



ΕΛΛΗΝΙΚΗ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑ
ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ
ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

ΓΝΩΜΗ

Δ 60/2022

(Της διαδικασίας του άρθρου 2, παρ. 2, περ. γ' (δδ) ν. 4013/2011)

Η ΕΝΙΑΙΑ ΑΝΕΞΑΡΤΗΤΗ ΑΡΧΗ ΔΗΜΟΣΙΩΝ ΣΥΜΒΑΣΕΩΝ

Στην Αθήνα σήμερα, την 29η Ιουλίου του έτους δύο χιλιάδες είκοσι δύο (2022) ημέρα Παρασκευή και ώρα 09.30 π.μ. και επί της οδού Κεφαλληνίας 45 και Κορνά 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: Μιχαήλ Εκατομμάτης, Αν. Πρόεδρος (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Αντιπρόεδρος: Αδάμ Καραγλάνης

Μέλη: Ερωφίλη Χριστοβασίλη (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Κωνσταντίνος Βαρδακαστάνης (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Βασιλική Σκαρτσούνη (μέσω τηλεδιάσκεψης)

Γραμματέας: Αθηνά Σοφιανίδου.

Εισηγήτρια: Αβαδέλου Όλγα, Φαρμακοποιός, Ειδικό Επιστημονικό Προσωπικό Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.

Κατά τη διάρκεια της Συνεδρίασης παρέστησαν η εισηγήτρια Όλγα Αβαδέλου, καθώς και η Προϊσταμένη της Διεύθυνσης Ελέγχου Μαριλένα Σιδέρη, οι οποίες αποδεσμεύτηκαν πριν την έναρξη της διαδικασίας ψηφοφορίας από τα μέλη της Αρχής.

Θέμα: Παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση του Τζάνειου Νοσοκομείου, για την προμήθεια χημικών αντιδραστηρίων με συνοδό εξοπλισμό, για δύο έτη, για πέντε (5) τμήματα, συνολικού προϋπολογισμού 151.406,98€, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, σε συνέχεια εν μέρει άγονου ηλεκτρονικού άνω των ορίων διαγωνισμού, συνολικού προϋπολογισμού 2.085.422,75€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, στο πλαίσιο εκτέλεσης του ΠΠΥΥ 2014-2015.

Με το υπ' αρ. πρωτ. 6258/18.05.2022 αίτημά του προς την Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ. (εφεξής Αρχή), που παρελήφθη στις 23.05.22 (αρ. πρωτ. εισερχ. 2829), όπως συμπληρώθηκε με τα με αριθ. πρωτ. 3154/08.06.22, 3654/5.07.22 και 3756/08.07.2022 έγγραφα, το Τζάνειο Νοσοκομείο αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής, σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ (δδ) ν. 4013/2011, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, χωρίς δημοσίευση προκήρυξης, με επίκληση της διάταξης του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, για την προμήθεια αντιδραστηρίων με συνοδό εξοπλισμό, συνολικού προϋπολογισμού 151.406,98€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, για δύο έτη, για πέντε (5) τμήματα, και συγκεκριμένα για τα τμήματα με αρ. συστήματος 66373, 66376, 66377, 66379 (αντιδ/ρια μικροβιολογικού τμήματος) και 66388 (αντ/ρια βιοχημικού τμήματος), σε συνέχεια εν μέρει άγονου ηλεκτρονικού άνω των ορίων διαγωνισμού, συνολικού προϋπολογισμού 2.085.422,75€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, στο πλαίσιο εκτέλεσης του ΠΠΥΥ 2014-2015.

I. Ιστορικό- πραγματικά περιστατικά

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

1.1 Με τις υπ' αριθμ. 27409/16-07-2014 και 4427/10-10-2016 αποφάσεις του Διοικητή της 2ης ΥΠΕ Πειραιώς και Αιγαίου εξουσιοδοτήθηκε το Τζάνειο Νοσοκομείο να διενεργήσει όλους τους διαγωνισμούς άνω των 60.000,00€ χωρίς Φ.Π.Α., για την προμήθεια υλικών που είχαν ενταχθεί στο Π.Π.Υ.Υ. 2014-2015.

1.2 Το Δ.Σ του Τζάνειου Νοσοκομείου στη 15^η/01-06-2017 συνεδρίασή του αποφάσισε ομόφωνα:

"[...].1. Την ματαίωση των διαγωνισμών του Π.Π.Υ.Υ. του έτους 2014, για τους οποίους έχει ορισθεί ως φορέας διενέργειας το Νοσοκομείο μας, και οι οποίοι δεν βρίσκονται σε διαδικασία υποβολής προσφορών ή σε κάποιο στάδιο αξιολόγησης, διότι είχαν προκηρυχθεί με το προηγούμενο καθεστώς προμηθειών μονάδων υγείας (Π.Δ. 60/2007 και Π.Δ. 118/2007.) [...]

3. Την έγκριση προκήρυξης των παρακάτω διαγωνισμών του Π.Π.Υ.Υ. του έτους 2014 και 2015 για 2 έτη, (που έχουν εγκριθεί με την υπ' αριθμ. 5804/24-11-2014 (ΦΕΚ 3261/τ. Β'/04-12-2014) Κοινής Υπουργικής Απόφασης του Υπουργού Υγείας και του Υπουργού Οικονομικών, με την οποία εγκρίθηκε το Πρόγραμμα Προμηθειών Υπηρεσιών και Φαρμάκων του έτους 2014, των Μονάδων Υγείας και Πρόνοιας του Υπουργείου Υγείας και με την αριθμ. 4658/15-09-2016 Κοινή Υπουργική Απόφαση του Υπουργού Υγείας και Κοινωνικής Αλληλεγγύης και του Αναπλ. Υπουργού Οικονομικών, το Πρόγραμμα Προμηθειών Υπηρεσιών και Φαρμάκων του έτους 2015, των Μονάδων Υγείας και Πρόνοιας του Υπουργείου Υγείας), για τους οποίους έχει ορισθεί ως φορέας διενέργειας το Νοσοκομείο μας, σύμφωνα με τις διατάξεις του Νόμου 4412/2016,[...]"

1.3. Με την υπ' αριθ. 1/2017-2018.11.07 Διακήρυξη (ΑΔΑΜ 18PROC003969628) το Τζάνειο Νοσοκομείο προκήρυξε δημόσιο διεθνή ηλεκτρονικό διαγωνισμό, άνω των ορίων, συνολικού προϋπολογισμού 2.085.422,75€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, (2.586.050,80€

συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ) για προμήθεια με τίτλο: “Προμήθεια ΧΗΜΙΚΩΝ ΑΝΤΙΔΡΑΣΤΗΡΙΩΝ ΜΕ ΠΑΡΑΧΩΡΗΣΗ ΣΥΝΟΔΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ, (CPV: 33969500-0, 33696200-7), για δύο (2) χρόνια” στο πλαίσιο εκτέλεσης διαγωνισμών του ΠΠΥΥ για το έτος 2014 και 2015 για τους οποίους είχε ορισθεί ως φορέας διενέργειας το αναφερόμενο Νοσοκομείο.

1.4. Ειδικότερα, σύμφωνα με το άρθρο 1.3 “Συνοπτική περιγραφή φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης” της εν λόγω διακήρυξης ορίζονταν τα εξής:

“[...] Αντικείμενο της σύμβασης είναι η προμήθεια ΑΝΤΙΔΡΑΣΤΗΡΙΩΝ ΜΕ ΤΑΥΤΟΧΡΟΝΗ ΠΑΡΑΧΩΡΗΣΗ ΣΥΝΟΔΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ για δύο (2) χρόνια κι έως εξάντλησης της συμβατικής ποσότητας, προϋπολογισθείσας δαπάνης 2.586.050,80 € συμ/νου ΦΠΑ με κριτήριο ανάθεσης τη συμφερότερη προσφορά, στο πλαίσιο εκτέλεσης του ΠΠΥΥ 2014-2015 (1/2017)

ΕΣΗΔΗΣ: Αντιδραστήρια Μικροβιολογικού: 66372, 66373, 66374, 66375, 66376, 66377, 66378, 66379

Αντιδραστήρια Αιματολογικού: 66380, 66382, 66383, 66384, 66385

Αντιδραστήρια Βιοχημικού: 66387, 66388, 66389

Αντιδραστήρια Αιμοδοσίας: 66391, 66392, 66393, 66394, 66395

Αντιδραστήρια Ανοσολογικού: 66397, 66398, 66399, 66400, 66401

Αντιδραστήρια Διαβητολογικού: 66402

Τα Τμήματα της Διακήρυξης ήταν είκοσι επτά (27). Αναλυτικά τα τμήματα της προμήθειας περιγράφονται ως ακολούθως :

	ΑΡΙΘΜΟΣ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ	CPV	Π/Υ (€) με ΦΠΑ
1	66372 – ΑΙΜΟΚΑΛΛΙΕΡΓΕΙΣ	ΜΙΚΡΟΒΙΟΛΟΓΙΚΟ ΤΜΗΜΑ	65.000,74
2	66373-ΑΝΤΙΔΡΑΣΤΗΡΙΑ ΠΡΟΣΔΙΟΡΙΣΜΟΥ ΦΥΣΙΚΩΝ ΚΑΙ ΧΗΜΙΚΩΝ ΧΑΡΑΚΤΗΡΩΝ ΤΩΝ ΟΥΡΩΝ	ΜΙΚΡΟΒΙΟΛΟΓΙΚΟ ΤΜΗΜΑ	19.562,91
3	66374-ΕΞΕΤΑΣΕΙΣ ΓΙΑ ΣΕΞΟΥΑΛΙΚΑ ΜΕΤΑΔΙΔΟΜΕΝΑ ΝΟΣΗΜΑΤΑ ΚΑΙ CDA-ΣΥΝΔΡΟΜΙΚΗ ΔΙΑΓΝΩΣΗ	ΜΙΚΡΟΒΙΟΛΟΓΙΚΟ ΤΜΗΜΑ	55.415,60
4	66375-ΑΝΤΙΔΡΑΣΤΗΡΙΑ ΑΝΟΣΟΕΝΖΥΜΙΚΩΝ ΕΞΕΤΑΣΕΩΝ ΜΕ ΤΗΝ ΜΕΘΟΔΟ ELISA ΓΙΑ ΤΗΝ ΑΝΟΣΟΛΟΓΙΑ ΤΩΝ ΛΟΙΜΩΞΕΩΝ	ΜΙΚΡΟΒΙΟΛΟΓΙΚΟ ΤΜΗΜΑ	30.668,15
5	66376-ΑΝΤΙΔΡΑΣΤΗΡΙΑ ΟΡΟΛΟΓΙΚΩΝ ΕΞΕΤΑΣΕΩΝ ΜΕ ΤΗΝ ΤΕΧΝΙΚΗ ΤΗΣ ΝΕΦΕΛΟΜΕΤΡΙΑΣ	ΜΙΚΡΟΒΙΟΛΟΓΙΚΟ ΤΜΗΜΑ	80.134,25
6	66377-ΑΝΤΙΔΡΑΣΤΗΡΙΑ ΓΙΑ ΤΑΥΤΟΠΟΙΗΣΗ ΜΙΚΡΟΒΙΩΝ ΚΑΙ ΠΡΟΣΔΙΟΡΙΣΜΟ ΤΗΣ ΕΥΑΙΣΘΗΣΙΑΣ ΤΟΥΣ ΣΤΑ ΑΝΤΙΒΙΟΤΙΚΑ ΜΕ ΤΗΝ ΜΕΤΡΗΣΗ ΤΗΣ ΕΛΑΧΙΣΤΗΣ ΑΝΑΣΤΑΛΤΙΚΗΣ ΣΥΓΚΕΝΤΡΩΣΗΣ (MIC)	ΜΙΚΡΟΒΙΟΛΟΓΙΚΟ ΤΜΗΜΑ	39.353,17

7	66378-ΑΝΤΙΔΡΑΣΤΗΡΙΑΓΙΑ ΑΝΑΖΗΤΗΣΗ ΑΝΤΙΣΩΜΑΤΩΝ ΚΑΙ ΑΝΤΙΓΟΝΩΝ ΜΙΚΡΟΒΙΩΝ ΜΕ ΤΗ ΜΕΘΟΔΟ ΤΗΣ ΧΗΜΕΙΦΩΤΑΥΓΕΙΑΣ	ΜΙΚΡΟΒΙΟΛΟΓΙΚΟ ΤΜΗΜΑ	28.501,95
8	66379-ΤΕΧΝΙΚΕ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΓΙΑ ΣΥΣΤΗΜΑ ΣΥΝΟΔΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ΜΕΘΟΔΟΥ PCR ΠΟΛΛΑΠΛΩΝ ΣΤΟΧΩΝ	ΜΙΚΡΟΒΙΟΛΟΓΙΚΟ ΤΜΗΜΑ	37.575,20
9	66380-ΑΝΤΙΔΡΑΣΤΗΡΙΑ ΑΥΤΟΜΑΤΟΥ ΑΙΜΑΤΟΛΟΓΙΚΟΥ ΑΝΑΛΥΤΗ	ΑΙΜΑΤΟΛΟΓΙΚΟ ΤΜΗΜΑ	158.986,20
10	66382-ΑΝΤΙΔΡΑΣΤΗΡΙΑ ΑΥΤΟΜΑΤΟΥ ΑΝΑΛΥΤΗ ΜΕΤΡΗΣΗΣ ΠΑΡΑΜΕΤΡΩΝ ΑΙΜΟΣΤΑΣΗΣ	ΑΙΜΑΤΟΛΟΓΙΚΟ ΤΜΗΜΑ	91.085,20
11	66383-ΑΝΑΛΥΤΟΥ ΕΛΕΓΧΟΥ ΛΕΙΤΟΥΡΓΙΚΟΤΗΤΑΣ ΑΙΜΟΠΕΤΑΛΙΩΝ ΣΕ ΟΛΙΚΟ ΑΙΜΑ	ΑΙΜΑΤΟΛΟΓΙΚΟ ΤΜΗΜΑ	2,009.00
12	66384-ΑΝΤΙΔΡΑΣΤΗΡΙΑ ΑΥΤΟΜΑΤΟΥ ΑΝΟΣΟΛΟΓΙΚΟΥ ΑΝΑΛΥΤΗ	ΑΙΜΑΤΟΛΟΓΙΚΟ ΤΜΗΜΑ	71.517,00
13	66385-ΑΝΤΙΔΡΑΣΤΗΡΙΑ ΑΥΤΟΜΑΤΗΣ ΣΥΣΚΕΥΗΣ ΜΕΤΡΗΣΗΣ ΤΑΧΥΤΗΤΑΣ ΚΑΘΙΖΗΣΗΣ ΕΡΥΘΡΩΝ	ΑΙΜΑΤΟΛΟΓΙΚΟ ΤΜΗΜΑ	6.391,00
14	66387-ΑΝΤΙΔΡΑΣΤΗΡΙΑ ΒΙΟΧΗΜΙΚΩΝ – ΑΝΟΣΟΛΟΓΙΚΩΝ ΕΞΕΤΑΣΕΩΝ	ΒΙΟΧΗΜΙΚΟ ΤΜΗΜΑ	318.677,89
15	66388-ΑΝΤΙΔΡΑΣΤΗΡΙΑ HbA1c	ΒΙΟΧΗΜΙΚΟ ΤΜΗΜΑ	11.119,13
16	66389-ΑΝΤΙΔΡΑΣΤΗΡΙΑ ΠΡΟΣΔΙΟΡΙΣΜΟΥ ΠΡΩΤΕΪΝΙΚΩΝ ΚΛΑΣΜΑΤΩΝ ΗΛΕΚΤΡΟΦΟΡΗΤΙΚΑ	ΒΙΟΧΗΜΙΚΟ ΤΜΗΜΑ	5.899,99
17	66391-ΑΝΤΙΔΡΑΣΤΗΡΙΑ ΜΕ ΑΥΤΟΜΑΤΟ ΑΝΟΣΟΛΟΓΙΚΟ ΑΝΑΛΥΤΗ ΓΙΑ ΤΟΝ ΕΛΕΓΧΟ ΤΩΝ ΑΙΜΟΔΟΤΩΝ ΚΑΙ ΤΩΝ ΑΣΘΕΝΩΝ	ΤΜΗΜΑ ΑΙΜΟΔΟΣΙΑΣ	495.676,00
18	66392-ΑΝΤΙΔΡΑΣΤΗΡΙΑ ΕΞΕΤΑΣΕΩΝ ΜΕ ΜΟΡΙΑΚΕΣ ΤΕΧΝΙΚΕΣ	ΤΜΗΜΑ ΑΙΜΟΔΟΣΙΑΣ	102,362,00
19	66393-ΑΝΤΙΔΡΑΣΤΗΡΙΑ ΓΕΝΙΚΗΣ ΑΙΜΑΤΟΣ ΜΕ ΑΥΤΟΜΑΤΟ ΑΝΟΣΟΛΟΓΙΚΟ ΑΝΑΛΥΤΗ	ΤΜΗΜΑ ΑΙΜΟΔΟΣΙΑΣ	6.400,00
20	66394-ΑΝΤΙΔΡΑΣΤΗΡΙΑ ΑΝΟΣΟΑΙΜΑΤΟΛΟΓΙΑΣ. ΤΕΧΝΙΚΗ ΜΙΚΡΟΣΩΛΗΝΑΡΙΩΝ ΓΕΛΗΣ ΓΙΑ ΤΟΝ ΕΛΕΓΧΟ ΤΩΝ ΑΙΜΟΔΟΤΩΝ ΚΑΙ ΤΩΝ ΑΣΘΕΝΩΝ	ΤΜΗΜΑ ΑΙΜΟΔΟΣΙΑΣ	238.288,00

21	66395-ΑΝΤΙΔΡΑΣΤΗΡΙΑ ΑΝΟΣΟΑΙΜΑΤΟΛΟΓΙΑΣ-ΤΕΧΝΙΚΗ ΜΙΚΡΟΠΛΑΚΩΝ	ΤΜΗΜΑ ΑΙΜΟΔΟΣΙΑΣ	196.386,00
22	66397-ΑΝΤΙΔΡΑΣΤΗΡΙΑ ΝΕΦΕΛΟΜΕΤΡΙΑΣ ΡΟΗΣ	ΑΝΟΣΟΛΟΓΙΚΟ ΤΜΗΜΑ	61.660,40
23	66398-ΑΝΤΙΔΡΑΣΤΗΡΙΑ ΗΛΕΚΤΡΟΦΟΡΗΣΗΣ – ΤΕΧΝΙΚΕΣ ΠΡΟΔΙΑΓΡΑΦΕΣ ΑΥΤΟΜΑΤΟΥ ΣΥΣΤΗΜΑΤΟΣ ΗΛΕΚΤΡΟΦΟΡΗΣΗΣ	ΑΝΟΣΟΛΟΓΙΚΟ ΤΜΗΜΑ	16.236,00
24	66399-ΑΝΤΙΔΡΑΣΤΗΡΙΑ ΜΕΘΟΔΟΥ ELISA	ΑΝΟΣΟΛΟΓΙΚΟ ΤΜΗΜΑ	39.252,92
25	66400-ΑΝΤΙΔΡΑΣΤΗΡΙΑ ΗΜΙΑΥΤΟΜΑΤΗΣ ELISA	ΑΝΟΣΟΛΟΓΙΚΟ ΤΜΗΜΑ	48.971,92
26	66401-ΑΝΤΙΔΡΑΣΤΗΡΙΑ ΚΥΤΤΑΡΟΜΕΤΡΙΑΣ ΡΟΗΣ	ΑΝΟΣΟΛΟΓΙΚΟ ΤΜΗΜΑ	153.875,463
27	66402-ΣΥΣΚΕΥΕΣ ΜΕΤΡΗΣΗΣ ΓΛΥΚΟΖΥΛΙΩΜΕΝΗΣ ΑΙΜΟΣΦΑΙΡΙΝΗΣ ΚΑΙ ΜΙΚΡΟΛΕΥΚΩΜΑΤΙΝΗΣ	ΔΙΑΒΗΤΟΛΟΓΙΚΟ ΤΜΗΜΑ	49.765,29

Προσφορές υποβάλλονται για το σύνολο της προκηρυχθείσας ποσότητας, για όλα τα είδη ή για μέρος των ειδών.

Η εκτιμώμενη αξία της σύμβασης ανέρχεται στο ποσό 2.586.050,80€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ.

Αναλυτική περιγραφή του φυσικού και οικονομικού αντικείμενου της σύμβασης περιλαμβάνεται στο ΠΑΡΑΡΤΗΜΑ Ι της διακήρυξης.

Η σύμβαση θα ανατεθεί με το κριτήριο της πλέον συμφέρουσας από οικονομική άποψη προσφοράς, βάσει τιμής.

Επισημαίνεται ότι κάθε τμήμα της διακήρυξης αποτελεί ξεχωριστό ηλεκτρονικό διαγωνισμό.

Ως καταληκτική ημερομηνία υποβολής προσφορών αρχικά ορίστηκε η 29/11/2017 και ως ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών η 5/12/2017.

1.5. Επίσης, σύμφωνα με το άρθρο 2.2.2. «Εγγύηση συμμετοχής» της ως άνω διακήρυξης, προβλέπεται ότι: “ Για την έγκυρη συμμετοχή στη διαδικασία σύναψης της παρούσας σύμβασης, κατατίθεται από τους συμμετέχοντες οικονομικούς φορείς (προσφέροντες), εγγυητική επιστολή συμμετοχής, που ανέρχεται στο ποσό των 41.710,50 ευρώ (σαράντα μία χιλιάδες επτακόσια δέκα ΕΥΡΩ και πενήντα ΛΕΠΤΑ) Σε περίπτωση που η προσφορά αφορά σε μέρος των ειδών της σύμβασης το ύψος της εγγύησης συμμετοχής υπολογίζεται επί της εκτιμώμενης αξίας, εκτός Φ.Π.Α αυτών των ειδών όπως αναγράφονται στη Διακήρυξη. Δηλαδή το ύψος της εγγυητικής ανέρχεται στο 2% της αξίας του συνόλου των ειδών αυτών χωρίς το Φ.Π.Α, όπως αυτά έχουν προϋπολογισθεί στη Διακήρυξη.

Στην περίπτωση ένωσης οικονομικών φορέων, η εγγύηση συμμετοχής περιλαμβάνει και τον όρο ότι η εγγύηση καλύπτει τις υποχρεώσεις όλων των οικονομικών φορέων που συμμετέχουν στην ένωση.

Η εγγύηση συμμετοχής πρέπει να ισχύει τουλάχιστον για τριάντα (30) ημέρες μετά τη λήξη του χρόνου ισχύος της προσφοράς του άρθρου 2.4.5 της παρούσας, άλλως η προσφορά απορρίπτεται. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί, πριν τη λήξη της προσφοράς, να ζητά από τον προσφέροντα να παρατείνει, πριν τη λήξη τους, τη διάρκεια ισχύος της προσφοράς και της εγγύησης συμμετοχής.[...]

Στο άρθρο “2.4.5 Χρόνος ισχύος των προσφορών” δε, προβλέπεται ότι: “ Οι υποβαλλόμενες προσφορές ισχύουν και δεσμεύουν τους οικονομικούς φορείς για διάστημα τριακοσίων εξήντα πέντε (365) ημερών από την επόμενη της διενέργειας του διαγωνισμού

Προσφορά η οποία ορίζει χρόνο ισχύος μικρότερο από τον ανωτέρω προβλεπόμενο απορρίπτεται.[...]

1.6. Στο άρθρο 2.3.1 της διακήρυξης «Κριτήριο ανάθεσης» ορίστηκε ότι «Κριτήριο ανάθεσης της Σύμβασης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά βάσει βέλτιστης σχέσης ποιότητας – τιμής, η οποία εκτιμάται βάσει των κάτωθι κριτηρίων: [...]

Κριτήριο ανάθεσης είναι η πλέον συμφέρουσα από οικονομική άποψη προσφορά η οποία θα λάβει υπόψη την σταθερή τιμή και θα προκύψει αποκλειστικά βάσει των κάτωθι ποιοτικών κριτηρίων : [...]

1.7. Περίληψη της εν λόγω διακήρυξης, η οποία περιείχε τους ουσιώδεις όρους και στοιχεία της διακήρυξης του διαγωνισμού, απεστάλη ηλεκτρονικά προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) στις 29.06.2017.

Κατόπιν απόφασης του Δ.Σ του Νοσοκομείου (αρ. πρωτ. 15848/7.11.2018) μετατέθηκε και ορίστηκε ως **ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών η 3^η Δεκεμβρίου 2018 και ώρα 8.00 π.μ και ως καταληκτική ημερομηνία η 17^η Δεκεμβρίου 2018 και ώρα 14.00. Ως ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών ορίστηκε η 21^η Δεκεμβρίου 2018 και ώρα 10.00π.μ.**

Ακολούθως, απεστάλη, εκ νέου, περίληψη της διακήρυξης προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) στις 05/11/2018 (2018 / S 214-491262) και δημοσιεύθηκε στις 7/11/2018.

Συνακόλουθα, στις 7/11/2018 η διακήρυξη αναρτήθηκε στο ΚΗΜΔΗΣ, στον διαδικτυακό τόπο του Τζάνειου Νοσοκομείου (www.tzaneio.gr) καθώς και στη διαδικτυακή πύλη www.promitheus.gov.gr του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΣΗΔΗΣ) όπου και έλαβε Συστημικούς Αριθμούς 66372,66373,66374,66375,66376,66377,66378,66379,66380,66382,66383,66384,66385,66387,66388,66389,66391,66392,66393,66394,66395,66397,66398,66399,66400,66401,66402 **(κάθε τμήμα της διακήρυξης αποτελεί ξεχωριστό ηλεκτρονικό διαγωνισμό).**

Επίσης περίληψη της διακήρυξης δημοσιεύτηκε στην εφημερίδα “Η ΦΩΝΗ ΤΩΝ ΠΕΙΡΑΙΩΤΩΝ” στις 08.11.2018.

2. Στη συνέχεια, η Επιτροπή διενέργειας και αξιολόγησης των Διαγωνισμών, η οποία είχε συσταθεί με την υπ' αριθ. 17/29.06.2017 απόφαση του Δ.Σ του Νοσοκομείου, προέβη στην αποσφράγιση των προσφορών του εν θέματι διαγωνισμού και, σύμφωνα με το 5169/9.04.2019 σχετικό Πρακτικό διαπίστωσε **ότι δεν είχαν υποβληθεί προσφορές** στους διαγωνισμούς ΕΣΗΔΗΣ : **α) 66377** «ΕΞΕΤΑΣΕΙΣ ΓΙΑ ΤΑΥΤΟΠΟΙΗΣΗ ΜΙΚΡΟΒΙΩΝ ΚΑΙ ΠΡΟΣΔΙΟΡΙΣΜΟ ΤΗΣ ΕΥΑΙΣΘΗΣΙΑΣ ΤΟΥΣ ΣΤΑΑΝΤΙΒΙΟΤΙΚΑ» **β) 66379** «ΣΥΣΤΗΜΑ ΣΥΝΟΔΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ ΜΕΘΟΔΟΥ PCR ΠΟΛΛΑΠΛΩΝ ΣΤΟΧΩΝ ΓΙΑ ΕΠΕΙΓΟΥΣΕΣ ΠΕΡΙΠΤΩΣΕΙΣ ΛΟΙΜΩΞΕΩΝ» και γ) **66388** «ΑΝΤΙΔΡΑΣΤΗΡΙΑ ΠΡΟΣΔΙΟΡΙΣΜΩΝ HbA1c ΜΕ ΤΑΥΤΟΧΡΟΝΗ ΠΑΡΑΧΩΡΗΣΗ ΣΥΝΟΔΟΥ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟΥ».

2.1. Εν συνεχεία, με το υπ' αριθμ. 6947/19-5-2020 Πρακτικό Οικονομικής Αξιολόγησης Μικροβιολογικού Τμήματος διαπιστώθηκε πως:

α) στην κατηγορία ΕΣΗΔΗΣ **66373** «Αντιδραστήρια Προσδιορισμού Φυσικών και Χημικών Χαρακτήρων των Ούρων», **η μοναδική προκριθείσα από την τεχνική αξιολόγηση εταιρεία δεν είχε καταθέσει οικονομική προσφορά.**

β) στην κατηγορία ΕΣΗΔΗΣ **66376** «Αντιδραστήρια ορολογικών εξετάσεων με την τεχνική της νεφελομετρίας» η προκριθείσα εταιρεία SIEMENS HEALTHCARE A.B.E.E., κατόπιν του υπ' αριθ. 4045/13-6-2020 εγγράφου, με το οποίο κλήθηκε **να παραχωρήσει έκπτωση επί της τιμής προσφοράς, βάσει του Ν. 2955/2001 ΑΡΘ. 4, ΠΑΡ. 3, καθώς όπως διαπιστώθηκε η προσφορά παρουσίαζε υπέρβαση του νόμιμα επιτρεπτού ορίου του 10% , του προϋπολογισμού του Νοσοκομείου, (υπέρβαση 23,803%),** με το υπ. αριθ. πρωτ. 233/18.3.2020 έγγραφό της, δήλωσε ότι έχει εξαντλήσει όλα τα περιθώρια βελτίωσης τιμής.

2.2 Επίσης, με το με αριθ. πρωτ. 13382/18.10.2019 Πρακτικό τεχνικής αξιολόγησης του Βιοχημικού Εργαστηρίου η Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού διαπίστωσε ότι για το τμήμα με αριθ. Συστήματος **66388** δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά.

2.3 Ως προς τα υπόλοιπα τμήματα του διαγωνισμού που δεν αποτελούν αντικείμενο του παρόντος υπό εξέταση αιτήματος, στις 5-6-2020 ενημερώθηκαν οι εταιρείες σχετικά με το αποτέλεσμα της τεχνικής – οικονομικής αξιολόγησης, και εν συνεχεία την 1^η/7/2020 προσκλήθηκαν μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ να καταθέσουν τα απαιτούμενα δικαιολογητικά κατακύρωσης.

2.4 Στις 30/7/2020 ενημερώθηκαν, μέσω της πλατφόρμας του ΕΣΗΔΗΣ, οι εταιρείες σχετικά με την ηλεκτρονική αποσφράγιση των δικαιολογητικών κατακύρωσης και στις 8-12-2020 κατατέθηκαν από την Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού τα σχετικά Πρακτικά Κατακύρωσης.

Με την 32/11-12-2020 θ. 40^ο Απόφαση Δ.Σ. εγκρίθηκαν τα πρακτικά κατακύρωσης και με το 17806/28-12-2020 ενημερώθηκαν οι εταιρείες σχετικά με την κατακύρωση.

2.5 Με το 4375/5-4-2021 διαβιβαστικό απεστάλη ο φάκελος του διαγωνισμού για προσυμβατικό έλεγχο από το Ελεγκτικό Συνέδριο, και με το με αρ. πρωτ. 4636/9-4-2021 έγγραφο ενημερώθηκαν οι εταιρείες σχετικά με την αποστολή του φακέλου του διαγωνισμού για προσυμβατικό έλεγχο στο Ελεγκτικό Συνέδριο.

2.6 Με το με αρ. πρωτ. 6228/14-5-2021 έγγραφο διαβιβάστηκε στο Γ.Ν.Π. ΤΖΑΝΕΙΟ η με αριθμό 170/2021 Πράξη του ΣΤ΄ Κλιμακίου του Ελεγκτικού Συνεδρίου.

2.7 Με το με αρ. πρωτ. 6477/19-5-2021 εξαιρετικά επείγον έγγραφο διαβιβάστηκε η παραπάνω πράξη στην Επιτροπή Διενέργειας του Διαγωνισμού.

2.8 Με το υπ΄ αριθμ. 6962/28-5-2021 έγγραφο διαβιβάστηκαν τα ζητούμενα στοιχεία στο Ελεγκτικό Συνέδριο (ΣΤ΄ Κλιμάκιο) και με το με αρ. πρωτ. 8028/17-6-2021 εκδόθηκε η με αριθμό 230/2021 Πράξη του ΣΤ΄ Κλιμακίου του Ελεγκτικού Συνεδρίου, με την οποία εγκρίθηκε το αποτέλεσμα του διαγωνισμού ως προς τη νομιμότητα.

2.9 Με το υπ΄ αριθμ. 8136/22-6-2021 έγγραφο ενημερώθηκαν οι εταιρείες σχετικά με την Πράξη του ΣΤ΄ Κλιμακίου του Ελεγκτικού Συνεδρίου.

2.10 Τέλος, με το υπ΄ αριθμ. 466/13-1-2022 έγγραφο του Νοσοκομείου προσκλήθηκαν οι μειοδότες εταιρείες προς υπογραφή των σχετικών συμβάσεων με ημερομηνία έναρξης την 24^η – 1- 2022.

2.11 Ακολούθως, το Δ.Σ του Τζάνειου Νοσοκομείου με το υπ΄ αριθ. πρωτ. 4^{ης}/14.04.2022 Πρακτικό του, αφού έλαβε υπόψη του:

- ♦ το υπ΄ αριθμ. 13380/18-10-2019 Πρακτικό τεχνικής αξιολόγησης του Μικρ/κού Εργαστηρίου,
 - ♦ το υπ΄ αριθμ. 6947/19-05-2020 Πρακτικό Οικονομικής αξιολόγησης του Μικρ/κού Εργαστηρίου,
 - ♦ το υπ΄ αριθμ. 13382/18-10-20 Πρακτικό τεχνικής αξιολόγησης του Βιοχημικού Εργαστηρίου,
 - ♦ ότι η προμήθεια των ανωτέρω αντιδραστηρίων, κρίνεται απαραίτητη για την εύρυθμη λειτουργία των Εργαστηρίων,
- αποφάσισε ομόφωνα:

“1. Την έγκριση σκοπιμότητας και δαπάνης του απαραίτητου προϋπολογισμού, #151.406,98#€ πλέον Φ.Π.Α., για την Προμήθεια ΑΝΤΙΔΡΑΣΤΗΡΙΩΝ ΜΕ ΣΥΝΟΔΟ ΕΞΟΠΛΙΣΜΟ, για δύο (2) έτη, με τη διαδικασία Διαπραγμάτευσης χωρίς προηγούμενη δημοσίευση, σύμφωνα τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ.2 εδαφ.α΄ του Ν.4412/2016, με τις ίδιες προδιαγραφές, ποσότητες και προϋπολογισμούς του 1/2017 Δημόσιου, Διεθνή, Ανοικτού Ηλεκτρονικού Διαγωνισμού και κριτήριο κατακύρωσης την πλέον συμφέρουσα προσφορά από άποψη χαμηλότερης τιμής.

2. Την αποστολή της παρούσας απόφασης στην ΕΑΑΔΗΣΥ, προς έγκριση της Διαδικασίας προσφυγής σε Διαπραγμάτευση.”

3. Με την υπ΄ αριθ. 28.05.2022 έγγραφη βεβαίωση του Διοικητή του Τζάνειου Νοσοκομείου, βεβαιώνεται ότι “στον 1^ο/2017 διεθνή, δημόσιο, ανοικτό ηλεκτρονικό διαγωνισμό, (ΕΣΗΔΗΣ 66373, 66376, 66377, 66379, 66388) ΓΙΑ ΤΗΝ ΠΡΟΜΗΘΕΙΑ χημικών αντιδραστηρίων με παραχώρηση συνοδού εξοπλισμού δεν εκκρεμεί κανένα ένδικο μέσο.”

Κατόπιν των ανωτέρω, το Τζάνειο Νοσοκομείο με το υπ' αρ. πρωτ. 129/30.03.2022 έγγραφο – αίτημά του και τα συνημμένα σε αυτό έγγραφα, όπως συμπληρώθηκε με τα με αριθ. πρωτ. 3154/08.06.2022, 3654/5.07.2022 και 3757/08.07.2022 έγγραφα, αιτείται την παροχή σύμφωνης γνώμης της Αρχής σύμφωνα με το άρθρο 2, παρ. 2, περ. γ (δδ) ν. 4013/2011, προκειμένου να προβεί στη διενέργεια διαδικασίας διαπραγμάτευσης, με επίκληση της διάταξης του άρθρου 32, παρ.2 περ. α' του ν.4412/2016, για την “Προμήθεια χημικών αντιδραστηρίων με συνοδό εξοπλισμό, για δύο έτη”, συνολικού προϋπολογισμού 151.406,98€, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, και συγκεκριμένα για τα πέντε (5) τμήματα με αριθμούς ΕΣΗΔΗΣ: α) 66377, β) 66379, γ) 66388, δ) 66373 και ε) 66376.

II. Νομικό πλαίσιο

4. Το άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, όπως ισχύει, για την παροχή σύμφωνης γνώμης, ορίζει τα ακόλουθα: «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 (Α147) 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 [...]».

5. Η διάταξη του άρθρου 1 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”.

6. 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”.

7. Τα όρια του άρθρου 5 του Ν. 4412/2016 , σε συνάρτηση προς την εκτιμώμενη αξία της σύμβασης, εκτός Φ.Π.Α., όπως καθορίστηκαν από τον Κανονισμό (ΕΕ) 2021/1952 της Επιτροπής της 10ης Νοεμβρίου 2021 (Επίσημη Εφημερίδα της ΕΕ L398/23 της 11.11.2021) και τον Κανονισμό (ΕΕ) 2021/1953 της Επιτροπής της 10ης Νοεμβρίου 2021 (Επίσημη Εφημερίδα της ΕΕ

L398/25 της 11.11.2021) που εφαρμόζονται για τη διετία 1.1.2022 – 31.12.2023 σύμφωνα με το άρθρο 6 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ και ορίζονται: α) 140.000 ευρώ για δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και υπηρεσιών που ανατίθενται από κεντρικές κυβερνητικές αρχές και για διαγωνισμούς μελετών που διοργανώνονται από τις εν λόγω αρχές. και β) 215.000€ 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.

8. Το άρθρο 6 του ν. 4412/2016 “Μέθοδοι υπολογισμού της εκτιμώμενης αξίας της σύμβασης (άρθρο 5 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)” ορίζει ότι: “1. Ο υπολογισμός της εκτιμώμενης αξίας μιας σύμβασης βασίζεται στο συνολικό πληρωτέο ποσό, χωρίς Φ.Π.Α., 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, εκτός αν αυτό δικαιολογείται από αντικειμενικούς λόγους. [...]”.

9. Το άρθρο 27 “Ανοικτή διαδικασία (άρθρο 27 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ)” ορίζει ότι:

“1. Στις ανοικτές διαδικασίες, κάθε ενδιαφερόμενος οικονομικός φορέας μπορεί να υποβάλλει προσφορά στο πλαίσιο προκήρυξης διαγωνισμού. Η ελάχιστη προθεσμία παραλαβής των προσφορών ανέρχεται σε 35 ημέρες από την ημερομηνία αποστολής στην Υπηρεσία Εκδόσεων της Ένωσης της προκήρυξης σύμβασης, υπό την επιφύλαξη της παρ. 2 του άρθρου 60 και του τελευταίου εδαφίου της παραγράφου 1 του άρθρου 67. Η προσφορά συνοδεύεται από τις πληροφορίες για την ποιοτική επιλογή που ζητούνται από την αναθέτουσα αρχή. [...]”

3. Σε περίπτωση που επείγουσα κατάσταση δεόντως τεκμηριωμένη από την αναθέτουσα αρχή καθιστά αδύνατη την τήρηση της ελάχιστης προθεσμίας που προβλέπεται στο δεύτερο εδάφιο της παραγράφου 1, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να ορίζουν ελάχιστη προθεσμία που δεν είναι μικρότερη των 15 ημερών από την ημερομηνία αποστολής της προκήρυξης της σύμβασης.

4. Η αναθέτουσα αρχή μπορεί να συντμήσει κατά πέντε ημέρες την προθεσμία παραλαβής των προσφορών που ορίζεται στο δεύτερο εδάφιο της παραγράφου 1 όταν αποδέχεται την υποβολή προσφορών με ηλεκτρονικά μέσα, σύμφωνα με το πρώτο εδάφιο της παραγράφου 1 και την παράγραφο 5 του άρθρου 22 και το άρθρο 37. [...]”.

10. Στη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ίδιου νόμου, η οποία ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, προβλέπεται ότι: “2. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση χωρίς προηγούμενη δημοσίευση μπορεί να χρησιμοποιείται για δημόσιες συμβάσεις έργων, δημόσιες συμβάσεις προμηθειών και δημόσιες συμβάσεις υπηρεσιών σε οποιαδήποτε από τις κατωτέρω περιπτώσεις:

α) εάν, ύστερα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία είτε δεν υποβλήθηκε καμία προσφορά ή αίτηση συμμετοχής είτε καμία από τις υποβληθείσες προσφορές ή αιτήσεις συμμετοχής δεν είναι κατάλληλη, εφόσον δεν έχουν τροποποιηθεί ουσιωδώς οι αρχικοί όροι της σύμβασης και με την προϋπόθεση ότι διαβιβάζεται σχετική έκθεση στην Επιτροπή μετά από αίτημά της

Μη κατάλληλη θεωρείται μία προσφορά όταν είναι άσχετη με τη σύμβαση και αδυνατεί προδήλως, χωρίς να τροποποιηθεί ουσιαστικά, να ανταποκριθεί στις ανάγκες και τις απαιτήσεις της αναθέτουσας αρχής, όπως προσδιορίζονται στα έγγραφα της σύμβασης.

Μη κατάλληλη θεωρείται μία αίτηση συμμετοχής όταν στο πρόσωπο του οικονομικού φορέα συντρέχει υποχρεωτικός ή δυνητικός λόγος αποκλεισμού, σύμφωνα με το άρθρο 73 ή όταν αυτός δεν πληροί τα κριτήρια ποιοτικής επιλογής που έχει θέσει η αναθέτουσα αρχή, σύμφωνα με τα άρθρα 75, 76 και 77 [...]"

11. Οι διατάξεις του άρθρου 26 παρ. 2 περ. β', παρ. 3 και 4 του ν. 4412/2016 (Α' 147), οι οποίες ενσωματώνουν τις αντίστοιχες διατάξεις του άρθρου 26 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ, προβλέπουν ότι:

“2. Οι αναθέτουσες αρχές μπορούν να προσφεύγουν στην ανταγωνιστική διαδικασία με διαπραγμάτευση ή στον ανταγωνιστικό διάλογο, στις ακόλουθες περιπτώσεις:

[...] β) όσον αφορά έργα, αγαθά ή υπηρεσίες για τα οποία, έπειτα από ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, υποβάλλονται μόνο μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές. Στις περιπτώσεις αυτές, οι αναθέτουσες αρχές δεν απαιτείται να δημοσιεύουν προκήρυξη σύμβασης, εφόσον στη διαδικασία περιλαμβάνουν όλους τους προσφέροντες οι οποίοι πληρούν τα κριτήρια των άρθρων 73 έως 83 και οι οποίοι, κατά την προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, υπέβαλαν προσφορές σύμφωνες προς τις τυπικές απαιτήσεις της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, και μόνον αυτούς.

3. Μη κανονικές προσφορές θεωρούνται συγκεκριμένα:

α) όσες δεν πληρούν τις προϋποθέσεις των εγγράφων της σύμβασης,

β) όσες παρελήφθησαν εκπρόθεσμα,

γ) όταν υπάρχουν αποδεικτικά στοιχεία αθέμιτης πρακτικής, όπως συμπαιγνίας ή διαφθοράς,

δ) όσες κρίνονται από την αναθέτουσα αρχή ασυνήθιστα χαμηλές.

4. Απαράδεκτες προσφορές θεωρούνται συγκεκριμένα:

α) όσες υποβάλλονται από προσφέροντες οι οποίοι δεν διαθέτουν τα απαιτούμενα προσόντα και

β) όσων η τιμή υπερβαίνει τον προϋπολογισμό της αναθέτουσας αρχής, όπως καθορίσθηκε και τεκμηριώθηκε πριν την έναρξη της διαδικασίας σύναψης σύμβασης”.

12. Το άρθρο 66 παρ. 3 του ως άνω νόμου προβλέπει: «3. Οι προκηρύξεις και οι γνωστοποιήσεις που αναφέρονται στα άρθρα 62, 63 και 64, καθώς και οι πληροφορίες που περιέχονται σε αυτές δεν δημοσιεύονται σε εθνικό επίπεδο πριν από την ημερομηνία δημοσίευσης, σύμφωνα με το άρθρο 65. Ωστόσο, η δημοσίευση μπορεί να πραγματοποιείται σε κάθε περίπτωση σε εθνικό επίπεδο, όταν οι αναθέτουσες αρχές δεν έχουν ενημερωθεί σχετικά με τη δημοσίευση εντός 48 ωρών από τη βεβαίωση παραλαβής της προκήρυξης/ γνωστοποίησης, σύμφωνα με το άρθρο 65».

13. 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` », όπως έχει τροποποιηθεί και ισχύει, σύμφωνα με το οποίο :

«Άρθρο 142 - Έναρξη ισχύος Μέρους Α`

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, 57, 58, 59, 60, 63, 64, 66 έως 79, 82 έως 86, 89 έως 93, 95 έως 98, 100, 131 και 138,
- γ) [Καταργείται].
- 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
- ε) των άρθρων 55, 108 κατά το μέρος που τροποποιεί την περ. α` της παρ. 11 του άρθρου 221 του ν. 4412/2016, και 134 αρχίζει από την 1η.3.2022.

2. Η ισχύς των άρθρων 3, 6 κατά το μέρος που τροποποιεί τις παρ. 1 και 5 του άρθρου 38 του ν. 4412/2016 (Α` 147), 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. Το άρθρο 42, με το οποίο τροποποιήθηκε το άρθρο 102 του ν. 4412/2016, καταλαμβάνει και εφαρμόζεται και στις εκκρεμείς, κατά τον χρόνο έναρξης ισχύος του παρόντος, διαγωνιστικές διαδικασίες, εκτός εάν έχει χωρήσει οριστικός αποκλεισμός του οικονομικού φορέα ή έχει εκδοθεί απόφαση αρμοδίου δικαστηρίου, η οποία έχει κρίνει διαφορετικά.

3. Η ισχύς των υπολοίπων άρθρων του παρόντος αρχίζει από την 1η.6.2021, εκτός αν ορίζεται διαφορετικά στις επιμέρους διατάξεις του. Τα άρθρα 43 και 121 του ν. 4782/2021, με τα οποία τροποποιήθηκαν τα άρθρα 103 και 310, αντίστοιχα, του ν. 4412/2016, εφαρμόζονται και στις εκκρεμείς, κατά τον χρόνο έναρξης ισχύος τους (1η.6.2021), διαγωνιστικές διαδικασίες, εκτός εάν έχει χωρήσει οριστικός αποκλεισμός του οικονομικού φορέα ή έχει εκδοθεί απόφαση αρμοδίου δικαστηρίου, η οποία έχει κρίνει διαφορετικά».

14. Τα οριζόμενα στον ν. 4912/2022 (Α' 59/2022) «Ενιαία Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων και άλλες διατάξεις του Υπουργείου Δικαιοσύνης» και ιδίως τα άρθρα 17, παρ. 1 και 4 και 19 αυτού, όσον αφορά την αρμοδιότητα της Αρχής για την παροχή σύμφωνης γνώμης κατ' άρθρο 2, παράγραφος 2, περίπτωση γ', υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, σύμφωνα με τα οποία:

«Άρθρο 17

Μεταβατικές διατάξεις - Μεταφορά αρμοδιοτήτων από την Αρχή του ν. 4013/2011 στην Αρχή του ν. 4412/2016

1. Από την έκδοση της πράξης διορισμού Προέδρου και τουλάχιστον έξι (6) Συμβούλων της Ενιαίας Αρχής Δημόσιων Συμβάσεων του άρθρου 347 του ν. 4412/2016 (Α' 147), όπως το άρθρο αυτό αντικαθίσταται με το άρθρο 2 του παρόντος νόμου: (α) η Αρχή του ν. 4013/2011 (Α' 204) καταργείται και το σύνολο των δικαιωμάτων, υποχρεώσεων και εννόμων σχέσεων της, συμπεριλαμβανομένης της διαχείρισης του ειδικού τραπεζικού λογαριασμού της παρ. 3 του άρθρου 4 του ν. 4013/2011, περιέρχεται αυτοδικαίως και χωρίς άλλη διατύπωση στην Αρχή του ν. 4412/2016, (β) δίκες της Αρχής του ν. 4013/2011 συνεχίζονται χωρίς διακοπή από την Αρχή του ν. 4412/2016, η οποία λογίζεται ως καθολικός διάδοχος της Αρχής του ν. 4013/2011, (γ) όλα τα υφιστάμενα ταμειακά υπόλοιπα της Αρχής του ν. 4013/2011 μεταφέρονται στην Αρχή του ν. 4412/2016, η οποία συνεχίζει την εκτέλεση του τρέχοντος προϋπολογισμού. [...]

4. Μέχρι την έκδοση της πράξης διορισμού Προέδρου και τουλάχιστον έξι (6) Συμβούλων της Ενιαίας Αρχής Δημόσιων Συμβάσεων (ΕΑΔΗΣΥ) του άρθρου 347 του ν. 4412/2016, η καταργούμενη Αρχή του ν. 4013/2011 εξακολουθεί να λειτουργεί με τα όργανα διοίκησης της Ενιαίας Ανεξάρτητης Αρχής Δημοσίων Συμβάσεων (ΕΑΑΔΗΣΥ) που υπηρετούν κατά την έναρξη ισχύος του παρόντος. [...]

Άρθρο 19

Καταργούμενες διατάξεις

Από την έκδοση Πράξης Υπουργικού Συμβουλίου με την οποία διορίζονται ο Πρόεδρος και τουλάχιστον έξι (6) Σύμβουλοι της Αρχής, σύμφωνα με την παρ. 4 του άρθρου 348 του ν. 4412/2016 (Α' 147), καταργούνται: (α) τα άρθρα 1 έως 10 του ν. 4013/2011 (Α' 204) για την «Ενιαία Ανεξάρτητη Αρχή Δημοσίων Συμβάσεων» («Ε.Α.Α.ΔΗ.ΣΥ.» ή «Αρχή») και (β) το πρώτο και το δεύτερο εδάφιο της παρ. 1 του άρθρου 365 του ν. 4412/2016.»

15. Τα οριζόμενα στον ν. 2955/2001 “**Προμήθειες Νοσοκομείων και λοιπών μονάδων υγείας των ΠΕΣΥ και άλλες διατάξεις**” και ιδίως το άρθρο 4 “**Αρμόδια όργανα**”, παρ. 3, όπως ισχύει, σύμφωνα με το οποίο : “**Πριν από την κατάρτιση του προγράμματος προμηθειών, για τον ακριβή προϋπολογισμό κάθε κατηγορίας δαπάνης, το τμήμα προμηθειών του Πε.Σ.Υ. προβαίνει υποχρεωτικά στη σύνταξη μελέτης σχετικά με τις τιμές που διατίθενται προς πώληση τα ζητούμενα είδη στην ελεύθερη αγορά, ιδίως μέσω του διαδικτύου. Το Δ.Σ. του Πε.Σ.Υ. υποχρεούται να ματαιώσει το διαγωνισμό, ολικά ή μερικά, αν οι τιμές που πρόσφερε ο μειοδότης για τα συγκεκριμένα είδη είναι ανώτερες, κατά ποσοστό πάνω από 10%, από την προϋπολογισθείσα δαπάνη. Το Δ.Σ. του Πε.Σ.Υ. επιτρέπεται να προχωρήσει στην κατακύρωση του διαγωνισμού, εάν ο μειοδότης, με έγγραφη δήλωσή του, περιορίσει αναλόγως την προσφορά του.**”

16. Τα οριζόμενα στον Ν. 4472/2017 (Α' 74), και ιδίως στο αρθ. 34: “**Καταργούμενες και μεταβατικές διατάξεις**”, παρ. 1,2,3 αυτού, όπως ισχύουν σύμφωνα με τις οποίες:

“1. Από την έναρξη ισχύος του παρόντος καταργείται κάθε αντίθετη στο παρόν διάταξη των νόμων 3580/2007, 3918/2011 και 2955/2001, ως και κάθε άλλη διάταξη ισχύουσας νομοθεσίας που έρχεται σε αντίθεση με τις διατάξεις του παρόντος, με την επιφύλαξη των προβλεπομένων στις επόμενες παραγράφους.

2. [Αρχή Τροποποίησης] «**Το Πρόγραμμα Προμηθειών του 2015 ισχύει, τροποποιείται και εκτελείται, σύμφωνα με τις προβλεπόμενες μέχρι σήμερα διαδικασίες.**».[...]

3. Διαδικασίες για τη σύναψη δημοσίων συμβάσεων για την προμήθεια των προϊόντων και υπηρεσιών του άρθρου 24, για τις οποίες έχει δημοσιευθεί διακήρυξη ή έχει υπογραφεί σύμβαση ή έχει χορηγηθεί σχετική εξουσιοδότηση προς διενέργεια των ανωτέρω, εκτελούνται με τους όρους και τις διαδικασίες του μέχρι σήμερα ισχύοντος νομοθετικού πλαισίου.[...]”

III. Νομική Εκτίμηση

17. Κατά πρώτον, επισημαίνεται ότι το Τζάνειο Νοσοκομείο συνιστά αναθέτουσα αρχή κατά την έννοια των προπαρατεθεισών διατάξεων του άρθρου 2 παρ. 1 περ. (1α) του ν. 4412/2016 .

Το υπό εξέταση αίτημα του Τζάνειου Νοσοκομείου αφορά στη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμήθειας με την έννοια της διάταξης του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 8 του ν. 4412/2016, η οποία

ενσωματώνει την αντίστοιχη διάταξη του άρθρου 2 παρ. 1 περ. 8 της Οδηγίας 2014/24/ΕΕ. Δεδομένου ότι πρόκειται για διαδικασία διαπραγμάτευσης για τη σύναψη δημόσιας σύμβασης προμηθειών, προϋπολογισθείσας αξίας του αιτήματος 151.406,98€ μη συμπεριλαμβανομένου Φ.Π.Α., σε συνέχεια εν μέρει άγονου ηλεκτρονικού άνω των ορίων διαγωνισμού, συνολικού προϋπολογισμού 2.085.422,75€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, στο πλαίσιο εκτέλεσης του ΠΠΥΥ 2014-2015, προκύπτει ότι συντρέχει η αρμοδιότητα της Αρχής κατ' άρθρο 2 παράγραφος 2 περίπτωση γ' υποπερίπτωση δδ' του ν. 4013/2011, για την παροχή σύμφωνης γνώμης.

18. Η διαδικασία με διαπραγμάτευση, έχει εξαιρετικό χαρακτήρα και επιτρέπεται να εφαρμόζεται μόνο στις περιοριστικώς απαριθμούμενες στα άρθρα 24 και 25 π.δ. 60/2007 και ήδη στα παρόμοιου περιεχομένου άρθρα 26 και 32 του ν. 4412/2016 (βλ. σχετικώς ΔΕΕ, απόφαση της 8ης Απριλίου 2008, C 337/05, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 2008, I-2173, σκέψη 56). Συναφώς επισημαίνεται ότι οι ανωτέρω διατάξεις στο μέτρο που εισάγουν εξαιρέσεις που συνιστούν παρέκκλιση από τη βασική ρύθμιση, δηλαδή από τους κανόνες που αποσκοπούν στη διασφάλιση της αποτελεσματικότητας των αναγνωριζόμενων από τη Συνθήκη για τη Λειτουργία της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Σ.Λ.Ε.Ε.) δικαιωμάτων στον τομέα των δημοσίων συμβάσεων, πρέπει να αποτελούν αντικείμενο συσταλτικής ερμηνείας (βλ. ΔΕΕ, αποφάσεις της 18ης Μαΐου 1995, C-57/94, Επιτροπή κατά Ιταλίας, Συλλ. 1995, σ. I-1249, σκέψη 23, της 28ης Μαρτίου 1996, C-318/94, Επιτροπή κατά Γερμανίας, Συλλ. 1996, σ. I-1949, σκέψη 13 και της 13ης Ιανουαρίου 2005, C-84/03, Επιτροπή κατά Ισπανίας, Συλλ. 2005, I-13947, σκέψη 48).

19. Η αναθέτουσα αρχή επικαλείται, με το υπό κρίση αίτημά της, επικαλείται ρητά ως νομική βάση θεμελίωσης του αιτήματός του τις διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016 ως προς πέντε Τμήματα του προηγηθέντος ανοικτού ηλεκτρονικού διαγωνισμού: για μεν τρία εκ των οποίων (**66377, 66379, 66388**) δεν υπεβλήθησαν προσφορές, για δε δύο εκ των οποίων υπεβλήθησαν προσφορές οι οποίες, για το μεν ένα τμήμα **66373** η προσφορά που υποβλήθηκε απορρίφθηκε λόγω μη υποβολής οικονομικής προσφοράς, για δε το τμήμα **66376** η προσφορά που υποβλήθηκε απορρίφθηκε καθότι υπερέβαινε το επιτρεπτό όριο του 10% του αντίστοιχου προβλεπόμενου από τη Διακήρυξη προϋπολογισμού και ενώ, κατόπιν σχετικής πρόσκλησης του Νοσοκομείου στην προκριθείσα εταιρεία ζητήθηκε παραχώρηση έκπτωσης επί της τιμής προσφοράς, η εταιρεία δήλωσε ότι έχει εξαντλήσει όλα τα περιθώρια βελτίωσης τιμής.

Σύμφωνα με τα ανωτέρω εκτεθέντα και από τα στοιχεία του φακέλου συνάγεται ότι, για μεν τα τμήματα 66377, 66379, 66388 τυγχάνει εφαρμογής η επικαλούμενη διάταξη του άρθρου 32.2.α του ν. 4412/2016 και εξετάζεται εν προκειμένω η συνδρομή των προϋποθέσεων του, για δε τα τμήματα 66373, 66376 δεν τυγχάνει εφαρμογής η επικαλούμενη διάταξη του άρθρου 32.2.α του ν. 4412/2016, εξετάζεται όμως η συνδρομή των προϋποθέσεων εφαρμογής της διάταξης του άρθρου 26, παρ.2, περ. β' του ίδιου ως άνω νόμου. Η Αρχή έχει το δικαίωμα υπαγωγής εκάστου υποβληθέντος αιτήματος στην ορθή νομική βάση.

20. Ειδικότερα, με τις υπό εξέταση διατάξεις του άρθρου 32 παρ. 2 περ. α' του ν. 4412/2016, παρέχεται η δυνατότητα στις αναθέτουσες αρχές να συνάπτουν συμβάσεις με τη διαδικασία της διαπραγμάτευσης χωρίς δημοσίευση προκήρυξης διαγωνισμού, με τις κάτωθι προϋποθέσεις:

α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία,

β) να μην έχει υποβληθεί κατά την ανωτέρω νομίμως διεξαχθείσα και προηγηθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, καμία προσφορά ή καμία από τις υποβληθείσες προσφορές να μην κρίνεται κατάλληλη ή να μην υπάρχει κανείς υποψήφιος και

γ) να μην τροποποιούνται ουσιαστικά οι αρχικοί όροι της σύμβασης κατά την προσφυγή στη διαδικασία με διαπραγμάτευση.

δ) Επιπλέον, προϋποθέτει ότι σε περίπτωση σχετικού αιτήματος της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, η Αναθέτουσα Αρχή οφείλει να προβεί στη διαβίβαση προς αυτήν, σχετικής εκθέσεως.

Επισημαίνεται ότι σχετικά με την ως άνω α) προϋπόθεση, όπως παγίως έχει κριθεί, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή των προαναφερόμενων διατάξεων, συνέχεται άμεσα με τον προηγηθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία (ΕΣ-Πράξη 215/2012-Ζ' Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 466/2011, 1249/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

21. Ως προς τη συνδρομή της διάταξης του άρθρου 26, παρ.2, περ. β' του ν. 4412/2016, σημειώνεται ότι θα πρέπει να πληρούνται σωρευτικά οι εξής προϋποθέσεις, οι οποίες, στην υπό εξέταση υπόθεση, συντρέχουν, ήτοι:

α) να έχει προηγηθεί ανοικτή ή κλειστή διαδικασία καθώς και

β) να έχουν υποβληθεί μη κανονικές ή απαράδεκτες προσφορές.

Επισημαίνεται ότι σχετικά με την ως άνω α) προϋπόθεση, όπως παγίως έχει κριθεί, η προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, κατ' εφαρμογή των προαναφερομένων διατάξεων, συνέχεται άμεσα με τον προηγηθέντα αυτής διαγωνισμό, με συνέπεια η μη νομιμότητα της υποκείμενης διαγωνιστικής διαδικασίας να καθιστά παρακολουθηματικά παράνομη στο σύνολό της και τη συγκεκριμένη διαδικασία (ΕΣ-Πράξη 215/2012-Ζ' Κλιμάκιο, ΕΣ-Αποφ. VI Τμ. 466/2011, 1249/2011, 29/2012, 408/2012, 600/2012 και 935/2013).

Σημειωτέον δε ότι, προκειμένου για την ανάθεση δημόσιας σύμβασης μέσω ανταγωνιστικής διαδικασίας με διαπραγμάτευση, οι αναθέτουσες αρχές μπορούν, κατ' εξαίρεση, να μη δημοσιεύουν προκήρυξη σύμβασης στην περίπτωση κατά την οποία περιλαμβάνουν στη διαδικασία όλους τους προσφέροντες οι οποίοι πληρούν τα κριτήρια των άρθρων 73 έως 83 ν. 4412/2016 (περί κριτηρίων ποιοτικής επιλογής και κανόνων απόδειξης ποιοτικής επιλογής) και οι οποίοι, κατά την προηγηθείσα νομίμως διεξαχθείσα ανοικτή ή κλειστή διαδικασία, υπέβαλαν προσφορές σύμφωνες προς τις τυπικές απαιτήσεις της διαδικασίας σύναψης σύμβασης, και μόνον αυτούς.

22. Εν προκειμένω, από την εξέταση των στοιχείων του φακέλου της υπό κρίση υπόθεσης, προκύπτουν τα εξής:

22.1. Ως προς την προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας:

Το Τζάνειο Νοσοκομείο, με την υπ' αριθ. πρωτ. 1/2017 Διακήρυξη διενήργησε δημόσιο διεθνή ηλεκτρονικό μειοδοτικό διαγωνισμό, άνω των ορίων, συνολικού προϋπολογισμού 2.085.422,75€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, (2.586.050,80€ συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ) για προμήθεια με

τίτλο: “Προμήθεια χημικών αντιδραστηρίων με συνοδό εξοπλισμό, για δύο έτη” για τις ανάγκες των εργαστηρίων του, στο πλαίσιο εκτέλεσης του ΠΠΥΥ 2014-2015, εκ των οποίων για τρία (3) τμήματα, συγκεκριμένα για τα τμήματα με αρ. συστήματος **66377**, **66379** (αντιδ/ρια μικροβιολογικού τμήματος) και **66388** (αντ/ρια βιοχημικού τμήματος), δεν υπεβλήθησαν προσφορές, ενώ για τα δύο (2) άλλα τμήματα και συγκεκριμένα για: το τμήμα **66373** (αντιδ/ρια μικροβιολογικού τμήματος), η μοναδική προκριθείσα από την τεχνική αξιολόγηση εταιρεία απορρίφθηκε γιατί δεν είχε καταθέσει οικονομική προσφορά, ενώ για το τμήμα **66376**, (αντιδ/ρια μικροβιολογικού τμήματος) η προσφορά που υποβλήθηκε απορρίφθηκε, καθότι υπερέβαινε το επιτρεπτό όριο του 10% του αντίστοιχου προβλεπόμενου από τη Διακήρυξη προϋπολογισμού και ενώ, κατόπιν σχετικής πρόσκλησης του Νοσοκομείου στην προκριθείσα εταιρεία (αρ. πρωτ. 4045/13.03.2020) ζητήθηκε παραχώρηση έκπτωσης επί της τιμής προσφοράς, η τελευταία με το υπ’ αριθ. πρωτ. 233/18.3.2020 έγγραφό της απάντησε ότι έχει εξαντλήσει όλα τα περιθώρια βελτίωσης τιμής.

Η ως άνω Διακήρυξη, δεν περιείχε όρους που θα απέτρεπαν οικονομικό φορέα από τη συμμετοχή του στο σχετικό διαγωνισμό, όπως προκύπτει από το προπαρατεθέν Ιστορικό. Επιπλέον, από τα στοιχεία του υποβληθέντος φακέλου, καθώς και τα στοιχεία της διαδικτυακής πύλης του Εθνικού Συστήματος Ηλεκτρονικών Δημοσίων Συμβάσεων, όσον αφορά τη νομιμότητα της προηγουμένως διεξαχθείσας ανοικτής διαδικασίας ως προς την κατάρτιση των όρων της ως άνω διακήρυξης, την τήρηση των όρων δημοσιότητας και την εν γένει διενέργεια της διαδικασίας του διαγωνισμού, διαπιστώθηκαν τα εξής:

Περίληψη της ως άνω διακήρυξης απεστάλη ηλεκτρονικά προς δημοσίευση στην Επίσημη Εφημερίδα της Ευρωπαϊκής Ένωσης (Ε.Ε.Ε.Ε.) στις 29.06.2017. Ακολούθως, κατόπιν της με αριθ. πρωτ. 15848/7.11.2018 απόφασης του αιτούντος περί μετάθεσης της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών του διαγωνισμού, η οποία εκδόθηκε περίπου ένα χρόνο μετά την παρέλευση της αρχικώς ορισθείσας καταληκτικής ημερομηνίας (29.11.2017), απεστάλη εκ νέου η ως άνω περίληψη στις 05.11.2018. Συναφώς επισημαίνεται ότι επί του σχετικού διαγωνισμού έχει εκδοθεί η με αριθμό 230/2021 Πράξη του ΣΤ’ Κλιμακίου του Ελεγκτικού Συνεδρίου και, συνεπώς, η Αρχή δεν υπεισέρχεται σε θέματα που έχουν ήδη κριθεί ως προς τη νομιμότητά τους.

Εν προκειμένω, επισημαίνεται ότι διαπιστώνεται **σημαντική χρονική απόσταση** μεταξύ του προηγηθέντος ανοικτού διαγωνισμού, η προκήρυξη του οποίου εστάλη εκ νέου για δημοσίευση στην Ε.Ε.Ε.Ε. στις 05.11.2018, κατόπιν της ως άνω αναφερομένης απόφασης περί μετάθεσης της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών, και του χρόνου υποβολής του σχετικού αιτήματος προς την Αρχή για παροχή σύμφωνης γνώμης (18.05.2022). Η Αρχή έχει επισημάνει στις γνώμες της επί υποβληθέντων αιτημάτων για προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, ότι προϋπόθεση της προηγούμενης νομίμως διεξαχθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, είναι να ενεργείται η διαπραγμάτευση σε χρονική εγγύτητα προς το χρόνο της ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας η οποία απέβη άγονη, υπό την έννοια ότι ο χρόνος υποβολής του σχετικού αιτήματος προς την Αρχή για παροχή σύμφωνης γνώμης δεν πρέπει να απέχει σημαντικά από τη διενέργεια του προηγηθέντος ανοικτού διαγωνισμού. Άλλως, ήτοι σε περίπτωση σημαντικής χρονικής απόστασης μεταξύ αυτών, κατά την οποία θα ήταν εφικτή η

διενέργεια ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, είναι δυνατόν να κριθεί ότι καταστρατηγείται η ρύθμιση του εν λόγω κανόνα, ως τρόπου επιλογής αναδόχου και να αναιρείται ο εξαιρετικός χαρακτήρας της σχετικής διαδικασίας διαπραγμάτευσης (πρβλ. ιδίως Δ13 και Δ19/2021, Δ38, Δ54 και Δ56/2020, καθώς και Δ20/2018 γνώμες της Αρχής, όπου διαπιστώθηκε σημαντική χρονική απόσταση μεταξύ της αιτούμενης διαδικασίας διαπραγμάτευσης και της προηγουμένης διενεργηθείσας ανοικτής ή κλειστής διαδικασίας, όπως και Κατευθυντήρια Οδηγία 27/2021 της Αρχής με θέμα “Επαναλαμβανόμενες πλημμέλειες – παρατυπίες που έχουν διαπιστωθεί κατά τα έτη 2017 έως 2021, στο πλαίσιο του ελέγχου νομιμότητας της προηγηθείσας διαγωνιστικής διαδικασίας επί αιτημάτων παροχής σύμφωνης γνώμης της Αρχής για την προσφυγή στη διαδικασία της διαπραγμάτευσης, καθώς και εν γένει υποδείξεις -συστάσεις που έχει απευθύνει η Αρχή με τις εκδοθείσες Γνώμες της επί αιτημάτων διαπραγμάτευσης, κατόπιν επίκλησης των άρθρων 26 παρ. 2 περ. β', 32 παρ. 2 περ. α' και 269 περ. α' του ν.4412/2016” (ΑΔΑ: Ψ8Σ40ΞΤΒ-ΨΔ3, σελ. 21).

Εν προκειμένω, κατόπιν απόφασης του Δ.Σ του Νοσοκομείου (αρ. πρωτ. 15848/7.11.2018) μετατέθηκε και ορίστηκε ως ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών η 3^η Δεκεμβρίου 2018 και ώρα 8.00 π.μ και ως καταληκτική ημερομηνία η 17^η Δεκεμβρίου 2018 και ώρα 14.00. Ως ημερομηνία ηλεκτρονικής αποσφράγισης των προσφορών ορίστηκε η 21^η Δεκεμβρίου 2018 και ώρα 10.00π.μ.

Συνακόλουθα, δεν υφίσταται χρονική εγγύτητα μεταξύ της αιτούμενης από την αναθέτουσα αρχή διαδικασίας διαπραγμάτευσης (Μάιος 2022) και της διενεργηθείσας ανοικτής διαγωνιστικής διαδικασίας που προκηρύχθηκε στις 05.11.2018, τουναντίον διαπιστώνεται σημαντική χρονική απόσταση. Στο αίτημα παροχής διευκρινίσεων που ζητήθηκαν από την Αρχή σχετικά με τον λόγο που καθυστέρησε τόσο πολύ η υποβολή του αιτήματος παροχής σύμφωνης γνώμης προς την Αρχή για τα πέντε (5) άγονα τμήματα (που είτε δεν υποβλήθηκαν προσφορές είτε υποβλήθηκαν προσφορές που δεν κάλυπταν τις προϋποθέσεις των εγγράφων της σύμβασης), τον λόγο που δεν τα επαναπροκήρυξαν στο εν τω μεταξύ χρονικό διάστημα και τον τρόπο που κάλυπταν τις σχετικές ανάγκες τους στο ενδιάμεσο χρονικό διάστημα, το Τζάνειο Νοσοκομείο δεν παρείχε επαρκή στοιχεία αιτιολόγησης της ως άνω καθυστέρησης (βλ. Ιστορικό παρ. 2.3-2.10).

Συνεπώς, εν προκειμένω, κρίνεται ότι τυχόν αποδοχή του εν λόγω αιτήματος καταστρατηγεί τη ρύθμιση του εν λόγω κανόνα, ως τρόπου επιλογής αναδόχου, και αναιρεί τον εξαιρετικό χαρακτήρα της σχετικής διαδικασίας διαπραγμάτευσης.

Επιπροσθέτως, στο πλαίσιο της παροχής συστάσεων προς την αναθέτουσα αρχή, επισημαίνονται τα εξής:

- Στο ΕΣΗΔΗΣ ορίστηκε ως **ημερομηνία έναρξης υποβολής προσφορών η 3^η Δεκεμβρίου 2018 και ως καταληκτική ημερομηνία η 17^η Δεκεμβρίου 2018, ήτοι η ορισθείσα προθεσμία είχε διάρκεια μόλις 14 ημέρες.** Εν προκειμένω, διαπιστώνεται περιορισμός του χρονικού διαστήματος της περιόδου οριστικής υποβολής προσφορών στην εφαρμογή ηλεκτρονικού διαγωνισμού στο Ε.Σ.Η.Δ.Η.Σ. σε χρονικό διάστημα μικρότερο της προβλεπόμενης ελάχιστης προθεσμίας παραλαβής προσφορών. Η Αρχή έχει κρίνει ότι, δέον όπως ταυτίζεται η έναρξη υποβολής προσφορών με τη δημοσιοποίηση της διακήρυξης του διαγωνισμού και επομένως,

όπως υπάρχει η δυνατότητα υποβολής προσφορών καθ' όλο το διάστημα που διανύεται μεταξύ της ημερομηνίας δημοσιοποίησης της διακήρυξης και της καταληκτικής ημερομηνίας υποβολής προσφορών (πρβλ. ιδίως Γνώμες της Αρχής: Δ1, Δ7, Δ20, Δ31/2021, Δ25, Δ45, Δ53, Δ86, Δ88, Δ93/2020, Δ4, Δ7, Δ45, Δ87, Δ91, Δ105, Δ108, Δ117, Δ124, Δ126, Δ127/2019, Δ1, Δ18, Δ34, Δ35, Δ37, Δ69, Δ87, Δ103/2018, 11, 15, 28,49,121/2017, κ.α.).

Εν όψει των ανωτέρω εκτεθέντων, και δη της σημαντικής χρονικής απόστασης μεταξύ του εξεταζόμενου αιτήματος και της επικαλούμενης προηγουμένης ανοικτής διαδικασίας, η οποία απέβη άγονη, κρίνεται ότι παρέλκει η εξέταση της συνδρομής των λοιπών προϋποθέσεων εφαρμογής της διάταξης της περ. α' της παρ. 2 του άρθρου 32 του ν. 4412/2016.

IV. ΣΥΜΠΕΡΑΣΜΑ

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

Τη μη παροχή σύμφωνης γνώμης επί του εξεταζόμενου αιτήματος του **Τζάνειου Νοσοκομείου**, σύμφωνα με το άρθρο 2 παρ. 2 περίπτ. γ' υποπερίπτ. δδ' του ν. 4013/2011, για την προσφυγή σε διαδικασία διαπραγμάτευσης για την ανάθεση δημόσιας σύμβασης προμήθειας χημικών αντιδραστηρίων με συνοδό εξοπλισμό, για δύο έτη, για πέντε (5) τμήματα, συνολικού προϋπολογισμού 151.406,98€, μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, σε συνέχεια εν μέρει άγονου ηλεκτρονικού άνω των ορίων διαγωνισμού, συνολικού προϋπολογισμού 2.085.422,75€ μη συμπεριλαμβανομένου ΦΠΑ, **σύμφωνα με τις διατάξεις της περ. α' της παρ. 2 του άρθρου 32 του ν. 4412/2016**, λόγω μη συνδρομής των προς τούτο τασσόμενων υπό του νόμου προϋποθέσεων.

Αθήνα, 29 Ιουλίου 2022

ΘΕΩΡΗΘΗΚΕ

Ο Αν. Πρόεδρος

Μιχαήλ Εκατομμάτης