



**ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ**

ΓΝΩΜΗ

Δ80/2021

(του αρ. 2, παρ. 2, περ. γ', υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011)

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα την 10^η Δεκεμβρίου έτους δυο χιλιάδες είκοσι ένα (2021), ημέρα Παρασκευή και ώρα 9:30 π.μ. και επί της οδού Κεφαλληνίας 45& Κομνά Τράκα, 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:

Προεδρεύων: Αδάμ Καραγλάνης, Αντιπρόεδρος

Μέλη: Δημήτριος Σταθακόπουλος (μέσω τηλεδιάσκεψης)
Ερωφίλη Χριστοβασίλη (μέσω τηλεδιάσκεψης)
Κωνσταντίνος Βαρδακαστάνης (μέσω τηλεδιάσκεψης)
Βασιλική Σκαρτσούνη (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Γραμματέας: Αικατερίνη Αλτιπαρμάκη, Δ.Ε. Διοικητικών Γραμματέων

Εισηγήτρια: Δήμητρα Παπασταματίου, Νομικός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν η εισηγήτρια, Δήμητρα Παπασταματίου, η Προϊσταμένη του Τμήματος Ελέγχου Αιτημάτων Διαπραγματεύσεως, Μαρία Παναγοηλιοπούλου, η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Ελέγχου, Μαριλένα Σιδέρη (μέσω τηλεδιάσκεψης), καθώς και ο Διοικητής του Γενικού Νοσοκομείου Λευκάδας (μέσω τηλεδιάσκεψης), οι οποίοι αποδεσμεύτηκαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας και λήψης της απόφασης από τα Μέλη της Αρχής.

ΘΕΜΑ: Διατύπωση σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, του ΓΕΝΙΚΟΥ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ (Γ.Ν.) ΛΕΥΚΑΔΑΣ, κατά τις διατάξεις της περίπτωσης γ' της παραγράφου 2 του άρθρου 32 του ν. 4412/2016, για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών «ΣΥΝΤΗΡΗΣΗΣ ΚΑΙ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ ΤΩΝ Η/Μ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ ΤΟΥ Γ.Ν. ΛΕΥΚΑΔΑΣ» διάρκειας 6 μηνών, συνολικής εκτιμώμενης αξίας 128.100€ χωρίς ΦΠΑ.

1. Με το από 01.10.21 μήνυμα ηλεκτρονικού ταχυδρομείου του Γ.Ν. Λευκάδας (Α.Π. εισερχ. ΕΑΑΔΗΣΥ 5821/01.10.2021), όπως αυτό συμπληρώθηκε με τα έγγραφα με α.π. εισερχ. ΕΑΑΔΗΣΥ 5821/01.10.2021, 6379/25.10.2021 και 6892/15.11.2021), ζητείται η παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, περί προσφυγής σε διαδικασία διαπραγμάτευσης σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2 περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011 για λόγους επιτακτικής και κατεπείγουσας ανάγκης που οφείλεται σε απρόβλεπτη περίπτωση, σύμφωνα με το άρθρο 32 παρ. 2 περιπτ. γ' του ν. 4412/2016, προς τον σκοπό σύναψης σύμβασης, με αντικείμενο την παροχή υπηρεσιών «ΣΥΝΤΗΡΗΣΗΣ ΚΑΙ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ ΤΩΝ Η/Μ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ ΤΟΥ Γ.Ν. ΛΕΥΚΑΔΑΣ» διάρκειας 6 μηνών, συνολικής εκτιμώμενης αξίας 128.100€ χωρίς ΦΠΑ.

I. ΙΣΤΟΡΙΚΟ – ΠΡΑΓΜΑΤΙΚΑ ΠΕΡΙΣΤΑΤΙΚΑ

2. Από τη μελέτη των στοιχείων και εγγράφων του φακέλου της υπόθεσης, προκύπτουν τα ακόλουθα:

2.1 Όπως αναφέρει η αιτούσα αναθέτουσα αρχή:

“Η μετεγκατάσταση στο νέο νοσοκομείο Λευκάδας έγινε το Μάιο του 2019. Με την παράδοση του κτιρίου υπήρχε υποχρέωση συντήρησης και λειτουργίας εκ μέρους της εργολαβίας η οποία είχε ισχύ για δύο χρόνια και έληξε τον Μάιο του 2021. Με την κατάθεση των υπηρεσιακών σημειωμάτων της τεχνικής και της οικονομικής υπηρεσίας που στοιχειοθετούσαν τις ανάγκες και τους οικονομοτεχνικούς όρους του εν λόγω διαγωνισμού ξεκίνησαν άμεσα οι διαδικασίες για την διακήρυξη του ηλεκτρονικού διαγωνισμού για την ανάδειξη ανάδοχου για την υπηρεσία της συντήρησης και λειτουργίας του νέου νοσοκομείου Λευκάδας. Οι ανάγκες στις προαναφερόμενες υπηρεσίες ήταν σαφώς μεγαλύτερες ως προς τις απαιτήσεις συγκριτικά με το παλιό νοσοκομείο Λευκάδος το οποίο στεγάζονταν σε ένα παλαιού τύπου κτίριο μικρότερων διαστάσεων που μπορούσε να καλυφθεί από το τότε υπάρχων τεχνικό προσωπικό, με αποτέλεσμα την ανάγκη τροποποίησης και επαναπροκήρυξης του διαγωνισμού όπως αυτές προέκυψαν καθώς οι ανάγκες και οι απαιτήσεις του εν λόγω διαγωνισμού χρειάστηκε να επανεκτιμηθούν με γνώμονα πάντα τη εύρυθμη λειτουργία του νοσοκομείου.

Σε συνέχεια των ανωτέρω σας παραθέτουμε την ακολουθία των ενεργειών της διαγωνιστικής διαδικασίας:

Η υπ' αριθμ. 10η Έκτακτη/20-04-2021 (ΑΔΑ:ΩΑ5Ν4690ΒΧ-Σ9Μ) Απόφαση του Δ.Σ. περί έγκρισης σκοπιμότητας, έγκρισης δαπάνης και διάθεσης σχετικής πίστωσης, έγκρισης διενέργειας ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού και τρόπου

χρηματοδότησης αυτού, καθώς και έγκρισης των τεχνικών προδιαγραφών του Γενικού Νοσοκομείου Λευκάδας για 11 μήνες προϋπολογισμού 170.800,00 μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ όπως αυτή τροποποιήθηκε από την υπ' αριθ. 14^Η Έκτακτη/24-06-2021 Θέμα 3ο (ΑΔΑ:9ΘΚΧ4690ΒΧ-ΞΥ0) Απόφασης του ΔΣ με την οποία εγκρίθηκαν οι νέοι όροι και οι τεχνικές προδιαγραφές της υπ' αριθμ. 18/2021 Διακήρυξης (ΑΔΑΜ: 21PROC008823446). Κριτήριο ανάθεσης ορίστηκε η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει χαμηλότερης τιμής. Ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών ορίστηκε η 28η Ιουνίου 2021 και ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών η 15η Ιουλίου 2021.

Στον Διαγωνισμό έλαβαν μέρος, με την κατάθεση προσφοράς, τέσσερις (4) οικονομικοί φορείς.[...]

Από την αξιολόγηση των δικαιολογητικών προκύπτει και ο ανάδοχος αφού δεν απορρίπτεται κανείς και κριτήριο ανάθεσης της σύμβασης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει τιμής.

Η διαδικασία ολοκληρώνεται με την έγκριση του πρακτικού της επιτροπής με την υπ' αριθ. 17^Η Έκτακτη/03-08-2021 Απόσπασμα Πρακτικού Θέμα 2ο (ΑΔΑ:ΡΒΠΑ4690ΒΧ-ΨΓΣ) Απόφαση του ΔΣ.

[...]κατατέθηκαν προδικαστικές προσφυγές από τους ενδιαφερομένους οικονομικούς φορείς, ενώπιον της Αρχής Εξέτασης Προδικαστικών Προσφυγών (ΑΕΠΠ).

[...]Για τις προδικαστικές προσφυγές από τους ενδιαφερομένους υποβλήθηκαν στις 23-08-2021 παρεμβάσεις [...]

Τη Δευτέρα 23-08-2021 μας διαβιβάστηκαν από την γραμματεία του 7ου κλιμακίου η υπ' αριθμ. Α 375 376/2021 Απόφαση Προσωρινών Μέτρων η οποία εξέτασε το αίτημα αναστολής και λήψης κατάλληλων προσωρινών μέτρων που ενσωματώθηκε στις από 12.08.2021 και 13.08.2021 με Γενικό Αριθμό Κατάθεσης (ΓΑΚ) ΑΕΠΠ 1623/13-08 και 1625/16.08.2021 και αφορά τις συνεξετασθείσες Προδικαστικές Προσφυγές [...]

Στις 26-08-2021 διαβιβάσαμε στην ΑΕΠΠ μέσω του συστήματος επικοινωνίας του ηλεκτρονικού τόπου του διαγωνισμού, τον πλήρη φάκελο της υπόθεσης, τις αναρτηθησόμενες απόψεις επί των προδικαστικών προσφυγών, τα αποδεικτικά των κατά τα άνω κοινοποιήσεων και τις υποβληθησόμενες παρεμβάσεις των συμμετεχόντων.

Στις 20-08-2021 μας κοινοποιήθηκαν μέσω email που εστάλη από τη γραμματεία του 7^{ΟΥ} κλιμακίου οι πράξεις: 2151/2021 (ΓΑΚ ΑΕΠΠ 1623/13-8-2021, α/α ΕΣΗΔΗΣ 134641) και 2155/2021 (ΓΑΚ ΑΕΠΠ 1625/16-8-2021, α/α ΕΣΗΔΗΣ 134641), με τις οποίες ορίστηκε ως μέρα εξέτασης των ανωτέρω προσφυγών η 20-09-2021.

Με την κοινοποίηση της απόφασης της ΑΕΠΠ 1581/2021 η οποία κάνει εν μέρει δεκτή την προσφυγή [...]το νοσοκομείο με απόφαση Δ.Σ ματαιώσε την απόφαση που όριζε ανάδοχο[...] και έγκρινε την επάνοδο της Διαγωνιστικής διαδικασίας στο στάδιο του διαγωνισμού που προέκυψε η παράλειψη της αναθέτουσας αρχής να καλέσει την μειοδότηρια εταιρεία [...]για λόγους ίσης μεταχείρισης και διαφάνειας.

Μετά από αίτηση [...]ενώπιον του διοικητικού εφετείου Πατρών, κατά

1. Της ΑΡΧΗΣ ΕΞΕΤΑΣΗΣ ΠΡΟΔΙΚΑΣΤΙΚΩΝ ΠΡΟΣΦΥΓΩΝ (ΑΕΠΠ) και του

2. ΓΕΝΙΚΟΥ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ ΛΕΥΚΑΔΑΣ

Για την ακύρωση και αναστολή ισχύος

1. Της υπ' αριθμ. 1581/2021 αποφάσεως του 7^{ΟΥ} Κλιμακίου της ΑΕΠΠ.
2. Της περιλαμβανόμενης στα πρακτικά της 17^{ΗΣ}/03-08-2021 έκτακτης συνεδρίασης του Διοικητικού Συμβουλίου (Δ.Σ) του Γενικού Νοσοκομείου Λευκάδας και
3. Κάθε άλλης συναφούς προγενέστερης ή μεταγενέστερης πράξης η παράλειψης

Σύμφωνα με τα όσα ορίζονται στο άρθρο 372 του Ν.4412/2016 και μέχρι να εξεταστεί η προαναφερόμενη αίτηση για την ακύρωση αναστολής και ισχύος από το διοικητικό εφετείο Πατρών και αποφασίσει επί του αιτήματος αναστολής και ισχύος της εταιρείας σταματήσαμε τις διαδικασίες που αφορούν τον ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό για τις υπηρεσίες «Συντήρησης και Λειτουργίας των Η/Μ εγκαταστάσεων του Γ.Ν Λευκάδας» με συστημικό αριθμό ΕΣΗΔΗΣ 134641.

Ως δικάσιμος για την αίτηση ακυρώσεως έχει οριστεί η 21/01/2022»

Περαιτέρω, όπως αναφέρει η αιτούσα, στις 20.05.21 συνήφθη δίμηνη σύμβαση, συνολικής προυπολογιζόμενης δαπάνης 42.500 χωρίς ΦΠΑ, για την ανάθεση μεμονωμένων τμημάτων «ΓΙΑ ΤΗΝ ΠΑΡΟΧΗ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΣΥΝΤΗΡΗΣΗΣ ΚΑΙ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ ΤΩΝ Η/Μ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ ΤΟΥ ΓΕΝΙΚΟΥ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ ΛΕΥΚΑΔΑΣ" (α/α ΕΣΗΔΗΣ 134641"», με την διαδικασία της απευθείας ανάθεσης του άρθρου 118 του Ν. 4412/16, δυνάμει του άρθρου 6 παρ. 10 του ν. 4412/2016, η οποία έληξε στις 19-07-2021.

2.2. Η αιτούσα αναθέτουσα αρχή συνοψίζοντας, ανέφερε ότι «Η κατάσταση που δημιουργείται στο Γ.Ν Λευκάδας είναι ιδιαίτερα δυσχερής καθώς η δίμηνη σύμβαση για την ανάθεση μεμονωμένων τμημάτων με την διαδικασία της απευθείας ανάθεσης του άρθρου 118 του Ν. 4412/16, που αντιστοιχούσε στο 20% της εκτιμώμενης αξίας του διαγωνισμού, έχει λήξει από τις 19-07-2021.

Επιπρόσθετα με σχετικό έγγραφο που διαβιβάστηκε στο τμήμα προμηθειών από το προϊστάμενο της τεχνικής υπηρεσίας με αριθμ.πρωτ. 8755/31-08-2021 τονίζει την ανάγκη για αμεσότητα στις προβλεπόμενες διαδικασίες λόγω των συνεχών προβλημάτων που παρουσιάζονται στις Η/Μ εγκαταστάσεις, που επηρεάζουν άμεσα την λειτουργία πολλών τμημάτων με την κατάσταση να επιδεινώνεται ακόμα περισσότερο λόγω της μετακίνησης ενός από τους τεχνικούς υδραυλικούς στο νοσοκομείο Αγρινίου, με αποτέλεσμα να καθίσταται αδύνατη η κάλυψη των αναγκών του νοσοκομείου δίνοντας έμφαση ότι η τεχνική υπηρεσία μπορεί να

καλύψει το νοσοκομείο κυρίως τις πρωινές σε πενθήμερη βάση με σημαντικότερο πρόβλημα την ύπαρξη ενός μόνου ηλεκτρολόγου από τον ΟΑΕΔ.

Δεδομένων των παραπάνω αλλά και της κρισιμότητας που η εν λόγω σύμβαση έχει για την πλήρωση των σκοπών του Νοσοκομείου καθώς και για τη συντήρηση και λειτουργία των Η/Μ εγκαταστάσεων και ιδιαιτέρως για την απρόσκοπτη λειτουργία όλων των μονάδων του νοσοκομείου το οποίο μεταξύ των άλλων διαδραματίζει σημαίνοντα ρόλο στη διασφάλιση της δημόσιας υγείας και της υγείας των ασθενών με το εξεταζόμενο αίτημα μας προβάλλουμε μεταξύ άλλων τα εξής:

- Η εύρυθμη λειτουργία του νοσοκομείου είναι απαραίτητη και ζωτικής σημασίας για τους νοσηλευόμενους ασθενείς μέσα στις εξαιρετικά δύσκολες συνθήκες που έχουν ήδη αρχίσει να δημιουργούνται με την αύξηση των κρουσμάτων της covid 19.

-Το ήδη υπάρχον προσωπικό της τεχνικής υπηρεσίας δεν επαρκεί για να καλύψει τις ολοένα και αυξανόμενες ανάγκες καθώς μπαίνουμε σε νέα φάση έξαρσης της πανδημίας ενόψει φθινοπώρου.

-Επιπρόσθετα ως απρόβλεπτος παράγοντας θα πρέπει να συνυπολογιστούν οι αναμενόμενες δυσλειτουργίες που θα προκύψουν από την έλλειψη έμπειρων υπαλλήλων όλων των ειδικοτήτων του νοσοκομείου λόγω του μέτρου της αναστολής εργασίας του ανεμβολίαστου υγειονομικού προσωπικού. [...]"

2.3. Επιπλέον, κατόπιν των διευκρινίσεων που ζητήθηκαν από την Αρχή σχετικά με την αναγκαιότητα αναλυτικής τεκμηρίωσης των πέντε (5) προϋποθέσεων που πρέπει να συντρέχουν σωρευτικά, προκειμένου για την επίκληση της διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016 η αιτούσα, στο απόσπασμα πρακτικού της 25^{ης} έκτακτης Συνεδρίασης της 22-10-2021, η οποία πραγματοποιήθηκε προκειμένου να διευκρινιστεί και να συμπληρωθεί ο φάκελος του αιτήματος του φορέα, σχετικά με την παροχή της σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. για την προσφυγή του σε διαδικασία διαπραγμάτευσης λόγω επικαλούμενης κατεπείγουσας ανάγκης, **αναφέρει:**

«1.ΔΙΕΥΚΡΙΝΗΣΗ ΣΧΕΤΙΚΑ ΜΕ ΤΟ ΛΟΓΟ ΓΙΑ ΤΟΝ ΟΠΟΙΟ Η ΑΝΑΘΕΤΟΥΣΑ ΚΑΤΑ ΤΟ ΧΡΟΝΟ ΠΟΥ Η ΕΡΓΟΛΑΒΙΑ ΗΤΑΝ ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΓΙΑ ΤΗ ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΚΑΙ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑ ΤΟΥ ΚΤΙΡΙΟΥ ΔΕΝ ΜΠΟΡΟΥΣΕ ΝΑ ΕΧΕΙ ΤΙΣ ΑΠΑΡΑΙΤΗΤΕΣ ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΕΣ ΚΑΙ ΣΤΟΙΧΕΙΑ ΩΣΤΕ ΝΑ ΠΡΟΒΕΙ ΝΩΡΙΤΕΡΑ ΣΤΗ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗ ΤΟΥ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΟΥ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ ΓΙΑ ΤΗΝ ΑΝΑΔΕΙΞΗ ΑΝΑΔΟΧΟΥ.

Ο διαγωνισμός που αφορά στη ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΚΑΙ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ ΤΩΝ Η/Μ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ ΤΟΥ Γ.Ν. ΛΕΥΚΑΔΑΣ πραγματοποιείται όπως έχει αναφερθεί και στο αρχικό έγγραφο με αριθμ. πρωτ. 8818/01-09-2021 για πρώτη φορά από το Γ.Ν. Λευκάδας μετά τη μετεγκατάσταση του στο καινούργιο κτίριο, του οποίου οι απαιτήσεις και ανάγκες είναι πολύ μεγαλύτερες και πιο εξειδικευμένες και δεν θα μπορούσαν να καλυφθούν από το υπάρχ[ω]ν προσωπικό που μαζί με τους τεχνικούς της τοπικής αγοράς κάλυπταν τις ανάγκες του παλιού νοσοκομείου. Ο

αρχικός σχεδιασμός και η μελέτη από τις αντίστοιχες υπηρεσίες που σαφώς περιλάμβαναν τα στοιχεία και τις απαραίτητες πληροφορίες από την εργολαβία, χρειάστηκαν στην πορεία να τροποποιηθούν και να επαναπροσδιοστούν εκ νέου ως προς τους οικονομοτεχνικούς όρους που σχετίζονται κυρίως με το διαγωνιστικό πλαίσιο, οι οποίοι θεωρήθηκαν ασαφείς ή ελλιπείς και δεν είχαν να κάνουν με το είδος των πληροφοριών που θα μπορούσε να παρέχει η εργολαβία και αφορά ναί μεν τεχνικούς όρους αλλά ως προς το φυσικό αντικείμενο της σύμβασης και όχι ως προς το διαγωνιστικό ή νομικό πλαίσιο ή την πλήρωση των προϋποθέσεων του εν λόγω διαγωνισμού που θα διασφαλίζουν τη σωστή επιλογή αναδόχου που θα πληροί τα σωστά κριτήρια με απώτερο σκοπό τη βέλτιστη παροχή των συγκεκριμένων υπηρεσιών που είναι ζωτικής σημασίας για την εύρυθμη λειτουργία του νοσοκομείου

2. ΔΙΕΥΚΡΙΝΗΣΗ ΣΧΕΤΙΚΑ ΜΕ ΤΟ ΠΟΙΑ ΗΤΑΝ Η ΑΠΡΟΒΛΕΠΤΗ ΠΕΡΙΣΤΑΣΗ ΠΟΥ ΟΔΗΓΗΣΕ ΣΤΗΝ ΚΑΤΕΠΕΙΓΟΥΣΑ ΑΝΑΓΚΗ ΚΑΙ ΜΕ ΠΟΙΟΝ ΤΡΟΠΟ ΤΟ ΕΚΤΑΚΤΟ ΓΕΓΟΝΟΣ ΤΗΣ ΑΝΑΣΤΟΛΗΣ ΕΡΓΑΣΙΑΣ ΤΩΝ ΑΝΕΜΒΟΛΙΑΣΤΩΝ ΥΓΕΙΟΝΟΜΙΚΩΝ ΑΠΟΤΕΛΕΙ ΑΠΡΟΒΛΕΠΤΗ ΠΕΡΙΣΤΑΣΗ ΠΟΥ ΣΧΕΤΙΖΕΤΑΙ ΜΕ ΤΟ ΕΝ ΛΟΓΩ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟ Ο ΟΠΟΙΟΣ ΑΦΟΡΑ ΤΗ ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΚΑΙ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑ ΤΟΥ ΝΕΟΥ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ.

Οι διαδικασίες έγιναν άμεσα στο συντομότερο δυνατό χρόνο μετά την κατάθεση των υπηρεσιακών σημειωμάτων της τεχνικής και οικονομικής υπηρεσίας με όλες τις απαραίτητες ενέργειες που απαιτούνταν για την τροποποίηση των νέων όρων και τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης για την προκήρυξη του εν λόγω διαγωνισμού ώστε να συμπέσει με την λήξη της δίμηνης σύμβασης για την παροχή υπηρεσιών «ΣΥΝΤΗΡΗΣΗΣ ΚΑΙ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ ΤΩΝ Η/Μ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ ΤΟΥ Γ.Ν. ΛΕΥΚΑΔΑΣ» που ξεκίνησε 20-05-2021 και έληξε στις 19-07-2021 όπως σας παραθέτουμε αναλυτικά το έγγραφο με αριθ.πρωτ. 9440/17-09-2021 με αναφορά στη μη δυνατή πρόβλεψη των προδικαστικών προσφυγών που είχαν ως αποτέλεσμα να μην έχει ολοκληρωθεί η διαγωνιστική διαδικασία.

Η πανδημία του Covid-19 αποδιοργάνωσε όλα τα νοσοκομεία που βρέθηκαν κάτω από πρωτόγνωρη και ανυπόφορη πίεση η οποία επηρέασε με αρνητικό τρόπο την λειτουργία όλων των τμημάτων των νοσοκομείων μη εξαιρουμένου του Γ.Ν. Λευκάδας. Η συνδρομή της διοικητικής υπηρεσίας είναι εξίσου απαραίτητη και άρρηκτα συνδεδεμένη με την ομαλή λειτουργία του νοσοκομείου η οποία κλήθηκε να λειτουργήσει υποστελεχωμένη με προσωπικό μη έμπειρο (επικουρικό, συμβασιούχοι), που αναπλήρωσε έμπειρο διοικητικό προσωπικό που έμεινε εκτός υπηρεσίας για μήνες με άδειες ειδικού σκοπού για λόγους υγείας ως ευπαθείς ομάδες, συμπεριλαμβανομένων καταστάσεων που και το εναπομείναν προσωπικό έπρεπε να μπει σε προληπτική καραντίνα όποτε αυτό κρίνονταν απαραίτητο. Αυτή η κατάσταση επηρέασε την ομαλή λειτουργία του νοσοκομείου σε όλα τα επίπεδα και σε όλους τους τομείς. Η υποχρεωτικότητα του εμβολιασμού αφορούσε επίσης υπαλλήλους όλων των ειδικοτήτων του νοσοκομείου και δημιούργησε επιπλέον

κατάσταση σύγχυσης και αποδιοργάνωσης αφού οι νέες ελλείψεις αφορούσαν πάλι έμπειρους υπαλλήλους, ο αρχικός αριθμός τους ήταν πολύ μεγαλύτερος μέχρι και την εκπνοή της προθεσμίας ανεξαρτήτως του τελικού αριθμού των ανεμβολίαστων υγειονομικών που βγήκαν τελικά σε αναστολή και έπρεπε να προβλεφθεί η αντικατάστασή τους και η αναδιοργάνωση των τμημάτων τα οποία έπρεπε να στελεχωθούν με άτομα που έπρεπε να εκπαιδευτούν εκ νέου και να μετακινηθούν από άλλα τμήματα (Το ΦΕΚ για την υποχρεωτικότητα του εμβολιασμού κοινοποιήθηκε τον Ιούλιο, ανεπίσημα ήταν γνωστό από τον Ιούνιο. Ο αριθμός των ανεμβολίαστων ήταν γύρω στα 70 άτομα (υγειονομικοί και διοικητικοί). Όλα αυτά αποτελούν απρόβλεπτη περίσταση που επηρέασε και συνεχίζει να επηρεάζει την εύρυθμη λειτουργία του νοσοκομείου και σχετίζεται άμεσα με τον εν λόγω διαγωνισμό αφού αφορούν άτομα που στελεχώνουν τις αντίστοιχες υπηρεσίες που αφορούν τον διαγωνισμό, δεν εξαιρούνται των ανωτέρω καταστάσεων που έχει επιφέρει η πανδημία και προσπαθούν να κάνουν το καλύτερο δυνατόν κάτω από δυσμενείς συνθήκες τόσο σε επίπεδο σχεδιασμού όσο και επίπεδο κάλυψης των συγκεκριμένων υπηρεσιών.

Αναφερόμενη ειδικότερα στην τεχνική υπηρεσία η οποία όχι μόνο δεν εξαιρέθηκε των προαναφερόμενων καταστάσεων, αλλά καλείται να καλύψει με μη επαρκή αριθμό ατόμων τις ανάγκες του ΓΝ Λευκάδας που οι αυξανόμενες απαιτήσεις στις νοσηλείες ασθενών λόγω covid-19 απαιτούν συνεχή παρακολούθηση των κέντρων ιατρικών αερίων και των γεννητριών οξυγόνου. Γι' αυτό το λόγο ο προϊστάμενος της τεχνικής υπηρεσίας ενημέρωσε τις αρμόδιες υπηρεσίες για τα συνεχή προβλήματα που παρουσιάζονται στις Η/Μ εγκαταστάσεις και επηρεάζουν άμεσα την λειτουργία πολλών τμημάτων καθώς και ότι δεν υπάρχει ειδικότητα του συντηρητή κτιρίου στο νοσοκομείο που να καλύπτει τις αντίστοιχες εργασίες. Επιπρόσθετα μόνιμος υπάλληλος της τεχνικής υπηρεσίας είναι εκτός υπηρεσία λόγω σοβαρού προβλήματος υγείας. [...]»

Κατόπιν των ανωτέρω το Γενικό Νοσοκομείο Λευκάδας με το ανωτέρω έγγραφο του με αριθμ. Πρωτ. 8818/01-09-2021, στο οποίο επισυνάπτεται σχέδιο απόφασης περί προσφυγής στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, ζητά την παροχή σύμφωνης γνώμης της Ε.Α.ΑΔΗ.ΣΥ., προκειμένου να προσφύγει στη διενέργεια διαδικασίας με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση, συνολικής προϋπολογισθείσας δαπάνης 128.100€ χωρίς ΦΠΑ και 158.844€ με ΦΠΑ.”

II. ΝΟΜΙΚΟ ΠΛΑΙΣΙΟ

3. Σύμφωνα με τις διατάξεις του άρθρου 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, όπως τροποποιήθηκε με το άρθρο 21 παρ. 2 περ. α' και β' του ν. 4441/2016, 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, 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. Η εν λόγω αρμοδιότητα ασκείται μέσα σε προθεσμία είκοσι (20) 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 διαπραγματεύσεως, με μέριμνα της αναθέτουσας αρχής.

4. Τα οριζόμενα στον ν. 4412/2016 (Α' 147/2016) «Δημόσιες Συμβάσεις Έργων, Προμηθειών και Υπηρεσιών (προσαρμογή στις Οδηγίες 2014/24/ ΕΕ και 2014/25/ΕΕ)», ως ισχύει:

Άρθρο 2 παρ. 1 περ. 5) ως «δημόσιες συμβάσεις» και ως «συμβάσεις έργων, μελετών, υπηρεσιών και προμηθειών» νοούνται οι συμβάσεις εξ επαχθούς αιτίας, οι οποίες συνάπτονται γραπτώς μεταξύ ενός ή περισσότερων οικονομικών φορέων και μιας ή ενός ή περισσότερων αναθετουσών αρχών ή αναθετόντων φορέων, αντίστοιχα, και έχουν ως αντικείμενο την εκτέλεση έργων, την εκπόνηση μελετών, την προμήθεια αγαθών ή την παροχή υπηρεσιών,

Το Άρθρο 5 «Κατώτατα όρια» (άρθρο 4 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ), ως εφαρμόζεται κατόπιν έκδοσης του Κανονισμού (ΕΕ) 2019/1828 της Επιτροπής της 30ης Οκτωβρίου 2019 (Επίσημη Εφημερίδα της ΕΕ L279/25 της 31.10.2019) για τις διαδικασίες σύναψης σύμβασης κατά το χρονικό διάστημα από 01.01.2020 έως 31.12.2021, ορίζει ως κατώτατα όρια για τις δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών για τις μη κεντρικές αναθέτουσες αρχές, σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, το ποσό των ευρώ 214.000,00.

Το Άρθρο 6 «Μέθοδοι υπολογισμού της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης» (άρθρο 5 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ):

«1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς ΦΠΑ, όπως εκτιμάται από την αναθέτουσα αρχή, συμπεριλαμβανομένου κάθε τυχόν δικαιώματος προαίρεσεως ή τυχόν παρατάσεων της σύμβασης, όπως ορίζουν ρητά τα έγγραφα της σύμβασης {...} 2. Όταν αναθέτουσα αρχή αποτελείται από χωριστές επιχειρησιακές μονάδες λαμβάνεται υπόψη η συνολική εκτιμώμενη αξία για όλες τις χωριστές επιχειρησιακές μονάδες. Κατά παρέκκλιση του πρώτου εδαφίου, όταν μία χωριστή επιχειρησιακή μονάδα είναι ανεξαρτήτως υπεύθυνη για τις διαδικασίες σύναψης των συμβάσεων της ίδιας ή ορισμένων κατηγοριών αυτών, η αξία των συμβάσεων μπορεί να υπολογίζεται στο επίπεδο της συγκεκριμένης μονάδας. 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. 4. Η εκτιμώμενη αξία ισχύει τη στιγμή της αποστολής της προκήρυξης διαγωνισμού {...} 10. Κατά παρέκκλιση από τα προβλεπόμενα στις παραγράφους 8 και 9, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αναθέτουν συμβάσεις για μεμονωμένα τμήματα κατά τις διατάξεις του παρόντος Βιβλίου, λαμβάνοντας υπόψη την εκτιμώμενη αξία μόνο του τμήματος, εφόσον αυτή, χωρίς ΦΠΑ, είναι μικρότερη από 80.000 ευρώ για προμήθειες ή υπηρεσίες ή από 1.000.000 ευρώ για έργα. Πάντως, η συνολική αξία των τμημάτων που ανατίθενται με αυτόν τον τρόπο, δεν υπερβαίνει το 20 % της συνολικής αξίας όλων των τμημάτων στις οποίες έχει διαιρεθεί το προτεινόμενο έργο, η προτεινόμενη απόκτηση ομοιογενών αγαθών ή η προτεινόμενη παροχή υπηρεσιών. 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 {...}».

Το άρθρο 32 «Προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση» (άρθρο 32 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ):

«1. Στις ειδικές περιπτώσεις και περιστάσεις που προβλέπονται στις παραγράφους 2 έως 6, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να αναθέτουν δημόσιες συμβάσεις προσφεύγοντας στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση. 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».

Τα προβλεπόμενα στο άρθρο 32^A :

«Ρύθμιση ζητημάτων προσφυγής σε διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση

1. Εξαιρούνται της υποχρεωτικής εφαρμογής της παρ. 1 του άρθρου 22, περί κανόνων που εφαρμόζονται στις επικοινωνίες, του άρθρου 36, περί υποχρέωσης χρήσης και λειτουργίας του ΕΣΗΔΗΣ, της παρ. 1 του άρθρου 72, περί εγγυήσεων, και των παρ. 1 έως 4 του άρθρου 79, περί Ευρωπαϊκού Ενιαίου Εγγράφου Σύμβασης, οι ακόλουθες περιπτώσεις του άρθρου 32, περί προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση: α) όπου η δυνατότητα ανάθεσης περιορίζεται σε έναν προκαθορισμένο συμμετέχοντα, σύμφωνα με την περ. β` της παρ. 2, την παρ. 3, την περ. β` της παρ. 4 και την παρ. 6,

β) όπου η ανάθεση έχει επείγοντα χαρακτήρα σύμφωνα με την περ. γ` της παρ. 2, ή

γ) όπου η συναλλαγή αφορά σε προμήθεια αγαθών που είναι εισηγμένα και αγοράζονται σε χρηματιστήριο εμπορευμάτων σύμφωνα με την περ. γ` της παρ. 4.

2. Στις περιπτώσεις του άρθρου 32, περί προσφυγής στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, η διαδικασία ανάθεσης της σύμβασης διεξάγεται σύμφωνα με όσα ορίζονται στους όρους της πρόσκλησης, όπου υπάρχει, και η αξιολόγηση των προσφορών μπορεί να γίνεται σε ενιαίο στάδιο με την ανάθεση της σύμβασης. Η διαδικασία της διαπραγμάτευσης γίνεται από γνωμοδοτικό όργανο, το οποίο συγκροτείται από την αναθέτουσα αρχή σύμφωνα με όσα ορίζονται στο άρθρο 221, περί οργάνων διενέργειας ανάθεσης και εκτέλεσης δημόσιων συμβάσεων, και εισηγείται προς το αποφαινόμενο όργανο για κάθε θέμα που ανακύπτει κατά την ανάθεση της σύμβασης. Ειδικά στην περίπτωση που συντρέχουν οι περιστάσεις της περ. β` της παρ. 1 ως γνωμοδοτικό όργανο μπορεί να ορίζεται και η αρμόδια υπηρεσία της αναθέτουσας αρχής.

3. Στην περ. γ` της παρ. 1 δεν απαιτείται προηγούμενη πρόσκληση και η διαδικασία ανάθεσης της σύμβασης διεξάγεται με βάση τα ιδιαίτερα χαρακτηριστικά της συναλλαγής.»

5. Τα οριζόμενα στον ν. 4782/2021 (Α' 36/2021) «Εκσυγχρονισμός, απλοποίηση και αναμόρφωση του ρυθμιστικού πλαισίου των δημοσίων συμβάσεων, ειδικότερες ρυθμίσεις προμηθειών στους τομείς της άμυνας και της ασφάλειας και άλλες διατάξεις για την ανάπτυξη, τις υποδομές και την υγεία.» και ιδίως το άρθρο 142 «Έναρξη ισχύος Μέρους Α'», σύμφωνα με το οποίο :

«1. Η ισχύς των διατάξεων:

α) του άρθρου 4, κατά το μέρος που τροποποιεί την παρ. 1 του άρθρου 36 του ν. 4412/2016,

β) των άρθρων 10, 20 παρ. 4, 34 κατά το μέρος που τροποποιεί την παρ. 2 του άρθρου 92 του ν. 4412/2016, 55, 57, 58, 59, 60, 63, 64, 66 έως 79, 82 έως 86, 89 έως 93, 95 έως 98, 100, 131, 134 και 138,

γ) του άρθρου 108, κατά το μέρος που τροποποιεί την περ. α` της παρ. 11 του άρθρου 221 του ν. 4412/2016,

δ) του άρθρου 109, κατά το μέρος που τροποποιεί την παρ. 7 του άρθρου 258 του ν. 4412/2016, αρχίζει από την 1η.9.2021.

2. Η ισχύς των άρθρων 3, 6 κατά το μέρος που τροποποιεί τις παρ. 1 και 5 του άρθρου 38 του ν. 4412/2016, 7, 8, 9, 11, 12, 13, 42, 49, 62, 65, 80, 81, 87, 88, 94, 99, 101, 108, εκτός της περ. α` της παρ. 11, 121 και 127 αρχίζει από τη δημοσίευση του παρόντος στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως.

3. Η ισχύς των υπολοίπων άρθρων του παρόντος αρχίζει από την 1η.6.2021, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στις επιμέρους διατάξεις του».

6. Τα οριζόμενα στο άρθρο 206 του ν. 4820/21 (Α'130) «Υποχρεωτικότητα εμβολιασμού», το οποίο ορίζει:

“[...].2. Για επιτακτικούς λόγους προστασίας της δημόσιας υγείας, εμβολιάζεται υποχρεωτικά κατά του κορωνοϊού COVID-19 όλο το προσωπικό (ιατρικό, παραϊατρικό, νοσηλευτικό, διοικητικό και υποστηρικτικό) σε ιδιωτικές, δημόσιες και δημοτικές δομές υγείας (διαγνωστικά κέντρα, κέντρα αποκατάστασης, κλινικές, νοσοκομεία, δομές πρωτοβάθμιας φροντίδας υγείας, μονάδες νοσηλείας, Εθνικό Κέντρο Άμεσης Βοήθειας και Εθνικός Οργανισμός Δημόσιας Υγείας).

3. Ως προσωπικό των δομών των παρ. 1 και 2 νοείται κάθε φυσικό πρόσωπο που παρέχει προς τον φορέα λειτουργίας τους υπηρεσίες ή εκτελεί έργο με επαχθή αιτία ή εθελοντικά με φυσική παρουσία εντός των δομών αυτών, καθώς και κάθε φυσικό πρόσωπο που παρέχει υπηρεσίες, με φυσική παρουσία εντός των ίδιων δομών, σε νομικό πρόσωπο, με το οποίο είναι συμβεβλημένος ο φορέας λειτουργίας των δομών.[...]”

III. ΝΟΜΙΚΗ ΕΚΤΙΜΗΣΗ

7. Το υπό εξέταση αίτημα του Γ.Ν. Λευκάδας αφορά στη σύναψη σύμβασης παροχής υπηρεσιών «ΣΥΝΤΗΡΗΣΗΣ ΚΑΙ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ ΤΩΝ Η/Μ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ ΤΟΥ Γ.Ν. ΛΕΥΚΑΔΑΣ»- cpv: 50710000-5- διάρκειας 6 μηνών συνολικής εκτιμώμενης αξίας 128.100€ χωρίς ΦΠΑ, μέσω της διαδικασίας της διαπραγμάτευσης, βάσει της περιπτ. γ της παρ. 2 του άρθρου 32 ν. 4412/2016, ήτοι για λόγους κατεπείγουσας ανάγκης οφειλόμενης σε απρόβλεπτη κατάσταση.

Σύμφωνα με τα οριζόμενα στον ν. 4013/2011, άρθρο 2 παρ. 2 περιπτ. γ' υποπεριπτ. δδ', οι αποφάσεις των αναθετουσών Αρχών που αφορούν την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης σύμφωνα με τα άρθρα 26 παρ. 2 περιπτ. β' και 32 ν. 4412/2016, εκδίδονται μετά από σύμφωνη γνώμη της Αρχής, εφόσον εμπίπτουν,

λόγω εκτιμώμενης αξίας, στο πεδίο εφαρμογής των Οδηγιών 2014/24/ΕΕ και 2014/25/ΕΕ, με τη ρητή εξαίρεση των περιπτώσεων ανωτέρας βίας.

Η προτεινόμενη, βάσει του εξεταζόμενου αιτήματος, σύμβαση, συνολικής εκτιμώμενης αξίας 128.100€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, υπολείπεται του ποσού του κατώτατου ορίου της εκτιμώμενης αξίας συμβάσεων υπηρεσιών που ανατίθενται από αναθέτουσες αρχές του άρθρου 5 παρ. γ του ν. 4412/2016, ως αυτό ισχύει μετά τη θέση σε ισχύ του σχετικού Κανονισμού (ΕΕ) 2019/1828 της Επιτροπής της 30ης Οκτωβρίου 2019 για την τροποποίηση της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου όσον αφορά τα κατώτατα όρια εφαρμογής για τις διαδικασίες σύναψης συμβάσεων, ήτοι τις 214.000,00€. Ως εκ τούτου, 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.

Με το έγγραφο παροχής συμπληρωματικών στοιχείων που απεστάλη από την Αρχή στην αιτούσα, ζητήθηκαν διευκρινίσεις σχετικά με το «εάν κατά το τρέχον οικονομικό έτος (2021), ο φορέας σας έχει συνάψει (από τις αρχές του 2021 έως και σήμερα) ή πρόκειται/προτίθεται να συνάψει (από τη λήψη του παρόντος και μέχρι τέλος του 2021), συμβάσεις για την ανάθεση όμοιων ή ομοειδών δαπανών με αυτές που αιτείσθε, για εσάς και όλες τις τυχόν υπηρεσίες που υπάγονται σε εσάς, παραθέτοντας τις σχετικές πιστώσεις του προϋπολογισμού, καθώς και αναλυτικά σχετικά στοιχεία αναφορικά με τη συνολική εκτιμώμενη αξία αυτών των συμβάσεων, καθώς και τον τρόπο ανάθεσης αυτών (πρβλ. αναλυτικά Κατευθυντήρια Οδηγία υπ' αριθμ. 25/2020 της Αρχής «Ζητήματα υπολογισμού της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης σε περίπτωση υποδιαίρεσής της σε τμήματα - Εφαρμογή της παρέκκλισης του άρθρου 6 παρ. 10 ν. 4412/2016» (ΑΔΑ: ΩΔΣΙΟΞΤΒ-92Ω).

Από τα συμπληρωματικώς υποβληθέντα έγγραφα της αιτούσας στις 25.10.21 (αρ. πρωτ. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ 6379/25.10.2021) και στις 12.11.21 (αρ. πρωτ. εισερχ. Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ 6892/15.11.2021) προκύπτει ότι έχουν ήδη συναφθεί εντός του 2021 και εκτελούνται οι ακόλουθες συμβάσεις, που, κατά την κρίση της αιτούσας, αφορούν στην ανάθεση όμοιων ή ομοειδών δαπανών:

1. Σύμβαση σύμβασης για την υπηρεσία συντήρησης των συστημάτων επεξεργασίας νερού για ένα έτος με **cpn:50710000-5** αξίας 15.317,23 χωρίς ΦΠΑ.
2. Σύμβαση σύμβασης για τη συντήρηση τεχνική υποστήριξη και περιοδικού ελέγχου των ανελκυστήρων για ένα έτος με **cpn:50750000-7**, αξίας 6.540€, χωρίς ΦΠΑ.
3. Σύμβαση σύμβασης για τη συντήρηση ηλεκτροπαραγωγών ζευγών και κεντρικών UPS για ένα έτος με **cpn:50710000-5**, αξίας 2.450,00€, χωρίς ΦΠΑ.
4. Σύμβαση σύμβασης για την υπηρεσία συντήρησης εξοπλισμού απολύμανσης και αποστείρωσης του ιατροτεχνολογικού εξοπλισμού για ένα έτος με **cpn:50421000-2**

(Υπηρεσίες επισκευής και συντήρησης ιατρικού εξοπλισμού), αξίας 14.400,00€ χωρίς ΦΠΑ.

5.Σύναψη σύμβασης για την υπηρεσία συντήρησης των κέντρων ιατρικών αερίων για ένα έτος με **cpv:45350000-5** αξίας 13.331€ χωρίς ΦΠΑ.

Επιπλέον, στις 20.05.21 συνήφθη δίμηνη σύμβαση συνολικής προϋπολογιζόμενης δαπάνης 42.500 € χωρίς ΦΠΑ για την ανάθεση μεμονωμένων τμημάτων «ΓΙΑ ΤΗΝ ΠΑΡΟΧΗ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΣΥΝΤΗΡΗΣΗΣ ΚΑΙ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ ΤΩΝ Η/Μ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ ΤΟΥ ΓΕΝΙΚΟΥ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ ΛΕΥΚΑΔΑΣ", (**cpv: 50710000-5**) με την διαδικασία της απευθείας ανάθεσης του άρθρου 118 του Ν. 4412/16, (α/α ΕΣΗΔΗΣ 134641), δυνάμει του άρθρου 6 παρ. 10 του ν. 4412/2016, η οποία έληξε στις 19.07.2021.

8. Εκ των ανωτέρω προκύπτει ότι για το έτος 2021, η συνολική εκτιμώμενη αξία των συμβάσεων που συνήφθησαν από την αιτούσα αναθέτουσα αρχή και αφορούν – κατά την κρίση της- «στην ανάθεση όμοιων ή ομοειδών δαπανών με αυτές που αιτείται», λαμβάνοντας υπόψη την αιτούμενη υπό εξέταση σύμβαση παροχής υπηρεσιών «ΣΥΝΤΗΡΗΣΗΣ ΚΑΙ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ ΤΩΝ Η/Μ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ ΤΟΥ Γ.Ν. ΛΕΥΚΑΔΑΣ» διάρκειας 6 μηνών συνολικής εκτιμώμενης αξίας 128.100€ χωρίς ΦΠΑ, όπως και την προκηρυχθείσα εντός του 2021 υπό εξέλιξη διαγωνιστική διαδικασία προϋπολογισμού 170.800,00 χωρίς ΦΠΑ, ανέρχεται σε ποσό το οποίο υπερβαίνει το κατώτατο όριο του άρθρου 5 παρ. γ του ν. 4412/2016 και, ως εκ τούτου, συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή της σύμφωνης γνώμης κατ' άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011.

9. Αναφορικά με τη δυνατότητα προσφυγής στη διαδικασία διαπραγμάτευσης επισημαίνεται ότι η διαδικασία αυτή έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 30 και 31 της Οδηγίας 2004/18/EK και ήδη άρθρα 26 και 32 της Οδηγίας 2014/24/EE, περιπτώσεις (αντίστοιχα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007 και ήδη άρθρα 26 και 32 του Ν. 4412/2016). Περαιτέρω 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 2014/24/EK να μην απωλέσει 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. Ι-1249, σκέψη 23, της 28ης Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. Ι-1949, σκέψη 13 και της 13ης Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, Ι-13947, σκέψη 48).

10. Ως εκ τούτου, δέον όπως διερευνηθεί εάν πληρούνται οι προϋποθέσεις εφαρμογής του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016.

Ειδικότερα, ως προς την εφαρμογή της ανωτέρω διάταξης και μάλιστα για την εξαίρεση του κατεπείγοντος, η εφαρμογή της τελευταίας 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 απρόβλεπτης περίπτωσης, iii) την ύπαρξη αιτιώδους συνδέσμου μεταξύ της απρόβλεπτης περίπτωσης και της κατεπείγουσας ανάγκης που ανακύπτει, iv) οι περιστάσεις που επικαλούνται οι αναθέτουσες αρχές για την αιτιολόγηση της κατεπείγουσας ανάγκης δεν πρέπει σε καμία περίπτωση να απορρέουν από δική τους ευθύνη, και τέλος, v) την ανάθεση της εν λόγω σύμβασης στο μέτρο που είναι απολύτως απαραίτητο.

11. Από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου της υπό κρίση υπόθεσης, προκύπτουν τα ακόλουθα:

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

Η αναθέτουσα αρχή προβάλλει ότι: «*Η εύρυθμη λειτουργία του νοσοκομείου είναι απαραίτητη και ζωτικής σημασίας για τους νοσηλευόμενους ασθενείς μέσα στις εξαιρετικά δύσκολες συνθήκες που έχουν ήδη αρχίσει να δημιουργούνται με την αύξηση των κρουσμάτων της covid 19.*

Το ήδη υπάρχ[ω]ν προσωπικό της τεχνικής υπηρεσίας δεν επαρκεί για να καλύψει τις ολοένα και αυξανόμενες ανάγκες καθώς μπαίνουμε σε νέα φάση έξαρσης της πανδημίας ενόψει φθινοπώρου.

Προκειμένου να καλυφθούν οι ανάγκες του νοσοκομείου ως προς τις υπηρεσίες Συντήρησης και λειτουργίας των Η/Μ εγκαταστάσεων οι οποίες είναι άκρως απαραίτητες για την ομαλή λειτουργία όλων των μονάδων του Γ.Ν Λευκάδας, αιτούμαστε την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, ώστε να μη μείνει ακάλυπτο το νοσοκομείο μας κατά τη διάρκεια της χειμερινής περιόδου που η εξασφάλιση της ποιότητας και της καλής λειτουργία και συντήρησης των Η/Μ εγκαταστάσεων πρέπει να είναι εξασφαλισμένη. [...] Η κατεπείγουσα ανάγκη για την ανάθεση των εν λόγω υπηρεσιών με την διαδικασία του άρθρου 32 παρ.2γ του Ν.4412/2016 προκύπτει από το γεγονός ότι οι αναφερόμενες υπηρεσίες είναι απαραίτητες και ζωτικής σημασίας για τους νοσηλευόμενους ασθενείς και ως εκ τούτου επιβάλλεται η επιλογή της συντομότερης δυνατής διαδικασίας για την ανάθεση των σχετικών υπηρεσιών».

Εκ των ανωτέρω προκύπτει ότι η ανάγκη ανάθεσης των εν λόγω υπηρεσιών πράγματι είναι κατεπείγουσα, καθώς κρίνεται αναγκαία η συντήρηση και λειτουργία των Η/Μ εγκαταστάσεων, οι οποίες είναι άκρως απαραίτητες για την ομαλή λειτουργία όλων των μονάδων του Γ.Ν Λευκάδας για την διασφάλιση της δημόσιας υγείας κι ειδικά εν μέσω της πανδημίας και της προσπάθειας περιορισμού της διασποράς του κορωνοϊού COVID-19. Ως εκ τούτου, διαφαίνεται ότι, εν προκειμένω, η ανάθεση της αιτούμενης σύμβασης δε συμβιβάζεται με τις προθεσμίες που επιβάλλουν άλλες (τακτικές) διαδικασίες ανάθεσης δημοσίων συμβάσεων έστω και με τη χρήση της δυνατότητας συντετμημένων προθεσμιών της παρ. 3 των άρθρων 27 και 28 του ν. 4412/2016.

Η αιτούσα διευκρίνισε ότι οι ανάγκες του ΓΝ, σχετικά με τις υπηρεσίες συντήρησης και λειτουργίας των Η/Μ εγκαταστάσεων, από τις 19.7.2021 (που έληξε η δίμηνη σύμβαση που ανατέθηκε με τη διαδικασία της απευθείας ανάθεσης) έως σήμερα, καλύπτονται εν μέρει με υπερωρίες του υπάρχοντος προσωπικού.

ii) Ως προς την ύπαρξη απρόβλεπτης περίπτωσης:

Ως απρόβλεπτες περιστάσεις νοούνται γεγονότα που υπερβαίνουν κατά πολύ τον συνήθη ρου του οικονομικού και κοινωνικού βίου. 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 και πλέον άρθρο 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016, η αναθέτουσα αρχή έχει μεν ευχέρεια, κατ' απόκλιση από το γενικό κανόνα διενέργειας ανοικτού ή κλειστού διαγωνισμού, να συνάπτει δημόσια σύμβαση με προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση της σχετικής προκήρυξης, μόνον όμως εφόσον συντρέχουν οι προς τούτο νόμιμες προϋποθέσεις, ήτοι κατεπείγουσα ανάγκη οφειλόμενη σε γεγονότα απρόβλεπτα και δη μη απορρέοντα από δική της ευθύνη. Η σχετική απόφαση της αναθέτουσας αρχής πρέπει να φέρει πλήρη και ειδική αιτιολογία, αναφερόμενη στους λόγους για τους οποίους αποφασίζεται η προσφυγή στην εν λόγω εξαιρετική διαδικασία (βλ. ΣτΕ 1747/2011).

Επιπλέον, αντίστοιχη άποψη έχει υιοθετήσει και το Ελεγκτικό Συνέδριο, το οποίο δέχεται 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 αυτής (βλ. ενδεικτικά πράξεις ΕΣ 91, 105, 171, 191, 200, 205 και 214/2007, 15 και 74/2008). Σημειώνεται περαιτέρω η κρίση του Ελεγκτικού Συνεδρίου ότι γεγονότα, όπως η προσεχής λήξη ισχύος των συμβάσεων υπηρεσιών, ή η ανάγκη παροχής των σχετικών υπηρεσιών για την εύρυθμη λειτουργία του φορέα δεν μπορούν να χαρακτηριστούν απρόβλεπτες περιστάσεις (βλ. ενδεικτικά ΕΣ Τμ. VI 93/2011, 91/2007, κλ. Ζ 264/2010, κλ. ΣΤ 205/2007, Τμ. VI 58/2005, 91/2007, 19/2009).

Τέλος, επισημαίνεται ότι σύμφωνα με τη νομολογία του Δικαστηρίου της Ευρωπαϊκής Ένωσης, αν δεν πληρούνται μία από τις προαναφερθείσες προϋποθέσεις ως προς το κατεπείγον, 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).

Κατόπιν των ανωτέρω, οι ισχυρισμοί της αιτούσας σχετικά με την πλήρωση της προϋπόθεσης περί ύπαρξης απροβλέπτου περιστασης, πρέπει να κριθούν υπό το πρίσμα του κατά πόσον τα επικαλούμενα αποτελούν έκτακτα και ασυνήθιστα γεγονότα, τα οποία αντικειμενικά δεν ήταν σε θέση να προβλεφθούν σύμφωνα με τους κανόνες της ανθρώπινης εμπειρίας και λογικής.

Ως απρόβλεπτη περίσταση, γενεσιουργό της κατεπείγουσας ανάγκης, η αναθέτουσα αρχή με το αίτημά της προβάλλει την αντιμετώπιση των συνεπειών της πανδημίας αλλά και τη δικαστική εμπλοκή της σχετικής διακήρυξης.

Ειδικότερα, με το υπό εξέταση αίτημά της η αναθέτουσα αρχή προβάλλει τους εξής ισχυρισμούς:

«3) ΔΙΕΥΚΡΙΝΗΣΗ ΣΧΕΤΙΚΑ ΜΕ ΤΟ ΠΟΙΑ ΗΤΑΝ Η ΑΠΡΟΒΛΕΠΤΗ ΠΕΡΙΣΤΑΣΗ ΠΟΥ ΟΔΗΓΗΣΕ ΣΤΗΝ ΚΑΤΕΠΕΙΓΟΥΣΑ ΑΝΑΓΚΗ ΚΑΙ ΜΕ ΠΟΙΟΝ ΤΡΟΠΟ ΤΟ ΕΚΤΑΚΤΟ ΓΕΓΟΝΟΣ ΤΗΣ ΑΝΑΣΤΟΛΗΣ ΕΡΓΑΣΙΑΣ ΤΩΝ ΑΝΕΜΒΟΛΙΑΣΤΩΝ ΥΓΕΙΟΝΟΜΙΚΩΝ ΑΠΟΤΕΛΕΙ ΑΠΡΟΒΛΕΠΤΗ ΠΕΡΙΣΤΑΣΗ ΠΟΥ ΣΧΕΤΙΖΕΤΑΙ ΜΕ ΤΟ ΕΝ ΛΟΓΩ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟ Ο ΟΠΟΙΟΣ ΑΦΟΡΑ ΤΗ ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΚΑΙ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑ ΤΟΥ ΝΕΟΥ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ.

Οι διαδικασίες έγιναν άμεσα στο συντομότερο δυνατό χρόνο μετά την κατάθεση των υπηρεσιακών σημειωμάτων της τεχνικής και οικονομικής υπηρεσίας με όλες τις απαραίτητες ενέργειες που απαιτούνταν για την τροποποίηση των νέων όρων και τεχνικών προδιαγραφών της διακήρυξης για την προκήρυξη του εν λόγω διαγωνισμού ώστε να συμπέσει με την λήξη της δίμηνης σύμβασης για την παροχή υπηρεσιών «ΣΥΝΤΗΡΗΣΗΣ ΚΑΙ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ ΤΩΝ Η/Μ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ ΤΟΥ Γ.Ν. ΛΕΥΚΑΔΑΣ» που ξεκίνησε 20-05-2021 και έληξε στις 19-07-2021 όπως σας παραθέτουμε αναλυτικά το έγγραφο με αριθ.πρωτ. 9440/17-09-2021 με αναφορά στη μη δυνατή πρόβλεψη των προδικαστικών προσφυγών που είχαν ως αποτέλεσμα να μην έχει ολοκληρωθεί η διαγωνιστική διαδικασία.

Η πανδημία του Covid-19 αποδιοργάνωσε όλα τα νοσοκομεία που βρέθηκαν κάτω από πρωτόγνωρη και ανυπόφορη πίεση η οποία επηρέασε με αρνητικό τρόπο την λειτουργία όλων των τμημάτων των νοσοκομείων μη εξαιρουμένου του Γ.Ν. Λευκάδας. Η συνδρομή της διοικητικής υπηρεσίας είναι εξίσου απαραίτητη και άρρηκτα συνδεδεμένη με την ομαλή λειτουργία του νοσοκομείου η οποία κλήθηκε να λειτουργήσει υποστελεχωμένη με προσωπικό μη έμπειρο (επικουρικό, συμβασιούχοι), που αναπλήρωσε έμπειρο διοικητικό προσωπικό που έμεινε εκτός υπηρεσίας για μήνες με άδειες ειδικού σκοπού για λόγους υγείας ως ευπαθείς

ομάδες, συμπεριλαμβανομένων καταστάσεων που και το εναπομείναν προσωπικό έπρεπε να μπει σε προληπτική καραντίνα όποτε αυτό κρίνονταν απαραίτητο. Αυτή η κατάσταση επηρέασε την ομαλή λειτουργία του νοσοκομείου σε όλα τα επίπεδα και σε όλους τους τομείς. Η υποχρεωτικότητα του εμβολιασμού αφορούσε επίσης υπαλλήλους όλων των ειδικοτήτων του νοσοκομείου και δημιούργησε επιπλέον κατάσταση σύγχυσης και αποδιοργάνωσης αφού οι νέες ελλείψεις αφορούσαν πάλι έμπειρους υπαλλήλους, ο αρχικός αριθμός τους ήταν πολύ μεγαλύτερος μέχρι και την εκπνοή της προθεσμίας ανεξαρτήτως του τελικού αριθμού των ανεμβολίαστων υγειονομικών που βγήκαν τελικά σε αναστολή και έπρεπε να προβλεφθεί η αντικατάστασή τους και η αναδιοργάνωση των τμημάτων τα οποία έπρεπε να στελεχωθούν με άτομα που έπρεπε να εκπαιδευτούν εκ νέου και να μετακινηθούν από άλλα τμήματα (Το ΦΕΚ για την υποχρεωτικότητα του εμβολιασμού κοινοποιήθηκε τον Ιούλιο, ανεπίσημα ήταν γνωστό από τον Ιούνιο . Ο αριθμός των ανεμβολίαστων ήταν γύρω στα 70 άτομα (υγειονομικοί και διοικητικοί). Όλα αυτά αποτελούν απρόβλεπτη περίσταση που επηρέασε και συνεχίζει να επηρεάζει την εύρυθμη λειτουργία του νοσοκομείου και σχετίζεται άμεσα με τον εν λόγω διαγωνισμό αφού αφορούν άτομα που στελεχώνουν τις αντίστοιχες υπηρεσίες που αφορούν τον διαγωνισμό, δεν εξαιρούνται των ανωτέρω καταστάσεων που έχει επιφέρει η πανδημία και προσπαθούν να κάνουν το καλύτερο δυνατόν κάτω από δυσμενείς συνθήκες τόσο σε επίπεδο σχεδιασμού όσο και επίπεδο κάλυψης των συγκεκριμένων υπηρεσιών.

Αναφερόμενη ειδικότερα στην τεχνική υπηρεσία η οποία όχι μόνο δεν εξαιρέθηκε των προαναφερόμενων καταστάσεων, αλλά καλείται να καλύψει με μη επαρκή αριθμό ατόμων τις ανάγκες του ΓΝ Λευκάδας που οι αυξανόμενες απαιτήσεις στις νοσηλείες ασθενών λόγω covid-19 απαιτούν συνεχή παρακολούθηση των κέντρων ιατρικών αερίων και των γεννητριών οξυγόνου. Γι αυτό το λόγο ο προϊστάμενος της τεχνικής υπηρεσίας ενημέρωσε τις αρμόδιες υπηρεσίες για τα συνεχή προβλήματα που παρουσιάζονται στις Η/Μ εγκαταστάσεις και επηρεάζουν άμεσα την λειτουργία πολλών τμημάτων καθώς και ότι δεν υπάρχει ειδικότητα του συντηρητή κτιρίου στο νοσοκομείο που να καλύπτει τις αντίστοιχες εργασίες. Επιπρόσθετα μόνιμος υπάλληλος της τεχνικής υπηρεσίας είναι εκτός υπηρεσία λόγω σοβαρού προβλήματος υγείας.»

Εκ των ανωτέρω διαλαμβανομένων προκύπτει ότι η αναθέτουσα αρχή προβάλλει καταρχήν ως απρόβλεπτη περίσταση την άσκηση προδικαστικών προσφυγών στη διαγωνιστική διαδικασία και την καθυστέρηση που έχει προκύψει λόγω της εξέτασης αυτών ενώπιον της ΑΕΠΠ, καθώς και την δικαστική εμπλοκή. Επισημαίνεται σχετικά ότι στο πλαίσιο εξέτασης της συνδρομής της κατεπείγουσας ανάγκης προσφυγής σε διαδικασία διαπραγμάτευσης, η οποία οφείλεται σε απρόβλεπτα γεγονότα, έχει κριθεί ότι η τήρηση χρονοβόρων, ενδεχομένως, διαδικασιών διενέργειας διαγωνισμών, εξαιτίας των δημοσιεύσεων ή της υποβολής

ενστάσεων, προσφυγών και αιτήσεων ασφαλιστικών μέτρων από τους συμμετέχοντες, δεν συνιστά απρόβλεπτη περίσταση η οποία να συνδέεται αιτιωδώς με την κατεπείγουσα ανάγκη απευθείας ανάθεσης της σχετικής προμήθειας (βλ. ενδεικτικά πράξεις Τμ. VI Ελ. Συν. 91/2007 και 205/2007 και Τμ. IV 160/2013, 182/2014)). Η ανωτέρω παρατεθείσα πάγια νομολογία, περί μη συνδρομής απρόβλεπτου γεγονότος, συνάδει και με την με αρ. 1747/2011 Απόφαση του Συμβουλίου της Επικρατείας, σύμφωνα με την οποία “κατά την έννοια της διατάξεως του άρθρου 25 του π.δ 60/2007, δεν συνιστά απρόβλεπτο γεγονός που θα δικαιολογούσε κατ' εξαίρεση, την επιλογή από τη Διοίκηση της διαδικασίας με διαπραγμάτευση το γεγονός της άσκησης των προβλεπόμενων εκ του νόμου ένδικων μέσων παροχής προσωρινής δικαστικής προστασίας” (σκέψη 7). Αντίστοιχη άποψη έχει υιοθετήσει και η Αρχή σε παλαιότερες αποφάσεις της (βλ. ενδεικτικά Αποφάσεις 1, 25, 30, 49, 73, 93/2014, 159 και 160/2016). Σε κάθε περίπτωση, οι επικαλούμενες, εν προκειμένω περιστάσεις, από την αναθέτουσα αρχή δεν μπορεί να θεωρηθεί ότι προκάλεσαν πρόσθετη μη εκτιμώμενη καθυστέρηση στην υπό εξέταση διαγωνιστική διαδικασία κι, ως εκ τούτου, ότι θα μπορούσε να συνεκτιμηθεί η αδυναμία προβλέψεως αυτών από την αναθέτουσα αρχή (πρβλ. και Δ38 και Δ73/2021 γνώμες της Αρχής).

Όσον αφορά την επίκληση από την αναθέτουσα αρχή ως απρόβλεπτης περιστασης της αντιμετώπισης της πανδημικής κρίσης, η Αρχή προσφάτως έκρινε στη γνώμη της Δ73/2021 ότι «[...] με την πάροδο ικανού χρόνου από την εμφάνιση της εν λόγω κρίσης και την σταδιακή άρση των περιοριστικών έκτακτων μέτρων, αποδυναμώνεται και η δυνατότητα επίκλησης αυτής, ως κατεξοχήν περίπτωσης εξαιρετικά επείγουσας και απρόβλεπτης ανάγκης, για τη συνέχιση της λήψης ή την παράταση ληφθέντων έκτακτων μέτρων ή την προσφυγή εξ αυτού μόνον του λόγου σε εξαιρετικές διαδικασίες, κατά παρέκκλιση της κείμενης νομοθεσίας περί δημοσίων συμβάσεων (βλ. σχετ. Γνώμη της Αρχής Α23/2020, καθώς και Δ22/2021 κατά την οποία κρίθηκε ότι δεν είναι δυνατόν η επίκληση της πανδημίας ως απρόβλεπτης περιστασης να πραγματοποιείται στο πλαίσιο αιτιολόγησης καθυστερήσεων ως προς την εκπόνηση και ολοκλήρωση των διαδικασιών σύναψης των συμβάσεων [...] της αναθέτουσας αρχής, ήτοι ως αιτία «ανατροπής» του συνήθους προγραμματισμού της ως προς τις δημόσιες συμβάσεις που συνάπτει και όχι ως κατάσταση απροβλέπτου που αφορά per se στην αποφυγή διασποράς του ιού ή στην ανάγκη προστασίας από τον ιό».

Επιπροσθέτως, η αιτούσα επικαλείται, ως απρόβλεπτα γεγονότα, νομοθετικά μέτρα που εφαρμόστηκαν για τον περιορισμό της διασποράς του covid -19 και τα οποία, όπως διαφαίνεται από τα στοιχεία του φακέλου, επηρέασαν τη στελέχωση του υγειονομικού – διοικητικού προσωπικού. Ωστόσο, τα μέτρα αυτά, τα οποία αφορούν, αφενός, σε ρυθμίσεις που τέθηκαν σε εφαρμογή ήδη από τον Μάρτιο του 2020 (π.χ. παροχή αδειών ειδικού σκοπού)), ήτοι σε χρόνο αρκετά προγενέστερο

της έγκρισης διενέργειας του εν θέματι ανοικτού διαγωνισμού (20.04.2021), και αφετέρου σε ρυθμίσεις που αφορούν στην υποχρεωτικότητα του εμβολιασμού και της συνεπαγόμενης θέσης σε αναστολή εργασίας, οι οποίες νομοθετήθηκαν σε χρόνο μεταγενέστερο της προκήρυξης της διαγωνιστικής διαδικασίας (Ιούλιος 2021), δεν διαφαίνεται ότι συνδέονται με την υπό εξέταση διαγωνιστική διαδικασία και το εν θέματι αίτημα ούτως ώστε να αιτιολογείται η προσφυγή στην εξαιρετική διαδικασία του άρθρου 32, παρ. 2, περ. γ' του ν.4412/2016.

(iii) Ως προς την ύπαρξη αιτιώδους συνδέσμου μεταξύ της απρόβλεπτης περίπτωσης και της κατεπείγουσας ανάγκης που ανακύπτει:

Για τη συνδρομή των προϋποθέσεων εφαρμογής της εφαρμοστέας διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. γ' του ν. 4412/2016, θα πρέπει η κατεπείγουσα ανάγκη που επικαλείται η αναθέτουσα αρχή να οφείλεται σε απρόβλεπτες περιστάσεις, με τις οποίες να τελεί σε αιτιώδη συνάφεια.

Μεταξύ άλλων, η αιτούσα αναφέρει ότι «Ως απρόβλεπτος παράγοντας θα πρέπει να συνυπολογιστούν οι αναμενόμενες δυσλειτουργίες που θα προκύψουν από την έλλειψη έμπειρων υπαλλήλων όλων των ειδικοτήτων του νοσοκομείου λόγω του μέτρου της αναστολής εργασίας του ανεμβολίαστου υγειονομικού προσωπικού»

Κατόπιν των σχετικών διευκρινίσεων που ζητήθηκαν από την Αρχή σχετικά τον τρόπο που «το έκτακτο γεγονός της αναστολής εργασίας των ανεμβολίαστων υγειονομικών αποτελεί απρόβλεπτη περίπτωση που σχετίζεται με τον εν λόγω διαγωνισμό ο οποίος αφορά στη συντήρηση και λειτουργία των Η/Μ εγκαταστάσεων του νέου νοσοκομείου», η αιτούσα επικαλέστηκε τα όσα αναλυτικά αναφέρονται ανωτέρω υπό ii) της παρούσας, κατά την εξέταση της προϋπόθεσης της ύπαρξης απρόβλεπτης περίπτωσης (πρβλ. σημείο 3) ΔΙΕΥΚΡΙΝΗΣΗ ΣΧΕΤΙΚΑ ΜΕ ΤΟ ΠΟΙΑ ΗΤΑΝ Η ΑΠΡΟΒΛΕΠΤΗ ΠΕΡΙΣΤΑΣΗ ΠΟΥ ΟΔΗΓΗΣΕ ΣΤΗΝ ΚΑΤΕΠΕΙΓΟΥΣΑ ΑΝΑΓΚΗ ΚΑΙ ΜΕ ΠΟΙΟΝ ΤΡΟΠΟ ΤΟ ΕΚΤΑΚΤΟ ΓΕΓΟΝΟΣ ΤΗΣ ΑΝΑΣΤΟΛΗΣ ΕΡΓΑΣΙΑΣ ΤΩΝ ΑΝΕΜΒΟΛΙΑΣΤΩΝ ΥΓΕΙΟΝΟΜΙΚΩΝ ΑΠΟΤΕΛΕΙ ΑΠΡΟΒΛΕΠΤΗ ΠΕΡΙΣΤΑΣΗ ΠΟΥ ΣΧΕΤΙΖΕΤΑΙ ΜΕ ΤΟ ΕΝ ΛΟΓΩ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟ Ο ΟΠΟΙΟΣ ΑΦΟΡΑ ΤΗ ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΚΑΙ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑ ΤΟΥ ΝΕΟΥ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ).

Ως παρατέθηκε ανωτέρω, εκ των περιστάσεων τις οποίες επικαλείται η αναθέτουσα αρχή ως απρόβλεπτες, μόνο η καθυστέρηση που προκλήθηκε στη διαδικασία λόγω της άσκησης προδικαστικών προσφυγών δύναται να θεωρηθεί ότι τελεί σε αιτιώδη συνάφεια με την αδυναμία της αναθέτουσας αρχής να καλύψει την ενεστώσα ανάγκη παροχής των αιτούμενων υπηρεσιών στις εγκαταστάσεις της, ο απρόβλεπτος χαρακτήρας της οποίας, ωστόσο, δε θεμελιώνεται. Όσον αφορά δε τις λοιπές επικαλούμενες περιστάσεις (πανδημική κρίση, μέτρα για την αντιμετώπιση της έξαρσης της πανδημίας, αναστολή εργασίας ανεμβολίαστων υγειονομικών διοικητικών, κλπ), η στοιχειοθέτηση ύπαρξης αιτιώδους συνδέσμου μεταξύ αυτών και της κατεπείγουσας ανάγκης καθίσταται δυσχερής, ενώ ταυτόχρονα δεν

καταδεικνύεται η αναγκαία χρονική εγγύτητα μεταξύ τους (Πρβλ. σχετικώς και Δ73/2021 γνώμη της Αρχής).

(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:

Αναφορικά με την εν λόγω προϋπόθεση, η αναθέτουσα αρχή αναφέρει τα εξής:

«Ως προς το ότι η απρόβλεπτη κατάσταση και η κατεπείγουσα ανάγκη που ανακύπτει κατεπείγουσας ανάγκης δεν απορρέει από δική μας ευθύνη: Δεν ήταν δυνατόν να προβλεφθούν από την Αναθέτουσα Αρχή οι προδικαστικές προσφυγές που είχαν ως αποτέλεσμα να μην έχει ακόμη ολοκληρωθεί η διαγωνιστική διαδικασία».

[...] «ΔΙΕΥΚΡΙΝΗΣΗ ΣΧΕΤΙΚΑ ΜΕ ΤΟ ΛΟΓΟ ΓΙΑ ΤΟΝ ΟΠΟΙΟ Η ΑΝΑΘΕΤΟΥΣΑ ΚΑΤΑ ΤΟ ΧΡΟΝΟ ΠΟΥ Η ΕΡΓΟΛΑΒΙΑ ΗΤΑΝ ΥΠΕΥΘΥΝΗ ΓΙΑ ΤΗ ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΚΑΙ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑ ΤΟΥ ΚΤΙΡΙΟΥ ΔΕΝ ΜΠΟΡΟΥΣΕ ΝΑ ΕΧΕΙ ΤΙΣ ΑΠΑΡΑΙΤΗΤΕΣ ΠΛΗΡΟΦΟΡΙΕΣ ΚΑΙ ΣΤΟΙΧΕΙΑ ΩΣΤΕ ΝΑ ΠΡΟΒΕΙ ΝΩΡΙΤΕΡΑ ΣΤΗ ΔΙΑΚΗΡΥΞΗ ΤΟΥ ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΟΥ ΔΙΑΓΩΝΙΣΜΟΥ ΓΙΑ ΤΗΝ ΑΝΑΔΕΙΞΗ ΑΝΑΔΟΧΟΥ.

Ο διαγωνισμός που αφορά στη ΣΥΝΤΗΡΗΣΗ ΚΑΙ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ ΤΩΝ Η/Μ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ ΤΟΥ Γ.Ν. ΛΕΥΚΑΔΑΣ πραγματοποιείται όπως έχει αναφερθεί και στο αρχικό έγγραφο με αριθμ. Πρωτ. 8818/01-09-2021 για πρώτη φορά από το Γ.Ν Λευκάδας μετά τη μετεγκατάσταση του στο καινούργιο κτίριο του οποίου οι απαιτήσεις και ανάγκες είναι πολύ μεγαλύτερες και πιο εξειδικευμένες και δεν θα μπορούσαν να καλυφθούν από το υπάρχ[ω]ν προσωπικό που μαζί με τους τεχνικούς της τοπικής αγοράς κάλυπταν τις ανάγκες του παλιού νοσοκομείου. Ο αρχικός σχεδιασμός και η μελέτη από τις αντίστοιχες υπηρεσίες που σαφώς περιλάμβαναν τα στοιχεία και τις απαραίτητες πληροφορίες από την εργολαβία, χρειάστηκαν στην πορεία να τροποποιηθούν και να επαναπροσδιοριστούν εκ νέου ως προς τους οικονομοτεχνικούς όρους που σχετίζονται κυρίως με το διαγωνιστικό πλαίσιο, οι οποίοι θεωρήθηκαν ασαφείς ή ελλιπείς και δεν είχαν να κάνουν με το είδος των πληροφοριών που θα μπορούσε να παρέχει η εργολαβία και αφορά ναί μεν τεχνικούς όρους αλλά ως προς το φυσικό αντικείμενο της σύμβασης και όχι ως προς το διαγωνιστικό ή νομικό πλαίσιο ή την πλήρωση των προϋποθέσεων του εν λόγω διαγωνισμού που θα διασφαλίζουν τη σωστή επιλογή αναδόχου που θα πληροί τα σωστά κριτήρια με απώτερο σκοπό τη βέλτιστη παροχή των συγκεκριμένων υπηρεσιών που είναι ζωτικής σημασίας για την εύρυθμη λειτουργία του νοσοκομείου».

Οι υπηρεσίες συντήρησης και λειτουργίας των Η/Μ εγκαταστάσεων των νοσοκομείων αποτελούν πάγια και διαρκή ανάγκη, επομένως δύναται να προγραμματιστούν σε ετήσια βάση έγκαιρα από την εκάστοτε αναθέτουσα αρχή. Ο κάθε φορέας, άλλωστε, οφείλει να προγραμματίζει τις ανάγκες του και να ξεκινά τις κατά περίπτωση νόμιμες διαδικασίες στον κατάλληλο χρόνο, ούτως ώστε να είναι σε

θέση να τις περατώσει έγκαιρα (βλ. Πράξη 4/2013 Τμήμα IV Ελ. Συν.). Και τούτο, ανεξαρτήτως του εάν έχουν επέλθει μεταβολές στο νομοθετικό πλαίσιο στις οποίες πρέπει να προσαρμοστούν οι διαγωνιστικές διαδικασίες ή του εάν απαιτείται ad hoc τροποποίηση των τεχνικών προδιαγραφών ή των όρων της διακήρυξης ή/και αναπροσαρμογή των σχετικών εγγράφων της σύμβασης. Εξυπακούεται δε ότι μια επιμελής αναθέτουσα αρχή οφείλει να έχει λάβει υπόψη, κατά τον υπολογισμό των σχετικών προθεσμιών, την πιθανότητα να ασκηθούν οι προβλεπόμενες από το νομοθετικό πλαίσιο προδικαστικές προσφυγές και εξ' αυτού του λόγου να υπάρξει καθυστέρηση στη διαγωνιστική διαδικασία. Στο πλαίσιο αυτό επισημαίνεται ότι ο ορθός προγραμματισμός των συμβάσεων αφορά τόσο στην έγκαιρη εκκίνηση των διαδικασιών σύναψης, όσο και στην επιλογή των κατάλληλων εργαλείων και μέσων/ διαδικασιών που παρέχονται από το δίκαιο των δημοσίων συμβάσεων προς επίτευξη του επιδιωκόμενου στόχου και συνάδουν με το ενωσιακό δίκαιο.

Στο ανωτέρω πλαίσιο, επισημαίνεται, περαιτέρω, ότι:

Όπως αναφέρεται και στην υπ' αριθμ. 25/2020 Κατευθυντήρια Οδηγία της Αρχής, σημαντικές ενδείξεις για την ύπαρξη ενιαίου έργου/προμήθειας/υπηρεσίας και, κατ' επέκταση, της υποχρέωσης συνυπολογισμού της αξίας τους για την προκήρυξη είτε ενιαίου διαγωνισμού είτε περισσότερων αυτοτελών διαγωνισμών, με βάση τη συνολική εκτιμώμενη αξία τους, αποτελούν η ομοιότητα των προκηρύξεων, η ταυτόχρονη έναρξη της διαδικασίας των επίμαχων συμβάσεων, η οικονομική και τεχνική λειτουργία του αποτελέσματος των εργασιών, οι εργασίες εξυπηρέτησης παρόμοιου σκοπού, οι εργασίες που διεξάγονται εντός καθορισμένου χρονικού πλαισίου και η ενότητα του γεωγραφικού πλαισίου εντός του οποίου κινήθηκαν οι διαδικασίες των συμβάσεων.¹ Εν προκειμένω, λαμβάνοντας υπόψη ότι –κατά την κρίση της αιτούσας, οι απευθείας αναθέσεις των συμβάσεων που απαριθμούνται στο σημείο 7 της παρούσας, αναφέρονται σε ομοειδείς δαπάνες (ως εκ τούτου θεμελιώνεται η αρμοδιότητα της Αρχής, δεδομένου ότι πρόκειται για σύμβαση άνω των ορίων), διαφαίνεται να προκύπτει πρακτική τεχνητής κατάτμησης κατά τη νομοθεσία².

- Σημειωτέον ότι, και ως προς τη δίμηνη σύμβαση συνολικής προυπολογιζόμενης δαπάνης 42.500 Ευρώ χωρίς ΦΠΑ για την ανάθεση μεμονωμένων τμημάτων «ΓΙΑ ΤΗΝ ΠΑΡΟΧΗ ΥΠΗΡΕΣΙΩΝ ΣΥΝΤΗΡΗΣΗΣ ΚΑΙ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ ΤΩΝ Η/Μ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ ΤΟΥ ΓΕΝΙΚΟΥ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ ΛΕΥΚΑΔΑΣ», ακόμα και αν την μελετήσει κανείς μεμονωμένα, διαφαίνεται ότι η αιτούσα δεν εφάρμοσε σωστά την παρέκκλιση του άρθρου 6 παρ. 10 ν. 4412/2016, καθώς, σύμφωνα με τα προβλεπόμενα στις σχετικές διατάξεις

¹ Πρβλ. Κατευθυντήρια Οδηγία 25/2020 (ΑΔΑ) σελ. 10 και εκεί παρατιθέμενη νομολογία.

² Άρθρο 6 παρ. 3 ν. 4412/2016.

(πρβλ. αναλυτικώς Κατευθυντήρια Οδηγία 25 της Αρχής) έπρεπε να αναθέσει έκαστο τμήμα με τη διαδικασία που υπαγορεύει η εκτιμώμενη αξία του συγκεκριμένου τμήματος (εν προκειμένω, το ποσό των 42.500 ευρώ – εάν ανατέθηκε στο σύνολό του- έπρεπε να ανατεθεί όχι μέσω απευθείας ανάθεσης, αλλά λχ. μέσω της διαδικασίας του –εν ισχύ σε εκείνο το χρονικό σημείο [Μάιος 2021]- συνοπτικού διαγωνισμού).

Εν κατακλείδι, από το συνδυασμό των ως άνω προαναφερομένων, κρίνεται ότι δεν συντρέχουν σωρευτικά οι προϋποθέσεις εφαρμογής της εξαιρετικής διάταξης της περπτ. γ' της παρ. 2 του άρθρου 32 του ν. 4412/2016 και, συνεπώς, παρέλκει η εξέταση του αναγκαίου μέτρου ανάθεσης της εν θέματι σύμβασης.

IV. ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ

Ενόψει των προεκτεθέντων, με βάση το διδόμενο πραγματικό και από την υπαγωγή αυτού στις προαναφερόμενες και ερμηνευόμενες διατάξεις, η Αρχή **ομόφωνα** αποφασίζει:

Τη **μη παροχή σύμφωνης γνώμης**, κατά το άρθρο 2 παρ. 2 περ. γ' υποπερ. δδ' του ν. 4013/2011, επί του εξεταζομένου αιτήματος του **ΓΕΝΙΚΟΥ ΝΟΣΟΚΟΜΕΙΟΥ (Γ.Ν.) ΛΕΥΚΑΔΑΣ**, για την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς δημοσίευση προκήρυξης για την ανάθεση σύμβασης παροχής υπηρεσιών «ΣΥΝΤΗΡΗΣΗΣ ΚΑΙ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΑΣ ΤΩΝ Η/Μ ΕΓΚΑΤΑΣΤΑΣΕΩΝ ΤΟΥ Γ.Ν. ΛΕΥΚΑΔΑΣ» διάρκειας 6 μηνών, συνολικής εκτιμώμενης αξίας 128.100€ χωρίς ΦΠΑ, κατ' εφαρμογή των διατάξεων της περίπτωσης γ' της παραγράφου 2 του άρθρου 32 του ν. 4412/2016, λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσόμενων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 10 Δεκεμβρίου 2021

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Αντιπρόεδρος

Αδάμ Καραγλάνης