



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

ΑΠΟΦΑΣΗ
58/2015

(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.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, για τη σύναψη σύμβασης παροχής υπηρεσιών διαχείρισης των επικίνδυνων ιατρικών αποβλήτων του Νοσοκομείου, συνολικού προϋπολογισμού

742.349,80€ (συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ) για χρονικό διάστημα ενός έτους.

Με το υπ' αριθμ. πρωτ. 45.434/11.12.2014 έγγραφο – αίτημα του Πανεπιστημιακού Γενικού Νοσοκομείου “ΑΤΤΙΚΟΝ” (εφεξής Νοσοκομείο) προς την Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων, το οποίο έλαβε στις 19.12.2014 αριθ. εισ. πρωτ. 5375, το Νοσοκομείο αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ, υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την προσφυγή στη διαδικασία 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 Δ.Σ.

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 όλες τις ως άνω συμβάσεις και σε συνέχεια αυτού με το υπ' αριθμ. 882/24.02.2015 έγγραφο του Νοσοκομείου παρασχέθηκαν στοιχεία που αφορούν στη σύναψη σύμβασης παροχής υπηρεσιών διαχείρισης των επικίνδυνων ιατρικών αποβλήτων του Νοσοκομείου, συνολικού προϋπολογισμού 742.349,80€ (συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ) για χρονικό διάστημα από 01.01.2015 έως 30.09.2015.

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. 45.434/11.12.2014 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 οι ζητούμενες υπηρεσίες διαχείρισης ιατρικών αποβλήτων. 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 συμβάσεων μεταξύ των οποίων και αυτών που αφορούσαν στην παροχή υπηρεσιών διαχείρισης μολυσματικών αποβλήτων με τις ήδη αναδόχους εταιρείες συνολικού προϋπολογισμού 742.349,80€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ (ήτοι 528.844,86€ με τη μία εξ αυτών και 213.504,94€ με την άλλη αντίστοιχα, συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ). Συγκεκριμένα, με το αρχικά υποβληθέν έγγραφο το Νοσοκομείο είχε αιτηθεί την σύναψη της εν λόγω σύμβασης διάρκειας ενός έτους, ενώ με το συμπληρωματικά υποβληθέν έγγραφο αιτείται την σύναψη αυτών από την 01.01.015 έως την 30.09.2015, χωρίς ωστόσο να τροποποιείται το ποσό του ζητούμενου προϋπολογισμού.

2. Το Νοσοκομείο για την κάλυψη των αναγκών του σε υπηρεσίες διαχείρισης επικίνδυνων ιατρικών αποβλήτων είχε συνάψει σύμβαση στα πλαίσια υλοποίησης του ΠΠΥΥ 2010 και κατόπιν

διενέργειας δημόσιου ανοικτού διεθνούς διαγωνισμού (αριθμ. Διακήρυξης Δ03/10) με τις εταιρείες STERIMED A.E. και ΑΠΟΤΕΦΡΩΤΗΡΑΣ Α.Ε., με διάρκεια αυτής από την 10.08.2012 έως την 09.08.2013 και με δυνατότητα του Νοσοκομείου για την μονομερή παράταση αυτών για ένα έτος. Με την υπ' αριθμ. 18/11.07.2013 (Θέμα 12 ΑΔΑ: ΒΛ43690ΩΔ-Φ33) απόφαση του Δ.Σ. εγκρίθηκε η παράταση της εν λόγω σύμβασης έως την 30.09.2013, ενώ στην ίδια απόφαση εγκρίθηκε η ανανέωσή της 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 το Νοσοκομείου προς την Αρχή για παροχή σύμφωνης γνώμης για την ανάθεση των εκεί αναφερομένων συμβάσεων, μεταξύ των οποίων και η παροχή υπηρεσιών διαχείρισης μολυσματικών αποβλήτων, 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.

3. Ακολούθως, με τη με αριθ. 25/08.10.2013 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Νοσοκομείου, παρά την απόρριψη του σχετικού αιτήματος από την Αρχή, εγκρίθηκε η ανανέωση των προαναφερθεισών συμβάσεων για χρονικό διάστημα από 01.10.2013 έως 31.12.2013 και αντιστοίχως υπεγράφησαν οι σχετικές συμβάσεις. Περαιτέρω, με τη με αριθ. 2/08-04-2014 (ΑΔΑ ΒΙΦ14690ΩΔ-ΗΦΘ) απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου εγκρίθηκε η ανανέωση της σύμβασης από 01.01.2014 έως 31.03.2014 και υπεγράφησαν οι σχετικές συμβάσεις. Κατόπιν, με τη με αριθ. 11/10-07-2014 απόφαση του Δ.Σ. (ΑΔΑ ΒΑΕ04690ΩΔ-ΩΟΑ) εγκρίθηκε το αποτέλεσμα διαδικασίας διαπραγμάτευσης και η γενόμενη παροχή έκπτωσης από τις συμβαλλόμενες εταιρείες, αναφορικά με τις εν θέματι συμβάσεις για το χρονικό διάστημα από 01-04-2014 έως 30-06-2014, και ακολούθως υπεγράφησαν οι σχετικές συμβάσεις. Στη συνέχεια, με τη με αριθ. 12/29-07-2014 (ΑΔΑ: 6ΔΝΝ4690ΩΔ-ΠΣΟ) απόφαση εγκρίθηκε εκ νέου αποτέλεσμα και άλλης διαδικασίας διαπραγμάτευσης και η γενόμενη παροχή έκπτωσης από τις συμβαλλόμενες εταιρείες 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 η ανανέωση μεταξύ άλλων συμβάσεων παροχής υπηρεσιών και προμήθειας αγαθών και της εν λόγω σύμβασης για το χρονικό διάστημα από 01.10.2014 έως 30.09.2015, λόγω της *“σπουδαιότητας των συμβάσεων για τη λειτουργία του Νοσοκομείου”*.

4. Σχετικώς με την ένταξη του προϋπολογισμού της εν θέματι υπηρεσίας στο ΠΠΥΥ του έτους 2011, το Νοσοκομείο αναφέρει χωρίς την υποβολή σχετικών εγγράφων ότι ο εν λόγω διαγωνισμός δεν εντάχθηκε σε αυτό το ΠΠΥΥ λόγω του μειωμένου προϋπολογισμού του προγράμματος.

5. Με την υπ' αριθμ. 3567/09.05.2012 (ΦΕΚ 1585/Β'/10.05.2012) Κ.Υ.Α. εγκρίθηκε το Πρόγραμμα Προμηθειών Υπηρεσιών και Φαρμάκων των Μονάδων Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης έτους 2012. 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 λοιπές 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., ενώ με την απόφαση 5572/24.10.2013 του Υπουργού

Υγείας παρατάθηκε το Π.Π.Υ. των ετών 2011 και 2012. Ειδικότερα δε η ως άνω απόφαση έτασσε, αναφορικά με τους διαγωνισμούς που εκκρεμούσαν στο Π.Π.Υ. 2012, την προκήρυξη τους έως την 30.06.2014 και ρητά οριζόταν ότι σε αντίθετη περίπτωση οι σχετικές προμήθειες ακυρώνονται και προγραμματίζονται στο επόμενο Π.Π.Υ.

6. Κατ' εφαρμογή της προαναφερθείσας εξουσιοδότησης, εξεδόθη η υπ' αρ. πρωτ. 5210/07.03.2014 απόφαση του Διοικητή της 2^{ης} Υ.ΠΕ. Πειραιώς και Αιγαίου με θέμα *“Εξουσιοδότηση για τη διενέργεια διαγωνισμών για Υπηρεσίες Διαχείρισης Μολυσματικών Νοσοκομειακών Αποβλήτων”*, με την οποία εξουσιοδοτήθηκαν οι φορείς αρμοδιότητας αυτής όπως προχωρήσουν στην διενέργεια διαγωνισμών για τις εν θέματι υπηρεσίες σύμφωνα με τον προγραμματισμό τους στο ΠΠΥ 2012. Περαιτέρω, με την ως άνω απόφαση εξουσιοδοτήθηκαν οι διοικήσεις των Νοσοκομείων και για τη συγκρότηση των επιτροπών διενέργειας και ενστάσεων των ανωτέρω διαγωνισμών.

7. Επιπλέον, έχει υποβληθεί στην Αρχή 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 καταχώρηση ανοικτής διαγωνιστικής διαδικασίας για την αποκομιδή μολυσματικών αποβλήτων (cρν 90524100-9), με συνολικό προϋπολογισμό 320.000,00€ 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 στοιχεία του φακέλου, δεν προκύπτουν οι τροποποιήσεις του ΠΠΥ σχετικώς με την ένταξη, τον προϋπολογισμό, τη διαδικασία διαγωνισμού για τις σε αυτό συμπεριλαμβανόμενες προμήθειες και υπηρεσίες και ειδικότερα για τις ζητούμενες υπηρεσίες.

8. 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 (cρν) 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”*.

9. Ακολούθως, με τη με αριθ. 4838/01-12-2014 (Ορθή επανάληψη 28.01.2015) απόφαση της Διοικητού του Νοσοκομείου αποφασίσθηκε η σύσταση της πενταμελούς επιτροπής σύνταξης των τεχνικών προδιαγραφών για τη διενέργεια του νέου δημόσιου ανοικτού διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχου για την παροχή υπηρεσιών αποκομιδής μολυσματικών αποβλήτων του

Νοσοκομείου, προϋπολογισμού 320.000€ για ένα έτος, στα πλαίσια υλοποίησης του Π.Π.Υ.Υ. έτους 2012.

10. 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. 882/24-02-2015) 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 περί προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης, χωρίς ωστόσο να προσκομίζει το απαιτούμενο από το νόμο σχέδιο απόφασης, προκειμένου να προβεί, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, στην ανάθεση της σύμβασης παροχής διαχείρισης επικίνδυνων ιατρικών αποβλήτων, συνολικού προϋπολογισμού 742.349,80€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για ένα έτος. Για την ανάθεση των ζητούμενων συμβάσεων επικαλείται δε ρητά “τις διατάξεις του εδ. γ της παρ. 1 του άρθρου 25 του π.δ. 60/2007” καθώς επίσης και “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 ότι “Το Νοσοκομείο εντάχθηκε σε καθεστώς ολοήμερης (24ωρης) εφημερίας κατόπιν εντολής των υπερκειμένων αρχών (υπ’ αριθμόν πρωτοκόλλου 75/10873/18.04.2011 έγγραφο της Διοίκησης της 2ης Υγειονομικής Περιφέρειας Πειραιώς και Αιγαίου) [...] με αποτέλεσμα την ολοένα αυξανόμενη προσέλευση επειγόντων περιστατικών και τη νοσηλεία ασθενών” ενώ επιπλέον, αναφέρει ότι “πρέπει να διασφαλισθεί η απρόσκοπτη και ομαλή λειτουργία του Νοσοκομείου, σε αντίθετη περίπτωση το Νοσοκομείο δε μπορεί να λειτουργήσει αφού πρόκειται για σύμβαση παροχής υπηρεσίας που εξυπηρετεί όλο το Νοσοκομείο σχετίζεται με τη διαχείριση Ε.Ι.Α. σε όλες τις Κλινικές /Τμήματα /Εργαστήρια /Μονάδες και Εγκαταστάσεις αυτού. Σε περίπτωση που διακοπεί η παροχή της υπηρεσίας για οποιονδήποτε λόγο το Νοσοκομείο οφείλει να αναστείλει τη λειτουργία του για λόγους δημόσιας υγείας δεδομένου ότι θα είναι επισφαλής η λειτουργία του για την υγεία των ασθενών, των επισκεπτών και του προσωπικού του”.

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 “Διαχείριση των επικίνδυνων ιατρικών αποβλήτων του Νοσοκομείου”.

II. Νομικό πλαίσιο

11. 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 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. [...]».

12. 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».

13. 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».

14. 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».

15. 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».

16. 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.”

17. 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

18. Το υπό εξέταση αίτημα αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών, με την έννοια της περίπτωσης δ' 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 υπηρεσιών σε συνδυασμό με την εκτιμώμενη αξίας τους, όπως προκύπτει τόσο από τη συνολική αξία του διαγωνισμού Π.Π.Υ.Υ έτους 2012, όσο και από την προϋπολογιζόμενη δαπάνη του επιμέρους αιτήματος, σύμφωνα με την προαναφερόμενη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ, υποπερίπτωση δδ) του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής.

Σημειώνεται ότι με το αρχικά υποβληθέν αίτημά του το Π.Γ.Ν. «ΑΤΤΙΚΟΝ» την 19.12.2014 είχε αιτηθεί την σύναψη συμβάσεων παροχής υπηρεσιών διαχείρισης επικίνδυνων ιατρικών αποβλήτων του Νοσοκομείου διάρκειας ενός έτους, ήτοι από 01.10.2014 έως και 30.09.2015, και συνολικού προϋπολογισμού 742.349,80€ (συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ), ενώ με το συμπληρωματικά υποβληθέν την 24.02.2015 έγγραφο αιτείται την σύμφωνη γνώμη της Αρχής για τη σύναψη αυτών από την 01.01.2015 έως την 30.09.2015, χωρίς να τροποποιείται το ποσό του ζητούμενου προϋπολογισμού.

19. 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 παροχής υπηρεσιών, δεν δύναται να εγκριθεί εκ των υστέρων το αίτημα για το διάστημα που αφορά στην ανάθεση της σύμβασης 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.

20. 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/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 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,

ν) 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 δε 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.Δ.Η.Σ.Υ 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.)

21. Εν προκειμένω, το Π.Γ.Ν. «ΑΤΤΙΚΟΝ» αιτείται την προσφυγή στην διαδικασία της διαπραγμάτευσης, προκειμένου να καλυφθεί η ανάγκη παροχής υπηρεσιών διαχείρισης επικίνδυνων ιατρικών αποβλήτων ποσού 742.349,80€ ευρώ, συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για χρονικό διάστημα ενός (1) έτους.

22. 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 09.08.2013, ενώ στη συνέχεια το Νοσοκομείο ενέκρινε με απευθείας αναθέσεις την παροχή υπηρεσιών διαχείρισης επικίνδυνων ιατρικών αποβλήτων χρονικής διάρκειας ολίγων μηνών κάθε φορά και στις δύο αναδόχους της αρχικής σύμβασης, εταιρείες STEROMED ΑΕ και ΑΠΟΤΕΦΡΩΤΗΡΑΣ Α.Ε., για να καλύψει τις ανάγκες του σε υπηρεσίες διαχείρισης επικίνδυνων ιατρικών αποβλήτων. 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 πως καλύπτονται οι ανάγκες του στην παροχή των εν λόγω υπηρεσιών από το μήνα Οκτώβριο 2014 έως και σήμερα (τουλάχιστον έως το τέλος Φεβρουαρίου 2015 οπότε και υπεβλήθησαν τα

συμπληρωματικά στοιχεία που ζητήθηκαν από την Αρχή). Από το διδόμενο ιστορικό και τη φύση του αντικειμένου του προς εξέταση αιτήματος προκύπτει τόσο η αναγκαιότητα παροχής υπηρεσιών διαχείρισης των ιατρικών αποβλήτων, όσο και ο κατεπείγων χαρακτήρας αυτής, καθόσον οι ισχύουσες συμβάσεις έχουν λήξει μεν από τις 09.08.2013, ενώ, στην συνέχεια, οι υπηρεσίες αυτές καλύπτονται με ανανέωση των 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.

Ωστόσο, από το σύνολο των στοιχείων του φακέλου και τους εν γένει ισχυρισμούς του Νοσοκομείου συνάγονται ως λόγοι που συντέλεσαν να καταστούν οι ανάγκες του κατεπείγουσες: α)ότι ο διαγωνισμός για τις εν λόγω υπηρεσίες δεν εντάχθηκε στο ΠΠΥΥ 2011, λόγω του μειωμένου προϋπολογισμού του προγράμματος, β)ότι από την 03.04.2011 έχει ενταχθεί σε καθεστώς ολοήμερης εφημερίας και γ) ότι εντάχθηκε στο ΠΠΥΥ 2012, το οποίο, σύμφωνα με τους ισχυρισμούς της, 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 περιστάσεις που αφορούσαν τις γενόμενες τροποποιήσεις δεν επέτρεψαν στο Νοσοκομείο να εκκινήσει έγκαιρα τη διαγωνιστική διαδικασία. Άλλωστε, το Νοσοκομείο εξουσιοδοτήθηκε ως φορέας διενέργειας του διαγωνισμού για τις ζητούμενες υπηρεσίες από 07.03.2014, ωστόσο έως σήμερα δεν έχει εκκινήσει η διαγωνιστική διαδικασία.

Συγκεκριμένα, από τη φύση των προς ανάθεση υπηρεσιών (διαχείριση ιατρικών επικίνδυνων αποβλήτων) προκύπτει ότι η ανάγκη σύναψης σχετικών συμβάσεων είναι πάγια, διαρκής και επαναλαμβανόμενη και η κάλυψή της μπορεί να προγραμματιστεί έγκαιρα, ενώ το Νοσοκομείο γνώριζε από καιρού ότι οι υπογεγραμμένες από 10.08.2012 συμβάσεις θα έληγαν από την 09.08.2013.

Η μεν επικαλούμενη από το Νοσοκομείο περίπτωση ότι αυτό ετέθη σε καθεστώς ολοήμερης εφημερίας δεν συνιστά απρόβλεπτη περίπτωση, καθ' όσον αυτό το γεγονός ήταν ήδη γνωστό από τις αρχές του έτους 2011.

Το γεγονός, επιπλέον, της καθυστέρησης εκκίνησης μέχρι σήμερα του σχετικού ως άνω διαγωνισμού δε συνιστά απρόβλεπτη περίπτωση, ήτοι έκτακτο και ασυνήθιστο γεγονός, που αντικειμενικά δεν ήταν δυνατόν να προβλεφθεί σύμφωνα με τους κανόνες της ανθρώπινης πείρας και λογικής κατά τον προγραμματισμό της σχετικής σύμβασης. Τέλος, επισημαίνεται ότι δεν προσκομίζονται στοιχεία για τη μη αναμενόμενη καθυστέρηση του εκκρεμούς διαγωνισμού του Π.Π.Υ.Υ. 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 παρτίθενται 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:

Από το διδόμενο ιστορικό δεν προκύπτει ότι οι περιστάσεις που επικαλείται το Νοσοκομείο δεν ανάγονται στη σφαίρα ευθύνης του.

Εν πρώτοις, από τα υποβληθέντα έγγραφα δεν προκύπτει ότι όχλησε εγκαίρως την αρμόδια Υ.ΠΕ. αναφορικά με την αναγκαιότητα της άμεσης παροχής υπηρεσιών διαχείρισης μολυσματικών αποβλήτων 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/Β/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 07.03.2014, οπότε και έλαβε εξουσιοδότηση να διενεργήσει διαγωνισμό για την κάλυψη των αναγκών του, δεν όχλησε την αρμόδια Υ.ΠΕ. για την επίσπευση ορισμού του ως φορέα διενέργειας για την ανάδειξη αναδόχου για τις εν θέματι υπηρεσίες μέσω διαγωνιστικής διαδικασίας.

Επιπλέον, ως προς τις καθυστερήσεις στην έγκαιρη εκκίνηση και ολοκλήρωση της ανάθεσης των αιτουμένων υπηρεσιών διαχείρισης ιατρικών αποβλήτων μέσω διαγωνιστικής διαδικασίας από την 07.03.2014, οπότε και εδόθη η εξουσιοδότηση στο αιτούν Νοσοκομείο να διενεργήσει το διαγωνισμό για την κάλυψη των αναγκών του, επίσης δεν προκύπτει ότι δεν ανάγονται στη σφαίρα ευθύνης του. Το Νοσοκομείο, ενώ γνώριζε ότι οι υφιστάμενες συμβάσεις ολίγων μηνών με απευθείας ανάθεση επίσης είχαν λήξει από τις 30.09.2014 και όφειλε να προχωρήσει έγκαιρα, ήτοι κατά χρόνο που θα επέτρεπε τη διενέργεια διαγωνισμού, στις απαιτούμενες ενέργειες, εντούτοις δεν επέδειξε τη δέουσα επιμέλεια και προγραμματισμό, ως αναθέτουσα αρχή, για την κάλυψη των αναγκών του και ειδικότερα:

α) Δεν έχει επισπεύσει τη διενέργεια του διαγωνισμού μετά τη χορήγηση της σχετικής εξουσιοδότησης, καθόσον δεν έχει προκηρύξει το διαγωνισμό, σχεδόν δώδεκα (12) μήνες μετά τον ορισμό του ως φορέα διενέργειας αυτού.

β) Την 26.06.2014 προέβη στη 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 διενέργειας, η οποία όμως 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 (cρν) και τα λοιπά απαιτούμενα στοιχεία έκαστης διαγωνιστικής διαδικασίας, σύμφωνα με τα αναλυτικώς αναφερόμενα στο στοιχείο 8 του κεφ. Ι της παρούσας. Επιπλέον, δεν τηρήθηκαν οι κανόνες δημοσιότητας, διαφάνειας και διενέργειας της διαγωνιστικής διαδικασίας που προβλέπει τόσο η ενωσιακή όσο και η εθνική νομοθεσία, καθώς δεν δημοσιοποιήθηκαν οι απαιτούμενες από το νόμο πληροφορίες της υπό ανάθεση σύμβασης, ούτε τελικώς διενεργήθηκε η διαγωνιστική διαδικασία κατά την ορισθείσα ημερομηνία.

γ) Από την 07.03.2014, οπότε και έλαβε τη σχετική εξουσιοδότηση για τη διενέργεια του διαγωνισμού, μόλις στις 01.12.2014 προέβη στη σύσταση της επιτροπής των τεχνικών προδιαγραφών.

Επομένως, με βάση τα ανωτέρω αναφερόμενα, δεν στοιχειοθετείται στην προκείμενη περίπτωση η έλλειψη ευθύνης της ίδιας της αναθέτουσας αρχής, καθόσον το Νοσοκομείο με βάση την πολυετή λειτουργία του γνώριζε, έστω και κατά προσέγγιση, τις πάγιες ανάγκες του αναφορικά με τις υπηρεσίες διαχείρισης αποβλήτων και ήταν σε θέση να τις προγραμματίσει και να προβεί σε κάθε απαιτούμενη ενέργεια επίσπευσης 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 742.349,80€ με την εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατά παρέκκλιση της βασικής ρύθμισης που επιτάσσει τη διενέργεια διαγωνιστικής διαδικασίας.

23. Η εφαρμογή της επικαλούμενης διάταξης του άρθρου 83 παρ. 3 εδ. στ' του Ν. 2362/1995 και των αντίστοιχων κατά περιεχόμενο διατάξεων του άρθρων 25 παρ. 4 περ. β' του π.δ. 60/2007 και ήδη 51 παρ. 4 περ. β' του Ν. 4281/2014, που παρέχει (για δημόσιες συμβάσεις έργων και υπηρεσιών) τη δυνατότητα στις αναθέτουσες αρχές να συνάπτουν συμβάσεις με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, αναφέρεται μόνο σε συμβάσεις νέων έργων και υπηρεσιών που πρόκειται να ανατεθούν στον ανάδοχο της αρχικής σύμβασης από την ίδια αναθέτουσα αρχή και προϋποθέτει ότι συντρέχουν σωρευτικά τα κάτωθι:

(α) οι νέες υπηρεσίες που συνιστούν επανάληψη παρόμοιων υπηρεσιών πρέπει να ακολουθούν τη βασική μελέτη που αποτέλεσε αντικείμενο αρχικής σύμβασης και η οποία έχει συναφθεί κατόπιν ανοικτού διαγωνισμού, (β) η δυνατότητα αυτή πρέπει να επισημαίνεται ήδη κατά την αρχική προκήρυξη διαγωνισμού καθώς και ο σχετικός προϋπολογισμός της και (γ) να μην έχει παρέλθει τριετία από τη σύναψη της κύριας σύμβασης.

Ως προς την προϋπόθεση η δυνατότητα προσφυγής στην ανωτέρω διαδικασία να επισημαίνεται κατά την αρχική προκήρυξη του διαγωνισμού: Από τα προσκομισθέντα αρχικά και συμπληρωματικά υποβληθέντα έγγραφα προκύπτει ότι η δυνατότητα ανάθεσης στον ανάδοχο της σύμβασης, σύμφωνα με τη διάταξη του άρθρου 25 παρ. 4 εδ. β του Π.Δ. 60/2007, νέων υπηρεσιών, που συνίστανται σε επανάληψη άλλων παρόμοιων, στο πλαίσιο του ανατεθέντος έργου, δεν είχε προβλεφθεί και συμπεριληφθεί ούτε στο τεύχος διακήρυξης του διαγωνισμού ούτε και στην από 10.08.2012 υπογραφείσα σύμβαση. Κατόπιν των ανωτέρω παρέλκει η εξέταση των λοιπών προϋποθέσεων των αναφερομένων διατάξεων.

24. 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, για τη σύναψη σύμβασης παροχής υπηρεσιών διαχείρισης των επικίνδυνων ιατρικών αποβλήτων του Νοσοκομείου, συνολικού προϋπολογισμού 742.349,80€ (συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ) για χρονικό διάστημα ενός έτους, λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αμπελόκηποι, 12.03.2015

Θεωρήθηκε

Ο Πρόεδρος

Δημήτριος Ράικος