώς και η σχετική επ' αυτού αλληλογραφία με την ΕΠΥ.

Ωστόσο, από κανένα από τα προσκομισθέντα στοιχεία, όπως αυτά αποτυπώνονται στο ιστορικό της παρούσης, δεν προκύπτει ότι υπήρχαν λόγοι και περιστάσεις σχετικές με τις γενόμενες τροποποιήσεις που δεν επέτρεψαν στο Νοσοκομείο να εκκινήσει έγκαιρα τη διαγωνιστική διαδικασία. Άλλωστε, σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στα προσκομισθέντα έγγραφα και το διδόμενο ιστορικό, το Νοσοκομείο εξουσιοδοτήθηκε ως φορέας διενέργειας του διαγωνισμού για την ζητούμενη προμήθεια την 28.03.2013 και έως σήμερα δεν έχει εκκινήσει η διαγωνιστική διαδικασία, καθώς έχει συσταθεί μόνον η επιτροπή επεξεργασίας των τεχνικών προδιαγραφών και αναμένεται η σύνταξη τους για την συνέχιση της διαδικασίας.

Από τη φύση δε της προς ανάθεση προμήθειας (οξυγόνου) προκύπτει ότι η ανάγκη σύναψης σχετικών συμβάσεων είναι πάγια, διαρκής και επαναλαμβανόμενη. Επομένως, το Νοσοκομείο

γνώριζε από καιρού ότι η υπογεγραμμένη από 17.05.2011 σύμβαση -η οποία είχε λήξει από την 12.05.2012- κάλυπτε μόνιμες και διαρκείς ανάγκες προμήθειας οξυγόνου που μπορούν να προγραμματιστούν έγκαιρα και επέλεξε να τις καλύπτει με την εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης ή με συμβάσεις οι οποίες παρατείνονται και ανανεώνονται συνεχώς.

Η δε επικαλούμενη από το Νοσοκομείο περίπτωση ότι αυτό ετέθη σε καθεστώς ολόημερης εφημερίας ή ότι ματαιώθηκε ο διαγωνισμός στο πλαίσιο του ΠΠΥΥ 2011 δεν μπορούν να δικαιολογήσουν την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, καθ' όσον τα γεγονότα αυτά ήταν ήδη γνωστά στην αναθέτουσα αρχή από μακρού χρόνου και κατά τούτο κατά το χρόνο υποβολής και εξέτασης του αιτήματος δεν συνιστούν απρόβλεπτη περίπτωση.

Περαιτέρω, το γεγονός της καθυστέρησης εκκίνησης μέχρι σήμερα του διαγωνισμού του ΠΠΥΥ 2012 δεν δικαιολογεί την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, καθώς δεν συνιστά έκτακτο και ασυνήθιστο γεγονός, που αντικειμενικά δεν ήταν δυνατόν να προβλεφθεί από την αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με τους κανόνες της ανθρώπινης πείρας και λογικής. Τέλος, επισημαίνεται ότι δεν προσκομίζονται στοιχεία για τη μη αναμενόμενη καθυστέρηση του εκκρεμούς διαγωνισμού του ΠΠΥΥ 2012 που πρόκειται να διενεργήσει το ίδιο Νοσοκομείο. Ειδικότερα, από τα υποβληθέντα έγγραφα προκύπτει ότι ο εν λόγω διαγωνισμός δεν έχει έως σήμερα προκηρυχθεί, χωρίς περαιτέρω να παρατίθενται σαφείς και συγκεκριμένοι λόγοι για τους οποίους καθυστερεί η διενέργειά του.

iii) Ως προς την ύπαρξη αιτιώδους συνδέσμου μεταξύ του απρόβλεπτου γεγονότος και της κατεπείγουσας ανάγκης που ανακύπτει:

Για τη συνδρομή των προϋποθέσεων εφαρμογής της εφαρμοστέας διάταξης του άρθρου 25 παρ. 1 περ. γ, θα πρέπει οι κατεπείγουσες ανάγκες που επικαλείται το αιτούν νοσοκομείο να οφείλονται σε αυταπόδεικτα απρόβλεπτες περιστάσεις, με τις οποίες να τελούν σε αιτιώδη συνάφεια. Στην κρινόμενη υπόθεση, ωστόσο, σύμφωνα με τα ως άνω, δεν υπάρχουν απρόβλεπτες περιστάσεις και επομένως εκλείπει η βασική προϋπόθεση για την εφαρμογή της εν λόγω διάταξης. Κατά συνέπεια, παρέλκει η εξέταση της συνδρομής αιτιώδους συνάφειας μεταξύ απρόβλεπτης περίπτωσης και κατεπείγουσας ανάγκης.

(iv) 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.

Ως προς τις καθυστερήσεις υλοποίησης του ΠΠΥΥ 2011, ήτοι καθυστερήσεις στην έγκαιρη εκκίνηση και ολοκλήρωση της ανάθεσης μέσω διαγωνιστικής διαδικασίας σε κεντρικό επίπεδο, οι περιστάσεις που επικαλείται το Νοσοκομείο κρίνεται ότι δεν ανάγονται εκτός της σφαίρας ευθύνης του, διότι από τα υποβληθέντα έγγραφα δεν προκύπτει ότι υπέβαλε αίτημα εξαίρεσης και χορήγησης εξουσιοδότησης για να διενεργήσει το ίδιο το διαγωνισμό, κατ' εφαρμογή του άρθρου 6 παρ.7 εδαφ. Β' και γ' του Ν. 3580/2007, ενώ γνώριζε ότι ήδη από την 12.05.2012 είχε λήξει η διάρκεια της σύμβασης για την αιτούμενη προμήθεια οξυγόνου.

Περαιτέρω, ως προς τις καθυστερήσεις υλοποίησης του ΠΠΥΥ 2012, επίσης κρίνεται ότι δεν ανάγονται εκτός της σφαίρας ευθύνης του Νοσοκομείου, διότι, ενώ το αιτούν Νοσοκομείο έχει ορισθεί αρμόδιο για τη διενέργεια του διαγωνισμού για την εν λόγω προμήθεια, παρά ταύτα ο εν λόγω διαγωνισμός έως σήμερα δεν έχει προκηρυχθεί και διότι σε προγενέστερο χρόνο δεν προκύπτει ότι όχλησε εγκαίρως την αρμόδια Υ.ΠΕ. αναφορικά με την αναγκαιότητα της άμεσης προμήθειας οξυγόνου ενόψει της επικείμενης λήξης των εκτελούμενων συμβάσεων, αιτούμενο την επίσπευση των σχετικών διαδικασιών ανάθεσης. Συγκεκριμένα, το Νοσοκομείο, ενώ γνώριζε ή όφειλε να γνωρίζει ότι αρχικά 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/B/08.08.2012) μεταξύ άλλων εξουσιοδοτήθηκαν οι Διοικητές των επτά (7) Υγειονομικών Περιφερειών να καθορίσουν τον φορέα διενέργειας για τις προμήθειες υλικών υπηρεσιών και φαρμάκων του ΠΠΥΥ 2012 για λογαριασμό των Φορέων Υγείας αρμοδιότητάς τους, έως την 28.03.2013, οπότε και έλαβε εξουσιοδότηση να διενεργήσει διαγωνισμό για την κάλυψη των αναγκών του, δεν όχλησε την αρμόδια Υ.ΠΕ για την επίσηυση ορισμού του ως φορέα διενέργειας για την ανάδειξη αναδόχου για την εν θέματι προμήθεια μέσω διαγωνιστικής διαδικασίας.

Επιπλέον, ως προς τις καθυστερήσεις στην έγκαιρη εκκίνηση και ολοκλήρωση της ανάθεσης της αιτούμενης προμήθειας οξυγόνου μέσω διαγωνιστικής διαδικασίας από την 28.03.2013, οπότε και εδόθη η εξουσιοδότηση στο αιτούν Νοσοκομείο να διενεργήσει το διαγωνισμό για την κάλυψη των αναγκών του, το Νοσοκομείο δεν επέδειξε τη δέουσα επιμέλεια και προγραμματισμό ως αναθέτουσα αρχή για την κάλυψη των πάγιων και διαρκών αναγκών της εν λόγω προμήθειας, ενώ γνώριζε ότι η αρχικώς υπογραφείσα σύμβαση προμήθειας οξυγόνου είχε λήξει, η δε τελευταία σύμβαση ολίγων μηνών με απευθείας ανάθεση επίσης είχε λήξει από τις 30.09.2014. Ειδικότερα, δεν έχει επισπεύσει τη διενέργεια του διαγωνισμού μετά τη χορήγηση της σχετικής εξουσιοδότησης, καθόσον δεν έχει προκηρύξει το διαγωνισμό, σχεδόν είκοσι τρεις (23) μήνες μετά τον ορισμό του ως φορέα διενέργειας αυτού.

Αντιθέτως, από την 28.03.2013, οπότε και έλαβε τη σχετική εξουσιοδότηση για τη διενέργεια του διαγωνισμού, μόλις στις 01.12.2014 προέβη στη σύσταση της επιτροπής των τεχνικών προδιαγραφών, η δε δημοσίευση (Υπηρεσία Επισήμων Εκδόσεων των Ευρωπαϊκών Κοινοτήτων, ΦΕΚ 435/26-06-2014, Εθνικός Τύπος) της περίληψης προκήρυξης των διαγωνιστικών διαδικασιών του Προγράμματος Προμηθειών και Υπηρεσιών Υγείας έτους 2012 για τις οποίες έχει ορισθεί ως φορέας διενέργεια δεν προσδιορίζει περαιτέρω τα υπό προμήθεια είδη και υπηρεσίες, το αντικείμενο των προκηρυσσομένων ειδών, τις ποσότητες αυτών, την προϋπολογισθείσα δαπάνη, τη διάρκεια των υπό ανάθεση συμβάσεων, τους αριθμούς αναφοράς ονοματολογίας (crn) και τα λοιπά απαιτούμενα στοιχεία έκαστης διαγωνιστικής διαδικασίας, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο στοιχείο 10 του κεφ. Ι της παρούσας και δεν τηρήθηκαν ως προς αυτή οι κανόνες δημοσιότητας, διαφάνειας και διενέργειας της διαγωνιστικής διαδικασίας.

Επομένως, με βάση τα ανωτέρω αναφερόμενα, δεν στοιχειοθετείται στην προκείμενη περίπτωση η έλλειψη ευθύνης της ίδιας της αναθέτουσας, καθόσον το Νοσοκομείο με βάση την πολυετή λειτουργία του γνώριζε, έστω και κατά προσέγγιση, τις πάγιες ανάγκες του αναφορικά με την προμήθεια οξυγόνου και ήταν σε θέση να τις προγραμματίσει και να προβεί σε κάθε απαιτούμενη ενέργεια επίσηυσης της διαγωνιστικής διαδικασίας για την ανάδειξη αναδόχου (βλ. σχετικώς αποφάσεις 31, 48, 250/2014 Αποφάσεις της Αρχής).

(v) Περαιτέρω, σε κάθε περίπτωση κρίνεται ότι το εν λόγω αίτημα δεν υποβάλλεται στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο, σύμφωνα με τις προϋποθέσεις του άρθρου 25 παρ. 1 περ. γ του π.δ. 60/2007 και ήδη 51 παρ. 1 περ. γ του Ν. 4281/2014, δεδομένου ότι αυτό αφορά την ανάθεση σύμβασης προμήθειας οξυγόνου που προορίζεται να καλύψει το σύνολο των πάγιων και διαρκών αναγκών του Νοσοκομείου, διάρκειας ενός έτους και προϋπολογιζόμενης δαπάνης 736.597,64€, με την εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατά παρέκκλιση της βασικής ρύθμισης που επιτάσσει τη διενέργεια διαγωνιστικής διαδικασίας. .

25. Ως προς τις επικαλούμενες διατάξεις του άρθρου 83 παρ. 3 εδ. στ' του Ν. 2362/1995 και τις αντίστοιχες κατά περιεχόμενο διατάξεις των άρθρων 25 παρ. 4 περ. β' του π.δ. 60/2007 και ήδη 51 παρ. 4 περ. β' του Ν. 4281/2014, επισημαίνεται ότι αυτές δεν τυγχάνουν εφαρμογής, προεχόντως καθόσον αναφέρονται αποκλειστικά σε συμβάσεις έργων και υπηρεσιών και όχι προμηθειών αγαθών, όπως η υπό κρίση σύμβαση.

26. Κατά συνέπεια, από την υπαγωγή των πραγματικών περιστατικών στις προαναφερόμενες διατάξεις, δεν προκύπτει η συνδρομή των προϋποθέσεων εφαρμογής του άρθρου 25 παρ. 1 περ. γ' και παρ. 4, περ. β' του π.δ. 60/2007 και των ταυτοσήμων κατά περιεχόμενο διατάξεων του άρθρου 51 παρ. 1 περ. γ' και παρ. 4 περ. β' του Ν. 4281/2014 που επικαλείται το αιτούν Νοσοκομείο προκειμένου να προσφύγει σε διαδικασία διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των εν λόγω διατάξεων.

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. ομόφωνα αποφασίζει:

Την απόρριψη του αιτήματος του Π.Γ.Ν. «ΑΤΤΙΚΟΝ» και τη 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 χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, σύμφωνα με τις διατάξεις των άρθρων 25 παρ. 1 γ' και παρ. 4, περ. β' του π.δ. 60/2007 και των ταυτοσήμων κατά περιεχόμενο διατάξεων του άρθρου 51 παρ. 1 περ. γ' και παρ. 4 περ. β' του Ν. 4281/2014, λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αμπελόκηποι, 12/3/2015

Θεωρήθηκε

Ο Πρόεδρος

Δημήτριος Ράικος