



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΓΝΩΜΗ

Δ 90/2018

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

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 8^η Αυγούστου του έτους δύο χιλιάδες δεκαοκτώ (2018) ημέρα Τετάρτη και ώρα 11:30 και επί της οδού Κεφαλληνίας 45 & Κορνά Τράκα, 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:

Πρόεδρος: Γεώργιος Καταπόδης
Αναπληρωτής Πρόεδρος: Μιχαήλ Εκατομμάτης
Μέλη: Δημήτριος Σταθακόπουλος
Μαρία Στυλιανίδου
Ερωφίλη Χριστοβασίλη

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

Γραμματέας: Μαρία Αντωνοπούλου, ΠΕ Διοικητικού – Οικονομικού.

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

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστη η εισηγήτρια Αικατερίνη Θεοδωροπούλου καθώς και η Μαρία Χριστίνα Καξιρή, Προϊσταμένη του Τμήματος Γνωμοδοτήσεων, οι οποίες και αποχώρησαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη της Αρχής.

ΘΕΜΑ: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών προετοιμασίας & διανομής γευμάτων του Ειδικού Αντικαρκινικού Νοσοκομείου Πειραιά «ΜΕΤΑΞΑ» (CPV: 55320000-9), συνολικού προϋπολογισμού 222.508,02€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α για χρονικό διάστημα 6 μηνών, λόγω κατεπείγουσας ανάγκης

Ι. Ιστορικό - πραγματικά περιστατικά

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

ακόλουθα

1. Με το με αριθμ. πρωτ. 13096/22.06.2018 (αριθμ. πρωτ. εισερχ. 3349/22.06.2018) όπως αυτό συμπληρώθηκε, με το από 15250/17.07.2018 έγγραφο παροχής διευκρινήσεων και συμπλήρωσης φακέλου (αριθμ. πρωτ. εισερχ. 3820/17.07.2018) και τα συνημμένα σε αυτά έγγραφα, το ΕΑΝΠ «ΜΕΤΑΞΑ» αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, για την ανάθεση σύμβασης με αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών παρασκευής και διανομής γευμάτων (CPV 5532000-9) του Νοσοκομείου για έξι (6) μήνες, με προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, προϋπολογισμού 222.508,02 χωρίς ΦΠΑ., δυνάμει των διατάξεων της περίπτωσης γ' της παραγράφου 2 του άρθρου 32 του ν. 4412/2016 (Α' 147).

2. Αντικείμενο της σύμβασης είναι η παροχή υπηρεσιών παρασκευής και διανομής γευμάτων του Νοσοκομείου σύμφωνα με τα όσα ορίζονται στο Παράρτημα Β' "ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΓΙΑ ΤΗ ΔΙΕΝΕΡΓΕΙΑ ΤΟΥ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΟΥ ΑΝΟΙΚΤΟΥ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ ΓΙΑ ΤΗΝ ΑΝΑΔΕΙΞΗ ΑΝΑΔΟΧΟΥ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΠΑΡΟΧΗΣ 2 ΓΕΥΜΑΤΩΝ (Παρασκευή και Διανομή Γευμάτων) ΤΟΥ ΕΙΔΙΚΟΥ ΑΝΤΙΚΑΡΚΙΝΙΚΟΥ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ ΠΕΙΡΑΙΑ «ΜΕΤΑΞΑ», της διακήρυξης 51/2015 (ΑΔΑ: ΩΣ384690ΩΖ-ΒΘΒ). Με βάση τα διαλαμβανόμενα στο υποβληθέν συμπληρωματικά έγγραφο παροχής διευκρινήσεων του Νοσοκομείου αναφέρεται ότι «*Η σύμβαση που θα προκύψει από την αιτούμενη διαπραγμάτευση θα έχει διάρκεια (6) έξι μήνες δηλαδή από 31/07/2018 έως και 31/01/2019 και η συνολική προϋπολογισθείσα δαπάνη ανέρχεται στο ποσό των 222.508,02€ χωρίς ΦΠΑ (275.909,9448€ με ΦΠΑ 24%). Ο αιτούμενος προϋπολογισμός, προέκυψε βάσει της τρέχουσας σύμβασης (51/2015) για τις υπηρεσίες παρασκευής και διανομής γευμάτων (445.016,040€ χωρίς ΦΠΑ, 551,819.89 με ΦΠΑ 24%), εφόσον βάσει αυτής το μηνιαίο τίμημα των Υπηρεσιών παρασκευής και διανομής γευμάτων ανέρχεται στα 37.084,67€ χωρίς ΦΠΑ. Συνεπώς, το διάστημα των 6 μηνών που υπολογίστηκε ως απαιτούμενο για την ολοκλήρωση του νέου διαγωνισμού επιφέρει μια δαπάνη της τάξεως των 222.508,02€ χωρίς ΦΠΑ, (275.909,9448 με ΦΠΑ 24%). [...] Σημειώνεται ότι η σύμβαση που θα καταρτιστεί θα διακοπεί αυτόματα σε περίπτωση ολοκλήρωσης της νέας διαγωνιστικής διαδικασίας σε χρονικό διάστημα μικρότερο των 6 μηνών.»*

3. Σύμφωνα με τα διαλαμβανόμενα στα υποβληθέντα έγγραφα προκύπτει ότι οι ανάγκες του Νοσοκομείου καλύπτονται από την υπ' αριθμ. 51/2015 Σύμβαση με αντικείμενο την παρασκευή και διανομή γευμάτων με διάρκεια από την 31.07.2017 έως 30.07.2018, συνολικής αξίας 445.016,04 πλέον ΦΠΑ 24% σε συνέχεια ηλεκτρονικού δημόσιου ανοιχτού άνω των ορίων διαγωνισμού (Διακήρυξη με αριθμό 51/2015 δημόσιου ανοιχτού διαγωνισμού για την ανάδειξη αναδόχου παροχής υπηρεσιών παρασκευής και διανομής γευμάτων (CPV: 55320000-9), προϋπολογισμού 645.657,47€ με κριτήριο κατακύρωσης τη χαμηλότερη τιμή.)

Με την υπ' αριθμ. πρωτ. 3820/1707.2018 έγγραφο του το Νοσοκομείο παρέχονται στην Αρχή στοιχεία αναφορικά με τη συνολική εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, σύμφωνα με τους κανόνες του άρθρου 6 του ν. 4412/2016, σε συνδυασμό με την περ. (δ) του άρθρου 5 αυτού.

Ειδικότερα τα στοιχεία και οι πίνακες ως υπεβλήθησαν στην Αρχή παρατίθενται κατωτέρω:

ΠΙΝΑΚΑΣ 1				
ΕΤΟΣ 2017				
ΣΥΜΒΑΣΗ & ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΕΣ ΕΝΑΡΞΗΣ & ΛΗΞΗΣ	ΤΡΟΠΟΣ ΑΝΑΘΕΣΗΣ & ΠΡΟΥΠΟΛΟΓΙΣΘΕΙΣΑ ΔΑΠΑΝΗ	ΚΑΤΑΚΥΡΩΘΕΙΣΑ ΔΑΠΑΝΗ	Απόφαση έγκρισης ΔΣ	ΑΠΟΦΑΣΗ ΕΓΚΡΙΣΗΣ ΠΡΟΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ
68/2016 01-12-2016 έως 28-02-2017	112.182,51€ χωρίς ΦΠΑ για τρεις μήνες - διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση διακήρυξης	111.855€ χωρίς ΦΠΑ (74.570€ χωρίς ΦΠΑ για το έτος 2017)	19/15-11-2016 (θέμα 36)	B2.α/Γ.Π 15076 απόφαση Υπουργείου Υγείας
4/2017 01-03-2017 έως 15-07-2017	167.782,5€ χωρίς ΦΠΑ για 4,5 μήνες - διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση διακήρυξης	167.056,56€ χωρίς ΦΠΑ	1/26-01-2017 (θέμα 14)	
ΠΡΑΚΤΙΚΟ ΑΓΟΡΑΣ 1040/14-07-2017 16-07-2017 Έως 30-07-2017	Απ' ευθείας ανάθεση 18.561,84 χωρίς φπα για 15 ημέρες	18.561,84€ χωρίς ΦΠΑ	17/13-07-2017 (θέμα 17)	
51/2015 31-07-2017 έως 30-07-2018	524.924,77 χωρίς ΦΠΑ-Ηλεκτρονικός ανοιχτός διαγωνισμός	445.016,04€ χωρίς ΦΠΑ (185.423,35€ για το έτος 2017)	19690/15-10-2015 απόφαση διοικητή και 17/09-06-2015 (θέμα 3) επικύρωσης από το ΔΣ	

Στον Πίνακα 1 παρατίθενται στοιχεία αναφορικά με τη συνολική πραγματική αξία των διαδοχικών συμβάσεων ίδιου τύπου που συνήφθησαν κατά το προηγούμενο έτος από το Νοσοκομείο, τον τρόπο ανάθεσης αυτών, καθώς και τις πραγματοποιηθείσες δαπάνες. Με βάση τα στοιχεία αυτά προκύπτει ότι η συνολική δαπάνη για το έτος 2017 ανήλθε σε 445.611,75€.

ΠΙΝΑΚΑΣ 2						
ΕΤΟΣ 2018-ΠΡΑΓΜΑΤΟΠΟΙΗΘΕΙΣΑ ΔΑΠΑΝΗ						
ΣΥΜΒΑΣΗ & ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΕΣ ΕΝΑΡΞΗΣ & ΛΗΞΗΣ	ΤΡΟΠΟΣ ΑΝΑΘΕΣΗΣ & ΠΡΟΥΠΟΛΟΓΙΣΘΕΙΣΑ ΔΑΠΑΝΗ	ΚΑΤΑΚΥΡΩΘΕΙΣΑ ΔΑΠΑΝΗ	Απόφαση έγκρισης ΔΣ	ΔΕΣΜΕΥΣΗ ΠΙΣΤΩΣΗΣ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ	ΑΠΟΦΑΣΗ ΕΓΚΡΙΣΗΣ ΠΠΥΥ	ΑΠΟΦΑΣΗ ΕΓΚΡΙΣΗΣ ΠΡΟΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ
51/2015 31-07-2017 έως 30-07-2018	524.924,77 χωρίς ΦΠΑ-Ηλεκτρονικός ανοιχτός διαγωνισμός	445.016,04€ χωρίς ΦΠΑ (259.592,69 χωρίς ΦΠΑ για το έτος 2018)	19690/15-10-2015 απόφαση διοικητή και 28/23-11-2015 (θέμα 3) απόφαση επικύρωσης από ΔΣ	Αρ. Απόφασης: 1. 77/08-01-2018 (321.894,94) 2. 2362/22-08-2017 (241.575,67€) 3. 3915/31-12-2016 1500€ 4. 3321/29-12-2015 1500€	ΠΠΥΥ2014 <ul style="list-style-type: none"> • Η 5804/2014 Κ.Υ.Α (ΦΕΚ 3261 Β/2014) • Η 16421/04-05-2015 εξουσιοδότηση της 2^{ης} ΔΥΠΕ 	B2.α/Γ.Π.5805 απόφαση Υπουργείου Υγείας

Στον Πίνακα 2 αποτυπώνεται η συνολική πραγματοποιηθείσα δαπάνη συμβάσεων ίδιου τύπου για το τρέχον έτος η οποία ανέρχεται ως άνω σε 259.592,69€ έως και την λήξη της αναφερόμενης σύμβασης την 31.07.2018.

ΠΙΝΑΚΑΣ 3				
ΕΤΟΣ 2018-ΕΚΤΙΜΩΜΕΝΗ ΑΞΙΑ				
ΗΜΕΡΟΜΗΝΙΕΣ ΕΝΑΡΞΗΣ & ΛΗΞΗΣ	ΠΡΟΥΠΟΛΟΓΙΣΘΕΙΣΑ ΔΑΠΑΝΗ	ΑΠΟΦΑΣΗ ΕΓΚΡΙΣΗΣ ΠΠΥΦΥ	ΑΠΟΦΑΣΗ ΕΓΚΡΙΣΗΣ ΠΡΟΥΠΟΛΟΓΙΣΜΟΥ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ	ΠΑΡΑΤΗΡΗΣΕΙΣ
31/07/2018 Έως 31/12/2018	185.423,35 Χωρίς ΦΠΑ για 5 μήνες	<p>ΠΠΥΦΥ2015</p> <ul style="list-style-type: none"> • Η 7/09-03-2018 (θέμα 6) απόφαση έγκρισης τροποποίησης από ΕΚΑΠΥ • Το 4596-24/01/2018 έγγραφο 2^{ης} ΔΥΠΕ 	Β2.α/Γ.Π.5805 απόφαση Υπουργείου Υγείας	Ο νέος διαγωνισμός εντάσσεται στο ΠΠΥΦΥ2015, η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση διακήρυξης για την οποία ζητάμε σύμφωνη γνώμη είναι εκτός ΠΠΥΦΥ2015, αλλά με πιστώσεις του τακτικού προϋπολογισμού του έτους 2018.

Στο Πίνακα 3 παρατίθεται η συνολική εκτιμώμενη αξία συμβάσεων ίδιου τύπου κατά το τρέχον οικονομικό έτος η οποία ανέρχεται σε 185.423,35 € για 5 μήνες.

4. Από τα προσαχθέντα έγγραφα αναφορικά με το ιστορικό της εν εξελίξει διαγωνιστικής διαδικασίας και των προπαρασκευαστικών αυτής ενεργειών προκύπτουν τα εξής:

Με την υπ' αριθμ. 12/25.05.2017 απόφαση του ΔΣ του Νοσοκομείου και συγκεκριμένα στο υπ' Θέμα 4 «Απόφαση τροποποίησης ή και επαύξησης του ηλεκτρονικά καταχωρημένου ΠΠΥΥ 2015» αποφασίστηκε η τροποποίηση του ήδη καταχωρημένου αιτήματος στο ΠΠΥΥ 2015 για την προμήθεια ειδών διατροφής για τις ανάγκες του Νοσοκομείου και στη θέση του προκρίθηκε η διενέργεια ενιαίου διαγωνισμού ανάδειξης εταιρείας προετοιμασίας και διανομής γευμάτων με μονάδα μέτρησης την μερίδα, ύψους 930.000,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ 24%. Στην εν λόγω απόφαση αναφέρεται ότι λόγω της επιλογής αυτής της διαδικασίας δημιουργείται πλεόνασμα της τάξης των 130.751,00€.

Στο σημείο αυτό σημειώνεται ότι στις συνταχθείσες από την αρμόδια επιτροπή τεχνικές προδιαγραφές (υπ' αριθμ. 14394/05.07.2018 έγγραφο της Προέδρου της επιτροπής) αναφέρεται ότι το τελικό κόστος χωρίς ΦΠΑ ανά ημερήσιο μενού & ανά σιτιζόμενο ανέρχεται σε 749.998,35€, βάσει του παρακάτω πίνακα, ο οποίος έχει ενσωματωθεί στις τεχνικές προδιαγραφές.

Πίνακας Οικονομικής Αξιολόγησης

ΓΕΥΜΑ	ΤΙΜΗ (χωρίς ΦΠΑ)	ΦΠΑ
Πρωινό	A	
Δεκατιανό	B	
Μεσημεριανό	Γ	
Απογευματινό	Δ	
Βραδινό	E	
Τελικό Κόστος χωρίς ΦΠΑ ανά ημερήσιο μενού & ανά σιτιζόμενο	(A+B+Γ+Δ+E) = 4,5662€	
Τελικό Ετήσιο Κόστος ημερήσιων μενού χωρίς ΦΠΑ ανά σιτιζόμενο	1.666,663€	
Τελικό Ετήσιο Κόστος ημερήσιων μενού χωρίς ΦΠΑ για τους 450 σιτιζόμενους του νοσοκομείου	749.998,35€	
Τελικό Ετήσιο Κόστος ημερήσιων μενού με ΦΠΑ για τους 450 σιτιζόμενους του νοσοκομείου	929.997,954€	

Σε σχέση με την επιλεγείσα διαδικασία του διαγωνισμού και το αντικείμενο αυτού, καθώς ο νέος τρόπος κάλυψης των αναγκών, με βάση τους ισχυρισμούς της αναθέτουσας, διαφοροποιείται από τον τρόπο με τον οποίο καλύπτονταν αντίστοιχα οι ανάγκες του έως σήμερα, αναφέρονται τα εξής στα προσαχθέντα έγγραφα «η νέα διαδικασία ενέχει δυσκολίες και χρήζει ιδιαίτερης προσοχής, εφόσον ενώ στην τρέχουσα σύμβαση το έργο της παρασκευής και διανομής γευμάτων επιτελείται με ευθύνη του μόνιμου προσωπικού, με τη συμμετοχή του ιδιωτικού συνεργείου και η προμήθεια των πρώτων υλών γίνεται από το Νοσοκομείο, στο νέο εγχείρημα (όπως αποφασίστηκε με την ως άνω απόφαση του ΔΣ του Νοσοκομείου) το έργο της παρασκευής και διανομής γευμάτων θα επιτελείται από το προσωπικό του αναδόχου με τη συμμετοχή του μόνιμου προσωπικού και η προμήθεια των πρώτων υλών θα γίνεται από τον ανάδοχο.»

5. Η ως άνω «Απόφαση τροποποίησης ή και επαύξησης του ηλεκτρονικά καταχωρημένου ΠΠΥΥ 2015» εστάλη αρχικά με το υπ' αριθμ. 10968/09.06.2017 έγγραφο του Νοσοκομείου

προς την Επιτροπή Προμηθειών Υγείας (ΕΠΥ) και τη 2^η Υπε Πειραιώς και Αιγαίου προς έγκριση ενώ εστάλη εκ νέου και μαζί με το σύνολο των λοιπών αποφάσεων που περιείχαν το σύνολο των τροποποιήσεων του ΠΠΥΥ 2015 με το υπ' αριθμ. 15/02.01.2018 έγγραφό του Νοσοκομείου.

Η 2^η Υπε με το υπ' αριθμ. 4596/24.01.2018 έγγραφό της προς την ΕΚΑΠΥ (πρώην ΕΠΥ) ενημέρωσε ότι συναινεί στο υποβληθέν αίτημα του Νοσοκομείου ΜΕΤΑΞΑ εκφράζοντας τη σύμφωνη γνώμη της ενώ σε απάντηση των ως άνω εγγράφων η ΕΚΑΠΥ απέστειλε το από 23.03.2018 μήνυμα ηλεκτρονικής αλληλογραφίας προς το Νοσοκομείο, με το οποίο ενημέρωσε ότι συνολικά η αιτούμενη τροποποίηση εγκρίθηκε με την υπ' αριθμ. 7/09.03.2018 (θέμα 6^ο) Απόφασή της.

6. Ήδη πριν την έγκριση του συνόλου των τροποποιήσεων του ΠΠΥΥ 2015 με την υπ' αριθμ. 23348/20.11.2017 απόφαση του Διοικητή του Νοσοκομείου, αφού ελήφθησαν υπ' όψιν οι υπηρεσιακές ανάγκες καθώς και η ως άνω υπ' αριθμ. 12/25-07-2017 (θέμα 4) απόφαση ΔΣ σχετικά με τον ενιαίο διαγωνισμό ανάδειξης εταιρείας προετοιμασίας και διανομής γευμάτων με μονάδα μέτρησης τη μερίδα, προϋπολογισμού 930.000€ με ΦΠΑ 24%, συγκροτήθηκε η Επιτροπή τεχνικών προδιαγραφών με έργο τη σύνταξη τεχνικών προδιαγραφών για τη διενέργεια του ως άνω διαγωνισμού.

7. Ακολούθως με το υπ' αριθμ. 9183/07.05.2018 υπηρεσιακό σημείωμα του τμήματος Προμηθειών προς την κατά τα ανωτέρω συσταθείσα επιτροπή προδιαγραφών με θέμα «Καθυστέρηση τεχνικών προδιαγραφών ενιαίου διαγωνισμού προετοιμασίας και διανομής γευμάτων» επισημάνθηκε το γεγονός ότι έως την ημέρα σύνταξής του σημειώματος δεν είχαν κατατεθεί οι σχετικές τεχνικές προδιαγραφές και τονίστηκε ότι την 30.07.2018 θα λήξει η τρέχουσα σύμβαση (51/2015) και ότι μετά από αυτό «το νοσοκομείο θα τεθεί εκτός νομιμότητας σε περίπτωση έναρξης διαδικασίας προμήθειας των συγκεκριμένων υπηρεσιών, εφόσον δεν έχει ξεκινήσει ο ενιαίος διαγωνισμός».

Τελικά οι τεχνικές προδιαγραφές διαβιβάστηκαν στο Τμήμα Προμηθειών με το υπ' αριθμ. 14394/05.07.2018 έγγραφο της Επιτροπής και στη συνέχεια την 06.07.2018 με το υπ' αριθμ. 14446 έγγραφό του προς το ΕΣΗΔΗΣ (διαβουλεύσεις) το ως άνω αρμόδιο Τμήμα έθεσε τις εν θέματι τεχνικές προδιαγραφές σε ανοιχτή δημόσια διαβούλευση διάρκειας 15 ημερολογιακών ημερών από την ανάρτηση τους στον ιστότοπο του ΕΣΗΔΗΣ με ΑΔΑΜ: 18ΔΙΒ000003345 2018-07-06. Τελική ημερομηνία για την υποβολή σχολίων-παρατηρήσεων ήταν αρχικά η 20.07.2018 και μετέπειτα (β' φάση) η 06.08.2018.

8. Η αναθέτουσα αρχή στα υποβληθέντα έγγραφά της παραθέτει τους κάτωθι ισχυρισμούς αναφορικά με την προσφυγή στην διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση προκήρυξης για την ανάθεση της αιτούμενης σύμβασης λόγω κατεπείγοντος:

Α. Η κατεπείγουσα ανάγκη της ως άνω προμήθειας έγκειται στο γεγονός ότι η τρέχουσα σύμβαση λήγει στις 30/07/2018 και δεν είναι δυνατή η τήρηση των προθεσμιών που προβλέπονται στις ανοικτές, κλειστές ή ανταγωνιστικές διαδικασίες με διαπραγμάτευση και αφετέρου λόγω της φύσης των υπηρεσιών είναι πρακτικά αδύνατη η συνεχής εναλλαγή των συνεργείων ανά τακτά χρονικά διαστήματα, άρα και η επιλογή άλλου τρόπου διαγωνιστικής διαδικασίας. Με άλλα λόγια ακόμα κι εάν το αίτημα για σύμφωνη γνώμη είχε ζητηθεί είτε νωρίτερα είτε και για μεγαλύτερο ίσως χρονικό διάστημα, το γεγονός ότι ανά εξάμηνο ή/και οκτάμηνο δε είναι και το πλέον αποδοτικό να εναλλάσσονται τα συνεργεία, οδηγούμαστε πάλι στην επιλογή της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση.»

9. Αναφορικά με τις απρόβλεπτες περιστάσεις κατά τα οριζόμενα στην περίπτωση γ' της παραγράφου 2 του άρθρου 32 του ν. 4412/2016, οι οποίες θα πρέπει να τελούν σε αιτιώδη συνάφεια με την επικαλούμενη κατεπείγουσα περίπτωση και δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από την ευθύνη της αναθέτουσας ισχυρίζεται τα κάτωθι: «Η κατεπείγουσα ανάγκη οφείλεται σε απρόβλεπτα γεγονότα, τα οποία δεν απορρέουν από

ευθύνη του φορέα και συγκεκριμένα: 1. Με το υπ' αρ. 10968/9-6-17 έγγραφο η υπηρεσία είχε καταθέσει τόσο εντύπως όσο και ηλεκτρονικά αίτημα τροποποίησης του Προγράμματος Προμηθειών και Υπηρεσιών Υγείας του 2015 ως προς τα εγκεκριμένα ποσά και τους διαγωνισμούς στη 2η ΔΥΠΕ και στην ΕΠΥ και βρισκόταν σε αναμονή εγκρίσεων, οι οποίες τελικά εδόθησαν με την υπ' αρ. 4596/24-01-2018 απόφαση ΔΥΠΕ και την υπ' αρ. 7/09-03-2018 απόφαση ΕΚΑΠΥ. Σημειώνεται ότι για την τελευταία υπήρξε ηλεκτρονική ενημέρωση από ΕΚΑΠΥ αναφορικά με την απόφαση έγκρισης της τροποποίησης του ΠΠΥΥ 2015. Ως εκ τούτου και παρά την αλληπάλληλη έγγραφη και ηλεκτρονική επικοινωνία με την ΕΠΥ, για την όσο το δυνατόν συντομότερη έγκριση του συνόλου των τροποποιήσεων, που για διάφορους λόγους συνεχώς ανέκυπταν, (βλ. ενδεικτικά το τελευταίο εφ' όλης της ύλης υπ' αρ. εσωτ. πρωτ. 15/2-1-18 έγγραφο του Νοσοκομείου προς ΕΠΥ και 2η ΥΠΕ) η τελική έγκριση ήρθε αρχές Μαρτίου 2018. Η αναμονή αυτή δημιούργησε μια σχετική ανασφάλεια ως προς την άμεση συγκρότηση Επιτροπής Προδιαγραφών, εφόσον ήταν πιθανή είτε η μη έγκριση, είτε η έγκριση με διαφορετικό κριτήριο κατακύρωσης από αυτό που είχε αποφασίσει το ΔΣ, είτε να αλλάξει ακόμα και η προσυπολογιζόμενη δαπάνη του διαγωνισμού. Το γεγονός αυτό σε συνδυασμό και με τις συνεχόμενες συνομιλίες της Πρ/νης του Τμ. Διατροφής με το Διοικητή του Νοσοκομείου, ακόμα και για τα άτομα που εν τέλει θα συγκροτήσουν την Επιτροπή Προδιαγραφών είχε ως αποτέλεσμα η συγκρότηση της επιτροπής να γίνει 4 μήνες πριν την τελική έγκριση του συνόλου των τροποποιήσεων του ΠΠΥΥ 2015 [...]

Η διαφοροποίηση των ζητούμενων υπηρεσιών δημιούργησε δυσκολίες στην επιτροπή προδιαγραφών, εφόσον έπρεπε να μελετηθεί προσεκτικά κάθε παράμετρος όπως ο έλεγχος της ποιότητας και ποσότητας των τροφίμων που θα εισάγονται για την παρασκευή έκαστου ημερήσιου μενού, από τον ανάδοχο, εφόσον πρόκειται για την αυστηρά εξατομικευμένη διατροφή μιας τόσο ευαίσθητης ομάδας ασθενών, όπως οι καρκινοπαθείς, τα θέματα χωροταξικής φύσεως, όπως π.χ. ο τρόπος λειτουργίας του συνεργείου, τα θέματα καθαριότητας για την αποφυγή ενδονοσοκομειακών λοιμώξεων, τα θέματα εποπτείας και το πλαίσιο συνεργασίας του μόνιμου προσωπικού και του προσωπικού του αναδόχου και το θέμα της διαχείρισης των υπηρεσιών διανομής των γευμάτων και όλα αυτά υπό το πρίσμα της ελληνικής και ευρωπαϊκής νομοθεσίας και οδηγιών. Ως εκ τούτου, θεωρούμε ότι τα ως άνω περιστατικά και οι περιστάσεις τελούν σε αιτιώδη συνάφεια με την κατεπίγουσα περίπτωση, υπό το πρίσμα της απόφασης υλοποίησης ενός νέου εγχειρήματος με γνώμονα τη μείωση της χρηματικής δαπάνης για την κάλυψη της εν λόγω υπηρεσίας και άρα το αναμενόμενο οικονομικό δημοσιονομικό όφελος –πάντα συναρτήσει της υπάρχουσας ποιότητας- και δεν απορρέουν από ευθύνη/ολιγωρία του νοσοκομείου, σύμφωνα με τα όσα ορίζονται στο άρθρο 32 του ν. 4412/2016.»

Επιπροσθέτως στο προαναφερθέν έγγραφο αναφέρεται ότι «το ζήτημα της κατάρτισης του προϋπολογισμού του διαγωνισμού επέφερε επιπλέον δυσκολίες, εφόσον η μελέτη του προϋπολογισμού στο κομμάτι που αφορά τα είδη διατροφής βασίστηκε στον τελευταίο ενιαίο διαγωνισμό των τροφίμων, ο οποίος βρισκόταν επίσης σε επεξεργασία λόγω των δυσκολιών που προέκυψαν από την αναγκαστική μείωση των ποσοτήτων, οι οποίες όπως προβλέπεται από το τμήμα Διατροφής αναμένεται τελικά να καλύψουν εννέα μήνες και όχι ένα έτος. Το ύψος της δαπάνης του εν λόγω διαγωνισμού και οι ποσότητες, συνδέονται άμεσα με τον διαγωνισμό των υπηρεσιών παρασκευής και διανομής γευμάτων.»

10. Όσον αφορά την ολοκλήρωση του νέου διαγωνισμού και την εκτιμώμενη ημερομηνία υπογραφής της σύμβασης η αναθέτουσα επικαλείται τα κάτωθι:

[...] Σας παραθέτουμε αναλυτικά τα στάδια που πρέπει να ολοκληρωθούν μέχρι την υπογραφή της σχετικής σύμβασης:

1. Κατάθεση των τελικών τεχνικών προδιαγραφών και έγκριση τους από το ΔΣ του νοσοκομείου 2. Κατάρτιση Διακήρυξης & δημοσίευση του διαγωνισμού στην ΕΕ και στις

απαιτούμενες πλατφόρμες

3. Αποσφράγιση των τεχνικών προσφορών έπειτα από τουλάχιστον 30 ημέρες
4. Κατάθεση Πρακτικού Δικ. Συμμετοχής & Τεχνικών προσφορών, έγκριση από το ΔΣ, γνωστοποίηση και αναμονή προσφυγών (αναμονή 10 ημέρες)
5. Ορισμός ημερομηνίας αποσφράγισης οικονομικών προσφορών και αποσφράγιση τους (4 ημέρες)
6. Κατάθεση Πρακτικού Οικ.αξιολόγησης, έγκριση από το ΔΣ, γνωστοποίηση και αναμονή προσφυγών (10 ημέρες)
7. Ειδοποίηση μειοδότη για κατάθεση δικ. κατακύρωσης (αναμονή 20 ημερών)
8. Ορισμός ημερομηνίας αποσφράγισης & αποσφράγιση δικ. κατακύρωσης (2 ημέρες)
9. Κατάθεση πρακτικού αξιολόγησης δικ. κατακύρωσης, έγκριση από το ΔΣ, γνωστοποίηση και αναμονή προσφυγών (10 ημέρες)
10. Αποστολή φακέλου στο κλιμάκιο του ελεγκτικού συνεδρίου για προσυμβατικό έλεγχο
11. Επιστροφή φακέλου και αποστολή σύμβασης προς υπογραφή από τον ανάδοχο
12. Διάστημα για προσκόμιση της υπογεγραμμένης σύμβασης (20 ημέρες) Στο ανωτέρω χρονικό διάστημα πρέπει να συνυπολογιστούν και ενδεχόμενες καθυστερήσεις από αιτήματα διευκρινίσεων ή προδικαστικές προσφυγές κατά της διακήρυξης του διαγωνισμού και των πρακτικών αξιολόγησης.

Ως εκ τούτου, η εκτιμώμενη ημερομηνία της ολοκλήρωσης του νέου διαγωνισμού και της υπογραφής της σχετικής σύμβασης υπολογίζεται σε χρονικό διάστημα τουλάχιστον έξι (6) μηνών από την λήξη της τρέχουσας σύμβασης»

11. Επιπλέον τούτων η αναθέτουσα υπέβαλε στην Αρχή το υπ' αριθμ. 15203/17.07.2018 έγγραφο της Προέδρου της Επιτροπής προδιαγραφών προς το τμήμα Προμηθειών με θέμα «Καθυστέρηση σύνταξης τεχνικών προδιαγραφών» στο οποίο μεταξύ άλλων διαλαμβάνονται τα κάτωθι:

Η μεγάλη καθυστέρηση για τη σύνταξη των ανωτέρω προδιαγραφών οφείλεται στους εξής λόγους:

Στην αλλαγή της διαγωνιστικής διαδικασίας και στη μετάβαση σε μια νέα κατάσταση, όπου έπρεπε να μελετηθεί προσεκτικά κάθε παράμετρος, να γίνει πρόβλεψη των τυχόν δυσκολιών που θα ανακύψουν με την εφαρμογή της νέας διαδικασίας και στο γεγονός ότι έπρεπε να διασφαλιστεί μέσα από τις προδιαγραφές η αποφυγή των δυσκολιών αυτών, με γνώμονα πάντα το όφελος του τελικού αποδέκτη (ασθενούς), δεδομένου ότι θεωρούμε αυτονόητο ότι η υψηλή ποιότητα των ήδη παρεχομένων υπηρεσιών πρέπει να διατηρηθεί.

Διευκρινίζουμε ότι στην παρούσα κατάσταση (σύμβαση 51/2015) το έργο της παρασκευής και διανομής γευμάτων επιτελείται με ευθύνη του μόνιμου προσωπικού, με τη συμμετοχή του ιδιωτικού συνεργείου (που αριθμητικά υπερέχει του μόνιμου) και η προμήθεια των πρώτων υλών γίνεται από το Νοσοκομείο, ενώ στη νέα κατάσταση το έργο της παρασκευής και διανομής γευμάτων θα επιτελείται από το προσωπικό του αναδόχου με τη συμμετοχή του μόνιμου προσωπικού και η προμήθεια των πρώτων υλών θα γίνεται από τον ανάδοχο.

Από τα ανωτέρω συνάγεται ότι απαιτείται εξαιρετική προσοχή στο πλαίσιο ελέγχου της ποιότητας και ποσότητας των τροφίμων που θα εισάγονται με την μερίδα από τον ανάδοχο, εφόσον πρόκειται για την αυστηρά εξατομικευμένη και σύμφωνα με τις ανάγκες εκάστου ασθενούς διατροφή, μιας τόσο ευαίσθητης ομάδας ασθενών, όπως οι καρκινοπαθείς. Η επιτροπή έπρεπε επίσης να ορίσει ένα αυστηρό πλαίσιο προδιαγραφών για όλα τα θέματα χωροταξικής φύσεως, όπως πχ ο τρόπος λειτουργίας του συνεργείου, τα θέματα καθαριότητας για την αποφυγή των ενδονοσοκομειακών λοιμώξεων, να προδιαγράψει

ξεκάθαρα τα θέματα εποπτείας και το πλαίσιο συνεργασίας του μόνιμου προσωπικού και του προσωπικού του αναδόχου και το θέμα της διαχείρισης των υπηρεσιών διανομής των γευμάτων και όλα αυτά υπό το πρίσμα της ελληνικής και ευρωπαϊκής νομοθεσίας και νομολογίας.

Επιπλέον, το ζήτημα της κατάρτισης του προϋπολογισμού του διαγωνισμού επέφερε επιπλέον δυσκολίες, εφόσον η μελέτη του προϋπολογισμού στο κομμάτι που αφορά τα είδη διατροφής βασίστηκε στον τελευταίο ενιαίο διαγωνισμό των τροφίμων, ο οποίος βρισκόταν επίσης σε επεξεργασία λόγω των δυσκολιών που προέκυψαν από την αναγκαστική μείωση των ποσοτήτων, οι οποίες όπως προβλέπεται από το τμήμα Διατροφής αναμένεται τελικά να καλύψουν εννέα μήνες και όχι ένα έτος. Το ύψος της δαπάνης του εν λόγω διαγωνισμού και οι ποσότητες, συνδέονται άμεσα με τον διαγωνισμό των υπηρεσιών παρασκευής και διανομής γευμάτων.

[...] Στις ανωτέρω δυσκολίες έρχεται να προστεθεί ο μεγάλος φόρτος εργασίας των μελών της επιτροπής, λόγω της σοβαρής έλλειψης προσωπικού και λόγω της συμμετοχή τους σε πολυάριθμες επιτροπές (προδιαγραφών, αξιολόγησης, παραλαβής κτλ.) .Ενδεικτικά αναφέρεται ότι η πρόεδρος της επιτροπής, η οποία είναι διαιτολόγος και είχε αναλάβει τον μεγαλύτερο όγκο της εργασίας στην κατάθεση των προδιαγραφών, είναι προϊσταμένη του τμήματος Διατροφής, άρα επιφορτισμένη με πολλές ασχολίες και ταυτόχρονα εκτελεί τα καθήκοντά της ως διαιτολόγος στο νοσοκομείο. Χαρακτηριστικά αναφέρεται ότι στο νοσοκομείο προβλέπονται 5 θέσεις μόνιμων διαιτολόγων και υπηρετούν μόνο δύο.»

12. Κατόπιν των ανωτέρω το ΕΑΝΠ «ΜΕΤΑΞΑ» με το υπ' αριθμ. 13096/22.06.2018 (αριθμ. πρωτ. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. 3349/22.06.2018) όπως αυτό συμπληρώθηκε, με το από 15250/17.07.2018 έγγραφο παροχής διευκρινήσεων και συμπλήρωσης φακέλου (αριθμ. πρωτ. εισερχ. 3820/17.07.2018) 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, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, για την ανάθεση σύμβασης με αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών παρασκευής και διανομής γευμάτων (CPV 5532000-9) του Νοσοκομείου για έξι (6) μήνες, με προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, προϋπολογισμού 222.508,02 χωρίς ΦΠΑ, δυνάμει των διατάξεων της περίπτωσης γ' της παραγράφου 2 του άρθρου 32 του ν. 4412/2016.

II. Νομικό πλαίσιο

13. Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ υποπερ. δδ του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, προβλέπεται ότι: «[...] δδ) Οι αποφάσεις των αναθετουσών Αρχών που αφορούν την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης για την ανάθεση των δημόσιων συμβάσεων, σύμφωνα με την περίπτωση β' της παρ. 2 του άρθρου 26 και τα άρθρα 32 και 269 του Ν. 4412/2016 (Α'47) 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 Οδηγιών 2014/24/ΕΚ και 2014/25/ΕΚ, οι οποίες ενσωματώθηκαν στην ελληνική έννομη τάξη με το Ν. 4412/2016. Κατά την άσκηση της εν λόγω αρμοδιότητας η Αρχή λαμβάνει υπόψη της τις γενικές αρχές του ενωσιακού και εθνικού δικαίου [...]».

14 Η διάταξη του άρθρου 2 παρ. 2 του ν.4412/2016 «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)» ορίζει: “Ο παρών νόμος θεσπίζει κανόνες: α) για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης δημοσίων συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που υπάγονται στο πεδίο εφαρμογής του Βιβλίου Ι (άρθρα 2 έως 221) [...] Οι διατάξεις του παρόντος εφαρμόζονται, με την επιφύλαξη των παραγράφων 3 έως 7, σε όλες τις συμβάσεις των περιπτώσεων α’ και β’, ανεξαρτήτως είδους και εκτιμώμενης αξίας αυτών, εκτός αν άλλως ορίζεται στις επιμέρους διατάξεις αυτού”.

15. Το άρθρο 3 παρ. 1 και 2 του ίδιου νόμου ορίζει τα παρακάτω: “1. Το παρόν Βιβλίο (άρθρα 3 έως 221) θεσπίζει κανόνες για τις διαδικασίες προγραμματισμού και σύναψης συμβάσεων και διαγωνισμών μελετών που πραγματοποιούνται από αναθέτουσες αρχές, ανεξαρτήτως εκτιμώμενης αξίας αυτών, κατά τα ειδικότερα οριζόμενα στο παρόν άρθρο. 2. Διαδικασία σύναψης σύμβασης ή σύμβαση κατά την έννοια του παρόντος Βιβλίου είναι η απόκτηση, μέσω δημόσιας σύμβασης, από μία ή περισσότερες αναθέτουσες αρχές, έργων, αγαθών ή υπηρεσιών από οικονομικούς φορείς που επιλέγονται από τις εν λόγω αναθέτουσες αρχές, ανεξαρτήτως του κατά πόσον τα έργα, τα αγαθά ή οι υπηρεσίες προορίζονται για την εξυπηρέτηση σκοπού δημοσίου συμφέροντος”.

16. Στο άρθρο 5 “Κατώτατα όρια (άρθρο 4 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και Κανονισμός (ΕΕ) 2015/2170)” του ν. 4412/2016 (Α’ 147) ορίζεται ότι:

“Ως κατώτατα όρια, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός ΦΠΑ, ορίζονται τα ακόλουθα:

α) 5.225.000 ευρώ για τις δημόσιες συμβάσεις έργων,

β) 135.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από κεντρικές κυβερνητικές αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές. Αν οι δημόσιες συμβάσεις προμηθειών ανατίθενται από τις αναθέτουσες αρχές που δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, το εν λόγω κατώτατο όριο ισχύει μόνο για τις συμβάσεις που αφορούν τα οριζόμενα στο Παράρτημα ΙΙΙ του Προσαρτήματος Α’ προϊόντα,

γ) 209.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από μη κεντρικές αναθέτουσες αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές. Το κατώτατο όριο αυτό εφαρμόζεται επίσης στις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών που ανατίθενται από κεντρικές κυβερνητικές αρχές οι οποίες δραστηριοποιούνται στον τομέα της άμυνας, όταν οι συμβάσεις αυτές αφορούν προϊόντα που δεν εμπίπτουν στο Παράρτημα ΙΙΙ του Προσαρτήματος Α’,

δ) 750.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών που αφορούν κοινωνικές και άλλες ειδικές υπηρεσίες που περιλαμβάνονται στο Παράρτημα ΙΙΙΙ του Προσαρτήματος Α’ [...]”.

17. Το άρθρο 6 του ν. 4412/2016 «Μέθοδοι υπολογισμού της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης» (άρθρο 5 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) ορίζει ότι: «Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς ΦΠΑ, όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος προαίρεσης ή τυχόν παρατάσεων της σύμβασης, όπως ορίζουν ρητά τα έγγραφα της σύμβασης. [...] 3. Η επιλογή της χρησιμοποιούμενης μεθόδου για τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης δεν γίνεται με σκοπό την αποφυγή της εφαρμογής οποιασδήποτε διάταξης του παρόντος νόμου. Η σύμβαση δεν κατατέμενεται κατά τρόπο ώστε να αποφεύγεται η εφαρμογή οποιασδήποτε διάταξης

του παρόντος νόμου, εκτός αν αυτό δικαιολογείται από αντικειμενικούς λόγους. [...] 9. Όταν ένα σχέδιο αγοράς για την απόκτηση ομοιογενών αγαθών μπορεί να οδηγήσει σε ανάθεση συμβάσεων υπό τη μορφή χωριστών τμημάτων, λαμβάνεται υπόψη κατά την εφαρμογή του άρθρου 5 περιπτώσεις β ' και γ' η συνολική εκτιμώμενη αξία όλων αυτών των τμημάτων. Όταν η συνολική αξία των τμημάτων ισούται ή υπερβαίνει το κατώτατο όριο που προβλέπεται στο άρθρο 5, το παρόν Βιβλίο εφαρμόζεται στην ανάθεση κάθε τμήματος [...] 11. Όταν πρόκειται για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών ή υπηρεσιών οι οποίες έχουν περιοδικό χαρακτήρα ή οι οποίες προβλέπεται να ανανεωθούν μέσα σε συγκεκριμένο χρονικό διάστημα, λαμβάνεται ως βάση για τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης:

α) είτε η συνολική πραγματική αξία των διαδοχικών συμβάσεων του ίδιου τύπου οι οποίες συνήφθησαν κατά το προηγούμενο δωδεκάμηνο ή οικονομικό έτος, αναπροσαρμοσμένη, ει δυνατόν, προκειμένου να ληφθούν υπόψη ενδεχόμενες μεταβολές ως προς τις ποσότητες ή την αξία τους κατά τους δώδεκα μήνες που έπονται της αρχικής σύμβασης·

β) είτε η εκτιμώμενη συνολική αξία των διαδοχικών συμβάσεων που συνήφθησαν κατά το δωδεκάμηνο που έπεται της πρώτης παράδοσης ή κατά τη διάρκεια του οικονομικού έτους, εφόσον αυτό υπερβαίνει τους δώδεκα μήνες [...]».

18. Στη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016 (Α' 147), η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, προβλέπεται ότι:

“2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, προμηθειών και υπηρεσιών σε οποιαδήποτε από τις κατωτέρω περιπτώσεις: [...] γ) στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο, εάν λόγω κατεπείγουσας ανάγκης οφειλόμενης σε γεγονότα απρόβλεπτα για την αναθέτουσα αρχή, δεν είναι δυνατή η τήρηση των προθεσμιών που προβλέπονται για τις ανοικτές, κλειστές ή ανταγωνιστικές διαδικασίες με διαπραγμάτευση. Οι περιστάσεις που επικαλούνται οι αναθέτουσες αρχές για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη”.

19. Στο άρθρο 107 “Ανάθεση συμβάσεων για κοινωνικές και άλλες ειδικές υπηρεσίες” (άρθρα 74 και 76 παράγραφος 1 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ) του ίδιου νόμου ορίζονται τα κάτωθι:

“1. Οι δημόσιες συμβάσεις άνω των ορίων, για κοινωνικές και άλλες ειδικές υπηρεσίες, που αναφέρονται στο Παράρτημα XIV του Προσαρτήματος Α', ανατίθενται, σύμφωνα την παρ. 3, τα άρθρα 108, 109 και 110, καθώς και τις ειδικότερες διατάξεις που καθορίζουν τους εφαρμοστέους διαδικαστικούς κανόνες και προβλέπονται στα έγγραφα της σύμβασης.

2. Οι δημόσιες συμβάσεις κάτω των ορίων, για κοινωνικές και άλλες ειδικές υπηρεσίες, που αναφέρονται στο Παράρτημα XIV του Προσαρτήματος Α', ανατίθενται, σύμφωνα με την παράγραφο 3, το άρθρο 122, τα άρθρα 109 και 110, καθώς και τις ειδικότερες διατάξεις που καθορίζουν τους εφαρμοστέους διαδικαστικούς κανόνες και προβλέπονται στα έγγραφα της σύμβασης.

3. Σε κάθε περίπτωση οι αναθέτουσες αρχές πρέπει να τηρούν τις αρχές της διαφάνειας και της ίσης μεταχείρισης των οικονομικών φορέων και οι διαδικαστικοί κανόνες των παραγράφων 1 και 2 πρέπει να επιτρέπουν στις αρμόδιες αρχές να λαμβάνουν υπόψη τα ιδιαίτερα χαρακτηριστικά των σχετικών υπηρεσιών”.

Επίσης, στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ XIV του Προσαρτήματος Α' "ΥΠΗΡΕΣΙΕΣ ΑΝΑΦΕΡΟΜΕΝΕΣ ΣΤΟ ΑΡΘΡΟ 107" αναφέρονται μεταξύ άλλων:

"[...] Κωδικός: [...] 55100000-1 έως 55410000-7, Περιγραφή: Υπηρεσίες ξενοδοχείων και εστιατορίων [...]".

20. Σύμφωνα με την αιτιολογική σκέψη 114 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ «[...] οι συμβάσεις για προσωπικές υπηρεσίες που υπερβαίνουν το κατώτατο όριο θα πρέπει να χαρακτηρίζονται από διαφάνεια σε ολόκληρη την Ένωση. Δεδομένης της σημασίας του πολιτισμικού πλαισίου και του ευαίσθητου χαρακτήρα των εν λόγω υπηρεσιών, τα κράτη μέλη θα πρέπει τα κράτη μέλη θα πρέπει να διαθέτουν μεγάλη διακριτική ευχέρεια για τη διοργάνωση της επιλογής των παρόχων υπηρεσιών με τον τρόπο που τα ίδια κρίνουν καταλληλότερο. Οι κανόνες της παρούσας Οδηγίας λαμβάνουν υπόψη αυτή την ανάγκη, επιβάλλοντας μόνο την τήρηση των βασικών αρχών διαφάνειας και ίσης μεταχείρισης και διασφαλίζοντας ότι οι αναθέτουσες αρχές είναι σε θέση να εφαρμόζουν ειδικά ποιοτικά κριτήρια για την επιλογή των παρόχων υπηρεσιών [...]. Επιπλέον, η αιτιολογική σκέψη 115 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ προβλέπει ότι «[...] οι υπηρεσίες εστιατορίων παρέχονται από φορείς εγκατεστημένους στον τόπο παροχής των υπηρεσιών αυτών. Η διασυνοριακή τους διάσταση είναι επομένως περιορισμένη. Θα πρέπει συνεπώς να καλύπτονται μόνο από το απλοποιημένο καθεστώς του ορίου των 750.000 Ευρώ [...]».

III. Νομική Εκτίμηση

21. Το υπό εξέταση αίτημα του Ειδικού Αντικαρκινικού Νοσοκομείου ΜΕΤΑΞΑ αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης παροχής υπηρεσιών παρασκευής και διανομής γευμάτων για τους ασθενείς του Νοσοκομείου, προϋπολογισμού € 222.508,02, χωρίς ΦΠΑ, για έξι (6) μήνες, μέσω της διαδικασίας της διαπραγμάτευσης, βάσει της περίπτωσης γ' της παραγράφου 2 του άρθρου 32 του ν. 4412/2016, ήτοι για λόγους κατεπείγουσας ανάγκης οφειλόμενης σε απρόβλεπτη περίπτωση.

Περαιτέρω, το αντικείμενο της εν θέματι δημόσιας σύμβασης αφορά στην παροχή υπηρεσιών παρασκευής και διανομής γευμάτων (CPV 5532000-9), αντικείμενο αντίστοιχο με αυτό της σύμβασης 51/2015 που έληξε στις 31-07-2018, στις τεχνικές προδιαγραφές της οποίας παραπέμπει ρητά το Νοσοκομείο (Παράρτημα Β' "ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΓΙΑ ΤΗ ΔΙΕΝΕΡΓΕΙΑ ΤΟΥ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΟΥ ΑΝΟΙΚΤΟΥ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ ΓΙΑ ΤΗΝ ΑΝΑΔΕΙΞΗ ΑΝΑΔΟΧΟΥ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΠΑΡΟΧΗΣ 2 ΓΕΥΜΑΤΩΝ (Παρασκευή και Διανομή Γευμάτων) ΤΟΥ ΕΙΔΙΚΟΥ ΑΝΤΙΚΑΡΚΙΝΙΚΟΥ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ ΠΕΙΡΑΙΑ «ΜΕΤΑΞΑ», της διακήρυξης 51/2015). Σημειώνεται ότι με βάση τα διαλαμβανόμενα στο αίτημα του Νοσοκομείου η ως άνω σύμβαση θα εκτελείται, όπως και η προηγούμενη, με ευθύνη του μόνιμου προσωπικού, με τη συμμετοχή του ιδιωτικού συνεργείου και η προμήθεια των πρώτων υλών θα διενεργηθεί από το Νοσοκομείο.

Ως προς την υπαγωγή της σύμβασης στην αρμοδιότητα της Αρχής, επισημαίνεται ότι το Κοινό Λεξιλόγιο για τις Δημόσιες Συμβάσεις (CPV), στο οποίο αναφέρεται η εν θέματι σύμβαση (CPV 55320000-9 (Υπηρεσίες παροχής γευμάτων)) περιλαμβάνεται στο Παράρτημα XIV του Προσαρτήματος Α' Ν. 4412/2016, συνεπώς η υπό κρίση σύμβαση, υπάγεται στις αναφερόμενες στο άρθρο 107 του ίδιου νόμου συμβάσεις για κοινωνικές και άλλες υπηρεσίες.

Η Οδηγία 2014/24/ΕΕ, την οποία ενσωματώνει το Βιβλίο Ι του ν. 4412/2016, εντάσσει πλέον τις συμβάσεις για κοινωνικές και άλλες ειδικές υπηρεσίες, δια της συμπερίληψης διατάξεων «απλοποιημένου καθεστώτος», στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας. Ως εκ τούτου, συντρέχει καταρχάς αρμοδιότητα της Αρχής προς παροχή σύμφωνης γνώμης κατόπιν αιτήματος διαπραγμάτευσης που αφορά σε σύμβαση με το ως άνω αντικείμενο, κατ' άρθρο 2, παραγρ. 2, περιπτ. γ', υποπεριπτ. δδ' ν. 4013/2011.

Ωστόσο, λαμβανομένης υπόψη της εκτιμώμενης αξίας της υπό κρίση σύμβασης και δεδομένου ότι το, συμφώνως προς το άρθρο 5 παρ. δ) του ν. 4412/2016, κατώτατο όριο των συμβάσεων επί των οποίων εφαρμόζονται οι διατάξεις της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ για τις ως άνω κοινωνικές και άλλες υπηρεσίες ανέρχεται στο ποσό των 750.000,00€, μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., δέον όπως εξετασθεί η αρμοδιότητα της Αρχής, λόγω ποσού, για την έκδοση σύμφωνης γνώμης, σύμφωνα με το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011.

Επιπλέον, σύμφωνα με την παρ. 11, του άρθρου 6 του ν. 4412/2016, όταν πρόκειται για δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών οι οποίες έχουν περιοδικό χαρακτήρα ή οι οποίες προβλέπεται να ανανεωθούν μέσα σε συγκεκριμένο χρονικό διάστημα, όπως στην προκειμένη περίπτωση, λαμβάνεται ως βάση για τον υπολογισμό της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης:

α) είτε η συνολική πραγματική αξία των διαδοχικών συμβάσεων του ίδιου τύπου οι οποίες συνήφθησαν κατά το προηγούμενο δωδεκάμηνο ή οικονομικό έτος, αναπροσαρμοσμένη, ει δυνατόν, προκειμένου να ληφθούν υπόψη ενδεχόμενες μεταβολές ως προς τις ποσότητες ή την αξία τους κατά τους δώδεκα μήνες που έπονται της αρχικής σύμβασης·

β) είτε η εκτιμώμενη συνολική αξία των διαδοχικών συμβάσεων που συνήφθησαν κατά το δωδεκάμηνο που έπεται της πρώτης παράδοσης ή κατά τη διάρκεια του οικονομικού έτους, εφόσον αυτό υπερβαίνει τους δώδεκα μήνες [...]».

22. Σύμφωνα με τα υποβληθέντα στοιχεία του φακέλου του υπό εξέταση αιτήματος διαπραγμάτευσης, προκύπτουν τα εξής:

Η σύμβαση που θα προκύψει από την αιτούμενη διαπραγμάτευση θα έχει διάρκεια (6) έξι μήνες και η συνολική προϋπολογισθείσα δαπάνη ανέρχεται στο ποσό των 222.508,02€ χωρίς ΦΠΑ (275.909,94€ με ΦΠΑ 24%). Ο αιτούμενος προϋπολογισμός, με βάση τα διαλαμβανόμενα στο αίτημα, προέκυψε βάσει της προηγούμενης σύμβασης (51/2015) για τις υπηρεσίες παρασκευής και διανομής γευμάτων (445.016,040€ χωρίς ΦΠΑ, 551,819.89 με ΦΠΑ 24%), εφόσον βάσει αυτής το μηνιαίο τίμημα των Υπηρεσιών παρασκευής και διανομής γευμάτων ανέρχεται στα 37.084,67€ χωρίς ΦΠΑ. Συνεπώς, το διάστημα των 6 μηνών που υπολογίστηκε ως απαιτούμενο για την ολοκλήρωση του νέου διαγωνισμού επιφέρει δαπάνη της τάξεως των 222.508,02€ χωρίς ΦΠΑ, (275.909,9448 με ΦΠΑ 24%).

Σημειώνεται ότι με βάση τα διαλαμβανόμενα στο αίτημα του Νοσοκομείου η ζητούμενη σύμβαση αφορά μόνο στο σκέλος της παρασκευής και διανομής των γευμάτων [ως άνω σύμβαση θα εκτελείται, όπως και αυτή που έληξε την 31-07-2018, με ευθύνη του μόνιμου προσωπικού, με τη συμμετοχή του ιδιωτικού συνεργείου και η προμήθεια των πρώτων υλών θα διενεργηθεί από το Νοσοκομείο], σε αντιδιαστολή με την νέα σύμβαση που θα προκύψει μετά από ανοικτή διαδικασία, όπως αυτή εντάχθηκε στο ΠΠΥΥ 2015, στο

αντικείμενο της οποίας θα περιλαμβάνεται και το κόστος της προμήθειας των πρώτων υλών από τον ανάδοχο [σύμφωνα με το υπ' αριθμ. 14394/05.07.2018 έγγραφο της Προέδρου της επιτροπής τεχνικών προδιαγραφών προκύπτει ότι το τελικό κόστος του διαγωνισμού που θα διενεργηθεί για την ανάθεση της νέας σύμβασης (με βάση τα οριζόμενα στην υπ' αριθμ. 12/25.05.2017 Απόφαση του ΔΣ του Νοσοκομείου) χωρίς ΦΠΑ ανά ημερήσιο μενού & ανά σιτιζόμενο ανέρχεται σε 749.998,35€].

Με βάση τον προσκομισθέντα πίνακα στον οποίο έχουν αποτυπωθεί από την αναθέτουσα αρχή οι δαπάνες που αφορούν στη συνολική πραγματική αξία των διαδοχικών συμβάσεων ίδιου τύπου που συνήφθησαν κατά το προηγούμενο έτος από το Νοσοκομείο, προκύπτει ότι η συνολική δαπάνη για το έτος 2017 ανήλθε σε 445.611,75€ χωρίς ΦΠΑ.

Επιπροσθέτως για το έτος 2018, με βάση τα υποβληθέντα συμπληρωματικώς στοιχεία, προκύπτει ότι η συνολική πραγματοποιηθείσα δαπάνη συμβάσεων ίδιου τύπου ανέρχεται σε 259.592,69€ χωρίς ΦΠΑ έως και την λήξη της αναφερθείσας σύμβασης την 31.07.2018 και για τους υπολειπόμενους 5 μήνες (Αύγουστο - Δεκέμβριο 2018) η εκτιμώμενη αξία συμβάσεων ίδιου τύπου ανέρχεται σε 185.423,35 € χωρίς ΦΠΑ για 5 μήνες.

Επιπλέον με βάση τα στοιχεία που ετέθησαν υπ' όψιν της Αρχής οι υπηρεσίες σίτισης καταχωρούνται στον ΚΑΕ Δ.Λ.Σ. 0439 και οι ετήσιες πιστώσεις του Νοσοκομείου για το έτος 2018 ανέρχονται σε 545.490,00€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

Συνεπώς, λαμβανομένων υπ' όψιν των ανωτέρω, η δαπάνη για την παροχή των υπηρεσιών παρασκευής και διανομής γευμάτων για το Νοσοκομείο ΜΕΤΑΞΑ υπολείπεται του προβλεπόμενου από το ν. 4412/2016 κατώτατου χρηματικού ορίου των 750.000,00€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, που ισχύει για τις κοινωνικές και άλλες ειδικές υπηρεσίες, η δε υπό εξέταση σύμβαση, δεν εμπίπτει, λόγω της εκτιμώμενης αξίας της, στο πεδίο εφαρμογής της Οδηγίας 2014/24/ΕΚ ούτε, συνακόλουθα, στη γνωμοδοτική αρμοδιότητα της Αρχής (βλ. σχετικά υπ' αριθμ. 13/2017 και 136/2017 Αποφάσεις της Αρχής).

IV. ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ

Ενόψει των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο ιστορικό και την υπαγωγή αυτού τις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, επί του τεθέντος ερωτήματος, η Αρχή ομόφωνα αποφασίζει ότι δεν συντρέχει αρμοδιότητά της, για παροχή σύμφωνης γνώμης, λόγω του αιτούμενου ποσού, κατ' άρθρο 2 παρ. 2, περ. γ', υποπεριπτ. δδ' του ν. 4013/2011, σε συνδυασμό με το άρθρο 5 παρ. δ) ν. 4412/2016.

Αθήνα, 8 Αυγούστου 2018

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Πρόεδρος

Γεώργιος Καταπόδης