



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

**ΑΠΟΦΑΣΗ
49/2016**

(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 21^η Μαρτίου του έτους δύο χιλιάδες δεκαέξι (2016) ημέρα Δευτέρα και ώρα 10:00 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 :** Μπουσουλέγκα Χριστίνα
- 2. Μέλη :** Καραμανλής Ευάγγελος
Κουλούρη Ιωάννα
Λουρίκας Δημήτριος
Σταθακόπουλος Δημήτριος

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

Γραμματέας: Κασάπη Ευαγγελία

Εισηγήτρια: Μητσάκη Πολυξένη, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν η εισηγήτρια Μητσάκη Πολυξένη, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ., καθώς και η Προϊστάμενη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων, Καξιρή Χριστίνα, οι οποίες αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη του Συμβουλίου της Αρχής.

Θέμα: Διατύπωση σύμφωνης γνώμης της Αρχής, προκειμένου το Πανεπιστημιακό Γενικό Νοσοκομείο "ΑΤΤΙΚΟΝ" να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1 περ. γ' του π.δ. 60/2007, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας οξυγόνου και ιατρικών αερίων, συνολικού προϋπολογισμού 608.839,16€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για χρονικό διάστημα ενός (1) έτους.

Με το με αρ. πρωτ. 44268/17-12-2015 έγγραφο αίτημα του Πανεπιστημιακού Γενικού Νοσοκομείου (Π.Γ.Ν.) "ΑΤΤΙΚΟΝ" προς την Αρχή, το οποίο παρελήφθη στις 18-12-2015 (αρ. πρωτ. εισερχ. 5667), όπως συμπλη-

ρώθηκε, κατόπιν σχετικού αιτήματος της Αρχής, με το με αρ. πρωτ. 7944/26-02-2016 έγγραφό του (αρ. πρωτ. εισερχ. 985/26-02-2016), το Π.Γ.Ν. "ΑΤΤΙΚΟΝ" αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, 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, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1 περ. γ' του π.δ. 60/2007, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας οξυγόνου και ιατρικών αερίων, συνολικού προϋπολογισμού 608.839,16€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για χρονικό διάστημα ενός (1) έτους.

Πιο συγκεκριμένα, το ως άνω Νοσοκομείο υπέβαλε αίτημα για προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για τις ακόλουθες συμβάσεις: α) υπηρεσίες συντήρησης και τεχνικής υποστήριξης των ηλεκτρομηχανολογικών εγκαταστάσεων του Νοσοκομείου, β) υπηρεσίες καθαριότητας των κτιριακών εγκαταστάσεων του Νοσοκομείου, γ) υπηρεσίες διαχείρισης επικίνδυνων ιατρικών αποβλήτων και δ) προμήθεια οξυγόνου και ιατρικών αερίων.

I. Ιστορικό - πραγματικά περιστατικά

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

1. Στο πλαίσιο υλοποίησης του Προγράμματος Προμηθειών και Υπηρεσιών Υγείας (Π.Π.Υ.Υ.) έτους 2010 και κατόπιν διενέργειας δημόσιου ανοικτού διαγωνισμού (σχετ. αριθμ. 35/10 διακήρυξη) με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή, είχε υπογραφεί, στις 17-05-2011, η με **αριθμ. 35/10 σύμβαση**, μεταξύ του Π.Γ.Ν. "ΑΤΤΙΚΟΝ" και της εταιρείας με την επωνυμία "SOL HELLAS A.E. - ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΑ ΠΑΡΑΓΩΓΗΣ ΑΕΡΙΩΝ", για την προμήθεια οξυγόνου και ιατρικών αερίων, συνολικού συμβατικού τιμήματος **387.889,84€** μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α. 23% (477.104,50€ συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.) και χρονικής διάρκειας ενός (1) έτους (**από 13-05-2011 έως 12-05-2012**), με δικαίωμα παράτασης για ένα (1) επιπλέον έτος μονομερώς και για άλλους τρεις (3) μήνες κατόπιν γραπτής συναίνεσης του αναδόχου.

1.1. Όπως προκύπτει από στοιχεία προηγούμενου ίδιου αιτήματος, επί του οποίου εκδόθηκε η με αρ. 56/12-03-2015 απόφαση της Αρχής, με τις με αριθ. 7/15-05-2012, 13/19-07-2012, 18/27-09-2012, 23/11-12-2012, 8/26-03-2013 και 18/11-07-2013 αποφάσεις του Διοικητικού Συμβουλίου (Δ.Σ.) του Νοσοκομείου εγκρίθηκαν οι **παράτασεις** 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 με 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 με 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 με αρ. 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 απορρίφθηκε το αίτημα παροχής σύμφωνης γνώμης λόγω μη συνδρομής των τασσόμενων εκ του νόμου προϋποθέσεων.

1.2. Στη συνέχεια, κατά τα διαλαμβανόμενα στην προαναφερθείσα με αρ. 56/2015 απόφαση της Αρχής, με την με αριθ. 2/08-04-2014 απόφαση του Δ.Σ. του Νοσοκομείου, παρά την απόρριψη του σχετικού αιτήματος από την Αρχή, εγκρίθηκε η **ανανέωση** της σύμβασης από 01-01-2014 έως 31-03-2014 και, αντίστοιχως, υπεγράφη η σχετική σύμβαση. Κατόπιν, με την με αριθ. 11/10-07-2014 απόφαση του Δ.Σ. (ΑΔΑ: ΒΑΕ04690ΩΔ-ΩΟΑ), εγκρίθηκε το αποτέλεσμα της διαδικασίας διαπραγμάτευσης και η παροχή έκπτωσης από τη συμβαλλόμενη εταιρία "SOL HELLAS A.E." αναφορικά με τη σύμβαση για το χρονικό διάστημα από 01-04-2014 έως 30-06-2014 και, ακολούθως, υπεγράφη η σχετική σύμβαση. Σε συνέχεια αυτού, με την με αριθ. 12/29-07-2014 (ΑΔΑ: 6ΔΝΝ4690ΩΔ-ΠΣΟ) απόφαση, εγκρίθηκε εκ νέου αποτέλεσμα και 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 την με αριθ. 18/29-10-2014 απόφαση του Δ.Σ. 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». Ακολούθως, με την από 01-10-2015 σύμβαση, μεταξύ του Π.Γ.Ν. "ΑΤΤΙΚΟΝ" και της αρχικής αναδόχου εταιρείας ("SOL HELLAS A.E. - ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΑ ΠΑΡΑΓΩΓΗΣ ΑΕΡΙΩΝ"), παρατάθηκε η προηγούμενη σύμβαση για το χρονικό διάστημα από 01-10-2015 έως 31-12-2015, αντί συμβατικού ποσού 153.951,54€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

2. Στο πλαίσιο υλοποίησης του **Π.Π.Υ. έτους 2011**, που εγκρίθηκε με την με αριθ. 6588/21-07-2011 απόφαση του Αναπληρωτή Υπουργού Οικονομικών και του Υφυπουργού Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης (Β' 1650) και σύμφωνα με το με αρ. πρωτ. 22092/26157/04-10-2011 έγγραφο της Διοίκησης 2ης Υγειονομικής Περιφέρειας Πειραιώς & Αιγαίου, ορίστηκε το Γενικό Νοσοκομείο Νίκαιας Πειραιά (Γ.Ν.Ν.Π.) "ΑΓΙΟΣ ΠΑΝΤΕΛΗΜΩΝ" ως φορέας διενέργειας του ενιαίου διαγωνισμού προμήθειας οξυγόνου για την κάλυψη των αναγκών των Φορέων Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης που υπάγονται στη διοίκηση της 2ης Υ.Π.Ε., συμπεριλαμβανομένου και του Π.Γ.Ν. "ΑΤΤΙΚΟΝ". Ωστόσο, με την με αρ. 46 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου (Δ.Σ.) του Γ.Ν.Ν.Π. "ΑΓΙΟΣ ΠΑΝΤΕΛΗΜΩΝ" (απόσπασμα της με αρ. 2/27-03-2013 συνεδρίασης), 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. έτους 2011, για την προμήθεια ειδών, μεταξύ των οποίων και το οξυγόνο, για την κάλυψη των αναγκών δώδεκα (12) νοσοκομείων, μεταξύ των οποίων και το Π.Γ.Ν. "ΑΤΤΙΚΟΝ", προκειμένου αυτοί να επαναπροκηρυχθούν στο πλαίσιο του Π.Π.Υ. έτους 2012. Πιο συγκεκριμένα, η αιτούσα αναφέρει επί του συμπληρωματικού αιτήματός της ότι: *«Ειδικότερα, όσον αφορά τον ενιαίο διαγωνισμό για την προμήθεια οξυγόνου από το Γ.Ν.Ν.Π. «Άγιος Παντελεήμων», το οποίο είχε οριστεί ως φορέας διενέργειας, η ματαίωση αυτού αποτελεί αποκλειστική απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του εν λόγω Νοσοκομείου (υπ' αριθμ. 46/θ.46/27-3-2013 απόφαση-σχετ. 27 του αιτήματος μας), στην οποία το Νοσοκομείο μας δεν είχε καμία εμπλοκή. Κατά συνέπεια, όπως αναφέρουμε αναλυτικά στο υπ' αριθμ. πρωτ. 44268/17.12.2015 αίτημά μας, η ματαίωση του διαγωνισμού από το Γ.Ν.Ν.Π. «Άγιος Παντελεήμων», αποτελεί απρόβλεπτο γεγονός, το οποίο δεν οφείλεται σε υπαιτιότητά μας.»*

3. Με την με αριθ. 3567/09-05-2012 απόφαση του Υπουργού Οικονομικών και του Υφυπουργού Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης (Β' 1585), εγκρίθηκε το **Π.Π.Υ. έτους 2012**. Στη συνέχεια, δυνάμει της με αρ. 5805/08-08-2012 απόφασης του Υπουργού Υγείας (Β' 2309), ορίστηκαν οι φορείς διενέργειας για την υλοποίηση των διαγωνισμών του εν λόγω Π.Π.Υ. Με την ως άνω απόφαση, πέραν των ειδών για τα οποία αρμόδιος φορέας διενέργειας ορίστηκε η Επιτροπή Προμηθειών Υγείας (Ε.Π.Υ.), εξουσιοδοτήθηκαν οι Διοικητές των επτά (7) Υγειονομικών Περιφερειών, προκειμένου να καθορίσουν τον φορέα διενέργειας για τις λοιπές προμήθειες υλικών, υπηρεσιών και φαρμάκων του Π.Π.Υ. 2012, για λογαριασμό των Φορέων Υγείας αρμοδιότητάς τους.

3.1. Στο πλαίσιο υλοποίησης του **Π.Π.Υ. έτους 2012** και σύμφωνα με την με αρ. πρωτ. 8442/28-03-2013 απόφαση της Διοίκησης 2ης Υ.Π.Ε., ορίστηκε φορέας διενέργειας για το διαγωνισμό του οξυγόνου και των ιατρικών αερίων κάθε φορέας, σύμφωνα με τον προγραμματισμό του. Στις 05-11-2013 εκδόθηκε η με αριθ. 5572/24-10-2013 απόφαση του Υπουργού Υγείας «*Παράταση του Προγράμματος Προμηθειών και Υπηρεσιών Υγείας (Π.Π.Υ.) των ετών 2011 και 2012*» (Β' 2809), η οποία προέβλεπε: *«[...] 2. Την προκήρυξη μέχρι 30.6.2014, όλων των διαγωνισμών που εκκρεμούν από το Π.Π.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. 2012, μέχρι 30.6.2015, ως προς την ολοκλήρωση των διαδικασιών σύναψης των συμβάσεων που εκκρεμούν [...].»*

3.2. Στο σημείο αυτό σημειώνεται ότι, όπως προκύπτει και από τα προσκομισθέντα στοιχεία του φακέλου, με το με αριθμ. 37/23-06-2014/24-06-2014/27-06-2014 Πρακτικό της Ε.Π.Υ., το οποίο διαβιβάστηκε στο Νοσοκομείο στις 30-07-2014 (σχετ. το με αρ. πρωτ. 3868/30-07-2014 έγγραφο), εγκρίθηκε η τροποποίηση του Π.Π.Υ. 2012, με την προϋπόθεση ότι οι διαγωνισμοί θα προκηρυσσόταν έως τις 30-06-2014, ως όριζε η προαναφερθείσα, με αριθ. 5572/24-10-2013, υπουργική απόφαση περί παράτασης του Π.Π.Υ. 2012.

3.3. Οι προπαρασκευαστικές ενέργειες στις οποίες προέβη το Π.Γ.Ν. "ΑΤΤΙΚΟΝ", ως αναθέτουσα αρχή, σε σχέση με την προκήρυξη ενιαίου ανοικτού διαγωνισμού για την προμήθεια οξυγόνου και ιατρικών αερίων, στο πλαίσιο του Π.Π.Υ. έτους 2012, ήταν οι ακόλουθες:

Με την με αριθμ. 4839/01-12-2014 (ΑΔΑ: ΩΤΣΜ4690ΩΔ-ΚΥΞ) απόφαση (ΟΡΘΗ ΕΠΑΝΑΛΗΨΗ) της Διοικήτριας του Νοσοκομείου, ορίστηκε πενταμελής Επιτροπή Τεχνικών Προδιαγραφών για τη διενέργεια νέου δημόσιου ανοικτού διαγωνισμού στο πλαίσιο του Π.Π.Υ. 2012, για την προμήθεια οξυγόνου, προϋπολογισμού 668.000,00€, με έργο την υποβολή Πρακτικού Τεχνικών Προδιαγραφών μέχρι 16-02-2015. Ακολούθως, η εν λόγω Επιτροπή κατέθεσε το με αρ. πρωτ. 5729/16-02-2015/20-02-2015 Πρακτικό σύνταξης νέων-επικαιροποιημένων τεχνικών προδιαγραφών για τη διενέργεια του ανωτέρω διαγωνισμού. Όπως προκύπτει από το προσκομισθέν με αρ. πρωτ. 10415/30-03-2015 έγγραφο της Διοικήτριας του Π.Γ.Ν. "ΑΤΤΙΚΟΝ", οι τεχνικές προδιαγραφές του διαγωνισμού για την προμήθεια οξυγόνου τέθηκαν σε διαδικασία δημόσιας διαβούλευσης, από 31-03-2015 μέχρι 07-04-2015. Στη συνέχεια, με βάση το με αρ. πρωτ. 17740/28-05-2015 έγγραφο της Διοικήτριας του Νοσοκομείου, δημοσιεύθηκαν οι τροποποιημένες τεχνικές προδιαγραφές, «όπως προέκυψαν μετά από την επεξεργασία των παρατηρήσεων των εταιρειών που συμμετείχαν στη διαδικασία, από την αρμόδια Επιτροπή Προδιαγραφών», προς υποβολή σχολίων εκ μέρους των ενδιαφερομένων, για τέσσερις (4) ημέρες, ήτοι από 02-06-2015 έως 05-06-2015. Όπως αναφέρεται επί του αρχικού εγγράφου - αιτήματος, «Μετά την ολοκλήρωση της διαβούλευσης, η επιτροπή σύνταξης τεχνικών προδιαγραφών προέβη σε τροποποίηση αυτών, βάσει των σχολίων της διαβούλευσης και σε σύνταξη των αναδιαμορφωμένων τεχνικών προδιαγραφών, οι οποίες εγκρίθηκαν με την υπ' αριθμ. 13/θ.43/23-7-2015 απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του Νοσοκομείου». Ακολούθως, οι εν λόγω τεχνικές προδιαγραφές απεστάλησαν, με το με αρ. πρωτ. 25456/30-07-2015 έγγραφο του Π.Γ.Ν. "ΑΤΤΙΚΟΝ", προς έγκριση, αφενός, στην Επιτροπή Προμηθειών Υγείας (Ε.Π.Υ.), αφετέρου, στο Εθνικό Κέντρο Αξιολόγησης της Ποιότητας & Τεχνολογίας Υγείας ΑΕ (ΕΚΑΠΤΥ ΑΕ), σε συμμόρφωση με τις κείμενες διαδικασίες (νέα διαδικασία έγκρισης τεχνικών προδιαγραφών που θέσπισε η Ε.Π.Υ. με την με αρ. πρωτ. 2892/24-07-2015 απόφασή της).

Κατά τα σχετικώς διαλαμβανόμενα στο υπό κρίση αίτημα, «Οι αρμόδιες αρχές δεν έχουν μέχρι σήμερα εγκρίνει τις προδιαγραφές του διαγωνισμού. Για τη σχετική καθυστέρηση αποστείλαμε προς την Επιτροπή Προμηθειών Υγείας τα υπ' αριθμ. 21945/1-7-2015 και 28943/8-9-2015 έγγραφά μας. Υπενθυμίζουμε ότι η έγκριση των αρχών αυτών είναι αναγκαία προϋπόθεση για την προκήρυξη του διαγωνισμού. [...] Όπως προαναφέρουμε η καθυστέρηση έγκρισης υπερβαίνει κατά πολύ τον συνήθη ρου της διαδικασίας έγκρισης τεχνικών προδιαγραφών και οφείλεται στο γεγονός ότι δεν μπορούσε να συνεδριάσει η Ολομέλεια της ΕΠΥ. [...]». Συναφώς, επί του συμπληρωματικού εγγράφου της αιτούσας αναφέρεται ότι: «Για την καθυστέρηση στην έγκριση των τεχνικών προδιαγραφών αποστείλαμε προς την Επιτροπή Προμηθειών Υγείας τα υπ' αριθμ. 21945/1-7-2015 και 28943/8-9-2015 έγγραφα μας (σχετ. 7-8 του υπ' αριθμ. 44268/17.12.2015 αιτήματος μας).».

Επιπλέον, με το με αρ. πρωτ. 2669/29-01-2016 έγγραφο του Τμήματος Προμηθειών του Νοσοκομείου προς την Ε.Π.Υ., η αναθέτουσα αρχή υπενθύμισε -μεταξύ άλλων- στην εν λόγω Επιτροπή το προαναφερθέν, με αρ. πρωτ. 25456/30-07-2015 έγγραφό της, με το οποίο ζητούσε έγκριση των τεχνικών προδιαγραφών του διαγωνισμού για την προμήθεια οξυγόνου, στο πλαίσιο υλοποίησης του Π.Π.Υ. 2012, και τόνισε την αναγκαιότητα έγκρισης αυτών προκειμένου να προχωρήσουν στη διενέργεια του σχετικού διαγωνισμού.

Σε απάντηση του ανωτέρω εγγράφου, η Ε.Π.Υ. απέστειλε προς την αιτούσα το με αρ. πρωτ. 790/11-02-2016 έγγραφό της, στο οποίο αναφέρονται τα εξής: «[...] Με τα υπ' αριθμ. 25456/30.7.2015, [...] έγγραφά σας, ζητήσατε έγκριση τεχνικών προδιαγραφών για την προμήθεια οξυγόνου, [...] Για τα ανωτέρω αιτήματα έχετε επίσης ζητήσει τροποποίηση του Π.Π.Υ.Φ.Υ. 2014 που έχετε καταθέσει. Ως εκ τούτου, μόλις λάβετε την έγκριση τροποποίησης του Προγράμματος Προμηθειών από την υπηρεσία μας και για τα υπ' αριθμ. 42234/3.12.2015 και 228/5.1.2016 αιτήματά σας, τη γνώμη της ΕΚΑΠΤΥ Α.Ε., θα ακολουθήσει η έγκριση των τεχνικών προδιαγραφών. [...]». Σημειώνεται ότι με το συμπληρωματικό έγγραφό του, το Νοσοκομείο διευκρινίζει ότι εσφαλμένα αναφέρεται στο ως άνω έγγραφο της Ε.Π.Υ. ως προς το οξυγόνο ότι αυτό εντάσσεται στο Π.Π.Υ. 2014.

4. Όσον αφορά το Π.Π.Υ. έτους 2013, το οποίο εγκρίθηκε με την με αριθμ. 6311/29-11-2013 Κ.Υ.Α. του Αναπληρωτή Υπουργού Οικονομικών και του Υπουργού Υγείας (Β' 390) και στο πλαίσιο του οποίου ορίστηκαν, με την με αριθμ. 1974/17-04-2014 απόφαση του Υπουργού Υγείας (Β' 1053), οι φορείς διενέργειας για την υλοποίησή του, σημειώνεται ότι, ήδη, με την με αριθμ. 6484/31-12-2014 (Β' 3693) απόφαση, έληξε η δυνατότητα προκήρυξης διαγωνισμών από το Π.Π.Υ. 2013. Όπως αναφέρεται στο υπό εξέταση αίτημα, «η

αναγκαιότητα τροποποίησης του προγράμματος λόγω του μειωμένου προϋπολογισμού, ο οποίος δεν μπορούσε ούτε κατ' ελάχιστον να καλύψει τις ανάγκες του Νοσοκομείου και τα ελάχιστα χρονικά όρια που ορίστηκαν με τις αποφάσεις εκτέλεσης του Π.Π.Υ.Υ 2013 ήταν οι λόγοι για τους οποίους, η κατάρτιση του προγράμματος δεν ολοκληρώθηκε. Κατά συνέπεια δεν μπορούσε να προκηρυχθεί σχετικός διαγωνισμός». Συναφώς, η αναθέτουσα αρχή στο συμπληρωματικό έγγραφό της ισχυρίζεται ότι: «[...] κληθήκαμε να καταρτίσουμε Π.Π.Υ.Υ. 2013 με προϋπολογισμό μόλις 18.611.503 ΕΥΡΩ. (σχετ. 10 του αιτήματός μας). Ενδεικτικά αναφέρουμε ότι ο προϋπολογισμός του Π.Π.Υ.Υ. 2011 και 2012 ήταν 47.657.791 ΕΥΡΩ και 43.498.393,23 ΕΥΡΩ αντίστοιχα. Η αναγκαιότητα τροποποίησης του προγράμματος λόγω του μειωμένου προϋπολογισμού, ο οποίος δεν μπορούσε ούτε κατ' ελάχιστον να καλύψει τις ανάγκες του Νοσοκομείου και τα ελάχιστα χρονικά όρια που ορίστηκαν με τις αποφάσεις εκτέλεσης του Π.Π.Υ.Υ. 2013, ήταν οι λόγοι για τους οποίους δεν καταρτίστηκε το Π.Π.Υ.Υ. 2013. Δηλαδή, δεν υφίσταται για το Νοσοκομείο μας Π.Π.Υ.Υ. 2013, κανένα είδος δεν εντάχθηκε στο σχετικό πρόγραμμα και ως εκ τούτου δεν ορίστηκαν φορείς διενέργειας και δεν συντάχθηκαν τεχνικές προδιαγραφές. Όπως αναφέρουμε αναλυτικά στο υπ' αριθμ. 44268/17.12.2015 αίτημά μας, ο κύριος λόγος ήταν ο μειωμένος σχεδόν κατά το ήμισυ προϋπολογισμός, ο οποίος καθιστούσε αδύνατη την ιεράρχηση των αναγκών του Νοσοκομείου.».

5. Με την με αριθ. 5804/24-11-2014 απόφαση του Αναπληρωτή Υπουργού Οικονομικών και του Υπουργού Υγείας (Β' 3261), εγκρίθηκε το Π.Π.Υ.Υ. έτους 2014. Στη συνέχεια, δυνάμει της με αρ. 6484/30-12-2014 απόφασης του Υπουργού Υγείας (Β' 3693), ορίστηκαν οι φορείς διενέργειας για την υλοποίηση των διαγωνισμών του εν λόγω Π.Π.Υ.Υ. Σύμφωνα με την με αρ. πρωτ. 27409/16-07-2015 (ΑΔΑ: ΩΥΦΗ469Η2Ξ-501) απόφαση της Διοίκησης 2^{ης} Υ.Π.Ε., το Π.Γ.Ν. "ΑΤΤΙΚΟΝ" ορίστηκε ως φορέας διενέργειας των διαγωνισμών προμήθειας υλικών, που έχουν ενταχθεί στο Π.Π.Υ.Υ. 2014.

Οι προπαρασκευαστικές ενέργειες, στις οποίες προέβη η αναθέτουσα αρχή για την προκήρυξη του διαγωνισμού προμήθειας οξυγόνου και ιατρικών αερίων, στο πλαίσιο του Π.Π.Υ.Υ. έτους 2014, ήταν οι εξής:

Σε συμμόρφωση με τη νέα διαδικασία έγκρισης τεχνικών προδιαγραφών που θεσπίστηκε από την Ε.Π.Υ. με την με αρ. πρωτ. 2892/24-07-2015 (ΑΔΑ: Ψ11Η465ΦΥΟ-16Ψ) απόφασή της (απόσπασμα Πρακτικού αρ. 65 των από 17-07-2015 και 21-07-2015 Συνεδριάσεων), όπως διευκρινίστηκε στη συνέχεια με τα με αριθμ. 3512/14-09-2015, 4866/10-12-2015, 4972/15-12-2015 και 234/19-01-2016 έγγραφά της, το Τμήμα Προμηθειών του Νοσοκομείου ανάρτησε στην ιστοσελίδα του Νοσοκομείου το με αρ. πρωτ. 43287/10-12-2015 έγγραφο-ανακοίνωση, στην ελληνική και αγγλική γλώσσα, με το οποίο κλήθηκαν οι ενδιαφερόμενοι να προσκομίσουν, εντός τριάντα (30) ημερών, προτάσεις επί των τεχνικών προδιαγραφών για τη διενέργεια μίας σειράς διαγωνισμών, μεταξύ των οποίων και ο διαγωνισμός για την προμήθεια οξυγόνου και ιατρικών αερίων, προϋπολογισμού 506.676,97€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

Με την με αρ. 229/15-01-2016 (ΑΔΑ: ΩΣΩ14690ΩΔ-Χ71) απόφαση της Διοικήτριας του Π.Γ.Ν. "ΑΤΤΙΚΟΝ", ορίστηκε πενταμελής Επιτροπή Σύνταξης των Τεχνικών Προδιαγραφών για τη διενέργεια του νέου δημόσιου διεθνούς ανοικτού διαγωνισμού για την προμήθεια οξυγόνου και ιατρικών αερίων, προϋπολογισμού 506.676,97€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή. Με την ίδια απόφαση, ζητήθηκε από την εν λόγω Επιτροπή η υποβολή, εντός δέκα (10) ημερών, στο Τμήμα Προμηθειών, σχετικού Πρακτικού με τις τεχνικές προδιαγραφές.

Στη συνέχεια, με το με αρ. πρωτ. 1779/18-01-2016 έγγραφο του Τμήματος Προμηθειών του Νοσοκομείου, διαβιβάστηκαν προς τον Πρόεδρο της Επιτροπής Σύνταξης Τεχνικών Προδιαγραφών για την προμήθεια οξυγόνου και ιατρικών αερίων, οι προτάσεις που κατατέθηκαν από δύο εταιρείες ("AIR LIQUIDE HELLAS" και "LINDE HELLAS") σχετικά με τις τεχνικές προδιαγραφές στην προαναφερθείσα διαδικασία. Επιπλέον, με το ίδιο έγγραφο, το Τμήμα Προμηθειών ζήτησε από την ως άνω Επιτροπή την κατάθεση, εντός δέκα (10) ημερών, σχετικού πρακτικού με τις τεχνικές προδιαγραφές για τη διενέργεια του νέου δημόσιου ανοικτού διαγωνισμού για την προμήθεια οξυγόνου και ιατρικών αερίων.

Ακολούθως, με το με αρ. πρωτ. 3852/01-02-2016 Πρακτικό της Επιτροπής Σύνταξης Τεχνικών Προδιαγραφών για τη διενέργεια του νέου δημόσιου ανοικτού διαγωνισμού προμήθειας οξυγόνου και ιατρικών αερίων, προϋπολογισμού 506.676,97€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για χρονική διάρκεια ενός (1) έτους, η εν λόγω Επιτροπή, αφού έλαβε υπόψη και τις προτάσεις που κατατέθηκαν από τις δύο (2) προαναφερθείσες

εταιρείες, υπέβαλε τεχνικές προδιαγραφές για το οξυγόνο και τα ιατρικά αέρια, προς έγκριση στο Δ.Σ. του Νοσοκομείου, όσον αφορά στο συγκεκριμένο διαγωνισμό.

Με το με αρ. πρωτ. 4566/04-02-2016 έγγραφο της Διοικήτριας του Νοσοκομείου, δημοσιεύθηκαν οι τεχνικές προδιαγραφές σε διαδικασία δημόσιας διαβούλευσης, με προθεσμία από 05-02-2016 έως 12-02-2016. Με το με αρ. πρωτ. 6814/19-02-2016 έγγραφο του Τμήματος Προμηθειών της αιτούσας προς την Επιτροπή Σύνταξης Τεχνικών Προδιαγραφών, διαβιβάστηκαν προς την τελευταία οι προτάσεις των τεχνικών προδιαγραφών που κατατέθηκαν από την εταιρεία "AIR LIQUIDE HELLAS AEBΑ", προκειμένου αυτή να εκδώσει σχετικό Πρακτικό.

6. Στο μεταξύ, με την απόφαση που λήφθηκε από το Δ.Σ. του Νοσοκομείου στην 26η έκτακτη Συνεδρίαση της 29-12-2015 (θέμα 11ο) (ΑΔΑ: ΨΙΚ54690ΩΔ-Φ14), εγκρίθηκαν κατά πλειοψηφία τα εξής: «**1.** την έγκριση διενέργειας διαπραγμάτευσης για την ανάθεση συμβάσεων υπηρεσιών για λόγους κατεπείγοντος σύμφωνα με το άρθρο 25 παρ. 1 περ. γ' του ΠΔ 60/2007, για χρονικό διάστημα ενός έτους, υπό τον όρο της προηγούμενης γνωμοδοτήσεως της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011. [...] Δ. Προμήθεια Οξυγόνου και ιατρικών αερίων: 608.839,16 Ευρώ, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ. Η διαπραγμάτευση θα διεξαχθεί ανάμεσα στους συμμετέχοντες του προηγούμενου αντίστοιχου διαγωνισμού, οι οποίοι είχαν κριθεί τεχνικά κατάλληλοι. Οι συναφθείσες κατόπιν της διαπραγμάτευσης συμβάσεις θα λήγουν αυτοδικαίως με την ολοκλήρωση του αντίστοιχου δημόσιου διαγωνισμού. **2.** την παράταση των υφιστάμενων συμβάσεων για τις κάτωθι υπηρεσίες, οι οποίες λήγουν την 31-12-2015, για χρονικό διάστημα 3 μηνών, με τους ίδιους όρους, προκειμένου να γνωμοδοτήσει η Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων να ολοκληρωθεί η διαδικασία διαπραγμάτευσης που θα ακολουθήσει [...]».

7. Ακολούθως, υπεγράφη η από 04-01-2016 τρίμηνη **παράταση** σύμβασης, μεταξύ του Π.Γ.Ν. "ΑΤΤΙΚΟΝ" και της αρχικής αναδόχου εταιρείας ("SOL HELLAS A.E. - ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΑ ΠΑΡΑΓΩΓΗΣ ΑΕΡΙΩΝ"), για το χρονικό διάστημα **από 01-01-2016 έως 31-03-2016**, αντί συμβατικού τιμήματος 153.951,54€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α.

8. Κατόπιν των ανωτέρω, με το με αρ. πρωτ. 44268/17-12-2015 έγγραφο αίτημα του Π.Γ.Ν. "ΑΤΤΙΚΟΝ" προς την Αρχή, το οποίο παρελήφθη στις 18-12-2015 (αρ. πρωτ. εισερχ. 5667), όπως συμπληρώθηκε, κατόπιν σχετικού αιτήματος της Αρχής, με το με αρ. πρωτ. 7944/26-02-2016 έγγραφό του (αρ. πρωτ. εισερχ. 985/26-02-2016), το οποίο συνοδεύεται και από το απαιτούμενο σχέδιο απόφασης, το Π.Γ.Ν. "ΑΤΤΙΚΟΝ" αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, 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, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1 περ. γ' του π.δ. 60/2007, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας οξυγόνου και ιατρικών αερίων, συνολικού προϋπολογισμού 608.839,16€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για χρονικό διάστημα ενός (1) έτους.

Πιο συγκεκριμένα, στο συμπληρωματικό, με αρ. πρωτ. 7944/26-02-2016 (αρ. πρωτ. εισερχ. 985/26-02-2016), έγγραφό της, η αναθέτουσα αρχή αναφέρει -μεταξύ άλλων- τα ακόλουθα: «[...] Ειδικότερα, όσον αφορά τον **ενιαίο διαγωνισμό για την προμήθεια οξυγόνου από το Γ.Ν.Ν.Π. «Άγιος Παντελεήμων»**, το οποίο είχε οριστεί ως φορέας διενέργειας, η ματαίωση αυτού αποτελεί **αποκλειστική απόφαση του Διοικητικού Συμβουλίου του εν λόγω Νοσοκομείου (υπ'αριθμ. 46/θ.46/27-3-2013 απόφαση-σχετ. 27 του αιτήματος μας)**, στην οποία το Νοσοκομείο μας δεν είχε καμία εμπλοκή. Κατά συνέπεια, όπως αναφέρουμε αναλυτικά στο υπ'αριθμ. πρωτ. 44268/17.12.2015 αίτημα μας, η ματαίωση του διαγωνισμού από το Γ.Ν.Ν.Π. «Άγιος Παντελεήμων», αποτελεί απρόβλεπτο γεγονός, το οποίο δεν οφείλεται σε υπαιτιότητα μας. [...] ιδίως αναφορικά με το τρέχον ΠΠΥΥ 2014, αναφέρουμε: Παρ' όλο που έχουμε ξεκινήσει εγκαίρως τις διαγωνιστικές διαδικασίες, υπολείπεται αρκετός χρόνος για την ολοκλήρωσή τους, λόγω απρόβλεπτων γεγονότων τα οποία δεν απορρέουν από υπαιτιότητά μας. Παρά το γεγονός ότι από τη φύση των προς ανάθεση αγαθών προκύπτει ότι η ανάγκη σύναψης σχετικών συμβάσεων είναι πάγια, διαρκής και επαναλαμβανόμενη, ως αναθέτουσα αρχή δεσμευόμαστε ως προς τις ενέργειές μας από το πλαίσιο ανάθεσης του ν. 3580/2007 και συμπράττουμε με άλλους φορείς (Υ.Π.Ε., 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, 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, 236/2015 της Αρχής). Περαιτέρω, όπως προαναφέρουμε, η τήρηση χρονοβόρων ενδεχομένως διαγωνιστικών διαδικασιών, και μάλιστα δεν συνιστά κατ' αρχήν απρόβλεπτη περίπτωση, η οποία να συνδέεται αιτιωδώς με την κατεπείγουσα ανάγκη απευθείας ανάθεσης, όμως δύναται να αποτελέσει τέτοια όταν υπερβαίνει το μέτρο των κανόνων της ανθρώπινης πείρας και λογικής για την κατάρτιση των προγραμμάτων προμηθειών και τη διενέργεια των διαγωνισμών. Στο πλαίσιο της υλοποίησης του Π.Π.Υ.Υ 2014, τέτοια γεγονότα αποτελούν ιδίως η αιφνίδια τροποποίηση της διαδικασίας σύνταξης τεχνικών προδιαγραφών, η οποία κρίνεται ιδιαίτερα χρονοβόρα και στην οποία αναφερθήκαμε αναλυτικά, η έλλειψη υποστήριξης μας σε τεχνικά ζητήματα που αφορούν την ηλεκτρονική πλατφόρμα ΕΣΗΔΗΣ παρά τις επανειλημμένες οχλήσεις μας και η καθυστέρηση της έγκρισης των τεχνικών προδιαγραφών του διαγωνισμού για την ανάθεση της καθαριότητας, όπως αναλυτικά προεκθέτουμε.».

II. Νομικό πλαίσιο

9. Σύμφωνα με τις διατάξεις της υποπερ. δδ' της περ. γ' της παρ. 2 του άρθρου 2 του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, «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. Η εν λόγω αρμοδιότητα ασκείται μέσα σε προθεσμία δεκαπέντε (15) εργάσιμων ημερών από την περιέλευση του σχεδίου απόφασης στην Αρχή, συνοδευόμενου από όλα τα στοιχεία στα οποία θεμελιώνεται, κατά περίπτωση, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, με μέριμνα της αναθέτουσας αρχής. Με την άπρακτη παρέλευση της ως άνω προθεσμίας τεκμαίρεται η σύμφωνη γνώμη της Αρχής. [...]».

10. Οι σχετικές διατάξεις του π.δ. 60/2007 «Προσαρμογή της Ελληνικής Νομοθεσίας στις διατάξεις της Οδηγίας 2004/18/ΕΚ “περί συντονισμού των διαδικασιών σύναψης δημοσίων συμβάσεων έργων, προμηθειών και υπηρεσιών”, όπως τροποποιήθηκε με την Οδηγία 2005/51/ΕΚ της Επιτροπής και την Οδηγία 2005/75/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου της 16^{ης} Νοεμβρίου 2005» (Α' 64) ορίζουν τα ακόλουθα:

10.1. Σύμφωνα με το άρθρο 6 παρ. 1, «1. Το παρόν εφαρμόζεται στις δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών που δεν εξαιρούνται, δυνάμει των εξαιρέσεων που προβλέπονται στα άρθρα 16, 17 και 9 έως 15, και των οποίων η εκτιμώμενη αξία εκτός φόρου προστιθέμενης αξίας (ΦΠΑ) είναι ίση προς ή ανώτερη από τα ακόλουθα κατώτατα όρια: α) 137.000 ευρώ, για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών, εκτός αυτών που καλύπτονται από την περίπτωση β) στοιχείο iii), που συνάπτονται από τις αναθέτουσες αρχές οι οποίες είναι κεντρικές κυβερνητικές αρχές του Παραρτήματος IV. [...] β) 211.000 ευρώ, προκειμένου για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που συνάπτονται είτε i) από αναθέτουσες αρχές άλλες από εκείνες που αναφέρονται στο Παράρτημα IV, είτε ii) από τις αναθέτουσες αρχές που αναφέρονται στο Παράρτημα IV και οι οποίες δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, όταν οι συμβάσεις αφορούν προϊόντα τα οποία δεν καλύπτει το Παράρτημα V, είτε iii) από οποιαδήποτε αναθέτουσα αρχή και έχουν ως αντικείμενο υπηρεσίες της κατηγορίας 8 του Παραρτήματος II Α, υπηρεσίες τηλεπικοινωνιών της κατηγορίας 5 των οποίων οι θέσεις στο CPV είναι αντίστοιχες με τους αριθμούς αναφοράς CPC 7524, 7525 και 7526, ή/και υπηρεσίες που αναφέρονται στο Παράρτημα II Β.».

Σημειώνεται ότι, σύμφωνα με το άρθρο 1 του Κανονισμού (ΕΕ) αριθ. 2015/2342 της Επιτροπής της 15ης Δεκεμβρίου 2015 «για την τροποποίηση της οδηγίας 2004/18/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου όσον αφορά τα κατώτατα όρια εφαρμογής κατά τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων», τα ως άνω ποσά αναπροσαρμόστηκαν στις 135.000 ευρώ και 209.000 ευρώ, αντίστοιχα.

10.2. Σύμφωνα με το άρθρο 8, «1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας δημόσιας σύμβασης βασίζεται

στο συνολικό πληρωτέο ποσό, εκτός ΦΠΑ, όπως προσδιορίζεται από την αναθέτουσα αρχή. Στον υπολογισμό αυτό, λαμβάνεται υπόψη το εκτιμώμενο συνολικό ποσό, συμπεριλαμβανομένων τόσο του τυχόν προβλεπόμενου δικαιώματος προαίρεσης όσο και των τυχόν παρατάσεων της σύμβασης [...] 2. Η αποτίμηση πρέπει να ισχύει κατά το χρόνο αποστολής της προκήρυξης διαγωνισμού, όπως προβλέπεται στο άρθρο 29 παράγραφος 2 ή, στις περιπτώσεις όπου δεν απαιτείται μια τέτοια προκήρυξη, κατά το χρονικό σημείο έναρξης της διαδικασίας ανάθεσης της σύμβασης. 3. Κανένα σχέδιο έργου και καμία σύμβαση προμήθειας ή υπηρεσιών δεν επιτρέπεται να κατατμηθεί, προκειμένου να αποφευχθεί η εφαρμογή των διατάξεων του παρόντος διατάγματος. [...] 5. [...] β) Όταν η προμήθεια ομοειδών προϊόντων μπορεί να οδηγήσει σε ταυτόχρονη σύναψη χωριστών συμβάσεων κατά τμήματα, λαμβάνεται υπόψη η εκτιμώμενη συνολική αξία αυτών των τμημάτων κατά την εφαρμογή του άρθρου 6 σημεία α) και β). Όταν η συνολική αξία των τμημάτων είναι ίση με ή υπερβαίνει την αξία που καθορίζεται στο άρθρο 6, το παρόν εφαρμόζεται στη σύναψη κάθε τμήματος. [...]».

10.3. Στο άρθρο 25 [με τίτλο «Διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού (άρθρο 31 οδηγίας 2004/18/EK)»] του ίδιου π.δ. ορίζεται ότι: «Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να συνάπτουν τις δημόσιες συμβάσεις τους προσφεύγοντας σε διαδικασία με διαπραγμάτευση, χωρίς να προηγείται δημοσίευση σχετικής προκήρυξης, στις ακόλουθες περιπτώσεις: **1)** Προκειμένου για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών: [...] **γ)** στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο, εάν λόγω κατεπείγουσας ανάγκης, οφειλόμενης σε γεγονότα απρόβλεπτα για τις ενδιαφερόμενες αναθέτουσες αρχές, δεν είναι δυνατή η τήρηση των προθεσμιών που προβλέπονται για τις ανοικτές, κλειστές ή με διαπραγμάτευση διαδικασίες με δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού που αναφέρονται στο άρθρο 24. Οι περιστάσεις που επικαλούνται οι αναθέτουσες αρχές για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη. [...]».

11. Τέλος, με τις διατάξεις του ν. 4155/2013 «Εθνικό Σύστημα Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων και άλλες διατάξεις» (Α' 120), όπως τροποποιήθηκε και ισχύει, καθώς και της με αριθμ. Π1/2390/16-10-2013 απόφασης του Υπουργού Ανάπτυξης και Ανταγωνιστικότητας (Β' 2677), καθορίστηκαν το νομικό πλαίσιο σε σχέση με τη λειτουργία του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (Ε.Σ.Η.ΔΗ.Σ.) και οι τεχνικές λεπτομέρειες και διαδικασίες λειτουργίας αυτού, αντίστοιχα.

III. Νομική Εκτίμηση

12. Το υπό εξέταση αίτημα του Πανεπιστημιακού Γενικού Νοσοκομείου (Π.Γ.Ν.) «ΑΤΤΙΚΟΝ» αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας, με την έννοια της περίπτωσης γ' της παραγράφου 2 του άρθρου 2 του π.δ. 60/2007. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας οξυγόνου και ιατρικών αερίων, σε συνδυασμό με το συνολικό προϋπολογισμό του αιτήματος, ο οποίος ανέρχεται στο ποσό των 608.839,16€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., 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' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει.

13. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/EK περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007) (βλ. σχετικώς ΔΕΕ, απόφαση της 8ης Απριλίου 2008, C-337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56). Συναφώς επισημαίνεται ότι οι ανωτέρω διατάξεις στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από τη βασική ρύθμιση, ήτοι από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζομένων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων 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 18^{ης} Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28^{ης} Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13^{ης} Ιανουαρίου

2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48). Εξάλλου, το βάρος αποδείξεως περί του ότι συντρέχουν όντως οι έκτακτες περιστάσεις που δικαιολογούν την απόκλιση το φέρει ο προτιθέμενος να κάνει χρήση των διατάξεων αυτών (βλ. υπό το πνεύμα αυτό ΔΕΕ, αποφάσεις της 10^{ης} Μαρτίου 1987, C-199/85, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1987, σ. 1039, σκέψη 14, της 18^{ης} Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28^{ης} Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, της 10^{ης} Απριλίου 2003, C-20/01 και C-28/01, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 2003, I-360, σκέψη 58, της 14^{ης} Σεπτεμβρίου 2004, C-385/02, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2004, σ. I-8121, σκέψη 19, της 14^{ης} Οκτωβρίου 2004, C-340/02, Επιτροπή κατά Γαλλίας, Συλλ. 2004, I-9845, σκέψη 38, και της 2^{ης} Ιουνίου 2005, C-394/02, Επιτροπή κατά Ελλάδας, Συλλ. 2005, I-4713, σκέψη 33).

14. Ειδικότερα, η εφαρμογή του άρθρου 25 παρ. 1 περ. γ' του π.δ. 60/2007 προϋποθέτει τη συνδρομή των πέντε (5) ακόλουθων σωρευτικών προϋποθέσεων:

α) την ύπαρξη κατεπείγουσας ανάγκης που δεν συμβιβάζεται με τις προθεσμίες που επιτάσσουν άλλες διαδικασίες,

β) την ύπαρξη απροβλέπτου γεγονότος,

γ) την ύπαρξη αιτιώδους συνδέσμου μεταξύ του απροβλέπτου γεγονότος και της κατεπείγουσας ανάγκης που ανακύπτει,

δ) 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

ε) το αίτημα υποβάλλεται στο απολύτως αναγκαίο μέτρο.

14.1. 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.

14.2. 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, 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), που 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 Αποφ. 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 δε 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).

14.3. Επιπλέον, η προσφυγή στη διαδικασία αυτή νομιμοποιείται μόνο για τις ποσότητες εκείνες και για το χρονικό εκείνο διάστημα, που είναι πράγματι αναγκαία για την άμεση αντιμετώπιση της έκτακτης περιστασης.

14.4. Εν προκειμένω, ως προς την εξέταση της συνδρομής των προϋποθέσεων του άρθρου 25 παρ. 1 περ. γ' του π.δ. 60/2007, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου της κρινόμενης υπόθεσης, προκύπτουν τα ακόλουθα:

α) Ως προς την ύπαρξη κατεπείγουσας ανάγκης που δεν συμβιβάζεται με τις προθεσμίες που επιτάσσουν άλλες

διαδικασίες:

Με βάση τα στοιχεία του φακέλου, η αρχική σύμβαση προμήθειας οξυγόνου (με αρ. 35/10 και ημερομηνία υπογραφής 17-05-2011), η οποία συνήφθη κατόπιν διενέργειας δημόσιου ανοικτού διαγωνισμού, μεταξύ της αιτούσας και της εταιρείας "SOL HELLAS A.E. - ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΒΙΟΜΗΧΑΝΙΑ ΠΑΡΑΓΩΓΗΣ ΑΕΡΙΩΝ", έληγε καταρχήν στις 12-05-2012. Έκτοτε, όπως προαναφέρθηκε υπό στοιχ. 1 του Ιστορικού, ακολούθησαν μία σειρά παρατάσεων-ανανεώσεων της αρχικής σύμβασης και διαδοχικών απευθείας αναθέσεων μεταξύ του Νοσοκομείου και της αρχικής αναδόχου, προκειμένου να καλυφθούν οι σχετικές ανάγκες. Η τελευταία τέτοια τρίμηνη παράταση σύμβασης με αντικείμενο την προμήθεια οξυγόνου και ιατρικών αερίων, συμβατικού τιμήματος 153.951,54€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., λήγει στις 31-03-2016 (βλ. ανωτέρω, Ιστορικό, υπό 1 και 7).

Στο υπό εξέταση αίτημά του, το Νοσοκομείο επικαλείται ότι: «[...] την 31-12-2015 λήγει η υπ' αριθμ. 35/10 σύμβαση για την προμήθεια οξυγόνου και ιατρικών αερίων. Λόγω της φύσης του αντικειμένου της προς ανάθεση σύμβασης, προκύπτει η αναγκαιότητα άμεσης ανάθεσης της εν λόγω υπηρεσίας. Τα ιατρικά αέρια και το οξυγόνο χρησιμοποιούνται σε πλήθος περιπτώσεων, ώστε να μην νοείται η ασφαλής λειτουργία νοσοκομείου χωρίς την απρόσκοπτη και αδιάλειπτη παροχή ιατρικών αερίων, για διάγνωση, θεραπεία και έρευνα: Οξυγόνο, Άζωτο, Πρωτοξείδιο του Αζώτου, Ιατρικό Αέρα, Ήλιο καθώς και αέρια και μίγματα υψηλής καθαρότητας. [...]».

Συνεπώς, με βάση τα πραγματικά περιστατικά και λόγω της φύσης του αντικειμένου της προς ανάθεση σύμβασης, προκύπτει μεν η αναγκαιότητα της αιτούμενης προμήθειας, ωστόσο -και ανεξαρτήτως της νομιμότητας των ως άνω "ανανεώσεων" της αρχικής σύμβασης, λαμβανομένου υπόψη ότι η εν θέματι προμήθεια εξακολουθεί να παρέχεται μέχρι σήμερα, δεν αποδεικνύεται ότι 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 του π.δ. 60/2007.

β) και δ) Ως προς την ύπαρξη απρόβλεπτου γεγονότος μη οφειλομένου σε ευθύνη-υπαιτιότητα της αναθέτουσας αρχής:

Το Νοσοκομείο δεν επικαλείται ρητά απρόβλεπτους λόγους και γεγονότα, μη απορρέοντα από δική του ευθύνη ή ευθύνη άλλων φορέων στο κεντρικό σύστημα προμηθειών στο οποίο υπάγεται, τα οποία να συνδέονται αιτιωδώς με την επικαλούμενη από αυτό κατεπείγουσα ανάγκη.

Ειδικότερα, τα γεγονότα που επικαλείται στο αρχικό αίτημά του το Π.Γ.Ν. "ΑΤΤΙΚΟΝ" ως απρόβλεπτες περιστάσεις είναι τα ακόλουθα: «Από το ως άνω αναλυτικά αναφερόμενο ιστορικό συνάγονται ως λόγοι που συνετέλεσαν στο να καταστούν οι ανάγκες μας κατεπείγουσες τα ακόλουθα γεγονότα: α. Ο οικείος ενιαίος διαγωνισμός του Π.Π.Υ.Υ 2011 ματαιώθηκε από τον φορέα που είχε οριστεί για τη διενέργεια του, β. ο διαγωνισμός που προετοιμαζόταν για την εν λόγω προμήθεια, στο πλαίσιο υλοποίησης του Π.Π.Υ.Υ 2012 δεν διενεργήθηκε, καθόσον η Επιτροπή Προμηθειών Υγείας, ως ιεραρχικά ανώτερο όργανο δεν εξέδωσε την αναγκαία πράξη εγκρίσεως, η οποία είναι απαραίτητη για την προκήρυξη του διαγωνισμού, γ) όπως έχουμε πλειστάκις τονίσει το Π.Π.Υ.Υ 2013 δε καταρτίστηκε ποτέ, κατ' αρχάς λόγω του μειωμένου σχεδόν στο 60% προϋπολογισμού σε σχέση με τα προηγούμενα έτη, δ) ο διαγωνισμός του Π.Π.Υ.Υ. 2014, δεν έχει ακόμη ολοκληρωθεί. Αναφερθήκαμε εκτενώς στην περιπλοκότητα και δυσλειτουργικότητα του συστήματος προμηθειών υγείας, στην οποία έχετε και εσείς αναφερθεί σε προηγούμενη απόφασή σας. Στο πλαίσιο του συστήματος αυτού, εν προκειμένω η Υπηρεσία μας έδειξε την μέγιστη δυνατή επιμέλεια, σύμφωνα με το προπαρατιθέμενο ιστορικό. Εξάλλου, η Αρχή της ενότητας των δημοσίων υπηρεσιών, η οποία έχει τεθεί πρωτίστως προς το συμφέρον των πολιτών, με την έννοια ότι οι διατάξεις που ρυθμίζουν την κατανομή αρμοδιοτήτων των δημοσίων υπηρεσιών δεν πρέπει να λειτουργούν σε βάρος των δικαιωμάτων των πολιτών, **δεν αποκλείει απρόβλεπτα γεγονότα κατά τη σύμπραξη των υπηρεσιών.** Έτσι, παρά το γεγονός ότι επιδείξαμε την μέγιστη επιμέλεια κατά τον προγραμματισμό των πάγιων αναγκών μας, όπως είναι η προμήθεια ιατρικών αερίων, δεν μπορούσαμε να προβλέψουμε λχ. την ματαίωση του διαγωνισμού στο πλαίσιο του Π.Π.Υ.Υ 2011 από έτερο Νοσοκομείο που είχε οριστεί ως φορέας διενέργειας ή την μη σύμπραξη των υπερκείμενων μας φορέων, στο πλαίσιο υλοποίησης του Π.Π.Υ.Υ. 2012. ».

Περαιτέρω, στο συμπληρωματικό αίτημά του, το Νοσοκομείο ισχυρίζεται ότι: «Στο πλαίσιο της υλοποίησης του Π.Π.Υ. 2014, τέτοια γεγονότα [απρόβλεπτα] αποτελούν ιδίως η αιφνίδια τροποποίηση της διαδικασίας σύνταξης τεχνικών προδιαγραφών, η οποία κρίνεται ιδιαίτερα χρονοβόρα και στην οποία αναφερθήκαμε αναλυτικά, η έλλειψη υποστήριξης μας σε τεχνικά ζητήματα που αφορούν την ηλεκτρονική πλατφόρμα ΕΣΗΔΗΣ παρά τις επανειλημμένες οχλήσεις μας και η καθυστέρηση της έγκρισης των τεχνικών προδιαγραφών του διαγωνισμού για την ανάθεση της καθαριότητας, όπως αναλυτικά προεκθέτουμε.».

Όπως, όμως, έχει ήδη γίνει δεκτό με την με αρ. 56/2015 απόφαση της Αρχής, διαπιστώθηκαν καθυστερήσεις στην υλοποίηση του Π.Π.Υ. 2012 και, πιο συγκεκριμένα, καθυστερήσεις στην έγκαιρη εκκίνηση και ολοκλήρωση της ανάθεσης της αιτούμενης προμήθειας οξυγόνου και ιατρικών αερίων, μέσω διαγωνιστικής διαδικασίας και τούτο διότι, ενώ το αιτούν Νοσοκομείο είχε ορισθεί ως φορέας διενέργειας του διαγωνισμού για την εν λόγω προμήθεια, ωστόσο ο εν λόγω διαγωνισμός μέχρι και την έκδοση της ως άνω απόφασης, δεν είχε προκηρυχθεί. Ειδικότερα, προέκυψε ότι το Νοσοκομείο, παρότι με βάση την πολυετή λειτουργία του γνώριζε, έστω και κατά προσέγγιση, τις πάγιες ανάγκες του αναφορικά με την απαιτούμενη προμήθεια οξυγόνου και ιατρικών αερίων και ήταν σε θέση να την προγραμματίσει και να προβεί σε κάθε απαιτούμενη ενέργεια επίτευξης της διαγωνιστικής διαδικασίας για την ανάδειξη αναδόχου, δεν προχώρησε έγκαιρα, ήτοι κατά χρόνο που θα επέτρεπε τη διενέργεια διαγωνισμού, στις απαιτούμενες ενέργειες προετοιμασίας της ως άνω διαδικασίας, λ.χ. στην έγκαιρη σύνταξη και έγκριση των σχετικών τεχνικών προδιαγραφών.

Αντίστοιχες παραλείψεις και έλλειψη επιμέλειας του Νοσοκομείου διαπιστώθηκαν και μετά την έκδοση της ως άνω απόφασης της Αρχής, καθόσον, όπως προκύπτει από το Ιστορικό της παρούσας, τελικώς οι τεχνικές προδιαγραφές στο πλαίσιο του Π.Π.Υ. 2012 απεστάλησαν προς έγκριση στις αρμόδιες Υπηρεσίες στις 30-07-2015 (με το με αρ. πρωτ. 25456/30-07-2015 έγγραφο του Νοσοκομείου), γεγονός που οδήγησε στην μη προκήρυξη του ως άνω διαγωνισμού, λόγω της λήξης του ως άνω Π.Π.Υ. 2012, σύμφωνα και με το σχετικό με αρ. πρωτ. 790/11-02-2016 έγγραφο της Ε.Π.Υ. (βλ. αναλυτικά Ιστορικό, υπό 3.3).

Περαιτέρω, η επιλογή του Νοσοκομείου να μην εντάξει την αιτούμενη προμήθεια στο πλαίσιο του Π.Π.Υ. 2013 είχε ως συνέπεια την μη προκήρυξη του αντίστοιχου διαγωνισμού και στο πλαίσιο του ως άνω Προγράμματος.

Πέραν όμως των ανωτέρω, επισημαίνεται ότι, όπως προκύπτει από τα στοιχεία του φακέλου, το Νοσοκομείο καθυστέρησε την εκκίνηση των προπαρασκευαστικών ενεργειών του διαγωνισμού και στο πλαίσιο της υλοποίησης του Π.Π.Υ. 2014, γεγονός που είχε ως αποτέλεσμα η διαδικασία να βρίσκεται ακόμα στο στάδιο της σύνταξης των τεχνικών προδιαγραφών. Ειδικότερα, παρότι αυτό ορίσθηκε ως φορέας διενέργειας του ως άνω διαγωνισμού ήδη από 16-07-2015 -και ανεξαρτήτως του γεγονότος ότι η σχετική διαδικασία σύνταξης των τεχνικών προδιαγραφών τροποποιήθηκε από 24-07-2015 με σχετική απόφαση της Ε.Π.Υ.-, εκκίνησε τη διαδικασία σύνταξης τεχνικών προδιαγραφών στις 10-12-2015 (με την με αρ. πρωτ. 43287/10-12-2015 ανακοίνωση για την υποβολή προτάσεων τεχνικών προδιαγραφών από κάθε ενδιαφερόμενο σε ελληνικά και αγγλικά), ενώ και η αρμόδια Επιτροπή για τη σύνταξή τους ορίσθηκε στις 15-01-2016 (αρ. πρωτ. 229/15-01-2016 απόφαση Διοικήτριας).

Σημειώνεται ότι τα διαπιστούμενα και από το Νοσοκομείο συστημικά προβλήματα στον τομέα των προμηθειών της υγείας, τα οποία συνδέονται με την εφαρμογή του υφιστάμενου νομικού πλαισίου για συγκέντρωση των αναγκών σε κεντρικό επίπεδο (Ε.Π.Υ., Υγειονομικές Περιφέρειες), μέσω της εκτέλεσης των Προγραμμάτων Προμηθειών-Υπηρεσιών Υγείας του εκάστοτε έτους, παρότι αναμφισβήτητα (το ως άνω πλαίσιο) φαίνεται ότι πάσχει σχεδιαστικά και διαχειριστικά και χρήζει βελτίωσης, δεν δύνανται να οδηγήσουν στη συστηματική κάλυψη των πάγιων αναγκών του Νοσοκομείου με απευθείας αναθέσεις.

Κατά συνέπεια και δεδομένου ότι το Νοσοκομείο, με βάση και την εμπειρία του, γνώριζε τις καθυστερήσεις που σημειώνονται στο πλαίσιο του ως άνω κεντρικού συστήματος προμηθειών, αλλά και το γεγονός της εξάρτησης της έγκρισης του προϋπολογισμού του και των τεχνικών προδιαγραφών από “υπερκείμενες αρχές”, όφειλε να συνυπολογίσει τον απαιτούμενο χρόνο και να εκκινήσει έγκαιρα τις προπαρασκευαστικές του διαγωνισμού ενέργειες, καθώς και να βρίσκεται σε συνεχή διαβούλευση και επικοινωνία με τις αρμόδιες αρχές του Υπουργείου προς επίτευξη των σχετικών διαδικασιών και άρση των σχετικών προβλημάτων (πρβλ. και με αρ. 56 και 58/2015 αποφάσεις της Αρχής σε παρόμοια αιτήματα του Νοσοκομείου).

Σε κάθε περίπτωση, ούτε η ενδεχόμενη θέση προϋποθέσεων και εσωτερικών προθεσμιών και διαδικασιών από την ίδια τη Διοίκηση, αλλά ούτε και η καθυστέρηση στην εκκίνηση της διαδικασίας της διά διαγωνισμού αναθέσεως, σε περίπτωση που τέτοιες εγκριτικές διαδικασίες και προθεσμίες προβλέπονται, δε θα μπορούσαν να θεωρηθούν επαρκής λόγος για την τεκμηρίωση του κατεπείγοντος οφειλόμενου σε απρόβλεπτα γεγονότα (βλ. και ΔΕΚ, απόφαση της 2ας Ιουνίου 2005, C-394/02 Επιτροπή κατά Ελληνικής Δημοκρατίας σκέψεις 43 και 44).

Τέλος, 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, δεδομένου ότι αυτό αφορά την ανάθεση σύμβασης προμήθειας οξυγόνου και ιατρικών αερίων που προορίζεται να καλύψει το σύνολο των πάγιων και διαρκών αναγκών του Νοσοκομείου, διάρκειας ενός (1) έτους και προϋπολογιζόμενης δαπάνης 608.839,16€, με την εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατά παρέκκλιση της βασικής ρύθμισης που επιτάσσει τη διενέργεια διαγωνιστικής διαδικασίας.

15. Συνεπώς, παρέλκει η εξέταση των λοιπών προϋποθέσεων του άρθρου 25 παρ. 1 περ. γ' του π.δ. 60/2007.

16. Κατόπιν των ανωτέρω, από την υπαγωγή των πραγματικών περιστατικών στις προαναφερόμενες διατάξεις συνάγεται ότι δεν συντρέχουν σωρευτικά οι προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρου 25 παρ. 1 περ. γ' του π.δ. 60/2007, 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.

17. Τέλος, από την μελέτη του φακέλου της υπόθεσης δεν προέκυψαν άλλα στοιχεία που να αποδεικνύουν και να αιτιολογούν ειδικά και με επαρκή τεκμηρίωση τη συνδρομή περιστάσεων που επιτρέπουν την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, σύμφωνα με τις λοιπές διατάξεις του άρθρου 25 ή του άρθρου 24 του π.δ. 60/2007, πλην των ανωτέρω αναφερομένων.

IV. Συμπέρασμα

Ενόψει όλων των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του τεθέντος ερωτήματος, η Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. ομόφωνα αποφασίζει:

Την απόρριψη του αιτήματος του Πανεπιστημιακού Γενικού Νοσοκομείου (Π.Γ.Ν.) "ΑΤΤΙΚΟΝ" και την μη παροχή σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα με τα οριζόμενα στο άρθρο 2 παρ. γ' περ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 25 παρ. 1 περ. γ' του π.δ. 60/2007, για την ανάθεση σύμβασης προμήθειας οξυγόνου και ιατρικών αερίων, προϋπολογισμού 608.839,16€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., για χρονικό διάστημα ενός (1) έτους, λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσομένων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 21 Μαρτίου 2016

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Η Αντιπρόεδρος

Χριστίνα Μπουσουλέγκα